

法律适用中先决问题认定视角下的户籍制度

黄玉婷

指导教师

周刚志
副教授

厦门大学

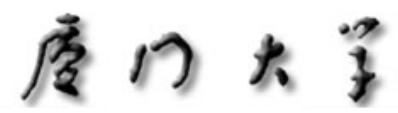
学校编码: 10384

学号: X2006120131

分类号 _____ 密级 _____

UDC _____

2010年 04 月



硕士学位论文

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

法律适用中先决问题认定视角下的户籍制度

The Household Registration System in the Perspective of Preliminary Problems' Determination in Law Application

黄玉婷

声明人(签名):

年 月 日

指导教师姓名: 周刚志 副教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2010年 4月

论文答辩时间: 2010年 月

学位授予日期: 2010年 月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内容摘要

我国现行户籍制度与其他相关社会和福利制度相互纠缠形成了一种错综复杂的社会利益分配格局，而这种社会利益分配格局则主要是基于户籍而进行区别对待的。在此格局下，无论是对户籍相关制度或法律重新进行立法或修订，还是大刀阔斧地进行户籍制度的改革，都是举步维艰的。

在中国社会转型这一重大社会变迁中，社会经济制度的转型至关重要，但在转型过程中保持社会和谐、良性的发展也尤为重要，而这与相关政治法律制度之改革和创新休戚相关。在现代社会中，法律愈加承担着社会控制和秩序建立的角色。现行户籍制度问题也不仅仅是一个修改宪法的问题，更为重要和关键的是如何运用精细的法律技术将一系列与户籍交织在一起的相关问题进行区别和分类管理。

现阶段，户籍制度相关的学术理论研究成果主要局限于对户籍制度改革的价值取向和户籍制度设计的研究。对于在司法实践中，基于户籍制度为先决问题的相关司法案例上，没有进行系统地梳理和分类，进而对户籍制度及其相关制度之间的根本关系进行论证。本文在一系列与户籍制度相关的、并且具有一定社会影响性的社会热点案例分析的基础上，以先决问题为视角，运用法律解释和法律适用相关理论，对户籍制度与其部分相关制度之间的本质关系进行探究和论证，对司法裁判中法官必须脱离对户籍制度的惯性依赖做了进一步分析和探讨。在此基础上，本文旨在通过对美国有关于基于居民和非居民身份区别待遇、居民身份或定居期限能否成为享有某些权利先决问题的一系列案例的分析，对我国户籍制度问题的复杂性以及其中法律技术的重要性进行重新认识；并强调应基于我国的国情、历史文化背景，充分考虑决定法律之性质的政治、经济和文化等社会基础结构，寻求对我国户籍制度改革和相关法律问题提供有益的理论研究成果。

——关键词：户籍制度；先决问题；法律技术

ABSTRACT

China's current household registration system has entangled with other social welfare systems, which formed a complex distribution pattern of social interests. The forming of such distribution structure of social interests is mainly based on the classification created by the household registration. In such structure, it would be difficult, no matter what new legislation or amendment to household registration system would be performed, or the reform of household registration system in the future.

The transformation of Socio-economic system is crucial, and the harmonious and advantageous development is the same as well when China is in such social transformation of social change, which is closely bound up with the reform and innovation of related political and legal system. In modern times, legal system has assumed the role of social control and order establishment. It is not just a problem of amendment of constitution, but what more important and crucial is how to apply the elaborate legal skill to treat and classify those intricate problem about household registration system.

At this stage, the academic theories related to the household registration system were mainly confined to the research of the value orientation of household registration system reform and the design of the household registration system. In judicial practice, the crucial problems between the household registration system and other related system have not been combed and classified basing on judicial cases about household registration system as a preliminary problem, and fundamental relationship between the household registration system and other related system has not been demonstrated. Basing on some series of important cases which are related to the household registration system and has some social impact, this dissertation probe into and demonstrate the nature of relationship between the household registration system and other related system, and make a further analysis and discussion on that a Judge must break away from the habitual thinking relying on the household registration when in deciding. On this basis, this dissertation aims to re-understanding the complexity of the problems about China's household registration system and the essentiality of law skills through analyzing on some series of the US cases about the classification on resident and

non-resident and whether the resident requirement or durational residence requirements could be used as a preliminary problem to some entitlement. Furthermore, this dissertation aims to provide a valuable theoretical research work with emphasis on that research should be based on China's situation, historical and cultural background and the social infrastructure of politics, economy and culture which decide the legal nature should be considered fully.

——Key Words: Household Registration System; Preliminary Problem; Legal Skill.

厦门大学博硕士

目 录	
前 言	3
第一章 社会转型期的户籍制度	1
第一节 现行户籍制度的建立	2
一、户籍制度的历史作用	2
二、户籍制度的负面效用	3
第二节 现行户籍制度集中体现的几个社会问题	5
一、户籍制度人口统计的职能受到损害	5
二、妨碍社会主义市场经济体制的完善与发展	5
三、户籍制度并非公民基本权利歧视对待之根源	6
四、社会转型期现行户籍制度呈现的新问题	7
第二章 基于先决问题视角的相关判例分析	8
第一节 先决问题的含义	8
一、国际私法上的先决问题	8
二、广义上的先决问题	8
第二节 人身损害赔偿中的先决问题	9
一、“同命不同价”典型案例	9
二、死亡赔偿金与户籍的关系	10
第三节 关于农村集体经济组织权益纠纷的先决问题	12
一、“外嫁女”权益纠纷	12
二、特殊群体的农村集体经济组织成员资格	13
三、农村集体成员资格与户籍的关系	15
四、农村集体成员资格的认定	18
第四节 司法裁判中的先决问题	20
一、法律适用之逻辑结构	20
二、法律判断形成的事实认知	21
（一）法律判断之事实基础	21
（二）事实认定之价值标准	23

第三章 美国州际迁徙权利的相关法律制度及案例	24
第一节 基本权利与平等保护条款	25
一、基本权利	25
二、平等保护条款	25
第二节 州际迁徙权利	25
一、一项隐含的宪法性权利	25
二、享受福利救济的权利	26
三、受教育权	28
第三节 州际迁徙相关权利中的先决问题	30
一、基于特定法律目的的分类	30
二、迁徙权中的先决问题——居住期限要求	31
三、基本权利的界定	32
第四节 对我国户籍制度问题的启示	34
一、重新认识我国户籍制度的根本问题	34
二、制度借鉴之相关问题	35
第四章 现行户籍制度改革进程中之法律技术运用	36
一、思维方式的转变	36
二、法律适用之价值取向	37
三、相关规则的具体化	38
结论	40
参考文献	41

CONTENTS

Preface	3
Chapter 1 Household registration system in the time of social transformation	1
Subchapter 1 The establishment of current household registration system...2	
Section 1 Historical role of the household registration system	2
Section 2 Negative effect of the household registration system	3
Subchapter 2 Social problems presented in current household registration system	5
Section 1 Institutional damage to the demographic function of household registration system.....	5
Section 2 The hindrance to the improvement and development of socialist market economy system	5
Section 3 The household registration system is not the root of discrimination against the constitutional rights of citizen	6
Section 4 New problems of current household registration system presented in the time of social transformation	7
Chapter 2 Related case analysis based on the perspective of preliminary problem.....	8
Subchapter 1 The concept of preliminary problem	8
Section 1 The preliminary problem in private international law	8
Section 2 Generalized preliminary problem	8
Subchapter 2 The preliminary problem in personal injury compensation9	
Section 1 Cases of “with the fate of different price”	9
Section 2 Relation between household and compensation for death.....	10
Subchapter 3 The preliminary problem in the interest dispute of the rural collective economic organizations.....	12
Section 1 Interest dispute of “Wai Jianv”	12
Section 2 Membership of the rural collective economic organizations for special groups	13

Section 3	Relation between the membership of household and the membership of rural collective economic organizations.....	15
Section 4	Member identification of rural collective economic organizations	18
Subchapter 4	Preliminary problems in the justice	20
Section 1	Logical structure in the application of law	20
Section 2	Cognition to the fact in legal judgement	21
2.1	Factual basis for legal judgement	21
2.2	Value criterion for the determination of facts	23
Chapter 3	The legal system and cases related to interstate movement in US	24
Subchapter 1	Fundamental rights and Equal Protection Clause.....	25
Section 1	Fundamental rights	25
Section 2	Equal Protection Clause.....	25
Subchapter 2	Right of interstate movement.....	25
Section 1	An implied constitutional right.....	25
Section 2	Right to welfare assistance	26
Section 3	Right to education.....	28
Subchapter 3	Preliminary problems in interstate movement.....	30
Section 1	Classification based on specific legal purposes.....	30
Section 2	Preliminary problems in mobility rights——residence requirements	31
Section 3	Definition to fundamental rights.....	32
Subchapter 4	Revelation to the problems of China's household registration system.....	34
Section 1	Re-cognition to the fundamental issues of China's household registration system	34
Section 2	Problems about referring foreign legal systems	35
Chapter 4	Legal skills applied in the reform process of current household registration system	36
Section 1	Transformation of the thinking way	36
Section 2	Value orientation in law application	37
Section 3	Reification of related legal rules.....	38

Conclusion 40

Bibliography..... 41

厦门大学博硕士

前 言

长期以来我国现行户籍制度与其他相关社会和福利制度形成了一种错综复杂的社会利益分配格局，这加剧了社会不同利益群体尤其是城乡居民之间的割裂、对立甚至是冲突。在社会经济转型背景下，长期积累了一系列与户籍制度相关的经济、社会重大矛盾和问题亟待解决。

本文通过对一系列与户籍制度相关的、并且具有一定社会影响性的社会热点案例进行分类探讨，并以先决问题为视角，对户籍制度与其部分相关制度之间的本质关系进行探究和论证。我国户籍制度及其相关制度问题是一种错综复杂的社会利益分配格局的问题。然其问题并不是一个修改宪法的问题，也不仅仅是通过废除户籍制度就能得以解决的。如何运用精细的法律技术将一系列与户籍交织在一起的相关问题进行区别和分类管理是该问题的关键。而美国关于基于居民和非居民身份的区别待遇、居民身份或定居期限能否成为享有某些权利之先决问题的一系列案例，对于解决我国户籍制度及其相关问题给了我们很好启发和借鉴。

第一章 社会转型期的户籍制度

转型是“大规模的制度变迁”，^①“是一个国家或社会的经济体制或制度形态在性质、结构和模式上转变的过程”。^②其实质是人们在利益动机的驱动下对权力结构进行的调整。目前我国正处于从社会主义计划经济向市场经济体制转型的重要时期。

改革开放以后，我国经济、社会的发展取得了举世瞩目的成就。我国正从一个落后的农业国向新兴的工业国转变，从高度统一的计划经济体制向社会主义市场经济体制转变。在特殊的转型期，面临着各种复杂、尖锐的社会矛盾和社会问题。原有计划经济体制下的一些相关制度却未随之跟上社会发展的步伐，为适应社会主义市场经济体制的发展而进行相应的改革与创新，

^①[比]热若尔·罗兰. 转型与经济学[M]. 张帆, 潘佐红译, 北京: 北京大学出版社, 2002. 6.

^②郭旭新. 经济转型中的秩序[M]. 北京: 社会科学文献出版社, 2007. 8.

新旧体制之间的矛盾和摩擦正是目前制约我国经济、社会发展的主要原因。

原有的计划经济体制是一定历史条件和一定发展阶段的产物，具有一定的历史必然性和必要性。那么，相关配套制度的转型与改革也正是我国经济体制转型时期其内在矛盾的必然产物。与现行市场经济体制相适宜的合理的制度将会有利于当前体制改革转型期更快、更良性地过渡，也将会加快社会主义市场经济的可持续发展。我国的政策、制度需要做出相应的调整。在摸索中找到适合国情、民情的合理的制度框架，并不断进行适时调整或修改。

第一节 现行户籍制度的建立

中国现行的户籍制度是在上世纪 50 年代至 80 年代期间，新中国建国初期现实生产力条件下所选择的高度中央集权的计划经济、重工业优先发展的工业化道路等一系列相关要素的制约下而形成的。狭义的户籍制度是指以 1958 年颁布的《中华人民共和国户口登记条例》为核心的限制农村人口流入城市的规定以及配套的具体措施。广义的户籍制度还要再加上定量商品粮油供给制度、劳动就业制度、医疗保健制度等辅助性措施，以及在接受教育、转业安置、通婚子女的落户等方面又衍生出的许多具体规定。

一、户籍制度的历史作用

作为政府的一种宏观调控与微观干预的工具，在对公共资源进行分配和配置上，户籍制度对计划经济的顺利实施具有重要的作用，主要表现在：

一是有利于重工业优先发展战略的实施。建国初期，我国的工业基础十分薄弱，为了富国强民并实现经济的高速增长，我国大力发展工业、重工业，特别是优先发展重工业。而当时的中国资本供给严重不足，而重工业属于资本密集型，这与优先发展重工业的经济发展战略目标产生了直接的矛盾。于是，国家将农业人口控制在农村从事农业生产，通过统购统销和“剪刀差”政策，以保障国民消费维持在较低的水平，同时将农业自身的经济剩余提供给工业，为国家工业化不断积累原始资本。由此，用农业来支持国家工业建设，用农业的积累资金建立起对国民经济有重大支撑作用的重工业体系。为了维护这一模式就要将农民组织起来发展农业生产，对广大农民的束缚就是

通过从 1958 年起开始实施的城乡分割户籍制度得以实现的。

二是有助于计划经济资源配置制度的建立。由于国家采取了重工业优先发展的工业化战略，为了保证紧缺的物资和资源优先用于国家要优先发展的产业，国家建立了一系列与这种政策环境相适应的资源计划配置制度。因此，在农业劳动生产率本来就很低的情况下，由于农业剩余不公平地被转移到了工业领域，这一方面造成了农业再投资的不足，另一方面也造成了城乡之间收入和生活水平差距的扩大，由此产生并增加了劳动者在产业间、城乡间转移的动力。然而，为了维护这一赶超战略，就需要进一步限制农民向城市的流动。最终通过以户籍制度为核心的制度设计，逐步形成了一个高度集中的资源计划配置制度，即通过粮油供应制度、就业制度、社会福利保障制度等，国家将户口控制和资源控制相结合。这种政策大大增加了农村往城市迁移难度和生活成本，进一步限制了农民往城市的流动。

二、户籍制度的负面效用

户籍制度的上述历史作用却是以对公民迁徙自由权的限制和社会公平价值的缺失作为代价的。现行的户籍制度自建立以来，就和统购统销制度、城市劳动就业和社会福利保障等制度结合在一起，把城乡人口分成两个经济利益上完全不平等的社会阶层，强化了人口对所在地区的人身依附关系。随着计划经济向市场经济转变，户籍制度的负效用愈加凸显。

随着经济的发展，户籍制度限制了人口的合理流动，制约了人口城市化和工业化的进程。在实行市场经济后，农民工成为迁移人口中的主力大军，实现了市场更高效率的人力资源配置，而且农民收入也大大提高。他们为中国的城市发展做出了重要的贡献，然而计划经济时代的户籍制度却没有因计划经济向市场经济转变而进行根本性变革，反而成为城乡之间，更成为城市、地域之间公共资源的垄断。在城市公共资源配置上，农民工的基本权利由于户籍制度而无法得到应有的保障。

在社会转型背景下，长期积累了一系列经济、社会重大矛盾亟待解决。自 2008 年金融危机以来，国家着眼于转变经济发展方式深化改革，加快了各项社会体制改革和重点领域改革环节的部署。自上世纪 90 年代以来，从中央到地方都已对户籍制度改革有不同程度的探索。但迄今为止，仍未触及根本

性改革。附加在户籍上的种种社会福利制度和利益，如社会保障、社会福利和公共服务方面，仍然给外来流动人口设置了高门槛，阻碍了流动人口对城市社会经济资源和发展成果的共享，也给社会经济发展带来了诸多负面效应。现行的户籍制度严重影响着城乡基本公共服务均衡，影响着城乡一体化的推进，这是造成社会公共资源配置不合理的重要因素之一。因此，户籍改革已成为我国各项社会制度改革突破的重要一环。深化户籍制度改革，也能够降低其他的社会体制改革的难度，如农村土地制度改革、社会保障制度改革、劳动就业制度改革和教育体制改革等。

厦门大学博硕

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

廈門大學博碩