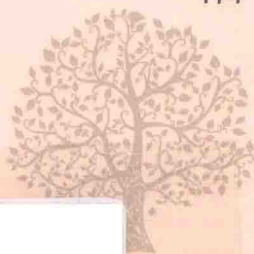


啄木法树

一名青年法律学人的
历练与体悟

刘加良 著



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

啄木法树

一名青年法律学人的
历练与体悟

刘加良 著



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位



图书在版编目 (CIP) 数据

啄木法树：一名青年法学人的历练与体悟/刘加良著. —北京：知识产权出版社，2015. 7

ISBN 978-7-5130-3586-6

I. ①啄… II. ①刘… III. ①法学教育—教学研究 IV. ①D90-42

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2015) 第 140746 号

责任编辑：李学军

责任出版：刘译文

封面设计：SUN 工作室

啄木法树：一名青年法学人的历练与体悟

刘加良 著

出版发行：知识产权出版社有限责任公司 网 址：<http://www.ipph.cn>

社 址：北京市海淀区马甸南村 1 号 邮 编：100088

责编电话：15611868862

责编邮箱：752606025@qq.com

发行电话：010-82000860 转 8101/8102

发行传真：010-82000893/82005070

印 刷：北京富生印刷厂印刷

经 销：网上书店、新华书店及专业书店

开 本：880mm × 1230mm 1/32

印 张：7

版 次：2015 年 7 月第 1 版

印 次：2015 年 7 月第 1 次印刷

字 数：160 千字

定 价：36.00 元

ISBN 978-7-5130-3586-6

出版版权专有 侵权必究

如有印装质量问题，本社负责调换。

序 言

法科学生惊人的在校规模和法律职业偏高的入门条件使得他们近十年来的就业率一直徘徊在极低的水平上。掌握知识、提高技能、形成观念是法科学生离开校园前必须要做好的重要事项。不然，将很难在竞争充分且激烈的社会中谋求并占据到生存发展的席位。法学教师是法科学生提高能力、塑造观念必需的外在帮手。在很大程度上，法学教师所发挥的扶助式、影响性作用可谓面面俱到、持久恒远。低得离谱的师生比必然衍生出大班讲授与填鸭式教学，而分散式、反复暗示型的生活经历分享与价值观共享根本无从谈起。临近结课或送别时的集中阐释与劝导由此成为无奈之选，“执教赠语”于是成为笔者任教至今的压台式安排，其为学生所热忱期待，也为笔者自己所强烈渴望。本书的上篇采倒叙的方式，予以由近及远的编排，意在反映一位青年法学教师对“少有教不会的学生，多有教不好的老师”之信念的默默坚守与无悔努力，也意在激励自我注意克服职业倦怠、再图恰当的突破与惊艳的超越，并真正不为“重科研，轻教学；重课时数量，轻传授质量”的现实困境所羁绊。

在华夏大地，建成法治国的梦想愈发可能。然而，建设法治整体上离不开对权力的严格规制、对权利的充分保障和对社会治理的高度重视。权力腐败与权力寻租已成国民之

恨，权力的乱作为（包括选择性执法）和不作为已成国家公害。对权利的蔑视时常遮蔽住对权利的尊重，对权利的不当剥夺时常优先于对权利的妥当保障。国家与社会的分工配合与因应性互动为善治的实现所渴求，社会治理被置至旁侧的时代不再复返。每日都在发生、鲜活生动的法治事例蕴藏着推动法治进程的巨大力量，观察与评析法治事例是对建成法治国有所贡献的实在行动，法律学人对此责无旁贷。本书的中篇即是笔者围绕权力规制的严格性、权利保障的充分性和社会治理的有效性而精心促成的尽责之举。需要特别指出的是，消极后果或多或少以及不良影响或大或小的问题丛生，会为改进性对策的提出与施行提供驱动力，不少缺乏耐心与理性的观察者就新事物易给予情绪化的否定，此举智慧欠缺、武断有余且对问题的迫切解决毫无益处。笔者主张，欲进行否定表态时，应匹配富有说服力的批判；欲进行肯定表态时，应匹配富有解释力的证成。

面对房价畸高、就业较难、节奏偏快的转型期情势，80后一族始业初期的各种压力重重，普遍期待尽快摆脱经济困扰，但期待中的效果却长期无法得以彰显。更多的人不情愿地选择了会让他们更为从容应对的“立业在先，成家在后”模式。笔者2006年有些不知天高地厚地主动选择了“成家在先，立业在后”模式，窘迫与困难也接踵而至，让人困扰不已。经由长达数年、略去休息日的合法劳动，笔者差强人意地实现脱贫，但依然为各种琐碎性事务所缠绕，轻松不得，经常在夜深人静时慨叹时光在不知不觉中飞速流逝与生活尊严获取的艰辛。这种慨叹不是无休止的抱怨与牢骚，也不是重复性的絮叨与悔恨，而是有持续性的总结以备日后寻查、有建设性的反思以备日后鉴戒，本书的下篇成为这些总

结与反思的载体，它们将周全细致地表征出笔者十年中的心路历程。生活总是让人改变很多，人们在生活面前应谦逊地行事处世。直面不可变动的客观外在，砥砺前行，并用文字适时全景式地记录生活点滴，正向能量与畅悦触动将继续同在。

以上为序。以追记我那已远去但不会在记忆长河中遗失的苦乐岁月。

目 录

上篇 执教赠语

尽早地筹划何以必要	3
值得铭记的不变与变	5
并非所有耕耘都有收获	7
唯有进取不可遗忘	9
有些迟到但未缺席的坦陈	11
有角色感地做好自己	13
于焦躁中求安定	15
尽力多做有深度的事	17
别错过润物无声的触动	20
奋力告别郁闷	23
优秀值得珍惜与增进	25
结课时的无“罪”辩解	28
有一种关联叫无法割断	31
情谊与挂念同在	33
心灵的救赎	36
鱼与水的情谊	38

今夜无醉	40
眼望女儿登上迎亲花轿	42
写给徘徊在就业与再次考研之间的法学学生	44
万难下的让步	46
守住良心	47

中篇 法苑随笔

关于法治的劝慰	51
让腐败犯罪者付出最大成本	53
在秩序面前的“普罗文扎诺现象”	55
民意汹涌背后的官德期待	57
幼儿园校车事故与国家责任	59
有所作为比“自责”更重要	62
荒唐取证凸显执法无能	64
锱利不可杀与重刑末路	66
远程提讯死刑被告人应当慎行	68
许霆案的程序瑕疵	71
民事诉讼中抗诉与再审检察建议的界分	74
追要地震捐赠款物检察机关应有所作为	77
法院不应拒绝审查认定村委会换届选举	
是否有效的“红头文件”	79
被告提出的管辖权异议成立时的理性应对	81
法官判后答疑制度难逃狗尾续貂之嫌	84
可以刑事手段解决执行难	86
法官绝对独立难求的又一例证	88
又见常识性错误	90

铁路旅客意外伤害强制保险:

一种根深蒂固的歧视	92
医院抛扔无主危重病人法理难容	94
潜规则正式化背后的角色迷失	97
当下为商应处理好的三种关系	99
有偿拼车:法无禁止即许可	102
附条件补回假币差额的尝试值得肯定	104
切莫急于否定“药事服务费”	106
征收古城维护费有三大好处	108
放宽认定条件更能保护文物	110
让下一个郑民生不再出现	111
41 名小学教师闪电式离婚与道德无关	113
格式化的祝福和祝福的格式化	115
法治的天敌	117
民工律师骂民工之思	119
比赛因规则不被尊重而丑陋	121
国家队夺冠与俱乐部降级:功过不能折抵	122
后世博时代浦东须治愈政策依赖症	124
认真对待“人治论”	126
铊中毒案和大学部分功能的前移	128
博士生何以跳楼换毕业	130
我国法律诊所教育路在何方	132
以公民的身份走近最高检	137
暑期诸暨调研散记	140
遇到远离学术圈的李心鉴	144
清明节祭康有为	147

下篇 生活札记

孩子的成长与父亲的改变	151
追记开学首日	153
特定日子的记忆	156
傻愣地又摔一次	158
致不会轻易忘却的癸巳蛇年	160
从起点再次出发	162
生活的舒逸止于奔波	164
忙着做事不会老	166
无处安放的不愿错过	168
过年二三事	170
课、年会与冬歇期	172
雨季前搬家	174
尽心做事自有天见	176
高压线拆除前后的淡定	178
好事两桩与又见沙尘	180
有恒产者有恒心	182
怡然品味生活	184
忙忙碌碌又一年	186
让座	188
在老家抗旱	190
辛卯四月出外散记	192
香山游记	194
累并快乐着：北九水游记	196
命运自己把握	199

好好活着	202
为何啄木法树	203
师兄的故事	204
内心何以规控	206
他的毅然退出	208
刀疤时段的终结	210

目

录



上篇

执教赠语

尽早地筹划何以必要^{*}

马年之尾，数九时节，老舍笔下的济南尚未迎来首场冬雪，但反复出现的透骨寒意让人难以有效防范。

国际的大国缠斗使原油价格应声猛跌，“制造中国”无意间拥有了难得的调整期间；国内的反腐肃贪使权力威信触底反弹，“法治中国”有意间拥有了久违的推进契机。有些吊诡的是，对法科生而言，宏观层面的利好并未因应性地减少就业层面的悲观。招聘单位的有减无增、对口岗位的寥寥无几和年前签约者的凤毛麟角，都在表明法科生的就业极难期仍未解冻。

随着执政党对吏治的整顿和对体制的变革，公职岗位背后的灰色收入与隐性利益已不可持续，追责的日益系统化与追诉的日益有力化同时使工作压力、岗位风险陡然激增，公职者须将职业荣誉感放置于物质性收益之前的时代已经开启，法科生首选经由考试加入公职者序列的过往狂热已迅速开始消退。

在被迫将希望与注意力从考取公职岗位上移开后，法科生整体上不那么乐意地去追逐实务岗位，去企业做法务和去律所做助理成为他们的优先选择。但是，这些发展前景良好

^{*} 写给山东大学法学院 2012 级普法班、日法班、法英班学生

的岗位竞争十分激烈，特别注重专业技能，对试错的容许度很低，非经较长时间的针对性训练，法科生在入职之初都会呈现出明显的不适应，一段时间过后的不胜任则会使其重回待业状态。

从社会期待看，作为国内排名前十高校的就读生，你们毕业时能顺利就业不应引以为荣，无法顺利就业则应引以为耻。师者深知并时刻铭记自己肩负促成你们顺利就业的义务，于是为数不少的师者想方设法地重塑教学能力、殚精竭虑地改进教学方法、千方百计地提升教学效果、力所能及地供给锻炼机会，尽管当下“重研轻教，研而不教”之风气盛行。然而，面对惨烈的客观情势，你们不应刻意回避自己的主体责任。于是，尽早地理性筹划并严格地付诸实践尤为必要。

时间流逝，方知宝贵。漫无目的的刷屏、毫无节制的网购、精神恍惚的赖床和得过且过的虚度，皆令旁观者深感悲哀，是对美好人生的糟蹋与蹂躏，是一种无法救赎的恶。人生苦短，你们何不趁早把自己的人生转换进入一种向善的路径。

风雨过后，方见彩虹。你们应具备“敢于吃苦，勇于吃苦，乐于吃苦”的基本素质。当畏难情绪崭露头角时，多想想炎炎烈日下仍辛苦劳作的高龄农民，多想想寒冷冬日中仍不懈浇筑的建筑工人，多想想疯玩平安夜里仍坚持实验的理科女生，多想想悠闲寒暑假内仍构思研讨的高知群体。

今日努力一些，明日轻松才会多点。今日辛苦一些，明日安逸才会多点。今日付出一些，明日收获才会多点。

青春不长，奋斗为上！

(2015年1月)

值得铭记的不变与变^{*}

2014年4月至6月中旬的这段时间里，原本此一学期不承担教学任务的我第四次在山大法学院的讲台上给法律硕士（非法学）讲授民法课程。铁打的营盘，流水的兵。不变的是我的留守与等待，变的是成批学生的次第出场。

九周的集中授课因为参加会议、节假日调休等客观原因而变得支离破碎、断断续续，不得不未经你们一致的明示同意而占用夜晚或周末的美好时光，它们通常是你们有意放松或刻意放纵的黄金时段。对于此种有些蛮横、正当性有待补强的“霸占”，必需的歉意除了当面的口头表达外，也时常在我的心间强烈泛起，以有助于今后的鉴改。

就拥有口碑已不错的法学院而言，他处少有的专用教室、略显奢侈的中央空调、更为丰富的馆藏资源、尽职尽责的任课教师和细致周到的服务管理一如既往地保持不变，你们应为也会为这种不变感到些许的庆幸。细心的观察者不难发现，“一切为了学生，为了学生一切”在这里不是空洞的口号或自我标榜，此种理念指引下的变无处不在、陆续出现以致无法细言。始自你们这级的必修课分班教学即是变之明例。以往的合班上课，150人上下，课上人满为患，课间人

* 写给山东大学法学院2013级法律硕士（非法学）班学生

声鼎沸，几无教学互动；一旦碰上扩音设备怠工，则会致使言者痛苦而吃力、听者烦躁而无助。也许变的广度、深度与速度并不能让你们完全如愿，但请明白任何主体都无法一直无视、容忍或接受应变而不变，尽管从动议、调研、决策到施行往往需要不短的时间、多因素的考量与各方面的协调。

就拥有教龄已不短的我而言，实务指向的自编讲义、容量偏大的快速讲解、出其不意的检查提问、貌似毫无章法的课后作业和绝无放水可能的期末考试一以贯之地保持不变，“好效果只能出自高质量的严要求”的清晰认知是支撑这种不变的坚实基点，你们对此的抱怨、牢骚、反感也许迄今犹在，但不久的将来受益后的感叹与错失后的悔恨会让你们真正理解与认可我这份不只是出于职责感的固守。读写层面一心一意的督促、就业建议层面接二连三的提醒、能力塑造层面三番五次的经验分享是我在经意与不经意之间的变，这种变因为当前世人皆知的法科学子立足之难、始业之艰，以及我身在爬坡阶段的夹心层身份与心在责任氛围的父亲角色而共同有效地促成。

养育小朋友的极为不易，我身临其境、切身感受、收获颇多。从你们父母而非仅从兄长的角度反思、检讨自己的教学由此开始，并迅即付诸行动。不论间接经验多么量质齐佳，也不论人类触类旁通的能力多么无与伦比，生活中的直接经验都不可或缺，总有一些经历与体悟无可替代或置换。面对生活，保持有价值的不变，应势适时作出必要的变，方能多发现其多彩、有趣的一面。临近结课，谨以请假静心后方写就的此文与你们共勉。

(2014年6月)