

国际人权公约与中国

莫纪宏 著

中国



International Conventions on
Human Rights and China

国际人权公约 与中国

莫纪宏 著

ADJ02 | 05

世界知识出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

国际人权公约与中国/莫纪宏著. —北京: 世界知识出版社, 2005.7

(国际问题丛书)

ISBN 7-5012-2631-8

I. 国... II. 莫... III. ①人权-国际公约-研究
②人权-法律-研究-中国 IV. ①D815.7 ②D923.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 070667 号

责任编辑 曾伏华
特约编辑 薛 铭
封面设计 孙宝旗
责任出版 刘林琦
责任校对 晓 斌

书 名 国际人权公约与中国

出版发行 世界知识出版社
地址邮编 北京市东城区干面胡同 51 号 100010
排版印刷 北京力托科技有限公司排版 北京市后沙峪印刷厂印刷
经 销 新华书店
开本印张 880 × 1230 1/32 1 插页 12½ 印张
字 数 325 千字
版次印次 2005 年 7 月第一版 2005 年 7 月第一次印刷
定 价 35.00 元

版权所有 翻印必究

王逸舟

代 序

我与纪宏在 80 年代中期曾是中国社会科学院研究生院的校友，但专业各异、互不相识。成为学术上的志同道合者，仅仅是最近三五年的事情。几年前参加外交部举办的一次内部研讨会，我为纪宏有关当代人权问题的论点所吸引，会后邀请他参加我主持的一个研究项目，得到他的爽快同意。

由中国社会科学院和美国福特基金会合作开展的《中国与国际组织关系研究》，是国内第一个探讨中国与当代各主要国际组织及公约关系的综合性课题。课题组由来自国内外六个不同研究机构的十余位研究人员组成，前后工作了三年多时间。纪宏专门负责撰写有关中国与两个国际人权公约关系的一章。印象里，课题组的其他成员像我一样，为纪

宏新鲜独到的看法和极富“煽动性”的口才所吸引，人权问题经常成为课题组研讨的焦点之一。课题最终成果——《磨合中的建构：中国与国际组织关系的多视角探索》已在两年前出版，获得国内外同行和广大读者的好评。在我的建议下，其中几个分课题经过其承担者的精心扩充，形成了世界知识出版社当下推出的几本富有特色的专题著作，即国防大学唐永胜教授撰写的《寻求复杂的平衡：国际安全机制与主权国家的参与》、中国社会科学院世界经济与政治研究所庄贵阳和陈迎两位博士合著的《国际气候制度与中国》以及纪宏所著的《国际人权公约与中国》。

人权问题曾经是中国学术理论界的一个“禁区”。过去它被简单化地视为西方资本主义国家对外政策的一个工具。事实上，不论从国内政治发展的曲折过程观察，或对少数别有用心的外部势力在这一问题上的鼓噪加以分析，人权问题确实经常被利用和歪曲，成为外交口角和国际斗争的一个宣泄点。每年一度的联合国人权委员会上由少数西方国家挑起的争吵，让人不胜其烦。对此包括中国在内的广大发展中国家确实不能退缩和丧失警惕。然而，如果撇开国家间的意识形态和政治斗争的色彩，仔细分析人权范畴的历史演变和发展趋势，认真研究它在国家与社会关系上的“粘合”效用以及它在国际关系进步过程中的提升效用，就会发现：人权与主权不仅不是对立的，而且恰恰是相辅相成的；在新的历史条件下，对于人权的尊重，既是社会进步的清晰标尺，又是主权宣示的最佳途径。人权的改进与主权的增强呈现正比联系：只有不断提升国民福利和政治待遇的政府，才能在国际社会取得更大的发言权和其他主权权利。简

言之，各国政府、学术界及大众传媒对于这一范畴的态度，既反映出相关国家政治的开明程度和开放程度，又体现了民族国家参与及驾驭全球化进程的水平。中国对待这一范畴的复杂变化，是最好的例证之一，非常能够说明问题。

我个人以为，纪宏的著作很能表达中国新一代法学家宽广的视野和与时俱进的分析水准，从中不难感受到中国学术的进步和中国社会的进步。也希望各位读者在认真阅读的基础上，思索书中提出的问题，增强纪宏一类的努力。

2005年6月

莫纪宏

前 言

近年来，人权问题已经成为政府和社会共同关注的热点问题。特别值得一提的是，2004年3月14日第十届全国人民代表大会第二次会议通过的《中华人民共和国宪法修正案》，将“国家尊重和保障人权”明确写进了宪法。可以说，人权保护目前已经不仅仅停留在理论宣传和观念传播阶段，而且正在逐渐成为制度建设的基本任务。

“人权入宪”到底会给我国的社会主义民主和法制建设带来什么样的影响，是否会触发新一轮的思想解放和社会制度的变革，对于我国开展人权国际保护领域的交流与合作是否具有实质性的推动作用等等，这些问题在实践中要能够得到有效地解决，首先必须在理论上给以科学的解释和说明。

应当说，自 20 世纪 90 年代初以来，人权问题开始进入政府文件、国家立法和学者的研究著作中。但是，由于我国法学理论长期以来缺少对人权问题的规范性研究成果，导致了在法学理论上对人权的概念、人权的内容、人权保护的方式、人权保障机制、人权实现状况的评估等一系列基本理论问题的认识产生了巨大的争议，甚至在诸如人权的概念这样一些最基本的理论问题上也还没有完全形成共识。在这样的理论背景下，“人权入宪”既是一种机遇，也是一种挑战。作为机遇，“人权入宪”为人权理论研究提供了制度建设性质的课题，使人权的理论研究获得了人权实践的支持；作为挑战，“人权入宪”通过将人权概念制度化，使得今后对人权问题的理论探讨必须具有实效性，从概念到概念的学究式研究肯定是要从人权问题研究领域出局的。

很显然，对“人权入宪”意义的解释必须要结合我国目前已经批准和签署的国际人权公约来进行。如果“国家尊重和保障人权”中的“人权”与国际人权公约中的“人权”的内涵相异，那么，要在我国建立一套为国际社会所普遍接受的人权保护机制是非常困难的。因此，必须用目前为我国所批准和签署的国际人权公约中的人权观念来解释“人权入宪”的价值。

《公民权利和政治权利国际公约》和《经济、社会和文化权利国际公约》是人权国际保护领域两个最重要的国际人权文件。全国人大常委会已经批准了《经济、社会和文化权利国际公约》，因此，对于该公约规定的缔约国义务，我国政府必须认真履行；我国政府也已经签署了《公民权利和政治权利国际公约》，迄今为止，全国人大常委会还没有批准该公约，目前该公约正处于批准前

的研究和讨论阶段。从国际惯例来看,《公民权利和政治权利国际公约》虽然目前对我国还没有产生直接的法律约束力,但是,在我国政府已经签署该公约的前提下,对于立法机关来说,就不能再出台明显与该公约的基本原则和基本精神相违背的法律规定。

对于人权理论界来说,目前最重要的理论研究任务就是要结合两个国际人权公约的实施机制来探讨在我国如何来贯彻落实两个国际人权公约的规定,通过国内法的法律保障机制来保证两个国际人权公约中所保障的普遍人权的实现。

本书是基于目前我国人权理论研究的各项成果,同时结合国际人权理论界通行的学说和观点,以现代宪政的基本理论为指导,对两个国际人权公约在我国实施中可能遇到的理论问题和实践问题进行了详尽的分析,并提出了一系列有关实施两个国际人权公约的对策和建议。基于上述学术动机,作者力图通过本书的出版能够为繁荣我国的人权理论研究事业,推动我国人权保护实践的发展提供一些有意义的建议。

本书为福特基金会资助的、由王逸舟先生主持的“中国与国际组织关系研究”课题的一项研究成果,在此对福特基金会的财政支持和王逸舟先生的特别关照予以衷心感谢。

2005年3月于北京

《国际问题文丛》向您征稿

《国际问题文丛》是世界知识出版社隆重推出的一套大型学术品牌图书。内容涉及国际政治、经济、军事、文化和大国关系、各国外交政策、国际或地区热点、国际风云人物以及外国风土人情等领域。

丛书宗旨是：纵览环球风云 点评天下大势。

凡符合下列条件之一者均可投稿

1. 享誉国际的国务活动家、国内外知名学者撰写的专著；
2. 专著作者曾在国内外一级刊物发表论文至少一篇；
3. 专著作者有两名副教授或副研究员以上职称的专家书面推荐；
4. 有一定的出版基金赞助。

联系方式

地 址：北京东城区千面胡同 51 号世界知识出版社

国际问题专业图书编辑部（100010）

电 话：(0086) 65229674/65233681

传 真：(0086) 65233681

手 机：13911819978 60870578

联系人：曾伏华

电 邮：zfh9712@sohu.com / zfh9712@yahoo.com

Welcome Book Contributions

International Issues Books is a large collection of academic brand books put out by World Affairs Press. It involves international politics, economy, military, culture, great power relations, the foreign policy of each country and international or regional hot spots.

To overview the world events and review the global situations is the purpose of the Books.

Contributions will have to meet any of the following requirements

1. The monograph by public figures established internationally, the well-known experts and scholars.
2. The author of the monograph has published at least one thesis on a first-rate publication within or outside China.
3. The monograph is recommended in writing by two associate professors or research fellows or senior in title.
4. Publication fund support.

Contact

Address: International Issues Books Editorial Department
No. 51, Ganmian Hutong, Docheng District,
Beijing 100010, China.

Director: ZENG Fuhua

Tel: (0086) 65229674/65233681

Fax: (0086) 65233681

Mobile: 13911819978 60870578

E-mail: zfh9712@sohu.com / zfh9712@yahoo.com

CONTENTS

目 录

代 序 /1

前 言 /4

第一章 人权的一般理论问题

一 人权概念的界定 /2

1. 人权概念的逻辑分析 /5
2. 人权概念的历史分析 /12
3. 人权概念的价值分析 /33
4. 人权概念的制度分析 /37

二 人权实现的方式 /58

1. 人权可以由人权享有者通过自身的行为自发地实现 /58
2. 人权实现需要排除人权享有者自身之外的妨碍因素 /62
3. 人权的实现需要政府为人权享有者创造一定的实现条件 /63
4. 人权的实现需要界定人权价值观念上存在的价值矛盾 /64

5. 人权的实现是一个动态发展的历史过程 /67
6. 人权的实现需要建立一整套完整和有效的保障机制 /68

三 人权实现的保障机制 /69

1. 通过立法手段来建立各项人权保障制度 /69
2. 通过司法审判程序来实现人权的有效法律救济 /71
3. 通过个人申诉程序监督本国的人权保障活动 /72
4. 通过国际人权机构的技术援助来推动本国人权保障事业的发展 /74
5. 依靠从事人权保障活动的非政府组织来提高政府实现人权保障的能力 /75
6. 建立完善的人权教育体系以推动人权保障事业的可持续发展 /76

第二章 人权国际保护的历史发展及保护机制

一 国际人权关系的产生、发展和演变 /78

1. 人权问题国际化的出现 /78
2. 国际联盟的成立 /79
3. 国际劳工组织的成立 /80
4. 联合国的诞生 /81

二 国际人权关系的基本法律框架 /83

1. 国际人权公约以及区域性国际人权文件 /85
2. 国际人权公约的签署、批准制度 /86
3. 缔约国在国际人权公约下的责任 /87
4. 国际人权公约的保障机制 /88

三 两个国际人权公约所建立的普遍人权体系及权利要求 /91

1. 两个国际人权公约所保护的人权的种类及特征 /92
2. 经济、社会和文化权利委员会一般性意见的特点及主要内容 /98

3. 人权事务委员会一般性意见的特点及主要内容 /110

第三章 人权保护在中国宪法和法律制度中的历史演变及特征

- 一 人权保护在中国宪法制度中的历史演变及特征 /129
1. 《共同纲领》在人权保障中的主要特征及其作用 /129
 2. 1954 年宪法在人权保障中的主要特征及其作用 /132
 3. 1975 年宪法在人权保障中的主要特征及其作用 /140
 4. 1978 年宪法在人权保障中的主要特征及其作用 /147
 5. 1982 年宪法在人权保障中的主要特征及其作用 /154
- 二 人权保护在中国法律制度中的历史演变及其特征 /171
1. 以打击各种犯罪行为为核心, 建立和完善了自成体系的人权保障的刑事法律制度 /171
 2. 以保护人身权和财产权为重点, 制定了一系列保障民事权利实现的民事法律规范 /175
 3. 以规范政府行政行为为目标, 先后出台了一大批以保护公民行政法上的权利为内容的行政法律、法规 /177
 4. 以保障诉权作为人权保障的重要内容, 建立和健全了比较成熟的诉讼法制度 /182
 5. 以保障政治权利的实现为前提, 通过了大量的实现公民政治权利的法律 /188
 6. 积极参与人权保障的国际合作, 先后参加和缔结了一系列有重要影响的国际人权公约和有关人权保护的国际条约和协定 /190
- 三 中国宪法和法律所建立的人权保护体系 /192
1. 以公民的基本权利为核心的宪法权利体系 /192
 2. 以人身权和财产权为中心的民事权利体系 /197

3. 以行政许可为重点的行政法权利体系 /198
4. 以诉权为基础的刑事、民事和行政诉讼权利体系 /200
5. 以公共利益为特征的集体人权体系 /204

第四章 两个国际人权公约在中国实施应解决的问题

- 一 国际法与国内法关系的理论及其新发展 /206
 1. 关于国际法与国内法关系的传统法理 /206
 2. 国际法与国内法关系的新动向 /208
 3. 正确地认识国际法与国内法之间的关系 /216
- 二 两个国际人权公约与中国宪法的关系 /220
 1. 国际人权公约的效力 /221
 2. 缔约国在国际人权公约下所承担责任的性质 /224
 3. 普遍人权与宪法权利之间的关系 /227
 4. 增进实施普遍人权的有效途径 /230
- 三 提交实施《经济、社会和文化权利国际公约》报告应当注意的问题 /231
 1. 提交实施《经济、社会和文化权利国际公约》报告应当注意的重点问题 /231
 2. 《经济、社会和文化权利国际公约》中的普遍人权在中国国内法上的实现方式 /237
- 四 批准《公民权利和政治权利国际公约》应当注意的问题 /263
 1. 批准公约时应当注意的重点问题 /263
 2. 公约中的普遍人权在中国国内法上的实现方式 /284

第五章 中华人民共和国人权保障法（专家建议稿）

- 一 《中华人民共和国人权保障法》（专家建议稿）立法说明 /338
 1. 立法目的和宗旨 /338
 2. 法律依据 /340

3. 主要调整范围	/342
4. 结构	/342
5. 主要法律原则	/343
二 中华人民共和国人权保障法（专家建议稿）	/344
第一章 总则	/344
第二章 机构	/347
第三章 国家权力机关的责任	/350
第四章 国家行政机关的责任	/351
第五章 国家审判机关、国家检察机关的责任	/352
第六章 突发事件与紧急状态处置期间的人权保障	/354
第七章 公民权利与政治权利的保障	/355
第八章 经济、社会和文化权利的保障	/361
第九章 国际交流与合作	/364
第十章 附则	/365
附录一 索引	/367
附录二 主要参考资料	/373
后 记	/381

人权的一般理论问题

2004年3月14日第十届全国人民代表大会第二次会议通过的《中华人民共和国宪法修正案》将“国家尊重和保障人权”写进了宪法。“人权入宪”无疑使得人权一词从概念走向了制度规范。作为法理上的概念，人权一词可以赋予各种理论性的解释；作为制度规范，人权一词写进宪法之后，必须具有一定的规范性的内涵，否则，就无法通过制度设计来保护人权的实现。

由于我国目前还没有建立完善和健全的宪法解释制度，因此，“人权入宪”之后，宪法修正案所规定的“国家尊重和保障人权”中“人权”具体是指何种性质的权利，包括哪些类型的权利，这些问题都必须要从法理上给予明确的回答。为了更好地理解宪法修正案所规定的“国家尊重和保障人权”的意义，有必要从法理上来对人权概念进行全面和系统地分析，从历史和逻辑的双重角度来界定人权概念