



人权理事会

第五十六届会议

2024年6月18日至7月12日

议程项目2和3

联合国人权事务高级专员的年度报告以及
高级专员办事处的报告和秘书长的报告

促进和保护所有人权——公民权利、政治权利、
经济、社会及文化权利，包括发展权

出于良心拒服兵役

联合国人权事务高级专员办事处的报告

概要

在本报告中，联合国人权事务高级专员办事处就如何依照国际人权法规定的国家义务和适用的国际人权标准，在出于良心拒服兵役方面维护人权的法律和政策框架提出建议。高专办特别讨论了国内法对出于良心拒服兵役权的承认、适用程序、替代兵役的真正办法、促进出于良心拒服兵役以及处理和承认出于良心拒服兵役者的难民地位等问题。



一. 导言

1. 人权理事会在第 51/6 号决议中请联合国人权事务高级专员办事处(人权高专办)提交一份报告, 就如何依照国际人权法规定的国家义务和适用的国际人权标准, 在出于良心拒服兵役方面维护人权的法律和政策框架提出建议。
2. 2023 年 10 月 31 日, 人权高专办按照人权理事会第 51/6 号决议的规定, 举办了为期半天的出于良心拒服兵役问题闭会期间研讨会, 讨论在法律和实践中落实出于良心拒服兵役权利方面的良好做法和最新动态, 为编写本报告提供信息。¹ 闭会期间研讨会上, 人权高专办专题活动、特别程序和发展权司司长及克罗地亚常驻联合国日内瓦办事处和日内瓦其他国际组织代表做了主旨发言。参会者包括宗教或信仰自由特别报告员、人权事务委员会的一名委员、哥伦比亚常驻联合国日内瓦办事处和日内瓦其他国际组织代表、大韩民国宪法法院一名前法官和一名民间社会代表。
3. 人权高专办在编写本报告时征求了各国²、国际人权机构³、联合国实体、⁴ 国际和区域组织及非政府组织⁵ 的意见。报告还广泛借鉴了各种公共资料, 包括国际和区域文书、联合国人权机制的实践以及区域组织、民间社会、学者和从业人员的报告。
4. 本报告在以往就出于良心拒服兵役专题提交人权委员会和人权理事会的各项报告的基础上编写而成。⁶ 报告第二节详细介绍了适用的国际人权法, 第三节载有维护出于良心拒服兵役权利的法律和政策框架, 第四节载有结论和建议。

二. 国际人权法

5. 出于良心拒服兵役的权利是《世界人权宣言》第十八条和《公民及政治权利国际公约》第十八条第一款所确认的思想、良心和宗教自由权的组成部分。如人权事务委员会所指出, 出于良心拒服兵役的权利是思想、良心和宗教自由权本身所包含的固有内容。如果义务兵役不符合个人的宗教或信仰, 任何个人都有权免

¹ 关于此次活动的信息, 见 <https://www.ohchr.org/en/events/events/2023/intersessional-workshop-good-practices-and-recent-developments-implementation>。

² 已收到塞浦路斯、厄瓜多尔、墨西哥、罗马尼亚、塞尔维亚、瑞士和突尼斯提交的材料。

³ 已收到尼日利亚国家人权委员会提交的材料。

⁴ 未收到联合国实体提交的材料。

⁵ 已收到以下各方提交的材料: 克里米亚回归协会, Connection e. V. 组织, 出于良心拒服兵役观察社, 良心与和平税国际组织, 芬兰出于良心拒服兵役者联盟, 国际公民倡议中心“我们的家园”, Joseph Bonner, 争取正义、和平与非暴力行动基督教协会(Justapaz), Kanak Verma, 和平实验室和 Provea 组织、马特和平、发展和人权基金会, 军事观察和出于良心拒服兵役者集体行动组织, 叙利亚法律发展方案, 叙利亚人权网络, 乌克兰和平主义者运动, 世界无战争组织; “呼吁良知”联盟、人权团体“公民、军队、权利”、出于良心拒服兵役者运动、维护人权纪念中心和“应征士兵学校”提交了一份联署材料。

⁶ 见 E/CN.4/2004/55、E/CN.4/2006/51、A/HRC/9/24、A/HRC/23/22、A/HRC/35/4 和 A/HRC/50/43。

除义务兵役。不得以胁迫的方式损害这项权利。⁷ 委员会在随后的案例法中一再对此项权利的内容做出此种解释。⁸

6. 《公民及政治权利国际公约》规定，思想、良心和宗教自由不允许有任何例外，而宗教或信仰的表达则可受到第十八条第三款规定的限制。此外，《公约》第四条第二款规定，第十八条规定的权利不得克减。因此，出于良心拒服兵役的权利是思想、良心和宗教自由权的固有组成部分，即使在威胁到国家存亡的公共紧急状态下，也不能受到损害。⁹

三. 维护出于良心拒服兵役权利的法律和政策框架

7. 闭会期间研讨会的与会者强调，必须在国内法中承认出于良心拒服兵役的权利，制定适当的国内程序，识别出于良心拒服兵役者并承认出于良心拒服兵役者的身份，确定真正能够替代兵役的办法，采取措施确保在政治和文化上接受出于良心拒服兵役，并着手处理和承认出于良心拒服兵役者的难民地位。

A. 国内法对这项权利的承认

1. 承认

8. 《公民及政治权利国际公约》第二条第二款规定，《公约》缔约国承允遇现行立法或其他措施尚无规定时，各依本国宪法程序，并遵照公约规定，采取必要步骤，制定必要之立法或其他措施，以实现公约所确认之权利。

9. 人权事务委员会一再建议《公约》缔约国通过法律，承认出于良心拒服兵役的权利。¹⁰ 欧洲委员会部长理事会建议修订立法，承认出于良心拒服兵役的权利，以此应对侵犯此种权利的做法。¹¹ 闭会期间研讨会上的发言者和其他与会者强调，必须具备承认和保护出于良心拒服兵役权利的国内法律框架。

⁷ Jeong 等人诉大韩民国(CCPR/C/101/D/1642-1741/2007)，第 7.3 段。

⁸ 例如，Atasoy 和 Sarkut 诉土耳其(CCPR/C/104/D/1853-1854/2008)，第 10.4 段；Jong-nam Kim 等人诉大韩民国(CCPR/C/106/D/1786/2008)，第 7.3 段；Young-kwan Kim 等人诉大韩民国案(CCPR/C/112/D/2179/2012)，第 7.3 段。Abdullayev 诉土库曼斯坦(CCPR/C/113/D/2218/2012)，第 7.7 段；Hudaybergenov 诉土库曼斯坦(CCPR/C/115/D/2221/2012)，第 7.5 段；Japparow 诉土库曼斯坦(CCPR/C/115/D/2223/2012)，第 7.6 段；Aminov 诉土库曼斯坦(CCPR/C/117/D/2220/2012)，第 9.7 段；Matyakubov 诉土库曼斯坦(CCPR/C/117/D/2224/2012)，第 7.7 段；Nurjanov 诉土库曼斯坦(CCPR/C/117/D/2225/2012 和 CCPR/C/117/D/2225/2012/Corr.1)，第 9.3 段；Nasyrlayev 诉土库曼斯坦(CCPR/C/117/D/2219/2012)，第 8.7 段；Uchetov 诉土库曼斯坦(CCPR/C/117/D/2226/2012)，第 7.6 段；Petromelidis 诉希腊(CCPR/C/132/D/3065/2017)，第 9.4 段。任意拘留问题工作组也采纳了这一解释(A/HRC/42/39，第 60 段)。

⁹ 《公民及政治权利国际公约》，第四条第一款。另见 Petromelidis 诉希腊，第 9.3 段。

¹⁰ 近期实例，见 CCPR/C/KWT/CO/4，第 41(b)段；CCPR/C/TKM/CO/3，第 41 段；CCPR/C/EGY/CO/5，第 44 段。

¹¹ 负责监督欧洲人权法院判决执行情况的欧洲委员会部长理事会在 2023 年 6 月 5 日至 7 日举行的第 1468 次会议上，“强烈敦促土耳其当局提供一份行动计划，其中包括针对欧洲人权法院的裁决进行立法修正的具体建议”(CM/Del/Dec(2023)1468/H46-36 号决定；见 https://search.coe.int/cm/Pages/result_details.aspx?ObjectID=0900001680ab824a)。

10. 许多国家已经在国内法中承认出于良心拒服兵役的权利，¹² 不过还有若干国家没有这样做。¹³ 在已经承认这项权利的国家中，表示此种承认的方式并不一致。¹⁴ 例如，各国或在宪法、或在其他法律中对出于良心拒服兵役做出规定，有些国家是两者兼而有之。¹⁵

11. 由于宪法在大多数法域中等级地位较高，在宪法中给予权利保护可以防止次级法律或行政决定对权利施加限制。一些国家的宪法明确提及出于良心拒服兵役的权利。例子包括奥地利¹⁶、巴西¹⁷、厄瓜多尔¹⁸、俄罗斯联邦¹⁹、瑞士²⁰ 和乌克兰。²¹ 有些国家的宪法条款虽然提到了出于良心拒服兵役，但规定由次级法律做出免服兵役的具体安排。²² 在实践中，这可能导致通过次级法律对这项权利加以不当限制，或者因为没有通过相关执行法律而造成实际上缺乏国内法律保护。²³

12. 在若干国家，思想、良心和宗教自由权得到法律承认，通常是得到宪法性法律的承认。某些情况下，是通过解释的途径承认出于良心拒服兵役的权利。例如，据巴西称，尽管该国没有通过《宪法》所设想的执行立法，但还是提供了宪法性法律保护，从而产生准许出于良心拒服兵役者退伍的做法。²⁴

13. 闭会期间研讨会上提到的良好做法之一是，某些国家的司法机构通过对思想、良心和宗教自由权做出解释，在使这项权利获得承认方面发挥了作用。在这方面，哥伦比亚和大韩民国宪法法院的判例法作用显著，促使这项权利在相关法域获得承认。²⁵

14. 还有些国家在级别低于宪法的其他正式法律中明确承认出于良心拒服兵役的权利。²⁶ 然而，据报告有些国家的立法没有明确申明出于良心拒服兵役的权

¹² E/CN.4/2006/51, 第 21 和 61 段。见罗马尼亚和突尼斯提交的材料。

¹³ 例如见良心与和平税国际组织、出于良心拒服兵役观察、马特和平、发展和人权基金会和叙利亚法律发展方案提交的材料。

¹⁴ 例如，见人权高专办，《出于良心拒服兵役》(2012 年)，第 48 和 49 页；良心与和平税国际组织提交的材料。

¹⁵ 人权高专办，《出于良心拒服兵役》，第 48 页；良心与和平税国际组织提交的材料。

¹⁶ 《奥地利宪法》，第 9(a)条。

¹⁷ 《巴西宪法》，第 143 条。

¹⁸ 《厄瓜多尔宪法》，第 66(12)条。

¹⁹ 《俄罗斯联邦宪法》，第 59 条。

²⁰ 《瑞士宪法》，第 59 条；另见瑞士提交的材料。

²¹ 《乌克兰宪法》，第 35 条。

²² 例如，奥地利、巴西和阿塞拜疆均为这种情况。

²³ 据报告，阿塞拜疆就是这种情况(CCPR/C/AZE/CO/4, 第 34 段)。

²⁴ CCPR/C/BRA/RQ/3, 第 121 和 122 段。

²⁵ 哥伦比亚是通过宪法法院的 C-728/2009 号判决。大韩民国是通过 2018 年 6 月 28 日的一项判决，参见 CCPR/C/KOR/CO/5, 第 51 段。

²⁶ 见良心与和平税国际组织提交的材料。

利，而是规定了免除兵役或替代役的资格条件。²⁷ 研讨会上有人提出，这种法律没有明确申明此项权利作为一项人权而存在，便构成一种风险——这种法律有可能以不符合国际人权法的方式得到解释和适用。²⁸

2. 出于良心拒服兵役权的例外

15. 在实践中，国内法中出于良心拒服兵役权利的例外分为两类：这些例外或限制此项权利的范围——相较于国际人权法提供的保护，或确立依据，以允许对此项权利的保护施加国际人权法所不允许的限制。

16. 一些国家在国内法中将某些类别的个人排除在出于良心拒服兵役权利的保护之外。这种排除可能相当于未能采取必要措施落实出于良心拒服兵役的权利，而且根据不同情况，也可能构成基于个人的思想、良心和宗教或基于包括地位在内的其他歧视理由的歧视性待遇。²⁹ 例如，这些群体包括现役军人、志愿者或预备役军人。³⁰ 在这方面，厄瓜多尔报告称，该国宪法规定，现役军人和志愿者有权出于良心拒服兵役。³¹ 如先前所报告的那样，还有几个国家已经承认现役武装部队成员享有出于良心拒服兵役的权利。³²

17. 在一些国家，保护的范畴只扩展到某些形式的思想、良心或宗教，而不包括其他形式。这样的例子包括，法律规定，只有怀有宗教信仰的人才享有此项权利，³³ 而将出于世俗的和平主义动机拒服兵役者排除在保护之外。乌兹别克斯坦便是一例，该国规定只有注册宗教组织的成员才享有此项权利。³⁴

18. 对该权利范围的其他限制包括对享有法律保护的信仰类型提高门槛。哥伦比亚只承认那些具有外部表现(外在的自由)的内在信仰(内在的自由)。³⁵ 如果法律规定，个人出于良心拒服兵役须包括“在一切情况下”都不使用枪支或服兵役，就有可能将虽然出于信仰排斥使用枪支杀人但并不排斥为其他目的使用枪支的人，或并非反对所有形式军事服役的人排除在豁免兵役的范围之外。³⁶

19. 一些国家虽然在法律上承认出于良心拒服兵役的权利，但对替代役做出规定的法律可被解释为是这种承认的例外。例如，这包括缩小国内法对这项权利的保护范围，只保护某些形式的兵役。据报告，俄罗斯联邦关于民事替代役的联邦法律不适用于根据《动员法》进行的征兵，这就使未按照这项法律的要求服役的出

²⁷ 见良心与和平税国际组织提交的材料。例如，见阿根廷关于自愿服兵役的第 24.429 号法律，第 20 条。

²⁸ 另见良心与和平税国际组织提交的材料。

²⁹ 《公民及政治权利国际公约》，第二条第二款和第二十六条。

³⁰ [A/HRC/41/23](#), 第 22-25 段。

³¹ 厄瓜多尔提交的材料。

³² [A/HRC/50/43](#), 第 26 段。

³³ 例如，见良心与和平税国际组织提交的材料。

³⁴ [CCPR/C/UZB/Q/4/Add.1](#), 第 183 段；良心与和平税国际组织提交的材料。

³⁵ 哥伦比亚宪法法院，C-728/2009 号判决，随后的 C-370/2019 号判决维持原判。另见军事观察和出于良心拒服兵役者集体行动组织提交的材料。

³⁶ 例如，见阿根廷第 24.429 号法律，第 20 条。

于良心拒服兵役者负有刑责。³⁷ 乌克兰《宪法》第 35 条保障出于良心拒服兵役的权利，而替代役则由 1991 年的一项正式法律所规范。³⁸ 然而，据报告乌克兰当局曾表示，由于总动员并不涉及可以选择替代役的有时限的兵役，所以宪法权利不适用。³⁹ 提交方在提交的材料中强调，司法机构采用了类似的推理。⁴⁰ 与此相关的一个例子是白俄罗斯，据报告，该国在 2016 年规定了替代役，只有完成替代役的人才能免于预备役军事训练，那么已改变信仰者便不在此列，这些人被迫服兵役或因拒绝服兵役而受到起诉。⁴¹

20. 高专办在以往的报告中指出，一些国家不承认选择性出于良心拒服兵役者，⁴² 这些人认为在某些情况下使用武力是正当的，但在另一些情况下却不是。报告中曾指出，选择性的出于良心拒服兵役是对国际法的一种遵守，⁴³ 因为它保护了拒绝为侵略军作战⁴⁴ 并拒绝犯下其他国际罪行⁴⁵ 的权利。拒绝犯下国际罪行也与出于良心拒服兵役者的宗教或道德信仰相吻合。⁴⁶ 因此，选择性出于良心拒服兵役者的权利受到国际人权法的保护⁴⁷，从而也应在国内法律框架中得到承认。这种承认的一个显著例子是德国联邦行政法院 2005 年做出裁决，宣布一名任陆军软件工程师的少校受到良心自由的保护，该少校声称伊拉克战争非法，并出于良心原因拒绝从事与这场冲突有关的计算机程序的工作。⁴⁸

³⁷ 见“呼吁良知”联盟、人权团体“公民、军队、权利”、出于良心拒服兵役者运动、维护人权纪念中心和“应征士兵学校”提交的联署材料。

³⁸ 见乌克兰和平主义者运动提交的材料。

³⁹ 见乌克兰国防部 2022 年 8 月 21 日对乌克兰和平主义者运动请求公开信息的答复函(第 321/4480 号)，可查阅 https://en.connection-ev.org/pdfs/2022-08-21_MOD-Ukraine.pdf。

⁴⁰ 乌克兰和平主义者运动提交的材料。

⁴¹ 见 Felix Corley, “Belarus: UN appeal for fined conscientious objector”, Forum 18, 11 January 2022.

⁴² A/HRC/41/23, 第 26 段。例如，加拿大第 5516-2 号国防行政命令和指令“出于良心拒服兵役”第 2.8 节规定，加拿大武装部队成员以参加某一特定武装冲突或行动为由拒服兵役，不符合出于良心拒服兵役的条件，也不会使加拿大武装部队成员有权自愿获释。根据《美国法典》第 50 编第 3806(j)节的解释，美国法院曾裁定，一个人必须反对任何形式的战争，反对某一特定战争而不是所有战争不足以达到免除服役的目的；例如，见美利坚合众国，选择性服役制度，“替代役案例”，可查阅 <https://www.sss.gov/register/alternative-service/cases/>。

⁴³ Noam Lubell, “Selective conscientious objection in international law: refusing to participate in a specific armed conflict”, Netherlands Quarterly of Human Rights, vol. 20, No. 4.

⁴⁴ Tom Dannenbaum, “The criminalization of aggression and soldiers’ rights”, European Journal of International Law, vol. 29, No. 3, pp. 859–886.

⁴⁵ Ahmed Shaheed and Laura Rodwell, “Foundations in freedom of thought, conscience and religion or belief”, in *A Missing Piece for Peace*, Michael Wiener and David Fernández Puyana, eds. (University for Peace Press, 2022). 国际法包含一系列相关规则。例如，习惯国际人道法规定有义务不服从明显非法的命令或可能导致战争罪的命令(见 Jean-Marie Henckaerts and Louise Doswald-Beck, *Customary International Humanitarian Law: Volume I – Rules* (Geneva, International Committee of the Red Cross; Cambridge, United Kingdom, Cambridge University Press, 2005), rule 154), 而国际难民法对因选择性出于良心拒服兵役而面临迫害的个人提供保护(见联合国难民事务高级专员办事处, “国际保护准则: 在 1951 年《关于难民地位的公约》第一条第一款(乙)项和/或 1967 年《关于难民地位的议定书》范围内与兵役有关的难民地位申请”, 第 23-25 段)。

⁴⁶ Shaheed and Rodwell, “Foundations in freedom of thought, conscience, and religion or belief”, p. 150.

⁴⁷ 见 A/HRC/35/4, 第 63 段; A/HRC/41/23, 第 60(d)段; A/HRC/50/43, 第 57(e)段。

⁴⁸ A/HRC/23/22, 第 47 段。

21. 据报告, 一些国家在国内法中规定了限制出于良心拒服兵役权利的理由, 例如, 明确规定了与武装冲突局势有关的例外情况。⁴⁹ 闭会期间研讨会的与会者强调, 在武装冲突情况下对这项权利实行例外是一个令人关切的问题。

22. 厄瓜多尔和墨西哥在提交的材料中强调, 国内法没有规定武装冲突情况下的例外情况,⁵⁰ 而且, 如以前报告的那样, 还有些国家废除了允许在武装冲突期间暂停适用出于良心拒服兵役的规定。⁵¹ 有些国家的国内法明确设想将这一权利适用于武装冲突局势, 或必然涵盖这些情况。加拿大法律中的出于良心拒服兵役权不仅涵盖携带和使用武器, 还包括参与武装冲突。⁵² 厄瓜多尔《宪法》确认, 出于良心拒服兵役权保障拒绝使用暴力和参加兵役的权利。⁵³

3. 国内法缺乏承认及对此项权利设置不当例外的后果

23. 国内法中缺乏承认出于良心拒服兵役的法律依据, 会剥夺个人行使这项权利的国内法保护, 从而可能助长对这项权利的侵犯。在许多法域, 以拒绝服兵役的方式行使出于良心拒服兵役权构成刑事犯罪。⁵⁴ 提交的材料中指出, 一些法域继续对个人进行起诉。⁵⁵ 在芬兰, 完全拒服兵役者, 即拒服兵役和非军事役的人, 继续面临起诉。⁵⁶ 有些国家的出于良心拒服兵役者因不遵守经更新的服役命令而面临重复处罚。⁵⁷ 被起诉和处罚者面临罚款和/或监禁。⁵⁸ 厄立特里亚的逃兵和逃避兵役者据称受到严厉惩罚, 包括任意拘留、酷刑和不人道或有辱人格的待遇、强迫失踪和法外处决。⁵⁹

24. 此外, 在一些国家, 出于良心拒服兵役者面临一系列额外的后果。其中包括限制行动自由⁶⁰ (包括限制获得旅行证件)、⁶¹ 限制就业⁶² (包括起诉雇用逃避兵

⁴⁹ 例如, 见挪威 LOV-2016-08-12-77 号法案(2016 年 7 月 12 日), 第 37 节; 以及塞浦路斯提交的材料。

⁵⁰ 见厄瓜多尔和墨西哥提交的材料。

⁵¹ [A/HRC/50/43](#), 第 29 段。

⁵² 加拿大, 第 5516-2 号国防行政命令和指令, 第 2.3 节。

⁵³ 《厄瓜多尔宪法》, 第 66(12)条。

⁵⁴ [A/HRC/35/4](#), 第 62 段, 以及 [A/HRC/50/43](#), 第 56 段。

⁵⁵ 例如, 见乌克兰和平主义者运动、马特和平、发展和人权基金会、国际公民倡议中心“我们的家园”和 Connection e.V.组织提交的材料。

⁵⁶ 芬兰出于良心拒服兵役者联盟提交的材料; [A/HRC/52/9](#), 第 138.81 段。

⁵⁷ [A/HRC/50/43](#), 第 18、19、34、38 和 41 段。

⁵⁸ [A/HRC/35/4](#), 第 42 段。另见出于良心拒服兵役观察社提交的材料。

⁵⁹ [A/HRC/50/20](#), 第 22 段, 以及 [A/HRC/53/20](#), 第 28 段。

⁶⁰ 出于良心拒服兵役观察社提交的材料。

⁶¹ [CCPR/CEGY/CO/5](#), 第 43 段。

⁶² [A/HRC/35/4](#), 第 42 段。出于良心拒服兵役观察社提交的材料。

役者的雇主或禁止有犯罪记录的个人从事某种职业)，以及拒绝给予公民身份。⁶³ 有个国家的限制措施极为严厉，被称为“民事死亡”。⁶⁴

B. 出于良心拒服兵役的承认程序

25. 各国须采取必要程序，有效落实出于良心拒服兵役的权利，⁶⁵ 出于良心拒服兵役的承认程序应旨在促进这项权利的行使。⁶⁶ 高级专员在提交人权理事会的关于申请程序的报告中提出了一系列有关如何促进行使出于良心拒服兵役权的建议。⁶⁷

26. 重要的是，根据出于良心拒服兵役权利的保护范围，申请程序必须适用于个人受国际人权法保护的所有形式的思想、良心和宗教，无论所涉兵役形式如何，也无论是在平时时期还是在武装冲突期间行使这一权利。⁶⁸

27. 此外，各国应积极主动地将关于获得出于良心拒服兵役者地位的权利和手段的信息公布于众，并尽一切努力确保方便、迅速、有效和切实地获取此类信息，以便个人能够有效行使其权利。⁶⁹ 申请程序应该免费，个人应该能够在服兵役之前，或在服兵役期间或之后的任何阶段提出反对。⁷⁰

28. 国际法不要求采取任何调查程序来确定出于良心拒服兵役者的地位，⁷¹ 人权委员会和人权理事会已表示欢迎不经调查就接受此种主张。⁷² 欧洲议会也已采用这种办法。⁷³ 据报告，理解并努力判断出于良心拒服兵役的主张的深度或有效性比较困难，这是非政府组织鼓励各国接受主张而不将其交由决策机构评估的原因之一。⁷⁴ 以往的报告和收到的材料也强调了这种挑战。⁷⁵ 因此，应考虑修改程序，以便不经调查便承认出于良心拒服兵役的主张有效。

⁶³ A/HRC/50/20, 第 49 段。

⁶⁴ 欧洲委员会部长理事会，CM/Del/Dec(2023)1468/H46-36 号决定。

⁶⁵ A/HRC/41/23, 第 14-16 段。

⁶⁶ 人权事务委员会曾建议，出于良心拒服兵役者的承认程序应该便于使用(CCPR/C/COL/CO/8, 第 33 段)。

⁶⁷ A/HRC/41/23.

⁶⁸ A/HRC/41/23, 第 60(c)和(d)段。

⁶⁹ 《公民及政治权利国际公约》，第十九条第二款。以及人权事务委员会，关于意见和表达自由的第 34 号一般性意见(2011 年)，第 19 段。另见 A/HRC/49/38, 第 55 段。

⁷⁰ A/HRC/41/23, 第 60(b)和(f)段。

⁷¹ A/HRC/50/43, 第 57(h)段。

⁷² 例如，见 A/HRC/41/23, 第 10 段。

⁷³ A/HRC/41/23, 第 10 段。

⁷⁴ Rachel Brett, “Contributions by civil society to shaping freedom of conscientious objection to military service”, in *A Missing Piece for Peace*, Michael Wiener and David Fernández Puyana, eds. (University for Peace Press, 2022).

⁷⁵ A/HRC/41/23, 第 45-48 段；军事观察和出于良心拒服兵役者集体行动组织和世界无战争组织提交的材料。

29. 不经调查即不承认出于良心拒服兵役的主张有效的国家，应建立完全受民事主管部门控制的独立和公正的机构。⁷⁶ 调查过程应基于合理的相关标准。⁷⁷ 在这方面，一些国家保留着自动排除出于良心拒服兵役者地位的条件，例如拥有火器或狩猎许可证，⁷⁸ 或程序性时限，如果不遵守时限，申请即为无效。⁷⁹ 还有些法域将基于当事人个人政治观点的拒服兵役排除在外。⁸⁰ 据报告，选择性出于良心拒服兵役这种拒服兵役的情况往往与出于政治动机反对武装冲突混为一谈。⁸¹ 关于后者，应当指出，持有政治见解受到国际人权法的保护，⁸² 不排除基于当事人的个人思想、良心或信仰拒服兵役。⁸³

30. 调查过程不得对当事人的隐私权造成不当干涉。收到的材料中强调指出，某一国家的个人被要求提交其社交网络账户或使用在线平台玩游戏或看电影的信息，据报告这是为了确定暴力倾向，如果当事人在上学期间习惯性迟到，其替代役资格可能会受到质疑。⁸⁴ 这种要求可能构成对当事人隐私权的任意干涉。⁸⁵ 在一些国家，出于良心拒服兵役者在审查期间面临过度侵扰性的提问和虐待行为。⁸⁶

31. 对出于良心拒服兵役主张的审议过程应该及时进行，这样，申请人不会在获得裁决之前等待时间过长。⁸⁷ 一些国家已纳入规定，申请人要求承认出于良心拒服兵役者地位时，可以暂停服兵役。⁸⁸ 还有些国家规定，在役人员的申请不具备暂停服役的效力。⁸⁹ 思想、良心和宗教自由独立于其正式承认而存在，因此在作出裁决之前暂停兵役有助于防止对当事人的思想、良心和宗教自由造成不当干涉。

32. 根据诉诸司法和获得有效补救的权利，个人应被赋予上诉权，包括向独立司法当局上诉的权利。⁹⁰ 挪威法律规定了向普通民事法院上诉的权利，并规定国

⁷⁶ A/HRC/41/23, 第 36-44 段和第 60(g)段。

⁷⁷ 同上，第 60(h)段。

⁷⁸ 同上，第 46 和 47 段。另见塞尔维亚和良心与和平税国际组织提交的材料。

⁷⁹ 例如，见塞浦路斯提交的材料。

⁸⁰ 例如，加拿大，第 5516-2 号国防行政命令和指令，第 2.8(e)节。

⁸¹ Shaheed and Rodwell, “Foundations in freedom of thought, conscience and religion or belief”.

⁸² 《公民及政治权利国际公约》，第十九条第一款。

⁸³ Shaheed and Rodwell, “Foundations in freedom of thought, conscience and religion or belief”.

⁸⁴ 世界无战争组织提交的材料。

⁸⁵ 《公民及政治权利国际公约》，第十七条；人权事务委员会关于隐私权的第 16 号一般性意见 (1988 年)，第 4 和第 9 段。

⁸⁶ A/HRC/41/23, 第 59 段。

⁸⁷ 同上，第 49-51 和 60(i)段。

⁸⁸ 例如，见挪威 LOV-2016-08-12-77 号法，第 37 节。

⁸⁹ 例如，见军事观察和出于良心拒服兵役者集体行动组织提交的材料。

⁹⁰ 《公民及政治权利国际公约》，第十四条和第二条第三款。

家必须支付与该程序有关的费用。⁹¹ 这种规定可以为诉诸司法提供便利，无论当事人的社会经济背景如何。

C. 出于良心拒服兵役者难民地位的处理和承认

33. 闭会期间研讨会的与会者强调，必须具备承认出于良心拒服兵役者难民地位的程序。例如，近年来的估计数字表明，成千上万的应征士兵为避免参加俄罗斯联邦和乌克兰之间的武装冲突而被迫逃离国籍国，⁹² 其中一些人向第三国提出了庇护申请。⁹³ 在这方面，有人担心，一些国家的难民地位申请程序规定了严格的标准和举证责任，使得逃兵和出于良心逃避兵役者难以获得难民地位。⁹⁴

34. 国际法以及国际人权法中的不推回原则⁹⁵ 适用于出于良心拒服兵役者，⁹⁶ 该原则规定，如果存在造成不可挽回的伤害的真实风险，一国不得引渡、递解出境、驱逐或以其他方式驱逐其管辖之下的个人。⁹⁷ 此外，如以往的报告中所述，在没有关于出于良心拒服兵役的规定或规定不充分的情况下，人权理事会鼓励各国根据符合《关于难民地位的公约》及其《议定书》所列难民定义的其他条件的具体个案情况，考虑向有充分理由担心因拒绝服兵役而在原籍国受到迫害的出于良心拒服兵役者提供庇护。⁹⁸ 在这方面提出的关切是，各国发布的关于承认难民地位的指南和信息文件没有充分反映关于出于良心拒服兵役者的信息，⁹⁹ 尽管有出于良心拒服兵役者所适用的难民法解释指南，包括联合国难民事务高级专员办事处(难民署)发布的《国际保护准则：与兵役有关的难民地位申请》中提供的指南。

⁹¹ 挪威，LOV-2016-08-12-77 号法，第 39 和 42 节。

⁹² 例如，见欧洲出于良心拒服兵役局，《年度报告：2022/2023 年欧洲出于良心拒服兵役状况》(2023 年)，第 116 页及后页；Connection e.V.组织，“Flucht vor der Beteiligung am Krieg: Zahlen zu Russland, Belarus und Ukraine”。

⁹³ 例如，见 Cheryl Teh，“至少五名逃避征兵的俄罗斯男子在首尔机场生活数月，难民身份仍悬而未决：报告”，商业内幕网站，2023 年 1 月 26 日；Connection e.V.组织，“国家报告：俄罗斯——兵役和出于良心拒服兵役”，2023 年 10 月 8 日，可查阅 <https://en.connection-ev.org/article-3878>。

⁹⁴ Connection e. V.组织提交的材料；Rudi Friedrich，“德国：联邦移民局拒绝为俄罗斯拒服兵役者提供庇护”，Connection e.V.组织，2023 年 2 月 17 日。

⁹⁵ 关于后者，见人权事务委员会，关于禁止酷刑或其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚的第 20 号一般性意见(1992 年)，第 9 段；关于《公约》缔约国的一般法律义务的性质的第 31 号一般性意见(2004 年)，第 12 段；关于生命权的第 36 号一般性意见(2018 年)，第 30 和 31 段。

⁹⁶ A/HRC/42/39，第 63 段。禁止酷刑委员会，关于参照《公约》第 22 条执行第 3 条的第 4 号一般性意见(2017 年)，第 45 段。

⁹⁷ 人权事务委员会，第 31 号一般性意见(2004 年)，第 12 段。

⁹⁸ A/HRC/50/43，第 20 段。

⁹⁹ Najmah Ali，“Conscientious objection to military service and refugee status determination” (Geneva, Quaker United Nations Office, 2021).

D. 真正的替代办法

1. 提供真正的替代役的要求

35. 人权委员会在第 1998/77 号决议中回顾其建议，实行义务兵役制度的国家必须提供各种形式的替代役，符合出于良心拒服兵役的理由，具有非战斗或民事性质，符合公共利益，且不具惩罚性。人权事务委员会申明，替代役必须处于军事领域之外，不受军事指挥。替代役不得具有惩罚性质。必须是对社区的真正服务，并符合对人权的尊重。¹⁰⁰

36. 然而，如先前的报告所述，不要求各国对个人强制规定服役义务，无论是兵役还是其他役务。¹⁰¹ 因此，各国可以譬如实行自愿兵役，并让出于思想、良心和宗教原因不能强制服兵役的人退役。¹⁰² 实行征兵制度的国家也采取了类似安排。挪威虽然仍然实行征兵，但在 2012 年废除了替代役安排，因此，免服兵役的出于良心拒服兵役者没有服替代役的义务。瑞典保留了征兵制度，截至 2023 年，出于良心拒服兵役者在理论上仍保留某些义务，承担部分民事后备役。然而，由于民事后备役从未启用，因此实际上没有给出于良心拒服兵役者强加任何义务。一些研究表明，改为自愿服兵役并废除强制性民役，与生活满意度的提高有所关联。¹⁰³

2. 各种形式的替代役

37. 因此，提供真正替代役的要求主要涉及的是一国选择对不服兵役的个人实行某种形式的强制服役的情况，以及选择性拒服兵役者继续服役的情况。

38. 保留出于良心拒服兵役者强制性服役制度的国家必须建立允许各种形式替代役的制度。实际上许多国家已经这样做，并采取了允许各种替代役的各类办法，包括在公共部门的各类岗位上服民役的制度，以及可以在公共部门或在公共部门以外的雇主，如民间社会组织或研究机构，服民役的制度。据报告，美利坚合众国的选择性服役制度对有资格加入替代役雇主网络的潜在雇主进行宣传，并且在动员期间加大宣传力度。在一些国家，候选人可以向现有的民役雇主提出申请，¹⁰⁴ 这样可以令当事人有积极的自主选择。

39. 一些国家通过了法律或政策，对可以履行替代役的各个领域做出具体规定，尽管这种规定通常有广义的解释。在瑞士，可以在卫生保健、福利、环境保护和农业部门服替代役，也可以通过国外的研究项目和发展援助服役。¹⁰⁵ 挪威在

¹⁰⁰ Jeong 等人诉大韩民国，第 7.3 段。

¹⁰¹ 同上，其中强调这是一个政治自由裁量权问题，而不是法律义务。

¹⁰² 然而，这需要为选择性拒服兵役者提供真正的替代役。

¹⁰³ Andreas Eberl, Matthias Collischon and Kerstin John, “[The impact of the abolition of compulsory service on life satisfaction](#)”, *Research in Social Stratification and Mobility*, vol. 77 (February 2022).

¹⁰⁴ 例如，瑞士就是这种情况。

¹⁰⁵ 瑞士，1995 年 10 月 6 日关于民役的联邦法律，第 4 条。

2012 年废除强制民役之前，¹⁰⁶，可以在保健和福利机构、学校、文化、和平和人道主义部门，包括预防暴力，以及环境部门履行民役。¹⁰⁷

3. 符合出于良心拒服兵役的理由

40. 在国家保留强制性兵役的情况下，替代役的要求意味着国家负有积极义务，须以不与出于良心拒服兵役的理由相抵触的方式提供替代役。要促进这项要求的落实，可以在各个部门制定各种兵役替代办法，并考虑到当事人对这些替代役的安置偏好。

4. 符合公共利益

41. 应努力确保替代役的性质是参与者可以对公共利益做出有意义的贡献。一些国家在立法中规定民役须符合公共利益这一要求，还有国家通过政策做出规定。¹⁰⁸ 例如，瑞士法律规定，民役的目的是通过改善需要帮助、支持或照顾者的处境，加强社会凝聚力，建立促进和平和减少潜在暴力的组织结构，维护和保护自然环境和促进可持续发展，保护文化遗产和支持学校培训和教育。¹⁰⁹

5. 不具惩罚性和歧视性

42. 评估替代役是否具有惩罚性，不仅要看它是否属于国内法规定的惩罚措施，或者是否要达到不可告人的惩罚目的。还需要考虑到所有因素，审查替代役实际上是否具有惩罚性。例如，人权事务委员会在对惩罚性替代役提出关切时，考虑的是替代役的期限、地点、条件和服役个人的待遇。¹¹⁰ 例如，委员会对仅限于在惩戒设施内进行的替代役或与兵役相比服役期过长的替代役表示了关切。¹¹¹

43. 除了禁止惩罚性替代役之外，替代役还不得带有歧视性。如果存在直接或间接的差别待遇，其目的或效果是取消或损害权利的承认、享有或行使，替代役就具有歧视性。¹¹² 这种歧视要具备合法性，必须是基于合理和客观的标准，所要达到的目标符合相关人权条约的规定。¹¹³ 例如，在这方面曾对替代役的期限长于兵役适用的期限表示关切。¹¹⁴

¹⁰⁶ Dag Leraand, “Sivil verneplikt”, Store Norske Leksikon, 7 February 2022, available at https://snl.no/sivil_verneplikt (in Norwegian).

¹⁰⁷ Norway, Prop. 10 L (2011-2012): Amendments to Act No. 3 of 19 March 1965 relating to exemption from military service for reasons of conviction (abolition of civilian conscription).

¹⁰⁸ 关于后者，例如见美国，选择性服役制度，“替代役案例”。

¹⁰⁹ 例如，见瑞士《联邦民役法》，第 3 条。例如，见阿根廷第 24.429 号法律，第 21 条。

¹¹⁰ CCPR/C/KOR/CO/5, 第 51 和第 52 段。

¹¹¹ 同上。

¹¹² 人权事务委员会，第 18 号一般性意见(1989 年)，第 7 段。关于直接和间接歧视，见人权事务委员会，Althammer 等人诉奥地利(CCPR/C/78/D/998/2001)，第 10.2 段。

¹¹³ 人权事务委员会，关于不歧视的第 18 号一般性意见(1989 年)，第 7 段；Genero 诉意大利(CCPR/C/128/D/2979/2017)，第 7.3 段。

¹¹⁴ CCPR/C/KOR/CO/5, 第 51 和第 52 段。CCPR/C/FIN/CO/7, 第 36 和 37 段；CCPR/C/ARM/CO/3, 第 35 段；A/HRC/50/43, 第 45-48 段。

44. 欧洲委员会部长理事会最近指出，土耳其实行的以付款为条件免除个人兵役的制度并不是真正的替代役办法。¹¹⁵ 这一制度只是缩短了服役年限，所要求的报酬具有阻碍行使这一权利的性质，可能构成基于个人社会经济地位的间接歧视。¹¹⁶ 此外，对于曾因逃避兵役而被罚款的个人，要求支付的金额更高，这引起了对这些个人，包括对出于良心拒服兵役者的惩罚性待遇的关切。¹¹⁷

E. 尊重和确保出于良心拒服兵役权的其他措施

1. 避免不当限制出于良心拒服兵役者权利的代表或倡导者的人权

45. 人权高专办在先前的报告中曾指出，在一些国家，倡导或表示支持出于良心拒服兵役可能构成刑事犯罪。¹¹⁸ 结社自由权也受到限制。例如，据报告，2023年6月23日，俄罗斯联邦宣布民间社会组织“出于良心拒服兵役者运动”为“外国代理人”，因为该组织除了反对该国在乌克兰的军事行动外，还传播关于政府行动、决定和政策的所谓虚假信息。¹¹⁹ 乌克兰和平人士 Yurii Sheliazhenko 因倡导和平和出于良心拒服兵役的权利而被指控犯有刑事罪，并遭到软禁、调查和污名化。¹²⁰ 人权理事会特别程序致函乌克兰，要求提供资料，说明根据《刑法》第 436-2 条对 Sheliazhenko 先生提出的与“为俄罗斯的侵略辩护”有关的指控。乌克兰在答复中称，除其他外，正在根据“乌克兰《刑法》第 436-1 条第 2 部分(制作和传播共产主义、纳粹标志以及宣传共产主义和国家社会主义(纳粹)极权政权)”对 Sheliazhenko 先生进行审前调查。¹²¹

46. 闭会期间研讨会的与会者指出民间社会对于一些国家实现承认出于良心拒服兵役权发挥的重要作用，以及民间社会与联合国人权机制的合作。与会者认识到民间社会在促进和倡导保护出于良心拒服兵役者权利方面的根本作用。

2. 诚意在落实出于良心拒服兵役权方面的重要性

47. 在闭会期间研讨会上，一名与会者强调，某些情况下，尽管已经具备正式的法律和程序，但拒服兵役者的权利在实践中仍受到侵犯。真诚履行与出于良心拒服兵役权利相关的消极和积极义务，是现行国际人权法规定的一项义务。¹²²

48. 对有效享有这项权利做出政治承诺，能够体现这种真诚履行。在这方面，研讨会的与会者指出，各国应强调其他形式服务的重要社会价值，并确保在有尊严

¹¹⁵ 欧洲委员会部长理事会，CM/Del/Dec(2023)1468/H46-36 号决定。

¹¹⁶ 见出于良心拒服兵役观察社提交的材料。

¹¹⁷ 同上。

¹¹⁸ A/HRC/50/43, 第 37 段。

¹¹⁹ 见 <https://wri-irg.org/en/story/2023/russia-movement-conscientious-objectors-officially-labelled-foreign-agent>。

¹²⁰ 乌克兰和平主义者运动提交的材料，当事人参加了闭会期间研讨会。

¹²¹ 见 UKR 1/2023 号来文，可查阅 <https://spcommreports.ohchr.org/TMResultsBase/DownloadPublicCommunicationFile?gId=28562>；乌克兰 2024 年 1 月 22 日的答复，可查阅 <https://spcommreports.ohchr.org/TMResultsBase/DownloadFile?gId=38094>。

¹²² 另见 A/HRC/41/23, 第 60(h)段。

和受尊重的条件下开展这些服务。对于落实权利的积极政治意愿，可积极促进整个社会和国家机构接受出于良心拒服兵役。在未经行政部门的参与，例如通过司法部门的解释，实现承认出于良心拒服兵役权的国家，政治意愿也至为关键，在这些国家，此项权利得到司法部门的承认后，相关法律没有得到有效执行，各方就此提出了关切。¹²³

49. 提交方在提交的材料中强调，武装冲突期间紧张局势加剧、政治气氛更为紧张，某些情况下会导致对这项权利的不当限制，以及就申请程序通过不当的程序要求。¹²⁴ 闭会期间研讨会的与会者指出，因此，在可能的情况下，应在和平时制定法律和程序，也涵盖武装冲突的情况，以确保任何时候都有法律保护，并始终促进对行使这项权利的政治支持。

3. 在公共行政部门内促进人权

50. 对出于良心拒服兵役的负面看法可能表现为公共行政部门成员对出于良心拒服兵役者的消极待遇。正如闭会期间研讨会上指出的那样，据报告，审查程序本身可能会助长对出于良心拒服兵役或出于良心拒服兵役者的性质做出带有偏见的假设。人权事务委员会曾经强调，除确保程序符合人权法和标准之外，必须提高政府官员和国家工作人员对《公约》的认识，¹²⁵ 包括酌情提供教材和培训课程。

4. 通过公共宣传和教育促进对出于良心拒服兵役的理解和容忍

51. 整个社会对出于良心拒服兵役和出于良心拒服兵役者的负面看法也可能对出于良心拒服兵役者产生负面影响。从古至今，许多社会中的出于良心拒服兵役者都面临歧视和耻辱。¹²⁶ 人权事务委员会已经就此鼓励各国提高广大民众对《公约》的认识水平。¹²⁷ 在出于良心拒服兵役的法律保护薄弱或出于良心拒服兵役者面临耻辱或歧视的社会中，尤为迫切地需要采取提高认识措施。¹²⁸

5. 参与决策

52. 各国应采取参与性方针，制定和审查与出于良心拒服兵役有关的法律和政策。¹²⁹ 这包括参与制定和审查关于通过规范出于良心拒服兵役者的法律和政策的提案和获得这种地位的程序，以及参与替代性民役的设立或管理。¹³⁰ 这意味着出于良心拒服兵役者、民间社会和其他受影响的利益攸关方应当能够在早期阶段参与决策过程，此时所有备选方案仍然可行，公共管理部门应当避免在这一进

¹²³ 关于提出的关切，例如见 [CCPR/C/KOR/CO/5](#)，第 51 段，以及 [CCPR/C/COL/CO/8](#)，第 33 段；军事观察和出于良心拒服兵役者集体行动组织和世界无战争组织提交的材料。

¹²⁴ *Connection e. V.* 组织提交的材料。

¹²⁵ 人权事务委员会，第 31 号一般性意见(2004 年)，第 7 段。

¹²⁶ 人权高专办，《出于良心拒服兵役》。

¹²⁷ 人权事务委员会，第 31 号一般性意见(2004 年)，第 7 段。

¹²⁸ 《公民及政治权利国际公约》，第二条第二款；人权事务委员会，第 31 号一般性意见(2004 年)，第 8 段；人权事务委员会，第 18 号一般性意见(1989 年)，第 10 段。

¹²⁹ 例如，人权事务委员会在 [CCPR/C/COL/CO/8](#) 号文件第 33 段中提出了这一建议。

¹³⁰ 见人权高专办，《关于切实落实参与公共事务权的准则》(2018 年)。

程开始之前做出任何正式的、不可逆转的决定。¹³¹ 各国应及时、全面和透明地传播这一进程的结果，并提供做出相关决定的依据和理由，并就如何考虑或使用了各方的意见、纳入了哪些内容、排除了哪些内容以及相关原因做出反馈。¹³²

四. 关于法律和政策框架的结论和建议

53. 需要再次作出政治承诺，普遍落实出于良心拒服兵役的权利。高级专员就此提出以下建议。

54. 各国应当在本国法律制度中承认出于良心拒服兵役的权利。按照国际人权法，国内法律基础应当：

- (a) 具有广泛性，承认受国际人权法保护的所有形式的思想、良心和宗教；
- (b) 适用于所有形式的兵役，包括志愿役和军事预备役，因为思想、良心和宗教可能随时间的推移而改变；
- (c) 适用于所有情况，包括武装冲突局势和动员期间；
- (d) 不以进一步的执行法律为条件；
- (e) 具有可诉性。

55. 承认出于良心拒服兵役的程序应以便利行使此项权利为目的。为此，各国应当执行前几次报告中所载建议。¹³³ 此外：

- (a) 各国应当考虑不经调查而接受出于良心拒服兵役的要求；或者，在另一种情况下：
- (b) 保留出于良心拒服兵役申诉调查制度的国家应审查其程序，确保这些程序维护对个人尊严的尊重，有利于保护出于良心拒服兵役权，仅限于查明相关信息，而不任意干涉有关人员的隐私，并受文职人员管控。

56. 为了促进对出于良心拒服兵役权的尊重，各国应考虑取消免服兵役者的强制性替代役。如果国家选择维持强制性替代役，这种强制服役应：

- (a) 与出于良心拒服兵役的原因互不抵触；
- (b) 为公共利益服务。具体而言，各国应当考虑在法律中明确规定替代役所要促进的公共利益目的；
- (c) 涵盖不同部门的各种替代办法，各国应当考虑酌情纳入公共部门以外的替代役。各国还应考虑如何将出于良心拒服兵役者对这些替代役的安置偏好纳入考量；
- (d) 避免带有惩罚性或歧视性。

¹³¹ 同上，第 70 段。

¹³² 同上，第 79 段。

¹³³ [A/HRC/41/23](#) 和 [A/HRC/50/43](#)。

57. 各国还应采取其他措施，尊重和确保出于良心拒服兵役的权利。为此，各国应：

(a) 避免不当限制出于良心拒服兵役权倡导者或出于良心拒服兵役者的权利；

(b) 采取适当措施，包括教育和培训，在相关公共行政部门和更广泛的社会中培养尊重出于良心拒服兵役的文化；

(c) 采取参与性方针，在受影响利益攸关方的参与下，制定和审查与出于良心拒服兵役有关的法律和政策。

58. 各国应尊重和保护来自第三国的出于良心拒服兵役者的权利，包括遵守不推回原则、国际人权法和难民法，以及落实和传播解释适用国际法的指南，如难民署《关于与兵役有关的难民地位申请的国际保护准则》。
