

“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

王四新 著

Freedom of Expression in Cyberspace

网络空间的 表达自由

Freedom of Expression in Cyberspace



社会科学文献出版社

SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS(CHINA)



Freedom of Expression in Cyberspace

网络空间的 表达自由

王四新 ◎著



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

图书在版编目 (CIP) 数据

网络空间的表达自由/王四新著. - 北京: 社会科学文献出版社, 2007.3

(民权学子文丛)

ISBN 978 - 7 - 80230 - 501 - 4

I. 网... II. 王... III. 计算机网络 - 影响 - 公民权 - 研究 IV. D911.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 025419 号

· 民权学子文丛 ·

网络空间的表达自由

著 者 / 王四新

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

特约编审 / 徐逢贤

责任编辑 / 陈 韬

责任校对 / 子 正

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 / 26

字 数 / 327 千字

版 次 / 2007 年 3 月第 1 版

印 次 / 2007 年 3 月第 1 次印刷

书 号 / ISBN 978 - 7 - 80230 - 501 - 4/D · 127

定 价 / 45.00 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



王四新 男，河南焦作人，法学博士。现为中国传媒大学社科学院法律系副教授、媒体法规政策研究中心副主任，兼职为东方公益律师事务所律师。1987年毕业于河南大学，1995年毕业于西南政法大学，2003年毕业于中国社会科学院研究生院并获博士学位。2002年8~12月，在丹麦人权研究所（Danish Institute for Human Rights）做访问学者。主要研究领域为人权和大众传播法。参与《民权公约评注》（三联书店，2003）等书的翻译，参与《影视法导论》（复旦大学出版社，2005）等书的撰写，参与《中国人权教育研究》等多项人权项目，公开发表学术论文若干。



民权学子文丛

The Library of Civil Rights

权利时代是青年的时代。惟有青年，才是新时代最好的阐释者、言说者、呐喊者和批判者。

《民权学子文丛》专为研究民权的青年学子设立，已被列入“十一五”国家重点图书出版规划项目。

《民权学子文丛》近期出版书目

- 性权原理——性人权研究 赵合俊 著
- 人权的哲学基础——以生命权为例 赵雪钢 著
- 网络空间的表达自由 王四新 著
- 结社自由及其限制 刘培峰 著
- 法官社会的终结：权利救济的基本结构及其转型 贺海仁 著

封面设计：



春天

书装工作室

tel:13051363823

“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

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。惟有青年，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

第一章 表达自由	1
第一节 历史背景	5
一 自由的历程	6
二 自由的论证	16
第二节 表达自由的维度	33
一 理解表达自由的路径	33
二 为什么表达自由	38
三 表达自由的维度	55
第三节 保护表达自由的几种理论	61
一 真理论	61
二 民主论	65
三 中立论	70
四 其他理论	73
第四节 表达自由的限制	84
一 限制的法理	84
二 限制的理由	87

2 网络空间的表达自由

92 三 限制的原则

96 四 限制的种类

104 小结

107 第二章 传播媒介与表达自由

110 第一节 大众传播

111 一 大众传播的范畴

114 二 大众传播的发展

118 三 媒介环境的变迁

120 四 用法律保证大众传播发挥正向功能

126 第二节 传播媒介

127 一 平面媒介

130 二 电子媒介

133 第三节 大众传播媒介的表达自由

135 一 大众传播与近代表达自由制度

136 二 平面媒介的表达自由

141 三 电子媒介的表达自由

149 四 互联网

153 第四节 国际传播

153 一 主权论

155 二 自由论

156 三 人权标准

159 小结

161 第三章 匿名通信与表达自由

166 第一节 现实生活的身份和认证

167 一 身份认证系统

二 个人信息披露	169
三 身份认证与社会控制	173
第二节 网络空间的身份认证	174
一 网络通讯对身份信息的要求	174
二 网络通讯中的身份迷失	176
三 身份迷失与信息控制	179
第三节 网络空间的匿名服务	180
一 尴尬的实名服务	181
二 普通的匿名服务	182
三 特殊的匿名服务	183
第四节 匿名通讯与表达自由	186
一 关于匿名通讯的两种观点	187
二 匿名和假名言论——表达自由的基石	190
小结	195
 第四章 网络空间的内容控制	197
第一节 大众传播媒介中的内容控制	199
一 媒介内容控制理论	200
二 媒介内容控制制度	206
第二节 互联网对内容控制提出的挑战	215
第三节 实例分析：网络空间的色情内容控制	222
一 标准的相对性	224
二 现实生活中的色情内容控制	228
三 网络空间的色情内容控制	231
第四节 应对措施	233
一 通过法律的内容控制	234

237 二 通过 ISP 实现内容控制

243 小结

245 第五章 网络空间与观念市场

247 第一节 观念市场理论

248 一 理论原型及其发展

255 二 观念市场理论在司法中的运用

263 第二节 对观念市场理论的评价与分析

270 第三节 网络空间与观念市场

271 一 互联网是独特的观念市场

274 二 网络空间作为观念市场的潜质

282 小结

285 第六章 网络空间的诽谤和表达自由

289 第一节 诽谤、传媒和表达自由

290 一 诽谤

295 二 诽谤与大众传播媒介

298 三 诽谤与表达自由

302 第二节 互联网与言论空间的拓展

303 一 互联网的魅力

307 二 言论空间在网络环境下的拓展

312 三 网络言论环境的净化

314 第三节 压制言论还是对付诽谤

318 第四节 抽象权利具体保护的不足

321 小结

第七章	网上拍卖纳粹物品与表达自由	327
第一节	言论类型及其法律冲突	331
一	言论类型	331
二	规范言论的法律分类	334
第二节	雅虎案	336
一	法方的指控	336
二	雅虎的抗辩	340
三	技术方案及其局限	343
四	法国法院的态度	348
五	法国法院判决的外溢效果	350
第三节	美国法院的判决	354
	小结	358
第八章	制约表达自由的因素	361
第一节	数字鸿沟	364
一	信息与有效的民主参与	365
二	基础设施的非平衡发展	369
三	互联网用户的分化	371
第二节	内容选择系统	373
一	信息传播与内容选择	374
二	网络空间的内容选择系统	379
三	内容选择与表达自由	386
第三节	身份歧视	389
一	身份认同与身份歧视	390
二	身份歧视的“是”与“非”	393
三	问题的解决之道	397
	小结	401

403 第九章 中国的互联网立法与表达自由

406 第一节 管制模式

406 一 简介

408 二 政府介入

410 三 许可备案

413 第二节 内容控制

413 一 简介

414 二 控制内容

415 三 问题与不足

417 第三节 严格责任

417 一 简介

419 二 责任形式

422 小结

425 附录 里诺，美国首席检察官等人诉美国
公民自由联盟等案

471 参考文献

471 中文部分

485 英文部分

497 后 记