

GUANGHUA
FAXUE

光华法学

第二辑

《光华法学》编委会 编

习惯法的形成

论LLSV法律来源论的缺陷性

论新破产法上的取回权

论我国著作权法中反规避条款存在的问题

证券交易所市场监管权研究

和谐司法视野下的法官释明权

被规训的自由主义



西南财经大学出版社

GUANGHUA
FAXUE

光华法学

第二辑

《光华法学》编委会 编



西南财经大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

光华法学. 2/《光华法学》编委会编. —成都: 西南财经大学出版社,

2008. 1

ISBN 978 - 7 - 81088 - 873 - 8

I. 光… II. 光… III. 法学—文集 IV. D90 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 156591 号

光华法学 第二辑

《光华法学》编委会 编

责任编辑:汪涌波

封面设计:穆志坚

责任印制:王艳

出版发行:	西南财经大学出版社(四川省成都市光华村街 55 号)
网 址:	http://www.xcpress.net
电子邮件:	xcpress@mail.sc.cninfo.net
邮政编码:	610074
电 话:	028 - 87353785 87352368
印 刷:	成都科刊印务有限公司
成品尺寸:	185mm × 260mm
印 张:	13. 25
字 数:	285 千字
版 次:	2008 年 1 月第 1 版
印 次:	2008 年 1 月第 1 次印刷
印 数:	1—1000 册
书 号:	ISBN 978 - 7 - 81088 - 873 - 8
定 价:	25.00 元

1. 如有印刷、装订等差错,可向本社营销部调换。

2. 版权所有,翻印必究。

西南财经大学法学院简介

法学院是学校“211 工程”重点建设学院。其前身是创建于 1946 年的重庆朝阳学院,1949 年更名为私立重庆正阳法商学院。当时的院长、院董事长均为国民政府司法院院长居正兼职,副院长由国民政府司法行政部次长、最高法院院长夏勤担任。同样为西南财经大学前身院校之一的、创建于 1946 年 8 月的相辉文法学院也设有法律专业。

1987 年 5 月,学校在原基础部经济法教研室和人口研究所基础上组建法学系,开设经济法专业和人口学专业。1992 年,在企业管理专业下招收经济法方向硕士研究生;1998 年,本科经济法专业调整为法学专业;2001 年 10 月,组建法学院。

法学院现有法学(设有人口学、民商法、经济法学、经济刑法学方向)、法律经济学 2 个博士学位授权点;是法学一级学科硕士学位授权点,有权招收法学各专业硕士研究生,目前招收民商法学、经济法学、刑法学、国际法学、法律硕士(JM)、法律经济学等 6 个专业硕士研究生。法学学科整体实力连续多年稳居全国财经院校前列。本科法学专业是四川省重点建设的法学本科人才培养基地;经济法学科是四川省内仅有的两个法律类省部级重点学科之一。拥有经济法、民法、刑法、国际经济法四门四川省精品课程。学院现有学生 1 078 人,其中,全日制在校本科生 707 人,硕士研究生 333 人,博士研究生 38 人。

学院一贯坚持“人才兴院”的发展战略,大力引进海内外优秀人才。截至 2007 年 6 月,有专职教师 48 名,其中教授 15 人,副教授 18 人;有博士生导师 11 人;50 岁以下的青年教师人占教师总人数的 90%;教师中已获得博士学位及在读博士的占全院教师的 80% 以上。学院教师中有数名教师分别担任国务院部委的顾问、教育部高等学校法学学科教学指导委员会委员以及中国商法研究会、中国刑法学研究会、中国经济法学会、中国国际经济法研究会和中国劳动法学研究会的常务理事、理事等学术职务。同时,法学院还聘请了二十多名国内外知名的法学专家担任特聘教授或兼职教授。

法学院设法学系、法经济学研究所、民商法学研究所、经济法学研究所、刑事法学研究所、国际法学研究所、欧盟法研究中心。此外,学院与西南财大中国金融研究中心、财税学院合作设立金融法研究所、中国税法研究中心。

学院始终坚持“科研强院”的科研发展思路,实施科研精品工程,强化科研激励机制,学院教师科研水平和科研成果质量稳步提高。截至 2006 年 8 月,学院教师在《中

Introduction of SWUFE Law School

The development of the Law School is a key effort of Southwest University of Finance and Economics since it was selected into "211" national education project. Its predecessor was the former Chongqing Sunrise College founded in 1946 which changed its name into Zhengyang Business and Law School in 1949. The president and director of the college at that time was Ju Zheng, President of Judicial Yuan of the Republic government and deputy president was Xia qin, the then vice minister of the Judicial and Administrative Ministry. Xianghui College of Humanities and Law, another predecessor of Southwest University of Finance and Economics also had its own law department.

In May 1987, Department of Law was established based on the Staff Group of Economic Law and Institute of Demographics and it had two principles – economic law and demographics. In 1992, a master degree of economic law was begun to be granted as a branch of corporate management major. In 1998, the major of economic law was adjusted into major of law. In October 2001, Law School was formally funded.

At present, LS has two doctor degree conferring disciplines: law (including demographics, civil and commercial law, economic law, and economic criminal law) and economics of law. It is the first level institution to grant master's degrees of law and is authorized to confer master degrees of law of various research directions. It is now has six master degree conferring disciplines: civil and commercial law, economic law, criminal law, international law, jurist master (JM) and economics of law. It is among the premier law schools of universities and colleges of finance and economics. It is also a key talent training basis for fostering undergraduate law majors in Sichuan Province. The discipline of economics of law is one of the two provincial level key disciplines of law. Its courses of economic law, civil law, criminal law and international law are among the best college courses of Sichuan Province. At present, it has an enrollment of 707 undergraduates, 333 post – graduates, 38 studying for doctor degree.

LS always persist in the stratagem of bringing in talents from home and abroad. By June 2007, among the total 48 faculty members, 15 are professors and 18 associate professors, 11 doctor advisors. Over 90% faculty members are below 50 years age and about 80% of them have or are studying for doctor degrees. Several faculty members are advisors

of ministries, commissioner of Guidance Commission on Legal Education of Law Schools under Ministry of Education of P. R. C., executive members of China Commercial Law Study Association, China Criminal Law Study Association, China Economic Law Society, China International Economic Law Study Association, and China Labor Law Study Association. In addition, Law School has invited about 20 famous experts of law from home and abroad and lawyers with high theoretical levels and plenty practical experiences as special hired professors or adjunct professors.

Law school has the Department of Jurisprudence, Institute of law of Economics, Institute of Economic Law, Institute of Civil and Commercial Law, Institute of Criminal Law, Institute of International Law, Institute of European Union Law. Through the cooperation with China Financial Research Center and College of Finance and Taxation, Law School established Institution of Financial Laws and China Research Center of Taxation Laws.

Law School has always adhered to the principle of "emphasizing research" and gives great effort to the development of selected outstanding projects. It has strengthened the incentive mechanism for research. As a result, the scientific research level and the quality of research result of Law School have been making steady progress. By August, 2006, over five hundred thesis have been published in such authoritative periodicals as Social Science in China, CASS Journal of Law, China Legal Science, Economic Study and over 60 books have been published by such well-known press as Law Press. Since 2000, faculty members of Law School have organized 70 research projects of national and provincial levels. They have won the Award of "Five Ones" Project, the Award of Outstanding Social and Scientific Research Result, Outstanding Philosophy and Social Science Research Result of the Ministry of Education and the Ministry of Justice, National Outstanding Social Scientific Research Award for Young Scholars and other 40 some provincial and ministerial level awards. The doctor thesis of LS teacher was the first doctor paper on economic law that was nominated as Selected National Doctor Thesis.

賀《光華法學》創刊

和而不同 矜而不爭
周而不比 泰而不驕

封希德

光映经世济民大业，
华贵质朴众望攸英，
法治报国铮铮宏愿，
学海无涯若舟文苑。

—贺《光华法学》创刊

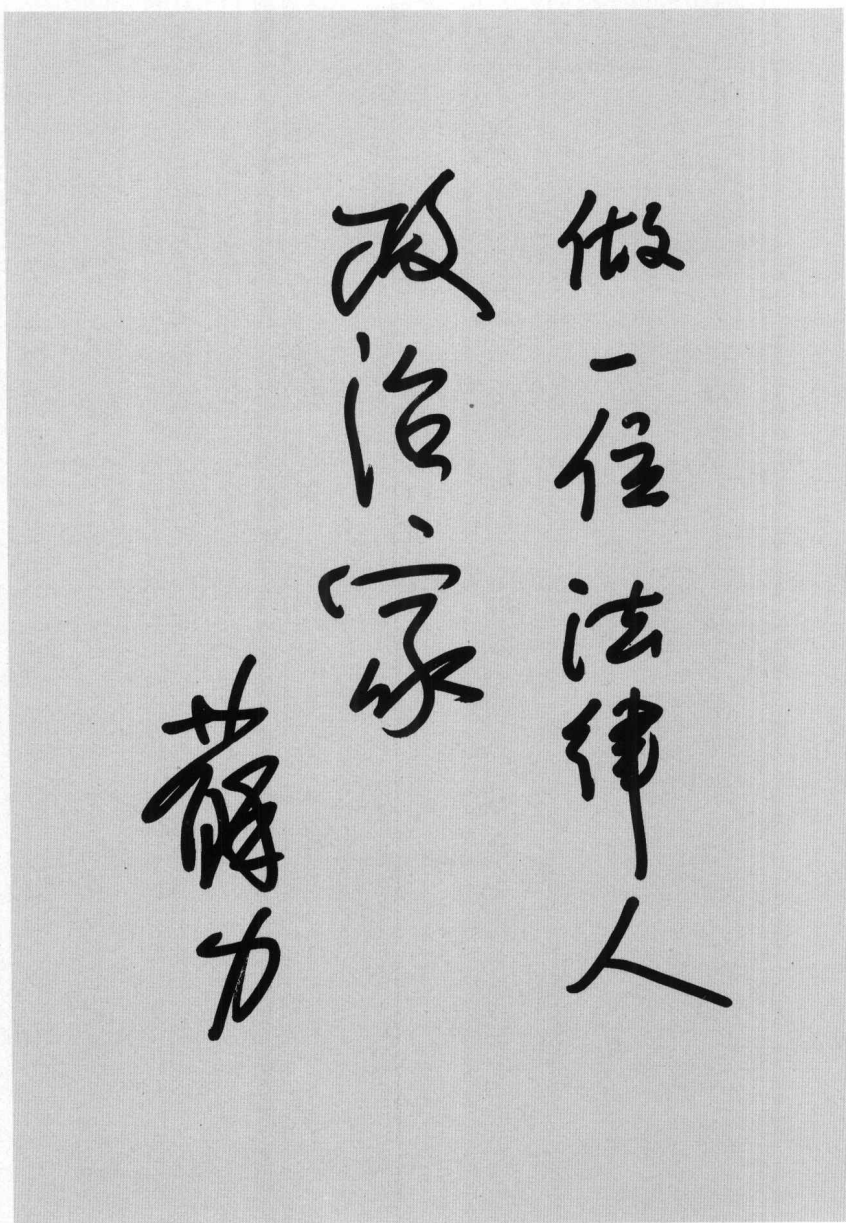
王裕国

造就优秀法律人才
致光华法学

梁彗星

中国著名法学家、中国社会科学院法学研究院研究员
中国社会科学院研究生院教授、博士生导师
《法学研究》主编

梁彗星题词



中国法学会副会长、中国著名法学家
北京大学法学院院长、博士生导师
苏力题词

独立之品格

自由之思想

张树义

中国法学会行政法学会研究会副秘书长、国家司法考试命题专家
中国政法大学教授、博士生导师

张树义题词

让法学健
续大放光华

王欣新

中国法学会民法学、经济法学研究会副秘书长
《破产法》专家起草组成员
中国人民大学法学院教授、博士生导师

王欣新题词

望光華 法學越办.
越好!

郁光華

著名法律经济学家
香港大学法学院终身副教授、博士生导师
西南财经大学法学院讲座教授

郁光華题词

祝《光华法学》办出特色，
办成法学名刊！

孙长永

第五届全国十大杰出青年法学家
西南政法大学教授、博士生导师
孙长永题词

《光华法学》编委会

主 编：唐清利

执行主编：刘为民

编 委：唐清利 刘为民 万 江

熊 川 邓君韬 王文成

沈东军 刘 宇 黄璟宜

院长寄语

《光华法学》是以法学院研究生为主体独立编辑的出版物。在世界上,法科学生编辑高水平的学术出版物已不乏其例,饮誉全球并成为世界法学研究水平代表的《哈佛法律评论》就是其中的佼佼者。就这些出版物为法学研究所作的卓越贡献而言,他们至少是世界法律学说与法律制度发展历史的一个见证。在各种数据与现实面前,人们已经相信法科学生完全有能力办好一份学术出版物。西南财经大学法学院经过二十年的开拓与发展,或许也应该有一份法科学生自己编辑的刊物了。但是,由于众所周知的各种原因,创办《光华法学》这项工作更是难能可贵。

在创刊卷的编辑过程中,主持编辑的同学和我谈及了他们办刊的思路、刊物承载的学术理想、具体的制度建设等方面的设想,我觉得他们对《光华法学》的出版已经做好了准备,并且非常重视《光华法学》的发展。令人欣慰的是,我在交谈中发现同学们为自己能成为一名“刊物”的编辑而充满自豪感和责任感。我既为他们这些“初生牛犊”所特有的创新精神与严谨的工作态度而折服,也为他们高涨的学术热忱与踏实的工作作风而感动。我相信学子们的这种自豪与追求是发自内心的,也坚信他们能够以学术为乐趣,以“刊物”为寄托,也就能够珍惜自己的“羽毛”,呵护自己的刊物。

正因为这支由研究生组成的团队具有流动性,“刊物”可以经常获得新鲜的“血液”补充,而有利于保持学术与“世俗”之间的适当距离,从而有利于学术的净化与健康。与此同时,每届编辑部都有可能出于对学术的高尚情感而产生超越前辈的思想,从而为刊物的发展提供了源源不断的动力。如若达此境界,学子们便在编辑刊物的过程中实现了自我价值与社会价值的统一,这正是法学教育的基本诉求。从而,《光华法学》的问世对于提升西南财经大学法学院的研究水准和学术影响,对于进一步提高法学院的教育水平都具有重要的意义。

《光华法学》的编辑一再要求我在创刊卷为他们写点东西,我却唯恐自己的语言给刊物造成某种选择的偏好,而一直有所踌躇。然而,内心的感动使我不能自己,很想借此对学子们创办《光华法学》的努力和精神表达鼓励与赞赏,于是应允下来。“千里之行,始于足下”,我希望《光华法学》在不断的学习与反思中创造奇迹,在不懈的努力中追求卓越,我更期待《光华法学》最终能够为中国的法治建设与社会进步作出应有的贡献。

高晋康