叶晓彬 著

甘孜藏区未成年人权益保护法律研究

GANZI ZANGQU WEICHENGNIANREN QUANYI BAOHU FALU YANJIU

四川出版集团
巴蜀书社

需要全本请访问 www.ertongbook

图书在版编目（CIP）数据

甘孜藏区未成年人权益保护法律研究 / 叶晓彬著. —成都：巴蜀书社，2009.8
ISBN 978-7-80752-442-7

Ⅰ.甘… Ⅱ.叶… Ⅲ.未成年人保护法—研究—甘孜藏族自治州 Ⅳ.D927.712.183.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字（2009）第 139059 号

甘孜藏区未成年人权益保护法律研究　　叶晓彬　著

责任编辑　黄云生
出　　版　四川出版集团巴蜀书社
　　成都市槐树街 2 号　邮编 610031
　　总编室电话：(028) 86259397
网　　址　www.bsbook.com
发　　行　巴蜀书社
　　发行科电话：(028) 86259422　86259423
经　　销　新华书店
印　　刷　四川五洲彩印有限责任公司
版　　次　2009 年 8 月第 1 版
印　　次　2009 年 8 月第 1 次印刷
成品尺寸　203mm×140mm
印　　张　11
字　　数　250 千
书　　号　ISBN 978-7-80752-442-7
定　　价　25.00 元

本书如有印装质量问题，请与工厂调换

目　录

序 …… (1)
第一章　未成年人权益保护概述 …… (1)
第一节　未成年人权益保护研究现状 …… (1)
第二节　未成年人权益保护法概述 …… (4)
一、联合国《儿童权利公约》 …… (4)
二、中国未成年人保护法 …… (6)
第三节　未成年人权益保护的内涵 …… (8)
一、我国未成年人权益保护的概念 …… (8)
二、未成年人权益的内容 …… (11)
三、未成年人权益的特点 …… (12)
第四节　未成年人权益保护的基本原则 …… (15)
一、未成年人权益保护基本原则的含义及特征 …… (15)
二、《儿童权利公约》对未成年人保护的基本原则 … (16)
三、我国未成年人权益保护的基本原则 …… (21)
第五节　国内外有关未成年人权益保护的概述 …… (25)
一、国际社会对未成年人权益保护的历史演进 …… (25)

二、新中国对未成年人权益保护的历史演进 …… (29)
三、目前世界未成年人权益保护面临的挑战 …… (31)
四、我国未成年人权益保护面临的问题 …… (36)
第二章 甘孜藏区未成年人权益保护概述 …… (41)
第一节 甘孜藏区概述 …… (41)
第二节 甘孜藏区未成年人权益保护的现状与意义 …… (46)
一、甘孜藏区未成年人权益保护的现状及原因分析 … (46)
二、甘孜藏区未成年人权益保护的意义 …… (60)
第三节 甘孜藏区未成年人权益保护与法律 …… (64)
一、甘孜藏区未成年人权益保护的法律体系 …… (64)
二、甘孜藏区未成年人权益保护法律制度的特点 …… (70)
三、甘孜藏区未成年人权益保护法律制度的缺陷 …… (74)
四、完善甘孜藏区未成年人权益保护法律体系 …… (80)
第三章 甘孜藏区未成年人的生存权研究 …… (87)
第一节 未成年人生存权的含义 …… (87)
第二节 甘孜藏区未成年人的生命权 …… (88)
一、未成年人生命权的含义 …… (88)
二、甘孜藏区未成年人生命权的法律制度 …… (90)
三、甘孜藏区未成年人生命权保护的现状 …… (92)
第三节 甘孜藏区未成年人的健康权 …… (97)
一、未成年人健康权的含义 …… (97)
二、甘孜藏区未成年人健康权的法律制度 …… (100)
三、甘孜藏区未成年人健康权保护的现状 …… (104)
第四节 甘孜藏区未成年人的人身自由权 …… (106)
一、未成年人人身自由权的含义 …… (106)

二、甘孜藏区未成年人人身自由权的法律制度 …… (106)
第五节　甘孜藏区未成年人的人格尊严权 …… (108)
一、未成年人人格尊严权的含义 …… (108)
二、甘孜藏区未成年人人格尊严权的法律制度 …… (109)
第六节　甘孜藏区未成年人的隐私权 …… (111)
一、未成年人隐私权的含义 …… (111)
二、未成年人隐私的内容 …… (112)
三、未成年人隐私权的特征 …… (114)
四、未成年人隐私权的内容 …… (117)
五、甘孜藏区未成年人隐私权的法律制度 …… (119)
六、甘孜藏区未成年人隐私权保护现状 …… (123)
七、保护甘孜藏区未成年人隐私权的对策 …… (125)
第七节　甘孜藏区未成年人的相当生活水准权 …… (128)
一、未成年人的相当生活水准权的含义 …… (128)
二、甘孜藏区未成年人相当生活水准权的法律制度
…… (129)
第八节　甘孜藏区未成年人的安全生存环境权 …… (131)
一、未成年人的安全生存环境权的含义 …… (131)
二、甘孜藏区未成年人安全生存环境权的法律制度
…… (132)
三、甘孜藏区未成年人生存环境的现状 …… (133)
第九节　甘孜藏区未成年人的身份权 …… (137)
一、未成年人身份权的含义 …… (137)
二、甘孜藏区未成年人身份权的法律制度 …… (137)
第四章　甘孜藏区未成年人的发展权研究 …… (142)

需要全本请访问 www.ertongbook

第一节 未成年人发展权的含义 …… (142)
第二节 甘孜藏区未成年人的信息权 …… (143)
一、未成年人信息权的含义 …… (143)
二、甘孜藏区未成年人信息权的法律制度 …… (144)
三、甘孜藏区未成年人信息权维护面临的问题 …… (147)
第三节 甘孜藏区未成年人的娱乐休息权 …… (149)
一、未成年人娱乐休息权的含义 …… (149)
二、甘孜藏区未成年人娱乐休息权的法律制度 …… (150)
三、关于甘孜藏区未成年人娱乐休息权的思考 …… (153)
第四节 甘孜藏区未成年人的平等权 …… (159)
一、未成年人平等权的含义 …… (159)
二、甘孜藏区未成年人平等权的法律制度 …… (160)
第五节 甘孜藏区未成年人的思想与信仰自由权 …… (161)
一、未成年人思想与信仰自由权的含义 …… (161)
二、甘孜藏区未成年人思想与信仰自由权的法律制度
…… (162)
第五章 甘孜藏区未成年人的受保护权研究 …… (163)
第一节 未成年人受保护权的含义 …… (163)
一、未成年人受保护权的概念 …… (163)
二、未成年人受保护权的内容 …… (164)
第二节 甘孜藏区未成年人的免受歧视权 …… (165)
一、未成年人免受歧视权的含义 …… (165)
二、甘孜藏区未成年人免受歧视权的法律制度 …… (166)
第三节 甘孜藏区未成年人的免受虐待和忽视权 …… (167)
一、未成年人免受虐待和忽视权的含义 …… (167)

二、甘孜藏区未成年人免受虐待和忽视权的法律制度 …… (169)
第四节　甘孜藏区未成年人的免受剥削和伤害权 …… (171)
一、未成年人免受剥削和伤害权的含义 …… (171)
二、甘孜藏区未成年人免受剥削和伤害权的法律制度 …… (172)
三、甘孜藏区未成年人免受剥削和伤害权维护的现状 …… (174)
第五节　甘孜藏区未成年人的援救权 …… (176)
一、未成年人援救权的含义 …… (176)
二、甘孜藏区未成年人援救权的法律制度 …… (177)
三、甘孜藏区未成年人援救权维护的现状 …… (179)
第六节　甘孜藏区未成年人的司法保护权 …… (181)
一、未成年人司法保护权的含义 …… (181)
二、甘孜藏区未成年人司法保护权的法律制度 …… (182)
第六章　甘孜藏区未成年人的参与权研究 …… (186)
第一节　未成年人参与权概述 …… (187)
一、未成年人参与权的含义 …… (187)
二、未成年人参与权的认识误区 …… (188)
三、儿童参与权阶梯 …… (190)
四、保护未成年人参与权的意义 …… (191)
第二节　甘孜藏区未成年人参与权的法律制度 …… (192)
一、甘孜藏区未成年人参与权的法律制度 …… (192)
二、甘孜藏区未成年人参与权立法保障的缺陷 …… (195)
三、完善甘孜藏区未成年人参与权立法的建议 …… (196)

第三节 甘孜藏区未成年人参与权的现状及对策 …… (198)
一、甘孜藏区未成年人参与权的现状 …… (198)
二、改善甘孜藏区未成年人参与权的对策建议 …… (203)
第七章 甘孜藏区未成年人的受教育权研究 …… (207)
第一节 甘孜藏区未成年人受教育权概述 …… (207)
一、甘孜藏区未成年人受教育权的含义 …… (207)
二、甘孜藏区未成年人受教育权的特征 …… (209)
三、甘孜藏区未成年人受教育权的内容 …… (209)
四、甘孜藏区未成年人受教育权的历史演进 …… (214)
第二节 甘孜藏区未成年人受教育权的法律制度 …… (217)
一、国际教育法律制度 …… (217)
二、国内教育法律制度 …… (221)
三、国内教育政策 …… (228)
第三节 甘孜藏区未成年人受教育权的现状及对策 …… (240)
一、甘孜藏区教育的基本状况 …… (240)
二、甘孜藏区未成年人受教育权的现状 …… (241)
三、甘孜藏区未成年人受教育权面临的问题 …… (246)
四、甘孜藏区未成年人受教育权益保护存在问题的原因分析 …… (251)
五、对甘孜藏区未成年人受教育权益保护的思考与建议 …… (256)
第八章 甘孜藏区未成年人权益保护方法研究 …… (265)
第一节 家庭保护 …… (265)
一、家庭保护的内容 …… (266)
二、家庭保护的作用 …… (267)

三、家庭保护面临的问题 …… (269)
四、实现家庭保护的有效途径 …… (272)
第二节　学校保护 …… (277)
一、学校保护的概念和特征 …… (278)
二、学校保护的地位和作用 …… (280)
三、学校保护的内容 …… (282)
四、有效预防未成年人违法犯罪的学校保护措施 …… (293)
第三节　社会保护 …… (295)
一、社会保护的概念和特点 …… (296)
二、社会保护的功能 …… (297)
三、社会保护的原则 …… (299)
四、社会保护的内容 …… (300)
第四节　司法保护 …… (306)
一、司法保护的概念和作用 …… (307)
二、司法保护的历史演进 …… (308)
三、司法保护的内容 …… (311)
四、我国未成年人司法保护制度的缺陷 …… (319)
五、加强未成年人司法保护的途径 …… (321)
第五节　自我保护 …… (324)
一、未成年人自我保护的现实性 …… (324)
二、未成年人自我保护的必要性 …… (327)
三、未成年人自我保护能力的培养 …… (328)
四、未成年人对犯罪的自我防范 …… (333)
参考文献举要 …… (336)
后记 …… (338)

序

未成年人是世界的未来，是明日世界的真正主人。但由于他们的身心尚未发育完全，一般缺乏自我保护的意识和能力，而父母、老师、监护人和社会其他群体均有自己的利益诉求，并在与未成年人的利益冲突中，往往牺牲作为弱势群体的未成年人的利益来成全自己的利益，因而造成对未成年人权益的极大损害。对弱者的保护是现代法治的立法趋势，未成年人是弱势群体，没有较强的自我保护能力，因此，加强对未成年人权益的保护是人类社会进步发展的必然要求。

关于未成年人的理论和实践问题，一直是社会各界关注的重要领域之一，而对未成年人权益保护问题进行研究，则是其中的一个重要课题。随着国际社会人权运动的发展和我国法制观念的深入人心，未成年人权益保护问题日益成为关注的焦点。从国内外未成年人保护实践来看，政府部门普遍重视对未成年人权益的保护。在美国，制定了非常优越的儿童福利政策和儿童民事保护制度，其目标是保护儿童获得一个安全和充满爱的家庭环境。在加拿大，政府重视对未成年人的保护工作，主要体现在坚持“儿

童优先”的原则上，特别是加拿大有一套完整的保障未成年人的法律，政府负责在宏观上制定保护未成年人的法律法规，而社区、学校和民间团体则从微观上做具体细致的工作，正是通过完善的法律措施，未成年人的基本权益才得到全面有效的保护。在我国台湾，对于未成年人基本权益的保护均有政策性规定，特别在福利服务、教育、司法保护、卫生保健、劳工行政和新闻传播等六个方面对未成年人权益进行了专门规定；其在未成年人保护服务上还强调三个理念，一是在儿童安全不受影响的情况下，强调家庭是适合儿童成长的环境，二是强调提供保护性和非惩罚性服务，三是将进入司法程序作为最后防线，以协助整合社会资源。

作为联合国《儿童权利公约》的起草国和签约国之一，我国政府对未成年人权益保护问题历来非常重视。尤其是我国颁布和实施《未成年人保护法》、《预防未成年人犯罪法》以来，社会各界对于未成年人权益也给予了更多关注，未成年人权益保护状况已经有了很大的改善。同时，党和国家领导人多次强调指出，未成年人是祖国的未来，是祖国的希望。1989 年中国政府签署了《儿童权利公约》，1991 年中国政府签署了《九十年代儿童生存、保护和发展的世界宣言》，1992 年，我国参照世界儿童问题首脑会议提出的全球目标和《儿童权利公约》，从我国国情出发，发布了《九十年代中国儿童发展纲要》。这是我国第一部以儿童为主体、促进儿童发展的国家行动计划。各级政府和有关部门坚持“儿童优先”的原则，加强领导，强化责任，制定政策，采取措施，认真实施，基本实现了《九十年代中国儿童发展纲要》提出的主要目标，使我国儿童生存、保护和发展取得了历史性的进

需要全本请访问 www.ertongbook

步。2000 年，我国发表了《九十年代儿童发展纲要的十年终期审查报告》。2001 年，我国政府颁布了《中国儿童发展纲要(2001—2010 年)》，根据我国未成年人发展的实际情况，以促进未成年人发展为主题，以提高未成年人身心素质为重点，以培养和造就 21 世纪社会主义现代化建设人才为目标，从儿童与健康、儿童与教育、儿童与法律保护、儿童与环境 4 个领域，提出了 2001—2010 年的目标和策略措施。《纲要》的发布和实施，进一步促进了我国未成年人的健康成长和未成年人事业的持续发展。一系列法律、法规和政策措施，对未成年人权益作出规定，使未成年人权益的保护初步步入了法制化、规范化的轨道，社会、法律、学校、家庭以及未成年人自身自觉、主动、全面地参与未成年人权益保护的格局正在逐步形成。

我国是一个统一的多民族社会主义国家，民族地区未成年人的权益保护在我国未成年人保护事业中占有特殊的地位。新中国建立后，党和国家为保护好民族地区未成年人的权益，制定和实施了一系列法律、法规和政策。但由于民族地区大部分属于“老、少、边、穷”地区，未成年人的生存状况和成长环境不容乐观，影响未成年人健康发展的社会条件亟待改善，将未成年人的应然权益变为实然权益，还有一定的难度。因此，从法律的角度，对我国民族地区未成年人的权益进行系统的科学研究，无疑具有重要的现实意义和学术意义。

甘孜藏区指四川省甘孜藏族自治州，是新中国成立后第一个专区级民族自治地区，四川最大的藏区，面积 15.3 万平方公里，人口 95.46 万。其中藏族 75.3 万人，占 78.9%；汉族 16.9 万人，占 17.7%；彝族 2.7 万人，占 2.8%；其他民族 0.6 万人，

占 0.6%。是以藏民族为主体、有 25 个少数民族的聚居区。总人口中，未成年人 29.5 万人，农业人口 79.7 万人，非农业人口 15.8 万人。恶劣的自然条件、落后的经济模式及特殊的历史文化背景等，决定了这一地区未成年人权益保护的重要性、长期性、多样性和复杂性。梁启超先生曾在《少年中国说》中谈到："今日之责任，不在他人，而全在我少年。少年智则国智，少年富则国富，少年强则国强，少年独立则国独立，少年自由则国自由，少年进步则国进步，少年胜于欧洲则国胜于欧洲，少年雄于地球则国雄于地球。"一个地区、一个国家将来的发展完全取决于这个地区、这个国家的少年儿童的发展状况。因此，注重对甘孜藏区未成年人权益保护问题的研究，促进未成年人全面健康发展，不仅对甘孜藏区的稳定与发展有着重要意义，而且对四川省乃至全中国的和谐进步具有积极意义。

借天时地利人和之优势，笔者一方面对甘孜藏区 18 个县进行实证调查，另一方面对有关未成年人权益保护的国际、国内法律、法规、政策和甘孜藏区自治条例等进行梳理，试图从法律的角度来考察和分析这一地区未成年人权益保护进程中存在的问题和原因，探讨和研究适应这一地区未成年人权益保护的体系建设和对策问题。当然，最重要的是笔者希望通过自己粗浅的认识，抛砖引玉，让更多的人来关注、关心甘孜藏区未成年人的健康成长。

叶晓彬

2009 年 4 月于四川康定跑马山下

第一章　未成年人权益保护概述

第一节　未成年人权益保护研究现状

研究未成年人权益是极具必要性和紧迫性的，因为现实世界是一个由成年人主宰的世界，未成年人的权益一直以来很少受到关注，当其他社会群体的利益诉求与未成年人权益发生冲突时，未成年人的弱势群体地位造成了整个成人世界的忽视甚至是侵犯，未成年人的利益因此经常处于危险之中，未成年人权益保护的现状令人担忧。未成年人应该与成人一样享有独立的权利主体地位，也就是说未成年人是具有与成人平等地位的权利主体，意识不到这点一直是未成年人权利保障的最大障碍。但是仅仅承认未成年人是拥有权利的主体还是不够的，由于未成年人权利主体的特殊性——他们的身体和心智尚未发育完全，缺乏自我权利意识和权利能力，所以他们享有的权利必定是建立在其自身所具有的特征基础之上的。因此未成年人权益的内容并不是简单的将一般人权内容推及到未成年人身上，其权益内容与成人权益内容并

不完全重合。因此，我们应该在明确了解未成年人权益的具体内容的基础上，探讨如何在法律制度的构建等方面尽快推动未成年人权益保护的发展进程。

未成年人权益保护理论研究最早可追溯到古罗马，罗马法中就有“儿童不能预谋犯罪”的古典学说，其最重要的主张就是认为7岁以下儿童不可能有犯罪意图，7岁以上14岁以下的儿童被推定为不能有罪，即使犯罪也不承担责任，因为它认为不可能存在天生的坏孩子，也没有不可挽救的儿童。当然，对当今未成年人保护法最具影响力和代表性的则是英国衡平法“关于国家是少年儿童最高监护人”的原理。根据该法理，国家对儿童有保护的责任，并可以对虐待或遗弃孩子的家长加以处理。这一原理已被各国未成年人立法广泛吸收而成为未成年人立法的理论基础。同时，随着全球化进程的加速，未成年人保护的跨国性特征也越来越明显。未成年人保护作为一项重要的国际私法制度，受到越来越多的国家和研究者的重视。

在国外，未成年人权益保护的学术研究在发达国家取得了瞩目的成就，越是经济发达、政治民主、尊重人权的国家，对未成年人权益保护的研究和教育工作就越繁荣。在日本，未成年人法专著就相当丰富，如竹中哲夫等编著的《儿童的权利与儿童福利法》，柏女灵峰的《儿童的世界与福利》，岩井宜子的《防止虐待儿童法》，泽登峻雄的《世界各国的少年法制》等。在英国，有Duean John Bloy教授编纂的《儿童法》教程，B. 1. Slomnieka著的《儿童监护法》等。美国、澳大利亚、加拿大等国均有大量的儿童法专著，许多大学都开设有儿童法这门课程。

在国内，对未成年人权益保护的学术研究相对较少，比较有

权威性的研究期刊是《青少年犯罪研究》，但大部分内容是针对青少年犯罪的。相关的学术专著大都有其侧重点，或侧重于对青少年犯罪的研究，如康树华的《青少年法学》，康树华、向泽选的《青少年法学新论》，康树华等的《国外青少年犯罪及其对策》，尹琳的《日本少年法研究》，姬素兰等的《预防未成年人犯罪对策研究》，纪红光的《呵护权利：未成年人权益保护法律实务》，佟丽华的《未成年人法学》等等；或侧重于对国际收养法律制度的研究，如蒋新苗教授的相关研究等；莫洪宪、康均心主编的《未成年人权益保护及救济理论与实务》，侧重于对未成年人法律地位、保护方法和法律责任的研究；王雪梅的《儿童权力论：一个初步的比较研究》，以比较研究的方法，探讨了儿童的地位及其权利、儿童保护的原则、儿童权利内容及其实施机制和特殊状态下儿童的权利问题；郝银钟著的《中国青少年法律与司法特别保护制度研究》，重点从国外青少年特别保护的历史沿革与基本经验入手，对中国青少年特别保护的意义、制度体系、存在的问题、青少年保护不力的社会危害性分析以及完善中国青少年法律与司法特别保护制度的具体构想进行了研究论述；李双元主编的《儿童权利的国际法律保护》以比较研究的方法，介绍了国际条约和国际协议中有关对未成年人保护的法律规定和约定，以及各国国内法对未成年人国际法律保护的转化情况。学者们的研究成果为进一步研究我国未成年人权益保护问题奠定了良好的基础。但与世界发达国家相比较，我国相关的研究工作还不够深入和全面，在未成年人权益保护体系层面上还需要进一步提升和拓展其理论。同时，目前国内各大高校均未开设儿童法这门课程，极少数大学所开设的最为接近的课程仅为青少年犯罪课程。

而国内针对民族地区未成年人权益保护的地域性研究也很少，在这些极少的研究成果中，又主要集中在未成年人的教育权问题。特别是针对四川藏区的核心——甘孜藏区未成年人权益保护的系统性研究还几乎处于空白状态，本书的研究可以说是开创性的尝试。因此，在此背景下，笔者拟在已有研究的基础上进行必要的归纳总结，结合新修订的《未成年人保护法》和甘孜藏区的实际，侧重于甘孜藏区未成年人的五大权益的内涵、现状及对策进行分析研究，做到理论探析与地域实证考察相结合，试图能对我国民族地区未成年人权益保护的立法及司法有所裨益。

第二节　未成年人权益保护法概述

一、联合国《儿童权利公约》

联合国《儿童权利公约》是世界解决儿童问题的一个重要里程碑，作为一个主要的国际性约定，该公约试图努力确保所有儿童获得他们应该享受的关怀、保护和机会，并明确表明了国际社会为儿童工作的目标和努力方向。迄今为止，共有 192 个国家批准接受了该公约。

（一）《儿童权利公约》产生的历史背景

1920 年，救助儿童国际联盟在日内瓦成立。

1923 年，埃格兰泰恩杰布女士拟定了《儿童权利宪章》，认为儿童应有自己的权利，这一观点被救助儿童国际联盟所接纳。

1924 年，国际联盟的成员国一致通过将《宪章》作为《儿

需要全本请访问 www.ertongbook