

《人权法学》2024年第2期目录及摘要

原创 人权法学编辑部 人权法学 2024年03月14日 19:00 重庆

点击上方蓝字，关注《人权法学》公众号

【目录】

特稿

1. 人权道德

[美] 迈克尔·J. 佩里 (著) 张伟、刘思源 (译)

人权法理

2. 能力理论对权利的证成及其补强

朱俊

学术前沿

3. 平台处理未成年人个人信息的合规审计分析

刘爱龙、俞雪

4. 移情式关怀理论在刑事诉讼中的融入研究——以人权保障为视角

吴俐、杨馥源

5. 武装冲突中儿童兵的可攻击性研究

王朝燕

国别人权研究

6. 美国监狱私有化的动因与批判

何显兵

实证研究

7. 律师辩护全覆盖：规范分析与实效检验

李国华

【特稿】

人权道德

[美] 迈克尔·J. 佩里 (著) 张伟、刘思源 (译)

【摘要】《世界人权宣言》体现了一个特殊的道德规范：人权道德。本文将探讨几个有关道德的问题，其中最首要的基本问题是：在人权道德存在的前提下，其应当以何种理由被接受而非拒绝。本文将对道德平等的人权和道德自由的人权两类人权进行详细解释，进而探究其对堕胎和同性婚姻这两项人权争议产生的影响。

【关键词】人权道德；堕胎；同性婚姻

【作者信息】迈克尔·J. 佩里 (Michael J. Perry)，美国埃默里大学教授；张伟，法学博士，中国政法大学人权研究院常务副院长、教授；刘思源，中国政法大学人权研究院2022级硕士研究生。

【人权法理】

能力理论对权利的证成及其补强

朱俊

【摘要】应有权利的证成依赖于对特定规范性依据或理由的支持。现有研究中，权利的证成性资源主要集中于道义论或结果论。无论是道义论还是结果论，在证成权利方面均存在不足，而能力理论可以部分地填补这种不足。能力理论主张，从利他主义的普通人角度出发，国家为保障个体尊严，应当在最低限度以上去培育和发展个体的核心能力，使其在过上体面生活的意义上成为一个人。能力理论在汲取道义论与结果论理论优势的基础上，补强了权利的证成性资源，进而为权利研究特别是新兴（型）权利的研究，奠定更为坚实的理论基础。

【关键词】能力理论；权利；证成；道义论；结果论

【作者信息】朱俊，重庆大学法学院副教授、博士研究生导师。

【学术前沿】

平台处理未成年人个人信息的合规审计分析

刘爱龙、俞雪

【摘要】个人信息合规审计制度是信息时代运用审计法治推进人权保障事业的重要制度设计，未成年人个人信息保护合规审计是保护未成年人个人信息权益的重要举措。既有实践尚未形成体系化的互联网平台治理规范，落实平台履行个人信息合规审计义务的针对性、完整性和有效性规定均存在明显瑕疵，且平台自身开展个人信息合规审计的内生动力不足，外部监管也施力有限。为发挥审计法律规制效力，切实保护未成年人个人信息权益，未成年人个人信息合规审计需坚持最有利于未成年人原则。平台开展个人信息合规审计须凸显未成年人保护的的特殊性，强化平台内部治理，建立健全平台个人信息保护合规激励机制，以合作监管模式赋能政企协同监管，形成全社会共同参与的未成年人个人信息保护机制。

【关键词】个人信息保护；合规审计；未成年人权益；大型互联网平台

【作者信息】刘爱龙，法学博士，南京审计大学法学院教授；俞雪，南京审计大学法学院青年研究人员。

移情式关怀理论在刑事诉讼中的融入研究——以人权保障为视角

吴俐、杨馥源

【摘要】刑事诉讼现有研究主要集中于客观维度的建构，而对司法工作人员在认知方面的主观维度缺乏关注。但是，客观的程序制度无法自动产出公正的结果，司法工作人员的决策行为贯穿整个刑事诉讼，主观认知在其中发挥重要作用，甚至会对决策结果产生决定性影响，因此需要对刑事诉讼主观维度予以足够重视。刑事诉讼主观维度以道德情感为核心，这是影响司法工作人员立场和决策的重要因素。主观维度的研究可以从移情式关怀理论中得到启发，使我们具有对他人苦难产生情绪反应的能力，并提出禁止引发他人苦难乃至尽力消除他人痛苦的道德要求。在刑事诉讼中融入移情式关怀理论，可以产生消解惩罚犯罪与保障人权之间的张力、推进无罪推定原则的完善、为审判中心主义提供支持等积极效果。不过，移情式关怀理论无法避免人类主观方面的局限。通过司法工作人员的立场确立和诱导训练可以疏解其中的风险。

【关键词】刑事诉讼；人权保障；主观维度；移情；关怀

【作者信息】吴俐，上海海事大学法学院副教授，硕士生导师；杨馥源，上海海事大学法学院2021级硕士研究生。

武装冲突中儿童兵的可攻击性研究

王朝燕

【摘要】第二次世界大战以来，儿童权利保护问题受到广泛关注。《国际刑事法院罗马规约》将招募和使用儿童规定为战争罪，这一规定被视为对儿童权利保护的途径之一，但当今世界仍有大量的儿童被征募参与武装冲突。儿童兵叠加了儿童身份与战斗员身份，因此具备儿童要素与作战要素。目前国际公约中对儿童身份的判断尚存在不同年龄标准，卷入武装冲突中的儿童是否具备战斗员身份仍要受其是否“直接参加敌对行动”的限制。在武装冲突中能否攻击儿童兵仍是模糊地带，剥夺儿童兵的特殊保护，将其与成年战斗员等视之并不可取，儿童兵的特殊身份及法律地位应当首先被阐释清楚，一方面必须注意到儿童兵作为儿童的事实，另一方面也应对其参与武装冲突的身份予以评价。应当适当减弱“持续作战职责”等成年战斗员标准对儿童兵的适用，在对儿童兵可攻击性的探索中必须同时兼顾战斗员的基本生命权利保护，平衡人道主义和军事必要原则，不能对敌对方施加过当的判断义务与保护义务。在武装冲突中交战方对儿童兵可攻击性的判断事关攻击指令的发生，而错误地攻击儿童兵将会损害儿童权利并引发国际刑事责任，对敌对行动中儿童兵冲突前期的合理保护路径亟待发展，在现有国际法框架下扩大对儿童兵的保护将成为新的趋势。

【关键词】儿童兵；儿童权利；武装冲突；直接参加敌对行动；国际人道法；可攻击性

【作者信息】王朝燕，华东政法大学国际法学院研究人员。

【国别人权研究】

美国监狱私有化的动因与批判

何显兵

【摘要】上世纪80年代起，监狱私有化在美国再现，并流行于欧美，其直接动因是试图通过监狱私有化以降低大规模监禁带来监禁成本压力，但深层次动因则是新保守主义带来的刑罚观念转变。研究显示，监狱私有化没有实现其降低监禁成本的承诺，反而形成资本与司法行政系统、学术话语的监狱工业综合体，并将罪犯贬低为牟利的工具进而严重侵犯人权。监狱私有化是美国新刑罚学的体现，其表面强调罪犯应当对罪行负责，实则美国刑事司法转向收费体制提供了理论论证，加剧了大规模监禁现象并造成刑罚向下的现实。

【关键词】监狱私有化；新刑罚学；人权

【作者信息】何显兵，法学博士，西南科技大学法学院教授。

【实证研究】

律师辩护全覆盖：规范分析与实效检验

李国华

【摘要】《关于开展刑事案件律师辩护全覆盖试点工作的办法》第二条相关规定的性质是法律拟制，这使原本不是律师辩护的其他辩护人辩护、值班律师法律帮助也被视为律师辩护。律师辩护全覆盖是指被追诉人在法律上有获得辩护律师辩护、其他辩护人辩护或值班律师法律帮助的权利。通过实证研究发现，律师辩护全覆盖试点显著提升了刑事案件的律师辩护率，尤其是新增指定辩护案件的规定效果明显。但改革试点工作也面临诸多难题，包括一些简易程序案件和速裁程序案件被告人没有获得值班律师法律帮助，指定辩护律师在举证、提出辩护意见、辩护意见采纳、定罪量刑辩护等方面明显弱于委托辩护律师发挥的作

用，值班律师未能提供有效法律帮助等。律师辩护全覆盖改革的优化需要从以下方面着力：完善指定辩护的适用范围，确保通知法律帮助义务的充分履行，提高指定律师辩护的质量标准，明确有效法律帮助认定标准。

【关键词】 辩护全覆盖；法律拟制规定；值班律师；有效法律帮助

【作者信息】 李国华，法学博士，西北大学法学院讲师。

《人权法学》秉持谨守分际、融合开放的态度，致力于办成一本守正创新、特色鲜明、品质优良，在教育界、学术界和实务界有重要影响力的人权专业期刊。