

清华

法治论衡

环境法：挑战与应对

高鸿钧 王明远 主编

第13辑

清华大学出版社



第13辑

环境法：挑战与应对

邓海峰 主编
高鸿钧 王明远 副主编
马剑银



清华大学出版社 北京

内 容 简 介

本书为“环境法：挑战与应对”专号，旨在研究当下国际与国内环境法理论与实践的重大前沿问题，并对其主要领域与热点事件进行总结与梳理，对存在的问题与难点进行省思。不仅涉及环境法层面，还涉及环境伦理与环境公共治理等领域的理论与实践问题；既关注国际环境法理论的研究，也关注中国语境的环境法问题。

本书的作者既有中国环境法的领军人物和中坚新锐，也有伦理学、公共管理学的权威学者，文章有时效性和可读性。

本书适合环境法、环境伦理与环境公共治理领域的研究者及相关专业的学生阅读，对关心环境保护领域的制度建设的政府官员、环保 NGO 和企业人士，亦有重要价值。

版权所有，侵权必究。侵权举报电话：010-62782989 13701121933

图书在版编目(CIP)数据

清华法治论衡. 第 13 辑. 环境法：挑战与应对/高鸿钧，王明远主编.--北京：清华大学出版社，2010.6

ISBN 978-7-302-22556-0

I. ①清… II. ①高… ②王… III. ①法治—文集 ②环境保护法—文集
IV. ①D902-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 069725 号

责任编辑：方 洁

责任校对：王凤芝

责任印制：李红英

出版发行：清华大学出版社

地 址：北京清华大学学研大厦 A 座

<http://www.tup.com.cn>

邮 编：100084

社 总 机：010-62770175

邮 购：010-62786544

投稿与读者服务：010-62776969, c-service@tup.tsinghua.edu.cn

质 量 反 馈：010-62772015, zhiliang@tup.tsinghua.edu.cn

印 装 者：三河市金元印装有限公司

经 销：全国新华书店

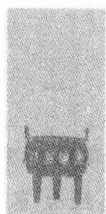
开 本：155×230 印 张：32 字 数：429 千字

版 次：2010 年 6 月第 1 版 印 次：2010 年 6 月第 1 次印刷

印 数：1~3000

定 价：40.00 元

产品编号：036012-01



卷首语

寓言与预言：天·地·人

作为自然之子，人类从远古洪荒中一路走来，尝尽了种种艰辛，取得了辉煌成就。起初，人类尚知敬畏自律，尚能惜物节用；后来，随着日渐独立和自主，傲慢与自大也与日俱增。迨至现代，人类俨然自然之主。人类中心主义日益膨胀，技术拜物教愈演愈烈，效率时间观甚嚣尘上，消费主义和享乐主义恣意泛滥！人们几近疯狂地猎取宝物，征服万物，暴殄天物，抛洒毒物。君不见，冰川消融，洪水泛滥；绿洲荒芜，沙尘弥漫。君不见，空气日渐成为废气，食品几乎变成毒品，地球几近不宜于人类居住！当此之时，我们必须反思环境伦理，重构生态哲学，强化环保法制。为此，笔者不避浅陋，杜撰闲话数段，诙谐嬉戏之间，与读者诸君一道进行严肃的思考。

—

夸父者，古代飞人也。鸵鸟和猎豹等都比试过了，皆非他的对手。那时没有奥运会和各类田径大赛，他便闲得有些寂寞。小夸父见太阳悬在空中，红彤彤光艳艳，自强不息，健行不止，就开始练习追日。但凡举步，只觉草木闪动，山川急速后退，江河倒流。夸父成年之后，便胸有成竹，选定一日，正式踏上逐日追程。一路奔驰之后，他感到温度不断升高，浑身发烫，口渴难忍。他一口气喝干了黄河，又把渭河也喝干了，还是觉得缺水，便奔向大泽。可惜没到那里，他就干渴而死。

公孙艾荫，自幼酷爱科学，是夸父的三万六千五百零一代玄孙。他一心想要完成祖先未竟大业。经过冥思苦想和反复试验，终于发明了一种超时飞行器，比光飞得还快。艾荫选了个良辰吉日，便超光速度地飞向太阳。奇迹发生了：随着空间延展，时光开始倒流，他回到了过去……宋祖、唐宗、汉武、秦皇，麒麟、凤凰、野人、恐龙，如电影镜头般闪过。在漫漫的狂野中，艾荫忽见一个儿童模样的飞人，披着一块湿毯，奔向太阳，就同他竞赛起来。在超过小飞人的瞬间，飞行器突然与他相撞……同归于尽。

艾荫与小飞人死后，化为一片桃林，形成一个桃花园。桃花园位于一个鬼谷中，旁边有个钟冠庄，庄里住着一户公孙人家……

二

“昔者共工与颛顼争为帝，怒而触不周山，天柱折，地维绝。天倾西北，故日月星辰移焉；地不满东南，故水潦尘埃归焉……”

女媧见此，有些不高兴：你们总是争呀打呀拼搏呀，杀得宇宙乌烟瘴气的，把天柱都给撞断了，西北角撞出了个大窟窿……报怨归报怨，毕竟是自己造人惹的祸，还得想法修补。她开山掘矿，大炼钢铁，

最后把百姓的锅收起来，总算凑够了原材料。

窟窿是补上了，毕竟不如原装，外敌常常从西北洞侵入，沙尘暴不断透过漏缝吹过来。倾斜的天地无法扶正，雨水流向东南，荒漠迅速跟进。孔雀东南飞，五里一徘徊。

“你们总得为争斗付出一些代价。”女娲自言自语着……

三

“没有桂树，没有玉兔，也没有吴刚，只有沙砾，除了寂寞就是无聊，没进来时什么都有，进来后就什么都没有了，”嫦娥望着地球说，“没有了月亮的童话、神话、诗歌、象征和想象……我现在十分后悔，你们为什么还要来呢？”地球人说：“我们这里已经不适合人类居住了，总得找个地方住呀。”

“不要过来！我进来前是仙女，进来后变成了蟾蜍，你们就不怕变成癞蛤蟆？”嫦娥对飞向月球的航天员发出警告。“请嫦娥小姐放心，我们不会侵占你的领土，登月、撞月和买卖月亮都是人世忽悠，是吓唬敌人和鼓舞士气的……”

她暗想道：地球人的话不可信，自己当年说谎和偷药的毛病，就是下凡期间染上的，于是，顺手操起了盘古开天的那把大板斧。

四

话说在上帝的启示下，诺亚一家在方舟中幸运地躲过了洪水大劫，人类由此延续下来。诺亚的子孙住在一起，操同样的口音，讲同种语言。他们学会烧砖，代替石头，建造城墙和房屋，大搞基础建设。一天，他们突发奇想，要建造一座通天塔，使人类永远住在一起，免得分散各地。

工程开始后不久，塔楼就拔地而起，比美国的摩天大楼和最高的电视塔还高。一日，上帝到人间视察，发现这个人造景观便有些不

快。“刚刚幸免于难，就敢乱建形象工程！”他老人家心中暗想，“动辄挑战、拼搏，战天斗地，未来说不定把我踩在脚下……”上帝随即亲临西奈山发布三项指示：通天塔停建，留下烂尾楼作为警示；人类分散到各地，成为不同族群，讲不同的语言；不同民族、种族或族群相互猜疑，纷争不已。

上帝还不放心，暗下了一个咒语：尔等众生，倘敢统一语言，乱建高楼，吾必还以颜色。

五

奥古斯丁：时间是什么？你不问我，我很清楚；如若问起，我便茫然。

经济学家：时间是金钱。

政治家：时间是权力。

艺术家：时间是游戏。

法学家：时间是程序。

历史学家：畜牧社会的时间是圆圈，农业社会的时间是直线，工业社会的时间是倒计时，信息社会的时间是倒计时加速度。

计算机专家：时间是10、9、8、7、6、5……

六

野猪与家猪每次在山边相遇，都争吵不休。

“看，你们被驯服了，失去了在丛林和原野中的自由，我真为你们悲哀。”野猪说。

“我们每天吃得饱饱的，睡得好好的，你们饥一顿，饱一顿，到处奔波，我真怜悯你们。”家猪宛然一种富人对穷人的口吻。

“你们为被杀而肥，为被吃而长，生命的目标是屠宰场，我为你们感到惋惜。”野猪反唇相讥。

“你们身无居所，随时成为猎物，多数都活不到成年，平均寿命远远低于我们。我们家族旺盛，成员不断增加，而你们不断衰落，面临灭绝的危险，我真为你们担忧。”家猪寸步不让。

“我们生而自由，绝不向人类妥协。”野猪的声音铿锵有力，“人类是我们的敌人，侵占我们的家园，吃我们的肉，穿我们的皮，我们剩下最后一员，也绝不屈服。”

“你以为人类征服了我们，那大错特错了，你看看汉字，就知道我们占据了他们的‘家’；看看他们肥胖的身材，就知道我们攻占了他们的基因；看看他们只会喊口号、做广告，好吃懒做爱消费的习性，就知道我们占领了他们的灵魂。”家猪雄辩而显得滔滔不绝，“还有，在《动物庄园》里，已经实现了猪人一体化……未来，《我是猪》将成为人类之歌，取代各国国歌……”

“这家伙说话怎么这样像人类？”这个念头一闪，野猪顿时毛骨悚然，一溜烟窜入山林中……

七

鸚鵡一万终于回到了自己的群落。毕竟在人类中潜伏了三年，同伴少不了审问一番。

“人类为何要喂养你？”老千一脸阴沉。

“因为我可以学人话。”一万的回答显得很从容。

“他们给你的任务是什么？”九条紧追不放。

“模仿他们说话”，一万解释说，“再重复给他们听。”

“人类最大的本领是什么？”白板突然发问。

“人类无所不知，无所不在，无所不能，”一万的表情略带神秘，“他们挑战一切，征服万物，以天地为刍狗，视万物为草芥……”

“他们就没有恐惧吗？”二饼表示不服，“他们最害怕什么？”

“倒是有一种东西他们最害怕。”一万有点妥协。

“那是什么东西？”么鸡急于知道。

“按照他们的描述，那种东西会变形，善计谋，什么都吃，能呼风唤雨，能制造各种东西，能复制自身，能迷惑和俘获万物……”

“他们最喜欢的是什么？”没等一万说完，红中突然打岔。

“他们最喜欢三样东西，一是‘泡我’，二是‘骂你’，三是‘鸡的屁’。”一万回答道。

“你能解释一下吗？”红中一头雾水。

“‘骂你’是一种花纸，人们最开心的事，就是一捆一捆数花纸，有时男女主人还为花纸吵架；其他两样我不明白。”一万解释说。

“看来你还有保留，那我问你，他们怎么会放你回来？”八条对一万的回答表示不满，并把话锋一转。

“女主人和她情人每次会面，两人总是说‘想死我了’，我慢慢就学会了这句话。”一万解释说，“一天，我对男主人重复了那句话，他先是闷闷不乐，然后大发脾气，对屋里所有绿色的东西发怒，扔掉了盆景、绿毛龟、绿色地毯，然后把我也放飞了。”

“你方才说人类最怕的东西叫什么？”老千又回到前面的问题。

一万说：“他们把那种东西叫‘妖精’……”

“一万中妖气了，快逃！”没等其他鹦鹉反应过来，老千就果断下令。

八

阿Q虽然遭小尼姑拒绝，还是心有不甘，总是惦记着。俗话说，烈女怕缠郎，阿Q的愿望还是实现了。小尼姑本想一死了之，但觉得太便宜了那畜生！阿Q正法那天，小尼姑总算出了一口气：“报应。”

不久，倒霉的事发生了，小尼姑觉得身体有些不对劲，估摸着是那畜生造的孽。遇到这种事，只好打落牙齿往肚里咽。狠狠心，还俗嫁给了未庄的小D。小D喜得贵子，起名阿P，高兴得屁颠儿屁颠儿的。母亲咽气前，把实情告诉了阿P。

解放后，未庄也改成了末庄，“长横”放在“短横”上面，显得更顺

溜。苦大仇深的阿P自然成为贫农，并被选为村里的贫协主席。赵太爷的儿子成为了黑五类，可让阿P斗个够。每次批判末了，阿P不忘搨两个耳光，算是让他为父受过，也算是自己代父报仇。他妈的，怎么搨不响亮！阿P事后总觉得有些遗憾。

“大跃进”开始，阿P乐得屁颠儿屁颠儿的，“共产主义就要实现了，咱们要什么有什么，吃的是粳米白面，几天不用蹲茅坑，裤腰带也省了”。阿P逢人便这样说。他一高兴，就带头把自己家的粮食献出来，把铁锅炼成一个铁疙瘩，也献出来。他觉得还不够大公无私，想起了当年斗赵太爷时分得的那只夜壶。阿P用斧头劈了自家的门板，点起一把火，把夜壶炼成一个铁窝头，还炼出了几片类似“黄锅巴”的尿碱。他想，这铁窝头要制成子弹，打进美国女兵的大鼻孔里，足以让她一次闹个够；这“黄锅巴”要是煮到阶级敌人的大锅粥里，保准臊得坏蛋们永世不得翻身！不久，集体大锅饭变成了大锅汤、大锅水，阿P的眼眶一天天塌下来，肚子咕噜咕噜乱叫，活像一个瘦猴，没撑几日，眼前一黑就倒下去了。“我不行了，”咽气前，他握着儿子阿B的小手说，“你要记住，咱家虽然没饭吃，可根红苗正，比赵家过得好，困难是暂时的，前途是光明的，你会比我过得好……”

阿B读完中学，赶上“文革”，他先成为了造反派，后来又被造了反。不知不觉，就到了改革的年月。阿B承包了两亩地，日子过得紧巴巴的，有钱买油，没钱买药。俗话说，有福不用忙。乡里招商忽然引进了一笔巨资，工厂崛起。阿B和其他村民都变成了外资企业的员工。让阿B做梦也没想到的是，以土地入股，自己成为了这家股份公司的原始股东。公司一上市，股票翻了8888倍。阿B乐得屁颠儿屁颠儿的，口里哼着“咱老百姓今儿个真高兴……”，但他还觉得这像是做梦，便常常不由自主地掐自己的大腿，掐得青一块紫一块的，觉得疼痛，才感到满意。

钱多了，两个孩子都送到国外。儿子去了美国，女儿去了日本。阿B自豪是自豪，但日子久了，就觉得有些无聊，逐渐染上了吸烟与喝酒的习惯。后来，他发现一个自寻开心的做法：吸烟时吸一支扔一

支。随后，这经验就开始推广，喝酒时喝一瓶摔一瓶，吃饭时吃一碗倒一碗，唱歌时唱一句跳一句，看毛片时看一碟踩一碟，读段子读一段跳一段……“这才叫潇洒走一回！”他暗想。更绝的是，他每次肚子胀气，憋一次，放一次，自称减排废气百分之五十。对自己如此环保，他感到十分自豪。老伴虽然看不惯这派头，为了家庭和谐，也就忍了。不久，阿B就觉得不过瘾，开始升级换代，买暖瓶时用一个扔一个，煮甲鱼时吃一只放一只，蒸蛇羹时宰一条弃一条，一时搞得家里龟蛇满地，扰得四邻不安。老伴气得跟他吵架，越吵越凶。阿B觉得还不过瘾，又开始升级换代，把两个三陪招到家里，留一个辞一个。老伴终于忍无可忍，提出离婚。“离就离，只要有钱，18岁、28岁的黄花姑娘多的是，到时娶一个包一个！”过了不惑之年，阿B才似乎懂得什么是爱情，心里好想好想谈恋爱，哪怕过把瘾就死。每想到这里，他都情不自禁哼起“让我一次爱个够……”。

一场怪病悄然笼罩了末庄，随后是全镇，男女老少无一幸免。这是一种肥胖症，一个个胖得跟球似的，无法走路。更要命的是，这病传染力极强，正在临近乡镇扩散。至于病因，一种说法是，外企排放了致病化学物质；另一种说法是，源于当地人爱吃甲鱼的习惯。据说，人们在饲养甲鱼的池子里，投放了安眠药和避孕药，让甲鱼吃了睡，睡了吃，没有其他想法，全身心地快速增肥。人们吃甲鱼，染上了嗜睡肥胖症。当地一种流行的说法是：人们虽然没有全富起来，却全都胖起来了。

全镇人都被集中到临时腾空的学校，隔离治疗。阿B开始不太习惯，不久就适应了。这样过了一个月，病情有些恶化，他开始思念亲人。阿B决定先给女儿写信。信中先是写了些思念的话，然后进入正题：

“我在这里一切都好，乡长、村长和外企老板都是我的病友，大家住在用桌子拼起来的通铺上。我从来也没有感到，中国人和外国人这样融洽，领导对群众这样亲切，人们之间这样平等、团结、友爱。孩子，过去我们没米下锅，现在有钱吃药，这是多大的历史进步啊！”想

到这一层，他的眉头顿时多云转晴，继续写道：“相比之下，我很幸运，虽然无法走路，但只是个‘半球’，其他人都成了‘大半球’，最可怜的是，同室的外企 CEO 老美，已经滚圆滚圆的，真的‘全球化’了。”

写到这里，阿 B 顺手抓起两片药，吃一片，扔一片，心里屁颠儿屁颠儿的。

高鸿钧

己丑年秋九月

于清华园



卷首语 寓言与预言：天·地·人	高鸿钧(7)
-----------------------	--------

主题论文

生态法学方法论的要点	蔡守秋(1)
对中国环境法的反思	王灿发(21)
经济学理论与环境法 ... 马克·塞格夫著 王明远 王 慧 译(33)	
论环境法的思想根据	卢 风(66)
动物权利的伦理基础	雷 毅(77)
树应该有诉讼资格吗？——迈向自然物的法律权利 克里斯托弗·D. 斯通著 王明远 译(92)	
气候变化利益格局及应对机制	周 珂(149)
应对全球性环境问题的困境与出路：自治还是他治？ 王明远(164)	
国际环境法之立法理念	林灿铃(191)
美国可再生能源配额制及其启示 ——基于得克萨斯州的经验分析 ... 李艳芳 岳小花(207)	
气候变化互动机制评鉴 ——以美国联邦与州政府间的互动为例展开 ... 邓海峰(230)	
论环境法上的环境侵权 ——兼论《侵权责任法(草案)》的完善	吕忠梅(244)

对松花江重大水污染事件可能引发跨界污染

损害赔偿诉讼的思考 汪 劲 黄嘉珍 严厚福(262)

守法的困境：企业为什么选择环境违法？

..... 齐 晔 董红卫(281)

论环境管理失效的制度原因 王 曦 罗文君(300)

节能减排的法律对策思考 曹明德 刘明明(311)

绿色专利——应对气候变化的技术创新制度 何 隽(328)

法治纵论

民事第三审的反思与建构

——从“问题”到制度的分析 陈杭平(342)

王权政治与英国法院的发展

——以普通法法院和衡平法法院为参照 百晓锋(365)

洗钱犯罪中的上游犯罪和自洗钱研究 叶建勋(383)

法苑品茗

环境法的正当性探源

——《环境法的哲学基础：财产、权利与自然》

介评 王社坤(396)

经济发展之生态回归——评《寂静的春天》 刘玲利(410)

民主：扼住司法审查之喉？

——评桑斯坦的《就事论事》 陈道英(420)

资讯漫笔

“环境法治的拷问与省思”研讨会纪要 (434)

环境法学，什么是你的贡献？ 侯佳儒(464)

狂欢还是规训？

——话说“人肉搜索” 章六红 李纬明(470)

编后记 王明远(484)

CONTENTS

Foreword: The Fable and Prediction; Heaven, Earth and Humankind	Gao Hongjun(7)
--	----------------

Main Topic

Essentials of the Methodology of Ecological Law	Cai Shouqiu(1)
Self-questioning and Examination of China's Environmental Law	Wang Canfa(21)
Economic Theory and Environmental Law	
Mark Sagoff trans. Wang Mingyuan & Wang Hui	(33)
On the Ideological Basis for Environmental Law	Lu Feng(66)
Ethical Foundation of Animal Rights	Lei Yi(77)
Should Trees Have Standing? ——Toward Legal Rights for Natural Objects	Christopher D. Stone trans. Wang Mingyuan(92)
Interest Situation of and Countermeasures for Climate Change	Zhou Ke(149)
Difficulties and Solutions of Addressing Global Environmental Problems: Autonomy or Heteronomy? ...	Wang Mingyuan(164)
Ideology for International Environmental Law-making	Lin Canling(191)

- RPS in the US and Its Enlightenment: An Analysis Based on
Texas's Experience Li Yanfang & Yue Xiaohua(207)
- Evaluation of the Interactive Mechanism for Addressing
Climate Change: Taking the Federal-State Interaction
in the US as an Example Deng Haifeng(230)
- On Environmental Torts in Environmental Law: The Perfection
of Draft Law of Tort Liability Lv Zhongmei(244)
- On the Potential Trans-boundary Pollution Damage Lawsuits
Resulting from the Songari River Pollution Accident
..... Wang Jin, Huang Jiazhen & Yan Houfu(262)
- The Plight of Compliance: Why Enterprises Prefer to Violate
Environmental Law? Qi Ye & Dong Hongwei(281)
- Institutional Roots for the Failure of Environmental Management
..... Wang Xi & Luo Wenjun(300)
- On the Legal Countermeasure for Energy Conservation and
Emission Reduction Cao Mingde & Liu Mingming(311)
- Green Patent: Technology Innovation System in the Context
of Climate Change He Juan(328)

Articles & Comments

- Rethinking and Constructing the Third Instance Civil Procedure:
Analysis on Issues and Institutions Chen Hangping(342)
- The King's Power and the Development of English Courts:
Focus on the Common Law Court and the Court of Chancery
..... Bai Xiaofeng(365)
- Research on the Upper Crimes of Money Laundering Crime
and Self-money Laundering Ye Jianxun(383)

Book Reviews

- On the Justification of Environmental Law:

An Introductory Review on <i>The Philosophical Foundations of Environmental Law: Property, Rights and Nature</i>	Wang Shekun(396)
Returning to Ecological Economy;	
A Review on <i>Silent Spring</i>	Liu Lingli(410)
Does Democracy Take the Throat of Judicial Review?;	
A Review on <i>One Case at a Time: Judicial Minimalism on the Supreme Court</i>	Chen Daoying(420)
Information & Essays	
Summary of the Workshop for “Self-questioning and Examination of Environmental Law”	(434)
Environmental Law, What is Your Contribution?	Hou Jiaru(464)
Carnival or Discipline?: A Discuss about Human Flesh Search	Zhang Liuhong & Li Weiming(470)
Editor’s Notes	Wang Mingyuan(484)