

中青年法学文库



民法解释学

梁慧星 著

中国政法大学出版社

中青年法学文库

民法解释学

梁慧星 著

✓
D923.01
3256

中国政法大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民法解释学/梁慧星著.—2版.—北京:中国政法大学出版社,2000.8

ISBN 7-5620-0993-7

I. 民… II. 梁… III. 民法-法律解释
IV. D913

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 65453 号

责任编辑 丁小宣

出版发行 中国政法大学出版社

经 销 全国各地新华书店

承 印 军事科学院印刷厂

开本:850×1168 1/32 11印张 280千字

2000年7月 修订版 2000年7月 印刷

ISBN 7-5620-0993-7/D·946

印数:0001—4000册 定价:19.00元

社址:北京市海淀区西土城路 25 号

邮编:100088 电话:62229803 或 62228801

声明:1. 版权所有,侵权必究。

2. 如有缺页、倒装,由本社发行科负责退换。

献 给

我的妻子饶志君

人们从人文科学中所要获得的知识，是能指导他们立身处世，或为他们的行为提供借鉴的实践知识，它关心的不仅是真，而且还有善和美。自然科学的理论知识只要指出核裂变会产生巨大的能量就行了。至于这种能量被用来毁灭人类还是造福人类，它是一概不管的。而人文科学的知识则要告诉人们，他们的生活怎样才能变得更加合理，他们怎样才能变得更加美好。人文科学的真理是人性的体现和升华，这才是人类自古以来作为人生目标孜孜以求的那种真理！

——伽德默尔

面，它必须在价值层面以及理论分析上给实在法以导引。在建设性的同时，它需要有一种批判的性格。就中国特定的学术背景而言，它还要在外来学说与固有传统之间寻找合理的平衡，追求适度的超越，从而不仅为中国的现代化法制建设提供蓝图，而且对世界范围内重大法律课题作出创造性回应。这是当代中国法学家的使命，而为这种使命的完成而创造条件乃是法律出版者的职责。

“中青年法学文库”正是这样一套以法学理论新著为发表范围的丛书。我们希望文库能够成为高层次理论成果得以稳定而持续成长的一方园地，成为较为集中地展示中国法学界具有原创力学术作品的窗口。我们知道，要使这样的构想化为现实，除了出版社方面的努力外，更重要的是海内外中国法学界的鼎力推助和严谨扎实的工作。“庙廊之才，非一木之枝”；清泉潺潺，端赖源头活水。区区微衷，尚请贤明鉴之。

中国政法大学出版社谨识

再版序言

本书自1995年出版以来，承蒙许多读者来信提出意见及惠寄判决。作者愿借本书再版之机会，谨向广大读者表达谢意。因时间关系，对本书第三编内容增补国内判决例的计划未能完成，故此次再版仅增加了一个注解，原书内容未作更动，特予说明。

法律是一个高度抽象化、概念化的行为规则体系。要切实发挥法律的规范功能，将“纸上的”法律变成社会中“活生生的”法律，有赖于培育一个高素质的崇尚法律正义的法官队伍。所谓高素质，包括熟练掌握解释适用法律的方法、规则和理论。此即本书出版的目的。但当初对于我国法官能否接受这套方法和理论不无疑虑。自1997年始，作者在各种法官培训班讲授本书第三编民法解释学方法时，发现这些内容对受训法官素质和能力的提高颇有帮助。并且，随着时间的推移，逐渐产生了一批恰当运用民法解释学方法的、极具创造性的、成功的判例，这表明中国法官的聪明才智并不逊于外国同行。

哲人有言，科学理论一旦掌握于群众，就会变成强大的物质力量。中国法官如果能够走出地方保护主义、行政干预和吏治腐败的梦魇，熟练掌握作为实用科学的民法解释学，终将成为体现人类良心、捍卫法律正义的中流砥柱！

果如是，则国家、民族、人民甚幸！

是为序。

梁慧星

于2000年4月13日

序 言

当作者准备停笔之时，关于本书的书名颇费踌躇。民法解释学一语，在历史上与民法学是同义语。至于民法解释适用的方法，只是其内容之一部。而主要内容是学者对实定法及其他法源进行整理并依一定逻辑顺序所构成的体系，即所谓法源论；以及学者运用解释方法针对判例事实或设例所提出的具体解释，即所谓解释论。本世纪中期以来，方法本身日益受到重视，以致与其他内容分离而成为独立的学问领域。在德国及我国台湾地区，称为法学方法论。但在日本，同样内容仍在民法解释学名下进行讨论。正如渡边洋三教授所说，从来的民法学者常常藉民法解释学之名进行两种性质不同的工作，即既探究民法解释这种实践行动中的法则，同时又依该法则亲自进行民法解释的实践。而自己进行民法解释的实践，并不是民法解释学者最根本的任务。按照渡边教授的意见，民法解释学乃是微观的学问。它以民法解释适用的技术为研究对象。另有学者称之为民法解释学方法论。有鉴于此，本书仍以民法解释学名之，但亦可称为民法解释学方法论或民法方法论。按照作者的理解，三者为同义语。

本书内容分为三编，即沿革编、理论编和方法编。其逻辑思路，是由远而近，由抽象而具体。在理论编先介绍一般方法论，再介绍一般解释学，然后讨论民法解释学方法论。一般方法论所讨论的，是对一切科学均适用的最基本的方法；一般解释学则是人文科学所应适用的基本方法；民法解释学方法论只是（民）法学领域所

适用的方法。这一编是全书或民法解释学的理论基础，有的部分特别难懂。因此，作者建议，对从事法实务工作的读者而言，不妨先重点阅读第三编各章，以求掌握民法解释适用的各种方法、技术。然后，回过头来阅读第一编各章，以扩充自己关于民法解释学的历史知识；最后，如有兴趣和可能，则阅读第二编各章，以充实自己的基础理论，以求能够在科学理论指导之下从事民法解释适用的实践，能够熟练、正确地运用民法解释适用的各种方法和技术，避免恣意的解释和方法的滥用。对从事民法教学、理论研究的读者，和民法硕士研究生、博士研究生而言，最好是依照本书顺序阅读，自不待言。

本书充其量只能说是一件未最后完成的作品。其中绝大部分都是引用前人著述，自己发表私见之处极少。鉴于民法解释学理论之精微，加之作者学识有限，外文水平不高，误译、误解、误述之处，定然不少，恳请海内外学界前辈、同仁及读者诸君，有以教之！

梁慧星

1994年9月4日于北京

CONTENTS

Preface

PART ONE THE EVOLUTION OF THE HERMENEUTICS OF CIVIL LAW

Chapter 1. The Hermeneutics of Civil Law in the Roman Times

1. 1. Introduction
1. 2. The Period of Occurrence
1. 3. The Period of Development
1. 4. The Classical Times
1. 5. The Time of Decadence
1. 6. The Justinian Times

Chapter 2. The Hermeneutics of Civil Law in the Middle Ages

2. 1. Introduction
2. 2. Glossators
2. 3. Post glossators

Chapter 3. The Hermeneutics of Civil Law in France

3. 1. The Hermeneutics of Civil Law in the Middle Ages
3. 2. The Codification of the Civil Code
3. 3. The Glossators in the 19th Century

Chapter 4. The Hermeneutics of Civil Law in Germany

4. 1. The Succession of Roman Law
4. 2. The Development of Natural Law School in Recent Centuries
4. 3. The Codification of Natural Law

4. 4. The Formation of Modern Civil Law

4. 5. The Pandekten System of Civil Law

Chapter 5. The New Developments of the Hermeneutics of Civil Law in the 20th Century

5. 1. The Formation of Conceptualist Law School

5. 2. The Criticisms of Conceptualist Law School—Free Law Movement

5. 3. The Teleological Law School

5. 4. The Free Law School

5. 5. The Scientific Law School

5. 6. Interessenjurisprudenz

5. 7. A Brief Summary of Each School in the 20th Century

PART TWO THE METHODOLOGY OF THE HERMENEUTICS OF CIVIL LAW

Chapter 6. General Methodology

6. 1. Introduction

6. 2. Definition

6. 3. Distinktion

6. 4. Division

6. 5. Demonstration

Chapter 7. General Hermeneutics

7. 1. Introduction

7. 2. The Hermeneutics of Friedrich Daniel Ernest Schleiermacher

7. 3. The Hermeneutics of Wilhem Christian Ludwig Dilthey

7. 4. Philosophical Hermeneutics

7. 5. Modern Methodological Hermeneutics

7. 6. General Hermeneutics and the Hermeneutics of Law

Chapter8. The Scientific Character of the Hermeneutics of Civil Law

8. 1. Introduction
8. 2. Science and Technology
8. 3. The Various Doctrine of the Scientific Character of the Hermeneutics Of Civil Law
8. 4. Conclusion

Chapter9. The Objectiveness of the Interpretation of Civil Law

9. 1. Introduction
9. 2. If the Interpretation of Law Includes the Judgement of Value
9. 3. If the Mixture of the Judgement of Value Leads to Subjectiveness
9. 4. How to treat the Subjectiveness of the Interpretation of Law
9. 5. Conclusion

Chapter10. The Bisc Problems of the Methodology of the Hermeneutics of Civil Law

10. 1. Introduction
10. 2. The Application of Law and the Interpretation of Law
10. 3. The Creativeness of the Interpretation of Law
10. 4. The Character of the Interpretation of Law
10. 5. The Target of the Interpretation of Law
10. 6. Conclusion

**PART THREE THE METHOD OF
THE HERMENEUTICS OF CIVIL LAW****Chapter11. The Method of the Interpretation of Law**

11. 1. Introduction
11. 2. The Method of Semantic Interpretation
11. 3. The Method of Systematic Interpretation

-
11. 4. The Method of Interpretation in Accordance with the intention of Legislator
 11. 5. The Method of Extensive Interpretation
 11. 6. The Method of Condensive Interpretation
 11. 7. The Method of Natural Interpretation
 11. 8. The Method of Teleological Interpretation
 11. 9. The Method of Constitutional Interpretation
 11. 10. The Method of the Interpretation of Comparative Law
 11. 11. The Method of Sociological Interpretation
 11. 12. Is there any Rule

Chapter12. Gaps in Law and Their Supplementations

12. 1. Introduction
12. 2. The Gaps in Law
12. 3. The Classification of the Gaps in Law
12. 4. The Positing and the Supplementation of the Gaps in Law
12. 5. The Method of the Supplementation of the Gaps in Law
12. 6. Various Methods of the Supplementation According to the Tenets of Law
12. 7. The Formation and Development of the Law Outside the Statute Law

Chapter13. The Valuable Supplementation of Indefinite Concepts and General Clauses

13. 1. Introduction
13. 2. The Character of the Valuable Supplementation
13. 3. The Valuable Supplementation of Indefinite Concepts and General Clauses

Chapter14. Good Faith and the Supplementation of the Gaps in Law

14. 1. Introduction

- 14. 2. The Character and Function of the the Principle of Good Faith
- 14. 3. Supplementing the Gaps in Law Accordance with the Principle of Good Faith
- 14. 4. The Boundary of the Principle of Good Faith

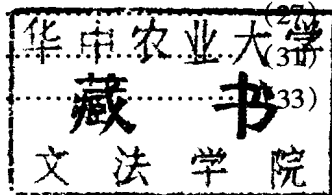
Chapter 15. The Method of Interest Measuring

- 15. 1. Introduction
- 15. 2. The Method of Interest Measuring
- 15. 3. The Concrete Instances of Interest Measuring
- 15. 4. The Boundary of Interest Measuring

目 录

第一编 民法解释学的沿革

第一章 罗马时期的民法解释学	(3)
第一节 引言	(3)
第二节 发生期	(4)
第三节 发展期	(6)
第四节 古典期	(8)
第五节 衰退期	(12)
第六节 优士丁尼时期	(13)
第二章 中世纪的民法解释学	(16)
第一节 引言	(16)
第二节 注释法学派	(18)
第三节 注解法学派	(22)
第三章 法国的民法解释学	(27)
第一节 中世纪的民法解释学	(27)
第二节 民法典编纂	(30)
第三节 19世纪的注释法学派	(33)



第四章 德国的民法解释学	(42)
第一节 罗马法的继受	(42)
第二节 近世自然法论的发展	(45)
第三节 自然法的法典编纂	(48)
第四节 近代民法学的形成	(50)
第五节 潘德克吞法学	(54)
第五章 20 世纪民法解释学的新发展	(58)
第一节 19 世纪概念法学的形成	(58)
第二节 对概念法学的批判——自由法运动	(61)
第三节 目的法学	(63)
第四节 自由法学	(64)
第五节 科学学派	(66)
第六节 利益法学	(69)
第七节 对 20 世纪诸学说的小结	(73)

第二编 民法解释学的理论

第六章 一般方法论	(77)
第一节 引言	(77)
第二节 定义	(81)
第三节 区别	(88)
第四节 划分	(96)
第五节 论证	(98)
第七章 一般解释学	(102)
第一节 引言	(102)

第二节	施拉依马赫的解释学	(106)
第三节	狄尔泰的解释学	(110)
第四节	哲学解释学	(115)
第五节	当代方法论解释学	(134)
第六节	一般解释学与法解释学	(145)
第八章	民法解释学的科学性	(148)
第一节	引言	(148)
第二节	科学与技术	(150)
第三节	关于民法解释学科学性的诸说	(152)
第四节	结语	(159)
第九章	民法解释的客观性	(163)
第一节	引言	(163)
第二节	法解释是否包含价值判断	(167)
第三节	价值判断的混入是否导致主观性	(170)
第四节	如何对待法解释的主观性	(179)
第五节	结语	(182)
第十章	民法解释学方法论基本问题	(186)
第一节	引言	(186)
第二节	法适用与法解释	(188)
第三节	法解释的创造性	(191)
第四节	法解释的特性	(196)
第五节	法解释的目标	(201)
第六节	结语	(206)