



# 法理学导论

刘 星 □ 著



法律出版社  
LAW PRESS CHINA



法学新阶梯

# 法理学导论

刘 星 著



法律出版社  
LAW PRESS CHINA

**图书在版编目(CIP)数据**

法理学导论/刘星著. —北京:法律出版社,2003.8

法学新阶梯

ISBN 7-5036-4477-X

I. 法… II. 刘… III. 法理学—高等学校—教材 IV. D90

中国版本图书馆CIP数据核字(2003)第072838号

**责任编辑/丁小宣 董彦斌**

**封面设计/于佳**

**出版/法律出版社**

**编辑/法律教育出版分社**

**总发行/中国法律图书有限公司**

**经销/新华书店**

**印刷/北京民族印刷厂**

**责任印制/张宇东**

**开本/787×960毫米 1/16**

**印张/28.5 字数/460千**

**版本/2005年2月第1版**

**印次/2005年2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**

**电话/010-63939796**

**网址/www.lawpress.com.cn**

**传真/010-63939622**

**法律教育出版分社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)**

**电子邮件/edu@lawpress.com.cn**

**读者热线/010-63939657**

**传真/010-63939701**

**中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)**

**传真/010-63939777**

**客服热线/010-63939792**

**网址/www.chinalawbook.com**

**电子邮件/service@chinalawbook.com**

**中法图第一法律书店/010-63939781/9782**

**中法图北京分公司/010-62534456**

**中法图上海公司/021-62071010/1636**

**中法图苏州公司/0512-65193110**

**中法图深圳公司/0755-83072995**

**中法图重庆公司/023-65382816/2908**

**中法图西安分公司/029-85388843**

**书号:ISBN 7-5036-4477-X/D·4195 定价:34.00元**



**刘星** 男，北京人，1958年生。

当过两年士兵，从事两年建筑设计描图员工作。1981年考入中山大学法律学系学习法律。1985年获得法学学士学位。1985年考入中国政法大学研究生院。1988年获得法学硕士学位。后在中山大学法律学系（现中山大学法学院）任教。现为中山

大学法学院教授，中山大学政治学专业博士生导师，中山大学法学理论与法律实践研究中心主任。1996年9月至1997年5月，为美国俄亥俄州立大学法学院访问学者。2003年2月至2003年8月，再度以访问学者身份赴该法学院。在《中国社会科学》、《法学研究》、《中外法学》、《比较法研究》、《二十一世纪》（香港）、《天涯》等学术刊物发表专业论文数十篇。出版学术专著及其他著述多部。代表性论文为《重新理解法律移植——从“历史”到“当下”》（《中国社会科学》2004年第5期）、《法学“科学主义”的困境——法学知识如何成为法律实践的组成部分》（《法学研究》2004年第3期）、《西方法学中的“解构”运动》（《中外法学》2001年第5期）。代表性专著为《法律是什么》（中国政法大学出版社1998年版）、《语境中的法学与法律》（法律出版社2001年版）、《法律的隐喻》（中山大学出版社1999年版）。另有代表性著述《西窗法雨》（法律出版社2003年版）、《古律寻义》（中国法制出版社2000年版）、《法学作业》（法律出版社2004年版）。代表性译著为《简约法律的力量》（[美]理查德·A·爱泼斯坦著，中国政法大学出版社2004年版）、《法理学的范围》（[英]约翰·奥斯丁著，中国法制出版社2000年版）。主持国家社科基金项目“近现代中西法概念理论比较研究”（2002年至2005年）。曾获第三届中国高校人文社科优秀研究成果奖二等奖。

# 目 录

绪论 .....	( 1 )
第一节 法理学研究的对象 .....	( 1 )
第二节 法理学研究的方法 .....	( 9 )

## 第一部分 法的性质和要素

第一章 法的概念 .....	( 35 )
第一节 法的定义 .....	( 35 )
第二节 法的特征 .....	( 40 )
第三节 法的本质 .....	( 47 )
第四节 法的分类 .....	( 56 )
第二章 法的基本成分 .....	( 74 )
第一节 法律规则 .....	( 74 )
第二节 法律原则 .....	( 81 )
第三节 法律概念 .....	( 87 )
第三章 法的形式和效力 .....	( 101 )
第一节 法的外在形式 .....	( 101 )
第二节 法的效力 .....	( 106 )
第四章 权利与义务 .....	( 128 )
第一节 权利 .....	( 128 )
第二节 义务 .....	( 136 )
第三节 权利与义务的关系 .....	( 140 )
第四节 权利义务的层次 .....	( 145 )
第五章 法律行为 .....	( 164 )
第一节 法律行为的含义 .....	( 165 )
第二节 法律行为的构成 .....	( 169 )
第三节 法律行为的分类 .....	( 174 )

<b>第六章 法律责任</b> .....	(187)
第一节 责任 .....	(188)
第二节 法律责任的含义 .....	(191)
第三节 法律责任的构成 .....	(196)
第四节 法律责任的分类 .....	(203)

## 第二部分 法的起源与发展

<b>第七章 法的起源</b> .....	(223)
第一节 法的产生 .....	(223)
第二节 法的产生的一般模式 .....	(232)
<b>第八章 法的发展:法的历史类型更替</b> .....	(246)
第一节 法的历史类型更替的规律 .....	(247)
第二节 法的历史类型的各自特征 .....	(251)
<b>第九章 法的发展:法的继承和移植</b> .....	(268)
第一节 法的继承 .....	(268)
第二节 法的移植 .....	(272)
第三节 法的继承移植与法的性质 .....	(279)
<b>第十章 法的发展:法系的形成</b> .....	(285)
第一节 法系的概念和类别 .....	(285)
第二节 大陆法系 .....	(290)
第三节 英美法系 .....	(295)

## 第三部分 法的确立和实现

<b>第十一章 法的确立</b> .....	(311)
第一节 立法的含义 .....	(311)
第二节 立法体制 .....	(315)
<b>第十二章 遵守法律</b> .....	(335)
第一节 遵守法律的含义 .....	(335)
第二节 遵守法律的缘由 .....	(343)
<b>第十三章 运用法律</b> .....	(358)
第一节 运用法律的含义 .....	(358)
第二节 运用法律的缘由 .....	(364)

<b>第十四章 执行法律</b> .....	(378)
第一节 执行法律的含义 .....	(378)
第二节 “执行法律”的特征 .....	(383)
第三节 执行法律的原则 .....	(395)
<b>第十五章 适用法律</b> .....	(408)
第一节 适用法律的含义 .....	(408)
第二节 适用法律的特点 .....	(413)
第三节 适用法律的原则 .....	(418)

# 详细目录

绪论 .....	( 1 )
第一节 法理学研究的对象 .....	( 1 )
一、法律现象 .....	( 1 )
社会现象的分类 .....	( 2 )
法律现象 .....	( 3 )
法律现象与法 .....	( 4 )
法与法律 .....	( 4 )
二、法律现象与法之中的普遍根本问题 .....	( 4 )
法律现象的种类和法的种类 .....	( 4 )
法理学研究的对象和法律现象的关系·法理学研究的对象与 法的关系 .....	( 5 )
法理 .....	( 6 )
法理的分类 .....	( 8 )
法理学研究的对象 .....	( 8 )
第二节 法理学研究的方法 .....	( 9 )
一、观察法律现象以及法的角度 .....	( 9 )
实践中的“参与”角度 .....	( 10 )
理论中的“外在”研究角度 .....	( 10 )
“外在”角度和关注实践的关系 .....	( 11 )
二、法理学研究的基本方法 .....	( 11 )
历史考察的方法 .....	( 11 )
比较的方法 .....	( 13 )
语义分析方法 .....	( 15 )
逻辑分析方法 .....	( 17 )
阶级分析方法 .....	( 18 )



## 第一部分 法的性质和要素

<b>第一章 法的概念</b> .....	( 35 )
<b>第一节 法的定义</b> .....	( 35 )
一、“法”一词的使用 .....	( 35 )
“法”一词·“国家制定”和“国家认可” .....	( 37 )
“法”一词·人的意志 .....	( 37 )
“法”一词·外在强制性 .....	( 37 )
“法”一词·“可以”、“必须”、“应当”、“不得” .....	( 38 )
二、法的定义 .....	( 38 )
并不标准的“法”一词使用 .....	( 39 )
较为标准的“法”定义 .....	( 40 )
<b>第二节 法的特征</b> .....	( 40 )
一、法由国家专门机构制定、认可和解释 .....	( 41 )
法的国家性 .....	( 42 )
法的普遍性 .....	( 43 )
二、法是调整行为的规范 .....	( 43 )
思想·行为 .....	( 43 )
规范 .....	( 44 )
法律规范的逻辑结构 .....	( 44 )
行为模式 .....	( 44 )
行为结果 .....	( 45 )
三、法规定着权利义务 .....	( 45 )
四、程序化的强制 .....	( 46 )
<b>第三节 法的本质</b> .....	( 47 )
一、法律的背后 .....	( 47 )
“背后”意味着“缘由”、“背景” .....	( 47 )
“背后”·“法”一词的正常使用 .....	( 49 )
二、意志·特定的物质生活条件 .....	( 49 )
“意志”·“征服”、“统治” .....	( 49 )
“意志”·物质生活条件 .....	( 50 )
三、统治意志·共同意志 .....	( 51 )
法·统治意志 .....	( 51 )

法·共同意志 .....	( 52 )
统治意志和共同意志的辩证关系 .....	( 52 )
四、利益·正义 .....	( 54 )
法·解决利益配置 .....	( 55 )
调整利益·公平 .....	( 56 )
第四节 法的分类 .....	( 56 )
一、成文法与不成文法 .....	( 57 )
一个判例例子·不成文法 .....	( 57 )
不成文法 .....	( 58 )
二、实体法和程序法 .....	( 59 )
实体法 .....	( 60 )
程序法 .....	( 60 )
三、根本法和普通法 .....	( 61 )
根本法 .....	( 62 )
普通法 .....	( 63 )
四、一般法与特别法 .....	( 63 )
一般·特别 .....	( 64 )
“一般”与“特别”的相对性 .....	( 65 )
第二章 法的基本成分 .....	( 74 )
第一节 法律规则 .....	( 74 )
一、规则 .....	( 74 )
规则·“对错看法” .....	( 75 )
规则·自觉的行为模式 .....	( 75 )
二、规则的相对具体 .....	( 76 )
规则具有微观性、可操作性、确定性 .....	( 76 )
规则的相对具体 .....	( 76 )
三、法律规则的分类 .....	( 77 )
授权性规则 .....	( 77 )
义务性规则 .....	( 78 )
职权性规则 .....	( 79 )
法律规则的一般分类是以“直接规定”作为划分标准的 .....	( 81 )
三类法律规则·行为模式 .....	( 81 )
第二节 法律原则 .....	( 81 )
一、法律规则和法律原则的关系 .....	( 82 )

二、法律原则的“抽象” .....	( 83 )
法律原则·具体的确定性 .....	( 83 )
法律原则的“成文”与“不成文” .....	( 84 )
三、法律原则的实践运用 .....	( 84 )
<b>第三节 法律概念</b> .....	( 87 )
一、法律概念的基本作用 .....	( 87 )
松散的民间概念·严格的法律概念 .....	( 88 )
法律概念具有指明法律约束方向的作用 .....	( 89 )
二、法律概念的演变 .....	( 89 )
法律语言与日常语言的关系 .....	( 90 )
随日常生活和日常语言的变化,法律概念也会发生变化 .....	( 91 )
三、法律概念的界定方式 .....	( 91 )
在“适用过程”中界定法律概念的必要性 .....	( 92 )
法律概念的界定和法律法规及法律原则的关系 .....	( 93 )
<b>第三章 法的形式和效力</b> .....	( 101 )
<b>第一节 法的外在形式</b> .....	( 101 )
一、外在形式 .....	( 101 )
二、立法者的身份 .....	( 103 )
<b>第二节 法的效力</b> .....	( 106 )
一、效力层次 .....	( 106 )
二、空间效力 .....	( 106 )
三、对象效力 .....	( 107 )
四、时间效力 .....	( 109 )
法的溯及力 .....	( 110 )
五、效力的含义 .....	( 111 )
实效 .....	( 112 )
不同国家的法的形式与效力 .....	( 113 )
法的渊源 .....	( 115 )
<b>第四章 权利与义务</b> .....	( 128 )
<b>第一节 权利</b> .....	( 128 )
一、权利的概念 .....	( 129 )
自由 .....	( 129 )
资格 .....	( 130 )
能力 .....	( 131 )

利益 .....	(132)
权利的定义 .....	(132)
二、权利和权力 .....	(133)
要求能力 .....	(133)
权力 .....	(135)
“权力”一词和“权利”一词的互换 .....	(135)
三、法律权利 .....	(136)
第二节 义务 .....	(136)
一、义务的概念 .....	(136)
约束 .....	(136)
要求 .....	(137)
义务的定义 .....	(137)
二、义务和职责 .....	(138)
三、法律义务 .....	(139)
第三节 权利与义务的关系 .....	(140)
一、依赖义务而存在的权利 .....	(140)
二、依赖权利而存在的义务 .....	(142)
三、法律权利和法律义务的关系 .....	(143)
权利本位 .....	(144)
义务本位 .....	(145)
第四节 权利义务的层次 .....	(145)
一、基本权利 .....	(146)
生存性质的基本权利 .....	(146)
与生存相关的基本权利 .....	(147)
与社会发展相对应的基本权利 .....	(147)
基本权利的特性 .....	(148)
普通权利 .....	(148)
二、基本义务 .....	(149)
与生存相关的基本义务 .....	(150)
基本义务的含义 .....	(151)
普通义务 .....	(151)
三、基本的法律权利和法律义务 .....	(152)
基本的法律权利 .....	(152)
基本的法律义务 .....	(152)

<b>第五章 法律行为</b> .....	(164)
<b>第一节 法律行为的含义</b> .....	(165)
一、行为的一种“剥离” .....	(165)
二、法律行为的特性 .....	(167)
法律行为的特点 .....	(169)
法律行为的定义 .....	(169)
<b>第二节 法律行为的构成</b> .....	(169)
一、法律行为构成的客观方面 .....	(169)
行动行为 .....	(170)
言语行为 .....	(170)
具有法律意义的后果 .....	(170)
二、法律行为构成的主观方面 .....	(171)
行为认知 .....	(171)
意思表示 .....	(172)
没有主观方面的法律行为 .....	(173)
三、法律行为·权利义务 .....	(173)
<b>第三节 法律行为的分类</b> .....	(174)
主动行为 .....	(174)
静态行为 .....	(175)
作为·不作为 .....	(176)
“作为·不作为”分类的意义 .....	(176)
刑法中的“作为”和“不作为” .....	(179)
<b>第六章 法律责任</b> .....	(187)
<b>第一节 责任</b> .....	(188)
一、“分内应尽的义务”的责任 .....	(189)
二、“因果关系”的责任 .....	(190)
三、“因果关系+不利后果”的责任 .....	(190)
<b>第二节 法律责任的含义</b> .....	(191)
一、单纯的“因果关系”与“法律责任”无关 .....	(191)
二、“分内义务”、“因果关系+不利后果”,与“法律责任”有关 .....	(192)
“分内义务”更准确地来说是“法定责任(职责)” .....	(193)
“因果关系+不利后果”的责任是准确意义上的法律责任 .....	(193)
三、法律责任的定义 .....	(194)
负担·义务 .....	(194)

法律责任的意义 .....	(195)
第三节 法律责任的构成 .....	(196)
一、责任能力 .....	(196)
二、违法行为 .....	(198)
三、损害结果 .....	(199)
物质性损害结果与非物质性损害结果 .....	(199)
四、因果关系 .....	(199)
五、主观过错 .....	(200)
故意·过失 .....	(202)
第四节 法律责任的分类 .....	(203)
一、民事法律责任 .....	(203)
二、行政法律责任 .....	(204)
三、刑事法律责任 .....	(205)
四、违宪法律责任 .....	(207)

## 第二部分 法的起源与发展

第七章 法的起源 .....	(223)
第一节 法的产生 .....	(223)
一、法的产生的根源 .....	(224)
经济根源 .....	(225)
政治根源 .....	(225)
“历史源头”意义上的产生 .....	(226)
关于法产生的“社会契约理论” .....	(227)
二、法的产生的标志 .....	(228)
国家机构的产生 .....	(228)
司法活动的产生 .....	(229)
作为“法”的社会规范与其出现之前的社会规范之间的区别 .....	(230)
第二节 法的产生的一般模式 .....	(232)
一、法的产生经历了从习惯到习惯法、再从习惯法到制定法的发展过程 .....	(232)
二、法的产生经历了从“个别”调整到“普遍”调整 .....	(233)
三、法的产生经历了从与其他社会规范彼此不分到相对独立的过程 .....	(234)
第八章 法的发展:法的历史类型更替 .....	(246)

第一节 法的历史类型更替的规律 .....	(247)
一、生产力、经济基础与上层建筑的相互矛盾的推动作用 .....	(248)
二、社会革命·法的历史类型更替 .....	(249)
第二节 法的历史类型的各自特征 .....	(251)
一、奴隶制法律制度 .....	(251)
二、封建制法律制度 .....	(252)
三、资本主义的法律制度 .....	(256)
四、社会主义法律制度 .....	(259)
<b>第九章 法的发展:法的继承和移植 .....</b>	<b>(268)</b>
第一节 法的继承 .....	(268)
一、社会物质生活条件的历史延续与法的继承 .....	(270)
二、法的相对独立性与法的继承 .....	(270)
第二节 法的移植 .....	(272)
一、社会环境的异同与法的移植 .....	(273)
理性主义法律移植观 .....	(274)
历史主义法律移植观 .....	(275)
二、统治阶层的意志与法的移植 .....	(276)
三、交互往来与法的移植 .....	(277)
第三节 法的继承移植与法的性质 .....	(279)
<b>第十章 法的发展:法系的形成 .....</b>	<b>(285)</b>
第一节 法系的概念和类别 .....	(285)
一、法系的概念 .....	(286)
二、法系的类别 .....	(288)
伊斯兰法系 .....	(288)
印度法系 .....	(289)
犹太法系 .....	(289)
非洲法系 .....	(290)
社会主义法系 .....	(290)
理解法系类别的意义 .....	(290)
第二节 大陆法系 .....	(290)
一、立法机构的绝对权威 .....	(292)
二、概括抽象的法律规定 .....	(293)
大陆法系的历史渊源和发展 .....	(294)
大陆法系的“地域标识” .....	(295)

第三节 英美法系 .....	(295)
一、遵循前例 .....	(297)
“区别的技术”·法律解释 .....	(297)
二、法官的重要地位 .....	(298)
英美法系的历史渊源和发展 .....	(299)
英美法系的“地域标识” .....	(300)
法系·法的继承和移植 .....	(300)

### 第三部分 法的确立和实现

第十一章 法的确立 .....	(311)
第一节 立法的含义 .....	(311)
一、立法的定义 .....	(312)
立法的特点 .....	(313)
立法的定义 .....	(314)
二、授权立法 .....	(315)
第二节 立法体制 .....	(315)
一、立法体制的含义 .....	(316)
世界上复杂多样的立法体制 .....	(317)
二、立法权限 .....	(317)
立法冲突·立法裁决·司法审查 .....	(318)
一个需要解释的小问题 .....	(320)
立法中的“分权” .....	(320)
三、立法运行 .....	(321)
立法过程 .....	(322)
立法程序 .....	(323)
立法运行·“法官立法”的认可 .....	(325)
第十二章 遵守法律 .....	(335)
第一节 遵守法律的含义 .....	(335)
一、“遵守法律”的意思 .....	(336)
二、遵守法律的主体 .....	(337)
守法个人 .....	(338)
守法组织 .....	(338)
国家守法 .....	(339)



社会角色变换·国家守法 .....	(340)
三、守法·法院的判决 .....	(340)
四、守法·违法 .....	(341)
善良违法 .....	(342)
第二节 遵守法律的缘由 .....	(343)
一、为什么会出现遵守法律的情景 .....	(343)
惧怕惩罚 .....	(343)
担心社会压力 .....	(345)
考虑信誉利益 .....	(346)
二、为什么应该遵守法律 .....	(347)
三、国家遵守法律的缘由 .....	(349)
第十三章 运用法律 .....	(358)
第一节 运用法律的含义 .....	(358)
一、“运用法律”的意思 .....	(359)
二、运用法律的主体 .....	(360)
运用法律的一般个人 .....	(360)
运用法律的一般组织 .....	(361)
运用法律·国家政府 .....	(363)
第二节 运用法律的缘由 .....	(364)
一、为什么会出现运用法律的情景 .....	(364)
维护利益 .....	(364)
争取利益 .....	(365)
要求正义 .....	(367)
二、为什么应该运用法律 .....	(367)
三、滥用权利 .....	(370)
第十四章 执行法律 .....	(378)
第一节 执行法律的含义 .....	(378)
一、执行法律的意思 .....	(380)
二、“执行法律”·国家权力配置的变迁 .....	(381)
近代以前的状况 .....	(381)
近代以后的状况 .....	(383)
第二节 “执行法律”的特征 .....	(383)
一、执法内容十分广泛 .....	(384)
“积极”政府·“消极”政府 .....	(385)