

法科学生读本

# 迈入法学之门

法科  
學生  
讀本



王亚新 等 © 著

王亚新 法学专业学生如何进行论文训练  
张卫平 雕刻时光——给法学院新生的一封信  
陈兴良 刑法的为学之道  
郑成良 法律思维的基本规则  
林来梵 宪法学的方法与谋略  
杨建顺 行政法学方法论——写给大学本科生  
舒国滢 我们时代的法学为什么需要重视方法

 中国人民大学出版社

中国政法大学 法律硕士专业学位研究生教育

# 迎人法学之自觉



2008年第11期

本期目录

论中国法律职业化改革 ..... 1

论中国法律职业化改革 ..... 1

论中国法律职业化改革 ..... 1

论中国法律职业化改革 ..... 1

论中国法律职业化改革 ..... 1

论中国法律职业化改革 ..... 1

论中国法律职业化改革 ..... 1

中国政法大学 法律硕士专业学位研究生教育



**图书在版编目 (CIP) 数据**

迈入法学之门/王亚新等著.  
北京:中国人民大学出版社,2008  
(法科学生读本)  
ISBN 978-7-300-08882-2

- I. 迈…
- II. 王…
- III. 法学-文集
- IV. D90-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 001960 号

法科学生读本

**迈入法学之门**

王亚新 等著

---

出版发行 中国人民大学出版社  
社 址 北京中关村大街 31 号 邮政编码 100080  
电 话 010-62511242 (总编室) 010-62511398 (质管部)  
010-82501766 (邮购部) 010-62514148 (门市部)  
010-62515195 (发行公司) 010-62515275 (盗版举报)  
网 址 <http://www.crup.com.cn>  
<http://www.ttrnet.com>(人大教研网)  
经 销 新华书店  
印 刷 涿州市星河印刷有限公司  
规 格 148 mm×210 mm 32 开本 版 次 2008 年 1 月第 1 版  
印 张 6 插页 2 印 次 2008 年 1 月第 1 次印刷  
字 数 136 000 定 价 19.00 元

---

**版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换**



## 编者的话

对于方法论的研究，法学界已经有诸多的“议”与“非议”。这套针对学生的小书因此不敢奢谈“方法论”，只希望定位于对学生们提供学习及写作的指导和帮助，同时，大家可以借助前辈师长的个人经验，对于法学的各个门径有所领略。

其实诸位作者赐稿前，已经在各自的教学生涯中思考良多，想必他们的最低要求，一是让自己目前的学生学路顺畅，二是让目前的学生，今后的法律共同体同仁的术业不致太过于荒腔走板。因此，约稿之初老师们都颇多谦辞，甚至认为个人思考未足普世。即便承认方法的类型化，但类型恐怕难以如学派一样尽数。

我们姑且认为这是这个学科赋予他们的谨慎美德。而编者只针对需求提供素材，况且素材又都是有感而发、深思熟虑的成果。其价值自有话说。

一直都认为，成为法科学生殊为不易。

就学问本身，他们有权利得到更多，更多的指导。

因此，在收录的时候，唯恐遗失珠玉，形式、风格上的统一反倒退为其次考虑。幸运的是，各位学者都倾力提供稿件，唯愿读者认为有收获。

他们文风敦厚，语言质朴，思路严谨缜密，对待“面包的学问”，用盐与面包的态度。这是法学家体现教者父母心的方式。

很想借用法国大思想家笛卡儿在《谈谈方法》一书中的自白：

“我并不打算在这里教给大家一种方法，以为人人都必须遵循它，才能够正确地运用自己的理性；我只打算告诉大家我自己是怎样运用我的理性的。”

希望能大致道出作者们的心声。

2007年10月9日

## 目 录

### 王亚新 法学专业学生如何进行论文训练/1

- 一、论文写作训练的意义/1
- 二、论文写作的意义和要求是如何结合的/1
- 三、参考文献的检索/4
- 四、论文的写作/14
- 五、论点的形成和整理/16
- 六、论文的层次结构/18
- 七、论文的结论/23
- 八、逻辑和修辞/28
- 九、修辞与文体/32

### 张卫平 雕刻时光——给法学院新生的一封信/34

- 一、专业与外语：矛盾中求均衡/35
- 二、方法得当，事半功倍/35
- 三、主动出击，制胜法宝/36
- 四、面对书海，我们如何选择/37
- 五、同窗交流，益胜于师/38
- 六、坚持自学，成功的秘诀/39
- 七、迎着老师尖锐的目光/39
- 八、别让笔头停下来/40



**陈兴良 刑法的为学之道/42**

- 一、法条与法理的关系/42
- 二、总则和分则的关系/52
- 三、理论和案例的关系/57

**郑成良 法律思维的基本规则/61**

- 第一部分 公共决策的思维方式/62
- 第二部分 法律思维的基本规则/70

**林来梵 宪法学的方法与谋略/87**

- 一、关于方法/89
- 二、方法与谋略/93
- 三、回望中国的方法现状/105
- 四、评议与提问/107

**杨建顺 行政法学方法论——写给大学本科生/119**

- 引 言/119
- 一、正确认识行政法，培养对行政法学科的兴趣——  
学习行政法学的首要前提/121
  - 二、兼存并蓄，熟能生巧——行政法学知识的累积是  
方法论的前提性基础/132
  - 三、阅读教材，由简至繁，逐步深入——多种方法并  
用，牢固把握行政法学知识体系/135
  - 四、关注行政实务，掌握行政法规范运用能力——  
学习行政法学的价值实现/141
  - 五、全面发展，互为补充——正视行政法学与其他

相关学科的关系/145

六、注重基础能力的培养——为撰写行政法学  
论文做准备/148

七、认真听课，珍惜交流和请教的机会——勤学好问，  
“三人行必有我师” /152

八、收集、整理和运用资料，全力以赴地撰写行政法学  
专业论文/155

九、“爱拼才会赢”——自信心是学好行政法学  
的增强剂/158

结语——寻找适合自己的学习方法/160

**舒国滢 我们时代的法学为什么需要重视方法/162**

一、问 题/162

二、反 思/169

三、转 向/175

王亚新

## 法学专业学生如何进行论文训练

### 一、论文写作训练的意义

对于在校本科生，四年期间主要从书本和老师教授中学到知识，他们在即将步入社会之前的论文写作训练，在老师的指导之下，让学生学会自己组织材料、组织自己学过的知识，进行自行的研究。因此论文写作是自主的研究、思考和训练。论文写作训练就是要学会用自己的头脑思考，自己研究问题，系统地将自己的知识加以归纳，最后比较精确地表达出来。

### 二、论文写作的意义和要求是如何结合的

以上介绍了论文写作的主要意义。而论文写作训练的要求主要概括为一句话，就是学会系统地把握问题。换句话说，论文写作训练不是要求按照某种既定的格式，或者将大家都知道的话组织起来写出来就行，而是自己搜寻需要处理的信息，进行研究，再将其系统地归纳起来，即思考深入化，最后表达出来的过程。请同学们注意，生活中有很多书本上和实践中的材料，如何处理

这些材料？有时需要文字，有时不需要，但原理都是一样的，就是都要进行思考。

而论文写作训练，是在确定了一个题目后，首先要搜寻和题目有关的信息，然后不是零碎地片断地，而是系统地把所有有关信息，都作为一个整体来考虑，找到一个比较完整的答案，或者找到一种结构，把所有这些都联系起来，形成结论和观点，即自己的看法。这就是研究，也就是以自己的头脑进行思考。在此基础上，还有一个很重要的方面，是表达。总结一下，就是“研究、思考、表达”。

这三个步骤之间相互联系，精确的表达对于思维的精确化、深入化是很有帮助的。思维的精确、深入与平时思考的片断性、模糊性不同。平时自己可能会想很多东西，但是未必这么深入；而且，可能想到一些东西，但被别的东西一冲，就很不精确地过去了。在实践中可能有很多这样的知识，尽管量很大，却总是不够精确而相当模糊，而且往往不够深入，停留在比较浅的水平上。论文写作给了这么一个机会，集中于一个问题上，使你关于这个问题的思维，不仅有体系性、系统性，而且精确深入。

需要提醒同学们的是，做学问和写作训练有扩散的功能和作用，即它不仅是一个文字表达能力，而且是解决问题、看待问题、寻找对解决问题有用的信息的综合能力的提高。下面将会讲到这样的训练具体应当怎么做。

例 1：这个例子来自于一个学生，他是基层法院的法官，论文是关于民事案件的送达问题。这个同学是如何系统地把握问题，深入地思考，最后比较精确地表达出来的呢？导师对他说，你要找一个自己感兴趣的、在工作中又经常遇到的问题，然后系统地搜集有关资源，将原有的实践经验调动起来、综合起来写论文。

他于是选取了一个很小的问题。

大家都知道，民事诉讼一开始，都要面临一个原告的诉状如何送达给被告的问题。如何送达看起来简单，法律上也有规定。这位同学在法院的立案庭是负责送达的，他发现平时在工作中遇到的很多不起眼的小问题包含着大学问，他虽都见机行事地把这些小问题处理了，但处理的办法有时互相抵触，有时有用，有时没用。

在论文写作时，他先阅读了一些国外的关于民事诉讼送达的文献，然后再参考了一些我国法学界关于这一问题的有关论述。这些资料大都没有介绍实践中的做法，尤其是国外部分，对他也比较遥远，但他将这些以前对他比较陌生的信息同他熟悉的信息以及从前处理过的问题作了对照，发现了许多有趣的现象。于是他在这一基础上，提出了一些很有意思的问题。比如，送达本是国家出钱，但事实上法院往往没有这笔钱；还有，制度上是要求法院送达，但法院自己送达有些场合下显然没有当事人送达或者当事人配合的送达效果好。关于这些论点有一些国外的参考文献，他将文献与自己的知识综合起来，系统地考量，作出一个框架，并得到一个结论——可能送达还是要两条腿走路，即适当发挥当事人的积极性，即原告的积极性。这个命题在法学界也曾有人提出，但没有像他一样拿工作中的经验、案例、数据来加以说明。

他的这篇论文就是一篇比较有新意的论文，特点是：一方面把平时的零散数据系统化了，另一方面获取了一些新信息，将这两方面综合起来后，他的整个认识水平上升到一个新的比较高的层面。而且，写这篇论文对其今后的工作非常有用，眼界将放宽。通过这篇论文，将以前在清华学习的课程贯通起来。这是一个比较成功的例子。

### 三、参考文献的检索

下面开始进入正题，关于如何选题、如何与老师接触、如何做开题报告等等问题，不再赘述。这里从如何着手做论文开始。第一个步骤，是参考文献的检索。题目选定，和导师沟通，即将进入论文写作后的第一个阶段，应该是参考文献的检索。

#### (一) 参考文献的检索的作用和意义

1. 扩大现有的知识量。如上面的例子所言，经过几年的学习，每个同学已经占有了一些知识，而且只要决定写一篇论文，一般来讲，应该是自己最熟悉的东西。那么，已经有了相当的知识量，但再经过系统的思考，要提升自己对这个问题的整个理解，原有的知识量无论如何是不够的。而参考文献可以帮助你通过书本知识，通过中国、外国的有关信息参照比较，通过对学术界对问题进行研究的最新动向的了解，来扩展知识面。

2. 可以帮助避免重复劳动。这一点很重要，对于你所关注的问题，很多专家学者也在从事着同样的探讨。他们写的东西，同学们平时未必有时间系统性地进行搜索，而且也很少汇总起来仔细阅读。但若不看他人的工作成果，将无法了解已有理论、学说、观点甚至一些具体做法。因为自己做的东西往往不是独一无二的。自己最后写出来的东西，也许别人早就提出了。这样便造成重复劳动、无用劳动。

知识的积累不是个人的问题，而往往是整个学术界和实务界知识和经验的积累，需要交流，需要表达。论文写作在某种意义上有这样一种含义。所以搜寻参考文献，就是看看别人在自己准备要做的这项工作上，说过什么样的话、作出过怎样的贡献，这

样才可以站在别人的肩上，去寻求一个更高的起点，达到一个更新的更广阔的层面。

3. 尊重他人劳动成果，这是一个学术规范的问题。下面会讲到，如何引用别人研究成果是有一定规范的。有些同学可能不熟悉，学术界也好，大学教育也好，也有其独特的规范。尊重他人的成果，是说也许在某个地方看到，或者通过和别人交流获得了某种知识，在论文写作时必须标明。而且寻找参考文献，都必须确认看到听到的是否来自他人，来自什么人——这是学术规范的一环——然后将其来源注明，这是尊重他人的劳动，需要将参考文献的来龙去脉都交代清楚。

这方面清华大学有很明确的要求，例如开题报告时便须提交一定数量的参考文献的名单，而且，下面会讲到论文写作时该如何引用参考文献。对作者、文章以及内容——无论是转述或是综合，引用都有一定的规范，这都是尊重他人劳动成果的表现，只要遵守这种学术规范，就能达到站在别人肩膀上看得更远的目的。

## （二）检索的方向和范围

方向和范围的确定是一个更加实际的问题，这一点需与指导老师沟通交流，一般老师都可以告诉同学，这个问题需要到哪些方面去寻找资料；或者也有可能对于这个问题目前资料很少，主要依赖一些内部的文书资料。与指导老师对参考文献进行沟通还可以对目前在这个问题上别人都说了什么有一个大致的感觉。这是很重要的。

1. 检索的方向。一般而言，不同的题目有不同方向和检索范围。举例说明：对于一个很少有学术界的理论文章的问题，也就是专业的技术性的问题，很可能没有太深的理论研究，学者的论述可能比较少。这时就必须寻找一些具体的活生生的材料，这样

的材料可能恰为你所掌握。这就不可能到学术期刊、理论性很强的出版物中去寻找，而必须到实务部门发行的刊物中去寻找。

具体来说，对于有些问题，例如前面讲的送达，都有这方面的问题。再如诉讼中的管辖权的异议，是可以上诉的。即当事人原告诉到法院后，被告说你告错地方了，不应在这个法院，而应在另一个法院。这就是对管辖权提出了异议。在这种情况下如果法院驳回此异议，认为原告是对的，就是此法院管辖，被告可以上诉到上一级法院。有位同学关于这个问题写论文，最后发现根本就没有多少学术性、理论性的文章刊出，因为太技术性了。他于是找来《人民司法》、《人民法院报》、各省内部出的如某省审判这样的刊物中去寻找法院内部关于这个问题的一些交流的文章，有些有一定的理论性。这是一个比较典型的成功例子。

但如果写的是理论性很强的问题，甚至主要是一个来自外国的概念，那么搜寻方向可能就是专著、报刊尤其是学术刊物的专论，以及国外的一些资料，包括翻译的。若是本人有一定的外语程度，也可以直接读外文原文。

2. 检索的范围。到底需要找多少东西，才可以说参考文献够了？这也是一个具体的问题，也是因题目不同而异的。有的问题有很多文献，很多学者名家有过很多分析，即所谓的热点问题。这种问题令人感到困惑的往往不是文献太少，或者可以拿来作为论文基础的东西太少，而是太多了。要找成百上千篇都可以找出来，网上检索关键词也会出来很多很多文章。

而另一种情况则是任何材料都很少，如刚才所言，学术刊物、互联网、内部发行的出版物，甚至经验交流的一些文件都很少，这种情况也存在。文献太多和太少是法学这个领域常有的问题。法学界存在热点和非热点问题，并且整个知识积累很不平衡，有



的地方累积太多，而且坦率地说，重复劳动太多；而有的却几乎无人问津，因为法学界没有足够多的精力来对付这么多的问题。还有一个问题是，对于很多问题，学术界没有资源、没有经验将其解决。

所以，对于同学写论文来说，参考文献多和参考文献少各有其利弊。如果文献特别多，则意味着关于此问题研究得相当透彻，达到的水平相当高。要想出新，有自己的独特见解，非常困难，而且弄不好便成为只是抄别人的。而其好处在于有很多资源可以用，可以在丰富的参考文献范围内将自己独有的观点充实进去，使认识深化。

而文献太少的话，同样有利有弊。好处在于别人关于这一问题没有说过什么，甚至只要说出一个言之成理的东西都是独特的，这样就很容易出成果。但它的坏处在于起步时花费的精力、搜寻的成本比较高，而且对现有资源的要求比较高。

若是本就对这一问题不熟悉，那么从一开始可能就不该写。如果很熟悉，又没有很多的参考文献，则反而成为优势。这又同前面讲的选题结合起来。

那么无论已有文献是多是少，大致要控制在多大的范围内，就可以认为参考文献够了？当然，从做学问的观点来看是“韩信点兵，多多益善”，文献好像越多越好。但如前所述，一方面也许文献的量本来就有限制，另一方面也许是文献太多了，坦率地讲，重复劳动就很多，大话空话也很多，阅读需要花费大量的时间精力。而且，对于学习期间的同学的论文训练要求也不同于学术界的成果。比如，教授做一篇论文，到核心期刊上发表，对文献的要求应当是很高的。但对同学要求就没有这么高，对基本文献的主要观点都已经掌握，对这些文献都浏览过，大体上就可以了。