

21世纪高等院校教材 · 法学系列



人权法学



南京大学法学院《人权法学》教材编写组 编



科学出版社

www.sciencep.com

D998.2

6

21 世纪高等院校教材·法学系列

人权法学

南京大学法学院《人权法学》教材编写组 编

科学出版社

北京

内 容 简 介

本教材以人权、人权法律制度及人权法律思想为中心进行考察,从理论层面上分析了人权的定义、属性和分类,回顾和剖析了人权的历史和发展,提出了人权保障的原则及方式;重点讲述了人权的基本内容,即人身人格权、自由权、平等权、民主权利、劳动权、环境权与发展权、人道权等;同时还研究和分析了国际人权文件、人权国际保护的机构及人权国际保护的实施制度。在结构上,全书除绪论外,共分三编:人权的基本理论、人权的基本内容及人权的国际保护。

本书适合作为高等院校法律专业的高年级本科生及硕士生的教材,也可供从事相关法律工作的人士参考。

图书在版编目(CIP)数据

人权法学/南京大学法学院《人权法学》教材编写组编. —北京:科学出版社, 2005

21世纪高等院校教材·法学系列

ISBN 7-03-014889-4

I. 人… II. 南… III. 人权-法的理论-高等学校-教材 IV. D913.01

中国版本图书馆CIP数据核字(2005)第003436号

责任编辑:徐蕊/责任校对:李奕莹

责任印制:安春生/封面设计:陈敬

科学出版社出版

北京东黄城根北街16号

邮政编码:100717

<http://www.sciencep.com>

新蕾印刷厂印刷

科学出版社发行 各地新华书店经销

*

2005年5月第一版 开本:B5(720×1000)

2005年5月第一次印刷 印张:28 3/4

印数:1—3 000 字数:552 000

定价:38.00元

(如有印装质量问题,我社负责调换〈路通〉)

目 录

绪论	(1)
----------	-----

第一编 人权的基本理论

第一章 人权的概念	(7)
第一节 人权的定义	(7)
第二节 人权的属性	(21)
第三节 人权的分类	(26)
第二章 人权的历史和发展	(32)
第一节 人权思想与理论的启蒙	(32)
第二节 近代资产阶级人权理论的确立	(37)
第三节 人权与人权保障的国际化	(44)
第四节 人权在中国的发展历史	(57)
第三章 人权的保护与法律救济	(64)
第一节 人权保护的必要性	(64)
第二节 人权保障遵循的原则	(66)
第三节 人权保护的方式	(86)

第二编 人权的基本内容

第四章 人身人格权	(99)
第一节 生存权	(99)
第二节 生命权	(102)
第三节 人身安全权	(107)
第四节 人身自由权	(114)
第五节 人格尊严权	(118)
第五章 自由权	(127)
第一节 财产权与经济活动的自由	(128)
第二节 思想良心和宗教信仰自由	(136)
第三节 表达自由	(140)
第六章 平等权	(156)
第一节 平等权概述	(156)

第二节	民族平等权·····	(164)
第三节	男女平等权·····	(169)
第四节	政治平等权·····	(175)
第七章	民主权利 ·····	(180)
第一节	治人权：选举权与罢免权·····	(182)
第二节	治法权：对立法的创制权与复决权·····	(189)
第三节	平等担任国家公职的权利与知情权·····	(192)
第四节	抵抗权与监督权·····	(196)
第五节	自治权·····	(205)
第八章	劳动权 ·····	(210)
第一节	劳动权概述·····	(210)
第二节	工作权·····	(215)
第三节	团结权·····	(219)
第四节	集体协商权·····	(223)
第五节	集体行动权·····	(228)
第六节	社会保险权·····	(239)
第七节	工作环境权·····	(244)
第九章	环境权与发展权 ·····	(255)
第一节	基本原理·····	(255)
第二节	环境权·····	(256)
第三节	发展权·····	(274)
第十章	人权 ·····	(281)
第一节	老人妇女儿童权·····	(281)
第二节	残疾人权·····	(301)
第三节	被羁押人的权利·····	(306)
第三编 人权的国际保护		
第十一章	人权国际保护概述 ·····	(311)
第一节	人权国际保护概述·····	(311)
第二节	国际人权法的概念和渊源·····	(323)
第三节	国际人权法与国内人权法律制度·····	(336)
第十二章	国际人权文件 ·····	(341)
第一节	人权国际保护的基本文件·····	(341)
第二节	人权国际保护的专门性和区域性文件·····	(373)

第十三章 人权国际保护的机构 ·····	(382)
第一节 联合国体系内的人权机构·····	(382)
第二节 区域性人权机构·····	(398)
第十四章 人权国际保护的实施制度 ·····	(402)
第一节 联合国处理大规模侵犯人权的程序和制度·····	(402)
第二节 多边性国际人权条约的实施制度·····	(405)
第三节 区域性国际人权条约的实施制度·····	(411)
附录一 人权文件英文名称 ·····	(419)
附录二 主要的人权公约 ·····	(422)
后记 ·····	(451)

绪 论

一、人权法的概念及其在法律体系中的地位

人权法学，通常可简称人权法，是研究人权的基本理论、基本内容以及人权之国内与国际法律制度保障的学科。人权法研究的核心内容是人权（human rights）。对于“人权”这个概念，学术界一般认为它缘起于西方，其历史已久。首次明确提出人权概念的是意大利的伟大诗人但丁（Dante Alighieri）^①。本教材认为，人权可以简明地理解为“人作为人所应当享有的权利”。从权利的理论来看，权利有三种形态，即应有权利、法定权利和现实权利。应有权利是人权的最初形态，而法定权利是对人权的立法保护的结果，现实权利是主体实际行使或享有的权利形态，它可能是受到司法或物质保障的结果。因此，人权在本教材中将被视作是一个应然的范畴，它不仅仅是法定权利，人权法亦随之被理解为自然法学和实证法学的混合物。本教材并不强调人权法的实证研究，而重视某一领域内应当存在的人权及人权法，这也许将成为本教材的特点之一。

人权法相对于其他传统的法律学科，如民法、刑法等，出现得比较晚。但到20世纪末，在西方一些国家的法律及法学教育体系中，人权法的地位殊为重要，人权法的教育臻于成熟完善并且得到了广泛普及。譬如在英国，“人权法是一个很热门、很实际的专业，很多大学的法学院都提供人权法的硕士学位；如果学生愿意在该领域进一步研究，还可以获得博士学位。选择人权法作为主攻方向的人数也很多，就在诺丁汉大学，每年注册攻读该专业的硕士和博士研究生就有五六十人，差不多占全部注册研究生人数的一半，而且其中有一大半的学生来自世界各地。若问他们为什么要选择这一专业，十有八九他们会说，这个专业有出路。”^② 中国对人权的研究和教学始于20世纪80年代，但是大都囿于国际关系和国际政治领域。中国法学界当初对人权并不很重视。但近些年来，中国政府对人权的关注愈来愈多，并且加入了一系列的人权公约，尤其是1997年和1998年分别签署了《经济、社会和文化权利国际公约》以及《公民权利和政治权利国际公约》。这些举措表明中国人权事业的发展驶入了快车道。这无疑给法学界的人权教学和研究提出了更高的要求。国内目前人权法的教材并不多见，本教材亦

① 郑杭生：《人权新论》，中国青年出版社，1993年，第23页。

② 王云霞：《人权法教学在英国》，载《华东政法学院学报》，2001年第4期，第64—66页。

算是对中国人权法教学的一个探索。尽管人权法的很多课题是从传统的国际法、欧洲联盟法、宪法、刑法、刑事诉讼法等学科中发展出来的，但鉴于人权法的重要性以及人权法有着自己专门的研究对象，本教材倾向于认为人权法是一个独立的法学学科。

二、人权法的研究对象和体系

人权法的研究对象是什么？这在上文给人权法所下的定义中实际上已经明确了，即人权的基本理论、基本内容以及人权之国内与国际法律制度保障。目前国内现有的人权法著述所涉及的内容基本上都可以被概括在上述的研究范围里。譬如，1992年中国人民大学出版社出版的《人权思想和人权立法》一书分为三编：马克思主义人权思想和人权立法，资产阶级人权思想和人权立法以及国际人权法。又如，2001年北京大学出版社出版的《人权与法制》一书亦分为三个部分：人权与法制概说，当代中国的人权与法制建设以及人权的国际保护。从上述著述的体例安排上不难看出，人权法的研究对象是围绕着人权这个中心而展开的。也正因如此，才使得人权法同其他理论法学或部门法学区别开来。下面就以各学科的研究对象为中心简要地论述一下人权法同其他法学学科的区别和联系。

人权法与法理学。法理学的研究对象是“一般法”。一般法的结论对实在法的各种现象都能给予有力的解释；一般法的范围涵盖了部门法从制定到实施的所有领域。而人权法的范围仅仅局限在与人权有关的法律领域里。当下中国从事人权法研究的科研人员当中，法理学家占了相当的比重。这可能是人权法的理论性比较强以及较多的法理学家致力于人权法研究的缘故。但值得注意的是，不能因此而混淆了人权法与法理学的学科界限。

人权法与宪法学。宪法学研究的对象是国家根本大法——宪法的基本理论及其具体制度。宪法调整的对象是政府与公民之间的关系，其目标就是人权的保障和权力的控制。因此，人权是宪法学所需研究的主要内容。在人权法的实在法体系里，宪法是效力等级最高的规范。宪法关于人权的规定是人权法研究的重要内容。

人权法与刑法学以及刑事诉讼法法学。刑法学研究的对象是犯罪、刑罚以及刑事责任。刑事诉讼法研究的对象是刑事诉讼的现象和规律。为什么将人权法和刑法学、刑事诉讼法放在一起比较呢？因为刑事诉讼活动过程中，犯罪嫌疑人、罪犯的人权非常容易受到司法人员的侵害，所以很多国际人权公约当中都特别强调了刑事活动过程中应当注意基本人权的保障。人权法不仅是抽象的理论，它还是具体的操作指南。只有保障和尊重人权的刑法和刑事诉讼法才是良好的法律，它们是人权法在实践领域里具体展开的重要部分。

人权法与国际法学。人权法和国际法学的研究对象有重叠的部分，那就是国际人权法。国际人权法研究有关国际人权保护的公约和其他文件。列举如下：①国际人权宪章，包括《世界人权宣言》、《公民权利和政治权利国际公约》、《经济、社会和文化权利国际公约》等；②防止和反对种族歧视的文件，如《防止及惩治灭绝种族罪公约》、《消除一切形式种族歧视国际公约》、《禁止并惩治种族隔离罪行国际公约》等；③有关特殊主体人权的保护，如妇女、儿童、囚犯、少数人等国际人权保护文件，此类文件在国际人权法中涉及面最广，数量最多。

人权法的体系就是人权法的研究对象确定后，将相关的知识内容加以组合而形成的结构形式。本教材分为三编。第一编为人权的基本理论，分设三章，依次是：人权的概念、人权的历史和发展、人权的保护与法律救济。第二编是人权的基本内容，分设七章，依次是：人身人格权、自由权、平等权、民主权利、劳动权、环境权与发展权、人道权。第三编为人权的国际保护，分设四章，依次是人权国际保护概述、国际人权文件、人权国际保护的机构、人权国际保护的实施制度。

三、人权法的作用和价值

人权法的作用和价值主要有以下几点：

第一，普及人权观念，维护人类尊严。上文中提到，本教材注重人权在应然层面的研究。这是为什么呢？可以设想，如果把人权的内容写成是对法定权利尤其是中国现行法定权利的重述，其意义显然并不是很大。但是若将重点放在那些应当属于人权内容而没有上升为法定权利的内容及其保护上，则可以保证人权对现实法律制度的批判作用。需要说明的是，本教材无意将人权弄成晦涩的形而上学的纯粹概念。本教材认为将人权常识化是很重要的，而且本教材的初衷亦正在此，即推动中国人权观念的启蒙。所谓启蒙，就是倡导人们公开运用自己的理性，简单地讲，启蒙要求人们运用自己的先天能力去认识什么是人权以及人权的发展规律，甚至鼓励人们勇敢地参与到人权的实践当中去。在人们为人权而斗争的同时，个人的尊严、人类的尊严就得到了最好的体现。本教材致力于信息量的全面和充实，但或许在人权的法律实践或制度设计方面着墨不多，这里或多或少有着一些故意为之的成分。

第二，指导人权立法。广义的人权立法包括国内人权法的制定和修订以及国际人权公约的签署和批准。中国目前没有专门的人权法典，人权的相关法律规定散见于宪法、刑法、刑事诉讼法等法律规定当中。如何完善国内法关于人身人格权、自由权、平等权、民主权利、劳动和社会保障权、环境与发展权、人道权等人权事项的规定，需要人权法理论的指导，因为人权立法在中国还是新兴的事

物，对于很多领域内的人权还需要明确其具体的概念和含义。国外虽有相关的经验和先例，但是完全照搬照套显然是行不通的，只能把它们作为借鉴和参考。中国国内人权立法的关键还是在于摸索出适合中国国情的模式。除此之外，在中国加入一些国际人权公约的时候，人权法理论与国际标准相接轨就成为了必然的要求。对此，人权法的教学和研究肩负不可推卸的责任。

第三，促进行政执法与刑事司法的文明与理性。人权法对人权保障的促进在行政执法与刑事司法领域内，其收效最为明显。譬如，2003年在中国广州，一名大学生因被收容审查而致死。^①该事件突出地反映了收容审查制度与人权的矛盾。最后，国务院决定废除收容审查制度，代之以《城市生活无着落的流浪乞讨人员救助管理办法》。该办法的出台是典型的人权法进步的事例。人权法还要求刑事司法人员不得随意殴打、辱骂犯罪嫌疑人，不得刑讯逼供；要求监狱管理人员保护在押罪犯的基本人权等，这些都是人权法在刑事司法领域内的显著作用。概括地说，人权法有力地推动了执法文明和司法文明。

第四，繁荣法学教育，丰富法学研究。由于人权法和人们的日常生活休戚相关，因此对在校学生和广大公民进行法学教育时，人权法应该是重要的组成部分；对于法专业的学生来说，必须认真学好。人权法的教学和科研还关系到法学的繁荣和发展。人权法的相关教材出版、文章发表以及专著撰写，较之以往，有了日新月异、突飞猛进的变化。人权法的研究水平和质量在不断地提高，研究的领域也在不断地拓展。中国与国外关于人权法的交流亦是愈加频繁，中国的学者经常参加或者召开一些有国际影响的人权法研讨会，这些对于中国法学走向国际舞台有着非常积极的意义。

第五，推动中国民主和法治建设。民主、法治和人权，三者之间有着密切的内在逻辑联系。有学者认为，“法治的真谛是人权，人权加法治等于民主”。^②此言极是。法治（rule of law）的基本要求是已制定的法律能够获得民众的普遍服从，而民众所普遍服从的法律本身又是制定良好的法律。什么是良好的法律？良好的法律就是充分尊重人权、合乎人权法要求的法律。良好的法律又如何得以制定出来呢？人们依靠什么来保证法律合乎人权法的要求呢？人类既有的政治法律制度史表明，在没有其他更好的办法以前，只有依靠民主制度。民主制度的核心是选举制度。隐藏在选举制度背后的是代议理论。即，人们首先通过选举遴选出各自利益的代言人，再由这些代言人去制定法律。按此程序制定出来的这个法律

^① 这名大学生名叫孙志刚，该案的具体情形，可以参阅陈峰、王雷：《被收容者孙志刚之死》，载《南方都市报》，2003年4月25日。

^② 徐显明：《法治的真谛是人权》，载《人权研究》第一卷，山东人民出版社，2001年，代序第1页。

就被认为是很好地表达了众人之意。表达了众人之意的法律才是符合人权法要求的法律。为什么呢？用一位英国自由主义思想家洛克的话来回答就是：“*Salus populi suprema lex*（人民的权利是最高的法律），的确是公正的和根本的准则，谁真诚地加以遵守谁就不会犯严重的错误。”^①而且，只有维护民众权利的法律才能获得民众的普遍的服从。人权法的教学和研究势必会影响、提升人们评价法律是否良好的标准。在人权、民主与法治三者的互动过程中，人权意识的普及势必推动中国的民主和法治大踏步地前进，中国的政治文明也会呈现出崭新的面貌。

四、人权法的研究方法

与其他部门法的研究相比较而言，研究人权法需要更多的知识背景，这是人权法内容的广泛性、复杂性以及国际性所决定的。只有综合多学科多种方法对人权法进行研究，才有可能全面地认识和理解人权法。囿于我们的学识，若想完全地认识人权法的真理，那自然是不可能的，但我们会努力地接近真理。本教材对人权法进行研究的过程中，至少采用了以下的方法。

首先，哲学的方法。研究人权法需要一定的哲学思想作为基础，这也是人们通常所说的认识论和方法论的问题。本教材讨论人权的概念时，会涉及中国哲学和西方哲学。中国哲学主要是儒家的思想，以孔子和孟子的思想为代表。本教材也吸取了现代西方哲学的一些方法论和认识论，如现象学的方法以及实用主义的方法。鉴于法学界对现象学的介绍不多，并且该学派对本教材第一章的写作有所影响，在此对现象学以及现象学法学做一些简单的介绍。20世纪初德国哲学家胡塞尔（E.Husserl）在1900~1901年发表两卷本《逻辑研究》，书中第一次提出了以“现象学”命名的哲学理论与方法。此后30年里，现象学哲学领域涌现了一批杰出的代表人物，其中有舍勒（M.W.Scheele）、海德格尔（M.Heidegger）、英伽登（R.Ingarden）等，同时若干现象学家的经典文献相继问世。如果从希腊词源上看，“现象学”本义是“让人从显现的东西本身那里，如它从其本身所显现的那样来看它”。^②而现象学的方法，其根本统一就在于：“非常执拗地努力查看现象，并且在思考现象之前始终忠于现象。”^③本教材认为现象学法学有三个特征：第一，现象学法学的思维态度是“回到事情本身”。有学者认为现象学意识开拓了一种新的哲学传统，它拒绝借助旧的传统，拒绝借助

① [英] 洛克：《政府论》下篇，叶启芳等译，商务印书馆，1964年，第97页。

② [德] 海德格尔：《存在与时间》，陈嘉映、王太庆译，三联书店，1999年，第41页。

③ [美] 施皮格伯格：《现象学运动》，王炳文、张金言译，商务印书馆，1995年，第964页。

以往的理论、前人的学说，要求直接、明证、原本地把握绝对真理自身。这种“排除成见”、“面对事实本身”的态度是现象学研究之所以能够成为一大批严肃的哲学家所认同的哲学运动的首要原因，它意味着一种能够维系整个现象学运动的统一性的东西。^① 第二，现象学法学的认识论是克服主体客体的分离。胡塞尔是20世纪初现象学运动的发起人，哲学人类学家米尔曼（W. E. Muehlmann）对其“持久的意义”所进行归纳的六点中的一条功绩就是他克服了“主-客体的分裂”。第三，现象学法学关注主体本身。胡塞尔对人的意识做了严谨的分析；舍勒对人的精神进行了恢宏的研究；海德格尔对人的语言有精辟的阐释。不难发现，现象学对主体的关注是毋庸置疑的。现象学法学当然亦就具备了关注主体的特点。因此，用现象学的方法来研究人权是相得益彰的。实用主义的方法则强调真理是不存在的，理论应该“有用”，理论应当联系实际。另外，如果要给本教材中的案例之穿插也安上一个思想基础的话，经验主义则是最合适不过了。

其次，历史的方法。历史的叙述实际上是经验的展开。对于不喜欢哲学思辨的读者来说，人权的历史更为“实在”——毕竟有文字的记录为证，至于昔时文字的真实，那就是考古学家们的事了。人类为了让自己所生活的天地更为广阔，他们往往通过历史把自己衔接到亘古的时空里去。反思先人人权思想实践之得失成败的同时，人权的未来也就得到了昭示。

再次，经济学的方法。经济学属于实证的方法，虽然本教材主张从应然的层面讨论人权法问题，但本教材并不排斥经济学方法的使用。经济学的方法，其核心是成本与利益的权衡。经济学方法的初始假设是追求社会利益总量的最大化。本教材认为，人权法与社会利益总量的增长并没有矛盾，相反二者之间是相辅相成的。用1998年诺贝尔经济学奖获得者阿马蒂亚·森（Amartya Sen）的话说，人权法具有工具性的价值。譬如，在有言论自由（人权之政治权利的重要一种）的国家，就不会有饥荒。对于人权法为什么会促进社会利益总量的增长，这也可以用经济学中的科斯定理来解释。即人权法的统一标准使得市场上的交易成本降低，合约的成立与履行就会变得容易。权利最终属于最想得到它的人，贸易因此得以兴盛。

最后，比较的方法。本教材认为，对于比较方法的运用，主要集中在中国和西方国家关于人权理论和实践的分析之中。譬如，西方国家的人权观念是以个人主义、自由主义为基石的，中国传统文化中根本没有这些因子。那么，是不是说中国历史上就没有出现过人权的观念呢？通过比较中西人权观的共同点和不同点，可以发现中国古代汉语文明中虽然没有“人权”这个词汇或是概念，但是对人权的关怀却举不胜举。因此，人权是整个人类所共通的。

^① 倪梁康：《现象学及其效应》，三联书店，1994年，第30页。

第一章 人权的概念

第一节 人权的定义

人权和正义一样有着一张普洛透斯似的脸 (a Protean face), 在不同的历史阶段有着不同的面貌。即使处于同一个时代, 人权的定义也无法做到完全的整齐划一。因为人权确实是一个仁者见仁、智者见智的问题。

《布莱克维尔政治学百科全书》认为, 人权只能在道德意义上使用, 并只能限定在道德意义的范围内。“人权思想乃是权利思想, 而权利是‘自然的’, 因为它被设想为人们作为人凭借其自然能力而拥有的道德权利, 而不是凭借他们所能进入任何特殊程序或他们要遵循其确定的特定的法律制度而拥有的权利。”^① 但是有学者认为, 将法定权利和应有权利均包括在人权概念中才是比较合理的。“人权同时具有法律性质和道德性质, 就是说人权既是法律权利, 也是道德权利。就其道德属性来说, 人权就是人作为人应当享有的、不可由他人非法、无理剥夺, 也不可由本人转让的权利, 是做人的权利。”^②

还有学者把人权看作是历史的产物, 并且认为人权不仅仅是由权利构成的, 还应该包括“人道”这个概念。人权是权利和人道的融合。其中, 权利是作为人权的权利, 即作为“每个人都享有或应该享有”的权利; 人道是以主张权利为中心的原则, 而不是只主张义务的原则, 人及人类社会应该怎样对待人、尊重人的判断等命题或原则都是人道^③。这种提法的特点是指出了人权概念的内在含义。

本教材吸取了英国学者米尔恩 (A. J. Milne) 关于最低限度人权的说法, 并且为了将人权概念常识化、普及化, 我们将人权定义为“人作为人所应当享有的权利”。这里的“人”, 在自然意义上是指“有感觉的、有个性的、直接存在的”生物有机体; 在社会意义上, 当指“好人”, 即有最低限度道德的人, 具体包括行善、敬重生命、公平对待、互助、社会责任、不受专横干涉、诚实信用、礼貌及抚幼等。下面本教材从人权的主体、人权的客体、人权的存在形态、人权的本质以及人权的思想基础五个方面对人权概念进行阐释, 借以促进对人权深入、全

① 《布莱克维尔政治学百科全书》, 中国政法大学出版社, 1992年, 第337页。

② 张文显:《法哲学范畴研究》, 中国政法大学出版社, 2001年修订版, 第400页。

③ 夏勇:《人权概念起源》, 中国政法大学出版社, 2001年修订版, 原版导言第4、5页。

面的理解。

一、人权的主体

讨论人权概念,首先得明确人权主体的范围。人权主体范围随着社会的进步在不断地拓展,这也表现在人权主体的理论领域当中。有学者认为,人权主体范围的扩展可以归纳为三个过程:①“从有限主体到普遍主体”。在古典人权理论中人权主体是有限的。古典人权时代,不仅殖民地和附属国的人民的人权被践踏,就连在人权的发源地英国、法国和美国,能够真正享有人权的也只有欧洲白人男子,而几乎所有的非欧洲人,甚至东欧和南欧人,都受到普遍的排斥。从19世纪中叶到20世纪上半叶,在人权发展的这第二个阶段,作为社会主流思想的人权理论不仅在推动人权主体的普遍化上鲜有进展,相反,许多资产阶级思想家还创造了五花八门的学说来为有限的人权主体理论辩护并理直气壮地践踏人权。这些理论至20世纪中叶在第二次世界大战中被发挥到了极致。正是在这场惨无前例的大灾难中才孕育出了对普遍性人权的迫切需要和真切追求。②“从生命主体到人格主体”。新的理论认为,法人是存在于社会中的与自然人有同样活动能力的实体,法律拟制的人格与自然人一起构成现代社会的主要要素,自然人的个人利益已经有了不同的变化,法人迎合自然人的需要而产生,自然人通过法人的活动来满足自己、发展自己,法人与自然人之间有一基本的目的与手段的关系,法人作为自然人的手段而存在,给予法人人权主体地位是为了保障自然人的人权。所有法律上的人格都是平等的,其待遇应该是同等的,不管这个人格是自然取得的还是法律拟制的。③“从个体到集体”。第二次世界大战后,人权理论与实践又进入了一个新的发展阶段。人权主体不仅已从有限的某些人发展为普遍的生物学意义上的每个人,从生命扩展到人格,而且从个人发展到集体,这是人权主体理论的又一次革命^①。学者们所概括的上述过程实际上已经大致地将人权的主体范围给勾画清楚了,即人权主体似乎应该包括:所有的自然人、法人以及集体,如少数人群体、民族、国家等。但是,本教材认为还有必要在下列几个人权主体的问题上再做些探讨。

(一) 法人是否享有人权

学者们对法人的人权主体资格问题做了论证。美国1873年联邦最高法院在一个“屠宰场”案的判例中把宪法第十四条修正案扩大适用于法人。由是,以生命为特征的人权主体扩展为以人格为特征的人权主体。1881年,美国联邦最高

① 徐显明、曲相肇:《人权主体界说》,载《中国法学》,2001年第2期,第53~62页。

法院对“圣克拉拉县诉南太平洋铁路公司”案的裁决，又把宪法第十四条修正案的平等保护条款适用于公司。20世纪30~40年代，在美国，法人的人权又被以同样的方式扩展到言论、出版、不受非法搜查、财产不受非法扣押等领域。至此，虽然尚无法律上的明文规定，但法人在实际上已经成为了人权条款的保护对象。世界上第一部用立法来确认法人是人权主体的宪法是德国的《波恩宪法》。该法第十九条第三款规定：“基本权利限于其性质上的可能，也适用于国内法人。”以此为标志，法人作为人权主体在人权史上有了成文规范。而1950年《欧洲人权公约第一补充议定书》第10条的规定：“每个自然人或法人有权和平享有其财产”则标志着法人与自然人并列作为人权的主体已经得到了国际人权法的承认。法人是存在于社会中的与自然人有同样活动能力的实体，法律所拟制的人格与自然人一起构成现代社会的主要要素，法人作为自然人的手段而存在，给予法人人权主体地位还是为了保障自然人的人权。如果不给予法人以人权主体地位，则不能使法人的权利获人权条款的保障，这至少在自然人和法人之间制造了区别对待的条件，同为法律上人格不能获得法律上平等，这是有悖于人权理念的^①。

本教材不同意将法人也纳入人权的主体范围中来。理由是，按照人权的道德属性，人权主体的存在资格根本无须法律上的证实。自然人从呱呱坠地时起就享有了人权，其主体资格的获得是天然的，和法律并无关联。后来人权扩大到民族、国家，它们的主体资格也不是源于法律规定的。换言之，自然人、民族、国家都是客观世界中事实存在的，并且它们都有着各自的主观意志。法人就不同了，法人的成立必须符合法律的规定。如果把法律上的拟制人——法人也纳入到人权的主体范围中来的话，势必造成人权主体的泛滥。至于法人享有某些“人权”，如言论自由、平等保护等，这是因为法人获得了国家宪法和法律保护的缘故。法人的权利虽然同人权的某些内容相重合，但这无法在逻辑上推导出法人就是人权的主体。譬如，公园里花花草草，其“生命”也是得到法律保护的，它们能否成为人权主体呢？答案当然是否定的。能不能说将花花草草与自然人区别开，花花草草就不能得到人权条款的保障，这是否违背了人权理念呢？答案也是否定的。显然，随意扩大人权主体的范围是不可取的。

（二）集体是否享有人权

国外的学者一般都反对将集体，如民族、国家等纳入到人权的主体范围中来。如美国学者唐纳利认为，只有个人才拥有人权。因为人权是一个人仅仅因为是人就拥有的权利，那么只有人才拥有人权，并且只有个人才拥有人权。个人一般都是社会共同体的成员，对人的尊严的任何合理考虑实际上已经包含了社会成

^① 徐显明、曲相霏：《人权主体界说》，载《中国法学》，2001年第2期，第55~57页。

员在内,人们过上人的生活就必须是社会团体的一部分。个人对社会负有责任,这些责任也许和社会权利是一致的,但不能推论认为,社会或者任何其他社会团体拥有人权。某些情况下,个人作为社会团体成员享有的权利仍是个人权利,而不是团体权利,如文化权利由一个特定的文化团体成员所享有。个人是更大的共同体和社会事业的组成部分,这种个人的思想是尊重人权的真正思想基础^①。

本教材认为,集体也享有人权。1945年《联合国宪章》第1条“发展国际间以尊重人民平等权利及自决原则为根据之友好关系”的规定,已经把“人民”这个集体而不是自然人(个人)作为“平等权利”和“自决”这两项重要人权的主体。1966年联合国大会通过的《经济、社会和文化权利国际公约》和《公民权利和政治权利国际公约》均在第1条中宣称:“所有人民都有自决权”、“所有人民得为他们自己的目的自由处置他们的天然财富和资源”、“在任何情况下不得剥夺一个人民自己的生存手段。”集体作为人权的主体已是不争的事实。中国作为发展中国家,强调集体是人权的主体有着重大的意义。特别是自决权和发展权这两项内容,对于一个国家或者一个民族来说尤其重要。如果不坚持这两项人权,一个国家或者一个民族的成员就不会真正享受得到作为人的尊严。

(三) 作为人权主体的弱势群体

有学者认为,弱势群体是一个相对的概念,在具有可比性的前提下,一部分人群(通常是少数)比另一部分人群(通常是多数)在经济、文化、体能、智能、处境等方面处于一种相对不利的地位。例如,与青壮年相比的少年儿童和老人,与男子相比的妇女,与健康人相比的残疾人,与就业人员相比的失业人员,与有正常收入者相比的贫困者,与主流文化群体相比的亚文化群体,与多数民族相比的少数民族,与自由公民相比的失去自由或者限制自由的公民等^②。美国思想家罗尔斯(John Rawls)认为,每个人都应该在社会中享有平等的自由权利。社会进行财富分配时,如果不得不产生某种不平等的话,这种不平等应该有利于最少受益者,即利益分配应向不利地位的人倾斜。社会职位和地位在公平的机会均等条件下向所有的人开放^③。美国法学家德沃金(Ronald M. Dworkin)也认为,政府应该将某些机会和义务平等地分配给其治下的公民,并且公民作为平等的个人能够受到政府平等的尊重和关怀^④。所以,对于弱势群体,政府有义务保障他们人权的实现。而人权法的一个重要功能,就是按照公平、公正的原则,通

① [美] 杰克·唐纳利:《普遍人权的理论与实践》,王浦劬等译,中国社会科学出版社,2001年,第16、17页。

② 李林:《法治社会与弱势群体的人权保障》,载《前线》,2001年第5期,第23、24页。

③ [美] 罗尔斯:《正义论》,何怀宏等译,中国社会科学出版社,1998年,第56页。

④ [美] 德沃金:《认真对待权利》,信春鹰等译,中国大百科全书出版社,1998年,第299、300页。

过运用公共权力对社会资源的重新分配，给予弱势群体以特别的物质保障；或者运用公共权力，通过创造条件，排除妨碍等方式，给予弱势群体以特别的精神、道义保障。这些特别的措施的目的是使弱势群体人权能够平等的实现。现在，中国最重要的一些弱势群体问题也许就是农民和下岗工人的人权保障。

综上所述，本教材认为，人权的主体包括所有的自然人以及民族、国家等集体。

二、人权的客体

人权的客体即指由人权所引发并形成的社会关系的客体。人权是“人作为人所应当享有的权利”。从这个概念中也可以看出，人权的客体应该是权利。所以，本教材拟对权利做些介绍。

（一）权利的概念

20世纪以来，权利问题成为西方政治学、伦理学尤其是法学所关注的重点。英国《牛津法律大词典》认为，“权利（right）这是一个受到相当不友好对待和被过度使用的词。”^①本教材只能选择几种影响较大的权利定义进行介绍。

利益说。利益说的主要代表是德国法学家耶林（Rudolph von Jhering），他“通过使人们关注到权利背后的利益，而改变了整个的权利理论。”^②耶林认为，权利就是法律所保护的一种利益，所有的利益并不都是权利，只有为法律所承认和保障的才是权利。利益说的主要特点是将利益作为权利的指称范畴，认为任何一种权利都表征了某种利益，义务的设定也是为了保障权利人的某种利益。但是利益说存在着有失偏颇之处，权利不等同于利益。有些权利恰是对利益的抛弃，如所有权人有权将财产无偿赠与他人。

资格说。资格说的最初表述见之于格劳秀斯的《战争与和平法》。格劳秀斯把权利看作是人作为理性动物所固有的，即与生俱有的一种“道德品质”或“资格”。在当代，米尔恩教授也持此观点，“权利概念之要义是资格。说你对某物享有权利，是说你有资格享有它，如享有投票、接受养老金、持有个人见解，以及享有家庭隐私的权利。”^③资格说的缺陷是在逻辑上有循环论证的嫌疑，在研究方法上又忽略了对权利的动态考察。

① [英] 沃克编：《牛津法律大词典》，光明日报出版社，1988年，第773页。

② [美] 庞德：《通过法律的社会控制》，沈宗灵等译，商务印书馆，1984年，第46页。

③ [英] 米尔恩：《人的权利与人的多样性——人权哲学》，夏勇、张志铭译，中国大百科全书出版社，1995年，第111页。