



法学系列

公丕祥 主编

法 理 学



复旦大学出版社

www.fudanpress.com.cn



法学系列

公丕祥 主编 孙笑侠 黄建武 副主编

法 理 学



复旦大学出版社

www.fudanpress.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

法理学/公丕祥主编. —上海: 复旦大学出版社, 2002. 9
(博学·法学系列)
ISBN 7-309-03351-5

I. 法… II. 公… III. 法理学—高等学校—教材 IV. D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 068177 号

出版发行 复旦大学出版社

上海市国权路 579 号 邮编: 200433

86-21-65118853(发行部) 86-21-65642892(编辑部)

fupnet@fudanpress.com http://www.fudanpress.com

经销 新华书店上海发行所

印刷 上海第二教育学院印刷厂

开本 787×960 1/16

印张 38 插页 2

字数 682 千

版次 2002 年 9 月第一版 2002 年 9 月第一次印刷

印数 1-6 000

定价 55.00 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。

主 编 公丕祥

副主编 孙笑侠 黄建武

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

公丕祥 孙笑侠 黄建武

刘旺洪 李桂林 张光杰

夏锦文

前言

本书作为“博学·法学系列”教材中的一种,旨在对现代法理学的基本理论问题作出新的分析与叙述。全书由六编二十九章构成。第一编法的现象的本体与价值,力图从本体论与价值论相统一的角度,阐释法与法律的本质、功能与价值形态;第二编法的现象的历史逻辑,勾勒了法的现象演进的历史图景;第三编法律调整,论述了法律调整机理及其与现代法治国家的内在关联;第四编法律的创制,分析了立法的基本原理及其物化形式;第五编法律的实现,探讨了法律实施与司法活动的机制;第六编法制现代化,系统考察了法制现代化的概念范式及其矛盾运动。

本书是集体合作的结果,写作分工如下(以撰写章节先后为序):

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):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、博士生导师):第五、七、八、十四章;

李桂林(法学博士、华东政法学院副教授):第六、九、十八、十九章;

张光杰(法学硕士、复旦大学法学院副教授):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、博士生导师):第二十、二十一、二十五、二十八章。

在本书的修改过程中,孙笑侠教授和黄建武教授参与了统稿工作,南京师范大学法学院季金华副教授参加了书稿的技术整理工作,全书由公丕祥教授修改定稿。



本书的写作出版,始终得到了复旦大学出版社张永彬先生的热情指导与鼎力支持,华东政法学院院长何勤华先生和南京师范大学法学院院长龚廷泰先生也给予了热心关顾,谨在此致以深深的谢忱。

编 者

2002 年 7 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	6
第二节 法理学的历史发展	9
一、中国法理学的历史沿革	9
二、西方法理学的进化	11
三、马克思主义法理学的伟大革命	13
第三节 法理学的研究方法	21
一、历史辩证的方法	21
二、系统考察的方法	22
三、比较分析的方法	23
本章小结	24
思考题	25

第一编 法的现象的本体与价值

第二章 法与法律的关系	29
第一节 西方思想家论法与法律	29
一、以人类精神为基点的论说	29
二、德国古典法哲学的反思	31
三、从法律自身出发来理解的学说	33
第二节 马克思恩格斯论法与法律	34
一、早期著作中的探索	34
二、《德意志意识形态》中的理论分析	36



三、《资本论》及其后的相关阐释	38
第三节 法与法律的关系	40
一、语言学的辨析及其意义	40
二、法与法律的概念特征	41
三、法与法律的区别	44
本章小结	45
思考题	45
第三章 法的现象的特征与本质	47
第一节 法的现象的特征	47
一、法的现象受社会经济关系制约	47
二、法的现象相对独立于社会经济关系	49
三、法的现象具有形式性与自治性	51
四、法的现象反映人们认识规律、表述意志到创制规则的 过程	52
第二节 法律的特征	54
一、调整行为关系的规范	55
二、由国家专门机关制定、认可和解释	56
三、以权利义务双向规定为调整机制	57
四、通过程序而强制予以实施	58
第三节 法的现象的本质	59
一、法的现象的规律性与意志性	59
二、法的现象的共同性与阶级性	60
三、法的现象的正义性与利益性	61
本章小结	62
思考题	63
第四章 法的现象的功能	64
第一节 法的现象功能的概念	64
一、法的现象功能的含义	64
二、法的现象功能的特征	66
第二节 法的现象功能的类型	68



一、社会整合意义上法律功能的分类	68
二、社会影响性质意义上法律功能的分类	70
第三节 法的现象功能的状态	72
一、法律对行为的影响	73
二、法律对社会关系的影响	74
本章小结	75
思考题	76
第五章 法的现象的价值	77
第一节 法的现象价值的概念	77
一、价值的概念	77
二、法的现象价值的涵义	80
第二节 法的现象的价值评价	83
一、法的现象价值评价的概念	83
二、法的现象价值评价的主体和对象	83
三、法的现象价值评价的标准	84
第三节 法的现象的价值形态	88
一、法的现象与利益	88
二、法的现象与秩序	91
三、法的现象与正义	93
四、法的现象与自由	96
五、法的现象与效率	98
本章小结	100
思考题	101
 第二编 法的现象的历史逻辑	
第六章 法的现象的起源	105
第一节 原始公社调整系统的性质与特征	105
一、原始公社的组织形式	105
二、原始公社调整系统的性质与特征	108
第二节 法的现象起源的一般规律	110
一、法的现象起源的过程	110



二、法的现象起源的一般规律	112
三、原始公社习惯与法律的主要区别	114
第三节 法的现象起源的多样性	115
一、法的现象起源的雅典形式	115
二、法的现象起源的罗马形式	116
三、法的现象起源的德意志形式	117
本章小结	118
思考题	119
 第七章 法的现象发展的历史类型	120
第一节 法的现象历史类型的概念	120
一、马克思主义经典作家的基本看法	120
二、划分法的现象历史类型的依据	122
第二节 以人对人的依赖关系为基础的法律类型	123
一、前资本主义社会法律类型的社会基础	123
二、前资本主义社会法律类型的基本特征	124
第三节 以人对物的依赖关系为基础的法律类型	127
一、以物的依赖性为基础的法律类型之社会机制	127
二、以物的依赖性为基础的法律类型之特征	129
第四节 以人的自由发展为基础的法律类型	133
一、以人的自由个性为基础的法律类型之社会机制	133
二、新型法律的本质	135
本章小结	136
思考题	137
 第八章 法的现象发展的继承性	138
第一节 法的现象发展继承性的界定	138
一、概述	138
二、法的现象历史继承性的规定性	139
第二节 法的现象发展继承性的内容和方式	141
一、法的现象发展继承性的内容	141
二、法的现象发展继承性的方式	144



第三节 法的现象发展继承性的根据·····	146
一、法的现象发展继承性的哲学根据·····	146
二、法的现象发展继承性的社会根据·····	147
三、法律发展的相对独立性问题·····	148
本章小结·····	149
思考题·····	150
第九章 法系的一般分析·····	151
第一节 法系与法律文明·····	151
一、文明与法律文明·····	151
二、法律文明的类型与法系的划分·····	153
第二节 西方两大法系·····	155
一、民法法系的形成与发展·····	155
二、普通法法系·····	158
三、两大法系基本特征比较·····	159
第三节 东方法律文明·····	162
一、中国法律文明·····	162
二、印度法·····	164
三、伊斯兰法·····	166
第四节 法系与法律文化·····	169
一、法律文化的概念·····	169
二、法律文化的分类与法系·····	171
本章小结·····	173
思考题·····	174

第三编 法律调整

第十章 法律调整的一般分析·····	177
第一节 法律调整的概念·····	177
一、法律调整的含义和特征·····	177
二、法律调整的对象·····	180
第二节 法律调整的机制·····	185
一、法律对利益的模式化·····	186



二、法律调整的能量	187
三、法律调整的过程	190
第三节 法律调整的方式、方法与类型	191
一、法律调整的方式	191
二、法律调整的方法	192
三、法律调整的类型	193
本章小结	194
思考题	194
 第十一章 权利、权力与法律调整	195
第一节 权利和权力的概念	195
一、权利的概念	195
二、权利与义务的关系	197
三、权力的概念	199
四、权利与权力的区别	200
第二节 作为法律调整重心的权利与权力	201
一、权利—权力关系是法律调整对象的重心	201
二、权利与权力的相互依存关系	202
三、权力对权利的作用	203
四、权利与权力的冲突关系	204
第三节 法律调整与权利保障	205
一、权利立法	205
二、法律对权利的分类调整	206
三、权利保障的方式	208
第四节 法律调整与权力控制	211
一、权力运行的一般规律	211
二、法律与权力分工	212
三、法律与权力制约	214
本章小结	216
思考题	217
 第十二章 法律调整与法律程序	218



第一节 法律程序概述·····	218
一、法律程序的一般特点·····	218
二、法律程序的分类·····	219
三、正当程序的起源与发展·····	221
第二节 正当程序的特征与要素·····	223
一、正当程序的特征·····	223
二、正当程序的要素·····	226
第三节 法律程序的地位与价值·····	229
一、法律程序的相对独立性·····	229
二、法律程序的内在价值·····	232
第四节 正当程序在法律调整中的作用·····	237
一、法律程序对法律行为的调整方式·····	237
二、法律程序对法律适用的作用·····	238
三、法律程序的意义·····	240
本章小结·····	241
思考题·····	242
 第十三章 法律调整与道德调整·····	 243
第一节 道德的概念·····	243
一、道德的涵义·····	243
二、道德的结构·····	244
第二节 法律调整与道德调整的一般关系·····	246
一、中西方关于法律与道德关系的主要观点·····	246
二、法律调整与道德调整的共通性·····	248
三、法律调整与道德调整的区别·····	250
第三节 法律的道德价值基础·····	251
一、法律的道德价值基础的理论依据·····	251
二、法律的道德价值基础在法治实践中的体现·····	253
本章小结·····	255
思考题·····	256
 第十四章 法律调整与法律意识·····	 257



第一节 法律意识的一般属性·····	257
一、法律意识的内涵·····	257
二、法律意识的规定性·····	258
第二节 法律意识的基本分类·····	260
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·····	260
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·····	261
三、法律心理、法律观念和法律意识形态·····	263
第三节 法律意识在法律调整过程中的作用·····	264
一、法律意识的法制建构功能·····	264
二、法律意识的法制运行功能·····	267
本章小结·····	268
思考题·····	269
 第十五章 法律调整与法治国家·····	270
第一节 法治与法治国家概述·····	270
一、法治的涵义·····	270
二、西方法治思想的历程·····	273
三、法治国家的内涵·····	276
第二节 法治国家原理·····	277
一、法治国家的基本构造与社会条件·····	277
二、法治国家的标志·····	280
三、法治国家模式的比较·····	281
第三节 建设社会主义法治国家·····	283
一、社会主义与法治国家·····	283
二、法治国家在中国的进程·····	284
三、社会主义法治国家的现实目标·····	286
本章小结·····	289
思考题·····	290



第四编 法律的创制

第十六章 法律创制的机理	293
第一节 法律创制的概念与特征.....	293
一、法律创制的概念.....	293
二、法律创制的特征.....	294
第二节 法律创制的原则.....	296
一、立法的民主化原则.....	296
二、立法的科学化原则.....	297
三、立法的法治化原则.....	298
第三节 法律创制的程序.....	300
一、立法程序概述.....	300
二、我国立法的基本程序.....	304
第四节 法律创制的方法.....	306
一、法律创制方法的概念与意义.....	306
二、法律创制方法的分类.....	306
三、规范性法律文件系统化的方法.....	307
本章小结.....	308
思考题.....	308
 第十七章 立法体系	310
第一节 立法体系的概念与特点.....	310
一、立法体系概述.....	310
二、中国的立法体系.....	312
第二节 立法的等级效力.....	317
一、立法等级效力的概念与意义.....	317
二、我国的立法等级效力.....	318
第三节 法律的渊源.....	319
一、法律渊源的概念.....	319
二、法律渊源的历史发展.....	320
三、法律的分类.....	321
四、当代中国的法律渊源.....	323

第四节 立法的监督机制·····	324
一、立法监督的概念与特征·····	324
二、立法监督的意义·····	325
三、立法监督的对象、内容和方式·····	326
本章小结·····	328
思考题·····	329
第十八章 法律的要素·····	330
第一节 法律规范·····	330
一、法律规范的概念·····	330
二、法律规范的逻辑结构·····	332
三、法律规范的种类·····	335
第二节 法律原则·····	336
一、法律原则的概念·····	336
二、法律原则的特征·····	337
三、法律原则的分类·····	339
四、法律原则的作用·····	340
第三节 法律概念·····	342
一、法律概念的作用·····	342
二、法律概念的种类·····	344
三、法律概念的特征·····	345
本章小结·····	345
思考题·····	346
第十九章 法律体系·····	347
第一节 法律体系的概念与特征·····	347
一、法律体系的概念·····	347
二、法律体系的特征·····	349
第二节 法律体系的基本结构·····	350
一、法律体系基本结构思想的演变·····	350
二、当代中国法律体系的基本结构·····	355
第三节 法律体系与法律部门·····	358

