

单位代码	10476
学号	1913483049
分类号	D922

河南师范大学

硕士学位论文

（专业学位）

农村集体经济组织成员权资格界定问题研究

专业学位领域：法律（法学）

专业学位类别：法律硕士

申请人：张征

指导教师：黄进才教授

二〇二二年三月

RESEARCH ON ISSUES OF
MEMBERSHIP RIGHT IDENTIFICATION OF
RURAL COLLECTIVE ECONOMIC
ORGANIZATION

A Dissertation Submitted to
the Graduate School of Henan Normal University
in Partial Fulfillment of the Requirements
for the Degree of
Master of Law

By

Zhang Zheng

Supervisor: Prof. Huang JinCai

March, 2022

摘要

当前我国处于乡村振兴的关键之年，做好“三农”工作显得尤为重要。其中确保农业稳步增产、农民稳步增收、农村稳定安宁都系于农村产权制度的进一步完善。而农村产权制度改革必须优先确定农村集体经济组织成员权资格界定的原则、规则 and 标准。这是因为成员权的资格是享有合法权益的基础，是保障改革顺利进行、增加改革参与感与改革红利获得感的前提。但是目前，关于农村集体经济组织成员权资格的相关法律理论尚有争议，关于成员权资格的界定，国家层面还没有统一的立法规范，在缺乏顶层设计的情况下，侵害成员权的情况无独有偶。因此探索界定成员权资格的实现路径已迫在眉睫。本文通过探讨问题的起源、理论和实践分析、以期对成员权资格界定的法律空白有所裨益。

第一章：对农村集体经济组织成员权资格界定目前存在问题的表现形式予以归纳。指出目前问题的普遍性和需解决的紧迫性。

第二章：对农村集体经济组织成员权资格界定存在的认定困境和救济困境原因进行归纳，得出相关法律基本概念尚无共识，是实践出现成员权资格界定困境的原因。

第三章：对农村集体经济组织成员权资格界定中农村集体经济组织、农村集体经济组织成员等法律概念及特点进行分析，并明确其概念内涵和外延。

第四章：对农村集体经济组织成员权资格界定中理论学说和实践标准进行分析利弊，通过对比完善相关理论。

第五章：归纳总结成员权资格界定的原则，提出运用形式标准和实质标准来综合界定成员资格。依据“无救济则无权利”的原则，完善监督和救济制度。

关键词：农村集体经济组织成员权资格, 农村集体经济组织, 界定标准

ABSTRACT

With China at a historical juncture (or in a crucial year) of rural revitalization, issues concerning agriculture, rural areas, and farmers must be resolved our top priority constantly. In this progress, the further improvement of the rural collective property rights system is particularly important, because it is closely related to whether agricultural production can increase steadily, whether farmers' income can grow steadily, and whether rural areas can be safe and tranquil. At the same time, if we want to reform the system of rural collective property rights, we must give priority to some principles, rules and standards used to judge the rural collective economic organizational memberships' qualification for the sake of owning this qualification is the basis for enjoying legitimate rights and interests, as well as the premise for ensuring the smooth progress of reform , increasing the sense of participation in reform and the happiness of obtaining reform dividends. However, since the National People's Congress has not put forward a unified legislative standard in this respect, there are different degrees of problems in judicial practice, local exploration, or village regulations and non-governmental agreements. In the absence of top-level design, it is not unique that the qualification of membership is infringed. Therefore, it is imperative to explore one way that can define the qualification. Finally, the text will start by exploring the origins of this problem, analyzing it from both theoretical and practical perspectives, hoping that he final analysis will help with legal vacancies in this area.

Chapter one : Summarize the manifestations of the current problems about rural collective economic organizational memberships' qualification. Point out the pervasiveness of the current problem and the urgency to solve it.

ABSTRACT

Chapter two: Summarize and analyze the identity as well as relief predicament of the definition of membership rights in rural collective economic organizations, and then point out the existence of basic legal concepts about rural collective economic organization or members of rural collective economic organization is unclear, which is the reason why the predicament of membership's qualification in judicial practice and rural autonomy arises.

Chapter three: Analyze the legal concepts and characteristics of rural collective economic organization and members of rural collective economic organization as well as clarifying their connotation and extension.

Chapter four: Analyze the theoretical theory and practical standards in the definition of rural collective economic organizational membership's qualification, and perfect relevant theories through comparison.

Chapter five: Summarize the principles of defining rural collective economic organizational membership's qualification, and judge their qualification comprehensively according to a combination of formal and substantive standard. In accordance with the principle of "no remedy, no right", perfect the supervision and relief system.

KEY WORDS: Rural collective economic organizational memberships' qualification ,Rural collective economic organization ,Defining standard

目 录

摘 要.....	I
Abstract.....	II
目 录.....	IV
第一章 绪论	1
1.1 研究背景.....	1
1.2 研究意义.....	1
1.3 研究综述.....	1
1.4 研究方法.....	2
1.5 研究创新点.....	2
第二章 农村集体经济组织成员权资格界定问题的起源	3
2.1 问题的提出.....	3
2.2 问题产生的历史背景.....	4
第三章 农村集体经济组织成员权资格界定的困境	6
3.1 农村集体经济组织成员权资格界定的困境概述.....	6
3.1.1 困境之界定标准.....	6
3.1.2 困境之界定主体及程序.....	6
3.2 农村集体经济组织成员权资格界定的救济困境.....	7
第四章 农村集体经济组织成员权资格界定的法理分析	8
4.1 农村集体经济组织成员权资格概况.....	8
4.1.1 农村集体经济组织概念及特点.....	9
4.1.2 农村集体经济组织成员的概念及特点.....	10
4.2 农村集体经济组织成员权资格界定理论现状及分析.....	12
第五章 农村集体经济组织成员权资格界定实践分析	14
5.1 农村集体经济组织成员权资格界定实践概述.....	14

5.1.1 立法现状概述及分析.....	14
5.1.2 司法实践现状概述及分析.....	15
5.1.3 集体经济组织村规民约实践现状概述及分析.....	16
第六章 农村集体经济组织成员权资格界定实现路径.....	18
6.1 农村集体经济组织成员权资格界定原则.....	18
6.1.1 生存保障原则.....	18
6.1.2 公平合理原则.....	18
6.1.3 排它原则.....	19
6.1.4 权利义务平衡原则.....	19
6.1.5 因地制宜原则.....	19
6.2 农村集体经济组织成员权资格界定的具体标准.....	19
6.3 立法制度的完善.....	21
6.4 农村集体经济组织成员资格界定的主体及程序.....	22
6.4.1 界定主体.....	22
6.4.2 界定程序.....	23
6.5 司法制度的完善和救济.....	23
6.5.1 明确成员权资格的可诉性.....	23
6.5.2 司法权与成员自治权的统一.....	24
总结.....	25
参考文献.....	26
致谢.....	28

第一章 绪论

1.1 研究背景

改革开放以来,党和国家每年都会针对“三农”问题发布中央一号文件,对农业生产、农村发展、农民幸福的可持续性作出了具体的部署和规划,不断推进着乡村治理体系和治理能力现代化。而在“三农”问题中,首先要解决好人的问题,即农民幸福的可持续性发展问题,其关键在于如何切实保障好其切身权益,而保障农民切身合法权益的前提又在于明确农民的身份,也即是如何确认农村集体经济组织成员权的身份资格。因为在当前阶段,成员资格已不再只是简单的身份问题,还涉及到身份所能带来的一系列利益,以及由此产生的土地权益、拆迁款的发放等纠纷。然而目前农村集体经济组织成员权资格的界定在全国范围尚未有统一标准,各地区从地方规范、司法,村规民约都进行了积极的探索。但是目前尚无法从根本上解决问题。亟待通过立法制度建构一个科学的、客观的、合理的、公正透明的成员权资格界定的标准。

1.2 研究意义

确认农村集体经济组织成员权资格关系到农民朋友的各项切身利益,关乎国家到稳定发展。但是目前在国家层面,对成员权资格还没有比较统一的、明确清晰的问题答案。实践中无论是司法制度、行政规范、还是农村自治都有其局限性,鉴于此,充分考虑历史沿革及现实实践,先从法律层面辨明成员权资格相关的定义、特征的本质内涵,其次再从认定主体、程序步骤等予以阐明。将有利于明确成员权资格的范围,并侧面推动农村产权制度的改革、保障广大农民群众在改革中的利益。

1.3 研究综述

确认农村集体经济组织成员权资格需有一定的标准和根据,亟需建立客观科学、设计合理的规范。首先需要以较高的理论站位抽象推导出认定成员权资格资格的基本原则,再次,在基本原则的指导下进一步明确成员权资格界定的具体标准。关于成员权资格,需秉持以下五个基本原则:一是生存保障原则。二、公平合理原则。三、排它原则。也就是资格惟一原则。四、权利义务平衡原则。五、因地制宜原则。另外,如何确认成

员权资格的操作方式，本文从形式标准的经济性和实质标准的公正性出发，不再区分一般主体和特殊主体，而从农村集体经济组织设立的目的出发，从其历史沿革的发展脉络理解，经济组织成员作为一种身份，其身份背后的经济权益是为了保障其在本集体范围内能够维持基本的生活，脱离该集体组织便无法保障。准确把握成员资格的界定方向。

1.4 研究方法

本文主要采用以下研究方法：一、实证分析方法。通过对全局性的立法实践、地方性的管理实践、司法实践、村民自治的实践情况，归纳、总结、研究、分析。二、规范分析方法。通过对规范文件的收集、整理、归纳和总结，发现不足有待厘清之处，深入理解成员权资格的内涵，明确界定切入的角度。三、文献研究法。通过深入查阅专著、文献、杂志、互联网等资料，初探资格认定相关问题研究成果，结合一些个人感悟，总结与发表个人的一些想法。四、对比分析法。关于农村集体经济组织成员权资格的不同理论，各有利弊、各有所长，通过研究对比分析差异，找到各自优点和不足，以便提出更加合理的界定标准。五、历史研究方法。通过梳理建国以来土地所有权制度的变化和历史变迁的过程，找到问题出现的历史原因，以期从源头上解决。

1.5 研究创新点

本文可能的创新：通过抽象出目前问题的一般情形，抽丝剥茧，结合学界理论和实践中的各种探索，分析差异、利弊，优缺点，从而总结得出成员权资格界定的原则和具体的标准。不同于以往单一的户籍说或者复合标准说。采取两步走的形式标准和实质标准，摒弃了一些非核心因素。同时提出当出现人户分离或者其他短期不依赖集体保障生活的状态下，不宜直接认定资格丧失，鼓励成员自由流动、收入来源多样化、激发成员打破壁垒、取得多种保障途径，同时从实际出发，对成员资格的管理不拘泥于丧失或取得，也应该有中间状态——资格冻结和解冻。服务好成员的生活，解除其主动融入城乡一体化中的后顾之忧。

第二章 农村集体经济组织成员权资格界定问题的起源

2.1 问题的提出

改革开放以来,党和国家关于“三农”问题陆续公布了若干中央一号文件,对农业、农村、农民的可持续性发展作出了具体的部署和规划,不断推进乡村治理体系和治理能力现代化。而“三农”问题首先要解决好人的问题,即农民的可持续性发展问题,其关键在于如何切实保障好其切身权益,而保障农民切身合法权益的前提在于明确成员的身份,因为在当前阶段,成员资格已不再只是简单的身份问题,还涉及到身份所能带来的一系列利益,以及由此所引发的土地权益、拆迁款的发放等纠纷。为了解决纠纷,还农村社会和谐,有必要对这一问题予以认真对待。在此之前,面对着诸多难题,基础性的概念尚未厘清。我们需要先来认识一下涉及确认农民集体经济组织成员权资格问题的表现情形,例如:

1) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格,其妻有孕,生有一子张三,张三出生后生活在 A 村,张三是否有 A 村集体经济组织成员权资格?

2) 甲从他地(A 村之外),将其户籍转入 A 村,是否当然取得 A 村的集体经济组织成员权资格?

3) 甲具有 A 村集体经济组织成员权资格,外嫁(入赘) B 村,甲是否因外嫁(入赘),而取得 B 村的集体经济组织成员资格,同时丧失了 A 村的集体经济组织成员权资格?

4) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格,通过考试进入行政单位,获得行政编制,甲的 A 村的集体经济组织成员资格是否还保留?

5) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格,通过考试进入事业单位,获得事业编制,甲的 A 村的集体经济组织成员资格是否还保留?

6) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格,入职某民营企业,甲的 A 村的集体经济组织成员资格是否还保留?

7) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格,入职某外资企业,甲的 A 村的集体经济组织成员资格是否还保留?

8) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格, 外出务工, 甲的 A 村的集体经济组织成员资格是否还保留?

9) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格, 刻苦学习考上大学, 因考上大学, 甲的 A 村的集体经济组织成员资格是否还保留?

10) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格, 参军入伍, 是否因参军入伍丧失 A 村的集体经济组织成员资格。

11) 甲具有 A 村集体经济组织成员资格, 因触犯刑法, 被判有期徒刑三年。是否因入狱而丧失 A 村的集体经济组织成员资格。

以上例子, 显然不足以涵盖所有的集体经济组织成员资格可能变动或需重新认定的情形, 当然客观上也很难穷尽所有可能, 但也较为充分的说明农民集体经济组织成员权资格认定涉及农民生产生活的方方面面, 从出生、上学、工作、入伍、婚丧嫁娶等都可能涉及到成员权资格界定的问题。而是否具有成员权资格与享有集体经济组织的经济权益又密切相关, 事关农民的切身实际利益, 处理不好势必影响农村的稳定的问题。但是取得或者丧失农村集体经济组织成员权资格的情形应该如何认定, 无论是在理论界还是司法界目前尚未达成共识, 其间涉及错综复杂的原因和背景, 既有理论研究准备不足的主观缺憾, 也有客观因素的情形多样。从某种意义上讲, 准确理解和确认农民集体经济组织成员权资格, 实现法律制度的科学设计, 才能从根本上保障国家、集体、农民的根本权益。

2.2 问题产生的历史背景

要弄清楚农村集体经济组织成员权资格界定为什么会变成一个问题? 我们首先需要回顾一下我国农村集体经济组织产生的历史背景(前世今生)。农村集体经济组织脱胎于农业生产合作社, 历经互助组、初级农业生产合作社、高级农业生产合作社、人民公社的不同发展阶段。具体说来:

1949 年中华人民共和国成立以后的第二年, 也即是在 1950 年, 正式发布《土地改革法》, 条文第一条开宗明义确立了农民的土地的所有制, 贯彻了土地改革法的立法精神, 把土地分配给农民耕种, 解放发展生产力。到 1953 年为止, 我国依《土地改革法》基本完成了土地改革, 生产迅速得到恢复, 但是在农村, 因各种原因农民开始出现两极

分化,这种两级分化现象表明,防止历史上反复发生的土地所有权从平均化到兼并,形成大地主的轮回,是新生的人民政权必须面临的一个现实问题^[1]

因此,国家为了解决出现的“两极分化”,在农村相继推行了多种形式的互助组和农业生产合作社,其中相较于互助组的普及情况,农业生产合作社更加普遍一些,是主要推行的组织方式,农业生产合作社细分的话,具体还可进一步分为初级农业生产合作社和高级农业生产合作社。到1956年底,初级农业生产合作社绝大多数也演变为了高级合作社,两者之间的最大的区别在于土地所有制的形式,高级合作社是将土地的农民所有制转变为了土地的集体所有制。其重要特征便是土地集体所有,土地的集体所有标志着农民不再对土地等主要生产资料拥有私人所有权,因此,“高级社的建立是我国农村合作社经济与集体经济相区别的重要分界线”^[2]

从1958年到1977年,我们的农业改革开始进入了人民公社时期,这一时期农村集体经济的发展经历了挫折和打击,人民公社政社合一的模式,对农民集体成员的权利造成了侵害,伤害了农民的对于生产的积极性,其间在1962年的时候,党和国家发现问题,陆续推出了“三级所有,队为基础”的集体经济形式,对社员权益的侵害有所缓和。

从1978年开始到现在,我们的农业发展再次走上了正确的道路,打破“三级所有,队为基础”的集体经济形式,逐渐转化为以家庭联产承包为主的责任制经营模式,统分结合的双层经营体制。“也就是确立了农民集体财产的公有私用模式”^[3]期间更有一系列的法律法规的颁布,比如《村民委员会组织法》、《农村土地承包法》、《物权法》、《中华人民共和国民法典》等法律规范的制定日益丰富了成员权资格相关法律概念的內蕴。

[1]陈锡文中国农村制度变迁 60 年[M]人民出版社.2009

[2]温铁军三农"问题与制度变迁[M]中国经济出版社.2009

[3]管洪彦农民集体成员权研究[M]中国政法大学出版社.2013

第三章 农村集体经济组织成员权资格界定的困境

3.1 农村集体经济组织成员权资格界定的困境概述

成员权资格的界定陷入困境，影响到纠纷的解决、利益的分配、身份的确定、生活的保障。成员权资格界定之所以出现问题，有各种各样的原因背景，历史、经济、政治、文化、法律、风俗习惯等，但是从法律角度而言，原因主要有：一、基础法律概念不明确、界定标准不统一；二、界定主体不确定、界定程序不完善。

3.1.1 困境之界定标准

成员权资格的界定离不开对其本身概念的充分理解，何为成员？何为资格权？要搞明白成员必须知道其组织，知道其所属社团。要充分认识资格权必须理解透彻成员的意义。在此基础之上，才有可能抽象出界定的一般原则，并结合实际归纳出具体的标准。关于界定标准的确立，最重要的是农村集体经济组织以及谁是其成员这两个基本问题。但目前尚未有明确的定论，尽管学界学者从不同角度试图对其阐明，有的侧重从历史发展历程轨迹来描述，有的则从具体组织的架构形式入手来表达，不一而足，但都没有获得广泛性的认同。但全国各地在发展当地经济的同时，都进行了因地制宜、各具特色的积极探索。有的地区以户籍作为单一标准来界定成员权资格，有的地区以户籍、对集体积累的贡献等因素来综合判定来界定成员权资格，不胜枚举。可是在缺乏被广泛普遍认可的概念的前提情况下，各地的探索难免各说各话，局限于不同维度、不同地区，难以形成统一的、可普遍适用的认定规则和操作方式，以集体之名侵害个别成员权益的现象无独有偶。因此，只有先解决基础概念不明确、界定标准不统一的问题，才能走出成员权资格界定的困境。

3.1.2 困境之界定主体及程序

成员权资格的界定离不开界定主体发挥其作用，但是目前，究竟由谁来担当界定主体的重任尚不明确。有学者认为应当由政府担起责任承担界定的工作，有学者认为应当尊重集体经济组织的自治性让其通过“内部约定”来实现，更有学者认为这时候应当发

挥法院定分止争的终局作用，但无论谁先界定，一旦发生争议、发生纠纷，就由法院来做最终裁决。不得不说，各有各的道理，由政府担当界定主体，有权威性，但由于脱离基层，界定结果可能与实际不符合，由集体经济组织自己当裁判，熟悉情况，操作弹性大，很灵活，容易发生“多数人意见”损害少数人权益的情况，由法院来当界定主体，利弊同政府担当类似。同时，成员权资格的界定也离不开界定程序的完善，程序的公平正义促进实体界定结果的合理可信，从另一层面起到定分止争的作用。因此，走出界定困境，需要先确定界定主体，同时完善界定程序。

3.2 农村集体经济组织成员权资格界定的救济困境

在成员权资格界定过程中，难免会出现有“成员”的资格利益遭受侵犯。这时候恰到时机的提供公力救济手段弥足珍贵。但是由于在救济范围、救济主体、救济方式、救济程序等方面、尚缺乏完备的法律规定，因此法律规范的缺位所导致的法律空白地带必然给相关实践带来困难，受理案件范围不清晰、发起诉讼主体不确定、认定资格标准不统一、救济权利程序不完善等导致成员资格纠纷长期悬而未决，隐藏在纠纷背后的财产性利益冲突始终存在。发生成员权资格纠纷的时候却无法得到法律的救济，无救济则无权利。成员身份如果只存在于口头之上，其成员权无法得到落实，更不用提可能涉及到土地承包权、宅基地分配权、集体利益分配权等，这些权利的享有都需要有成员权资格作为前提。不但司法权威受到侵害，而且还可能导致农村社会的不稳定、给农业生产造成潜在的隐患。

第四章 农村集体经济组织成员权资格界定的法理分析

4.1 农村集体经济组织成员权资格概况

“集体所有制在长期的制度实践中事实上将农民凝结在集体这一共同体内，但却缺少针对如何认定成员这一基本问题的完善的制度规则”^[4]。要解决成员权资格界定中存在的问题，追溯其历史发展过程尤为必要，再探究相关概念的内涵、外延、分类等方能起到事半功倍的效果。

“农村集体经济组织成员”一词在正式法律规范中最早出现于2002年8月29日，在中华人民共和国第九届全国人大常委会通过的《中华人民共和国农村土地承包法》中，并在2005年3月29日由最高人民法院审判委员会第1346次会议通过的法释[2005]6号《最高人民法院关于审理涉及农村土地承包纠纷案件适用法律问题的解释》中得到进一步阐明。随后国家先后出台相关法律法规及司法解释进行规范和指导。但是由于农村集体经济组织成员界定的涉及面广、牵扯深、相关利益群体盘根错节，目前的法律规定虽然已经有所涉及，但彼此之间割裂存在、尚不成体系，存在相互矛盾、空白地带的不足。还无法支撑起界定成员权资格的需要，在实践操作层面上难以满足现实实践中解决纠纷的呼唤，显然进一步完善立法体系是应有之义。

要搞清楚成员权资格应通过何种方式如何来进行界定，从法律的角度来讲，面临的首要问题便是农村集体经济组织和农村集体经济组织成员这两个基本概念的廓清，原因无他，只有先明确基本概念，确定其内涵和外延，才能对相关政策进行准确的法律解读释义，才有可能抽象出界定标准的一般原则，并结合实际归纳出具体的标准，进而制定相配套的法律规范。由此可见，充分解构农村集体经济组织和农村集体经济组织成员这两个概念能帮助我们打通理解成员权资格界定的相关概念，比如界定主体、界定原则、界定标准、救济和监督程序等之间的关系。把基础概念的藩篱筑牢，才能避免出现制度规范的空中楼阁。

[4] 肖新喜.论农村集体经济组织成员身份的确认标准[J]. 湖南师范大学社会科学学报, 2020,49

4.1.1 农村集体经济组织概念及特点

农村集体经济组织脱胎于我国上世纪五十年代的农业合作化运动之中，是基层的农村经济组织。虽然“农村集体经济组织”这一词常见于我国的多部法律中，但是却无相关法律规范对“农村集体经济组织”的概念作出解释，概念的缺失导致同一词汇，在不同背景，不同的情况下被赋予不同内涵，使用越多，产生的分歧反而越大，之间反而更无法达成共识。因此，有学者认为，农村集体经济组织在立法和理论上的使用情况，难以使之成为一个固有而成熟的民法学研究概念。从其形成的语境看，并非在严谨的法学概念体系中生成，故在研究时突破已有程式，重新界定其内涵与外延，实有必要^[5]。但是，农村集体经济组织的概念已经成为我国法律体系中固定使用的概念是客观事实。而且在社会主义公有制背景下，这一概念也难以被其他更优的概念所取代^[6]。特别是当前，全国人大常委会已将关于农村集体经济组织法列入2022年度的立法规划。因此，关于农村集体经济组织的该如何定义，另起炉灶重新创设新词无论从接受度还是从耗费时间成本上都没有必要。

关于农村集体经济组织的含义，有学者侧重从历史演变轨迹出发研究，认为其是改革开放后，由农业合作社、生产大队、人民公社时期演化而来的社区性合作经济组织。也有意见强调组织形式，认为农村集体经济组织是以农民土地集体所有权为载体，劳动者以集体所有制的形式获取生产资料、生产产品、生产权益的经济组织。还有学者侧重从权利与义务的角度出发研究，认为农村集体经济组织以农民土地集体所有权为基础的，所有成员共享组织的收益，共担组织的义务，围绕土地形成的关系稳定的集体经济组织。接下来重点探讨一下那些因素是农村集体经济组织特有的，将农村集体经济组织与其他经济组织分割开，使其并表现出来其独有的特征。

农村集体经济组织的定义，笔者认为应包含以下几点因素，一、农村集体经济组织的历史演变轨迹，农村集体经济组织起源于社会主义改造和农业合作化时期的高级社，快速发展并受挫于人民公社时期，即便是在农村集体产权制度改革中成立的新型农村集体经济组织也难以摆脱其历史演变轨迹^[7]。尽管有意见认为，历史上的表现形式与当下

[5] 戴威《农村集体经济组织成员权制度研究》[M]，法律出版社，2016年

[6] 管洪彦《农村集体经济组织的概念界定与立法表达》[J]，中国不动产法研究.2021

[7]管洪彦《农村集体经济组织的概念界定与立法表达》[J]，中国不动产法研究

组织认定毫无关系，但是如果概念中不包含历史沿革因素，就无法正确理解农村集体经济组织成员权资格的最初的取得方式源于何处。因此，概念中需说明其历史继承发展轨迹。二、农村集体经济组织的资产来源公有性，以农民集体所有权为基础，突出表现为土地，包括但不限于土地的集体所有。强调组织财产来源的公有性。其组织财产的主体是农村集体经济组织，是单一主体。这里需重点区分公有财产与共有财产，共有财产的主体均为两个或两个以上，非单一主体，但是公有财产的主体只有一个，财产主体的个数表现形式是其区别的重中之重。三、农村集体经济组织的地域性，农村社区集体是按照农村一定地域即村组边界划分的，村组边界范围内的土地是集体的地域基础^[8]。任何一个农村集体经济组织都是在特定的区域内成立的，而这个特定的区域一般都是农村村庄范围。村庄与村庄之间有边界，农村集体经济组织之间同样也有。依靠着地理边界，集体经济组织之间在地域上有了不同的划分，且无法移动，不能像公司等组织一样更换“注册地址”。四、农村集体经济组织的排他性，在一定区域范围内，最多只能有一个农村集体经济组织，这与其地域性密切相关，经济组织之间有边界且互不重叠。排他性的根源基于农村集体经济组织的土地上只能有一个主体，不能同时出现多个主体。五、农村集体经济组织的公共性，农村集体经济组织名为经济组织，但并非以盈利为追求，而是以承担农村经济发展、满足基础公共服务、保障成员生存为目的。六、农村集体经济组织的权利义务性，成员有权共同享有集体经济组织的所有的生产资料和财产性利益，同时也共同承担集体经济组织的分配的义务。

综上，农村集体经济组织是脱胎于人民公社时期的农村组织，经多次演变并最终形成的资产集体公有、保障成员生活、分配成员权益的区域性经济组织。这样定义既体现了历史继承性，又结合当下实际，揭示了农村集体经济组织的本质法律属性，概念边界清楚，显著区别于其他的经济组织。

4.1.2 农村集体经济组织成员的概念及特点

农村集体经济组织成员权资格，必然包含社团中的身份属性，同时也必然体现其经济属性，是享有成员经济组织权益的前提条件，与其切身利益密切相关。要准确定义农村集体经济组织成员权资格的概念，首先要将成员与村民这一概念区分。传统上，由于过去人员流动不频繁，经济运行缓慢，不加区分的将村民等同于农村集体经济组织成员

[8]韩松《农民集体所有权主体的明确性探析》[J]政法论坛

与实际情况基本一致,但是伴随着现在的经济高速发展的实际情况,人员在全国范围内移动,仍将两者不加以区分,已经不符合目前的实际客观情况。村民是居住在本村的,一般而言户籍也在本村的自然人,具有自然属性,属于是行政管理的基本单元。而农村集体经济组织成员是基于社团中的身份属性,享有组织权益的人。突出表现为同时具有身份属性和经济属性。同村的村民基于地域性绝大多数应属于同一农村集体经济组织,但是村民与集体组织成员并不完全重合。有学者认为:“集体经济组织成员必然是本村村民,而村民未必就是特定的某一集体经济组织成员”^[9]。因此可知,村民的概念更多是包含行政管理因素,是一种自然属性,其概念的外延比农村集体经济组织成员更加宽泛。那么,如何准确理解农村集体经济组织成员的概念,需要从农村集体经济组织成员的特点出发,基于其身份资格,享有相应的权益为基础出发来研究。

农村集体经济组织成员的定义,应该包含考虑以下因素:一、户籍因素,作为经济组织的成员,其户籍一般都与组织区域一致,这是由集体经济组织为成员提供生活保障的内在属性所决定,否则将难以对成员的生活提供保障。当然,随着城乡经济的不断发展,人员流动的频繁,出现部分户籍不在本集体经济组织的情况,但是从组织成员的整体绝对数量而言,户籍还是重要的形式标志。二、保障性,也即成员需以本集体经济组织的土地和其他重要的生产资料作为基本生活保障基础,成员依附于土地之上,依靠组织的保障生活。从农村集体经济组织的发展历程而言,虽存在经济因素,但农村集体经济组织的设立并非以盈利为目的,而是保障成员的生活。三、稳定性,成员与所在集体经济组织形成较为稳定的生产、生活关系,围绕本集体经济组织展开,管理组织内部资源、参与分配利益和安排活动。四、专属性,成员是一种身份,无法转让,无法继承,成员的身份有且只能属于一个集体经济组织,因婚姻、申请加入等方式发生变动时,只能保留其中一个,否则造成一个自然人拥有两个甚至以上成员身份的情况,既违背了农村集体经济组织建立的目的,也将造成管理上的混乱。

综上,农村集体经济组织成员是指户籍在农村集体经济组织所在的地区内,与所在集体经济组织形成稳固的生产、生活关系,由组织负责提供生产资料,用于维持基本生活保障,享有组织赋予的权利并承担义务的成员。

[9] 郭天玉,崔利兴. 谈如何理解和界定农村集体经济组织成员资格[J]. 农业经济, 2011.

4.2 农村集体经济组织成员权资格界定理论现状与分析

“在集体组织中一旦将成员的利益与集体组织的利益密切联系在一起，尤其是确定了集体组织的成员权以后，必然会提出一个现实的问题，即如何确定集体经济组织的成员或成员资格”^[10]。我国法律关于“农村集体经济组织成员”一词多有直接或间接提到或涉及，但是截至目前，关于农村集体经济组织成员权资格的界定，应该如何进行，尚没有法律对其直接具体的规定。

理论界主要有以下几种学说：一、形式标准户籍说。以自然人户籍是否在本集体经济组织区域内作为标准，来界定是否具有本集体经济组织的成员资格。户籍在本集体经济组织区域内则有成员资格，反之则无。一方面，户籍作为一种形式外观，公示性强、易于辨认。户籍是我国一直采用的人口管理办法，从登记、注销等程序已经很完善，采用户籍作为标志，用来确认成员权资格，所需成本低、方便进行，不会给社会带来新的负担，另一方面，从传统而言，熟人社会的农村地区，以户籍为标准也容易被集体经济组织成员所接受。但是不能忽视的情况是，随着经济快速发展，农村人口流动愈加频繁，出现了很多实质上已脱离农村集体经济组织的管理，且也不再需要组织提供生活保障，但是户籍却没有迁出的人员。如果仍将户籍标准作为唯一标准，就会对其他所有成员的权益造成侵害、无论是收益的分配、土地承包、宅基资格等待遇受到负面影响。简单的“一刀切”机械化方式已不合时宜，不能反映目前农村的客观实际情况。二、实质标准生活保障说。其重点看对组织的生存依赖程度、是否需要组织提供生产资料、脱离组织是否还有保障，来判断是否具有成员权资格。“至于其因为出生、婚姻、迁入户口等原因造成需要依赖集体土地为其生活保障则在所不问。对农村土地之所以采取集体所有的形式，就是为了保障每一个农村居民平等地获得生存保障。这是集体所有制土地的基本功能。”^[11]。该说指出了单纯以户籍作为标志的缺陷，坚持从实际出发、从组织建立的目的出发，采用实质标准，从成员对组织的依赖程度、由组织提供生产资料，由组织来保证生活，最大限度的保障所有的成员权益。避免“空挂户”“人户分离”等脱离农村集体经济组织或者其他本就不属农村集体经济组织的人却享有不该享有的权益的情况。但是该说同样存在问题，实质标准不易把握，界定主体主观性过强，实践操作性成本过

[10] 王利明，《物权法研究》[M]，中国人民大学出版社.2002

[11] 韩松.《论成员集体与集体成员——集体所有权的主体》[J].法学.2005

高。三、权利义务说（贡献说）。该说认为，享有成员权资格的前提在于履行了组织义务，如果完成集体经济组织分配的义务或者为集体经济组织的发展作出了贡献，付出了劳动，那么该人当然就具有集体经济组织的成员资格。这一理论想法秉持权利义务相一致的朴素价值观，但是该说的权利与义务的判断标准内容模糊、易人为操控、缺乏操作性、忽视了特殊群体比如“新生儿”等缺乏劳动能力的人，更为重要的是“该要素没有解决何者能与集体建立权利义务关系的前提性问题”^[12]。四、复合标准说。该说认为，采用单一标准无法准确界定成员权资格。应以“是否形成固定的生产、生活关系为基本条件，并结合是否具有依法登记的集体经济组织所在地的常住户口”^[13]，同时结合是否以本集体经济组织的土地及其他生产资料作为基本生活保障进行综合考量。该说从实际出发，面对农村频繁的人员流动、利益群体博弈、复杂的历史变迁的情况，单一标准显然无法妥善解决。复合标准说兼顾各个学说的优点，同时又避免单一标准的缺点，有利于保证“老成员”与“新成员”各自的权益，但是复合标准考虑因素过多，难免又容易陷入顾此失彼，各个因素之间发生冲突时，效力高低难以辨明。

[12]戴威.《农村集体经济组织成员资格制度研究》[J]. 法商研究,2016

[13]黄松有主编，最高人民法院民事审判第一庭编著. 最高人民法院农村土地承包纠纷案件司法解释理解与适用[M]2005

第五章 农村集体经济组织成员权资格界定实践分析

5.1 农村集体经济组织成员权资格界定实践概述

当前我国处于乡村振兴的关键之年，做好“三农”工作显得尤为重要。其中确保农业稳步增产、农民稳步增收、农村稳定安宁都系于农村产权制度的进一步完善。而农业产权制度改革必须优先确定农村集体经济组织成员权资格界定的原则、规则 and 标准。这是因为成员权资格是享有合法权益的基础，是保障改革顺利进行、增加改革参与感与改革红利获得感的前提。但是目前关于成员权资格，在国家层面尚没有统一的立法。虽说如此，司法部门、地方政府、抑或是各个农村集体经济组织都一直根据客观实际情况进行积极探索。以下分别从司法、地方规范以及集体经济组织村规民约的实践情况分析。

5.1.1 立法现状概述及分析

根据《中华人民共和国立法法》第八条第八项规定，民事基本制度属于法律保留事项。而成员权资格，牵涉到农民的生存问题，属于农民的基本权利的范畴，应由民事基本制度来规定。相关资格的法律规定必须由全国人民代表大会来制定或在法律明确授权的情况下由行政机关在行政规范中予以规定。但是直到现在，关于农村集体经济组织成员权资格尚没有通行全国范围内法律规定的公布。“成员集体所有的法律性质和内涵需要明确；成员资格的问题也缺乏规定；成员权与村民自治权利的关系也有待厘清；侵害成员权的救济制度还有待完善”^[14]。由于缺少关于农村集体经济组织成员权资格界定的国家层面的顶层设计，同时各地实践中又不得不面对这一个问题。各地为此进行了因地制宜有益的探索。从界定标准而言，主要有三种模式：一种是单一标准模式：如《湖北省农村集体经济组织管理办法》第15条的规定^[15]，该地采取单一形式标准户籍说，同时考虑年龄因素。也有地区采用复合标准：如《广东省农村集体经济组织管理规定》

[14] 王利明, 周友军. 论我国农村土地权利制度的完善[J]. 中国法学, 2012

[15] 《湖北省农村集体经济组织管理办法》第15条：凡户籍在经济合作社或经济联合社范围内..均为其户籍所在地集体经济组织的社员。

第15条第一款规定^[16]，采取形式标准户籍说+权利义务说。既考虑形式上的户籍要求，又要求成员需对成员集体作出自己的贡献。另外，也有如《天津市村集体经济组织成员资格认定指导办法（试行）》第六条规定^[17]，采取复合标准，综合考虑户籍登记、土地承包、居住生活以及对村集体履行义务等因素。还有如《浙江省农村经济合作社组织条例》第十七条、第十八条、第十九条^[18]规定采取列举具体条件+兜底标准，一方面尽可能穷尽类型，以便界定的公正性、同时为了避免僵化操作，采用了兜底标准，以免侵害部分成员的利益。当然还有其他省份或地区因地制宜的制定相应的办法或规定以便明确农村集体经济组织成员权资格界定的标准。但总结下来，无非以上三种，概括而言，采取单一形式标准模式，这种模式最为传统也最为好识别进行操作，但并不符合当今农村发展的实际情况，“一刀切”的机械化操作容易陷入两难境地，把应包含的人员漏掉或者把不应该界定具有资格的人员包含进来；或者另一种是采取复合标准模式，这一模式既注重形式，又强调实质，被大多数地区采用，但是复合标准又因地区情况不同，所考量的因素有所不同。第三种使用列举加兜底的形式作为界定的方法，适用简洁，方便操作，缺点同单一模式类似，只是不同的形式要件有所区别，巨额利益面前难免出现有人会铤而走险，人为创造形式条件进而侵占农民集体成员的利益。

5.1.2 司法实践现状概述及分析

关于成员权资格的问题，从司法的实践情况而言，最高人民法院在制定《关于审理涉及农村土地承包纠纷案件适用法律问题的解释》的过程中曾经试图专门就农民集体成员资格问题作出具体规定，但最高人民法院审判委员会进行讨论后认为，事关广大农民基本民事权利的法律解释权在全国人大常委会，不宜通过司法解释进行规定^[19]。仅在《最高人民法院关于审理涉及农村土地承包纠纷案件适用法律问题的解释》第一条第一款规

[16] 《广东省农村集体经济组织管理规定》第15第1款...户口保留在农村集体经济组织所在地，履行法律法规和组织章程规定义务，属于农村集体经济组织的成员。

[17] 《天津市村集体经济组织成员资格认定指导办法（试行）》第6条...成员资格认定工作要综合考量户籍登记、土地承包、居住生活以及对村集体履行义务等因素。

[18] 《浙江省农村经济合作社组织条例》第17条户籍在本村，符合下列条件之一，且遵守村经济合作社章程的农村居民，为本村经济合作社社员...第十八条：因下列原因之一户籍关系迁出本村或者被注销的，应当保留社员资格...第十九条：除本条例第十七条、第十八条规定以外的人员，履行村经济合作社章程规定义务，经本社社员（代表）大会表决通过的，可以成为本社社员或者保留本社社员资格。

[19] 管洪彦. 农民集体成员权研究[M]. 中国政法大学出版社

定了五类纠纷法院应当依法受理,即承包合同纠纷、承包经营权侵权纠纷、承包经营权流转纠纷、承包地征收补偿费用分配纠纷、承包经营权继承纠纷”。虽说如此,全国各地绝大多数法院并未因立法缺失而拒绝对农村集体经济组织成员资格的界定纠纷拒绝裁判。各地多个省高院通过对法律原则的理解和司法价值判断,发布了一批限于本地区范围通过不断总结实践并指导实践的裁判意见,客观上成为了界定农村集体经济组织成员权资格的准司法标准。有直接对集体经济组织成员资格的条件构成、取得丧失、形式和本质作出规定的。类似规范方式有天津高级人民法院、重庆市高级人民法院。其中天津市高级人民法院发布了《天津市高级人民法院关于农村集体经济组织成员资格确认问题的意见》^[20],其中第一条就贯彻了形式户籍标准和实质生活保障标准的复合运用。并进一步解释说明如果不满足形式标准的情况下,应当考虑以下因素:1、是否为农业户口且落户在本集体经济组织;2、是否在本集体经济组织生产、生活;3、是否以本集体经济组织土地为基本生活保障。另外,也有在处理土地纠纷中一并规定集体经济组织成员资格界定标准。如安徽省高级人民法院发布的《安徽省高级人民法院关于处理农村土地纠纷案件的指导意见》第二条中的规定^[21]:也同时兼顾了形式户籍标准和实质生活保障标准的复合运用。并同时规定了几类特殊情况资格确认。类似还有陕西省高级人民法院、海南省高级人民法院采用类似的方式予以规范。

5.1.3 集体经济组织村规民约实践现状概述及分析

从我国农村的实践来看,农村集体经济组织大多能形成调控自身成员资格的村规民约;有的通过集体章程的形式予以明确;有的虽未形成章程,但所遵行的集体决议仍以村社传统和成员众意为基础^[22]。但是,由于各个地区各个村落情况不同,成文或不成文的约定俗成的村规也大相径庭。比如,关于“外嫁女”是否仍然具有集体组织成员资格的问题,大多数村规民约对这种情况持否定看法,也有少部分村规民约对此持谨慎看法,具体由村委会或村民大会决定。

[20] 《天津市高级人民法院关于农村集体经济组织成员资格确认问题的意见》第一条...成员一般是指依法取得本集体经济组织所在地常住农业户口,在本集体经济组织内生产、生活的人。

[21] 《安徽省高级人民法院关于处理农村土地纠纷案件的指导意见》第二条...成员一般应以依法取得农村集体经济组织所在地户籍为基本原则,...同时兼顾在该农村集体经济组织中生产、生活或者离开后又没有取得城市最低生活保障的情形。

[22] 陈小君、高飞、耿卓《我国农村集体经济有效实现法律制度的实证考察期----来自12个省的调研报告》,《法商研究》2012。

传统上，农村集体经济组织中的成员构成较为固定，多为世代相识，且多有默契，对村规民约的认可度和偏好选择上，能取得最大的公约数。但是，在实践中也普遍存在着利用村规民约侵害少数集体成员权益的现象。比如剥夺“入赘男”、“纯女户”、“外来户”等的合法权益。如果放任不管，歧视性的区别待遇必然影响农村集体经济组织的和谐稳定，所以一方面要肯定村规民约在农村基层社会管理中的积极表现。同时，随着社会的不断发展，也要认识到其可能与国家法律之间存在冲突、容易被滥用，损害少数人的权益的弊端。

综上所述，关于农村集体经济组织成员权资格的界定，在国家层面缺少顶层设计的情况下，无论是在司法领域、抑或是各级政府的实践中，还是广大农村集体经济组织都进行着孜孜不倦的探索，为后续颁布施行全国范围内法律法规奠定了实践基础。

第六章 农村集体经济组织成员权资格界定实现路径

6.1 农村集体经济组织成员权资格界定原则

法律原则是指导和协调全部社会关系或某一领域的社会关系的法律调整机制^[23]。确认农村集体经济组织成员权需有一定的标准和根据，要建立客观理性、设计规范、易于操作的成员权资格界定体系，在流程的设计上，首先需要以较高的理论站位抽象归纳出认定成员权资格的基本原则，进而明确成员权资格界定的具体标准。如何准确把握成员权资格认定的基本原则，需秉持以下五个基本原则。

6.1.1 生存保障原则

生存权是第一人权或者说首要人权，生存权无法保障，任何权利都是纸上谈兵。生存保障原则是：在界定成员权资格的过程中要紧紧把握保证生存权为第一要务，不能仅仅凭借形式上的表现，比如单纯的依户籍作为认定的标准，更要关注实质。具体而言，就是保证农民的生存利益、经济利益、身份利益。特别是土地，是成员赖以生存的基础，有着举足轻重的作用，农民要生活、要生存就要取得生产资料，那么前提便是要先取得成员权资格。

6.1.2 公平合理原则

公平既是合理。公平合理原则是指在界定农村集体经济组织成员权资格的过程中基于同一标准但同时又充分考虑不同成员的差异进行合理的认定。贯彻公平合理原则，就是贯彻保护弱势群体的理念，在对待特殊群体，比如外来户、入赘婿、出嫁女、服刑人员等时更要注意，他们往往处于弱势地位，遭到所属经济组织的排斥，且权益易遭到侵害，要通过制度安排保证参与界定成员资格的机会平等、享受合理的对待，任何人都不享有特权。

[23] 张文显. 法哲学范畴研究[M]. 中国政法大学出版社, 2001.

6.1.3 排它原则

也可以说是资格惟一原则。具体包含两个层面的要求,第一:农村集体经济组织成员权资格确认的前提是,在任何农村集体经济组织中,都不拥有成员权资格;第二:同一时间段内,有且只有一个农村集体经济组织成员权资格,避免出现“两头占”的情况。其惟一性是根源其资格的本质是为了保证成员的生存,是一种惟一的身份权益,区别是其他经济组织以获利为目的。

6.1.4 权利义务平衡原则

没有无权利的义务,也没有无义务的权利。权利与义务平衡原则是指在界定成员权资格的时候,一方面要保证权利与义务的相统一,享受的权利与承担的义务相适应;另一方面,要特别注意“空挂户”现象,避免出现未尽义务却享受权利的现象的发生。对经济组织成员的利益造成伤害,保障经济组织的利益不受损害。

6.1.5 因地制宜原则

法律的生命不在于逻辑严密,而在于它所调整的社会现实。我国幅员辽阔,各地区之间存在着广泛的差异性和特殊性,标准的制定不宜过于生硬,要保留适当的弹性,给予当地因地制宜的调整空间。根据地区之间的不同、人员之间的不同,制定统一的可操作的界定标准。细则部分则允许地方在不违反原则的情况下,根据实际条件进行调整,避免生搬硬套、僵硬操作。充分尊重不同地区、不同民族等不同之处,不违反善良风俗,从而维护法律的权威、社会的公平正义。

6.2 农村集体经济组织成员权资格界定的具体标准

通过前文分析,成员权资格界定的理论基本上有四种,各有其利弊,这里不再赘述。笔者认为应从形式标准和实质标准综合运用来进行具体的界定,具体而言,以户籍登记作为形式标准的核心,农村集体经济组织成员的生活总是以一定的区域为核心展开的,这一区域通常都是其生产和生活开展的地区,与农村集体经济组织的区域重合。以户籍为标准,方便快捷,既有效率又有经济性,同时还能得到广大成员的认可。但是以户籍为标准,难以覆盖所有的情况,有学者更是概括出了空挂户、参军入伍人员、入赘婿、

外嫁女等多达 20 种特殊的群体情况^[24] 尽管特殊农民群体的类型众多且无法穷尽，但每一类特殊群体的成员资格在本质上都有相当程度的共通性，即均基于一定的人口流动原因，产生了户籍登记、土地承包关系和生产生活关系相互分离的状态^[25]。针对特殊情形，应该如何界定，仅靠形式标准已经难以胜任，其固化的认定方式无法应对人员的变化，虽然特殊群体形式多样，但无论如何变化，作为成员都需以农村集体经济组织的土地等生产资料作为其基本的生活保障。因此，在以形式标准无法判定的情况下，便要采取实质标准。实质标准的核心是从农村集体经济组织设立的目的出发，从其历史沿革的发展脉络理解，经济组织成员作为一种身份，其身份背后的经济权益是为了保障其在本集体范围内能够维持基本的生活，脱离该集体组织便无法保障。因此，为了界定农村集体经济组织成员权资格，就需要综合运用形式标准和实质标准。首先，形式标准的形式要件“户籍”易于识别，应作为判定成员资格的第一步，其次，当存有异议，如有外部人员因某种原因进入该集体生产、生活区域但暂未获得户籍时等人户分离情况，应秉持实质标准的效力高于形式标准，将实质标准作为进一步判定成员权资格的方法。农村集体经济组织成员权资格界定的过程概括为，先以形式标准把一部分不具有形式外观的人员排除于成员之外，然后以实质标准将不具有形式外观但提出异议的人员以及具有形式外观的人进行甄别，凡最终符合实质标准的人员均具有成员资格。

同时，在运用实质标准进行判断时应考虑以下几个因素：一、收入来源因素。实质标准并不排斥成员有集体范围之外的生活保障或者说收入。不能把成员牢牢的捆绑在土地之上，这和他的改革初衷是不相一致的。关键要看集体范围之外的收入是否稳定，是否已经成为成员生活基本保障。二、时间跨度因素。实质标准在界定成员资格时，应把时间跨度因素考虑在内，基本生活保障不是一时，不能以某一时间点作为划分的标准，着眼于成员的长期生活保障。比如，外出务工人员，虽离开集体组织所在地务工，但是也要分情况区别对待。短期性赚取生活收入的务工人员，其基本生活保障植根于集体经济组织，成员权资格自然不受影响。但也有外出务工人员定居城市获得城市居民待遇，针对类似人户分离的情况，成员权资格可进入“冻结状态”，后续出现变故，也可以申请激活成员权资格，从而解除农村人口外出打工的后顾之忧，至于冻结状态期间，可

[24] 丁关良. 特殊人群在农村股改中的股权界定与保护[J]. 贵州大学学报: 社会科学版, 2019.

[25] 房绍坤, 任怡多. "嫁出去的女儿, 泼出去的水?"--从"外嫁女"现象看特殊农民群体成员资格认定[J]. 探索与争鸣, 2021.

以由各地单独规定，一旦超过这一期限就直接丧失资格。这样做可以促进深化城乡一体。一言以蔽之，新进成员或剔除成员都须谨慎，毕竟成员权资格不仅仅代表的是享有组织的权益，更多的是对生存生活的基本保障。

通过对成员权资格界定的原则和具体标准的分析，现在可以就本文开始提出的十种情况拟做判断。甲具有 A 村集体经济组织成员资格，其妻有孕，生有一子张三，张三出生后生活在 A 村，张三是否有 A 村集体经济组织成员权资格？张三作为甲之子，理应具有 A 村集体经济组织所在地户籍，同时因为出生与 A 村集体经济组织产生联系，为了保障其基本生活，其应具有 A 村集体经济组织成员资格。至于何时可以行使，法定监护人制度可做填补。另一例、甲从他地（A 村之外），将其户籍转入 A 村，是否当然取得 A 村的集体经济组织成员权资格。甲户籍转入 A 村，因户籍转入与 A 村集体经济组织产生联系，符合 A 村集体经济组织的形式标准，但是其是否符合实质标准，在不违反原则的情况下，需查明甲是否以 A 村集体经济组织的提供生产资料作为生活保障来定，若需依赖 A 村集体经济组织提供生产资料作为生活来源和保障，则甲有 A 村集体经济组织成员的资格，反之则无。再一例、甲具有 A 村集体经济组织成员权资格，考上行政单位、事业单位、入职私企抑或外出代工，因其脱离集体经济组织所在地，是否就可以确认不再拥有资格，这种情况下，需要考虑时间因素，对其资格暂时冻结，不能因行政单位、事业单位的工作通常更稳定一些，而剥夺甲的成员资格。同样也不能因为外出代工不确定因素较多，而出现“人户分离两头占”的情况。具体判断时，需考虑时间因素的影响，忌以时间点的情况来判断，应以时间跨度来做综合考虑其生活来源。

6.3 立法制度的完善

农村集体经济组织成员权资格立法制度的完善是我国“三农”制度的进一步完善，是我国公有制制度重要组成部分。立法的缺失造成大量的农村社会问题，仅靠地方立法、村规民约难以从根本上解决问题。亟待相关立法的进一步完善，对于保障农村社会的稳定发展，确立裁判统一尺度，回应社会普遍的期待，具有重大的意义。

“农村集体经济组织成员权资格”的界定作为民事基本制度事项，其立法职权属于全国人民代表大会及其常委会。鉴于各地方规范、司法裁判、地方村规民约已进行了大量实践探索，可由全国人民代表大会及其常委会，直接制定有关法律，不再需要授权其他部门先行制定规章。但是在制定的过程中，应特别注意要尊重各地区的差异性，不宜

规定的过于生硬，标准过细法律难以承受之重。就大局性的问题比如界定农村集体经济组织成员权资格基本原则，具体标准以及救济途径和救济程序予以规定，同时允许地方根据各地特色制定法规予以补充，坚持因地制宜的原则。

6.4 农村集体经济组织成员资格界定的主体及程序

在我国大多数地区，农村集体经济组织成员权资格的界定通常是交由村委会、村民小组、村民自治组织等组织依据其内部章程来进行的。但是现在农村人口流动频繁，部分农村甚至外流严重，村不成村。仍然按照习惯老一套方式恐无法适应现在的实际情况。谁来界定集体经济组织成员权，需要结合成员权形成的历史沿革背景、当前的客观情况来综合评定。

6.4.1 界定主体

我国目前农村集体经济组织脱胎于农业生产合作社，历经互助组、初级农业生产合作社、高级农业生产合作社、人民公社的不同发展阶段。农村集体经济组织不是自发形成的，而是在国家的领导下组建的，其形成的过程中充满了国家基因，因此界定农村集体经济组织成员资格，国家不能袖手旁观。另外，虽当前农村人口流动日益加剧，但农村集体经济组织内部自成立后就是一个相关封闭的组织，其内部人员变化，外部人士很难掌握一手资料，界定主体完全交由外部来进行，实践中毕竟会出现各种问题，且既然已经有了现成的熟悉基层情况的组织，也不能忽视其存在。同时，农村集体经济组织成员大多世代为邻、生活在当地的农民，长期共同的生活使他们在生活方式、风俗习惯、伦理道德规范、人际关系准则等方面形成一定的特色，有些还制定了村规民约，确认集体经济组织成员可能涉及复杂的社会因素和历史背景，既要维护成员的合法权益，也要考虑社会效果和集体经济组织内部和谐，也有利于发挥自治组织的能动性和积极参与管理。通常情况下，由集体经济组织确认其成员，可能比较全面、贴切地考虑相关的经济社会因素和历史背景，是适宜的^[26]。

因此，农村集体经济组织成员资格界定的主体应同时有国家以及集体经济组织共同来确认。两者之间如何分工，既有实体上的分工也有程序上的分工，具体而言，代表国家行使农村集体经济组织成员资格界定可由管理村委会的行政机关镇一级政府或县一

[26] 何宝玉. 我国农村集体经济组织的历史沿革,基本内涵与成员确认[J]. 法律适用, 2021

级政府来担任，主要承担名单审核与备案登记以及初步的资格审核的工作。集体经济组织主要负责按照国家法律法规以及村规民约完成成员名单的确认以及向镇政府或县政府报备。

6.4.2 界定程序

在农村集体经济组织成员资格界定的程序上，在保障村民自治权利的同时也要特别关注村自治组织侵害成员利益的情况，允许成员在合法权益受到侵害时向法院需求公力救济。同时还应考虑以下几个因素：一、保障发言权，允许“待选成员”充分发表自己的看法，最大可能的反映民意；二、公开公正性，界定程序全程应公开透明、公正合理。所有操作流程均有规可依；三、全程监督。全流程监督覆盖，发现未依法依规的行为，坚决予以查处，保证界定成员权资格过程的说服力。

6.5 司法制度的完善和救济

从民事实体法视角分析，农民集体成员资格的私法救济主要是民法中一系列请求权构成的体系。从民事程序法视角而言，农民集体成员资格的私法救济需要借助于诉讼程序给予保障^[27]。正所谓无救济无权利。农村集体组织成员权资格作为一种民事权利外观，其背后的成员权也大抵如此。权利遭受侵害，法律必须提供实体和程序上的保护，由司法机关依法予以救济。成员资格制度的完善必然需同时完善相应司法制度，否则其权利也只是纸面上的权利。逐步推进完善司法制度和救济程序乃大势所趋。

6.5.1 明确成员权资格的可诉性

农村集体组织成员权资格司法制度的完善和救济，首先要面对的问题便是要解决成员权资格受到侵害时可以通过公力手段予以救济。也就是受侵害的“成员”有以自己名义提出就被侵害的权益向法院起诉维护自己的权益。根据侵权理论，受到侵害的必须首先是一种人身权利或财产权利。但是成员权资格作为一种可以取得利益的特定身份，其本身兼有身份属性和经济属性，只是取得权利的先决条件，并非是一种权利。如果一味以成员权资格并非权利，拒绝受理受到侵害时提供公力救济，那么就会产生法律的空白地带，结合我们广大的农村地区及农村人口，必然造成大量侵害成员权资格却无法维权

[27] 管洪彦. 农民集体成员权研究[M]. 中国政法大学出版社

的境地。因此,将侵害成员权资格纳入司法保护体系中势在必行,比照《公司法》允许股东作为原告提起股东资格确认之诉,也应允许资格存疑的成员就农村集体组织成员成员权资格问题提起确认之诉。^[28]。

6.5.2 司法权与成员自治权的统一

对于农村集体组织成员资格认定的案件,有相当多的法院作出不予受理的裁定,其依据在于最高院曾明确集体经济组织成员资格的认定不属于法院受案范围。其理由在于:一、成员资格的确认源于当地管理办法、村规民约、村民代表大会,法院对此并无合法性审查的权利;二、法院贸然对成员资格作出认定,极易导致集体内部认定的混乱。基于此,司法部门应把握司法介入角度,把注意力聚焦于成员权资格所带来利益受损时产生的纠纷。在农村集体组织成员资格界定问题上存在纠纷时,把握好司法介入的角度、时机、程度至关重要。这是因为一方面要尊重集体经济组织的自治,另一方面要发挥司法机关的监督、救济的作用,维护好最后一道屏障,保障成员权益。中国农村“厌讼”的传统思想还普遍存在,可以说司法救济是基层民众维护自身权益的最后途径。^[29]。但为了防止农村集体经济组织内部失序,法律需要提供外部公力手段予以救济。如果村民自治运行良好,成员权利在集体中能得到体现,司法权不介入其中是最好的状态。

[28]曹晓锐.农村集体经济组织收益分配法律机制研究[D]西南政法大学,2017.

[29]刘高勇、高圣平.论基于司法途径的农村集体经济组织成员资格认定[J].南京社会科学,2020

总结

农村集体经济组织成员权资格界定是乡村振兴、明确农村产权制度的基础。农村集体经济组织成员权资格不仅仅意味着一种身份、更有其背后所带来的经济利益，农村集体经济组织成员权资格界定标准的明确可进一步保障社会公平正义、增强农民改革进程的参与感和改革红利的获得感。但是在实践中，农村集体经济组织成员权资格的界定还存在各种各样的问题，亟待立法确立统一的标准进而通过全社会共同努力解决这一问题。

本文通过分析目前农村集体经济组织成员权资格界定中存在的问题，从历史沿革、相关法律概念及特点、现有理论和实践中的标准角度出发。经过条分缕析的解剖、从立法、司法、界定主体、界定方式、界定程序、救济方式等觅得农村集体经济组织成员权资格实现路径。本文厘清了既有成员权资格认定标准和优劣，并进行了取舍。提出当下应尽快由全国人大或其常委会对农村集体经济组织成员权资格立法，通过综合运用形式标准和实质标准有的放矢的分析具体情况。不区分一般主体和特殊主体，从农村集体经济组织设立的目的出发，从其历史沿革的发展脉络理解，经济组织成员作为一种身份，其身份背后的经济权益是为了保障其在本集体范围内能够维持基本的生活，脱离该集体组织便无法保障。准确把握成员资格的界定原则和标准、肯定村民自治的权利，同时完善关于资格存疑成员通过公力救济，提起确认之诉的可能性。

参考文献

一、著作类

- [1] 陈锡文. 中国农村制度变迁 60 年[M]. 人民出版社, 2009.
- [2] 温铁军. 三农”问题与制度变迁[M], 中国经济出版, 2009
- [3] 管洪彦. 农民集体成员权研究[M], 中国政法大学出版社, 2013
- [4] [4]戴威《农村集体经济组织成员权制度研究》[M]., 法律出版社, 2016
- [5] 王利明, 《物权法研究》[M], 中国人民大学出版社 2002.
- [6] 黄松有主编, 最高人民法院民事审判第一庭编著. 最高人民法院农村土地承包纠纷案件司法解释理解与适[M]2005.
- [7] 张文显. 法哲学范畴研究[M]. 中国政法大学出版社, 2001.

二、期刊类

- [1] 肖新喜. 论农村集体经济组织成员身份的确认标准[J]. 湖南师范大学社会科学学报, 2020, 49(6):8.
- [2] 管洪彦,《农村集体经济组织的概念界定与立法表达》,[J]. 中国不动产法研究.
- [3] 韩松《农民集体所有权主体的明确性探析》[J]. 政法论坛
- [4] 郭天玉, 崔利兴. 谈如何理解和界定农村集体经济组织成员资格[J]. 农业经济, 2011.
- [5] 李华丰,《司法实践中集体经济组织成员资格认定标准的评价与反思》[J]法制博览, 2018.
- [6] 韩松.《论成员集体与集体成员——集体所有权的主体》[J]. 法学 2005
- [7] 戴威.《农村集体经济组织成员资格制度研究》[J]. 法商研究, 2016
- [8] 王利明, 周友军. 论我国农村土地权利制度的完善[J]. 中国法学, 2012
- [9] 陈小君、高飞、耿卓《我国农村集体经济有效实现法律制度的实证考察期——来自 12 个省的调研报告》[J],《法商研究》2012.

-
- [10] 丁关良. 特殊人群在农村股改中的股权界定与保护[J]. 贵州大学学报: 社会科学版, 2019
- [11] 房绍坤, 任怡多. “嫁出去的女儿, 泼出去的水?”——从“外嫁女”现象看特殊农民群体成员资格认定[J]. 探索与争鸣, 2021.
- [12] 何宝玉. 我国农村集体经济组织的历史沿革, 基本内涵与成员确认[J]. 法律适用, 2021
- [13] 唐浩、张聪, 农村集体经济组织成员权界定主体: 理论、现状与制度设计(J)农业现代化研究, 2022
- [14] 刘高勇、高圣平. 论基于司法途径的农村集体经济组织成员资格认定[J]. 南京社会科学, 2020

三、论文类

- [1] 李仕元., 农村集体经济组织成员资格认定的法律问题研究[D]. 河南师范大学. 2019.
- [2] 曹晓锐. 农村集体经济组织收益分配法律机制研究[D]西南政法大学. 2017.

三、其他类

- [1] 九部法律将废止, 新《中华人民共和国民法典》于 2021 年 1 月 1 日实施[EB/OL]. [2022-3-14].
<https://baijiahao.baidu.com/s?id=1682162096429210533&wfr=spider&for=pc>.
- [2] 《湖北省农村集体经济组织管理办法》
- [3] 《广东省农村集体经济组织管理规定》
- [4] 《天津市村集体经济组织成员资格认定指导办法（试行）》
- [5] 《浙江省农村经济合作社组织条例》
- [6] 《天津市高级人民法院关于农村集体经济组织成员资格确认问题的意见》
- [7] 《安徽省高级人民法院关于处理农村土地纠纷案件的指导意见》

致 谢

致 谢

岁月荏苒，三年的研究生生活转瞬即逝，老师们的亲切关怀、敦敦教诲，同学们的热情奔放、激情四射，这一切仿佛就在昨日，不曾远去。回想这三年，不禁感慨万千。

首先，要感谢我的导师黄进才教授。黄老师扎实的科学态度、严谨的治学精神深深感染和激励我，使我在专业方面得以精益求精不断进取。学位论文的写作，更是得到了老师悉心的教导，从论文选题到篇章布局无不倾注老师的心血，在此谨向老师致以诚挚的谢意和崇高的敬意。

其次，要感谢法学院的各位老师在学习上对我的帮助和启发，使我在法律的海洋中自在遨游。同时，感谢我的同窗们，迷茫时，给予鼓励和支持。愿与大家携手共进，成为更好的自己。

最后，我要感谢我的家人对我学业的支持和鼓励，正是他们的理解和关怀，使我安心顺利地完成了研究生学业。

2022 年 3 月

独 创 性 声 明

本人郑重声明：所呈交的学位论文是我个人在导师指导下进行的研究工作及取得的科研成果。尽我所知，除了文中特别加以标注和致谢的地方外，论文中不包含其他人已经发表或撰写的研究成果，也不包含为获得河南师范大学或其他教育机构的学位或证书所使用过的材料。与我一同工作的同志对本研究所做的任何贡献均已在论文中作了明确的说明并表示了谢意。

作者签名：_____日期：_____

关于论文使用授权的说明

本人完全了解河南师范大学有关保留、使用学位论文的规定，即：有权保留并向国家有关部门或机构送交论文的复印件和磁盘，允许论文被查阅和借阅。本人授权河南师范大学可以将学位论文的全部或部分内容编入有关数据库进行检索，可以采用影印、缩印或扫描等复制手段保存、汇编学位论文。（保密的学位论文在解密后适用本授权书）

作者签名：_____导师签名：_____日期：_____