

当代中国政法生态下的维权律师

**A Study on the Rights Defence Lawyers under the Current Political &
Legal Ecology in China**

顾 铭
GU, Ming

Ph.D
University of Technology, Sydney

2015

Certificate

CERTIFICATE OF ORIGINAL AUTHORSHIP

I certify that the work in this thesis has not previously been submitted for a degree nor has it been submitted as part of requirements for a degree except as fully acknowledged within the text.

I also certify that the thesis has been written by me. Any help that I have received in my research work and the preparation of the thesis itself has been acknowledged. In addition, I certify that all information sources and literature used are indicated in the thesis.

Signature of Student:

Date: 18 December, 2015

目 录

Certificate.....	2
目 录.....	3
内容摘要.....	6
Abstract.....	7
第一章 课题背景介绍和意义.....	8
第一节 课题研究背景.....	8
第二节 选题意义.....	11
第三节 理论框架和研究方法.....	12
第二章 当今中国的法治生态：理论、体制和现实.....	14
第一节 法治定义及中国的政治和法治现状和差异.....	14
第二节 中国政治理论发展的基础、现实与迷茫.....	16
第三节 中坚阶层知识分子的社会作用和中国社会政治互动.....	19
第四节 中国共产党一党执政理论基础和危机.....	20
第五节 律师群体与当代中国政法生态的碰撞.....	23
第三章 维权律师的起源及其维权实践.....	25
第一节 维权律师的西方起源和定义.....	25
第二节 在中国律师的发展轨迹中考察维权律师的属性.....	30
第三节 维权律师与西方公益律师的横向比较.....	34
第四章 中国维权律师发展脉络和现状分析.....	42
第一节 2003 年孙志刚案件开篇的权利元年 维权律师正式登场.....	42
第二节 维权律师代表人物之一滕彪律师：从法治明星到失业律师.....	44
第三节 司法行政管理体制对维权律师的打压.....	48
第四节 维权律师在维权实务中的标本案例分析.....	59

第五节	浦志强律师的寻衅滋事：两高互联网寻衅滋事的维权律师首案意义	61
第六节	刑事强制措施对维权律师的人身自由剥夺	69
第七节	许志永博士的公盟和新公民运动维权的刑事案件分析	71
第五章	维权律师现象在中国现体制下的法治原则差异性分析	87
第一节	地方执政当局的理性选择：违法成本 v.S. 权力便利	87
第二节	维权律师群体所维护的法律权利和政府权力的对峙	91
第三节	维权律师困境的体制根源	93
第四节	国家公权力打压维权律师的手段和罪名	95
第五节	国家权力打压之下维权律师法治理念的社会影响	100
第六节	新一届中共领导层面对的维稳沉痾与维权律师群体的顽强理念坚守	106
第六章	新一届中共领导的全方位集权统治趋势对维权律师群体的影响	112
第一节	割裂孤立维权律师法治理念的社会化影响的网络渠道	112
第二节	控制自由派知识分子对维权律师理论和理念支持	116
第三节	将维权律师定位为“敌对势力”：现有体制框架内法治难题无解	119
第四节	行动派的维权律师被视为宪政民主对中共统治政治底线的挑战	121
第五节	“法”与“权”的理论之争：彻底颠覆逻辑的中国梦和宇宙真理魔幻组合	126
第七章	中国社会政治生态的走向：改革可行性分析及律师制度职业的互动	129
第一节	权贵体制权力的加强无法解决自身制造的问题	129
第二节	规则保障下先易后难的进改革可最大程度避免社会动荡	131
第三节	维权律师是中国政体的啄木鸟而非天敌	133
第四节	从革命党向执政党归位是社会和解前行的双赢。法治是突破口，司法改革有破局意义	136
第八章	2015年7月对维权律师群体的清剿及维权律师下一步走向预测	142
第一节	维权律师群体的“黑色七月”	142
第二节	维权律师群体在新政治生态下的未来走向	147
第三节	中共统治者在消灭维权律师的同时也将失去理性的对手	149

第九章 总结.....	151
参考文献 References	159

内容摘要

近十多年来，中国律师职业中形成了一个带有“维权”标签的松散律师群体：维权律师。维权律师群体的形成，在中国当代社会、法律和政治现实运作中引起了相当的争鸣和反思，甚至制度性冲突和对抗。党国体制和依法治国的宏观理论指导与微观社会实践都已经面临从“不争论”到“讲清楚”的临界点。

本论文试图从实证研究的角度出发，以法律社会学为主要理论框架，尽可能通过个案案例分析来了解，厘清中国维权律师群体的概念和实质。与此同时，本论文也介入法律政治学和比较法学的研究方法，既把维权律师的法律职业行为放在一个现今中国政法生态环境下来进行互动性思考，也通过具体案例参照对比，对中澳的法治现实和维权律师的共性和差异有一个同平台的显性认识和案例分析。本论文还相应地关注了网络信息技术兴起所带来的新的维权形态和趋势。

本论文的研究结论揭示出中国维权律师作为民权代理人与国家统治阶层间的互动过程是一种“以法为信”的博弈。对中国维权律师现象的研究表明，律师以法维权，考验政权的信用。“以法为信”共识的缺失，在中国维权律师是个体所遭受的磨难，而对于政权统治者会以社会统治根基的动摇和政治信用、执政合法性的崩塌为终极代价。

Abstract

Over the past decade the legal landscape of China has been characterised by the formation of a loosely defined group of “rights defence lawyers”, largely equivalence of human rights lawyers in the West, causing considerable contention and reflection on contemporary Chinese social, legal and political realities and even leading to institutional conflicts and confrontation. For both theoretical concern and practical consideration, the tension between the system of the party-state and the rule of law has reached the point that a clear line needs to be drawn.

Applying multidisciplinary frameworks from sociology of law, politics of law and comparative legal studies, this thesis is an empirical research aiming to provide an indepth analysis on the emergence of Chinese rights defence lawyers and their interaction with the party-state and the wider community. It examines the fate of Chinese rights defence lawyers under the broad political and legal ecology of contemporary China and the new environment where the Internet and social media are playing an increasingly important role. It also seeks to achieve insights and greater clarity through a comparative study on legal theory and practice in China and Australia.

The findings of this thesis demonstrates that the Chinese rights defence lawyers’ professional lawyering for and legal advocacy of the lawful rights of the ordinary people in China is a serious test of legitimacy and credibility of the party-state. The lack of consensus on law-based credibility has dire consequences for the fate of rights lawyers and the survival of the regime, namely the unbearable suffering on the part of individual rights defence lawyers and the declining or ultimate collapse of political credibility and ruling legitimacy on the part of the communist regime.