

중국 법제상의 여성인권*

김 현 경(金玄卿)

중국 인민대학교 법학원 조교수, 법학박사

< 목 차 >

- I. 서언
- II. 중국 여성인권 사상의 시대적 배경
- III. 중국의 여성참정권
- IV. 중국의 여성 교육권
- V. 중국의 여성노동권
- VI. 결어

I. 서언

중국은 근 현대의 역사적 배경 등으로 인해 한 동안 인권을 논하는 것이 그리 자유롭지 못한 시기가 있었다. 특히 文化 革命期를 거치는 동안 인권이란 자칫 서방의 것으로 인식되고 받아들여지는 경향이 짙었던 것 또한 사실이며 이로 인해 중국 법제상에 인권규정이 명문으로 표현되기 시작한 것은 그리 오래된 일이 아니다. 중국 최초의 헌법이 제정된 1954년 이래, 대대적인 헌법 개정작업은 1975년과 1978년 그리고 현행 헌법인 1982년도의 헌법까지 모두 네 차례에 걸쳐 이루어졌다. 그 중 헌법상에 인권조항이 삽입된 2004년의 헌법 개

* 심사위원 : 배병일, 이상욱, 양천수

투고일자 : 2009. 8. 29 심사일자 : 2009. 9. 12 게재확정일자 : 2009. 9. 25

정은 중국 인권법제사에 있어서도 중요한 의의를 지니는 개정이었다. 소위 인권 조항으로 불리는 제 33 조 “국가는 인권을 보장하고 존중한다(國家尊重和保障人權)”는 내용을 신설함으로써 중국 법제사상 최초로 인권이라는 용어를 법률에 명문 규정하게 된 것이다. 이러한 법제의 정비와 변화의 흐름에 앞서 중국 법제상 여성인권은 다른 인권분야에 비해 시대적 요청에 보다 일찍 순응하여 이에 대한 원칙 및 개념들이 일찌감치 법률로서 발현되기 시작하였으며 그 대표적인 예가 『부녀자권익보장법(婦女權益保障法)』 일 것이다. 그러나 이러한 여성 인권 사상 및 법제상의 여성인권의 현실로의 이행 및 접목을 위해서는 아직 해결해야 할 여러 법적 과제가 남아있는 것 또한 사실이다.

중국 현행 법제상의 인권체계, 특히 여성인권체계는 헌법을 정점으로 하여, 부녀자권익보장법을 골간으로 하고 혼인법, 상속법, 노동법 등의 법률에 관련 규정들이 산재해 있는 형태이다. 本稿는 중국 법제상의 여성인권 중 특히 가장 기본이 된다고 생각하는 참정권, 교육권, 노동권의 현황 및 문제점에 대해 살펴보고 이를 해결하기 위한 대책에 대해 논해 보고자 한다.

II. 중국 여성인권 사상의 시대적 배경

1. 중화인민공화국 수립 이전 시기 (1949년 이전)

중국 抗日戰爭시기의 여성문제에 관한 기존의 연구 성과는 많이 집적되어 있으나¹⁾, 항일전쟁시기의 毛澤東 인권사상에 대한 연구는 많이 진행되지 않은 편이다²⁾. 그러나 史料에 의하면, 毛澤東은 여성인권에 관해 일찌감치 관심을 보였으며³⁾, 이러한 관심은 延安政府 시절 여성의 가정 내에서의 남성과 동등한 지위, 혼인과 이혼의 자유 및 여성의 권리를 옹

1) 秦燕, 陝甘寧邊區婦女參加社會生產的理論與實踐, 載《人文雜誌》1992年第3期; 郝琦, 試論陝甘寧邊區婦女在抗戰中的主要貢獻, 載《延安大學學報》1995年第3期; 黃正林, 抗戰時期陝甘寧邊區的鄉村婦女, 載《近代史研究》2004年第2期, 참조.

2) 謝一彪, 石文玉, 論抗戰時期毛澤東的婦女人權思想, 載《甘肅社會科學》2005年第2期, p.108.

3) 謝一彪, 青年毛澤東的人權思想, 載《江西社會科學》2004年第9期, 謝一彪, 石文玉, 論抗戰時期毛澤東的婦女人權思想, 載《甘肅社會科學》2005年第2期, p.108에서轉載.

호하는 여성단체의 수립 등을 제창하는 신민주주의여성인권사상(新民主主義婦女人權思想)을 확립시키게 되었다.⁴⁾ 여성해방(婦女解放)으로 대변되는 이러한 毛澤東의 신민주주의여성인권사상(新民主主義婦女人權思想)은 1930년의 중국 “민법초안(民法草案)”에도 남녀평등, 혼인자주 등에 관한 규정을 두지 않고 있던 당시의 법제상황을 고려할 때 여성인권 법제화에 상당한 영향을 미칠 수 있는 사상적 토대가 되었음은 부인할 수 없다. 이러한 신민주주의여성인권사상(新民主主義婦女人權思想)은 1931년 毛澤東에 의해 반포된 『중화 소비에트공화국 혼인조례(中華蘇維埃共和國婚姻條例)』에 반영되어 혼인 기본원칙에 婚姻自由 및 一夫一妻를 명문 규정하게 되었다⁵⁾. 뿐만 아니라 1934년 同 條例를 기초로 하여 개정된 『중화 소비에트공화국 혼인법(中華蘇維埃共和國婚姻法)』에서 이러한 혼인에 관한 기본원칙들이 다시 한 번 강조되고 있음을 알 수 있다. 이 시기의 여성인권은 여성을 가정에서 해방시켜 사회에서 그 역할을 담당할 수 있는 부분에 초점을 두고 있으며⁶⁾, 남성과 동등한 성별의 차이가 없는 평등하고 동등한 양성평등을 주로 주안점으로 하고 있음을 특징으로 한다.

2. 중화인민공화국 수립 이후부터 개혁개방 이전 시기 (1949년 이후 1980년 이전)

중화인민공화국이 수립된 이후 정치 사회적으로나 법제상에 있어서도 여성의 사회적 지위 및 여성인권은 부단히 제고되었으며, 이는 新中國 건국 이후 제정된 법률들에도 나타나 있다. 즉, 중화인민공화국 최초의 법률인 『혼인법(婚姻法)』에는 일관되게 男女 兩性平等의 원칙을 관철하고 있어 당시까지도 민간에 성행하던 婚姻自主와 意思自治에 위배되는 혼인 관행들에 대해 합법적으로 제재를 가할 수 있게 되었으며 여성의 권리를 보호하고 여성인권을 보장하는 단초가 되었다. 그 후 1951년에 제정된 『노동보호조례(勞動保護條例)』에는 남녀 노동자에 대한 동등한

4) 謝一彪, 石文玉, 論抗戰時期毛澤東的婦女人權思想, 載《甘肅社會科學》2005年第2期, p.108.

5) 吳敏先, 石文玉, 論毛澤東婦女人權保障思想, 載《婦女人權研究》, 總第47期, p.25.

6) 謝一彪, 石文玉, 論抗戰時期毛澤東的婦女人權思想, 載《甘肅社會科學》2005年第2期, p.108-109.

노동권보호 및 여성 노동자에 대한 산전 산후에 관한 특수보호규정을 포함시켜, 여성이 사회참여 과정에서 받을 수 있는 부당한 대우를 근절시키기 위한 법적인 장치를 강구하게 되었으며, 여성의 신체적 특수성에 기인한 특수보호 개념을 처음으로 법률에 산입하게 되었다. 뿐만 아니라 1953년 2월에 통과된 『선거법(選舉法)』에 의하면 있어 남녀 公民 누구나 법률로 정한 법정연령에 도달하면 선거권과 피선거권이 있음을 규정함으로써 여성의 참정권을 법률로서 보장하게 되었다. 특히 1954년에 반포된 중국 최초의 헌법에 “여성은 정치적, 경제적, 문화적, 사회적 및 가정생활에 있어서 남성과 동등한 권리를 향유한다(婦女在政治的、經濟的、文化的、社會的和家庭的生活方面享有同男子平等的權利)”고 규정함으로써 국가 최 상위법인 헌법에 여성에 대한 권리보장을 규정하기에 이르렀다. 이 시기의 법률규정을 살펴보면, 이 전 시기의 女性解放을 모토로 한 여성인권 사상을 이어받고 있으며, 여성의 사회참여를 위한 법률적 토대를 완성하기 위해 주력하고 있다.

3. 개혁개방 이후부터 현재까지 (1980년대 이후 현재)

중국은 건국 이래 현재까지 법제상으로 여성인권을 점진적으로 제고하고 정비해 나가는 과정을 진행하고 있으며, 이는 즉 毛澤東의 신민주주의 여성 인권사상(新民主主義婦女人權思想)으로부터 鄧小平의 중국적 특색을 지닌 사회주의 여성해방이론(有中國特色的社會主義婦女解放理論)으로 이어지며, 이는 이후의 남녀 양성평등을 국가발전의 기본 국책으로 정하게 되는 계기가 되었다.

이러한 여성인권에 대한 시대적 배경으로 인하여 1980년대 이후 여성인권 사상은 보다 본격적으로 입법에 반영되고 법제에 발현되게 되었다. 즉, 1980년에 개정된 『혼인법(婚姻法)』, 1982년 개정된 『헌법(憲法)』, 1986년 제정된 『여성 노동자 건강보호 잠정규정(女職工健康保護暫行規定)』 및 1988년에 제정된 『여성 노동자 노동보호규정(女職工勞動保護規定)』 등이 그 예이다. 특히 1992년도에 제정된 『부녀자권익보장법(婦女權益保障法)』⁷⁾은 남녀 양성평등을 재차 천명하고 있으며, 법률이 부여

7) 중국 『부녀자권익보장법(婦女權益保障法)』의 법적효력은 헌법을 제외한 여성 권리보장과

한 여성의 특수한 권리와 이익의 보장을 거듭 강조하고 있다. 이 시기의 여성인권은 기존의 여성해방 즉, 여성의 가정에서의 해방 및 사회에서 역할 담당을 위한 남성과 동등한 성별의 차이가 없는 사회적 兩性平等 구현에 노력한 것과는 달리, 여성의 신체적 생리적 특수성을 고려한 特殊保護를 원칙으로 하고 있다. 그러나 이러한 단순한 여성의 신체적 생리적 기능만을 고려한 여성의 特殊保護라는 측면에서의 兩性平等 사상은 이후 여성을 보호되어야 할 대상인 연약하고 약한 소외계층으로 분류하는 오류를 범하고 있다는 지적과 비판이 대두되었다.

Ⅲ. 중국의 여성참정권

1. 중국의 여성 참정권 현황 및 문제점

중국 『헌법(憲法)』 제 34조 및 『선거법(選舉法)』 제 3 조에 의하면, 정치권이 박탈된 자를 제외한 중화인민공화국의 만 18 세 이상인 公民은 민족, 종족, 성별, 직업, 출신, 종교 신앙, 교육수준, 재산, 거주기간 등에 상관없이 모두 선거권과 피선거권이 있다고 규정하고 있다. 동 규정은 만 18 세의 公民은 정치권이 박탈된 경우를 제외하고 모두 정치적 권리를 향유할 수 있다는 규정으로, 이는 여성에게도 예외일 수 없다. 이러한 여성의 선거권과 피선거권 관련 규정은 여성의 정치적 평등을 구현하기 위한 가장 기본이 되는 조항으로, 여성이 국가의 주인으로서 자신의 권리를 지키고 제 몫을 다할 수 있게 하기위한 가장 기본적인 규정이라 할 수 있다.

그렇다면 이러한 여성의 정치적 권리를 실현하기 위한 헌법 및 선거법의 원칙적 조항 외에 중국 법률에는 어떠한 구체적 규정들이 있는지 살펴보면 다음과 같다. 즉, 『선거법(選舉法)』 제 6 조 1 항 및 『부녀자권의 보장법(婦女權益保障法)』 제 11 조에 의하면, 전국인민대표대회와 지방 각 급 인민대표대회의 대표로 적당수의 여성대표를 선출해야 하며 여성

대표의 비율을 점진적으로 증가시켜야 한다고 규정하고 있다. 뿐만 아니라, 『촌민위원회조직법(村民委員會組織法)』에도 이와 유사한 규정을 포함하고 있으며, 국무원에서 반포한 행정규장인 『중국부녀자발전요강(中國婦女發展綱要)』 및 부문정책(部門政策) 및 지방법규 등 법률문건에도 이러한 여성 참정권 보장에 관해 규정하고 있다.

그렇다면 법률이 규정한 적당수의 여성대표란 도대체 어느 정도의 수를 의미하는 것일지에 대해 의문이 제기된다. 이에 대한 중국 학계 및 실무계의 보편적인 견해는 개별적인 구체적 상황을 참작하여 그 구체적인 수와 비율을 정한다고 하고 있으며, 이 때 소위 “개별적인 구체적 상황”에 참작되는 요건들은 일반적으로 여성대표의 정치, 경제, 문화수준 및 정치소양 등을 들 수 있으며, 이러한 것을 종합하여 법률이 정한 “적당수”의 여성대표를 결정 하게 된다⁸⁾. 이때 특히 주의해야 할 점은 각 급 黨, 政, 인민대표대회, 정협 등의 지도계층에는 반드시 최소 한 명 이상의 여성을 조직에 포함시켜야 한다는 것이다. ⁹⁾

그러나 현 중국의 여성 참정권 현실을 살펴보면 여성의 참정비율은 1983년 이래 각 급 인민대표대회 중 여성대표의 비율이 21% 내외를 유지하고 있으며, 더 이상 증가하지 않고 현 수준을 그대로 계속 유지하는 정도에 머무르고 있다¹⁰⁾. 이는 1995년 UN 제 4차 세계 여성대회에서 채택한 “행동강령”에서 여성의 정치참여에 관한 권리와 결정에 관한 문제를 12대 중대 영역으로 확정 한 이래 UN이 제기한 여성 참정비율 30% 이상의 목표에도 상당히 미달하는 수준이다¹¹⁾. 또한, 여성 참정권의 내용 면에서도 직급이 낮을수록 여성간부의 수가 많으며, 보조적 업무에 종사하는 여성간부의 수가 많고, 또한 부 책임자(副職)가 많으며, 실질적인 권한을 가진 여성간부의 수가 적고 젊은 여성간부보다는 주로 고령층의 여성간부 위주로 구성되어 있다는 것을 그 특징으로 하고 있어 법률에

8) 許悅, 對中國婦女人權法律保護的思考, 載《哈爾濱學院學報》2006年12月 第27卷, p.40.

9) 각 급 黨, 政, 인민대표대회, 정협 등의 지도계층에 반드시 최소 한 명 이상의 여성을 조직에 포함시켜야 한다는 규정은, 현실 속에서는 오직 한 명의 여성대표들이 포함되는 현상으로 나타나고 있다.

10) 巫昌禎, 完善立法健全機制切實保障婦女參政的權利, 載于中華女子學院學報, 第16卷第5期, p.22.

11) 謝冬慧, 中外婦女權益保障制度的比較研究, 載《金陵法律評論》2007年秋季卷, p.148.

보장된 여성의 참정권이 잘 보호되고 실현되지 못하고 있음을 알 수 있다.

그렇다면, 여성 참정권이 헌법, 선거법 및 부녀자권익보장법 등 제 법률에 규정된 기본권임에도 불구하고 비록 중국 건국 이래 점진적인 발전을 보이기는 했지만 1980년대 이래 여성대표 비율이 담보상태를 나타내는 현재의 상황은 어떠한 이유에 기인한 것일까? 또한, 여성 참정권 실현의 구체적인 내용면에서도 여성이 단지 남성의 보조적이고 보충적인 역할에 머무르고 있으며 특히 젊은 연령층 여성대표의 수가 적은 이유는 어디에 있는 것일까? 이에 대해서는 크게 두 가지로 분류해 볼 수 있을 것이다. 첫째, 역사와 사회적인 요인을 이유로 들 수 있다. 중국은 수 천 년 역사 동안 이어 내려온 봉건적 사회구조로 인해 男尊女卑의 사상적 전통이 상당히 깊이 뿌리박혀 있어¹²⁾ 여성의 참정에 관한 편견이 서방 기타 국가에 비해 좀 더 큰 것은 사실이다. 이러한 부분에 대한 사상적 개조 노력이 사회 및 법률로도 구현되고 있으나 역사 및 사회전통에서 기인한 이러한 여성 참정의식에 대한 편견 및 여성 참정에 관한 의식수준의 결여는 단기간의 제고 노력으로 해결될 수 있는 것은 아닌 것 같다. 다른 하나는, 법률규정의 미비 및 이에 기인한 執行力の 약화에 그 이유가 있다고 할 수 있다. 여성의 참정권은 헌법 및 기타 법률에서 보장하고 있는 기본권임에도 불구하고 여성이 남성과 동등한 정치권을 실현하기 위한 구체적인 입법의 부재와 이로 인한 법률 집행에 문제가 야기되고 있는 것이 현실이다. 특히 여성권익에 있어서 가장 중요한 법률이라고 할 수 있는 『부녀자권익보장법(婦女權益保障法)』의 관련 규정은 상당히 추상적이고 모호하여 구체적인 법집행에 있어서 많은 문제점을 드러내고 있다. 뿐만 아니라 권리실현의 절차적인 면에 있어서도 보다 구체적이고 집행 가능한 법 규정의 정비가 필요하다 할 것이다.

2. 중국 여성참정권의 발전과제

여성 참정권의 법적보장에도 불구하고 그 실현에 있어서 문제가 되는

12) 楊大文, 改革開放以來的婚姻家庭立法與婦女權益保障, 載于《中華女子學院學報》, 2008年12月第20卷第6期, p.12.

점에 대해서는 앞에서도 살펴본 바와 같다. 이에 대한 대책 중 역사 사회적인 이유 외에 법률규정의 미비에 대한 보완책으로는 주로 다음의 몇 가지를 들 수 있다. 첫째, 여성 참정비율의 제고를 위해 관련법규 및 규정의 모호하고 추상적인 규정을 구체적인 비율이나 수치로 개정해야 할 것이다. 즉, 『부녀자권익보장법(婦女權益保障法)』 제 11 조, 부녀자의 선거권과 피선거권에 관한 규정에서 “적당수”의 여성대표 내지 “적당 명수”의 위원을 선발해야 한다는 규정에서 적당수에 대해 명확히 규정해야 할 것이다. 예를 들면, 30% 이상 또는 1/3 이상의 여성대표 선출을 명기하는 것도 그 한 예일 것이다. 이와 같은 규정은 『선거법(選舉法)』 및 『村民위원회 조직법(村民委員會組織法)』의 관련 규정에도 함께 적용할 수 있을 것이며, 보다 구체적인 법 규정들의 정비로 여성 인권 이론에서 그동안 추구해오던 차별적 평등에서 실제적인 평등 구현을 이루어야 한다고 생각한다. 둘째, 법률 집행을 위한 관련 절차의 정비. 법률에 규정된 여성 참정권을 보장하기 위한 절차의 보장은 여성참정권 보장을 위해 상당히 중요한 부분이라 할 수 있다. 이러한 절차 정비를 위해 여성 권의 보장 법률의 체계 정비와 아울러 절차정비에도 관련기관의 조치를 필요로 한다. 셋째, 사회성별의식에 관한 의식전환을 위한 노력이 법 규정에도 적용되어야 할 것이다. 예를 들면, 중국 『여성발전요강(中國婦女發展綱要)』의 관련규정에 의하면, “교육, 과학기술, 문화, 위생, 체육, 산아제한, 민정, 사법, 노동 및 사회보험 등 부문의 지도층에 우선적으로 여성 간부를 배치해야 한다”고 규정하고 있다. 이러한 규정은 “교육, 과학기술, 문화, 위생, 체육, 산아제한, 민정, 사법, 노동 및 사회보험 등 부문뿐 아니라, 경제, 법률, 금융관리 등 부문의 지도층에도 우선적으로 여성 간부를 배치해야 한다”고 그 규정범위를 기존의 남성위주의 영역에 까지 확대 규정 하는 것도 한 방법일 것이다. 넷째, 헌법, 노동법, 부녀자권익보장법 등에 보장된 남녀 참정권 및 노동권의 연령제한 철폐를 위한 법 개정의 필요성을 들 수 있다. 이는 현행 남성 간부의 경우 60세, 여성간부의 경우 55세 퇴직제도로 인한 여성 참정권의 기회불균등을 시정하기 위해 무엇보다 시급히 해결되어야 할 과제이다. 이러한 남녀 양성 불평등한 퇴직제도의 시행은 1950년대에 도입된 제도로, 당시의 시대적 상황이 반영된 것이나, 현재까지 이러한 제도를 시행함에 있어 여성의 노동권 및

경제상황에 대한 불평등 뿐 아니라 참정권의 평등한 실현을 위해서도 시급히 개선되어야 할 부분이다.

IV. 중국의 여성 교육권

1. 중국 여성 교육권의 현황 및 문제점

여성이 남성과 동등하게 교육받을 기회의 보장은 1995년 북경에서 개최된 UN 여성회의에서 통과된 행동강령 중 여성의 교육 육성의 실현을 위해 가장먼저 해결되어야 할 과제이기도 하다. 여성의 권리 및 여성인권을 논함에 있어서 여성의 교육받을 권리를 우선적으로 보장하여야 함은, 교육받을 권리가 보장되지 못한다면 여성의 취업권, 참정권 등 제 권리의 실현에 장애요소가 될 뿐 아니라 기타 이러한 권리 등의 보장과 실현에 대해 논할 수 있는 기초가 확립되지 못하기 때문이다¹³⁾. 특히 여성이 사회에서 남성과 취업을 위해 경쟁하게 될 때 불리한 입장에 놓이게 되는 원인도 일반적으로 여성의 교육받을 기회와 교육수준이 남성에 비해 저조하기 때문이며, 이러한 요인들로 인해 여성의 기타 권리들의 실현이 어려워지게 되는 것이다. 이러한 점으로 미루어 볼 때 여성에 대한 교육기회의 보장은 그 어떠한 권리보다도 앞서 실현되어야 할 중요한 권리인 것이다.

중국 여성의 교육권에 관한 입법현황을 살펴보면, 중국은 1949년 이래 지금까지 60 여년에 걸쳐 여성의 문화수준의 제고 및 교육권 확보를 위해 노력하고 있다. 이러한 노력들이 법률로 발현된 예는, 『헌법(憲法)』 제 46 조 1 항에 “중화인민공화국 公民은 교육을 받을 권리와 의무가 있다”고 규정함으로써 公民으로서 여성의 교육받을 권리에 대해 규정하고 있으며, 제 48 조에 여성은 정치, 문화 분야에 있어서 남성과 동등한 권리를 향유한다고 규정함으로써 여성의 문화교육권에 대해 보다 구체적으로 규정하고 있음을 알 수 있다. 또한 1986년에 교육 적령기 아동들의 9

13) 謝冬慧, 中外婦女權益保障制度的比較研究, 載《金陵法律評論》2007年秋季卷, p.142.

년제 교육비 면제 의무교육을 위해 제정된 『의무교육법(義務教育法)』 제 5 조 규정에 의하면, 만 6 세 이상의 아동은 취학할 수 있는 권리와 그 보호자의 아동에 대한 의무교육을 의무로서 규정하고 있어 여성 아동의 교육받을 권리를 명문화하였다. 뿐만 아니라, 중국은 1992년 여성권익에 있어서 헌법을 제외한 최고 법률효력을 지닌 『부녀자권익보장법(婦女權益保障法)』을 제정하여 동 법 제 3 장에 여성의 문화교육권에 관해 하나의 章을 할애하여 규정하고 있으며, 여성의 교육권 보장을 위한 정책 등을 통하여 여성의 기본권 중 하나인 교육권을 확보하려 노력하고 있다.

그러나 법제상의 여성교육권에 관한 제 규정에도 불구하고, 현실적으로는 사회 경제적 제약과 구시대적 관념의 예속 등으로 인해 아직까지도 여성의 교육수준은 남성보다 현저히 낮은 수준인 것이 사실이다. 이러한 현실을 반영하듯, 중국의 文盲 半文盲 인구의 70%가 여성이며, 또한 학비 등을 납부할 수 없어 중도에 학업을 포기하는 학업 중도포기 학생의 70% 이상이 여성인 것으로 조사되고 있다¹⁴⁾. 이러한 현상은 소수민족 거주 지구 및 빈곤지역 여성아동의 경우가 도시거주 여성아동의 경우보다 높게 집계 되고 있어 빈곤지역 및 소수민족 거주 지구 여성 아동의 교육권 침해가 보다 더 심각한 실정이다¹⁵⁾. 또한 법률규정이 상당히 원칙적이고 모호하며, 여성 교육권 확보에 무엇보다 중요한 재원마련 등에 대한 법적조치가 미흡할 뿐 아니라, 법적 책임주체가 명확하지 않은 등 여러 문제점을 안고 있다. 특히 교육받을 권리가 침해될 경우 교육권의 특수성 및 교육권침해의 여러 요인들이 혼재된 복잡성으로 인해 교육권 침해사건이 발생할 경우 현재의 경우 오직 행정소송절차나 일반적인 민사소송절차를 거쳐 해결하도록 되어있어 교육권침해 사례에 대해 보다 완전한 법적구제 및 법적 보장이 이루어지지 않고 있다. 이러한 예는 2001년 山東省棗莊市 고급인민법원의 “齊玉苓訴陳曉琪一案”을 판결함에 있어 최고인민법원의 의견을 구해 판결한 예에서도 알 수 있듯이 헌법에 보장된 교육받을 권리가 침해될 경우의 사법구제 절차가 아직까지 완전

14) 許悅, 對中國婦女人權法律保護的思考, 載《哈爾濱學院學報》2006年12月 第27卷, p.41.

15) 涂衛, 農村少數民族婦女受教育權平等的法律保障, 載于《中央民族大學學報》2007年第4期, p.78.

히 정비되지 못하고 있음을 반증한다 할 것이며, 교육권침해에 관한 소송절차 등에 대한 조속한 법제정비가 요청된다.

2. 중국 여성 교육권의 발전과제

중국 여성들의 남성과 동등한 교육받을 기회의 보장은 앞에서도 살펴본 바와 같이 헌법에 보장된 기본권이다. 그러나 공민의 기본권인 교육받을 권리의 특성에 대해서는 아직까지도 사회적 권리인지 아니면 문화적 권리인지 혹은 민사권리인지에 대한 문제에 대해서도 의견 통일되지 않고 있다. 교육받을 권리에 있어서 여성은 남성보다 그 기회에 있어서 보다 열악한 환경에 처해있는 것이 사실이며, 특히 빈곤층 및 도시 유동 인구 중 학비나 관련 비용(贊助費)의 미납으로 인해 학업을 중도 포기하는 교육적령기 아동의 70%이상이 여성인 현실적 요인들을 잘 파악하여 이에 대한 법적 행정적 조치가 이루어져야 할 것이다. 즉, 이러한 주요 요인들을 분석해보면, 전통적 사고방식에 기인한 요인, 가정 경제상황과 여성교육에 대한 인식부족 및 소수민족 지구의 언어교육 등의 특수상황 등을 고려하여 이에 대한 구체적인 조치가 이루어져야 할 것이다. 물론 현재까지 중국에서 빈곤지역의 실학 학생들을 위한 사회공익사업인 희망공정(希望工程; Project Hope) 및 전문적으로 실학여성을 구제하기 위한 춘뢰계획(春雷計劃; Spring Buds Project Spring Buds Program) 등의 사회공익사업들이 실행되고 있고 그 성과 또한 매우 큰 편이다. 그러나 이러한 공익사업에만 의존할 것이 아니라 정부차원의 행정조치 뿐 아니라 적합하고 구체적인 입법조치 등이 수반되어야 할 것이며 법률이 효과적으로 수행될 수 있는 사회환경 등이 조성되도록 노력해야 할 것이다. 실학아동의 대부분이 여성인 현실에서 이러한 법령에 “정부는 조치를 취하여” 이러한 일을 개선해 나가야 한다는 추상적이고 원칙적인 개념규정이 아닌 책임소재를 정확히 하여 이를 개선해 나갈 수 있도록 해야 할 것이다.¹⁶⁾

16) 물론 이미 2006년 9월 1일부터 시행된 신 의무교육법에 의하여 소학교와 중학교 9년간의 의무교육을 실시함과 동시에, 학비 및 기타비용을 받지 않고 도시유랑 아동의 교육환경개선을 위한 기숙학교 입교에 필요한 비용 지원 등을 위한 이른바 “양면일보(兩免一補)”정책이 2001년부터 정부차원에서 시행되고 있기는 하지만 이와 같은 정책 및 입

또한 여성 교육권에 관한 보장규정들이 헌법뿐 아니라 하위 법률 등에도 규정되어 있으나 이에 대한 보다 구체적인 규정으로 법 개정 및 이를 확충하기 위한 재원마련에 대한 대책이 요구된다 할 것이다. 뿐만 아니라 교육권의 특수성 등을 감안하여 교육권침해사례가 발생했을 경우의 사법구제절차의 정비 또한 요청된다 할 것이다.

V. 중국의 여성노동권

1. 중국의 여성 노동권 현황 및 문제점

중국『헌법(憲法)』 제 48 조 규정에 의하면, 중화인민공화국 여성은 정치적, 경제적, 사회적, 문화 및 가정생활 등 각 방면에서 남성과 동등한 권리를 향유하며, 국가는 여성의 이러한 권리를 보호하고 보장하여야 한다. 또한 남녀의 공평한 임금을 보장하여야 하며, 여성간부의 발골과 육성에 힘을 기울이도록 규정하고 있다. 뿐만 아니라, 중국『노동법(勞動法)』 제 3 조 규정에 의하면, “노동자는 평등한 취업 기회와 직업선택의 자유를 향유 한다”고 규정하고 있으며, 동법 제 5 조, 12 조, 13 조 등 많은 조문에서 여성의 노동권을 남성과 동등하게 보장할 것을 규정하고 있다. 또한, 『부녀자권익보장법(婦女權益保障法)』 제 4 장(제 22 절~제 29 절)에는 여성의 노동권과 사회보장권에 대해 명문으로 규정하고 있다. 뿐만 아니라, 중국의 『여성 노동자 노동보호규정(女職工勞動保護規定)』에 의하면, 여성 노동자의 임신, 출산, 수유기에 기본임금을 삭감하거나 근로계약(勞動合同)을 해지할 수 없다고 규정하고 있으며, 동 법 제 3 조에는 여성이 종사하기에 적합한 직종에서 여성 노동자의 채용을 거절할 수 없음을 구체적으로 규정하고 있으며 『노동조합법(工會法)』 등에서도 이에 대한 보장규정을 두고 있다.

그러나 현실은 여성의 취업 및 재취업의 기회가 남성에 비해 불리하며, 취업 여성이 종사하는 직종이 단순 일반직 및 보조적 업무인 비율인

경우가 많으며, 여성 노동자의 직장 내에서의 권리보장이 불안정적 이라는 문제점 등을 안고 있다¹⁷⁾. 뿐만 아니라 중국은 건국 이래 60 여 년 가까이 실시해온 근로자 퇴직제도의 운영에 있어서, 퇴직연령의 남성 60 세, 여성 50 세 내지 55 세에 대한 규정은 명확히 남녀차별적인 법 규정이라 하지 않을 수 없다. 근로자 퇴직연령에 대한 차이에 대해 당시는 여성을 고려한 차원에서 이러한 입법이 단행되었다고 주장한다 하더라도, 이러한 규정이 여성근로자의 퇴직 후 퇴직금의 차이 등 경제적문제로 직결될뿐더러, 일할 권리의 박탈 등 여성의 자기실현에 대한 기회와 권리를 현저히 침해하는 현 시점에서 이에 대한 법 개정이 요청된다 할 것이다.

2. 중국 여성노동권의 발전과제

중국 여성의 노동권 현황은 중국 건국 이래 꾸준히 보완 발전되고 있는 것은 사실이다. 특히 헌법의 평등이념에 따라 남녀 양성의 고용에서의 평등한 기회와 대우에 대한 보장을 실현하기 위한 법 규정의 보완작업 등이 그 동안 꾸준히 이루어져왔으며, 여성 노동자의 고용평등 및 사업장내에서의 모성보호 등의 내용을 담고 있는 노동법 및 여성권익의 전방위적인 보장을 내용으로 하고 있는 부녀자권익보장법 등의 제정 및 개정작업들은 여성의 권리를 다른 한 성과 동등하게 신장시키기 위한 법제 활동들이라 할 수 있다. 그러나 이러한 법 규정의 보완작업들은 사회의 발전과 그 발걸음을 같이하고 있다고 할 수 없으며 아직도 많은 부분에서 여성에게 불리한 규정들을 찾아볼 수 있다. 특히 여성근로자의 퇴직규정에 대한 남녀 불평등 조항은 그 동안 많은 토론과 개정노력에도 불구하고 가시적인 개정이 이루어지고 있지 않다. 이러한 법정 퇴직연령의 남녀불평등조항의 조속한 개정이 이루어져야 할 것이다. 뿐만 아니라, 현행법의 여성 노동권보호규정들은 아직까지도 상당히 원칙적이며 모호하고 추상적인 규정들로 이루어져 있어 이에 대한 해석상의 문제 및 법 시행에 있어서의 문제점들이 지적되어 온 바 이러한 법 규정들의 보다 구

17) 裴利華、陳秋紅，我國婦女勞動權益保障的現狀及對策研究，載《沈陽教育學院學報》2008年6月 第10卷第3期，p.78.

체적인 방향으로의 개정작업이 이루어져야 할 것이다. 또한, 현행의 여성 노동권 보호에 관한 법률 규정들을 살펴보면 여성의 생리적 특징에 기인한 보호규정이 대다수이며, 사회 성별의식이 중시되지 않고 있음을 알 수 있어 시대의 변화에 부응하지 못하고 있음을 알 수 있다. 이에 대한 연구와 개정작업이 요청된다 할 것이다.

VI. 결어

중국 법제상의 여성인권을 살펴보면 아직까지는 물론 법 규정의 모호함이나 책임소재가 불분명한 점 및 여성인권의 보장을 위한 재원확보 등에 대한 규정들이 명확하지 않은 단점과 해결해야할 많은 문제들을 안고 있다. 그러나 부녀자권익보장법의 제정 및 헌법상의 인권조항 산입 등 중국은 법제상의 여성인권에 대해 부단한 제고 노력과 개정작업을 진행해 오고 있다. 이와 더불어 현실적인 법적용 및 법의 실현을 위해 노력을 경주하고 있는 중이라 할 수 있다. 중국이 법제상의 여성인권 발전과 현실과의 괴리를 어떻게 좁혀나갈 것인가에 대해서는 앞으로 지켜봐야 할 부분이며, 이는 또한 중국 여성인권이 풀어가야 할 과제라 생각한다.

참고문헌

- 徐顯明 主編,《人權研究》第一卷,山東人民出版社2001年版
- 徐顯明 主編,《國際人權法》,法律出版社2004年版
- 莫紀宏、王禎軍、戴瑞君、王毅 著,《人權法的新發展》,中國社會科學出版社
2008年版
- 黃金榮 著,《司法保障人權的限度》,社會科學文獻出版社2009年版
- 林哲 著,《公民基本人權法律制度研究》,北京大學出版社2006年版
- 羅玉中、萬其剛、劉松山 著,《人權與法制》,北京大學出版社2001年版
- 劉海年 著,《人權與司法》,中國法制出版社1999年版
- 方立新、夏立安 編著,《人權法導論》,浙江大學出版社2007年版
- 李步云 主編,《人權法學》,高等教育出版社2005年版
- 龍翼飛,實現婦女權益與完善社會保障制度,載于《法學雜誌》,2004年第1期
- 秦燕,陝甘寧邊區婦女參加社會生產的理論與實踐,載于《人文雜誌》1992年第3期
- 郝琦,試論陝甘寧邊區婦女在抗戰中的主要貢獻,載于《延安大學學報》1995年第3期
- 楊大文,改革開放以來的婚姻家庭立法與婦女權益保障,載于《中華女子學院學
報》,2008年12月第20卷第6期
- 黃正林,抗戰時期陝甘寧邊區的鄉村婦女,載于《近代史研究》2004年第2期
- 謝一彪,青年毛澤東的人權思想,載于《江西社會科學》2004年第9期
- 謝一彪,石文玉,論抗戰時期毛澤東的婦女人權思想,載于《甘肅社會科學》
2005年第2期
- 吳敏先,石文玉,論毛澤東婦女人權保障思想,載于《婦女人權研究》,總第47期
- 任建英,我黨第三代人對馬克思主義婦女理論的創新與發展,載于《探索與爭
鳴》,2001年第6期.
- 李鳳蓮,陳伯英,論我國婦女權益的法律保護問題, 載于《齊齊哈爾大學學報》,
2008年第5期
- 巫昌禎,完善立法健全機制切實保障婦女參政的權利,載于《中華女子學院學報》,
第16卷第5期
- 孟鑫,當前我國女性就業弱勢問題的原因與對策,載于《理論前沿》,2002年第6期
- 許悅,對中國婦女人權法律保護的思考,載于《哈爾濱學院學報》,2006年12月第27卷

韓小兵，中國少數民族婦女參政權的法律与實踐，載于《黑龍江民族叢刊》，2005年6月總第89期

韓小兵，中國農村少數民族婦女參與基層決策和管理的法律思考，載于《西南民族大學學報》2004年第3期

涂衛，農村少數民族婦女受教育權平等的法律保障，載于《中央民族大學學報》2007年第4期

劉夢蘭，莫守忠，婦女教育弱者群體的法律問題初探，載于《湖南商學院學報》，2003年第5期

【內容摘要】

中國法制上的婦女人權研究

金玄卿

中國人民大學法學院

在新中國成立以后的相当長時期內，不僅在憲法上和法律上不使用“人權”概念，而且在思想、理論上將人權問題視為禁區。對人權概念法律地位的確認，中國經歷了諱言人權到政府文件予以確認、再到寫入國家憲法的發展過程。中國在2004年修改憲法時將“國家尊重和保障人權”寫入憲法，首次將“人權”由一個政治概念提升為法律概念。

中國法制上的婦女人權方面，建國后，中國婦女的社會地位發生了顯著變化，婦女的參政權、受教育權、勞動權等也得到了一定的法律保障。一個國家，其法律制度對婦女的保護水平，反映了這個國家的法制水平和文明程度。中國婦女人權在法制上的保障雖然隨着社會的發展而進步，但是目前為止在法律上的婦女人權還有很多法律漏洞需要完善。為了婦女權益的實現和保障，需要更加努力做好婦女權益保障工作，進行相應立法，採取積極措施，從而實現法律面前男女平等及國家的和諧發展。

關鍵詞：婦女人權；婦女參政權；文化教育權；勞動權；人權入憲

[Abstract]

Study on human rights of women in chinese's law system

Kim Hyun Gyoung,PH.D.

Assistant Professor

Renmin University of China Law School

During a long period since new china was founded, the constitution and other laws are lack of conception of "human rights",and the country's guiding ideology and theory saw human rights as a forbidden zone. However, china has experienced a developing process from daring not to speak human rights to affirmance in government's documents, and even to the chinese's contitution which was amended in 2004. By that timee, human rights was promoted from a political to law conception.

As to the women, the social status of women changed noticeably since foundation of new china. Women's political rights, rights to receive education and labor right got certain law protection. We should make it clear that a country's law system on portection of women reflects its' law level and civilization. Though more and more human rights of women have proteced, there are still many law loopholes in chinese's law system. In order to implement and protect chinese's human rights of women, maybe the goverment should take measures to constitute proper laws and carry out them strictly, only thar can realise equality of men and women, and the harmonious development of china.

Key Words: human rights of women; political rights of women; rights of culture and education; labor right; contitutional human rights