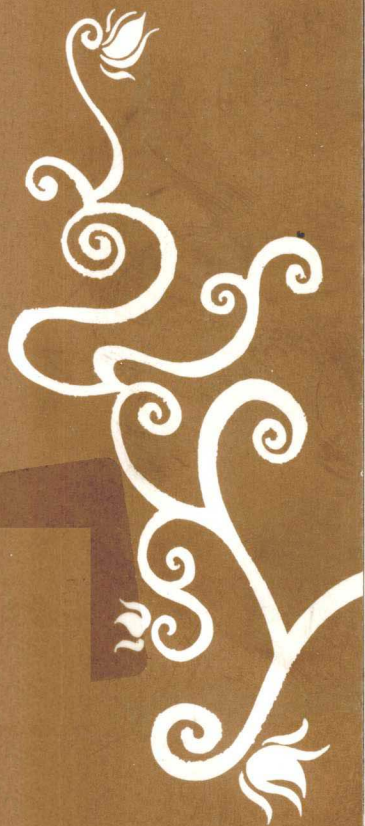


法边絮谈

谢晖◎著



法律出版社

法边絮谈

谢晖◎著



法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

法边絮谈 / 谢晖著. —北京: 法律出版社,
2011.4

ISBN 978 - 7 - 5118 - 1662 - 7

I. ①法… II. ①谢… III. ①法学—文集 IV.
①D90 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 260730 号

法边絮谈

谢 晖 著

责任编辑 周丽君
装帧设计 胡 欣

© 法律出版社·中国

开本 787 × 1092 1/32

版本 2011 年 3 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 11.5 字数 217 千

印次 2011 年 3 月第 1 次印刷

编辑统筹 独立项目策划部

经销 新华书店

责任印制 张宇东

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

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010 - 63939792/9779

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

重庆公司/023 - 65382816/2908

北京分公司/010 - 62534456

西安分公司/029 - 85388843

上海公司/021 - 62071010/1636

深圳公司/0755 - 83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 1662 - 7

定价:30.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

代序：一盏纱灯照万卷， 青春岂忍对金樽^{*}

叶佳敏

我曾多次流连于谢晖教授开设的“边缘学者”、“农夫吟耕”和“一剪梅”的博客，或许反映了谢教授的独特追求。三个博客所登载的文章内容完全不同，“边缘学者”尚学术，“农夫吟耕”重诗歌，而“一剪梅”写时评。早些时候，我已拜读过很多谢教授的文字，也关注过描写谢教授过往经历的文章，深深感觉这是一位醉心于学习、研究和教育的长者，乐于“论辩”，喜剖“真相”。抒发卓见用论，表达情感用诗，而针砭时弊用评。求真，求实，求革新，也求挥洒人生，任情尽兴。“边缘好问异，传统方开新”、“歌江湖邈远，议赤子心忧”、“穿梭学林望道，不求闻达天下；勾会

^{*} 《宁波大学校报》记者朱莹霞提出电话采访我，但我一直无暇顾及。直到有一次，她的同学叶佳敏根据网络资料整理出了这篇文章寄给我，让我着实为她的认真感动了一番。我曾在宁波大学工作了3年，那3年，记忆弥深。因为这3年的工作，宁波大学一直把我当做校友，再次感谢朱莹霞君和叶佳敏君！

柳月恣情,唯愿笑傲世间”。谢教授分别对自己的三个博客做了如上定位。

三个博客中论文、诗歌、评论洋洋洒洒三千余篇(仅为谢教授亲手所写的,转载不算),其中既有谢教授对学术研究的心得总结,也有其阅读所得和社会随笔,还有富有启迪意义的往来信件和对话,更有谢教授发言、讨论、演讲后整理而成的文稿。《法治、法律解释与法律解释的困境》、《习惯、社会规制与法学研究的大视野》、《和××君关于法学研究问题的一封通信》、《紫怀母校无绝期》……都令人记忆弥深,至于诗文评论,更是篇幅众多,难以具体描述。这篇篇博文,均用词考究,见解精到,叙述严谨,足见谢教授之用心。

从乡村“要面客”到学术名流

1964年2月7日,谢教授出生于甘肃省天水市甘谷县一个名叫谢家坪的贫困山村的贫寒之家。谢教授在回忆文中写道:“小时候最痛苦的事情就是出去讨饭,最幸福的事情则莫过于讨要来一两麻袋干馍馍,并从东山上高喊着家里人来接时的喜悦。”据说,“他曾经随着家人外出乞讨。在中学时期,每周仅靠一小筐土豆果腹。生活的压力给了他坚强的毅力。”谢家坪虽然小、虽然穷,却是一个执著地信奉“学习光荣、知识伟大”的地方。在谢家坪17年艰苦的生活历练,养成了谢教授刻苦好学、勤奋钻研、敢于问异、善于求新的精神。也许正是这艰苦的童年和尚学的风气,造就了今天这位纵横法学学术殿堂的赤忱学子。

1981年夏,谢教授顺利地考上大学,就读于西北政法学院法

律系。但对法学的追寻，并非其最初所愿。早年他更钟情于哲学，直到大三时，才因为种种机缘开始对法学日渐迷恋。彼时，一位求知若渴的青年人置身一个学术争论的年代，以读书为乐，同书为友，与书为伴，势必要擦出耀眼的火花。

大学期间，谢教授最喜欢参加讨论课。每次上讨论课，他都是发言最积极的学生之一，他最喜欢和同学、老师展开真诚的辩论。对于课堂讨论和论辩活动的热情和兴趣，鞭策着这个年轻的小伙子尚独立思考、不人云亦云。他还非常喜欢参加各类学术讲座，经常在听取、分析演讲者演讲内容的基础上，在提问阶段，尽量提出自己的观点和质疑，以寻求演讲者的指教。思考、辩驳，再思考、再辩驳，谢教授就是这样孜孜求学、不懈前行、业精于勤的。

大学毕业后，谢教授先后任教于宁夏大学、宁波大学、山东大学、山东大学威海分校和北京理工大学。从大学毕业时起，正式开始了读书、教书和思想的生涯。

寓法学精神于理工殿堂

北京理工大学具有深厚的理工背景，却早在1994年就开班招收法学专业的学生，其中缘由不难理解。随着经济发展、社会进步的旋律，理工科的算计理性与法学的缜密思维间的相关性也日益明显。发展理工专业，重视法律保障，这是新世纪世界各国的普遍趋势。

2009年年初，谢教授就任北京理工大学法学院院长。为了将该专业办好、办出色，谢教授想了很多，也做了很多。谢教授

认为,法学教育能不能在北京理工大学崭露头角,关键在于如何与相关学科交叉、互补,并从中理出可预期的发展前景。为此,他领导的法学院除了在全校开设知识产权法通选课外,正在筹备开设“科技法学”,作为面向全校学生的通选课。与此同时,法学院还计划与其他学院,特别是理工科背景深厚的学院联合,开设相关专业的法学课程。

为了充分挖掘和利用人才,谢教授和他所在的法学院准备实行“内部挖潜”与“外部引进”相结合的人才发展模式:一方面,利用现有的已经具有一定特色的教学、科研力量,进一步发掘其中的潜力;另一方面,在学院还不太强的学科领域,积极“外部引进”,向其他先进的法学院校学习经验并引进人才,以健全法学院学科体系。从而把突出特色和进入主流紧密结合起来,加快推进北京理工大学法学的快速发展。

对于人才培养模式,谢教授也以改革的精神予以尝试:他曾跟记者说:“我们确实想在人才培养方面做一些探索。其中第一个探索,是在本科生当中,打破目前的管理模式,使得每一个本科生都有联系教授或者是联系教师。第二个探索,是从我们教学和课程设置这个角度来讲,要时刻关注社会的需求,根据社会的需求设置相关课程,从而使法学学生的知识结构更加实用化、实效化。”

集几十载潜心研学 得煌煌法学之成就

“一盏纱灯照万卷,青春岂忍对金樽”,这是大学刚毕业不久时,谢教授在一首七律中用以自勉的话语,也是他研学生活的真

实写照。

谢教授钟情法学多年，法学理论研究成果丰富。他出版的学术著作超过15部，发表学术论文150余篇，学术随笔80余篇，同时还主编了大型法学丛书“法理文库”、“公法研究”、“民间法文丛”，主编了以书代刊的《民间法》和《法律方法》等学术刊物。他发表或出版的科研成果反响较大，其中有七十余篇（部）被多种刊物和报纸转载、转摘、评论，更有成果被翻译成英、德、日、韩等国文字在国外出版。

谢教授对待工作兢兢业业，对待研究认真认真。最初，谢教授以研究法哲学、法律方法而闻名，但近年来他转而倡导研究民间法，特别是研究民间法和法律方法的结合问题。他说：“民间法研究和法律哲学之间的关系，有很多需要探索的新问题、新领域。我愿意倡导并推进这一研究。”找准目标，然后就是倾力去做。于是，谢教授一方面四处奔忙，搜寻各地民间契约等与我国民间法有关的实物和资料，特别是对乡规民约、少数民族法文化的调查研究；另一方面充分发挥其极强的学术组织和协调能力，由他独立协调或和国内其他学者共同倡导的全国“民间法·民族习惯法学术论坛”和全国“法律方法论坛”，已经分别召开了5届和4届，两个论坛各自的下轮会议，也将于年内召开。由他在《山东大学学报》和《甘肃政法学院学报》上主持的两个民间研究的专栏，已经分别坚持了6年和5年，发表了大量的论文，成为我国相关研究的重要窗口，也培养了大量的相关学术人才。谢教授自己还年轻，但他培养的博士，却分布在国内很多著名的学术

机构,其中获得教授职称的就有7人,获得副教授职称的则达17人。

一边是繁杂的行政事务,另一边是精到的学术研究;一边是细致的学术组织和协调,另一边是认真的学生指导和培养;一边是放歌自然、直抒胸臆,另一边是缜密思索、大胆求新……行文至此,不禁让我想起林来梵教授多年前对谢教授的学术点评:“他,我觉得有三种旺盛的力量:第一是精力,第二是批判力,第三是想象力……‘有一个谣言在山东大学和全国各大学法学院流传:谢教授每晚都睡觉’”。所以,非也,非也,非也。

部分内容原载《宁波大学学报》2010年7月10日

目 录

代序:一盏纱灯照万卷,青春岂忍对金樽	叶佳敏	001
--------------------------	-----	-----

絮 谈 学 术

1. 孟谢菲、谢晖:有关民间法研究的对话		003
2. 就我国当前若干法制热点问题答《齐鲁晚报》记者问		010
3. “金融风暴”与法律因应		016
4. 欧洲法律与中欧交流		020
5. 巧合、想当然与对话的难题		023
6. “网名权”如何获得司法保护?		027
7. 无谓想象,过度诠释		031
8. 我国真用凯恩斯主义构造体制了吗?		034
9. 欲隐还说		035
10. 交往礼貌与交往取效		037
11. 鄙薄中华传统,我们更不配!		039
12. 不忍删去的短信		041
13. 何奈秋风催落叶?		043

絮 谈 理 想

1. 20年法制,回顾与反思		047
----------------------	--	-----

2. “民族精神”:弘扬,还是创造?	054
3. 我国宪政的五大观念变向	056
4. 法天法地,弘道弘仁	061
5. 认识“我们”	067
6. 砥砺学术,自治合作	073
7. 悲悯天下,算计毫厘	080
8. 以言取效,以行担道	087
9. 书香润法府,墨秀绘神州	099
10. 跑、不信任与法律合作	102
11. 与民自治,与民救济	106
12. 学术体制与学术自由	108
13. 一喜一忧一憧憬	113

絮谈阅读

1. 民间法研究的学术积累	119
2. 民间法话语与法治共识	122
3. 权威、规则、面子与纠纷解决	125
4. 习惯权利、法官认知与司法	128
5. 能动司法与生存之道	132
6. 民间法、法律方法与乡约重建	135
7. 惩罚方式与民间法的习惯效力	138
8. 规则多元与秩序建构	141
9. 村治实践中的村规民约	145

10. 民间法的旨意与契约研究	148
11. 喝酒、纠纷解决与民间法的妙用	151
12. 纠纷解决的多重样式	154

絮 谈 时 务

1. 言之殇——琐语官员之照本宣科	161
2. 海地地震、普世论和普世论者	163
3. 人民法院、人民医院、人民..... ..	166
4. 法官, 解决纠纷, 制造麻烦?	168
5. 又闻“法盲”说法律	169
6. “行”贿: 重阳节, 敬老去	171
7. 为不检票出站鼓与呼	172
8. 什么是“领导的司机”?	174
9. 呜呼, 所谓“国家一级”杂志者!	176
10. 我们的法律智慧呢?	178
11. 讲透明话, 办透明事, 做透明人	180
12. 从法理学者的定居地图看法理学	181
13. 想象异邦, 想象古人	183
14. 何祚庥, 这是科学结论吗?	184
15. 草木皆兵, 匪夷所思	186
16. 放羊式的法学硕士教育	189
17. 守着万卷无书读	190
18. 知识者的毛病	192

19. 尊重印度	193
20. 职称大事	194
21. 做事的和不做事的	196
22. 北京人的奥运	197
23. 转什么? 不转什么?	200

絮谈奇遇

1. 张娜拉来了,戒备森严!	205
2. 拙文遭遇网站删除?	206
3. 不喝酒,不知道如何说真话	208
4. 掌声与媚主	209
5. 今天要穿长袖衫!	211
6. 是谣言,抑或信论?	213
7. 十分欢喜,一分遗憾	215
8. 追忆老鹤给鄙校惹的“祸”	217
9. 今夜餐桌话题	218
10. 房价与官价	221
11. “房产和老百姓无关”?	223

絮谈交谊

1. 面相的尴尬	229
2. 巧遇金南川	230
3. 为何要落户“法天下”	232

4. 看博客,忆往事	233
5. 徒儿识破一剪梅	235
6. 网友,第七种朋友?	237
7. 生机勃勃的“法天下”!	238
8. 宴师	240
9. 往来上万	243
10. 再三思别,终然难别	244
11. “法天下”两周年杂记	247
12. 茶香情谊长	250
13. 来自湖湘的碧螺春	252
14. 有志有为,善行天下	254
15. 感谢才俊海斌君	257
16. 交叙志趣和厌恶	260
17. 弟子新月	262
18. 弟子安心易	266
19. 呵斥徒儿们	269
20. 你现在能代表我的水平吗?	271
21. “对法学一点感觉都没有”	273

絮谈悲悯

1. 腰来腿不来!	279
2. 君何凄凄? 我何忧忧!	280
3. 痛心顿首	292

4. 涕泪滂沱——写在“国家哀悼日”	294
5. 天道、人道和政道	296
6. 欢乐过年,悲悯缅怀	298
7. 永远冰清玉洁的“林妹妹”	300
8. 祭贤侄文	302
9. 哭晓阳	308

絮谈往事

1. 四十而惑	319
2. “农夫论法”更名记	321
3. 反思批评学生“口气大”	324
4. 喜欢那几位美轮美奂的女孩儿	326
5. 今天生日:忆我的一些弟子	327
6. 老师,你为什么不坚决阻止我.....	331
7. 家兄是位“代课教师”	332
8. 絮语千言送女儿	335
9. 自豪,此情可藏不可言	338
10. 蒿灸	342
11. 发文百篇	343
12. 兼容并包,法意天下——贺“法天下”5周年	345
跋	349

絮谈学术

