

王立◎著

法曲散歌

FA QU SAN GE

这个集子是法律学人案上的「碟头汤」思想的小菜，清爽可口，开胃醒脑、提神，全中滋味，无可自诩，还请在劳作之后，休闲之时，慢慢品尝。


法律出版社
LAW PRESS · CHINA

王
立
著




法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

法曲散歌 / 王立著. —北京:法律出版社,
2014. 11

ISBN 978 - 7 - 5118 - 7182 - 4

I. ①法… II. ①王… III. ①随笔—作品集—中国—
当代 IV. ①I267.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 266466 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/安建苇

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/法律出版社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/三河市兴达印务有限公司

责任印制/沙磊

开本/720 毫米×960 毫米 1/16

印张/14.75 字数/168 千

版本/2014 年 12 月第 1 版

印次/2014 年 12 月第 1 次印刷

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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 7182 - 4

定价:38.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

法学者社会使命担当的新去向(代序)

学者必不能脱离社会,必不能脱离时代。社会是个大舞台,时代规定着这个舞台的品质色彩。历史的舞台,现代人的舞步无法承载;未来的舞台,也只有未来人去登台。今天,立定在历史通向未来的拐点上,我们如何传承和书写历史,把一个怎样的今天传递给未来?社会的每一个角色都有其使命与担当,而学者作为社会的职业观察者、思想者、见证者,须当站在这舞台上舞动起自己的使命担当,天命使然,责无旁贷。

法学者今天的社会使命担当,已然成为社会舞台上挑梁和压轴的角儿,必须舞动出品质与光彩。眼前的中国社会,走到了经济激增期,走到了矛盾高发期,走进了环境复杂期,也走近了由社会管理向社会治理的治理方式转型期(转“治”期),从本质上讲,就是走到了由欠法治期步入法治期的临界点。转过身来看世界,迎面也走来了法学者使命担当的战略机遇期。党的十八届四中全会作出依法治国的决定,标志着中国共产党人对国家治理规律,对社会治理规律,对社会发展进步规律认知和总体把握的水平与能力均提升到了前所未有的新阶度。革故鼎新,牵动利益格局,各种力量角逐较量需要新的制度安排,需要规制行政权力的同时更需要保障公民权利不受盘剥和吞噬。是的,法学者是观察者,但不能作壁上观;法学者是思想者,但不

能思而不行。法学者不能参加“转治”的权力游戏,也不能被权力游戏戏弄。不能参加,也须参与,参与才能实践自己的使命担当。担当的方式在于推动,推动法治意识深入人心,推动法治理念入驻权力的脑壳,推动法治的方式走上体制机制运转的轨道,推动“权治”尽快脱离“名利场”的“潜规则”“鬼”道。

社会是个大舞台,网络则是这个大舞台台面上叠架突起的核心舞台。自媒体时代,人人手中都有一支麦克。法学者有幸赶上了中国由传统管理形态转进到依法治国法治形态的转“治”机遇期,履行使命担当,观察这个转“治”期,思想这个转“治”期,见证这个转“治”期,推动这个转“治”期,就必须跟上时代,必须走进时代,必须用时代的方式拿起手中的这支麦,与时俱进,把法学者的独到观察、独特见证和独立思想表达出来,传递出去,影响开来。法学者,拿起你的麦,站上网络舞台,用你的博客,用你的微博,用网络舞台上最恰当的声音、节奏和旋律,唱响你心中的法治进行曲。

出版这个集子,并非是收在里头的几篇小文字写得好与坏,而是因为这些小文字属于我前些年在中国网专家博客栏目里的一些记忆碎片。在那里就法治问题和网友们交流心得,传播快,影响广,互动强,效果好,基本上每段文字在发出的当天就有少则数千多则数万的浏览,就有低者几十高者上百的留言互动,至开博三年时,已有数百万人浏览过这些文字。尽管我曾在一些省、区通过远程课堂同时为上万名司法干警讲过课,但比较而言,我以为博客、微博这个形式,有感即发,不拘文例,叙议两便,长短皆可,还是最佳的法治麦克,最具时代动感,故而还要在这里写几句搁在集子前面的话权作一个“荐帖儿”,弱弱地推荐我的学者同仁,走上网络的舞台,拿起网络麦克,当麦霸,踏着十八届四中全会作出的依法治国决定的旋律和曲调,为中

国转“治”歌一曲，唱响法治中国的最强音。这便是出版这个集子的全部要义之所在。

集子很小，文字不多，宛如小菜一碟，味道好孬，无可自喧，还是直接奉与读者朋友品判更好些。是故省却序言，以此“荐帖儿”代替了。

A handwritten signature in black ink, consisting of two characters, '王' (Wang) and '之' (possessive particle), written in a cursive style.

二〇一四年十月十二日

目 录

一、论与评	1
向民族干部学习“双语”能力	
——王立西行三七二十一之二	3
兰州的铁桥·铁档案·铁合同	
——王立西行三七二十一之十一	6
抚摸岩画就是对历史文化的犯罪	
——王立西行三七二十一之十八	9
政治玩弄下的司法彰显	
——陈水扁案的第五个看点	11
再回首·法制·2009	
——中国网专家博客年终专题:博览二零零九·年终卷	14
美国可能第四次弹劾总统	
——案件预测之一:美国未来的总统弹劾预测	19
代表委员不应“被时代”	24
请“两会”率先念好“低碳经”	
——“两会”,今天你“低碳了”没有?	26
吁请中国:人民需要应对自然灾变的“诺亚方舟”	
——说政府和专家在灾变中的责任	30
中美医保案及贼文化趣谈	33

话说日本长臂管辖	37
发展中的中国在民工的饭碗里	
——我看“人民利益至上”	39
法律的漏洞是谁的太阳	41
叫“失足妇女”	
——不带这么玩的吧？	44
法律和道德共进如	
——德与法	47
谁的激情可以燃烧在法律和道德准则上？	
——话说激情犯罪及其他	50
天下之大 有何难捞？	
——捞仔，你得踩稳道德红线和法律黑线了	53
道德，东部发达地区伤不起	
——法律来了道德走了，钱来了人丢了	57
民风拂不去道德背上的摄像头？	
——法治抬脚进来，道德拔腿就走	61
才向法里觅法意 缘来都在律法外	
——在德国法官学院遇见格琳达法官及其他	64
“人民万岁”是共和国的逻辑起点	
——民主，就是把被扭曲倒置的“人民”反转过来	67
早期功利主义的立法陷阱	
——维护政治安全总是第一位的立法价值取向	70
二、思与策	73
法官惩戒与没事找事	75
病一人 药全家？	78

微言环保入宪	80
“五虎”当道	
——环境资源案件审理难的五大原因	82
我们比谁都需要环境诉讼法	85
国务院直接立法治理流动摊贩不妥	88
信息争端关乎国家核心利益	
——话说信息争端之二	91
“反虐待民工法”与撤“京驻办”	94
小时工·选举法·尊严	97
建议宪法增设信息资源条款	
——对2010“两会”的建议	101
创新江河全流域保护法律与管理机制	
——抗旱关键同样在于治水	103
大势所趋之管道立法	
——石油天然气管道保护法的必要性漫谈	107
然而,受伤的也总在执行局	111
抡起铁锤锤向谁?	
——要立一部政府官吏体制编制法	114
看来要立一部“新闻人免打法”?	117
手机实名制	
——不是任务的任务	121
职务犯罪姑息不得	124
让子弹不飞:不赔偿条款的正当性及其他	128
北京治堵一招就灵	
——说到底还是个政府法治的老问题	132

闲话约谈问责与法不施尊

——约谈是否问责？问责权是行政权、司法权，还是立法权？ 135

阿谁蝴蝶，这般效应？

——“郭美美”、红会与《红十字会法》、《商标法》及其他 138

审与抻：或可烹尔一碗司法大拉面

——“治烹”之术最忌把法则抻成准绳拉成皮筋 142

传统，成了传说中的正统

——与当下的刑事诉讼法修正案草案有点儿干系 146

对社会广泛关注的事件应提升喊话等级

——涉及新闻发言人喊话的法 150

判决书是照见法官道德灵魂的明镜

——判决书是人世间最难书写的书 153

“地沟油”是谁养大的痛

——一些人人都要承担法律和道义责任的社会问题 156

法律的末路：放逐公正的立法预置

——立法在对待和处置公正上是否享有任意性权力？ 159

当前信息法治的进路漫谈

——由斯诺登事件谈国家信息法律体系问题 162

三、传与播

165

法之至柔：洋月亮与孔明灯

——ADR 与无讼、调解 167

法律之眼：蒙眼闭目与怒目圆睁

——东西方的公平正义观 169

刑讯逼供与沉默权制度及其他

172

曾经吃只青蛙也犯法	
——兼说宋代的重农主义环保观	175
最高法院工作报告数字化预测	
——去年工作成绩、今年工作思路与代表审议情况“三二五”	178
“农代会”及其法制能力	
——回溯人民代表大会的原始形态之一	182
调解法:600年回溯与前瞻	185
先秦:原始民主有名堂	
——原始民主之明堂	189
击鼓喊冤有去向?	
——原始民主之登闻鼓	192
丢失在历史文化深处的,叫公正	
——法律的理由决定法律的命运	196
婚姻自由了,伦理上说得过去吗?	
——婚姻自由绝对是好的吗?	199
信誓旦旦	
——我国最早的诉讼判决书	201
 附录	 203
附录1:	
缅怀业师曾宪义先生	205
附录2:	
中国传统法律文化与现代法治理念	209
 后记	 222

一、论与评

向民族干部学习“双语”能力

——王立西行三七二十一之二

日志 已有 16585 次阅读 2009-8-18 11:11

在青海授课是一件很惬意的事情。今天和全省法院系统干部交流了一点我的心得体会,同时也了解到青海有藏、回、蒙古、撒拉等40多个少数民族,语言情况非常复杂,很多汉族干部会讲民族语言,但更多的是民族干部精通汉语。问及学习双语的原因,按照不少民族干部的说法,“很简单嘛,工作要用,生活要用,说话要用”。这个很简单的“三要用”着实让我震惊了。小筑主人^①我是个公务员双语制的老牌推销员了。因为写过几篇“双语”的东西,再说就是话痨了,所以真的我不想再写有关“双语”的文字了。没曾想,到了青海的第二天就又惹上“双语”了。

“三要用”远甚于我的“素质形象”论。我早些时候坚持认为,在开放的中国,政府官员的语言问题应当受到高度重视,他们能否使用双语工作的能力,既是素质问题,也是形象问题。联合国的官员一种语言行不通,我们的香港、澳门也行不通,那么,我们的中央机关为什么行得通呢?作为国际化大都市的北京、上海等机关又缘何行得通

^① 作者在中国网专家博客的名称为“休闲小筑”。

呢？十年、二十年后的全中国官员呢？现在想来，我想唤醒一些“觉悟者”，自认为超前了，但在民族干部看来，谈再多的思想认识，都不及“要用”来得管用。

“三要用”比我的“两个模式”论更直接更有力。我曾写文章呼吁，我们目前已经置身于全球化的大势之中，随着国家的发展、国家利益的外向拓展，种种有别、形色迥异的行政、司法业务类型及其国际因素将会与日俱增，这些新的行政、司法业务类型及其国际因素对公务员、法官、检察官的行为能力的要求也将与时俱进提高。与此同时，为构建和谐社会，加强行政、司法能力势在必行，对民族地区的行政、司法机关的官员，更要掌握双语。过去公务员、法官、检察官素质偏低尚可得过且过，未来如不及早加以改善必将制约国家发展进程。公务员、法官、检察官的语言能力问题，特别是双语能力问题，既是一个素质问题，也是一个形象问题。我感到，着眼于未来的发展，现在就应当逐步提倡公务员、法官、检察官的双语能力，并逐渐将其纳入公务员、法官、检察官行为能力的基本素质组成部分。其具体的做法有两条，一是“C+F”式，一是“C+N”式。“C+F”和“C+N”是两种双语工作模式。“C+F”是汉语加外语，绝不仅限于加英语，呵呵，白居易那个时代主要是加梵文；“C+N”是汉语加民族语言。现在比较起来，在青藏高原上，我们有那么多的民族干部早已付诸行动，而且做得很好。没有多余的道理，他们直接以行动诠释了“双语”的重要性。没有多余的道理，却比任何道理都要响亮得多。

“三要用”不是考试胜似考试。我曾撰文分析，“双语”的“C+F”和“C+N”两个模式，前者为汉语语言能力加上外语语言能力，后者为汉语语言能力加上民族语言能力；前者适用于汉族居住地区的公务员、法官、检察官，其汉语语言能力（C）要求达到熟练运用的程度，外语语言能力（F）达到听懂看懂的程度；后者适用于少数民族的公务

员、法官、检察官,其本民族语言能力(N)要求达到熟练运用的程度,汉语语言能力(C)达到听懂看懂的程度。伺时机成熟,应将“双语”要求纳入公务员考试和统一司法考试。抑或在通过公务员考试和统一司法考试基础之上,对候选地市级以上行政、司法机关和海关、商检、边境管理等机关供职的公务员、法官、检察官进行双语能力二次考试。然而在青海,我们的民族干部似乎并没有想过要不要去考试,在他们那里,似乎本来就不是个问题,因为“要用”,所以他们做了,而且做好了,把它用在为人民服务上,本身就是经历了一次最重要的考试。

“要用”,就这么简单,却令我不得不由衷地说:我们,真的要向民族干部学习“双语”能力了。

兰州的铁桥·铁档案·铁合同

——王立西行三七二十一之十一

日志 已有 15927 次阅读 2009-8-25 11:20

题记：作为最高法院常设讲师团此次巡回授课的带队教员，在兰州为甘肃省法院系统干部授课辅导时，应邀到兰州理工大学作一学术报告，其间与该校教授谈论理工大学办文科的条件和西部大型城市的人文资源，言之甚欢，适时，车过兰州黄河铁桥（中山铁桥），有感而为斯文。

兰州既是一座历史文化气息浓郁的古城，也是一座现代建筑林立的新城。兰州，让前天的人们首先想到的西出阳关的故人，是寒光铁衣的征战，是丝绸之路的商旅；兰州，让昨天的人们首先想到的是西风古道，是羌笛杨柳，是驼铃悠悠；兰州，让今天的人们首先想到的是白兰瓜甜，是百合香馨，是黑瓜子脆；让明天的新新人类首先想到的是现实中的兰州，是拼音上的 LZ，是网络里的“楼主”。然而，兰州，对于生于斯、长于斯、养于斯、老于斯、魂牵于斯、梦萦于斯的兰州人来说，是黄河母亲，是皋兰山，是白塔，是中山铁桥。如果说山是兰州不屈的脊梁，河是兰州不息的脉搏，那么，铁桥就是兰州人不变的情结。

兰州铁桥之“铁”，之所以铁在兰州人心里，是因为它既是铁的