

李楯
著

己卯以来杂稿



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

己卯以来杂稿

李楯 著



图书在版编目(CIP)数据

己卯以来杂稿/李楯著. —北京:法律出版社,2007.4

ISBN 978-7-5036-7285-9

I. 己… II. 李… III. 社会科学—文集 IV. C53

中国版本图书馆CIP数据核字(2007)第042300号

© 法律出版社·中国

己卯以来杂稿

李 楯 著

责任编辑 王旭坤

装帧设计 乔智炜

开本 787×960 毫米 1/16

版本 2007年5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 北京中科印刷有限公司

印张 23.25 字数 372 千

印次 2007年5月第1次印刷

编辑统筹 法学学术出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶 松

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

苏州公司/0512-65193110

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5036-7285-9

定价:46.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

行仁行义，载道载文

——序《己卯以来杂稿》

在我们小圈子内，都称李楯为“楯爷”。不好意思，在北京社会学界以“爷”相称的风气，起于鄙人。这称谓虽是玩笑，却属有心。我讨厌今日官场做派之乏味寡趣，宁愿回到往日江湖。便放肆地将江湖气移植到学术界。长官们乍听我称他们作“张爷、李爷”，虽吃惊不小，却颇觉受用，不想我转头对其司机也称“刘爷”。鄙人的险恶用心正是以“爷”推翻官称，以“爷”贯彻平等，以“爷”恢复尊重。经十余年努力，“爷”不仅风行北京社会学界，竟传染给外埠，乃至港台的同行。当然，在实践中大家对每个人称“爷”的频次是不等的。我观察到，在诸位爷中，“楯爷”被称呼的频次极高，圈内已经很少有人称他李楯，或老李之类。想来原因不一而足。

我和楯爷相识于1984年4月召开的北京社会学第一届年会上。楯爷所做演讲“论喜新厌旧”语惊四座。其演讲不仅有思想上的锐气，开风气之先，且辞情并茂，声震屋瓦。其论证之雄辩，中气之充沛，面目之俊朗，均给我留下深刻印象。会后，我作为东道主单位的成员，负责筛选和编辑会议上的所谓优秀论文，编入《社会学与社会调查》杂志中。我为楯爷的论文尽了最大努力，但碍于其先锋之思想不容于学术界的早春二月，最终未能录用。详情我已遗忘，但那故事梗概，深藏在我们二人心中，成为我们日后交往的

感情与志趣之基础。

火热而忙碌的80年代,我们竟往来不多。他是改革开放后最早的律师,后又进入社科院马列所。我是恢复社会学后的第一茬人,开始了我在北京地面上社会学机构中的游击流窜。都为我们所希望的转型方向推波助澜,都要中年苦读,都在劳心劳力,都是自顾不暇。中间我还出国留学两年。

频繁见面是90年代的事情了。1989年,他因种种原因,离开马列所,开始了自由知识分子的生活。弱势群体,伤残民工,环境评估,艾滋病调研,乃至筹划学术会议,组织公益性学术演讲,他无所不在,无所不能。

我和他的小学同班生周爷孝正过往密切。从周爷处略知他的家世。曾邀他一同为浙江电视台做了一期节目。在杭州的旅馆里,对坐长谈。方才了解他不同常人的履历。他有一个艺术家的父亲,在小学时代就被同学们揶揄:“他爸爸是教授。”好像教授之子与教授都是异类,在那个时代也确实是异类。他因洁癖,与一位教师发生冲突,退学回家。从师俞平伯,并加入俞先生的昆曲班。他在昆曲上几乎是童子功。我曾问他:唱什么行当?他笑答:神仙老虎狗,生旦净末丑,都能对付。在同仁的聚会中,是我率先发起要楮爷清唱,第一次唱的是《单刀会》。以后楮爷的昆曲成为我们聚会的保留曲目。某日,与日韩学者聚会,楮爷唱罢,日本朋友慨叹他们之中没有如此多才多艺者。其实我们并不懂楮爷昆曲的根底。我曾请楮爷夫妇、时寅夫妇(其父亲是北昆版《牡丹亭》的改编者)观看白先勇的《牡丹亭》。开场前大幕后传出极为苍劲的吟唱,竟与楮爷的声调雷同。时寅评价:懂楮爷唱法的人已经很少。

楮爷后来又师从陆宗达,成入室弟子。1978年报考陆先生的研究生,专业分数第一,惜外语不过关,陆先生亲自到学校交涉,未果。以后改革的大潮,呼唤着这位热血青年告别《说文》,走进法学。宝爷(李宝臣)说:小学是自学不了的,李楮师从陆先生而中缀,可惜了。日后我问楮爷:当年如果考取了陆先生的研究生,是否一生的道路将改观。他说:不一定。从回答的神情看,他皈依法学顺理成章。我以为,人的血液之温度是不同的,生命给了你这等热血,就命定了你的归宿。楮爷是在封闭困顿的时代进入小学的,

开放的风雨几乎一定唤起他更为博大的关怀。

今年是周爷和楮爷阳历 59 岁。周爷说：过“九”不过“十”。于是我们当作六十大寿为他俩一道过生日。我在赠书中为二人各题一副寿联，给楮爷的一联是：

小学继章门，曲唱文武昆乱
壮岁习法理，言说天地良心

章太炎是近现代小学大师，黄侃为太炎高足，陆宗达先生是黄侃弟子。我还记得曾向楮爷请教太炎为黄侃所撰挽联：

辛勤独学鲜传薪，殀我良人，真为颜渊兴一恸
断送此生惟有酒，焉知非福，还从北叟探重玄

在那个风雨如晦的时代，小学奇才黄侃早早离去，未能传承绝学。这个动荡不安的时代，几乎注定了楮爷不会跟随陆先生走完小学的道路，尽管那学问精致、高雅、幽深。

我曾读过楮爷昔日的诗赋，读罢两句已知其人有小学根基。在新疆长途车上与楮爷开侃，我关于华夏尚武精神衰落的话题，勾出楮爷背诵了大段的《左传》，以描绘先秦时代的尚武精神。我曾经对楮爷说：你的挑战，是要将平生所学集合在一起，完成一部作品。我愿长久地等待。

这些年楮爷所做的一件不大不小，却颇令我感动的事情，是在国家图书馆组织学术演讲。之前，他要邀请主讲人和评论人，费心费力。开场前，为主讲人、评论人以及一些老朋友端茶倒水。过程中，每每昂首站立在讲堂门口或黑板旁边，或招呼晚来的朋友，或帮助主讲人书写板书。比如宝爷报告中的一些老话，一般人真写不出来。这阵势颇像梨园中的“把场子”。近年来楮爷奔走四方，所事纷繁，而国图的一幕，总让我挥之不去。他身上有君子气，有古人风。

当年某部拙作出版时，赠送楮爷，扉页上也撰写了一联：

李桃无言,济民济世
楯轩有乘,载道载文

抄录于此,贺本书问世。

郑也夫

二零零六年十二月二十一日

《己卯以来杂稿》序

林 达

提笔写这篇序,实有惶恐之感。李楯是我们的兄长,论学问论治学精神,都足令我们汗颜。可是,也的确愿意有这样的机会,向读者介绍我们的朋友李楯和他的新著。

读到这本书稿,第一个感觉是,时间过得真快。在我们和李楯初识的时候,他送我们一本《李楯自述》,是他对自己50年人生的一个小结。一切仿佛还在眼前。转眼之间,他已经在为自己即将到来的60岁作又一次总结了。读这本书稿的第二个感觉,是惊讶和惭愧。在同样的十年日子里,我们只是让时间像流水般从指缝中消失,而李楯居然能够读那么多的书,做那么多研究,涉猎那么多领域,最难能可贵的,是同时还做了那么多的实事。

在我们眼中,李楯是个奇人。李楯的父亲李瑞年先生,是我国早年留学法国等欧洲国家的一批最优秀美术家之一。他和徐悲鸿一起,是开创我国油画教育事业的第一代西方艺术教育家,对西方文化有很深造诣。李楯对父亲的回忆最为动人,历经战乱和“文革”洗劫,只要有一丝可能,李瑞年先生就会竖起画架。家里总是堆着画,有古铜色雕花的油画框,还有钉在内框上的油画。沉浸在西方艺术的氛围中,1962年,15岁的李楯却在自已决定离开学校之后,选择了以承袭中国的传统文化艺术为生。他是俞平伯先生创

办的“北京昆曲研习社”(活动也在俞平伯先生的家中)的成员,研习昆曲,亦习书画。李楯嗜书如命,四出求师,交往了许多当时的中国文化名人。在新中国建立之初的一代年轻人中,这是非常罕见的求学和人生经历。当1966年“文革”来临,李瑞年先生作为大学教授被抄家时,年方19岁的李楯,仅个人损失的书已达千余册、帖四百册。

李楯血气方刚,不是一个文弱书生。1966年的“文革”初期,他受朋友牵连被抓,险些立毙杖下却冒死不跪。然而,作为一个60年代的中国青少年,能够得到的资讯来源仍然受到严格局限。在大革命变局中,李楯又很难不被当时宣传的“无私”理想主义所吸引。他一面坚持孜孜向学,用心学问,1982年写成《〈说文解字·叙〉及章黄陆学派的“说文”之学》,还完成《辛弃疾》的剧本;另一面,他又长久沉溺在追寻虚幻理想的迷途中,直到整个青年时代的结束。我们曾经对李楯这一段矛盾人生,以及沉溺其中的绵长时日有些不解。在更多了解李楯后,恍然明白,他自有一种异于凡俗的单纯和执著。这种气质决定了他的人生路径。而走出迷津的李楯,不只是在懊恼被耗费的生命,更是很苛严地审视检讨自己的每一个脚印,这给我们留下非常深刻的印象。

之后,李楯很快形成了自己法学、社会学和发展理论的治学方向。李楯治学严谨,却又不是闭门不出的学究。中国曾经由于长期封闭和“文革”对法治的彻底破坏,法律制度的恢复特别困难。1981年,李楯是北京司法局通过考试招聘的第一批七名律师之一。1984年,中国首批通过法律专业全部自学课程考试的,只有九人,当时颁发毕业证书的仪式设在中南海怀仁堂,可见国家之郑重其事。李楯是其中之一。在法治缓慢恢复的过程中,李楯以高度的专业精神,投入他承办的案件中。所有的案件对他来说,又都是法学研究的实例。李楯成为一个著名律师,被当时多个报社和政府机构聘为法律顾问。到今天,我们还清楚记得李楯所说:“我热爱律师这个职业。”

“喜读书,喜思考”是李楯的特点。在20世纪90年代,他写下一系列和法律、制度有关的著述。也由于夫人对妇女问题的研究,再次拓展了李楯的研究视野。1997年,李楯50岁,他对自己说,既

然中国人旧有说法称 50 岁为“年过半百”，他就有信心把后半过得更好。《己卯以来杂稿》，就是李楯“后半”刚开端的一个部分。除却这本书稿，最近，他还有一本《法律、司法制度与法律社会学研究》的专著正在出版之中。

《己卯以来杂稿》有李楯对法律和司法制度的评论，有长期为报刊作的案例点评，有对艾滋病和环境问题的专题研究，以及随笔。《己卯以来杂稿》的评论和研究是专业的，也是入世的。它是从当今中国社会中民众最关心的问题切入，深入浅出地启发读者以各个方向作进一步的反复思考。面对一个复杂的社会，最可怕的是简单思维，李楯的书启发读者不再单线作两极思维，却又点明法律介入必须有的“一定之规”；既分析了社会和法律二者之间的互动关系，也在探讨人性和司法制度的来源。

李楯有一个我们这代人常常缺乏的好习惯，他承袭老一辈学者的纪事传统，给自己经历的大事作笔录。从纪事中我们也得知，李楯在清华大学主持了一系列研究和讲学，主持模拟法庭，更为中美法律制度的交流做了大量实际工作。朋友告诉我们，李楯夫妇经常投入对弱势群体的法律救援工作。李楯如此描述自己最近一段人生，是“退而为学者，在对中国问题的研究中，冷眼旁观”。我们想，要说学者，李楯大半生就是学者，而且博学得令我们肃然起敬。要说“冷眼旁观”，对有着强烈社会责任感的李楯来说，反倒是一件难事了。

目 录

也夫序.....1

林达序.....1

法律和司法制度评论

走进 21 世纪:我们能成为法治国家吗?.....3

从百年中国“法治”演进看当今的任务——答《中国青年报》记者问.....6

面对法理:强制拆迁——为 2004 年中华人民共和国宪法修正案而书写.....13

司法审判:反对监督,可以质询,容忍批评.....25

在实践中不断完善中国的法律援助制度.....28

法律援助十年:从帮助穷人,到维护人权和法律正义.....32

“婚检”之争:强制,还是自愿选择——法律、伦理、健康意识与责任意识,以及事实表述的利益驱动.....35

从“婚检”之争,看中国立法与执法.....39

关注中国:为志愿服务提供良好的法律

环境.....42

积极、稳妥地推进公众参与——以环境保护

为例.....45

时政评论

- 标准与理念——从市场经济看“盲流”.....59
- 给外来农民工以流入地居民待遇——法律的理念层面的思考.....62
- 能否把人放在第一位?——大平矿难后的思考.....63
- 我们的呼吁——李思怡辞世周年祭.....65
- 面对 SRAS 的思考.....67
- 反思 SARS,重审体制和我们的价值观.....72
- “两会”之际我的关注与期待——答《南方都市报》记者问.....75
- 对于战争:我的主张与理由.....80
- 谁能代表我?——读《舌战东京:我们身后有 13 亿中国人民》.....84
- 仁爱之心、公益之心是社会发展不可或缺的资源.....86
- 开放社会中的身份认同.....88
- 对别人负责,也对自己负责.....91
- 关于“行为艺术”.....93
- 玉渊潭可否游泳:谁说了算?.....96
- 建立中国的无车日.....98
- 国家立场与多元社会——关于“小姐培训”与“禁娼”关系的争论.....100

艾滋病、公共卫生与医疗保障纵论

- 艾滋病防治立法中的困难与问题——答新华社记者问.....105

我们为什么要做艾滋病防治模拟立法听证及我们怎样做艾滋病防治模拟立法 听证.....	108
艾滋病防治的投入产出.....	112
关于艾滋病宣传报道的政策与法律问题.....	119
《艾滋病防治条例·专家建议稿》(草稿)说明及刊印后记.....	122
中国预防和控制艾滋病 20 年回顾.....	126
是什么影响了艾滋病防治.....	129
中国艾滋病流行的特质与立法重点——答《瞭望新闻周刊》记者问.....	131
不断地改善艾滋病防治的法律环境.....	135
《艾滋病防治条例》缺少什么——答《新京报》记者问.....	138
影响世界五分之一人口的艾滋病政策——中国与其他国家不同的经验和教 训.....	140
医疗保险:政府的积极责任与市场经济社会的普遍原则.....	161
看病难、看病贵难题待解.....	164
健康权:人权法与宪政的视角.....	166

环境保护、圆明园听证会及公众参与评说

在国家环境保护总局“圆明园环境综合整治工程”环境影响听证会上的书面 证言.....	187
大家都来支持国家环保总局依法行政.....	193
圆明园听证:中国环保法治建设史上关键的一步.....	195
听证会之后的思考:转型期的公共决策.....	198

圆明园事件:检验每一个人对法律的态度.....	202
和阿邱、白岩松商榷——关于圆明园的是非和听证会的制度建设.....	205
圆明园湖底防渗工程之争给我们留下了什么?.....	208
听证:要在以制度保障决策的正当和公众参与.....	211
从实施宪政出发,推进公众参与.....	214
以人为本和可持续发展的制度保障——公示、听证、公众参与、官员问责、独立 专家评估.....	217
环评风暴的意义在于“开始了”——答《环境》杂志记者问.....	229
环评风暴·部门权力·利益格局——答《中国经营报》记者问.....	233
“绿色国民经济报告”解读.....	237
“第三次环保风暴”与制度设置.....	240

杂论

答友人.....	245
为潘绥铭教授评 2003 年性新闻.....	256
很多人想上清华,较少人去听清华教授的报告.....	261
为中小学社会(含常识)课课程内容及标准所撰.....	263

书序书跋

面对中国的法律社会学.....	287
《中华法史论纲》出版后记.....	290
《美国法官自选裁判文书集》编者序.....	292

《从案例剖析看美国民事诉讼程序》编者序言.....	294
《艾滋病防治:人文—社会科学研究》编后.....	296
《中国 2003 年:SARS——来自社会科学的反思》编后.....	298
在中国,党政官员应该怎样面对艾滋病问题——《艾滋病防治政策干部读本》 后序.....	299
《艾滋病在中国》后记.....	302
《面对艾滋病——2004 年》后记.....	303
《艾滋病模拟立法听证资料》编后记.....	304
《〈说文解字·叙〉及章黄陆学派的“说文”之学》后记.....	306
思想中国·后序.....	307

言志、自述及其他

致崔占福、蒋明麟二先生函.....	315
送社会学系书函.....	322
致维和先生信.....	323
我与清华大学当代中国研究中心.....	324

家事

李瑞年先生诞辰 90 周年纪念缘起.....	335
附:画室——忆父亲画家李瑞年.....	337
给女儿的信(2001 年).....	339

给女儿的信(2003 年).....342

关于昆曲

谷音社七十年祭——写在中国的第一个文化遗产日.....347

为什么要保护昆曲和应怎样保护昆曲——写在中国的第一个文化遗产
日.....349

己卯以来杂稿·后序.....352

法律和司法制度评论