



理论与
实践若干
问题探讨

法学

FAXUE

LILUN YU SHIJIAN RUOGAN WENTI TANTAO

蒲杰 王伟 周聪 杨峰 / 著



电子科技大学出版社

作者简介

蒲杰 (1971—)

男，四川南部县人，四川大学法学院2013级国际法专业博士研究生，博士期间连续三年获二等奖学金，主要研究领域为自由贸易区贸易救济法律制度，多年从事律师实务和大型企业管理工作。

王伟 (1972—)

女，贵州省贵阳市人，四川大学法学院2013级能源政策与法律方向博士研究生。贵州大学法学院副教授，硕士生导师。贵州省法学会环境法分会常务理事，贵州省法学会国际法分会理事，贵州省法学会矿产资源法分会理事。

周 聪 (1990—)

女，四川攀枝花人，四川大学法学院2013级法律文化方向博士研究生。为四川大学首届3+2+3项目参与者，即本硕博连读计划。2012年获研究生国家奖学金，2014年获“唐立新”奖学金，现为四川省法学会法理学研究会理事。

杨 峰 (1984—)

男，四川省仁寿县人，四川大学法学院2013级宪法学与行政法学方向博士研究生。成都大学政治学院法学系特聘副研究员。

策划编辑 李波翔
责任编辑 徐 波
封面设计 

法学

理论与实践若干问题探讨

FAXUE

LILUN YU SHIJIAN RUOGAN WENTI TANTAO



ISBN 978-7-5647-4285-0



9 787564 742850 >

定价: 36.00元

法学

理论与实践若干问题探讨

蒲杰 王伟 周聪 杨峰 / 著



FAXUE

LILUN YU SHIJIAN RUOGAN WENTI TANTAO



电子科技大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

法学理论与实践若干问题探讨 / 蒲杰等著. -- 成都: 电子科技大学出版社, 2017. 4
ISBN 978-7-5647-4285-0

I. ①法… II. ①蒲… III. ①法学—理论研究 IV.
①D90

中国版本图书馆CIP数据核字(2017)第068069号

法学理论与实践若干问题探讨

蒲杰 王伟 周聪 杨峰 著

出版: 电子科技大学出版社(成都市一环路东一段159号电子信息
产业大厦邮编: 610051)

策划编辑: 李波翔

责任编辑: 徐波

主页: www.uestcp.com.cn

电子邮箱: uestcp@uestcp.com.cn

发行: 新华书店经销

印刷: 四川永先数码印刷有限公司

成品尺寸: 148mm × 210mm 印张: 9.126 字数: 313千字

版次: 2017年4月第一版

印次: 2017年4月第一次印刷

书号: ISBN 978-7-5647-4285-0

定价: 36.00元

■ 版权所有 侵权必究 ■

- ◆ 本社发行部电话: 028-83202463; 本社邮购电话: 028-83201495。
- ◆ 本书如有缺页、破损、装订错误, 请寄回印刷厂调换。

序

岷峨苍苍，锦水泱泱。

巍巍学府，德渥群芳。

2013年9月，一个金秋送爽的季节，我们来到了位于中国历史文化名城成都市，具有光荣的革命传统、厚实的办学基础和良好校风学分的百年名校——四川大学，有幸成为法学院的一员，在绿草如茵的江安河畔，开始了我们的博士求学生涯。认识 and 解决法学理论和实践中出现的新现象、新问题、新观念、新方法，是我们法学人义不容辞的责任。几年里，我们谨记川大“海纳百川、有容乃大”的校训，践行川大“严谨、勤奋、求是、创新”的价值精神和“厚德载物、虚心从善”的精神品质，在学术的道路上不断前行，精诚合作，励精图治，形成了初具规模的学术成果。现将该学术成果出版，希望能为中国法学事业的繁荣贡献自身的微薄之力。

本书的撰写分工如下：

第一部分由王伟撰写；

第二部分、第三部分由周聪撰写；

第四部分由杨峰撰写；

第五部分由蒲杰撰写。

今后的日子，我们将继续秉承川大涵乾纳坤的包容胸怀，发扬勇立潮头的进取精神，严谨治学，在学士的道路上不断前行。

目 录

第一部分 贵州省村落文化景观保护与可持续利用探讨	1
一、贵州村落文化景观保护与可持续利用概述	2
(一) 村落文化景观概述	2
(二) 村落文化景观保护和可持续利用的重要意义	5
(三) 贵州村落文化景观的类型	6
二、贵州村落文化景观保护和可持续利用的现状存在的问题	10
(一) 贵州村落文化景观的特点	10
(二) 贵州村落文化景观保护和可持续利用的现状	12
(三) 贵州村落文化景观保护和可持续利用存在的问题	13
(四) 贵州省村落文化景观保护和可持续利用存在问题的原因分析	18
三、贵州村落文化景观保护与可持续利用应遵循的原则	21
(一) 整体性保护的原则	21
(二) 以人为本的原则	23
(三) 坚持真实性基础上的保护与利用原则	24
(四) 动态保护的原则	25
(五) 公众参与原则	26
(六) 突出重点、逐步推进的原则	29



四、贵州村落文化景观保护与可持续利用模式设计	29
(一) 乡村生态博物馆模式	29
(二) 基于主题设计的乡村旅游线路模式	34
(三) 生态农业模式	36
(四) 开发特色产业模式	38
(五) 工业遗址公园模式	38
五、贵州村落文化景观保护与可持续利用的法律制度保障	40
(一) 贵州村落文化景观保护与可持续利用适用的 规范性文件	40
(二) 贵州村落文化景观保护与可持续利用具体法律 制度设计	49
第二部分 民初荣县商事纠纷探讨	70
一、民国荣县档案整理情况	70
(一) 民国档案的价值及数字化整理	70
(二) 民国荣县档案整理情况	72
(三) 民国荣县档案面貌	75
二、民初荣县商事公断的制度构建	79
(一) 民国荣县商事一瞥	79
(二) 《荣县商会章程》中公断表达存异	81
(三) 荣县公断处职员构成存异	83
(四) 《荣县商会声请书》中的公断表达存异	85
三、民初荣县商事公断的践行	88
(一) 声请主体及内容存异	88
(二) 声请程序存异	91

(三) 声请内容存异	95
(四) 公断具体过程存异	98
四、制度与践行存异:兼与苏沪等都会区相较	101
(一) 民初商事公断之于苏沪等都会区	
(二) 现代性制度外衣下的传统组织	103
第三部分 高校学生诉求表达法律对策探讨	105
一、高校学生诉求表达概况	106
(一) 诉求表达范畴	106
(二) 基于四川大学在校学生的实证调研概况	107
(三) 基于四川大学在校学生的分类调研情况	111
二、高校学生诉求表达存在的问题及原因	115
(一) 诉求表达需求强烈但付诸实践者少	115
(二) 学校机关部门及各学生组织发挥功效小	116
(三) 表达机制不健全且学生对网络表达的使用率低	117
(四) 存在偏激的诉求表达方式	118
(五) 诉求表达缺乏严格的责任追究及完善的救济程序机制	119
三、高校学生诉求表达的法律对策	120
(一) 确立学生权利主体地位,加强高校民主法治建设	120
(二) 明确学校机关部门职能,发挥辅导员及学生组织功用	122
(三) 建立健全诉求表达及解决机制,充分合理利用网络的积极作用	124



(四) 建立完善的诉求程序机制, 注重并加强对权力的监督	125
(五) 构建诉求表达严格责任追究机制, 完善诉求表达不能时的救济途径	127
第四部分 价格行政执法的风险及其法律规制探讨	129
一、问题的提出	129
二、风险根源: 价格行政执法的内外困境	130
(一) 价格行政执法的外部困境	130
(二) 价格行政执法的内部困境	135
(三) 风险的根源: “合法性”理论的回答	138
三、价格行政执法的风险表现	142
(一) 价格执法具体层面的风险	142
(二) 价格执法宏观层面的风险	146
四、行政执法合法化与创新行政执法模式	154
(一) 依法行政、建设法治政府要求创新行政执法模式	155
(二) 民主行政要求创新行政执法模式	157
(三) 善治目标要求创新行政执法模式	160
五、价格行政执法风险的法律规制	164
(一) 合法化的行政执法模式	164
(二) 理论框架: 建构回应型行政执法模式	170
(三) 具体规制	174
第五部分 自由贸易区理论问题探讨	184
一、概述	185

(一) 自由贸易区概述	185
(二) 自由贸易区理论概述	190
二、自由贸易的主要学说与理论	195
(一) 自由贸易的主要学说	195
(二) 自由贸易的主要理论	216
三、贸易救济理论	239
(一) 贸易救济理论的萌芽-古典贸易保护理论学说	240
(二) 现代贸易救济理论	249
四、当代自由贸易区贸易救济制度存在问题探讨	259
(一) 当代贸易救济理论存在的问题	259
(二) 在国际贸易救济理论领域提出“国家利益理论” 探讨	262
(三) 国际贸易救济理论的展望	267
参考文献	270

第一部分

贵州省村落文化景观保护 与可持续利用探讨

自从1978年改革开放以来,中国城乡经济建设取得了巨大的、令世人瞩目的成绩。2005年10月,中国共产党十六届五中全会通过了《十一五规划纲要建议》,提出了推进社会主义新农村建设的 yêu求,至此,我国农村建设进入了一个新的历史发展时期。新农村建设不仅包括经济建设、政治建设和法制建设,还包括对农村的文化建设,通过文化建设来丰富农民群众的精神文化生活。其中,村落文化景观由于包含着民族文化的精髓,是中华文明的重要组成部分,承载着人们的文化记忆,因此“保护、发展村落文化景观”成为建设社会主义新农村、繁荣农村文化事业的重要组成部分。党中央对新农村建设的要求是“生产发展、生活宽裕、乡风文明、村容整洁、管理民主”,其中要达到“乡风文明”的目标,就必须大力加强农村文化建设、繁荣农村文化事业,而其中乡村文化景观的保护和利用是社会主义新农村文化建设的一个重要内容。党的十七届三中全会提出了“加强农村文物、非物质文化遗产和历史文化名镇、名村保护”的新要求。习近平总书记说,要让人民望得见山,看得见水,守得住乡愁^①,村落文化景观是一代又一代人的乡愁所在。通过保护村落文化景观,弘

① 陈鸿燕. 习近平扶贫路上话乡愁[Z]. <http://www.chinanews.com/gn/2016/09-10/8000250.shtml>.



扬和发展有地方特色和民族特色的优秀传统文化，可以促进中华优秀传统文化可持续发展；有效地促进新农村“四个文明”（即社会主义物质文明、精神文明、政治文明、生态文明）的协调发展。另外保护村落文化景观可以丰富农村居民的精神文化生活，陶冶农村居民的精神文化情操，对抵制腐朽文化也会起到积极作用。^①在生态文明建设融入五个建设，建设“美丽中国”，实现中华民族伟大复兴的“中国梦”的背景下，村落文化景观的保护与可持续利用成为建设美丽中国、建设美丽家乡的重要组成部分。^②但是，近年来，在工业化、城镇化、国际化发展的大潮中，一些地方对乡村文化景观造成了不可弥补的破坏，如对新农村建设目标与实质的误读造成了对农村的“大拆大建”；由于经济利益的驱使造成“旅游污染”导致村落文化景观的“自毁”；由于法规体系不完善造成“政策缺失”导致村落文化景观保护失去应有的制度保障等等。村落文化景观保护正面临着巨大的挑战。如何进行村落文化景观的保护以使其可以被可持续利用，在村落文化景观保护和社会经济发展之间如何寻找到一个平衡点，达到既保护村落文化景观，又回应村民对幸福的向往和追求的目标，这是一个值得探讨的问题。贵州在村落文化景观保护与可持续利用方面进行了不懈的努力，因此本文以贵州为视角，探讨村落文化景观保护与可持续利用方面的问题。

一、贵州村落文化景观保护与可持续利用概述

（一）村落文化景观概述

1. 相关概念的界定

（1）村落

村落，是指由众多居住房屋所构成的集合或者人口集中分布的区

① 周平. 论新农村建设中的村落文化景观保护[J]. 湘潮（下半月），2010（2）.

② 但文红. 美丽乡村建设与贵州村落文化景观保护利用[N]. 黔西南日报，2014-2-26.

域。规模较小的一般称为村庄,规模较大的一般称为村镇、乡镇。

(2) 文化景观

景观一词,最早出现于地理学领域的研究,主要是指一种由各种地理现象所组成的自然的风景。后来随着景观一词逐渐在其他学科中运用,学者将景观按性质分为文化景观和自然景观两种。自然景观指还没有受到人类活动影响或者受人类活动影响尚且轻微的自然综合体;而文化景观是指人类利用自然物质所创造出的景观,目的是为了满足不同社会的需要。^①1992年召开的联合国教科文组织世界遗产委员会第16次会议将文化景观列入世界遗产的一种类型,1994年《实施世界遗产公约操作指南》将文化景观定义为“人类活动和自然活动共同造成的景观,它反映文化体系的特征和一个地区的地理特征,是自然风光、田野、建筑、村落、厂矿、城市、交通工具和道路以及人物和风俗等所构成的文化现象的复合体。”

(3) 村落文化景观

2008年在贵州省贵阳市举行的“村落文化景观保护和可持续利用国际研讨会”上,第一次提出了村落文化景观的概念,将村落文化景观定义为文化景观在村落中的体现,是人类与自然相互作用所形成的共同作品。^②村落文化景观以农业经济为基础,以村落为中心,是自然与人类长期相互作用的结果,是农耕文明与自然共同塑造的人类历史记忆,具有区域地方性的标志,是自然与社会的历史沉淀。^③它是我们人类行为所创造的,并且包括了人类自身行为在内,是文化景观的一种重要类型,体现了乡村社会及族群所拥有的多样的生存智慧,

① 廖荣. 非物质文化遗产旅游规划设计理论与实践[M]. 重庆: 重庆大学出版社, 2010: 61.

② 赵瑞, 斯震. 传统村落文化景观保护研究[J]. 黑龙江农业科学, 2013 (11).

③ 池玉玺. 村落文化景观该怎么保护[N]. 中国文化报, 2008.



折射了人类自身活动和自然万物之间的内在联系，它明显区别于人类有意识设计的景观和鲜有人类改造印记的自然景观，是农业文明的结晶。

2. 村落文化景观的功能定位

(1) 村落文化景观是第一生产力的生产场所，可以为人们提供丰富的产品

中国自古以来就是一个农业大国，人口以农业人口为主，村落是中国人口的主要居住地。农民世代在村落里生产、生活，代代繁衍生息。人们在这里居住、耕种，获取食物、遗传密码、药用资源、织物原材料、建筑业和工业的原材料、生物化学能、燃料、能量、肥料、服饰资源等等。村落文化景观不仅孕育了中华文明，而且也是我国当前经济发展宝贵的战略资源。^①

(2) 村落文化景观提供生态服务功能，维持生物多样性

所有生物都是我们生命支持系统的组成部分，它们为人类提供了食物和原材料。维持生物多样性对人类有重大的意义，而村落是绝大多数生物物种的栖息场地，因而对维持生物多样性发挥了巨大的作用。村落文化景观植根于农业生产方式和当地的自然环境，是各族人民在利用自然中做出合理选择的结果，它记录着人类合理利用不同自然环境的智慧，进而形成人类社会的文化多样性，体现了生态多样性环境下的文化多样性。它可以保护地球免受外层空间有害的影响，调节能量平衡，调节大气成分，调节气候，调节径流和防洪，储水和地下水补给，防止水土侵蚀，形成土壤和保持土壤肥力，固定太阳能，有机物贮存，营养物质贮存，人类未充分利用的物质的贮存，生物学机制的调整，维持栖息地，以保持生物多样性。因此，保护村落文化景观是实现生态多样性保护的重要前提。

^① 吴小华.村落文化景观遗产的概念、构成及其影响[J].中国乡镇企业, 2013 (9).

(3) 村落文化景观具有独特的乡村文化特色,体现了中国天人合一的哲学思想和顺应自然、因地制宜的生态内涵

我国的村落文化景观是由具有特定历史意义的村落古建筑、村落规划格局等所组成的,不仅蕴含了丰富的原生态文化特色,也体现出了对传统文化的传承以及中国天人合一哲学思想的完美结合,从而建立了顺应自然、因地制宜的生态景观,反映了人与环境、人与人关系和谐统一。

综上所述,村落文化景观的功能定位应该是“集文化支持功能、生物生产功能、环境服务功能和文化承载功能等多种功能于一体的复合景观系统”。^①

(二) 村落文化景观保护和可持续利用的重要意义

1. 村落文化景观具有重要的历史价值

一个民族的生存与发展,离不开特定的历史文化背景和自然条件。在我国村落文化景观中独特的建筑、民族风俗等记录着我国农耕文明的足迹,是人类宝贵的历史财富。祖先留下的宝贵财富,我们这一代人有责任传承下去。

2. 村落文化景观蕴涵着深厚的文化积淀

村落文化景观蕴涵着丰富的文化内涵。尤其是那些不表现在外的,由思想、态度、价值观和民风、民情等构成的“隐性文化”,更是中华文明的重要组成部分,如凝结于古村落生态景观中的核心内容是中国古代“天人合一”的建筑理念和风水观念,所以古人对居住地的选择,十分讲究人与环境的协调共荣共生,所选地址自然环境都十

^① 张弢,苏婧.保护·模仿·再生——新农村建设中保持乡土景观元素的探析[J].林业科技开发,2008(4).