

中青年法学文库

法哲学范畴研究

(修订版)

张文显 著

图书在版编目 (CIP) 数据

法哲学范畴研究/张文显著. - 北京:中国政法大学出版社,2001.7
ISBN 7-5620-2099-X

I.法… II.张… III.法哲学-范畴-研究 IV.D90
中国版本图书馆 CIP 数据核字(2001)第 044796 号

☆☆☆☆☆

书 名: 法哲学范畴研究(修订版)

出 版 人: 李传敦

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: 850×1168mm 1/32

印 张: 13.875

字 数: 370 千字

版 本: 2001 年 10 月第 1 版 2001 年 10 月第 1 次印刷

印 数: 0 001-5 000

书 号: ISBN 7-5620-2099-X/D·2059

定 价: 25.00 元

社 址: 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码:100088

电 话: (010)62229563 (010)62229278 (010)62229803

电子信箱: z5620@263.net

网 址: <http://www.cupl.edu.cn/cbs/index.htm>

☆☆☆☆☆

声 明: .. 版权所有,侵权必究

2. 如发现印装质量问题,请与出版社联系调换。

中青年法学文库

总 序

中华民族具有悠久的学术文化传统。在我们的古典文化中，经学、史学、文学等学术领域都曾有过极为灿烂的成就，成为全人类文化遗产的重要组成部分。但是，正如其他任何国家的文化传统一样，中国古典学术文化的发展并不均衡，也有其缺陷。最突出的是，虽然我们有着漫长的成文法传统，但以法律现象为研究对象的法学却迟迟得不到发育、成长。清末以降，随着社会结构的变化、外来文化的影响以及法律学校的设立，法学才作为一门学科而确立其独立的地位。然而，一个世纪以来中国坎坷曲折的历史终于使法律难以走上坦途，经常在模仿域外法学与注释现行法律之间徘徊。到十年文革期间更索性彻底停滞。先天既不足，后天又失调，中国法学真可谓命运多舛、路途艰辛。

70年代末开始，改革开放国策的确立、法律教育的恢复以及法律制度的渐次发展提供了前所未有的良好环境。十多年来，我国的法学研究水准已经有了长足的提高；法律出版物的急剧增多也从一个侧面反映了这样的成绩。不过，至今没有一套由本国学者所撰写的理论法学丛书无疑是一个明显的缺憾。我们认为，法学以及法制的健康发展离不开深层次的理论探索。比起自然科学，法学与生活现实固然有更为紧密的联系，但这并不是说它仅仅是社会生活经验的反光镜，或只是国家实在法的回音壁。法学应当有其超越的一面，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

目 录

绪论	(1)
一、范畴的词义和语义分析	(2)
二、范畴及范畴体系的发展和建构	(7)
三、法学的范畴体系	(11)
四、法学范畴研究的基本方法	(15)

上 篇 法哲学的基本范畴

第一章 法	(23)
导语	(23)
一、法的释义	(25)
二、法的本质	(34)
三、法的基本特征	(40)
四、法的要素	(48)
第二章 法律行为	(60)
导语	(60)
一、法律行为的释义	(65)
二、法律行为的过程与结构	(73)
三、法律行为的基本分类	(83)
四、法律行为的评价	(89)
第三章 法律关系	(94)

导语	(94)
一、法律关系的释义	(96)
二、法律关系的主体	(100)
三、法律关系的客体	(104)
四、法律关系的分类	(109)
五、法律关系的运行	(114)
第四章 法律责任	(116)
导语	(116)
一、法律责任的释义	(117)
二、法律责任的本质	(124)
三、法律责任的主体与客体	(127)
四、法律责任的认定与归结	(132)
五、法律责任的执行	(141)
第五章 法治	(145)
导语	(145)
一、法治的释义	(150)
二、法治的要素与机制	(160)
三、法治的文化基础：理性文化	(166)
四、法治的政治基础：民主政治	(173)
五、法治的经济基础：商品经济和市场经济	(178)
第六章 法律价值	(187)
导语	(187)
一、法律价值的释义	(191)
二、秩序	(195)
三、正义	(201)
四、自由	(206)
五、效率	(212)
第七章 法律文化	(224)

导语	(224)
一、法律文化的释义	(231)
二、法律文化的结构	(240)
三、法律文化的功能	(247)
四、法律文化的模式	(253)
第八章 法律发展	(258)
导语	(258)
一、法律发展的释义	(260)
二、法律继承	(263)
三、法律移植	(268)
四、法制改革	(274)

中 篇 法哲学的中心范畴

第九章 权利和义务范畴的生成和演化	(281)
导语	(281)
一、西方思想史上的权利、义务概念	(282)
二、中国思想史上的权利、义务概念	(292)
第十章 权利和义务的法哲学界定	(298)
导语	(298)
一、既有释义的分析与检讨	(300)
二、一个综合性的界定和阐释	(309)
第十一章 权利和义务作为法哲学中心范畴的依据	(324)
导语	(324)
一、权利和义务及其相互关系：法哲学的基本问题	(325)
二、权利和义务：法的表征	(329)
三、权利和义务：法哲学其他范畴的指称概念	(331)

下 篇 法哲学的基石范畴

第十二章 权利作为法哲学基石范畴的辨析	(334)
导语	(334)
一、权利和义务的相关性	(335)
二、权利概念相对于义务概念的根本性	(341)
三、“权利本位”的语义分析	(345)
四、“权利本位”的理论证成	(356)
第十三章 法哲学研究范式的转换	(367)
导语	(367)
一、“范式”的诠释	(369)
二、阶级斗争范式	(374)
三、权利本位范式的形成	(378)
第十四章 权利本位范式的理论价值和实践运用	(384)
导语	(384)
一、权利本位范式中的法律本质论和价值论	(385)
二、权利本位范式中的公法与私法	(386)
三、权利本位范式中的契约自由	(388)
四、权利本位范式中的人文精神	(389)
五、权利本位范式中的法律推理	(392)
六、权利本位范式中的法治	(394)
七、权利本位范式中的权利与权力的关系	(396)
八、权利本位范式中的人权	(399)
索引 (一)	(409)
索引 (二)	(421)
修订版后记	(424)
后记	(426)

STUDIES IN CATEGORIES IN LEGAL PHILOSOPHY

CONTENTS

General Introduction	(1)
A.1 Linguistic Analysis of the Categories	(2)
A.2 The Development and Construction of Categories and the System of Categories	(7)
A.3 The System of Categories of Legal Philosophy	(11)
A.4 The Methodology of Studies in Categories of Legal Philosophy	(15)

Part One The Basic Categories of Legal Philosophy

Chapter One Law	(23)
1.1 Introduction	(23)
1.2 Interpretations and Definitions of Law	(25)
1.3 The Nature of Law	(34)
1.4 The Characteristics of Law	(40)
1.5 The Elements of Law	(48)

Chapter Two Legal Action	(60)
2.1 Introduction	(60)
2.2 Interpretations and Definitions of Legal Action	(65)
2.3 The Process and Structure of Legal Action	(73)
2.4 The Classifications of Legal Actions	(83)
2.5 The Evaluation of Legal Actions	(89)
 Chapter Three Legal Relations	 (94)
3.1 Introduction	(94)
3.2 The Interpretations and Definitions of Legal Relations	(96)
3.3 The Subjects of Legal Relations	(100)
3.4 The Objects of Legal Relations	(104)
3.5 The Classifications of Legal Relations	(109)
3.6 The Operation of Legal Relations	(114)
 Chapter Four Legal Responsibility	 (116)
4.1 Introduction	(116)
4.2 The Interpretations and Definitions of Legal Responsibility	(117)
4.3 The Nature of Legal Responsibility	(124)
4.4 The Subjects and Objects of Legal Responsibility	(127)
4.5 Determination and Imputation of Legal Responsibility	(132)
4.6 Enforcement of Legal Responsibility	(141)
 Chapter Five The Rule of Law	 (145)
5.1 Introduction	(145)
5.2 The Interpretations and Definitions of the Rule of Law	(150)

5.3	The Elements and Mechanism of the Rule of Law	(160)
5.4	The Cultural Basis of the Rule of Law: Rational Culture;	(166)
5.5	The Political Basis of Rule of Law: Democratic Politics	(173)
5.6	The Economic Basis of the Rule of Law: The Commodity—Market Economy	(178)
Chapter Six	The Values of Law	(187)
6.1	Introduction	(187)
6.2	The Interpretations and Definitions of the Value of Law	(191)
6.3	Order	(195)
6.4	Justice	(201)
6.5	Liberty	(206)
6.6	Efficiency	(212)
Chapter Seven	Legal Culture	(224)
7.1	Introduction	(224)
7.2	The Interpretations and Definitions of Legal Culture	(231)
7.3	The Compositions of Legal Culture	(240)
7.4	The Functions of Legal Culture	(247)
7.5	The Models of Legal Culture	(253)
Chapter Eight	The Development of Law	(258)
8.1	Introduction	(258)
8.2	The Interpretations and Definitions of the Development of Law	(260)
8.3	The Inheritance of Law	(263)

8.4	The Transplantation of Law	(268)
8.5	The Reform of Law	(274)

Part Two The Central Categories of Legal Philosophy

Chapter Nine The Formation and Evolution of Right

and Duty	(281)
9.1 Introduction	(281)
9.2 The Conceptions of Right and Duty in the Western History of Thought	(282)
9.3 The Conceptions of Right and Duty in the Chinese History of Thought	(292)

Chapter Ten The Philosophical Definition of Right and Duty

10.1 Introduction	(298)
10.2 The Analysis and Review of the Present Definitions of Right and Duty	(300)
10.3 An All-round Definition and Explanation of Right and Duty	(309)

Chapter Eleven The Scientific Basis for Taking Right and

Duty as Central Categories	(324)
11.1 Introduction	(324)
11.2 Rights and Duties and their Relationship: The Fundamental Question of Legal Philosophy	(325)
11.3 Rights and Duties : The Characterization of Law	(329)
11.4 Rights and Duties : Indicative Concepts of other	

Categories of Legal Philosophy	(331)
--------------------------------------	-------

Part Three The Foundation – Category of Legal Philosophy

Chapter Twelve Differentiation and Analysis of Taking Right

as a Pillar Category of Modern Philosophy of Law	(334)
12.1 Introduction	(334)
12.2 Relativity of Rights and Duties	(335)
12.3 Fundamentality of the Category of Right Relative to The Category of Duty	(341)
12.4 Linguistic Analysis of Right – Orientation	(345)
12.5 Theoretical Justification of Right – Orientation	(356)

Chapter Thirteen Transformation of the Paradigms of Legal

Philosophy	(367)
13.1 Introduction	(367)
13.2 Annotation of “Paradigm”	(369)
13.3 The Class Struggle Paradigm	(374)
13.4 The Formation of the Right – Orientation Paradigm	(378)

Chapter Fourteen The Theoretical Values and Practical

Utilization of the Right – Orientation Paradigm	(384)
14.1 Introduction	(384)
14.2 Ontology and Axiology under the Right – Orientation Paradigm	(385)
14.3 Public Law and Privative Law under the Right – Orientation Paradigm	(386)
14.4 Freedom of Contract under the Right – Orientation	

Paradigm	(388)
14.5 Humanism under the Right – Orientation Paradigm	(389)
14.6 Legal Reasoning under the Right – Orientation Paradigm	(392)
14.7 The Rule of Law under the Right – Orientation Paradigm	(394)
14.8 Rights and Potence Relationship under the Right – Orientation Paradigm	(396)
14.9 Human Rights under the Right – Orientation Paradigm	(399)
Index I	(409)
Index II	(421)
Postscript for the Revised Edition	(424)
Postscript	(426)

绪 论

范畴及其体系是人类在一定历史阶段理论思维发展水平的指示器，也是各门科学成熟程度的标志。实事求是地说，与哲学、伦理学、经济学、社会学等学科相比，我国法学从法理学到部门法学，其范畴研究都是薄弱环节，有的法学部门甚至还没有建立起能够表明自己独立存在和理论优势的范畴体系雏形。

法学对法律现象的研究是全方位的，即不仅要研究法的静态，而且要研究法的动态；不仅要对法进行共时性研究，而且要进行历时性研究；不仅研究法的内在方面，而且要研究法的外在方面；致使法学与其他学科存在一系列双边论题或多边论题，这就需要法学与哲学、史学、经济学、政治学、社会学、伦理学、逻辑学、行为科学等学科进行沟通、对话和合作。不同学科之间的沟通、对话、合作在很大程度上是借助于范畴进行的。如果没有自己的范畴或者范畴的内容模糊不清，就不能引发共识，各门科学就无法正常地、有效地沟通、对话、合作。应当承认，我国法学在与其他学科的沟通、对话、合作上之所以存在一定的障碍，一个重要的原因恐怕就是我们提炼和传播法学范畴不够。这是一个亟待加强的薄弱环节。

从历史上看，科学研究，尤其是理论研究，在某种意义上就是提出、分析、论证和积累概念的过程。学术思想的革命总是同范畴的变革相连。与修正或变革理论体系的革命一样，范畴的革命和以基石范畴为核心的研究范式的革命是极其重要的。

基于上述原因，为了促进法学的科学化、实践化、现代化和国际化，参与和迎接法学的变革，更好地为依法治国、建设社会主义法治国家服务，为了促进学科之间的对话、交流和共同繁荣，我们应当增强范畴意识，高度重视法学范畴的研究。要充分认识到法学

范畴在凝聚知识、深化思想、联结实践、引导学术进步等方面的作用,善于在科学认识论和方法论的指导下总结、分析、评判、改造、创造法学范畴,建构独立的、日益完善的法学范畴体系和理论体系。

一、范畴的词义和语义分析

(一) 范畴与概念——范畴是抽象性和概括性更大的概念

范畴(category)和概念(concept)作为人类认识成果的结晶,作为人类思维的形式,它们之间没有实质区别。它们的区别仅仅在于范畴是人类在认识客体的过程中形成的基本概念。在哲学史上,古希腊哲学家亚里士多德最早对范畴作过系统研究。他把范畴看作是对客观事物的不同方面进行分析归类而得出的基本概念。我国著名哲学家高清海先生也指出:“范畴是内容更为抽象、概括性也更大的概念。”^{〔1〕}这是对范畴和概念的关系的清晰解释。正因为这样,很多学者对范畴和概念不加区分地并用,或者用范畴泛指概念,或者用概念含括范畴。

(二) 范畴与认识——范畴是理论思维和理性认识的一种形式

“概念的产生标志着人类思维开始从原始状态进入逻辑思维的阶段。……逻辑思维的特点在于运用概念,并进行判断和推理,因而通常又成为概念思维或理论思维。”^{〔2〕}如果在认识过程中没有产生新的概念、范畴,那就意味着对客体的认识还停留在感性阶段,还没有进入理性思维阶段,还谈不上理论活动和理论表现。

列宁曾把客观世界比作复杂的自然现象之网,而在实践基础上产生的范畴,则是人们认识和掌握自然现象之网的网上纽结。“网”和“纽结”是生动的比喻。人们在认识客观现象之网的过程中,通过一个个的范畴把认识的成果凝结起来,如同打上了一个个的结子,这样就能把纷繁复杂的现象理出头绪来,即把事物现象的联

〔1〕《高清海哲学文存》第2卷,吉林人民出版社1997年版,第285页。

〔2〕彭漪涟:《概念论——辩证逻辑的概念理论》,学林出版社1991年版,第2页。

系和本质反映出来。这里，列宁也把范畴看作理性认识的工具，没有这样的工具，就无法把握现象的规律。范畴的这种认识功能还表现为对现实的规范作用：科学范畴以其内涵和外延的确定性标准促进认识的精确化和完善化，以其包容的想像力、新思维、新视野推进认识的发展和深化，以其对事物本质和客观世界规律的正确反映指导人们的行为、提高实践活动的能力和自觉性。范畴对现实的规范作用可以从20世纪以来科学范畴以及以科学范畴为基石的理论知识对科学技术革命和社会发展的推动加以说明。“受激辐射”范畴的提出推动了激光技术的发展，“基因”范畴的提出为遗传工程技术提供了科学依据，以“生存权”、“发展权”、“和平权”、“环境权”等权利概念组成的现代“人权”范畴的提出推动了全世界人权运动的发展，“知识经济”范畴的出现正在引导人类进行新的经济革命，“法治国家”范畴的移植和阐释激励和指引着中国人民彻底摒弃人治、实行法治。

（三）范畴与实践——范畴是人们社会实践活动和思想家认识活动的产物

范畴的形成是实践的结果，范畴的发展体现人们对客观世界的认识日益深化。综观科学发展史可以看到，随着客观现实的发展，随着人类实践范围的扩大和思想家认识能力的提高，新的范畴不断地形成和产生，旧的范畴不断地被扬弃，总的趋势是范畴数量日益增多，范畴的质量越来越高，范畴概念数量的增多、质量的提高与新旧范畴概念的更替，表明人们认识的深化和发展，而认识的深化和发展又以社会实践为基础。

实践作为范畴的载体和基础，还对范畴起检验的作用。实践对范畴的检验作用是双重的，既可以确证，又可能否证。确证可以使范畴达到一定条件下的普遍性、特殊性、个别性三个环节的辩证统一，并不断地充实其内容。而否证则可以清除虚假范畴或范畴间的虚假联系，有助于确定范畴使用的范围，使范畴精确化、具体化。

范畴既然是人们实践活动的产物，它们就不是永恒的，而是历