苏

启东

企业

女

职

工产

假后

遭

. 降 薪

支持

恢复原岗位

受

特

企

传递

惩

XX

络暴

力

犯

罪

的

政

# 破解惩治网暴难点 形成协同治理合力

主编 蔡敏 责编 何蒙 美编 杨杰 责校 杨晓彤 2023年6月21日 星期三

-专家解读惩治网络暴力违法犯罪指导意见(征求意见稿)

#### ■ 中国妇女报全媒体记者 王春霞

6月9日,《最高人民法院、最高人民检察院、公安部 关于依法惩治网络暴力违法犯罪的指导意见(征求意见 稿)》(以下简称征求意见稿)面向社会公开征求意见,备 受关注。征求意见稿有哪些亮点,如何更精准地依法惩 治网络暴力违法犯罪,中国妇女报全媒体记者采访了业 内专家。

> 西南政法大学法学院副教授陈小彪告诉 记者,目前网络暴力存在七个方面的特点,即 行为方式多样性、行为动机多元性、行为主体 分散性、行为后果叠加性、行为环节链条性、 行为对象随机性、侵害法益多重性。

陈小彪进一步解释,网络暴力行为主体 包括平台、通讯群组以及制造者、传播者、后 续信息加工者等各种行为个体,行为主体与 被害人之间可能呈现为熟人、陌生人等多种 类型关系。网络暴力后果不限于某种直接 后果,通常会叠加多重后果,其间也包括-些所谓的"善意"叠加以及被害人一定意义 上的"自陷"风险。网络暴力与传统物理暴 力不一样,其作用力往往呈现链条化,从最 初的制造到传播到叠加(群化)需要经历多 环节、去中心,因果流程呈现明显的链式结 构。侵害法益不限于名誉权,甚或侵犯生命 权、健康权,尤其是对精神法益存在较为明

治理网络暴力存在诸多难点。"网络暴力 如何成为一个规范概念,如何定义,如何定型 化网络暴力的行为构成,是依法打击网络暴 力的前提性问题。"陈小彪分析。

由于行为主体的分散化,可能导致责任 主体难以认定。由于行为对象的随机性,可 能导致被害人难以确定行为主体,加之网络 的匿名性和网络暴力的去中心性和群体化, 收集证据变得极为困难,自诉成功率极低。

网络暴力往往并不直接作用于肉体,而伤及的是精神,但 精神法益是否成为刑法保护法益,以及如何构建精神法 益的保护体系,从立法到司法、执法尚存诸多争鸣。

陈小彪认为,征求意见稿充分认识到网络暴力的危害 性,并彰显司法机关、执法部门依法惩治网络暴力、维护公 民合法权益的决心;有利于统一认识,提升公民守护自己 人格的信心,提升公安司法机关依法打击网络暴力的底 气;将提高网络暴力案件的公诉率,大大破解自诉难题。 此外,征求意见稿划清了网络暴力刑事、民事、行政的责任 界限,有利于形成刑法、民法、行政法协同治理合力。

在清华大学法学院教授劳东燕看来,征求意见稿向 全社会传递了最高司法机关严惩网络暴力犯罪、加强 网络空间治理的政策导向,将对全社会尤其是网上不 负责任的攻击性言论起到较好的威慑作用,值得肯定。

#### 在破解治理网暴两大难点问题上有突破

一方面,"网暴被害人维护自身权 益,取证面临很多问题。征求意见稿部 分地解决了取证难题。"劳东燕告诉记 者,侮辱罪、诽谤罪属于自诉案件,要求 作为原告的被害人在提出诉求的同时, 必须自己去收集证据,并对相应的事实 进行证明。同时,按照刑法第二百四十 六条第三款的规定,针对网络暴力,被 害人向人民法院告诉,但提供证据确有 困难的,人民法院可以要求公安机关提 供协助。不过,尽管有前述相应规定, 但前述规定并未得到真正落实。这次 的征求意见稿在落实公安机关协助方 面有一定的具体举措。

征求意见稿明确了"落实公安机关

协助取证的法律规定",公安机关应当根 据人民法院要求和案件具体情况,及时 查明行为主体,收集相关侮辱、诽谤信息 传播扩散情况及造成的影响等证据材 料。经公安机关协助取证,达到自诉案 件受理条件的,人民法院应当决定立案; 无法收集相关证据材料的,公安机关应 当书面向人民法院说明情况。

另一方面,征求意见稿对符合公诉 程序的侮辱罪与诽谤罪的成立要件作了 与时俱进的解读:要"准确把握侮辱罪、 诽谤罪的公诉条件"。对于网络侮辱、诽 谤是否严重危害社会秩序,应当综合侵 害对象、动机目的、行为方式、信息传播 范围、危害后果等因素作出判定;尤其 是,明确了五种情形应当认定为刑法第 二百四十六条第二款规定的"严重危害 社会秩序"

劳东燕说,在当前,对于"严重危害 国家利益"的侮辱、诽谤行为,公安机关 或检察机关提起公诉的动力机制比较 大,但是对于"严重危害社会利益"如何 认定存在争议。征求意见稿明确五种情 形,对于启动公诉程序会有帮助。

在劳东燕看来,明确公安机关协助 取证以及侮辱罪、诽谤罪的公诉要件, 是征求意见稿中最为亮眼的两条规 定。此外,劳东燕认为,征求意见稿明 确检察机关"加强立案监督工作"与 "依法提起公益诉讼",也是亮点。

### 严惩网暴要防止打击面扩大

"要形成实效,尚需进一步提升征求 意见稿对网络暴力治理难题、痛点的针 对性和实效性。"陈小彪建议,逐渐对网 络暴力行为的类型化和定型化做出探 索;明确网络暴力的全链条打击立场,夯 实网络治理责任主体的各类法律责任; 努力破解、析分网络暴力的因果流程密 码,科学建构网络暴力的因果归责模型, 尤其是网络暴力致人死伤案件的结果归 责规则建构;进一步明晰网络暴力案件 的自诉、公诉标准以及自诉、公诉的转化 条件,赋予网络暴力被害人的诉讼自决 权;探索精神法益的保护路径,明确精神 法益的权利属性和需保护性。同时,需 注意厘清公权力介入的合理性,力避过 度干预

征求意见稿对认定为刑法第二百四 十六条第二款规定的"严重危害社会秩 序"的前四种情形都规定了"影响恶劣" 的要件。"如何把握影响恶劣可能需要进 一步明确。如果这类案件媒体不报道或 不形成舆论事件是否就不属于影响恶 劣,从而不能提起公诉?"劳东燕提出了 自己的疑问。

就"严重危害社会秩序"的五种情形 而言,劳东燕分析,第一项是针对特定被

害人,要求"造成被害人精神失常、自杀 等严重后果,影响恶劣的",第2、3、4、5 项分别是以普通公众为侵犯对象,属于 多人、多次或其他严重危害社会秩序情 形。按照目前的规定,针对特定被害人 的网暴,造成被害人严重抑郁或失业的, 就不一定能够进入公诉程序;即便引起 被害人精神失常或自杀,但没有造成恶 劣社会影响的,可能也会被认为不适用 公诉程序。针对特定被害人的情形,是 否应增设其他启动公诉的情形,值得进 一步考虑

在劳东燕看来,征求意见稿的规定 受制于现行的立法框架。在涉及侮辱罪 与诽谤罪的情形中,"严重危害社会秩 序、国家利益"是提起公诉的前提。

侮辱罪、诽谤罪原则上按自诉来处 理,是基于传统线下社会的现实需要作 出的规定。传统线下社会中的侮辱、诽 谤行为,通常是发生在熟人圈子,影响范 围比较小,会较多地考虑以和为贵,赋予 被害人是否决定提起自诉的权利。

网络时代是否已经不具备以往立 法的现实条件,不应再维持以自诉为原 则以公诉为例外的做法值得进一步的

劳东燕认为,网暴的根源是社会性 的,如果仍然采取传统上个人导向的维 权机制,侵害的发生机制与法律的救济 路径之间就会存在错位。

涉及网络暴力,立法上应考虑进行 修改,将通过信息网络实施的侮辱、诽 谤犯罪,原则上改为公诉,同时允许将 放弃公诉的权利留给被害人,以适应网 暴行为的社会发生机制。

征求意见稿规定,"要重点打击恶 意发起者、组织者、推波助澜者以及屡 教不改者。"劳东燕告诉记者,网络暴力 参与者可能特别多,选择打击哪些人, 公安机关的自由裁量权会比较大。

在前述四种行为人类型中,什么是 "推波助澜者"并不明确,随便调侃可能 都会被认为是推波助澜者,从而被追究 刑事责任。但是,这又会带来另外的问 题。如果当事人有犯罪记录,个人、家 庭甚至子孙三代都会受到影响。在公 众呼吁严厉打击网暴的大背景下,如何 节制行使公权力值得思考。

要防止刑法打击面过于扩大的问 题。开展网络暴力的法律治理,不能 解决了一个问题,又引发其他的社会

维权工作

重庆市长寿区妇联积极 开展走访座谈

## "护未"上门寻良策 预防犯罪纳新招

#### ■ 中国妇女报全媒体记者 任然

近日,重庆市长寿区妇联刘江红、周艳两位 副主席带着区妇联维权干部一行来到长寿区检 察院、区法院座谈,邀请"美凤大姐"线上妇联主 席王凤敏交流,认真贯彻落实市妇联第六次妇 代会和长寿区未成年人保护暨预防未成年人犯

座谈会上,"联合"成了预防未成年人犯罪 工作的高频词。长寿区检察院检察官提出了 建议:希望妇联能够与司法机构签订第三方协 议,联合开展附条件不起诉的社会调查和实地 走访、临界预防的跟踪督促和帮教矫正、特殊 群体的家庭教育和关爱帮扶,帮助司法部门摸 清情况、上报动态、提醒异常。对于因案致贫 的被害人,除司法救助以外,希望妇联也能给 予综合救助。

刘江红积极回应,妇联争取以最优的方式 与司法部门合作。对涉诉讼案件中发现的生 活困难儿童、事实无人抚养儿童、家庭监护缺 失儿童、家暴受害儿童等重点群体协同相关部 门实施精准帮扶。

结束检察院的征求意见座谈会,区妇联又 来到了区法院。区法院审管办法官助理郑林芬 等干警提出,希望区妇联能发动热心人士参与 到未成年人犯罪的心理健康工作中来。同时提 出了关于家庭教育、爱心结对和寻找"最美家 庭"等方面的建议。当听到区妇联提到准备在 全区推广"防性侵操"的打算时,现场参加座谈 的人都表示这是保护未成年人的一个好方法。

"美凤大姐"线上妇联是全国首个家政从业 人员线上妇联,凝聚了近300位长寿及周边区 县的家政大姐。"美凤大姐"线上妇联主席王凤 敏告诉区妇联,希望能在区妇联的指导下,成立 预防未成年人犯罪小分队,大姐们和雇主共同 学习家庭教育促进法,将家长应该承担的主体 责任以及加强亲子陪伴等科学养育举措讲给雇 主家人听,用"小声音"说出家庭教育"大道 理"。周艳很赞成王凤敏的提议,表示将为"美 凤大姐"预防未成年人犯罪小分队开展活动提 供人力、物力、场地和家庭教育资源的支持。



6月16日,学生们在 法治游园会上观看制作法 治文化为主题的剪纸。

当日,在浙江省德清 县地理信息小镇德清国际 会议中心,以"心心相融迎 亚运 法护平安向未来"为 主题的浙江省"2023年青 年普法志愿者法治文化基 层行"正式启动。启动仪 式现场,德清县各乡镇、街 道多部门的青年普法志愿 者进行宣誓,现场还举行 了法治游园会等系列普法

新华社记者 徐昱/摄

### 地方修算

河北省秦皇岛市海港区天洋新城社区实现社区婚姻家庭纠纷、 离婚率"双降"

# 党建引领婚调全过程 推动纠纷化解解民忧

#### ■ 中国妇女报全媒体记者 周丽婷

"谢谢社区、谢谢妇联,让我们俩又能 好好过日子,我也能放心生活了。"目前, 河北省秦皇岛市海港区天洋新城社区一 位妇女向妇联表达了她的感谢。原来,这 位妇女是再婚,不久前因意外受伤,丈夫 不愿意照顾并提出离婚。于是,她向社区 妇联求助。社区妇联立即制定调解方案, 一方面,找来专业律师向丈夫宣讲《中华 人民共和国妇女儿童权益保护法》,从法 律角度提醒丈夫应尽义务;另一方面,及 时介入心理疏导,劝导夫妻双方打开心 结,最终丈夫同意照顾妻子到痊愈,挽救

了这个再婚家庭。 这是海港区社区妇联调解处理的婚姻 家庭矛盾中的一个小事例。今年以来,秦皇 岛市海港区天洋新城社区妇联积极探索婚 姻家庭纠纷调解工作的新思路新方式,下足 婚调"功",化解在源头,社区家庭婚姻矛盾 纠纷案件及离婚率大大下降。

海港区天洋新城社区坚持党建引领调 解工作全过程的工作原则,建立了由楼院 党支部书记、社区妇联干部、业委会主任、 社区法律顾问、网格员、管片民警组成的人 民调解组织。以党员为骨干建立了"红色 调委会""红色民调小组""红色法律志愿服 务队",构建了社区一网格一楼栋一单元的 网格化管理架构。调解人员每天走进网 格,倾听群众心声,了解群众诉求。社区妇 联与区法院、区检察院、区婚调委、吴秀萍 律师事务所共同建立了以党员为骨干的红 色法律志愿服务队,每月第一个周五志愿 服务日在社区进行婚姻家庭法律知识宣 讲,向居民提供现场法律咨询、电话咨询等

为解决婚姻家庭纠纷不易发现不易排 查的难题,社区妇联依托网格化管理平台 创建"一键呼叫"小程序。社区网格员通过 在网格内与群众谈心,发现隐藏的家庭婚 姻矛盾,一对一开展调解工作。在调解过 程中,根据家庭矛盾点向服务对象进行普 法宣教,特别是对有家暴情况的家庭成员, 讲法在前讲理在后讲情收心;做到不先入 为主,不偏听偏信,保持公平、公正的立场 去倾听。

在社区一站式服务大厅,设置"周慧霞 调解工作室""党员先锋调解岗",随时受理 居民诉求,对涉及婚姻家庭纠纷的个人家 庭隐私问题采取首问负责制,对有难度的 调解案例转介书记调解室帮助调解,全程 负责并跟踪随访。社区妇联还建立了"心 灵驿站",由市委政法委联系心理卫生协会 专业心理咨询师对接到社区坐班服务。同 时,专业心理咨询师为家庭提供家庭责任、 亲子关怀的心理疏导,用亲情化解矛盾,用

#### ■ 中国妇女报全媒体记者 茹希佳

随着我国生育政策的放开, 规定一对夫妻可以生育三个孩 子,对于想要多个孩子的家庭来 说无疑是个福音。但职场女性怀 孕或产假后可能面临的不公平待 遇,让许多准妈妈望而却步。最 近,江苏省启东市的李女士就遇 到了这样的糟心事,她产假后回 归公司,却发现自己被调岗降薪, 公司则认为调岗是其合理行使用 工自主权。双方争执不下,闹到 法院,日前,江苏省启东市人民法 院审结了这起劳动争议案件。

#### 无故调岗降薪申请仲裁 获支持

李女士原是当地一置业公司 的销售经理,其与公司订立的劳 动合同明确约定了销售经理的工 作岗位、工资标准等内容。2022 年4月李女士开始休产假,同年9 月产假期满后返回工作岗位。不 料,其销售经理一职已由他人担 任,自己则被口头通知到公司行 政管理部门担任副经理。岗位调 换了,薪酬也随之降了下来。李 女士的工资从原来的月薪 1.5 万 元,降到不足1万元。这让李女士 十分郁闷,便找公司交涉,但没有 任何结果。

于是,李女士向当地劳动仲 裁委员会申请仲裁,要求公司继 续履行原劳动合同并支付其相应 的差额工资。劳动仲裁委员会支 持了李女士的仲裁请求。但公司 坚持认为李女士休产假导致公司 销售经理一职空缺,公司根据企 业经营需要,有权对缺岗人员进 行补足,这是经营自主权的表现, 其调岗行为合情、合理、合法。置 业公司不服仲裁裁决,遂一纸诉 状起诉至法院,请求法院确认其 调岗行为合法,且无须支付产假 期间的差额工资。

#### 公司反告,两审法院均 支持女员工

中国妇女报全媒体记者了 解到,该案件的承办法官是江苏 省启东市人民法院民事审判第 一庭副庭长王珊珊。作为启东 市妇联执委,在平时的工作中, 王珊珊接触到许多涉及女性劳 动权益遭受侵害的案例,每当遇 到这类情况,她总是坚定地维护 妇女的合法权益。

启东市人民法院经审理后认 为,李女士与置业公司签订的合 同是双方真实意思表示,合法有 效,对双方均有约束力。用人单 位与劳动者应当按照劳动合同的 约定,全面履行各自的义务。用 人单位如需变更劳动合同约定的 内容,应当遵照《中华人民共和国 劳动合同法》第三十五条中"用人 单位与劳动者协商一致,可以变 更劳动合同约定的内容。变更劳 动合同内容,应当采用书面形式'

的规定。李女士在休满产假返岗工作后,该公司未征 求李女士意见而单方面将其工作岗位从原销售经理调 整变更为行政副经理,两岗位的职业技能与职务存在 着明显的差别,工资水平亦与之前并不相当,侵害了劳 动者的合法权益,故李女士有权要求置业公司履行双 方原劳动合同,由李女士继续担任销售经理一职并享 受原岗位的工资及相关福利待遇。对置业公司要求确 认其调岗行为合法且不支付差额工资的诉讼请求,法

院不予支持。 该案宣判后,置业公司不服提起了上诉。江苏 省南通市中级人民法院经审理认为,一审法院判决 认定事实清楚,适用法律正确,依法判决驳回上诉, 维持原判。

### 拿起法律武器维护自身合法权益

王珊珊告诉记者,企业根据生产经营需要,合理调 整员工的工作岗位、工作内容、工资标准等是企业用工 自主权的重要内容,不仅有利于维护用人单位的高质

量发展,也有利于促进劳动关系的稳定。 但是,企业行使用工自主权应当遵守法律的规 定,遵循诚实信用原则,在调整员工岗位时应当和员 工友好协商,重视员工的正当权益,确保调岗调职的 合法性、合理性。特别是对处于孕期、产期和哺乳期 的女职工,《中华人民共和国劳动合同法》《中华人民 共和国社会保险法》《中华人民共和国妇女权益保障 法》等多部法律作出了一系列特别保护的规定。女职 工在"三期"内的,用人单位不得随意降低工资、限制 晋级晋职,甚至辞退女职工,否则将视为违法解除劳 动合同,员工可要求继续履行合同或主张双倍的经济 赔偿金。

启东市妇联主席杨丽华介绍,"这个案件具有典 型性、示范性,妇联始终在关注着,也很高兴看到这样 的判决结果。"目前,我国已经建立了包括一百多部法 律在内的全面保障妇女权益的法律体系,特别是女职 工在孕期、产期和哺乳期内的,受到法律的特别保 护。如何保障妇女的合法权益与尊重企业用工自主 权,需要法官综合考虑案件的事实、法律规范、公序良 俗,作出符合社会主义核心价值观、法律效果与社会 效果统一的裁判。"一方面,我们鼓励女员工对直接或 变相损害其合法权益的行为,应该勇敢地拿起法律武 器,维护自己的合法权益;另一方面,我们也提醒用人 单位在行使企业用工自主权的同时,应遵循合法、合 理用工的原则,牢记用人单位应承担的社会责任。"杨