和法律的七次"幽会"

——读《法律:七堂法治通识课》

学法学也一年多了, 怎么从来没有听说过这个 一筹,但作为法理学最高奖项菲利普策奖的获得 点点滴滴。 者,他在当代法理学领域的地位与影响力也已和他

高深莫测,反而感到十分亲切。一字一句,娓娓道 动你心灵的那些文字,却让你久久难以忘怀。《The 来,平易近人,不像是一位满腹经纶的教授在讲述 Law》这本书也不例外,加上导言一共有八个章节, 那些深奥难懂的大道理,而像一位历经沧桑的智者 而最让我记忆犹新,印在脑海挥之不去的非第四章 并对两种权力结构(纵向和横向)做了深入浅出的分 在向我们讲述他眼里的法学智慧与经验。七堂课, 七个故事,每一个都各具特色,从这七个有关英国 历史变迁的故事里,作者引申出每堂课所想要讲述 不成文的理解以及'绅士般行为'的默示原则是我 语言来表述就是"三权分立,相互制衡"。在后面 除了《宪法》以外,《法律与政治》这一章节也同 的道理。一位法学名家,没有从精深奥妙的法律理 们所拥有的全部。"读完第四章,让我感触最深的 三节,作者分别对"宪法性约束"、"议会主权" 样引人深思。本章中,作者将法律体系视为政治系 其博大精深的理论功底之余,不得不承认,杰里 这一章后,我更深刻地感受到了不成文宪法在英国 形式。成文宪法不一定就比不成文宪法更强有力。 映了现实处境,而中立模式也并没有否认法律会受 米・沃尔德伦教授除了是一位法学家,同时也是一 法治与政治社会中的地位与作用。其实,无关于成 相反,不明确宪法也可以比明确宪法更有力。这一 现实政治的影响,可能包含各种偏见,在价值上富

不同,但其实它们都围绕这一个核心问题来展开, 受,能在它普照的每一个地方贯彻落实,能用它的 古谚"有权利便有救济"。相比于关注什么是人权 格。对于法律的这种看法,有助于我们恰当地理解 那就是"法治"。"法治"究竟是什么?现实生活 全部光芒照耀那些民主权利和政治体制亟需点亮的 宣言(或者说是制定一部英国人权章程),英国 政治视野下法律的性质。这并不是概念的游戏或者 中"法治"到底应该如何去践行?作者没有开篇就 灰暗角落。宪法,应该是也必定是指导我们社会中 人更为热切地专注于提供救济来实行特定权利或 无意的思辨。如果我们缺乏对于法律的恰当理解, 试图去给"法治"下定义,而是像我前面提到的,一的每一个人的最高行为准则,像一个彬彬有礼的绅一者避免明确的错误行为。比如《人身保护法令》一我们就很难真正理解法律在当代社会的处境与作 通过观察、分析一个又一个的案例,层层深入;通 士。

欣

得意的弟子,没有之一。他是英美中年一代法学家 见解,环环相扣,引人入胜,直到现在,我仍觉得 实证主义和哈特的承认规则,作者试图让读者明白 院要对议会卑躬屈膝,任由其摆布;也绝不意味着 的佼佼者,在莱特统计的近七年法律与哲学引证率 意犹未尽,时而有空就会再细细品味一番。每一次 排名中,他排在第三位。人们常说,青出于蓝而胜 重读,又会有不同的感受和体悟。终于,我忍不住 最终依赖于一系列的脆弱的规则,而在于和别的国 作《行政法》中提到的,由于英国没有成文宪法 于蓝。虽然很难说沃尔德伦教授比德沃金教授更胜 蠢蠢欲动的心,提笔写下了我与它七次"幽会"的 家拥有一部成文宪章不同,它所拥有的,是一个由 司法审查的权力基础有限,对法院来说,唯一安全

今日,手捧如此大作,竟不觉得有一丁点儿 读完整本书后,或许有一些内容已经淡忘,但最触

尔后,第三章在"一位首相的抉择"中拉开 果在没有明确的总统制的情况下,选择获得大多数 文宪法的稳定性是不能容忍朝令夕改的修改与变更 默示预设构成的结构,它拥有的,是所有的宪法性 的方法是证明行政机关的行为超越了制定法赋予它

莫过于这句话了。我们都知道,英国是一个没有成 以及"作为政治框架的宪法"展开了论述,最终引 统的一部分,提出"两种法律模式"的分析框架。 文宪法的国家。不成文宪法,从另一种意义上说就 出了这一章的压轴重戏——成文宪法和不成文宪 "偏私模式"是指法律具有偏私性,充满党派意思

名教育家。因为,他不仅自己才华横溢,更用他的 文和不成文,无关于刚性和柔性,一部刚性的成文 观点最初是戴雪提出来的,一百多年来,英国一直 有广泛而巨大的争议。二者其实都只抓住了法律的 宪法也有可能被视为一张毫无用处的羊皮纸,被刺 继承着这一传统,强调宪法不仅仅是写在纸上的宪 部分真相。那法律究竟为何物呢?在我看来,一个 顾名思义,《法律:七堂法治通识课》讨论了 刀随意地拨在一个暗无天日的角落。宪法存在的真 法,权利也并非只是纸上的权利,更重要的是,它 恰当的法律观,一方面具有一定程度的偏私性, 这一章的题目是《宪法》。但结合英国的政 义,但是就实践目的而言,它的价值就等同于一百 夸大或贬损法律所应有的价值

它们的冲突否定这两种模式,明确了"法治"更多 英国女王试图对霍姆勋爵实行"偏爱的任命",指 样一个优点。他们认为,它没有用此时看上去适当 到了很多,但还是有几丝意犹未尽的感觉。阅读虽 是理想而非现实;第三章的佩德罗案,通过对警察 出首相在选择他的继任者这件事情上是不具有正式 而彼时看上去却不适当或过时的制度结构来约束整 然暂时告一段落,可作者的论述却深深地刻在了我 权限的讨论延伸出实证主义一自然法理论的分歧, 的宪法性意义的。紧接着,就英国的行事风格与方 个社会。也就是说,不成文宪法在保持强有力的威 的心里,并将继续引导着我结合我国目前法治的现 并通过对已知"法治"原则的探寻,让我们逐渐明。 式,作者进行了精简而又深刻的评析。正如文中说。 慑力的同时,更具有灵活性,更少的依赖于多变的。 状去思考更深层次的问题。青山常在,读书不老; 晰了"法治"的普遍性和特殊性的适用标准以及它 到的, "如果全体选民的意志与首相的选择之间不 文本解释,从而能更好地适应复杂多变的社会。而 细水长流,思考不停。

存在某种联系,那么这是对民主理念的藐视。"如 这一点对于成文宪法来说是很难实现的。至少,成

(Habeas Corpus Acts),虽然没有做出任何权利定 用,无法理解政治与法律的关系,更会在不经意间

不易的经验。一切拥有权力的人都有滥用权力为自己谋 求私利的倾向。有权力的人们使用权力一直遇到有界限 的地方才肯休止。

时间为轴,将数百个刑事审判案例穿插、组合,以例叙 合了当时雅典人的信念,又体现了道德与民主。然而, 代的审判场景以及20世纪末充满争议的刑事审判案件, 据,没有对自己的行为辩解。他的无罪仅仅是因为女神 依然难以实现每个人价值观中理想的正义。参审人员的 它用不同时期、不同社会背景下的审判案例烘托出各个 投出的决定性的一票。这个故事之所以被广为传颂也只 判断和陪审团是否还能再次顶住舆论的压力追寻自己内 历史阶段的刑事审判特点与价值追求,用众多史例为读 是因为审判的结果符合当时社会的普遍价值观念,与其 心的公正有待商榷。随着信息化的发展,舆论、媒体论 趣的历史案例归类,使之条理清晰、通俗易读,在阅读 判。 过程中基本不涉及作者的价值判断。在书的每一部分, 结束,将具体刑事审判制度的价值评价留给读者自行判 是恶法也要遵守、信服。当时的雅典内忧外患,动荡不 实",炮轰力挺快播团队的网民。力挺快播的网民们恐 断、思考。读完每一章都会引起读者对司法制度本质的 安,民主制度曾两度被推翻,对斯巴达的战争也以惨败 怕大多数也并不了解该案的案由,或是出于想看公诉方

的爱戴和尊重为转移的,而这种爱戴和尊重是以内心感 避免?面对愤怒、仇恨能否依旧端正公正的天平?若让 剧、审判秀,但却是维护社会公正不可缺少的制度。在 到法律公正和合理为转移的。"对于一个法律人而言,一今日的法官在当时的背景下审判,他们又是否能够把好一每个时代的社会大背景下基于当代人类的认识,大多数 从宏观上来说,正义是法的最高价值。刑事审判又是维 公正的天平? 护社会正义的最后一道防线, 刑事审判的公正性对实现 法的价值来说是尤为重要的。

价值目标,但纵观全书中展现的西方刑事审判史,才发 审判价值的核心。然而不尽如人意的审判秀却依然屡有 是尤为不易。作者不认为当下西方的陪审团制度是终结 现这一切并不像理想的那样美好。这本书让读者不禁重 发生,如所谓的世纪大审判、最公正的审判,其实在开 式的最佳审判方式,而是一针见血的点出了现行制度的 新思考起一个古老的问题: 审判为什么会不公正? 理想 始之前便被刻上了"秀"的印记。纽伦堡审判无疑是20 不足。比如"陪审团至上主义"是如何使侦查机关、公

通过这几百个案例了解了西方审判史的发展历程,而是 是否真有审判德国人的司法管辖权?已经超越国家主权 造成大量冤假错案。即使秉承"公开、透明、民主"原 懂得从多个方面、特别是从反面去分析一件事物。对于 的管辖权是否是正义的?其二, "危害人类罪"和"反 则,也会腐蚀这个制度本身。例如直播庭审,固然能普 每个刑事审判案例,要从多方分析,从不同的角度更多 人道罪"这两项罪名是在二战结束后,于1945年签订的 及法制教育,使公权力在人们看得见的地方运作和得到 的去思考公正的含义,以及不公的成因。古希腊亚里士 《伦敦宪章》正式确定的罪名,违背了"法不溯及既 监督,但这也使得"审判变成了争夺冠军的战斗",而 多德在他的《政治学》中说: "要使事物合乎正义(公 往"的主流精神。此外,以"恶法非法"这种理由对纳 不再单纯是为查明真相,厘定犯罪,施以惩罚,以实现 平),须有毫无偏私的权衡;法律恰恰正是这样一个中 粹统治时期的德国法予以否定,从而否定了纳粹高官依 公正。

的崇拜,因此学习许多经典的审判案例时,总是习惯去 反言之,对于个人来说,"因为我不认可我国的某项法 评价,并对西方的刑事审判充满了信心。如本书序中的 分析其公正、进步的一面,追崇光鲜面,而往往选择性 律,所以我就可以不去遵守这项法律,并且不应受到任 评价, "他认为刑事审判其实展现了人类尊严的含义, 忽略它们不合理的一面。比如,提到"俄瑞斯忒亚", 何惩罚。"这是否符合逻辑呢?戈林的能言善辩并不能 显示一种文明尊敬地对待最卑劣的敌人——假定他们是 人们不由赞赏古希腊人的智慧,以及人类民主政治文明 给他带来一线生机,甚至都不能让他以一个军人理想的 无罪的,让他们能够平等地对抗,给予他们辩护人为其 审判的开端;提到"苏格拉底之死",总是感叹伟大的 方式走向生命的终结。虽然整个审判的过程中也体现了 辩护——而这,正是司法公正的要义所在。"这时刻警 哲学家对法律权威性的尊崇;提到纽伦堡审判,总是感 一点对公正的追求,也有一些对程序正义的推崇,但是 醒我们法律人要始终不忘初心,追求公正,以更加理 慨自然法学派的复兴和"恶法亦法"观念的终结。由 仍然不得不让人怀疑这是一个早已布置好的政治博弈的 性、独立的批判性思维对各种法律问题进行判断推理。 此,我们可以感受到人类开始越发重视法律制度的正确 剧场,结果已经在剧本中注明。 性、道德性,即使提到充满争议的辛普森杀妻案,也更 20世纪末的另一场世纪审判——辛普森杀妻案,大 着一个崇高的理想:人们应该在实施惩罚之前暂停一

"一切拥有权力的人都容易滥用权力,这是一条万古 赞赏,而这些光鲜背后的瑕疵与不公及它们的成因往往 裁决。由于警方的几个重大失误导致有力证据的失效,

作者仅仅是简单引用卡夫卡的话总结或是以诙谐的讽刺 的人之一,这位伟大的哲学家一直尊崇守法意识、即使 的证据的情形下,句句生硬的陈述快播团队的"犯罪事 思考,对刑事审判中充斥着的人们对公正、理性的追求 告终。当民主重回雅典,与当时主流观念格格不入的苏 的笑话,或是出于某种担忧,跟帖反击与此形成了舆论 与惩罚、复仇的欲望的深思,对政治博弈、国家角逐时 格拉底成为秋后算账的对象。而其在审判中乖张不羁的 的两方对立。该案受到如此大的舆论压力,司法机关能 刑事审判沦为一种政治工具的叹息,以及作为一个法律 言行也加剧了参审公民的厌恶情绪,最终的结果可想而 否做到独立、公正的审判? 知。这本书并不只是向后人弘扬苏格拉底们的故事,而 正如罗伯斯庇尔所说:"法律的效力是以它所引起 是给人以思索:他们的故事,为什么会发生?是否可以 一个曲折前进的过程,虽然产生了很多滑稽的审判闹

恐怖审判历程。从对动物、尸体、物品的审判秀到近代 对审判的公正性、审判的程序、裁判理由的充分性提出 一直以来,公正的审判是法律人乃至全人类追求的 的陪审团审判,刑事审判制度的发展使得追求公正成为 了更高层次的要求。刑事审判能够发展到如今的高度真 世纪刑事审判中的一颗明星。抛开道义不谈,从刑事审 诉机关、审判机关使出浑身解数,乃至各种非法手段, 我通读这本书之后发现:阅读的最大收获并不是 判的公正性上看却让人怀疑。其一,英美法苏的法官 来影响陪审团裁决;以及犯罪者通过各种手段脱罪,而 据本国法所为的行为,这也是值得深思的。难道可以由作者虽然对当代的审判制度依旧加以批驳,指出还 作为一个法律的初学者,我的心中总是充满对法律 此得出"一个人因为守法,所以他在违法"的结论吗? 存在的不理想的地方,但是最后还是对其给予了肯定性

多的是对美国现代法治中坚持程序正当性和宪政法治的 约有1亿4千万美国人收看或收听了"世纪审判"的最后 下,让深思熟虑战胜直觉。"

辛普森以无罪获释, 仅被民事判定为对两人的死亡负有 投出公正的一票, 俄瑞斯忒亚最终被判无罪。这个故 释放。这样的结果并不能为大多数的美国人所接受。 《审判为什么不公正》是萨达卡的一部名作,他以 事展示了雅典人通过审判追求公平、正义的开端,既符 从法律的逻辑上,本案的审判大体是公正的,体现出美 国司法制度对程序公正和确凿证据的重视程度远远超过 画卷。萨达卡以古希腊的神意审判为起点,写到西方当 审判,因为俄瑞斯忒亚没有提出任何证明自己无罪的证 制度下对人权的进一步保障。但是,西方现代审判制度 者展现了刑事审判从一场场闹剧、政治家们的作秀向趋 说这是一场公正的审判,倒不如说这是一场肯定了复仇 调对审判活动的独立性产生巨大的影响,以舆论破坏司 于完善化、理性化发展的曲折过程。这使读者阅读时完 主义合法化的仪式。因此,我们可以看到,在推崇这种 法独立、绑架审判结果的走向,是否又会成为新的审判 全没有读法史的晦涩、枯燥。本书的特点是:把新奇有 价值观念的环境下,即使公开、民主也无法实现公正审 不公正的来源?这不禁让人想起某官方刊物在快播案第 一次庭审结束后发布的《快播的辩词再精彩,也不配赢 苏格拉底就是在当时的审判体制下付出沉重代价。得掌声》的文章,该文章在公诉人还没有拿出令人信服

从书中的故事我们可以了解刑事审判的发展史是 的审判是相对该时期的公正。随着文明的进步,对公平 随后西方刑事审判的发展经历了更为强烈的复仇、 正义的进一步追求,对事物联系认识的加深,人们逐渐

正如书中原话,"审判这个被人们所尊崇的仪式,供奉

本期导读

第2版:法意人生 第3版:律政英才 第4版:学术纵横

本报邮箱: zhongcaifaxuebao@163.com 学院网站: http://law.cufe.edu.cn

# "比例原则适用的跨学科对话" 学术研讨会举行

主办: 中央财经大学法学院

2017年3月4日, "比 例原则适用的跨学科对话" 学术研讨会在我校学术会堂 隆重举行。本次会议共有来 自北京大学、清华大学、 中国社会科学院、中国人 民大学、中国政法大学、中 国青年政治学院、北京师范 大学、北京航空航天大学、 对外经济贸易大学、北京理 工大学、国家检察官学院、 上海交通大学、吉林大学、 辽宁大学、厦门大学、西南 政法大学、西北政法大学、 苏州大学、南京师范大学、 德国波茨坦大学等高校和科 研机构的80余名专家学者参 与。会议由《财经法学》副 主编、中央财经大学法治与 发展研究中心主任高秦伟教 授主持。我校法学院院长、 《财经法学》副主编尹飞教 授代表主办方致欢迎辞。中 家学者就比例原则的适用, 法、经济法、国际法等多学 为,比例原则不仅仅在公法 中国人民大学宪政与行政法 原则"、"比例原则适用的 进行了全面而深入地探讨。

本期4版



第五十五期

主题单元中,从宪法、行政 翔教授、我校法学院高秦伟 会议开始后,各位专 法、诉讼法、刑法、民商 教授分别总结。张翔教授认 在"公、私法视角下的比例 科领域、多认识角度,对其 中具有较强的适用性,在其 闭幕式环节由我校法 用。对于当前比例原则探讨 我们共同在求索的道路上持

比例原则是否是引进的概念 还需加以论证,其次比例

原则适用的规范依据不甚明

确,公法领域内的比例原则

在私法领域内适用的差异性

以及是否适当等问题都需要

进一步探讨。高秦伟教授认

为,本次的会议是非常成功

的,来自不同学科的22位报

告人和22位与谈人对比例原

则的适用进行了全面而深入

地探讨。他对与会的各位学

者表示诚挚的感谢,希望这

样的对话会未来能够继续持 经过一整天对比例原则 的适用进行全面深入的跨学 斗讨论,来自全国各地的不

12月17-18日 尹飞教授出席了在北京召开的 "山国注学会民注册研究方阵成 立大会暨民法典合同法编立法研讨高端论坛"。会议围绕 合同法总则修订建议条文、合同法分则修订建议条文以及 合同法分则拟新增合同类型的建议条文进行了深入研讨。 研讨会上, 尹飞教授就房屋买卖合同、房屋租赁合同以及 物业服务合同的条款及理由进行了说明。与会专家就该报 告展开讨论,提出了完善的建议。

12月18日 尹飞教授应邀出席在河南财经政法大学举行由河南省法学会主办的首届法治河 南青年论坛,本届论坛的主题是"创新驱动发展的法治保 障", 尹飞教授以"创新驱动战略下的法律人才培养"为 题发表了主题演讲。

合作--国际经验与中国实践"立法研讨会。曹富国教授主 持了一个单元的研讨,并就"政府和社会资本合作法的合 同公开问题"进行专题发言。邢会强教授就"政府与社会 资本合作模式中的政府定位——以交易成本公共物品理论 为视角"这一主题进行专题发言,并就一个单元的发言进

的由中国政法大学竞争法研究中心主办 的"医药行业反垄断问题学术研讨会",并以"垄断协议 的私法效力"为题做了主题发言。

1月11日 陈飞副教授作为保险法方向的专家应邀参加了在环保部召开的环境污染强制责任保 险立法论证会。在会议上, 陈飞副教授针对环境污染强制

2月7日 杜颖教授应邀参加韩国庆北大学知识产权国际会议,并作了原民力。"第四次工业基金层 际会议,并作了题目为"第四次工业革命与 中国知识产权保护"的发言,主要围绕人类四次工业革命 的发展、中国制造2025、工业4.0对知识产权制度的影响以 及工业4.0下中国知识产权的机遇与挑战展开。

**2月24日 高秦伟教授、于文豪副教授**受聘最高人民法院国家责任研究基地研究员。成立 仪式之后,两位教授参加了"国家责任体系建构的理论与 实务高端论坛",从国家责任体系建构的社会背景、面临 的困难和挑战以及未来的前景等方面与与会学者进行了深

2月28日 **曹富国教授**出席我国PPP资产交易平台成立大会并围绕"PPP资产交易流转中的核

3月5-11日 曹富国教授应联合国国际贸易法委员会邀请,赴奥地利首都维亚纳参加联 合国国际贸易法委员会PPP法律改革项目专家组会议,并对 意大利都灵大学进行学术访问。

论坛并围绕《互联网金融风险整治与创新监管的范式》作 主题发言,董新义副教授受邀担任论坛主持人。

识产权案例发布会并点评TRUMP商标纠纷案。

3月28日 杜颖教授参加"商标恶意投诉之现状与治理"研讨会并主张平台应加大与商标行政 主管机关的交流,建立恶意商标发现与宣告无效的快速反 应机制。

本版美编:金真

# 中央财经大学司法案例研究中心成立大会 暨指导性案例与法学教育研讨会举行



2017年3月11日,中央财经大 行。来自司法机关、中国法学会、

教育的互动关系,对于法科教学和 己的见解。 法学院的发展近况。

学司法案例研究中心成立大会暨指 斯坦福大学中国指导性案例中心和 院学术委员会投票表决,决定设立 导性案例中心加强合作,共同推进 导性案例与法学教育研讨会在中央 企业界的领导、专家,与我院相关 司法案例研究中心,任命李邦友教 中国指导性案例制度的国际研讨与 财经大学学院南路校区学术会堂举 领域的学者汇聚一堂,针对会议主 授为中心主任,任命历咏博士为中 交流。

本次会议由我校法学院讲师、

司法案例研究中心执行主任历咏博

士主持。会议伊始,我校法学院院

主办方对与会专家、学者表示感

长尹飞教授致欢迎词,他首先代表 度、司法案例在不同学科教学中的

谢,并指出探讨指导性案例与法学例由实践中的运用等角度畅谈了自

"欧盟和法国PPP法的发展趋势"

会议最后,我校法学院教授、 例研究中心能为我国的指导性案例 司法案例研究中心主任李邦友向与 制度建设和案例教学作出更多贡 会嘉宾致谢。他表示,在课题和研 献。尹飞院长还向与会嘉宾介绍了 究等方面将不断推进中心的工作; 司法案例研究中心将与各个学科加 随后,尹飞院长宣布,经法学 强交流,也将与斯坦福大学中国指

会的各位学者分别从指导性案例制

## 中国消法研究会2016年年会 暨互联网经济与消费者 权益保护法律论坛举行

者权益保护法学研究会2016年年 诠释》等6本著作被评为"中国 法学》杂志承办。

长尹飞教授主持。何山会长代表 讨。 研究会作2016年工作报告。中国

原全国人大巡视员、消法研究会 充分讨论。

会暨互联网经济与消费者权益保 消费者权益保护法学研究会十年 护法律论坛在我校学术会堂202 优秀著作";中国人民大学教 报告厅召开。中国法学会副会长 授、消法研究会副会长兼秘书长 任海泉中将,原最高人民法院副 刘俊海的《弘扬消费者友好型裁 李国光,中国消法研究会会长何 升级》等10篇论文被评为"中国 山教授以及来自清华大学、中国 消费者权益保护法学研究会十年 人民大学、中国政法大学等高校 优秀论文",清华大学程啸教授 以及中国消费者协会、各地方消 的《网络交易平台提供者的民事 费者协会、各省消法研究会、特 责任》等22篇论文被评为中国消 斯拉、通宝图等企业界人士的 费者权益保护法学研究会互联网 160余位专家学者出席了会议。 经济与消费者权益保护法律问题 本次会议由我校法学院和《财经 主题征文优秀论文。随后,与会

法学会副会长任海泉中将分别作 会长、中央财经大学金融法研究 所所长黄震教授、中国人民大学 在研究会成立十周年颁奖 法学院副院长杨东教授、中国人 典礼环节,原最高人民法院副院 民大学法学院刘俊海教授分别以 长、消法研究会名誉会长李国光《网络消费中的法律问题》《应 等3人获得"中国消费者权益保 用互联网技术实现消费者权益保 护法学研究会3.15奉献奖", 护》《互联网金融发展与消费者 《中国消费者报》记者任震宇等 权益保护》《打造消费者友好型 4人获得"中国消费者权益保护 的互联网市场生态》为题发表演 法学研究会3.15新闻奉献奖", 讲,与会人员就相关问题进行了

上午的活动由我校法学院院 者权益保护法律问题展开深人研 在基调发言中,李国光名誉

### 系列专题研讨会暨学术 2017年1月4日-10日,受我院曹 权合同的第2016-65号法令,Laurence 富国教授的邀请,法国巴黎第十大学 Folliot Lalliot教授对此法令进行了 法学院公法教授、公法研究中心联席 详细介绍。教授还展示了法国PPP合同

主任Laurence Folliot Lalliot来我院进行 的标准条款与PPP合同的统计数据,并 学术访问,并就"欧盟和法国PPP法 针对法国PPP的所有权问题、付费问题 的发展趋势"举办系列专题研讨会和 和监督问题发表了见解。近年来,中 学术交流活动。来自国内各法学院、 国PPP模式的爆发性发展对PPP立法提 国务院法制办、财政部条法司、财政 出了急迫需求,国家主管部门相应加 部PPP中心、政府采购杂志和中国财 快了有关PPP的立法工作。国务院法制 经报的专家30多人在我校参加了这些 办等有关部委都在积极进行PPP立法准 学术交流活动。 1月6日的专题研讨会上, 目PPP立法研究项目的主持单位,课题

Laurence Folliot Lalliot教授从传 组专家站在我国PPP法律改革和PPP国 统的特许经营合同与最新的伙伴合同 际法律改革的前沿,深入2研究有关立 专家学者围绕互联网经济与消费 | 法国于2016年1月颁布了关于特许经营 持。

入手重点介绍了法国的PPP法律概况。 法问题,为国家法律发展提供智力支

南基然教授、孙承佑教授以及五名研 我院的热情接待表示感谢,并重点介 究生代表团一行访问我院,就我院与 绍了檀国大学知识产权信息保护法研 韩国檀国大学法学院的下一步合作进 究事业团的基本情况(该事业团被选 副院长王克玉教授、杜颖教授、董新 学科BK21)。本次韩国檀国大学法学 义副教授、院长助理沈建博士会见了 院的学术访问,不仅促进了中韩双方 来访的客人。我院部分研究生参加此 师生的学术交流,也在双方间建立了 次交流会。尹飞院长首先代表法学院 深厚的友谊,为日后进一步的学术交 欢迎客人的来访,并介绍了我院的基 流、互访打下坚实基础。

行全面的交流。我院院长尹飞教授、

为韩国政府支持的唯一的法学类一流

# 教师动态

设"研讨会,并在"法教义学"讨论单元中做了题为"文化 的法律治理及其证成:原则与宪法教义学安置"的报告,其 他学校学者对该报告做出了详尽的点评和回应,同时指出了 该文做出的理论贡献和进一步改进的空间。

12月14日 刘权、王毅纯、商浩文博士获中国法学会部级课题立项,其中刘权博士申报 课题《行政决策的合比例性研究》、王毅纯博士申报的课 题《民法典编纂背景下的物之概念研究》获得自选课题立 项,商浩文博士申报的课题《行政执法与刑事司法衔接之 实证研究——以金融证券违法犯罪案件为例》获得青年调

12月17日 曾筱清教授在北京市金融服务法学研究会召开的党条理事会和现事会中以为 北京市金融服务法学研究会新任会长。曾筱清教授在讲话 中对郭锋教授任职会长期间的工作和对她的任职推荐表示 真挚敬意和感谢,并表示今后她一定努力做好研究会的工 作,不辜负大家的信任和期望,同时恳请郭锋教授今后继 续指导和支持研究会的工作。

12月31日 吳福副教授应邀参加了在泰富酒店举行的中中国政法大学竞争法研究中心主办

责任保险的实施,提出了四点建议。

立大会并围绕"PPP资产交易流转中的核 心法治理念"发表演讲。

3月15日 **郭华教授、董新义副教授**受邀参加 "2017 金融315高峰论坛", 郭华教授应邀参加

3月19日 杜颖教授参加中国案例法学研究会知识产权案例专业委员会2017年会暨2016十大知

投稿邮箱: zhongcaifaxuebao@163.com 顾问: 尹飞 吴韬 指导教师:于文豪 主编:林茜 副主编:曹文婧 承办:中财法学通讯社

## 陈飞:大学往事忆来游,岁月峥嵘须珍重

本报记者 李诗琪 徐圣洁

当我们在沙河西区的会议室见到陈飞老师时, 也刚刚结束两堂侵权责任法课程的教学。素来以 诙谐幽默和深入浅出为教学特色的他, 在私底下显 得平易温和,让人顿生亲近之感。从大学的韶华时 光,到步入社会后的所思所感,经年往事在脑海中 一幕幕浮现。随着陈老师娓娓道来,一段"中南 往事"跃然纸上, 道不尽的却是那对往事的无限深

#### 星移物换校容改,为师之道忆犹深

陈老师的求学之路,始于中南财经政法大学。 回想起本硕七年的时光,陈老师感慨良多:"回想 起我的本科和硕士阶段,确实让我想起了很多,真 的。"在陈老师的记忆里,七年的"中南往事"仍 鲜活如初, 历经岁月却不改颜色。难忘的不仅是学 校硬件设施的升级换代:崭新的教学楼拔地而起。 美丽的人工湖碧波荡漾, 更是学校校风的日益为 新:自由开放的学术氛围日渐浓厚、诲人不倦的为 师之道愈显愈彰。

作为中南学子的一员, 当时正在读大三的陈老 师目睹学校的学习和生活环境因国家深化教育改革 (中南财经大学和中南政法学院两校合并)而显著 改善,他内心的激动是可想而知的。以至于现在提 起这些变化,陈老师脸上仍是满满的喜悦:"这确 实要感谢国家的发展、教育改革措施的推行, 还要 感谢学校为自身的发展所做出的努力, 让我们学生 获得实益。

在学校的教育方面,老师们思辨见长的教学风 格、涵今茹古的学术造诣和精益求精的治学精神让 陈老师至今难以忘怀: "还记得在刚入学的第一堂 哲学课上,一位高个子、头发花白的哲学老教授向 同学们提出了一个复杂的问题,却没有给出标准答 职业规划,他认为自己今后会从事公检法方面的工 案,而是提供了一个思辨性的角度。"这让陈老师 作,甚至很有可能会去当一个法官。而在之后的学 第一次感受到了大学教育的魅力所在:大学的学习 习中,看着老师们在讲台上侃侃而谈,陈老师自己 提出的问题,同学们往往能够切中要点,有理有 更多地强调学生在思考分析问题时"比较、取舍的 过程",而非一味地寻求标准答案。

令陈老师感触颇深的还有老师们渊博的学识。 比如当年的民法老师,他的授课内容海纳百川、无博士生的顺利考取,陈老师在学术道路上越走越 做笔记,我当时就觉得这个课太充实了。"陈老师 育人之路最终水到渠成。 笑着说。这学期生动翔实的民法课程,成为了陈老 师学术生涯的启蒙,为他今后以民商法为方向精进

学生们答疑。即使后来自身事务繁忙,也专门让研 始选择专业方向时,便有自己的主见。他之所以 更高的境界 究生过来帮忙。这件事使陈老师深受触动,同时也 选择民商法作为专业方向,除了本科期间民法老师 对老师的这种尽心竭力的教学态度甚为钦佩。

过至少也不能差太多嘛。"伴着他的招牌式笑声, 牛涯。

年。他常常怀念母校,想念母校美丽的校园风光, 心,斟酌反思,才能做出最合适的决定。 也想念他所敬爱的老师。只要一有闲暇, 陈老师就 总是不多,这也成为了陈老师常感遗憾的事。



车到山前必有路,择取还需适己心

严复曾言: "一举足则不能无方向。"但是 往往在人生的某个阶段,我们却没有清晰的目标。 寐,一恍已有十年。 1997年的陈老师刚读大一,那时并没有较为明确的 教师的梦想"离自己还很遥远"。但随着研究生、 道。

因: "其实很多事都不是你自己主观所能决定的, "还有一点就是当时老师们的细致负责。"陈 客观因素、主观和客观的互动都会重新塑造你的主 的启蒙, 更重要的在于他个人的择业兴趣与斟酌取 方法之独特、学识之精深、治学之严谨、对学 舍。虽然当时对法律史也有自己的独特偏好,但他

### 学海汪洋有真义,实践躬行切勿忘

在2007年的夏日落下帷幕。再次迈入校园时,陈老 师以一名大学教师的身份站在三尺讲台上。带着这 份责任感,陈老师在教师岗位上目不窥园,晨兴夜

从他教授的《侵权责任法》和《保险法》两门课 程来看,现在的学生更重思辨。对于老师在课堂上 域注以了持续的兴趣和关注" 逐渐对当老师产生了一定的兴趣。成为一名大学教 据, "所以我觉得大家的思维都非常有法学思维的 师有很高的学历要求,当时只是本科生的他觉得当 特点,初步掌握了法学思考的方法。"陈老师称赞

所不含,但是又逻辑明了、条分缕析。这样既广且 远,所谓拨云见日见本心,他逐渐发现比起法律实 议。首先,对法律规范本身的记忆不可忽视。规范 险能让家庭在受到损害后即时获得救济与安慰,不 精的课程内容"引得学生们从上课一直到下课都在 务工作,自己可能更适合当一名教师,这一条教书 是推理的起点和依据,没有规范,之后的学习就是 致因为要背负过多债务而无法前行、支离破碎。更 无源之水、无本之木。继而,规范背后的原理的掌 重要的是,保险行业不仅涉及个人和家庭的稳定, 陈老师这条路的选择有一定的必然性,也有 握和理解亦是重中之重。不仅对于法学研究者而言 一定的偶然性。他这样描述自己当年做出选择的原 是这样,对于实务工作者来说也是如此,"即使你 将来做的是实务工作,但在很多场合你都需要说服 保险立法的公平性是必须牵住的"牛鼻子",一个 别人支持你的观点,只有把道理原原本本讲透彻才 老师十分感慨地说道。那时他的一位任课老师在上 观思想,让你形成新的看法和观念。"而相对于在 能以理服人。"最后,只有将理论精华完全吸收、 课之余,还专门安排了每周三晚上固定的时间来给 职业选择上的应势而动,顺势而为,陈老师从一开 内化于心后,才能提出自己的新观点,这也是一种 都觉得自己有一种使命感,觉得自己的责任还是蛮

谈及学习,陈老师回忆起在读研究生时学校里 浓厚的学术氛围,凡有学术讲座,必定万人空巷。 "还有很多学生都是'买的站票'。"陈老师回忆 生关怀之殷切,老师们当年的言传身教给了陈老师 认为民商法的学习更符合他的兴趣,更契合自己的 道,"我当时还有一个专门的小笔记本,记录各种 使得我们在这些领域的耕耘和奋斗是有意义的,不 很大的启发和借鉴,也成为了他自我督促、专研学 思维模式。经过种种诸如此类的推敲后,陈老师最 讲座的学习体会。"对于听讲座,陈老师有自己的 是空洞的。 术的持续动力。"要是能超过老师们当然好,超不 终师从张新宝教授学习民商法,开始了自己的博士 独到见解: "虽然你不能百分百的听懂讲座的内 容,但它拓展了你的视野。在今后学习到相关内容 恳,到如今为人师表、兢兢业业,陈老师一路踏着 看来,人生道路上的种种未知,各种主客观。 时,你会想起讲座上的介绍和交流,就会有更多的。 扎实坚肯的脚印走来,并将继续迈步远方。无论是 时至今日,陈老师距2004年硕士毕业已有13 因素交织,共同影响着我们的选择。我们要适从本 感受和收获。"所以,陈老师鼓励同学们积极参与

> "当时学习能跟进就很不错啦,精力都投入在 随着博士毕业典礼的结束,陈老师的学生时代 学习上,所以遗憾的是参加的实习不多。"在他看 回首大学时光,不负青春不负今。

来,恰当的实习才是重要的。"到检察院、公安机 关、律所去实习,虽然能够使自己对诉讼程序有-个感性的认识,增强对法条的理解,但也要考虑自 己的就业目标以及时间上的协调。"在陈老师看 来,对自己人生的定位要求我们应该知道自己想要 的是什么,而恰当的实习能增加你对一份职业的认 识,让你知道自己喜欢什么、适合什么,从而做出

说到社会实践,陈老师特别强调了"理律杯" 等学术实践活动的重要性。"这些竞赛看中选手的 思辨能力,它常常提出一些有争议性的案件,看你 是否能抓准问题的症结,加强你思维的张力。"同 时,这种比赛还锻炼选手的口才,需要选手在得出 基本结论后分层次、严谨地进行表达。"特别是在 模拟法庭上双方的口头攻防,选手需要思考怎样才 能让自己的阐释饱满、说理通透,怎样才能对对方 的漏洞进行有力的驳斥。这样一种思维和表达的锻 炼对学生而言是非常好的。

在学习中求索真知、感悟真理, 在实践中认识 和提高自我能力,这不仅仅是陈老师对于当今学生 的建议和期待, 亦是他一路走来的真实感慨。

#### 时代大潮滚滚去, 初心不忘砥砺行

寒来暑往,秋去冬来。时至今日,陈老师已在 教师的岗位上默默耕耘已十年。十年间,收获的不 仅仅是日渐丰满的桃李,还有日益娴熟的学术。

陈老师的学术研究方向的一个重点是保险法和 个人数据保护法。之所以选择将它们作为自己的主 要研究领域,主要有两个原因。首先是硕博阶段对 于民商法的研究以及现在的授课内容让他对合同、

谈起保险法,陈老师笑着说:"看着保险业随 着中国社会的发展一点点发达兴盛, 我感到非常欣 喜和欣慰,因为保险对于社会的发展具有非常重要 的意义。"中国社会正在向现代化转型,个人保障 一些公害案件往往关系到社会大局的稳定。同时, 不妥当的立法有可能对整个保险行业造成重大的打 击从而影响社会整体经济秩序。"每当想到这里, 重大的。

随着时代浪潮的奔涌,中国逐渐由"保险大 国"向"保险强国"转变,这让陈老师和很多相关 领域的学者看见了宝贵的契机: "国家建设的需求

思往昔, 感今朝。从当年的负屐求学、勤勤恳 在大学的学习之道、社会的实践之道还是人生的选 择之道上,他一路的经历对于当今大学学子而言无 相比于现在,陈老师当时的学习任务要重的 疑获益良多。愿今日的学子能在这峥嵘岁月,屡更精 力勤劳, 遵从本心选择, 顺应时代浪潮, 在多年后

十五届"杰赛普(Jessup)国际 学、北京大学、河海大学及上海 建起来。 法模拟法庭大赛"中国区选拔赛 交通大学代表队,在激烈的角逐 在中国人民大学举行。来自于 中,展现了中财学子优良的专业 已临近学期末,面对着四天八门 难但也是最有意思的,就是站在 全国四十九所高校的二百余名 素养。 选手参加了本次比赛。"杰赛 普 (Jessup) 国际法模拟法庭大 赛"是由美国国际法学生联合会 (ILSA) 主办的国际法模拟法庭 "杰赛普"的备战周期尤为漫 不足。最终我们的文书中,代表 会有漏洞,不会落入法官的"陷 比赛,是目前国际上规模最大、长。从去年9月份拿到案件材料,原告国和被告国分别起草了超过一阱"之中。在准备这部分的时 历史最悠久的模拟法庭比赛,被到今年1月份进行口头比赛,比赛四十页的英文诉状,引用文件超候,我们自己和自己斗智斗勇, 誉为国际法学界的"奥林匹克竞 的备战期长达6个月之久。本次 过九十个,文书中几乎每一句话 同时,队友们也乐此不疲地扮演

### 凡心所向,素履以往

比赛围绕着跨境资源公平合理利 都有据可依。 我院2016级国际法研究生 用、世界遗产保护及土著人权利 祝利、2014级本科生孙诗琦、施 保护展开。 "杰赛普"赛题一 怡如、段然代表中央财经大学参 向深奥,因此,大家一开始看到 加此次比赛, 法学院吴晓丹副教 案件内容的时候都感到很迷茫, 就是最为重要的口头陈述环节 授担任指导老师。在口头辩论环 不知该从何下手。但在吴晓丹老 了。"杰赛普"比赛非常看重参 月,但是当时的一幕幕我仍记得

的国际法文件、检索了大量的国 写自己的书面陈词。在假期中, 贵,让人难以忘怀,因为它见证 际法法律,我们以《国际法院 队员们每天一睁开眼就想的就是 了我的成长和进步,时时激励着 Westlaw、HeinOline、联合国文 关上,才开始享受自己的"假 件库等数据库,进行了翔实的法 期"。 律检索。因为资料基本为英文, 所以常会出现读完一份几十页的 态,大家纷纷"忍痛割爱",压 英文资料却发现毫无用处的情 缩假期,提前返校。正月十四, 况,每当这时,我们心里总是又 在同学们还在和家人为元宵佳节 气馁又难过,但是大家在互相吐 做准备的时候,我和队友们在北 槽之后,却又总会默默埋头继续 京参加了由国际法促进中心组织 检索下一篇材料,备战中大家相 的训练赛。通过这次训练,我们 互打气共同努力让我现在记忆尤 认识到了自身存在的问题和不 深。通过对案件事实的仔细研读 足,每个人都受到了极大的鞭 和大量的法律检索,我们对赛题 策。比赛前两周,大家一遍遍 渐渐有了更加深入的理解和把 修改书面陈词,斟酌表达语气, 握,迷茫的云翳被驱散,眼前的 互相纠正每个读音,我们反复训 一切都豁然开朗,严密的逻辑结 练,从磕磕巴巴到流利顺畅,只 2017年2月25日至27日,第 节,我校代表队先后对战南开大 构也开始一点点在我们的心中构 为最后上场时能够做到胸有成

> 还记得提交书面诉状的时候 在备战过程中,我觉得最 专业课考试的"残酷"的考试安 法官的立场,绞尽脑汁地设想法 排,我们依然没有放弃对文书的 官可能提出的各种的提问,然后 精雕细琢,而是顶住繁忙的课业 又费尽心力地思考自己应该从哪 与其他模拟法庭比赛相比, 压力,一遍遍地修改,相互指出 些角度、用怎样的方式回答才不

### 携手并肩,全力以赴

书面诉状提交后,接下来 握更多的实用技巧

师细致的指导下,我们一点点开 赛队员与法官的交流,用事实依 清清楚楚:我们在赛场上用英语 始了案卷材料的研读和案情的分 据和法律理由说服法官是比赛中 流利地与来自世界各国的法官探 析,并一步一步开始尝试独立归 最为重要的一个环节。由于口头 讨国际法的专业问题,法官在我 纳案件争议点,在摸索中逐渐前 比赛在寒假过后,因此当寒假到 们紧张时投来鼓励的目光,赛后 来,同学们纷纷回家享受难得的 对我们的表现做出细致人微的点 为了加深对相关问题的了 假期时,我和队友们仍然需要坚 评……想起这些,内心仍充满了 解,我和队友们阅读了浩如烟海 持做进一步的法律检索并开始撰 感激与感动,这段经历是如此珍 规约》第38条为基础,埋头于 做research,一直到晚上把电脑 我不断前行。

此外,为了尽早进入比赛状

法官提出各种各样的问题,帮助

上场的队员熟练的掌握己方的立

场,并锻炼更好的表达能力和掌

#### 征途漫漫,责任勇担 在参加"杰赛普"国际法模

拟法庭比赛之前,我们对于国际 公法的认识仅限于课堂中所学的 基础的理论知识,而"杰赛普" 则提供了一个机会和平台, 让我 们得以将所学的东西融会贯通, 学会用国际法的思维和方法去分 析国际社会中的种种争端。此 外,这段经历也让我更加深刻地 理解了"代理律师"这一身份的 含义, 让我学会怎样以当事人的 诉求为核心,在忠于现行法律和 事实的基础上,尽可能寻找一切 有效的规则支撑己方的主张,争 取诉讼最后的胜利。

"杰赛普"为我们观察这 个世界打开了新的窗口。以今年 赛题为例,赛题中的焦点之一就 是土著人权利保护,这一争议问 题无疑是对世界人权现状的真实 反映:欧洲难民危机仍在持续, 欧洲各国在是否应开放边境、如 何安置难民等问题上还存在巨大 的分歧。在学会运用国际公法的 知识以后,我们不再是只会看热 闹的"吃瓜群众",我们能够开 始试着以"专业人士"的身份理 性地分析国际问题,而这更让我 们明白一个法律人应当承担的责

现在距比赛结束已经快半个任。 "杰赛普"只是一个开始。

支持单位: 中国

中国教育部

去年11月、《最高人民法院公报》 离立法目的,任凭个人主观意愿,执意不

曾经刊登过一起典型案例。2013年至2014 断提出申请的做法,显然已经构成了获取

请至少共94次政府信息公开申请,39次行 信息公开"认定为滥诉行为"并予以规制

法院提请政府信息公开之诉,共计36次。 的可能和限制的必要。如果当事人反复提

南通市港闸区法院作出判决: "陆红霞背 起诉讼,只是为了表达不满情绪,向政府

年,江苏省南通市的陆红霞及其两位亲属 政府信息权利的滥用。

去了行使权利的正当性

事实上,我国宪法第51条已明确规 不可逾越的边界。问题是,权利的边界该 税、车船税这三个税种是由法律确定的, 权利定边勘界呢?

在2014年之前,我国有一种限制人身 自由的制度——劳动教养制度。公安机关 界。我们都知道,公民有依法纳税的义 无须经法院审讯定罪,即可对违法嫌疑人 务,但纳税义务应当以法律为依据,它应 实行最长期限达4年的限制人身自由、强迫 当经过严格的立法审议程序,以法律的形 劳动、思想教育等措施。于是我们看到, 一个在网上发布了一些所谓"负面消息" 的大学生村官,被认为造成了社会不稳 定,而被劳教两年。因对案件判罚不满而 改《立法法》的决定,税收法定的原则正 多次上访的"上访妈妈",被认为危害了 式写人这部"小宪法"。目前,国务院正 社会秩序,而被劳教一年半。

不受侵犯。《立法法》第八条和第九条还 舶吨税法、耕地占用税法的草案,这些税 规定,限制公民人身自由的处罚和强制措 种都将由全国人大及其常委会以法定程序 施,只能由法律规定。而当人身自由的边 通过,以法律的形式来实施。征税的依据 政复议,在未得到满意答复后,又向不同 的案例,它表明,知情权和诉讼权有滥用 界可以由政府任意划定的时候,每个人的 由行政法规到法律的转变,体现了我国对 人身自由就失去了宪法和法律的庇护。

施加压力,那么这种行为只会造成行政、 定,正式废止劳动教养制度。这是对公民 司法等公共资源的严重浪费,它就已经失 基本权利的保护与尊重,是宪法精神的回

定,公民在行使自由和权利的时 候,不得 大代表、著名影视剧作家赵冬苓联合其他 损害国家的、社会的、集体的利益。卢梭 人大代表提交了一份议案,内容是建议全 也曾言:"对个人的绝对自由,就是对他 国人大尽快收回之前授予国务院的税收立 人的绝对伤害。"所以说,我们的权利与 法权和法律解释权。长期以来,在我国的 自由同样是不"任性"滥用的,它们具有 18大税种中,只有个人所得税、企业所得 由谁来划定呢?能不能由政府来为人们的 其余税种的征收依据都来自国务院的暂行 规定或条例。

征税活动为公民的财产权划定了边 式设立。如果任由政府来规定,那就是对 公民财产权的"任性"

2015年3月15日,全国人大通过了修 在积极组织起草环境保护税法、增值税 我国宪法明确规定,公民的人身自由法、资源税法、房地产税法、关税法、船 2013年12月28日,全国人大作出决 尊重,是宪法权威的彰显。

## 文化遗产保护现状调查与法制完善建议

这个案件是国内罕见的把"要求政府

## ——以名人故居为例

作品简介 中央财经大学第十五届挑战杯 学生课外学术论文竞赛一等奖

律政英才/第55期

宪 等 琪

"演法

演讲学

法 奖

讲 稿

外国语大学

教学与研究出版社

部全国青少年普法网

**"古少年学生法治教育**》

指导教师 刘双舟

团队成员 曹 影 (法学14级)

刘 羿 (法学14级) 郭 莹 (法学14级) 王若鑫 (法学14级)

### 一、研究背景及目的

强国,推动文化大发展大繁荣。名人故居作为我国 历史,并通过召开馆长年会、建设官方网站等方式 及。第二,对于应该如何监管我国的文化市场,如 改进。我们前往齐白石故居进行采访,本着善意的 文化遗产财富的重要组成部分在文化建设中扮演着 促进文物保护。反观高岳嵩故居,在宣传方面未得 何规范名人故居的设立,并未给予明确的规定。而 态度,多次询问工作人员,均遭到无情拒绝,且态 重要角色,但是伴随着我国经济和城镇化的快速发。到政府的重视,保护也主要靠营利来支撑,保护效。且,现在社会中存在着较多的任意抢申名人故居导。度极其恶劣。 展,文物破坏、法制不健全等问题突出,"开发" 果较差。此外,游客认为名人故居陈列展示千篇一 致的名人故居泛滥的情况。第三,对于设置文物保 与"保护"的冲突也日渐显露,在开发过程中,许 律是普遍存在的问题。 多文化遗产遭到损害甚至被彻底破坏。在这样的背 景下,探索正确、有效的平衡开发与保护之间关系 关注程度存在明显差异,这样不利于保护名气较低 的方法日益成为人们社会关注的重点。

式,理清建设轨迹,深入了解当今中国文化遗产保 护名人故居。应保尽保,合理利用。 护现状,并通过借鉴发达国家现行措施,探讨推动 中国文化遗产保护建设的新方案。此外,我们还将 居的保护仍然存在很多亟待解决的问题,但是在这 次的局面,在宪法与法律、相关行政法规条例以及 等级制度的作用。 着眼于文化遗产保护法律制度建设,提出相关建 个领域国外许多国家都走在前列,先进经验值得借 党和国家的文件中均提出了对于名人故居的保护。 议,运用法律的力量给予文化遗产最有力的保护。

#### 二、现状调查 (一)从城市角度看中国文化遗产保护现状

放。康有为故居免费对外开放,不论是在修缮保护 两轮审核。 还是宣传教育方面都做得较为出色。老舍故居在修 缮完好的基础上,着重老舍先生的著作——《骆驼 居管理的角色其实不一定是政府。比如伏尔泰故居 祥子》为特色,不仅展示相关资料、文献,还通过 由伏尔泰协会和故居的房屋所有人联合管理。即使

保护存在实质性影响。如何让这些具有双重身份的 上会减少我国政府的工作压力。 故居所有人积极履行修缮义务,确保具有双重身份 的建筑物能最大限度保留历史风貌仍是棘手的现实 子"制度。英国为名人故居的保护成立了蓝牌委员 谈及开发利用,开放问题呢?如果说,国家可以通 问题。第二,青岛的地铁修建工程庞大复杂,对文 会,负责向英国境内的名人故居发放蓝牌。像法国 过一定的价金对其进行购买,是否应该遵循《物权 文所提到的,物权是最强大的力量,如果不能明确 物造成一定损害。根据《城乡规划法》第十七条和 一样,"蓝牌子"的授予同样需要一个复杂严格的 法》相关规定,如何行进定性,价金应该依据什么 所有权,相关保护部门便无法很好地开展工作。所 《文物保护法》的相关规定,文化遗产无疑是对城市 流程,有公认的统一标准。其中有一个标准是需要 标准进行商定?对此,我们翻阅了大量书籍和网上 以,这一问题亟待解决。 发展具有强大推动作用的文化资源,将其保护纳入 重点强调的,即英国规定名人在此居住的时间需要 资料,对律师和专家进行了采访和询问,结果都是 长远发展预测性安排无可厚非。第三,名人故居普 是他一生中重要的时间段。这一点值得我国借鉴。 不清楚。所以说,我们希望相关专家和职权部门尽 实现文化价值和经济价值的双重目标。对此,笔者 遍存在的一大问题是利用不足,单纯陈列已然无法 满足文化需求,虽有老舍故居珠玉在前,但如何吸 宪法》、《中华人民共和国文物保护法》、《中华 护工作。 引更多关注和充分利用值得思考。此外在城市紫线 人民共和国城乡规划法》、《中华人民共和国文 2.城市发展与遗产保护能否并行不悖。对于名 超过承载量、人为破坏等因素而造成的损害,另一 的划定和管理中仍存在许多问题,如,划定标准不一物保护法实施条例》、《北京历史文化名城保护条一人故居的保护,我们不得不面对的一个问题就是保一方面可以更大鼓励和促进名人故居的经济方面的 一、紫线法规散乱、缺乏地方管理规范、经营模式 例》、《城市紫线管理办法》以及党和国家的文件 护工作与城市规划之间的冲突。名人故居的地理位 利用,也是在寻求丰富利用名人故居方式的一大助

西安是十三朝古都,它有数不胜数的名人故 故居的认定和保护措施。

居、古代遗址。为保护西安的珍贵文化遗产,必须 我国还制定了《中华人民共和国文物保护法》、 安又根据特色,制定了具体的文物保护管理办法, 有利于进行高效细致的保护。

在学术上, 西安市文物局密切关注考古发现、 博物馆发展理论、公众教育等方面的成果。在名人 故居保护方面,西安市对于抗日战争时期曾居住过

笔者主要走访了两处名人故居, 一处是西安 于历史背景、人物生平的差异导致保护结果相差甚 何为"名人"以及名人住过的地方是否就为其故居 难划定本城市的紫线。

综上可以看出,西安市政府对不同名人故居的 的处罚措施。 的名人故居。我们应该在保障历史信息真实完整、 笔者通过选择样本点进行实地考察采访等方 不会损坏流失的前提下,采用不同的保护方法来保

从上文的论述中我们不难发现,在中国名人故 鉴学习。

(二)国外名人故居保护情况概述

护法实施条例》中较为明确具体地提出了对于名人 房。随着城市的发展,城市中心多为高楼建筑、穿

制定相应规范。从国家层面看,文物保护的宪法依 现行法对文化遗产的保护有以下特点:明确规定了 据是《中华人民共和国宪法》第二十二条。此外, 对名人故居的保护以及其他的具体事项,包括名人 故居如何认定、哪个部门负责以及设立标志牌的具 《中华人民共和国非物质文化遗产法》和《中华人 体要求等内容;我国在名人故居保护方面立法较为 故居开发为旅游资源是基础但如何吸引更多关注和 民共和国文物保护法实施条例》。在地方层面,西 完善,对名人故居形成了多层次、全方面的保护, 不同位阶的法律制定的较为完善且没有出现法律内 容冲突的问题;对于不同的文物进行了严格分类, 明确了不同类型文物的认定和保护措施等问题。

### 三、现行法律法规规范评析

重要历史人物、发生过重要历史事件的故居进行了 行法对文化遗产的保护是相对比较完善的,形成了 区外经县级以上人民政府公布保护的历史建筑的保

护单位的标志方面规定的管理较弱,没有明确相关

### 四、文化遗产现状总结--以名人故居为例

(一)名人故居保护措施的优点 的保护措施有以下优点:

法国是世界上最早呼吁对文化遗产进行保护的 和保护措施。其次,政府积极行使职权,加大财政 个人需要先将材料申请递交到文化局审核,在第一 国家,也是世界上最早立法保护的国家,至今已经一投人。青岛市文物局表示,他们在近几年确实是加一轮审核中符合标识资质与规定的将会转递至文化遗 青岛市文化名人故居一条街位于小鱼山附近的 形成了定级登记体系并不断创新。在2011年任法国 大了对名人故居的保护,加大财政投入,不断修缮 产总局公共政策处审核,第二轮审核后最终候选资 福山路和鱼山路,保留了康有为、老舍等文化名人 文化与通讯部部长弗雷德里克・密特朗推出了"名 和复原名人故居的原状。同时,在天津五大道参观 料将会集中到评选会议进行审核评选。该标识的申 故居共计30余处,90%的历史建筑为民居,不对外开 人故居"标识,建立起一个严格的评审体系,分为 调研时,笔者也看到了工人师傅正在对名人故居的 请与授予时,应定期审核,符合标准的可以继续持 法国给我们带来的另一个经验就是参与名人故中可以发现,公民具有一定的保护意识。

(二)名人故居保护中存在的问题 老电影重温等来使游客走进老先生的创作之中。综一伏尔泰故居是私人所有的,平日有人正常居住,但一影响。根据《文物保护法》第五条第二款和第六条一持,尤其是对于中小学学生参观的讲解等。 是在每年的7月15日至9月15日对公众开放。笔者认 的规定以及在《物权法》第十二章的规定,对于名 第一,名人故居亦是民居,所有权归属对故居 为,这样的方式可以在我国初步尝试,在一定程度 人故居,我们不可否认其本属于民居,该建筑物归 辽阔人口众多的国情,加上我国法律行政体系发展 属于私人所有;那若被列为名人故居,我们该如何 的还不健全,可以让政府、公民、社会团体都可以 除法国外,人们想起的莫过于英国的"蓝牌 对私人所有的建筑物给予一定的保护呢?又该如何 参加到名人故居的保护大潮中来以减轻政府压力。

中均提出过。其中,在《文物保护法》和《文物保 置有一部分位于城市的中心位置,且多为简单平 力。

插其中的平房显得格外的不协调, 基于此, 我们应 通过对以上法律法规进行分析,可以发现我国 该如何去解决?对于那些散落在城市边缘的故居, 应该如何施与保护与支持?

3.名人故居保护基础上寻求更大利用的问题。 当下名人故居普遍存在的一大问题是利用不足,将 充分利用却更值得思考。

4.城市紫线的划定与管理问题。我国自2004年2 月1日起施行《城市紫线管理办法》,其中明确指出 本办法所称城市紫线,是指国家历史文化名城内的 历史文化街区和省、自治区、直辖市人民政府公布 通过对现行法律法规的分析,可以发现我国现 的历史文化街区的保护范围界线,以及历史文化街 多层次、全方面的保护,但是也会发现一些问题: 护范围界线。但是截至2015年,落实该紫线规定的 第一,对于文物的认定具有一定的模糊性,城市并不多,而且基于此,对于城市紫线的划定和 事变纪念馆,另一处是高岳嵩故居。此两处故居由 有一些文物很难得到保护。以名人故居为例,对于 管理也存在加大的迷糊性,使各城市无从下手,很

党的十八大指出要加大力度建设社会主义文化。远。西安事变纪念馆每年投入时间与财力尝试复原。的问题没有给予解释,相关认定标准则完全没有提。5.部分名人故居工作人员的待客态度应该有所

(三)相关法律制度完善建议

通过实地考察本国现状,结合他国先进经验进 行思考,笔者从以下这几个方面提出相关法律制度 的完善建议。

1.逐步建立定级登记体系。我国则应借鉴法国 综上,通过研究,笔者认为我国关于名人故居 的定级登记制度,完善我国的登记制度,更应注 重登记的审核,而不是凡申请必准许。在允许登记 首先, 法律法规规范保护形成了全方位、多层 时, 要进行实地考察, 注意等级划分, 更好的发挥

2.标识审核体系严格化。对于标识的授予并不 其 中 , 在《文物保护法》和《文物保护法实施 是简单表面符合标准就可以,要借鉴国外建立起一 条例》中较为明确具体的提出了对名人故居的认定一个严格的评审体系。首先申请名人故居的单位或是 外墙面进行修缮。最后,在齐白石故居和调查问卷 有标识。名人故居的挂牌标准也应该不断严格化, 比如说,对政治、历史和文化有突出贡献的人物; 每年对外开放40天以上;不追求商业用途及利益; 1.名人故居所有权归属对故居保护存在实质性 保证有高质量的文化项目;提供陪同参观、讲解支

3.吸引更多社会力量参与管理。根据我国幅员 4.明确名人故居建筑物的所有权问题。正如前

5.正确处理名人故居的保护和开发利用问题, 对于名人故居的保护,在《中华人民共和国》快出台相关办法,解决该问题,规范名人故居的保》特别提出一项建议,依靠数字化技术。基于互联网 技术,一方面可以减少故居实体上因为游客接待量

投稿邮箱: zhongcaifaxuebao@163.com