



普通高等教育“十一五”国家级规划教材

法学



法学系列

法理学

(第二版) 公丕祥 主编



复旦大学出版社

www.fudanpress.com.cn



普通高等教育“十一五”国家级规划教材

博
學



法学系列

法 理 学

(第二版) 公丕祥 主编



復旦大學出版社

图书在版编目(CIP)数据

法理学 / 公丕祥主编. —2 版. —上海: 复旦大学出版社, 2008. 10
(复旦博学·法学系列)
ISBN 978-7-309-06261-8

I. 法… II. 公… III. 法理学-教材 IV. D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 137006 号

法理学(第二版)

公丕祥 主编

出版发行 复旦大学出版社 上海市国权路 579 号 邮编 200433
86-21-65642857(门市零售)
86-21-65100562(团体订购) 86-21-65109143(外埠邮购)
fupnet@fudanpress.com <http://www.fudanpress.com>

责任编辑 张永彬

出品人 贺圣遂

印刷 浙江省临安市曙光印务有限公司

开本 787×960 1/16

印张 28.25

字数 554 千

版次 2008 年 10 月第二版第一次印刷

书号 ISBN 978-7-309-06261-8/D·384

定价 45.00 元

如有印装质量问题, 请向复旦大学出版社发行部调换。

版权所有 侵权必究

内 容 提 要

本书旨在对现代法理学的基本理论问题作出新的分析与叙述。全书包括法的现象的本体与价值、法的现象的历史逻辑、法律调整、法律的创制、法律的实现和法制现代化六篇。全书运用马克思主义法律观，分析法与法律的基本问题，探讨法律运行的内在机理，揭示法制现代化的客观规律性，进而审视和回应当代法律变革进程所提出的诸多重要论题。全书坚持传承与创新相结合，既传承当代中国法理学的优良学术传统，又对法理学的重要课题作出了创造性的阐释；坚持理论与实证相结合，既注意提升法理分析的水准，又注意从理论的高度解读当代法治进程中的重要法律现实问题；坚持内容与形式相结合，既强调教材内容的完整系统性，又重视叙述形式的生动性。全书立意新颖，内容丰富，论说透辟，是高等院校法律专业本科生和研究生及法学爱好者研习法理学的理想教材和适用读物。

第二版前言

我们共同合作撰写的《法理学》教材,自2002年第一版印行使用以来,受到了广大读者的良好评价,2007年又被教育部列入“十一五”国家级规划教材。根据复旦大学出版社的建议,我们对该书进行了修订。此次修订的重点是适当压缩篇幅,全书的框架与主体内容未作大的变动。有些章节亦作了一定的修改,酌量补充了若干新的知识。

参加本书第二版修订工作的人员有(按撰写章节先后为序):

公丕祥(法学博士、南京师范大学法学院教授、博士研究生导师):第一、二、二十六、二十七、二十九章;

孙笑侠(法学博士、浙江大学法学院教授、博士研究生导师):第三、十一、十二、二十二章;

黄建武(法学博士、中山大学法学院教授、博士研究生导师):第四、十、二十三、二十四章;

刘旺洪(法学博士、南京师范大学法学院教授、博士研究生导师):第五、七、八、十四章;

李桂林(法学博士、华东政法大学教授):第六、九、十八、十九章;

张光杰(法学硕士、复旦大学法学院教授):第十三、十五、十六、十七章;

夏锦文(法学博士、南京师范大学法学院教授、博士研究生导师):第二十、二十一、二十五、二十八章。

全书由公丕祥教授修订定稿。南京师范大学法学院季金华教授参与了具体的技术整理工作。

在本书的修订过程中,复旦大学出版社张永彬先生给予了具体指导并付出了辛勤劳动!南京师范大学法学院亦热情支持。谨深致谢忱。

编者

2008年8月

目 录

第一章 绪论	1
第一节 法理学的性质与范围	1
一、法理学与法哲学	1
二、法理学的研究对象	3
三、法理学领域的基本问题	5
第二节 法理学的历史发展	7
一、中国法理学的历史沿革	7
二、西方法理学的进化	8
三、马克思主义法理学的伟大革命	10
第三节 法理学的研究方法	16
一、历史辩证的方法	16
二、系统考察的方法	16
三、比较分析的方法	17
本章小结	18
思考题	18

第一编 法的现象的本体与价值

第二章 法与法律的关系	21
第一节 西方思想家论法与法律	21
一、以人类精神为基点的论说	21
二、德国古典法哲学的反思	23
三、从法律自身出发来理解的学说	24
第二节 马克思恩格斯论法与法律	25
一、早期著作中的探索	25
二、《德意志意识形态》中的理论分析	26
三、《资本论》及其后的相关阐释	28
第三节 法与法律的关系	29
一、语言学的辨析及其意义	29



二、法与法律的概念特征	31
三、法与法律的区别	32
本章小结	33
思考题	34
第三章 法的现象的特征与本质	35
第一节 法的现象的特征	35
一、法的现象受社会经济关系制约	35
二、法的现象相对独立于社会经济关系	36
三、法的现象具有形式性与自治性	37
第二节 法律的特征	39
一、调整行为关系的规范	39
二、由国家专门机关制定、认可和解释	40
三、以权利义务双向规定为调整机制	41
四、通过程序而强制予以实施	42
第三节 法的现象的本质	43
一、法的现象的规律性与意志性	43
二、法的现象的共同性与阶级性	44
三、法的现象的正义性与利益性	45
本章小结	46
思考题	46
第四章 法的现象的功能	47
第一节 法的现象功能的概念	47
一、法的现象功能的含义	47
二、法的现象功能的特征	48
第二节 法的现象功能的类型	49
一、社会整合意义上法律功能的分类	50
二、社会影响性质意义上法律功能的分类	51
第三节 法的现象功能的状态	52
一、法律对行为的影响	53
二、法律对社会关系的影响	54
本章小结	54
思考题	55



第五章 法的现象的价值	56
第一节 法的现象价值的概念	56
一、价值的概念	56
二、法的现象价值的涵义	58
第二节 法的现象的价值评价	59
一、法的现象价值评价的概念	59
二、法的现象价值评价的主体和对象	60
三、法的现象价值评价的标准	61
第三节 法的现象的价值形态	64
一、法的现象与利益	64
二、法的现象与秩序	65
三、法的现象与正义	67
四、法的现象与自由	69
五、法的现象与效率	71
本章小结	72
思考题	73

第二编 法的现象的历史逻辑

第六章 法的现象的起源	77
第一节 原始公社调整系统的性质与特征	77
一、原始公社的组织形式	77
二、原始公社调整系统的性质与特征	78
第二节 法的现象起源的一般规律	79
一、法的现象起源的过程	79
二、法的现象起源的一般规律	81
三、原始公社习惯与法律的主要区别	82
第三节 法的现象起源的多样性	83
一、法的现象起源的雅典形式	83
二、法的现象起源的罗马形式	84
三、法的现象起源的德意志形式	85
本章小结	85
思考题	86

第七章 法的现象发展的历史类型	87
第一节 法的现象历史类型的概念	87



一、马克思主义经典作家的基本看法	87
二、划分法的现象历史类型的依据	88
第二节 以人对人的依赖关系为基础的法律类型	89
一、前资本主义社会法律类型的社会基础	89
二、前资本主义社会法律类型的基本特征	90
第三节 以人对物的依赖关系为基础的法律类型	92
一、以物的依赖性为基础的法律类型之社会机制	92
二、以物的依赖性为基础的法律类型之特征	94
第四节 以人的自由发展为基础的法律类型	96
一、以人的自由个性为基础的法律类型之社会机制	96
二、新型法律的本质	98
本章小结	98
思考题	99
第八章 法的现象发展的继承性	100
第一节 法的现象发展继承性的界定	100
一、概述	100
二、法的现象历史继承性的规定性	100
第二节 法的现象发展继承性的内容和方式	102
一、法的现象发展继承性的内容	102
二、法的现象发展继承性的方式	103
第三节 法的现象发展继承性的根据	105
一、法的现象发展继承性的哲学根据	105
二、法的现象发展继承性的社会根据	105
三、法律发展的相对独立性问题	106
本章小结	107
思考题	108
第九章 法系的一般分析	109
第一节 法系与法律文明	109
一、文明与法律文明	109
二、法律文明的类型与法系的划分	110
第二节 西方两大法系	112
一、民法法系的形成与发展	112
二、普通法法系	114



三、两大法系基本特征比较	115
第三节 东方法律文明	117
一、中国法律文明	117
二、印度法	119
三、伊斯兰法	121
第四节 法系与法律文化	122
一、法律文化的概念	122
二、法律文化的分类与法系	124
本章小结	126
思考题	127

第三编 法律调整

第十章 法律调整的一般分析	131
第一节 法律调整的概念	131
一、法律调整的含义和特征	131
二、法律调整的对象	133
第二节 法律调整的机制	137
一、法律对利益的模式化	137
二、法律调整的能量	139
第三节 法律调整的方式、方法与类型	140
一、法律调整的方式	140
二、法律调整的方法	140
三、法律调整的类型	141
本章小结	142
思考题	143
第十一章 权利、权力与法律调整	144
第一节 权利和权力的概念	144
一、权利的概念	144
二、权利与义务的关系	145
三、权力的概念	147
四、权利与权力的区别	148
第二节 作为法律调整重心的权利与权力	149
一、权利—权力关系是法律调整对象的重心	149
二、权利与权力的相互依存关系	150

三、权力对权利的作用	151
四、权利与权力的冲突关系	152
第三节 法律调整与权利保障	152
一、权利立法	152
二、法律对权利的分类调整	153
三、权利保障的方式	154
第四节 法律调整与权力控制	157
一、权力运行的一般规律	157
二、法律与权力分工	158
三、法律与权力制约	158
本章小结	159
思考题	159
 第十二章 法律调整与法律程序	161
第一节 法律程序概述	161
一、法律程序的一般特点	161
二、法律程序的分类	162
三、正当程序的起源与发展	163
第二节 正当程序的特征与要素	165
一、正当程序的特征	165
二、正当程序的要素	167
第三节 法律程序的地位与价值	169
一、法律程序的相对独立性	169
二、法律程序的内在价值	171
第四节 正当程序在法律调整中的作用	174
一、法律程序对法律行为的调整方式	174
二、法律程序对法律适用的作用	176
三、法律程序的意义	177
本章小结	178
思考题	179
 第十三章 法律调整与道德调整	180
第一节 道德的概念	180
一、道德的涵义	180
二、道德的结构	181



第二节 法律调整与道德调整的一般关系·····	182
一、中西方关于法律与道德关系的主要观点·····	182
二、法律调整与道德调整的共通性·····	184
三、法律调整与道德调整的区别·····	185
第三节 法律的道德价值基础·····	186
一、法律的道德价值基础的理论依据·····	186
二、法律的道德价值基础在法治实践中的体现·····	188
本章小结·····	189
思考题·····	190
 第十四章 法律调整与法律意识·····	191
第一节 法律意识的一般属性·····	191
一、法律意识的内涵·····	191
二、法律意识的规定性·····	191
第二节 法律意识的基本分类·····	193
一、个人法律意识、群体法律意识、社会法律意识和人类法律 意识·····	193
二、法律知识、法律理想、法律情感、法律意志、法律评价和 法律信仰·····	194
三、法律心理、法律观念和法律意识形态·····	195
第三节 法律意识在法律调整过程中的作用·····	196
一、法律意识的法制建构功能·····	196
二、法律意识的法制运行功能·····	197
本章小结·····	198
思考题·····	199
 第十五章 法律调整与法治国家·····	200
第一节 法治与法治国家概述·····	200
一、法治的涵义·····	200
二、西方法治思想的历程·····	202
三、法治国家的内涵·····	204
第二节 法治国家原理·····	205
一、法治国家的基本构造与社会条件·····	205
二、法治国家的标志·····	207
三、法治国家模式的比较·····	207

第三节 建设社会主义法治国家·····	209
一、社会主义与法治国家·····	209
二、社会主义法治国家的现实目标·····	210
本章小结·····	212
思考题·····	213
 第四编 法律的创制	
第十六章 法律创制的机理 ·····	217
第一节 法律创制的概念与特征·····	217
一、法律创制的概念·····	217
二、法律创制的特征·····	218
第二节 法律创制的原则·····	219
一、立法的民主化原则·····	219
二、立法的科学化原则·····	219
三、立法的法治化原则·····	220
第三节 法律创制的程序·····	221
一、立法程序概述·····	221
二、我国立法的基本程序·····	223
第四节 规范性法律文件的系统化·····	224
一、规范性法律文件系统化的意义·····	224
二、规范性法律文件系统化的方法·····	225
本章小结·····	225
思考题·····	226
 第十七章 立法体系 ·····	227
第一节 立法体系的概念与特点·····	227
一、立法体系概述·····	227
二、中国的立法体系·····	229
第二节 立法的等级效力·····	232
一、立法等级效力的概念与意义·····	232
二、我国的立法等级效力·····	233
第三节 法律的渊源·····	234
一、法律渊源的概念·····	234
二、法律渊源的历史发展·····	235
三、法律的分类·····	236



四、当代中国的法律渊源	237
第四节 立法的监督机制	238
一、立法监督的概念与特征	238
二、立法监督的意义	239
三、立法监督的对象、内容和方式	240
本章小结	242
思考题	242
第十八章 法律的要素	243
第一节 法律规范	243
一、法律规范的概念	243
二、法律规范的逻辑结构	244
三、法律规范的种类	245
第二节 法律原则	246
一、法律原则的概念	246
二、法律原则的特征	247
三、法律原则的分类	248
四、法律原则的作用	249
第三节 法律概念	251
一、法律概念的作用	251
二、法律概念的种类	252
三、法律概念的特征	253
本章小结	253
思考题	254
第十九章 法律体系	255
第一节 法律体系的概念与特征	255
一、法律体系的概念	255
二、法律体系的特征	257
第二节 法律体系的基本结构	257
一、法律体系基本结构思想的演变	257
二、当代中国法律体系的基本结构	260
第三节 法律体系与法律部门	262
一、法律部门的概念	262
二、划分部门法的标准	263

三、当代中国主要部门法	265
本章小结	269
思考题	270

第五编 法律的实现

第二十章 法律实施概述	273
第一节 法律实施的概念	273
一、法律实施的概念和意义	273
二、法律实施与法律实现	274
第二节 法律实施的方式	275
一、守法	275
二、执法	277
三、司法	280
第三节 法律的效力	280
一、法律效力的概念与分类	280
二、法律的效力等级	281
三、法律的空间效力	281
四、法律的时间效力	282
五、法律的对人效力	283
第四节 法律实效	284
一、法律实效的概念	284
二、法律实效与法律效果	285
三、法律实效与法律效益	286
本章小结	287
思考题	288
 第二十一章 司法机理	290
第一节 司法权的性质与特征	290
一、司法权的性质	290
二、司法权的特征	291
第二节 司法活动的规律	294
一、作为司法价值目标的司法公正	294
二、司法活动的过程	295
三、司法活动的基本要求	297
四、我国司法活动的基本原则	297



第三节 司法解释	300
一、司法解释的概念及其性质	300
二、司法解释的必要性及其作用	301
三、司法解释的一般方法	302
第四节 法律推理	303
一、法律推理的概念	303
二、法律推理的特征及功能	305
三、法律推理的方法	306
本章小结	308
思考题	309
 第二十二章 法律职业	 310
第一节 法律职业概述	310
一、法律职业的概念与特征	310
二、法律职业的形成	311
第二节 法律职业的技能	314
一、法律职业的语言技能	314
二、法律职业的思维特点	315
三、法律职业的知识	317
四、法律职业的技术	318
第三节 法律职业的伦理	318
一、法律职业伦理概述	318
二、律师职业道德	320
三、司法官职业道德	321
四、法律职业信仰	322
第四节 法律职业制度	322
一、法律教育制度	322
二、法律职业考试与培训制度	324
三、法律职业任职制度	324
四、法律职业待遇制度	325
五、法律职业机构	325
本章小结	326
思考题	327
 第二十三章 法律关系	 328
第一节 法律关系的概念和特点	328



一、法律关系的含义及特点	328
二、法律关系与实际社会关系	330
第二节 法律关系的种类	330
一、调整性法律关系与保护性法律关系	331
二、绝对法律关系与相对法律关系	331
三、平权型法律关系与隶属型法律关系	332
四、部门法律关系	332
第三节 法律关系的构成要素	332
一、法律关系的主体	332
二、法律权利与法律义务	336
三、法律关系的客体	338
第四节 法律关系的运动	340
一、法律关系运动的含义	340
二、法律关系产生、变更和消灭的前提与条件	340
本章小结	341
思考题	342
 第二十四章 法律责任	343
第一节 法律责任的概念	343
一、法律责任的含义	343
二、归责原则	344
三、法律责任的作用	346
第二节 法律责任的分类	346
一、引起法律责任的条件	347
二、法律责任的种类	349
第三节 法律责任的实现	349
一、追究法律责任的原则	349
二、法律制裁	350
本章小结	352
思考题	352
 第二十五章 法律秩序	353
第一节 法律秩序的概念	353
一、秩序与社会秩序	353
二、法律秩序的意义解构	354

