

CSSCI 来源集刊

徐显明 主编

山东人民出版社

Volume X 第十卷

人权研究

human rights

Öffentliches Recht

Civil rights

droits de l'homme

Menschenrechte

人权研究

第十卷

徐显明 主编

n rights

echt

rights

图书在版编目(CIP)数据

人权研究.第10卷/徐显明主编. — 济南:山东人民出版社,2011.5

ISBN 978-7-209-05734-9

I. ①人... II. ①徐... III. ①人权-研究
IV. ①D082

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 066718 号

责任编辑:李怀德

封面设计:武 斌

人权研究(第10卷)

徐显明 主编

山东出版集团

山东人民出版社出版发行

社 址:济南市经九路胜利大街39号 邮 编:250001

网 址:<http://www.sd-book.com.cn>

发行部:(0531)82098027 82098028

新华书店经销

日照报业印刷有限公司印装

规 格 16开 (180mm×255mm)

印 张 22.25

字 数 480千字 插页2

版 次 2011年5月第1版

印 次 2011年5月第1次

ISBN 978-7-209-05734-9

定 价 48.00元

如有质量问题,请与印刷厂调换。电话:(0633)8221365

《人权研究》集刊序

“人权”，乃是人因其为人即应享有的权利，它无疑是人类文明史中一个最能唤起内心激情与理想的词汇。人权，在今天已不再是一种抽象的意识形态，而是已成为一门需要熟虑慎思的学问。在呼吁人权的激情稍稍冷却的时候，挑战我们的智慧与理性的时代已经来临。

近代以来国人对人权理想的追求，总难摆脱经济发展、民族复兴的夙愿，曾经的救亡图存激起的民族主义情绪，始终是我们面对“西方”人权观念时挥之不去的顾虑。在个人与社群、公民与国家、自由与秩序、普适价值与特殊国情之间，我们一直在做艰难的抉择。也正因此，为人权理想奔走呼号的人士固然可敬，那些秉持真诚的保留态度的人们也值得尊重。

人权不但张扬个人的自尊、自主、自强，也代表着一种不同于两千年中国法制传统的“现代”政治制度，它所依托的话语体系，既需要融合我们自己对理想社会的追求，也对我们既有的生活方式构成了严峻挑战。当意识到必须以一种近乎全新的政治法律制度迎接人权时代的来临之时，我们必须审慎思考自己脱胎换骨、破旧立新的方式。当经历“三千年未有之大变局”之后，一个古老的中国无疑遇到了新的问题。在这种格局下，人权的支持者和怀疑者都需要交待内心的理由：人权对中国意味着什么？对于渴望民族复兴的中国来说，人权对公共权力的规训是否意味着削弱我们行动的能力？对于一个缺乏个人主义传统的国家来说，人权对个人价值的强调是否意味着鼓励放纵？对于一个较少理性主义的国家来说，人权是否意味着将割裂我们为之眷恋的传统之根？对于这一源自“西方”的观念，我们又如何既尊重其普适价值又能不罔顾国情？诸如此类的问题，人权主义者必须做出回答，批评者亦必须做出回应。

人权既是美好的理想，又是政府行动的底线标准。

人权因其美好而成为我们为之奋斗的目标，毕竟，一个大国政道和治道

的双重转换,确实需要时间来承载思想和制度上的蜕变。但是,对公共权力的民意约束、对表达自由的保护、对信仰自由的尊重、对基本生存底线的维持、对人的个性发展的保障,都昭示了政治文明走向以人权为核心的追求“时不我待”。我们必须承认,人权不是今人栽树、后人乘凉的美好愿景,而应当成为政府的底线政治伦理。政府的人权伦理不能等待渐进的实现,而是政府之为政府的要件。人权标准是一个“理想”并不等于、也不应成为固步自封、拒绝制度转型的理由。

人权规范政府,但并不削弱权威。

近代民族国家的兴起和资本主义的扩张,将个人从传统的群体生活中抛出,个人直面国家,成为现代政治的基本特征。个人主义价值观的兴起,在文化意义上凸现了个性的价值,在制度设计上为保护个人提供了防护性装置。民主化消除了君主专制和寡头政治的专横,但又带来了“多数派暴政”的危险,而巨型资本渐趋显现的对个人权利的社会性侵害,也经由政府释放着它的威胁。因此,人权观念的主流精神,始终在于防范公共权力。

但是,政府固然没有能力为非,行善却也无能为力。缺乏公正而有力政府的社会,同样是滋生专制和暴政的温床。我们不会把尊重秩序与爱好专制混为一谈,也不会将笃信自由与蔑视法律视为一事。为公共权力设定人权标准,将强化而不是削弱权威,因为只有立基于民主选举、表达自由、尊重个性之上的公共权力才会获得正当性。与此同时,权威不等于暴力,它不是说一不二和独断专行。只有一个受到民意约束的政府,才能对维护公民的权利和自由保持高度的敏感。在一系列由于公共治理危机引发的严峻公共事件不断叩问我们良心的时候,我们相信,只有健全保障权利的政治安排,才能不致使政府因为无法获知民众的多元诉求而闭目塞听。我们需要牢记,一个基于民意和保障权利的政府才是有力量的。

人权张扬个性,但并不鼓励放纵。

人权旨在通过强化个人力量来对抗国家,它既张扬个性的价值,也坚信由制度所构造的个人创新精神乃是社会文明进步的根本动力。它让我们重新思考保障公共利益依赖于牺牲个人权益的传统途径的合法性和有效性是否仍然可行。在人权主义者看来,集体首先是个人的联合,公共利益也并非在各个场合都先于个人利益,它并不具有超越于个人之上的独立价值。为

了所谓公益而把牺牲个人当做无可置疑的一般原则,将最终使公共利益无所依归。人权尊重个人自由,也倡导个体责任与自由结伴而行,它旨在改善个人努力的方向,排除在公共安排方面的投机,唤起普遍的慎重和勤奋,阻止社会的原子化和个人的骄奢放纵。自由与责任的结合,使每个人真正成为自我事务的“主权者”。当专断与暴政试图损害人的心灵的时候,人权思想具有阻止心灵堕落的功能。一个尊重个人价值的社会,才能滋养自立自强、尊重他人、关爱社群的精神氛围。一个尊重个人价值的社会,才能真正增进公共利益、获致国家的富强和民族的复兴。

人权尊重理性,但并不拒绝传统。

面临现代社会个人与国家的二元对立,我们期望通过培育权利和自由观念增强个人的力量。人权尊重理性,它将“摆脱一统的思想、习惯的束缚、家庭的清规、阶级的观点,甚至在一定程度上摆脱民族的偏见;只把传统视为一种习得的知识,把现存的事实视为创新和改进的有用学习材料”(托克维尔语)。理性主义尊重个体选择,但它并不是“弱者的武器”,甚至不能假“保护少数”之名行欺侮多数之实。“强者”和“多数”的权利同样属于人权的范畴。张扬理性乃是所有人的天赋权利,故人权理念不鼓励人群对立、均分财富和政治清算。我们主张人权与传统的融合,意味着我们要把界定“传统”含义的权利当做个人选择的领地留给公民自己、把增进公民德行的期望寄托于自由精神的熏陶而不是当权者的教化。我们相信,人权所张扬的理性价值,在审视和反思一切陈规陋习的同时,又能真诚地保留家庭、社群、民族的优良传统。

人权尊重普适价值,但并不排斥特殊国情。

人权的普适价值,系指不同的民族和文化类型在人权观念上的基本共识,它旨在唤醒超越国家疆界的同胞情谊,抛却民族主义的偏私见解。“普适价值”的称谓的确源于“西方”,但“西方”已不再是一个地理概念而是政治范畴。人权不是“西方”的专属之物,而是为全人类共享的价值。我们拒绝个别国家挥舞的人权大棒,仅仅是确信那些出于狭隘民族国家利益的人权诉求构成了对人类共同价值的威胁。二战以后,随着对威胁人类和平和尊严的反思日益深切和国际交往的日益紧密,人权概念从东方和西方两个角度得到阐释,它厘定了共同的底线标准,也容忍各国的特殊实践。没有哪

个国家可以标榜自己为人权的标准版本。但是我们相信,承认人权的特殊性只是为了拓展各族人民推进人权保障的思想潜力,任何国家以其特殊性来否定人权价值都是缺乏远见的。特殊性的主张不能成为遮羞布,人权在消除不人道、不公正实践方面的规范意义,应被置于首要地位。正像宪政民主有其改造现实、修正传统的功能和追求一样,人权标准与现实之间的紧张关系必须通过优化制度安排、改造陈规陋习来解决。

当下纷繁复杂的人权理论,寄托着人们的期望,也挑战着人们的理智;既是我们研究的起点,也是我们审视的对象。人权是一门需要理性建构的学科。惟怀有追求自由的执着热情,又秉持慎思明辨的冷静见解,才能使之萌苗发展。《人权研究》集刊就是为之搭建的一个发展平台。

是为序。

徐显明

2008年12月10日

目 录

民国初年调和派的人权保障思想研究 李道军 张 芃(1)

- 一、引言 (1)
- 二、人权观念的觉醒与赞唱 (5)
- 三、通过制宪奠定人权保障之宪政根基 (12)
- 四、力倡民主,构造人权保障的政治基石 (17)
- 五、以近代政党政治,体现和保障人权 (22)
- 六、通过独立司法,担当人权保障屏障 (24)
- 七、主张权力制约,确立人权保障的制度基础 (31)
- 八、民国初年调和派人权保障思想的哲学基础 (39)
- 九、结语 (43)

“人生观论战”与新儒家的宪政之道

——张君勱的“新内圣”与“新外王” 元晓涛(45)

- 一、引言 (45)
- 二、中西之争与新儒家的思想基调 (47)
- 三、张君勱的思想渊源概述 (55)
- 四、新内圣:“人生观论战”与知识秩序的重建 (58)
- 五、新外王:新儒家的宪政之道与政治秩序的重建 (64)
- 六、余论 (80)

美国宪法第四修正案背后的人权价值冲突

——自由与安全的平衡 臧 震(83)

- 一、反恐背景下的第四修正案相关制度 (83)
- 二、自由与安全的博弈 (91)
- 三、自由与安全的平衡 (98)
- 四、结语 (110)

《人权法案》是否是人权保护之必需?

——以澳大利亚为对象	金 梦(112)
一、澳大利亚人权保护概览	(112)
二、《人权法案》:人权保护的港湾	(114)
三、《人权法案》:人权保护的枷锁	(116)
四、《人权法案》:澳大利亚人权保护的必然选择	(120)
五、超越《人权法案》:澳大利亚人权法律之展望	(126)
六、结语	(131)

人权条款的规范设置模式研究

秦 强(132)

一、宪法文本中的人权条款	(132)
二、外国宪法文本中的人权条款设置模式	(138)
三、我国人权条款的规范定位:宪法修正案模式还是宪法正文模式?	(145)
四、我国人权条款的规范设置模式及其立法建议	(147)

论仇恨言论的法律界定

龚 艳(153)

一、仇恨言论概念研究的历史脉络	(153)
二、仇恨言论概念的要素分析	(155)
三、仇恨言论与相近概念的界分	(164)
四、结语	(167)

突发性公共卫生事件的刑法规制

——以人权保障与法益保护的均衡为出发点	于改之 王兴龙(168)
---------------------------	--------------

一、前言	(168)
二、突发性公共卫生事件的内涵	(168)
三、理论依据	(170)
四、基本原则	(174)
五、立法现状	(178)
六、立法完善	(189)
七、结语	(204)

信访权与我国刑事再审制度

黄士元(205)

一、有关信访的理想图景	(206)
-------------------	-------

二、我国的信访实践:三方博弈	(208)
三、信访制度存在的问题及其可能的改进	(212)
四、刑事再审制度和信访制度的关联及其存在的问题	(215)
五、有关刑事生效裁判救济途径的设想	(220)
论中国监狱警察人权教育	闫 佳(224)
一、概念阐释	(225)
二、中国目前监狱警察人权理念与人权教育的现状与问题	(227)
三、推进监狱警察人权教育的要素	(234)
四、结语	(245)
同性恋者的婚姻权	冯 浩(247)
一、引言	(247)
二、作为基本社会事实的同性恋现象	(248)
三、同性恋现象的社会认同	(253)
四、同性恋者“婚姻”的正当性	(258)
五、同性恋者婚姻权利化的现实障碍	(265)
六、同性恋者婚姻权的法律保障	(267)
七、结语	(271)
中国农民社会养老权益的建构与保障	高鉴国(272)
一、农村社会养老保障权益的内涵与演变	(272)
二、农村社会养老权益的基本内容、形式与特征	(274)
三、保障农村社会养老权益的政策走向	(277)
四、结语	(279)
在传统与现代之间:当代中国维护农民社会保障权益的困境及其	
解决思路	程胜利(280)
一、社会变革与当代中国维护农民社会保障权益的困境	(280)
二、解决当代中国维护农民社会保障权益困境的可行路径	(285)
通过法院实施经济、社会权利	
——为什么美国宪法没有规定经济、社会权利	马得华(287)
一、美国历史上的“第二权利法案”	(287)

二、权利入宪重要吗?	(288)
三、为什么第二权利法案未入宪	(289)
四、通过法院解释实施经济、社会权利	(290)
五、南非宪法法院的启示	(292)
六、结语	(295)
得克萨斯州诉约翰逊案	姜 峰 编译(296)
一、案件背景	(296)
二、法院判决意见	(297)
三、评论	(314)
西弗吉尼亚州教育委员会诉巴内特	袁美芝 编译(317)
一、案件背景	(317)
二、法院判决意见	(318)
三、评论	(335)
美国诉奥布赖恩案	左 惠 编译(338)
一、案件背景	(338)
二、法院判决意见	(339)
三、评论	(342)

Contents

The Research of In-between's Human Rights Protection Thoughts

in the Early Times of the ROC Li Daojun Zhang Fan(1)

- I Introduction (1)
- II The awakening and praise of human rights view (5)
- III Establish constitutions to lay the constitutional foundation of human rights protection (12)
- IV Strongly advocate democracy to construct the political footstone of human rights protection (17)
- V Use party politics in modern times to reflect and protect human rights (22)
- VI Make independent judicial act as the barrier of human rights protection (24)
- VII Maintain power control to establish the institution basis for human rights protection (31)
- VIII The philosophical basis of In - between 's Human Rights Protection Thoughts (39)
- IX Conclusion (43)

“The Controversy between Sciences and Metaphysics” and Neo - Confucian Constitutionalism: Carsun Chang 's Reinterpretation of “Inner Sageliness” and Outer Kingliness” Yuan Xiaotao(45)

- I Introduction (45)
- II Debate of China - West and the Intellectual Background of Neo - Confucians ... (47)
- III The Intellectual Origins of Carsun Chang 's Thoughts (55)
- IV New “Inner Sageliness” : “The Controversy between Sciences and Metaphysics” and the Reconstruction of Knowledge Order (58)
- V New “Outer Kingliness” : Neo - Confucian Constitutional ways and the Reconstruction of Political Order (64)
- VI Conclusion (80)

The Conflict of? Human Rights Values behind the? Fourth

Amendment of the United States Constitution: The Balance

between? Freedom and Security Zang Zhen(83)

- I The Fourth Amendment related systems context of? counter – terrorism? (83)
- II Game between freedom and security (91)
- III Balance between freedom and security (98)
- IV Conclusion (110)

Is Human Rights Act Indispensible for The Protection of Human

Rights?: An Australian Perspective Jin Meng(112)

- I The Overview of Protection of Human Rights in Australia (112)
- II Human Rights Act: The Harbour for The Protection of Human Rights (114)
- III Human Rights Act: The Chains for The Protection of Human Rights (116)
- IV Human Rights Act: The Inevitable Choice for Human Rights Protection of Australian (120)
- V Beyond Human Rights Act: Looking Forward for the Human Rights Law of Australia (126)
- VI Conclusion (131)

A Study on Normative Modes of Human Rights Clause

..... Qin Qiang(132)

- I The Human Rights in Constitutional Texture (132)
- II The Normative Modes Of Human Rights Clause in Foreign Constitutional Texture (138)
- III The Normative Modes Of Human Rights Clause in Chinese Constitutional Texture (145)
- IV Conclusion (147)

The Legal Definition of Hate Speech Gong Yan(153)

- I The Historical Process of the Study on the Definition of Hate Speech (153)
- II The Factor Analysis on the Definition of Hate Speech (155)
- III The Distinction between Hate Speech and Similar Concepts (164)
- IV Conclusion (167)

Criminal Regulations of Public Health Emergencies: View from the balancing protection of human rights and legal interest

..... Yu Gaizhi Wang Xinglong(168)

- I Introduction (168)
- II The Meaning of Public Health Emergencies (168)
- III The Basis of Theory (170)
- IV Fundament Principles (174)
- V The Current legislations (178)
- VI Future Amendments of Laws (189)

VII Conclusion	(204)
The Right of Petition and Chinese Criminal Retrial System	
.....	Huang Shiyuan (205)
I The Ideal Prospect of Petition	(206)
II The Practice of Petition: Game of Three Parties	(208)
III The Problems of Petition System and Its Improvements	(212)
IV The Interrelation of Criminal Retrial System and Petition System and Its Problems	(215)
V The Way to Improve the Remedy of Criminal Effective Judgments	(220)
A study of human rights education for prison police in China	
.....	Yan Jia (224)
I Summary of human rights education for prison police in china	(225)
II Actual situation and problems about the conception and education of human rights for prison police in China	(227)
III Elements to promote human rights education for prison police in China	(234)
IV Conclusion	(245)
The Right to Marry of Queers	
.....	Feng Hao (247)
I Introduction	(247)
II Homoeroticism as a Social Fact	(248)
III Social Identity of Homoeroticism	(253)
IV The Legality Queers' Marriage	(258)
V The Real Difficulties	(265)
VI The Legal Protection of the Right to Marry	(267)
VII Conclusion	(271)
Construction of Social Security Entitlements and Benefits for China's Rural Aged	
.....	Gao Jianguo (272)
I Connotation and evolution of the old - age social security entitlements and benefits	(272)
II Fundamental components, forms and characters of the old - age security entitlements and benefits	(274)
III Policy trend of the old - age security entitlements and benefits	(277)
IV Conclusion	(279)
Between Tradition and Modernity: The Puzzledoms and Solutionsof Protecting Farmers' Social Security Rights in Contemporary China	
.....	Cheng ShengLi (280)
I Social change and the puzzledoms of protecting farmers' social security	

rights in contemporary China	(280)
II The feasible ideas of protecting farmers' social security rights in contemporary China	(285)
Judicial Enforcement of Social and Economic Rights: Why does the American Constitution lack Social and Economic Rights?	
.....	Ma Dehua (287)
I The second Bill of Rights of America	(287)
II Is it important for the rights to be written into the constitution?	(288)
III Why the second bill did not become part of the American Constitution through amendment?	(289)
IV Enforcement of Social and Economic Rights through judicial interpretation ...	(290)
V Judicial Enforcement of Social and Economic Rights	(292)
VI Conclusion	(295)
Texas vs. Johnson, 491 U. S. 397(1989) Translated by	
.....	Jiang Feng (296)
I Background	(296)
II Decision of the Supreme Court	(297)
III Review	(314)
West Virginia vs Barnette, 319 U. S. 624(1943) Translated by	
.....	Yuan Meizhi (317)
I Background	(317)
II Decision of the Supreme Court	(318)
III Review	(335)
United States v. O'Brien, 391 U. S. 367, 376 (1968). Translated by	
.....	Zuo Hui (338)
I Background	(338)
II Decision of the Supreme Court	(339)
III Review	(342)

民国初年调和派的人权保障思想研究

李道军 张 芃

一、引 言

中国近现代的历史,是一部从传统迈向现代的社会转型史,这一进程迄今也未结束。这是一个社会大变革的时代。所谓社会变革(Social Transformation),是指通过结构的部分性或全面性的改良和重新组合来解决社会危机,进而按照一定的理想来形成新秩序这样一种有目的的社会变动过程。^{〔1〕} 激烈的社会革命可以摧毁旧的社会体制,但只有法律才能促使新的社会图景得以巩固和维系,社会变革欲求建立的新秩序,最终也要通过法律秩序的建构和维护来实现。因之,不论是法律思想还是法律制度,在这一历史进程中都处于不断的流变之中。通过制宪来回应政权危机、化解社会矛盾、确立新型体制,是20世纪中国宪法发展变迁的主旋律。“20世纪之于中国,可谓是一个宪法的世纪”。^{〔2〕} 但是由于社会变迁异常激烈,使得宪法学理论的继承和积累受到严重的影响,只能在不断的断裂与反复中曲折前进。

鸦片战争导致中国进入了半殖民地半封建社会,殖民者的入侵粉碎了天朝上国的幻梦,中国人开始了向西方探求新知的学习之路。在“师夷长技以制夷”的改革失败后,人们开始逐步地认识到制度的落后是造成中国落后的根本原因。救亡图存的呐喊迫使清政府开始进行政治体制改革。戊戌变法在激烈的政治斗争中昙花一现,归于失败,但为了挽救风雨飘摇的政权,清政府不得不在1908年颁布了钦定宪法大纲。《钦定宪法大纲》是中国历史上第一份宪法性文件。它虽然体现了君主立宪的政治体制改革方向,但由于其宗旨是“大权统于朝廷”,因此总体上有授权无限权,议会权力狭小微弱,人民权利缺乏保障,缺陷难饰。

辛亥革命推翻了君主专制统治,建立起至少是形式上的民主共和国,开创了民主共和国时代的立宪历程。民国初年的立宪实践肇始于南京临时政府参议院颁布的《中华民国临时约法》。人民的权利义务在约法中已有详尽的规定,但约法采用了法律保留的原则。民国初年一般的社会心理,倾向于寻求稳定、保障安宁,北京政府建立后,一方面只有权力

〔1〕 季卫东:《宪政新论:全球化时代的法与社会变迁》,北京大学出版社2002年版,第115页。

〔2〕 林来梵:《从宪法规范到规范宪法:规范宪法学的一种前沿》,法律出版社2001年版,第9页。

的统一和扩大才能实现国家的实质统一并且构建起新的秩序;但另一方面北洋政府对权力的整合又缺乏调控和制约,使其成为各派军阀争夺利益、满足野心的工具。袁世凯随着其势力的扩展和膨胀,开始肆无忌惮地破坏法制,以非法的手段对付政敌、攫取势力。在求稳定的心理促使下,相当一部分政治力量寻求妥协和退让,这让袁世凯更加恣意妄为。袁世凯用《中华民国约法》取代了《中华民国临时约法》。《中华民国约法》以确认袁世凯专制独裁制度为基本特征,取消了国会制。它虽然有“中华民国由中华人民组织之”、“主权属于国民全体”等条款,但在关于人民权利的各项规定中,都附加了“于法律范围内”的限制条件,这样在文本上保留的各项言论、结社等项自由权利,事实上却被剥夺殆尽。而法律的制订,人民是无权过问的,这实际上否定了主权在民的原则。袁世凯死后,出现了军阀割据和军阀混战的局面,中国陷于实际不统一的状态,宪法危机逐步凸现出来。

为了建立现代宪政民主体制,实现《临时约法》的设想,民国初年展开了中国历史上从未曾有过的议会民主和政党政治实践。这种实践经验在中国法制现代化的进程中是宝贵的。正如张千帆所说:“这一时期虽然混乱不堪,却是转型中国立宪过程中的一个值得探讨的阶段。之所以如此,是因为专制国家在平时压制并扼杀了任何威胁旧体制的改革;只有在他衰败以后,社会才有机会自由考察并尝试实现不同的制度选择。”〔3〕但民国初年的宪政实践最后还是无果而终。也正是在当时中国处于实质不统一、军阀分裂割据、社会动荡不安的大背景下,同时促成了思想文化领域短暂的开放,思想的繁荣和勃发使各种不同的法律思潮也发展起来。

一般思想史上对于民国初年的社会思潮,划分为激进派、守旧派和调和派。划分的依据主要在于学者对待东西方文明的不同态度和他們所采取的不同的行动方略。激进派主要指革命派和要求迅速发展新文化的学者,他们拥护能产生根本变革的社会革命,追求理想化的自由民主理念;而保守派学者则捍卫传统文化和传统体制,为君主制和传统惯习辩护。激进派并非完全忽视传统,而保守派也并非完全从传统出发,不论是激进还是保守思想,实际上都是与西方思想相碰撞之后的结果。〔4〕介于激进和保守之间的是调和派学者。他们对激进思想比较警惕,而对保守思想则比较宽容。他们主张社会的稳健发展与逐步变革,是民国初年立宪主义最坚决的捍卫者。他们学习和借鉴西方国家的宪政思想,结合历史的实践与现实的变迁,运用古典自由主义的理论学说,从立法者的角度观察社会,冀望通过法律制度的变革来实现其改造旧社会构造新社会的美好理想。

调和派学者在思想观念方面之所以相近,是和他们在个人经历方面所具有一些共同点分不开的。

第一,调和派学者深受传统文化影响。他们一般在早年都受到良好的传统教育,譬如

〔3〕 张千帆:《宪法学导论》,法律出版社2004年版,第100页。

〔4〕 比如被公认为是保守主义代表之一的辜鸿铭,对于西学也有相当深入的研究,其思想被认为具有“后现代”的色彩。他因为看到西方现代化的弊端而对其采取了排斥的态度,但其并非一味的排外:“他不仅赞赏古希腊文明,欧洲文艺复兴时期至18世纪理性时代的自由主义、浪漫主义思潮等,也不反对对现代西方物质文明的成果加以一定限度的吸收。”龚书铎:《辜鸿铭文集》序,载黄兴涛编译:《辜鸿铭文集》,海南出版社1996年版,第2页。