

《殘疾人權利公約》 第十二條、第十三條與刑事司法公義

吳達明 (法律學者)

13 Oct 2023

1

DISABILITY 殘疾？殘障？受障

- 人是多樣的
- 平等尊嚴、平等價值
- (功能)損傷 (impairment)– 不是問題
- 因為損傷而被拒(受障)，不能過有意義的生活和參與社會，才是問題！
- 哪些才是障礙？什麼才是問題？
 - 偏見、定形、歧視、中傷
 - 物理及資訊環境不通達
 - 制度、系統的障礙、歧視
- 所以，殘疾/ 殘障/ 受障不是問題，問題在於社群中存在的歧視、環境障礙、制度/系統障礙

13 Oct 2023

3

《疾人權利公約》 CONVENTION ON THE RIGHTS OF PERSONS WITH DISABILITIES (CRPD)

- 保障人權的公約
- 確認人是多樣的，受障不是個人的問題
- 所有人都是平等的
- 受障(disability)

13 Oct 2023

2

我們怎樣說？

DISABILITY/ DISABLED; PERSON WITH DISABILITY (DISABILITIES)/ DISABLED PERSON

- SEN的誤用– SEN (Special Educational Needs)/ 特殊學習需要
 - 脫離了學校的脈絡，SEN並不太適用，亦不確切
- “MIP”?
- (香港)中文中常用「殘疾」、「傷殘」-- 實為不足、焦點錯誤
- 有時用「殘障」-- 可能比較好一點點，因為觸及「障礙」
- 台灣用「障礙者」、「身心障礙者」可取；
- 近來開始有用「受障者」一詞，更好。障礙 (disability)；受障 (disabled)
- 另一相關用語是 Vulnerable person (易受傷害者/ 弱勢人士)– 涵蓋較廣，不只是受障者
- 另有 person with communicative disability (有溝通障礙的人)一詞，指的是在某一脈絡中溝通有障礙的人 (這用法並非建立於醫療/心理上的診斷)

13 Oct 2023

4

刑事司法正義的要求

要求/ 相關制度

- 要求
 - 無罪推定
 - 辯護
 - 公平審訊
 - 過程和結果合法、合理、合情
- 制度
 - 執法
 - 司法 (法院)
 - 懲教、更新

《基本法》相關條文

- 第二十五條
 - 香港居民在法律面前一律平等
- 第二十八條
 - 香港居民的人身自由不受侵犯。不受任意或非法逮捕、拘留、監禁。...
- 第三十五條
 - 有權得到秘密法律諮詢、向法院提起訴訟、選擇律師及時保護自己的合法權益或在法庭上為其代理和獲得司法補救。
- 第八十七條
 - 任何人在被合法拘捕後，享有盡早接受司法機關公正審判的權利，未經司法機關判罪之前均假定無罪。

13 Oct 2023

5

《公約》怎樣說法律平等？

第十二條 在法律面前獲得平等承認 Equal recognition before the law

- 一、締約國重申殘疾人享有在**法律面前的人格在任何地方均獲得承認**的權利。
- 二、締約國應當確認殘疾人在生活的各方面在與其他人平等的基礎上享有法律權利能力。
- 三、締約國應當採取適當措施，**便利殘疾人獲得他們在行使其法律權利能力時可能需要的協助**。
- 四、締約國應當確保，與行使法律權利能力有關的一切措施，均依照國際人權法提供適當和有效的防止濫用保障。這些保障應當確保與行使法律權利能力有關的措施**尊重本人的權利、意願和選擇，無利益衝突和不當影響，適應本人情況，適用時間盡可能短**，並定期由一個有資格、獨立、公正的當局或司法機構復核。提供的保障應當與這些措施影響個人權益的程度相稱。
- 五、在符合本條的規定的情況下，締約國應當採取一切適當和有效的措施，確保殘疾人**享有平等權利擁有或繼承財產，掌管自己的財務，有平等機會獲得銀行貸款、抵押貸款和其他形式的金融信貸，並應當確保殘疾人的財產不被任意剝奪**。

13 Oct 2023

7

《公約》怎樣說平等和無歧視？

第五條 平等和不歧視 Equality and non-discrimination

- 一、締約國確認，**在法律面前，人人平等，有權不受任何歧視地享有法律給予的平等保護和平等權益**。
- 二、締約國應當禁止一切基於殘疾的歧視，保證殘疾人獲得平等和有效的法律保護，使其不受基於任何原因的歧視。
- 三、為促進平等和消除歧視，締約國應當採取一切適當步驟，確保提供合理便利。
- 四、為加速或實現殘疾人事實上的平等而必須採取的具體措施，不得視為本公約所指的歧視。

13 Oct 2023

6

《公約》怎樣說司法通達？

第十三條 獲得司法保護 Access to justice

- 一、締約國應當確保殘疾人在與其他人平等的基礎上有效獲得司法保護，包括通過提供程式便利和適齡措施，以便利他們在所有法律訴訟程式中，包括在調查和其他初步階段中，切實發揮其作為直接和間接參與方，包括其作為證人的作用。
- 二、為了協助確保殘疾人有效獲得司法保護，締約國應當促進對司法領域工作人員，包括員警和監獄工作人員**進行適當的培訓**。

13 Oct 2023

8

發展受障者作為刑事司法的參與方

證人 witness/ 受害人 victim

被告 defendant

- 如何讓公義更好踐行？
- 怎樣的調適與支援可確保各方的合理、公平的參與？

13 Oct 2023

9

司法中介/ 註冊中介 JUSTICE INTERMEDIARY/ REGISTERED INTERMEDIARY

- 註冊中介人 Registered Intermediaries
 - 獨立、中立的專業人員，法院認可
 - <https://www.theadvocatesgateway.org/intermediaries>
 - <https://www.intermediaries-for-justice.org/>
 - 法律基礎
 - Youth Justice and Criminal Evidence Act 1999
 - Criminal Procedure Rules 2020
 - 警方或檢控官可向National Crime Agency要求使用Witness Intermediary Scheme
 - 中介是溝通「促進者」(facilitator)，英國，及後紐西蘭及澳洲一些州均用此模式，有別於南非及挪威等，由中介代表法院直接提問
- <https://justiceintermediary.org/about/>
- <https://covenantswatch.org.tw/portfolio/justice-intermediary-starter-kit/> (司法中介小冊中文版)

13 Oct 2023

11

合適成人 APPROPRIATE ADULT

香港

- 警方MIP措施 (MIP: 精神上無行為能力人士)
- 向該名協助或接受警方調查的MIP提供協助及情緒支援，亦可就該MIP的福利事宜向警方提出建議；
- 幫助該MIP明白其享有的權利；
- 以證人身分觀察警方會面 / 調查的程序是否公平；
- 告知警方該MIP的藥物和醫療需要(如有)；以及
- 協助警方與該MIP溝通，包括告知警方其溝通需要(如有)。

注意：該用MIP (「警方通常接觸的MIP包括患有自閉症、精神分裂、腦退化症或程度暫時的人士。」)

- <https://www.police.gov.hk/mip/cn/a.html>

13 Oct 2023

10

英國

- 保障涉權刑事犯罪的兒童和弱勢群體的利益、權利和福利，確保他們受到公平和公正的對待，並且能夠有效參與
- 處理弱勢族群 (包括未成人和有溝通障礙的人) 的程序保障
- 不能被剝削的程序權利 (地方政府有責任確保提供 AA)
- 法律基礎
 - Police and Criminal Evidence Act 1984 (s.63B(10)(a); s.66(a)(b); s.67)
 - Crime and Disorder Act 1998 (s.38; s.39; s.66ZA; s.66ZB; s.66B)
 - Children Act 2004 (s.10; s.11)
 - Children Act 1989 (s.21(2)(b); Schedule 2, para.7)
- 培訓、支援、指引、標準、資訊分享等
- National Appropriate Adult Network (公益慈善組織)
- <https://www.appropriateadult.org.uk/>

關於刑法的幾個問題

1. 如何釐定自閉/ 發展受障與刑事行為之關係？
2. 自閉/ 發展受障可以作為抗辯嗎？
 - 現時法律中的「精神錯亂」是否足夠或合適涵蓋自閉/ 發展受障？
 - 自閉/ 發展受障是無精神能力嗎？
 - 發展受障是insanity (瘋癲) 嗎？
3. 自閉/ 發展受障情況/ 診斷作為呈堂證據
4. 自閉/ 發展受障作為量刑考慮
5. 英國的司法指引: UK Sentencing Council: Sentencing offenders with mental disorders, developmental disorders, or neurological impairments (2020)
 - <https://www.sentencingcouncil.org.uk/sentencing-and-the-council/about-sentencing-guidelines/about-published-guidelines/offenders-with-mental-health-conditions-or-disorders/>

13 Oct 2023

12

關於發展受障者與刑事司法的相關指引及研究

例子

- National Autistic Society's guidance on the criminal justice system experience– for parents, carers, autistic adults, police and professionals
 - <https://www.autism.org.uk/advice-and-guidance/topics/criminal-justice/criminal-justice>
- Association for Real Change
 - People with Learning Disabilities in the Criminal Justice System: A Guide for Carers and Learning Disabilities Services
- British Psychological Society
 - Occasional Briefing Paper No. 28 Offenders with Intellectual and Developmental Disabilities: A commentary on psychological practice and legislation