

2015年卷·总第二卷

China School of Rule of Law Practice

CHINA

中国法治实践学派

钱弘道 主编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

2015年卷·总第二卷

China School of Rule of Law Practice

CHINA

中国法治实践学派

钱弘道 主编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中国法治实践学派. 2015 年卷: 总第 2 卷 / 钱弘道
主编. —北京: 法律出版社, 2015. 6
ISBN 978 - 7 - 5118 - 8057 - 4

I. ①中… II. ①钱… III. ①法制—中国—文集
IV. ①D920.0 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 130360 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/陈 慧

装帧设计/凌点工作室

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
印刷/北京京华虎彩印刷有限公司

编辑统筹/法律教育出版分社
经销/新华书店
责任印制/沙 磊

开本/787 毫米×960 毫米 1/16
版本/2015 年 8 月第 1 版

印张/24.5 字数/380 千
印次/2015 年 8 月第 1 次印刷

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

销售热线/010 - 63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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 西安分公司/029 - 85388843 重庆公司/023 - 65382816/2908
上海公司/021 - 62071010/1636 北京分公司/010 - 62534456 深圳公司/0755 - 83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 8057 - 4

定价: 48.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

本书系

国家 2011 计划·司法文明协同创新中心

教育部重大攻关项目“中国法治政府建设指标体系研究”

国家社科基金重点项目“司法透明指数研究”

系列成果

《中国法治实践学派》编委会

主 编 钱弘道

副 主 编 武树臣 邱 本 Susan Tiefenbrun[美]

编 辑 李 嘉 陈 豪 刘大伟 杨得兵

钱无忧 刘奕岑 王 储 谢天予

Claire Wright[美]

主 办 中国法治研究院

(China Rule of Law Research Institute)

《中国法治实践学派》

顾问和学术委员会

顾 问 成思危 罗豪才

学术委员会 (按姓氏笔画为序)

马怀德	王公义	王利明	王振民
王晨光	公丕祥	付子堂	朱新力
刘作翔	江 平	孙笑侠	李步云
李 林	邱 本	张文显	张守文
张志铭	张宝生	陈兴良	武树臣
林来梵	罗卫东	罗厚如	季卫东
郑永流	郑成良	赵秉志	胡虎林
胡建森	姜建初	姚建宗	夏立安
钱弘道	郭道晖	黄 进	梁治平
葛洪义	韩大元	Susan Tiefenbrun	

卷首语

中国法治实践学派的重大任务

钱弘道

从世界范围看,中国的法治道路与其他任何国家的法治道路是不一样的,也不可能一样。

从世界范围看,基于中国法治实践产生的理论必然区别于其他国家的一切法治理论。

从世界范围看,针对中国法治实践问题,中国学者一定会创造出一个区别于世界上一切流派的法学流派。

这个学派正在形成。

这个学派,我们把它称为“中国法治实践学派”,或者“法治实践的中国学派”。

中国法治实践学派,顾名思义,它是一个问题性学派,研究的问题是“中国法治实践”;它也是一个地域性学派,这个地域是中国。

中共中央《关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》(以下简称《决定》)清楚地诠释了中国法治实践学派的基本特征和当前任务。《决定》指出:“坚持从中国实际出发。中国特色社会主义道路、理论体系、制度是全面推进依法治国的根本遵循。必须从我国基本国情出发,同改革开放不断深化相适应,总结和运用党领导人民实行法治的成功经验,围绕社会主义法治建设重大理论和实践问题,推进法治理论创新,发展符合中国实际、具有中国特色、体现社会发展规律的社会主义法治理论,为依法治国提供理论指导和学理支撑。汲取中华法律文化精华,借鉴国外法治有益经验,但绝不照搬外国法治理念和模式。”这一内容与中国法治实践学派的宗旨完全一致。

中国法治实践学派的目标是“推进法治理论创新,发展符合中国实

际、具有中国特色、体现社会发展规律的社会主义法治理论”。中国法治实践学派要科学阐述全面推进依法治国的若干原则,要为完备的法律规范体系、高效的法治实施体系、严密的法治监督体系、有力的法治保障体系、完善的党内法规体系提供科学的论证,要为依法治国、依法执政、依法行政的共同推进和法治国家、法治政府、法治社会的一体建设提供坚实的理论支撑,要实现科学立法、严格执法、公正司法、全民守法,促进国家治理体系和治理能力现代化竭尽全力。

中国法治实践学派强调“现实”。中国法治实践学派的一切理论都从一个基本原则出发,即“坚持中国实际”。它要求在实施不同的法治方法时,时刻考虑中国的实际情况。

中国法治实践学派强调“实践”。中国法治实践学派的一切任务都“紧紧围绕社会主义法治建设的重大理论问题和实践问题”,坚持以马克思主义实践观为基本方法论。

中国法治实践学派强调“实效”。中国法治实践学派追求的实效就是要“为依法治国提供理论指导和学理支撑”。它既重视顶层设计,又强调切实管用;既讲近功,又求长效。

中国法治实践学派积极弘扬社会主义法治精神,致力于法治启蒙的实际行动。《决定》指出:“全面推进依法治国是一个系统工程,是国家治理领域一场广泛而深刻的革命,需要付出长期艰苦努力。”这场革命既是制度的,也是观念的。观念的革命需要启蒙。没有法治启蒙运动,中国法治精神就难以得到真正培育。

中国法治实践学派的竞争对手在国外。它绝不是在中国占领一个学术山头。它是跨学科的、跨地域的,甚至是跨国界的。它要努力在国际法治舞台上展开博弈,它要努力为中国赢得法治话语权,它要努力为世界法治文明提供中国元素。

围绕《决定》而展开的中国特色社会主义法治理论研究正在为中国法治实践学派的发展创造重大契机和广阔舞台。一大批具有现实主义精神、实践主义精神、实证主义精神、实验主义精神的法学家正在为法治中国理论建设和中国法治实践学派的发展贡献自己的智慧和力量。

意大利著名财经专家洛丽塔·纳波利奥尼(Loretta Napoleoni)在《中国道路》一书中说:“从捍卫人权到发展可再生能源,从世界贸易组织相关

规则的遵守到大力发展参与民主,中国似乎正在致力于塑造一个全新的社会模式。”当全面推进依法治国这场治理领域的深刻革命取得重大成就的时候,中国特色社会主义法治理论将趋于成熟,中国法治实践学派也将改变世界法学流派格局。

谁也无法拒绝中国道路,谁也无法拒绝中国理论,谁也无法拒绝中国学派,因为很多已经是事实,一切正在变成事实,一切都会变成事实。

2015年6月15日

于弘道书院

Preface

Major Tasks of China School of Rule of Law Practice

Qian Hongdao

From a global perspective, the path of the rule of law in China is different from those in any other country and it would be impossible to be completely the same.

From a global perspective, the theory generated by the practice of the rule of law in China is different from the theory of the rule of law in any other country.

From a global perspective, as to the practice of rule of law in China, Chinese scholars are creating a new school of legal thought which is different from other schools of legal thought all over the world.

Now, this school is well on the way.

It has been named the “China School of Rule of Law Practice” (the CSRLP) or the “China Practical School of Rule of Law”.

The CSRLP, just as the name implies, is a school on practical issues, and the issues are on the practice of the rule of law in China. The CSRLP is a regional school, and the region is China.

The Resolution of the CPC Central Committee on Certain Major Issues Concerning Comprehensively Advancing the Law – Based Governance of China explicitly explains the basic characteristics and current tasks of the CSRLP. The Resolution points out that, “We must base all we do on the actual situation in China. It is required to proceed from the fundamental national conditions of China, and get accustomed to the increasingly deepening of reform and opening up; it is required to conclude and implement

the successful experience of rule of law implemented by the Party and people; it is required to focus on important theoretic and practical issues of socialist rule of law construction, and promote theoretical innovation regarding the rule of law; it is required to develop a theory of socialist rule of law, which conforms to the actual situation in China, has Chinese characteristics and manifests social development rules; it is required to provide theoretical guidance and scientific, principled support for the law – based governance of China. In addition, it is required to derive the essence from Chinese law culture, draw on the beneficial experiences of rule of law in abroad but never indiscriminately imitate foreign concepts and patterns.” These goals are completely consistent with the tenets of the CSRLP.

The task of the CSRLP is to “promote theoretical innovation regarding the rule of law and develop a theory of socialist rule of law, which conforms to the actual situation in China, has Chinese characteristics and manifests social development rules.” The CSRLP shall scientifically expound the principles of comprehensively advancing the law – based governance of China. The CSRLP shall provide scientific support for forming a complete systems of laws and regulations, a highly effective system to ensure the rule of law is put into effect, a stringent system to oversee the implementation of the rule of law, a robust system to guarantee the rule of law, and a well – defined system of Party rules and regulations. The CSRLP shall provide solid theoretical support for making coordinated efforts to promote law – based government, law – based exercise of state power, and law – based administration of government, as well as adopting a holistic approach to the development of rule of law country, government, and society. The CSRLP shall do its best to ensure that a scientific approach is taken to legislation, that law is enforced strictly, that justice is administered impartially, and that the law is observed by everyone. The CSRLP shall do its best to modernize our country’s governance system and capacity for governance.

The CSRLP stresses “reality”. That is, all the theories of the CSRLP are based on the actual situation in China. It requires the implementation and

testing of different rule of law approaches, always taking into account the actual situation in China.

The CSRLP stresses “practice”. All the tasks of the CSRLP closely “focus on important theoretic and practical issues of socialist rule of law construction”, and adhere to Marxist viewpoints of practice as the basic methodology.

The CSRLP stresses “effectiveness”. Specifically, the CSRLP strives to “provide theoretical guidance and scientific, principled support for the law – based governance of China.” It not only attaches importance to the top – level design, but also emphasizes practical utility, and it pursues achievement of both current goals and long – term benefits.

The CSRLP actively promotes the socialist rule of law spirit and it is dedicated to practical action of the rule of law enlightenment. The Resolution points out that “comprehensively advancing the law – based governance of China is a systematic project and a widespread and profound revolution in national governance field, which requires long – term strenuous efforts.” It is not only an institutional but an ideological revolution. The ideological revolution requires enlightenment, as it is difficult to cultivate a Chinese rule of law spirit without a rule of law enlightenment.

The rivals of the CSRLP are in foreign countries. It is anything but taking one academic highland in China. It is interdisciplinary, geographically dispersed and even cross – border. It is trying hard to attend the competition on the global stage of rule of law. It is trying hard to win the discourse right of rule of law for China. It is trying hard to provide Chinese factors for the culture of rule of law in the world.

Studies regarding the theory of socialist rule of law with Chinese characteristics, which are consistent with the Resolution, have provided major opportunities and a vast stage for the development of the CSRLP. A large group of jurists with a spirit of realism, activism, positivism, and experimentalism are contributing their wisdom and strength to the theory of the rule of law in China and the development of the CSRLP.

In *Maonomics: Why Chinese Communists Make Better Capitalists Than We Do*, Loretta Napoleoni, a famous Italian finance expert, states that “from the defense of human rights to the development of renewable energy, going so far as to include respect for the rules of the World Trade Organization (WTO) and aspirations to participatory democracy, this nation seems fully committed to producing a new model of society.” When the profound revolution of comprehensively advancing the law – based governance of China is achieved, the theory of socialist rule of law with Chinese characteristics will mature and the CSRLP will change the structure of schools of legal thought around the world.

No one could refuse Chinese path; no one could refuse Chinese theories; no one could refuse Chinese schools. It is because many of them have already been the facts. Everything is becoming the fact, and everything will turn into facts finally.

On June 15, 2015

At Hongdao Academy

目录

Contents

卷首语

中国法治实践学派的重大任务

钱弘道 / 1

随笔短论

基层治理与软法之治

罗豪才 / 3

社会主义法治体系下的法治评估

张文显 / 7

——“法治评估：普遍性与特殊性”研讨会上的发言

咬文嚼字：漫议“中国法治实践学派”

郭道晖 / 11

中国法治实践学派的界定

钱弘道 / 16

中国法治实践学派的基本精神

钱弘道 / 25

再评中国法治实践学派

邱 本 / 31

关注实践：中国法理学研究观念与研究方法的转型

刘作翔 / 35

——在 2011 年中国法理学年会（重庆）闭幕式大会

上的发言

在实践中如何贯彻落实四中全会精神

吴春莲 / 37

裁判文书不公开情况的原因探讨

池海江 王晓怡 / 42

学术论文

- 全面推进依法治国的伟大纲领 张文显 / 51
 ——对十八届四中全会精神的认知与解读
- 法治社会建设论纲 江必新 王红霞 / 74
- 中国法学实证研究客观性难题求解 钱弘道 崔 鹤 / 95
 ——韦伯社会科学方法论的启示
- 中国语境中的法律实践概念 姚建宗 / 116
- 地方法治建设及其评估机制探析 付子堂 张善根 / 142
- 从实践理性到理性实践:比较、比较法与法治实践 许传玺 / 169
- 重识法学:学科矩阵的建构 郑永流 / 180
- 论中国法理学的实践转向 石 伟 / 210
 ——三十余年法理学学术史考察

学术讨论

教育部重大攻关项目“中国法治政府建设指标体系研究”

2014 年开题研讨会观点

- “中国法治政府建设指标体系研究”项目简介 / 237
- 中国法治政府建设指标体系研究的背景与主要内容 钱弘道 / 238
- 为建立健全法治政府建设指标体系而努力 邱 本 / 242
- 法治政府研究要注重实证调查 王公义 / 245
- 法治政府指标体系设计应遵循的原则 吕庆喆 / 248
- 法治政府指标设计的几个难点 陈信勇 / 251
- 法治政府指标体系研究的独特贡献 于世忠 / 254
- 建构法治政府评价的民众感受指标体系 范忠信 / 256
 ——关于法治政府建设指标体系设计的逆向思维

十八届三中全会起点下的法治政府建设 杨海坤 /261

国家社科基金重点课题、浙江省高级人民法院重点课题

“司法透明指数研究”2012 年中国法治论坛观点

“司法透明指数研究”项目简介 /267

司法透明指数产生的背景 钱弘道 /269

“阳光司法”非常重要 李步云 /273

——信息公开与透明的重大意义

司法透明指数的偶然与必然 武树臣 /276

司法透明与司法公开的界定 刘作翔 /279

司法透明指数应包含的内容 胡虎林 /283

司法透明指数的意义及其建构 马怀德 /285

司法透明指数指标设计的多维审视 王公义 /288

司法透明指数的统计学要求 吕庆喆 /290

司法透明指数的功能与理性 张雪樵 /292

司法透明指数对司法公开具有重要引领作用 孟祥锋 /295

平衡全面与重点:司法透明指数测度的关键 江 平 /297

司法透明指数的意义及其局限性启示 林来梵 /299

司法透明指数的背景与建构 莫于川 /301

如何看待司法透明指数 孙笑侠 /305

关于法治评估体系的几点思考 邱 本 /308

司法透明的文化定位 牛太升 /311

程序公开的广度和深度应符合最佳性原则 胡 铭 /313

2012 年司法透明指数论证会观点

司法透明指数的背景与基本内容 钱弘道 /317

司法透明指数的三维视角 武树臣 /319

司法透明指数的理论及实践意义 张志铭 /321

司法透明指数应注意细节的思考与完善 高 航 /323

统计学的新领域	钱雪亚 /325
——司法透明指数的统计机制	
司法透明指数的内涵及意义	许学锋 /327
关于完善司法透明指数的几点建议	胡云腾 /329

媒体访谈

浙江高级法院齐奇、中国社科院田禾谈浙江阳光 司法指数与司法公开的推进	人民网 /337
---------------------------------------	----------

实验报告

用看得见的方式实现公正 ——浙江吴兴法院司法透明指数的实验	周文霞 /355
----------------------------------	----------

调研日记

司法透明指数民调日记	应乐盈 /365
------------	----------

后记

不遗余力地推进中国法治实践学派的发展	钱弘道 /368
--------------------	----------