

何勤华 主编

法律文明史

— 第9卷 —

大陆法系



下卷

何勤华 马贺 蔡迪 等著



创于1897

商务印书馆

The Commercial Press

何勤华 主编

法律文明史

— 第 9 卷 —

大陆法系



下卷

何勤华 马 贺 吴天昊 李 丽
姜 影 彭 峰 汪 娜 赵江风
蔡 迪 董春华 蒋军洲 陈佳吉 著
陈 阳 赵 渊 朱耀文 褚 颖
张纯辉 江小夏 金 勋



创于1897

商务印书馆

The Commercial Press

2015年·北京

图书在版编目(CIP)数据

大陆法系/何勤华主编. —北京:商务印书馆,2015

(法律文明史;9)

ISBN 978-7-100-11231-4

I. ①大… II. ①何… III. ①大陆法系 IV. ①D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 083575 号

所有权利保留。

未经许可,不得以任何方式使用。

“十二五”国家重点图书出版规划项目

何勤华 主编

法律文明史

第9卷

大陆法系

何勤华 马贺 吴天昊 李丽 姜影 彭峰 汪娜
赵江风 蔡迪 董春华 蒋军洲 陈佳吉 陈阳 赵渊
朱耀文 褚颖 张纯辉 江小夏 金勋 等著

商务印书馆出版

(北京王府井大街36号 邮政编码 100710)

商务印书馆发行

北京冠中印刷厂印刷

ISBN 978-7-100-11231-4

2015年7月第1版

开本 787×1092 1/16

2015年7月北京第1次印刷

印张 79 1/4

定价: 286.00 元

目 录

657	第三章 意大利法
657	第一节 意大利法的成长
659	一、起源阶段的意大利法
659	（一）蛮族人的罗马法
660	（二）优士丁尼罗马法
660	（三）伦巴第法
661	（四）法兰克法
662	二、共同法时期的意大利法
662	（一）共同法
663	（二）教会法
665	（三）地方法（特别法）
666	三、近现代时期的意大利法
667	（一）他国统治时期法律的发展和变化
668	（二）意大利王国统一之后法律的发展
668	（三）一战之后法律的发展
669	（四）二战之后法律的发展
670	第二节 意大利法律渊源
672	一、宪法性法源
672	（一）宪法
673	（二）宪法性法律
673	二、法律性法源
673	（一）普通法律
676	（二）具有“法律”之效力的法案

678	(三) 欧盟法源和国际法法源
681	三、 条例性法源
682	四、 惯例
683	五、 判例
685	六、 学说
685	七、 约束私人自治的法源
687	八、 一般原则
689	九、 法律解释
691	第三节 意大利的法律教育、法律职业和法院系统
692	一、 法律教育
692	(一) 意大利法律教育的发展
693	(二) 意大利的大学法学院
695	(三) 意大利法学院课程设置
697	(四) 意大利法律教育的特点
698	二、 法律职业
698	(一) 法律职业概况及职业的比较
699	(二) 法官与检察官
701	(三) 法律代理人与律师
704	(四) 学者和教授
705	(五) 公证人
705	(六) 对法律职业的评价和比较
706	三、 法院系统
706	(一) 意大利法院体系变革
707	(二) 意大利现行法院系统
710	第四节 意大利法的主要内容
710	一、 宪法
710	(一) 历史发展
711	(二) 主要内容

715	二、行政法
715	（一）历史发展
717	（二）主要内容
719	三、民商法
719	（一）历史发展及民商合一体例的确立
721	（二）主要内容
724	（三）最新崛起的领域：产品责任法、隐私权法
730	四、刑法
730	（一）历史发展
732	（二）主要内容
735	五、诉讼法
735	（一）民事诉讼法
738	（二）刑事诉讼法
743	六、意大利环境法
743	（一）意大利环境立法的发展
745	（二）2009年宪法法院对环境问题的判决
746	第五节 意大利法的最新发展趋向
747	一、判例的作用越来越大
748	二、法官的自由裁量权越来越突出
748	（一）法官意识的转变
749	（二）法官自由裁量导致不利后果的典型案例
749	三、诉讼冗繁
749	（一）一般状况
750	（二）诉讼冗繁的主要原因
751	第六节 意大利法学家的法律思想及其贡献
751	一、加姆巴蒂斯达·维柯
752	（一）生平
752	（二）法律思想
753	（三）代表作《新科学》评析

755	二、贝卡利亚
755	(一) 生平及学术生涯
756	(二) 刑法思想
759	(三) 刑法思想的影响
759	三、恩里科·菲利
759	(一) 生平
760	(二) 刑法思想
762	四、罗多夫·萨科
762	(一) 生平
762	(二) 法律思想
764	五、莫诺·卡佩莱蒂
764	(一) 生平
765	(二) 法律思想及其研究专长
766	(三) 评价
766	第七节 意大利法对大陆法系发展的贡献
767	一、意大利对罗马法复兴的贡献
767	二、意大利刑法思想的贡献
768	三、《意大利民法典》的影响
769	四、当代意大利法学家对大陆法系发展的贡献
770	主要参考文献
776	第四章 西班牙法
776	第一节 文献综述
778	第二节 西班牙法的起源和发展
778	一、伊比利亚-凯尔特原始时期及腓尼基-希腊殖民时期（前6世纪—前200年）
779	二、罗马统治对西班牙法律的影响（前200—公元400年）
780	三、西哥特殖民时期的影响（5世纪末至8世纪初）

- 781 四、西班牙封建王国的法律（8 世纪初至 17 世纪中叶）
- 783 （一）加泰罗尼亚
- 784 （二）巴伦西亚
- 784 （三）马洛卡岛王国
- 784 （四）阿拉贡
- 785 （五）卡斯蒂利亚
- 786 （六）纳瓦拉
- 786 （七）巴斯克地区
- 786 五、极权主义时期的法典编纂
- 787 六、启蒙时代的理性主义与法典化运动（17 世纪中叶至 19 世纪初）
- 788 第三节 现行西班牙法
- 788 一、法律渊源
- 788 （一）制定法
- 793 （二）习惯法
- 794 （三）基本法律原则
- 794 （四）最高法院的判例和宪法法院的决议
- 795 二、西班牙法律教育与法律职业
- 795 （一）法律教育
- 796 （二）法律职业
- 802 第四节 西班牙宪法
- 802 一、在独立战争中诞生的《1812 年伽蒂斯宪法》
- 804 二、《1837 年王国宪法》的产生背景及其主要内容
- 809 三、《1845 年王国宪法》与《1856 年王国宪法》
- 814 四、光荣革命与复辟王朝：《1869 年王国宪法》与《1876 年王国宪法》
- 816 五、西班牙第二共和国的成立和《1931 年共和国宪法》
- 818 六、弗朗哥发动内战并夺取政权

- 819 七、20世纪70年代末民主化改革
- 819 (一) 弗朗哥时期的经济振兴政策
- 820 (二) 弗朗哥时期对宪政改革的影响
- 821 (三) 弗朗哥末期的西班牙民主运动
- 822 (四) 从1975年至1978年的立宪
- 826 (五) 普选建立新国会与新宪法
- 830 八、1978年西班牙现行宪法
- 830 (一) 主权与政体
- 832 (二) 基本权利和自由的保护
- 833 (三) 国家机构及其运行
- 838 (四) 中央与地方的关系
- 839 九、西班牙宪政史的特色
- 839 (一) 民主化的挫折：集中与均衡的自由主义党派的缺失
- 840 (二) 民主化的社会准备：中产阶级的强大
- 840 (三) 改革领袖的大作为
- 841 (四) 民主化的道路：“从法律，通过法律，到法律”
- 841 (五) 转型成功的政治缘由：集中与均衡的两党格局
- 842 第五节 西班牙民法的历史与现状
- 842 一、西班牙民法的源流
- 843 二、西班牙现行民法典体系结构
- 844 三、财产及其物权法
- 844 (一) 法律渊源和调整对象
- 845 (二) 财产的分类
- 846 (三) 所有权和其他物权
- 848 (四) 占有
- 849 (五) 共有
- 850 (六) 不动产的取得和转让
- 852 (七) 西班牙土地出让制度
- 855 (八) 西班牙土地登记制度

856	四、债法
857	（一）债的发生与债的种类
858	（二）约定之债
864	（三）侵权
866	主要参考文献
870	第五章 葡萄牙法
870	第一节 葡萄牙法的变迁
870	一、葡萄牙概述
872	二、葡萄牙法的产生
872	（一）土著时期的法律与生活
873	（二）外来入侵的影响及政治文化的变革
876	三、葡萄牙法的发展演变
876	（一）葡萄牙法的独立时期（1140—1248年）
878	（二）受罗马—教会法启发时期（1248—1769年）
887	（三）现代葡萄牙法形成和发展时期（1772年以后）
889	第二节 葡萄牙部门法的发展
889	一、宪法和行政法
889	（一）宪法
892	（二）行政法
893	二、民商法
893	（一）民法
896	（二）商法
899	三、刑法
902	四、诉讼法
902	（一）民事诉讼法
905	（二）刑事诉讼法
907	第三节 葡萄牙的法学教育
907	一、法学教育的历史
908	（一）法学家

- 909 (二) 法学教育
- 911 二、现代法学教育：大学的发展
- 911 (一) 科英布拉大学
- 912 (二) 里斯本大学法学院
- 913 主要参考文献

- 918 第六章 北欧法
- 918 第一节 综述
- 918 一、北欧三国的早期历史演变
- 920 二、早期的北欧法律
- 921 三、中世后期北欧法律的发展
- 923 四、近代以后北欧法律的进步
- 924 五、北欧法的基本特点及其展望
- 925 第二节 瑞典法
- 925 一、瑞典法的起源与发展
- 925 (一) 公元 1200 年前原始时期的习惯法
- 926 (二) 1200—1700 年的瑞典法律
- 927 (三) 1700—1900 年的瑞典法律
- 928 (四) 1900 年至今的瑞典法律
- 928 二、瑞典法的渊源
- 929 三、法律教育和法律职业
- 929 (一) 法律教育的发展
- 930 (二) 职业法学家
- 931 (三) 法律职业
- 934 四、瑞典的主要部门法
- 934 (一) 宪法
- 939 (二) 行政法
- 941 (三) 民法
- 942 (四) 商法

942	(五) 刑法
944	(六) 诉讼法
949	(七) 社会立法
954	五、司法制度
954	(一) 法院的宪法地位
955	(二) 法院组织体系
956	(三) 检察官制度
957	(四) 议会监察专员制度
959	六、瑞典法的特色
959	(一) 尊重习惯法
960	(二) 欧盟法律的优越地位
960	(三) 仲裁法的自治性
961	(四) 法律至上
961	第三节 挪威法
963	一、挪威法的历史发展
963	(一) 法律的早期发展(1200年以前)
967	(二) 中世纪法典(1200—1700年)
971	(三) 近现代法典(1700年以后)
976	二、法律渊源
976	(一) 习惯法
977	(二) 判例法
979	(三) 制定法
980	(四) 法律学说
981	三、现行挪威法的主要内容
981	(一) 宪法
989	(二) 私法
996	(三) 刑法
1002	(四) 程序法
1018	四、司法制度、法律教育和法律职业
1018	(一) 司法制度

- 1025 (二) 法律教育
- 1029 (三) 法律职业
- 1034 结语
- 1035 第四节 丹麦法
- 1036 一、丹麦法的历史以及研究
- 1036 (一) 丹麦法的历史演变
- 1039 (二) 相关研究回顾
- 1040 二、丹麦法的维京时代
- 1040 (一) 维京时代的王权、贵族与教会
- 1041 (二) 碑刻与习惯法
- 1044 三、丹麦法的地方时代
- 1044 (一) 地方时代的王权、教权与贵族
- 1047 (二) 地方法
- 1051 四、丹麦法的绝对君主制时代
- 1051 (一) 绝对君主制时代的王权、贵族与教会
- 1052 (二) 绝对君主制时代的立法
- 1054 五、丹麦法的近代发展
- 1054 (一) 国会与法院体系
- 1056 (二) 1849 年后的丹麦立法
- 1060 主要参考文献

- 1063 第七章 日本法
- 1063 第一节 日本近代法的成长
- 1063 一、明治大正时期日本对大陆法系成果的移植
- 1063 (一) 明治初期
- 1067 (二) 明治后期：学说移植期
- 1067 (三) 大正时期：学说移植的反思期
- 1068 二、昭和前期法的倒退期

- 1069 三、二战后日本法的发展
- 1069 (一) 联合国占领下日本法的发展
- 1071 (二) 安保体制
- 1071 (三) 经济高度增长与法
- 1074 四、法学的发展
- 1074 (一) 法社会学
- 1074 (二) 法解释学
- 1074 (三) 判例研究
- 1075 (四) 比较法
- 1075 第二节 宪法
- 1075 一、1889年明治宪法
- 1076 (一) 确立天皇专制制度
- 1077 (二) 宪法规定了有限的自由权利
- 1079 二、1946年日本国宪法
- 1079 (一) 国民主权原则
- 1080 (二) 和平原则
- 1080 (三) 保障人权原则
- 1081 (四) 三权分立原则
- 1084 第三节 行政法
- 1084 一、日本行政法的形成和发展
- 1084 (一) 日本行政法的形成
- 1085 (二) 日本行政法的发展
- 1086 二、日本行政法的基本内容
- 1087 (一) 行政组织
- 1087 (二) 行政行为
- 1088 (三) 公务员制度
- 1090 (四) 国家赔偿制度
- 1090 (五) 行政诉讼制度

- 1091 三、日本行政法的基本特点
- 1092 第四节 民商法
- 1092 一、明治民法
- 1092 (一) 明治民法的制定
- 1093 (二) 明治民法的特点
- 1094 二、民法的发展
- 1098 三、明治商法及商法的发展
- 1098 (一) 明治商法
- 1099 (二) 商法的发展
- 1101 第五节 知识产权法与文化产业
- 1101 一、日本知识产权法发展概述
- 1103 二、虚拟形象法律保护之必要性
- 1104 三、虚拟形象保护的难题
- 1104 (一) 传统知识产权保护体系与虚拟形象
- 1106 (二) 对虚拟形象的抽象保护
- 1108 (三) 虚拟形象的公共形象权：顾客吸引力之保护
- 1111 第六节 经济与社会法
- 1111 一、日本经济法的兴起和发展
- 1111 (一) 经济法的兴起
- 1112 (二) 经济法的发展
- 1113 二、日本经济法的基本内容
- 1114 三、日本的社会立法
- 1114 (一) 劳动法
- 1116 (二) 社会保障法
- 1119 第七节 刑法
- 1119 一、1907年日本刑法典
- 1121 二、刑法的发展
- 1121 (一) 对刑法典的修改
- 1123 (二) 颁布具有刑罚内容的其他部门法规

1124	第八节 司法制度
1124	一、司法组织
1124	（一）近代日本司法组织的形成
1126	（二）二战后司法组织的改革
1128	二、日本的诉讼制度
1128	（一）近代诉讼法典的制定
1129	（二）两次世界大战期间诉讼制度的变化
1130	（三）二战后诉讼制度的变化
1133	第九节 日本法的历史地位
1134	一、日本法在大陆法系中的地位
1135	二、日本对英美法系的移植
1135	（一）20世纪20年代以后
1135	（二）二战结束以后
1136	三、日本法的历史地位
1136	（一）法律移植
1137	（二）经济推动日本法发展
1137	（三）法学理论
1138	（四）文明发展
1138	参考文献
1142	附录
1142	一、大陆法系国家分布示意图
1142	1. 大陆法系在全球
1143	2. 大陆法系在欧洲
1144	3. 大陆法系在南美洲
1145	4. 大陆法系在北美洲
1146	5. 大陆法系在亚洲
1147	6. 大陆法系在非洲
1148	二、大陆法系国家元首世系表
1148	1. 法国

1153	2. 德国
1156	3. 意大利
1158	4. 西班牙
1161	5. 葡萄牙
1166	6. 瑞典
1169	7. 挪威
1172	8. 丹麦
1175	9. 日本
1185	三、索引

附图表目录

811	表 4 比较有关参议院的规定
812	表 5 比较有关众议院的规定
1219	后 记
1221	作者简介