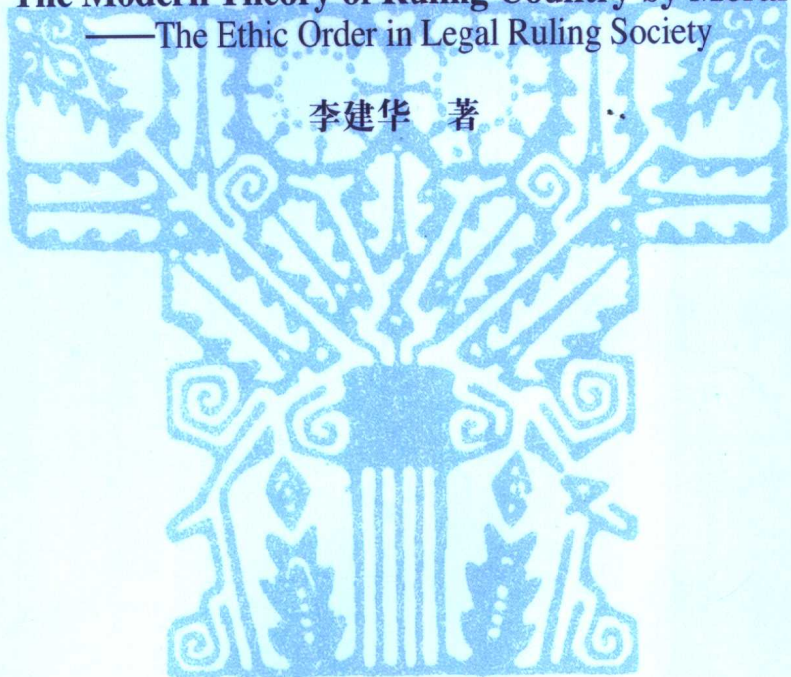


法治社会中的伦理秩序

The Modern Theory of Ruling Country by Moral
—The Ethic Order in Legal Ruling Society

李建华 著



中国社会科学出版社

法治社会中的伦理秩序

The Modern Theory of Ruling Country by Moral
—The Ethic Order in Legal Ruling Society

李建华 著



中国社会科学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

法治社会中的伦理秩序 / 李建华著. —北京: 中国
社会科学出版社, 2004.6

ISBN 7-5004-4552-0

I. 法… II. 李… III. ①社会主义法制—研究—
中国②社会公德教育—研究—中国 IV. ①D920.0②
D648.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 056414 号

特约编辑 任青
责任编辑 冯春风
责任校对 林福国
封面设计 王华
版式设计 王炳图

出版发行 **中国社会科学出版社**

社址 北京鼓楼西大街甲 158 号

邮编 100720

电话 010—84029453

传真 010—84017153

网址 <http://www.csspw.cn>

经销 新华书店

印刷 北京新魏印刷厂

装订 广增装订厂

版次 2004 年 6 月第 1 版

印次 2004 年 6 月第 1 次印刷

开本 880×1230 毫米 1/32

印张 12

插页 2

字数 298 千字

定价 26.00 元

凡购买中国社会科学出版社图书, 如有质量问题请与本社发行部联系调换
版权所有 侵权必究

目 录

导论 现代德治的主要问题·····	(1)
一 德治与“人治”·····	(1)
二 德治与“法治”·····	(6)
三 德治与“善治”·····	(11)
四 德治与“政治”·····	(16)
第一章 德法合治：现代社会的治理模式·····	(22)
一 现代社会的特质与治理模式的变更·····	(23)
1. 现代社会的特质·····	(23)
2. 社会治理模式的变更·····	(27)
3. 现代社会的德治功用·····	(32)
二 理性与秩序：德法合治的内在规定·····	(37)
1. 市场理性、法律理性、道德理性·····	(37)
2. 市场秩序、法律秩序、道德秩序·····	(45)
三 德法合治的现实基础与具体途径·····	(53)
1. 德法合治的现实基础·····	(53)
2. 德法合治的具体途径·····	(59)
第二章 道德重建：法治社会的伦理转型·····	(69)
一 中国传统伦理秩序构建中的制度性匮乏·····	(69)
1. 道德约束层：重自律轻他律·····	(70)
2. 道德施教层：重宣讲轻制度·····	(76)
3. 道德分布层：重私德轻公德·····	(82)

二 法治社会的形成与道德地位的变化·····	(87)
1. 法治社会的形成背景及其过程·····	(87)
2. 法治社会形成中道德的社会对位分析·····	(91)
3. 法治社会形成中道德地位的变化·····	(94)
三 依法治国过程中基本伦理构架预设·····	(97)
1. 群体道德优先: 道德实施的前提·····	(97)
2. 官德重于民德: 道德运作的根本·····	(103)
3. 注重道德回报: 道德赏罚的健全·····	(110)
4. 规范伦理制度: 道德建设的保证·····	(118)
第三章 道德权利: 法治社会的伦理基础·····	(125)
一 道德权利的基本规定·····	(125)
1. 权利与道德权利·····	(125)
2. 道德权利与法律权利·····	(132)
3. 道德权利与道德义务·····	(140)
二 道德权利的具体内容·····	(147)
1. 行为自由权·····	(147)
2. 人格平等权·····	(153)
3. 公正评价权·····	(160)
4. 请求报答权·····	(166)
三 道德权利的保障·····	(170)
1. 强化公民权利意识·····	(171)
2. 健全道德赏罚机制·····	(175)
3. 增强法律支持力度·····	(185)
第四章 道德风险: 法治社会的伦理境遇·····	(193)
一 风险社会中的伦理秩序·····	(193)
1. 风险社会: 无法回避的境遇·····	(194)
2. 风险社会中构建伦理秩序是否可能·····	(196)
3. 交换秩序: 伦理秩序建立的前提·····	(200)

二 知识管理与道德风险	(204)
1. 知识管理的风险：一个不容忽视的问题	(204)
2. 潜在的不确定性：知识管理中的道德风险	(208)
3. “美德即知识”：知识管理的道德理念	(212)
三 市场经济与道德风险	(216)
1. 道德风险：市场经济的内在客观性	(217)
2. 发展市场经济要规避道德风险	(221)
四 诚信伦理法制化：一种规避道德风险的视角	(226)
1. 西方法律制度中诚信原则的发展	(227)
2. 中国法律制度中诚信原则的流变	(229)
3. 现代法律中诚信原则的功能	(232)
第五章 政治道德：法治社会的伦理凸显	(235)
一 政治文明的伦理分析	(235)
1. 政治文明与道德文明	(236)
2. 西方政治文明的伦理基础	(242)
3. 政治文明建设的伦理要求	(248)
二 市民社会的伦理变革	(254)
1. 市民社会的特性及其伦理关切	(255)
2. 中国市民社会建立的伦理基础	(259)
3. 中国市民社会建立的伦理变革	(265)
三 公权滥用的伦理制约	(270)
1. 权力滥用及其道德分析	(271)
2. 权力滥用的制约模式	(281)
3. 权力滥用的道德制约机制	(291)
四 以德治党与政党伦理	(304)
1. 以德治党是中国共产党的必然选择	(304)
2. 中国共产党伦理建设的基本方略	(308)
3. 以德治党应正确处理的几个关系	(311)

4. 政党伦理学：亟待研究的领域	(313)
第六章 道德公正：法治社会的伦理目标	(317)
一 公正的伦理分层	(317)
1. 正义：政府的权能表现	(318)
2. 公平：社会的道义取向	(323)
3. 正直：个体的德性要求	(327)
二 道德正义：法治社会的视域	(331)
1. 不同的道德正义观	(331)
2. 道德正义与法律正义	(336)
3. 法律正义的道德保障	(338)
4. 法律视角的次道德问题	(344)
三 走向分配正义：中国的问题	(351)
1. 收入差距问题的道德审视	(352)
2. 功利主义与平均主义的道德误区	(359)
3. 走出按劳分配的现实道德困境	(365)
后 记	(369)

THE ETHIC ORDER IN LEGAL RULING SOCIETY

Introduction	The main issues about	(1)
I	Rule by Moral and “Rule by Human”	(1)
II	Rule by Moral and “Rule by Law”	(6)
III	Rule by Moral and “Good Governance”	(11)
IV	Rule by Moral and “Rule by Regime”	(16)
Chapter One	Ruling the Country both by Law and Moral: Ruling Modes in Modern Society	····· (22)
I	The characteristics of Modern Society and the changes of the ruling modes	····· (23)
1.	The characteristics of Modern Society	····· (23)
2.	The changes of the ruling modes	····· (27)
3.	The functions of Moral Rules in Modern Society	····· (32)
II	Rationality and Order: The inner regulation of ruling the country both by Law and Moral;	····· (37)
1.	Market Rationality、Law Rationality、Moral Rationality	····· (37)
2.	Market Order、Law Order、Moral Order	····· (45)
III	The realistic base and practical approach for rul- ing the country both by Law and Moral	····· (53)

-
1. The realistic base for ruling the country both by
Law and Moral (53)
 2. The practical approach for ruling the country both by
Law and Moral (59)
- Chapter Two Moral Reconstruction: The Ethical Trans-**
- formation in Legal Ruling Society** (69)
- I The shortage of systems in the traditional ethic
order construction (69)
 1. Moral Restrained Level: Emphasizing Self-
discipline while ignoring Heteronomy (70)
 2. Moral Preachment Level: Emphasizing
the preachment while ignoring the system (76)
 3. Moral Distribution Level: Emphasizing Person-
al Morality while ignoring Social Morality (82)
 - II The formation of Legal Ruling Society and the
changes of the moral position (87)
 1. The background and the process of Legal Ruling
Society's formation (87)
 2. The moral contraposition analysis in the forma-
tion of Legal Ruling Society (91)
 3. The moral position changes in the formation of
Legal Ruling Society (94)
 - III The prearrangement for the basic moral frame-
work in Ruling the Country by Law (97)
 1. Group Moral Priority: The premises of Moral
Implement (97)
 2. Official Virtue overweight Civic Virtue: The
fundament of Moral Implement (103)

3. Focus on Moral Return: The improvement of Moral Rewards and Punishments	(110)
Chapter Three Moral Rights: The Ethical Base in Legal Society	(125)
I The basic rules for Moral Rights	(125)
1. Rights and Moral Rights	(125)
2. Moral Rights and Legal Rights	(132)
3. Moral Rights and Moral Duties	(140)
II The content of Moral Rights	(147)
1. The rights of behavior freedom	(147)
2. The rights of equal personality	(153)
3. The rights of fair evaluation	(160)
4. The rights of claiming repayment	(166)
III The realistic guarantee for Moral Rights	(170)
1. Strengthening the consciousness of citizen rights	(171)
2. Improving the Mechanism of Moral Rewards and Punishments	(175)
3. Enhancing the legal supportable force	(185)
Chapter Four The Moral Risk: The Ethic Circum- stances in Legal Society	(193)
I The ethic order in the venture society	(193)
1. The Venture Society: The avoidless circum- stances	(194)
2. The Possibility of building Ethic Order in the venture society	(196)
3. The Exchange Order: The premises of building Ethic Order	(200)
II Knowledge Management and Moral Risk	(204)

1. The Risk of Knowledge Management: The highlight problem	(204)
2. The Potential Uncertainty: The Moral Risk in Knowledge Management	(208)
3. "Virtue is the Knowledge": The Moral idea in Knowledge Management	(212)
III Moral Risk and Market Order	(216)
1. Moral Risk: The inner objectivity of Market Economy.	(217)
2. Developing Market Economy needs to evade Moral Risks	(221)
IV The Legalizing of Honest Ethic: A view of evading Moral Risk	(226)
1. The development of Honest Principle in the western law systems	(227)
2. The changes of Honest Principle in China law systems	(229)
3. The function of Honest Principle in the modern law systems	(232)
Chapter Five Political Moral: The Ethic Emergence in Legal Society	(235)
I The Ethic analysis of Political Civilization	(235)
1. Political Civilization and Moral Civilization	(236)
2. The Ethic Bases in the western political civilization	(242)
3. The Ethic Request in building political civilization	(248)
II The Ethic change in Civil Society	(254)

1. The characteristics and ethic concerns of Civil Society	(255)
2. The Basis for Ethics construction in China Civil Society	(259)
3. The Ethic changes in China Civil Society	(265)
Ⅲ The Ethic restriction of Public Power abuses	(270)
1. Power abuses and Moral analysis	(271)
2. The restricted mode of Power abuses	(281)
3. The moral restricted mechanism of Power abuses	(291)
Ⅳ Ruling the Party by Virtue and Party Ethic	(304)
1. Ruling the Party by Virtue is the inevitable Option of the Chinese Communist Party	(304)
2. The basic plan of the ethic construction of the Chinese Communist Party	(308)
3. Several problems should be handled correctly in Ruling the Party by Virtue	(311)
4. Party Ethics: The fields need be studied urgently	(313)
Chapter Six Moral Justice: The Ethic Objectives in Legal Society	(317)
I The three ethic lays of Justice	(317)
1. Justice: The representation of the governmental powers and functions	(318)
2. Fairness: The morality and justice orientation of the society	(323)
3. Integrity: The virtue request for individual	(327)
II Moral Justice: The field of Vision in Legal Ruling Society	(331)

1. The different Views of Moral Justice	(331)
2. Moral Justice and Law Justice	(336)
3. The moral guarantee of Law Justice: The vision of the main body	(338)
4. The sub-moral issues about visnal-angle of law	(344)
III Making for Distributive Justice: The China issues	(351)
1. The moral study and weigh of the incoming gap	(352)
2. The moral mistake field of Utilitarianism and Equalitarianism	(359)
3. Walking out the realistic moral straits of Distri- bution According to Work	(365)
Postscript	(369)

导论 现代德治的主要问题

当“德治”作为治国方略提出之时，人们难免有些疑惑，因为人们难于从中国几千年德治主义传统所导致的人治灾难的阴影中走出来。而当我们致力于建立社会主义法制国家的同时，法律至上主义本身所固有的弊端也开始显现。如何克服德治主义和法治主义的各自弱势，把德治与法治结合起来，这是当代中国社会治理模式的理性选择，也是构建当代伦理秩序的前提。而要正确理解“以德治国”的战略意义，关键是要了解现代德治与传统德治的差异，不至于在传统德治理论的视野里误生出对现代德治的种种为难。

一 德治与“人治”

现代德治遇到的第一个问题就是德治与“人治”的关系，因为在人们的思想观念里，“德治”就是“人治”，中国法制观念淡薄的原因是中国几千年的德治主义传统所致。这里实际上是对社会治理方式和中国德治传统存在误解，有必要澄清“德治”与“人治”的关系。

首先，我们来分析究竟什么是“人治”。从社会控制论的角度而言，人是社会控制的主体，只要是人所采取的社会控制方式，都是“人治”的方式。只有当人彻底地从自然力和“鬼神的”控制下摆脱出来，变为“真正意义上的人”的时候，才有真

正意义上的“人治”。“人治”应当说是人的主体力量的真正体现。“人治”程度越高，说明人的自我解放程度越高。另外，从社会历史观而言，社会历史中的一切活动都是由人来承担的，人是全部历史活动的发动者、担当者、组织者和控制者。人们自己创造着自己的历史，“历史不过是追求着自己目的的人的历史”^①，人既是历史的“剧中人”又是历史的“剧作者”。^②如果我们承认，人是社会的载体和主体，社会的治理是人的自我管理，那么，全部的社会治理都是“人治”，人类社会的历史就是“人治”的过程，法治、德治、科治（以科技治国）等都是“人治”的表现形式。所以，广义上的“人治”是指作为社会主体的人对社会的系统治理。就此而论，“德治”是“人治”的一种，它们是个别与一般的关系，二者不能等同。

问题在于，我们对“人治”的理解从来就是基于狭义的角度，即把“人治”当作与“法治”相对的概念来理解。也就是说，人治和法治不能单纯作为社会控制的两种基本手段和方式，尽管它们都是人的现实活动，但存在着质的差别：人治所表达的内容是社会个别人、少数人对整个社会的控制；而法治虽然也是现实的人所从事的一种社会控制方式，但它所表达的实质内容则是全体社会成员对社会的自我控制。所以，人们对人治与法治的区分，往往不是从社会控制的具体方式和手段而言的，而是表达着一种政治理想和社会运作的模式。就此而论，人治与法治是根本对立的，构成一对矛盾，而“德治”只有被理解为社会控制手段时，才与法治构成一对矛盾，人治与德治不能等同，德治在实现人治与法治两种政治理想时都具有十分重要的作用。

柏拉图主张的“贤人政治”，实际上就是人治。他认为，一

① 《马克思恩格斯全集》第2卷，人民出版社1972年版，第118—119页。

② 《马克思恩格斯选集》第1卷，人民出版社1995年版，第113页。

个国家的国王只要是个有知识的哲学家就可以把国家治理好，而不需要借助于法律进行统治。在他看来，政治好比医学，统治者好比医生，被统治者好比病人，只要有个好医生，就可以把病人治好；如果强调运用法律治理国家，就会束缚哲学家的手脚，犹如让一个高明的医生硬要依照教科书去看病一样。尽管他晚年对法律作用的看法有所改变，但他的基本立场仍然是人治优于法治，法治只能是“第二等好的”政治。亚里士多德不同意老师的看法，主张法治。在回答“由最好的一人或由最好的法律统治哪一方面较为有利”这个问题时，亚里士多德认为“法治应当优于一人之治”^①。其理由是：法律是多数人的判断，总比一个人的判断可靠；人难免感情用事，实行人治易出偏私；法治可以反对专横与特权；法律有稳定性与连续性的特点。作为治者总是有感情上的偏私和理性的局限，容易产生不公正。^②更何况在法治社会中统治者和被统治者都是平等的公民，都享有法律上的平等权利，任何人都置于法权之下。从柏拉图与亚里士多德关于人治与法治的争论中，可以看出人治与法治的基本内容及其彼此之间在原则上的差异：人治是治者之治，故与独裁、专制具有内在相通性；法治则是以民主为基础的人民依法治理社会，故与专制、独裁相对立。人治与法治首先表达的是政治模式的性质而不是统治的具体方式。

值得注意的是，尽管柏拉图和亚里士多德在国家统治的模式上出现了人治与法治的根本分歧，但他们都十分特别重视道德和教育在治理国家时的作用，尤其是统治者的道德品质。也就是说，不论是人治，还是法治，都要重视道德的作用。柏拉图认为，作为统治者只有基于正义的智慧才会有利于国家，而正义意

① [古希腊]亚里士多德：《政治学》，商务印书馆1965年版，第167页。

② 同上书，第163页。

意味着界限意识，意味着坚守自己的职责，僭越和越界都要受到惩罚，这是正义在希腊传统中的本义，也是个体善与社会正义的统一，这就是德性。柏拉图甚至认为，“不论是在政治秩序不好的国家还是在政治秩序良好的国家”，只需注意一件“大事就行了”，即“教育和培养”，其中包括德性教育。亚里士多德基本上认同柏拉图的思路。他认为，无论是君主制，还是轮番统治，都是以公民之“德”为保障的，君主应有君主之“德”，公民必须有公民之“德”。只有都有了德，“整体的善跟随个人的善”，才能实现政治正义。而德性的养成，行为合理性的引导，自由情操的实现，都是需要通过“灵魂教育”，“灵魂教育”是实现政治正义的当务之急。

从柏拉图和亚里士多德的思想中，我们可以得出一个重要的启示：一个国家，无论是实行“人治”，还是实行“法治”，都必须重视道德建设的作用，都要辅之以“德治”，否则，“人治”和“法治”都无法真正实现。如果把“德治”等同于“人治”，而“人治”又是与“法治”根本对立的，那么，在我们强调社会主义法治时，自然就会忽视“德治”的作用。因此，只有消除把德治等同于人治的错误观念，才能真正认识到在实现社会主义法治过程中加强“德治”的重要意义，才能有效地把依法治国与以德治国有机地结合起来。

同时，把中国传统文化中的“德治”归结或等同于“人治”也是不妥的。在我国春秋战国时期，儒家和法家的“德治”与“法治”之争，同柏拉图与亚里士多德的“人治”与“法治”之争存在着明显的不同：前者是治国手段和方式之争，后者是政治理想和模式之争。儒家的“德治”理论主要包括以下三个方面，从这些方面同样可以看出，“德治”不能等同于“人治”。

第一，儒家认为，治国要以道德为本，要施“仁政”，也就是倡导德政。儒家并不是根本否定法的作用，如孔子说：“礼乐