

一之書叢學法

論要學哲律法

著原三賢柳高本日

譯公與張

社譯編學法海上

行發局書紀新堂文會

中華民國二十六年一月三版

法律哲學要論

全書一冊

實價國幣六角

外埠郵費加半

有著作權

原著人

日本高柳賢三

譯述人

上海法學編譯社
張與公

發行人

上海河南路三二五號
徐寶魯

印刷所

上海河南路三二五號
會文堂新記書局

總發行所

上海
河南馬路

會文堂新記書局

分發行所

北平漢口
湖北沙州
南通
上海
永漢路

會文堂新記書局

法律哲學要論目錄

第一章 法律哲學的對象和任務

法律哲學在哲學上的地位

法律哲學在法律學上的地位

法律哲學之論理的方面

法律哲學之現象論的方面

法律哲學之合理的方面

法律哲學的對象及任務的摘要

法律哲學之革新的機能

第二章 法律的概念及其普遍的特質

第一節 規範

目錄

一
一
二
三
三
四
五
五
六
六

規範以全體的行動爲對象·····	六
行動的概念·····	七
所謂內部的行動和外部的行動之區別·····	七
行動內部的要因和法律·····	八
法律不顧慮行動的內部要因說之批判·····	九
規範屬於價值世界·····	一二
自然法則與規範的差異·····	一三
不法在法律之先說·····	一四
把力看作法律一樣說·····	一四
原始法中沒有力和法律的區別說·····	一六
法律規範表現超自然的真理·····	一六
第二節 法律規範與道德規範·····	一七

法律規範與道德規範之認識的地位·····	一七
當作統一原理的倫理的規範·····	一七
倫理的規範上的兩種品評形態·····	一七
道德的品評·····	一七
法律的品評·····	一八
不能有第三種品評形態·····	一八
兩規範的根本關聯·····	一九
道德規範只存於法律規範內·····	一九
司迪克·····	二〇
合於法律規範的行動不一定是道德的·····	二〇
兩規範之不可分的統一·····	二一
理論史的考察·····	二一
目 錄·····	二一

法律哲學要論

四

法理學的喜望峯·····	一一一
原始時代·····	一一一
希臘時代·····	一一一
羅馬時代·····	一一三
中世紀·····	一一三
近世·····	一二四
杜瑪覺士·····	一二四
康德·····	一二五
費西特·····	一二五
近時的傾向·····	一二五
理論史批判·····	一二五
兩規範的差異·····	一二六

(一)出發點的差異·····	二六
(二)強制可能性·····	二七
沒有完全不完全的區別·····	二七
(三)確定性·····	二八
第三節 法律規範的特質·····	二九
法律規範的一般性·····	二九
具體的實在之多樣性與法律規範的一般性·····	三〇
以一般性爲必要的一個理由·····	三〇
「法之極者害之極」·····	三一
「衡平」的理論與「自由法」的理論·····	三一
命令性·····	三二
命令性是法律規範的普遍的特質·····	三二

事實的陳述之歷史的事例·····	三三二
在現代法典上的法律表現形式與命令性·····	三三二
命令法律和禁止法規·····	三三三
第一次的法規和第二次的法規·····	三三四
容許的法規·····	三三四
強行法規和任意法規·····	三五五
任意法規的存在得爲法律命令性的反證麼·····	三五六
強制可能性·····	三三八
強制可能性是法律之普遍的特質·····	三三八
反對論的反省·····	三八八
(一)遵守法律的不是由於強制力乃由自發的動機說·····	三八八
(二)強制在事實上困難說·····	四〇〇

(三)國家本身能否服從強制說……………四三

第三章 法律的發現……………四六

第一節 成法的性質……………四六

法律與成法……………四六

成法的概念……………四七

習慣法……………四八

習慣法的外部的要因與內部的要因……………四八

原始社會的習慣之成立與其威信……………四八

持異議的與優越的社會意志……………四九

德國歷史法學派的一般理論……………四九

對歷史法學派的批判……………五二

歷史法學派對於習慣法理論的貢獻……………五四

成文法·····	五五
成文法的概念·····	五五
「法律不知者不許」的原則·····	五五
門格爾對於上述原則的批評·····	五六
成文法是向着人民一般抑或向着國家機關·····	五七
習慣法與成文法的關係·····	五九
兩者沒有本質的差異·····	五九
因時代而不同·····	六〇
因法律的部門而不同·····	六一
現代成文法被重視的理由·····	六三
第二節 成法的起源·····	六五
成法起源的問題是純經驗的問題·····	六五

純史學的研究和比較法的研究·····	六五
遊牧社會母系社會父系社會·····	六六
巴霍芬·····	六六
梅恩·····	六七
血族團體的習慣的威力·····	六八
集團的復仇之二種形態·····	六八
贖罪·····	六九
超血族團體的權力(國家)之成立·····	七〇
國家內的仲裁制度之逐漸發展·····	七二
現代國際法的推移·····	七三
法律與宗教的分化·····	七三
法律與道德的分化·····	七四

第三節 成法進化的指導原理·····	七四
--------------------	----

成法的流轉性·····	七五
-------------	----

恆常的要因·····	七五
------------	----

生活環境的變化和成法·····	七五
-----------------	----

精神的進化與成法·····	七六
---------------	----

人類退化說·····	七六
------------	----

循環說·····	七七
----------	----

進化說·····	七七
----------	----

杜葛·····	七七
---------	----

孔特塞·····	七七
----------	----

康德·····	七七
---------	----

梅恩的停止社會和進步社會的理論·····	七八
----------------------	----

成法進化的指導原理……………七九

(一)從無意識的到意識的……………七九

(二)從特種的到一般的……………八〇

(三)向法律性質及社會機能之更完全的適應……………八一

(1)個人的要因和社會的要因之調節之進化……………八一

(2)特種的要因和一般的要因之調節之進化……………八二

(3)從特權的到機能的進化……………八三

(4)到成法形成之關連的擴大……………八三

(5)向社會理想實現的傾向……………八四

第四章 法律之合理的基礎……………八四

第一節 緒論……………八五

法律哲學最古的問題……………八五

不可否認的法律感情之成在……………八五

第二節 關於法律基礎的理論史的批判的考察……………八七

懷疑論與實證論……………八七

伊奧尼亞學派……………八七

詭辯派……………八七

孟德斯鳩與巴斯卡兒……………八八

霍布士……………八八

基爾細曼一派……………八八

批判……………八九

(一)正義與成法的一般看待……………八九

(二)成法的多樣性……………八九

(三)正義的解釋因人而異的說……………九一

唯物史觀·····	九二
詭辯派·····	九二
馬克思及恩格斯·····	九二
批判·····	九三
(一)附隨現象·····	九三
(二)成法和經濟的關係不一定是並行的·····	九四
(三)原因與條件的混同·····	九四
歷史主義的理論與其批判·····	九四
功利主義的理論·····	九六
啓列訥學派·····	九六
伊壁鳩魯·····	九六
邊沁·····	九六

法律哲學要論

【四】

斯賓塞爾·····	九六
「功利」的二義·····	九六
個人的功利主義·····	九七
社會的功利主義·····	九七
生物學的功利主義·····	九九
自然法派的理論·····	一〇一
自然法理性法及正義·····	一〇一
希臘以來的自然法理論概說·····	一〇二
十七八世紀的自然法學派·····	一〇三
批判·····	一〇四
(一)於成法之外承認自然法的是正當的認識·····	一〇四
(二)「自然狀態」的假構·····	一〇五

(三)人性的認識不是本質的·····	一〇七
(四)具體的自然法體系的可變性·····	一〇八
第三節 正義乃至自然法得在怎樣的意義上承認呢·····	一一〇
因果的自然觀·····	一一〇
因果的自然觀之限制·····	一一二
(一)因果的基準本身不能從具體的經驗派生·····	一一二
(二)不能指出「始」和「終」來·····	一一三
(三)不能指出「本體」的概念和起源·····	一一三
(四)不能有事物的估定·····	一一四
因果的自然觀與目的的自然觀互相補充·····	一一六
我在「自然」中的地位·····	一二七
必然論與自由意志論對立的克服·····	一二九