



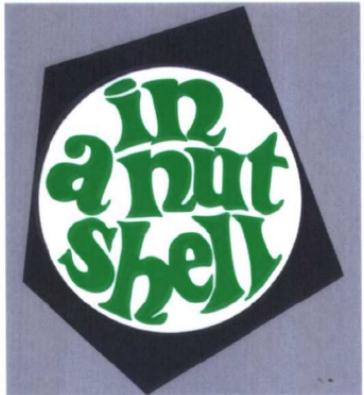
West Nutshell Series
美国法精要·影印本

THOMSON

WEST

Jurisprudence: Legal Philosophy

法理学：法律哲学



®

Surya Prakash Sinha

【美】瑟亚·P·辛哈 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



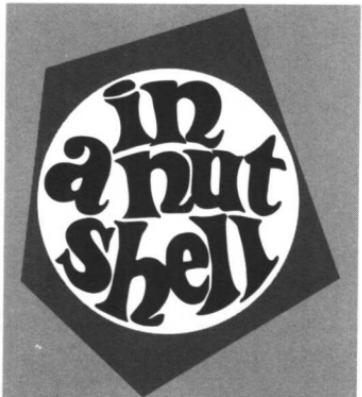
West Nutshell Series
美国法精要·影印本

THOMSON

WEST™

Jurisprudence: Legal Philosophy

法理学：法律哲学



®

Surya Prakash Sinha

【美】瑟亚·P·辛哈 著



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

JURISPRUDENCE LEGAL PHILOSOPHY IN A NUTSHELL

by

SURYA PRAKASH SINHA

Professor of Law
Pace University School of Law



ST. PAUL, MINN.,
WEST PUBLISHING CO.
1993

图书在版编目(CIP)数据

法理学:法律哲学/(美)辛哈著.一北京:法律出版社,2003.12

(美国法精要)

ISBN 7-5036-4567-9

I. 法… II. 辛… III. ①法理学—英文②法哲学—英文 IV. D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 094651 号

COPYRIGHT © 1993 By WEST PUBLISHING CO.

Reproduced under license from The Thomson Corporation Hong Kong Limited
trading as Sweet & Maxwell Asia

本书由汤姆森(香港)有限公司(以 Sweet & Maxwell Asia 之名营业)授权重印。

著作权合同登记号

图字:01-2003-7478 号

© 法律出版社·中国

责任编辑 / 郭 亮

装帧设计 / 温 波

出版 / 法律出版社·对外合作出版分社

经销 / 新华书店

总发行 / 中国法律图书有限公司

责任印制 / 张宇东

印刷 / 北京四季青印刷厂

开本 / 850×1168 毫米 1/32

印张 / 12.5

版本 / 2004 年 1 月第 1 版

印次 / 2004 年 1 月第 1 次印刷

法律出版社 / 北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件 / info@lawpress.com.cn 电话 / 010-63939796

网址 / www.lawpress.com.cn 传真 / 010-63939622

对外合作出版分社 / 北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件 / copyright@lawpress.com.cn

电话 / 010-63939796

读者热线 / 010-63939703

传真 / 010-63939701

中国法律图书有限公司 / 北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

传真 / 010-63939777

中法图第一法律书店 / 010-63939781/9782

客服热线 / 010-63939792

中法图北京分公司 / 010-62534456

网址 / www.chinalawbook.com

中法图上海公司 / 021-62071010/1636

电子邮件 / service@chinalawbook.com

中法图苏州公司 / 0512-65193110

书号: ISBN 7-5036-4567-9/D·4285 定价: 28.00 元

Licensed for sale in The People's Republic of China only, excluding the Hong Kong Special Administrative Region and Macau Special Administrative Region; not for export.

本书被授权在中华人民共和国（不包含香港特别行政区和澳门特别行政区）销售，不供出口。

总 序

许传玺*

在美国法律教育界与律师实务界,这套“美国法精要”(Nutshell Series)是颇具特色的一套丛书。这套书最突出的特点当推它们的简捷明快、深入浅出。每种书均由富有教学经验的法学教授执笔,在三、四百页的篇幅内介绍某一法律部门的基本原理、主要法规和重点案例。

由于这些特点,这套丛书受到了无数美国读者的欢迎和喜爱。众多法学院的学生将这套书作为课外的辅助教材,由此掌握美国各主要部门法的精义。执业律师也经常借助这套书,以迅速了解自己尚未熟习的某些部门法,或者温习过去曾经学过的某些课程。

相信这套丛书也能赢得国内读者的欢迎。无论是法律专业的本科生、研究生,还是执业律师或其他人士,都能从这套丛书中获得有关美国法律的大量知识,对自己的学习和工作有所助益。此外,通过阅读原汁原味的英文来学习美国法律也应能提高读者的法律英语水平,促进与美国同行的直接对话与交流。

* 美国哈佛大学法博士(J. D.);耶鲁大学社会文化人类学博士;现任中国政法大学中美法学院院长、教授。

应原出版者的要求,这套丛书的国内版增加了中文前言,以介绍美国各部门法的概况、每种书的内容及原书作者等等。这些前言作者都是在美国受过专业教育或从事专门研究的法律学者甚或专家。相信他们的介绍会对读者有所帮助。

Happy reading!

1999年4月
于哈佛法学院

前 言

郑 强*

在英美法学中,法理学与法律哲学意旨相同,均是就法律现象的基本问题提出疑问并试图加以解答的理论努力。

法理学根源于人类生活对秩序的基本需求,滥觞于人类对正义问题的哲学探索。概因人们文化传统、经济条件、政治地位、社会心理等诸多因素的各不相同,对正义和秩序等问题的认识也就千差万别,甚至大相径庭。伴随着认识的差别,各类法理学的观点、理论和著述也便应运而生。

法理学之与法律学习和法学研究,恰如地基之与大厦、灵魂之与身体,重要性自不待言。它可以使我们摆脱关于法律现象的种种偏见,包括由常识、时代和民族的习见以及主观上未经深思熟虑而滋长的自信所形成的偏见。它还可以使我们避免部门法人为划分的狭隘限制,继而形成对法律世界的全面关照,为思想和行动开启广阔的空间。

当代中国,经济、社会和文化都处在急剧变化的历史时期,法律结构也面临巨大的调整。如何在国内外纷繁复杂的条件下,重新调整中国的法律、社会结构,成为当下中国

* 北京大学法理学博士;美国哈佛大学法学院访问学者;曾任中国社会科学院法学研究所副研究员。现任美国 Intel 公司驻中国代表处法律顾问。

法律和法学界的首要问题。他山之石，可以攻玉。全面充分地了解外国的、特别是西方国家的法律思想无疑是我们做出正确选择的一个必要条件。

呈现在读者诸君面前的，是一本内容全面、深入浅出、在英语世界极受欢迎的法理学入门读物。全书内容分为三大部分：第一部分，形而上学认识论中的法律理论。介绍和评论宗教和神启的法律理论、自然法理论。第二部分，唯心主义认识论中的法律理论。介绍和评论康德、黑格尔、施塔姆勒、威奇奥的法律思想。第三部分，经验主义认识论中的法律理论。介绍和评论实证主义法律理论、历史主义法律理论、社会学法律理论、心理学法律理论、美国现实主义法律理论、斯堪的纳维亚现实主义法律理论、现象学法律理论和批判法学运动。

本书第十四章表现作者的基本观点，并且曾掀起过一场称之为“法律多中心性”的新法理学运动。

本书作者美国当代法理学家瑟亚·P·辛哈，美国派斯大学法学院荣誉退休教授，哥伦比亚大学和平问题思想库重要成员，著述颇丰，广泛涉及法理学、国际法、侵权法、比较法、法律经济学和法律教育等领域。其著作在当今世界享有较高声誉并且被国际法院在正式文件中引用。

2004年1月

OUTLINE

	Page
Chapter 1. Introduction	1
Chapter 2. Preparation for the Study of Theories of Law	7
A. Non-universality of Law	7
1. The Western Civilization	9
2. The Chinese Civilization	22
3. The Indian Civilization	36
4. The Japanese Civilization	49
5. The African Civilizations	57
B. Irreconcilable Epistemologies in Theories About Law	76
C. Ideological Incipience in Theories of Law	79

PART I. THEORIES OF LAW IN METAPHYSICAL-RATIONAL EPISTEMOLOGY

Chapter 3. Divine and Prophetic The- ories of Law	81
Theories	81
Criticisms	82
Chapter 4. Natural Law Theories	84
A. Early Theories of Natural Law	84
Theories	84

OUTLINE

	<i>Page</i>
A. Early Theories of Natural Law—Continued	
1. Natural Law as Law of Virtue	84
a. Dharma (India, Vedic Period: 1500 B.C.-500 B.C.)	85
b. Lao-Tsze (China, b. 604 B.C.)	85
c. Confucius (China, 550 or 551 B.C.-478 B.C.)	86
2. Natural Law as Justice by Nature ...	86
3. Natural Law as Law of Right Reason	88
4. Natural Law as Law of God	90
Criticisms	95
B. Modern Theories of Natural Law	113
Theories	114
1. Natural Law as Objectively Given Val- ue: François Gény (1861-1944)	114
2. Natural Law as Morals: Jean Dabin (b. 1889)	117
3. Natural Law as Deontology: A.P. D'En- trèves (1902-1985)	119
4. Natural Law as Related to Sociology: Philip Selznick (b. 1919)	120
5. Natural Law as Based on Anthropololo- gy: Margaret Mead (1901-1978); and May Edel (1909-1964) and Abra- ham Edel (b. 1908)	122
6. Natural Law as Ethical Jurispru- dence: Morris Raphael Cohen (1880-1947)	125

OUTLINE

	<i>Page</i>
B. Modern Theories of Natural Law—Continued	
7. Natural Law as the Inner Morality of Law: Lon L. Fuller (1902–1978) ...	127
Criticisms	128
 PART II. THEORIES OF LAW IN IDEALIST EPISTEMOLOGY	
Chapter 5. Idealist Theories of Law	138
Theories	138
1. Law as Harmonizing Voluntary Actions: Immanuel Kant (1724–1804) ...	138
2. Law as the Idea of Freedom: Georg Wilhelm Friedrich Hegel (1770–1831)	143
3. Law as the Adjustment of Purposes: Rudolph Stammler (1856–1938) ...	148
4. Law as the Principle of Legal Evolution: Georgio Del Vecchio (1878–1970)	151
Criticisms	154
1. Kant	154
2. Hegel	160
3. Stammler	164
4. Del Vecchio	168

OUTLINE

PART III. THEORIES OF LAW IN EMPIRICIST EPISTEMOLOGY

	<i>Page</i>
Chapter 6. Positivist Theories of Law	172
A. Early Positivist Theories of Law	172
Theories	172
1. Kautilya (India, Fourth Century B.C.)	172
2. Shang Iang (China, ?-338 B.C.)	174
3. Shuen Tao (China, Contemporary of Shang Iang)	176
4. Han Fei Tzu (China 280?-233 B.C.) .	177
Criticisms	178
B. Later Positivist Theories of Law	179
Theories	179
1. The Command Theory of Law of the Utilitarians: Jeremy Bentham (1748-1832), John Stuart Mill (1806-1873), John Austin (1790- 1859)	179
2. The Normative Theory of Law: Hans Kelsen (1881-1973)	185
3. The Rule Theory of Law: H.L.A. Hart (b. 1907)	187
Criticisms	189
1. Bentham	189
2. Austin	192
3. Kelsen	196

OUTLINE

	Page
B. Later Positivist Theories of Law—Continued	
4. Hart	202
 Chapter 7. Historical Theories of Law ..	205
Theories	205
1. Law as a Manifestation of the Spirit of the People in History: Friedrich Karl von Savigny (1719–1861)	205
2. Law as the Development in History of Personal Conditions From Status to Contract: Sir Henry Sumner Maine (1822–1888)	207
3. Law as an Auxiliary in a Stage of Eco- nomic Determinism: Karl Marx (1818–1883) and Friedrich Engels (1820–1895)	209
Criticisms	212
1. Savigny	212
2. Maine	215
3. Marx and Engels	219
 Chapter 8. Sociological Theories of Law	223
Theories	223
A. Law in Sociological Aspects	223
1. Law in the Social Purpose: Rudolf von Ihering (1818–1892)	223
2. Law in the Inner Order of Human As- sociations: Eugen Ehrlich (1862– 1922)	227

OUTLINE

	Page
A. Law in Sociological Aspects—Continued	
3. Law in the Objective Conditions of Social Solidarity: Leon Duguit (1859–1928)	229
B. Jurisprudence of Interests: Philip Heck (1858–1943) and Roscoe Pound (1870–1964)	232
C. Free Law: Eugen Ehrlich (1862–1922) and Hermann U. Kantorowicz (1877–1940)	234
Criticisms	236
1. Ihering	236
2. Ehrlich	238
3. Duguit	241
4. Jurisprudence of Interests	244
5. Free Law	244
 Chapter 9. Psychological Theory of Law	246
Theory	246
Criticisms	253
 Chapter 10. American Realist Theories	255
Theories	255
A. Philosophical Framework of American Realism: John Dewey (1859–1952) and William James (1842–1910)	256
B. Expressions of American Realism	259
1. Law as Rules of Conduct Laid Down by Judges: John Chipman Gray (1839–1915)	259

OUTLINE

	Page
B. Expressions of American Realism—Continued	
2. Law as Prophecy of What the Courts Will Do: Oliver Wendell Holmes, Jr. (1841–1935)	260
3. Law as What Certain Officials Do About Disputes: Karl N. Llewellyn (1893–1962)	261
4. Law as Generalization of Potential Legal Effect and Considerations Weighed by Courts in the Decision of Cases: Joseph W. Bingham (b. 1878)	263
5. Law From a Psychoanalytical Point of View: Jerome Frank (1889–1957) 264 Criticisms	266
 Chapter 11. Scandinavian Realist Theories of Law	 273
Theories	273
1. Law as Conative Impulse: Axel Hagerström (1869–1939)	273
2. Law as Independent Imperatives: Karl Olivecrona (b. 1897)	276
3. Law Determined by Social Welfare: Vilhelm Lundstedt (1882–1955)	279
4. Law as a Scheme of Interpretation for a Set of Social Facts That Constitute the Counterpart of Legal Norms: Alf Ross (b. 1899)	280
Criticisms	282

OUTLINE

	<i>Page</i>
Chapter 12. Phenomenological Theories of Law	284
Theories	288
1. Nature of Thing Approach	289
2. Value Philosophy Approach	290
3. Positivist and Existentialist Approach- es	292
Criticisms	293
Chapter 13. The Critical Legal Studies Movement and Its Offshoots	296
A. Critical Legal Studies	296
Philosophical Moorings	297
Criticisms	314
B. Feminist Jurisprudence	320
1. Common Themes	322
2. Various Schools	325
3. Methodology	337
C. Critical Race Theory	341
Chapter 14. Legal Polycentricity	347
Chapter 15. Conclusion: On Defining Law	350
INDEX.....	353