



# 政法论坛

TRIBUNE OF POLITICAL SCIENCE AND LAW

## 本期要目

- 胡明  
习近平法治思想：新时代中国法治战略的总指引
- 马怀德  
论习近平法治思想中的法治政府理论
- 陈玉山  
法律案成熟度及其论证框架
- 李宇军  
诉讼中专门性问题的解决之道
- 黄明涛  
从「文化」到「文化权」
- 张硕  
监察案件非法证据排除制度体系：法理解构与实践路径
- 吴香香  
中国法上侵权请求权基础的规范体系

ZHENG FA LUN TAN

2020年11月 第38卷（总第216期）



## · 学习习近平法治思想 ·

- 习近平法治思想：新时代中国法治战略的总指引····· 胡 明（003）  
论习近平法治思想中的法治政府理论····· 马怀德（011）

## · 论文 ·

- 法律案成熟度及其论证框架····· 陈玉山（023）  
诉讼中专门性问题的解决之道  
——兼论我国鉴定制度和法定证据形式的完善····· 李学军（037）  
通过依法执政实现依法行政的制度逻辑····· 林 华（055）  
网络黑产犯罪“源头治理”政策的司法误区····· 冀 洋（067）  
论人权概念与人权话语的关联互构····· 刘志强（082）  
互联网平台反垄断的国际趋势及中国应对····· 刘 云（092）

## · 评论 ·

- 从“文化”到“文化权”  
——文化的宪法解释学建构及其实践意义····· 黄明涛（102）  
监察案件非法证据排除制度体系：法理解构与实践路径····· 张 硕（115）  
我国拘留和批捕的定位与完善····· 张 栋（127）  
应对非传统安全威胁国际合作的国际法审视与制度创新  
——以PHEIC为视角····· 刘蔡宽（138）

民初平政院对官民土地所有权纠纷的裁判·····	袁春兰 (148)
论先秦的诉讼担保	
——以出土司法文书为主·····	王捷 (155)
<b>· 读书札记 ·</b>	
程序何以解立法法理之困	
——《立法的尊严》法理解读·····	郭畔 (163)
<b>· “全面依法治国”专栏 ·</b>	
中国法上侵权请求权基础的规范体系·····	吴香香 (172)
<b>· 马克思主义法学本土化研究 ·</b>	
党内法规话语体系建构的逻辑理路与实践进路·····	赵海全 (182)

## 本刊编辑专业分工

孙国栋 法理学(法哲学) 法思想史学 宪法学 行政法学 行政诉讼法学

于贺清 刑法学 刑事诉讼法学

寇丽 民商法学 经济法学 民事诉讼法学 国际法学

张琼军 法律史学 政治学

殷闻 特约英文编辑

# TRIBUNE OF POLITICAL SCIENCE AND LAW

No. 6 Vol. 38

Bimonthly

General No. 216

Nov. 2020

## CONTENTS

- Xi Jinping Thought on the Rule of Law: The General Guidance of China's Strategy of Rule of Law in the New Era  
..... Hu Ming ( 003 )
- On the Theory of Law-based Government in Xi Jinping Thought on the Rule of Law ..... Ma Huaide ( 011 )
- Maturity of Legal Case and its Demonstration Framework ..... Chen Yushan ( 023 )
- The Principle and Paths to Solve Special Issues in Litigation  
——Also on Perfecting China's Appraisal System and Legal Evidence Form  
..... Li Xuejun ( 037 )
- The Institutional Logic of Realizing Administration by Law through Ruling by Law  
..... Lin Hua ( 055 )
- Judicial Misunderstanding to "Govern the Source of Black Market Crime in Cyber Space"  
..... Ji Yang ( 067 )
- On the Interrelation between the Concept of Human Rights and the Discourse of Human Rights  
..... Liu Zhiqiang ( 082 )
- International Trends of Online Platform Antitrust and China's Response ..... Liu Yun ( 092 )
- Culture and the Right to Culture  
——A Constitutional Interpretation of "Culture" and its Practical Implications  
..... Huang Mingtao ( 102 )
- On the System of Illegal Evidence Exclusion in Supervision Cases: Jurisprudential Deconstruction and Practice Path  
..... Zhang Shuo ( 115 )
- Function and Perfection of Criminal Detention and Arrest in China ..... Zhang Dong ( 127 )
- International Law Review and Institutional Innovation of International Cooperation in Response to Non-traditional Security Threats  
——From the Perspective of PHEIC ..... Liu Cailuan ( 138 )
- The Pingzhengyuan's Judgment on Land Ownership Disputes between Government and Civilians  
..... Yuan Chunlan ( 148 )
- Pre-Qin's Litigation Guarantee Based on Unearthed Judicial Documents ..... Wang Jie ( 155 )
- How Procedure Solves the Poverty of Legisprudence  
——A Jurisprudential Reading on "The Dignity of Legislation" ..... Guo Ye ( 163 )
- System of the Legal Bases of Tort Claims in Chinese Civil Law ..... Wu Xiangxiang ( 172 )
- The Logical and Practical Approach to the Construction of the Inner Party's Laws and Regulations Discourse System  
..... Zhao Haiquan ( 182 )

全国三十佳社科学报

中文核心期刊

中文社会科学引文索引 (CSSCI) 来源期刊

# 政法论坛

TRIBUNE OF POLITICAL SCIENCE AND LAW

双月刊

1979年3月创刊

第38卷 第6期 (总第216期)

2020年11月5日出版

主管单位 中华人民共和国教育部  
主办单位 中国政法大学  
编辑出版 《政法论坛》编辑部  
地址 北京市海淀区西土城路25号  
邮编 100088  
电话 86-10-58908281  
传真 86-10-58908279  
主编 王人博  
印刷单位 北京工商事务印刷有限公司  
国内发行 北京报刊发行局  
国外发行 中国国际图书贸易总公司(北京339信箱)  
订购处 全国各地邮局  
网址 <http://zflt.cbpt.cnki.net>  
电子邮箱 [zhengfaluntan@vip.163.com](mailto:zhengfaluntan@vip.163.com)

**Competent Authority:** Ministry of Education of the People's Republic of China  
**Sponsor:** China University of Political Science and Law  
**Editor:** Editorial Board of *Tribune of Political Science and Law*  
**Add:** 25Xitucheng Road, Haidian District, Beijing 100088, PRC  
**Tel:** 86-10-58908281  
**Fax:** 86-10-58908279  
**Editor-in-Chief:** WANG Ren-bo  
**Printer:** Beijing Industrial and commercial affairs Printing Co., Ltd  
**Domestic Distributor:** Beijing Post Office  
**Overseas Distributor:** China International Book Trading Corporation (P. O. Box 339, Beijing, China)  
**Subscription:** Local Post Office, PRC  
**http:** //zflt.cbpt.cnki.net  
**E-mail:** zhengfaluntan@vip.163.com

国外征订代号: BM 756

国内统一刊号: CN11-5608/D  
国际标准刊号: ISSN1000-0208

ISSN 1000-0208



9 771000 020008

国内征订代号: 82-121  
定价: 30.00元



# 应对非传统安全威胁国际合作的国际法审视与制度创新

## ——以PHEIC为视角

刘蔡宽

**摘要：**构成国际关注突发公共卫生事件的致命性传染病具备非传统安全威胁的识别特征和法理基础，应该界定为非传统安全威胁。其前所未有的全球性、突发性、高致病性、高传染性以及复合性特征决定国际合作应对是国际社会的必然选择。WHO 框架下现行应对国际关注突发公共卫生事件的国际合作大多属于道义性合作义务，其确立的法律性合作义务缺乏责任惩罚机制。本次全球抗击 COVID-19 疫情中，部分国家肆意将疫情污名化、政治化及采取过度防疫措施直接侵蚀了 WHO 框架下的国际合作机制。国际社会应在 WHO 框架下通过缔结《国际卫生安全合作框架公约》创新国际合作机制，确立应对全球突发公共卫生事件的集体安全观和人类卫生健康共同体理念，构建国际卫生安全合作法律机制，加强发展中国家的公共卫生能力建设。

**关键词：**非传统安全威胁；国际合作；致命性传染病；国际关注突发公共卫生事件

### 引言

2019 年爆发的新型冠状病毒病（2019 Corona Virus Disease, 简称 COVID-19）疫情，已经蔓延全球并对人类构成巨大威胁。2020 年 1 月 31 日，世界卫生组织（World Health Organization, 简称 WHO）将 COVID-19 列为“国际关注突发公共卫生事件（Public Health Emergency of International Concern, 简称 PHEIC）”。<sup>①</sup>2020 年 3 月 9 日，WHO 经过疫情评估后再次宣布 COVID-19 已经构成“全球大流行病”。<sup>②</sup>截至 2020 年 10 月 17 日，全球累计确诊病例近 4 000 万例，累计死亡超过 110 万例。<sup>③</sup>

面对突如其来的致命性传染疫情，中国政府积极与 WHO 合作，及时公开相关“疫情”信息。中国的抗“疫”工作和效率得到国际社会的广泛认可、支持和高度评价。很多国家及时伸出援助之手，对于中国政府全力阻击疫情增添了信心。然而，部分国家却利用疫情危机采取过度应对措施，从航空运输、物流服务、人员流动等方面不加区分地封堵中国，并将抗击疫情“政治化”、“污名化”，甚至有国家在全球抗疫最艰难时期宣布停止向 WHO 缴纳会费，对国际抗疫合作产生消极影响。

同国际恐怖主义威胁等非传统安全威胁类似，致命性传染病具有严重的危害性，不加预防和控制将可能“造成大规模死亡或缩短生命机会，损坏国家这个国际体系中基本单位的存在。”<sup>④</sup>应对 COVID-19 等致命性传染病等安全威胁，国际合作是国际社会的必然选择。在现行国际法下，国际合作原则是国际法的基本原则，然而，

作者简介：刘蔡宽，北京理工大学国际争端预防和解决研究院研究员助理。

① *Coronavirus disease 2019(COVID-19) Situation Report-11*, World Health Organization, Jan. 31, 2020. [https://www.who.int/docs/default-source/coronaviruse/situation-reports/20200131-sitrep-11-ncov.pdf?sfvrsn=de7c0f7\\_4](https://www.who.int/docs/default-source/coronaviruse/situation-reports/20200131-sitrep-11-ncov.pdf?sfvrsn=de7c0f7_4), 访问于 2020 年 2 月 27 日。

② *Coronavirus disease 2019(COVID-19) Situation Report-50*, World Health Organization, Mar. 11, 2020. [https://www.who.int/docs/default-source/coronaviruse/situation-reports/20200310-sitrep-50-covid-19.pdf?sfvrsn=55e904fb\\_2](https://www.who.int/docs/default-source/coronaviruse/situation-reports/20200310-sitrep-50-covid-19.pdf?sfvrsn=55e904fb_2), 访问于 2020 年 3 月 12 日。

③ *WHO Coronavirus Disease (COVID-19) Dashboard*, World Health Organization, <http://covid19.who.int/>, 访问于 2020 年 10 月 17 日。

④ 联合国大会文件 A/59/565:《一个更安全的世界：我们的共同责任》，第二部分提要。



JOURNAL OF HUNAN UNIVERSITY  
OF SCIENCE AND TECHNOLOGY

# 湖南科技大学

全国学报优秀栏目“毛泽东研究”

ISSN 1672-7835

CN43-1436/C

社会科学版

Social Science Edition

学报

中国·湘潭  
XIANGTAN CHINA

CSSCI来源期刊

中国人文社会科学核心期刊

全国中文核心期刊

中国核心学术期刊

全国高校社科名刊

06  
2020

Vol.23 No.6  
第23卷 第6期



# 学报

VOL.23 NO.6  
第23卷第6期

总第124期(双月刊,1999年创刊)  
全国中文核心期刊“人文社会科学”

06  
2020

## 湖南科技大学学报(社会科学版)

JOURNAL OF HUNAN UNIVERSITY  
OF SCIENCE AND TECHNOLOGY  
(Social Science Edition)

ISSN 1672-7835  
CN 43-1436/C

CSSCI来源期刊

中国人文社会科学核心期刊

全国中文核心期刊

中国核心学术期刊

全国高校社科名刊

### 编辑委员会

主任：刘发鑫

副主任：刘鑫明 罗渊

委员：(按姓名拼音字母顺序排列)

陈曼萍 敬龙军 李海洋 李胜澜 李毅松

廖和平 廖加林 廖湘墨 刘鑫明 刘发鑫

吕政 罗建文 罗渊 潘翼良 仇怡

尚庆飞 王友胜 吴毅慧 熊延中 熊晓辉

徐德刚 徐红 薛广洲 杨金才 张连军

张景华

主编：罗渊

副主编：李康澄 曾祥炎

主管单位：湖南省教育厅

主办单位：湖南科技大学

编辑出版：湖南科技大学期刊社

(湖南科技大学学报(社会科学版))编辑部  
(湖南省湘潭市 邮政编码411201)

印刷：湘潭市鑫城社会福利印刷有限公司  
(0731-58282267)

国内发行：湖南省湘潭市邮局

国内订阅：全国各地邮局

国外发行：中国图书进出口(集团)总公司  
(北京朝阳区工体东路16号 100020)

国内代号：42-184

电话：0731-58291391

网址：<http://skxb.hnust.edu.cn>

电子邮箱：[xuebao@hnust.edu.cn](mailto:xuebao@hnust.edu.cn)

Responsible Institution: Hunan Provincial Department of Education

Sponsored by: Hunan University of Science and Technology

Edited and Published by: Editorial Department of Journal of Hunan University of Science and Technology (Social Science Edition), Periodical Press of Hunan University of Science and Technology (Xiangtan, Hunan, Postcode: 411201)

Editor-in-Chief: Luo Yuan

Deputy Editor-in-Chief: Li Kangcheng Zeng Xiangyan

Printed by: Xiangtan Municipal Social Welfare Printing Co.Ltd

Domestic Distributor: Post Office of Xiangtan, Hunan Province

Overseas Distributor: China National Publications Import & Export (Group) Corp.(No.16, Gongli East Rd, Chaoyang District, Beijing 100020)

Domestic Code Number: 42-184

Telephone Number: 0731-58291391

Website: <http://skxb.hnust.edu.cn>

E-mail: [xuebao@hnust.edu.cn](mailto:xuebao@hnust.edu.cn)



湖南科技大学学报(社会科学版)

毛泽东研究 湖南省资助优秀理论栏目

特约主持人 薛广洲 教授

- 历史、价值、实践:重温毛泽东爱国主义论述的三重维度 ..... 蒋红,李驰宇(1)
- 从《实践论》和《矛盾论》看马克思主义与中国传统文化的关系 ..... 刘永凌,李文(11)
- 毛泽东教育价值观及其当代意义 ..... 戴水蛟,贺满足(19)
- 毛泽东“中西结合”的中医药发展思想及其当代价值 ..... 肖圣鹏,刘儒,郭鹏(29)

逻辑今探

特约主持人 张建军 教授

- 论数学结构主义对元数学对象的解释 ..... 程和祥,侯涛(37)
- 对忒修斯之船难题“最佳候选者理论”的辩护 ..... 彭杉杉,刘叶涛(42)

21世纪外国文学研究新视野

特约主持人 杨金才 教授

- 温特森《正常就好,何必快乐》的空间解读 ..... 王桃花,罗海燕(49)
- 诱惑之饵与迷惑之阱:《疯狂的亚洲富豪》的叙事策略研究 ..... 王羽青(56)

新时代经济

特约主持人 吕政 学部委员

- 外资持股对企业国际化经营的影响 ..... 彭程,韩知恒,贾歆媛(63)

土地财政对地方创新投入的影响 ..... 戴魁早,王梦颖(73)

临空经济、区域创新与经济增长 ..... 吴建军,高燕菲(84)

### 管理研究

算法“黑箱”的成因、风险及其治理 ..... 谭九生,范晓韵(92)

智能时代身体技术存续的困境与突围 ..... 程斌,王兆璟(100)

关于农民公私观念的审视与重塑 ..... 韩平,薛嘉树(108)

### 法学研究

基金投资托管人法律责任问题研究 ..... 周成,吴英姿(114)

辩护律师退庭的三种形态及规制 ..... 杨勇(121)

新的战争形态下国际人道法适用研究 ..... 刘蔡宽(129)

### 文学艺术

论王船山的诗教意象观 ..... 于琮,苏保华(137)

论高罗佩的身体艺术观 ..... 唐璟(146)

南曲在“依字行腔”改革后的旋律异变规律 ..... 刘芳(156)

地缘文化视域下的西兰卡普文化特征研究 ..... 宋方昊,刘燕(163)

### 教育研究

对大学章程实施教育督导的多维度研究 ..... 张伶俐(170)

服务育人的功能:来自高校教师服务型领导方式及其作用的实证研究  
..... 钟妮,毛晋平(176)

2019年毛泽东社会建设思想研究的若干学术进展 ..... 刘正妙,王冰(封二、三)

---

History, Value and Practice: Reviewing the Three Dimensions of Mao Zedong's Exposition of Patriotism .....	JIANG Hong & LI Chi-yu (1)
On the Relationship Between Marxism and Chinese Traditional Culture from Mao Zedong's Works <i>On Practice</i> and <i>On Contradiction</i> .....	LIU Yong-ling & LI Wen (11)
Mao Zedong's Educational Values and Its Contemporary Value .....	DAI Shui-jiao & HE Man-zu (19)
Mao Zedong's Thought of Developing Traditional Chinese Medicine Based on the Combination of Chinese and Western Medicine and Its Contemporary Value .....	XIAO Sheng-peng, LIU Ru & GUO Peng (29)
On the Interpretation of Meta-Mathematical Objects by Mathematical Structuralism .....	CHENG He-xiang & HOU Tao (37)
Defending the Best Candidate Theories for the Ship of Theseus Puzzle .....	PENG Shan-shan & LIU Ye-tao (42)
A Spatial Interpretation of Winterson's <i>Why Be Happy When You Could Be Normal?</i> ...	WANG Tao-hua & LUO Hai-yan (49)
Baits of Lure and Traps of Deception: A Study of Narrative Tactics in <i>Crazy Rich Asians</i> .....	WANG Yu-qing (56)
Impact of Foreign Ownership over Enterprise Internationalization Performance .....	PENG Cheng, HAN Zhi-heng & JIA Xin-yuan (63)
The Impact of Land Finance on Local Innovation Investment .....	DAI Kui-zao & WANG Meng-ying (73)
Airport Economy, Regional Innovation and Economic Growth .....	WU Jian-jun & GAO Yan-fei (84)
On the Cause, Risk and Its Governance of Algorithm "Black Box" .....	TAN Jin-sheng & FAN Xiao-yun (92)
On the Dilemma and Survival of Inheritance of Body Technique in the Intelligence Age .....	CHENG Bin & WANG Zhao-jing (100)
The Contemplating and Reconstructing of the Public-Private Ideas of the Peasants .....	HAN Ping, XUE Jia-shu (108)
On Legal Liability Issue of Investment Fund Custody .....	ZHOU Cheng & WU Ying-zi (114)
On Defense Lawyer's Withdrawal from Court: Three Models and Regulations .....	YANG Yong (121)
On the Application of International Humanitarian Law in the New Forms of War .....	LIU Cai-kuan (129)
On Wang Chuanshan's Image Outlook of Poetry Education .....	YU Cong & SU Bao-hua (137)
On R.H. Van Gulik's Body Art Philosophy .....	TANG Jing (146)
On Nanqu's Melody Variation Law After the Reform of Singing According to the Tones of Chinese Characters .....	LIU Fang (156)
On Cultural Characteristics of Xilan Kapu from the Perspective of Geo-culture .....	SONG Fang-hao & LIU Yan (163)
A Multi-dimensional Study of Educational Supervision on University Statutes Implementation .....	ZHANG Ling-li (170)
The Functions of Service-based Higher Education: An Empirical Analysis of the Mode and Role of Teacher Servance Leadership .....	ZHONG Ni & MAO Jin-ping (176)

---



## ■ 本刊加入“中国知网(CNKI)”系列数据库的声明

本刊已许可中国学术期刊(光盘版)电子杂志社在中国知网及其系列数据库产品中以数字化方式复制、汇编、发行、信息网络传播本刊全文。该社著作权使用费与本刊稿酬一并支付(已在论文评审费中扣除)。作者向本刊提交文章发表的行为即视为同意我刊上述声明。

《湖南科技大学学报(社会科学版)》编辑部

06  
2020

# HUNAN KEJI DAXUE XUEBAO (SHEHUI KEXUE BAN)

湖南科技大学学报

社会科学版

(双月刊, 1999年创刊)

第23卷第6期(总第124期)

2020年11月20日出版

JOURNAL OF  
HUNAN UNIVERSITY OF  
SCIENCE & TECHNOLOGY

Social Science Edition

(Bimonthly, started in 1999)

Vol.23 No.6(General Serial No.124)

Published on November 20, 2020

主管单位:湖南省教育厅

主办单位:湖南科技大学

编辑出版:湖南科技大学期刊社

《湖南科技大学学报(社会科学版)》编辑部

(湖南省湘潭市 邮政编码:411201)

主 编:罗 渊

副主编:李康澄 曾祥炎

印 刷:湘潭市霞城社会福利印刷有限公司

(0731-58282267)

国内发行:湖南省湘潭市邮局

国内订阅:全国各地邮局

国外发行:中国图书进出口(集团)总公司

(北京朝阳区工体东路16号 100020)

国内代号:42-184

电 话:(0731) 58291391

网 址:<http://skxb.hnust.edu.cn>

电子信箱:[xuebao@hnust.edu.cn](mailto:xuebao@hnust.edu.cn)

国际标准连续出版物号 ISSN 1672-7835

国内统一连续出版物号 CN43-1436/C

国内定价:12.00元

ISSN 1672-7835



9 771672 783201



doi: 10.13582/j.cnki.1672-7835.2020.06.017

# 新的战争形态下国际人道法适用研究

## ——以比例原则为中心

刘蔡宽

(北京理工大学 法学院 北京 100081)

**摘要:** 作为国际人道法的“保底原则”,比例原则集中体现了国际人道法的本质特征,在国际人道法中居于总括和统属诸原则的主导地位。国际社会在应对外空武装冲突、网络武装冲突和致命性自主武器系统对国际人道法带来的挑战时,应以比例原则为中心制定规制准则。第一,在加强外空安全国际立法的同时,根据外空特点对国际人道法作出新的解释、补充新的规则;第二,积极防范网络武装冲突,加强对网络武装冲突的规制研究,由红十字国际委员会对国际人道法规则作出适用网络武装冲突的新解释;第三,禁止研发“完全自主”的智能武器,建立严格的自主武器系统审查制度,在联合国《常规武器公约》机制下达成关于自主武器系统的议定书。

**关键词:** 国际人道法;比例原则;外空武装冲突;网络武装冲突;致命性自主武器系统

**中图分类号:** D995      **文献标志码:** A      **文章编号:** 1672-7835(2020)06-0129-08

国际人道法(International Humanitarian Law)是国际法的一个主要分支,“系指出于人道原因,限制武装冲突之后果的规则之总称,保护未参与或不再参与敌对行动的人员,并且限制作战手段和方法的使用”<sup>①</sup>。可见,国际人道法的立法宗旨不是为了禁止或规范武装冲突本身,而在于尽量减少、减轻它所造成的附带伤害。随着人类文明的不断进步,国际人道法已经形成包括惯例和公约在内的一整套规则体系,并确立了人道原则、区分原则、比例原则和预防原则等基本原则。这些原则是国际人道法的精髓,既体现在已有规则之中,又为补充新的规则提供了立法依据。其中,比例原则是“保底原则”,为衡量和判定武装冲突是否违法提供了总体依据。因此,本文以比例原则为中心,探讨新的战争形态下国际人道法的适用问题。

### 一 历史溯源:比例原则的由来及其地位

所谓国际人道法比例原则(principle of proportionality)就是指实施军事行为的一方应使军事行动所造成的附带伤害与预期的军事利益成比例,最大限度地减少对平民和民用物体造成的伤害,禁止过分的攻击和引起不必要的痛苦<sup>②</sup>。

国际人道法比例原则萌芽于欧洲中世纪中期的宗教改革。1123年,以罗马教会为首的天主教在罗马召开第一次拉特兰大会(Lateran council)。会上,教皇卡利克斯特二世(Guido of Vienne)将此前的零散规定系统化并正式发布禁令。其中,杀伤力巨大的十字弓和劲弩等视为“不仁厚”“不具有基督精神”而予以禁止使用<sup>③</sup>。显然,这一规定初步体现了“禁止过分的攻击和引起不必要痛苦”的比例原则。

进入热武器时代以后,如何尽可能减轻战争

收稿日期:2020-05-25

作者简介:刘蔡宽(1996—),男,湖南长沙人,北京理工大学法学院博士生,北京理工大学空天政策与法律研究院助理研究员,主要从事国际法研究。

<sup>①</sup>红十字国际委员会,当代武装冲突中的人道问题研讨会(2008年8月1日),<https://www.icrc.org/zh/doc/resources/documents/event/event-beijing-20080111.htm>。

<sup>②</sup>《第一附加议定书》第51条第4款。

<sup>③</sup>Gary D. Solis, *The Law of Armed Conflict: International Humanitarian Law in War*. Cambridge University press 2010, p.502.

# 湖南社会科学

SOCIAL SCIENCES IN HUNAN

全国中文核心期刊

中国人文社会科学扩展期刊

中文社会科学索引(CSSCI)扩展来源期刊

RCCSE中国核心学术期刊

湖南省资助优秀理论期刊

湖南省十佳社科期刊

2  
2021

# 湖南社会科学

HUNAN SHEHUI KEXUE

(单月 28 日出版)

## 本刊编辑委员会

顾 问 文选德 唐之享 郑佳明

主 任 宋智富

副 主 任 戴树源

委 员 (按姓氏笔画排列):

刘茂松 李佑新 屈茂辉 柳思维

欧阳友权 唐凯麟 曾华锋 廖永安

学术咨询委员 (按姓氏笔画排列)

万俊人 王东京 王利明 朱立言

李京文 李醒民 杨国荣 张一兵

金吾伦 姜明安 黄百炼 董学文

主 编 吴纪宁

副 主 编 孟 楨 李 彪

## 哲 学

- 1 马克思视域中的“人与自然”关系及其启示  
——《1844年经济学哲学手稿》中人与自然关系思想再解读 张兴国
- 9 大学生的生态文化认知与践履 刘建荣
- 15 马克思辩证法与历史观的理论互释及其批判本性的显明 彭双贞

## 政 治

- 21 国庆庆典的呈现情景与大学生的国家认同建构 范叶超 覃睿洲
- 27 中国共产党领导新时代国家之治的向度论纲 柳长青

## 经 济

- 35 略论新发展格局下形成供给需求更高水平的动态平衡 柳思维
- 41 乡村旅游驱动乡村振兴内在机理与动力机制研究 向延平
- 48 构建国内国际双循环相互促进的新发展格局——基于经济理论史和改革开放史的考察分析  
江红霞 王赞新
- 56 习近平关于国有企业两个“一以贯之”重要论述的理论逻辑历史逻辑实践逻辑 李武祥

## 管 理

- 62 土地要素市场化配置改革的制度安排与理论认识 李松龄
- 71 流动人口城市社区精准治理 李亚芹 吴增礼
- 81 基于聚类稳健稀疏主成分(CRSPC)的学术期刊质量评价 张海英 范茜乐



## 法 律

- 91 《民法典》中生态环境修复责任条款之法律辨析 王耀伟 刘恭宽
- 99 理性选择制度主义视角下巡视制度有效性分析 陈 琦
- 105 民法典背景下团体性股东协议制度研究 陆 莘

## 社 会

- 116 城市精神建构过程中的序参量人群法验证分析——以杭州城市精神提炼为例 王冬冬
- 122 试论网络短视频下沉市场策略:路径、原因及反思 覃 芹 刘大明
- 129 新时代妇女思想政治状况及其引领对策探讨——基于湖南 19285 名妇女的调查姜耀辉 刘 艺

## 文 教

- 137 中华茶文化与当代中国人的生命意义建构 李 萍
- 143 新时代汉语国际传播的湖南对策 沈 敏
- 150 媒体融合时代电视综艺节目转型的现状、动因和路径 周 曙
- 158 教学思维:属性特征、结构关系与运行机制 张文婷 于海波

## 历 史

- 166 东汉南郊用日辨微——以政治与经学相互作用为中心的考察 石 城

# 湖南社会科学

SOCIAL SCIENCES IN HUNAN

双月刊（1988年创刊）

主管主办：湖南省社会科学界联合会  
官方微博：<http://weibo.com/u/2414380224>  
地 址：长沙市德雅路浏河村巷37号  
邮 编：410003  
主 编：吴纪宁  
电 话：0731-89716088  
投稿邮箱：[hnsheke01@163.com](mailto:hnsheke01@163.com)  
出 版：《湖南社会科学》杂志社

发行范围：国内外公开发行  
国内总发行：长沙市报刊发行局  
广告经营许可证号：4301004000078  
国际标准刊号：ISSN 1009-5675  
国内统一刊号：CN 43-1161/C  
邮发代号：42-229  
封面设计：廖 健  
印 刷：长沙理工大印刷厂  
定 价：20.00元

ISSN 1009-5675



9 771009 567214

如发现印装质量问题，请与编辑部联系调换。电话：0731-89716088

# 《民法典》中生态环境修复责任 条款之法律辨析

□ 王耀伟 刘蔡宽

**摘要:**《民法典》第1234条规定的生态环境修复责任,对我国的生态环境保护 and 修复的实践有着积极的现实意义。不过,新增的生态环境修复责任条款,在一些法律术语、归责原则、请求权主体及其位阶等方面,仍存在一些适用问题,亟需通过司法解释和指导案例等途径予以明确。因此,本文在梳理近年来的司法解释、司法实践及相关理论的基础上,分析阐释“国家规定”和“国家规定的机关”的具体内涵,认为应明确生态环境修复责任的违法性要件和过错责任原则,并确立国家规定的机关优先请求侵权人承担修复责任的权利。

**关键词:**生态环境修复责任 国家规定 国家规定的机关 法律规定的组织

**中图分类号:** D922.68 **文献标识码:** A **文章编号:** 1009-5675(2021)02-091-08

## 一、问题的提出

近年来,生态环境损害事件屡见报端。如“湖南郴州屋场坪锡矿‘11·16’尾矿库水毁灾害事件生态环境损害赔偿案”<sup>①</sup>“泰州1.6亿天价污染赔偿案”<sup>②</sup>(简称“泰州案”)等生态环境损害事件的形式复杂多样,此类案件的责任界定也比较困难。以泰州案为例,常隆、锦汇等公司将污染废物出售给没有废物处理资质的江中公司处置,而江中公司则非法向河流倾倒污染物,并造成了严重的环境污染和生态破坏。此案中,江中公司是污染物的直接排放

者,理应担责;常隆、锦汇等公司以买卖方式处分涉案副产酸的行为被法院认定为违反注意义务,故也应当承担生态环境修复责任。泰州案虽已审结,但其中需要注意一个责任认定的问题:即常隆、锦汇等公司所违反的注意义务,是否应作为其承担生态环境修复责任的构成要件?该问题可以归结为,行为违法性是否应当作为生态环境修复责任构成要件的问题,而这又直接牵涉到生态环境修复责任归责原则的认定问题。

生态环境修复责任,是指由生态环境损害的行为人承担的一种对受损的生态环境采取一系列补

---

基金项目:国家社会科学基金资助项目“土壤污染的管控和修复法律制度研究”(编号:17BFX130);北京市法学会研究项目“北京市土壤污染风险管控和修复法律制度研究”(编号:BLS(2020)C010)。

作者简介:王耀伟,北京理工大学法学院博士研究生,北京,100081;  
刘蔡宽,北京理工大学法学院博士研究生,北京,100081。

### 制度论析

- 62 中国式证券集团诉讼研究 汤维建
- 64 中国民众的死刑观念:观察、猜想与解析 梁根林、马永强
- 66 个人信息去身份化及其制度构建 刘颖、谷佳琪
- 68 行政机关对行政协议的单方解释权 陈锦波
- 70 私鉴定之定性分析 占善刚、张一诺
- 73 司法实践视角下的跨国商业贿赂域外管辖 冉刚

### 立法论析

- 75 论通过增设轻罪实现妥当的处罚 周光权
- 77 全球卫星导航系统民航应用的国际法律规制 李寿平
- 80 高空抛物犯罪案件司法证明之难题 韩旭
- 82 增设强制罪的立法建议 王钢
- 83 数据主权规则建设的模式与借鉴 张晓君

### 司法与实践

- 85 党纪处分与政务处分的衔接协调及运行机制 秦前红、周航
- 87 科研项目经费治理的税法激励探析 蒋悟真
- 90 重新发现“同案”:构建案件相似性的判断标准 孙海波
- 93 中国政府在美国被诉引用主权豁免抗辩的法律探析 龚柏华、丁伯韬
- 95 大数据时代庭审网络直播的安全风险及其防范 刘友华、朱蕾
- 99 新的战争形态下国际人道法适用研究 刘蔡宽

### 比较与借鉴

- 102 比较法视野中的印证证明 龙宗智
- 106 德国合宪性审查中宣告无效判决的溯及力及启示 王锴
- 108 美国未成年人社区矫正的现状 江山河
- 111 美国数据安全风险管控制度 刘金瑞

刊号: ISSN 1674-4306  
CN 11-5767/D

出版日期:季末20日

印刷:北京科信印刷有限公司

发行:北京报刊发行局

发行范围:公开发行

邮发代号:2-677

订购:全国各地邮局

中国人民大学书报资料

中心市场部

订购电话:(010)82503439、82503412

(010)82503029、82503438

开户银行:中国银行北京人大支行

户名:中国人民大学书报资料

中心

账号:344156031742

广告热线:(010)62514919

广告发布登记证:

京海市监广登字20170128号

书报资料中心网址:

<http://zlzx.ruc.edu.cn>



ISSN 1674-4306 CN 11-5767/D CP106 国内定价：26.00元 邮发代号：2-677 京海市监广登字20170128号



LAW SCIENCE DIGEST  
**法学文摘**

ISSN 1674-4306



9 771674 430219

2021 **2**  
W-D41 · 季刊



# 国家奖学金荣誉证书

编号: BSY202106466

刘蔡宽 同学荣获 2021 年博士研究生国家奖学金，特颁此证。



2021年12月31日

# 荣誉证书

刘蔡宽 同学

荣获 2020 年北京理工大学法学院也迪奖学金。特发此  
证，以资鼓励！

北京理工大学法学院

2021 年 1 月 30 日





中国空间法学会第17届CASC杯国际空间法模拟法庭竞赛



# 荣誉证书

刘蔡宽

同志2020年12月

19~20日在北京参加中国空间法学会  
第17届CASC杯国际空间法模拟法庭  
竞赛，荣获优秀志愿者。

特发此证，以资鼓励。

中国空间法学会



## Certificate of Honor

This is to certify that

*Liu Caihuan*

*participated in the 17th CASC Cup International  
Space Law Moot Court Competition of China Institute  
of Space Law in Beijing China on Dec 19-20, 2020,  
and has won the title of Excellent Volunteer.*

China Institute of Space Law







# 奖学金获奖证书

刘蔡宽同学：

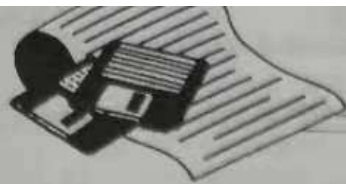
荣获 2019-2020 学年北京理工大学华瑞  
世纪奖学金。

特发此证，以资鼓励。

北京理工大学

二〇二〇年十二月





# 报刊文章篇目辑览

报纸名称后面的数字是文章发表日期;  
期刊名称后面的数字是期数。

## 政治哲学视域中的公平与效率

社会科学战线 4

(史福杰)

制度正义: 政治哲学研究的核心议题

中国人民大学学报 2

(魏大志)

“文明”概念的流变(高力克、顾震) 浙江社会科学 4

民主主义与群众主义之间: 中国民众与国家关系的

文史哲 2

历史回顾与前瞻愿想(黄宗智)

中华民族认知的四个维度(周平) 内蒙古社会科学 2

(王韶兴)

中国社会科学 3

中国共产党领导干部选拔制度的百年变迁

广西师范大学学报 2

(张强)

中国共产党执行力的作用机理与优化进路

理论探讨 2

(方雷、黄硕明)

中国共产党国家安全思想的百年演进

现代国际关系 3

(董春玲)

从“主义”到“党”: 政党观念与中国共产党的创建

江海学刊 2

(李里峰)

党内程序如何介入行政程序

中共天津市委党校学报 2

(王建芹、陈思羽)

## 法学

欧盟竞争法视域下标准必要专利规制问题研究

北京航空航天大学学报 2

(贾明顺)

《民法典》中生态环境修复责任条款之法律辨析

湖南社会科学 2

(王耀伟、刘蔡宽)

中美贸易战的美国法根源与中国的应对

武汉大学学报 2

(彭岳)

论代孕行为的刑事治理策略

中南民族大学学报 2

(徐明、高晟)

作为宪法整合机制的职业伦理

华中科技大学学报 2

(秦小建、朱俊亭)

结构主义视角下我国反垄断罚款制度研究

社会科学辑刊 2

(刘继峰)

基于法律思维的法理学知识体系重构

求是学刊 2

(刘宇)

《民法典》中继续性合同解除制度的多元化发展

社会科学研究 2

(郝丽燕)

不动产隐名权利的私法保护

(姚辉、简梓冰)

中国人民大学学报 2

功利原则简释(晏小波)

河南大学学报 2

班轮货物运输中无船承运人的法律地位

(王肖卿)

中国海商法研究 1

通过职务行为套取补偿款的行为性质

(张明楷)

法学评论 2

## 哲学

跨越发展理论在马克思主义中的地位及其

再研究的重要意义(冯景源)

观察与思考 2

马克思“一般智力”范畴的当代重构及其效应评估

(孙乐强)

探索与争鸣 1

中国对马克思世界历史理论的三个原创性发展

(吴宏政)

中国社会科学院研究生院学报 1

孔孟儒家的“道德政治学”评析

(陈晓平)

云南大学学报 2

张载与王夫之关于乾父坤母说的政治哲学差异

(谷继明)

人文杂志 1

论钱穆、牟宗三关于朱子心观的分歧

(李亚奇、文碧方)

中华文化论坛 2

亚里士多德论感觉的接受性

(裴延宇)

自然辩证法研究 3

鲍德里亚拟真理论中资本逻辑的抽象建构

(周玥、唐正东)

南京社会科学 3

戴维森解释理论的社会性、私人性和客观性

(李文杰)

求是学刊 2

德性为何是可欲的?(叶方兴)

东南大学学报 1

## 经济

城乡融合度与协调效应检验

(姚毓春、梁梦宇)

东南大学学报 2

近代中国经济落后的根源

(龙登高、丁春燕等)

湖南大学学报 2

营商环境与资源配置效率

(郑国楠、刘诚)

财经问题研究 2

扶贫政策与农业经济高质量增长

(姜安印、杨志良)

华中农业大学学报 2

最优金融结构、产业技术创新与经济增长

(周立、赵秋运)

深圳大学学报 2

家庭老龄人口结构对居民消费的差异性影响研究

(徐贵雄、赵昕东)

西北人口 2





# 新的战争形态下国际人道法适用研究

刘蔡宽

国际人道法的立法宗旨不是为了禁止或规范武装冲突本身,而在于尽量减少、减轻它所造成的附带伤害。随着人类文明的不断进步,国际人道法已经形成包括惯例和公约在内的一整套规则体系,并确立了人道原则、区分原则、比例原则和预防原则等基本原则。这些原则是国际人道法的精髓,既体现在公约之中,又为补充新的规则提供了立法依据。比例原则是“保底原则”,为衡量和判定武装冲突是否违法提供了总体依据。

所谓国际人道法中的比例原则,就是指实施军事行动的一方应使军事行动所造成的附带伤害与预期军事利益成比例,最大限度地减少对平民和民用设施造成的伤害,禁止过分的攻击和引起不必要的附带伤害。

## 一、现实困境:国际人道法面临的三大挑战

### (一) 外空武装冲突对国际人道法的挑战

尽管联合国一贯倡导和平利用外层空间,目前尚未发生严格意义上的外空武装冲突,但是,“外空武装冲突已具备现实可能性”。外空利用从一开始就带有明显的军事色彩,特别是在1990年代以来,美国为主导的几次现代化战争中,人造卫星等外空设施发挥了决定胜负的关键作用。因此,外空的战略价值受到了国际社会的高度重视。

定。其三,网络攻击主体难以认定。

### (三) 致命性自主武器系统对国际人道法的挑战

致命性自主武器系统是继火药和核武器之后的“第三次武器革命”。据媒体披露,全球已有40多个国家正在设计、研发或试图使用致命性自主武器系统。

2014年到2018年,联合国《特定常规武器公约》缔约国举行了三次非正式专家会议和三次正式专家会议。与会专家一致认为,“自主性”是致命性自主武器系统“最重要的技术特征”。作为一种新型武器平台,自主武器系统是通过算法逻辑程序与传统物理器械的结合,实现对传统武器的智能化改造。虽然,研发自主武器系统的初衷是为了减少本方人员伤亡,让其承担险境救助、战地警戒、敌情侦察和常巡逻等辅助性、防御性任务。美国政府专家称之为“人道主义红利”。但是,随着技术的日臻成熟,自主武器系统也会同飞机一样,由战争的辅助手段变为主要的进攻手段,给国际人道法带来前所未有的挑战。一是战争门槛大幅降低。二是人道主义法履行。三是法律责任难以追究。

## 二、应对之策:基于中国视角的学术思考

### (一) 应对外空武装冲突对国际人道法挑战

对策

“从来不是法外之地”。国际人道法