

“十一五”国家重点图书出版规划项目



民权学子文丛
The Library of Civil Rights

刘培峰 ◎著

Freedom of Association and Its Restrictions

结社自由 及其限制

Freedom of Association and Its Restrictions

Freedom of Association and Its Restrictions

结社自由 及其限制

刘培峰 ©著



社会科学文献出版社
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS(CHINA)

图书在版编目 (CIP) 数据

结社自由及其限制/刘培峰著. - 北京: 社会科学文献出版社, 2007. 7

(民权学子文丛)

ISBN 978 - 7 - 80230 - 718 - 6

I. 结... II. 刘... III. 社会团体 - 研究 - 中国 IV. D66

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 087653 号

· 民权学子文丛 ·

结社自由及其限制

著 者 / 刘培峰

出 版 人 / 谢寿光

出 版 者 / 社会科学文献出版社

地 址 / 北京市东城区先晓胡同 10 号

邮政编码 / 100005

网 址 / <http://www.ssap.com.cn>

网站支持 / (010) 65269967

责任部门 / 社会科学图书事业部 (010) 65595789

电子信箱 / shekebu@ssap.cn

项目经理 / 王 绯

责任编辑 / 秦 风

责任校对 / 杨晓星

责任印制 / 盖永东

总 经 销 / 社会科学文献出版社发行部

(010) 65139961 65139963

经 销 / 各地书店

读者服务 / 市场部 (010) 65285539

排 版 / 北京中文天地文化艺术有限公司

印 刷 / 北京智力达印刷有限公司

开 本 / 787 × 1092 毫米 1/20 开

印 张 / 17.6

字 数 / 211 千字

版 次 / 2007 年 7 月第 1 版

印 次 / 2007 年 7 月第 1 次印刷

书 号 / ISBN 978 - 7 - 80230 - 718 - 6/D · 214

定 价 / 30.00 元

本书如有破损、缺页、装订错误,

请与本社市场部联系更换



版权所有 翻印必究

民权学子文丛总序

编出“民权学子”的书，是藏了许久的心愿。临到付梓，却犹豫起来。连这篇序文，也似乎有些难以着墨。

环顾我们居住的社会，可以说，在这个称作 21 世纪的纪元伊始，中国已悄然步入权利的时代。记得美国有位学者写过一本书，叫《权利的时代》，阐述的大体都是些西方的权利标本，谓之“时代”，体现了被视为先进文明典范的欧美传统对非欧美传统发出的某种文化召唤。十多年前，我和学友们也出过一本书，叫《走向权利的时代》。那个时候，我们的确蹲下身子，怀抱理想主义的虔诚与苦痛，细心观察中国社会发展过程中的公民权利，但我们脑子里想象的权利时代，却还是西方的模子。这样一来，我们描述中国公民权利生长的学术努力，就成了对西方模子在中国境域里运用、解释或变异的样本的寻觅。我们试图缓解民众权利苦难的政治心愿，也容易被当作对西方某种时代召唤的响应。现在，我们真的步入了一个

可以称作“权利时代”的社会。可是，还来不及踌躇满志，便发觉，中国社会里实际发生的情形远远超出了我们的预想和期望。

我们看到，当代中国，权利话语在涂改文明，也在更新文明；在改写历史，也在创造历史。宪法汇聚的权利能量伴随经济社会发展而快速释放，善恶美丑似乎都期待借助权利来获得力量；人的尊严和价值给权利以道德支撑，但人们对尊严和价值的觉悟、表达和要求，凭借更多的，却是国际国内法律里的权利知识，而不复为欧美历史上的宗教启蒙和哲学宣言；国家和政府积极推动现代法制建设和权利知识普及，但政府及其机构和成员本身又成为与日俱增的权利诉求和法治诉求的对象；市场经济的运行和社会结构的巨变，极大地增进了公民个人和社会组织的实际利益和自由，但安放利益、容许自由的空间有限，保障利益、实现自由的资源匮乏，加上贫富差距拉大，又骤然增加了经济风险和社会紧张。同时，利益需求多元、思想观念多样、社会流动加快和法律知识普及，造就了一批批权利意识浓厚的“新人”。他们埋头苦干，四处活跃，或声名显赫，或富甲一方，既希望用平等权利来装备自己，又热衷于依靠特权来积聚财富和能量；既偏好以司法为最终诉求，并怀抱政治参与的热切愿望，又不惜以违法的、不正当的方式来保护和扩展自己的利益；既少有权利的满足感，又缺乏平等待人的观念和对社会的责任感。还有，民本文化传统因民权思想的阐扬而愈加激越，但在整体上，文化尚在复兴，哲学依然贫困，民权还缺少必要的理论滋养；意识形态和社会制度由于不断注入权利因素和法治理念而孕怀革故鼎新

的巨大动力，但时代的婴孩还在疲惫的母体里寂然生长；权利和自由虽然获得法律的认可，却又面临着如何能够在道德体系和政治原则里找到恰当的位置，如何能够被赋予促进发展、营造和谐的新内涵……

这是一个在中国历史和世界历史上都不曾有过的独特时代。既充满自由与梦想、光明与希望，又充满私欲与罪恶、矛盾与荒诞。不论对于中国，还是对于世界，这个时代都提供了一种新的体验。它需要深刻独到的学术阐释，也需要为民请命的赤诚呐喊；需要融会贯通的理性言说，也需要荒野独行的自由批判。

权利时代是青年的时代。唯有青年，才是新时代最好的阐释者、言说者、呐喊者和批判者。赶上权利时代的青年是幸运的。赶上权利时代的法学青年更是幸运的。他们或许没有八九十年代青年特有的清纯、真挚与苦痛，但他们粗糙里透着大气，平淡中显出从容。他们有权利也有条件更加自由地思想和行动，而且，他们的思想和行动更具备智识和理性，更富有继往开来、激扬文明的深邃蕴涵。因为，公平正义，从来没有像今天这样成为一个最为紧迫也最富魅力的时代课题；实现公平正义，从来没有像今天这样必须诉诸法言法语而非个别关怀乃至暴力革命；研习法学，从来没有像今天这样贴近实践，直面苍生，这样怀抱贫苦农人、下岗职工、民工子女等弱势人群的愿景，这样背负缔造宪政法治、润泽万世太平的使命。

宋儒张载把“为往圣继绝学、为万世开太平”作为士子的使命。对于法科学子来讲，“继绝学”或陈命过高，“开太平”却十分现实。

庄子把太平视为“治之至”，古人所谓“太平策”不外乎治国安邦之策。我们担负的时代使命，说到底，不过是把治者的太平转换为天下的太平，把心性的太平转换为制度的太平。在这个转换过程里，民权乃是一个关键。传统的治道学问也只有走到人权法治宪政这一步，方能真正开出太平。法学是一门实践科学，不宜空谈，也无以空谈。古代罗马人把法学称作“关于正义与非正义的学问”。非正义乃是人类的一种社会疾病，法者如医，当以祛除疾病为职，匡扶正义为命。我们经常说，要维护好、实现好、发展好最广大人民群众的利益，用法律语言讲，就是要维护好、实现好、发展好公民生存、自由、参与和追求幸福的基本权利，就是要保障民权。此乃当世最大的正义。倘若法学不能在维护人的尊严和价值、促进民权上有所担当，也将陷自身于不义。

这套丛书是专为研究民权的青年学子设立的，她受到时代精神的感召，更受到青年精神的感染。中国社会科学院法学研究所素有研习权利的风气，尤其是从1998年开始招收人权研究方向的博士生并设立若干关于权利保护的课题以来，涌现出一个集中关注权利问题的青年学子群体。他们的追求大胆、前卫而不失高洁，他们的作品如同初升的太阳，新鲜、幼稚但富于生命的活力。每当看到学生一批又一批毕业，论文一篇又一篇出笼，我不免喜忧参半。和许多为师者一样，对于学生们发表作品，我总是怀揣几分担忧。这情形，就好比担心自己的孩子过早与社会上各色人等交往。时下的出版物市场里，出书出名的诱惑很大，速出、速名、速朽的进度都加快了。

不久前给三联书店提交《中国民权哲学》校样时，我曾不禁跋以“出书何为”来反问自己。所以，我不大愿意看到学生们在学成前就急忙著书立说，在毕业后就急忙罗文出书，总是劝他们把文章多放一放，多磨一磨，除非温饱燃眉。现在看来，学生们大多能守住这个规矩，尽管其中有的已和我年龄相近。最近，承蒙出版界人士垂注桃李，设坛奖掖，和学生们商议后，决定开始着手编辑这套丛书。

编入该丛书的作品，主要是中国社会科学院的有关博士论文和博士后论文。今后，希望有更广范围的成果能够编入其中。

写至此处，歇笔凝思，我仿佛听到，旧世纪晚钟沉重的鸣唱依旧在寒夜苍茫的大地回荡。蓦然回首，窗外已是新世纪晨曦一片片羞涩的灿烂。是序。

夏 勇 谨识

2005年初春清晨

目 录

绪论 问题与方法	1
一 结社自由问题的提出和研究的意义	3
二 研究现状和存在的问题	15
三 研究方法及本书的基本框架	27
第一章 结社自由的概念分析	33
引言 概念分析的基本理路	35
第一节 结社自由的概念	40
一 结社自由的含义	40
二 更进一步的分析	58
第二节 结社自由的价值取向	67
一 结社自由的价值取向	67
二 结社自由的后果：公共领域和公民社会的形成	78

83	第二章 结社自由理念和制度演进的历史分析
85	引言 历史分析的逻辑与方法
87	第一节 前资本主义时期社团发展的成因和启示
87	一 传统社会社团的成因
92	二 传统社团的特点
94	三 传统社团的启示
98	第二节 近代社会发展与结社自由
98	一 社会结构转型和结社自由
101	二 近代结社自由理念和制度发展的历程
105	三 结社自由的国际人权标准
115	四 当代结社的新特点
117	五 结社自由发展的两种模式
123	第三章 结社自由的功能分析
125	引言 功能问题的提出
127	第一节 结社自由与个人德性的成就
127	一 结社自由与个人德性的成就
135	二 结社自由与个人需要的满足
140	三 结社自由与公共道德
141	四 结社自由是个人权利实现的重要方式
143	第二节 结社自由与社会参与、社会动员

一	社会结构分化与结社自由	143
二	社团参与公共生活的两种模式	150
三	结社自由与民主	160
第三节	结社自由与社会治理	164
一	结社自由与社会治理	164
二	社团参与治理的理论基础	168
三	社团参与社会治理的主要方式	174

第四章 结社自由的制度分析 179

引言	制度分析的基本问题	181
第一节	结社自由的限度	183
一	结社自由的外在限度	183
二	结社自由的内在限度	196
第二节	结社自由的限制	215
一	结社自由的宏观限制	216
二	社团活动的微观限制	231
第三节	社团管理的模式选择	233
一	社团管理的两种思路	233
二	社团管理的两种模式	237

第五章 结社自由和中国的社团立法 243

引言	中国结社自由问题的背景	245
----	-------------	-----

4 结社自由及其限制

247 第一节 中国社团的现状分析

247 一 社团发展的历史背景

255 二 社团数量和样态的分析

262 三 社团发展中存在的问题

270 第二节 社团立法状况和存在的问题

270 一 社团立法史的简短回顾

276 二 秩序中心主义及其后果

280 三 现行社团立法的总体情况

289 四 法律缺位与观念滞后：对现行社团立法的评价

298 第三节 中国社团立法的若干原则性思考

298 一 技术导引与治道变革

303 二 观念变革与制度完善

311 结 语 认真对待结社自由

318 参考文献

331 后 记

Contents

Introduction; Issues and Methods	1
I . The Issue of Freedom of Association	3
II . Status Quo and Problems	15
III . Main Content of this Book	27
Chapter One Conceptualized Understanding of	
the Freedom of Association	33
I . Introduction; The Method of Conceptualized	
Analysis of the Freedom of Association	35
II . The Concept of the freedom of Association	40
1. The Meaning of the Freedom of Association	40
2. Further Analysis	58
III . Value Orientation of the Freedom of Association	67

2 结社自由及其限制

67 1. Value Orientation of the Freedom of Association

78 2. Consequence of the Freedom of Association

—the Formation of Public Sphere and Civil Society

83 Chapter Two Historical Analysis of the Evolution of the Idea and Mechanism of the Freedom of Association

85 I . Introduction: Logics and Method of Historical
Analysis

87 II . Causes and Revelations of the Traditional
Association

87 1. Emergence of Associations in Traditional Society

92 2. Characteristics of Traditional Associations

94 3. Revelations of Traditional Associations

98 III . Modernization and Its Influence on the Freedom of
Association

98 1. The Transformation of the Social Structure and
the Freedom of Association

101 2. The Development of the Idea and Mechanism of
the Freedom of association in Modern Society

3. International Human Rights Standard with Regard to the Freedom of Association	105
4. New Characteristics of Association in the Contemporary World	115
5. Two Models of the Development of the Freedom Association	117

Chapter Three Understanding the Function of the Freedom of Association	123
I . Introduction; The Analytical Function	125
II . Freedom of Association and the Formation of the Individual Virtue	127
1. Freedom of Association and the Formation of the Individual Virtue	127
2. Freedom of Association and the Satisfaction of Individual Needs and Self Development	135
3. Freedom of Association and Public Morality	140
4. Freedom of Association as an Important Way of Fulfillment of Individual Rights	141
II . Freedom of Association, Social Participation and Social Mobilization	143

4 结社自由及其限制

143 1. Social Structural Differentiation and the Freedom of Association

150 2. Two Approaches to the Participation by Associations in Public Life

160 3. Freedom of Association and democracy

164 III. Freedom of Association and Social Governance

164 1. Freedom of Association and Social Governance

168 2. The Theory of Participation by Associations in Governance

174 3. Main Forms of Participation by Associations in Governance

179 Chapter Four Understanding the Freedom of Association from the Institutional Perspective

181 I. Introduction; Basic Issues of Institutional Analysis

183 II. The Limitation of the Freedom of Association

183 1. Outer Limitation of the Freedom of association

196 2. Inner Limitation of the Freedom of Association

215 III. Restriction on the Freedom of Association

216 1. Macro-restriction on the Freedom of Association

2. Micro-restriction on the Freedom of Association	231
IV. Alternative Models of Management of Association	233
1. Two Approaches to Management	233
2. Two Forms of Management	237

Chapter Five Freedom of Association and Chinese

NGO Legislation 243

I. Introduction: Background of the Freedom of Association in China	245
--	-----

II. Current Situation of Chinese NGOs 247

1. Historical Background of Chinese NGOs	247
2. NGOs: Quantitative and Sample Analyses	255
3. Problems in the Development of NGOs	262

III. Status and Existing Problems of Chinese

NGO Legislation 270

1. Brief Review of the History of the NGO Legislation	270
2. Order Focus and Its Consequences	276
3. General Situation of the Present NGO Legislation	280
4. The Absence of Law and the Backwardness of Idea	289

IV. Several Fundamental Thoughts about the Chinese

NGO Legislation 298