



普通高等教育“十五”国家级规划教材

面向 2 1 世纪 课 程 教 材

全国高等学校法学专业核心课程教材

法 理 学

(第二版)

张文显 主编



高等教育出版社
HIGHER EDUCATION PRESS

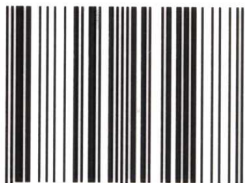
Jurisprudence (Second I

D90
Z35-3

本书荣奖 2002 年全国普通高等学校优秀教材一等奖



ISBN 7-04-013127-7



9 787040 131277 >

定价 42.50 元



普通高等教育“十五”国家级规划教材
面向 2 1 世纪课程教材

全国高等学校法学专业核心课程教材

法 理 学

(第二版)

主 编 张文显

副主编 李 龙 周旺生

郑成良 徐显明

参 编 (以汉语拼音为序):

付子堂 葛洪义 公丕祥

高其才 黄建武 黄文艺

刘作翔 宋方青 舒国滢

孙 莉 孙笑侠 姚建宗

杨春福 周永坤 卓泽渊



高等教育出版社
HIGHER EDUCATION PRESS

内容提要

本书是面向 21 世纪课程教材、全国高等学校法学专业核心课程教材和国家“十五”规划重点教材。法理学是法学的一般理论、基础理论和方法论。从这一课程定位出发,本教材阐述了法学研究和法学教育、法学方法论、法的本体、法的起源和发展、法的运行、法的作用和价值、法与社会等法理学的基本论题和问题;对通贯整个法学体系的法学基本范畴,诸如法、权利、义务、法律行为、法律关系、法律责任、法律价值等,进行了深刻的解析;对法的要素、法律发展、法制现代化、法律方法、法律职业、法治国家、法与人权、法与经济全球化、法与生态文明等法学理论和法制建设的前沿问题进行了探索;对法理学的许多传统论题或从内容上加以拓展,或在理论上有所深化。本教材在观念更新、体系建构、文风改善、技术规范等方面,亦有新的进展和突破。

图书在版编目(CIP)数据

法理学 / 张文显主编. —2 版. —北京:高等教育出版社,2003.11

ISBN 7-04-013127-7

I. 法... II. 张... 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 080806 号

出版发行 高等教育出版社
社 址 北京市西城区德外大街 4 号
邮政编码 100011
总 机 010-82028899

购书热线 010-64054588
免费咨询 800-810-0598
网 址 <http://www.hep.edu.cn>
<http://www.hep.com.cn>

经 销 新华书店北京发行所
印 刷 高等教育出版社印刷厂

开 本 787×960 1/16
印 张 34.5
字 数 640 000

版 次 1999 年 11 月第 1 版
2003 年 11 月第 2 版
印 次 2003 年 11 月第 1 次印刷
定 价 42.50 元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换。

版权所有 侵权必究

A BRIEF INTRODUCTION

This book is one of textbooks for core courses in Chinese law schools, and also one of the national key textbooks which are planned by the Education Department. Jurisprudence is the general theory, basic theory and methodology of law and science of law. From this localization of curriculum, this textbook expounds the fundamental subjects and issues of jurisprudence (philosophy of law), such as the legal research and legal education, methodology of legal research, ontology of law, origination and development of law, the operation of law, functions and values of law, relationship between law and society; analyzes the basic concepts that go through the whole system of science of law, such as law, right, duty, legal action, legal relation, legal responsibility, values of law; probes the elements of laws, development of law, modernization of law, legal methods, professions of law, rule of law, law and human rights, law and globalization of economy, law and ecological civilization and other front or hot topics in the area of legal theory; widens or deepens the traditional topics and related points of view. There are some progresses and breakthroughs in updating conception of law, reconstruction of jurisprudence system, improvement of style of language, standardization of norms of writing.

作者简介

张文显，吉林大学，教授，博士生导师，法学硕士，哲学博士，国务院学位委员会委员，中国法学会常务理事，法理学研究会副会长，国际法律哲学和社会哲学协会执行委员。代表性著作有：《法哲学范畴研究》，《二十世纪西方法哲学思潮研究》，《马克思主义法理学——理论、方法和前沿》（主编）；代表性论文有：《中国步入法治社会的必由之路》，《市场经济与现代法律精神》，《再论建构有中国特色的马克思主义法学》。

Zhang Wenxian, Professor, Tutor of Doctoral Students, LL.M.,PH.D., Jilin Doctor Candidate University, Member of the Academic Degree Committee of the State Council, Standing Member of the Council of China Law Society, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society, Member of the Executive Committee of IVR. Major works include *Studies in Categories of Legal Philosophy*, *Studies in Western Philosophy of Law in the 20th Century*, *Jurisprudence — Marxist Theory. Methods and Points of Law (chief editor)*; Major academic theses include *China's Only Way to a Society Ruled by Law, Market Economy and the Spirits of Contemporary Law*, *On Reconstruction of Marxist Jurisprudence with Chinese Characteristics*.

李龙，武汉大学，教授，博士生导师，法学学士，中国法学会常务理事，法理学研究会副会长。代表性著作有：《人权理论与实践》，《邓小平法制思想研究》，《宪法基础理论研究》；代表性论文有：《宏观调控与法的功能》，《法治模式论》，《论马克思主义法学的创立》。

Li Long, Professor, Tutor of Doctoral Students, Wuhan University, Standing Member of the Council of China Law Society, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *The Theory and Practice of Human Rights*, *Studies in Deng Xiaoping's Thought of Legal System*, *The Fundamental Theory of Constitutional Law*; Major academic theses include *Macroeconomic Regulation and the Functions of Law*, *On the Patterns of Rule of Law*, *On Founding of Marxist Jurisprudence*.

周旺生，北京大学，教授，博士生导师，中国法学会法理学研究会副会长。代表性著作有：《立法学》，《立法论》，《中关村立法研究》（主编）；代表性论文有：《中国立法五十年》，《中国历代成文法述论》，《法典在制度文明中的位置》。

Zhou Wangsheng, Professor, Tutor of Doctoral Students, Peking University, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *The Science of Legislation*, *On Legislation*, *Research on Legislation of Zhongguanchun*(chief editor); Major academic theses include *The Fifty Years of China's Legislation*, *On China's Statutes of Past Dynasties*, *The Position of Codes in the Civilization of institutions*.

郑成良，吉林大学、国家法官学院，教授，博士生导师，法学博士，中国法学会法理学研究会常务理事。代表性著作有：《现代法理学》（主编），《政治与法治》（副主编），《法律社会学》（合著）；代表性论文有：《权利本位论》，《法律、契约与市场》，《法治理念与法律思维》。

Zheng Chengliang, Professor, Tutor of Doctoral Students, LL.D., Jilin University, National Judges College, Standing member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *Modern Jurisprudence*(chief editor), *Politics And Rule of Law*(deputy chief editor), *Sociology of Law*(co-author); Major academic theses include *Right-Based Theory*, *Law, Contract and Market*, *Ideas of Rule of Law and Legal Way of Thinking*.

徐显明，中国政法大学，教授，博士生导师，法学博士，中国法学会法理学研究会副会长。代表性著作有：《公民权利义务通论》（主编），《法理学教程》（主编），《马克思主义法理学》（主编）；代表性论文有：《论权利》，《生存权论》，《试论“法治”构成要件》。

Xu Xianming, Professor, Tutor of Doctoral Students, LL.D., China University of Politics Science and Law, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *The General Theory of Citizen's Rights and Duties*(chief editor), *The Textbook of Jurisprudence*(chief editor), *Marxist Jurisprudence*(chief editor); Major academic theses include *On Rights*, *The Theory*

of Right of Life, On Elements of Rule of Law.

付子堂，西南政法大学，教授，法学博士，中国法学会法理学研究会常务理事。代表性著作有：《法之理在法外》，《法律功能论》，《现代法理学》（合著），《法律意识形态的演进》（主撰）；代表性论文有：《法治秩序论》，《关于自由的法哲学思考》，《法律的行为激励功能论析》。

Fu Zitang, Professor, LL.D., Southwest University of Political Science and Law, Standing Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include Jurisprudence beyond the Law, *On the Function of Law*, *Modern Jurisprudence* (co-author), *On the Gradual Progress of Legal Ideology* (chief author); Major academic theses include *On the Order of Rule by Law*, *Legal and Philosophical thinking on Liberty*, *Analysis of the Impelling Action Function of Law*.

葛洪义，西北政法学院，教授，法学博士，中国法学会法理学研究会副会长。代表性著作有：《探索与对话：法理学导论》，《法理学》（主编），《法律与理性》；代表性论文有：《法律·权利·权利本位——新时期法学视角的转换及其意义》，《法的普遍性、确定性、合理性辨析》。

Ge Hongyi, Professor, LL.D., Northwest University of Political Science and Law, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major Works include *Probe and Dialogue: An Introduction to Jurisprudence*, *Jurisprudence* (chief editor), *Law and Reason*; Major academic theses include *Law, Right, Right-based: Change of Jurisprudence's Angle of View in the New Era and Its Significance*, *Discrimination between Generality, Definiteness And Reasonableness about Law*.

公丕祥，南京师范大学，教授，博士生导师，法学博士，中国法学会法理学研究会副会长。代表性著作有：《马克思法哲学思想述论》，《法制现代化的理论逻辑》，《权利现象的逻辑》；代表性论文有：《国际化与本土化：法制现代化的时代挑战》，《全球化与中国法制现代化》，《法制现代化的分析工具》等。

Gong Pixiang, Professor, Tutor of Doctoral Students, LL.D., Nanjing Normal University, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *Karl Marx's Thoughts on Philosophy of Law*, *The Theoretical Logic of the Modernization of Legal System*, *The Logic of Right Phenomena*; Major academic theses include *On Internationalization and Nationalization of Law*,

Globalization and Modernization of Legal System in China, Analyzing Instruments of Modernization of Legal System.

孙莉，辽宁大学，教授，中国法理学研究会理事。代表性著作有：《法理学》（副主编），《立法学》（副主编）；代表性论文有：《德治与法治正当性分析》，《关于改革与法的内在精神的若干思考》，《邓小平监督思想述论——及其启发下的思考》。

Sun Li, Professor, Liaoning University, Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *Jurisprudence (deputy chief editor)*, *Legislation (deputy chief editor)*; Major academic theses include *The justification of Rule by Virtue and Rule of Law*, *On Reform and Inner Spirits of Law*, *On Deng Xiaoping's Ideas of Supervision*.

高其才，清华大学，教授，法学博士，中国法学会法理学研究会常务理事。代表性著作有：《中国习惯法论》，《农民法律意识与农村法律发展》（合著），《法理学》。代表性论文有：《论中国少数民族习惯法文化》，《当代中国法治建设的两难境地》。

Gao Qicai, Professor, LL.D. Tsinghua University, Standing Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *On China's Common Law, Legal Consciousness of Farmers and Legal Development in the Countryside (co-author)*, *Jurisprudence*; Major academic theses include *On the culture of Minorities' Customary Law in China*, *The Dilemma in the Establishment of the Rule of Law in China*.

黄建武，中山大学，教授，法学博士，中国法学会法理学研究会理事。代表性著作有：《法的实现》，《法理学》，《法理学教程》；代表性论文有：《法律改造社会的机制及局限》，《试论法律对自由的确认与调整》，《中国传统法文化的价值与法治国的建设》。

Huang Jianwu, Professor, LL.D., Zhongshan University, Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *The realization of Law*, *Jurisprudence*, *The Textbook of Jurisprudence*; Major academic theses include *The System of Reforming the Society by Law and Its Limitations*, *On the Affirming*

and Adjusting of the Liberty by Law, The Values of China's Traditional Legal Culture and the Construction of the State Ruled by Law.

黄文艺，吉林大学，副教授，法学博士。代表性著作有：《当代中国法律发展研究》，《立法学》（主编），《马克思主义法理学》（合著）。代表性论文有：《法哲学解说》，《当代中国法律发展研究的两大范式》，《全球化与法理学的变革与更新》。

Huang Wenyi, Associate Professor, LL.D., Jilin University. Major works include *Studies On Development of Law in Contemporary China, Legislation (chief editor), Marxist Jurisprudence (co-author)*; Major academic theses include *The Interpretations of Legal Philosophy, Two Paradigms of Studies on Development of Law in Contemporary China, Globalization and The Changing and Renewing of Jurisprudence.*

刘作翔，中国社会科学院法学研究所，教授，博士生导师，法学博士，中国法学会法理学研究会秘书长。代表性著作有：《法律文化理论》，《迈向民主与法治的国度》，《法理学视野中的司法问题》；代表性论文有：《法治社会中的权力和权利定位》，《转型时期的中国社会秩序结构及其模式选择》，《权利冲突的几个理论问题》。

Liu Zuoxiang, Professor, Tutor of Doctoral Students, LL.D., Institution of Law in China' Academy of Social Science, General Secretary of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *The Theory of Legal Culture, A State Moving Forward to the Democracy and Rule of Law, Judicial Problems from Point of View of Jurisprudence*; Major academic theses include *The Location of Power and Right in a Society Ruled by Law, China's Social Structure of Order and Choice of its Models in the Period of Transformation, Several Theoretical Problems about the Conflict of Rights.*

舒国滢，中国政法大学，教授，博士生导师，中国法学会法理学研究会理事。代表性著作有：《中国法理学研究综述与评价》（合著），《中华人民共和国法制通史》（合著）；《在法律的边缘》；代表性论文有：《战后德国法哲学的发展路向》，《大众化与法治化：一个文化—哲学的解释》。

Shu Guoying, Professor, China University of Politics Science and Law, Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *Summaries and Comments on the Development of Jurisprudence Research in China* (co-author), *The General History of Legal System in the People's Republic of China* (co-author), *On the Edge of Law*; Major academic theses include *Postwar Major Trends of Legal Philosophy in Germany*, *Popularization and Legalization: A Cultural-Philosophical Interpretation*.

宋方青, 厦门大学, 教授, 中国法学会法理学研究会理事。代表性著作有: 《海峡两岸法律制度比较——宪法》(合著), 《立法学》(合编); 代表性论文有: 《论中国经济特区立法的新格局》, 《中国授权立法新规制之评析》, 《中国近代法律教育探析》。

Song Fangqing, Professor, Xiamen University, Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *A Comparison Between Legal Systems of the Mainland and Taiwan: Constitution* (Co-author), *Legislation* (Co-editor); Major academic theses include *On the New Pattern of Legislation about China's Special Economic Zones*, *The Comments and Analysis on the China's New Rules of Accredited Legislation*, *On China's Modern Legal Education*.

孙笑侠, 浙江大学, 教授, 博士生导师, 法学博士, 中国法学会法理学研究会副会长。代表性著作有: 《法的现象与观念》, 《法律对行政的控制》, 《法理学》(主编); 代表性论文有: 《法治国家及其政治构造》, 《法治合理性及其代价》, 《论法律与社会利益》。

Sun Xiaoxia, Professor, Tutor of Doctoral Students, LL.D., Zhejiang University, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *The Phenomenon of Law and the Conception of Law*, *The Control of Law on Administration*, *Jurisprudence* (chief editor); Major theses include *The State Ruled by Law and Its Political Structure*, *The Reason of Rule of Law and Its Costs*, *On Law and Social Interests*.

姚建宗, 吉林大学, 教授, 博士生导师, 法学博士, 中国法学会法理学研究会理事。代表性著作有: 《法律与发展研究导论》, 《法治的生态环境》; 代表

性论文有：《信仰：法治的精神意蕴》，《法哲学的批判与批判的法哲学》，《法律制度构造论》。

Yao Jianzong, Professor, Tutor of Doctoral Students, LL.D., Jilin University. Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *An Introduction to the Research on Law and Development*, *The Ecological Environment of Rule of Law*; Major academic theses include *belief: the Mental Quintessence of Rule of Law*, *The Criticism of Legal Philosophy and the Critical Philosophy of Law*, *On the Structure of Legal System*.

杨春福，南京大学，副教授，法学硕士，哲学博士。代表性著作有：《权利法哲学研究导论》，《法理学——法的历史、理论与运行》（合著）；代表性论文有：《论法律的对象与对象化的法律》，《制度、法律与公民权利之保障》，《公民权利保障——中国法治化进程的价值取向》。

Yang Chunfu, Associate Professor, LL.M., PH.D., Nanjing University. Major works include *An Introduction to the Research on Legal Philosophy of Right, Jurisprudence: the History, Theory and Operation of Law* (Co-author); Major academic theses include *The Objects of Law and the Objective Law, Institution, Law and the Guaranteeing of Civil Rights*, *The Guaranteeing of Civil Rights: the Values of China' Process of the Rule of Law*.

周永坤，苏州大学，教授，中国法学会法理学研究会理事。代表性著作有：《法理学——全球视野》；代表性论文有：《社会优位理念与法治国家》，《法律是理性与意志的复合体》。

Zhou Yongkun, Professor, Suzhou University, Member of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *Jurisprudence—An Perspective of Globalization*; Major academic theses include *The Ideas of Social Superiority and the State Ruled by Law*, *Law as Combination of Reason and Will*.

卓泽渊，西南政法大学，教授，法学博士，中国法学会法理学研究会副会长，代表性的著作有：《法的价值论》，《法的价值总论》，《法治国家论》；代表性论文有：《论法的价值》，《中国法治的过去与未来》，《论法治的整体性》。

Zhuo Zeyuan, Professor, LL.D., Southwest University of Politics Science and

Law, Deputy Chairman of the Jurisprudence Branch of China Law Society. Major works include *On Values of Law*, *An General Theory to Values of Law*, *On the State Ruled by Law*; Major academic theses include *On Values of Law*, *The Past and Future of the Rule of Law in China*, *On the Integrity of Rule of Law*.

目 录

第一编 法学导论

第 1 章 法学研究与法学教育	2
第一节 法学的研究对象	2
第二节 法学与相邻学科	4
第三节 法学教育	9
第 2 章 法学的历史	21
第一节 西方法学的历史	21
第二节 中国法学的历史	24
第三节 马克思主义法学的产生和发展	27
第 3 章 法理学概述	32
第一节 法理学释义	32
第二节 中国法理学	35
第三节 学习法理学的意义和方法	40
第 4 章 法学方法论	43
第一节 法学方法论	43
第二节 法学的基本方法	46

第二编 法的本体

第 5 章 法的概念	54
第一节 法的用词	54
第二节 法的释义	55
第三节 法的本质	58
第四节 法的特征	62

第 6 章	法的渊源、形式和效力	66
第一节	法的渊源	66
第二节	法的形式	71
第三节	法的分类	79
第四节	法的效力	83
第 7 章	法的要素	87
第一节	法的要素释义	87
第二节	法律概念	89
第三节	法律规则	91
第四节	法律原则	95
第 8 章	法律体系	98
第一节	法律体系释义	98
第二节	法律部门的划分	100
第三节	当代中国的法律体系	101
第 9 章	权利和义务	108
第一节	权利和义务释义	108
第二节	法与权利和义务	109
第三节	权利和义务的关系	111
第四节	权利和义务的分类	112
第五节	权利界限与权利滥用	116
第 10 章	法律行为	120
第一节	法律行为释义	120
第二节	法律行为的结构	124
第三节	法律行为的基本分类	127
第 11 章	法律关系	130
第一节	法律关系释义	130
第二节	法律关系的分类	133
第三节	法律关系主体	135
第四节	法律关系客体	138

第五节	法律关系的形成、变更与消灭	140
第 10 章	法律责任	142
第一节	法律责任释义	142
第二节	法律责任的构成	146
第三节	法律责任的类型与实现方式	148
第四节	法律责任的认定和归结	150
第 11 章	法律程序	155
第一节	法律程序概述	155
第二节	正当程序的特征	158
第三节	正当程序的作用与意义	162
第三编 法的起源和发展		
第 12 章	法的起源	168
第一节	原始社会概况	168
第二节	法的起源的一般规律	171
第三节	原始习惯和法的区别	174
第 13 章	法的历史类型	177
第一节	法的历史类型的概念	177
第二节	古代法律制度	178
第三节	近、现代资本主义法律制度	182
第四节	当代中国社会主义法律制度	186
第 14 章	法律发展	191
第一节	法律发展概述	191
第二节	法律继承	193
第三节	法律移植	196
第四节	法制改革	201
第 15 章	法制现代化	207
第一节	法制现代化释义	207
第二节	世界法制现代化的基本模式	211

第三节	中国法制现代化的历史道路	216
-----	--------------	-----

第四编 法的运行

第 18 章	法的运行概论	224
第一节	法的生成	224
第二节	法的实效	228
第三节	法的实现	231
第 19 章	立法	234
第一节	立法的概念	234
第二节	立法的原则	238
第三节	立法权限划分体制	243
第四节	立法过程与立法程序	245
第 20 章	守法	250
第一节	守法的概念	250
第二节	守法的根据和理由	253
第三节	守法的主客观条件	256
第四节	普法教育与守法	259
第 21 章	执法	263
第一节	执法的概念	263
第二节	执法的种类	266
第三节	执法体系	268
第四节	执法的原则	272
第 22 章	司法	276
第一节	司法的概念和特点	276
第二节	司法体系	277
第三节	司法的基本要求和原则	281
第 23 章	法律监督	285
第一节	法律监督的概念	285
第二节	法律监督的功能	287