



韩德培



高铭暄



马克昌



周叶中



江平



许崇德



夏家骏



张月姣

中国 高端访问

拾贰

伴随中国法治进程的13种声音

余 玮 吴志菲/著

从法制到法治一字之易背后的内情尽在其中
法学大家的学术与依法治国的实践相得益彰

经济日报出版社

ZHONGGUO
GAODUANFANGW

12

中国 高端访问

拾贰

伴随中国法治进程的13种声音

余 玮 吴志菲/著

从法制到法治一字之易背后的内情尽在其中
法学大家的学术与依法治国的实践相得益彰

经济日报出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

中国高端访问 (拾贰), 伴随中国法治进程的 13 种声音/余玮, 吴志菲著. —北京: 经济日报出版社, 2008.1

ISBN 978 - 7 - 80180 - 796 - 0

I. 中…

II. ①余…②吴…

III. 法律工作者 - 访问记 - 中国 - 现代人

IV. K820.7

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 174969 号

书 名: 中国高端访问 (拾贰): 伴随中国法治进程的 13 种声音

作 者: 余 玮 吴志菲

选题策划: 白 勇

组稿编辑: 王 含

责任编辑: 赵润庭

责任校对: 白 雪

出版发行: 经济日报出版社

地 址: 北京市宣武区右安门内大街 65 号 (邮编: 100054)

电 话: 010 - 63568136 (编辑部) 010 - 83670070 (销售部)

网 址: www.edpbook.com.cn

E - mail: cehuabu@vip.sina.com

经 销: 全国新华书店

印 刷: 北京梦宇印务有限公司

开 本: 700 × 1020 1/16

印 张: 17

字 数: 277 千字

版 次: 2008 年 5 月第一版

印 次: 2008 年 5 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80180 - 796 - 0

定 价: 32.80 元

特别提示: 版权所有·盗印必究·印装有误·负责调换

余祥志菲同志

构建和谐社会
推动法治进程

韩德培

二〇〇七年四月

依法治国，建设社会主义法治国家。

许崇德

2003年11月20日

著名宪法学家、中国宪法学研究会名誉会长许崇德题词

余玮、志菲同志：

以人为鑑

马克昌

2001.4.11



著名刑法学家、全国刑法学研究会名誉会长马克昌题词

科
学
发
展
法
先
行

和
谐
中
心
民
为
本

题赠阮惟系诗吴志能

杨永良
二〇〇九年九月

目 录

韩德培：用世纪生命丈量中国法制进程

- ※ “中国当代法学10人”中唯一存世者曾挽回上亿美元的损失 2
- ※ 太平天国军人之后留洋到哈佛 6
- ※ 如皋之子从哈佛“落户”珞珈山后，曾两次被戴上“右派”帽子 11
- ※ 党龄只有20多年，与党结缘却超过70年 15
- ※ 读书、带学生是他的晚年生活两部曲 19

马克昌：为民请愿的大律师

- ※ 背着“右派”的黑锅20余年，却在日后为造反主犯辩护，
情与法的两难选择中正视人权 24
- ※ 呼吁死刑制度改革，一次次请求刀下留人 31
- ※ 一代宗师为民请愿，新的生命从80岁开始 35

高铭暄：“法”门子弟成为刑法泰斗的“法门”

- ※ 风雨人生与刑法典诞生的曲折历程几乎同步 44
- ※ 在分歧和争论中高瞻远瞩 51
- ※ “法”门子弟吃上刑法学这碗饭 57
- ※ 细述死刑适用的必要性与慎重性和职务犯罪的刑法对策 60
- ※ 新中国首位刑法学博士与首位国际刑法学博士背后的倾注 64

江 平：我只坐在真理和法律这边

- ※ 亲历《物权法》酝酿到出台的艰难历程 70
- ※ 民法专家直面质疑而条分缕析《物权法》 73
- ※ 怀揣“无愧于历史和人民”的信念参与构建中国民法大厦 76
- ※ 从“抢白旗”到“抢”回一顶“右派”帽子 80

- ※ 诸多头衔中最爱的却是被人称为“江老师” 85
- ※ 在法学前沿呐喊的法学活动家 88

夏家骏：“布衣常委”是顶沉重的桂冠

- ※ 百姓的法律顾问：我没有特权，只有胆量 98
- ※ 湘西孤儿：周总理亲自过问办理我的进京户口 103
- ※ 长了两个胆的人：“成克杰案”是我开的头一炮 108
- ※ 苦行僧：享受部级待遇的他，为省手机费发短信摞肿了大拇指 114
- ※ 大杂家：走遍全国习字著书是他所期待的退休生活 118

李 龙：寒窗·铁窗·冷板凳

- ※ 苦苦追索而凝聚人本法律观 124
- ※ 人权、法治与宪政理论研究的突破 127
- ※ 研究无罪推理原理而自己却“无罪”入狱20年 132
- ※ 依法据理从黄泉路上拽回14条人命的法学家孜孜以求法理学体系的重构 135

单 声：让“反分法”从“单声”独奏到多音交响

- ※ 感受总理魅力，当面进言法理遏“独” 140
- ※ “反分法”是“统一法”的前奏，从一枚硬币看其两面 144
- ※ 父亲的大义气节与母亲的宽厚勤劳，对当年的法学博士影响至深 148
- ※ 殷殷伉俪情与拳拳赤子心，把爱泽及小家与大家 151

许崇德：见证中国宪政发展进程

- ※ 站在给中央领导讲宪法的最高讲台上 158
- ※ 揭开亲历54制全过程的密码箱 162
- ※ 激情回忆现行宪法诞生历程 165
- ※ 踩着时代的鼓点修宪 168
- ※ 三次得到小平同志亲切会见 171
- ※ 让法治的种子深入亿万人的心田 174

周叶中：为中央领导首讲宪法

- ※ 说法：为中央领导首讲宪法 178

✿ 法力：为中央开风气之先叫好	181
✿ 法术：普法“播种机”的1200多场讲座打动大江南北	183
✿ 法宝：年轻学者“三级跳”的奥秘所在	186
✿ 法门：为了没有遗憾而付出的背后	189
✿ 法眼：力主用“宪法思维”执政	191

曹思源：出入红墙的“破产”专家

✿ “小作家”“玩”起了政治	195
✿ “早熟”的“推销员”“兜售”另类思想	197
✿ “曹破产”更是“曹大胆”	199
✿ 无“官”一身也不轻	202
✿ 不满足于只当“曹破产”	204

许传玺：其实很会“算账”的海归

✿ “外交智囊”尽显学者本色	208
✿ 关注和研究“人”是最大的兴趣	210
✿ 200万vs6万背后的牺牲与奉献	213

张月姣：WTO有了中国声音

✿ WTO中国首任法官的任命路一波三折	220
✿ 被江总书记誉为“工作狂”的Madam张	224
✿ “超级大使”甘当中国企业的义务“推销员”	227
✿ WTO贸易争端时有中国人拿起神圣的法槌	230

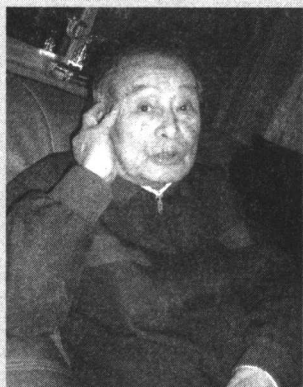
史久镛：国际法院里穿法袍的黄皮肤人

✿ “史氏三杰”之一曾是“洋打工”族的一员	234
✿ 在异域每一次感受到扬眉吐气的自豪	237
✿ 见证中英香港问题谈判的全过程	241
✿ 一个“法”字写遍人生历程	245

附：我眼中的《中国高端访问》

韩德培

用世纪生命丈量中国法制进程



中国法学界的镇山之石韩德培

韩德培，著名法学家、法学教育家，被誉为“新中国国际私法学的一代宗师”、“中国环境法学的开拓者和奠基人”、“中国法学界的镇山之石”。1911年2月出生于江苏如皋，1934年毕业于中央大学法律系。历任武汉大学法律系教授兼系主任，武汉大学校务委员会常委兼秘书长、副教务长、法律系主任，国际法研究所、环境法研究所所长等职；兼任过湖北省法学会副会长、名誉会长，湖北省社会科学联合会理事，中国社会科学院政治学、法学规划领导小组成员，对外经济贸易部条法局顾问，国务院学位委员会法学评议组第一、二届成员、第三届特约成员，国务院经济法规研究中心顾问，中国政法学会、中国法学会、中国国际法学会理事等职；当选过湖北省第五届政协委员，第六、七届全国政协委员，九三学社第七届中央委员会顾问。现任武汉大学法学院教授、博士生导师、国际法研究所名誉所长、环境法研究所名誉所长，系中国国际法学会名誉会长、中国国际私法学会名誉会长、中国环境与资源保护法学会名誉会长、国际自然资源保护同盟理事、环境政策与环境法研究中心理事、中国国际经济贸易仲裁委员会顾问。

武汉大学是国内一座有着110多年历史的著名高等学府，汇聚了许多享誉国内外学术界的泰斗级大家，可谓精英荟萃、星斗辉映之地。在武大著名学者星群中，韩德培教授是最年长的一颗“明星”，他出生于1911年，跨越了北洋政府及民国时期，在新中国建立初期便已是公认的我国国际私法学权威。如今，在中国法学界被誉为“中国法学界的镇山之石”的老人更是桃李满天下的法学教育家。

当记者走进韩德培位于武汉珞珈山下的家，第一印象便是惊奇于年近百岁的老人竟是如此健朗：书写、阅读全靠自己，与人交谈时言语清晰，不断配合以手势；接下来便是对老人整洁简朴居室里沿墙而立的满架书籍惊奇地张开大嘴——书架从客厅一直延伸到书房，各类书籍有序排列，这种景象好像也在默默诠释老人的学术泰斗级身份。对话间，韩德培时而开怀一笑，时而停顿沉思，如祖父般和蔼慈祥又语重心长，又如年轻人般思维活跃而富于逻辑……

“中国当代法学10人”中唯一存世者曾挽回上亿美元的损失

现代意义上的法学在中国的历史，可以追溯到清朝末年，那时的中国方始引进西方现代法律科学。在《中国大百科全书·法学卷》（上），可以找到名列其上的10位中国当代最著名的法学家，然而他们中间的绝大多数人都已经作古，今天唯一健在的是被誉为“新中国国际私法学的一代宗师”、“中国环境法学的开拓者和奠基人”的韩德培，他是武汉大学终身教授，至今仍在为之辛勤耕耘。

几乎与20世纪同行的韩德培，一生之中见证了法律科学在现代中国的兴衰沉浮。1945年，从哈佛学成归国的韩德培在武汉大学法律系担任教授、系主任，那时武大法律系名师云集，成为抗战后全国最著名的法学研究中心之一。在珞珈山任教的最初几年，韩德培在法学研究领域颇有建树。

刚从抗战中走出来的中国，内战不断升级，物价飞涨，官僚腐败，民不聊生，社会秩序一片混乱，这与“海归”韩德培理想中的民主法治社会有着天壤之别。那时，韩德培曾在著名的《观察》杂志上发表了“我们所需要的法治”一文，提出民众所需要的法治应该是建立在民主政治上的法治。

1947年，韩德培还在《观察》杂志上发表一篇题为《评中美商约中的移民



中国环境法学的开拓者和奠基人韩德培

规定》的文章，揭露了中美商约在移民问题上对中国的平等规定，并建议中方应要求美国就中国移民问题取消或修改不合理的限制，加强对在美华侨利益的保护。1948年又在《国立武汉大学学报（社会科学季刊）》第9卷第1号上发表论文《国际私法上的反致问题》，至今仍然是我国国际私法学界关于这个问题最权威的论述。

新中国成立后，全国法学界曾有“南北两培”之说：北京外交部的李浩培，是周恩来总理的国际法顾问；南方便是任教于武汉大学法学院的韩德培教授。100多年来饱受战乱的华夏大地第一次迎来了和平建设的契机，法制建设更是重任在肩。韩培德全心投入中国的法制建设事业，他不仅将俄文《苏联的法院和资本主义国家的法院》一书翻译出版，并发表了《要为法学上的争鸣创造条件》等论文，这些著作对于新中国的法制建设和法学发展起到了推动作用。

有人说，韩德培是我国学术界当之无愧的“常青树”，然而令人痛心的是，由于在“反右”及“文革”中两度被错误划为“右派”，韩德培有20年时间被迫离开法学领域，直到党的十一届三中全会后，脱下“右派”帽子的韩德培才

重新回到法学研究和法学教育阵地。1978年后的20多年里，是韩德培在著书立说和学术研究上成果累累的时期。

在法学领域，韩德培造诣最深的是国际私法，他创立了具有中国特色的现代国际私法学理论体系，被公认为是新中国国际私法的一代宗师。韩德培有个形象比喻，国际私法就好比一架飞机，其内涵是飞机的机身，其外延则是飞机的机翼——内涵既包括冲突法，也包括统一实体法，甚至还包括国家直接适用于涉外民事关系的法律；而两翼之一则是国籍及外国人的法律地位问题，这是处理涉外民事关系的前提，另一翼则是发生纠纷时，解决纠纷的国际民事诉讼及仲裁程序，这包括管辖权、司法协助、外国判决和仲裁裁决的承认执行。

上世纪80年代，韩德培主持编写的《国际私法》是我国高等院校第一部统编教材，并获国家级优秀教材奖和第一届全国优秀图书提名奖。1993年，韩德培在“市场经济的建立与中国国际私法的立法重构”一文中，提出了重构我国国际私法的基本思路，在他1999年主编的《国际私法新论》则创立了现代国际私法学新体系。

早在1983年韩德培就强调香港、澳门的回归和中国的统一事业将使解决区际法律冲突的区际私法在我国国际私法领域占有重要地位，及时发表了《论我国的区际法律冲突问题》，并与黄进教授在广泛参考和比较中外国际私法和区际冲突法的基础上，于1991年草拟了《大陆地区与台湾、香港和澳门地区民事法律适用示范条例》，发表后受到了大陆、台湾、香港和澳门同行的广泛关注。

在探寻法学理论前沿阵地同时，韩德培注重理论联系实际，积极为政府有关部门提供咨询意见，取得了突出成绩。鲜为人知的是，韩德培的这门学问曾给国家挽回了上亿美元的损失。

1981年，我国国民经济计划进行幅度较大的调整，需要终止“文革”后期签订的几个重点工程项目的涉外合同。然而，合同的另一方——日本、西德等公司提出，终止合同必须赔偿100%的经济损失，还要加上因与中国签订合同而未接受第三国订货的间接损失，赔偿额高达数亿美元。

受当时的国家进出口委员会特邀，韩德培和另一位研究国际公法的法学家周子亚先生及李双元副教授一道进京提供咨询，仔细研究了合同书和国际上有关法律条文，写出了一份报告。报告引用《联合国国际货物销售合同公约》和日德两国民法典，充分说明了中国公司不是根本违反合同，不应当承担100%的赔偿责任。报告还指出，对方也具有采取合理措施帮助减轻损失的责任。中方

只能“适当补偿”，而非对方提出的“充分、有效、即时的赔偿损失”。这份报告有理有据，经过谈判，将损失减少了。

除了国际私法领域外，韩德培还在环境法学教育和研究方面贡献甚多。说起自己当初涉足环境法学研究的缘起，老人回忆道：“改革开放后，我出访许多欧美国家。所到之处环境优美、绿草如茵，比如，加拿大多伦多市的座右铭就是‘请在草上走’。”出国考察之后，韩德培了解到，这些国家环境之所以如此优美，他们的经验就是运用法律手段治理环境。给他印象深刻的是出席国际会议时，碰到许多外国的环境法专家，甚至有来自印度尼西亚这样的小国，而作为泱泱大国的中国却没有自己的环境法专家。

可是，发展中的中国却正面临着环境治理课题。在韩德培的主持推动下，武汉大学法学院同当时城乡建设环境保护部环境研究院成立了中国第一家环境法研究所。而且，韩德培主编了我国环境法领域最早的较为全面系统的教材《环境保护法教程》，是我国迄今为止的唯一的全国高等院校环境法通用教材，1990年他又主编了《中国环境法的理论与实践》——该书被誉为“开拓性的理论著作”，为此1998年他荣获“地球奖”。1999年，他被推选为中国法学会环境资源法学研究会首任会长。他还多次出席环境法方面的国际会议，提交多篇学术论文，向国外介绍了我国近年对环境保护采取的重要政策和各种措施，帮助与会各国代表进一步了解中国在环境保护方面所做的种种努力。

现在，老人还担任着



中国环境法学的开拓者和奠基人韩德培

国家环境保护局的顾问，还在为我国环境法建设尽心竭力。谈到目前环境法面临的重大问题，韩德培认为是执法不力，“地方部门为了片面追求经济利益，忽视环保，对环保部门执法视而不见，导致环境法在许多地方无法执行。因此，国家应该加强环保法的执法力度，无论任何项目的立项，必须通过上级环保部门的环境测评报告，否则，不能开工。另一方面，我们还需要大力推广环境法”。老人强调，目前我国的一些政府机关、公民的环境法律意识还不够强，这严重地影响了我国环境法治的建设，而对于环境法律工作者来说除了进行研究外，在推广方面应还大有可为。

从20世纪80年代初至今，韩德培积极参加国际学术活动，先后赴美国、日本等国讲学或参加会议，为中国国际法和环境法研究的国际化做出了巨大贡献。2004年，韩德培被武汉大学评定为“终身教授”和首批“资深教授”（享受院士待遇）。如今，耄耋高龄的韩德培仍然工作在第一线，担任武汉大学法学院教授、博士生导师、国际法研究所名誉所长、环境法研究所名誉所长，还兼任中国国际法学会名誉会长，中国国际私法学会名誉会长、中国环境与资源保护法学学会名誉会长、中国国际经济贸易仲裁委员会顾问等职。对于自己身上众多的社会兼职，韩德培从来没有去统计自己到底有多少个头衔，他笑言，“多数是挂名，只顾不问”。

太平天国军人之后留洋到哈佛

为中国法制事业劳思奋笔一生的韩德培，血管里流的是太平天国军人的滚烫血液，他的祖父韩大兴是曾多年跟随翼王石达开南征北战的一名副将。1864年太平军失败后，韩大兴流落在苏州，以织绸缎这种手艺积攒了一些钱，后定居如皋。韩德培幼时常在祖父膝下听他讲述当年驰骋马背的军旅生涯，继承了祖父刚正不阿的浩然正气。

在家乡，韩德培被人称作“从石缝里蹦出的孩子”，关于他的出生还有个小故事。当年，韩大兴眼看长子韩志忠连生三女而焦急苦恼，在算命先生指点下，1910年韩大兴在老家南京城外秣陵关立下一方碑石，镌刻碑文。谁料第二年的2月6日韩家果然添了个男丁，日后享誉中国的一代法学宗师韩德培就在如皋这方土地上出生了。但是，从“石缝里蹦出”来到人世间的韩德培却是个苦孩子——那时韩家已逐渐败落，更惨的是韩德培8岁便失去慈母，小小年纪便尝到了家庭贫寒、幼年失母带来的世事炎凉。

当时在苏北有“金如皋，银泰兴”的说法，如皋人贪图安逸的乡土观念很重，很少有人愿意远走他乡。与一般如皋人思安求逸的思想不同，聪慧过人的韩德培从小便有好学之心，但他的求学之路却比较坎坷。

6岁时，韩德培进入私塾，期间读了《大学》、《论语》、《孟子》、《幼学》等，接受了严格的书法训练，因此打下了扎实的国学基础。10岁时，韩德培转入京江小学读书，京江小学是旅居如皋经营钱庄和银行业的镇江人开办的，对语文、算术、英语课程特别重视——熟悉韩德培的人都知道，他不但懂英文，还懂法文、德文、日文和俄文，出色的语言能力与他小时候所受到的良好外语训练有关。

15岁小学毕业后，因家里经济拮据，韩德培得知祖父要送他去商店当学徒，但是求学心切的他坚决不同意。恰好如皋有一师范学校招考初中生，不收学费和食宿费，韩德培兴冲冲地去报名参加考试。报考的人一共有488人，只录取40名，结果他以第4名的优异成绩被录取。鉴于这些情况，祖父也就不好再阻拦，转而同意他去读师范。

在师范读书的3年半时间，韩德培不但认真地学习各门功课，而且怀着极大的兴趣如饥似渴地广泛涉猎课外的知识。此外，他还养成了每天必读报纸的习惯，关心国家大事。这段时期的学习，使他眼界大开，认识到小小的如皋县之外，还有一个广大复杂的中国和一个更广大更复杂的世界，也更加坚定了韩德培继续求学的决心。



韩德培与马克昌总主编出版的教材