



西方法学思潮与流派

The Thought & Genre of
the Western Law

吕世伦 主编

当代俄罗斯 法学思潮

The Legal Thought of Modern Russia



张俊杰 著



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

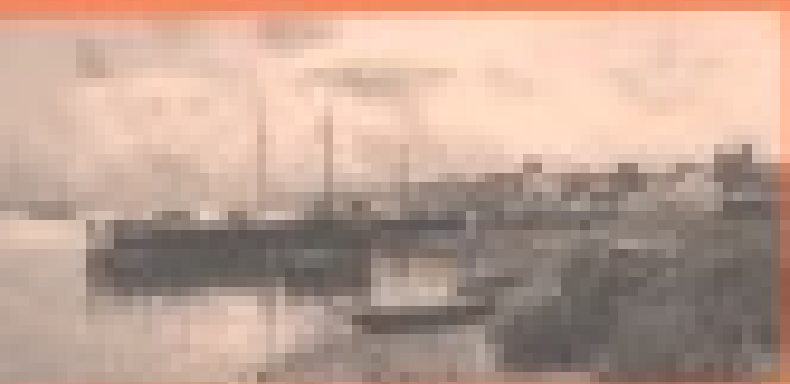


中国政法大学出版社
CHINA UNIVERSITY OF POLITICAL SCIENCE AND LAW PRESS

（北京·海淀区）

当代俄罗斯 法学思潮

The Modern Thought of Russian Law



曹建峰 著



中国政法大学出版社
CHINA UNIVERSITY OF POLITICAL SCIENCE AND LAW PRESS



西方法学思潮与流派

The Thought & Genre of
the Western Law

吕世伦 主编

当代俄罗斯法学思潮

The Legal Thought of Modern Russia

张俊杰 著



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

当代俄罗斯法学思潮 / 张俊杰著. —北京:法律出版社,
2008.4

(西方法学思潮与流派/吕世伦主编)

ISBN 978 - 7 - 5036 - 8328 - 2

I. 当… II. 张… III. 法学流派—研究—俄罗斯—
现代 IV. D909.512

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 038709 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/张春喜

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/法学学术出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京中科印刷有限公司

责任印制/陶松

开本/787×1092 毫米 1/32

印张/8.25 字数/170 千

版本/2008 年 6 月第 1 版

印次/2008 年 6 月第 1 次印刷

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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 8328 - 2

定价:20.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

《西方法学思潮与流派》

丛书序言



源远流长的西方法学,是人类文明史的一颗璀璨明珠。从古希腊、古罗马开始,它迄今已有两千五百余年而愈盛,成为西方社会文化的一个极为重要的组成部分。在这一充满理性思辨的领域,贤杰辈出,学派纵横,卷帙浩繁,闪烁着耀眼的智慧光芒;亦如大江之涛,前赴后继,滚滚推进,不断地扩展和深化。当然,与任何事物的发展一样,有光明就有黑暗,有进取就有曲折。西方法学发展的历程,也间或泛起些许糟屑和污秽,但总体上顺应了社会发展与人类思想演进之规律。西方法学的积淀与变迁,提供了诸多有益于民主与法治建设的知识成果,是人类应当汲取的财富;而那些喧嚣一时、昙花偶现的沉渣,亦不失其反思和警戒之意义。正是鉴于这些反复的考虑与权衡,我们才决定编辑这样一套《西方法学思潮与流派》丛书,力求使其尽可能较广泛和全面地体现西方法律思想发展的多样性特征。

该丛书定位为普及性知识读物,其对象主要是高等学校法学本科学生或具备相当知识水平的人士,同时亦包括那些对西方法学感兴趣或需从中查找有关资料的研究人

员。因此,该丛书具有两个特点:第一,语言通俗、明了,文字简练,脉络清晰。第二,侧重于客观性资料的概括与介绍,不含过多的分析与评论。必须指出的是,西方法学中的一些学派或思潮的代表性著作包含着许多极富哲理思辨的、艰深难懂的论说。要将这些表述刻意加以“通俗化”,不仅困难重重,而且可能扭曲原意、伤其精髓。逢此情形,我们只能力求做到恰如其分,相信读者能予以谅解。

本丛书的主题是“西方法学思潮与流派”。依学界通说,“法学思潮”和“法学流派”二者,完全可视为同义语。但仔细揣摩,它们之间还是能够区分,并且在某种特定情形下应当予以区分。“法学思潮”亦称“法律思潮”,指在一定时期、一定区域(如欧洲、北美)或国家里,带有普遍性,且常常起伏不定的,对法现象进行理解和论说的趋向。而“法学流派”则是指,在法学思潮中逐渐凝结而成、相对稳定的派别或支派。其中,不仅存在着核心人物及其论著,更重要的是还有为法学界公认的、相对确定的主导精神和主义。不过,无论“法学思潮”或者“法学流派”,它们均有大小和强弱不等的时空影响力。

《西方法学思潮与流派》丛书,是法律出版社的张波先生和赵浩女士首先动意,继而与我们共同策划的。之后,我们又陆续得到了法律出版社法学学术出版分社、张波先生及各位责任编辑的鼎力相助。今日,在此拙作得以付梓之际,我谨代表二十多位作者,向颇具声望的法律出版社的朋友们致以深深的谢意。同时,我们也由衷地期盼专家学者和广大读者不吝赐教。

吕世伦

2005年6月于中国人民大学

《西方法学思潮与流派》丛书书目

(按汉语拼音顺序排序)

丛书主编:吕世伦

- | | |
|----------------|-----------|
| ► 1. 当代俄罗斯法学思潮 | 张俊杰/著 |
| 2. 当代日本法学思潮与流派 | 陈根发/著 |
| 3. 当代西方综合法学思潮 | 薄振峰/著 |
| 4. 德国古典哲理法学 | 曹磊/著 |
| 5. 法西斯主义法学思潮 | 史广全/著 |
| 6. 分析法学 | 徐爱国/著 |
| 7. 功利主义法学 | 杨思斌/著 |
| 8. 后现代法学思潮 | 高中/著 |
| 9. 经济分析法学 | 钱弘道/著 |
| 10. 空想社会主义法学思潮 | 刘文/著 |
| 11. 历史法学 | 程琥/著 |
| 12. 批判法学 | 范季海/著 |
| 13. 人文主义法学思潮 | 侯健、林燕梅/著 |
| 14. 社会民主主义法学思潮 | 杨晓青/著 |
| 15. 社会学法学 | 孙文恺/著 |
| 16. 神学主义法学 | 阎章荣、陈洪涛/著 |
| 17. 西方马克思主义法学 | 任岳鹏/著 |
| 18. 现实主义法学 | 付池斌/著 |
| 19. 新黑格尔主义法学 | 卓英子/著 |
| 20. 新康德主义法学 | 刘建伟/著 |
| 21. 行为主义法学 | 胡震、韩秀桃/著 |
| 22. 自然法学 | 鄂振辉/著 |
| 23. 自由主义法学 | 王振东/著 |

目 录

绪论	1
第一章 当代俄罗斯法学思潮的来源	9
第一节 俄罗斯法律传统对当代俄罗斯法学思潮的影响	9
一、俄罗斯承袭西方的法律传统	9
二、俄罗斯法学思想的变迁受西方法律思想的影响	17
第二节 苏联时期的法学	19
一、苏联时期法学	19
二、苏联时期法学的特点	35
三、苏联法学对当代俄罗斯法学的影响	43
第三节 西方法学对当代俄罗斯法学的影响	46
本章小结	47

第二章 当代俄罗斯法学思潮概述	50
第一节 什么是当代俄罗斯法学思潮	50
第二节 当代俄罗斯法学的基本特点	52
一、法学思潮纷呈,学术活跃	52
二、马克思主义法学不再是主流学说	58
三、法学的实用主义性增强	68
四、相对缺乏批判精神,思想论战不如苏联 时期活跃	73
五、非意识形态化	74
六、兼有西方自由主义和集权主义的表现	74
七、具有不确定性	75
第三节 对当代俄罗斯法学研究的评价	76
一、对法学理论学科地位的认识发生了变化	76
二、理论法学研究在独立的十年间表现出 消极的倾向	77
三、法学教育的商业性存在弊端	78
四、法学研究对革命持否定态度	78
五、对“个人权利优先”研究得比较多	79
六、对法哲学的研究不够	81
七、国家与法的理论作品中引证存在不妥之处	82
八、对国家作用的评价存在分歧	84
九、对公法和私法的理解存在问题	86
本章小结	87

第三章 当代俄罗斯法学思潮的历史沿革 89

第一节 俄罗斯 20 世纪 90 年代前期法学思潮的	
倾向	89
一、稳固的民主观念的形成	90
二、法学研究表现出简单的移植西方学说，	
否定自己的过去的倾向	91
三、法学研究曾一度表现出无政府主义、	
国家虚无主义倾向	93
第二节 20 世纪 90 年代后期至今法学思潮倾向	95
一、法学理论研究务实性突出	96
二、强力国家成为法学理论的指导方针	98
三、法学注重利用国家与法的一切积极的	
可能性	99
四、强化国家作用的研究	100
五、继续完善俄罗斯审判体制的研究	102
六、联邦法律和联邦主体的法律问题研究	
需要加强	103
本章小结	105

第四章 当代俄罗斯法学思潮的若干理论 107

第一节 当代俄罗斯法学思潮的基本主张	107
一、用妥协与协商的观点来看待国家与法	108
二、国家与法的基本理论应随社会实践	
而变化	110

第二节 当代俄罗斯的法观念	112
一、对两种法的基本观念的分析	112
二、对当代法的基本认识	114
三、当代俄罗斯学界对法的新认识	117
四、对当代俄罗斯学者对法的认识的评价	119
第三节 当代俄罗斯关于国家与法关系的基本观点	126
一、对三大主流学派关于国家和法关系的分析	127
二、对国家和法的关系的各种理解	129
第四节 过渡类型的国家和法	134
一、过渡类型的国家和法的特殊性	135
二、过渡时期国家和法的地位和作用	136
三、过渡类型的国家和法的基本任务和活动方向	138
四、过渡时期宪法性立法发展的特殊性	139
五、对俄罗斯过渡时期的评价	141
本章小结	142
第五章 当代俄罗斯法治国家思想	146
第一节 当代俄罗斯法治国家思想提出的背景	146
第二节 法治国家的原则与特征	148
一、法治国家的原则与特征	148
二、俄罗斯学者对法治国家原则与特征的评价	162
第三节 法治国家的形成条件	164
一、具备多种经济成分	165
二、政治民主、法(律)至上、权力制约、	

多元民主和人权保障	165
三、人民群众的政治参与、法律意识的提高	169
第四节 法治国家与市民社会	170
一、对市民社会的理解	170
二、市民社会与国家的区别和联系	172
三、对市民社会理论历史的认识	176
四、当代市民社会的特征	179
五、法治国家与市民社会的关系	184
本章小结	188

第六章 当代俄罗斯若干法学家的思想 190

第一节 库德里亚夫采夫的法律思想	190
一、库德里亚夫采夫的生平与著述	190
二、库德里亚夫采夫的法律思想	192
第二节 阿列克谢耶夫的法律思想	195
一、阿列克谢耶夫的生平与著述	195
二、阿列克谢耶夫的法律思想	197
第三节 列依斯特的法律思想	199
一、列依斯特的生平与著述	199
二、列依斯特的法律思想	200
第四节 托波林的法律思想	204
一、托波林的生平与著述	204
二、托波林的强力国家思想	205
第五节 马尔特申的法律思想	209
一、马尔特申的生平与著述	209
二、马尔特申的法律思想	210

第六节 涅尔谢相茨的法律思想	217
一、涅尔谢相茨的生平与著述	217
二、涅尔谢相茨的法律思想	219
第七节 马尔琴科的法律思想	224
一、马尔琴科的生平与著述	224
二、马尔琴科的法律思想	225
本章小结	228
结语	231

附 录

主要代表人物与代表著作一览表	239
主要名词术语与代表人物索引	242
参考文献	246
后记	251

绪 论



一、当代俄罗斯法学思潮的基本情况

俄罗斯的法学思想总体上属于西方法律文化,因为罗马法律传统和基督教文明对俄罗斯民族国家的形成与发展影响十分重大。尽管历史上的俄国受蒙古统治达两个世纪,在其领土扩张过程中也受到过东方文化的影响,但总体上不占主导地位。十月革命后的俄国为建立根本不同于资产阶级国家的社会主义制度,在法学理论和法制建设方面以马克思主义为指导,形成了具有自身特色的社会主义法律思想和法律制度。法国比较法学家达维德和德国比较法学家茨威格特和科兹在对世界法律的分类中,主要按意识形态因素,把这种法律制度纳入社会主义法系。不过,马克思主义的源流仍然是西方文化,只是在苏联时期曾一度不允许其国家存在与官方认可的马列主义思想和学说相悖的思想的存在和传播,学术争鸣与政治挂钩,导致学术政治化,出现了一系列学术禁区,造成学术僵化。在经历了与西方主流法律思想和法律制度对立和决裂的社会主义阶段的几十年历史后,作为苏联最大的加盟共和国的俄罗斯从 20 世纪 80 年代以来,重新重视西方法律文

化和法律制度。苏联解体后的俄罗斯仍然把西方法律思想和法律制度作为其研究和学习的重要方面,甚至出现了照抄照搬的情况。

在 20 世纪 90 年代前期,俄罗斯法学思潮表现出的是诉诸感情的因素多,冷静的分析比较少,具有盲目搬移西方法律观念的特点。K. Ф. 扎卡鲁依卡(Загоруйко)说,除了极少的例外,平静地、不带情绪地评价苏联时期的法和作为制度的社会主义,仍然是不可能的。许多研究者都以国家与法的西方模式为目标。诅咒“过去的极权”,变得没完没了。把搬来的概念绝对化、盲目崇拜。这些概念在辩论自由不充分的条件下,带有像刚消失不久的苏联意识形态的教条一样的不容争议的性质。理论思想在同一个固定下来的概念——“人权”、“法治国家”、“分权”——等圈子内显示出是封闭的。^[1] 只是由于思想上的不冷静,俄罗斯的无政府主义、国家虚无主义倾向曾一度表现得非常明显。例如,叶利钦就曾公开宣扬“地方能拿多少主权,就可以拿多少主权”。俄罗斯各地爆发“主权大战”、“法律大战”,使俄罗斯一时间出现了二十多个大小“总统”,甚至一个城市、小区也要求“主权独立”。俄罗斯学者形容,在民主大进军中,俄罗斯农庄也将获得“主权”。当时的副总统鲁茨科依大声疾呼:俄罗斯的“民主”正变为无政府主义,变成街头政治的专政。

到了 20 世纪 90 年代后期,特别是进入新千年,俄罗斯学界和实践界普遍感到:民主、人权的观念不能动摇,同时

[1] [俄] K. Ф. 扎卡鲁依卡:“后社会主义时期的国家与法的观念述评”,载《90 年代上半期俄罗斯法学》,俄罗斯科学院社会科学学术信息所 1995 年版,第 8 页。

应进一步审视国家和法的关系,不能只要法而不要国家权力发挥正常作用,也不能只要强有力的国家政权而不要法,认为强力国家是俄罗斯发展的方向,并指出强力国家是法治国家,是合理发挥国家和法的作用的民主国家。强力国家是与法、法治紧密联系的。2000年2月在莫斯科召开的“千年之交俄罗斯国家与法”全俄学术讨论会就是这种思想的集中表现。参加这次会议的不仅有俄罗斯理论法学、部门法学的代表,而且有宪法法院、政府机构、杜马、最高法院、最高仲裁法院等组织和部门的领导。会议具有总结10年来的研究工作、研究俄罗斯法学发展任务的性质。会议肯定了俄罗斯选择的民主、法治道路,指出尽管道路并不平坦,取得的成果不令人满意,但遇到的困难不是拒绝所选定目标的理由;法学要分析国家与法的发展趋势,确定其发展战略,研究利用其一切积极的可能,向着全人类总的使命的方向前进。法学应当加强自身方法论的、预测的功能,不能起解决紧急状况的“救火队”的作用。俄罗斯科学院国家与法研究所所长Б. Н. 托波林(Топорин)院士说,目前我们的困难是国家软弱无力,这是由各种原因引起的,例如,由于过分宣传限制国家在自我调整的市场活动条件下的作用,常常不考虑经济改革的现实需要,指望的仅仅是用经济手段解决问题,其实任何改革没有强有力的、有效的国家是不可能的。国家消极对待对财产的重新分配已经成了我们今天许多社会灾难的原因。在人权需要保护的条件下,国家的干预就是它最神圣不可侵犯的和直接的责任。由于金融危机、居民的贫困化和所谓寡头势力的扩张,国家的威信受极小的损害也是不允许的。政府领导人Д. Н. 卡扎克(Козак)也说:摆脱从属于极权主义的社会,需要摆脱国家的过分管束,但在这个过程中忘

记了一个简单的真理,没有强有力的国家权力,就不可能实现根本性的改造并建立新的社会。

已经进行了,并仍在进行着的俄罗斯社会转型时期的法律思想尽管曾出现过这样或那样的问题,但最终还是要回到解决社会现实存在的各种实际问题上去,因而表现出对过去的思想,甚至包括转型时期的思想的不断反思和总结的特点。

二、了解当代俄罗斯法学思潮的意义

从历史上看,20 世纪的苏联影响着整个世界,它不仅被东欧和其他社会主义国家称为“老大哥”,对这些国家的制度建设发生过极其重要的影响,同时对资本主义世界也产生过重要影响,其某些做法同样也为资本主义国家所采纳。中国为推翻帝国主义、封建主义和官僚资本主义所进行的新民主主义革命以及新中国成立后的社会主义革命和建设在不同程度上受到俄国革命和苏联社会主义建设模式的影响,并曾一度受到苏俄的政治法律理论和制度的支配,甚至对其革命和建设的经验在一段时期内采取了“拿来主义”的做法。在中国进行市场经济体制改革后,随着对西方政治法律理论和制度的介绍和认识的深入,特别是随着经济全球化步伐的加快,中国政治法律理论和制度建设受苏联的影响才不断弱化。可以说,在整个 20 世纪里,中国法学和法律制度所受到的影响最深、时间最长的外来法律文化就是苏俄的法律文化。

从现实上看,随着经济全球化的进一步发展,随着全球各民族交流的不断扩大和加深,随着人类需要解决的全球性问题的增多,各种优秀法律文化的融合愈加明显。世