

环境、伦理与诉讼

——从技术到制度的环境司法学

HUANJING、LUNLI YU SUSONG
—— CONG JISHU DAO ZHIDU DE HUANJING SIFAXUE

杨继文 著



中国政法大学出版社

环境、伦理与诉讼

——从技术到制度的环境司法学

HUANJING、LUNLI YU SUSONG
—— CONG JISHU DAO ZHIDU DE HUANJING SIFAXUE

杨继文 著



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

环境、伦理与诉讼——从技术到制度的环境司法学/杨继文著. —北京：中国政法大学出版社，2015. 3

ISBN 978-7-5620-5956-1

I. ①环… II. ①杨… III. ①环境保护法—研究—中国 IV. ①D922. 684

中国版本图书馆CIP数据核字(2015)第057883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	010-58908285(总编室) 58908334(邮购部)
承 印	北京华正印刷有限公司
开 本	880mm × 1230mm 1/32
印 张	9. 625
字 数	230 千字
版 次	2015 年 3 月第 1 版
印 次	2015 年 3 月第 1 次印刷
定 价	35. 00 元

献给我的家人

序

《环境、伦理与诉讼——从技术到制度的环境司法学》一书，是杨继文博士在其主持的省级课题《藏族地区环境公害纠纷之法律处理机制研究》的基础上修改完成的，是作者近几年来持续思考同一主题的总结性成果。

环境问题在我国已然不是一个新问题。随着经济与社会的发展，环境问题产生的危害有逐渐扩大的趋势，如何应对环境问题及其产生的危害，学者们基于不同视角进行研究并提出了不同的理论观点与解决路径。但这些研究多从行政处理和民事救济的角度进行探讨，鲜有从环境伦理与刑事诉讼的视角进行分析者。继文博士为此做了较大尝试和努力，本书以环境伦理与刑事诉讼为视角展开，取得了以下几个方面的创新。

首先，研究方法的创新。作者借鉴了一些其他学科的研究方法，如实证研究方法，尤其是对于藏区环境问题的田野调查研究，使得本书的内容更加立体、翔实和生动。正如著名学者费孝通在《乡土中国》中所言，乡土社会秩序的维持，有很多方面和现代社会秩序的维持是不同的。可是所不同的并不是说乡土社会是无法无天，或者说是无须规律。在社会、政治、经济各领域，都有人认为“无政府”是最理想的状态，当然所谓“无政府”绝不是等于“混乱”，而是一种“秩序”，一种不

需规律的秩序，一种自动的秩序，是“无治而治”的社会，而这种秩序的发现、总结与提炼，需要研究者的勤奋与勤劳。作为一位年轻的研究学者，本书的作者从问题、田野出发，其“扎根中国本土、发现中国问题”的精神难能可贵。书中诸多第一手资料的收集、整理与使用，也使得本书的研究方法明显区别于传统环境法学、诉讼法学的研究著作。

其次，研究进路的创新。作者对环境问题的分析与司法规制的研究，并不局限于传统的法学研究范式与研究视角，而是采用了一种从技术到制度的研究进路。正如本书作者所言，这种从技术到制度的路径，不仅关注现实社会中的环境问题，而且从环境问题引发环境伦理、司法伦理的思考；不仅从环境伦理、司法伦理的角度来分析和处理环境问题，而且涉及具体诉讼制度的构建与完善；不仅从环境纠纷解决的民事诉讼视角进行救济，而且从环境犯罪规制视角对刑事诉讼模式与价值进行了一定的创新性研究。

再次，研究内容与理论主张的创新。作者从环境伦理与司法伦理的角度，对国内外相关主题进行了分析与梳理，并基于中国实践提出了自己的观点——生存性智慧，有一定的创新意义。从刑事诉讼的角度去分析环境公害的应对，从选题角度来看比较新颖，为分析环境整治问题提供了新的思路，具有较大的实用价值和理论意义。为了论证现代型刑事诉讼模式，作者在理论上超越法学的层面，从公共哲学和公共政策等领域进行分析，加深了整部论著的理论深度。同时，为了说明环境公害中刑事诉讼模式的改革构想，以贵州省清镇市人民法院环保法庭的模式为例，进行实证分析，使本书在内容上更加丰富与饱满。

最后，本书的写作还反映出作者较坚实的理论基础和较广

博的专业知识。作者在写作中阅读了大量的文献资料，对国内外研究动态有相当地了解。作者在写作中采用了文字和图表相结合的方式，论证条理清晰、层次分明，行文逻辑性强、文笔流畅，反映出作者认真的写作态度和严谨的文风。

当然，本书中的观点也存在一些不尽成熟之处，有待商榷和进一步论证。例如，对于环境伦理观念怎样指导环境司法实践语意不详，对于环境司法学中的刑事诉讼模式完善与建构有待进一步深入研究。

继文博士选择环境司法这一论题，进行了较为创新的研究并取得了较好的研究成果，本人作为一位环境法学者由衷地为他感到高兴，也希望他今后更加努力，弥补不足，创造出更多有新意有价值的成果。

是为序。

秦 鹏

教授、博士生导师

重庆大学法学院副院长

前言

在现代社会转型与发展过程中，环境、人类与法律之间的关系问题错综复杂、扑朔迷离。自古以来，大自然在人们心目中充满了神秘气息。她为人类的生存和发展提供了源源不断的资源和能量。人类在创造了无数文明的同时，也对自然环境和生态秩序产生了严重的损害与破坏。滥伐森林、破坏植被、土地沙漠化、工业污染、雾霾杀手，等等，一步步酿成了人类自我的生存危机。而在全球环境问题日益严重的今天，人们迫切需要新的环境观、伦理观和司法观来指导环境主体行为与环境司法实践。在日新月异的中国，环境问题逐渐成为继续发展的“瓶颈”之一。从1979年开始，直到最近十年，中国环保法律“突飞猛进”，先后制定、修改和完善了有关环保的法律法规。但是，在现实生活中，公众参与环境诉讼仍然十分有限，环境纠纷的彻底解决与环保法律的严格适用仍然难以实现与达成。对于环境犯罪行为，环境刑事惩罚机制的价值与功用被认为是除了环境伦理以外的重要的正当性保证。在环境刑事诉讼过程中，有必要更新司法理念与诉讼价值，形成并发展本土特色的现代型刑事诉讼模式。最终，环境问题的伦理分析、环境纠纷的妥善解决以及环境犯罪的程序规制，构成了一种基于环境问题的环境司法学。

这种从技术到制度的路径，不仅关注现实社会中的环境问题，而且从环境问题引发环境伦理、司法伦理的思考；不仅从环境伦理、司法伦理的角度来分析和处理环境问题，而且涉及具体诉讼制度的构建与完善；不仅从环境纠纷解决的民事诉讼视角进行救济，而且从环境犯罪规制视角对刑事诉讼模式与价值进行了一定的创新性研究。这种研究路径的尝试，也许仅仅是研究者的一厢情愿，是一种思维主导的理想法治图景的暂时展现而已。

本书研究的主要内容与基本问题为：

第一章，环境司法学导论。其内容主要涉及环境司法学基本问题的提出与研究意义的揭示；方法、框架以及路径的介绍；研究样本的选取和对现有国内外文献的梳理与提炼。具体来说，在本章第一节，主要揭示了为什么以环境为本书研究的对象和客体，从环境、人以及诉讼制度完善三个角度论述了研究的意义。在本章第二节，从上述三个方面来阐述了本书的研究方法与研究路径，具体为：对环境问题的研究，采用实证研究的方法；对伦理的研究，主要采用的是一种技术性路径，即从环境伦理，到生存性智慧，再到司法伦理；对环境诉讼的研究，采用的是从技术、现象到制度完善的研究思路。在本章第三节，从现有相关文献与资料出发，提出了环境问题中的理性人理论及其表现，环境问题的社会化趋向以及理性人应对环境问题的出路——迈入诉讼之门。

第二章，环境与环境公害。其内容主要是对环境问题与环境公害进行描述与分析，采用的技术手段与方法主要是实证研究方法。在本章第一节，对环境问题以及环境公害的内涵、特点、类型和成因等进行了一定程度的分析、阐释与总结。在本章第二节和第三节，主要是对我国环境问题进行实证研究与田

野考察,揭示这些地方环境问题与公害的主要方面、原因及初步应对策略等。在本章第四节,主要是笔者及其团队在藏区关于环境问题的调查记事,内容涉及调查背景、调查对象、调查内容及观点和调查问卷设计等。

第三章,环境伦理与生存性智慧。其内容主要探讨了环境伦理的一些基本问题。在本章第一节,论述了环境伦理的主题内容和国外对环境伦理的认识分析等。在本章第二节,从一个典型的文本出发,具体论述生态整体主义的构成、体现与适用等问题。在本章第三节,基于对于前述环境问题的考量与环境伦理的思考,提出了中国环境伦理的命题,即所谓的生存性智慧,内容涉及生存性智慧的哲学基础、宗教学基础以及法学基础等。

第四章,环境救济与环境司法。其内容主要探讨了环境救济问题与司法制度适用问题。在本章第一节,论述了司法救济的基本理论问题,内容涉及司法改革、保护与救济的关系以及救济的可司法性等问题。在本章第二节,从藏区农村环境公害问题出发,引出环境救济法的命题,主要涉及民事救济与刑事规制等。在本章第三节,基于藏区宗教影响的普遍性特征,提出生态宗教习俗与环境司法的内在关系问题,具体涉及生态宗教习俗的内涵阐释和具体体现,藏区环境司法的困境以及制度出路等。

第五章,环境与民事诉讼。其内容主要研究了环境问题的解决与民事诉讼的关系问题。在本章第一节,重点论述了环境诉讼的权利基础,提出了宪法以及行政法意义上的环境保全权制度;分析了我国法律制度中规定的环境权与环境生存权的冲突问题;同时,对于环境诉权基本问题进行了初步探究。在本章第二节,主要从民事诉讼制度完善的视角,分析了环境公害

民事救济现状，阐述了环境公害民事救济的内涵，对环境民事诉讼进行了制度分析并提出环境公害民事诉讼完善进路。在本章第三节，从环境调解权的视角，阐述了环境纠纷的解决与调解制度的关系问题，分析了环境调解权的构成要件、性质和实现问题。

第六章，环境犯罪与刑事诉讼模式。其内容主要是从刑事一体化视角探讨和研究环境犯罪问题及其刑事诉讼程序规制问题。在本章第一节，从犯罪学角度初步研究环境犯罪一般问题，如概念界定、具体类型、性质与特点等。在本章第二节，从刑事诉讼价值论角度，探讨环境刑事诉讼的目的、功能和价值等问题。在本章第三节，对我国刑事诉讼模式理论进行了初步梳理与总结，指出刑事诉讼模式改革的必要性问题，提出环境刑事诉讼模式的独特理论基础与实践操作问题，形成所谓的“现代型刑事诉讼模式”。在本章第四节，从变革与发展视角，提出现代型刑事诉讼模式的目的论、价值论与发展论等问题。

最后，基于环境问题的诉讼现实，以及环境民事诉讼、环境刑事诉讼的进程考量，认为必须对环境诉讼进行超越与提升，最终提出强调司法动力和环境伦理的环境司法学，用以解决环境问题和保护人民环境权利。

目 录

序 / I

前 言 / I

上篇 技术论

第一章 环境司法学导论

第一节 研究缘由和意义 / 4

第二节 方法、框架和路径 / 7

一、关于环境问题——实证方法与史学方法 / 8

二、关于伦理——从环境伦理，到生存性智慧，再到司法伦理 / 9

三、关于环境诉讼——从技术到达制度 / 11

第三节 研究样本和文献综述 / 12

一、环境保护中的理性人 / 12

二、环境理性人的社会化形式 / 17

三、迈入诉讼之门 / 27

第二章 环境与环境公害

第一节 环境问题与环境公害 / 42

一、环境问题 / 42

二、环境公害的比较与考察 / 45

三、环境公害的内涵阐释 / 50

四、环境公害的类型界定 / 53

五、环境公害的成因分析 / 57

第二节 环境问题实证分析之一：以贵阳市花溪 H 河水源污染公害
为对象 / 59

一、问题的提出和背景 / 59

二、调查方案的设计和 content / 60

三、具体污染公害问题以及分析 / 62

四、理论与出路 / 65

第三节 环境问题实证分析之二：以 S 藏区矿产资源开发公害
为对象 / 70

一、问题的提出 / 70

二、开发公害的本土化解读 / 71

三、矿产资源开发公害的应对措施 / 75

第四节 藏区环境问题调查记事 / 78

一、调研总体情况说明 / 79

二、调查记事内容及观点 / 79

三、环境问题调查问卷 / 92

四、环境问题访谈提纲 / 96

第三章 环境伦理与生存性智慧

第一节 环境伦理主题论 / 99

一、环境伦理基本问题 / 99

二、环境伦理国外经典论文目录选 / 106

第二节 文本中的环境问题与生态整体主义 / 113

一、生态整体主义的引出 / 113

二、文本生态：原初状态与生态格局 / 115

三、社会生态：种族、文化与法律 / 116

四、精神生态：从宗教之爱到生存性智慧 / 118

第三节 中国环境伦理：生存性智慧 / 119

一、引言 / 119

二、生存性智慧的哲学基础：生存哲学 / 121

三、生存性智慧的神学阐释：宗教价值论 / 122

四、生存性智慧的应用价值：生存性法学构建 / 124

五、生存性智慧具有“普世价值”吗？ / 128

下篇 制度论

第四章 环境救济与环境司法

第一节 司法救济理论及其当代意义 / 134

一、司法改革：背景与借鉴 / 135

二、保护与救济的关系 / 140

三、救济的可司法性 / 143

四、司法救济三重意义 / 147

第二节 环境救济法的引出 / 151

一、S 藏区环境公害问题与法律应对危机 / 151

二、S 藏区农村环境保护与法律救济体系 / 152

三、环境救济法体系之分析 / 154

四、环境司法实践初步分析 / 157

第三节 宗教习俗与环境司法：基于藏族戒杀生的环境司法认识 / 164

一、引论 / 164

二、宗教学背景下的“戒杀生”习俗 / 168

三、戒杀生与藏区生态法律实践 / 172

四、以宗教习俗为核心的藏区生态环境司法秩序构建 / 177

第五章 环境与民事诉讼

第一节 环境诉讼权利基础 / 182

- 一、宪法以及行政法上的环境保全权 / 182
- 二、环境权现实与环境生存权理想的冲突 / 184
- 三、环境诉权探究 / 187

第二节 环境公害与民事诉讼制度 / 189

- 一、环境公害民事救济内涵阐释 / 189
- 二、民事诉讼的制度分析和救济现状 / 191
- 三、环境公害民事诉讼完善进路 / 193

第三节 环境纠纷解决与调解制度：以环境调解权为中心 / 198

- 一、问题提出 / 198
- 二、环境调解权 / 199
- 三、环境调解权之性质 / 206
- 四、小结 / 210

第六章 环境犯罪与刑事诉讼模式

第一节 环境犯罪论纲 / 213

- 一、环境犯罪界定 / 214
- 二、环境犯罪的犯罪形态 / 217
- 三、环境犯罪与严格责任制度 / 217

第二节 环境刑事诉讼价值分析 / 221

- 一、问题提出 / 221
- 二、环境刑事诉讼价值 / 224
- 三、国外刑事诉讼模式目的论分析和功能性界定 / 226

第三节 环境刑事诉讼模式分析 / 230

- 一、我国刑事诉讼模式理论研究概况 / 230
- 二、环境刑事诉讼模式改革 / 232

三、环境刑事诉讼模式理论 / 234

四、环境刑事诉讼模式实证分析 / 236

第四节 现代型刑事诉讼模式 / 242

一、环境公害与现代型刑事诉讼模式 / 242

二、现代型刑事诉讼模式价值论 / 243

三、现代型刑事诉讼模式目的论 / 248

四、发展中的现代型刑事诉讼模式 / 251

基于环境问题的诉讼进程与环境司法学——代结语 / 258

参考文献 / 271

后记：“三十而立”的断思 / 283

上
篇

技术论