

与法治和谐社
会
与法治和谐社
会
与法治和谐社
会
与法治和谐社
会
与法治和谐社
会
与法治和谐社
会
与法治和谐社
会

甘肃文化出版社

主编 李建波 周春华

甘肃文化出版社

海南大学法学院
本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式探索成果

和谐社会与法治

学术顾问/谭 兵 段书臣 童光敏 ~~叶森~~ 韩立收

主 编/李建波 周春华

副 主 编/张井富 徐 昌

课 题 组/(以汉语拼音排列为序)

蔡晓慧 陈 曦 高建文 高 瞰 龚军民 贺孝龙

黄永新 李建波 齐 虎 王桂宁 王 楠 王瑞波

夏利彪 谢芳荣 邢益壮 徐 昌 杨超男 杨 静

于 宁 余 洋 张海军 张井富 郑海霞 周春华

撰 稿 人/(以撰写章节先后为序)

李建波 齐 虎 周春华 张海军 张井富 高 瞰

王 楠 徐 昌 于 宁 高建文 黄永新 邢益壮

审 订/陈传汉

甘肃文化出版社

图书在版编目(CIP)数据

杜鹃文丛

和谐社会与法治/李建波 周春华主编 - 兰州:

甘肃文化出版社. 2005. 11

ISBN 7 - 80714 - 007 - 0

I. 李… II. 和… III. 当代 - 法学 - 理论 IV. G78

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 082307 号

杜鹃文丛

和谐社会与法治/李建波 周春华主编

出版:甘肃文化出版社(兰州市庆阳路 230 号 730030)

发行:甘肃文化出版社发行部

印刷:广东清远印刷厂

开本:880×1230 毫米 32 开

印张:11.7 印张

字数:290 千字

版次:2005 年 11 月第 1 版

印次:2005 年 11 月第 1 版第 1 次印刷

印数:1 - 1000 册

书号:ISBN 7 - 80714 - 007 - 0

定价:25.00 元

本书是海南大学法学院教学改革项目——本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式探索的最终成果，得到海南大学学生科研基金、谭兵教授“学生学术精英奖”、海南大学法学院发展基金的资助，特此致谢！

序

去年6月,本人曾为海南大学法学院李建波等8位同学撰写的、由中国检察出版社出版的《中国法律援助制度》一书作序。现在仅时隔一年多,李建波等同学的又一部著作——《和谐社会与法治》已呈现在我的面前,对此本人由衷地感到欣喜和欣慰!可以说,这既是即将离校的学子们向培育他们的老师所交的一份合格答卷,更是他们留给母校的一份厚礼。

重视通过科研训练和社会实践培养学生的创新精神和实践能力,努力提高学生的综合素质,一直是海南大学法学院的办学指导思想,并在近年的教学改革中取得了明显的成效。今年初,李建波等同学萌发了探索本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式的构想,其具体思路是:将传统毕业论文写作模式改革为课题研究模式,即先确定一个中心课题,再围绕此中心课题设计出若干个子课题,由若干名优秀本科毕业生各自撰写其中的一个子课题,使毕业论文的质量符合出版的要求,以达到既完成毕业论文又开展课题研究的目的。这一构想得到了法学院领导的积极支持,很快就确定了以李建波

2 和谐社会与法治

为组长、有 12 名同学参加的课题研究写作小组和以本人为负责人的“系列化”、“一体化”毕业论文教师指导小组。经过教师们的精心指导和同学们的辛勤付出,该课题于今年 5 月完成初稿,10 月底定稿出书,从而为海大法学院的毕业论文写作改革探索出了一条全新的路子。

中国共产党第十五次全国代表大会明确提出“依法治国,建设社会主义法治国家”,九届全国人大二次会议将其载入宪法,作为治国方略和时代使命。党的十六届四中全会通过的《中共中央关于加强党的执政能力建设的决定》强调,要“坚持最广泛最充分地调动一切积极因素,不断提高构建社会主义和谐社会的能力”。胡锦涛总书记指出,我们所要建设的社会主义和谐社会,应该是“民主法治、公平正义、诚信友爱、充满活力、安定有序、人与自然和谐相处的社会”。构建“和谐社会”与实行“法治”,都是时代赋予我们的重大任务,二者相辅相成,缺一不可。因此,以“和谐社会与法治”作为本课题的选题,并对此作深入探索,无疑具有重要的理论和实践意义。

经阅读全书,我认为本书有以下四个特点:一是选题紧跟主旋律,体现时代性,反映了当代大学生强烈的社会责任感和浓厚的民生关怀意识。二是体系结构严谨,具有较强的逻辑性。全书分为总论与分论两大部分,分论又按照和谐社会的内涵顺序排列,即从人自身的和谐到人与人的和谐,再到人与自然的和谐。三是理论阐述较为全面、透彻。这一点主要体现在总论部分之中,如第一章,不但对和谐社会与法治的内涵、特征、意义作了阐述,而且较为准确、深入地论述了二者之间的关系;第二章,以法律人的独立思维和独特视角,从法的价值追求和谐、法的作用维护和谐、法的环境要求和谐三方面阐述了和谐社会的法理

认同问题,指出和谐社会符合法理要求,法理亦是和谐社会的理论支撑之一;第三章,从探究“构建社会主义和谐社会”的文化渊源出发,指出中国古代的和谐思想十分丰富,上至周,下至清,历代统治阶级都十分重视社会的和谐稳定,和谐文化是中国传统文化的核心部分,并总结了和谐法文化对今天的借鉴作用。四是注重制度创新与改革。作者在对“和谐社会与法治”作深入理论阐述的基础上,着眼于构建和谐社会的各项法律制度,重在解决实然法律制度中的一些具体问题,这一点集中体现在分论部分各章的内容之中。

高等学校的根本任务是培养人才,学生的素质和能力如何,始终是衡量办学水平和办学质量的重要尺度。只有确立教学工作的中心地位,积极推进教育创新和不断深化教学改革,努力提高人才培养的质量,学校才具有生命力。我们高兴地看到,近几年来海南大学法学院紧紧围绕人才培养质量的生命线,在师资队伍建设和学科建设、课程建设、教材建设和科学研究等方面均取得了令人瞩目的成绩。不但曾荣获全国“五个一工程”奖,还先后打造了“第四届全国十大杰出青年法学家”、“当代中国法学名家”、《民事诉讼法学》首门“国家精品课程”、“首届全国高校优秀学生社团”等全国知名“法学品牌”。李建波等同学在短短一年多的时间内,相继撰写了《中国法律援助制度》和《和谐社会与法治》两部著作,不能说这不是对海大法学院办学特色和人才培养质量的某种解读。

在本书的写作过程中,尽管作者和指导教师们均作了较大的努力,但由于时间仓促和水平所限,呈现给读者的这部作品还是不尽人意,譬如在内容取舍、论述深度和文字表述的准确性等方面,均有诸多不足甚至失误之处,诚望各位批评指正。不过,

4 和谐社会与法治

我们还是应该用发展的眼光来看待这群年轻人,他们在课题研究 and 本书写作过程中所表现出的积极思辨、精诚团结、不怕困难、勇往直前的精神,足以让我们相信他们会拥有光明的未来!愿一代年轻的法律人在中国建设法治国家和构建和谐社会的伟大事业中奋发有为,大展宏图!

谭兵

2005年10月31日于海口

(谭兵教授系中国法学会诉讼法学研究会副会长、海南大学法学院原院长现终身名誉院长,主要研究方向为民事诉讼法学和司法制度,现已入选《当代中国法学名家》大型图书)

前 言

—

《和谐社会与法治》是海南大学学生科研基金、谭兵教授“学生学术精英奖”、海南大学法学院发展基金资助的科研项目,是海南大学法学院教学改革项目——本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式探索的最终成果,也是海南大学继《中国法律援助制度》出版之后的又一部学生科研专著。

本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式是指将传统的本科毕业论文写作模式改革为课题研究的模式。具体思路是:先设计课题,再将其分为若干章节,由优秀本科毕业生各自撰写一章,以达到既完成毕业论文又开展课题研究的目的,使毕业论文写作与课题研究同步进行,争取将成果出版成为学术专著。

本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式具有科学性。主要体现在以下六个方面:其一,它使本科毕业论文“系列化”、“一体化”,突破传统各自为政的写作模式,有助于深化本科

2 和谐社会与法治

毕业论文写作;其二,课题组撰稿人是优秀本科毕业生,科研能力突出,导师组成员是治学严谨、成果丰硕的资深专家,撰稿人在导师的严格要求和悉心指导下,潜心钻研,有助于攻克种种研究难关;其三,它采用课题研究的方式,召开课题组会议、撰稿人会议,举办研讨会、座谈会,在激烈的思想碰撞中,能够产生智慧的火花,增强参与者的科研能力和团队意识;其四,吸收低年级优秀学生参与课题研究,但不执笔撰稿,能够使之学习能力和协作能力得到培养和提高,为法学院今后的学生科研奠定良好的基础;其五,创办《课题研究简报》,设置“研究进度”、“导师指导”、“近期计划”等栏目,记录课题研究历程,明确课题研究方向,能够对课题研究起到一定的督促作用;其六,课题选题“和谐社会与法治”体现时代性、前沿性、新颖性。

本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式具有可行性。主要体现在以下四个保障:一是人员保障。在本科应届毕业生、低年级学生中选拔若干名优秀学生组成课题组,在法学院教师中选择若干名资深专家组成导师组,能够确保写作人员和指导人员的素质;二是环境保障。培养学生创新精神与实践能力和促进学生个性健康发展是海南大学及其法学院一贯的办学思路和风格,能够为课题研究提供相关环境保障;三是时间保障。课题研究与本科毕业论文写作一体化,同步进行,能够确保课题研究按期完成;四是质量保障。导师组严格把关、撰稿人刻苦钻研,能够确保课题研究的质量。

二

中国共产党第十五次全国代表大会明确提出“依法治国,建

设社会主义法治国家”，九届全国人大二次会议将其载入宪法，作为治国方略和时代使命。党的十六届四中全会通过的《中共中央关于加强党的执政能力建设的决定》强调，要“坚持最广泛最充分地调动一切积极因素，不断提高构建社会主义和谐社会的能力”。2005年3月，温家宝总理在《政府工作报告》中发出“建设社会主义和谐社会”的号召。于是，构建社会主义和谐社会，成为2004年改革军号的最强音和2005年全部工作之重心。

构建“和谐社会”，实行“法治”，是中国特色社会主义题中应有之义，是我们改革、建设的基本任务和长期目标，也是需要我們不懈探索的重大课题。对“和谐社会与法治”这样一个重大而复杂的课题进行研究，我们自知力所不能及。然而，我们知难而上，力求在研究方法上下功夫，这一点，主要体现在本书的结构安排和章节设置上。

本书分为总论和分论。总论主要研究和谐社会与法治的宏观问题，包括“和谐社会与法治的一般认识”、“和谐社会的法理认同”、“中国传统和谐法文化及其评述与今鉴”三章。分论主要探讨构建和谐社会应当着重关注的、体现法治内涵、对和谐社会具有特殊意义的制度、权利和能力，包括“生命权与生命和谐”、“私有财产权与和谐社会”、“和谐社会违宪审查制度的模式选择”、“和谐社会基层民主法治化建设的路径选择”、“和谐社会的行政许可制度”、“和谐社会的信访制度”、“构建和谐社会的司法赔偿制度”、“和谐社会的民族区域自治制度”、“和谐社会的宏观调控制度建设”、“和谐社会的环境侵权救济制度”等十章。

分论各章的结构安排，主要依据是：第一，由微观到宏观，和谐社会的内涵主要包括人自身的和谐、人与人的和谐、人与自然的和谐等，“生命权与生命和谐”、“私有财产权”是针对人自身的

4 和谐社会与法治

和谐而言的,“违宪审查制度”、“基层民主能力”、“行政许可制度”、“信访制度”、“司法赔偿制度”、“民族区域自治制度”、“宏观调控制度”是针对人与人的和谐而言的,“环境侵权救济制度”是针对人与自然的和谐而言的。第二,法治是和谐社会的基础,和谐社会需要法治,法治建设与和谐社会建设相互促进、共同发展;制度是法治的基础,法治建设,制度先行;法治建设过程中,制度最为重要;法治改革的过程,就是制度变迁的过程。以制度为切入点,论述制度的现状、不足以及按照和谐社会的要求完善制度;论述制度对于和谐社会的作用时,事实上是论述制度的价值目标所对应的和谐要素。第三,除“制度”之外,个别章节还选择“权利”、“能力”作为论述的切入点。

三

今年1月10日凌晨,李建波萌发了探索本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式的设想,该设想是在谭兵教授主持申报的国家教学成果一等奖项目——“《民事诉讼法学》精品课程‘系列化’、‘立体化’教材建设模式探索”启发下产生的。中午,李建波、周春华、张井富、徐昌一起商讨、论证了这一设想,一致认为切实可行、意义重大,并决定邀请同年級的齐虎、张海军、高瞰、王楠、于宁、高建文、黄永新、邢益壮等同学参加,共同组成课题组。下午,李建波、周春华、张井富、徐昌向法学院领导作了汇报,领导表示大力支持。晚上,12名同学在法学院民商法教研室召开了课题组第一次全体会议,确定了写作进度和人员分工,并签订了写作责任状。仅一天时间,设想转变为行动,我们正式开始课题研究。法学院领导高度评价本科毕业论文“系列化”、

“一体化”写作模式,将该模式探索作为教学改革的重大项目,并于1月12日研究决定成立课题导师组,成员为谭兵、段书臣、童光政、叶英萍、韩立收。

经过三次课题组全体会议、三次选题和结构讨论会,以及课题组与导师组多次探讨和论证,并征求有关专家意见,课题选题从“依法治国阻力研究”到“科学发展观的法治保障”、“科学发展观法治化”、“科学发展视野下的法治前沿”,最终确定为“和谐社会与法治”。每一次更换、每一次选择,都是唇枪舌战的交锋、思维的复杂斗争、智慧的激烈碰撞。又经过一段时间的精心思考,我们按照选题设计章节,并分配至每位作者。4月1日,课题组吸收杨静、王瑞波、贺孝龙、王桂宁、夏利彪、杨超男、郑海霞、谢芳荣、蔡晓慧、余洋、龚军民、陈曦等12名低年级优秀同学参与课题研究。

此后,我们处于痛苦与快乐并存、焦虑与平静交织的写作过程中。期间,课题组召开过九次全体会议、三次提纲修改会议、七次撰稿人会议、十余次工作会议,导师进行过上百次责任指导。多少回辗转反侧在思考,多少个不眠之夜在写作,多少次废寝忘食在讨论,我们历历在目。经过艰辛的探索与研究,我们于5月初完成初稿、下旬完成四稿。

5月28日,课题组与海南大学法学院团委联合成功举办了“和谐社会与法治”学术研讨会,著名专家傅治平、王建国、鲁兵等教授应邀出席,法学院300多名师生参加。与会人员对本科毕业论文“系列化”、“一体化”写作模式探索及研究成果给予高度评价,并提出了许多宝贵意见和建议。30日,课题研究成果之毕业论文顺利通过答辩,导师组同意出版课题研究成果,并再一次提出了许多修改意见。

之后,我们按照导师组的指导意见进行了自我修改和集中修改。所谓“集中修改”,是指撰稿人集中在一起修改,每二至三天进行一次,时间是晚上七点到十一(事实上每次都讨论到第二天凌晨),地点在法学院公法与基础教研室,对每一篇稿件进行讨论,提出修改意见,相应撰稿人作出说明,并进行修改,直至全体撰稿人满意为止。这样持续至6月末,这段时间稿件质量得到了很大的提高。导师组对我们的努力是满意的,他们说:“正值毕业之际,很多同学已不能安心坐在教室看书了,都为工作或其他事务奔波,而这12名同学不为所动,始终充满学术激情,不寻常啊!”

本书由主编、副主编拟订写作提纲,课题组全体成员屡次讨论、积极思辨,课题组撰稿人分工撰写、数易其稿,导师组成员严格要求、悉心指导,并请资深专家修改、审订,最后由主编负责统稿。写作分工如下(以撰写章节先后为序):李建波,第一、二章;齐虎,第三章;周春华,第四章;张海军,第五章;张井富,第六章;高瞰,第七章;王楠,第八章;徐昌,第九章;于宁,第十章;高建文,第十一章;黄永新,第十二章;邢益壮,第十三章。本书从构思到成型,耗时近一年,凝聚了导师组、课题组及相关人员的心血和汗水,但由于时间仓促、水平有限、错漏之处一定不少,各作者的写作风格也不一,衷心恳请大方之家不吝赐教!

四

“清泉潺潺,端赖源头活水。”本书的撰写与出版,得到海南大学校长谭世贵教授的高度关注,得到法学院谭兵、童光政、段书臣、叶英萍、韩立收五位导师的悉心指导,得到符成彦、李汉

军、王琦、王江琴、黄丽环、陈广锐、阮鹏、李昌郁、虞衍聪、陈月芬等老师的热心帮助,得到海南大学团委、海南大学法学院和海大平正律师事务所的大力支持,在此向他们表示由衷的敬意和深深的谢意!我们深知,没有恩师的鼓励、指导与支持,我们是不可能完成这本书的。在本书完稿之际,中国法学会诉讼法学研究会副会长、海南大学法学院终身名誉院长谭兵先生在百忙中欣然应邀为本书作序,《海南大学学报》原主编陈传汉先生对全书进行了修改、加工、润色,并联系出版事宜,同窗好友杨智平、杜兴华、刘纪峰、税可也为本书做了大量的工作,在此一并表示特别的感谢!值得一提的是,在本书写作过程中,我们参考、借鉴了一些学者的科研成果,在此向作者们表示衷心的感谢!向所有关心、支持和帮助过我们的人表示谢意!当然,本书的完成也得益于课题组全体成员的精诚团结、不懈努力!真诚祝愿大家前程似锦,越闯越辉煌!

和谐社会不是绝对的、静态的,而是相对的、动态的。随着时代的进步和历史的发展,和谐社会必将逐步达到更高的境界。中国特色社会主义和谐社会建设和法治建设需要我们每个人为之奋斗、为之奉献!

李建波 周春华

2005年7月10日初稿

11月1日定稿于海南大学

目 次

序	1
前言	1
第一章 和谐社会与法治的一般认识	1
一、和谐社会与法治内涵	1
(一)和谐社会的内涵	1
(二)法治的内涵	4
二、和谐社会与法治特征	7
(一)和谐社会的特征	7
(二)法治的特征	11
三、和谐社会与法治意义	16
(一)和谐社会的意义	16
(二)法治的意义	20
四、和谐社会与法治关系	25
(一)法治是和谐社会的坚强支柱	25
(二)法治是和谐社会的核心要素	27
(三)法治是实现和谐社会的根本路径	29
(四)和谐社会建设与法治建设共进	31

2 和谐社会与法治

第二章 和谐社会的法理认同	33
一、法的价值追求和谐	33
(一)秩序价值:和谐之基石	34
(二)正义价值:和谐之支柱	36
二、法的作用维护和谐	38
(一)维护主体行为的和谐	38
(二)维护社会整体的和谐	40
三、法的环境要求和諧	42
(一)法运行的和谐的经济环境	42
(二)法运行的和谐的政治环境	43
(三)法运行的和谐的思想环境	45
(四)法运行的和谐的生态环境	48
第三章 中国传统和谐法文化评述与今鉴	50
一、中国传统和谐法文化的历史沿革	51
(一)从严格的神权法思想到“以德配天”思想	51
(二)从儒墨道三家的和谐法思想到“引礼为法”	54
(三)从“引经注律”到“一准乎礼”	58
二、中国传统和谐法文化的基本内容	60
(一)先富后教:和谐的前提	61
(二)天人合一:人与自然的和谐	62
(三)忠恕之道:人与人的和谐	65
(四)太平盛世:社会整体的和谐	67
三、中国传统和谐法文化评述与今鉴	71
(一)中国传统和谐法文化评述	71
(二)中国传统和谐法文化今鉴	74