

21 世纪法学系列教材

总主编 曾宪义

西方法律思想史

主 编 谷春德

副主编 史彤彪

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

谷春德 王振东 李法宝

徐爱国 邓楚开 史彤彪

中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

西方法律思想史/谷春德主编.
北京:中国人民大学出版社, 2000
21 世纪法学系列教材

ISBN 7-300-03475-6/D·500

I. 西…

II. 谷…

III. 法律-思想史-西方国家-高等学校-教材

IV. D909.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2000) 第 06182 号

21 世纪法学系列教材

总主编 曾宪义

西方法律思想史

主 编 谷春德

副主编 史彤彪

出 版: 中国人民大学出版社
(北京海淀路 157 号 邮编 100080)
发行部: 62514146 门市部: 62511369
总编室: 62511242 出版部: 62511239
E-mail: rendafx@public3.bta.net.cn

发 行: 新华书店总店北京发行所
印 刷: 北京市丰台丰华印刷厂

开本: 787×980 毫米 1/16 印张: 21.25
2000 年 5 月第 1 版 2000 年 5 月第 1 次印刷
字数: 378 000 印数: 1-8 000

定价: 27.00 元

(图书出现印装问题, 本社负责调换)

《21 世纪法学系列教材》

编审委员会

总 主 编 曾宪义

副总主编 韩大元 (常务) 叶秋华

朱景文 刘 志

编 委 (以姓氏笔画为序)

王作富 叶秋华 龙翼飞 孙言文

孙国华 许崇德 朱力宇 朱景文

刘 志 吴宏伟 陈卫东 张曙光

周 珂 郑 定 胡锦涛 赵中孚

赵秀文 郭 禾 高铭暄 韩大元

韩玉胜 曾宪义

外文审校 何家弘

《21 世纪法学系列教材》总序

曾宪义

斗转星移，人类社会纷纭复杂、充满变数的 20 世纪即将落幕，21 世纪的黎明已经来临。在这世纪更替、千年变迁之际，回顾人类社会不平凡也不平坦的发展历程，我们为人类文明的辉煌成就而感到欣喜，也因社会进步的步履艰难而感到沉重。自从摆脱动物生活、开始用双手去进行创造性的劳动、用人类特有的灵性去思考以后，我们人类在不断改造客观世界、创造了辉煌的物质文明的同时，也在不断地探索人类的主观世界，逐渐形成了哲学思想、伦理道德、宗教信仰、风俗习惯等一系列维系道德人心、维持一定社会秩序的精神规范，更创造了博大精深、义理精微的法律制度。应该说，在人类所创造的诸种精神文化成果中，法律制度是一种极为奇特的社会现象。因为作为一项人类的精神成果，法律制度往往集中而突出地反映了人类在认识自身、调节社会、谋求发展的各个重要进程中的思想和行动。法律制度是现实社会的调整器，是通过国家的强制力来确认人的不同社会地位的有力杠杆，它来源于现实生活，而且真实地反映现实的要求。因而透过一个国家、一个民族、一个时代的法律制度，我们可以清楚地观察到当时人们关于人、社会、人与人的关系、社会组织以及有关哲学、宗教等诸多方面的思想与观点。同时，法律制度是一种具有国家强制力、约束力的社会规范。它以一种最明确的方式，对当时社会成员的言论或行动作出规范与要求，因而法律制度也清楚地反映了人类在各个历史发展阶段中对于不同的人所作出的种种具体要求和限制。因此，从法律制度的发展变迁中，同样可以看到人类自身不断发展、不断完善的历史轨迹。人类社会几千年的国家文明发展历史已经无可争辩地证明，法律制度乃是维系社会、调整各种社会关系、保持社会稳定的重要的工具。同时，法律制度的不断完善，也是人类社会文明进步的明显体现。

由于发展路径的不同、文化背景的差异，东方社会与西方世界对于法律的意义、底蕴的理解、阐释存有很大的差异。但是，在各自的发展过程中，都曾比较注重法律的制定与完善。中国古代虽然被看成是“礼治”的社会、“人治”的世

界，但从《法经》到《唐律疏议》、《大清律例》等数十部优秀成文法典的存在，充分说明了成文制定法在中国古代社会中的突出地位，惟这些成文法制所体现出的精神旨趣与现代法律文明有较大不同而已。时至本世纪初叶，随着西风东渐、东西文化交流加快，中国社会开始由古代的、传统的社会体制向近现代文明过渡，建立健全的、符合现代理性精神的法律文明体系方成为现代社会的共识。正因为如此，近代以来的数百年间，在西方、东方各主要国家里，伴随着社会变革的潮起潮落，法律改革运动也一直呈方兴未艾之势。

从历史上看，法律的文明、进步，取决于诸多的社会因素。东西方法律发展的历史均充分证明，法律是一门实践的科学。推动法律文明进步的动力，是现实的社会生活，是政治、经济和社会文化的变迁。同时，法律也是一门专业性极强的科学，法律内容、法律技术的发展，往往依赖于一大批法律专家以及更多的受过法律教育的社会成员的研究和推动。从这个角度看，法学教育、法学研究的发展，对于法律文明的发展进步，也有着异常重要的意义。正因为如此，法学教育和法学研究在现代国家的国民教育体系和科学研究体系中，开始占有越来越重要的位置。

中国近代意义上的法学教育和法学研究，肇始于一个世纪以前的清代末年。清光绪二十一年（公元1895年）开办的天津大学堂，首次开设法科并招收学生，虽然规模较小，但仍可以视为中国最早的近代法学教育机构。三年后，中国近代著名的思想家、有“维新骄子”之称的梁启超先生即在湖南《湘报》上发表题为《论中国宜讲求法律之学》的文章，用他惯有的富有感染力的激情文字，呼唤国人重视法学，发明法学，讲求法学。梁先生是清代末年一位开风气之先的思想巨子，在他的辉煌的学术生涯中，法学并非其专攻，但他仍以敏锐的眼光，预见到了新世纪中国法学研究和法学教育的发展。数年以后，清廷在内外压力之下，被迫宣布实施“新政”、推动变法修律。以修订法律大臣沈家本为代表的一批有识之士，在近十年的变法修律过程中，在大量翻译西方法学著作、引进西方法律观念，有限度地改造中国传统的法律体制的同时，也开始推动中国早期的法学教育和法学研究。本世纪初，中国最早设立的三所大学——北洋大学、京师大学堂、山西大学堂均设有法科或法律学科目，以期“端正方向，培养通才”。1906年，应修订法律大臣沈家本、伍廷芳等人的奏请，清政府在京师正式设立中国第一所专门的法政教育机构——京师法律学堂。次年，另一所法政学堂——直属清政府学部的京师法政学堂也正式招生。这些大学法科及法律、法政学堂的设立，应该是中国历史上近代意义上的正规专门法学教育的滥觞。

自清末以来，中国的法学教育作为法律事业的一个重要组成部分，也随着中

国社会的曲折发展，经历了极不平坦的发展历程。在 20 世纪的大大部分时间里，中国社会一直充斥着各种矛盾和斗争。在外敌入侵、民族危亡的沉重压力之下，中国人民为寻找适合中国国情的发展道路而花费了无穷心力，付出过沉重的代价。从客观上看，长期的社会骚动和频繁的政治变迁曾给中国的法制建设、法律进步事业带来过极大的消极影响，中国的法学教育与法学研究几乎遭受了灭顶之灾。直至 70 年代末期，以“文化大革命”宣告结束为标志，中国社会从政治阵痛中清醒过来，开始用理性的目光重新审视中国的过去，规划国家和社会的未来，中国由此进入长期稳定、发展的大好时期。以这种大的社会环境为背景，中国的法学教育在 20 世纪的最后 20 年中获得了前所未有的发展机遇。

从宏观上看，经过 20 年的努力，中国的法学教育事业所取得的成就是辉煌的。首先，经过“解放思想，实事求是”思想解放运动的洗礼，在中国法学界迅速清除了极左思想及前苏联法学模式的影响，根据本国国情建设社会主义法治国家已经成为国家民族的共识，这为中国法学研究和法学教育的发展奠定了稳固的思想基础。其次，随着法学禁区的不断被打破、法学研究的逐步深入，一个初步完善的法学学科体系已经建立起来。理论法学、部门法学各学科基本形成了比较系统和成熟的理论体系和学术框架，一些随着法学研究逐渐深入而出现的法学子学科、法学边缘学科也渐次成型。1997 年，国家教育主管部门对原有专业目录进行了又一次大幅度调整，决定自 1999 年起法学类本科只设一个单一的法学专业，按照一个专业招生，从而使法学学科的布局更加科学和合理。同时，在经过充分论证的基础上，确定了法学专业本科教学的 14 门核心课程，加上其他必修、选修课程的配合，由此形成了一个传统与更新并重、能够基本适应国家和社会发展需要的教学体系。再次，法学教育的规模迅速扩大，层次日趋齐全，结构日臻合理。据初步统计，目前中国有 330 余所普通高等院校设置了法律院系或法律专业，在校学生已达 6 万余人。除本科生外，在一些重点大学、全国知名的法律院系，法学专业硕士研究生、博士研究生已经成为培养的重点。

众所周知，法律的进步、法制的完善，是一项综合性的社会工程。一方面，现实社会关系的发展、国家政治、经济和社会生活的变化，为法律的进步、变迁提供动力，提供社会的土壤。另一方面，法学教育、法学研究的发展，直接推动法律进步的进程。同时，全民法律意识、法律素质的提高，则是实现法治国理想的关键的、决定性的因素。在社会发展、法学教育、法学研究等几个攸关法律进步的重要环节中，法学教育无疑处于核心的、基础的地位。中国法学教育过去 20 年所走过的历程令人激动，所取得的成就也足资我们自豪。随着国家的发展、社会的进步，在即将到来的 21 世纪，我们将面临更严峻的挑战和更灿烂的前景。

“建设世界一流法学教育”，任重道远。

首先，法律是建立在经济基础之上的上层建筑，以法律制度为研究对象的法学也就成为一个实践性很强的学科。社会生活的发展变化，势必要对法学教育、法学研究不断提出新的要求。经过 20 年的奋斗，中国改革开放的第一阶段目标已顺利实现。但随着改革开放的逐步深入，国家和社会的一些深层次问题，比如说社会主义市场经济秩序的真正建立、国有企业制度的改革、政治体制的完善、全民道德价值的重建、环境保护和自然资源的合理利用等等，也已经开始浮现出来。这些复杂问题的解决，无疑最终都会归结到法律制度的完善上来。建立一套完善、合理的法律制度，当然是一项庞大的社会工程，需要全民族的智慧和努力。其中的基础性工作，如理论的论证、框架的设计、具体规范的拟订、法律实施中的纠偏等等，则有赖于法学研究的不断深入，以及高素质社会人才、特别是法律人才的养成，而培养法律人才的任务，则是法学教育的直接责任。

其次，21 世纪将是一个多元化的世纪。在 20 世纪中叶发生的信息技术革命，正在极大地改变着我们的世界。现代科学技术，特别是计算机网络信息技术的发展，使传统的生活方式、思想观念发生了根本的改变，并由此引发许多人类从未面对过的问题。就法学教育而言，在 21 世纪所将要面临的，不仅是教学内容、研究对象的多元化问题，而且还有培养对象、培养目标的多元化、教学方式的多元化等一系列问题，这些问题，都需要法学界去思考、去探索。

中国人民大学法学院建立于 1950 年，是新中国诞生后创办的第一所正规高等法学教育机构。在半个世纪的岁月中，中国人民大学法学院以其雄厚的学术力量、严谨求实的学风、高水平的教学质量以及丰硕的学术研究成果，在全国法学教育领域处于领先地位，并已开始跻身于世界著名法学院之林。据初步统计，人大法学院已经为国家培养法学专业本科生、硕士生、博士生一万余人，培养各类成人法科学生 30 余万人。经过多年的努力，人大法学院形成了较为明显的学术优势，在现职教师中，既有一批资深望重、在国内外享有盛誉的法学前辈，更有一大批在改革开放后成长起来的优秀学术中坚。这些老中青法学专家多年来在勤奋研究法学理论的同时，也积极投身于国家的立法、司法实践，对国家法制建设贡献良多。

有鉴于此，中国人民大学法学院与中国人民大学出版社经过研究协商，决定结合人大法学院的学术优势和人大出版社的出版力量，出版这套《21 世纪法学系列教材》。本套教材包括按照国家教育部所确定的法学专业核心课程和颁布印发的《全国高等学校法学专业核心课程基本要求》而编写的 14 门核心课程教材，也包括法学各领域、各新兴学科教材，及数部案例分析在内，共 50 本。我们设

想，本套教材的编写，将更加注意“高水准”与“适用性”的合理结合。首先，本套教材将以人大法学院具有全国影响的各学科的学术带头人领衔，约请全国高校优秀学者参加，形成学术实力强大的编写阵容。同时，在编写教材时，将注意吸收改革开放以来中国法学研究的最新的学术成果，注意国际学术发展的最新动向，力争使教材内容能够站在 21 世纪初的学术前沿，反映各学科成熟的理论，反映 20 世纪后期中国法学的水平。其次，本套教材主要供法学专业本科教学使用。因此，在编写教材时，我们将针对本科教学和新时期本科学生特点，将学术性、新颖性、可读性有机结合起来，注意运用比较生动的案例、简明流畅的语言去阐释法律理论与制度。

我们期望并且相信，经过组织者、编写者、出版者的共同努力，这 50 本法学教材将以其质量效应、规模效应，成为奉献给新世纪的精品教材，并以此作为庆祝中国人民大学法学院建院 50 周年的一份贺礼。



编写说明

呈现在读者面前的这本西方法律思想史教材，是在中国人民大学法学院和出版社领导的组织和策划下，根据多年积累的教学经验，并吸收中外学者的观点及资料的基础上，集体编写而成。

这本教材编写的分工如下（依编写的章节先后为序）：

绪论、第一、二、四、五、六、七、九、十五章，由谷春德（中国人民大学法学院教授）编写；第三、八、十一、二十一章，由王振东（中国人民大学法学院副教授）编写；第十、二十二章、二十三章，由李法宝（中国检察出版社编辑室主任）编写；第十二、十三、十四、十八、二十章，由徐爱国（北京大学法学院博士）编写；第十六章，由邓楚开（中国人民大学法学院硕士研究生）编写；第十七、十九章，由史彤彪（中国人民大学法学院副教授）编写。全书由谷春德、史彤彪统编定稿。

我们深知西方法律思想史时间长、人物多、问题广、著作繁，加之我们的理论水平和占有资料有限，编写一本比较好的教材，实非易事。书中不妥当或者不准确之处，竭诚欢迎读者批评指正，以便今后进一步修订和完善。

编著者

2000年2月



目录

绪论 西方法律思想史概述

第一章 西方法律思想史的研究对象、意义及方法	3
第一节 西方法律思想史的研究对象和范围	3
一、西方法律思想史的研究对象和范围	3
二、西方法律思想史的主要内容	4
第二节 西方法律思想史与相关学科的关系	4
一、西方法律思想史与西方政治思想史的关系	4
二、西方法律思想史与外国法制史的关系	5
三、西方法律思想史与西方哲学史的关系	5
四、西方法律思想史与西方法哲学（法理学）的关系	5
第三节 研究西方法律思想史的意义及方法	6
一、研究西方法律思想史的重要意义	6
二、研究西方法律思想史的原则和方法	7

第一篇 古希腊罗马的法律思想

第二章 古希腊罗马的法律思想概述	11
------------------	----

第一节 古希腊罗马国家的产生和发展	12
一、古希腊国家的产生和发展	12
二、古罗马国家的产生和发展	14
第二节 古希腊罗马法律思想的主要特点	16
一、古希腊法律思想的主要特点	16
二、古罗马法律思想的主要特点	17
第三节 古希腊前期智者和苏格拉底的法律思想	18
一、前期智者的法律思想	18
二、苏格拉底的法律思想	20
第四节 伊壁鸠鲁和斯多葛派的法律思想	22
一、伊壁鸠鲁的法律思想	22
二、斯多葛派的法律思想	24
第三章 古希腊柏拉图和亚里士多德的法律思想	28
第一节 柏拉图的法律思想	29
一、国家与法律的伦理基础——正义论	30
二、哲学王统治与政体论	31
三、《法律篇》中的法律论	32
第二节 亚里士多德的法律思想	34
一、正义论的法律观	35
二、法律的定义和特性	36
三、法律的分类	37
四、政体分类及其主张	37
五、法治的内涵、理论基础及对西方法治理论的价值定向	38
第四章 古罗马西塞罗和罗马法学家的法律思想	42
第一节 西塞罗的法律思想	42
一、国家的起源和定义	43
二、政体形式	44
三、共和政体的国家机构	45
四、法律思想	46
第二节 罗马法学家的法律思想	47
一、罗马法学家集团的形成及其地位	47
二、罗马法学家的主要法学理论	48

第二篇 中世纪西方法律思想

第五章 中世纪西方法律思想概述	55
第一节 中世纪欧洲封建国家的产生和发展	55
一、欧洲封建国家的产生和发展	55
二、欧洲封建社会法律思想的主要特点	57
第二节 基督教和圣经	59
一、基督教	59
二、圣经	59
第三节 奥古斯丁的法律思想	61
一、神权政治论	61
二、对“原罪说”的发挥	62
三、“神国”与“俗国”	62
四、“神法”与“人法”	64
五、战争与和平	65
第四节 宗教改革运动中的法律思想	66
一、欧洲宗教改革运动的产生和发展	66
二、路德和加尔文的法律思想	66
第六章 阿奎那、马基雅弗利和布丹的法律思想	70
第一节 阿奎那的法律思想	70
一、人的天然不平等和服从的政治关系	71
二、神权政治论	71
三、国家的起源和目的	72
四、正义统治与不正义统治	73
五、法的产生、性质、特点和目的	74
六、法的类型	75
第二节 马基雅弗利的法律思想	77
一、论人性	77
二、论权力	78
三、论政体	79
四、论统治权术	80
第三节 布丹的法律思想	82

一、国家起源及定义	83
二、论政府形式	83
三、论主权	84
四、论法律	85

第三篇 资产阶级革命时期西方法律思想

第七章 资产阶级革命时期西方法律思想概述	89
第一节 欧美资产阶级革命的产生和发展	90
一、尼德兰资产阶级革命	90
二、英国资产阶级革命	91
三、美国独立战争	92
四、法国资产阶级大革命	94
第二节 资产阶级革命时期西方法律思想的主要特点	96
一、用理性主义来替资本主义经济关系作辩护	96
二、一般都采用自然状态、天赋人权、自然法、契约论观点分析国 家和法律的起源与目的	96
三、揭露封建制度的黑暗, 提出建立理性王国的政治纲领	97
四、系统地提出民主、自由、人权、法治、分权、人民主权等理论	97
五、多数思想家倾向唯物论和无神论	97
第八章 荷兰格老秀斯和斯宾诺莎的法律思想	99
第一节 格老秀斯的法律思想	100
一、法律的概念和分类	100
二、自然法	101
三、国际法	102
第二节 斯宾诺莎的法律思想	103
一、自然法与国家和法律的起源	103
二、法律的定义、分类与法治原则	105
三、天赋人权与思想自由、言论自由	106
第九章 英国霍布斯和洛克的法律思想	110
第一节 霍布斯的法律思想	111
一、自然状态与自然权利	111
二、国家的起源和本质	112

三、君主主权论·····	113
四、政体论·····	114
五、法的概念及特点·····	114
六、自然法与民约法·····	115
七、犯罪与刑罚·····	116
第二节 洛克的法律思想·····	118
一、自然状态论·····	119
二、天赋人权论·····	119
三、国家起源论·····	121
四、国家形式论·····	121
五、分权论·····	122
六、自然法论·····	123
七、自由、法律和法治论·····	123
八、刑法论·····	125
第十章 美国杰斐逊、潘恩和汉密尔顿的法律思想·····	127
第一节 杰斐逊的法律思想·····	127
一、天赋人权观·····	128
二、人民主权论·····	128
三、法律思想·····	129
第二节 潘恩的法律思想·····	130
一、天赋人权论·····	130
二、宪法思想·····	131
三、法治思想·····	132
第三节 汉密尔顿的法律思想·····	133
一、联邦主义理论·····	134
二、分权与制衡理论·····	134
三、法律理论·····	136
第十一章 法国孟德斯鸠和卢梭的法律思想·····	139
第一节 孟德斯鸠的法律思想·····	140
一、法学方法论·····	140
二、一般的法、自然法、人为法与法的精神·····	142
三、法律与政体·····	144
四、法律与自然地理环境的关系·····	145

五、自由与法律和三权分立的关系·····	146
六、立法技术与立法原则·····	148
七、刑法与民法思想·····	149
第二节 卢梭的法律思想·····	150
一、法律的概念与特性·····	151
二、法律的分类·····	152
三、自由平等与社会契约论·····	153
四、法律与人民主权·····	154
第十二章 德国康德和黑格尔的法律思想·····	158
第一节 康德的法哲学思想·····	158
一、权利（法律）的概念和分类·····	159
二、私法理论·····	161
三、公法理论·····	163
第二节 黑格尔的法哲学原理·····	165
一、法的概念和法哲学体系·····	166
二、抽象法·····	166
三、道德·····	169
四、伦理·····	170

第四篇 自由资本主义时期西方法律思想

第十三章 自由资本主义时期西方法律思想概述·····	177
第一节 英法的产业革命和德国的资产阶级革命·····	177
第二节 自由资本主义时期西方法学思潮简介·····	179
一、功利主义法学·····	179
二、自由主义法学·····	179
三、分析法学·····	181
四、历史法学·····	181
第十四章 英国边沁、奥斯丁和梅因的法律思想·····	184
第一节 边沁的功利主义法学·····	185
一、功利主义·····	185
二、立法理论·····	186
三、法理学·····	187

第二节 奥斯丁的分析法学·····	189
一、法律命令说·····	189
二、“法律”一词的四种含义·····	191
三、主权论·····	193
第三节 梅因的历史法学·····	195
一、法律的历史发展论·····	195
二、自然法的功过论·····	197
三、人类法律的早期史·····	199
第十五章 德国萨维尼和施塔姆勒的法律思想·····	204
第一节 萨维尼的历史法学·····	205
一、法的起源·····	205
二、法的性质和特征·····	206
三、法律解释·····	206
四、法律关系·····	207
五、国家观点·····	207
第二节 施塔姆勒的新康德主义法学·····	208
一、法的定义和特点·····	208
二、“法的理想”和“正当法的原则”·····	209
三、法与经济生活·····	210
四、“内容可变的自然法”·····	210

第五篇 当代西方法律思想

第十六章 当代西方法律思想概述·····	215
第一节 当代资本主义发展的主要特点·····	216
一、经济上的特点·····	216
二、政治上（民主法治）的特点·····	217
三、思想文化上的特点·····	218
第二节 当代西方法学思潮的发展趋势·····	219
一、六强法学派的并存与融合·····	219
二、新法学思潮的兴起·····	221
三、法律全球化的强劲势头·····	222
第十七章 新自然法学·····	225

第一节 马里旦的新托马斯主义法学·····	226
一、自然法观念·····	226
二、人权和权利学说·····	227
第二节 富勒的新自然法学·····	229
一、法律的目的性·····	229
二、法律的内在道德：程序自然法·····	230
三、法律的外在道德：实体自然法·····	231
第三节 罗尔斯的新自然法学·····	232
一、正义的第一原则和第二原则·····	233
二、正义原则的发展阶段（立宪、立法、执法、守法）·····	234
三、正义的保障：法治原则·····	235
第四节 德沃金的新自然法学·····	236
一、规则、原则、政策·····	236
二、公民权利论·····	238
三、司法自由裁量·····	239
第十八章 新分析法学·····	242
第一节 凯尔森的法律规范理论·····	242
一、“纯粹法学”的含义·····	243
二、法的静态理论·····	244
三、法的动态理论·····	247
第二节 哈特的法律规则理论·····	249
一、对奥斯丁法律命令说的评析·····	250
二、第一性规则和第二性规则的结合·····	252
三、法律和道德·····	254
第十九章 社会法学·····	258
第一节 狄骥的社会连带主义法学·····	259
一、社会连带关系与客观法·····	259
二、社会连带关系与实在法·····	260
三、权利义务观·····	261
四、社会连带关系与国际法·····	262
第二节 庞德的社会学法学·····	262
一、社会学法学的基本纲领·····	263
二、通过法律的社会控制·····	264