

# 立法會 *Legislative Council*

立法會LS14/07-08號文件

**《種族歧視條例草案》委員會  
2007年11月21日舉行的會議**

**法律事務部擬備的文件**

**供議員考慮的委員會審議階段  
修正案討論擬稿**

在2007年10月29日舉行的法案委員會會議上，議員要求法律事務部擬備條例草案的委員會審議階段修正案討論擬稿，以便議員考慮可以何方式就立法會CB(2)2501/06-07(01)號文件所列的4項基本事宜和該文件第30段列出的方案，落實所需的修訂。本文件載述有關的修正案擬稿及相關資料如下：

- (a) 涉及與適用於政府有關的條文(載於附錄I)；
- (b) 涉及與種族歧視有關的條文(載於附錄II)；
- (c) 涉及與內地新來港定居人士有關的條文(載於附錄III)；及
- (d) 涉及與語文方面的豁免有關的條文(載於附錄IV)。

該等修正案採用標明修訂事項的方式，新增文字以下加橫線標示。

立法會秘書處  
助理法律顧問  
顧建華  
2007年11月12日

*條例草案第三條 - 適用於政府*

*方案A*

刪除第 3 條，代以下列條文—

**3. 適用於政府**

本條例對政府具有約束力。

*方案B*

按下列方式修改第 3 條—

**3. 適用於政府**

(1) 本條例適用於政府作出的或為政府的目的而作出的、與私人作出的作為相類似的作為。

(2) 為免生疑問，現宣布：本條例並無免除政府在《香港人權法案條例》（第 383 章）下的任何法律責任。

*方案C*

加入第 34A 及 49A 條—

**34A. 公共主管當局**

(1) 任何公共主管當局在執行任何職責或職能時作出任何構成歧視的行為即屬違法。

(2) 在本條中“公共主管當局”—

(a) 包括任何人其若干職責或職能屬公共性質；但

(b) 不包括[例如立法會、行政會議和行使《基本法》指定職能的主管當局。]

(3) 就有關個別行為，若該行為屬非官方性質，則任何人不單憑藉第

(2)(a) 款成爲公共主管當局。

(4) 本條不適用於一

- (a) 任何司法行爲（不論是由某一法庭，審裁處或任何其他人士作出）；
- (b) 任何根據以司法人員身份行事的人的指示，或代以司法人員身份行事的人作出的行爲；
- (c) 任何作出或批准安排，或施加規定或條件的作爲，或有關作出或核准安排，或施加規定或條件的作爲，而該等作爲的性質屬第 56 條豁除的作爲；或
- (d) 任何訂定、確認或核准附屬法例、法定公告或由公職人員根據成文法則訂定的法律文書的作爲。

(5) 本條並不把下述歧視行爲定爲違法一

- (a) 該行爲已藉本法例其他條文被定爲違法；或
- (b) 該行爲會被定爲違法若非因任何本條例所訂立的條文，或憑藉本條例而訂立的條文。

#### **49A. 第 10 條以外的政府委任**

(1) 第(2)款適用於由行政長官、任何根據《基本法》被委任的主要官員或公職人員（以下簡稱“有關官員”）就任何職位或職守所作的委任，而第 10 條不適用於有關委任。

(2) 在作任何委任或任何爲決定誰應獲提供任何職位或職守而作出的安排時，有關官員不得作出根據第 10 條屬違法的任何作爲，而爲施行本條例政府猶如僱主。

(3) 第(4)款適用於一

- (a) 就任何職位或職守的委任由有關官員所作的任何推薦，而第 10 條不適用於有關委任；
- (b) 就有關委任由有關官員所給予的任何核准；
- (c) 就政府授予的任何尊號或榮譽由有關官員所作的任何推薦；及
- (d) 就有關推薦由有關官員所作的任何核准。

(4) 在推薦或給予核准，及爲決定推薦或核准誰而作出的安排時，有關官員不得作出根據第 10 條屬違法的任何作爲，而爲施行本條例推薦或核准猶如提供僱用，及政府猶如僱主。

(5) 第(3)及(4)款不適用於有關否定的建議。

(6) 第(7)款適用於一

- (a) 就第 10 條不適用的任何職位或職守的委任，任何由有關官員所作的否定建議或有關官員拒絕推薦的作為；
- (b) 就有關委任，有關官員拒絕核准的作為；
- (c) 就政府授予的任何尊號或榮譽，任何由有關官員所作的否定建議或有關官員拒絕推薦的作為；及
- (d) 就有關授予，有關官員拒絕核准的作為。

(7) 在作出任何否定的建議或拒絕推薦或給予核准的作為，及為決定是否作出有關建議或拒絕推薦的作為而作出的安排時，有關官員不得作出根據第 10 條屬違法的任何作為，而為施行本條例否定的建議或拒絕推薦猶如拒絕僱用有關人士，而政府猶如僱主。

(8) 第(9)及(11)款適用於第 10 條不適用的任何職位或職守的委任而一

- (a) 該委任由有關官員作出；或
- (b) 該職位或職守乃有關官員就其曾作出推薦（否定的建議除外）或給予核准。

(9) 就有關一

- (a) 委任的條款；
- (b) 被委任的人獲得升級、調職或訓練機會，或獲得或享用任何其他利益、設施或服務；或
- (c) 終止委任，或使被委任的人承受任何其他損害，

有關官員不得作出根據第 10 條屬違法的任何作為，而為施行本條例政府猶如僱主。

(10) 在第 9(c)款中，提述終止委任包括提述就基於被委任的人的種族而作出的作為一

- (a) 因任何期間屆滿（包括藉參照某事件或情況而屆滿的期間）而終止委任，並非在緊接其後以相同條款及條件重新委任的終止委任；及
- (b) 在被委任的人有權因有關官員的行為而終止委任的情況下，因被委任的人的任何作為（包括以書面通知）而終止委任。

(11) 任何有關官員對被委任的人或尋求委任或被考慮委任的人，作出騷擾，即屬違法。

(12) 初審法院可就司法覆核的申請作出聲明示明有關官員已違反一

(a) 第(4)款;

(b) 第(7)款;

(c) 就屬於第 8(c)款所指的委任，第(9)款;或

(d) 第(11)款

並就違法行為判給損害賠償。

(13) 在本條內，提述拒絕包括提述故意的不作為。

## 條例草案第4條 - 種族歧視

## 方案A

按下列方式修改第4條—

## 4. 種族歧視

(1) 在就本條例任何條文而言屬有關的情況下，任何人(“歧視者”)如作出以下作為，即屬歧視另一人—

- (a) 該歧視者基於該另一人的種族，而給予該另一人差於該歧視者給予或會給予其他人的待遇；或
- (b) 該歧視者對該另一人施加一項要求或條件，而雖然該歧視者同樣地對或會對與該另一人屬不同種族群體的人施加該項要求或條件，但—
  - (i) 與該另一人屬同一種族群體的人能符合該項要求或條件的人數比例，遠較與該另一人屬不同種族群體的人能符合該項要求或條件的人數比例為小；
  - (ii) 該歧視者不能顯示該項要求或條件無論施加於屬何種族的人，均屬有理可據；及
  - (iii) 由於該另一人不能符合該項要求或條件，以致該項要求或條件是對他有損的。

(1A) 在就第(1B)款所提述的任何條文而言屬有關的情況下，任何人(“歧視者”)也屬歧視另一人，若該歧視者對該另一人施加一項條文、準則或常規，而雖然該歧視者同樣地對或會對與該另一人屬不同種族群體的人施加該項條文、準則或常規，但—

- (a) 在與其他人比較時，令與該另一人屬同一種族群體的人處於某一特定的不利地位；
- (b) 令該另一人處於該特定的不利地位；及
- (c) 該歧視者不能顯示該項條文、準則或常規是與達致某一合法目的相稱的手段。

(1B) 在第(1A)款提及的條文為—

- (a) 第3部，但第24及25條除外；
- (b) 第26至29條；
- (c) 第34至35條；
- [(d) 第49A條；]及
- (e) 就其適用於(a)至(d)項所提述的條文，第5部。

(1C) 凡若憑藉第(1A)款任何人屬歧視另一人，則第(1)(b)款不適用於首述的人。

(2) 就第(1)(b)(ii)款而言，如某項要求或條件符合以下說明，即屬有理可據—

(a) 該項要求或條件為某合法的目的而施加，並與該目的有合理和相稱的關連；或

(b) 該名被指稱歧視另一人者(“被指稱的歧視者”)不施加該項要求或條件，並非合理地切實可行。

(3) 在為施行第(2)(b)款而斷定被指稱的歧視者不施加某項要求或條件是否合理地切實可行時，可考慮有關個案的任何有關情況，包括第(4)款提述的情況。

(4) 可予考慮的情況包括(但不限於)—

(a) 相當可能帶給所有有關人士的利益或令其蒙受的損害的性質，或相當可能對該等人士造成的影響；

(b) 倘若不施加有關要求或條件，相當可能受惠的人數在所有有關人士中所佔比例估計為何；

(c) 倘若不施加該項要求或條件，被指稱的歧視者的任何活動會否受干擾，如會受干擾的話，所受的干擾會達到何等程度；及

(d) 倘若不施加該項要求或條件，被指稱的歧視者會否需要提供額外服務或設施或招致額外開支(包括經常性開支)。

(5) 第(3)或(4)款的任何條文不得解釋為要求被指稱的歧視者或任何其他有關人士授予他本來無須授予的任何利益、蒙受他本來無須蒙受的任何損害、提供他本來無須提供的任何服務或設施，或招致他本來無須招致的任何開支。

(6) 現宣布：基於某人的種族而將該人與其他人隔離，就本條例而言即屬給予該人差於其他人的待遇。

## **方案B**

南非共和國的《2000年促進平等和防止不公平歧視法令》(The Promotion of Equality and Prevention of Unfair Discrimination Act 2000)是旨在達致結果平等的立法的其中一例。該法令的若干相關條文現節錄於**附錄V**(只提供英文版本)，供議員參考。

*新條文 - 內地新來港定居人士*

方案 A

1. 加入第 5A 及 7A 條—

**5A. 對內地新來港定居人士的歧視**

(1) 在就本條例任何條文而言屬有關的情況下，任何人(“歧視者”)如作出以下作為，即屬歧視屬中國族裔的人(“被歧視者”)—

- (a) 該歧視者基於任何第(2)款指明的事項，而給予被歧視者差於該歧視者給予或會給予其他人的待遇；或
- (b) 該歧視者對被歧視者施加一項條文、準則或常規，而雖然該歧視者同樣地對或會對另一人施加該項條文、準則或常規(而適用於被歧視者的第(2)款指明的事項不適用於該另一人)，但—
  - (i) 在與其他人比較時，令與被歧視者屬同一第(2)款指明的事項適用的人處於某一特定的不利地位；
  - (ii) 令被歧視者處於該特定的不利地位；及
  - (iii) 該歧視者不能顯示該項條文、準則或常規是與達致某一合法目的相稱的手段。

(2) 本款指明的事項為—

- (a) 有關的人—
  - (i) 並非香港永久居民；或
  - (ii) 並不享有香港居留權；
- (b) 有關的人在香港的居住年期；或
- (c) 有關的人被視為屬獲內地主管當局發給單程証來港定居，而新近從內地來港定居的人士的群體的成員。

(3) 在本條中，“內地”指中國的任何部分，但不包括香港、澳門及台灣，而“新近”指在 1980 年 10 月 30 日後的任何時間。

**7A. 對內地新來港定居人士的騷擾**

(1) 在就本條例任何條文而言屬有關的情況下，任何人如基於在第



5A(2)條中所指明的事項適用於一名屬中國族裔的人(“該人”)或該人的近親，而作出不受歡迎的行徑(可包括口頭或書面陳述)，而在有關情況下，一名合理的人在顧及所有情況後，應會預期該人會因該行徑而感到受冒犯、侮辱或威嚇，作出該行徑的人即屬對該人作出騷擾。

(2) 在就本條例任何條文而言屬有關的情況下，任何人(“首述的人”)如基於在第5A(2)條中所指明的任何事項適用於一名屬中國族裔的人(“次述的人”)或次述的人的近親而自行或聯同其他人作出某行徑(可包括口頭或書面陳述)，而該行徑使次述的人工作、學習或進行訓練，或進行相關或附帶活動的環境，有敵意或具威嚇性的情況，首述的人即屬對次述的人作出騷擾。

2. 修改附表 5 現，當中加入第 2 項—

附表5

[第59(1)、61及85條]

其他不受本條例影響的事宜

項	定出違法作為 的條文	事宜
1.	第4部	由一項名為“綜援長者廣東及福建省養老計劃”的政府政策所引起屬於不同種族群體的人之間的待遇差別；根據這項計劃，申領某些援助的資格只擴及在香港以外某些地方定居的人。
2.	<u>第 5A 條</u>	<u>由任何涉及動用政府收入或其他公帑的政府或公共主管當局的政策或常規所引起屬以下群體的人之間的待遇差別—</u> <u>(a) 第 5A(2)條指明的任何事項適用的人；及</u> <u>(b) 其他人。</u>

3. 按下文方案 B 所載修改第 8(3)條。

## 方案B

按下列方式修改第 8(3)條—

### 8. “種族”、“基於種族”、“種族群體” 的涵義以及各人士之間或不同 種族群體之間的比較個案

- (1) 在第(2)及(3)款的規限下，在本條例中—
- (a) “種族”(race)就某人而言，指該人的種族、膚色、世系、民族或人種；
  - (b) 凡提述基於某人的種族而作出的作為，即提述基於該人的種族、膚色、世系、民族或人種而作出的作為；
  - (c) 某作為僅在以下情況下構成基於世系而作出的歧視：該作為是基於社會分層(例如世襲階級及相類似的世襲地位制度)的方式構成對社會成員的歧視，而該歧視取消或減損他們平等享有人權的權利；及
  - (d) “種族群體”(racial group)指藉參照種族、膚色、世系、民族或人種而界定的群體，而提述某人的種族群體，即提述該人所屬的種族群體。

(2) 基於第(3)款指明的任何事項而作出的作為，並不構成基於某人的種族、膚色、世系、民族或人種而作出的作為；而第4(1)(b)條不適用於關乎第(3)款指明的任何事項的要求或條件。

- (3) 本款指明的事項為—
- (a) 有關的人—
    - (i) 是否新界的原居民；或
    - (ii) 是否在1898年時是香港原有鄉村的居民，或是否上述居民的父系後裔；
  - (b) 有關的人—
    - (i) 是否香港永久性居民；
    - (ii) 是否享有香港居留權，或擁有香港入境權；
    - (iii) 是否受根據《入境條例》(第115章)所施加的逗留限制或條件所規限；或
    - (iv) 是否根據《入境條例》(第115章)獲准許在香港入境或留在香港；
  - (c) 有關的人在香港的居住年期；或

(cd) 有關的人根據任何國家或地方關於其國籍、公民身分、居民身分或歸化的法律所享有的國籍、公民身分或居民身分。

(4) 某種族群體由2個或多於2個的不同種族群體組成此一事實，不妨礙該種族群體就本條例而言構成一個特定種族群體。

(5) 凡根據第4(1)條將某特定種族群體的人的個案與並非該群體的人的個案作比較，兩者的有關情況必須相同或無重大分別。

(6) 凡根據第5條將有某特定種族群體的近親的人的個案與沒有該群體的近親的人的個案作比較，兩者的有關情況必須相同或無重大分別。

條例草案第 58 條 - 有關語文方面的豁免

方案 A

按下列方式修改第 58 條—

58. 語文的例外情況

(1) 第20、21、26、27、28、29、35 或36 條的任何條文並不將在或沒有在就該條而言是有關的情況下使用任何語文定為違法。

(1A) 就專門提供給使用特定本國語文人士的職業培訓課程，第(1)款不適用於第20條。

(1B) 若所提供的服務是《診療所條例》（第343章）第2條所指的醫療，第(1)款不適用於第27條。

(1C) 為免生疑問，現宣布：第(1B)款並不要求—

(a) 醫療的提供者就任何書面或口頭通訊或藥物標籤向病人提供其本國語文的逐字翻譯；或

(b) 當病人接受醫療時，其本國語文翻譯員必須在場。

(2) 為免生疑問，第(1)款不影響《法定語文條例》(第5章)或任何其他成文法則所載關於語文的使用的條文。

(3) 在本條中，對使用或沒有使用任何語文的提述包括對提供或沒有提供該語文的翻譯、傳譯或謄本的提述，而“本國語文”是指某人使用的語言，但不包括方言。

方案 B

刪除第 58 條，在第 2 部加入—

5A. 語文的使用

(1) 除本條的其他條款另有規定外，若任何人（“首述的人”）使用或沒有使用任何語文引致另一人得到較其他人差的待遇，首述的人的使用或沒有使用任何語文可構成第 4(1)(a) 條所指的歧視。

(2) 為免生疑問，第(1)款不影響《法定語文條例》(第 5 章)或任何其他成文法則所載關於語文的使用的條文。

(3) 若中英兩種語文並用，而就任何中文的書面或口頭通訊已提供其要點的英語翻譯，或反之亦然，則第(1)款不適用。

(4) 就專門提供給使用特定本國語文人士的職業培訓課程，第(3)款不適用於第20條。

(5) 若提供的服務是《診療所條例》(第343章)第2條所指的醫療，第(3)款不適用於第27條。為免生疑問，現宣布：本款並不要求—

(a) 醫療的提供者就任何書面或口頭通訊或藥物標籤向病人提供其本國語文的逐字翻譯；或

(b) 當病人接受醫療時，其本國語文翻譯員必須在場。

(6) 在本條中，對使用或沒有使用任何語文的提述包括對提供或沒有提供該語文的翻譯、傳譯或謄本的提述，而“本國語文”是指某人所使用的語文，但不包括方言。

南非共和國

《 2000 年促進平等及防止不公平歧視法令 》  
(**The Promotion of Equality and Prevention of  
Unfair Discrimination Act 2000**)

條文節錄

(只提供英文版本)

**PROMOTION OF EQUALITY AND PREVENTION OF UNFAIR  
DISCRIMINATION ACT 2000**

Preamble. - The consolidation of democracy in our country requires the eradication of social and economic inequalities, especially those that are systemic in nature, which were generated in our history by colonialism, apartheid and patriarchy, and which brought pain and suffering to the great majority of our people;

Although significant progress has been made in restructuring and transforming our society and its institutions, systemic inequalities and unfair discrimination remain deeply embedded in social structures, practices and attitudes, undermining the aspirations of our constitutional democracy;

The basis for progressively redressing these conditions lies in the Constitution which, amongst others, upholds the values of human dignity, equality, freedom and social justice in a united, non - racial and non - sexist society where all may flourish;

South Africa also has international obligations under binding treaties and customary international law in the field of human rights which promote equality and prohibit unfair discrimination. Among these obligations are those specified in the Convention on the Elimination of All Forms of Discrimination Against Women and the Convention on the Elimination of All Forms of Racial Discrimination;

Section 9 of the Constitution provides for the enactment of national legislation to prevent or prohibit unfair discrimination and to promote the achievement of equality;

This implies the advancement, by special legal and other measures, of historically disadvantaged individuals, communities and social groups who were dispossessed of their land and resources, deprived of their human dignity and who continue to endure the consequences;

This Act endeavours to facilitate the transition to a democratic society, united in its diversity, marked by human relations that are caring and compassionate, and guided by the principles of equality, fairness, equity, social progress, justice, human dignity and freedom.

BE IT ENACTED by the Parliament of the Republic of South Africa, as follows: -

## TABLE OF CONTENTS

### CHAPTER 1

#### DEFINITIONS, OBJECTS, INTERPRETATION, GUIDING PRINCIPLES AND APPLICATION OF ACT

1. Definitions
2. Objects of Act
3. Interpretation of Act
4. Guiding principles
5. Application of Act

### CHAPTER 2

#### PREVENTION, PROHIBITION AND ELIMINATION OF UNFAIR DISCRIMINATION, HATE SPEECH AND HARASSMENT

6. Prevention and general prohibition of unfair discrimination
7. Prohibition of unfair discrimination on ground of race
8. Prohibition of unfair discrimination on ground of gender
9. Prohibition of unfair discrimination on ground of disability
10. Prohibition of hate speech
11. Prohibition of harassment
12. Prohibition of dissemination and publication of unfair discriminatory information that unfairly discriminates



## CHAPTER 3

### BURDEN OF PROOF AND DETERMINATION OF FAIRNESS OR UNFAIRNESS

13. Burden of proof
14. Determination of fairness or unfairness
15. Hate speech and harassment not subject to determination of fairness

## CHAPTER 4

### EQUALITY COURTS

16. Equality courts and presiding officers
17. Clerks of equality courts
18. Witnesses
19. Rules and court proceedings
20. Institution of proceedings in terms of or under Act
21. Powers and functions of equality court
22. Assessors
23. Appeals and reviews

## CHAPTER 5

### PROMOTION OF EQUALITY

24. General responsibility to promote equality
25. Duty of State to promote equality
26. Responsibility of persons operating in public domain to promote equality
27. Social commitment by all persons to promote equality
28. Special measures to promote equality with regard to race, gender and disability
29. Illustrative list of unfair practices in certain sectors

## CHAPTER 6

### GENERAL PROVISIONS AND IMPLEMENTATION OF ACT

- 30. Regulations
- 31. Implementation of Act

## CHAPTER 7

### REVIEW OF ACT, SHORT TITLE AND COMMENCEMENT

- 32. Establishment of Equality Review Committee
- 33. Powers, functions and term of office of Equality Review Committee
- 34. Directive principle on HIV/AIDS, nationality, socio - economic status and family responsibility and status
- 35. Short title and commencement Schedule Illustrative list of unfair practices in certain sectors

## CHAPTER 2

## PREVENTION, PROHIBITION AND ELIMINATION OF UNFAIR DISCRIMINATION, HATE SPEECH AND HARASSMENT

[\*6] 6. Prevention and general prohibition of unfair discrimination. - Neither the State nor any person may unfairly discriminate against any person.

(Date of commencement of s. 6: 1 September, 2000.)

[\*7] 7. Prohibition of unfair discrimination on ground of race. - Subject to section 6, no person may unfairly discriminate against any person on the ground of race, including –

(a) the dissemination of any propaganda or idea, which propounds the racial superiority or inferiority of any person, including incitement to, or participation in, any form of racial violence;

(b) the engagement in any activity which is intended to promote, or has the effect of promoting, exclusivity, based on race;

(c) the exclusion of persons of a particular race group under any rule or practice that appears to be legitimate but which is actually aimed at maintaining exclusive control by a particular race group;

(d) the provision or continued provision of inferior services to any racial group, compared to those of another racial group;

(e) the denial of access to opportunities, including access to services or contractual opportunities for rendering services for consideration, or failing to take steps to reasonably accommodate the needs of such persons.

[\*8] 8. Prohibition of unfair discrimination on ground of gender. - Subject to section 6, no person may unfairly discriminate against any person on the ground of gender, including –

(a) gender - based violence;

- (b) female genital mutilation;
- (c) the system of preventing women from inheriting family property;
- (d) any practice, including traditional, customary or religious practice, which impairs the dignity of women and undermines equality between women and men, including the undermining of the dignity and well - being of the girl child;
- (e) any policy or conduct that unfairly limits access of women to land rights, finance, and other resources;
- (f) discrimination on the ground of pregnancy;
- (g) limiting women's access to social services or benefits, such as health, education and social security;
- (h) the denial of access to opportunities, including access to services or contractual opportunities for rendering services for consideration, or failing to take steps to reasonably accommodate the needs of such persons;
- (i) systemic inequality of access to opportunities by women as a result of the sexual division of labour.

[\*9] 9. Prohibition of unfair discrimination on ground of disability. - Subject to section 6 no person may unfairly discriminate against any person on the ground of disability, including –

- (a) denying or removing from any person who has a disability, any supporting or enabling facility necessary for their functioning in society;
- (b) contravening the code of practice or regulations of the South African Bureau of Standards that govern environmental accessibility;
- (c) failing to eliminate obstacles that unfairly limit or restrict persons with disabilities from enjoying equal opportunities or failing to take steps to reasonably accommodate the needs of such persons.

[\*10] 10. Prohibition of hate speech. - (1) Subject to the proviso in section 12, no person may publish, propagate, advocate or communicate words based on one or more of the prohibited grounds, against any person, that could reasonably be construed to demonstrate a clear intention to –

(a) be hurtful;

(b) be harmful or to incite harm;

(c) promote or propagate hatred.

(2) Without prejudice to any remedies of a civil nature under this Act, the court may, in accordance with section 21(2)(n) and where appropriate, refer any case dealing with the publication, advocacy, propagation or communication of hate speech as contemplated in subsection (1), to the Director of Public Prosecutions having jurisdiction for the institution of criminal proceedings in terms of the common law or relevant legislation.

[\*11] 11. Prohibition of harassment. - No person may subject any person to harassment.

[\*12] 12. Prohibition of dissemination and publication of information that unfairly discriminates. - No person may –

(a) disseminate or broadcast any information;

(b) publish or display any advertisement or notice,

that could reasonably be construed or reasonably be understood to demonstrate a clear intention to unfairly discriminate against any person: Provided that bona fide engagement in artistic creativity, academic and scientific inquiry, fair and accurate reporting in the public interest or publication of any information, advertisement or notice in accordance with section 16 of the Constitution, is not precluded by this section.

## CHAPTER 3

### BURDEN OF PROOF AND DETERMINATION OF FAIRNESS OR UNFAIRNESS

[\*13] 13. Burden of proof. - (1) If the complainant makes out a prima facie case of discrimination –

(a) the respondent must prove, on the facts before the court, that the discrimination did not take place as alleged; or

(b) the respondent must prove that the conduct is not based on one or more of the prohibited grounds.

(2) If the discrimination did take place –

(a) on a ground in paragraph (a) of the definition of "prohibited grounds", then it is unfair, unless the respondent proves that the discrimination is fair;

(b) on a ground in paragraph (b) of the definition of "prohibited grounds", then it is unfair –

(i) if one or more of the conditions set out in paragraph (b) of the definition of "prohibited grounds" is established; and

(ii) unless the respondent proves that the discrimination is fair.

[\*14] 14. Determination of fairness or unfairness. - (1) It is not unfair discrimination to take measures designed to protect or advance persons or categories of persons disadvantaged by unfair discrimination or the members of such groups or categories of persons.

(2) In determining whether the respondent has proved that the discrimination is fair, the following must be taken into account:

(a) The context;

(b) the factors referred to in subsection (3);

(c) whether the discrimination reasonably and justifiably differentiates between persons according to objectively determinable criteria, intrinsic to the activity concerned.

(3) The factors referred to in subsection (2) (b) include the following:

(a) Whether the discrimination impairs or is likely to impair human dignity;

(b) the impact or likely impact of the discrimination on the complainant;

(c) the position of the complainant in society and whether he or she suffers from patterns of disadvantage or belongs to a group that suffers from such patterns of disadvantage;

(d) the nature and extent of the discrimination;

(e) whether the discrimination is systemic in nature;

(f) whether the discrimination has a legitimate purpose;

(g) whether and to what extent the discrimination achieves its purpose;

(h) whether there are less restrictive and less disadvantageous means to achieve the purpose;

(i) whether and to what extent the respondent has taken such steps as being reasonable in the circumstances to –

(i) address the disadvantage which arises from or is related to one or more of the prohibited grounds; or

(ii) accommodate diversity.

[\*15] 15. Hate speech and harassment not subject to determination of fairness. - In cases of hate speech and harassment section 14 does not apply.