

“十一五”国家重点图书出版规划项目



民权学子文丛
The Library of Civil Rights

严海良 著

Theories of Justifications for Human Rights

人权论证范式的变革

——从主体性到关系性



Theories of Justifications for Human Rights

人权论证范式的变革

——从主体性到关系性

严海良 ◎著



社会科学文献出版社

SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

图书在版编目 (CIP) 数据

人权论证范式的变革：从主体性到关系性/严海良著. - 北京：社会科学文献出版社，2008. 11

(民权学子文丛)

ISBN 978 - 7 - 5097 - 0474 - 5

I. 人... II. 严... III. 人权 - 理论研究 IV. D082

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 174514 号

· 民权学子文丛 ·

人权论证范式的变革

——从主体性到关系性

著 者 / 严海良

出 版 人 / 谢寿光

总 编 辑 / 邹东涛

出 版 者 / 社会科学文献出版社

地 址 / 北京市东城区先晓胡同 10 号

邮政编码 / 100005

网 址 / <http://www.ssap.com.cn>

网站支持 / (010) 65269967

责任部门 / 社会科学图书事业部 (010) 65597353

电子信箱 / shekebu@ssap.cn

项目经理 / 王 绯

责任编辑 / 刘骁军 张 彬

责任校对 / 刘 欣

责任印制 / 岳 阳

总 经 销 / 社会科学文献出版社发行部
(010) 65139961 65139963

经 销 / 各地书店

读者服务 / 市场部 (010) 65285539

排 版 / 北京中文天地文化艺术有限公司

印 刷 / 三河市世纪兴源印刷有限公司

开 本 / 787 × 1092 毫米 1/20

印 张 / 20 字数 / 275 千字

版 次 / 2008 年 11 月第 1 版 印次 / 2008 年 11 月第 1 次印刷

书 号 / ISBN 978 - 7 - 5097 - 0474 - 5/D · 0198

定 价 / 45.00 元

本书如有破损、缺页、装订错误，

请与本社市场部联系更换



版权所有 翻印必究

民权学子文丛总序

编出“民权学子”的书，是藏了许久的心愿。临到付梓，却犹豫起来。连这篇序文，也似乎有些难以着墨。

环顾我们居住的社会，可以说，在这个称作 21 世纪的纪元伊始，中国已悄然步入权利的时代。记得美国有位学者写过一本书，叫《权利的时代》，阐述的大体都是些西方的权利标本，谓之为“时代”，体现了被视为先进文明典范的欧美传统对非欧美传统发出的某种文化召唤。十多年前，我和学友们也出过一本书，叫《走向权利的时代》。那个时候，我们的确蹲下身，怀抱理想主义的虔诚与苦痛，细心观察中国社会发展过程中的公民权利，但我们脑子里想象的权利时代，却还是西方的模子。这样一来，我们描述中国公民权利生长的学术努力，就成了对西方模子在中国境域里运用、解释或变异的样本的寻觅。我们试图缓解民众权利苦难的政治心愿，也容易被当作对西方某种时代召唤的响应。现在，我们真的步入了一个可以称作“权利时代”的社会。可是，还来不及踌躇满志，便发觉，

中国社会里实际发生的情形远远超出了我们的预想和期望。

我们看到，当代中国，权利话语在涂改文明，也在更新文明；在改写历史，也在创造历史。宪法汇聚的权利能量伴随经济社会发展而快速释放，善恶美丑似乎都期待借助权利来获得力量；人的尊严和价值给权利以道德支撑，但人们对尊严和价值的觉悟、表达和要求，凭借更多的，却是国际国内法律里的权利知识，而不复为欧美历史上的宗教启蒙和哲学宣言；国家和政府积极推动现代法制建设和权利知识普及，但政府及其机构和成员本身又成为与日俱增的权利诉求和法治诉求的对象；市场经济的运行和社会结构的巨变，极大地增进了公民个人和社会组织的实际利益和自由，但安放利益、容许自由的空间有限，保障利益、实现自由的资源匮乏，加上贫富差距拉大，又骤然增加了经济风险和社会紧张。同时，利益需求多元、思想观念多样、社会流动加快和法律知识普及，造就了一批批权利意识浓厚的“新人”。他们埋头苦干，四处活跃，或声名显赫，或富甲一方，既希望用平等权利来装备自己，又热衷于依靠特权来积聚财富和能量；既偏好以司法为最终诉求，并怀抱政治参与的热切愿望，又不惜以违法的、不正当的方式来保护和扩展自己的利益；既少有权利的满足感，又缺乏平等待人的观念和对社会的责任感。还有，民本文化传统因民权思想的阐扬而愈加激越，但在整体上，文化尚在复兴，哲学依然贫困，民权还缺少必要的理论滋养；意识形态和社会制度由于不断注入权利因素和法治理念而孕怀革故鼎新的巨大动力，但时代的婴孩还在疲惫的母体里寂然生长；权利和自由虽然获得法律的认可，却又面临着如何能够在道德体系和政治原

则里找到恰当的位置，如何能够被赋予促进发展、营造和谐的新内涵……

这是一个在中国历史和世界历史上都不曾有过的独特时代。既充满自由与梦想、光明与希望，又充满私欲与罪恶、矛盾与荒诞。不论对于中国，还是对于世界，这个时代都提供了一种新的体验。它需要深刻独到的学术阐释，也需要为民请命的赤诚呐喊；需要融会贯通的理性言说，也需要荒野独行的自由批判。

权利时代是青年的时代。唯有青年，才是新时代最好的阐释者、言说者、呐喊者和批判者。赶上权利时代的青年是幸运的。赶上权利时代的法学青年更是幸运的。他们或许没有八九十年代青年特有的清纯、真挚与苦痛，但他们粗糙里透着大气，平淡中显出从容。他们有权利也有条件更加自由地思想和行动，而且，他们的思想和行动更具备智识和理性，更富有继往开来、激扬文明的深邃蕴涵。因为，公平正义，从来没有像今天这样成为一个最为紧迫也最富魅力的时代课题；实现公平正义，从来没有像今天这样必须诉诸法言法语而非个别关怀乃至暴力革命；研习法学，从来没有像今天这样贴近实践，直面苍生，这样怀抱贫苦农人、下岗职工、民工子女等弱势人群的愿景，这样背负缔造宪政法治、润泽万世太平的使命。

宋儒张载把“为往圣继绝学、为万世开太平”作为士子的使命。对于法科学子来讲，“继绝学”或陈命过高，“开太平”却十分现实。庄子把太平视为“治之至”，古人所谓“太平策”不外乎治国安邦之策。我们担负的时代使命，说到底，不过是把治者的太平转换为天下的太平，把心性的太平转换为制度的太平。在这个转换过程里，

民权乃是一个关键。传统的治道学问也只有走到人权法治宪政这一步，方能真正开出太平。法学是一门实践科学，不宜空谈，也无以空谈。古代罗马人把法学称作“关于正义与非正义的学问”。非正义乃是人类的一种社会疾病，法者如医，当以祛除疾病为职，匡扶正义为命。我们经常说，要维护好、实现好、发展好最广大人民群众的利益，用法律语言讲，就是要维护好、实现好、发展好公民生存、自由、参与和追求幸福的基本权利，就是要保障民权。此乃当世最大的正义。倘若法学不能在维护人的尊严和价值、促进民权上有所担当，也将陷自身于不义。

这套丛书是专为研究民权的青年学子设立的，她受到时代精神的感召，更受到青年精神的感染。中国社会科学院法学研究所素有研习权利的风气，尤其是从1998年开始招收人权研究方向的博士生并设立若干关于权利保护的课题以来，涌现出一个集中关注权利问题的青年学子群体。他们的追求大胆、前卫而不失高洁，他们的作品如同初升的太阳，新鲜、幼稚但富于生命的活力。每当看到学生一批又一批毕业，论文一篇又一篇出笼，我不免喜忧参半。和许多为师者一样，对于学生们发表作品，我总是怀揣几分担忧。这情形，就好比担心自己的孩子过早与社会上各色人等交往。时下的出版物市场里，出书出名的诱惑很大，速出、速名、速朽的进度都加快了。不久前给三联书店提交《中国民权哲学》校样时，我曾不禁跋以“出书何为”来反问自己。所以，我不大愿意看到学生们在学成前就急忙著书立说，在毕业后就急忙罗文出书，总是劝他们把文章多放一放，多磨一磨，除非温饱燃眉。现在看来，学生们大多能守住这

个规矩，尽管其中有的已和我年龄相近。最近，承蒙出版界人士垂注桃李，设坛奖掖，和学生们商议后，决定开始着手编辑这套丛书。

编入该丛书的作品，主要是中国社会科学院的有关博士论文和博士后论文。今后，希望有更广范围的成果能够编入其中。

写至此处，歇笔凝思，我仿佛听到，旧世纪晚钟沉重的鸣唱依旧在寒夜苍茫的大地回荡。蓦然回首，窗外已是新世纪晨曦一片片羞涩的灿烂。是序。

夏 勇 谨识

2005年初春清晨

目 录

导 论 1

第一节 多元论语境与人权的时代困境 2

一 多元论前提与人权的确立 2

二 人权普遍化与人权的困境 8

第二节 人权论证范式的批判性转向 16

一 人权概念要素分析 16

二 人权论证的主体性范式 24

三 人权论证的关系性转向 29

上篇 人权的主体性论证理论

第一章 理性与自由：康德论人权的确立 39

第一节 康德论人权的逻辑起点 40

一 人的双重性是人权的出发点 41

52 二 人的自由是人权的逻辑起点

59 第二节 道德法则与人权的道德基础

60 一 道德与理性命令的二分

67 二 绝对命令与人权的道德奠基

77 第三节 外在自由与人权的确立

80 一 外在自由与人权的证立

95 二 原始契约与人权的确立

105 第二章 自律与他律：传统人权观的康德批判

105 第一节 对自然权利理论的批判

106 一 理性与自然权利观的阐明

117 二 自然权利观与他律

125 第二节 对功利主义人权观的批判

126 一 功利原则与功利主义人权观

135 二 功利与道德上的他律

144 第三章 权利与善：康德人权观的当代承继与歧见

145 第一节 权利优于善：罗尔斯的人权理论

145 一 对功利主义人权观的批判

150 二 源于道德主体的权利诠释

158 第二节 反对权利优于善：社群主义人权观

160 一 对康德式“自我”人权观的批判

二 权利的“共同体”起源	166
--------------	-----

三 一点评议	172
--------	-----

下篇 人权的关系性论证理论

第四章 主体性与人权论证理论的检视	179
-------------------	-----

第一节 主体性人权观论证路径的检视	183
-------------------	-----

一 康德式自由主义人权观的论证路径	183
-------------------	-----

二 社群主义权利观的论证路径	190
----------------	-----

第二节 主体性人权观哲学依据的检视	198
-------------------	-----

一 康德式人权观的主体性视角	201
----------------	-----

二 卢梭式社群主义权利观的主体性考察	206
--------------------	-----

第五章 关系性与人权论证范式的转向	212
-------------------	-----

第一节 “为承认而斗争”：黑格尔的遗产	220
---------------------	-----

一 自然法与人权起源的路径选择	221
-----------------	-----

二 主观精神与人权的相互承认	235
----------------	-----

第二节 人权的社会学路向的尝试	245
-----------------	-----

一 相互承认的自然主义转化	246
---------------	-----

二 “普遍化的他者”与人权的起源	254
------------------	-----

第六章 交往行动与人权的相互承认	267
------------------	-----

第一节 交往理性与人权的社会基础	267
------------------	-----

一 交往行动与普遍语用学前提	268
----------------	-----

277	二	交往理性与生活世界的合理化
287	第二节	人权相互承认的伦理学原则
288	一	理想的言语情境
299	二	商谈伦理学的基本原则
307	第三节	商谈原则与人权的逻辑起源
308	一	商谈原则与人权的面向
313	二	人权的逻辑起源
321	尾论	人权与和谐
322	第一节	人权论证的中国语境
323	一	儒家人性观与人权的相容性
329	二	关系性自我与人权论证
340	第二节	人权关系论转向与和谐
342	一	人权入宪与构建和谐社会
347	二	超越人权争议与和谐世界
359	参考文献	
380	后记	

Contents

	Introduction	1
Section 1	Pluralistic Context and Contemporary	
	Predicaments of Human Rights	2
I	The Pluralistic Presupposition and Confirmation	
	of Human Rights	2
II	Universalization of Human Rights and Its Predicaments	8
Section 2	Critical Turn of Justifical Paradigms	
	of Human Rights	16
I	Analysis on the Elements of Human Rights	16
II	Subjectivity Paradigm of Justification for Human Rights	24
III	Relationalistic Turn of Justification for Human Rights	29

Part One Theories of Justifications for Human Rights From the Point of Subjectivity

39 Chapter 1 Reason and Freedom: Kant on Human Rights

40 Section 1 Original Point of Kant's Demonstration for Human Rights

41 I Human's Double Characteristics and Human Rights Demonstration

52 II Human's Freedom and Logic point of Demonstration for Human Rights

59 Section 2 Moral Law and Moral Foundations of Human Rights

60 I Morals and Distinctions Between Moral Imperatives

67 II The Categorical Imperative and Moral Foundation of Human Rights

77 Section 3 External Freedom and Human Rights Establishment

80 I External Freedom and Human Rights Proof

95 II Original Contraction and Human Rights Establishment

Chapter 2	Autonomy and Heteronomy: Kant's	
	Criticisms on the Traditional Notions	
	of Human Rights	105
Section 1	Kant's Criticism on the Theories	
	of Natural Rights	105
I	Reason and Elaboration of Natural Rights	106
II	The Notions of Natural Rights and Heteronomy	117
Section 2	Kant's Criticism on the Notions	
	of Utilitarianism	125
I	Utilitarian Principle and the Utilitarian Concepts	
	of Human Rights	126
II	Utility and Moral Heteronomy	135
Chapter 3	Rights and Goods: Contemporary	
	Inheritance From Kant's Notions of Human	
	Rights and Its Criticisms	144
Section 1	Superiority of Rights Over Goods:	
	Rawls' Notion of Human Rights	145
I	Criticisms On the Utilitarian Concepts of Human Rights	145
II	Explanations for Rights From Moral Agent	150

158 **Section 2 Against Superiority of Rights over Goods:**

Communitarian Concepts of Human Rights

160 I Criticism on the Concepts of Human Rights

From Kantian "Self"

166 II The Communitarian Origin of Rights

172 III One Comment

**Part Two Theories of Justifications for Human
Rights From the Point of Relationality**

179 **Chapter 4 Subjectivity and Examinations
of Theories for Human Rights**

183 **Section 1 Examinations of Justifical Logic**

183 I Justifical Logic of Kantian Concepts of Human Rights

190 II Justifical Logic of Communitarian Concepts
of Human Rights

198 **Section 2 Examinations of Philosophical Bases**

201 I Subject Perspective of Kantian Concepts
of Human Rights

206 II Subject Perspective of Communitarian Concepts
of Human Rights

Chapter 5	Relationality and Paradigm's Turn	
	of Justifications for Human Rights	212
Section 1	"Struggle for Recognition":	
	Hegel's Inheritance	220
I	Natural Law and the Methodological Choice	
	of Human Rights Origin	221
II	Subject Spirit and Mutual Recognition of Human Rights	235
Section 2	Attempt on the Sociological Method	245
I	Naturalistic Turn of Mutual Recognition	246
II	"The Generalized Other" and the Origin	
	of Human Rights	254
Chapter 6	Communicative Action and Mutual	
	Recognition of Human Rights	267
Section 1	Communicative Reason and	
	Social Basis of Human Rights	267
I	Communicative Action and Presuppositions	
	of Universal Pragmatics of Linguistics	268
II	Communicative Reason and Rationalization of Lifeworld	277
Section 2	Ethical Principles of Mutual Recognition	
	of Human Rights	287