****

**Prawa osób   
z niepełnosprawnościami**

Rzecznik Praw Obywatelskich otrzymuje wiele skarg i niepokojących sygnałów. Reaguje na nie nie tylko podejmując indywidualne interwencje, ale także analizując prawo i wskazując, gdzie jego stosowanie lub niejasne czy nieadekwatne do standardów praw człowieka sformułowania wymagają zmian.

Co roku Rzecznik przedstawia wykaz takich spraw w Informacji dla Parlamentu o stanie przestrzegania praw i wolności. Informacja za rok 2017 została opublikowana 4 czerwca 2018 r.

Tu przedstawiamy te jej fragmenty, które dotyczą praw osób z niepełnosprawnościami. Znalazły się tu więc omówienia generalnych problemów, z jakimi obecnie borykają się ludzie, a dotyczą one praw zagwarantowanych w Konstytucji w następujących artykułach:

[Art. 30 – Godność osobista 5](#_Toc523492873)

[Sytuacja mieszkańców w domach pomocy społecznej 7](#_Toc523492874)

[Poszanowanie godności w miejscach publicznych 8](#_Toc523492875)

[Art. 32 ust. 1 – Równość wobec prawa oraz równe traktowanie 9](#_Toc523492876)

[Skargi na naruszenie zasady równego traktowania 10](#_Toc523492877)

[Nierówne traktowanie opiekunów osób z niepełnosprawnościami – niewykonany wyrok Trybunału Konstytucyjnego o świadczeniach pielęgnacyjnych 10](#_Toc523492878)

[Sprawa pana Z. – wyrok sądu administracyjnego w sprawie opiekuna osoby z niepełnosprawnościami 12](#_Toc523492879)

[Sprawa pana Tomasza, suma gwarancyjna dla ofiary wypadku 12](#_Toc523492880)

[Art. 32. ust. 2 – Zasada niedyskryminacji 14](#_Toc523492881)

[Jak reagować w przypadkach dyskryminacji w dostępie do usług? 16](#_Toc523492882)

[Edukacja antydyskryminacyjna. Dlaczego tak mało informacji na temat praw człowieka znajduje się w nowej podstawie programowej w szkole? 17](#_Toc523492883)

[DYSKRYMINACJA ZE WZGLĘDU NA NIEPEŁNOSPRAWNOŚĆ 18](#_Toc523492884)

[Sprawa niewidomej pacjentki. Odmowa racjonalnego dostosowania w dostępie do usług 19](#_Toc523492885)

[Problemy związane z zakresem regulacji ustawy „o równym traktowaniu” dla osób z niepełnosprawnościami 19](#_Toc523492886)

[Możliwość prowadzenia niezależnego życia i włączenia w społeczność lokalną osób z niepełnosprawnościami 21](#_Toc523492887)

[Sprawy osób z niepełnosprawnościami – Raport RPO na temat instytucji asystenta osobistego 21](#_Toc523492888)

[Art. 41 ust. 1 – Nietykalność osobista i wolność osobista 22](#_Toc523492889)

[Zasady umieszczania osób ubezwłasnowolnionych w domach pomocy społecznej 23](#_Toc523492890)

[Zdolność procesowa małżonka częściowo ubezwłasnowolnionego 24](#_Toc523492891)

[Art. 41 ust. 2 oraz ust. 3 – Prawa osób zatrzymanych 26](#_Toc523492892)

[Art. 45 – Prawo do sądu 27](#_Toc523492893)

[Problem dostępu osób z niepełnosprawnościami do wymiaru sprawiedliwości 28](#_Toc523492894)

[Raport „Dostępność wymiaru sprawiedliwości dla osób z niepełnosprawnościami” 29](#_Toc523492895)

[3. WOLNOŚCI i PRAWA POLITYCZNE 29](#_Toc523492896)

[Art. 62 – Prawa wyborcze 30](#_Toc523492897)

[Problematyka lokali wyborczych dostosowanych do potrzeb wyborców z niepełnosprawnościami 31](#_Toc523492898)

[Prawa wyborcze osób ubezwłasnowolnionych 32](#_Toc523492899)

[4. WOLNOŚCI i PRAWA EKONOMICZNE, SOCJALNE i KULTURALNE 32](#_Toc523492900)

[Art. 68 ust. 1 – Prawo do ochrony zdrowia 34](#_Toc523492901)

[Ograniczenia w korzystaniu ze służby zdrowia przez osoby głuche 35](#_Toc523492902)

[Art. 69 – Pomoc na rzecz osób z niepełnosprawnościami 36](#_Toc523492903)

[Deinstytucjonalizacja systemu wsparcia dla osób z niepełnosprawnościami i osób starszych – apel do Prezesa Rady Ministrów 37](#_Toc523492904)

[Historia z Chełma – świetlica dla dorosłych osób z niepełnosprawnościami 38](#_Toc523492905)

[Prawa rodziców z niepełnosprawnościami do opieki nad swoimi dziećmi 38](#_Toc523492906)

[Program „Mieszkanie Plus” i dostępność 40](#_Toc523492907)

[Symbol niepełnosprawności na orzeczeniu 41](#_Toc523492908)

[Prawa osób z niepełnosprawnościami a ustawa o równym traktowaniu 42](#_Toc523492909)

[Sprawa pani M. Uchylenie postanowienia Prokuratora o odmowie wszczęcia postępowania w sprawie czynu popełnionego na szkodę osoby z niepełnosprawnością intelektualną 43](#_Toc523492910)

[Sprawa ubezwłasnowolnionej osoby. Postępowanie o uchylenie tego ubezwłasnowolnienia 43](#_Toc523492911)

[Obowiązki nadawców telewizyjnych w zakresie zapewnienia dostępności programów dla osób z niepełnosprawnościami 44](#_Toc523492912)

[Znaczenie koncepcji projektowania uniwersalnego. Nagroda RPO dla prof. Marka Wysockiego 45](#_Toc523492913)

[Art. 70 ust. 4 – Równy dostęp do wykształcenia 46](#_Toc523492914)

[Dojazd do szkół dla uczniów z niepełnosprawnościami 47](#_Toc523492915)

[Sprawa pani A. Wyrok sądu na temat dojazdu do szkół dzieci z niepełnosprawnościami 48](#_Toc523492916)

[Rozporządzenie MEN zakładające likwidację nauczania indywidualnego dzieci z niepełnosprawnościami w placówkach oświatowych 49](#_Toc523492917)

[CZĘŚĆ IV Załączniki 50](#_Toc523492918)

[Sprawy polskich obywateli przed Europejskim Trybunałem w Strasburgu 51](#_Toc523492919)

[Wyroki ETPCz przeciwko Polsce w 2017 r. 51](#_Toc523492920)

[Kacper Nowakowski v. Polska, 10/1/2017, skarga nr 32407/13 51](#_Toc523492921)

[Nawrot v. Polska, 19/10/2017, skarga nr 77850/12 51](#_Toc523492922)

# REALIZACJA PRAW I WOLNOŚCI GWARANTOWANYCH PRZEZ KONSTYTUCJĘ

## 1. ZASADY OGÓLNE

### Art. 30 – Godność osobista

Przyrodzona i niezbywalna godność człowieka stanowi źródło wolności i praw człowieka i obywatela. Jest ona nienaruszalna, a jej poszanowanie i ochrona jest obowiązkiem władz publicznych.

Bezpośrednie naruszenia godności jednostki to sytuacje nietypowe, ekstremalne, głęboko ingerujące w nasze poczucie sprawiedliwości. Niemniej zdarzają się także w Polsce i wymagają nieustającej uwagi i wrażliwości.

Konstytucja wywodzi nasze prawa z trzech fundamentalnych wartości: godności, wolności i równości. Godność jest najważniejszym z tych terminów. Możemy rozumieć ją zarówno jako źródło i podstawę wolności i praw człowieka lub jako odrębne, przysługujące nam prawo.

Godność przysługuje każdemu z nas, każdemu człowiekowi, bez względu na jakiekolwiek cechy – wiek, płeć, niepełnosprawność, chorobę, pochodzenie, poglądy itd. – niezależnie również od naszego zachowania.

Obowiązkiem państwa, społeczeństwa i innych ludzi jest uznawanie i nienaruszanie tej godności. Oznacza to zapewnienie wszystkim „minimum szacunku” oraz takich ram do samorealizacji, które umożliwią działanie zgodne z naszą wolą i systemem wartości. Naruszeniem godności będzie każda sytuacja, gdy człowiek staje się wyłącznie przedmiotem działań podejmowanych przez władzę.

Godność jest przyrodzona – jej źródłem nie jest Konstytucja lub inny akt prawny, ale sam fakt bycia człowiekiem (prawo naturalne). Jest również nienaruszalna – co oznacza, że żaden, nawet najważniejszy interes publiczny nie może uzasadniać ingerencji w naszą godność. Nie można jej w żaden sposób stracić, nawet wskutek najbardziej nagannego zachowania czy popełnienia najcięższego przestępstwa, nie może zostać nam odebrana i nie możemy się jej zrzec.

Godność jest więc z jednej strony matką innych praw, „pojęciem-kluczem” dla rozumienia całego systemu, gwarantem naszych wolności. Z drugiej zaś osobnym prawem, pewnego rodzaju buforem bezpieczeństwa dla jednostki. Niektóre naganne działania, które formalnie nie naruszają innych praw lub wolności wynikających z Konstytucji, mogą stanowić naruszenie samej godności i właśnie dlatego być niedopuszczalne. Bardzo rzadko jednak prawnicy powołują się na pojęcie godności bezpośrednio – zazwyczaj godność naruszana jest wskutek naruszenia innego przysługującego nam prawa.

#### Sytuacja mieszkańców w domach pomocy społecznej

**Ciągle zdarza się, że mieszkańcy domów pomocy społecznej są karceni, a nawet bici, nie jest szanowana ich prywatność a wolność bywa ograniczana. Takie są wnioski z kompleksowego raportu RPO przedstawionego w 2017 r.**

Raport miał odpowiedzieć na pytanie, jak wygląda sytuacja w domach pomocy społecznej, jak respektowane są prawa mieszkańców, w tym godność i prawo do decydowania o sobie. Został przygotowany na podstawie wizytacji Krajowego Mechanizmu Prewencji Tortur w 141 domach pomocy społecznej w całym kraju prowadzonych od 2009 r.[[1]](#footnote-1)

Najczęstsze problemy (wynikające także z tego, że nie mamy jasnych reguł prawnych pomagających rozwiązywać trudne sytuacje) to:

* karcenie a nawet bicie, kary – nakazy prac (w tym nakaz wykonywania czynności higienicznych wobec innych),
* nieszanowanie prywatności (np. wchodzenie bez pukania do pokoju),
* zakazy wyjścia poza teren (albo inne ograniczanie wolności). To trudne zagadnienie, bo w wielu wypadkach dobro mieszkańca uzasadnia wprowadzenie pewnych ograniczeń,
* infantylizacja, niewłaściwe zwracanie się do mieszkańców (jeśli w domu panuje rodzinna atmosfera, to zrozumiałe jest, że ludzie zwracają się do siebie po imieniu. Przechodzenie na „ty” nie może być jednak automatyczne. Opiekun musi mieć na to zgodę mieszkańca).

Bardzo poważnym – i nieuregulowanym problemem – jest nadużywanie alkoholu przez niektórych mieszkańców. Prawo nie nadąża za potrzebami DPS nie dając podstaw do zatrudnienia tam lekarzy i pielęgniarek. DPSy radzą sobie zatrudniając konieczną przecież pomoc, ale na etatach pozamedycznych, a to wiąże się z ograniczeniami (np. pielęgniarki nie mogą wówczas podawać kroplówek, a za przekroczenie uprawnień grozi im nawet utrata prawa do wykonywania zawodu).

Raport odwołuje się do standardów międzynarodowych. Podpowiada rozwiązania, odpowiedzialnym za polityki publiczne wskazuje, jak poprawić regulacje. Może się przydać każdemu, kto szuka pomocy dla osoby bliskiej i nie wie, na co zwracać uwagę przy wyborze placówki opiekuńczej – o co się pytać pracowników i mieszkańców.

Wskazania z Raportu ważne są także dla komercyjnych placówek opieki. Ze względu na pojawiające się w mediach informacje o naruszeniach praw człowieka mieszkańców tych placówek, RPO objął je także wizytacjami prewencyjnymi, by wspierać dobre praktyki i pomagać rozstrzygać najtrudniejsze dylematy. Istotą działań Rzecznika jest bowiem zapobieganie naruszeniom praw, a nie szukanie winnych po fakcie.

#### Poszanowanie godności w miejscach publicznych

**Brak dostępu do toalet może być powodem naruszeń godności człowieka. Nadal nie mamy gwarancji, że nie powtórzy się sytuacja seniora, który załatwiając sprawę w banku nie mógł skorzystać z toalety.**

Pracownica banku uniemożliwiła klientowi banku higieniczne załatwienie potrzeby fizjologicznej, przez co starszy mężczyzna musiał wrócić do domu na piechotę w zabrudzonej odzieży. Sprawa trafiła do Sądu Najwyższego na skutek skargi kasacyjnej RPO. Sąd Najwyższy w wyroku z 17 września 2014 r. stwierdził naruszenie godności klienta banku i zobowiązał bank do udostępnienia toalety. W uzasadnieniu Sąd Najwyższy przyjął, że bank może bezprawnie naruszyć dobro osobiste swojego klienta nie tylko przez nieudostępnienie mu toalety, ale również przez stworzenie zagrożenia, że w przyszłości nie udostępni toalety.

Rzecznik Praw Obywatelskich w 2017 r. przypominał o tym standardzie ochrony praw człowieka w korespondencji ze Związkiem Banków Polskich, zwłaszcza że w środkach masowego przekazu pojawiają się regularnie doniesienia o nieudostępnianiu toalety przez banki osobom korzystającym z ich usług[[2]](#footnote-2).

Prezes Związku Banków Polskich odpowiedział[[3]](#footnote-3), że biorąc pod uwagę aspekty cywilizacyjne oraz związane z nimi respektowanie standardu ochrony praw człowieka ustanowionego przez Sąd Najwyższy, Związek Banków Polskich traktuje udostępnianie toalet klientom jako kwestię do rozwiązania w możliwie najlepszy sposób. Niemniej ponieważ liczba placówek bankowych w Polsce oscyluje wokół 14 tys., zapewnienie dostępu do toalet będzie musiało być z konieczności rozłożone w czasie. Jest też procesem, który powinien przebiegać z przestrzeganiem zasad bezpieczeństwa, w tym infrastruktury informatycznej banków oraz szerokiego zakresu obowiązujących regulacji prawnych, zarówno na poziomie krajowym, jak i unijnym.

### Art. 32 ust. 1 – Równość wobec prawa oraz równe traktowanie

Wszyscy są wobec prawa równi. Wszyscy mają prawo do równego traktowania przez władze publiczne.

Równość — wraz z godnością i wolnością — stanowi podstawę porządku ustrojowego i w tym powiązaniu należy ją rozpatrywać. Jest to zarówno zasada konstytucyjna, jak i zasada systemu praw i wolności.

Zasada równości wyznacza sposób i zakres korzystania z innych wolności i praw, oraz określa zakres dopuszczalnych ograniczeń.

Konstytucja gwarantuje wszystkim równość wobec prawa. Oznacza to, że nierówności społeczne będą niezgodne z Konstytucją wtedy, gdy są efektem obowiązującego prawa.

Równość rozumiana jako prawo podmiotowe może być traktowana jako „równość wobec prawa” oraz „równość w prawie”, tak w stanowieniu jak i w stosowaniu prawa. Zasadę równości rozpatruje się w relacjach jednostka – władza publiczna.

Zasada równości oznacza, że wszystkie podmioty prawa charakteryzujący się daną cechą istotną w równym stopniu powinny być traktowane równo, według jednolitej miary, bez zróżnicowań dyskryminujących lub faworyzujących. Jednocześnie zasada ta zakłada odmienne traktowanie tych podmiotów, które nie posiadają wspólnej cechy istotnej.

#### Skargi na naruszenie zasady równego traktowania

W okresie objętym Informacją RPO do Biura Rzecznika wpłynęło 560 spraw dotyczących szeroko rozumianej problematyki równego traktowania. W ocenie Rzecznika jest to jednak liczba dalece nieproporcjonalna w stosunku do rzeczywistej skali dyskryminacji w Polsce. Osoby narażone na dyskryminację i wykluczenie społeczne często nie mają zaufania do instytucji publicznych i nie wiedzą, kto może oferować pomoc ofiarom dyskryminacji.

Z badań przeprowadzonych na zlecenie Rzecznika wynika[[4]](#footnote-4), że aż 92% osób, które doświadczyły dyskryminacji, nie zgłosiło tego żadnej instytucji publicznej, przede wszystkim ze względu na brak przekonania, że zgłoszenie coś mogłoby zmienić.Może to też wskazywać na niską efektywność prawnych i praktycznych mechanizmów wspierania równego traktowania. Należy przy tym odnotować, że większość badanych osób umie wskazać, jakie działania mają charakter dyskryminujący. Znacznie mniej osób ma świadomość, że są to również działania niezgodne z prawem[[5]](#footnote-5).

* Więcej zob.: Informacja o działalności Rzecznika Praw Obywatelskich w obszarze równego traktowania w roku 2017

**Poniżej znajdują się wybrane przykłady naruszeń praw obywateli gwarantowanych w art. 32 ust. 1 Konstytucji.**

#### Nierówne traktowanie opiekunów osób z niepełnosprawnościami – niewykonany wyrok Trybunału Konstytucyjnego o świadczeniach pielęgnacyjnych[[6]](#footnote-6)

**Opiekunowie osób z niepełnosprawnością stwierdzoną w wieku dorosłym dostają wsparcie niższe niż opiekunowie, u których podopiecznych niepełnosprawność stwierdzono w dzieciństwie lub przy urodzeniu.**

Takie regulacje ustawowe Trybunał Konstytucyjny uznał za sprzeczne z Konstytucją już w 2014 r.[[7]](#footnote-7) Trybunał uznał, że zróżnicowanie prawa do świadczenia pielęgnacyjnego osób sprawujących pieczę nad osobą z niepełnosprawnością ze względu na moment powstania niepełnosprawności osoby podlegającej opiece jest niezgodne z ustawą zasadniczą. Mimo to przepisy różnicujące wsparcie dla opiekunów nadal nie zostały zmienione.

Oznacza to, że konsekwencje błędów ustawodawcy zostały przerzucone w całości na obywateli, którzy nadal nie mogą uzyskać należnych im świadczeń.

Rzecznik poparł stanowisko środowiska opiekunów sprawujących pieczę nad bliskimi osobami z niepełnosprawnością. Opiekunowie ci oczekują kompleksowych i pilnych rozwiązań w obszarze świadczeń opiekuńczych oraz wyrażają głębokie niezadowolenie ze zbyt długiego oczekiwania na opracowanie projektu ustawy.

W przekonaniu Rzecznika priorytetem w działalności państwa na rzecz tej grupy osób powinno być:

* wykonanie orzeczenia Trybunału Konstytucyjnego w celu przywrócenia równego traktowania opiekunów osób niepełnosprawnych,
* wyeliminowanie ograniczeń w dostępie do świadczeń opiekuńczych i stworzenie możliwości wyboru korzystniejszego świadczenia w przypadku zbiegu prawa do świadczenia opiekuńczego i świadczeń emerytalno-rentowych (zdarza się w tej chwili, że osoby uprawnione do świadczeń z ZUS a opiekujące się bliskimi z niepełnosprawnościami, dostają wsparcie niższe, niż gdyby otrzymywały świadczenia opiekuńcze),
* wyeliminowanie ograniczenia w dostępie do świadczeń opiekuńczych dla osób nieobciążonych obowiązkiem alimentacyjnym (tak by osobą z niepełnosprawnością mógł się zająć nie tylko jego rodzic lub dziecko),
* doprecyzowanie prawa do świadczenia pielęgnacyjnego na rzecz rodzica ze znacznym stopniem niepełnosprawności.

Rzecznik zwrócił się[[8]](#footnote-8) do Prezesa Rady Ministrów o objęcie nadzorem prac legislacyjnych na rzecz przywrócenia równego traktowania opiekunów osób z niepełnosprawnościami.

Minister Rodziny, Pracy i Polityki społecznej, któremu powierzono przygotowanie odpowiedzi, poinformował[[9]](#footnote-9), że prowadzi analizy możliwych zmian w systemie wsparcia osób z niepełnosprawnościami, ich rodzin oraz opiekunów. Wskazał również, że działaniem zwiększającym wsparcie materialne dla osób niepełnosprawnych i ich rodzin jest także znaczne podwyższenie udzielanych świadczeń: świadczenia pielęgnacyjnego, minimalnej emerytury, renty socjalnej. Wsparcie dla rodzin z osobami niepełnosprawnymi realizowane jest także poprzez Program „*Rodzina 500+”.*

Sprawa pana Z. – wyrok sądu administracyjnego w sprawie opiekuna osoby z niepełnosprawnościami

Przykładem problemu opiekunów jest sprawa mieszkańca południowej Polski, który zajmuje się matką wymagającą stałej opieki. Gminny ośrodek pomocy społecznej (GOPS) odmówił mu świadczenia pielęgnacyjnego, ponieważ matka utraciła sprawność już jako osoba dorosła. GOPS powołał się na ustawę, która różnicuje wsparcie dla opiekuna w zależności od tego, w jakim wieku jego podopieczny utracił sprawność. Właśnie to rozwiązanie Trybunał Konstytucyjny uznał w 2014 r.za sprzeczne z konstytucyjną zasadą równego traktowania.

Rzecznik Praw Obywatelskich wystąpił zatem do Samorządowego Kolegium Odwoławczego (SKO) w Nowym Sączu o uznanie decyzji GOPS za nieważną. Powołał się na wyrok TK. W kwietniu 2017 r. SKO w Nowym Sączu uchyliło decyzję pozbawiającą syna opiekującego się matką prawa do świadczenia pielęgnacyjnego. W listopadzie ośrodek pomocy społecznej w N. powiadomił RPO, że świadczenie zostało temu panu przyznane.

Jest to przykład jednej ze spraw, do których przystępuje RPO po to, by wspierać opiekunów osób z niepełnosprawnościami w oczekiwaniu, aż ustawodawca naprawi swój błąd.

Sprawa pana Tomasza, suma gwarancyjna dla ofiary wypadku

Rzecznik Praw Obywatelskich wniósł do Sądu Najwyższego skargę kasacyjną od wyroku Sądu Apelacyjnego w Białymstoku w sprawie o podwyższenie sumy gwarancyjnej[[10]](#footnote-10). Sprawa została zgłoszona w czasie spotkań regionalnych Rzecznika i jest kolejnym przykładem problemów wynikających z realizacji art. 32 Konstytucji.

Chodzi o sytuację obywatela, który w 1992 r. w wieku trzech lat został potrącony przez samochód i od tego czasu porusza się na wózku. Sprawca wypadku nie miał obowiązkowego ubezpieczenia OC, dlatego odszkodowanie i rentę wypłacił Ubezpieczeniowy Fundusz Gwarancyjny. Maksymalna suma gwarancyjna ustalona była w tym czasie na 720 tys. zł i po 20 latach wyczerpała się. Ofiara wypadku, osoba nadal bardzo młoda, wystąpiła więc o podwyższenie tej kwoty, jednak sądy w dwóch instancjach uznały, że odpowiedzialność Funduszu wygasła w momencie wyczerpania się kwoty, więc roszczenia nie mają podstaw. W ten sposób obywatel poszkodowany w wypadku został pozbawiony ochrony i środków koniecznych do dalszego leczenia i egzystencji.

RPO składając skargę kasacyjną do Sądu Najwyższego wskazał na konieczność rozważenia zastosowania art. 357 (1) kc – ukształtowanie stosunku prawnego ze względu na nadzwyczajną zmianę okoliczności. Przywołał też art. 32 ust. 1 i 2 Konstytucji RP. Przypomniał, że równość wobec prawa odnosi się do jego stanowienia i nakłada na ustawodawcę obowiązek tworzenia prawa, które nakazuje jednakowo traktować podmioty podobne.

Rzecznik przystąpił do postępowania sądowego, które toczy się obecnie przed Sądem Okręgowym w Białymstoku. 30 maja 2017 r. Sąd Najwyższy uwzględnił skargę kasacyjną RPO, uchylił wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku i przekazał sprawę do ponownego rozpoznania.

Inicjatywa ustawodawcza poprawiająca sytuację osób, które znalazły się w podobnej sytuacji jak pan Tomasz, stała się z inicjatywy Rzecznika przedmiotem debaty w Senacie i obecnie pracuje nad nią Sejm.

### Art. 32. ust. 2 – Zasada niedyskryminacji

Nikt nie może być dyskryminowany w życiu politycznym, społecznym lub gospodarczym z jakiejkolwiek przyczyny.

Konstytucja zakazuje dyskryminacji z jakiejkolwiek przyczyny. Zakaz dyskryminacji jest konsekwencją i logicznym następstwem zasady równości. Konstytucja zakazuje wprost wprowadzania nieuzasadnionych zróżnicowań.

Zakaz dyskryminacji ma charakter uniwersalny podmiotowo („nikt”) i przedmiotowo (obejmuje „życie polityczne, społeczne lub gospodarcze”).

Dyskryminacja to gorsze traktowanie ze względu na cechę osobistą. Jest to kwalifikowana forma nierównego traktowania osoby ze względu na jakąś jej cechę osobistą, bez racjonalnego uzasadnienia. Do najczęściej wymienianych przesłanek dyskryminacji zalicza się płeć, rasę, pochodzenie etniczne, narodowość, religię, wyznanie, światopogląd, niepełnosprawność, wiek, orientację seksualną lub tożsamość płciową, ale mogą do nich należeć także inne cechy osobiste jak np. pochodzenie społeczne czy status materialny.

Niedopuszczalne jest, by organy władzy publicznej odstępowały od zakazu dyskryminacji. Żeby ustalić, czy mamy do czynienia z dyskryminacją, musimy zbadać, czy rzeczywiście dwa podmioty zostały różnie potraktowane. Jeśli tak, to dlaczego: czy powodem była konkretna cecha danej osoby (to jest dyskryminacja) czy też inne przyczyny (Przykład: osoby z niepełnosprawnością mają prawo do głosowania korespondencyjnego. Osoby bez orzeczonej niepełnosprawności są więc traktowane nierówno, ale to nie jest dyskryminacja).

Standard ochrony prawnej przed nierównym traktowaniem i dyskryminacją wynika z aktów prawa międzynarodowego i europejskiego. Na gruncie prawa polskiego podstawowe znaczenie mają regulacje Kodeksu pracy oraz ustawy o wdrożeniu niektórych przepisów Unii Europejskiej w zakresie równego traktowania[[11]](#footnote-11). W ocenie Rzecznika – niezależnego organu ds. równego traktowania – środki ochrony prawnej przed dyskryminacją są obecnie niewystarczające.

Rzecznik Praw Obywatelskich jest organem zobowiązanym ustawowo do stania na straży realizacji praw osób dyskryminowanych i wykluczanych w szczególności ze względu na:

* pochodzenie etniczne, narodowość lub rasę
* religię, wyznanie, światopogląd
* orientację seksualną
* niepełnosprawność
* płeć
* wiek

Realizując to zadanie bierze udział w postępowaniach sądowych, ale – przede wszystkim – stara się przekonywać właściwe organy do wprowadzenia zmian w przepisach prawa lub w praktyce ich stosowania.

Rzecznik zleca także badania społeczne, w wyniku których powstają raporty opisujące problemy z jakimi borykają się osoby dyskryminowane w analizowanym obszarze oraz formułujące, w oparciu o poczynione ustalenia, rekomendacje Rzecznika kierowane do właściwych organów władzy publicznej[[12]](#footnote-12).

#### Jak reagować w przypadkach dyskryminacji w dostępie do usług?

Do Rzecznika wpływa coraz więcej skarg na dyskryminację w obszarze dostępu do usług ze względu na płeć, narodowość, pochodzenie etniczne, niepełnosprawność, orientację seksualną i wiek.

Na przykład do Rzecznika wpłynęła:

* sprawa osoby poruszającej się na wózku, której odmówiono wstępu do klubu na koncert, choć lokal był dostępny dla osób z niepełnosprawnościami;
* sprawa osób niewidomych, którym odmówiono wstępu do klubu fitness;
* sprawy odmowy obsługi osób ubogich.

Skarżący zwracali się także do Rzecznika w sprawach, w których dyskryminacja polegała na świadczeniu usług gorszej jakości – np. problemem było to, że

* przewijaki w lokalach usługowych są niedostępne dla opiekujących się dziećmi mężczyzn (bo są w damskich łazienkach),
* opłaty za wstęp do klubów są różne dla kobiet i mężczyzn,
* z saunarium w jednym dniu tygodnia mogą korzystać wyłącznie kobiety.

Ustawa o wdrożeniu niektórych przepisów Unii Europejskiej[[13]](#footnote-13) zakazuje dyskryminacji w dostępie do usług, ale wyłącznie ze względu na płeć, rasę, pochodzenie etniczne lub narodowość – osoby, które doświadczyły dyskryminacji ze względu na inne cechy, są zmuszone korzystać ze środków ochrony prawnej przewidzianych w innych ustawach. W ocenie Rzecznika Praw Obywatelskich dyskryminacja w dostępie do usług może stanowić naruszenie praw konsumenta.

Gdy do naruszenia zakazu dyskryminacji doszło między podmiotami prywatnymi, Rzecznik Praw Obywatelskich może jedynie badać działalność instytucji lub organów, do których ustawowych zadań należy przeciwdziałanie dyskryminacji, i które mają jednocześnie kompetencje do podejmowania działań w sytuacji, gdy sprawcą dyskryminacji jest podmiot prywatny[[14]](#footnote-14).

Z tego powodu Rzecznik skargi na dyskryminację w dostępie do usług kierował do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oraz miejskich i powiatowych rzeczników konsumentów, właściwych w sprawach ochrony praw i interesów konsumentów. UOKiK konsekwentnie od lat uznaje się jednak za niewłaściwy w sprawach dyskryminacji w dostępie do usług[[15]](#footnote-15).

Za niewłaściwych uznali się także w wielu wypadkach rzecznicy konsumentów – zajmują się oni ochroną praw konsumentów, tj. osób, które zawarły umowę z przedsiębiorcą, a zatem „podstawą prawną dla działań rzecznika jest konkretna umowa i wynikłe na jej tle niejasności, w tym działania przedsiębiorcy naruszające prawa słabszej strony umowy – konsumenta”[[16]](#footnote-16). Rzecznicy nie są zatem właściwi w sprawach dyskryminujących ofert handlowych czy regulaminów (np. oferta handlowa skierowana wyłącznie do par różnej płci, z pominięciem par tej samej płci, albo regulamin sklepu uniemożliwiający wstęp osobom z psami – w tym osobom niewidomym z psami przewodnikami).

Do dyskryminacji w dostępie do usług dochodzi jednak wielokrotnie właśnie na etapie zawarcia umowy, tj. do jej zawarcia nie dochodzi ze względu na dyskryminacyjne praktyki usługodawcy.

Rzecznik zlecił ekspertyzę w tej sprawie. Sporządzili ją eksperci Centrum Studiów Antymonopolowych*[[17]](#footnote-17)*. Wynika z niej, że organem właściwym w sprawach dyskryminacji w dostępie do usług jest co do zasady Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Tego rodzaju dyskryminacja może bowiem stanowić naruszenie zbiorowych interesów konsumentów.

W związku z tym Rzecznik podejmie dalsze działania w celu wzmocnienia skuteczności dostępnych środków ochrony prawnej przed dyskryminacją w dostępie do usług oferowanych publicznie.

#### Edukacja antydyskryminacyjna. Dlaczego tak mało informacji na temat praw człowieka znajduje się w nowej podstawie programowej w szkole?[[18]](#footnote-18)

**Treści dotyczące praw człowieka, wielokulturowości, przeciwdziałania dyskryminacji i stereotypom nie zostały wystarczająco uwzględnione w projekcie podstawy programowej kształcenia ogólnego dla liceum ogólnokształcącego, technikum i szkoły branżowej II stopnia.**

W ocenie Rzecznika podstawy te pilnie trzeba uzupełnić o tematykę praw człowieka i równego traktowania. W dwóch wystąpieniach (z marca i z sierpnia 2017 r.) Rzecznik Praw Obywatelskich zgłaszał uwagi do rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej w sprawie podstaw programowych. Obecnie tylko na lekcjach geografii, i to tylko w zakresie rozszerzonym w liceum ogólnokształcącym i technikum, mowa jest o potrzebie przeciwdziałania dyskryminacji rasowej, ksenofobii i innym formom nietolerancji, migracjach, zróżnicowaniu narodowościowym, etnicznym i religijnym ludności. W ramach wychowania fizycznego uczniowie mają w niewielkim zakresie omawiać przyczyny i skutki stereotypów i stygmatyzacji osób z niepełnosprawnością, chorujących psychicznie i dyskryminowanych. O prawach człowieka mowa jest także w ramach wychowania do życia w rodzinie i na etyce, jednak oba te przedmioty są nieobowiązkowe.

O prawach człowieka, nietolerancji i stygmatyzacji uczniowie mogą dowiedzieć się przede wszystkim na lekcjach wiedzy o społeczeństwie, ale przedmiot ten – jak wynika z rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej w sprawie ramowych planów nauczania dla publicznych szkół – nauczany jest w niewielkim wymiarze godzinowym.

W odpowiedzi na uwagi Rzecznika Minister Edukacji Narodowej stwierdził[[19]](#footnote-19), że tematyka praw człowieka jest uwzględniona w odpowiednim zakresie.

#### DYSKRYMINACJA ZE WZGLĘDU NA NIEPEŁNOSPRAWNOŚĆ

Problemy osób z niepełnosprawnościami dotyczą wielu dziedzin życia i nie kończą się na zagadnieniu dyskryminacji. Równie poważną kwestią jest umożliwienie faktycznego korzystania z praw, jakie gwarantuje Konstytucja. Zobowiązała ona państwo do tego w osobnym artykule.

* a[rt. 69 Konstytucji (Pomoc na rzecz osób z niepełnosprawnościami)](#_Art._69_–)

W tym miejscu mowa będzie o problemach związanych z dyskryminacją. Cały czas trzeba jednak pamiętać, że problemy osób z niepełnosprawnościami dotyczą (i są opisane) m.in. przy następujących artykułach Konstytucji:

* [art. 68 ust 1 (Prawo do ochrony zdrowia)](#_Ograniczenia_w_korzystaniu)
* [art. 70 ust. 4 (Równy dostęp do wykształcenia )](#_Art._70_ust.)

Sprawa niewidomej pacjentki. Odmowa racjonalnego dostosowania w dostępie do usług

Rzecznik wytoczył powództwo o zadośćuczynienie z tytułu naruszenia praw pacjenta i dóbr osobistych na rzecz osoby niewidomej niewpuszczonej z psem przewodnikiem do niepublicznego zakładu opieki zdrowotnej[[20]](#footnote-20).

Osoba, na której rzecz działał Rzecznik, umówiła wizytę lekarską w celu doboru protezy ocznej, i poinformowała mailem przychodnię, że przyjdzie z psem przewodnikiem. Dostała wtedy odpowiedź, że wizyta zostaje odwołana.

W sprawie kluczową kwestią był dostęp do dóbr i usług przez osoby niewidome korzystające z pomocy psa przewodnika, a także problem niedyskryminacji osób z niepełnosprawnością przy korzystaniu ze świadczeń zdrowotnych realizowanych ze środków publicznych.

Sąd I instancji uwzględnił częściowo powództwo RPO przyznając zadośćuczynienie z tytułu naruszenia praw pacjenta, odmówił jednak zasądzenia kwoty na wskazany w pozwie cel społeczny[[21]](#footnote-21).

Sąd odwoławczy – po apelacji Rzecznika[[22]](#footnote-22) zmienił wyrok i uwzględnił roszczenie o zasądzenie kwoty na wskazany cel społeczny[[23]](#footnote-23).

##### Problemy związane z zakresem regulacji ustawy „o równym traktowaniu”[[24]](#footnote-24) dla osób z niepełnosprawnościami

**Mimo że Polska jest sygnatariuszem *Konwencji* *ONZ o prawach osób niepełnosprawnych*, realizacja praw osób z niepełnosprawnościami napotyka na wiele barier.**

W polskim systemie prawnym zakaz dyskryminacji ze względu na niepełnosprawność przewidziano w Kodeksie pracy oraz w ustawie o równym traktowaniu[[25]](#footnote-25) – jednak tylko w obszarze zatrudnienia.

Tymczasem Konwencja ONZ definiuje „dyskryminację ze względu na niepełnosprawność” bardzo szeroko – jako jakiekolwiek różnicowanie, wykluczanie lub ograniczanie ze względu na niepełnosprawność, jeśli celem lub skutkiem jest naruszenie lub zniweczenie uznania, korzystania lub wykonywania wszelkich praw człowieka i podstawowych wolności w dziedzinie polityki, gospodarki, społecznej, kulturalnej, obywatelskiej lub w jakiejkolwiek innej.

W opinii Rzecznika system ochrony przed dyskryminacją w Polsce nie odpowiada standardom wyznaczonym przez Konwencję. Zastrzeżenia wywołuje nie tylko zbyt wąsko określony zakaz dyskryminacji, ale też interpretacja zakresu stosowania ustawy. W przekonaniu Rzecznika odszkodowanie, o którym mowa w art. 13 ust. 1 ustawy, należy rozumieć nie tylko jako środek ochrony prawnej zmierzający do naprawienia szkody majątkowej, ale także jako zadośćuczynienie za szkodę niemajątkową. Ponadto szczególnym typem dyskryminacji przewidzianym przez Konwencję jest odmowa „racjonalnego usprawnienia”, przez które rozumie się konieczne i odpowiednie zmiany i dostosowania nienakładające nieproporcjonalnego lub nadmiernego obciążenia, jeśli jest to potrzebne w konkretnym przypadku w celu zapewnienia osobom z niepełnosprawnościami możliwości korzystania z wszelkich praw człowieka i podstawowych wolności oraz ich wykonywania na zasadzie równości z innymi osobami. Instytucja ta w polskim systemie prawnym, ponownie, ograniczona jest wyłącznie do obszaru zatrudnienia. Zgodnie z Konwencją instrument ten powinien znaleźć zastosowanie bez wyjątku w każdej dziedzinie.

Rzecznik zwrócił się[[26]](#footnote-26) do Pełnomocnika Rządu do Spraw Osób Niepełnosprawnych z prośbą o zainicjowanie stosownych zmian prawnych w zakresie ochrony przed dyskryminacją ze względu na niepełnosprawność w Polsce. Pełnomocnik[[27]](#footnote-27) wystosował pismo do Pełnomocnika Rządu do Spraw Równego Traktowania wskazując na potrzebę włączenia do polskiego porządku prawnego brakujących rozwiązań w zakresie równego traktowania, które zapewnią osobom z niepełnosprawnościami ochronę przed dyskryminacją wymaganą postanowieniami Konwencji. Niestety, do końca 2017 r. nie podjęto postulowanych działań[[28]](#footnote-28).

Zdaniem Rzecznika najwyższa pora, by przeanalizować efektywność polskiego systemu ochrony przed dyskryminacją, w tym osób z niepełnosprawnościami, zwłaszcza w kontekście przepisów ustawy „o równym traktowaniu”. Dobrą okazją będzie ocena stanu wdrożenia Konwencji o prawach osób niepełnosprawnych przez Komitet ONZ ds. Osób Niepełnosprawnych, które nastąpi w 2018 r.

##### Możliwość prowadzenia niezależnego życia i włączenia w społeczność lokalną osób z niepełnosprawnościami

Nadal bardzo wiele osób z niepełnosprawnościami oraz seniorów nie ma wyboru: musi zamieszkać w instytucjach pomocowych, bo nie ma dla nich wsparcia w miejscu zamieszkania. Osoby te często są raczej „przedmiotem opieki” niż podmiotem praw i obowiązków.

Sprawy osób z niepełnosprawnościami – Raport RPO na temat instytucji asystenta osobistego

Asystencja osobista jest ważnym elementem potrzebnym do zapewnienia osobom z niepełnosprawnościami prawa do niezależnego życia, rozumianego jako możliwości sprawowania kontroli nad własnym życiem i podejmowania w swoich sprawach wszelkich decyzji.

Niezależnego życia nie należy interpretować jako zdolności do samodzielnego wykonywania codziennych czynności. Niezależność jako forma autonomii oznacza, że osoba z niepełnosprawnością nie jest poddana kontroli innych osób, które za nią dokonują wyborów i decydują o stylu jej życia.

W Polsce brakuje kompleksowego modelu asystencji osobistej, a usługi te są świadczone jedynie w sposób projektowy przez niektóre samorządy i organizacje pozarządowe. Potrzeby przyjęcia całościowych rozwiązań w tym zakresie dotyczy raport Rzecznika pt. *Asystent osobisty osoby z niepełnosprawnością. Analiza i zalecenia* [[29]](#footnote-29).

### Art. 41 ust. 1 – Nietykalność osobista i wolność osobista

Każdemu zapewnia się nietykalność osobistą i wolność osobistą. Pozbawienie lub ograniczenie wolności może nastąpić tylko na zasadach i w trybie określonych w ustawie.

Wolnością osobistą jest możliwość swobodnego określania przez jednostkę swojego zachowania i postępowania, nieograniczoną przez jakiekolwiek inne czynniki ludzkie. Umożliwia faktyczne korzystanie z pozostałych praw i wolności. Wolność osobista nie jest jednak absolutna – możliwość określania swojego zachowania musi mieścić się w obowiązujących granicach prawnych.

W ścisłym związku z wolnością osobistą pozostaje nietykalność osobista. Jest to zagwarantowana możliwość utrzymywania tożsamości i integralności (fizycznej i psychicznej) oraz zakaz bezpośredniej lub pośredniej ingerencji z zewnątrz. Nietykalność osobista ma bezpośredni związek z zasadą godności, posiada wymiar absolutny i ustawy nie mogą jej ograniczać.

Ustawy powinny uregulować zasady i tryb ograniczania lub pozbawiania wolności osobistej.

#### Zasady umieszczania osób ubezwłasnowolnionych w domach pomocy społecznej[[30]](#footnote-30)

**Z końcem 2017 r. przestały obowiązywać przepisy uznane przez Trybunał Konstytucyjny (z wniosku RPO) za sprzeczne z Konstytucją[[31]](#footnote-31). Od 1 stycznia 2018 r.[[32]](#footnote-32) zmienił się tryb przyjmowania osób ubezwłasnowolnionych do domów pomocy społecznej (DPS), a osoby te uzyskały możliwość występowania o zbadanie przez sąd zasadności ich dalszego pobytu w DPS.**

Do tej pory było tak, że osoba ubezwłasnowolniona nie mogła zakwestionować zasadności umieszczenia jej w domu pomocy społecznej. Taką osobą był m.in. pan Kędzior umieszczony w DPS na wniosek brata – opiekuna prawnego. Pan Kędzior alarmował sądy, że nie musi wcale przebywać w DPS. Bezskutecznie, gdyż zgodnie z polskim prawem tylko opiekun osoby ubezwłasnowolnionej mógł wystąpić w takiej sprawie do sądu. Pan Kędzior nie poddawał się i w 2012 r. doprowadził do tego, że jego sprawą zajął się Europejski Trybunał Praw Człowieka w Strasburgu. ETPCz orzekł na korzyść pana Kędziora i przyznał mu 10 tysięcy euro odszkodowania od państwa polskiego. Uznał, że Polska naruszyła przepis art. 5 ust. 1 Europejskiej Konwencji Praw Człowieka (prawo do wolności i bezpieczeństwa osobistego) wobec osoby chorującej psychicznie, która – decyzją jej opiekuna prawnego – została umieszczona w domu pomocy społecznej wbrew własnej woli.

W 2016 r. z wniosku Rzecznika Praw Obywatelskich sprawą zajął się także polski Trybunał Konstytucyjny i także on orzekł, że przepisy nieprzewidujące udziału osoby w procedurze umieszczania jej w DPS oraz dające możliwości wszczęcia przez nią procedury sprawdzającej, czy dalszy pobyt w DPS jest zasadny, są sprzeczne z Konstytucją. TK wskazał, że możliwość udzielenia przez sąd zezwolenia opiekunowi na umieszczenie w DPS osoby całkowicie ubezwłasnowolnionej z zupełnym pominięciem jej woli (przy założeniu, że osoba ta zachowała zdolność komunikowania swoich potrzeb i decyzji) stanowi przykład ustawowego odpodmiotowienia oraz narusza jej godność. Ponadto przyjęcie osoby całkowicie ubezwłasnowolnionej do DPS ingeruje w jej wolność osobistą – zmiana miejsca zamieszkania oraz konieczność podporządkowania się regulaminom obowiązującym w DPS narusza konstytucyjne gwarancje wolności osobistej.

Zgodnie z przepisami, które obowiązywały do końca grudnia 2017 r., sąd nie musiał nawet wysłuchać osoby z niepełnosprawnością. Osoba ubezwłasnowolniona w czasie, gdy przebywała w DPS, nie mogła wnioskować o weryfikację, czy nadal jest to zasadne. Nawet, jeśli jej stan zdrowia się poprawił, albo znalazła się osoba, która chciała ją wspierać w funkcjonowaniu w środowisku lokalnym.

Po nowelizacji w przypadku przyjęcia do DPS bez zgody osoby przyjmowanej, a za zgodą przedstawiciela ustawowego, wymagane jest orzeczenie sądu opiekuńczego. Przy czym wprowadzono obowiązek wysłuchania przez sąd osoby ubezwłasnowolnionej, która ma być przyjęta do szpitala psychiatrycznego lub DPS. Ponadto, w celu zapewnienia dodatkowej i pełnej ochrony prawnej osób z zaburzeniami psychicznymi lub z niepełnosprawnością intelektualną osobie przyjętej do DPS lub szpitala psychiatrycznego bez jej zgody sąd „ustanawia” (a nie – jak dotychczas „może ustanowić”) adwokata lub radcę prawnego z urzędu, nawet bez wniesienia wniosku. Zgodnie z nowelizacją osoba przyjęta do DPS na podstawie orzeczenia sądu opiekuńczego, w tym także ubezwłasnowolniona, może wystąpić o jego zmianę.

#### Zdolność procesowa małżonka częściowo ubezwłasnowolnionego[[33]](#footnote-33)

**„Czy małżonek częściowo ubezwłasnowolniony posiada zdolność procesową w procesie o rozwód?” Rzecznik uważa, że skoro osoba częściowo ubezwłasnowolniona może bez reprezentacji kuratora i zgody sądu opiekuńczego zawrzeć związek małżeński, to ma także zdolność procesową w sprawach o rozwiązanie zawartego małżeństwa. Sąd Najwyższy się z tym stanowiskiem nie zgodził**

Odpowiadając na pytanie prawne w postępowaniu, do którego Rzecznik zgłosił[[34]](#footnote-34) udział, Sąd Najwyższy stwierdził, że małżonek częściowo ubezwłasnowolniony nie ma zdolności procesowej w sprawie o rozwód.

Zdaniem Rzecznika przyjęcie tezy, iż możliwość rozwiązania małżeństwa osoby częściowo ubezwłasnowolnionej uzależniona jest od zgody, woli i starań kuratora tej osoby, oznaczałoby uniemożliwienie jednostce samodzielnego poddania ocenie niezawisłego sądu tego, czy w jej sprawie zaszły okoliczności zupełnego i trwałego rozkładu pożycia w małżeństwie, które zawarła na podstawie własnej, uprawnionej decyzji. Dodatkowo w sprawach o rozwód nie jest możliwe wystąpienie z powództwem przez prokuratora, a tym samym także Rzecznika Praw Obywatelskich na prawach prokuratora. Zatem osoba ubezwłasnowolniona częściowo nie może liczyć w tych sprawach na interwencję organów ochrony prawa na etapie wytaczania powództwa. Stanowisko swoje Rzecznik wsparł argumentami odwołującymi się do Konstytucji oraz obowiązujących Polskę umów międzynarodowych, w tym do prawa do ochrony życia prywatnego, rodzinnego i decydowania o swoim życiu osobistym, prawa do sądu, równości wobec prawa i zakazu dyskryminacji, a także odwołał się do podstawy wszelkich praw i wolności człowieka i obywatela, czyli przyrodzonej, niezbywalnej i nienaruszalnej godności.

Sąd Najwyższy podjął[[35]](#footnote-35) uchwałę, w myśl której małżonek częściowo ubezwłasnowolniony nie ma zdolności procesowej w sprawie o rozwód (art. 65 k.p.c.). W ustnym uzasadnieniu orzeczenia Sąd Najwyższy podkreślił, że rozstrzygane zagadnienie ma istotne znaczenie z punktu widzenia praw i wolności obywatelskich. Jednakże rozwiązanie problemu w sposób zgodny z wytycznymi, jakie płyną z ratyfikowanych przez Polskę umów międzynarodowych, wymaga interwencji ustawodawcy – istniejących braków w pozytywnej regulacji prawnej nie da się wypełnić w drodze wykładni przepisu przez Sąd Najwyższy.

### Art. 41 ust. 2 oraz ust. 3 – Prawa osób zatrzymanych

2. Każdy pozbawiony wolności nie na podstawie wyroku sądowego ma prawo odwołania się do sądu w celu niezwłocznego ustalenia legalności tego pozbawienia. O pozbawieniu wolności powiadamia się niezwłocznie rodzinę lub osobę wskazaną przez pozbawionego wolności.

3. Każdy zatrzymany powinien być niezwłocznie i w sposób zrozumiały dla niego poinformowany o przyczynach zatrzymania. Powinien on być w ciągu 48 godzin od chwili zatrzymania przekazany do dyspozycji sądu. Zatrzymanego należy zwolnić, jeżeli w ciągu 24 godzin od przekazania do dyspozycji sądu nie zostanie mu doręczone postanowienie sądu o tymczasowym aresztowaniu wraz z przedstawionymi zarzutami.

Pozbawienie wolności osobistej nie oznacza pozbawienia jednostki możliwości decydowania o sobie, ale jedynie pozbawienie wolności osobistej sensu stricto. O pozbawieniu wolności orzeka sąd (prawo jednostki do sądu wynika z art. 45 Konstytucji). Zasada ta nie ma zastosowania do sytuacji ograniczenia wolności, chyba, że uzna tak ustawodawca.

Konstytucja posługuje się także pojęciem „zatrzymanie”, które umożliwia innym instytucjom publicznym ingerencję w wolność. Musi się ono odbywać jednak wyjątkowo, w trybie i sytuacjach określonych na podstawie przepisów ustawy.

Przedstawiciele władzy w momencie zatrzymania mają obowiązek niezwłocznego poinformowania zatrzymanego o przyczynach ich ingerencji. Poinformowanie to powinno polegać również na wskazaniu konieczności danej interwencji w formie zatrzymania. Informacja ta powinna zostać przekazana niezwłocznie (gdy będzie to możliwe) oraz w zrozumiały sposób (także np. poprzez tłumacza języka obcego lub migowego).

Kolejny obowiązek spoczywający na władzach publicznych w sytuacji zatrzymania to przekazanie zatrzymanego w ciągu 48 godzin do dyspozycji sądu. Oznacza to między innymi obowiązek starannego rozważenia całokształtu sytuacji zatrzymanego i natychmiastowe zwolnienie go, o ile wygasły przyczyny zatrzymania, bez przedstawienia do dyspozycji sądu. Przekazanie do dyspozycji sądu oznacza uznanie przez przedstawicieli władz konieczności podjęcia dalszych kroków prawnych wobec zatrzymanego. Powinno więc być połączone z odpowiednim wnioskiem, o czym należy poinformować zatrzymanego. Sąd w takiej sytuacji może zdecydować o zwolnieniu zatrzymanego lub tymczasowym aresztowaniu go (na doręczenie postanowienia sądu w tym zakresie przedstawiciele władz mają 24 godziny).

### Art. 45 – Prawo do sądu

1. Każdy ma prawo do sprawiedliwego i jawnego rozpatrzenia sprawy bez nieuzasadnionej zwłoki przez właściwy, niezależny, bezstronny i niezawisły sąd.

2. Wyłączenie jawności rozprawy może nastąpić ze względu na moralność, bezpieczeństwo państwa i porządek publiczny oraz ze względu na ochronę życia prywatnego stron lub inny ważny interes prywatny. Wyrok ogłaszany jest publicznie.

Każdy może zwrócić się do sądu, gdy poszukuje sprawiedliwości lub gdy odczuwa potrzebę ustalenia swojego statusu prawnego. Prawo do sądu oznacza, że o statusie jednostki decyduje ostatecznie sąd – i nikt inny. Prawo do sądu jest również gwarancją praw i wolności jednostki, pod warunkiem, że sąd jest niezawisły i niezależny.

Z takiego ukształtowania artykułu 45 wynika także zasada dostępności do sądów. Powinno być to względnie łatwe (także w sprawach rozpoznawanych przez wyższe instancje), a wszelkie ograniczenia w tym zakresie muszą być zgodne z art. 31 ust. 3 Konstytucji.

Prawo do niezawisłego i niezależnego sądu wynika także z dalszych szczegółowych rozwiązań konstytucyjnych (art. 173, 178 oraz 186 Konstytucji). Sąd nie może sprzyjać żadnej ze stron procesowych, musi być bezstronny, także – a może szczególnie – w sprawach, w których jednostka procesuje się z państwem. Tak rozumiana bezstronność sędziów jest elementem ich niezależności i niezawisłości. Artykuł 45 charakteryzuje również sposób działania sądów – sprawy powinny być rozpatrywane sprawiedliwie, jawnie i bez nieuzasadnionej zwłoki.

#### Problem dostępu osób z niepełnosprawnościami do wymiaru sprawiedliwości[[36]](#footnote-36)

**Rzecznik zwrócił także uwagę na problemy związane z dostępem osób z niepełnosprawnościami do wymiaru sprawiedliwości.**

Do postulatów z tego obszaru należą m.in.:

* konieczność zniesienia instytucji ubezwłasnowolnienia i zastąpienia jej modelem wspieranego podejmowania decyzji,
* konieczność popularyzowania stosowania przesłuchań na odległość oraz przeprowadzania dowodu na odległość z wykorzystaniem urządzeń technicznych
* rozważenie ewentualnych zmian o charakterze legislacyjnym w zakresie przepisów ograniczających możliwość składania zeznań w charakterze świadka przez osoby z niepełnosprawnościami,
* potrzeba cyklicznych szkoleń dla wszystkich osób pracujących w wymiarze sprawiedliwości w zakresie specyfiki różnych rodzajów niepełnosprawności, a także szczególnych potrzeb osób z niepełnosprawnościami.

Nierozwiązanym problemem pozostaje dostęp osób niewidomych i słabowidzących do Wyszukiwarki Krajowego Rejestru Sądowego[[37]](#footnote-37). Uzyskanie informacji z bazy jest bowiem uzależnione od przepisania kodu z obrazka – formularz zabezpieczono mechanizmem CAPTCHA w taki sposób, że nie może być odczytany przez czytniki ekranu. Ministerstwo Sprawiedliwości uznało, że termin określony w §19 rozporządzenia Rady Ministrów w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności[[38]](#footnote-38) nie dotyczy serwisów istniejących wcześniej i niepoddanych modernizacji po wydaniu ww. aktu. Rzecznik nie zgodził się z takim stanowiskiem[[39]](#footnote-39), a po jego interwencji Ministra Sprawiedliwości upomniał Minister Cyfryzacji[[40]](#footnote-40).

Raport „Dostępność wymiaru sprawiedliwości dla osób z niepełnosprawnościami”

Informacje o problemach i ograniczeniach, z którymi spotykają się osoby z niepełnosprawnościami w wymiarze sprawiedliwości znalazły potwierdzenie w wynikach badań społecznych, zrealizowanych na zlecenie Rzecznika i zawartych w raporcie „Dostęp osób z niepełnosprawnościami do wymiaru sprawiedliwości – analiza i zalecenia”[[41]](#footnote-41).

Do urzeczywistnienia prawa osób z niepełnosprawnościami do sądu na zasadzie równości z innymi niezbędne są także zmiany w zakresie dostępu do informacji i komunikacji z organami wymiaru sprawiedliwości.

Przede wszystkim konieczne jest kontynuowanie działań na rzecz cyfryzacji wymiaru sprawiedliwości, tak aby możliwie duża część dokumentacji w postępowaniu była dostępna w wersji elektronicznej. Aktualny pozostaje także problem dostępności pomocy tłumaczy języka migowego w trakcie postępowania sądowego oraz w kontaktach z pracownikami sądu, prokuratury lub profesjonalnym pełnomocnikiem.

Ograniczenia w zakresie dostępu osób z niepełnosprawnościami do wymiaru sprawiedliwości łączą się także z niedostępnością architektoniczną budynków sądów i prokuratur. Na problemy napotykają również osoby korzystające z pomocy psa przewodnika, które pomimo ustawowego uprawnienia nie zawsze mają możliwość swobodnego wstępu do obiektów przeznaczonych na potrzeby wymiaru sprawiedliwości[[42]](#footnote-42).

## 3. WOLNOŚCI i PRAWA POLITYCZNE

### 

### Art. 62 – Prawa wyborcze

1. Obywatel polski ma prawo udziału w referendum oraz prawo wybierania Prezydenta Rzeczypospolitej, posłów, senatorów i przedstawicieli do organów samorządu terytorialnego, jeżeli najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat.

2. Prawo udziału w referendum oraz prawo wybierania nie przysługuje osobom, które prawomocnym orzeczeniem sądowym są ubezwłasnowolnione lub pozbawione praw publicznych albo wyborczych.

Prawo udziału w referendum oraz prawo wybierania Prezydenta, posłów, senatorów i przedstawicieli do organów samorządu terytorialnego ma obywatel polski, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat. Jest to granica tzw. czynnego prawa wyborczego, czyli prawa wybierania.

Konstytucja przewiduje jednak pewne wyłączenia: prawo udziału w referendum oraz prawo wybierania nie przysługuje osobom, które prawomocnym orzeczeniem sądowym są ubezwłasnowolnione lub pozbawione praw publicznych albo wyborczych. Szczegółowo prawa wyborcze reguluje ustawa z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeks wyborczy, który w zakresie czynnego prawa wyborczego przewiduje, że w wyborach do Parlamentu Europejskiego w Rzeczypospolitej Polskiej, takie prawo ma:

* obywatel polski, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat,
* obywatel Unii Europejskiej niebędący obywatelem polskim, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat oraz stale zamieszkuje na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

Prawo w wyborach do organów stanowiących jednostek samorządu terytorialnego, to przysługuje ono w przypadku wyborów:

* do rady gminy – obywatelowi polskiemu oraz obywatelowi Unii Europejskiej niebędącemu obywatelem polskim, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat oraz stale zamieszkuje na obszarze tej gminy,
* do rady powiatu i sejmiku województwa – obywatelowi polskiemu, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat oraz stale zamieszkuje na obszarze, odpowiednio, tego powiatu i województwa;
* wójta w danej gminie – osobie mającej prawo wybierania do rady tej gminy.

Krąg osób posiadających bierne prawo wyborcze (prawo wybieralności) jest ukształtowany różnie w zależności od rodzaju wyborów

#### Problematyka lokali wyborczych dostosowanych do potrzeb wyborców z niepełnosprawnościami[[43]](#footnote-43)

**Jak są dostosowane lokale wyborcze do potrzeb wyborców z niepełnosprawnościami? Jak można do takiego lokalu się dostać?**

Pracownicy Biura Rzecznika Praw Obywatelskich przed wyborami w latach 2014-2015 sprawdzali wybrane lokale obwodowych komisji wyborczych, które miały status dostosowanych do potrzeb wyborców z niepełnosprawnościami. Ocenie podlegały przede wszystkim warunki techniczne określone w rozporządzeniu Ministra Infrastruktury.

W przeważającej większości kontrolowanych lokali stwierdzono uchybienia, takie jak: brak oznakowania krawędzi stopni schodów oraz szklanych przegród w lokalu, niedostosowanie miejsc zapewniających tajność głosowania, czy też zbyt wysokie progi drzwi wejściowych. Rzecznik Praw Obywatelskich zwracał się m.in. do Państwowej Komisji Wyborczej o podjęcie działań, które skutecznie ochronią prawa wyborców z niepełnosprawnościami.

Badania prowadzone przez Rzecznika Praw Obywatelskich ukazują również wyraźnie, że nawet lokale wyborcze spełniające wszystkie kryteria wskazane we wspomnianym rozporządzeniu są nierzadko faktycznie trudno dostępne dla wyborców z niepełnosprawnościami ze względu na nieprzygotowanie otoczenia (nierówne, żwirowe, strome lub zarośnięte nawierzchnie, uniemożliwiające skorzystanie z podjazdów dla osób z niepełnosprawnościami; dziurawe i niezabezpieczone chodniki; wysokie lub nierówne krawężniki, zamknięta brama wjazdowa, brak parkingu z przeznaczeniem dla osób z niepełnosprawnościami).

Konieczne jest więc rozważenie zmiany zakresu zawartego w Kodeksie wyborczym upoważnienia ustawowego do wydania rozporządzenia, tak by obejmowało ono również bezpośrednią okolicę lokali wyborczych. Postulat ten był wielokrotnie zgłaszany, w tym również w toku prac[[44]](#footnote-44) nad nowelizacją Kodeksu wyborczego[[45]](#footnote-45) w listopadzie i grudniu 2017 roku. Nie został jednak uwzględniony.

#### Prawa wyborcze osób ubezwłasnowolnionych[[46]](#footnote-46)

**Rzecznik od lat już zwraca uwagę na problem praw wyborczych osób ubezwłasnowolnionych.**

Zgodnie z Konstytucją osoby ubezwłasnowolnione prawomocnym orzeczeniem sądu są pozbawione prawa wybierania oraz prawa udziału w referendum. W praktyce, po uprawomocnieniu się orzeczenia o ubezwłasnowolnieniu, zarówno całkowitym jak i częściowym, sąd przekazuje zawiadomienie do organu prowadzącego rejestr wyborców o skreślenie z niego osoby ubezwłasnowolnionej.

Celem ubezwłasnowolnienia jest przede wszystkim ochrona interesów osoby, która nie jest w stanie w pełni samodzielnie pokierować swoim postępowaniem. Jednak pozbawienie praw wyborczych można uznać za formę sankcji. Biorąc pod uwagę zobowiązania Polski wynikające z Europejskiej Konwencji Praw Człowieka, Rzecznik Praw Obywatelskich wielokrotnie wskazywał, że konieczne jest podjęcie prac nad zmianami w polskim ustawodawstwie w omawianym zakresie. Na problematykę udziału osób ubezwłasnowolnionych w wyborach w Polsce zwróciło uwagę w swoim raporcie Biuro Instytucji Demokratycznych i Praw Człowieka OBWE. Podkreślono w nim, że „w obecnych ramach prawnych zarówno osoby częściowo, jak i całkowicie ubezwłasnowolnione, są pozbawiane praw wyborczych, co jest sprzeczne z orzeczeniem Europejskiego Trybunału Praw Człowieka jak również międzynarodową dobrą praktyką”. Podobne rekomendacje wypływają z raportu Agencji Praw Podstawowych UE, w którym wyraźnie podkreślono konieczność wprowadzenia istotnych zmian w ustawodawstwie państw członkowskich UE, w tym Polski, mających na celu dostosowanie ich do wymogów Konwencji ONZ o prawach osób niepełnosprawnych.

Rzecznik w wystąpieniach m.in. kierowanych do Prezydenta zwracał się o rozważenie zainicjowania koniecznych zmian legislacyjnych, włącznie z możliwością zmiany odpowiednich postanowień Konstytucji.

## 4. WOLNOŚCI i PRAWA EKONOMICZNE, SOCJALNE i KULTURALNE

### Art. 68 ust. 1 – Prawo do ochrony zdrowia

Każdy ma prawo do ochrony zdrowia.

Artykuł ten zapewnia każdemu prawo do ochrony zdrowia, natomiast pozostałe ustępy skierowane są już do władz publicznych. Jest on przedmiotem licznych dyskusji, które dotyczą głównie charakteru zagwarantowanego w nim prawa (czy jest to prawo socjalne czy osobiste), sposobu jego interpretacji), a także tego, czy poszczególne ustępy wyrażają publiczne prawa podmiotowe czy są to wyłącznie normy programowe. Najmniej wątpliwości budzi art. 68 ust. 1 Konstytucji RP, który należy uznać za publiczne prawo podmiotowe.

Cały przepis został sformułowany w taki sposób by nie mógł stworzyć po stronie obywatela żadnych roszczeń, nie oznacza to jednak, że nie można wyciągnąć z niego innych wniosków.

Normy programowe można odczytywać w taki sposób, że jest w nich zagwarantowane minimum praw obywatelskich, którym odpowiada minimum obowiązków ciążących na władzy publicznej. Dlatego także na tej podstawie obywatele mogą dochodzić swoich praw.

#### Ograniczenia w korzystaniu ze służby zdrowia przez osoby głuche[[47]](#footnote-47)

**Opieka zdrowotna jest obszarem, w którym osoby głuche i głuchoniewidome doświadczają szczególnie dotkliwie dyskryminacji.**

W 2017 r. aktualne pozostawały rekomendacje RPO z raportu „Obsługa osób głuchych i głuchoniewidomych w urzędach administracji publicznej. Analiza i zalecenia”[[48]](#footnote-48), który powstał na podstawie kontroli realizacji ustawy o języku migowym[[49]](#footnote-49) w 2013 r. Ustawa nie nakłada bowiem obowiązku zapewnienia usług tłumaczeniowych na podmioty lecznicze. Bariera komunikacyjna w skrajnych przypadkach skutkuje zaniechaniem jakichkolwiek kontaktów z lekarzem.

W ocenie Rzecznika niezbędne jest poszerzenie zakresu podmiotów zobowiązanych do udostępniania usług tłumaczeniowych dla osób głuchych i głuchoniewidomych tak, aby obowiązek ten dotyczył wszystkich podmiotów finansowanych bądź współfinansowanych ze środków publicznych. W pierwszej kolejności należy nałożyć taki obowiązek na podmioty lecznicze. Zapewnianie przez podmioty lecznicze usług tłumaczeniowych jest jedną z najistotniejszych kwestii warunkujących pełną realizację prawa dostępu osób z niepełnosprawnością narządu słuchu do opieki zdrowotnej.

W sprawie tej Rzecznik Praw Obywatelskich prowadzi korespondencję z Senatem.

### Art. 69 – Pomoc na rzecz osób z niepełnosprawnościami

Osobom niepełnosprawnym władze publiczne udzielają, zgodnie z ustawą, pomocy w zabezpieczaniu egzystencji, przysposobieniu do pracy oraz komunikacji społecznej.

Artykuł ten formułuje zasadę polityki państwa, nie przybiera zaś formy prawa podmiotowego. Przepis ten wyraźnie wskazuje na określone obowiązki, leżące po stronie władz publicznych. Nie można więc wyprowadzić z niego roszczeń dla jednostki.

Przepis ten ma ścisły związek z zasadą godności jednostki. Udzielenie pomocy osobom z niepełnosprawnościami, tak by mogły prowadzić życie w społeczeństwie, dotyczyć ma trzech dziedzin:

* zabezpieczenia egzystencji (pokrywa się to częściowo z normą wynikającą z art. 67 ust. 1, odrębne uregulowanie sytuacji osób z niepełnosprawnościami sugeruje dopuszczalność przyznania im pewnych preferencji);
* przysposobienia do pracy (w tym tworzenie programów szkoleniowych i przygotowawczych, wprowadzanie zachęt i ułatwień);
* komunikacji społecznej (w tym tworzenie odpowiedniej infrastruktury).

Sposób i zakres tej pomocy ma określać ustawa.

#### Deinstytucjonalizacja systemu wsparcia dla osób z niepełnosprawnościami i osób starszych – apel do Prezesa Rady Ministrów

**Osoby z niepełnosprawnościami i starsze mają prawo, by pomoc i wsparcie otrzymywać w środowisku zamieszkania. Nie powinniśmy się godzić na to, by podstawową formą pomocy było kierowanie do domów pomocy społecznej i placówek leczniczych.**

Rzecznik Praw Obywatelskich wraz z 54 organizacjami społecznymi skierował w listopadzie 2017 r. apel do Prezesa Rady Ministrów w sprawie deinstytucjonalizacji systemu wsparcia dla osób z niepełnosprawnościami i osób starszych[[50]](#footnote-50).

Deinstytucjonalizacja oznacza proces przejścia od opieki instytucjonalnej do wsparcia na poziomie społeczności lokalnych, z poszanowaniem podmiotowości i przyrodzonej godności wszystkich osób, w tym prawa do decydowania o własnym życiu.

Rzecznik dostrzega i docenia działania podejmowane w ramach programu „Za życiem”, mające na celu rozwój ośrodków wsparcia i mieszkań chronionych, a także inne formy wsparcia oferowane w ramach systemu pomocy społecznej. Wskazał jednak na potrzebę przyjęcia bardziej kompleksowych rozwiązań.

Takie działania podjęto w innych państwach europejskich. Przykład stanowi węgierska strategia deinstytucjonalizacji z 2011 r., która spowodowała, że w latach 2011-2015 z wykorzystaniem funduszy unijnych 660 osób przeszło z opieki instytucjonalnej do systemu wsparcia w społeczności lokalnej. W obecnej perspektywie unijnej (2014-2020) założono przejście kolejnych 10 000 osób.

W ocenie Rzecznika oraz organizacji społecznych niezbędne jest przyjęcie Narodowego Programu Deinstytucjonalizacji, który zawierałby cele, harmonogram oraz wskaźniki realizacji. Program powinien objąć osoby z niepełnosprawnościami, chorujące psychicznie, starsze oraz dzieci. Równocześnie w apelu zauważono potrzebę przyjęcia moratorium na tworzenie dużych instytucji (wzorem Słowacji, Węgier czy Danii) oraz częściowego moratorium na kierowanie do instytucji osób, które dopiero będą potrzebować całodobowego wsparcia.

* [O przygotowanym przez ekspertów RPO modelu wsparcia osób starszych w miejscu zamieszkania mowa jest przy art. 32 ust. 2, w części dotyczącej polityki senioralnej na poziomie lokalnym](#_Polityki_senioralne_na)

Historia z Chełma – świetlica dla dorosłych osób z niepełnosprawnościami

Problem braku pomocy dla rodzin opiekujących się dorosłymi osobami z niepełnosprawnościami został zgłoszony w czasie spotkania regionalnego RPO we wrześniu 2016 r. Ojciec dorosłej córki wymagającej dużego wsparcia opowiedział wtedy o dramatycznej sytuacji rodziny. Opiekę nad córką ten pan sprawuje wraz z żoną. Oboje czują już ciężar lat. I nie mają znikąd pomocy. Powiedział: – *Wszędzie mi dziecko odrzucili. Bo twierdzą, że z taką niepełnosprawnością się nie kwalifikuje. Córka siedzi w domu i płacze. A przecież wystarczyłaby świetlica na 3-4 godziny dziennie. Jeśli nam państwo nie pomoże, to jak damy sobie radę*?

W 2017 r. rodziny osób z niepełnosprawnościami wspólnie z władzami samorządowymi Chełma, z pomocą Kościoła i RPO, utworzyli świetlicę – miejsce opieki, w którym osoby z niepełnosprawnościami mogą spędzić 4 godziny, tak by rodziny znalazły wytchnienie i czas dla siebie, zostało otwarte w kwietniu 2018 r.

Sprawy osób z niepełnosprawnościami ludzie zgłaszają Rzecznikowi w całej Polsce. Państwo nie ma systemu pomocy osobom z niepełnosprawnością wymagającą intensywnego wsparcia. Dlatego sukces rodziców z Chełma jest wart uwagi i rozpowszechniania.

#### Prawa rodziców z niepełnosprawnościami do opieki nad swoimi dziećmi[[51]](#footnote-51)

**Samotna matka ze znaczną niepełnosprawnością ruchową miała ogromne kłopoty w sprawowaniu opieki nad swoim kilkumiesięcznym dzieckiem. Badając tę sprawę indywidualną Rzecznik zwrócił uwagę na problem braku systemowych rozwiązań w sprawie zakresu oraz form wsparcia rodziców z niepełnosprawnością, którzy ze względu na specyfikę swej niepełnosprawności napotykają na poważne bariery w wykonywaniu funkcji rodzicielskich.**

Konstytucja gwarantuje uwzględnienie dobra rodziny w polityce państwa, jak też szczególną pomoc rodzinom znajdującym się w trudnej sytuacji materialnej i społecznej. Z Konstytucji wynika również obowiązek udzielenia szczególnej pomocy matce przed i po urodzeniu dziecka, jak również pomoc osobom niepełnosprawnym w zabezpieczeniu egzystencji i komunikacji społecznej. Osoby z niepełnosprawnościami mają prawo być rodzicami. Mają prawo opiekować się swoimi dziećmi, a ich dzieci mają prawo do przebywania w swojej biologicznej rodzinie. Poszanowanie praw rodziców z niepełnosprawnościami i ich dzieci wymaga zaś wypracowania spójnych systemowo i kompleksowych rozwiązań poprzez stworzenie wyspecjalizowanego systemu wsparcia w celu wyeliminowania barier w wykonywaniu przez rodziców funkcji rodzicielskich.

Rzecznik zwrócił się[[52]](#footnote-52) do Pełnomocnika Rządu ds. Osób Niepełnosprawnych z prośbą o rozważenie możliwości bezpośredniego spotkania i wspólnej dyskusji nad przedstawionymi problemami.

W odpowiedzi poinformowano[[53]](#footnote-53) o podjętych w ciągu ostatnich dwóch lat, działaniach na rzecz osób z niepełnosprawnościami i ich rodzin, w szczególności w ramach programu „Rodzina 500 plus” i programu kompleksowego wsparcia dla rodzin „Za życiem”. Zwrócono szczególną uwagę na unormowania legislacyjne, które są korzystne dla dzieci oraz dorosłych osób z niepełnosprawnością. W ostatnim czasie podjęto działania, których celem jest dogłębne zbadanie problematyki niepełnosprawności w pieczy zastępczej i adopcji, określonych przepisami ustawy o wspieraniu rodziny i systemie pieczy zastępczej[[54]](#footnote-54). Planuje się kolejne wystąpienie z uwagi na wymijający charakter odpowiedzi oraz potrzebę rozwiązania problemu.

* [W październiku 2017 r. minęły trzy lata od wejścia w życie wyroku, w którym Trybunał Konstytucyjny uznał, że zróżnicowanie prawa do świadczenia pielęgnacyjnego osób sprawujących pieczę nad osobą z niepełnosprawnością ze względu na moment powstania niepełnosprawności osoby podlegającej opiece jest niezgodne z ustawą zasadniczą. Pomimo zalecenia Trybunału, iż wykonanie wyroku wymaga podjęcia niezbędnych oraz niezwłocznych działań ustawodawczych, prace legislacyjne nie zostały sfinalizowane. Więcej o tym problemie– patrz art. 32 ust. 1 Konstytucji](#_Nierówne_traktowanie_opiekunów)

#### Program „Mieszkanie Plus” i dostępność[[55]](#footnote-55)

**Z doniesień medialnych wynikało, że bloki budowane w ramach programu rządowego Mieszkanie Plus miały powstać przy wykorzystaniu nowoczesnych, lecz tanich i szybkich, technologii.**

Zrozumiała optymalizacja kosztów związanych z inwestycją, prawdopodobnie pociągnie jednak za sobą całkowitą rezygnację z takich rozwiązań, jak windy (w budynkach do trzech pięter). Rzecznik podkreślił, że przy szukaniu oszczędności należy mieć na względzie potrzeby mieszkaniowe osób o szczególnej sytuacji życiowej: rodzin z małymi dziećmi, osób z niepełnosprawnościami, czy w podeszłym wieku.

Rzecznik zwrócił uwagę na wynikającą z Konwencji o prawach osób niepełnosprawnych[[56]](#footnote-56) zasadę uniwersalnego projektowania. Polska ratyfikując ten akt prawny zobowiązała się do projektowania produktów, środowiska, programów i usług w taki sposób, by były użyteczne dla wszystkich w możliwie największym stopniu, bez potrzeby adaptacji lub specjalistycznego projektowania.

Rzecznik zwrócił się[[57]](#footnote-57) do Ministra Infrastruktury i Budownictwa o wskazanie, czy w planach wdrożenia Narodowego Programu Mieszkaniowego uwzględniono szczególne potrzeby seniorów, osób z niepełnosprawnościami oraz rodzin z małymi dziećmi.

Minister wyjaśnił[[58]](#footnote-58), że projekt ustawy zakłada podejmowanie działań wspierających inicjatywy zwiększające użyteczność budownictwa mieszkaniowego, m.in. uwzględniające w szerokim zakresie potrzebę dostępu mieszkańców do niezbędnych urządzeń infrastruktury społecznej. Fundusz będzie zatem promował rozwiązania umożliwiające kształtowanie otoczenia przyjaznego dla wszystkich użytkowników przestrzeni, w tym seniorów i osób z niepełnosprawnościami. Mieszkania budowane w ramach programu Mieszkanie Plus będą spełniać wszystkie współczesne standardy urbanistyczne i architektoniczne, a także wypełniać wymagania wynikające z aktualnych przepisów prawa w zakresie budowy i dostępności dla osób o ograniczonej możliwości poruszania się. Optymalizacja kosztów budowy nie wpłynie na funkcjonalność i jakość nowych mieszkań. Ponadto, obecnie realizowany jest program finansowego wsparcia tworzenia mieszkaniowego zasobu komunalnego, którego adresatem są także osoby z niepełnosprawnościami (w zakresie mieszkalnictwa chronionego).

#### Symbol niepełnosprawności na orzeczeniu[[59]](#footnote-59)

**Dziś bardzo łatwo dowiedzieć się, jaka jest przyczyna czyjejś niepełnosprawności. Zdaniem RPO w sposób nieproporcjonalny narusza to prawo do prywatności.**

Dlatego Rzecznik zgłosił[[60]](#footnote-60) udział w postępowaniu przed Trybunałem Konstytucyjnym w sprawie dotyczącej umieszczania na orzeczeniu o stopniu niepełnosprawności symbolu przyczyny niepełnosprawności.

Rzecznik argumentuje, że przepis rozporządzenia w sprawie orzekania o niepełnosprawności i stopniu niepełnosprawności[[61]](#footnote-61) jest niezgodny z konstytucyjnym prawem do prywatności, ochrony danych osobowych i zasadą proporcjonalności w zakresie, w jakim przewiduje, że symbol przyczyny niepełnosprawności musi się znaleźć w orzeczeniu o stopniu niepełnosprawności.

Pracodawca czerpie wiedzę o tym, czy pracownik może wykonywać pracę na powierzonym mu stanowisku, z zaświadczenia lekarskiego nie zaś z orzeczenia o niepełnosprawności. Dlatego celem ustawodawcy powinno być zabezpieczenie zarówno prawa osoby z niepełnosprawnością do prywatności, jak i słusznych interesów pracodawcy, polegających m.in. na możliwości ubiegania się o dofinansowanie do wynagrodzenia pracownika. W opinii Rzecznika, skoro ustawodawca zdecydował się na przyznanie pracodawcy określonych uprawnień w związku z zatrudnieniem pracownika z niepełnosprawnością, należy mu umożliwić ich realizację, z poszanowaniem prawa do prywatności osoby niepełnosprawnej.

#### Prawa osób z niepełnosprawnościami a ustawa o równym traktowaniu[[62]](#footnote-62)

**Osoby z niepełnosprawnościami są dyskryminowane w takich obszarach życia jak oświata i szkolnictwo wyższe, opieka zdrowotna, czy dostęp do dóbr i usług. W tym zakresie nie chroni ich jednak ustawa „o równym traktowaniu”[[63]](#footnote-63).**

Ustawa ta przyznaje bowiem szeroką ochronę osobom traktowanym nierówno ze względu na rasę, pochodzenie etniczne lub narodowość. Najsłabiej chroni zaś ofiary dyskryminacji ze względu na niepełnosprawność, a także religię, wyznanie, światopogląd, wiek i orientację seksualną.

W opinii Rzecznika system ochrony przed dyskryminacją w Polsce nie odpowiada standardom wyznaczonym przez ratyfikowaną przez Polskę Konwencję ONZ o prawach osób niepełnosprawnych[[64]](#footnote-64). Problemy rodzi także praktyka stosowania ustawy „o równym traktowaniu”.

Po siedmiu latach od wejścia jej w życie zapadło jedynie kilka prawomocnych wyroków w sprawach o odszkodowania z powodu dyskryminacji, których podstawę stanowił przepis art. 13 ustawy. Postępowania te potwierdziły jednocześnie, że interpretacja zakresu stosowania ustawy o równym traktowaniu może budzić uzasadnione wątpliwości, zaś prawo ofiar dyskryminacji do dochodzenia rekompensaty za doznaną krzywdę na podstawie przepisów tejże ustawy bywa kwestionowane w polskich realiach sądowych. Regulacje prawne ukształtowane są zatem tak, że praktyczne zastosowanie przepisów ustawy o równym traktowaniu wobec osób z niepełnosprawnościami jest znikome.

W przekonaniu Rzecznika odszkodowanie, o którym mowa w art. 13 ust. 1 ustawy, należy rozumieć nie tylko jako środek ochrony prawnej, który ma prowadzić do naprawienia szkody majątkowej, ale także jako zadośćuczynienie za szkodę niemajątkową. Zgodnie z Konwencją powinien on znaleźć zastosowanie bez wyjątku we wszystkich sferach aktywności politycznej, gospodarczej, społecznej, kulturalnej, obywatelskiej i jakiejkolwiek innej.

Rzecznik zwrócił się[[65]](#footnote-65) do Pełnomocnika Rządu do spraw Osób Niepełnosprawnych o rozważenie zmian prawnych. Pełnomocnik odpowiedział[[66]](#footnote-66), że biorąc pod uwagę wnioski płynące z posiedzenia Zespołu do spraw wykonywania postanowień Konwencji o prawach osób niepełnosprawnych, poprosił Pełnomocnika Rządu do spraw Społeczeństwa Obywatelskiego i Równego Traktowania o ustosunkowanie się do problemu, ale do końca 2017 r. nie dostał odpowiedzi.

Sprawa pani M. Uchylenie postanowienia Prokuratora o odmowie wszczęcia postępowania w sprawie czynu popełnionego na szkodę osoby z niepełnosprawnością intelektualną[[67]](#footnote-67)

Z wnioskiem do Rzecznika zwróciła się pani Z. M. Prokurator Rejonowy w S. odmówił bowiem wszczęcia dochodzenia w sprawie przywłaszczenia na jej szkodę 3500 zł (czyn z art. 284 §2 k.k) uznając, że brak jest dostatecznych danych uzasadniających podejrzenie popełnienia czynu.

Prokurator pominął w tej sprawie, że wnioskodawczyni jest osobą z niepełnosprawnością umysłową w stopniu lekkim, nieporadną i wymaga opieki osób trzecich. Ponieważ jest częściowo ubezwłasnowolniona, Sąd Rejonowy ustanowił dla niej kuratora. Wnioskodawczyni nie mogła więc samodzielnie i ze skutkiem procesowym podejmować czynności, w tym złożyć zażalenia na postanowienie o odmowie wszczęcia dochodzenia, a tymczasem zawiadomienie o popełnieniu przestępstwa dotyczyło działań osoby ustanowionej jej kuratorem.

Zdaniem Rzecznika zabezpieczenie interesów częściowo ubezwłasnowolnionej pokrzywdzonej nie było wystarczające, a problem nie zaistniałby, gdyby prokurator zwrócił się do sądu rodzinnego o wyznaczenie innego kuratora celem reprezentowania pokrzywdzonej w tym postępowaniu.

Prokurator Okręgowy podzielił stanowisko Rzecznika i polecił wszczęcie oraz prowadzenie postępowania przygotowawczego z zachowaniem pełnych gwarancji praw pokrzywdzonej, łącznie z ustanowieniem dla niej, w razie konieczności, odrębnego kuratora.

Sprawa ubezwłasnowolnionej osoby. Postępowanie o uchylenie tego ubezwłasnowolnienia[[68]](#footnote-68)

Rzecznik przystąpił do postępowania o uchylenie ubezwłasnowolnienia przed Sądem Okręgowym w Z. Osoba, która została ubezwłasnowolniona wiele lat temu, a od tego czasu prowadziła aktywne życie zawodowe w Polsce i za granicą, stara się o uchylenie ubezwłasnowolnienia, którego przyczyny ustały. Utrzymywanie ubezwłasnowolnienia, zdaniem Rzecznika, nie służy interesom tej osoby, a to właśnie temu ma służyć instytucja ubezwłasnowolnienia. Rzecznik skierował także wniosek o dopuszczenie nowej opinii biegłych, skupiającej się właśnie na kwestii najlepszych interesów osoby obecnie ubezwłasnowolnionej oraz na jej faktycznym funkcjonowaniu w rodzinie i społeczeństwie**.** Ostatecznie sprawa zakończyła się uchyleniem ubezwłasnowolnienia.

#### Obowiązki nadawców telewizyjnych w zakresie zapewnienia dostępności programów dla osób z niepełnosprawnościami[[69]](#footnote-69)

**Niezmiernie ważną kwestią pozostaje eliminowanie wykluczenia cyfrowego osób z niepełnosprawnościami.**

Chodzi o sytuację, w których osoby te nie korzystają z technologii informacyjno-komunikacyjnych nie dlatego, że nie chcą, ale z powodu ograniczeń związanych z niepełnosprawnościami. Zdaniem Rzecznikaniezbędne jest rozważenie nowelizacji ustawy o radiofonii i telewizji[[70]](#footnote-70), tak aby precyzyjnie określić obowiązki nadawców telewizyjnych w zakresie zapewnienia dostępności programów dla osób z różnymi niepełnosprawnościami. Zgodnie z Konwencją o prawach osób niepełnosprawnych Polska zobowiązała się do zapewnienia osobom z niepełnosprawnościami realizacji ich praw.

Znowelizowana regulacja powinna uwzględniać odrębnie zarówno potrzeby osób z niepełnosprawnością wzroku, jak i z niepełnosprawnością słuchu. Dokładne określenie rodzajów i procentowego udziału poszczególnych typów dostosowań programów dla osób z niepełnosprawnościami w ogólnym czasie emisji, także powinno znaleźć się bezpośrednio w ustawie. Ponadto w opinii Rzecznika upoważnienie Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji do obniżenia w drodze przepisów wykonawczych procentowego udziału w programie telewizyjnym audycji z udogodnieniami odbioru dla osób z niepełnosprawnościami budzi uzasadnione wątpliwości. Przy okazji nowelizacji ustawy warto by również zadbać o takie ukształtowanie przepisów chroniących prawa autorskie, aby nie stanowiły one faktycznej przeszkody dostosowania utworu do potrzeb osób z niepełnosprawnością wzroku lub słuchu. Powyższe uwagi Rzecznik przedstawił[[71]](#footnote-71) Przewodniczącemu Komisji Ustawodawczej Senatu RP z nadzieją, że zostaną uwzględnione w pracach legislacyjnych nad projektem ustawy o zmianie ustawy o radiofonii i telewizji[[72]](#footnote-72). Niestety, tak się nie stało.

* [Problem dostępu do wymiaru sprawiedliwości osób z niepełnosprawnościami oraz niedostępności wyszukiwarki Krajowego Rejestru Sądowego dla osób z dysfunkcją wzroku omówiony jest przy okazji art. 45 Konstytucji (Prawo do sądu)](#_Problem_dostępu_osób)

Znaczenie koncepcji projektowania uniwersalnego. Nagroda RPO dla prof. Marka Wysockiego

W 2017 r. Rzecznik Praw Obywatelskich uhonorował prof. **Marka Wysockiego Nagrodą RPO im. doktora Macieja Lisa**. Chce w ten sposób pokazać opinii publicznej, jak ważne są standardy jeśli chodzi o pomoc osobom z niepełnosprawnościami, które promuje Laureat.

Marek Wysocki jest naukowcem i społecznikiem działającym na rzecz środowiska osób z niepełnosprawnościami. Jest autorem ponad 70 publikacji dotyczących projektowania dla wszystkich i audytorem dostępności obiektów i przestrzeni publicznych. Opracował m.in. poradnik RPO [„Przestrzeń publiczna przyjazna seniorom”](https://www.rpo.gov.pl/pl/content/przestrze%C5%84-publiczna-przyjazna-seniorom-poradnik-rpo)[[73]](#footnote-73).

Jako dydaktyk swoją wiedzę i doświadczenie przekazuje przyszłym architektom, angażując się w zaszczepianie w nich nie tylko wiedzy ale także prospołecznych postaw, zwiększając ich świadomość znaczenia projektowania uniwersalnego. Opracował Standardy Dostępności przestrzeni publicznych i konsekwentnie prowadzi działania na rzecz ich wdrożenia w samorządach lokalnych.

Nagroda im. doktora Macieja Lisa została ustanowiona z inicjatywy Rzecznika Praw Obywatelskich w celu uhonorowania pamięci Macieja Lisa – pełnomocnika terenowego RPO we Wrocławiu, który zmarł w kwietniu 2015 r. Jest przyznawana za szczególne osiągnięcia w dziedzinie obrony praw i interesów osób z niepełnosprawnościami.

* [Problem kosztów dowozu dzieci z niepełnosprawnościami opisany jest przy art. 70 ust. 4 Konstytucji (Równy dostęp do wykształcenia)](#_Dojazd_do_szkół)
* [O problemie dzieci KODA – słyszących dzieci niesłyszących rodziców mowa jest przy okazji art. 72 Konstytucji (Prawa dziecka)](#_Dzieci_KODA_–)

### Art. 70 ust. 4 – Równy dostęp do wykształcenia

Władze publiczne zapewniają obywatelom powszechny i równy dostęp do wykształcenia. W tym celu tworzą i wspierają systemy indywidualnej pomocy finansowej i organizacyjnej dla uczniów i studentów. Warunki udzielania pomocy określa ustawa.

Zasada powszechnego i równego dostępu do wykształcenia odnosi się jedynie do obywateli Rzeczypospolitej. Przepis ten tworzy zasadę polityki państwa, a nie prawo podmiotowe, więc nie stwarza bezpośrednich roszczeń. Jednakże zasada powszechności i równości ma bezpośredni związek z realizacją prawa do nauki i jest konieczna, by w pełni korzystać z tego prawa.

Zasada ta dotyczy kształcenia w systemie szkolnictwa publicznego. Powszechność nauki oznacza, że każda osoba objęta obowiązkiem szkolnym musi mieć zapewnioną możliwość nauki w szkole publicznej, chyba że decyduje się na korzystanie z oferty szkół niepublicznych. Z zasady powszechności wynika także, że osoby, które ukończyły 18 lat, również muszą mieć zagwarantowaną możliwość pobierania nauki w szkołach na różnych szczeblach.

Równość w dostępie do nauki to realizacja ogólnej zasady równości (art. 32). Każdy powinien mieć jednakową szansę podjęcia nauki w szkołach na różnych szczeblach edukacji. Szczególnie istotne w tym kontekście jest uwzględnienie art. 33 i zapewnienie równości w dostępie do nauki niezależnie od płci.

Ustęp 4 tworzy także zasadę pomocy władz publicznych dla uczniów i studentów, której realizacja może odbywać się na różne przewidziane przez ustawodawcę sposoby.

#### Dojazd do szkół dla uczniów z niepełnosprawnościami[[74]](#footnote-74)

**Rodzice dzieci z niepełnosprawnościami skarżą się do Rzecznika na problemy związane z dowozem dzieci do szkół. Trudności te nierzadko prowadzą do sytuacji, w której uczniowie nie realizują obowiązku szkolnego.**

Najliczniejszą grupę stanowiły skargi na sposób finansowania transportu dzieci z niepełnosprawnością i ich opiekunów do przedszkoli, szkół lub specjalistycznych ośrodków.

Przepisy *Prawa oświatowego*[[75]](#footnote-75) wskazują na dwie formy realizacji obowiązku: poprzez zapewnienie bezpłatnego transportu, bądź poprzez zwrot kosztów przejazdu dziecka i opiekuna, jeżeli dowożenie zapewniają rodzice. Prawo wyboru przysługuje wyłącznie rodzicom. Ustalenie zasad zwrotu kosztów ustawodawca pozostawił stronom. W praktyce zasady tego zwrotu często są określane jednostronnie przez wójta (burmistrza, prezydenta miasta), a poszczególne gminy regulują to różnie.

Określane przez gminy stawki zwrotu często nie pokrywają rzeczywistych kosztów ponoszonych przez opiekunów na dowóz dziecka. W takich sytuacjach rodzice muszą występować do sądu, sądy zaś w odmienny sposób określają zakres uprawnień w tym zakresie.

Zdaniem Rzecznika nie można uznać, że gmina realizuje swój obowiązek, jeśli finansuje dojazd i powrót z placówki, a ignoruje fakt, że rodzic (opiekun) musi ze szkoły wrócić i po zajęciach pojechać po dziecko. Konieczne jest również pokrycie kosztów przejazdów samego opiekuna ze szkoły do domu, a następnie z domu do szkoły. Taką interpretację potwierdziły też sądy, w sprawie o refundację kosztów, do której przystąpił Rzecznik[[76]](#footnote-76).

Kolejnym ze zidentyfikowanych problemów jest brzmienie art. 39 ust. 4 pkt 2 Prawa oświatowego, który stanowi, że transport uczniów z niepełnosprawnościami sprzężonymi z niepełnosprawnością intelektualną jest obligatoryjny do 24. lub 25. roku życia, ale tylko do „ośrodków rewalidacyjno-wychowawczych”. W stosunku do wcześniejszych przepisów krąg placówek, do których uczęszczanie uprawnia do bezpłatnego transportu, został znacznie ograniczony (poprzednio mowa była także o szkołach specjalnych, co dawało większą możliwość wyboru placówki edukacyjnej).

Dla wielu rodziców uczniów z niepełnosprawnościami i władz gmin niejasnym pozostaje znaczenie terminu „najbliższa szkoła”. Mimo, że wiele gmin akceptuje pogląd, że szkołą najbliższą jest ta placówka, która zapewnia realizację zaleceń o potrzebie kształcenia specjalnego, nie jest to powszechne stanowisko. W ocenie Rzecznika doprecyzowanie regulacji pozwoliłoby na pełniejszą realizację w stosunku do dzieci z niepełnosprawnościami idei edukacji włączającej.

Kolejnym problemem jest brak precyzyjnego wskazania wymagań, jakie powinny spełniać środki transportu, którymi uczniowie z niepełnosprawnościami są dowożeni do szkół. W każdym przypadku niedostosowanie pojazdu oraz niedostateczne kompetencje osób sprawujących opiekę nad dziećmi budzą poważne obawy o bezpieczeństwo.

Rzecznik zwrócił się[[77]](#footnote-77) do Ministra Edukacji Narodowej o przedstawienie stanowiska w tej niezwykle ważnej sprawie.

W odpowiedzi Minister wskazał[[78]](#footnote-78), że przepisy prawa oświatowego w sposób właściwy gwarantują realizację obowiązku szkolnego i nauki dzieci i młodzieży z niepełnosprawnościami. Nie naruszają również prawa tych uczniów do edukacji, w tym edukacji włączającej. Zasady ustalania kwoty refundacji kosztów dowozu dziecka i opiekuna należy natomiast uregulować na poziomie innych przepisów niż przepisy prawa oświatowego. Dotyczą one bowiem zadań i kompetencji jednostek samorządu terytorialnego.

Rzecznik przystąpił do postępowania w sprawie skargi konstytucyjnej dotyczącej opisanego problemu[[79]](#footnote-79). Postanowieniem z dnia 17 października 2017 r. [[80]](#footnote-80) Trybunał Konstytucyjny przedstawił Sejmowi Rzeczypospolitej Polskiej uwagi dotyczące celowości podjęcia działań ustawodawczych zmierzających do uregulowania kwestii zwrotu kosztów przejazdu niepełnosprawnego ucznia i opiekuna do placówek oświatowych. Trybunał podzielił stanowisko Rzecznika Praw Obywatelskich i wskazał, iż zamiar ustawodawcy, aby zapewnić możliwość elastycznego dostosowywania przyznawanych świadczeń w zależności od indywidualnych potrzeb danych podmiotów, nie został zrealizowany w sposób należyty.

Sprawa pani A. Wyrok sądu na temat dojazdu do szkół dzieci z niepełnosprawnościami

Rzecznik Praw Obywatelskich przyłączył się do postępowania przed sądem rejonowym w Krakowie w sprawie kosztów dowozu dziecka z niepełnosprawnością do szkoły. Gmina uważała, że zwrot kosztów dla rodzica obejmuje tylko jego przejazdy wraz z dzieckiem. RPO podzielił pogląd matki dziecka, że wsparcie dotyczyć powinno także powrotu samego rodzica ze szkoły i jazdy do niej po dziecko.

Matka pozwała gminę o zwrot kosztów czterech przejazdów. Rzecznik przedstawił przed sądem argumenty, że rodzic ponosi koszty w związku z dowozem dziecka do szkoły, a intencją ustawodawcy było zapewnienie uczniom z niepełnosprawnościami realnego dostępu do edukacji i zwolnienie ich z wszelkich kosztów z tego tytułu.

12 lipca 2017 r. Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia zobowiązał gminę do zawarcia z matką dziecka umowy, zgodnie z którą zobowiąże się do zwrotu czterech przejazdów dziennie. W apelacji gmina wniosła o oddalenie pozwu. RPO wniósł o oddalenie apelacji jako całkowicie bezzasadnej. Już w 2018 r., 14 lutego 2018 r. Sąd Okręgowy w Krakowie prawomocnie oddalił apelację. Przychylił się do argumentacji Rzecznika, uznając że co prawda przepisy są nieprecyzyjne, ale należy je interpretować zgodnie z celem ich wprowadzenia[[81]](#footnote-81).

Rzecznik Praw Obywatelskich pełni w Polsce funkcję niezależnego organu do sprawy realizacji zasady równego traktowania, a także organu monitorującego wdrażanie postanowień Konwencji ONZ o prawach osób niepełnosprawnych. Zgodnie z art. 24 Konwencji Polska jest zobowiązana do zapewnienia uczniom z niepełnosprawnościami prawa do edukacji bez dyskryminacji i na zasadzie równości. Zapewnienie dojazdu takich uczniów do szkół jest realizacją tego prawa.

RPO wystąpił też do Ministerstwa Edukacji Narodowej, aby tak zmieniło przepisy, by było jasne, że wsparciu podlega cała droga do szkoły – i dziecka z rodzicem, i samego rodzica.

#### Rozporządzenie MEN zakładające likwidację nauczania indywidualnego dzieci z niepełnosprawnościami w placówkach oświatowych[[82]](#footnote-82)

**Podstawową formą edukacji dla uczniów z niepełnosprawnościami powinna być edukacja włączająca, która zakłada naukę w klasie z rówieśnikami. Po zmianie przepisów uczniowie z niepełnosprawnościami mogą korzystać z nauczania indywidualnego jedynie w miejscu swojego zamieszkania. Celem tej zmiany jest zagwarantowanie, aby jedynie ci uczniowie, którzy ze względów zdrowotnych nie mogą chodzić do szkoły, korzystali z tej formy nauczania.**

Rzecznik interweniował w sprawie projektu rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej, który przewidywał możliwość nauczania indywidualnego poza szkołą jedynie w miejscu przebywania dziecka. Rzecznik zwracał uwagę na możliwe wykluczenie uczniów ze społeczności szkolnej oraz na możliwe pogorszenie się sytuacji zawodowej i społecznej tych rodziców, którzy w związku z opisaną zmianą będą zmuszeni do rezygnacji z pracy, aby zajmować się swoimi dziećmi w domach.

Rzecznik zwrócił uwagę, że Polska jako państwo-strona Konwencji o prawach osób niepełnosprawnych przyjęła na siebie szereg zobowiązań mających na celu zapewnienie osobom z niepełnosprawnościami możliwości pełnego i efektywnego uczestnictwa w życiu społecznym i integracji społecznej. Wiąże się to z koniecznością zapewnienia uczniom z niepełnosprawnościami racjonalnych usprawnień, zgodnie z indywidualnymi potrzebami. W oparciu o postanowienia Konwencji rekomenduje się promowanie edukacji włączającej, tak aby jak największa grupa uczniów z niepełnosprawnościami kształciła się w grupie rówieśniczej w szkole powszechnej możliwie blisko ich miejsca zamieszkania. Nauczanie indywidualne powinno mieć miejsce w przypadkach wyjątkowych, gdy jest to niezbędne i uzasadnione szczególnymi potrzebami dziecka oraz świadomą decyzją jego rodziców lub prawnych opiekunów[[83]](#footnote-83).

MEN poinformował o wprowadzeniu regulacji, które gwarantują uczniom objętym nauczaniem indywidualnym różne formy uczestnictwa w życiu szkoły oraz monitoring możliwości jak najszybszego powrotu tych uczniów do nauczania razem z rówieśnikami. Sprawa pozostaje w zainteresowaniu Rzecznika.

# CZĘŚĆ IV Załączniki

## Sprawy polskich obywateli przed Europejskim Trybunałem w Strasburgu

### Wyroki ETPCz przeciwko Polsce w 2017 r.

#### Kacper Nowakowski v. Polska, 10/1/2017, skarga nr 32407/13

**Sprawa dotyczyła praw do kontaktów głuchoniemego ojca z jego synem.**

Skarżący zarzucał w szczególności oddalenie jego wniosku o rozszerzenie kontaktów z jego synem. Trybunał doszedł do wniosku, że nawet jeśli napięte stosunki między rodzicami dziecka nie ułatwiły zadania polskim sądom przy podejmowaniu decyzji co do kontaktów, to powinny jednak podjąć środki mające na celu pogodzenie sprzecznych interesów stron, mając na względzie, że najważniejsze jest dobro dziecka. Sądy niewłaściwie oceniły istniejące możliwości w polskim prawie ułatwiające rozszerzenie kontaktów między skarżącym I jego synem. Ponadto, nie podjęły środków odpowiadających niepełnosprawności skarżącego, takich jak uzyskanie opinii biegłych z zakresu upośledzenia słuchu. Tymczasem sądy oparły się na opiniach biegłych, które skupiły się na podkreślaniu bariery komunikacyjnej pomiędzy ojcem i synem, zamiast na możliwych sposobach jej pokonania (naruszenie art. 8 Konwencji).

#### Nawrot v. Polska, 19/10/2017, skarga nr 77850/12

**Trybunał stwierdził, że sądy krajowe w sposób nieprawidłowy ustaliły, że skarżący był „osobą umysłowo chorą” w rozumieniu art. 5 ust. 1 lit. e Konwencji.**

Nawet gdyby uznać, że jednak był taką osobą, to nie sposób przyjąć, iż jego zaburzenie było tego rodzaju czy stopnia, że wymagało pozbawienia wolności. Trybunał przypomniał, że dopuszczalne podstawy pozbawienia wolności wymienione w Artykule 5 ust. 1 Konwencji powinny być interpretowane wąsko. Dodatkowo, choroba psychiczna powinna być tak poważna by skutkować koniecznością leczenia w szpitalu psychiatrycznym. Trybunał wyraził wątpliwość aby zaburzenie rozwoju osobowości mogło samo być uznane za wystarczająco poważną chorobę umysłową by być zakwalifikowana jako „prawdziwe” zaburzenie umysłowe dla celów art. 5 ust. 1 Konwencji. Wątpliwe jest również by w niniejszej sprawie stan skarżącego po 17 czerwca 2012 r. (kiedy biegli stwierdzili brak syndromów psychotycznych) uzasadniał przymusowe pozbawienie wolności.

Trybunał zauważył, że sądy krajowe oparły się na założeniu, że wypuszczenie skarżącego mogłoby skutkować popełnieniem kolejnego podobnego przestępstwa o dużej społecznej szkodliwości. Z upływem jednak czasu, gdy okazało się, że kto inny dokonał morderstwa, a jemu przypisano jedynie kilka rozbojów i kradzieży, możliwe ryzyko ponownego popełnienia przestępstwa wydawało się coraz mniej znaczące. W ocenie Trybunału, przedłużając stosowanie środka zabezpieczającego po 17 czerwca 2012 r., nie pochylono się odpowiednio nad kwestią stałego zagrożenia skarżącego dla innych i jego samego, a uzasadnienie sądów w tym zakresie niedostatecznie wskazywało przyczyny jego dalszego stosowania. Samo utrzymywanie się zaburzenia tego stopnia i o tym charakterze nie było więc wystarczające, by pozbawić skarżącego wolności między 17 czerwca 2012 r. a 30 maja 2014 r. i dlatego doszło do naruszenia art. 5 ust. 1 (e) Konwencji.

1. [https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/KMPT raport o domach pomocy spolecznej.pdf](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/KMPT%20raport%20o%20domach%20pomocy%20spolecznej.pdf) [↑](#footnote-ref-1)
2. VII.501.78.2016, pismo z 2 sierpnia 2017 r. [↑](#footnote-ref-2)
3. [VII.501.78.2016, pismo z 16 października 2017 r](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Odpowied%C5%BA%20Prezesa%20Zwi%C4%85zku%20Bank%C3%B3w%20Polskich.pdf). [↑](#footnote-ref-3)
4. [Badania przeprowadzone przez Kantar Public „Świadomość prawna w kontekście równego traktowania”, listopad 2016 r.](https://www.rpo.gov.pl/pl/content/jaka-jest-swiadomosc-polakow-w-zakresie-rownego-traktowania-rzecznik-przedstawia-dane) [↑](#footnote-ref-4)
5. M. in.

   77% uznaje za dyskryminację odmowę obsługi Ukraińców w restauracji, jednak tylko 25% uważa, że dyskryminacja w dostępie do usług jest w Polsce zakazana;

   74% dostrzega dyskryminację w nieawansowaniu młodej matki wyłącznie ze względu na jej potencjalne nieobecności związane z opieką nad dzieckiem, jednak tylko 33% twierdzi, że dyskryminacja w zatrudnieniu – bez względu na rodzaj umowy – jest zakazana. [↑](#footnote-ref-5)
6. [III.7064.257.2014](http://www.sprawy-generalne.brpo.gov.pl/szczegoly.php?pismo=1160204&sygnatura=III.7064.257.2014) [↑](#footnote-ref-6)
7. Wyrok TK z 21 października 2014 r., sygn. akt K 38/13 [↑](#footnote-ref-7)
8. [III.7064.257.2014 z 2 października 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Wyst%C4%85pienie%20do%20Prezes%20Rady%20Ministr%C3%B3w%20w%20sprawie%20systemu%20wsparcia%20opiekun%C3%B3w%20os%C3%B3b%20z%20niepe%C5%82nosprawno%C5%9Bci%C4%85.pdf) [↑](#footnote-ref-8)
9. Pismo z 6 listopada 2017 r. [↑](#footnote-ref-9)
10. [VI.510.77.2016](https://www.rpo.gov.pl/pl/postepowania-strategiczne-rpo/wyczerpanie-sumy-gwarancyjnej-z-ubezpieczeniowego-funduszu-gwarancyjnego-sprawa-wygrana) [↑](#footnote-ref-10)
11. Ustawa z 3 grudnia 2010 r. o wdrożeniu niektórych przepisów Unii Europejskiej w zakresie równego traktowania (Dz.U. z 2016 r. poz. 1219) [↑](#footnote-ref-11)
12. W 2017 r. Rzecznik wydał dwa raporty z serii Zasada równego traktowania. Prawo i praktyka: *Przestępstwa motywowane uprzedzeniami* oraz *Asystent osobisty osoby z niepełnosprawnością*. Rzecznik zlecił również przeprowadzenie badań antydyskryminacyjnych na temat równego traktowania na rynku pracy bez względu na wyznanie oraz zjawiska molestowania i molestowania seksualnego wśród studentek i studentów uczelni wyższych. Wyniki tych badań zostaną opublikowane w formie raportów w roku 2018. Raporty z tej serii dostępne są na stronie: <https://www.rpo.gov.pl/pl/content/zasada-rownego-traktowania-prawo-i-praktyka-raporty-rpo> [↑](#footnote-ref-12)
13. Ustawa z 3 grudnia 2010 r. o wdrożeniu niektórych przepisów Unii Europejskiej w zakresie równego traktowania (Dz.U. z 2016 r. poz. 1219) [↑](#footnote-ref-13)
14. Por. uzasadnienie projektu ustawy z dnia 3 grudnia 2010 r. o wdrożeniu niektórych przepisów Unii Europejskiej w zakresie równego traktowania. [↑](#footnote-ref-14)
15. Np. pismo Prezesa UOKiK do RPO z 14 lipca 2017 r.: W ocenie Prezesa UOKiK, podejmuje on interwencje w ramach swoich kompetencji dotyczących ochrony zbiorowych interesów konsumentów „niezależnie od pobudek, jakimi kierują się przedsiębiorcy dopuszczający się takich naruszeń. Niemniej jednak, działania przedsiębiorców polegające wyłącznie na traktowaniu określonych osób mniej korzystnie, niż byłyby traktowane inne osoby znajdujące się w porównywalnej sytuacji, jakkolwiek mogą stanowić naruszenie zasady równego traktowania, nie stanowią co do zasady działań naruszających zbiorowe interesy konsumentów w rozumieniu art. 24 ustawy z dnia 16 lutego 2016 r. o ochronie konkurencji i konsumentów” [↑](#footnote-ref-15)
16. Np. pismo Miejskiego Rzecznika Konsumentów we Wrocławiu do RPO z 26 lipca 2017 r. [↑](#footnote-ref-16)
17. <http://www.cars.wz.uw.edu.pl/badania-22.html> [↑](#footnote-ref-17)
18. XI.800.3.2017, z [25 sierpnia 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Wyst%C4%85pienie%20do%20Minister%20Edukacji%20Narodowej%20w%20sprawie%20potrzeby%20uzupe%C5%82nienia%20podstawy%20programowej%20o%20tematyk%C4%99%20praw%20cz%C5%82owieka%20i%20r%C3%B3wnego%20traktowania.pdf) [↑](#footnote-ref-18)
19. Odpowiedź z 10 października 2017 r. [↑](#footnote-ref-19)
20. [XI.812.1.2015](https://www.rpo.gov.pl/pl/postepowania-strategiczne-rpo/dost%C4%99p-do-opieki-zdrowotnej-osoby-niewidomej-z-psem-przewodnikiem) z 18 października 2016 r. [↑](#footnote-ref-20)
21. Wyrok Sądu Rejonowego dla Krakowa-Podgórza w Krakowie z 31 lipca 2017 r. (sygn. akt I C 2080/16/P). [↑](#footnote-ref-21)
22. Pismo z 9 października 2017 r. [↑](#footnote-ref-22)
23. Wyrok Sądu Okręgowego w Krakowie z 27 marca 2018 r. (sygn. akt II Ca 2471/17). [↑](#footnote-ref-23)
24. XI.816.8.2017 [↑](#footnote-ref-24)
25. Ustawa z 3 grudnia 2010 r. o wdrożeniu niektórych przepisów Unii Europejskiej w zakresie równego traktowania (Dz.U. z 2016 r. poz. 1219). [↑](#footnote-ref-25)
26. [XI.816.8.2017 z 25 kwietnia 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Wyst%C4%85pienie%20do%20Pe%C5%82nomocnika%20Rz%C4%85du%20do%20spraw%20Os%C3%B3b%20Niepe%C5%82nosprawnych%20w%20sprawie%20problem%C3%B3w%20zwi%C4%85zanych%20ze%20stosowaniem%20przepis%C3%B3w%20ustawy%20o%20wdro%C5%BCeniu%20niekt%C3%B3rych%20przepis%C3%B3w%20Unii%20Europejskiej%20w%20zakresie%20r%C3%B3wnego%20traktowania.pdf) [↑](#footnote-ref-26)
27. Pismo z 23 maja 2017 r. [↑](#footnote-ref-27)
28. BON.V.071.1.2017.MS z 10 stycznia 2018 r. [↑](#footnote-ref-28)
29. Zob. [*Asystent osobisty osoby z niepełnosprawnością. Analiza i zalecenia*](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Asystent%20osobisty%20osoby%20z%20niepe%C5%82nosprawno%C5%9Bci%C4%85%20-%20zapotrzebowanie%20na%20miar%C4%99%20Konwencji%20o%20prawach%20os%C3%B3b%20z%20niepe%C5%82nosprawno%C5%9Bciami.pdf), Zasada równego traktowania. Prawo i praktyka, Warszawa 2017. [↑](#footnote-ref-29)
30. XI.517.1.2015 [↑](#footnote-ref-30)
31. [Wyrok z 28 czerwca 2016 r., sygn. K 31/15](http://trybunal.gov.pl/postepowanie-i-orzeczenia/wyroki/art/9067-osoby-calkowicie-ubezwlasnowolnione-zasady-umieszczania-w-domach-opieki-spolecznej-prawa-osob/) [↑](#footnote-ref-31)
32. Ustawa z 24 listopada 2017 r. o ochronie zdrowia psychicznego, Dz. U. poz. 2439 [↑](#footnote-ref-32)
33. IV.510.81.2017 [↑](#footnote-ref-33)
34. IV.510.81.2017 z 17 sierpnia 2017 r., sygn. akt III.CZP 66/17 [↑](#footnote-ref-34)
35. Uchwała z 21 grudnia 2017 r., [sygn. akt III CZP 66/17](http://www.sn.pl/sites/orzecznictwo/orzeczenia3/iii%20czp%2066-17.pdf) [↑](#footnote-ref-35)
36. XI.411.1.2017 [↑](#footnote-ref-36)
37. XI.815.34.2016 [↑](#footnote-ref-37)
38. Rozporządzenie Rady Ministrów z 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych (Dz.U. z 2016 r. poz. 113, ze zm.) [↑](#footnote-ref-38)
39. XI.815.34.2016 z 12 kwietnia 2017 r. [↑](#footnote-ref-39)
40. Pismo z 29 czerwca 2017 r. [↑](#footnote-ref-40)
41. [Dostęp osób z niepełnosprawnościami do wymiaru sprawiedliwości – analiza i zalecenia](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Dost%C4%99p%20os%C3%B3b%20z%20niepe%C5%82nosprawno%C5%9Bciami%20do%20wymiaru%20sprawiedliwo%C5%9Bci.pdf) [↑](#footnote-ref-41)
42. XI.411.1.2017, pismo do Ministra Sprawiedliwości [z 13 kwietnia 2017](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Wyst%C4%85pienie%20do%20Ministra%20Sprawiedliwo%C5%9Bci.pdf) r. i 13 grudnia 2017 r. [↑](#footnote-ref-42)
43. VII.602.6.2014 [↑](#footnote-ref-43)
44. VII.602.6.2014 z [22 listopada 2017 r](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/RPO%20w%20spraswie%20zmian%20w%20ordynacji%20wyborczej%2022.11.2017.pdf)., [18 grudnia 2017 r](https://www.senat.gov.pl/gfx/senat/userfiles/_public/k9/dokumenty/konsultacje_ustawy/696/696_rpo.pdf). [↑](#footnote-ref-44)
45. Ustawa z dnia 11 stycznia 2018 r. o zmianie niektórych ustaw w celu zwiększenia udziału obywateli w procesie wybierania, funkcjonowania i kontrolowania niektórych organów publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 130) [↑](#footnote-ref-45)
46. VII.602.14.2014 [↑](#footnote-ref-46)
47. XI.070.1.2017 [↑](#footnote-ref-47)
48. Raport dostępny jest w wersji elektronicznej pod adresem: [https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/rowne\_glusi\_8-9.pdf.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/rowne_glusi_8-9.pdf) [↑](#footnote-ref-48)
49. Ustawa o języku migowym z dnia 19 sierpnia 2011 r. Dz. U. z 2017 r. poz. 1824 [↑](#footnote-ref-49)
50. [XI.503.4.2016](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Apel%20do%20Prezes%20Rady%20Ministr%C3%B3w%20w%20sprawie%20deinstytucjonalizacji%2011.2017.pdf) [↑](#footnote-ref-50)
51. III.502.7.2017 [↑](#footnote-ref-51)
52. [III.502.7.2017 z 23 października 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Brak%20systemowych%20rozwi%C4%85za%C5%84%20odno%C5%9Bnie%20wsparcia%20w%20%C5%9Brodowisku%20otwartym%20rodzic%C3%B3w%20z%20niepe%C5%82nosprawno%C5%9Bci%C4%85%2C%20kt%C3%B3rzy%20napotykaj%C4%85%20na%20powa%C5%BCne%20bariery%20w%20wykonywaniu%20funkcji%20rodzicielskich.pdf) [↑](#footnote-ref-52)
53. Pismo z 29 grudnia 2017 r. [↑](#footnote-ref-53)
54. Ustawa z 9 czerwca 2011 r.‏ (Dz.U. z 2017 r. poz. 697 ze zm.) [↑](#footnote-ref-54)
55. XI.7215.1.2017 [↑](#footnote-ref-55)
56. Konwencja z 13 grudnia 2006 r. (Dz.U. z 2012 r., poz. 1169). [↑](#footnote-ref-56)
57. [XI.7215.1.2017 z 13 marca 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Wyst%C4%85pienie%20do%20Ministra%20Infrastruktury%20i%20Budownictwa%20w%20sprawie%20rozwi%C4%85za%C5%84%20architektonicznych%2C%20jakie%20zak%C5%82ada%20program%20Mieszkanie%20Plus.pdf) [↑](#footnote-ref-57)
58. Pismo z 7 kwietnia 2017 r. [↑](#footnote-ref-58)
59. XI.501.8.2015 [↑](#footnote-ref-59)
60. [XI.501.8.2015 z 25 sierpnia 2017 r.,](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Odpowied%C5%BA%20RPO%20na%20skarg%C4%99%20konstytucyjn%C4%85%20SK%2019.17_0.pdf) sygn. akt SK 19/17. [↑](#footnote-ref-60)
61. Rozporządzenie z 15 lipca 2003 r. (Dz.U. z 2015 r.,. poz. 1110). [↑](#footnote-ref-61)
62. XI.816.8.2017 [↑](#footnote-ref-62)
63. Ustawa o wdrożeniu niektórych przepisów Unii Europejskiej w zakresie równego traktowania z 3 grudnia 2010 r. (Dz.U. z 2016 r. poz. 1219). [↑](#footnote-ref-63)
64. Dz.U. z 2012 r. poz. 1169 [↑](#footnote-ref-64)
65. [XI.816.8.2017 z 25 kwietnia 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Wyst%C4%85pienie%20do%20Pe%C5%82nomocnika%20Rz%C4%85du%20do%20spraw%20Os%C3%B3b%20Niepe%C5%82nosprawnych%20w%20sprawie%20problem%C3%B3w%20zwi%C4%85zanych%20ze%20stosowaniem%20przepis%C3%B3w%20ustawy%20o%20wdro%C5%BCeniu%20niekt%C3%B3rych%20przepis%C3%B3w%20Unii%20Europejskiej%20w%20zakresie%20r%C3%B3wnego%20traktowania.pdf) [↑](#footnote-ref-65)
66. Pismo z 23 maja 2017 r. [↑](#footnote-ref-66)
67. VI.501.31.2015 [↑](#footnote-ref-67)
68. IV.7024.28.2016 [↑](#footnote-ref-68)
69. XI.815.5.2017 [↑](#footnote-ref-69)
70. Ustawa z 29 grudnia 1992‏ r. (Dz.U. z 2016 r. poz. 639 i 929). [↑](#footnote-ref-70)
71. [XI.815.5.2017 z 2 marca 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/RPO%20do%20KRRiT%207.03.2017.pdf) [↑](#footnote-ref-71)
72. Druk senacki nr 366, druk sejmowy nr 1607. [↑](#footnote-ref-72)
73. <https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Poradnik_Przestrzen_publiczna_przyjazna_seniorom_2015.pdf> [↑](#footnote-ref-73)
74. XI.7036.61.2017 [↑](#footnote-ref-74)
75. Ustawa z 14 grudnia 2016 r. (Dz.U. z 2017 r. poz. 59, ze zm.) [↑](#footnote-ref-75)
76. XI.7036.40.2016. Zob. wyrok Sądu Rejonowego dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie z 12 lipca 2017 r., sygn. akt I C 2401/16/S oraz wyrok Sądu Okręgowego w Krakowie z 14 lutego 2018 r., sygn. akt II Ca 2202/17 [↑](#footnote-ref-76)
77. XI.7036.61.2017 z 24 listopada 2017 r. [↑](#footnote-ref-77)
78. Pismo z 28 grudnia 2017 r. [↑](#footnote-ref-78)
79. VII.7037.136.2016 z 21 grudnia 2016 r. [↑](#footnote-ref-79)
80. Sygn. akt S 1/17 [↑](#footnote-ref-80)
81. <https://www.rpo.gov.pl/pl/postepowania-strategiczne-rpo/sprawa-pani-angeliki-koszty-dowozu-do-szkoły-dziecka-z-niepełnosprawnością> [↑](#footnote-ref-81)
82. XI.7036.12.2017 [↑](#footnote-ref-82)
83. [XI.7036.12.2017 z 13 maja 2017 r.](https://www.rpo.gov.pl/sites/default/files/Wywst%C4%85pienie%20do%20Ministra%20Edukacji%20Narodowej%20ws.%20indywidualnego%20nauczania%20dzieci.pdf) [↑](#footnote-ref-83)