

2015年第1辑

法大研究生

Journal of Postgraduate.CUPL

解志勇 / 主编

治理的平衡：政府对“类自治”理论的补充作用 | 陆 闽/罗 楠

中国(上海)自由贸易试验区建设的挑战与改革： | 叶子祥
由“法律试验”到“制度转型”

违反《公务员法》第53条第14项前段的合同效力研究 | 刘东辉

《牟子理惑论》真伪之辨的历史考察 | 李 腾



中国政法大学出版社

2015年第1辑

法大研究生

Journal of Postgraduate.CUPL

解志勇 / 主编



中国政法大学出版社

2015 · 北京

声 明

1. 版权所有，侵权必究。
2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

法大研究生. 2015年. 第1辑/解志勇主编. —北京:中国政法大学出版社, 2015. 5
ISBN 978-7-5620-6010-9

I. ①法… II. ①解… III. ①社会科学—文集 IV. ①C53

中国版本图书馆CIP数据核字(2015)第077253号

- | | |
|-------|---|
| 出 版 者 | 中国政法大学出版社 |
| 地 址 | 北京市海淀区西土城路 25 号 |
| 邮寄地址 | 北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088 |
| 网 址 | http://www.cuplpress.com (网络实名: 中国政法大学出版社) |
| 电 话 | 010-58908524(编辑部) 58908334(邮购部) |
| 承 印 | 固安华明印业有限公司 |
| 开 本 | 720mm×960mm 1/16 |
| 印 张 | 22 |
| 字 数 | 370 千字 |
| 版 次 | 2015 年 5 月第 1 版 |
| 印 次 | 2015 年 5 月第 1 次印刷 |
| 定 价 | 52.00 元 |

解放思想
质量第一
根除剽窃

江

業精於勤

積學待用

張晉藩

公正为人类之共
同价值追求；

法治为当代之共
同生活方式。

陈光中

宝剑锋从磨砺出，
梅花香自苦寒来！

博观而约取，
厚积而薄发！

庄松年

法治是法大人的“中国梦”。

李树恒

使命：引领航向与保持稳定

社会好比一艘航行在时空大海中的巨轮。自然科学的主要使命在于为巨轮提供动力，确保巨轮能够运动、航行。而社会人文科学的主要使命则在于：引领巨轮正确的航向与航路，保持巨轮的平衡与稳定。

传统中国，无外部竞争压力，缺少对于社会前进动力的紧迫追求。传统政治与学术，主要任务在于为社会设置发展方向，实现社会的平衡稳定，并因而形成了颇具特色的治国平天下之道。近代中国，仓促之中进入与西方列强惨烈的竞争。因动力之争的失败，在西方列强的强力干预之下，中国巨轮的稳定平衡系统也受到重大干扰，几近倾覆。辛亥革命开始，无论是南京临时政府、北京政府，还是南京国民政府，均致力于自然科学与社会人文科学的发展，致力于中国巨轮新型动力系统、航向平衡系统的再建，但成效甚微。1949年，中国巨轮进入新的航程。历经艰辛的探索，从20世纪70年代末开始的改革开放，中国巨轮两大系统的发展进入快速期。30多年来，动力系统正逐步缩小与发达国家的差距，而独具特色的航向平衡系统，更是保障中国巨轮追赶超越，加速前行。

30多年来，我们的自然科学取得了令人瞩目的成就。神五、神六、神七遨游太空，“嫦娥三号”探索月球，正

负电子对撞机,银河系列计算机,蛟龙号载人深潜,杂交水稻,高速铁路,每一项科技成就,都凝聚着自然科学家的智慧、心血与贡献,每一项科技成就,也都让中国航船马力剧增。30 多年来中国社会的发展与进步,社会人文科学也功不可没。改革开放基本政策的顶层设计,政治体制改革的探索,社会主义市场经济的构建,中国特色社会主义法律体系的形成,每一项改革,每一项政策,都包含着社会人文科学家的智慧、心血与贡献;正是这些设计与政策,确保了我国航船正确的航向与稳定的航行。

法大研究生,以社会科学、人文科学为主要研究领域。我们的目标,始终在于高水平理论人才、管理人才的培养,在于高素质领袖人才的培育。法大研究生,将在我国航船的航向引领与航路选择上发挥重要作用,将在航船行进中的平衡与稳定保障方面,发挥重要作用。

我希望,《法大研究生》能够在培养理论水平、管理能力、领袖素质方面,成为我们研究生新的园地。我希望,我们的研究生在跨出校门之后,能够真正履行自己的使命:引领航向,保持稳定。

朱 勇

前 言

创办《法大研究生》，主要是基于以下几个目的：

一是促进研究生学术水平和科研能力的提高，大幅度、内涵式提升研究生培养质量。基于这个目的，本丛书坚持由学生自办。从学校的角度来说，我们希望本校毕业的研究生名副其实。研究生就是需要踏踏实实地做一些科研，认认真真地写一些文章。从学生的角度来说，知行合一才能更快地进步。通过自办出版物或者独立发表文章的实践，他们的组织能力或科研能力有望得到有效的锻炼和真正的提高。

二是体现中国政法大学多学科协调发展的特点。基于这个目的，本丛书的学科定位为综合性。在中国政法大学，法学专业的研究生已经有了《研究生法学》这个平台，但既然学校确定了以法学为主，多学科协调发展的战略，就必须考虑建设一个综合性的平台。不过，“没有金刚钻，不揽瓷器活”，本丛书的综合性不可能是包罗万象的，而是以学校开设的研究生专业为基础，主要包括法学、政治学、管理学、社会学、经济学、哲学等学科。

三是建设一个研究生学术交流的全国性开放平台。基于这个目的，本丛书面向海内外广泛征稿。对于研究生来说，他们处于学术的入门阶段，来自学校和导师的教

海固然十分重要,但同辈之间的交流也必不可少,而且后者更能培养他们独立思考的精神。对于学术出版物来说,闭门造车往往意味着衰落,海纳百川才能引致繁荣。

要实现这些目的,《法大研究生》必须是高水平的。并且,作为我校学生自办的第一个公开出版物,《法大研究生》还会向外界展示中国政法大学研究生群体的整体学术品位。因此,更要有高标准,严要求。

首先,《法大研究生》收录的文章质量要高。从内容上看,收录的文章要富有创新性,学养要深厚。从形式上看,收录的文章要符合学术规范,层次要高端。

其次,《法大研究生》的审稿程序要公正。关系稿会毁坏《法大研究生》的名声,不利于连续出版。这就要求设计严密的制度来保证编辑对来稿文章一视同仁,不能因投稿者的学校、专业等实行差别待遇。

最后,《法大研究生》要充分体现多元。学术天然就应该是多元的,只有思想碰撞才能产生火花。“多元”包含几个方面的要求:第一,稿件专业的多元。在法学占主导地位的我校,要给法学以外的其他学科足够的空间。第二,投稿主体的多元。对于本校、外校研究生,硕士、博士研究生都持开放态度。第三,文章意见的多元。不能让编辑的个人偏见凌驾于文章质量之上。要保证多元,就要保证编辑部成员专业的多样性,还要在保证工作连续性的同时不断吸收新鲜血液加入编辑部。

《法大研究生》编辑部于 2014 年 4 月初正式成立,所有的成员都共享着高昂的热情和严谨的态度。他们确定了远大的目标,希望《法大研究生》最终可以比肩《哈佛法律评论》等顶级出版物。为实现这一目标,他们建章立制,开拓创新。目前,编辑部已经建立了内审加外审的双重审稿程序以确保质量,建立了双向匿名审稿制度以确保公正,建立了定期公开选拔编辑制度以保障成员的多元和连续性,并通过尽可能广泛地发布征稿启事来保证稿件专业和投稿主体的多元。

如果将《法大研究生》比作一艘船,希望这艘船不负众望,能够载着众多青年学者驶向学术的海洋,乘风破浪,扬帆远航!

目 录

使命：引领航向与保持稳定..... I

前 言..... III

主题征文：治理

都 督

转型中国与行政法

——从统治到治理.....3

陆 闾 罗 楠

治理的平衡：政府对“类自治”理论的补充作用.....15

易小香

乡村治理中社会资本对村民政治参与的影响性探究

——基于 CGSS2005 的实证分析.....27

公法论坛

梁 卓

论禁止反言在国际争端解决中的适用

——基于对常设国际法院与国际法院判例的考察.....45

叶子祥

中国（上海）自由贸易试验区建设的挑战与改革：

由“法律试验”到“制度转型”60

陈雨薇

论“明显不当”的国家赔偿归责原则

——以湖南永州唐慧案为例.....78

李逍遙

论刑法的解释方法

——浅议形式解释论和实质解释论之争的本质.....102

私法论丛

刘东辉

违反《公务员法》第 53 条第 14 项前段的合同效力研究.....123

翁 强

论罗马法上损害投偿制度对大陆法系侵权法的影响.....168

楼秋然

试论公司法中的投票权价购.....183

全敏敏

互联网基金交易中的三方法律关系探究

——以余额宝类基金产品交易为视角.....197

诉讼研究

宋传柯

对最高人民法院巡回法庭民事审判功能的思考213

人文社哲

李 腾

《牟子理惑论》真伪之辨的历史考察223

高怡喆

责备义话语标记“你说你”的考察230

白雪松

浅论王充人性论非“性三品”245

陈云霞 李 林 陈云龙 陈泊凡 冷文龙

国外罪犯危险评估介绍以及问题探讨258

法理法史

王业坤

何谓刑法中之“其他危险方法”

——以义素分析为工具277

徐慧平

论清代回民犯罪的法律问题

——以案件为中心的考察294

书 评

张 卿

为“感知”的权利化播下种子

——读《沙乡的沉思》323

主题征文：治理

