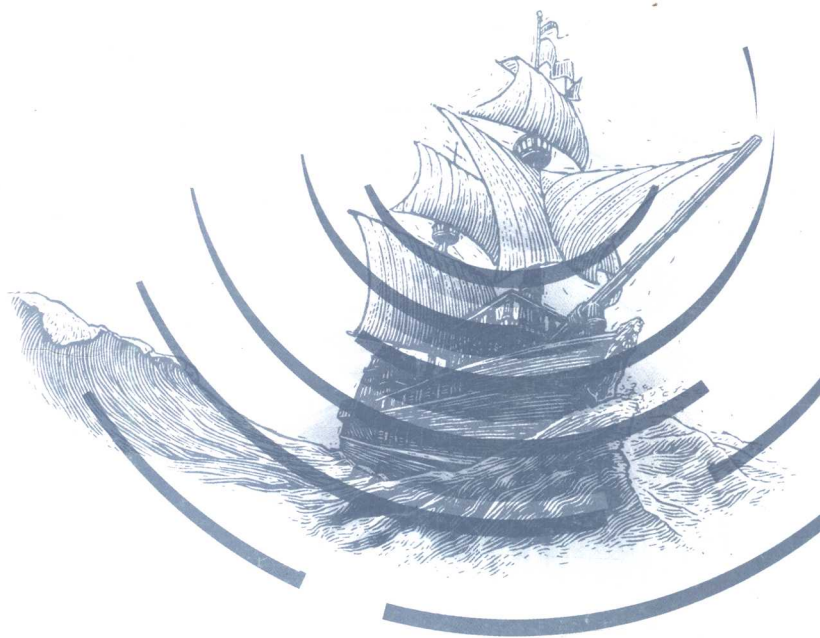


民商法论丛



On Governance Structure

非营利法人

治理结构研究

of Nonprofit Legal Person

金锦萍 著



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS



On Governance Structure

非营利法人

治理结构研究

of Nonprofit Legal Person

金锦萍 著



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

## 图书在版编目(CIP)数据

非营利法人治理结构研究/金锦萍著.—北京:北京大学出版社,2005.7  
(民商法论丛)

ISBN 7-301-09347-0

I.非… II.金… III.社会团体,非营利-法人-研究 IV.D913.04

中国版本图书馆CIP数据核字(2005)第075483号

**书 名:** 非营利法人治理结构研究

**著作责任者:** 金锦萍 著

**责任编辑:** 李 兵 李 霞

**标准书号:** ISBN 7-301-09347-0/D·1235

**出版发行:** 北京大学出版社

**地 址:** 北京市海淀区成府路205号 100871

**网 址:** <http://cbs.pku.edu.cn>

**电 话:** 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

**电子信箱:** pl@pup.pku.edu.cn

**排 版 者:** 北京高新特打字服务社 82350640

**印 刷 者:** 三河新世纪印务有限公司

**经 销 者:** 新华书店

650毫米×980毫米 16开本 14.75印张 238千字

2005年7月第1版 2005年7月第1次印刷

**定 价:** 21.00元

---

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,翻版必究

## 关于作者

---

**金锦萍** 女，1972年生，籍贯浙江宁波。1990年自浙江镇海高中考入北京大学法律系，于1995年获得法学学士学位。2001年、2004年在北京大学法学院分别获得民商法硕士和博士学位。现在中国社会科学院法学所从事博士后研究工作，同时为北京大学法学院非营利组织法研究中心研究人员和主任助理，北京大学法学院房地产法研究中心副主任。参与国务院法制办主持的“完善民间组织立法框架”项目。已发表学术论文若干。

民商法论丛

MINSHANGFA LUNCONG

责任编辑：李 兵 李 霞

封面设计： 春天·书装工作室

MINSHANGFA  
**LUNCONG**

民  
商  
法  
论  
丛

## 民商法论丛已出书目

- |                                  |              |
|----------------------------------|--------------|
| 1. 优先权制度研究                       | 郭明瑞 仲 相 司艳丽著 |
| 2. 公信力的法律构造                      | 叶金强著         |
| 3. 纯经济上损失赔偿制度研究                  | 李 昊著         |
| 4. 英国民事司法改革                      | 齐树洁主编        |
| 5. 比较担保法                         | 蔡永民著         |
| 6. 中国票据制度研究                      | 胡德胜 李文良著     |
| 7. 中国民法典立法研究                     | 谢哲胜 常鹏翱 吴春岐著 |
| 8. 收养法比较研究                       | 蒋新苗著         |
| 9. 论知识产权法的体系化                    | 李 琛著         |
| 10. 美国物业产权制度与物业管理                | 周树基著         |
| 11. 知识产权请求权研究<br>——兼以反不正当竞争为考察对象 | 杨 明著         |
| 12. 非营利法人治理结构研究                  | 金锦萍著         |

# CONTENTS 目 录

---

<b>绪论</b>	<b>1</b>
一、本书的缘起及研究范围	1
二、几个基本概念的澄清	5
三、本书的研究路径和方法	6

---

<b>第一章 非营利法人的界定和法人的分类</b>	<b>8</b>
<b>第一节 非营利组织的发轫与功能变迁</b>	<b>8</b>
一、非营利组织的发轫与发展:从古代的 公益组织到现代的“第三部门”	8
二、非营利组织的功能	11
三、非营利组织和非营利法人	12
<b>第二节 营利法人与非营利法人</b>	<b>13</b>
一、营利法人与非营利法人的分类依据	14
二、“非营利”的涵义	15
三、非营利法人能否从事营利活动 (或者商业活动)	17
<b>第三节 非营利法人的再分类</b>	<b>22</b>
一、关于中间法人的争议	22
二、非营利财团法人和非营利社团法人	24
<b>第四节 关于我国目前法人分类的反思         和建议</b>	<b>26</b>
一、目前法人分类方法的缺陷	26
二、对我国实践中存在的组织体性质的讨论	27
三、新的法人分类建议	30



## CONTENTS 目 录

小结 非营利法人的界定:研究的起点	31
<b>第二章 非营利法人治理结构理论溯源</b>	<b>32</b>
<b>第一节 治理与治理结构</b>	<b>32</b>
一、治理的涵义	32
二、治理结构的界定	34
三、从经济学上的“公司治理结构”到法学 意义上的“公司治理结构”	35
四、从“公司治理结构”到“非营利法人 治理结构”	38
<b>第二节 从公司治理结构到非营利法人         治理结构</b>	<b>40</b>
一、非营利法人的特殊之处:与营利法人 相比较	40
二、治理结构基础理论的探寻	44
三、非营利法人治理结构理论基础探讨	53
<b>第三节 非营利法人治理结构模式</b>	<b>58</b>
一、我国非营利法人治理结构的立法现状	58
二、非营利法人治理结构模式介绍	60
三、我国非营利法人治理结构立法模式探讨	61
小结 非营利法人治理结构的界定	63
<b>第三章 治理的依据:法律与非营利法人章程</b>	<b>65</b>
<b>第一节 非营利法人自治与治理</b>	<b>65</b>

## CONTENTS 目 录

一、法律为什么要干涉	65
二、非营利法人章程与法律的关系	72
第二节 非营利法人章程的制定与记载 事项	78
一、章程的制定	79
二、章程的记载事项	81
三、社团法人章程与社团总会决议之间的关系	87
第三节 非营利法人章程的修改	88
一、社团法人章程的修改	88
二、财团法人章程的修改	89
三、美国《示范非营利法人法》对于章程修改 的规定	91
四、我国现行规定及评析	92
小结 非营利法人的章程:沟通公权与 私权的桥梁	93

---

**第四章 非营利法人的意思机关(权力机关)**

——社团总会	95
第一节 对我国现行规定的评析	95
一、现行规定	95
二、对这些规定的审视	96
第二节 社团总会的意义与权限	97
一、社团总会的概念和意义	97
二、社团总会的权限	98

## CONTENTS 目 录

第三节 社团总会的召集与社团总会决议	101
一、社团总会的召集	101
二、社团总会决议	103
三、社团总会决议的效力	104
第四节 社员与社团总会的关系	105
一、社员与社员资格	105
二、社员的权利与义务	108
三、社员与社团的制约关系	111
第五节 分析与比较	116
一、非营利法人的意思机关及其成员的特征	116
二、两大法系在意思机关问题上的差异 比较以及剖析	117
小结 社团的意思机关(社团总会): 汇集个体意思的团体意思的载体	117

---

<b>第五章 非营利法人的执行管理机关</b>	
——董事会(理事会)	120
第一节 董事与法人之间的关系	121
一、经济学上委托—代理理论与治理结构 的关系	121
二、董事会与法人的关系——从法律的 视角观察	122
第二节 董事会概述	125
一、董事会和董事	127

## CONTENTS 目 录

二、董事会的职权	138
三、董事会的议事规则	142
第三节 董事的义务:以英美法为中心	144
一、董事义务的基础:信义义务	144
二、注意义务	145
三、忠实义务	150
四、服从义务	152
五、其他义务	153
六、大陆法上的董事义务与责任	153
七、我国法律对董事义务和责任的规定	154
第四节 董事赔偿责任限制	155
一、制定法上的责任限制	156
二、补偿	157
第五节 民间监管机构关于董事会治理 的标准	158
一、各国民间监管机构标准介绍	158
二、评论和分析	166
小结 处于漩涡中央的董事会	167
<hr/>	
第六章 非营利法人的监督机制	168
第一节 大陆法上的监督机制	168
一、内部监督机构——监事会	168
二、行政监督功能的定位	172

## CONTENTS 目 录

第二节 英美法上的监督机制	173
一、独立会计师	173
二、首席检察官的功能	174
三、报告和披露制度	176
第三节 利益相关者	179
一、捐助人与非营利法人的关系	179
二、受益人法律地位讨论	183
第四节 我国非营利法人监督机制展望	185
一、对两大法系有关规定的比较和思考	185
二、对我国非营利法人内部监督机制构建的思考	186
三、设置其他监督机制的思考	188
小结 监督机制:在两难的价值中走钢丝	191

---

<b>第七章 非营利财团法人治理结构的特殊问题</b>	<b>192</b>
第一节 大陆法中的财团法人和英美法中的公益信托	193
一、大陆法中的财团法人	193
二、英美法中的公益信托	195
三、两者的比较	196
第二节 作为他律法人的财团法人	198
一、财团法人章程的特殊性	198
二、财团法人组织机构的特殊性	199
三、财团法人在解散上的特殊性	201

# CONTENTS 目 录

四、董事行为无效的宣告	202
小结 财团法人治理结构的特殊性： 强调他律	202
<hr/>	
结论	204
<hr/>	
主要参考文献	207
<hr/>	
后记	216

# CONTENTS

---

<b>Introduction</b>	<b>1</b>
1. Study Aim and Scope	1
2. Some Fundamental Concepts	5
3. Study Route and Methods	6

---

<b>Chapter One Definition and Classification of Nonprofit Legal Person</b>	<b>8</b>
Section 1 The Initiation and Development of Nonprofit Organization	8
1. From the Ancient Public Interest Organization to “the Third Sector” Now	8
2. The Function of Nonprofit Organization	11
3. Nonprofit Organization and Nonprofit Legal Person	12
Section 2 For-profit Legal Person and Nonprofit Legal Person	13
1. Bases of the Classification	14
2. The Meaning of the “Nonprofit”	15
3. Whether the Nonprofit Legal Person Can Do Business	17
Section 3 The Subdivision of Nonprofit Legal Person	22
1. The Arguments about the Medial Legal Person	22

## CONTENTS

2. Nonprofit Foundations and Nonprofit Associations	24
Section 4 Traditional Classification of Legal Person of China	26
1. Disfigurement of the Existing Classification	26
2. Discussion on the Character of the Existing Bodies	27
3. The New Method of Classification	30
Summary The Definition of Nonprofit Legal Person: the Start of the Study	31
<hr/>	
<b>Chapter Two The Basic Theory of Governance Structure</b>	<b>32</b>
Section 1 Governance and Governance Structure	32
1. The Meaning of Governance	32
2. The Definition of Governance Structure	34
3. From Economic Corporate Governance to Juridical Corporate Governance	35
4. From Corporate Governance Structure to the Governance Structure of Nonprofit Legal Person	38
Section 2 Corporate Governance Structure and the Governance Structure of Nonprofit Legal Person	40



## CONTENTS

1. Characteristics of Nonprofit Legal Person: in Contrast to For-profit Legal Person	40
2. Basic Theory of Governance Structure	44
3. Theoretic Foundation of Governance Structure of Nonprofit Legal Person	53
Section 3 Patterns of Governance Structure of Nonprofit Legal Person	58
1. Legislative Actuality in China	58
2. Introduction to Patterns Abroad	60
3. Suggestion to Our Country	61
Summary The Definition of Governance Structure of Nonprofit Legal Person	63

---

<b>Chapter Three Law and the Statute of Legal Person</b>	<b>65</b>
Section 1 Governance and Self-regulation of Nonprofit Legal Person	65
1. Why Law Should Intervene	65
2. Relationship between Law and the Statute of Nonprofit Legal Person	72
Section 2 Drawing out and Contents of the Statute	78
1. Drawing out of the Statute	79
2. Contents of the Statute	81