论对我国弱势群体权利保护的法理思考

代艳丽

(南华大学 文法学院,湖南 衡阳 421001)

【摘要】 弱势群体从法律意义上讲是指在社会转型时期,因社会制度安排等非个人因素而导致的在生存、就业或合法权益保障方面处于弱势地位,需要由国家通过法定形式予以救济的人群共同体。弱势群体“弱势”的实质是权利弱势。弱势群体权利保护的法治理念应为:公平、正义、秩序和发展权。

【关键词】 弱势群体; 权利; 正义; 公平

【中图分类号】 D920 **【文献标识码】** A **【文章编号】** 1673-0755(2008)05-0066-03

一 弱势群体概念的法学界定

虽然社会弱势群体现在已经成为社会学、法学和政治学等领域的强势话语,但从目前的研究状况看,至今还没有形成对弱势群体概念的统一的理解和认识。要保护弱势群体的权利,首先就要确定哪些人是弱者。“弱势”是一个相对的概念,相对于“强势”(也包括“中势”)。其相对性随时空条件和衡量坐标不同而有差别。在相对性中,又有相对中的绝对弱势和绝对强势的不同。就相对性而言,不只是一般地相对于强势,而是在不同领域中(如政治、经济、法律等领域)各有其弱势和强势。从法学的角度界定弱势群体,可以从两个角度界定,一是从社会关系的角度,用属加种差的方法下定义;二是从权利义务的范围角度来界定(本文采取第一种方法)。以社会规范为主要研究对象的法学,其本性使之首先关注最重大的社会关系,并将其纳入法的调整范围。同理,在弱势群体问题上,鉴于弱势群体的相对性特征(总是与强势群体相对应),法学应首先将最重大的、与现行社会秩序最不和谐的社会群体纳入弱势群体的范围之中予以优待。从法学角度将弱势群体界定为:在社会转型时期,因社会制度安排等非个人因素而导致的在生存、就业或合法权益保障方面处于弱势地位,需要由国家通过法定形式予以救济的人群共同体,主要包括城镇下岗失业人员、城乡贫困人口和城市中的农民工等。这一定义具有以下含义:

第一,社会转型是改革开放以来我国的经济体制、政治体制所发生的巨大变化。社会转型期强调弱势群体的历史性和对某类弱势群体保护措施的临时性。即法律意义上的某类弱势群体,只在特定历史时期存在,针对某类弱势群体的保护措施具有政策性、暂时性等特点,一旦该弱势群体的

弱势地位发生扭转,相应的保护措施也将被取消,否则将会产生新的不公平和新的弱势群体。

第二,法律意义上的弱势群体的致弱原因在于社会制度性安排等非个人因素。而并不是由于在身体健康方面存在缺陷或有残疾障碍,并因此使其参与劳动市场竞争和社会生活的能力受到严重影响的“劣势群体”。

第三,法律意义上弱势群体的“弱”主要表现在生存、就业和合法权益保障这三个方面。

第四,对弱势群体以法定形式予以救济,可以使国家对弱势群体的保护工作制度化、权威化,从而避免类似于“送温暖”工程、“社会帮困”等活动的不确定性和不彻底性。

二 弱势群体“弱势”的实质:权利弱势

我们必须认识到,对弱势群体的保障是国家和社会的应有责任,公民有从国家获得救济的权利。我们不能把对弱势群体的保护看成政府的一种“恩赐”,更不能看成是弱势群体向社会的一种“乞求”。^[1]弱势群体的出现是整个社会整个国家的责任,国家对弱势群体的保护是弱势群体实现生存权、发展权、平等权等公民基本权利的当然要求,也是必然要求。这种要求是国家的义务也是公民的权力,而生活中我们往往忽略了这一点。因此国家和政府对弱势群体的法律保障应上升到宪政的高度去认识。只有这样,才能深入理解弱势群体保护的性质。

美国著名学者路易斯·亨金在《权利的时代》一书中指出:“我们的时代是权利的时代。人权是我们时代的观念,是已经得到普遍接受的唯一的政治与道德观念。”人权,人作为人享有或应当享有的权利。在时间纬度,人权强调其是人与生俱来的;在空间纬度,人权强调人与人之间的平等。“人权

【收稿日期】 2008-06-17

【基金项目】 衡阳市社科联项目,项目编号为:4-2006-HYSKJJ-YB-005

【作者简介】 代艳丽(1977-),女,湖北荆门人,南华大学文法学院讲师,中南大学博士研究生。

是所有人无条件及不可更换的平等拥有的基本而重要的道德权利的一种。”“有一些权利是由于人性或人的本质而应当平等地并且在同等程度上适用于人类社会的一切人的。”因此,弱势群体应该具有与生俱来的人权。这种与生俱来的人权,应该享有国民待遇,表现在人身上是弱势群体具有与社会主体人群具有平等的人格权,不受歧视和排斥;这种与生俱来的人权,在财产上表现为弱势群体具有与社会主体人群获得国家、社会财富平等的权利。目前弱势群体权利弱势的表现有:

(一)权利分配的被动性。立法是对利益的第一次分配,权利作为利益的表达机制,在其分配过程中能否分配到更多的权利具有根本性意义。而弱势群体无法通过自身努力来改变自己不利状态,只有求助于法律的保护,通过立法以权利的形式对利益重新进行分配,使自己摆脱不利状态。然而,社会弱势群体的边缘地位决定了其主张和要求很难表达出来,而且,利益的重新分配正是强势群体所不愿意接受的。从制度角度看,当制度框架内利益主体的利益得不到满足时它会改变制度,现在恰恰是能够改变制度的利益主体的利益得到了最大的满足,改变制度的动力极小。由此,社会弱势群体在权利分配上必将处于一种非主宰地位,进而使得许多社会弱势群体应当享有的权利在法律上得不到确认。

(二)行为能力的脆弱性。弱势群体并不是具有组织能力的组织或团体,而是自身生存能力差,而又缺少凝聚力、松散的社会群体。由于社会弱势群体的不利地位,来自权力和权利的侵犯就不可避免,相对于其他社会群体的权利而言,社会弱势群体的权利更易受到忽视和侵犯。

(三)权利实现的低层次性。虽然我国现行法律也赋予了社会弱势群体多种基本权利,但由于社会弱势群体受自身权利意识薄弱及社会各种条件的限制,很难实现这些权利或者实现的程度比较低。

(四)义务主体的特定性。产生弱势群体的原因具有多样性,但制度的不完善却是弱势群体权利无法得以保护,甚至产生弱势群体的根本原因;而在制度的建设中,国家应当承担不可推卸的责任。因此,政府应是保护弱势群体权利的首要义务主体(在现代社会,社会保障也需要社会的积极参与,但从根本上来说,国家应当承担首要责任),同时,国家应当以最大多数人的福祉为己任,但决不能仅仅以社会中部分人(哪怕是多数人)的利益为全部的甚至是唯一的追求,保护弱者是国家的应有职责。弱势群体相对于国家所享有的基本权利,是其作为公民应当享有的权利,而非慈善或恩赐。

(五)权利救济的微弱性。弱势群体凭借自己力量或者诉诸国家的力量来寻求救济。一方面,弱势群体由于社会地位低下,很容易遭到歧视、偏见,权利被侵害,被剥夺的现象时有发生,而他们自己却不具备救济自己权利的力量、条件和手段,即使有私力救济的能力,也往往是现代法律所否定的方式;另一方面,由于司法救济体制僵化,诉诸司法救济将会消耗大量的时间、精力和金钱,而社会弱势群体恰恰不具备这样的条件,由此导致了他们的权利救济上的脆弱性。

三 对弱势群体权利保护的法律理念

(一)正义诉求

正义是现代法治的重要价值。美国学者罗尔斯指出:“正义是社会制度的首要价值,正像真理是思想体系的首要价值一样……在一个公正的社会里,平等的公民自由是确定不移的,由正义所保障的权利决不受制于政治的交易和社会利益的权衡。”^[2]正义的重要内容之一是如何处理好弱势群体的权利保护。任何社会的资源是有限的,强势群体和弱势群体占有不等的份额是客观存在的。对经济和社会活动中的弱者,如果法律不加以适当保护,一个社会就失去了起码的正义基础,难以长久安定地发展下去。所以说,追求正义是政府保护弱势群体权利的理论价值诉求。任何社会制度的价值基础都应该是正义。正义是社会制度的首要价值。正义的一般观念是:“所有社会基本善——自由和机会、收入和财富及自尊的基础——都应被平等的分配,除非对这一些或所有社会基本善的一种不平等分配有利于最不利者。”^[3]这就是说,社会正义的一般观念要求社会的基本权利和利益分配(社会基本善)臻于合理,首先是保障每个人平等自由的权利,以保证每个人在人格和尊严上的平等不受侵犯;其次要给每个人以公平竞争的机会,以便促进人们通过自身努力减少不平等的差别;最后,如果社会出现不平等,就必须把它限制在一定程度上,即一种不平等后果必须对每个社会成员,尤其是社会最不利者带来最大利益。可见,罗尔斯的正义理论为如何解释当前社会的不平等以及如何解决这些不平等提供了思考的路径,为我们如何解决当今中国社会转型期弱势群体权利的保护提供了理论上的支撑。

(二)公平对待

从一般意义上讲,法律的基本价值就是公平。公平(equity)在这里是指合理的分享(fair shares),公平的理念是建立在平等(quality)的基础之上的,但公平是一个超越平等的概念,平等是公平的基础,公平是平等进一步发展的结果。这里讲的平等是平等地分享(equal shares),完全的平等并非绝对的公平。法是普遍适用的行为规范,法的这种普遍性内在地要求法对全体社会成员平等待之。但社会上的强势群体和弱势群体都向法的普遍性提出挑战,要求法的例外优待。强势群体寻求更多的法外特权以保证自己的强势地位;而弱势群体则希望法的格外照顾以改变自己所处的劣势。显然,法所面对的是如何在普遍性与例外优待之间寻求平衡,其实质是法如何实现公平。

社会弱势群体的存在,在很大程度上是社会权利分配不公和社会结构不合理等制度性障碍的产物。因此,矫正社会权利分配不公和社会结构的不合理是对弱势群体保护的最基本的法律理念。从我国当前社会弱势群体的成因来看,我国社会弱势群体的形成与我国转轨过程中的权利分配制度出现的真空有关,这种缺失又使得权利分配不公的问题更为凸显。如经济转轨过程的退休人员,下岗人员,农民工,失地农民等,尽管他们曾经或正在对社会经济发展作出贡献,但是由于缺乏完善的社会保障制度,他们的一些基本权利的实现在现实中也常常不能实现或者无端的被剥夺,因而难以获得达到社会公认的基本生活保障所需的收入,这对他们显然

是不公平的。因此,建立对弱势群体的权利保障法律体系,实现社会公平和正义,也是对弱势群体保护的基本的法律理念。当然,这里所指的公平并不能等同于均等。这意味着在弱势群体的法律保护中,公平并不是要取消弱势群体和强势群体之间存在的差距,而是要通过各种法律途径把差距调整到合理的范围之内。如通过劳动法,宏观调控法,社会分配法,农业法以及消费者保护法等,使得弱势群体的权利得到保护,以求得弱势群体和强势群体的差距趋于合理的状态。这就要求我们在传统法律制度以外建立新的法律制度,对弱势群体给与倾斜性的保护,尤其是提供物质帮助,以缩小贫富差距,实现社会公平。

(三)秩序稳定

一个可持续发展的社会必须首先是一个稳定发展的社会。一个合理的社会阶层结构组合、一种合理的利益分配机制是任何社会稳定发展的条件。如果一个社会中间阶层规模较小,占人口比例很小的一部分社会阶层的成员占据绝大部分社会资源,而占人口多数的社会底层甚至分不到一杯羹,就会造成贫富差距巨大,两极分化严重,从而导致社会结构和社会发展的严重失衡。社会弱势群体很难通过自身的努力改变生活的困苦和生存的困境,如果没有制度上的倾斜与保护,长此以往,必然增加社会的不安定因素,极易导致社会动荡,甚至是战争或革命。比如20世纪70年代以来,很多拉美国家的人均GDP收入已经达到3000美元,个别国家甚至超过5000美元。但是一些国家却不断发生社会动乱,一个重要原因就是经济过程中社会弱势群体的权利受到了漠视和践踏。“对社会中遭遇不幸的那部分人毫无体恤,这不仅违背自由主义的人道主义特征,而且会导致社会冲突与不稳定。”^[4]

法作为国家的一种重要统治手段,对于建立和维护社会秩序起着不可替代的作用,法的首要作用是固化一种秩序,使社会有序、稳定。冲突是危害秩序的根源。由于弱势群体经济上的贫困性和承受能力上的脆弱性,仅仅依靠自身无法摆脱困境,容易悲观失望,甚至发展为仇视和对抗。弱势群体和社会其他群体之间的利益冲突与对抗必须控制在秩序的范围内,而由于社会自身无力解决这种冲突,因此,国家作为一种“凌驾于社会之上的力量”必然通过法律的调整,来

缓和与控制弱势群体和社会其他群体之间的冲突,实现社会秩序的稳定。

(四)发展权要求

发展权的形成经历了一个从发展要求,发展原则到发展权利的过程。按照《发展权利宣言》的宣告,发展权是一项不可剥夺的人权,由于这种权利,每个人和所有各国人民均有权参与、促进、并享受经济、社会、文化和政治发展,在这种发展中,所有人权和基本自由都能获得充分实现。正如经济学家阿马蒂亚·森所强调:“人的自由也是发展的构成要素,因此发展就不能仅限于促进高产量、高收入形式的结果。还必须把人们能否自由的参加政治、社会和经济过程也理解为发展目的及其构成部分。”

发展权实现的过程就是政治、经济、社会、文化权利实现的过程。印度学者阿马蒂亚·森认为穷人的选择是十分有限的,这既归因于他们资产的贫乏,也归因于他们没有能力在正式的或非正式的制度框架内为自己争得更好的条款。发展权作为参与发展进程的权利不仅仅只是指包含一切权利的权利或一组权利的总和,它也是在发展进程中扩展能力或个人自由,提高福祉以及实现其价值的权利。

现代社会保障的基本理念不仅是要保障人的生存权,而且还要维持人的一种“体面”的生活状态,即以权利为基础促进人的全面发展。社会的发展离不开社会的稳定,对弱势群体的保护是社会稳定的必备条件。弱势群体法律保障制度的构建,必须坚持发展的理念。只有发展,才能从根本上不断提高广大人民群众的生活水平。因此对弱势群体的保护就是要将效率与公平结合起来,将经济发展与社会福利结合起来,在科学发展观指导下全面、协调的发展。

[参考文献]

- [1] 王文波. 构建和谐必须关注弱势群体[J]. 胜利油田党校学报, 2007, (3): 29-31.
- [2][3] [美]约翰·罗尔斯·正义论[M]. 何怀宏等译. 北京: 中国社会科学出版社, 1988. 3-4. 292.
- [4] 李强. 自由主义[M], 北京: 中国社会科学出版社, 1998. 202.

Law Ideas of Protecting Vulnerable Groups' Rights

DAI Yan - li

(University of South China, Hengyang 421001, China)

Abstract: The article holds that a group of people who are made to be in a disadvantaged position in the matters of survival, employment and the guarantee for lawful rights and interests because of arrangements by social system at the stage of social transition and need to be relieved from troubles by the government with legal means can be called a disadvantaged group of people. The vulnerable group in the field of law is the right unprivileged group in essence. Law ideas of rights protection of vulnerable groups are fairness, justice, order and rights of development.

Key words: vulnerable groups; rights; justice; fairness