

GUANG HUA LAW REVIEW

光华法学

第七辑

《光华法学》编委会 编

- 中国刑事案件中的认罪与裁决
- 亲属免证权与亲属伪证罪——以刑事容隐法律体系为分析视角
- “邻避运动”视野下PX项目事件思考
- 法治体系论
- 训育的展开——从《规训与惩罚》到消费主义
- 对我国税收优先权理论与实践的思考
- 俄罗斯法中的“主观法”与“客观法”概念解读
- 回顾死刑错误执行的历史



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

GUANG HUA
LAW REVIEW

光华法学

第七辑

《光华法学》编委会 编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

光华法学. 第7辑 / 《光华法学》编委会编. —北京: 法律出版社, 2013. 12

(光华法学文库丛书)

ISBN 978 - 7 - 5118 - 5777 - 4

I. ①光… II. ①光… III. ①法学—文集
IV. ①D90 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 299565 号

光华法学·第七辑

《光华法学》编委会 编

责任编辑 郑 导
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

开本 787 毫米×1092 毫米 1/16

版本 2013 年 12 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 11.25 字数 190 千

印次 2013 年 12 月第 1 次印刷

编辑统筹 独立项目策划部

经销 新华书店

责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 5777 - 4

定价:45.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

品之之

聚为移

西为材大论新
发学论学题之

12月

2005
12月

《光华法学》（第七辑）编委

主 编：唐清利

执行主编：熊谋林

编 辑：邵文秋 江 楠 付 旭 罗 霄 许 诺
 付 杰 郝钰源 何佳珂

西南财经大学法学院简介

西南财经大学前身院校之一的正阳法商学院,其前身是创建于1946年的重庆朝阳学院,1949年更名为私立重庆正阳法商学院。当时的院长、院董事长均为国民政府司法院院长居正兼职,副院长由国民政府司法行政部次长、最高法院院长夏勤担任。同样为西南财经大学前身院校之一的、创建于1946年8月的相辉文法学院也设有法律专业。1987年5月,在原学校基础部经济法教研室和人口研究所基础上组建法学系,开设经济法专业和人口学专业。1992年,在企业管理专业下招收经济法方向硕士研究生;1998年,本科经济法专业调整为法学专业;2001年10月,组建法学院。

西南财经大学法学院是学校“211”工程重点建设学院,经2010年国务院学位委员会第二十八次会议审议获批成为法学一级学科博士学位授权点,招收民商法学、经济法学、刑事法学、理论法学专业博士研究生;拥有法学一级学科硕士学位授权点,有权招收法学各专业硕士研究生,目前招收民商法学、经济法学、刑事法学、国际法学、法律经济学、法学理论、诉讼法学和法律硕士专业学位(J.M)8个专业硕士研究生。法学学科整体实力连续多年稳居全国财经院校前列。2013年1月,西南财经大学法学院入选国家首批卓越法律人才教育培养基地。

西南财经大学法学院的法学专业为国家级特色专业、省级教学质量工程项目及省法学本科人才培养基地,法学一级学科是省级重点学科,经济法教学团队为省级优秀教学团队。法学院拥有经济法、民法、刑法、国际经济法、商法5门四川省精品课程。学院现有学生1400余人,其中,全日制在校本科生700余人,硕士研究生300余人,博士研究生50余人。二十年来,学院累计培养毕业生近3000人,并为全国党政系统和金融系统完成研究生课程等各类培训千余人。

西南财经大学法学院一贯坚持“人才兴院”的发展战略,大力引进海内外优秀人才。截至2009年6月,有专职教师50名,其中教授18人,副教授14人;有博士生导师14人;50岁以下的中青年教师人数占教师总人数的90%;已获得博士学位及在读博士的占全院教师的80%左右。学院教师中有数名教师分别担任国务院部委的顾问、教育部高等学校法学学科教学指导委员会委员,以及中国

商法研究会、中国刑法学研究会、中国经济法学会、中国国际经济法研究会和中国劳动法学研究会的常务理事、理事等学术职务。同时,法学院还聘请了二十多名国内外知名的法学专家担任特聘教授或兼职教授。

法学院设法学系、法经济学研究所、经济法学研究所、民商法学研究所、刑事法学研究所、国际法学研究所、欧盟法律研究中心。此外,学院与教育部人文社会科学重点研究基地西南财经大学中国金融研究中心、财税学院合作设立金融法研究所、中国税法研究中心。西南财经大学法学院还成立了全国首家以信息工程学和统计学进行法治理论与应用研究的四川省高校“法治量化与信息工程重点实验室”,国内唯一的金融法省部级哲学社会科学重点研究基地——“中国金融法研究中心”。

西南财经大学法学院始终坚持“科研强院”的科研发展思路,实施科研精品工程,强化科研激励机制,学院教师科研水平和科研成果质量稳步提高。截至2009年8月,学院教师在《中国社会科学》、《法学研究》、《中国法学》、《经济研究》、《管理世界》等权威期刊发表论文500多篇,并在法律出版社等知名出版社出版专著70余部。迄今为止,本院教师主持国家社科基金重大招标课题、国家社科基金重点课题及省部级社科课题80余项,获得省部级以上奖励50多项,先后获得中宣部“五个一工程”奖,全国青年优秀社科成果奖,教育部、司法部以及四川省哲学社会科学优秀成果奖等省部级以上奖励,学院教师的博士论文还成为全国首篇获得优秀博士论文提名的经济法博士论文。

Introduction of SWUFE

Law School

The development of the Law School is a key effort of Southwest University of Finance and Economics since it was selected into “211” national education project. Its predecessor was the former Chongqing Sunrise College founded in 1946 which changed its name into Zhengyang Business and Law School in 1949. The president and director of the college at that time was Ju Zheng, President of Judicial Yuan of the Republic government and deputy president was Xia qin, the then vice minister of the Judicial and Administrative Ministry. Xianghui College of Humanities and Law, another predecessor of Southwest University of Finance and Economics also had its own law department. In May 1987, Department of Law was established based on the Staff Group of Economic Law and Institute of Demographics and it had two principles—economic law and demographics. In 1992, a master degree of economic law was begun to be granted as a branch of corporate management major. In 1998, the major of economic law was adjusted into major of law. In October 2001, Law School was formally funded.

At present, LS has two doctor degree conferring disciplines: law (including demographics, civil and commercial law, economic law, and economic criminal law) and economics of law. It is the first level institution to grant master's degrees of law and is authorized to confer master degrees of law of various research directions. It is now has eight master degree conferring disciplines: civil and commercial law, economic law, criminal law, international law, Legal theory, legal proceeding law, jurist master (JM) and economics of law. It is among the premier law schools of universities and colleges of finance and economics. It is also a key talent training basis for fostering undergraduate law majors in Sichuan Province. Its courses of economic law, civil law, criminal law, commercial law and international law are among the best college courses of Sichuan Province. At present, it has an enrollment of more than 700 undergraduates,

300 more post-graduates and more than 30 studying for doctor degree.

LS always persist in the stratagem of bringing in talents from home and abroad. By June 2009, among the total 48 faculty members, 15 are professors and 18 associate professors, 14 doctor advisors. Over 90% faculty members are below 50 years age and about 80% of them have or are studying for doctor degrees. Several faculty members are advisors of ministries, commissioner of Guidance Commission on Legal Education of Law Schools under Ministry of Education of P. R. C, executive members of China Commercial Law Study Association, China Criminal Law Study Association, China Economic Law Society, China International Economic Law Study Association, and China Labor Law Study Association. In addition, Law School has invited about 20 famous experts of law from home and abroad and lawyers with high theoretical levels and plenty practical experiences as special hired professors or adjunct professors.

Law school has the Department of Jurisprudence, Institute of law of Economics, Institute of Economic Law, Institute of Civil and Commercial Law, Institute of Criminal Law, Institute of International Law, Institute of European Union Law. Through the cooperation with China Financial Research Center and College of Finance and Taxation, Law School established Institution of Financial Laws and China Research Center of Taxation Laws.

Law School has always adhered to the principle of “emphasizing research” and gives great effort to the development of selected outstanding projects. It has strengthened the incentive mechanism for research. As a result, the scientific research level and the quality of research result of Law School have been making steady progress. By August, 2009, over five hundred thesis have been published in such authoritative periodicals as *Social Science in China*, *CASS Journal of Law*, *China Legal Science*, *Economic Study* and over 70 books have been published by such well-known press as Law Press. Since 2000, faculty members of Law School have organized 80 research projects of national and provincial levels. They have won the Award of “Five Ones” Project, the Award of Outstanding Social and Scientific Research Result, Outstanding Philosophy and Social Science Research Result of the Ministry of Education and the Ministry of Justice, National Outstanding Social Scientific Research Award for Young Scholars and other 50 some provincial and ministerial level awards. The doctor thesis of LS teacher was the first doctor paper on economic law that was nominated as Selected National Doctor Thesis.

院长寄语

《光华法学》是由法学院老师和研究生共同编辑的出版物。在世界上,法科学生编辑高水平的学术出版物已不乏其例,饮誉全球并成为世界法学研究水平代表的《哈佛法律评论》就是其中的佼佼者。就这些出版物为法学研究所做的卓越贡献而言,他们至少是世界法律学说与法律制度发展历史的一个见证。在各种数据与现实面前,人们已经相信法科学生完全有能力办好一份学术出版物。西南财经大学法学院经过二十年的开拓与发展,或许也应该有一份法科学生自己编辑的刊物了。但是,由于众所周知的各种原因,创办《光华法学》这项工作,是难能可贵的。

在创刊卷的编辑过程中,主持编辑的老师和我谈及了他们办刊的思路、刊物承载的学术理想、具体的制度建设等方面的设想。令人欣慰的是,我在交谈中发现同学们以能成为一名“刊物”的编辑而自豪,并深深感受到了责任感。我既为他们这些初生牛犊所特有的创新精神与严谨的工作态度而高兴,也为他们高涨的学术热忱与踏实的工作作风而感动。我觉得他们对《光华法学》的出版已经做好了准备,并且非常重视《光华法学》的发展。我相信学子们的这种自豪与追求是发自内心的,也坚信他们能够以学术为乐趣,以“刊物”为寄托,珍惜自己的“羽毛”,呵护自己的刊物。创刊之后,在老师和学生编辑的辛苦努力下,《光华法学》已经顺利出版了6辑,取得了良好的社会评价。本辑也经过艰辛的组稿和编辑工作,即将在法律出版社出版,我希望本刊能越办越好!

西南财经大学法学院已成为首批国家卓越法律人才培养基地,我相信我们的学生编辑团队能发扬学院的学术和科研精神。学生编辑具有流动性,“刊物”可以经常获得新鲜的“血液”补充,而有利于保持学术与“世俗”之间的适当距离,从而有利于学术的净化与健康。与此同时,每届编辑部都有可能出于对学术的高尚情感而产生超越前辈的思想,从而为刊物的发展提供了源源不断的动力。如若达此境界,学子们便在编辑刊物的过程中实现了自我价值与社会价值的统一,这正是法学教育的基本诉求。因而,《光华法学》的问世对于提升西南财经大学法学院的研究水准和学术影响,对于进一步提高法学院的教育水平都具有

重要的意义。

《光华法学》的编辑一再要求我在创刊卷为他们写点东西,我却唯恐自己的语言给刊物造成某种选择的偏好,而一直有所踌躇。然而,内心的感动使我不能自己,很想借此对学子们创办《光华法学》的努力和精神表达鼓励与赞赏,于是应允下来。“千里之行,始于足下”,我希望《光华法学》在不断的学习与反思中创造奇迹,在不懈的努力中追求卓越,我更期待《光华法学》最终能够为中国的法治建设与社会进步做出应有的贡献。

高晋康

卷首语

自英伦以利器叩开中国大门以来,泱泱大国竟为列强争相鱼肉,令人黯然神伤。炎黄子孙为中华之崛起而上下求索,从救亡图存到求富求强,“革命”、“改革”与“社会转型”简约为中国近代的符号。民族革命的胜利开辟了华夏复兴的道路,制度变迁与社会转型迎来了中国空前的繁荣。尤其是随着市场经济理念与法治精神的传播,社会、政治与经济所取得的进步更是今非昔比,这为中国法学研究带来了前所未有的机遇,但挑战更甚。公平与效率、个人与社会、国家与市民、本土问题与国际化这些问题日益成为国人关注的焦点,亟须更多的志士努力以解决此中冲突、争端。

中国正重新赢得世界尊重,现代化、全球化与本土化的激荡编织成当下的语境,为学术研究提供了丰富的场域,也是我国学术繁荣的契机。因为社会转型和制度变迁为我们的研究提出了许多新的课题,为解决这些重大问题而进行的探究注定会为知识积累做出贡献,并由此推动法学理论的进步。

法学的语境依赖性决定了法学研究需要对社会现实更为密切的关注。作为法学灵魂的公平与正义,也只能在特定的语境中才获得实效。但是法学精神时刻以特有的保守消解着所在语境的不谐音符,并最终消融于该语境中。或许法学由此而有别于其他学科,我们大抵也由此找到了法学研究分为自然法学、纯粹法学与实证法学等诸多学术之根源。这或许还是法学富有吸引力而值得我们为之倾洒热血的重要缘由。

然而,由于众所周知的一些原因,中国法学在相当长时期内对社会现实的回应不够,法学的特性没有得到很好的彰显,甚至在一段时期仅为注脚。法学研究受到了或多或少的束缚,甚至法学本身的独立性都曾受到质疑。是故,致力于中国法学进步的学人理应承担更多的责任,在回应中国现实需求的基础上不断夯实法学之基础,张扬法学之特质,推动法学研究方法之创新。

《光华法学》以此为宗旨,“点滴之光、聚而为华”,以期在社会进步的大潮中略尽绵薄之力。我们感念于“图大学问、治万世平”,以积累知识、解读社会与关涉民生为办刊目标。为此,我们将格外关注现实与前沿的法理学理论,积极倡导多种学科的融合与方法的创新,力求为法学研究方法学术范式的转换和积淀提供一块兼容并蓄的“试验田”,并在同仁的宽容与支持中获得进步,共同为推进中国法学研究的鼎兴做出应有的贡献。

编者按

《光华法学》第七辑的组稿工作终于顺利完成,首先应感谢广大学术同仁和优秀学子积极供稿。编委会在大量投稿中,经过匿名评审最终决定刊登其中的8篇文章。《光华法学》从创刊之日起,坚持以学术质量为选择刊文的唯一标准。但是,我们非常遗憾,部分稿件在编辑部和匿名评审结果要求修稿后再投稿时,没有收到修改后的稿件。但我们宁愿相信,这些稿件还在修改过程中,对于具有高学术价值的稿件,《光华法学》随时欢迎广大学术同仁继续投稿。

本辑《光华法学》分为“法律社会学”、“法学制度和理论”和“比较法 & 法学译文”三个栏目。“法律社会学”栏目致力于研究社会变革过程中的法律及法律应用情况,以及社会对法律的反应,量化和定性研究是法律社会学的主要研究方法。“法学制度和理论”栏目致力于对规范法学和法律理论进行思辨分析,理解并阐述立法和司法制度设置的背景理论。“比较法 & 法学译文”栏目主要针对当前的立法和司法热点以及疑难问题,提供或翻译亟需的国外研究成果,为中国的司法改革提供必要的理论和决策参考依据。

本辑“法律社会学”栏目,我们选择陆红和马磊的合作文章《中国刑事案件中的认罪与裁决》,以及邓君韬等的文章《“邻避运动”视野下PX项目事件思考》。陆红的初步研究成果已于2003年在国际法律社会学界的顶级杂志——“Law & Society Review”上发表,本文是在原稿基础上进一步修改后完成的成果。他们通过对公开出版的案例及判决书进行数据统计和分析工作,这种定量和抽样调查方法以及严谨的学术态度,的确反映了法社会学研究的高水平。文章通过多元回归分析,指出中国的认罪率较高,并且认罪有利于减少刑期,这反映了自首和坦白的积极作用;文章也指出中国的认罪率呈下降趋势,并通过和日本的社群文化做比较,指出中国的受害人谅解对于刑罚减少所起的作用有限。当然,该文利用的数据发生在2003年以前,这是否能够解释中国最近几年来司法改革的作用,还有待于更进一步的学术检验。尽管定量研究方法还比较陌生,但是我们相信陆红、马磊的文章出版以后,能够对法学研究做不同的解释。邓君韬借助于“Not In My Backyard”术语的中文“邻避运动”,对中国民众与公共危害性工程项目的社会意义做出了分析,并为政府决策和立法提供了方向。该文在法学和

公共管理领域进行交叉学科研究,提出试行反向抬价拍卖、建立公众参与模式等解决方案,并从法律、政府职能、企业社会责任、环境技术等多个层面提出了对现行政策的反思点。总的来说,陆红、马磊和邓君韬等的文章具有极高的学术和社会应用价值。

本辑“法学制度和理论”栏目中,我们选择四篇文章。文海林的《法治体系论》对法学决定论做出了批判,并提出法治发展思路应重视法治的社会功能性、体系相对性、历史阶段性需经历人治,是法治的必然阶段,并且肯定了中国共产党的在司法改革过程中所发挥的领导作用。文海林对法学决定论的批判精神和法治的阶段论,为中国法治建设的渐进性提供了一整套深入的理论,具有较高的学术价值。康怀宇的《亲属免证权与亲属伪证罪——以刑事容隐法律体系为分析视角》一文,对亲属免证权在实体刑法和程序性刑事诉讼法上的立法做了中外对比,提倡建立以刑事容隐为基础的程序法上的亲属伪证减免制度。饶璟的文章《训育的展开——从〈规训与惩罚〉到消费主义》,从卢梭、马克思、贝卡里亚、哈贝马斯等对权力与惩罚的解释,将福柯的权利理论融入到消费社会后进一步揭示了“规训”的含义。荆平和陆佳的文章《对我国税收优先权理论与实践的反思》,主张取消《税收征收管理法》以及《企业破产法》等相关法律法规规定的税收优先权规定。并结合公众利益和债权人利益的保护,认为取消其规定,并不意味着否认税收优先权,并且取消税收优先权的规定对我国的税收利益损害较小,却保护了市场交易。

本辑“比较法 & 法学译文”栏目延续了往期的《法学译文》设置。刘秋岑、王冬梅的文章《俄罗斯法中的“主观法”与“客观法”概念解读》对客观法和主观法在俄罗斯的研究历史和现状进行了详细的梳理,作者提出主观法应和客观法辩证结合,反映了本文作者的俄语应用能力,以及文章深厚的理论应用价值。《回顾死刑错误执行的历史》文章,由美国伊利诺伊大学法学院院长 Bruce P. Smith (布鲁斯·P. 史密斯)撰写,文章由张悦同学翻译,然后我做了些审校工作,她流利的英语能力和研究能力有目共睹。文章通过对17世纪到2006年英美法系的多个死刑错罪案例的裁判,以及错罪死刑的执行进行了详细梳理,这为中国学者和立法者正确认识错罪及其在全球的控制状况具有极其重要的意义。

受限于编委会团队的能力,本辑《光华法学》的稿件质量还有一定的提高空间。如果读者能够理解《光华法学》在发展阶段所做出的努力,《光华法学》一定会逐渐得到学术同仁的首肯,并不断向《光华法学》投递大作。

《光华法学》执行主编 熊谋林
2013年9月30日成都温江

目 录

Contents

(第七辑)

法律社会学

- 3 中国刑事案件中的认罪与裁决 陆 红 马 磊
30 “邻避运动”视野下 PX 项目事件思考 邓君韬 王 娜 李 好

法学制度和理论

- 45 法治体系论 文海林
67 亲属免证权与亲属伪证罪
——以刑事容隐法律体系为分析视角 康怀宇
78 训育的展开
——从《规训与惩罚》到消费主义 饶 璟
91 对我国税收优先权理论与实践的反思 荆 平 陆 佳

比较法 & 法学译文专栏

- 107 俄罗斯法中的“主观法”与“客观法”概念解读 刘秋岑 王冬梅
120 回顾死刑错误执行的历史
布鲁斯 P. 史密斯 著 张 悦 译 熊谋林 审校
159 《光华法学》期刊管理办法
163 《光华法学》第八辑征稿启事
165 版权声明

法律社会学

