

## 1. 论文



# 法学如何对待事实：一个学科史的考察

郭 栋 张志铭\*

**内容摘要** 作为关于规范的一门学问，围绕“法学如何对待事实”这一问题，法学学科在不断发展进化，法教义学与法社会学发生分离、展开对立、逐渐融合，只有以法教义学为参照，方可明鉴法社会学在法学学科格局中的地位、作用与局限，只有在法教义学和法社会学的参照性相互理解中才能更好地理解法学。当代法学因为学科分化的结果，在学科属性上有广义与狭义之别：狭义法学是指以法教义学为核心内容的规范科学；广义法学在此之外还包括以法律的现实性为研究对象的法社会学（以及社科法学）。在现代法学学科格局中，任何尝试将两者贸然剥离并加以对立的作法，都容易流于以偏概全的法学研究。

**关键词** 法学 法律科学 事实 法社会学 社科法学

## 一、引言

20 世纪末，在美国“认真对待法律论证”研讨会上，弗里德曼（Lawrence M. Friedman）对“好的法律论证有助于达致正确的法律答案”提出质疑，并提出“认真对待法律与社会”的学术命题，认为增进对于法律所处的客观世界的理解，是实现社会正义所必需。<sup>①</sup>围绕着“中国法社会学的新构图”这一会议主题，我们认为有必要借鉴弗里德曼式的逆向思考，对法社会学研究进行反省。<sup>②</sup>在法社会学作为一门学科产生之前，亦存在对于法律与社会关系的理论论述，这也是本文考察的范围。在法社会学的讨论过程中，又必然累及社科法学。法社会学的讨论与其所针对的对象——法教义学——密切相关，必须认真对待法教义学。法教义学不等于法学，法教义学仅仅是法学学科发展到一定的历史阶段才产生的，在该阶段，法教义学也不能代表法学的全部，而仅仅是其一个必要的构成部分，对法教义学的考察又增进了我们对法学的认识。“意识”总是受到“历史”的“效应”，法学在今天的现状正是历史形塑的结果，必须认真对待法学学科史。

在 2014 年 5 月召开的“社科法学与教义法学的对话”的学术讨论会上，有学者提出“法律与社

\* 郭栋，浙江大学光华法学院博士研究生；张志铭，台湾大学社会学系教授，德国慕尼黑大学法学博士。

① Lawrence M. Friedman, *Taking Law and Society Seriously*, *Chicago-Kent Law Review*, 1999, p529.

② 由上海市法学会、社会学研究会和《中国社会科学》联合主办的中国首届法社会学年会于 2016 年 7 月 29 日在上海交通大学举行，本文的初稿曾提交于该会，题目为《法社会学何以可能及其界限》。

会科学”和“规范分析法学”这两种进路之间的竞争“是一场你死我活的战争”。在2016年7月中国首届法社会学年会上，有学者提出，社科法学与法教义学是一场误会，“在知识建设上，彼此都还在发展之中，还都需要好好面对中国法律实际问题，因此，还谈不上你死我活的问题”。本文关注的是误会由何而生，如果不对此做进一步追问，则容易遮蔽真正的学术问题。这场误会发生的过程中，其中最关键的问题便是法律作为一门规范的学问如何对待事实的问题。“由于法教义学和社科法学各自将对方的核心考量因素（规范因素与事实因素）仅仅作为自己的考量因素之一，因此两者看待法律和世界的方式其实是尖锐对立的。”<sup>③</sup>这是法社会学学者对法教义学的典型误读。

作为关于规范的一门学问，围绕“法学如何对待事实”这一问题，法学学科在不断发展进化，法教义学与法社会学发生分离、展开对立、逐渐融合，只有以法教义学为参照，方可明鉴法社会学在法学学科格局中的地位、作用与局限，只有在法教义学和法社会学的参照性相互理解之中才能更好地理解法学。法学学科格局的历史、现状与未来的分析围绕“法学如何对待事实”这一线索展开，这是本文的总体布局与基本思路。法学学科格局流变的另一条线索即“法学如何对待价值”，这不在本文的考查范围之内。

## 二、11世纪到15世纪的注释法学

法学是产生于古罗马以基于对法律文本之理解而展开的法律实践为研究对象的一门学科。近代法学是11世纪之后随着罗马法复兴、宗教改革等一系列社会运动而开始产生，其在研究对象上与传统法学无异，但是在法律方法上实现了一系列突破。

欧洲历史上近代法律制度的产生蕴于宗教之中。在教皇格里高利七世（Gregorius VII，约1020—1085）时期，罗马教廷便开始推行一套通行的教会普通法，格里高利改革中确立以教会法建立制度对法制史的贡献，不止是作为第一个近代法律体系的前身。在伯尔曼看来，“格里高利改革”（Gregorius reform）不仅仅是一场“改革”，更是一场“革命”，因为它不仅涉及教会结构的改变，最终的结果是整个欧洲社会的知识、价值、法律和制度的重组。<sup>④</sup>伯尔曼并没有指出法学所关切的另一个细微：随着中世纪成文法律体系的建立，在它成为近代人有意识的理性立法活动的历史标杆之际，格里高利及其教会组织所没有意识到的是，当他们以回复美好的古典时期的名义建立早期教会法规，通过立法手段以重新确立正义秩序的时候，其实是在进行一场对抗已经被日耳曼的神圣罗马帝国改变了的世界秩序的革命。<sup>⑤</sup>所以，由主教权杖授予权之争（Investiture Contest，1057—1122）而开启的政权与教权之争，不但埋下了宗教教义上的争执和分裂的根源，对于法律人而言，也第一次掀开了法律与社会关系论争的思想序幕。其在法学上的意义在于，教会作为一个主权机构（以及之后的主权国家）公然背离现况，通过其所诠释出来的正确教义制定出一套规则来应对新的社会现象。易言之，埃利希（Eugen

<sup>③</sup> 苏力：《中国法学研究格局的流变》，载《法商研究》2014年第5期。

<sup>④</sup> [法]菲利普·尼摩：《什么是西方：西方文明的五大来源》，阎雪梅译，广西师范大学出版社2009年版，第53页。

<sup>⑤</sup> [美]约翰·W.奥马利：《西方的四种文化》，宫睿译，北京大学出版社2012年版，第12-13页。[美]哈罗德·J.伯尔曼：《法律与革命：西方法律传统的形成》，贺卫方等译，法律出版社2008年版，第194页。

D I G E S T

中国社会科学院主管 中国社会科学杂志社主办

# 中国社会科学文摘

Chinese Social Science Digest



2018 / 11



## CHINESE SOCIAL SCIENCE DIGEST

秦汉的职官与文体	吴承学 张润中(57)
审美唯名论与先锋艺术的发生	常培杰(59)
朱光潜美学建构与全球意识	陈望衡 丁利荣(61)

### ▲ 历史学 (栏目主持:晁天义 焦 兵)

坚持唯物史观的科学品格的必要性	庞卓恒(63)
量化历史研究与新知识革命	陈志武(65)
二至十一世纪北族前国家时期的社会组织	杨 军(67)
元漕粮海运体制的终结	陈彩云(68)
民国时期中华民族共同体意识的成长	俞祖华(69)
英国议会圈地对农民的影响	倪正春(71)
肯尼迪政府联印制华与“藏独”活动的嬗变	温 强(73)

### ▲ 经济学 (栏目主持:梁 华)

国民收入视角下的中美贸易平衡分析	李鑫茹等(75)
理解中美贸易不平衡:统计视角	许宪春 余 航(76)
国家建构:国家持续繁荣的根本	周 文 冯文滔(78)
治理新思维开启改革新征程	金 碚(80)
中国经济奇迹的政治原因	程承坪 胡 姜(81)
大数据时代政府宏观调控的思维模式	何大安 杨益均(83)
经济特区与中国制度变迁的路径选择	陶一桃(84)
传统地权交易形式辨析	龙登高 温方方(86)

### ▲ 政治学·公共管理 (栏目主持:李潇潇)

政治学抽样调查的方法创新与挑战	严 洁(88)
国外政党政治研究中的常用量化工具	王雅君(90)
多元治理视野下的多规合一	徐建春 韩嘉妮 周 德(92)
面向生态文明的城市空间治理	陈进华(94)
服务型政府的政社互信建设	张 博(96)

### ▲ 国际关系·军事学 (栏目主持:张 萍)

跨大西洋关系:走向松散联盟	金 玲(98)
统一的欧洲抑或分裂的欧洲	R.萨克瓦著 丁 磊译(100)
欧洲议会决策中的游说集团:内涵、特点及影响	张 磊(102)
关于互联网国家安全的理论探讨	余 丽(104)

### ▲ 法 学 (栏目主持:刘 鹏)

中国法律知识谱系的梳理	舒国滢(106)
法学如何对待事实	郭 栋 张志铭(108)
“一带一路”建设中争端解决机制研究	胡晓霞(110)
“一带一路”倡议下投资争端解决机制的构建	石静霞 董 暖(112)

## 法学如何对待事实

《法治现代化研究》2018年3期,20000字

■ 郭 栋 张志铭

**作**为关于规范的一门学问,围绕“法学如何对待事实”这一问题,法学学科在不断发展进化,法教义学与法社会学发生分离、展开对立、逐渐融合,只有以法教义学为参照,方可明鉴法社会学在法学学科格局中的地位、作用与局限,只有在法教义学和法社会学的参照性相互理解之中才能更好地理解法学。

### 11世纪到15世纪的注释法学

11世纪至16世纪,罗马法成为整个欧洲大陆各个势力争相研究和推广的对象,以古罗马法研究为基础而建立起的欧洲法律体系被称为“新万民法”。12世纪上半叶,伊尔内留斯(Imerius, 1050-1125)修士开始在波罗尼亚讲授查士丁尼法,这便是注释法学的开端。注释法学是人文学科(Civil Science,或译为“公民科学”)的重要组成部分。注释法学派分为前期注释法学派和后期注释法学派。后期的注释法学派为了回应各地“特别法”实践的需求,开始逐渐脱离罗马法文本中规定的条文的原初内容,寻找法律文本的“精神”或“实质”,将一种全新的、现代的、适应另一个时代需要的内容注入既有的法律概念之中。注释法学(尤其是后期注

释法学)作为对抗宗教知识体系的关键力量,在对抗神圣罗马帝国皇帝对北意大利的主权主张时都发挥过重要影响。14世纪初,罗马法学者巴尔托鲁援引罗马法的解释原则主张,“当法律与事实不符的时候,必须使法律符合事实”,从而赋予“托斯卡纳自由”以法理上的基础。法学在初具学术性的这段历史发展过程中,法学家们在对于不同类型的法律规则以及法律规则发生变化的后果进行比较的时候,已经在以一种社会实验的方式进行研究,以对不符合实际的规则提出修正、搁置不用或直接宣布无效。

### 17世纪以降的法律科学

17世纪开始,哲学、物理学上的方法革命建构了新的世界形象,而(实证)法学却逐渐跟不上新形象。这预示着:近代法学需要一种新的“特定的人类知识形式”,对“法的世界”重新予以解释。民族国家兴起而随之产生的新的大规模立法时代的到来与结束,近代自然科学、社会科学的兴起对法学科学性构成的挑战,这是近代法律科学产生的两个背景。

随着民族国家的兴起,理性意识的觉醒与理性能力的提升,欧洲法学面临一场重大的危机,个案性编纂的方式开始让位于体系化立法的方式。理性主义法学、自然法法哲学、历史法学、潘德克

顿法学为立法时代提供了理论基础。理性主义法学肇始于自然科学在法学中的蔓延。自然法法哲学是科学理性精神在立法领域的极致演绎。历史法学强调法学是历史性科学与哲学性科学的统一。在历史法学派内部逐渐衍生出潘德克顿法学。潘德克顿法学将真正支配人们的行为的规则,用一种成文的体系提炼出来,在此意义上,潘德克顿体系是现实运作的活生生的习惯、价值、观念的体现,只不过以法律概念的方式被系统化地表达。

18、19世纪社会科学的兴起对传统法学构成挑战,法学在对自身科学性不断反省之下,做了内在与外在的双重回应。就内在而言,当代法学接受了新兴人文社会科学的科学方法论的研究成果,将其转化成为以法律诠释学为其方法论基础的规范科学,即法教义学,这一转变是持久且艰难的。

法学学科自身开始主动向科学靠拢,通过自我的科学化改造,形成了法律科学这一新的面貌。因受到休谟问题是与应当二分、新康德学派实然和应然二元论的影响,以及受到建立在实证主义基础上的科学知识观和公理的世界观的影响日渐加深,自然与社会科学作为经验—分析科学研究实然的领域,亦即研究不具规范意义的事实世界;而法学作为规范科学研究应然的领域,亦即不



具事实性之规范世界。在这种区分之下,有关法治的研究自诩为单纯的规范科学,就脱离了社会科学的研究作为其基础研究,而沦为纯粹的规范逻辑研究。

### 19 世纪以来的法教义学

19 世纪中后期开始,法学家们也在里应外合地配合着社会科学对法律科学的“讥笑与嘲讽”,对法学的科学性进行反思和批评,因为其显然不满足于对法学的低级化的科学性改造。基尔希曼提出了法学作为科学的无价值性这一论题,其中一层含义便是,法学“作为科学”是无价值的,它不能满足人们对科学提出的严格要求。耶林同样提出了对法学作为科学的质疑。

耶林认为,应当摒弃低级法学式的关于直接强制的法律条文的概念研究,转向关注法律背后深层的社会结构和法所蕴藏的价值观念的高级法学研究。耶林批判概念法学将法律科学中的价值因素和事实因素剥离,使得法律科学切断了与现实生活的联系,从而难以回应事实的需求,“法律不完满出自法律规范的本性,并非靠法律制度的完善可以解决”,这时就要关注法律的目的,以研究法律概念背后的目标作为法律所追求的结果,这就是目的法学。利益法学是目的法学“最精致的变体”,赫克(Philipp Heck)深入地研究影响立法者目的的“具体要素”,提出应以利益的衡量来决定不同的立法目的之间的冲突,建立了利益法学。

到了 20 世纪早期,潘德克顿学派意义上的概念法学家几乎就已经完全不再存在。随着评价法学的发展,学者开始认识到价值

判断问题无法通过科学方法来审查,由此,哲学诠释学进入法学。法律诠释学实现了对法学方法论的再造,将法律适用的过程作为规范与事实之间的循环往复的过程,以达到对法律意义的理解,这打破了法律体系的封闭性。

法教义学在今日的发展及更新早已超脱一套单纯关于实证法体系的核心概念、基本原则及背后的价值理念的理論陈述,而更包含了有关实证法之法律解释与适用之创造性发展过程的实践活动之理论反省。法教义学同时是规范取向和事实取向的。

法教义学的事实取向需要两种思维方式作为方法和手段。其一,法教义学以司法个案中事实为问题导向来寻找法律条文,通过法律发现对法律条文进行理解性工作,最终完成对事实的指涉,在这一过程中,法律发现所体现的是系统性思维,而解决个案的旨归体现的是问题思维。其二,现代法教义学的研究对象,既不单是法律条文,也不单是司法案例,而是以对全部立法和司法案例的处理来适用个案。

### 19 世纪以来的法社会学

法社会学的产生建立在规范与事实二分的基础上。

19 世纪兴起的法社会学研究基本包括两种不同的认知旨趣。一种是,社会理论家在研究剧烈社会变迁时开始注意到法律所扮演的角色,如马克思、涂尔干、韦伯对法律的分析,其在当代的主要代表如卢曼、图依布纳、哈贝马斯等;另一种是,对法社会学的兴趣来自于从事法律实务或研究工作的法官与法学家,如安齐洛迪、坎特诺维茨、埃利希、霍姆斯

等。法社会学所关注的事实也分为两种:一是法律现象作为一种社会事实,是法社会学研究的对象;二是与法律规范有关的社会事实,社会规范所相应地调整的社会事实的相关情况,其相关理论由法社会学提供。这种划分分别对应着法社会学研究的两种传统。法社会学研究在中国走向了极端化,表现就是社科法学的盲目扩张与过分自信。

中国现有的社科法学迷失在社会科学的“丛林”中,而罔顾法学的“家园”;更确切地说,社科法学已经遭受到科学宰制,无力回家。这导致中国现有的社科法学研究脱离法教义学批判法教义学,已经成为没有“法学”的“社科法学”。社科法学高举科学的实证主义“大旗”,来对抗法律的实证主义,殊不知,自身早已身陷科学实证主义的泥沼。不同的是,科学主义仅仅是一种更加复杂和高级的意识形态,使人对其弊端更加不知不觉,后知后觉。

法教义学的研究绝不会退出最一流的大学,相反,随着学科分工的愈加精细化,未来的法学家要做的工作将更加复杂,他们一方面要埋首于法律文本,另一方面又要不断地把头探出去观照外面的世界(其中就包含弥足珍贵的社会科学的知识),在眼光更加频繁地循环往复之间以求得更好的对于法律的理解。社会科学分析永远不可能取代法律判断,相反,法律判断随着社会的发展将会变得愈加重要。

(作者单位:浙江大学光华法学院 台湾大学社会学系, 原题《法学如何对待事实:一个学科史的考察》,刘鹏摘)

# 新华文摘

【数字版·半月刊】

24 2018

## 中国外交探讨【三篇】（杨洁勉）

宅基地使用权规制规则反思：冲突与回应（杨一介）

中国社会学四十年回顾与展望（李友梅）

构建人类命运共同体对历史唯物主义的原创性贡献（刘同舫）

路径构造理论与演化经济学：分离还是融合？（傅 新）

论中国人月食观念的转变（吴杰华）

青 梅（蒋 韵）

现代性的批判与解构：马克思主义文艺理论的当代性（宋 杨）

齐白石：巨匠是怎样生成的？（张星云）

改革开放四十年中国文化管理顶层设计的历史脉络  
与路径选择（申 坤）

我国高校毕业生跨省就业流动的

空间相关性研究（盛玉雪 赵晶晶 蒋 承）

决策学的研究对象与逻辑前提（王玉民 颜基义 等）

创新生态系统下制造业产业安全评价体系的构建与实证研究（李 新）

新媒体传播：新图景与新机理（彭 兰）

亚里士多德《物理学》中的科学方法（[美]爱德华·C.哈尔迪 刘欣宇 译 孙基天 校）

话语研究的跨学科性及其新动向与挑战（郭庆民）

## 新华文摘杂志社关于转载作品数字版权授权的函

尊敬的 郭栋 先生/女士，您好！

新华文摘数字平台是新华文摘杂志社创办的大型人文社会科学数字传播平台，以转载在各大报刊上刊发的人文社会科学优秀文章、文学艺术佳作为主。经遴选，我们拟在平台（[www.xinhawz.com](http://www.xinhawz.com)）上转载您发表在《法治现代化研究》2018 年第 3 期的《法学如何对待事实：一个学科史的考察》一文。按照著作权法及《信息网络传播权保护条例》等相关法律、法规的规定，我们希望得到您的授权。如蒙慨允，我们将按每千字 50 元的标准给您寄付稿酬。如同意授权，请您填写如下《回复函》并确认相关内容后，将《回复函》发送至 [xhwzs@126.com](mailto:xhwzs@126.com) 邮箱，或将《回复函》打印并签字后通过传真（传真电话 010-84078820）或邮寄（邮寄地址：北京市东城区隆福寺街 99 号金隆基大厦新华文摘杂志社，邮编 100706）的方式送达至本刊编辑部。

新华文摘杂志社

2019 年 月 日

### 回复函

新华文摘杂志社：

贵社发来的《新华文摘杂志社关于转载作品数字版权授权的函》已收悉。本人同意按该函所述条件在新华文摘数字平台上转载本人作品《法学如何对待事实：一个学科史的考察》。

签名： 郭 栋

2019 年 月 日

身份证号：130424199005260518

银行卡号（工商银行）：6212261202041372682

开户行网点名称：中国工商银行杭州转塘支行

通讯地址、邮编：浙江省杭州市西湖区之江路 51 号 310000

联系电话：13917656406

邮 箱：[guodongjlu@163.com](mailto:guodongjlu@163.com)



## ►政治

### 中国外交探讨【三篇】

改革开放40年中国外交理论建设 ····· 杨洁勉 002

国际定位与改革开放以来的中国外交 ····· 卢 静 012

战略机遇期的判断与维护 ····· 王 帆 023

### 美国同盟与国际秩序变革

——以分担负担为例 ····· 孙 茹 031

### 缅甸政治转型期的佛教民族主义

——宗教能力和政治需求的互动联盟 ····· 张 蕾 055

### 菲律宾政治探讨【两篇】

超越裙带政治之路：“民粹主义”与杜特尔特的“强人政治” ····· 吴杰伟 071

民主制度之“踵”：家族式恩庇侍从关系与菲律宾政治 ····· 林丹阳 087

## ►法学

宅基地使用权规制规则反思：冲突与回应 ····· 杨一介 103

监察委员会的设置与检察制度改革 ····· 姚建龙 116

论合宪性审查的整体性标准 ····· 杨 蓉 127

## ►社会

中国社会学四十年回顾与展望 ····· 李友梅 137

改革开放40年与社会保障中国模式 ····· 王延中 王俊霞 等 141

改革开放四十年来的劳动力城乡流动与农村留守人口 ····· 叶敬忠 王 维 166

改革开放四十年中国农村劳动力流动：变迁、贡献与展望 ····· 张广胜 田洲宇 177

---

纪行赋在建安时代的变奏及其成因探微 .....	[新加坡] 丁 涵 978
-------------------------	---------------

►学术动态

话语研究的跨学科性及其新动向与挑战 .....	郭庆民 990
走出发展社会学研究困境的几点思考 .....	杨建华 999
法学如何对待事实：一个学科史的考察 .....	郭 栋 张志铭 1008

---

# 法学如何对待事实：一个学科史的考察

郭 栋 张志铭

**摘要：**作为关于规范的一门学问，围绕“法学如何对待事实”这一问题，法学学科在不断发展进化，法教义学与法社会学发生分离、展开对立、逐渐融合，只有以法教义学为参照，方可明鉴法社会学在法学学科格局中的地位、作用与局限，只有在法教义学和法社会学的参照性相互理解中才能更好地理解法学。当代法学因为学科分化的结果，在学科属性上有广义与狭义之别：狭义法学是指以法教义学为核心内容的规范科学；广义法学在此之外还包括以法律的现实性为研究对象的法社会学（以及社科法学）。在现代法学学科格局中，任何尝试将两者贸然剥离并加以对立的做法，都容易流于以偏概全的法学研究。

**关键词：**法学 法律科学 事实 法社会学 社科法学

## 一、引言

20 世纪末，在美国“认真对待法律论证”研讨会上，弗里德曼（Lawrence M. Friedman）对“好的法律论证有助于达致正确的法律答案”提出质疑，并提出“认真对待法律与社会”的学术命题，认为增进对于法律所处的客观世界的理解，是实现社会正义所必需。<sup>[1]</sup> 围绕着“中国法社会学的新构图”这一会议主题，我们认为有必要借鉴弗里德曼式的逆向思考，对法社会学研究进行反省。<sup>[2]</sup> 在法社会学作为一门学科产生之前，亦存在对于法

律与社会关系的理论论述，这也是本文考察的范围。在法社会学的讨论过程中，又必然累及社科法学。法社会学的讨论与其所针对的对象——法教义学——密切相关，必须认真对待法教义学。法教义学不等于法学，法教义学仅仅是法学学科发展到一定的历史阶段才产生的，在该阶段，法教义学也不能代表法学的全部，而仅仅是其一个必要的构成部分，对法教义学的考察又增进了我们对法学的认识。“意识”总是受到“历史”的“效应”，法学在今天的现状正是历史形塑的结果，必须认真对待法学学科史。

---

哲学共同组成了法律科学的三面一体，任何尝试将前两者剥离并加以对立的做法，都容易流于以偏概全的法学研究。当代中国的法学研究需要结合法教义学与法社会学（社科法学），亦即把法律现象当作一种广义的文化文本，法学研究既涉及法律规范文本与对其权威解释，也不能自外于其所附骊的社会现实，以及社会中人们所共同分享的意义和价值抉择。在此意义上，法学研究所处理的对象不仅仅是作为一种象征性符号系统，一个可以确定其范围之现

行有效的法规范、法律原则、法律基本概念以及通说认可的法学方法等共同组成的规范意义的统一体；而且包括了生产与再生产这些规范意义或象征符号系统的社会实践。在这样一个范式中，法教义学、法社会学（社科法学）与法哲学各安其位，共同构成一个研究特定社会中法文化现象的有机整体。

【作者单位：浙江大学光华法学院，台湾大学社会学系】

（摘自《法治现代化研究》2018年第3期）

# 法制与社會發展

4

2018

第二十四卷第四期

(总第142期)

国家社科基金资助期刊  
中文社科 CSSCI 来源期刊

法制与社會發展

LAW AND SOCIAL DEVELOPMENT

二〇一八年第四期 总第142期

橘立斯

我国民法典立法思想的选择和坚守  
——从《民法总则》制定中的立法思想冲突谈起

雷 磊

什么是法教义学?  
——基于19世纪以后德国学说史的简要考察

张中秋

从礼法到政法  
——传统与现代中国法的结构、哲学及改造提升

王红霞

论法律实施的一般特性与基本原则  
——基于法理思维和实践理性的分析

王奇才

法德与法理



## · 全面依法治国研究 ·

我国民法典立法思想的选择和坚守

——从《民法总则》制定中的立法思想冲突谈起 ..... 杨立新(5)

## · 中国特色法学体系研究 ·

新时代高素质法治人才法律职业伦理培养方案研究 ..... 陈云良(24)

新时代法理学教材的转型升级

——《法理学》(第五版)教材修订纪实 ..... 徐清(34)

## · 法理中国研究 ·

法谚与法理 ..... 王奇才(44)

## · 司法文明研究 ·

论性侵案件法官对被害人的诉讼关照义务

——以欧洲人权法院对Y诉斯洛文尼亚案的裁决为切入 ..... 黄琪(62)

我国认罪认罚从宽制度的两难困境及其破解 ..... 向燕(76)

## · 西方法哲学研究 ·

什么是法教义学?

——基于19世纪以后德国学说史的简要考察 ..... 雷磊(100)

## · 部门法哲学研究 ·

“存疑有利于被告人”的刑法解释规则之提倡 ..... 冀洋(125)

第三人撤销之诉制度的“使命”探究 ..... 张兴美(140)

## · 法治文化研究 ·

从礼法到政法

——传统与现代中国法的结构与哲学及改造提升 ..... 张中秋(155)

## · 理论纵横 ·

论法律实施的一般特性与基本原则

——基于法理思维和实践理性的分析 ..... 王红霞(167)

“一带一路”跨境电子商务在线争议解决机制研究

——以欧盟《消费者ODR条例》的启示为中心 ..... 郑维炜 高春杰(190)

美好生活的法理观照

——“新时代社会主要矛盾深刻变化与法治现代化”高端智库论坛述评 .....

..... 郭栋(205)

本期执行编辑:郑怀宇

出版时间:2018年7月10日

## 美好生活的法理观照

——“新时代社会主要矛盾深刻变化与法治现代化”高端智库论坛述评

郭 栋\*

摘要: 通过在历史脉络中把握社会主要矛盾变化、社会主要矛盾命题的体系性以及社会主要矛盾的内在结构发现,我国社会主要矛盾的主要方面是人民的美好生活需要。通过对人民美好生活需要的概念分析,对美好生活的法律制度表达、美好生活的法治实践呈现的研究和对美好生活的法哲学反思,我们认为,法律应该立足于人民共同的生活经验,体察人民美好生活的需要。美好生活需要的法律实现机制是权利,良好的法律通过激活和调动权利的自主性、自觉性、自为性和自律性,助力于美好生活的实现。在法学视阈下,人民的美好生活需要具体体现为更高层次的法治需要。开启法治现代化新征程是对人民美好生活需要的实践回应。美好生活需要的法律实现依赖于回应型法的生成和发展。迈入回应型法后,目的推理便成为主导性的法律推理方式。目的推理催生法学思维的新模式——法理思维——出现。法理思维触发了法学研究范式的转换,作为权利本位范式的重要理论策应,法理中心范式成为撬动中国法理学转型升级的阿基米德支点。

关键词: 社会主要矛盾; 美好生活; 权利本位; 法理中心

## 引 言

根据唯物辩证法,矛盾是指事物对立统一的关系。矛盾存在于社会的各方面和发展的全过程。在诸多矛盾分析方法中,主要矛盾分析方法是重要的一种。“辩证法的宇宙观,主要地就是教导人们要善于去观察和分析各种事物的矛盾的运动,并根据这种分析,指出解决矛盾的方法。”<sup>①</sup>“研究任何过程,如果是存在着两个以上矛盾的复杂过程的话,就要全力找出它的主要矛盾。捉住了这个主要矛盾,一切问题就迎刃而解了。”“万千的学问家和实行家,

\* 浙江大学光华法学院博士研究生。

本文系中央马克思主义理论研究和建设工程重大项目、国家自然科学基金重大项目“全面推进依法治国重大现实问题研究”(2015MZD042)的阶段性成果,国家“2011计划”·司法文明协同创新中心研究成果。

① 《毛泽东选集》(第1卷),人民出版社1991年版,第304页。

展依然是重点和中心，而非斗争和革命。因此，在法学研究上要继续坚持权利本位的基本范式。在法理学视阈下，人民美好生活需要最终归结为权利本位理论。职是之故，在人民美好生活需要日益广泛和不断提高的时代背景下，必须推进权利本位范式进一步发展。

作为权利本位范式的重要理论策应，法理中心范式应运而生。法理中心范式强调，法理是法理学的中心主题和法学的共同关注，使得法理贯穿于法理学知识体系、理论体系、话语体系，以实现法理学从“法的理学”到“法理之学”的范式转换。<sup>④</sup>法理激活了法律的生命之源，点燃了法治的理性之光，同时也成为撬动法理学转型升级的阿基米德支点。“法理”概念的意义既在于对“法理泛在”的内容描绘和对“观照反思”、“实事求是”的方法传递，也是对推进新时代中国法理学转型升级的理论自觉，是对中国法理学乃至中国法学向何处去的学术回应。这一研究还有待引起更多学者的关注和响应。

## 结 语

本次论坛是党的十九大以后第一次以“新时代社会主要矛盾深刻变化”为主题的大型高端智库论坛，与会学者从不同角度和方面进行了探讨，初步勾勒出了一幅新时代社会主要矛盾变化之后中国法治发展与法学发展的图景轮廓。在“人民美好生活需要”与“不平衡不充分的发展”这一对立统一的矛盾关系中，“人民美好生活需要”是占据主导地位的矛盾一方，即矛盾的主要方面。理由是，需要是发展的目的，美好生活需要是发展的终极目的。法律既是对现实生活的理性超越，又是对美好生活的价值回归。本次论坛对美好生活及其法学回应的研究，其拓荒意义毋庸置疑。

美好生活是一个开放性极强的概念，其表现方式至少有三种：一是政治关怀的美好生活，二是理论建构的美好生活，三是法律规定的美好生活。第一种美好生活包含着政治领袖经世济民的伟大情愫，第二种美好生活寄寓着先哲对至善之美的诗性想象和理性建构，第三种美好生活镌刻着立法者尤其是立宪者对共同体所作出的庄严承诺。在对人民美好生活的理解上，三者缺一不可。有鉴于此，在对美好生活的法学研究上，我们也要注意其开放性，为了避免美好生活的法律理解沦为徒具形式的白纸黑字的分析，我们需要辅以哲学的深邃、自然科学的理性、经济学的纯粹、政治学的宏大抱负、社会学的开放、人类学的高远、伦理学的价值关怀、逻辑学的清晰、历史学的广博、文学艺术的诗性和美、神学的虔诚和信仰，博采众长，融会贯通。在对美好生活的法学研究中，以科学（自然科学、社会科学）赋予其躯体，以哲学赋予其灵魂，最终服膺于其求真尚善的学科追求。

“美好生活”如同“幸福的权利”、“人的尊严”一样，构成了现代国家、现代政治和现代法治的价值根基、理念导向和最高目的，奏响了新时代中国发展的精神号角。正如有学者所指出的“一个民族的生活创造它的法制，而法学家创造的仅仅是关于（这一）法制的理论。”<sup>⑤</sup>法学研究若不以阐释美好生活为理论旨归，法律方法若丧失了对美好生活的理想关切，再精密的理论建构，再严密的法律解释、推理和论证都只是干瘪无趣的文字游戏。我们

<sup>④</sup> 参见张文显《法理：法理学的中心主题和法学的共同关注》，《清华法学》2017年第4期，第5-40页。

<sup>⑤</sup> 苏力《法治及其本土资源》，中国政法大学出版社1996年版，第289页。



對外經濟貿易大學

經濟法律評論

2019年第4期 總第124期

# 經濟法律評論

BUSINESS AND ECONOMIC LAW REVIEW

- ◆ 卷首語 構建國際經濟新規則的總思路
- ◆ 主觀評 〈美墨加協定〉投資爭議解決之“三國四制”，表象、成因及啟示
- ◆ 主觀評 國際稅法變革中的零和主義：兼評 OECD20 的 BEPS 一攔子方案
- ◆ 主觀評 美國總統數度高調的國際法新教義與中國的反對

4

2019



### 专题聚焦：《美墨加协定》

- 1 韩立余 构建国际经贸新规则的总思路
- 14 池漫郊 《美墨加协定》投资争端解决之“三国四制”：表象、成因及启示
- 27 边永民 《美墨加协定》构建的贸易与环境保护规则
- 45 杨幸幸 《美墨加协定》金融服务规则的新发展  
——以 GATS 与 CPTPP 为比较视角

### 经贸热点

- 59 徐海燕 国际税法变革中的多边主义：兼评 OECD/G20 的 BEPS 一揽子方案
- 79 张 生 美国跨境数据流动的国际法规制路径与中国的因应
- 94 姚金菊 藩篱的跨越：行政法的国际面向

### 学科前沿

- 110 胡利玲 论个人破产中豁免财产范围的确定
- 124 李 蕊 论公共服务供给中政府、市场、社会的多元协同合作
- 133 郭 栋 法律的社会科学研究：理论边界与跨域协同
- 148 恩斯特·冯·克默雷尔著 徐建刚译 私法中的因果关系问题



## 法律的社会科学研究：理论边界与跨域协同

郭 栋

**摘 要：**法律的社会科学研究对于规范之域和价值之域的不可言说的东西必须保持沉默。对于法律背景事实、法律等置事实的实证研究，其理论边界是规范与事实的二分；对于法律基础事实、法律效果事实和法律运行、发展的实证研究，其理论边界在于事实与价值的二分。在互守边界的前提下，法律的社会科学研究需要与规范分析和价值研究联合，实现规范、事实与价值分析的互联互通。跨域协同反向强化了法律事实命题研究的必要性，在事实的场域之内，法律社会科学研究应该以更加开放宽广的视野，去处理更加复杂多变的法律事实，在多学科的相互补充、交叉印证、竞争批评中寻得对事实问题的结构性把握。

**关键词：**社科法学；法律事实命题；理论边界；规范；事实；价值

[中图分类号] D902 [文献标识码] A [文章编号] 2096-6180(2019)04-0133-15

“建立一所法庭，来保证理性合法的要求而驳回一切无根据的僭妄，其所用的方法并不是独断的命令而是依据理性自己的永恒不变的规律。”

——康德

“组织法庭不以独断的命令，而依据理性自身所有之永恒不变法则，以保证理性之合法主张而消除一切无根据之僭妄主张。”

——康德<sup>〔1〕</sup>

### 引言

本文的问题意识源自社科法学和法教义学之争。这场争论首先表现为法律方法、法律思维领域的争论。<sup>〔2〕</sup>接着全面发展为两种研究取向上的分歧。<sup>〔3〕</sup>这种分歧在2014年达到顶峰，在“社科

〔作者简介〕郭栋，浙江大学光华法学院博士研究生。

〔基金项目〕国家社科基金重大研究专项项目“新时代中国特色法学基本理论研究”（项目批准号：18VXK004）。

〔1〕〔德〕康德：《纯粹理性批判》，蓝公武译，商务印书馆2009年版，第5页。

〔2〕桑本谦与雷磊关于法律论证基本问题的争论，陈景辉与王博阳关于法律与社会科学研究方法论的争论，朱苏力与孙笑侠关于法律人思维的争论。详见桑本谦：《法律论证：一个关于司法过程的理论神话》，《中国法学》2007年第3期，第100-103页；雷磊：《法律论证何可能？——与桑本谦先生商榷法律论证理论的基本问题》，《政法论坛》2008年第4期，第138-146页；苏力：《法律人思维？》，《北大法律评论》第14卷第2辑，第429-469页；孙笑侠：《法律人思维的二元论兼与苏力商榷》，《中外法学》2013年第6期，第1105-1136页。

〔3〕陈景辉：《法律与社会科学研究的方法论批判》，《政法论坛》2013年第1期，第46-60页；王博阳：《关于法律和社会科学的一种非典型性误读——与陈景辉先生商榷》，《政法论坛》2013年第6期，第80-91页。

法学与教义法学的对话”的学术讨论会上,有学者将“法律与社会科学”和“规范分析法学”这两种进路之间的竞争称为“一场你死我活的斗争”。随后,有文章讨论了社科法学的名称、概念、发展历史、基本共识、优势、特征、理论渊源、功能、基本立场、发展趋势、研究方法等。<sup>[4]</sup>这引发了法教义学进一步的思考,越来越多关于西方和中国法教义学的成果问世,试图澄清法教义学的真正面貌。<sup>[5]</sup>同时刑法学、宪法学、刑事诉讼法学、行政法学者从部门法教义学的角度纷纷响应。<sup>[6]</sup>此后,社科法学和法教义学之争开始波及“第三场域”的自然法研究,自然法学也开始试图介入这场纠纷。<sup>[7]</sup>吊诡的是,当争论呈愈演愈烈之势时,在2016年7月中国首届法社会学年会上,有学者提出,社科法学与法教义学是一场误会,由此,这场争论匆匆收场。本文认为,学术论战不是生活中的口角之争和肢体冲突,以“一场误会”的说辞息事宁人未免有敷衍之嫌,学术的发展就在于较真,较真才有可能求真,因此,必须认真对待社科法学与法教义学之争。

### 一、社科法学与法教义学之争的反思

在这场争论中,首先必须要清楚,法教义学在捍卫什么?法教义学捍卫的是法学规范性的学术立场,这表现为以下四点:第一,在方法论上,“司法中应以法律规范为司法裁判的依据、框架和基础”。第二,在本体论上,“法律作为具有规范性的事物,既不同于经验事实也不同于价值”。第三,在学科特性上,“法学应持规范性研究的立场”。<sup>[8]</sup>第四,在法治实践方面,应该坚持形式

[4] 陈柏峰:《社科法学及其功用》,《法商研究》2014年第5期,第67-73页;侯猛:《社科法学的传统与挑战》,《法商研究》2014年第5期,第74-80页;李晟:《实践视角下的社科法学:以法教义学为对照》,《法商研究》2014年第5期,第81-86页;苏力:《中国法学研究格局的流变》,《法商研究》2014年第5期,第58-66页;刘思达、侯猛、陈柏峰:《社科法学三人谈:国际视野与本土经验》,《交大法学》2016年第1期,第5-19页;邵六益:《社科法学的知识反思——以研究方法为核心》,《法商研究》2015年第2期,第111-119页;吴义龙:《社科法学的方法论特征》,《法律方法》2015年第2期,第37-50页。

[5] 卜元石:《法教义学与法学方法论话题在德国21世纪的兴起与最新研究动向》,《南京大学法律评论》2016年第1期,第3-22页;[德]古斯塔夫·拉德布鲁赫:《法教义学的逻辑》,白斌译,《清华法学》2016年第4期,第197-207页;[德]因格·舒尔茨·舍费尔:《作为法社会学研究客体的法教义学——“带有更多法学元素的”法社会学》,张福广译,《北航法律评论》2015年第1辑,第171-200页;[德]罗尔夫·施蒂尔纳:《法教义学在进一步国际化的世纪之初的重要性》,李云琦、吴训祥译,《北航法律评论》2015年第1辑,第21-32页;雷磊:《法教义学观念的源流》,《法学评论》2019年第2期,第42-52页;雷磊:《法教义学与法治:法教义学的治理意义》,《法学研究》2018年第5期,第58-75页;雷磊:《什么是法教义学?——基于19世纪以后德国学说史的简要考察》,《法制与社会发展》2018年第4期,第100-124页;焦宝乾:《法教义学在中国:一个学术史的概览》,《法治研究》2016年第3期,第48-57页。

[6] 汤文平:《民法教义学与法学方法的系统观》,《法学》2015年第7期,第108-122页;邹兵建:《中国刑法教义学的当代图景》,《法律科学》2015年第3期,第36-46页;陈兴良:《刑法教义学的发展脉络》,《政治与法律》2017年第3期,第2-16页;陈越峰:《中国行政法(释义)学的本土生成——以“行政行为”概念为中心的考察》,《清华法学》2015年第1期,第19-36页。

[7] 吴彦:《自然法学为何要出场》,《中国社会科学报》2016年7月20日;雷磊:《自然法学如何进入法教义学与社科法学之争》,《中国社会科学报》2016年7月20日。

[8] 雷磊:《法教义学的基本立场》,《中外法学》2015年第1期,第198页。

03/2019 2019年4月 第3期 总第21期

# 中国法律评论

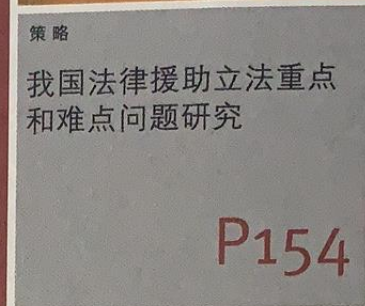
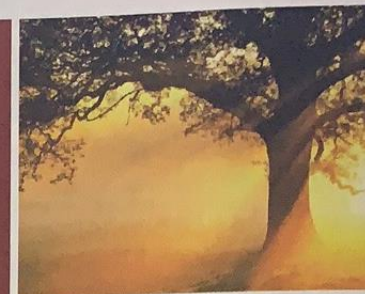
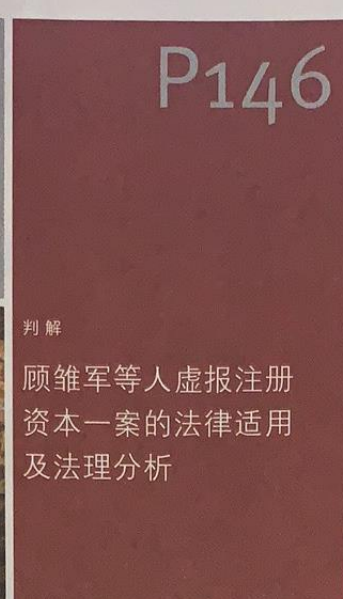
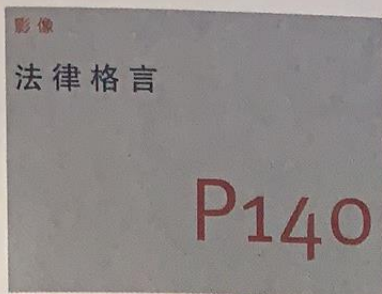
CHINA LAW REVIEW

ISSN 2095-7440



邮发代号：CN 15-1210D  
国内定价：(50.00元/期)  
国外定价：40.00元

定价：90.00元



## 目录

思想	事物本质在行政法上之适用	陈爱娥	082
	民法适用中的价值判断	姚 辉	093
	市场主导下的知识产权制度正当性再思考	张 平	113
	法理的概念：反思、证成及其意义	郭 栋	124
影像	法律格言	朱明哲	140
判解	顾维军等人虚报注册资本一案的法律适用及法理分析	卢建平 司冰岩	146
策略	我国法律援助立法重点和难点问题研究	樊崇义	154
	行政程序重开的条件、处理及司法审查	高 鸿	177
	国家秘密确定行为司法审查问题研究	王莘子	186
	论国家介入儿童监护的生成机理与生成条件	林建军	193

# 法理的概念：反思、证成及其意义<sup>\*</sup>

郭 栋<sup>\*\*</sup>

**内容提要：**作为一个名称，“法理”是指对于法的理性认识成果的总和，即法的理论，尤其是指法的一般理论、基础理论、根本理论。法理研究就是要把作为名称的“法理”升华为作为概念的“法理”。长期以来，理论意义上的“法理”的意义诠释被演绎到极致，以致损夺了“法理”概念所本有的“理性”的内涵，“理性”的义项包括“理据”、“理路”和“理由”。在外延上，作为概念的“法理”又可以分为三种：法上之“理”，即法律的正当性理据；法中之“理”，即法律规范条文的逻辑理路；法下之“理”，即法律作为实践的理由。在法律之上、法律之中、法律之下三个层次上，法与理的关系，先是理在法外，以理驭法；继而循理入法，理法一体；最后由内而外，法彰其理。这场术语革命蕴含着三重意义上的理论变革，即中国法理学研究对象、研究框架和问题体系的重大革新。继中国法理学的死亡与再生的非学术讨论后，中国法理学正在真正和切实地发生着一场转型升级，在“法理”意义重构和“法理之学”理论变革的同步的进程中，我们有理由期待“法理”成为撬动法理学转型升级的“阿基米德支点”。

**关键词：**法理 理性 理由 法理学术语革命 法理之学

**目次：**引言：问题意识

一、反思：作为名称的“法理”

二、证成：作为概念的“法理”

三、意义：基于“法理”概念的理论变革

结语



“一门科学提出的每一种新见解都包含这门科学的术语的革命。”<sup>1</sup>

——恩格斯

“科学革命”指的就是“某些科学术语发生意义变革的事件”。<sup>2</sup>

——托马斯·库恩

### 引言：问题意识

本文对于法理概念的研究基于以下三种研究现状和背景。第一，“法理”作为社会生活和法学研究中的高频词汇，经常被使用，却很少被研究，处于“知其然不知其所以然”，甚至“日用而不知”的尴尬境地。我们需要在理性思维的层面来认识“法理”一词。

第二，“法理研究行动计划”展开以来，关于法理的体系、法理的发现和提炼等法理议题的研究取得了重大进展。<sup>3</sup>这些研究都预先假定了“法理”概念的有效性。“法理”一词并非一个无须阐释的不证自明的概念，在并未去证成“法理”的概念之前就贸然使用，其结果只能是一种修辞性的使用。“法理”概念的证成应先于“法理”理论的建构。

第三，研究者在使用“法理”这一术语时，往往各执一词而作出个人化、局部性的诠释。如果连“法理”的概念都无法形成统一的认识，建构“法理之学”更是无稽之谈。我们需要一个系统化、整合性的“法理”的概念。

在上述三种现状和背景下，“法理”这一概念的意义在一定程度上仍处于某种暗昧甚至蒙昧的状态之中。本文试图通过对“法理”一词的重新解读，复原和拓展其意义空间，使其作为一个有效分析工具，进一步成为撬动中国法理学转型升级的阿基米德支点。因此，必须做到如下三点：

首先，必须区分作为概念的“法理”和作为名称的“法理”。就目前的研究现状来看，“法理”似乎难以成为一个有效的分析工具，其重要原因就是对于“法理”的界定仅停留在名义的层面，而未进入实质的层面。在逻辑学上，定义的方式分为名义定义和实质定义。名义定义(nominal definition)又称词语定义、名相定义，实质定义(real definition)亦称真实定义、本质定义。<sup>4</sup>实质定义的定义联项表示反映对象与属性之间的必然联系，名义定义只具有描述对象经验特征的意义，其定义联项则表示语词与反映对象之间的人为规定关系。实质定义的被定义项是概念，名义定义的被定义项则是语词或名称。<sup>5</sup>名义定义的“法理”并不具有明确的内涵和固定的外延，并无理论意义，在这种情形下，当我们在使用“法理”的时候，仅仅是使用了一个名称或语词而已。

“法理”的实质定义则是通过明确的内涵和固定的外延赋予指称对象以名称的规定性和本质的规定性，通过符号指称和经验对象的深度联结，明确地揭示了对对象的本质属性。我们对于“法理”的理解要由名义定义向实质定义迈进，要把作为

\* 本文系国家社科基金重大项目“新时代中国特色法学基本理论问题研究”（项目批准号：18VXK004）的阶段性成果。本文的写作受益于张文显教授的指导，并获得“法理研究行动计划”读书小组的帮助，特此致谢！

\*\* 郭栋，浙江大学光华法学院博士研究生。

1 《马克思恩格斯文集》（第5卷），人民出版社2009年版，第32页。

2 [美]托马斯·库恩：《必要的张力》，范岱年、纪树立等译，北京大学出版社2004年版，序言，第12页。

3 邱本：《如何提炼法理？》，载《法制与社会发展》2018年第1期；丰霏：《如何发现法理？》，载《法制与社会发展》2018年第2期；李晓辉：《论法理的普遍性：法之“公理”、“通理”与“殊理”》，载《法制与社会发展》2018年第3期。王奇才：《法谚与法理》，载《法制与社会发展》2018年第4期。

4 何向东：《逻辑学教程》（第3版），高等教育出版社2010年版，第29—30页；郭桥等主编：《大学逻辑教程》，人民出版社2017年版，第28—31页。

5 正如列宁所说，“凡是没有思维概念的对象，就是一种表象或者甚至只是一种名称；只有在思维和概念的规定中，对象才是它本来的那样。”《列宁全集》（38卷），人民出版社1959年版，第242页。名义定义是指描述对象的经验特征，给其一个指称；而在实质定义中，任何描述性的语词都有本质性的意义。See Alan C. Isaak, *Scope and methods of political science: An introduction to methodology of political inquiry*, 4th edition, Dorsey Press, 1985, pp.70-72. 关于概念与名称的哲学思辨，另见孙正聿：《简明哲学通论》，高等教育出版社2000年版，第6—8页。

**JOURNAL OF  
SOOCHOW UNIVERSITY**  
LAW EDITION

ISSN 2095-7076

蘇  
州  
大  
學  
學  
報

【法學版】

**2019**  
第6卷 第2期  
Volume 6 No.2



苏州大学学报 编辑部

中国第一本大学学报(1906)

地址: 苏州市东环路 50 号 440 信箱 邮编: 215021  
电话: 0512-65229585 传真: 0512-65229585  
网址: <http://sdxbsuda.edu.cn>

## 《苏州大学学报(法学版)》用稿通知

尊敬的郭栋老师:

您好!感谢您对本刊的关注与信任。

您的论文《美好生活的法理观照:一个方法论上的追问》已通过评审,拟刊发于《苏州大学学报(法学版)》2019年第4期。

如下工作期望得到您的配合与支持:

1. 请将独家授权委托书及回执打印并填好签字,于2019年9月5日前寄回编辑部。作者回执信息将用于奉寄样刊及稿酬,请确保准确有效。

邮寄地址:苏州市东环路 50 号苏州大学学报编辑部(215021)

联系人:张盼盼

联系电话:15051572007

2. 为了对论文更好地进行推介和传播,您可以提供 1000~2000 字的长摘要,发送至邮箱:[sudafaxue@126.com](mailto:sudafaxue@126.com)。

3. 如果您的论文获奖或产生进一步反响,欢迎与我们分享。

真诚希望您能继续关注本刊,不吝赐稿。

2019



Renmin University Law Review

# 人大法律评论

2018年卷第2辑·总第27辑

《人大法律评论》编辑委员会组编

项目融资与债权融资 谢志华

一般人格权：新生人格利益之保护机制 林松

新施耐德案是有关下列成员适用新立法之规定 黄兆麟

将民法视为文本：寓意、问题与启示 侯仕贵

单位行贿罪和行贿罪比较实证研究 尤继



法律出版社  
LAW PRESS·CHINA





中國人民大學  
RENMIN UNIVERSITY OF CHINA

## 用稿通知

作者 郭栋：

您的《法律社会科学的研究范式、问题与出路》一文，经过编辑部匿名评审，拟定刊发在 CSSCI 来源集刊《人大法律评论》2019 年卷第 1 辑（总第 29 辑），该辑将于 2019 年 10 月在法律出版社出版。感谢您的大力支持！



《人大法律评论》编委会  
中国人民大学法学院

2019 年 9 月 6 日

# 法治现代化研究

LAW AND MODERNIZATION



法治现代化研究  
LAW AND MODERNIZATION

第三十九卷 第三期  
二〇一九年六月  
中国政法大学出版社

3

2019

双月刊

## 用稿通知

郭栋 同志：

您撰写的大作《从权利本位到法理中心：中国法理学的变革之路（1978—2018）》（作者单位系浙江大学光华法学院），经编辑部审读，符合我刊用稿要求，拟发表于《法治现代化研究》2019年第5期（2019年10月出刊）。

特此通知，请勿他投！

《法治现代化研究》编辑部

2019年9月2日



---

## 人民美好生活需要的法哲学内涵

郭栋\*

**摘 要** 人民美好生活实践的法哲学观照可以归结为法的价值论、本体论、运行论层面上的三个学术命题,即美好生活的法律价值定位、规范文本安置、权利本位实践。法律与生活是价值互通的,美好生活价值属性上可以归结为幸福,人民的幸福就是最高的法律。法律是一个共同体的生活方式的整体规划和文本表达,权利构成了美好生活法律保障的最基本的机制。生活实践的本质即美好生活的权利实践,针对其中共同体观念薄弱和目的性根基不稳的问题,必须打破国家中立原则的禁锢,强调权利实现中的国家义务,通过国家权力的助推作用提高权利的实现能力。伴随着全面和彻底的权利实践,由“必然王国”到“自由王国”的转变,自由的人终将完成权利的自我实现。

**关键词** 美好生活 人民 幸福 权利 助推

### 引言

“美好生活”是习近平新时代中国特色社会主义法治思想的核心概念,由人民美好生活主导的社会主要矛盾的变化是中国特色社会主义进入新时代的逻辑起点和理论依据。本文的研究素材是习近平关于美好生活的政治话语体系,以十九大报告为中心,前溯至2012年11月17日习近平在十八届中共中央政治局第一次集体学习时的讲话,后至2019年7月5日习近平在深化党和国家机构改革总结会议上的讲话,共计173处文本。

纵观习近平“美好生活”话语体系,在“唯有发展才能满足人民对美好生活的热切向往”这一总命题的统摄之下,科技、劳动、军事、教育、道德、文艺、法律分别发挥着不同的作用,分别是“借助科技实现美好生活”“劳动创造美好生活”“军队捍卫人民美好生活”“教育是创造美好生活的根本途径”“社会主义

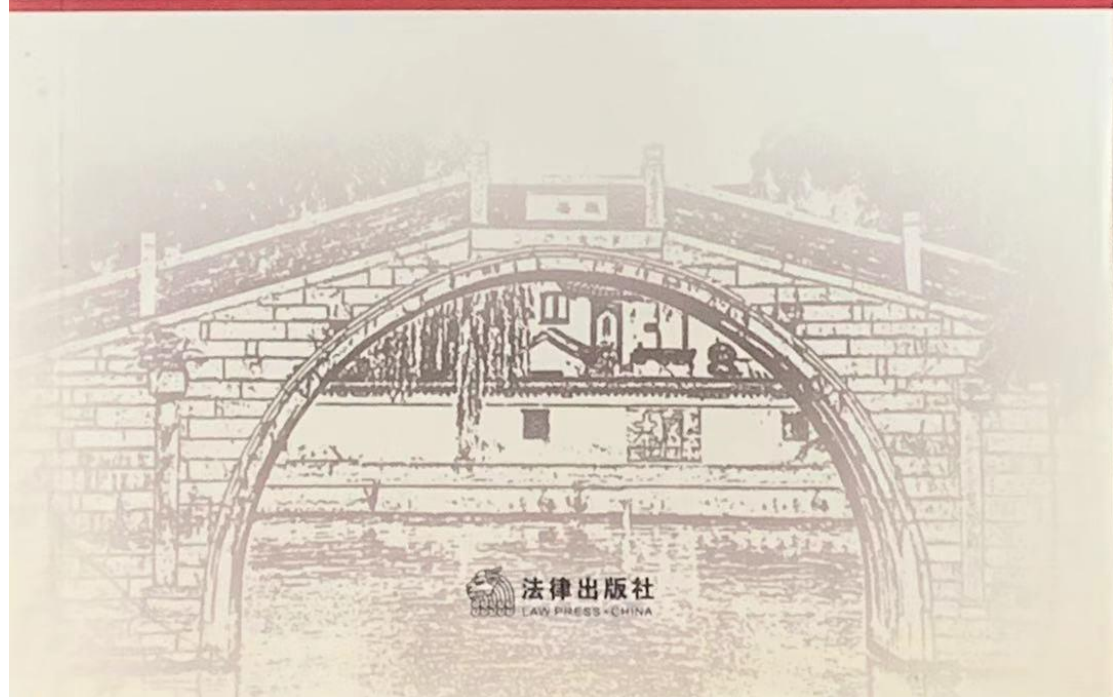
---

\* 郭栋,浙江大学光华法学院博士生,法学理论专业,手机号码:13917656406,通信地址:浙江省杭州市之江路51号,邮编:310000,Email:guodongjlu@163.com。本文系国家社科基金重大研究专项项目“新时代中国特色法学基本理论研究”(项目批准号:18VXK004)的阶段性成果。



# “枫桥经验” 的理论构建

中国法学会“枫桥经验”理论总结和经验提升课题组 著



第二节	以法治为本,增强基层社会治理的 硬实力 .....	139	
第三节	以德治为先,提升基层社会治理的 软实力 .....	143	
第四节	以智治为用,注入基层社会治理的 新动力 .....	147	
第五节	“枫桥经验”浙江化创新的经验与 体认 .....	154	
第六章 新时代基层社会主要矛盾深刻变化与 “枫桥经验”的转型升级 .....			159
第一节	新时代基层社会主要矛盾的深刻 变化 .....	159	
第二节	创新发展“枫桥经验”需要厘清的 十大关系 .....	166	
第三节	“枫桥经验”转型升级的具体路径 .....	171	
第七章 国际视野中的“枫桥经验” .....			179
第一节	“枫桥经验”的域外镜鉴 .....	180	
第二节	“枫桥经验”走向世界 .....	190	

关键问题上深化了认识,取得了一致意见,形成了《新时代“枫桥经验”的理论概括——问题、观点与提纲》。

7月2~4日,中国法学会在北京召开“枫桥经验”理论纲要编写会。会议由张文显副会长主持。课题组成员李仕春、谢小云、陆剑锋、汪世荣、钱弘道、蒋国长、卢芳霞、余钊飞,中国法学会研究部副调研员曹菲、中国法学会法治研究所副处长周杨、中南财经政法大学博士后研究人员叶强、浙江大学光华法学院博士生郭栋等参加了会议。会议的目的和任务在于,对理论纲要初稿的观点作进一步提升,内容作进一步完善,逻辑作进一步梳理,语言作进一步精炼。张文显向与会专家传达了陈冀平书记对“枫桥经验”的深刻思考和编写意见。与会专家一致认为,“枫桥经验”理论研究要坚持以习近平新时代中国特色社会主义思想为指导,将“枫桥经验”上升为“枫桥理论”,使之成为习近平社会治理思想的有机组成部分,进而成为习近平新时代中国特色社会主义思想的组成部分。在研究和写作中,要高度重视与习近平新时代中国特色社会主义思想的契合度,做到实证资料充实、逻辑严谨、语言精准、经得起检验。与会专家对理论纲要初稿各部分内容进行了细致深入的研讨,明确了修改思路和重点。

7月28~30日,《“枫桥经验”理论总结和经验提升》课题组再次深入浙江进行调研,并召开统稿会。由课题专家组组长张文显,课题组成员李仕春、汪世荣、余钊飞,以及中国法学会研究部副调研员曹菲、中国法学会法治研究所副



处长周杨、浙江大学博士后郭晔、浙江大学光华法学院博士生郭栋组成的统稿小组,对“枫桥经验”理论总结文稿第二稿进行讨论、修改、完善,形成了送审稿。

8月15~16日,中国法学会副会长、专家组组长张文显,课题组成员李仕春、谢小云、汪世荣、徐汉明、陆剑锋、钱弘道、卢芳霞、余钊飞、曹菲等参加了在绍兴举行的“新时代‘枫桥经验’理论研讨会”并在诸暨枫桥进行深入考察。会议期间,部分与会领导和专家学者对送审稿提出了若干修改完善的意见。会后,张文显副会长对全部书稿进行修改,形成了新的送审稿。

8月29日,中国法学会党组召开扩大会议,在党组成员会前分别审议的基础上,对送审稿进行了集体审议,提出了若干修改意见。会后,张文显、曹菲同志对送审稿进行了适当修改。

在前期调研和文稿修订过程中,课题组得到了中国法学会党组和浙江省政法委的直接领导,得到了浙江各地特别是绍兴市委、诸暨市委、衢州市委、桐乡市委以及枫桥镇各级领导同志和干部群众的大力支持和协助,得到了许多专家学者的咨询意见。中国政法大学研究生徐婧、周俊康同学做了大量的辅助性工作。在此,谨向大家表示衷心的感谢。

中国法学会“枫桥经验”理论总结和经验提升课题组

2018年9月10日



The Chronicle of  
Events of China's Legal Science

---

# 中国法学大事记

## 1978 — 2018

---

顾问 张文显 陈光中  
主编 王奇才

法律出版社 LAW PRESS · CHINA

顾 问 张文显 陈光中

主 编 王奇才

整理及撰稿 (以姓氏拼音为序)

郭 栋 郭 晔 谭 婷

王奇才 徐 婧 周俊康

图书在版编目(CIP)数据

中国法学大事记：1978—2018 / 王奇才主编. --  
北京：法律出版社，2019  
ISBN 978 - 7 - 5118 - 9034 - 4

I. ①中… II. ①王… III. ①法学—中国—大事记—  
1978—2018 IV. ①D929.7

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2019)第 004665 号

中国法学大事记(1978—2018)

ZHONGGUO FAXUE DASHIJI (1978—2018)

主 编 王奇才

责任编辑 陈 慧

编辑统筹 法律教育出版分社

装帧设计 乔智炜

责任印制 沙 磊

责任校对 李景美

出 版 法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

网 址 [www.lawpress.com.cn](http://www.lawpress.com.cn)

总 发 行 中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

经 销 新华书店

印 刷 中煤(北京)印务有限公司

版 本 2019年1月第1版

印 次 2019年1月第1次印刷

字 数 200千

开 本 720毫米×960毫米 1/16

印 张 22

定 价 88.00元

书 号 ISBN 978 - 7 - 5118 - 9034 - 4

投稿邮箱 [info@lawpress.com.cn](mailto:info@lawpress.com.cn)

维权邮箱 [jbwq@lawpress.com.cn](mailto:jbwq@lawpress.com.cn)

销售热线 010 - 83938336

销售客服 400 - 660 - 6393

销售电话 010 - 83938334/8335(北京) 021 - 62071639/1636(上海)

029 - 85330678(西安) 023 - 67453036(重庆) 0755 - 83072995(深圳)

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

### 3. 参与项目

# 中国法学会

## 中国法学会“‘枫桥经验’理论总结和经验提升” 专项委托课题立项通知书

浙江大学社会科学院：

根据中央领导同志的重要指示和中央政法工作的部署要求，中国法学会党组决定设立“‘枫桥经验’理论总结和经验提升”专项委托课题。经研究，现委托贵单位张文显同志承担《习近平基层治理思想与新时代“枫桥经验”》课题，作为中国法学会2018年度部级法学研究专项委托课题立项。课题编号 CLS(2018) FQJYZX02。

课题资助经费10万元，首期拨付7万元，将于近期拨至贵单位计划内账户。

本课题要求于2018年7月31日前提交阶段性成果，于2019年5月15日前提交最终成果。课题主持人要按照《中国法学会部级法学研究课题管理办法》和《课题申请书》承诺的研究进度计划开展研究，及时提交阶段性成果，确保按时高质量完成课题。课题完成情况将记入中国法学会课题研究诚信档案，同时作为课题评价的重要依据。



联系人：曹菲 姚国艳 010-66173342



2018年5月21日



# 中国法学会

---

## 关于支持郭栋同志参加中国法学会 《“枫桥经验”理论纲要》编写工作的函

浙江大学光华法学院：

今年是毛泽东同志批示学习推广“枫桥经验”55周年暨习近平同志指示坚持发展“枫桥经验”15周年。为落实中央领导的指示和中央政法工作会议的部署，中国法学会设立《“枫桥经验”理论总结和经验提升》重大课题，组成了以我会党组书记、常务副会长陈冀平为组长的重大课题领导小组和以我会党组成员、副会长、学术委员会主任张文显为组长的专家组，在全国范围内组织相关理论和实务部门精干力量进行研究。近期，课题组正在张文显副会长的带领下编写《“枫桥经验”理论纲要》，努力将“枫桥经验”上升为“枫桥理论”。根据工作安排，该理论纲要将在7月中旬提交中央政法委，为中央召开的毛泽东同志批示学习推广“枫桥经验”55周年暨习近平同志指示坚持发展“枫桥经验”15周年纪念大会提供理论支持。

贵单位郭栋同志是编写组的成员，独立承担重要部分的编写任务。由于任务艰巨，时间紧迫，请贵单位予以大力持，

使其有时间专心完成其所承担的编写任务和方便参加集中  
研讨活动。



项目登记号

项目序号

# 国家社会科学基金项目 申 请 书

学 科 分 类

法学

项 目 类 别

一般项目

课 题 名 称

当代中国法律激励理论与  
实践研究

申 请 人 姓 名

丰霏

申请人所在单位

南京师范大学

填 表 日 期

2017 年 2 月 7 日

全国哲学社会科学规划办公室制

2016 年 12 月

# 一、数据表

课题名称	当代中国法律激励理论与实践研究									
关键词	当代中国 法律激励 机制分析									
项目类别	B	A.重点项目 B.一般项目 C.青年项目 D.一般自选项目 E.青年自选项目								
学科分类	FX A	理论法学								
研究类型	A	A.基础研究 B.应用研究 C.综合研究 D.其他研究								
课题负责人	丰霏		性别	男	民族	汉族	出生日期	1983 年 2 月 23 日		
行政职务			专业职称	B	副教授	研究专长	FXA	理论法学		
最后学历	A	研究生	最后学位	A	博士	担任导师	B	硕士生导师		
所在省（自治区、直辖市）	A	江苏省				所属系统	A	高等院校		
工作单位	中国法治现代化研究院					联系电话	18120170117			
通讯地址	江苏省南京市宁海路 122 号					邮政编码	210097			
课题组成员	姓名	出生年月	专业 职称	学位	工作单位	研究专长	本人签字			
	王霞	1984.11	讲师	博士	南京理工大学	法理学、法社会学、法律心理学				
	孙文恺	1971.11	教授	博士	南京师范大学	法理学、法社会学				
	张鹏	1980.01	讲师	博士	南京师范大学	法理学、立法学				
	郭栋	1990.05	在读	博 士 生	浙江大学	法理学、法哲学				
第一推荐人			专业 职称			工作单位				
第二推荐人			专业 职称			工作单位				
预期 成果	A	专著	A.专著 B.译著 C.论文集 D.研究报告 E.工具书 F.电脑软件 G.其他					字数 (千字)	200	
申请经费（单位：万元）			20		计划完成时间		2020 年 12 月 31 日			

# 全国哲学社会科学规划办公室

---

## 2017 年度国家社会科学基金项目 立项通知书

丰霏 同志：

经国家社会科学基金学科评审组评审，全国哲学社会科学规划领导小组批准，您申请的国家社会科学基金项目当代中国法律激励理论与实践研究

---

获准立项，批准号 17BFX020，项目类别 一般项目，  
资助总额 20 万元，第一次拨款 19 万元，预留经费  
1 万元。请按批准的资助金额编制项目经费预算，认真  
填写《回执》（在我办网站下载），于 7 月 28 日前由各地社科  
规划办统一汇总后寄回我办。

本年度国家社会科学基金项目立项时间为 2017 年 6 月  
30 日，立项后《国家社会科学基金项目申请书》即成为有约束  
力的协议，您及责任单位要按照《国家社会科学基金管理办法》  
承担相应责任并执行以下规定：

1. 国家社会科学基金项目研究工作要坚持正确的政治方向  
和学术导向，牢固树立问题意识、创新意识和精品意识，立足学术



部门报送材料,或以项目负责人、参加者等名义接受媒体采访时,若涉及政治敏感问题,事前须征得我办同意。凡以“国家社会科学基金项目”名义发表阶段性成果或最终成果,不得同时标注多家基金项目资助字样。

5. 成果鉴定分为优秀、良好、合格和不合格四个等级,我办将根据鉴定等级给予适当奖惩。鉴定结果将在我办网站予以公告,并通报各省(区、市)、兵团社科规划办和在京委托管理机构及项目责任单位。鉴定为“优秀”或“良好”等级的研究成果,出版时须标注“国家社会科学基金项目资助”字样。鼓励鉴定为“优秀”等级的研究成果申报《国家哲学社会科学成果文库》。

6. 根据学科评审组专家的意见,部分课题名称做了修改,请以本通知为准,如有异议,请与我办联系(电话:010-83083060)。

以上规定,项目负责人及责任单位应严格遵守。如有异议,可以不接受资助(在回执中写明),立项协议自行废止。

  
全国哲学社会科学规划办公室

2017年6月30日

抄送:项目责任单位

# 全国哲学社会科学规划办公室

---

## 2018 年度国家社会科学基金项目 立项通知书

自正法 同志：

经国家社会科学基金学科评审组评审，全国哲学社会科学工作领导小组批准，您申请的国家社会科学基金项目\_\_\_\_  
未成年人刑事特别程序的理论、模式与完善路径研究

---

获准立项，批准号 18CFX039，项目类别 青年项目，资助总额 20.00 万元，第一次拨款 19.00 万元，预留经费 1.00 万元。

本年度国家社会科学基金项目立项时间为 2018 年 6 月 21 日，立项后《国家社会科学基金项目申请书》即成为有约束力的协议，您及责任单位要按照《国家社会科学基金管理办法》承担相应责任并执行以下规定：

1. 国家社会科学基金项目研究工作要坚持正确的政治方向和学术导向，牢固树立问题意识、创新意识和精品意识，立足学术前沿，体现有限目标，突出研究重点，避免重复研究，弘扬优良学风，恪守学术规范，着力推出代表国家水准的研究成

## 一、数据表

课题名称	未成年人刑事特别程序的理论、模式与完善路径研究									
关键词	未成年人刑事特别程序 正当程序 未成年人福利									
项目类别	E	A.重点项目 B.一般项目 C.青年项目 D.一般自选项目 E.青年自选项目								
学科分类	FXC	部门法学								
研究类型	A	A.基础研究 B.应用研究 C.综合研究 D.其他研究								
课题负责人	自正法		性别	男	民族	彝 族	出生日期	1987.09.09		
行政职务			专业职称	C	讲 师	研究专长	FXC	部门法学		
最后学历	A	研 究 生	最后学位	A	博 士	担任导师				
所在省（自治区、直辖市）	N		重庆市			所属系统	A	高等院校		
工作单位	重庆大学法学院					联系电话	15957129718			
通讯地址	重庆市沙坪坝区沙正街 174 号重大 B 区法学楼					邮政编码	400044			
课题组成员	姓名	出生年月	专业职称	学位	工作单位	研究专长	本人签字			
	王金霞	1986.05	讲师	法学博士	西北政法大学刑事司法学院	刑事诉讼法学、未成年人刑事理论				
	郭 栋	1992.04	博士生	法学博士	浙江大学光华法学院	法理学、未成年人刑事司法理论				
	李广德	1990.08	博士生	在读博士	清华大学法学院	法理学、未成年人刑事程序理论				
	于曦乔	1989.11	硕士生	在读硕士	法国巴黎第二大学法学院	法国未成年人刑事诉讼程序理论				
	徐国峰	1990.05	科员	法学博士	国家机关事务管理局政策法规司	未成年人刑事政策与法律法规				
	杨汉臣	1988.02	检察官	法学博士	广西壮族自治区人民检察院	未成年人刑事检察理论与实务				
	张永颖	1985.01	审判员	法学硕士	云南省高级人民法院	未成年人刑事审判理论与实务				
	王 宏	1984.09	审判员	在读博士	重庆市第四中级人民法院	未成年人刑事审判理论与实务				
	陈 法	1987.11	审判员	在读博士	重庆市潼南区人民法院	法理学、未成年人刑事程序理论				
第一推荐人	张保生	专业职称	A	教授、博导	工作单位	中国政法大学证据科学研究院				
第二推荐人	胡 铭	专业职称	A	教授、博导	工作单位	浙江大学光华法学院				
预期成果	A	A.专著 B.译著 C.论文集 D.研究报告 E.工具书 F.电脑软件 G.其他					字数（千字）	300		
申请经费（单位：万元）			20		计划完成时间	2020 年 12 月 30 日				

# 中国法学会

## 中国法学会 2017 年度部级法学研究课题 立项通知书

自正法 同志：

经专家评审（评审办法、标准、专家名单见中国法学会网），现正式批准您申报的《互联网法院建构逻辑的实证研究》课题作为中国法学会 2017 年度部级法学研究青年调研立项。课题编号 CLS（2017）Y21。

课题资助经费 4 万元。首期经费 2.8 万元已拨至您所在单位计划内账号。

课题应于 2018 年 11 月 30 日前完成。请按照《中国法学会部级法学研究课题管理办法》、《中国法学会 2017 年度部级法学研究课题申报公告》的相关规定以及《课题申请书》承诺的研究进度计划开展研究，及时提交阶段性成果及最终结项成果，确保按时高质量完成课题。研究报告请专门报送我会研究部，如公开发表或出版论著，请标注属于本课题研究成果。中国法学会对优秀课题研究成果有优先出版权。

结项通知将于 2018 年 9 月在中国法学会网、中国法学创新网上发布。课题完成情况将记入中国法学会课题研究诚信档案，同时作为课题评价的重要依据。



2017 年 12 月 12 日

表一：基本情况						
课题名称	互联网法院建构逻辑的实证研究					
以自拟选题申请重点课题、一般课题的，当专家评分未达到作为重点课题、一般课题的立项条件，但符合自选课题的立项条件时，是否愿意作为自选课题立项：是（ ） 否（ ） 请划“√”						
学科分类	刑事诉讼法学	研究类型 (请选择下列之一：基础研究、应用对策研究、综合研究)		综合研究		
主持人姓名	自正法	身份证号	53042719870909211X	性别	男	
行政职务	无	专业职称	讲 师	民族	彝 族	
政治面貌	中共党员	外语语种	英 语	最终学位	法学博士	
工作单位	重庆大学法学院			担任导师 (博士生导师或硕士生导师)	无	
通讯地址	重庆市沙坪坝区沙正街 174 号重庆大学 B 区法学院			邮政编码	400044	
联系电话	座机：15957129718 手机：15957129718		电子邮箱	zizhengfa909@cqu.edu.cn		
课题组成员（可根据实际需要加行）						
牟绿叶	性别	出生年月	职称职务	最终学位	研究领域	身份证号
	男	1984.6	讲 师	法学博士	刑事诉讼法学、 互联网法学	320402198406012518
	工作单位	浙江大学光华法学院				
	联系电话	15101151375	电子邮箱	loss14209@163.com		
杨汉臣	性别	出生年月	职称职务	最终学位	研究领域	身份证号
	男	1988.2	检察官	法学博士	检察理论、互联网法学理论	372925198802117314



	工作单位	广西壮族自治区人民检察院				
	联系电话	13545264758	电子邮箱	yhch0201@163.com		
郭 栋	性别	出生年月	职称职务	最终学位	研究领域	身份证号
	男	1990.5	博士生	在读博士	互联网法学理论	130424199005260518
	工作单位	浙江大学光华法学院				
	联系电话	18744024098	电子邮箱	guodongjlu@163.com		
王 宏	性别	出生年月	职称职务	最终学位	研究领域	身份证号
	男	1984.9	法 官	在读博士	刑事审判理论	522130198409160012
	工作单位	重庆市第四中级人民法院				
	联系电话	13648306328	电子邮箱	xhqqww@foxmail.com		
刘 涛	性别	出生年月	职称职务	最终学位	研究领域	身份证号
	男	1987.9	讲 师	法学博士	互联网刑事犯罪	320102198709201619
	工作单位	南京师范大学法学院				
	联系电话	13388601939	电子邮箱	1459464848@qq.com		

<https://www.cingta.com/detail/12171>

327	印度国家治理模式与治理绩效研究	王子涵	山东大学	青年项目	政治学
328	中越边境沿边地带治理研究	浦永	西南林业大学	青年项目	政治学
329	中国法治体系中的守法义务研究	瞿郑龙	苏州大学	青年项目	法学
330	中国类案裁判技术适用的法理基础与实现路径研究	苗泽一	东南大学	青年项目	法学
331	宪法视域下城乡建设用地增减挂钩节余指标交易的制度构造研究	唐薇	四川农业大学	青年项目	法学
332	宪法学视域下的克隆人及其立法研究	孟凡壮	华东师范大学	青年项目	法学
333	完善宪法在香港实施的制度与机制研究	孙成	深圳大学	青年项目	法学
334	新时代我国边疆社会治理法治化研究	徐波	云南大学	青年项目	法学
335	改革开放40来中国重要经济立法的方法论研究	张钦昱	中国政法大学	青年项目	法学
336	国际秩序变迁视角下战争法权的法理学研究	傅通	安徽师范大学	青年项目	法学
337	案例指导制度统一法律适用的功能实现机制研究	尹德贵	宁波大学	青年项目	法学
338	机构改革背景下行政组织法的理论发	贾圣真	中国民航大学	青年项目	法学

项目登记号	
-------	--

项目序号	
------	--

国家社会科学基金项目

申 请 书

学 科 分 类	法学
项 目 类 别	青年项目
课 题 名 称	新时代我国边疆社会治理法治化研究
申 请 人 姓 名	徐清
申请人所在单位	云南大学
填 表 日 期	2019 年 3 月 1 日

全国哲学社会科学规划办公室制

(2018 年 12 月修订)

## 一、数据表

课题名称	新时代我国边疆社会治理法治化研究									
关键词	新时代 边疆 社会治理 法治化									
项目类别	C	A.重点项目 B.一般项目 C.青年项目 D.一般自选项目 E.青年自选项目								
学科分类	FXC	法学理论								
研究类型	A	A.基础研究 B.应用研究 C.综合研究 D.其他研究								
课题负责人	徐清	性别	女	民族	汉	出生日期	1987年 9 月 20 日			
行政职务		专业职称	A	助理教授	研究专长	FXC	法学理论			
最后学历	A	研究生	最后学位	A	博士	担任导师				
所在省（自治区、直辖市）	7	云南省			所属系统	A	高等院校			
工作单位	云南大学法学院					联系电话	15925111941			
通讯地址	昆明市呈贡区大学城云南大学(呈贡校区)法学楼					邮政编码	650504			
课题组成员	姓名	出生年月	专业职称	学位	工作单位	研究专长	本人签字			
	张青	1983.01	副教授	博士	云南大学	刑事诉讼法学与司法制度				
	牛文欢	1985.01	研究员	博士	云南省政法委	法人类学与司法制度				
	郭栋	1990.05	博士生	硕士	浙江大学	法社会学与社会治理				
	黄雯	1986.02	研究员	博士	云南省民宗委	民族法学与社会治理				
	刘晓虹	1987.07	助理审判员	硕士	云南省高级人民法院	司法制度与司法理论				
第一推荐人		专业职称			工作单位					
第二推荐人		专业职称			工作单位					
预期成果	A	A.专著 B.译著 C.论文集 D.研究报告 E.工具书 F.电脑软件 G.其他					字数（千字）	25		
申请经费（单位：万元）	20		计划完成时间		2021年 7 月 31 日					



#### 4. 所获奖项



### 第十三届中国法学家论坛主题征文活动简介

中国法学家论坛是中国法学会的最高学术论坛。2018年，中国法学会以“全面依法治国新理念新思想新战略为指导，繁荣法学研究，推进法治中国建设”为主题，举办第十三届中国法学家论坛，并开展主题征文活动。共收到有效征文稿件1699篇。按照《中国法学会征文评奖办法》、《第十三届中国法学家论坛征文评奖办法》，经过通讯匿名评审、集中匿名评审和学术不端检测等环节并公示，最终确定第十三届“中国法学家论坛征文奖”一等奖论文10篇，二等奖论文32篇，三等奖论文57篇，优秀奖论文51篇。根据组织推荐的稿件数量和获奖情况，确定“优秀组织奖”单位10家，一并予以表彰。

终评委员会：【主席】中国法学会党组书记、常务副会长陈冀平。【副主席】中国法学会党组成员、副会长、学术委员会主任张文显。【委员】（按姓氏拼音排序）中国社会科学院法学研究所所长、国际法所所长、联合党委书记、教授陈健；全国人大常委会委员、社会建设委员会委员，教授冯军；中国法学会学术委员会委员、宪法学研究会会长，中国人民大学法学院教授韩大元；中央政法委员会政法研究所所长胡增印；中国法学会副会长，最高人民法院党组成员、副院长姜伟；北京大学法学院教授姜明安；中国法学会副会长、学术委员会副主任，中国社科院学部委员、教授李林；最高人民法院党组成员、副部长李如林；中国政法大学党委常委、副校长、教授时建中；公安部法制局局长孙茂利；中国法学会学术委员会委员，中国政法大学终身教授应松年；中国法学会学术委员会委员、经济法学会研究会会长，北京大学法学院教授张守文；中国法学会学术委员会委员，《中国法学》总编，中国人民大学法学院教授张新宝；东南大学党委常委、副校长，国务院学位办、教育部学位管理与研究生教育司副司长，教授周佑勇。



## 荣誉证书

郭 栋 同志撰写的《人民美好生活需要的法学内涵》一文，获第十三届“中国法学家论坛征文奖”一等奖。

特发此证。

终评委员会主席

陈冀平

中国法学会

2018年9月21日



## 关于举办第十三届中国法学家论坛主题征文活动的通知

时间: 2018-04-18 15:53:21 来源: 中国法学会 责任编辑: fml

各有关单位:

中国法学家论坛是中国法学会最高学术论坛。根据《2018年中国法学会工作要点》安排,2018年6月中旬中国法学会将以“用习近平新时代中国特色社会主义思想法治思想引领法学研究”为主题,举办第十三届中国法学家论坛。习近平新时代中国特色社会主义思想法治思想涵盖了法治理论与实践的一系列新概念、新命题、新阐述、新理论,是新时代开展法学理论创新、法治实践创新、法律制度创新的行动指南。本届论坛将组织广大法学法律工作者深入研究阐释习近平新时代中国特色社会主义思想,并以习近平法治思想为引领,围绕党的十八大以来法治建设的新成就和党的十九大以来的新部署,深入领会新时代、新矛盾、新思想、新目标对法治建设提出的新要求,探索、丰富和发展具有民族性、原创性、时代性和实践性的中国特色社会主义法治理论体系,为全面建成小康社会、建设社会主义现代化法治强国提供坚实的法学理论支撑。

为办好本届论坛,汇聚各方智慧,现决定举办论坛主题征文活动,欢迎广大法学法律工作者参与,也欢迎各有关单位组织本系统本单位征文。现将有关事项公告如下:

### 一、征文要求

1. 应围绕论坛主题,自行确定具体题目,但应充分考虑选题价值。
2. 鼓励从不同的学科出发针对不同的问题进行研究。
3. 论文要有创新性,理论联系实践,文风严谨,行文规范,字数不少于6000字,脚注格式参照《中国法学》的规范格式。
4. 请论文作者于2018年5月30日前,以电子邮件方式将论文、个人简历、联系方式一并发至:zgfxjlt@163.com。

### 二、评选和颁奖

1. 本次征文将按照《中国法学会征文评奖办法》组织专家进行评审,以中国法学会的名义颁奖。“中国法学家论坛征文奖”为部级奖。

2. 本次征文要求理论和实践价值的获奖论文,将作为中国法学会后期资助项目予以立项。达到出版要求的,中国法学会将资助出版。获奖者也可以获奖论文为蓝本,申报中国法学会“董必武青年法学成果奖”终评,该奖项只面向40岁以下的,一等奖论文自动获得参加2019年度“董必武青年法学成果奖”终评的资格。

3. 对具有较大决策和立法参考价值或司法适用价值的获奖论文,进行凝练后通过中国法学会《要报》向中央有关部门报送。

4. 获奖论文符合《中国法学》用稿要求的,择优推荐在《中国法学》发表。

5. 中国法学会对获奖论文择优结集出版。

6. 本次征文设“优秀组织奖”单位若干名,以中国法学会的名义予以表彰。

联系人: 中国法学会研究部 王小红 电话: 010-66182129

中国法学会

2018年4月12日

# 荣誉证书

经专家评审 郭 栋 同志撰写的《法理：作为一个有效分析工具之  
学术概念》论文获第六届“全国司法文明博士生博士后论坛”一等奖  
特发此证，以资鼓励。

国家“2011计划”司法文明协同创新中心  
二〇一八年十月二十八日





第十五届  
“全国法学理论博士生论坛”



郭栋同学，你的论文：

《从共谋走向共治：中国行政处罚裁量现象的法治回归——基于公路治超执法的实证考察》  
在第十五届“全国法学理论博士生论坛”中被评为

二等奖

主办方：吉林大学理论法学研究中心  
国家司法文明协同创新中心  
中南财经政法大学法学院





# 荣誉证书

CERTIFICATE HONOR

光华法学院 “德恒杯” 学生学术论文大赛

## 博士生组二等奖

### 郭 栋

浙江大学光华法学院

二〇一八年十一月十六日



# 中国法学会

---

## 第十三届中国法学家论坛 邀请函

第十三届中国法学家论坛定于2018年9月26日（星期三）在京举办。党的十八大以来，以习近平同志为核心的党中央提出了全面依法治国新理念新思想新战略，加快建设社会主义法治国家，建设中国特色社会主义法治体系，取得了历史性成就。党的十九大和中央全面依法治国委员会对深入依法治国实践、建设法治中国做出了新的决策部署。本届论坛以“全面依法治国新理念新思想新战略为指导，繁荣法学研究，推进法治中国建设”为主题，邀请中央有关单位负责人和著名法学家发表演讲。深刻领会习近平总书记的重要讲话和党中央决策部署，并贯彻落实到法学研究和法治建设实践中，丰富和发展具有民族性、原创性、时代性和实践性的中国特色社会主义法治理论体系，为全面依法治国、建设社会主义现代化法治强国提供坚强的法学理论支撑，是当前法学界的首要政治任务，也是本届论坛的宗旨所在。

### 一、论坛时间和地点

论坛时间：9月26日（星期三），会期一天（9:00-17:30）。  
与会代表当天8:40前入场。

---

报到地点：北京瑞安宾馆(北京市东城区正义路7号，公安部东南门)，电话：010-58187788。

论坛会场：北京瑞安宾馆四层多功能厅。

## **二、出席人员**

1. 中国法学会会长、常务副会长、副会长、秘书长；
2. 中央深改办、中央办公厅、中央宣传部、中央政法委、全国人大常委会、最高人民法院、最高人民检察院、教育部、司法部等中央有关部门负责人；
3. 中国法学会学术委员会委员；
4. 法理学、宪法学、行政法学、刑法学、刑事诉讼法学、民法学、民事诉讼法学、商法学、经济法学、国际私法学、国际经济贸易法学、社会法学、知识产权法学、环资法学研究会各2-3人（不含发言人），其他研究会各1-2人，参会人员原则上应当为常务理事以上；
5. 省级法学会分管研究工作的领导（或相关部门主要负责人）各1人；
6. 中国法学会法治研究基地负责人；
7. “中国法学家论坛征文奖”一、二等奖论文作者代表和“中国法学家论坛征文奖”优秀组织单位代表；
8. 主要新闻媒体；
9. 中国法学会局级干部。

## **三、注意事项**

1. 为维护论坛秩序，请与会代表全程参会。如中途确需请假，请务必履行请假手续并确定代为继续参会的人员。
2. 9月25日报到。请带好身份证办理入住。
3. 请于9月14日前将参会回执发给会议筹备组。



联系人：王小红，010-66182129

曹 菲，010-66173342

信 箱：xueshuchu@163.com



## 参 会 回 执

姓 名		性别		民族	
工作单位 职务职称					
研究会职务					
电 话	(手机)	电子 邮箱			
备 注	(可填写参会代表的类别)				

(可复制)

# 第十三届中国法学家论坛

## 会议指南

北京·瑞安宾馆

2018年9月26日

## 出席人员

王乐泉 中国法学会会长

陈一新 中央政法委秘书长，中央全面依法治国委员会办公室副主任

陈冀平 中国法学会党组书记、常务副会长

鲍绍坤 中国法学会党组成员、副会长兼秘书长

张鸣起 中国法学会党组成员、副会长

张文显 中国法学会党组成员、副会长、学术委员会主任

王其江 中国法学会党组成员、副会长

张苏军 中国法学会党组成员、副会长、全国人大常委会委员、全国人民代表大会监察和司法委员会副主任委员

徐显明 中国法学会副会长，全国人大常委会委员、全国人民代表大会监察和司法委员会副主任委员

郎胜 中国法学会副会长，第十二届全国人大常委会委员、全国人大常委会法工委原副主任

江必新 中国法学会副会长，最高人民法院党组副书记、副院长

孙谦 中国法学会副会长，最高人民检察院党组成员、副检察长

朱孝清 中国法学会副会长、学术委员会副主任，第十二届全国政协常委、社会和法制委员会副主任

任海泉 中国法学会副会长，军事科学院原副院长、中将  
李 林 中国法学会副会长、学术委员会副主任，中国社会  
科学院学部委员、法学研究所研究员  
王利明 中国法学会副会长，中国人民大学常务副校长  
黄 进 中国法学会副会长，中国政法大学校长

### 中央有关部门

许安标 全国人大常委会法制工作委员会副主任  
熊选国 司法部党组成员、副部长  
林 飞 中央办公厅法规局副局长  
殷明胜 中央政法委政法研究所副所长  
姜启波 最高人民法院研究室主任  
王家勤 教育部政策法规司巡视员  
姜海涛 司法部研究室副主任

### 学术委员会委员（以姓氏笔画为序）

王利明 中国人民大学常务副校长、教授  
公丕祥 南京师范大学中国法治现代化研究院院长、教授  
卞建林 中国政法大学诉讼法学研究院院长、教授  
付子堂 西南政法大学校长、教授  
刘春田 中国人民大学知识产权学院院长、教授  
孙宪忠 中国社会科学院学部委员、法学研究所研究员  
李明德 中国社会科学院法学研究所研究员  
应松年 中国政法大学终身教授  
沈四宝 对外经贸大学法学院教授



张文显 主编

THINKING AND EXPRESSING

# 思想与修辞

“法学范畴与法理研究”学术研讨会  
全实录



法律出版社

- 167 李拥军 | 权利本位的时代价值与中国意义
- 170 朱 振 | 重新理解优先性:权利本位论的内涵澄清
- 175 张 镭 | “法律权利与法律义务总量等值”命题辩议
- 178 蔡宏伟 | 中西方权利理论之比较研究及其前提批判
- 181 赵 勇 | 返本开新:民本传统与权利本位
- 184 郑智航 | 权利话语个人主义方法论的检讨与重整
- 188 胡兴建 | 中西比较研究背景下的权利话语
- 191 李建华 | 评议语
- 193 何志鹏 | 评议语

#### 197 分论坛二 法理与法治

- 199 高 巍 | 主持词和点评
- 199 陈林林 | 法治的形式与实质
- 202 陈柏峰 | 法理学如何面对当代中国法治
- 205 尤陈俊 | 从概念史研究进路看中国的法学基本范畴
- 210 丰 霏 | “法理”概念的意义
- 213 杨清望 | “法理中国”的提出及其对法治中国的新发展
- 217 钱继磊 | 法学基石范畴的再思考
- 219 陈翠玉 | 古代“法理”生成考析
- 221 郭 晔 | 新时代首次修宪的法理基础
- 225 郭 栋 | 从权利本位到法理中心
- 229 焦宝乾 | 评议语
- 232 苗 炎 | 评议语

#### 235 分论坛三 法学范畴的实践维度

- 237 周江洪 | 主持词和点评
- 237 蔡立东 | 论权利的行使
- 240 彭诚信 | 有关权利冲突几个核心范畴的理解
- 244 任喜荣 | 范畴研究、宪法转型与合宪性审查
- 247 杨 贝 | 论案件事实的四个层次
- 250 刘红臻 | 经济法哲学:经济法的“法理”表达





报告人 / 郭 栋

浙江大学光华法学院博士研究生。

## 从权利本位到法理中心

——中国法学基本范畴研究(1988—2018)

各位师友,大家好!感谢会议主办方提供的机会,第一次以校友的身份回母校参加会议,非常激动。我的报告题目是《从权利本位到法理中心——中国法学基本范畴研究(1988—2018)》,这是一篇对于中国法学基本范畴研究30年的反思性述评。题目中的权利本位紧扣法学范畴,法理中心贴近法理研究,文章是专门为此次会议撰写的,谨以此文致敬30年前法学基本范畴研讨会。回到长春的那天晚上,我走在人民大街上,路灯下树影婆娑,已寻不见当年斯大林大街72号的踪影,但是在这个地点发生的故事30年后还在续写。

从1988年到2018年,中国法学基本范畴研究经历了破局、困境、转型三个阶段。具体内容如下:

第一个阶段是破局。这一阶段的起止时间是1988年至1993年,分别以1988年全国基本范畴研究研讨会召开和在1993年《法学基本范畴研究》一书出版为标志,这一阶段标志性的理论成果是:突破以阶级斗争为纲的理论范式,确立权利作为法学基石范畴的地位。

破局的时代背景是变革。20世纪80年代中国思想界最具标识性的现象,莫过于改革话语的兴起与滥觞。在法的概念和法的本质的讨论如火如荼时,张文显、张宗厚、文正邦、程燎原、王人博等青年学者意识到要深入法律现象的内部进行研究,以更加切实地推进法理学的改革和更新。虽然说“法学的基本范畴是权利和义务”,但是破局是从法律规范开始的,作为法学范畴体系中承上启下的逻辑中介,法律规范上承法律权利义务,下接法律关系、法律运行等范畴,此种理论特质使其成为新一波法理学的改革和更新的理论切口。

核心命题是:法律规范以权利义务为核心内容。法律关系的内容是权利和义务关系。作为权利义务体系的法律规范是模式化的行为体系。法律文化要以权利和义务为其意义中枢,法律文化沿着义务本位模式向权利本位模式变迁。权利本位是一个有价值定向的概念,权利义务充分体现着法的价值。法律责任是法律权利义务的同位范畴,责任是第二性法律义务。这一个命题群组的建构标志着,权利义务作为法学基本范畴的确立。这在逻辑上为权利本位的提出做了铺垫。

1988年在长春召开的全国首次法学基本范畴讨论会上,张文显提出,权利和义务是法的基本范畴,在这对范畴中,权利是本位,因此,法学应该是权利之学。权利和义务开始受到关注,这场会议揭开了权利本位之争的帷幕。义务重心论的提出,丰富了权利理论的理论层次,明确了权利本位的理论定位。在价值共识的前提下,义务重心论继续从法律技术的角度,站在制度工程设计和建构的立场,去讨论法的重心问题。权利本位论仍然依循着价值分析展开,并将其与市场经济、民主政治等连接在一起。

权利本位所回答的是何为法学范畴体系的逻辑起点的问题。这一问题的研究属于逻辑实证分析,而非价值分析。权利本位论者在论证这一问题时,其间吊诡之处在于,又从价值层面上强调权利之于义务的本位意义,基于哲学的、政治学的、经济学的理论的价值分析代替了概念分析和逻辑论证。本文通过法学范畴在实质意义上对法律现象的解释力和在形式意义上范畴之间的逻辑连接能力,对此作了补充论证。

确立权利作为法学基石范畴之后,部门法哲学领域中的基本范畴研究如火如荼地开展。自然权利是宪法学独有的基石范畴,应该从自然权利出发构建宪法学范畴体系。环境权作为环境法学的基石范畴。以“经济权利说”为思想路径阐发经济法基本范畴。公平竞争权是竞争法的基石范畴。税权是整个税法研究的核心范畴。物权与债权是近代民法以来形成的两大基本范畴。以社会权为逻辑起点和基石范畴建构社会法的范畴体系。公正审判权是现代刑事司法制度中的核心范畴。

在第二阶段,法学范畴体系的研究开始进入缓慢发展阶段,这一阶段的起止时间是1993年至21世纪第一个10年,在此期间,作为一种研究范式的权利本位逐渐形成。虽然作为名称的“权利本位范式”在1993年、2001年、2005年都被提过,但尤其是在公法法理之沦丧的半壁江山尚未收复之前,远不能讲其范式已经形成,这需要冲破重重的阻力。

雅斯贝尔斯说,人类在“轴心期的创造品”规定了“直至今天我们思考范围的基本范畴”。20世纪80、90年代的法学基本范畴的研究何尝不是如此,当我们思考和言说的方式被这些范畴所规定,不免会造成思维的禁锢和研究的僵化。这一波攻势的最初发起者是童之伟,他认为,权利本位理论所构建的法理主要只是私法之理,不能给公法



理论是范畴的最终归宿,新的理论的形成往往以新的范畴体系的形成而告终。因此,我们倡导从权利本位到法理中心的转换,法理中心并非对权利本位的否定或者扬弃,而是补正、推进和创造。范畴理论是存在论的追问基点,也塑造了本质主义的思想模式,因此,略有过于刻意的理论建构之嫌。故而,与其将之视为一种研究范式,毋宁说把权利本位当作一种问题的起始原点、一种理论假说,通过实证分析去检验,即证伪或证实,严格意义上来讲,绝对的证实是不可能的,但是明确的证伪却是实在的。这就注定了权利本位自产生起就被不断被修正的命运。

中国法理学的发展,是一个法学范畴移植、继而发生内涵再造、精神赋值和意义变迁的过程。从“法之理学”到“法理之学”的转化,30年之后再出发,必须谨记,锚定权利、探索法理,是现阶段中国法理学的必由之路。

#### 主持人

谢谢郭栋同学。

下面我们进入评议阶段。有请第一位评议人焦宝乾教授。

#### 评议人 / 焦宝乾

法学博士,浙江大学光华法学院教授、浙江大学法理研究中心副主任、《浙大法律评论》主编,兼任“2011计划”司法文明协同创新中心研究员、中国法学会董必武法学思想(中国特色社会主义法治理论)研究会理事。



谢谢主持人。由于发言人比较多,为了便于研讨的深入,我和苗炎老师做了一个分工。我评议前边的四位,他评后边的五位。正好前面四位的发言涉及法治,还有涉及法理概念。

首先就是陈林林教授的这个发言,他对法治尤其是形式法治这个问题侧重做了探讨,结合古今中外关于法治的实践样态做了一些探讨,涉及中国古代先秦的法制和新谈到的新加坡当代的这种法治,这里边就比较多的涉及形式法治的有关问题。然后,不仅仅涉及一些法治实践、法治的样态,同时也涉及一些理论,如凯尔森、卢曼等这些方面的一些学说和理论,这些都是对于作为法学基本范畴的法治的重要理论阐发。在这





**第六届**

**“全国司法文明博士生博士后论坛”**

# 论文集

二〇一八年十月

中国·杭州

## 目 录

论科学证据的概念维度与评价范式“法学”与“哲学”双重视域	曹 佳	1
社会主义核心价值观融入法治建设的法理思考	曾林翊晨	15
论电子诉讼网络安全的保护架构 ——基于“关键信息基础设施保护模式”的视角	陈锦波	23
善恶之报正义观的传统源流及其法理意涵	池建华	37
司法改革背景下的违法审判责任追究制度	冯之东	54
裁判合理性司法承载的三种思维模式 ——以典型案例为研究视角	庄绪龙	71
法理：作为一个有效分析工具之学术概念 ——中国法理学的术语革命	郭 栋	86
人工智能刑事司法：问题与边界	郭 晓	102
闲鱼小法庭对在线纠纷解决机制(ODR)的挑战	韩烜尧	113
人工智能应用于刑事司法裁判的理性考察 ——以刑事案件智能审判辅助系统为视角	郝 乐	120
纪法贯通的法理及其实现机制研究	何盼盼	136
转型时期中国社会的司法回应：方式、策略及风险与出路	侯明明	149
法律面前人人平等的解释与适用 ——以法院相关裁判为对象	江秋伟	166
区分技术运用考察与借鉴	雷檠硕	179
从文本上的法到行动中的法：司法裁判是怎样产生的	李东澍	193
人工智能的法律伦理研究——以无人驾驶碰撞算法为例	李 飞	210
法律制度“空转”的法理研究	李 飞	222
反思与追问：终身监禁的死刑替代功能	李 洁	232
行政公益诉讼中检察机关的双重身份及协调 ——兼论检察机关的公益诉讼机构改革	李凌云	246
庭审实质化改革的成效与路径研究 ——基于实证考察的分析	李文军	254
人工智能司法应用：需求、路径与前景	李 鑫	272
检察机关提起行政公益诉讼制度的困境与出路	刘学涛	282
行政行为违法性继承的新动向 ——基于最高人民法院指导案例 88 号的分析	刘雪鸥	293
论法官惩戒与国家监察的区分与衔接	刘怡达	308
论辩护律师的公义义务	刘译矾	320
认罪认罚从宽制度中的强制辩护 ——以值班律师制度为切入点	刘奕君	338
枫桥经验：乡村犯罪的矫治帮扶模式	刘 卓 刘 政	351
左右手何以制约：捕诉合一模式下的内部监督机制研究	闵丰锦	362
大数据时代技术侦查的法律约束与权衡——以合理隐私期待理论为视角	彭俊磊 周长军	379
类案类判如何走向司法应用	彭 宁	387

**第一单元 9:10 ~ 10:20**

**指导老师:**

夏立安 浙江大学光华法学院教授

**主持人:**

李广德 中国人民大学法学院博士后

报告人（每人 10 分钟）

1	郭 栋	浙江大学	法理：作为一个有效分析工具之学术概念——中国法理学的术语革命
2	池建华	清华大学	善恶之报正义观的传统源流及其法理意涵
3	李 飞	南京师范大学	法律制度“空转”的法理研究
4	徐 婧	中国政法大学	法理与情理的关系研究——以若干影响性诉讼案件为分析对象
5	王玉全	中国海洋大学	论我国合宪性审查的方法

（主持人点评 10 分钟，指导老师评议 10 分钟）

**休息 10:20 ~ 10:30**



# 第十五届“全国法学理论博士生论坛”

## 会议指南

### ■ 主办方

吉林大学理论法学研究中心  
国家司法文明协同创新中心  
中南财经政法大学法学院

2019年5月31日—6月1日

湖北 武汉

	<p>5. 孙冲：派出所纠纷解决中群众话语的解构与重塑 (吉林大学司法文明协同创新中心博士研究生)</p> <p>6. 姜永伟：从警惕国家到认真对待国家——一种法治学说的知识考古学 (华东政法大学法理学博士研究生)</p> <p>7. 张逸：论《克力同》中的守法与正义 (中南财经政法大学法学院硕士研究生)</p> <p>评议人（每位8分钟） 舒国滢 中国政法大学法学院教授、博士生导师 李长健 中南财经政法大学法学院教授、博士生导师</p>
	茶歇 10: 30-10: 40
10: 40:-11: 50	<p style="text-align: center;"><b>第二单元： 法治政府建设的理论与实践</b></p> <p>主持人：刘杨 中南财经政法大学法学院讲师</p> <p>发言人（每位8分钟）：</p> <p>1. 郭栋：从共谋走向共治：中国行政罚款月票现象的法治回归——基于公路治超执法的实证考察 (浙江大学光华法学院博士研究生)</p> <p>2. 侯明明：公安机关选择性执法风险的法院转嫁及其回应路径——基于“天津大妈摆摊射击案”的实证分析 (吉林大学司法文明协同创新中心博士研究生)</p> <p>3. 魏文松：国家机构改革的宪法学审视 (东南大学法学院博士研究生)</p> <p>4. 刘雪蛟：基层政府权责不对等现象及其解释——对属地管理机制的考察 (中南财经政法大学法学院博士研究生)</p> <p>5. 徐凯：专项治理的实践机制及法治后果——文件政治的视角 (中南财经政法大学法治发展与司法改革研究中心博士研究生)</p> <p>6. 何家华：艰难的恢复：1978-1982年法制建设的动力分析</p>



## 《法学研究》2018 年秋季论坛

### “中国社会平衡充分发展的法治保障与法治推进”研讨会

#### 议程

2018 年 10 月 20 日		
第一单元	时间：09:00—10:25	地点：半岛厅
	主持人：张广兴	
	发言人及发言主题：（每位发言人发言不超过 15 分钟）	
	陈金钊：用法治推进社会平衡发展的方法论探究	
	张剑源：作为美好生活需要的法治	
	朱明哲：迈向共生理念的生态法哲学	
	评议人：（20 分钟）	
	周尚君（西南政法大学教授）	
	侯猛（中国人民大学法学院教授）	
	自由发言：20 分钟	
茶歇（10:25—10:40）		
第二单元	时间：10:40—12:05	地点：半岛厅
	主持人：胡兴东	
	发言人及发言主题：（每位发言人发言不超过 15 分钟）	
	刘风景：新时代立法规划的功能定位与编制策略	
	刘国乾：“坚持以人民为中心”的党政机构“融合”改革：正当性及其限度	
	李忠夏：风险社会的宪法调控	
	评议人：（20 分钟）	
	王启梁（云南大学教授）	
	陈金钊（华东政法大学教授）	
	自由发言：20 分钟	

2018 年 10 月 21 日		
第五单元	时间：08:40—10:05	地点：半岛厅
	主持人：杨临宏	
	发言人及发言主题：（每位发言人发言不超过 15 分钟）	
	廖奕：面向美好生活的纠纷解决——一种情感研究框架	
	于柏华：美好生活需要的权利维度	
	郭栋：人民美好生活的法哲学观照——“依法保障人民群众对美好生活的向往和追求”的学术解读	
	评议人：（20 分钟）	
刘风景（华东政法大学教授）		
张剑源（云南大学法学院副教授）		
自由发言：20 分钟		
茶歇、合影（10:05—10:25）		
第六单元	时间：10:25—11:50	地点：半岛厅
	主持人：谢海定	
	发言人及发言主题：（每位发言人发言不超过 15 分钟）	
	何艳玲：共同富裕作为治理议题	
	解琨：以公益性为核心建构中国慈善组织法律调控机制	
	阎天：农民工欠薪问题的治理模式	
	评议人：（20 分钟）	
马长山（华东政法大学教授）		
李娜（云南大学法学院讲师）		
自由发言：20 分钟		
会议总结（11:50—12:10）		
陈甦：（中国社会科学院学部委员、法学研究所所长、研究员、《法学研究》主编）		