



国际法学专题研究书系

JINGJI SHEHUI HE WENHUAQUANLI DE KESUXING

BIAOZHUN YU SHIJIAN

经济、社会和文化权利的可诉性

——标准与实践

孙萌 著



知识产权出版社
INTELLECTUAL PROPERTY PUBLISHING HOUSE

JINGJI SHEHUI HE WENHUAQUANLI DE KESUXING
BIAOZHUN YU SHIJIAN

经济、社会和文化权利的可诉性

——标准与实践

孙萌 著

内容提要

本书从经济、社会和文化权利的可诉性的障碍及必要性分析入手,以国际、区域和国内层面对经济、社会和文化权利的法律规定、所提供的可诉性机制以及案例实践为主线,对经济、社会和文化权利可诉性的标准和实践进行研究并得出结论:进一步落实个人等主体对于经济、社会和文化权利的诉讼资格,扩大经济、社会和文化权利可诉性的权利范围以及丰富相关的可诉性机制是国际、区域组织和各国推动经济、社会和文化权利可诉性发展的重要步骤。对此,中国应该依据国际法义务,参照其他国家的经验,进一步完善对经济、社会和文化权利的法律救济。

责任编辑:王金之
装帧设计:SUN 工作室

责任校对:韩秀天
责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

经济、社会和文化权利的可诉性——标准与实践/孙萌著. —北京:知识产权出版社, 2010. 12

ISBN 978 - 7 - 5130 - 0230 - 1

I. ①经… II. ①孙… III. ①人权 - 国际公约 - 研究 IV. ①D998. 2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 206565 号

经济、社会和文化权利的可诉性

——标准与实践

孙 萌 著

出版发行: 知识产权出版社

社 址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

网 址: <http://www.ipph.cn>

发行电话: 010 - 82000860 转 8101/8102

责编电话: 010 - 82000860 转 8112

印 刷: 知识产权出版社电子印制中心

开 本: 880mm × 1230mm 1/32

版 次: 2011 年 1 月第 1 版

字 数: 180 千字

ISBN 978 - 7 - 5130 - 0230 - 1/D · 1107(3178)

邮 编: 100088

邮 箱: hjb@cnipr.com

传 真: 010 - 82005070/82000893

责编邮箱: wangjinzhi@cnipr.com

经 销: 新华书店及相关销售网点

印 张: 8. 125

印 次: 2011 年 1 月第 1 次印刷

定 价: 28.00 元

出版版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

前 言

对于经济、社会和文化权利可诉性问题的研究源于对受教育权、健康权、社会保障权、住房权等在国内的现实状况的关注。这些权利与每个人的切身利益息息相关，深刻地影响着人们的日常生活。目前，随着经济的发展，很多社会问题出现后得不到圆满解决，为了避免矛盾的激化，从法律上加强对经济、社会和文化权利等各项人权的保障，使权利受害者得到适当的、及时的法律救济，对于营造和谐社会和法制社会具有十分重要的意义。

对于经济、社会和文化权利可诉性问题的关注伊始，正是旨在建立国际申诉机制的《经济、社会和文化权利国际议定书》通过之时，从此，经济、社会和文化权利正式拥有了国际可诉性的法律地位，它成为解决国际人权问题的新的里程碑，并为本书的研究提供了合法性和必要性的法律依据。是时恰逢柳华文副教授邀请，作者参加了中国社会科学院法学研究所举办的“经济、社会和文化权利的可诉性的国际会议”，座谈会上与国内外专家的讨论和对中国现状的反思进一步激发了笔者的研究意愿，遂开始了本书的研究和写作。

本书主要通过对国际、区域和国内层面对于经济、社会和文化权利可诉性的标准和实践的考察，对经济、社会和文化权利的国家义务、审查标准以及国际、区域和国内的可诉性范围、

程度进行研究，以期通过研究为解决我国当前面临的问题提供借鉴和思考。

本书出版之际，谨对曾给予我无私帮助的单位和老师表示诚挚的感谢。首先，感谢中国政法大学人权与人道主义法研究所副所长班文战、张伟老师在本书的写作过程中给予的指导和帮助。其次，感谢知识产权出版社的汤腊冬主任和王金之编辑在本书出版上给予我的帮助。最后，感谢我的父母、丈夫和女儿给予我的理解和关爱。

由于经济、社会和文化权利可诉性的标准与实践的不断发展，本书所研究的内容只能是阶段性的成果，难免有所疏漏，请读者予以批评、斧正。

孙 萌

2010年8月25日

摘 要

经济、社会和文化权利是国际人权法的重要组成部分。但是长期以来,上述权利一直处于被忽视的地位。从而造成了公民权利、政治权利与经济、社会和文化权利发展的不平衡,使国家所负有的保障经济、社会和文化权利的实体性责任与程序性责任之间存在不对称。对于经济、社会和文化权利可诉性的研究有助于明确国家义务,进一步加强司法和准司法的救济途径,从而使这类权利得到切实的实现和保障。但是目前,关于这一问题的成果屈指可数,尚无体系化的研究,本书正是在相关研究相对空白的境况中对这一问题进行探讨和论证的。

本研究从经济、社会和文化权利的可诉性的障碍及必要性分析入手,以国际、区域和国内层面对经济、社会和文化权利的法律规定、所提供的可诉性机制以及案例实践为主线,对经济、社会和文化权利可诉性的标准和实践进行研究,从而揭示经济、社会和文化权利在国际和国内层面的可诉性的现状、问题以及经验,并以此为基础,对经济、社会和文化权利在中国的可诉性进行探讨并提出推进和改革的建议。

通过研究论证,笔者认为,“没有救济就没有权利”,而对于个人的权利救济则是经济、社会和文化权利可诉性最核心的问题。但是由于历史性、观念性、制度性的影响和各国资源以及实施机制的缺乏,个人等主体的经济、社会和文化权利的可

诉性在国际和国内层面的实现均存在障碍。因此，进一步落实个人等主体对于经济、社会和文化权利的诉讼资格，扩大经济、社会和文化权利可诉性的权利范围以及丰富相关的可诉性机制，是国际、区域组织和各国推动经济、社会和文化权利可诉性发展的重要步骤。鉴于国际人权法、宪法中规定的经济、社会和文化权利在中国尚无可诉性，而普通法律中的经济、社会和文化权利的可诉性也存在诸多有待解决的问题，中国应该依据国际法义务，参照其他国家的经验，进一步完善对经济、社会和文化权利的法律救济。

本书的理论意义和实践价值在于，明确国家在保障经济、社会和文化权利方面的义务定位，论证经济、社会和文化权利可诉性的范围、内容及其程度，并在对国际、区域和国别的标准和实践研究的基础上，对中国进一步保障经济、社会和文化权利的可诉性提供参考。此外，本书的研究对于解决和改善国际和国内层面的经济、社会和文化权利的现实问题具有一定的实践意义。本书的创新意义在于：从理论和实践上探讨了经济、社会和文化权利的可诉性的范围、内容和程度，并论证了运用“合理性”标准衡量国家履行“逐步实现义务”的意义。

Abstract

Economic, social and cultural rights (here-in-after referred as ESC rights) are the important parts of human rights. But these rights have been neglected for a long time. Thus makes the ambulant development of civil, political rights between ESC rights, and the asymmetry of substantial and procedural state responsibility of protecting ESC rights. The study of judiciability of ESC rights can conduce to make clear of state responsibility for these kind of rights, reinforce the judicial and quasi-judicial remedies, and make better realization and protection of these rights. Whereas, there are few systemic scientific researches on this field, the study of this topic is on a relevant blank basis.

The monograph begins its study from the impediments and necessities of judiciability of ESC rights, and then, study the standards and practices of judiciability of ESC rights focusing on the stipulations, procedures and practices in international, regional and national level. The study opens out the status quos, the problems and experiences of judiciability of ESC rights and based on which, brings forth the suggestions of improvement of judiciability of ESC rights in China.

The monograph demonstrates a point of view that, “no remedies, no rights”, the remedy for individuals’ ESC rights is of most impor-

tance. But the historic, conceptual and systematic affluence, the shortage of recourses and implementation mechanisms obstruct the judiciability of ESC rights of individuals and other subjects both on international and domestic level. So the international, regional organization and every state should take steps to make sure the individuals and other subjects to have the litigation competence and enlarge the extent of judicable rights and provide more judicable mechanisms, in order to further improve the judiciability of ESC rights. Whereas in China, there is no judiciability of ESC rights in international and constitutional law and there are problems of judiciability of ESC rights in general law, so China should improve the legal remedies for ESC rights, according to international obligations and using the others' experience for reference. The new idea of the monograph is studying of scope, content and extent of judiciability of ESC rights both in theory and practice and demonstrating the significance of "proportionality" as the review standard of the state responsibility to progressive realization.

目 录

导言	(1)
一、研究现状和研究意义	(2)
二、主要内容	(4)
三、难点及创新点	(7)
四、观点和研究思路	(8)
五、主要参考的文献	(9)
第一章 经济、社会和文化权利可诉性的障碍和必要性	
分析	(13)
第一节 经济、社会和文化权利可诉性的概念	(13)
第二节 经济、社会和文化权利可诉性的障碍因素	
分析	(16)
一、经济、社会和文化权利可诉性的障碍因素	(16)
二、经济、社会和文化权利可诉性的障碍因素分析	(23)
第三节 经济、社会和文化权利可诉性的必要性	(29)
一、经济、社会和文化权利可诉性的法理基础	(29)
二、经济、社会和文化权利可诉性的法律基础	(33)
第二章 经济、社会和文化权利可诉性的国际标准与	
实践	(39)
第一节 经济、社会和文化权利的多重国家义务	(39)
一、尊重、保护与实现义务	(41)

二、平等保障与逐步实现义务	(51)
第二节 经济、社会和文化权利的国际审查标准	(56)
一、人权指标	(56)
二、逐步实现义务的审查标准	(66)
第三节 国际人权条约机构有关经济、社会和文化权利 可诉性的实践	(69)
一、关于被剥夺自由的人的经济、社会和文化权利 可诉性的实践	(69)
二、关于健康权可诉性的实践	(72)
三、关于社会保障权可诉性的实践	(73)
四、关于文化权利可诉性的实践	(76)
五、关于住房权可诉性的实践	(77)
六、关于工作权利可诉性的实践	(81)
第四节 国际可诉机制的建立与分析	(83)
一、经济、社会和文化权利委员会的职责和管辖权 ..	(84)
二、提起申诉的主体	(85)
三、申诉的内容	(87)
四、各种申诉程序	(88)
第三章 经济、社会和文化权利可诉性的区域标准与 实践	(92)
第一节 经济、社会和文化权利可诉性的欧洲标准与 实践	(92)
一、欧洲人权文件有关经济、社会和文化权利的 规定	(93)
二、欧洲区域框架下经济、社会和文化权利的	

可诉性机制	(97)
三、经济、社会和文化权利可诉性的欧洲实践	(98)
第二节 经济、社会和文化权利可诉性的美洲标准	
与实践	(110)
一、美洲人权文件有关经济、社会和文化权利的	
规定	(110)
二、美洲区域框架下经济、社会和文化权利的	
可诉性机制	(113)
三、经济、社会和文化权利可诉性的美洲实践	(117)
第三节 经济、社会和文化权利可诉性的非洲标准和	
实践	(125)
一、非洲人权文件有关经济、社会和文化权利的	
规定	(126)
二、非洲区域框架下经济、社会和文化权利的	
可诉性机制	(127)
三、经济、社会和文化权利可诉性的非洲实践	(131)
第四章 经济、社会和文化权利可诉性的国别标准与	
实践	(141)
第一节 经济、社会和文化权利可诉性的英国标准	
与实践	(141)
一、国际性经济、社会和文化权利在英国的可诉性 ...	(141)
二、英国普通法和成文法中的经济、社会和文化权利	
的可诉性	(144)
三、《人权法案》通过后对经济、社会和文化权利	
可诉性的促进	(145)

第二节 经济、社会和文化权利可诉性的南非标准与实践	(149)
一、国际性经济、社会和文化权利在南非的可诉性 ...	(149)
二、南非宪法性经济、社会和文化权利的可诉性 ...	(150)
第三节 经济、社会和文化权利可诉性的美国标准与实践	(157)
一、国际性经济、社会和文化权利在美国的可诉性 ...	(157)
二、美国国内法中的经济、社会和文化权利的可诉性 ...	(159)
第四节 经济、社会和文化权利可诉性的印度标准与实践	(169)
一、国际性与宪法性经济、社会和文化权利在印度的可诉性	(170)
二、印度宪法性经济、社会和文化权利的可诉性实践	(172)
第五章 经济、社会和文化权利可诉性的中国标准与实践	(179)
第一节 国际人权法中的经济、社会和文化权利在中国的可诉性	(179)
一、国际法在中国适用的问题和现状	(179)
二、国际人权法在中国的适用方式	(186)
第二节 宪法中的经济、社会和文化权利的可诉性 ...	(188)
一、宪法权利可诉性的现状	(189)
二、宪法权利可诉性的必要性	(191)
三、宪法权利可诉性的路径探索	(194)
第三节 普通法律中的经济、社会和文化权利的	

可诉性	(197)
一、普通法律中的经济、社会和文化权利可诉性的	
现状	(197)
二、普通法律中的经济、社会和文化权利可诉性	
存在的问题	(199)
三、普通法律中的经济、社会和文化权利可诉性的	
完善建议	(204)
结论	(208)
参考文献	(217)
附录	(231)

Content

Instruction	(1)
Chapter One: Impediment And Necessity Of Judiciability Of Economic, social and cultural rights (here-in- after referred as ESC Rights)	(13)
Unit One: Concept Of ESC Rights	(13)
Unit Two: Analysis of Impediments of Judiciability of ESC Rights	(16)
I. The Impediments of Judiciability of ESC Right	(16)
II. Analysis of Impediment of Judiciability of ESC Right	(23)
Unit Three: Necessity of Judiciability of ESC Right ...	(29)
I. Judiciability basis of judiciability of ESC Right	(29)
II. Legal basis of Judiciability of ESC Right	(33)
Chapter Two: International Standard And Practice Of Judiciability Of ESC Rights	(39)
Unit One: Multiple State Responsibilities For ESC Rights	(39)
I. Responsibility To Respect Protect And Realization ...	(41)
II. Responsibility Of Equal Protection And Progressive Realization	(51)

Unit Two: International Review Standard Of ESC	
Rights	(56)
I . Human Rights indicators	(56)
II . Review Standard Of Responsibility Of Progressive	
Realization	(66)
Unit Three: Practices Of Treaty Bodies On ESC	
Rights	(69)
I . practice on judiciability of Detainee's ESC rights	(69)
II . practice on judiciability of right to health	(72)
III . practice on judiciability of right to Social Security ...	(73)
IV . practice on judiciability of cultural right	(76)
V . practice on judiciability of right to house	(77)
VI . practice on judiciability of right to work	(81)
Unit Four: Establishment And Analysis Of International	
Mechanism Of Communication of ESC Rights ...	(83)
I . Mandate And Jurisdiction Of Committee On ESC	
Rights	(84)
II . Subjects Who Can Lodge A Complaint	(85)
III . Content Of The Communication	(87)
IV . Procedures Of the Communication	(88)
Chapter Three: Regional Standard And Practice Of	
judiciability Of ESC Rights	(92)
Unit One: European Standard And Practice Of	
judiciability Of ESC Rights	(92)
I . Stipulations Of ESC Rights In European Human Rights	

Documents	(93)
II. Judiciable mechanism Of ESC Rights	(97)
III. Practice Of judiciability Of ESC Rights	(98)
Unit Two: Inter-American Standard And Practice of judiciability Of ESC Rights	(110)
I. Stipulations Of ESC Rights In Inter-American Human Rights Documents	(110)
II. Judiciable mechanism Of ESC Rights	(113)
III. Practice Of judiciability Of ESC Rights	(117)
Unit Three: African Standard And Practice of Judiciability of ESC Right	(125)
I. Stipulations Of ESC Rights In African Human Rights Documents	(126)
II. Judiciable mechanism Of ESC Rights	(127)
III. Practice Of judiciability Of ESC Rights	(131)
Chapter Four: National Standard And Practice of Judiciability Of ESC Rights	(141)
Unit One: British Standard And Practice of Judiciability Of ESC Rights	(141)
I. Judiciability Of International ESC Rights In Britain ...	(141)
II. Judiciability Of ESC Rights In Statute Law And Common Law	(144)
III. Improvement Of Judiciability Of ESC Rights After Enactment of Human Rights Act	(145)