

分类号\_\_\_\_\_

密级\_\_\_\_\_

U D C\_\_\_\_\_

编号\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

博 士 后 研 究 工 作 报 告

大学与政府之间的法律关系研究

覃 红 霞

工作完成日期 2011 年 5 月

报告提交日期 2011 年 6 月

厦门大学

年 月

# 大学与政府之间的法律关系研究

## A Research on the Legal Relationship between the Universities and the Government

博 士 后 姓 名 覃 红 霞

流动站（一级学科）名称 法学

专 业（二级学科）名称 宪法与行政法

研究工作起始时间 2006 年 8 月

研究工作期满时间 2011 年 6 月

厦 门 大 学

年 月

## 厦门大学博士后研究报告著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用博士后研究报告的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交该报告的纸质版和电子版，有权将该报告用于非赢利目的的少量复制并允许该报告进入学校图书馆被查阅，有权将该报告的内容编入有关数据库进行检索，有权将博士后研究报告的标题和摘要汇编出版。保密的博士后研究报告在解密后适用本规定。

本研究报告属于： 1、保密（ ）， 2、不保密（ ）

纸本在 年解密后适用本授权书；

电子版在 年解密后适用本授权书。

（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

法律关系是法律规范在指引人们的行为、调整社会关系的过程中所形成的权利义务关系，是社会内容和法的形式统一。大学与政府的法律关系可以从三个方面进行观察：第一，从历史的角度来看，欧洲中世纪大学不仅是近现代大学的渊源，也为大学与政府的法律关系提供了摹本。通过获得特许状的方式，大学从教会、王国与自治城市手中获得了特权，形成了大学自治的传统。但随着民族国家的诞生，各国逐渐形成了不同的大学与政府之间的关系与特色。高等教育管理权限的分配、大学办学自主权等从来就不是一个绝对的概念，而是一个历史概念。第二，从理论源流来看，大学与政府法律关系源于不同国家的文化传统。在实践中各国逐渐形成了大学与政府关系间关系的理论，奠基了大学与政府法律关系的思想基础，形成了大学的功能与价值、大学由谁举办，大学管理权限如何分配的法律确认与体制设计。第三，从大学与政府法律关系的内容来看，通过法律的形式确定大学与政府之间的权限、明确大学自治权的范围是大学与政府法律关系的核心。本研究从中世纪大学与教会、王国与自治城市的法律关系出发，以德国、美国、法国以及我国高等教育法律文本为基本切入点，探讨了其文本背后隐含的政府与大学的基本关系与权限分配模式，分析了其在实践中的演变与发展规律，并结合我国大学与政府法律关系中的主要问题进行了较为全面的研究。

全文共包含七章：

第一章是对中世纪大学与教会、王国法律关系的研究。作为教会法中的社团和作为世俗法中的行会的大学事实上面临着不同法律体系的管辖，在王国、自治城镇以及教会之间的法律体系之中摇摆、选择是大学的基本事实。中世纪大学所形成的大学与政府法律关系的基础以及自治权的基本构架成为近现代大学与政府法律关系的基础，而且中世纪大学自治权的泛滥以及中世纪大学的衰落也为政府介入大学的管理中来提供了历史的镜鉴。

第二章、第三章、第四章是对德国、美国、法国三个国家大学与政府法律关系的研究。德国、美国、法国的大学在世界高等教育史上，都扮演过重要的角色。在其历史发展的轨迹中，逐渐形成了不同的教育传统，并演变出各国大学与政府关系的基本思想脉络，从而对各国大学的管理体制、大学与政府法律关系产生了重要影响，形成西方有代表性的美国的分权制模式、法国的集权制模式以及英德的集权与分权混合制模式。

德国高等教育制度具有国家主义的传统。德国大学与政府关系的发展基础——文化国家观，其核心为教育是国家的事业，发展基于科学的大学是国家的利益所在，保证科学的自由是国家的责任，国家是大学的举办者、财政支持者、管理者以及大学在教授的领导下自我管理的基本观念。围绕着联邦政府、州政府以及大学的权限分配，研究选取了《德国高等教育总法》这一法律文本的制定、修正以及废除为基本视角，探讨了德国大学与州政府、联邦政府之间的法律关系。

在美国，远离政府还是密切与政府合作的冲突始终存在。但大学越来越受到国家、政府以及社会的重视已经无法避免，肯定政府介入的合理性与合法性，承认大学与政府之间相互依存的关系已经成为重要的基础。研究选取了《美国高等教育法》这一法律文献的制定、修正以及完善为着眼点，分析了联邦政府对于高等教育的基本权限与责任，在此基础上分析了州政府与法院对于高等教育管理的基本权限与责任，认为美国的大学不仅要受到政府、法院、非营利组织以及社会公众的影响，其内部事务，包括招生、教师的解聘、财政、课程、研究等等都不是绝对的自主与自由空间。美国的公立大学几乎无所谓大学自治的可能，私立大学的自治也并非绝对的。

在法国，早期启蒙思想家与国民教育思想为大学与政府法律关系的发展提供了理论基础，并在随后的拿破仑时期实践了这一思想，建立了一个高度中央集权的教育制度与管理体制，加强了国家对教育的垄断与控制。在此基础上，二战后的法国开始了大学自治的改革运动。本研究以法国 1968 年《教育方向法》以及 2007 年的《大学自由与责任法》为基本文献，分析了法国中央政府、地方政府、大学之间的权限，以及法院介入大学管理中的作用与功能。

第五章是对我国大学与政府法律关系的研究。我国有官府办学的传统。新中国成立后，特别是改革开放以来，我国进行了中央向地方分权以及扩大与落实大学自主权的改革。大学与政府之间的法律关系也从单一的管理与被管理的关系向管理、服务、合作关系转变。但总的来看，我国大学的法律地位还不明确，大学自主权的法律保障机制还有待进一步的完善。本章分析了我国大学与政府关系的历史演进，探讨了公立大学与民办大学的法律地位问题，并围绕着大学自主权这一核心问题分析了我国大学自主权的法律性质与保障机制。

第六章余论是对我国大学与学生、大学与教师的法律关系的研究。大学与学生、大学与教师的法律关系不仅折射出大学与政府法律关系的演变，也反映了我国大学自主权的演进。鉴于此，本章主要探讨大学与教师、学生之间的法律关系。

结语是对我国大学章程建设相关问题的研究。大学章程以大学办学自主权为灵魂，构成了大学治理的重要机制，成为推动我国大学与政府之间法律关系的重要内容与载体。本节围绕着大学章程建设中的热点问题为研究对象，试图推动我国大学章程的建设，完善我国大学与政府、大学与社会之间的法律关系。

**关键词：**大学；政府；法律关系

# 目 录

|                                   |           |
|-----------------------------------|-----------|
| <b>导 论</b> .....                  | <b>1</b>  |
| 一、研究的缘起.....                      | 1         |
| 二、文献综述.....                       | 3         |
| 三、研究框架.....                       | 6         |
| <b>第一章 中世纪大学与政府之间的法律关系</b> .....  | <b>9</b>  |
| <b>第一节 中世纪大学的法律地位</b> .....       | <b>10</b> |
| 一、城市社团、行会与大学.....                 | 10        |
| 二、作为社团法人与行会的中世纪大学.....            | 13        |
| 三、社团法人的现代意义及其影响.....              | 17        |
| <b>第二节 特权还是自治：中世纪大学的特许状</b> ..... | <b>18</b> |
| 一、大学特许状的出现及其意义.....               | 19        |
| 二、特许状的内容：大学的特权.....               | 22        |
| 三、特权的消失与影响.....                   | 25        |
| <b>第二章 德国大学与政府之间的法律关系</b> .....   | <b>29</b> |
| <b>第一节 德国大学的发展历史</b> .....        | <b>29</b> |
| 一、德国早期的大学.....                    | 30        |
| 二、德国大学的兴盛.....                    | 30        |
| 三、德国大学的调整.....                    | 33        |
| 四、两德统一后大学的改革与发展.....              | 34        |
| <b>第二节 德国大学与政府关系的思想演进</b> .....   | <b>35</b> |
| 一、康德.....                         | 37        |
| 二、施莱尔马赫.....                      | 38        |
| 三、洪堡.....                         | 38        |

|  |           |
|--|-----------|
| <b>第三节 《德国高等教育总法》与德国大学以及政府权限变迁</b> ..... | 41        |
| 一、《联邦德国高等教育总法》制定之前德国政府与大学的权限.....        | 42        |
| 二、1976年《联邦德国高等教育总法》的实施.....              | 44        |
| 三、《高等教育总法》的修正.....                       | 50        |
| 四、《高等教育总法》的废除与替代.....                    | 52        |
| <b>第三章 美国大学与政府之间的法律关系</b> .....          | <b>58</b> |
| <b>第一节 美国大学的发展历史</b> .....               | <b>58</b> |
| 一、早期殖民地学院的发展.....                        | 58        |
| 二、建国时期美国大学的初步发展.....                     | 60        |
| 三、二战前美国大学的发展.....                        | 62        |
| 四、二战后美国大学的改革.....                        | 63        |
| <b>第二节 美国大学与政府关系的思想演进</b> .....          | <b>64</b> |
| 一、塔潘与赫钦斯.....                            | 65        |
| 二、科尔与布鲁贝克.....                           | 67        |
| 三、博克.....                                | 68        |
| <b>第三节 美国大学与政府之间的权限变迁</b> .....          | <b>70</b> |
| 一、联邦对大学管理的介入.....                        | 70        |
| 二、《高等教育法》对大学管理的影响.....                   | 74        |
| 三、州以及法院对大学管理的介入.....                     | 78        |
| <b>第四章 法国大学与政府之间的法律关系</b> .....          | <b>83</b> |
| <b>第一节 法国大学的发展历史</b> .....               | <b>83</b> |
| 一、法国早期的大学.....                           | 83        |
| 二、近代法国大学的变革.....                         | 84        |
| 三、二战后法国大学的改革.....                        | 87        |
| <b>第二节 法国大学与政府关系的思想演进</b> .....          | <b>89</b> |
| 一、早期启蒙思想家论大学与政府的关系.....                  | 89        |
| 二、国民教育思想中的大学与政府关系.....                   | 91        |

|   |            |
|---|------------|
| <b>第三节 法国大学与政府之间的权限变迁</b> .....         | 94         |
| 一、大学自治与中央集权的传统.....                     | 94         |
| 二、1968 年以来政府管理权限的变迁.....                | 95         |
| 三、大学管理权限的变迁.....                        | 99         |
| 四、法院的调整.....                            | 104        |
| <b>第五章 我国大学与政府之间的法律关系</b> .....         | <b>109</b> |
| <b>第一节 我国大学与政府关系的历史演进</b> .....         | <b>109</b> |
| 一、近代大学与政府的关系.....                       | 110        |
| 二、新中国时期大学与政府关系的变迁.....                  | 111        |
| 三、改革开放后大学与政府关系的变革.....                  | 113        |
| <b>第二节 我国公立高校的法律地位</b> .....            | <b>120</b> |
| 一、法律地位的内涵.....                          | 120        |
| 二、高等学校法律地位的现状.....                      | 121        |
| 三、公立高校法律地位的特点与面临的挑战.....                | 124        |
| 四、几点思考.....                             | 128        |
| <b>第三节 大学自主权的法律性质与保障：以招生自主权为例</b> ..... | <b>132</b> |
| 一、大学招生自主权的内涵与范围.....                    | 133        |
| 二、大学招生自主权的法律性质.....                     | 137        |
| 三、大学自主权的异化与保障.....                      | 141        |
| <b>第四节 民办大学与政府之间的法律关系</b> .....         | <b>144</b> |
| 一、当前民办大学面临的危机.....                      | 145        |
| 二、民办大学与政府法律关系的现状及其问题.....               | 147        |
| 三、法律关系的危机与民办大学自身的问题.....                | 152        |
| 四、民办大学与政府之间法律关系的重构.....                 | 154        |
| <b>余论：大学与学生、教师之间的法律关系</b> .....         | <b>160</b> |
| <b>第一节 大学与学生之间的招生法律关系</b> .....         | <b>160</b> |
| 一、民法关系论与行政法关系论.....                     | 160        |

|                                     |            |
|-------------------------------------|------------|
| 二、招生自主权、学生志愿以及招生简章的法律属性.....        | 163        |
| 三、高考领域提起行政诉讼的可行性与路径选择.....          | 168        |
| <b>第一节 大学与学生之间的管理法律关系.....</b>      | <b>170</b> |
| 一、大学与学生管理法律关系的不同观点.....             | 170        |
| 二、从特别权力关系到特殊的法律关系.....              | 173        |
| 三、在司法审查与大学自主权之间.....                | 176        |
| <b>第三节 大学与教师之间的法律关系.....</b>        | <b>178</b> |
| 一、理论与实践的差异与冲突.....                  | 179        |
| 二、教师职务评审的法律性质.....                  | 184        |
| 三、教师聘用合同的法律性质.....                  | 189        |
| <b>结语：推动大学章程建设，完善我国大学与政府之间的法律关系</b> | <b>199</b> |
| 一、大学章程的制定主体.....                    | 199        |
| 二、契约还是自治规章：大学章程的法律性质.....           | 203        |
| 三、当前我国大学章程制定中的相关问题与反思.....          | 206        |
| <b>参考文献 .....</b>                   | <b>210</b> |

## 导 论

### 一、研究的缘起

关于学术自治和学术自由的边界、政府权力对大学的干预限度、大学参与社会的程度与方式等等，一直是高等教育哲学的主题<sup>①</sup>。纵观大学发展史，国家、政府与大学的关系问题始终是高等教育实践与理论探讨的永恒话题，在社会与高等教育改革的转折时期，它往往又以焦点与前沿问题出现，启示研究者不断探索与深入。随着法律越来越成为社会生活的重要调节器，法治成为人类文明发展的趋势与追求。从法律的视角研究与实践大学与政府之间的关系成为世界各国的普遍原则。我国改革开放以来，针对政府对大学的集权式管理模式，大学缺乏自主办学的现状，要求重构大学与政府关系、改变大学从属于政府的附属地位、确立大学与政府之间的法律关系与权力边界的呼声日益高涨。从世界范围来看，1998年联合国教科文组织通过了《世界高等教育大会宣言》，呼吁世界各国政府不要过于干预大学，要维护大学的办学自主权和独立的法人地位。2000年，国际大学协会也发表了《学术自由、大学自主和社会责任》的声明，并准备起草一份维护大学办学自主权的国际公约。日本在2004年4月1日开始正式实施国立大学法人化，目的在于改变文部省对国立大学控制和干预过强的现状，“使它们具有像欧美大学那样的独立法人资格，大学可以根据自己的责任和权利实施有效的运营和管理”<sup>②</sup>，而欧美国家也不断在立法授权、财政资助、中介协调、自主社会服务等模式中调整、改革与创新，以寻找两者理想的结合点。可以说，如何选择政府与大学之间的最佳模式，确定大学与政府之间的法律关系是世界各国高等教育管理改革面临的共同课题，也是世界高等教育理论研究者共同关注的问题。

---

<sup>①</sup> 杨东平编：《大学精神》，辽海出版社2000年版，第3页

<sup>②</sup> 李守福：《日本国立大学将不再姓“国”——日本国立大学独立行政法人化述评》，《比较教育研究》2000年第5期，第11-14页

从某种程度而言，选择大学与政府的关系作为研究的主题，是一项极富挑战性的研究。首先，它是一个永恒的话题。政府与大学关系的核心是控制与自治的矛盾，这一矛盾自中世纪大学产生以来便始终伴随着大学的成长，构成了现代大学与政府关系法律进程的基本逻辑，并成为研究者关注的对象。如何在这浩如烟海的材料中理清大学与政府法律关系演变的历史，寻找其隐含的理论基础本身就是一件艰巨的任务。第二，大学与政府的法律关系，伴随着各国特有的发展轨迹与特色，也逐渐形成了自身特有的模式，从而使这一问题更加复杂与多样。如何深入分析各国自身发展的特色与普世性，对研究者的语言能力与综合研究能力有很高的要求；第三，研究者本身的研究视角与立场事实上使这一复杂的问题更加复杂化。虽然本研究以法律关系作为探讨大学与政府关系的基本主题，但从已有的相关研究来看，除了高等教育学界以外，管理学、政治学、法学、历史学、哲学界对这一问题都有所涉猎。这些研究在大大丰富与促进了研究的同时，也使得这一问题更加分裂或者学科化。由于研究者往往从各自学科研究的学科语言、基本范式与思维方式出发，在树立了各自学科研究壁垒的同时，也使研究缺乏系统性和统一的话语对象与价值标准。如何跨越学科界限，统合这些观点、如何选择与取舍高等教育改革与发展的价值标准将是一个充满矛盾与困惑的抉择。

但是，不可否认的是，这一颇有难度的研究始终成为研究者的“宠儿”，它吸引着一批又一批研究者前赴后继的进入这一领域，特别在当前中国社会转型期的背景下，探讨我国大学与政府之间的法律关系问题不仅有助于深化人们对政府与大学之间关系问题的研究，而且还有助于澄清人们在实践中的各种模糊认识，有着重要的理论意义与实践价值。首先，这是一个不可回避的基本理论问题。政府与大学的法律关系问题不仅决定了高等教育发展的基本方向，构成了高等教育发展外部关系规律的核心，而且也决定了大学内部的基本关系。大学与学生的关系、大学与教师的关系、大学的自主权等问题本质上需要以大学与政府法律关系的基本界定作为前提与基础；其次，大学与政府的法律关系是我国当前高等教育体制改革的重心。

正如有学者指出“处理好了政府与大学之间的关系，就为处理好中央政府与地方政府之间的关系和不同政府主管部门所属大学之间的关系确立了合理的定位和正确的出发点，从而可能使整个高等教育管理体制的改革取得事半功倍的效果”<sup>①</sup>，毫无疑问，这一关系的基本体现就是法律关系的确定；第三，无论从理论研究还是从高等教育实践来看，对于大学与政府法律关系中的基本问题、基本认识需要进行专门的系统性的研究，从而为当前的高等教育改革、大学与政府关系的走向提供理论与实践上的支持。当然，由于理论与实践经验的缺乏，本研究在很多问题上还只能进行初步的分析与探讨，提出初步的结论与看法。作为一位法学的初学者以及高等教育法学的初级研究者，希望本研究能够抛砖引玉，引发研究者对本研究的批评、反思，进而深入大学与政府关系的研究工作。

## 二、文献综述

关于政府与大学关系的探讨，几百年来，有关的研究结论和资料可谓汗牛充栋。国外研究从《高等教育哲学》、《走出象牙塔》、《高等教育系统》、《大学的功用》、《高等教育新论》、《走出象牙塔——现代大学的社会责任》、《美国高等教育》、《21世纪美国高等教育——社会、政治、经济的挑战》以及 *Innovations and Innovation Processes in Higher Education*, *The Law of Higher Education*, *The Management of Change in Universities*, *Management of Autonomy in Autonomous Colleges*, *Higher Education and the Law*, *Politics of Higher Education*, *New Patterns of Authority in Higher Education*, *Seeking Excellence Through Independence* 等相关资料来看，政府与大学关系形成的历史起点，早在中世纪大学诞生之初就存在了，但真正有系统地探讨和研究政府与大学的关系，西方一般认为是起于19世纪初的洪堡时代<sup>②</sup>。西方中世纪大学诞生在工商业比较发达的自治城市里，但作为社团法人与行会法人的大学从来没有真正摆脱过教

<sup>①</sup> 刘在洲：《理顺政府与高校的关系是高等教育管理体制改革的重中之重》，《黑龙江高教研究》1999年第3期，第29-32页

<sup>②</sup> 龙献忠：《从管理到治理》，华中科技大学博士论文，2005年

会、王国与城镇的控制，在三者交错复杂的关系网中大学通过种种手段获得了特权，但这些随时可能被收回的特权一方面为大学自治提供了基础，另一方面为成为中世纪大学衰落的诱因。随着民族国家的形成，大学与政府的法律关系成为发展的重心。各国因为历史传统与国情的不同，逐渐形成了不同的思想，对大学与政府关系的机制建立产生了重大的影响，进而形成了各国大学与政府法律关系的基本模式。总的来说，二战后，由于大学社会地位与功能的重要性，政府对大学的干预和控制增强，在集权式高等教育管理体制的国家自不必说，就是在“放任式”高等教育管理体制的国家，政府干预也愈来愈明显，其共同点是采用立法、财政拨款、经费资助等手段介入与干预大学管理，同时通过法院的介入影响大学与政府、大学与教师、学生之间关系的走向。可以说，大学从未真正自主过，政府也不可能完全控制大学，大学与政府之间的矛盾将继续存在，并处于不断的发展与演变之中，其趋势是在社会、中央政府与地方政府（联邦政府与州政府）以及大学之间寻找各自发展的合理的张力，从而实现多赢的结果。但这一结果的达成取决于政府的能力，也取决于大学自身的意识、定位与反思能力。

在我国，随着大学自主权改革的深入，大学与政府关系的研究逐渐成为热点问题，大量的研究与书籍相继发表。这些研究主要分为两大方面：一是以翻译、介绍与研究国外发达国家政府与大学关系的历史、理论与改革，这类研究从多学科的角度，比较全方位的铺陈了国外大学改革的基本议题、动向及其问题，为我国大学与政府关系进一步发展提供了镜鉴。代表性包括张斌贤主持翻译的《欧洲大学史》、和震的《美国大学自治制度的形成与发展》、李子江的《学术自由在美国的变迁与发展》、周丽华的《德国大学与国家的关系》、陈雪飞的《美国、德国、法国、日本当代高等教育思想研究》、彭虹斌的《西方大学自治与外部环境的关系》、唐卫民的《试析大学自治与政府控制》、浙江大学高教所课题组的《市场经济国家政府与大学关系的比较研究》、李守福的《日本国立大学将不再姓“国”——日本国立大学独立行政法人化述评》、胡建华的《由“国家控制的模

式”向“国家监督的模式”转变——大学与政府关系发展的基本走向》、吴结的《简论英国政府与大学的关系》、李成明的《大学与政府的关系：英国模式之研究》等。二是从我国大学与政府关系发展中的问题出发，探讨大学与政府关系的理念、现状、趋势、走向，这些研究结合大学自主权、大学章程、大学法律地位、高等教育管理体制改革等宏观与微观问题，探讨政府与大学的关系，政府是否应当管理高等教育、政府管理高等教育必须遵循的哪些原则以及政府对高等教育应当管什么、管到什么程度、怎么管等。如汪永铨的《关于政府对高等教育的管理》、刘在洲的《理顺政府与高校之间的关系是高等教育管理体制改革的重中之重》、李泽戡的《高等学校与政府关系的两个问题》、《大学办学自主权研究》、赵婷婷的《自治、控制与合作——政府与大学关系的演进历程》、谷贤林的《政府与大学关系纵论》、申素平的《中国公立高等学校法律地位研究》、董云川的《论中国大学与政府和社会的关系》、龙献忠的《从统治到治理——治理理论视野中的政府与大学关系研究》、卢兴发的《中国高等教育办学自主权问题的研究》、胡建华的《大学的法律地位分析——研究大学与政府关系的一种视角》、董力均的《在法治原则下理顺大学与政府的关系》等。其中从法律的视角研究大学与政府的关系问题逐渐成为一个研究的重要取向，其代表作包括劳凯声的《变革社会中的教育权与受教育权》、《教育法学基本问题研究》、《教育法论》、李连宁的《依法治教的探索》、郭为禄的《高等教育法制的结构与变迁》、刘剑文的《高等教育体制改革中的法律问题研究》、石旭斋的《高等教育法关系透析》、王敬波的《高等教育领域里的行政法问题研究》等。

以上研究在政府放松对大学的管制、扩大大学办学自主权的意义取得了共识，普遍认为大学自治是同国家对公众需要的回应和责任联系在一起的。<sup>①</sup>可以说，运用法律对大学与政府之间的关系进行调整已经成为当前高等教育改革以及高等教育研究者的共同取向。对于大学与国家来说，“问

---

<sup>①</sup> Terrence J. Mac Taggart and Associates, *Seeking Excellence Through Independence*, Jossey-Bass publishers, San Francisco, 1998, p.7.

题不是政府权力是否存在，而是何种权力应该由政府保留，何种权力应当由大学行使”，以及政府应该如何行使权力的问题。而大学与政府的基本关系是“公立高等学校在政府相对时，它具有行政法上的特别法人地位，此时与政府的关系是两个独立法人之间的关系，一种外部行政关系”，“公立高等学校与政府之间从一种单纯内部行政关系发展到兼有内部、外部行政关系”。<sup>①</sup>在这种关系中，政府按法律规定履行自己的职责，高等学校按照法律规定依法自主办学。而扩大大学办学自主权是高等学校与政府改革的侧重点，其主要观点包括：1、分化政府角色，规范举办者和办学者各自的责任；2、确立完善高等学校法人制度，建立高效的大学法人治理结构；3、建立政府与高等学校之间的中介机构，引导这些机构参与高校的评价、监督和服务<sup>②</sup>；4、高等学校与政府分权。但值得指出的是，这些研究也存在一定的不足。对于大学与政府的关系究竟属于什么样的关系？在以法律为基础的关系上，应该如何寻找转变的具体途径，如何在引进与借鉴西方的模式与中国传统相结合的基础上寻找合适的路径仍是需要进一步深入分析的重大理论问题。

### 三、研究框架

一般而言，法律关系是法律规范在指引人们的社会行为，调整社会关系的过程中所形成的权利义务关系，是社会内容和法的形式统一<sup>③</sup>。著名法学家萨维尼也曾指出，法律关系是通过法律规则界定的人与人之间的关系。随着近现代社会的发展，法律已经成为调整社会各种关系最权威、最有效的方式之一。正如张文显教授所指出的：“法律关系与生产关系、政治关系等社会关系不同，它不是一个独立的实体，而是其他社会关系在法律上的表现形式，其他社会关系构成它的内容”。<sup>④</sup>本文认为，大学与政府的法律关系可以从三个方面进行研究：第一，从历史的角度来看，中世纪

<sup>①</sup> 劳凯声：《变革社会中的教育权与受教育权：教育法学基本问题研究》，教育科学出版社 2003 年版，第 242、259 页

<sup>②</sup> 劳凯声：《变革社会中的教育权与受教育权：教育法学基本问题研究》，教育科学出版社 2003 年版，第 260、277 页

<sup>③</sup> 张文显：《法学基本范畴研究》，中国政法大学出版社 1993 年版，第 160 页

<sup>④</sup> 张文显：《法学基本范畴研究》，中国政法大学出版社 1993 年版，第 164 页

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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

廈門大學博碩士論文摘要庫