

【新世纪法学丛书】

当代法哲学 研究与探索

文正邦 著

法律出版社

*Research
and
Inquiry
on
Contemporary
Philosophy
of
Law*

00007587

【新世纪法学丛书】

当代法哲学 研究与探索

D90
56



文正邦 著

法律出版社

*Research
and
Inquiry
on
Contemporary
Philosophy
of
Law*



C0486275

图书在版编目(CIP)数据

当代法哲学研究与探索/文正邦著. - 北京:法律出版社, 1999

(新世纪法学丛书)

ISBN 7-5036-0811-0

I. 当… II. 文… III. 法哲学-研究 IV. D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 74779 号

出版·发行/法律出版社

经销/新华书店

责任印制/张宇东

印刷/永清县第二福利厂

开本/850×1168 毫米 1/32

印张/18 字数/412 千

版本/1999 年 12 月第 1 版

1999 年 12 月第 1 次印刷

印数/0,001-3,000

社址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)

电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn

电话/88414899 88414900(发行部) 88414121(总编室)

出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-0811-0/D·648

定价:31.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

【新世纪法学丛书】

总 序

法制建设的成功,不仅取决于政府与社会的鼎力推动,而且有赖于法学研究的兴旺繁荣。作为一项宏伟的法治工程,需要法学研究的蓝图规划、方案设计、操作模式论证与选择,从这种意义上说,中国法制离不开中国法学的推动。

众所周知,我国曾有漫长的成文法传统,却因“德主刑辅”思想的确立,法治精神未能大力张扬,加之一直贯彻“法无二解”、“以吏为师”的信条,法解释的技术和法律学说因而不得昌明。……。中国法学的真正解放是在党的十一届三中全会以后,重建民主法制,恢复法学教育,展开法学研究,为中国法学的发展创造了前所未有的良好环境。短短二十年来,中国法制建设取得了举世瞩目的成就,法学研究水平也有较大幅度的提高。

但是,相对其他学术产业而言,一向偏重于注释功能发挥的中国法学在智识上还缺乏大胆开拓和系统的理论创新,一些新的探索和好的苗头,仍然带有过渡性的特征。欲使中国法制和法学健康发展,必须开展深层

2 □当代法哲学研究与探索

次的理论探索;必须弘扬优秀文化遗产;必须输入科学的外来思想学说并完成与现存知识创新的有机结合。就中国法学家而言,关注现实,解放思想,放眼世界,展现与特定时代精神相融合的法的精神与学术风格,为现代法制建设设计论证,对中国乃至全球重大的法律问题作出科学合理的解释和预测,则是世纪之交面临的时代课题与神圣使命。

本丛书由“红岩新世纪法学丛书”更名为“新世纪法学丛书”,正是为了突出时代特色,直面新世纪的法律课题。本丛书主要出版西南政法大学教师的法学和与法学相关联的交叉学科的学术力作,反映法学研究的新成果,推出一批具有较高学术造诣,独特学术风格和较高文化品味的精品,作为献给新世纪的贺礼。

“庙廊之才,非一木之枝”,本丛书若没有法律出版社的鼎力相助,是难于面世的。在此,真诚感谢出版家们做的这件大好事。

西南政法大学校长、教授

田平安

1998年4月

前 言

本书是笔者自 20 世纪 80 年代初倡导开展马克思主义法哲学研究以来,经过近 20 年的愚钝努力和上下求索,在自己以往有关法哲学著述的基础上形成的一本个人专著。其中既有对已发表内容的改写、深化和扩充,又有积自己长期从事法哲学研究和教学的心得而首次提出的若干新观点、新见解、新内容,基本上反映了笔者这些年来意欲探索建构中国当代法哲学艰辛历程中的学术思想轨迹,或者是在向这个宏远目标持续努力跋涉过程中的一个阶段性重要成果。

然而,由于法哲学理论宝库异乎寻常地博大精深,而笔者又自不量力地选定了攻坚中国当代法哲学这一十分艰难的任务(这既是笔者对自己“扬长避短”所作出的选择,又正是笔者迟迟推出自己的法哲学专著的重要缘由),自清醒地意识到实远非笔者个人的能力和水平所胜任,加之还有许多思想、理论、观点、见解因尚未思考得很成熟而不便成文,所以本书对中国当代法哲学的勉力研究和探索,很可能会有不到位、不成熟、不成功甚至失谬之处,乃至“中国当代法哲学”这一概念和目标之定位是否准确还尚可进一步讨论,这也就不能不关碍到

2 □当代法哲学研究与探索

笔者的全部努力有可能是风险甚多。

但是不论怎样,本书作为一种探索性成果推出,以祈得学界同仁们的悉心教正,并盼能引起人们对法哲学这门重要的理论法学学科的浓烈兴趣和深切关注,从而以创造性的精神来协力推动我国的法哲学研究事业取得突破性的重大进展,为繁荣中国法学而在构建更深厚的基础理论上潜心劳作,这便是笔者不揣冒昧之作的苦心孤诣之处。

所以,我还是得用马克思的那句名言来自励:“在科学的入口处,正像在地狱的入口处一样,必须提出这样的要求:‘这里必须根绝一切犹豫;这里任何怯懦都无济于事。’”^①

下面,仅对本书的基本内容和结构作一简要勾勒,以便于阅读时有一概括了解。

本书分为四编共十四章。

第一编:法哲学总论研究与探索。法哲学总论顾名思义是对法哲学这门学科进行总体上的研究和阐明,它基本上包括了笔者所主张的法哲学内容体系8论中第1论即法哲学导论的内容,而又不完全等同。本书作为对法哲学进行探索性研究的成果,总论部分主要论述法哲学的源流,法哲学的对象和性质,法哲学的内容和体系,同时也谈谈有关法哲学的方法及方法论等问题,以便于对法哲学这门学科形成一个总体性的系统认识。

^① 《马克思恩格斯全集》第13卷,第11页。

第二编：法哲学范畴论研究与探索。研究法哲学范畴论的目的是要构建法哲学的范畴逻辑体系，但这显然远非一日之功，它的最终确立，要有待于整个法哲学理论体系的成功构建和完成。这里仅从分析法的起源与法哲学的逻辑起点入手，再通过分析法哲学的基本问题与法的基本矛盾关系，然后，来尝试描述和探索法哲学的范畴逻辑体系的框架和范围。而这些问题，本来可以归于法哲学导论和本体论的内容，但为了在此探索法哲学的范畴逻辑体系之便，故集中在本书设定的范畴论中专门论述。

第三编：法哲学本体论研究与探索。该编所着力论及的是法哲学本体论的核心内容，即主要研究法的本质、本原、本体等重要问题，围绕这些基本范畴来逐层进行探索和讨论，尤其是着重探讨法的本质及法的本体。因此，一方面，关于法的本质，它与一般法理学研究法的本质问题虽然在内容上有所交叉乃至重叠，然而其理论视角和触及的深度和广度却显然有异；另一方面，关于法的本体，笔者在确认法与其他社会上层建筑的一般本体（即社会生产方式，或质言之经济基础；因此，法的一般本体与法的本原具有相同的理论含义）的前提下，提出和论述了权利（尤其是“习惯权利”或“直接的社会权利”）是法的特定本体，是把法同其他社会现象区别开来，是法之所以为法的东西。同时，该编还阐述了法的发展规律与法的相对独立性问题。

4 □当代法哲学研究与探索

第四编：法哲学实践论研究与探索。法哲学实践论是法哲学理论体系中极富特征且包容量又极大的一个理论领域。它包括了对整个法的创制和实施过程的法哲学分析和概括。而且，为便于集中论述和研究，本书中的法哲学实践论取其广义，即包括了法哲学认识论的一些内容。因为从哲学上看，实践和认识本来就是分不开的，认识世界的目的是为了改造世界，而只有在改造世界中才能够能动地认识世界（所以，毛泽东的名著《实践论》就是论述辩证唯物主义的认识论的）。因此，该编的内容既包括对法律实践的哲学分析和法哲学审视，又涉及到对诉讼活动的认识论分析以及对社会治安综合治理的法哲学分析等。由于本体论部分实际上涉及到对法的创制的法哲学分析，所以本编着重于对法的实施过程的法哲学分析。

文正邦

1999年8月10日于重庆歌乐山麓

任何真正的哲学都是自己时代精神的精华。

——卡尔·马克思《第 179 号“科伦日报”社论》

所有法学理论无不包含哲学的要素——人的宇宙观的反映。

——W. 富雷德曼《法律理论》

中国法律是以一种不同的政治、社会和经济
的哲学为基础的。

——E. 博登海默《法理学法
律哲学与法律方法》

目 录

□引 言	法哲学的历史命运与时代机遇·····	1
□导 言	关于开展法哲学研究的若干问题 ·····	10
第一编 法哲学总论研究与探索		
□第一章	法哲学的源流纵论 ·····	31
	第一节 中国传统法哲学概述 ·····	34
	第二节 西方法哲学的历史沿革和发展 ·····	45
	第三节 西方刑法哲学发展趋向评述 ·····	67
□第二章	法哲学的对象和性质辨析 ·····	81
	第一节 法哲学对象和性质的歧义性 ·····	84
	第二节 法哲学是关于法学世界观及方法论 的理论体系 ·····	90
	第三节 法哲学特定的对象和性质界说 ·····	96
	第四节 对法哲学对象置疑的辩明·····	102
□第三章	法哲学的内容和体系探觅·····	113
	第一节 黑格尔的法哲学内容和体系观评说 ···	115
	第二节 法哲学的范围、内容和体系诸论 ·····	121
	第三节 法哲学内容与体系的整合及我见·····	137
□第四章	法哲学的方法及方法论·····	145
	第一节 法哲学的方法——法哲学在思维方	

2 □当代法哲学研究与探索

	式上的特征·····	148
第二节	法学的自我认识和反思——法学学 及法学方法论·····	151
第二编 法哲学范畴论研究与探索		
□第五章	法的起源与法哲学的逻辑起点·····	159
第一节	法哲学逻辑起点的理论前提·····	162
第二节	法哲学逻辑起点的思想先驱·····	167
第三节	法哲学逻辑起点的新进展·····	176
□第六章	法哲学的基本问题与法的基本矛盾关系·····	195
第一节	法哲学基本问题的由来·····	197
第二节	法哲学基本问题的深化和扩展·····	204
第三节	法的基本矛盾关系概析·····	216
□第七章	法哲学的范畴逻辑体系问题·····	223
第一节	法哲学范畴逻辑体系的框架·····	225
第二节	法哲学的若干概念和范畴例析·····	229
第三编 法哲学本体论研究与探索		
□第八章	法的本质之反思·····	269
第一节	法的现象分析·····	272
第二节	人类认识法的本质的思想逻辑进 程·····	275
第三节	关于法的本质的讨论及其意义·····	283
□第九章	论法的本原、本质和本体·····	295
第一节	法的本原的法哲学认知·····	297
第二节	法的本质的法哲学思考·····	302
第三节	法的本体的法哲学探讨·····	311

□第十章	论权利及其相关问题·····	333
第一节	权利的内容和形式·····	336
第二节	权利、义务、权力之内在联系·····	343
第三节	权利与人权及其宪法保障·····	356
□第十一章	法的发展规律与法的相对独立性·····	367
第一节	法的发展规律的辩证性·····	370
第二节	法的相对独立性之表现·····	375
第四编 法哲学实践论研究与探索		
□第十二章	法律实践的哲学分析和法哲学审视·····	385
第一节	法律实践的辩证性质·····	388
第二节	论司法工作的基本矛盾·····	399
第三节	主客体统一——法律实践的一个 中心问题·····	408
第四节	法学因果关系与唯物辩证法的三 对范畴·····	429
第五节	法律效力的法哲学反思·····	442
□第十三章	诉讼活动的认识论分析·····	451
第一节	刑事诉讼中认识过程的特点分析 ···	455
第二节	法庭辩论体现对立统一原理·····	466
第三节	司法工作中运用辩证逻辑的问题 ···	471
第四节	司法工作中如何检验认识之真理 性·····	479
第五节	无罪推定的法哲学思考·····	485
□第十四章	社会治安综合治理的法哲学分析·····	499
第一节	综合治理发展的新阶段——社会 治安系统工程·····	504

4 □当代法哲学研究与探索

第二节	系统科学对于综合治理研究的方 法论意义·····	520
第三节	系统工程运用于综合治理的可行 性分析·····	531
第四节	社会治安综合治理的比较研究·····	540
第五节	社会治安与社会主义精神文明建 设的关系·····	550
□后	记·····	559

引言

法哲学的历史命运与时代机遇

法哲学是理论法学中的最高层次,而又以其法学世界观和方法论的普遍指导作用深深植根于法律实践之中。如果我们把理论法学视为法学的王冠,那么法哲学就恰似法学王冠顶上璀璨的宝石和珍珠。然而珠宝虽然光耀夺目,但其养殖和采掘却十分辛苦;人们要获得法哲学思维洞见的恩惠,也注定要倍尝其艰辛劳苦。

法哲学又是一门历史悠久、源远流长,并对人类法律文化和法制实践的演化发展产生重要、深远影响的学问。人类的法哲学思想传统从古至今几乎绵延不断。法哲学的传统和源流不仅在西方国家中甚为丰厚,它们存在、活跃于从古代经中世纪到近代以来的诸多哲学家、政治学家、法学家的思想和著作之中,特别是像黑格尔、马克思这样的大家攀登了人类法哲学思想的高峰。而且中国古代的儒、墨、道、法等各家都有其法哲学思想,尤其是儒家的伦理法思想成为了中国传统法哲学的主流。所以近现代以来,随着西方法学思想的传入特别是马克思主义法学理论的传播,一方面,中国传统法哲学需要进行深刻而猛烈的变革;另一方面如何构建以马克思主义为指导的,吸纳世界法律文化精华并承继中国传统法律文化合理内核的,符合中国当代社会主义法制实践发展需要(特别是适应依法治国,建设社会主义