

HUNAN RENMIN CHUBANSHE
湖南人民出版社

ZONGHUBIAN LIBUYUN
总主编 李步云

RENQUAN YANJIU CONGSHU
人权研究丛书



CHENYOUWU ZHU
陈佑武 著

RENQUAN DE YUANLI YU
BAOZHANG

人权的原理与保障



人权研究丛书

RENQUAN YANJIU CONGSHU

总主编 李步云

ZONGZHUBIAN LIBUYUN

陈佑武
CHENYOUWU
著 ZHU

RENQUAN DE YUANLI YU
BAOZHANG

人权的原理与保障

湖南人民出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

人权的原理与保障 / 陈佑武著. —长沙: 湖南人民出版社,
2008. 4

ISBN 978 - 7 - 5438 - 5206 - 8

I. 人... II. 陈... III. 人权 - 研究 IV. D082

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 052154 号

人权的原理与保障

RENQUANDEYUANLIYUBAOZHANG

作 者: 陈佑武

出 版 人: 李建国

责 任 编 辑: 戴 军

装 帧 设 计: 黄 敏

出版、发行: 湖南人民出版社

网 址: <http://www.hnppp.com>

地 址: 长沙市营盘东路 3 号

邮 编: 410005

经 销: 湖南省新华书店

印 刷: 长沙富洲印刷厂

印 次: 2008 年 4 月第 1 版第 1 次印刷

开 本: 850 × 1168 1 / 32

印 张: 12

字 数: 291000

书 号: ISBN 978 - 7 - 5438 - 5206 - 8

定 价: 25.00 元

建议上架: 政治法律

营销电话: 0731 - 2226732

(如发现印装质量问题请与承印厂调换)

总 序

21 世纪是人权受到空前尊重的世纪。人活在这个世界上，都希望自己活得好，都有自己的种种需求，都企盼过着越来越幸福的生活。在人类共同生活的这个世界里，人的各种利益，就具体表现为人权。依据“以人为本”的理念，人的价值高于一切。社会上的各种主义、政策、法律与制度，都是为人而存在，是为人服务的。在物质文明、制度文明、精神文明高度发展的当今时代，人权受到空前的尊重，“保护和促进人权和基本自由是各国政府的首要责任”（《维也纳宣言和行动纲领》）乃是历史的必然。

中华人民共和国成立以来，国家在尊重和保障人权问题上，曾走过一条十分曲折的道路，同旧中国相比，我们曾经取得过发展经济、满足人民物质与文化基本需求以及实现社会平等诸多方面的骄人成就，但也经历过种种曲折，甚至经历了十年“文革”人权遭受肆意践踏的痛苦。1978 年以后，我国进入了改革开放的新时代，但在很长一个时期里，主流舆论仍将人权看作是一个“资产阶级的口号”。这种情况直到 1991 年才开始发生根本性变化。2004 年，“国家尊重和保障人权”终于被庄严地记载在宪法

中。我作为 56 年来中国人权事业曲折历程的见证人和 28 年来飞速进步的人权保障工作的参与者，对此感到无比的欣慰。

1992 年，我在访问斯里兰卡的时候，一位学者曾说：“中国是发展中国家的领头人，你们有责任也有能力，构建起一个既体现全人类的共同理想与追求，又反映发展中国家某些特殊理念与愿望的人权理论体系。”现在，人们可以高兴地看到，这样一个理论体系的构建，已经取得长足的进步。人权源自人性和人的尊严与价值。在现代的民主法治国家里，这种人的应有权利首先应依靠法律加以确认和保障。因此，这是法学家们首先应当关注的问题。但是人权问题也同哲学、伦理学、政治学、社会学等人文社会科学乃至自然科学密切相关。据统计，美国哈佛大学的 1000 多门课程中，就有 261 门课程同人权问题有关联。只有各个学科越来越多的学者，都来关注和研究人权问题，真正形成一个“百花齐放、百家争鸣”的局面，才能进一步改变某些部门和官员在一定程度上仍然存在的视“人权”为禁区的思想观念，才能进一步推进中国的人权保障事业，才能为全人类的文明进步作出中国人应有的贡献。

这套《人权研究丛书》的组织与编写，就是想为中国的人权理论与制度构建的宏伟工程，添一块砖，加一片瓦。其中的某些观点或建议难免会有不妥或错误之处，希望读者批评指正。

李步云

前 言

近二十年来，“人权”一词在中国当代社会生活中逐步成为使用频率较高的词汇。1991年《中国的人权状况》白皮书旗帜鲜明地指出“享有充分的人权，是长期以来人类追求的理想”^①。1997年、2002年、2007年，“尊重和保障人权”的原则与精神相继在党的“十五大”、“十六大”与“十七大”的纲领性文件中得到确认与体现。2004年，“国家尊重和保障人权”正式写入宪法。“人权”一词不断在社会政治生活中使用表明，中国当代的人权观念正在经历巨大的变化。在此历史背景下，理论界也出现了前所未有的人权理论研究热潮。

概言之，中国当代人权理论研究领域主要有两个方面：一是人权原理，一是人权保障。这二者构成了中国当代人权研究的基本主题。然而，人权原理与人权保障的研究有哪些基本的理论范畴？有哪些基本的研究方法？有哪些可达成共识的基本理论观点？理论界对这些问题虽有所涉猎，但尚未深入展开。这一局面

^① 国务院新闻办公室：《中国的人权状况》，中央文献出版社1991年版，第1页。

的存在显然制约了人权法学在当代中国的发展。因为，从人权法学的学科建设来讲，如何在人权原理与人权保障的研究上达成一些基本的理论共识对于人权法学的发展意义重大。有鉴于此，在人权原理与人权保障领域展开广泛的学术交流势在必行。只有通过全面与深入的交流与讨论，才有可能完善人权基础理论，促进人权法学的学科发展，以资于现实的人权保障。

基于此问题意识，本书在“人权原理”篇主要探讨了人权若干理论问题。笔者认为，中国当代学者在人权理论研究领域的议题涉及马克思主义人权观、社会主义人权观、人权的汉字词源、人权概念起源、人权的制度性要素、人权基础理论体系、人权与法治、人权与和谐社会、人权与政治文明等方面。而且，自20世纪90年代人权研究勃兴以来，人权与主权关系的研究一直是中国当代人权研究的鲜明主线，沿着这一主线学界对人权的内涵、人权的主体、人权的属性、人权的形态、人权的体系、人权的分类、人权的本原、人权的保障机制及人权的实现进行了卓有成效的研究。这些研究成果为中国当代人权理论的发展奠定了坚实的理论基础。

通过对中国当代学者研究成果的梳理，本书阐述了人权研究的一些基本立场、观点与方法。对于纷繁复杂的人权问题，笔者主张从两重性的视角加以审视。从现象与意识的视角来看，人权问题具有两重性，即客观性与主观性：客观性是指人权现象的客观性，主观性是指人权意识的主观性。人权现象与人权意识相互影响、相互促进、共同发展。人权与人权概念分属于人权现象与人权意识这两大范畴。人权这一特殊社会现象是人权研究的对象与客体，为人权现象的核心问题，对其他人权现象影响重大；人权概念则是人权意识中的内核，影响其他人权意识的形成。人权与人权概念在中国当代人权理论研究中意义重大，形形色色的人权观点就是基于对二者内涵和关系的不同理解开始产生分歧的。

在《人权保障》篇，本书对中国当代人权保障的社会基础与若干人权保障制度作了分析。总体而言，中国当代的人权保障必须立足于独立的国家主权、一定程度的物质基础、文明的政治体制与卓有成效的法治建设。在具体的人权保障制度中，本书对律师制度、矜老原则、暂缓起诉、国际刑法、文化权利进行了分析，但重点在于对罪犯人权问题的剖析。笔者认为，人权保障主要是指对弱势群体的人权保障，保障弱势群体的人权是人权保障之真谛。就此意义而言，罪犯人权的保障水平体现了一个社会人权保障的整体状况，罪犯人权的状况成为一个社会人权保障的标尺。当罪犯人权能得到较好的保障时，那么普通公民的人权也就无须担忧，这就是研究罪犯人权保障目的与逻辑所在——为了所有人的人权。

最后，本书在附录一摘选了马克思恩格斯部分人权观点，以供各位读者参考；在附录二载列国际人权宪章，以宣扬国际社会在人权保障上业已达成的普遍共识。

目 录

前言	(1)
----------	-------

人权原理

第一章 中国当代人权理论的发展、内容及趋势

.....	(3)
一、中国当代人权理论的发展阶段.....	(3)
二、中国当代人权理论的主要内容.....	(15)
三、中国当代人权理论的基本趋势.....	(26)

第二章 古典人权理论的渊源、体系及影响

.....	(33)
一、古典人权理论的渊源.....	(33)
二、古典人权理论的体系.....	(42)
三、古典人权理论的影响.....	(51)

第三章 人权问题的客观性与主观性	(55)
一、人权问题两重属性的内涵：客观性与主观性	(55)
二、人权问题的两重性揭示了人权法的基本矛盾	(64)
三、人权问题研究的基本方法：认识论与方法论	(73)
第四章 人权证成中的问题与出路	(75)
一、人权证成各种观点及评析	(75)
二、人权证成的出路在于人性	(81)
三、人权证成中的困惑与指引	(86)
第五章 人权和其他权利的异同	(90)
一、本源不同	(92)
二、主体不同	(94)
三、客体不同	(95)
四、形态不同	(97)
第六章 人权理论研究两种范式	(99)
一、制度性人权的理性探索	(99)
二、人权理论的法哲学思考	(105)
第七章 人权的两个基本理论评论	(117)
一、人权源自于人性	(117)
二、人权的三种形态	(137)

人权保障

第八章 中国当代人权保障的社会基础	(153)
一、国家主权	(154)
二、经济基础	(157)
三、政治文明	(160)
四、法治建设	(163)
第九章 罪犯的人权保障	(168)
一、问题的提出及其意义	(169)
二、罪犯人权的基本内涵	(175)
三、罪犯人权保障的理由	(187)
四、罪犯人权保障的障碍	(207)
五、罪犯人权的法律保障	(222)
第十章 律师作用与人权保障	(236)
一、律师人权保障作用的内涵	(237)
二、律师人权保障作用的障碍	(243)
三、完善律师的人权保障作用	(247)
第十一章 矜老原则与人权保障	(250)
一、矜老原则的历史沿革	(251)
二、矜老原则的人权价值	(252)
三、矜老原则的制度创新	(254)

第十二章 暂缓起诉与人权保障	(259)
一、问卷调查涉及问题数据分析	(260)
二、暂缓起诉问卷调查的基本数据与建议	(270)
第十三章 国际刑法与人权保障	(273)
一、基本问题解释	(274)
二、各国批准加入公约时的声明和保留状况	(280)
三、国内立法与国际立法的接轨	(282)
四、公约规定国际刑法人权保障内容的意义	(284)
五、结论	(286)
第十四章 文化权利与人权保障	(287)
一、文化权利的内涵	(287)
二、文化权利保障的国家义务	(292)
附录一 马克思恩格斯人权观点摘选	(299)
附录二 国际人权宪章	(326)

人 权 原 理



第一章 中国当代人权理论的发展、内容及趋势^{*}

十一届三中全会以来，中国社会经历了三次大的思想解放运动：1978年破两个“凡是”权威，展开了真理标准大讨论；1992年摆脱“姓资姓社”的争论；1997年排除“姓公姓社”的非难。^① 三次思想解放贯穿了一条反“左”的主线，解放与发展了生产力，促进了中国当代人权理论的产生与发展。

一、中国当代人权理论的发展阶段

中国当代人权理论主要经历了三个历史阶段，即人权意识的觉醒与徘徊阶段、人权意识的启蒙与传播阶段以及2004年人权入宪以来人权意识的弘扬与保障阶段。

^{*} 本章系广东省普通高校人文社会科学重点研究基地广州大学人权研究中心重点课题“法治文明与人权保障研究”阶段性成果。

^① 郭道晖、李步云、郝铁川主编：《中国当代法学争鸣实录》，湖南人民出版社1988年版，第1页。

（一）人权意识的觉醒与徘徊阶段

从1949年新中国成立到1978年，“人权”一词仅在个别情况下出现过，^①人们也从未对人权问题予以过高度关注。基于政治、经济、文化等方面的深层原因，主流社会思潮缺乏应有的人权意识以及在人权问题上的自我反思，因此在国家政治生活与社会生活里“人权”都从未被当作一个严肃与谨慎的问题来思考与对待。直到“文化大革命”持续十年大规模侵害人权的事件发生，人们内心深处的人权意识才得以唤醒。从1978年开始，人们事实上已经开始关注与讨论人权问题。

在当时的历史条件与理论语境之下，人权问题讨论面临两大难题。一方面，由于长期以来美国历届政府推行人权外交政策，“人权”一词已经被赋予了浓厚的政治色彩与意识形态特征，似乎“人权”就是资产阶级的代名词。在这样的时代背景下，社会主义国家是否可以使用“人权”口号十分敏感。另一方面，马克思主义经典作家曾旗帜鲜明地指出：“共产主义对政治权利、私人权利及权利的最一般的形式即人权所采取的对立立场。”^②据此语录，似乎马克思主义经典作家原则上对人权持反对立场。因此，当时讨论人权问题，需在政治上对人权进行分析判断，否则人权意识生存与发展将缺乏现实与理论的支撑。这两方面问题实际上便是人权意识开启之初的“姓资姓社”问题。

① 通过cnki期刊网检索，从1949年至1978年底文章篇名含有“人权”一词的文章仅11篇，其中50年代9篇，1962年2篇。这11篇分布为：《中国金融》1953年发表4篇，《世界知识》1953、1956、1962年各发表1篇，《史学月刊》、《法学》、《历史教学》、《上海戏剧》分别于1955、1958、1959、1962年各发表1篇。

② 《马克思恩格斯全集》第3卷，人民出版社1995年版，第228—229页。

人权“姓资”者认为人权是资产阶级口号，无产阶级不能使用。1979年3月22日，《北京日报》发表了《“人权”不是无产阶级的口号》一文，认为“人权”是资产阶级的口号，从来就不是无产阶级的战斗旗帜，该文主张不能把“人权”这个资产阶级专政的破烂武器搬来作为治理社会主义国家的良药。还有学者认为，人权是资产阶级的口号和意识形态，在社会主义条件下再提出“尊重人权”、“争人权”的口号，实际上是向党和政府“示威”，是意味着要倒退到资本主义社会去。^①另外，《文汇报》1979年4月8日发表了《“人权”是资产阶级的口号》、《红旗》杂志1979年第5期发表了《马克思主义怎样看“人权”问题》等观点相近的对人权持反对意见的文章。在当时的社会环境里，对人权持否定态度的不仅仅是一些学者，国家的一些领导人物甚至认为人权问题的提出是资产阶级进攻的一个危险信号，要人们予以高度警惕。

与此同时，与“姓资”者的观点相反，许多学者也提出要客观与公正地对待人权，不能简单将人权视为资产阶级口号。他们认为，人权是一个历史的范畴，不应将它武断地定性为资产阶级口号，无产阶级也可以而且应该使用人权口号。吴大英与刘瀚撰文提出要对人权作历史的具体的分析；^②蓝瑛也对人权从来就是资产阶级的口号提出质疑，更是旗帜鲜明地指出“无产阶级就更应关心人权、研究人权，理直气壮地讲人权”，“无产阶级是彻底的人权论者”，“在无产阶级消灭阶级、解放全人类的革命大旗上，应该写上‘实现真正的彻底的人权’这样一行鲜红

① 中国社会科学院法学研究所编：《当代人权》，中国社会科学文献出版社1992年版，第375—376页。

② 吴大英、刘瀚：《对人权要作历史的具体的分析》，载《法学研究》1979年第4期。