

法学是什么



中国法制出版社

法学是什么



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目(CIP)数据

法学是什么 / 喻中著. —北京: 中国法制出版社, 2016.9

ISBN 978-7-5093-7826-7

I. ①法… II. ①喻… III. ①随笔-作品集-中国-当代 IV. ①I267.1

中国版本图书馆CIP数据核字(2016)第217871号

策划 / 责任编辑: 侯 鹏

封面设计: 蒋 怡

法学是什么

FAXUE SHI SHENME

著者 / 喻 中

经销 / 新华书店

印刷 / 三河市紫恒印装有限公司

开本 / 880毫米 × 1230毫米 32开

版次 / 2016年11月第1版

印张 / 10.25 字数 / 237千

2016年11月第1次印刷

中国法制出版社出版

书号ISBN 978-7-5093-7826-7

定价: 45.00元

北京西单横二条2号 邮政编码100031

传真: 010-66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 010-66060794

市场营销部电话: 010-66033393

邮购部电话: 010-66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010-66032926)

自序

在法学院教书多年，对于“法学是什么”这个主题，我有一些自己的思考与体会。最近几年，法学院每年的新生入学、毕业生离校，我都有一项例行的职责：作为法学院的院长向新生或毕业生说点什么。说来说去，其实就是一个主题，“法学是什么”。本书第一辑“法学的诗性解说”，主要就是由这些例行的致辞汇编而成。受到时间、语境的限制，这些致辞都有即兴的、现场的成份，既理性，同时也有一些感性。这些由理性与感性交织而成的文字，是对“法学是什么”的柔性解说、诗性解说。第二辑题为“法学家与思想家”，偏重于法学与思想的关联。法学如何通往思想？法学家能否成为思想家？在传统经典淡出的当代，研习法典、以法学为业的人，在意义体系中将自己置身于何处？如何认识自己？诸如此类的问题，旨在以思想为镜，烛照法学。第三辑立足于法律人共同体，讨论法律人的法治观念、法治技术，试图察看法学、法律与法治的某些细节、某些褶皱。英国诗人布莱克的名句是“一沙一世界，一花一天堂”，

本辑文字虽然也是着眼于“一沙”或“一花”，但是，能否从中看到无限或永恒，见微能否知著，则不得而知。第四辑是在法学边缘处思考的记录，也是在法学内外穿行的履迹。前几篇，可以归属于法学之内；末几篇，已经游离于法学之外了，不过，即使是这样一些文字，也是“在法学的边缘”写下的断想，同时也关涉到“法学能否慰藉心灵”这样一个凝重的话题。概而述之，本书度集的四辑文字，虽然可以归属于不同的题目，但必须承认，四个部分的划分是写意性质的，并不严格。倘若要严格地说，那么，这些长短不等的文字，其实就是一个学习者、思考者面向法学写下的精神史、心灵史。

目 录

• 第一辑

法学的诗性解说

走进法学的世界 / 003

法学智慧与生活智慧 / 007

法学专业与通识 / 010

法学人生，十大关系 / 014

法学点亮青春 / 019

法学滋养法治 / 022

知识结构中的法学 / 025

法学的知识结构 / 029

法学院是什么 / 032

在法学院与你之间 / 036

法学院里的论辩文化 / 039

法学影响社会的方式 / 044

走向实践中的法学 / 049

法学是什么 / 053

● 第二辑

法学家与思想家

法学家能不能成为思想家 / 059

法律思想史与法律哲学史 / 065

经学与法典 / 069

穿行在法律思想的密林里 / 073

法学家的技艺 / 084

法治时代的读书人 / 090

中国思想经历的三次体系化过程 / 098

新思想是应对新时局的产物 / 104

中国思想界将迎来一个综合时代 / 108

圣人的前世今生 / 113

专职圣人与帝王师 / 117

古之学者与今之学者 / 121

经典作家的国籍 / 125

“存天理、灭人欲”的经济解释 / 128

福山之失 / 132

如何看待政体思维 / 135

“著书者是不见用之人也” / 138

粗糙的思想与精致的表达 / 146

● 第三辑

法律人与法治观

法律人的使命 / 151

法律人的信誉 / 154

法律人马锡五 / 157
法律职业共同体的建构 / 160
法律的真善美 / 164
法制现代化 / 168
法律与和谐 / 171
法律与社会共识 / 174
飘扬在旗帜上的法理 / 180
民主的技术 / 184
礼失求诸野 / 187
寻找至当的司法 / 190
知行合一的法治 / 193
法治观念的百年沉浮 / 196

● 第四辑

写在法学的边缘

论元首更替 / 207
论共和 / 224
论酷刑 / 228
论文化的规范意义 / 234
从法律到宗教 / 238
传统法律文化的认知方式 / 243
未知死，焉知生：临刑心态漫议 / 247
论特别法理优于一般法理 / 253
海洋觊觎大陆 / 282
李叔同的法学翻译 / 285
对贵阳的学术访问 / 288

走向川端康成的三级阶梯 / 298

欲望与美的辩证法 / 306

后 记 / 315

第一辑

法学的诗性解说



走进法学的世界

各位老师，各位家长，各位同学：

今天，我们在这里举行一个简朴而庄重的新生入学典礼，热烈欢迎 2015 级本科生、硕士生、博士生。欢迎各位新同学正式加入首都经济贸易大学法学院，成为首经贸法学院的正式成员。从此时此刻开始，首经贸法学院既是你智慧人生的新起点，同时也是你和我们共同的心灵纽带与精神家园。更重要的是，你由此正式走进了法学的世界。对于本科生同学来说，是初次走进法学的世界；对于曾经学习过法学的硕士生、博士生来说，则是再次走进法学的世界。

在法学的世界里，你能收获什么呢？你首先看见的是法律条文或法律文本。法学也称法律学或法律之学。顾名思义，法学就是关于法律的学问体系、知识体系。直观地看，法律确实首先表现为法律条文。你学习民法，你会面对大量的民事法律条文。你学习刑法，你同样会面对大量的刑事法律条文。宪法、诉讼法以及其他部门法，当然也不例外。因此，一旦走进法学的世界，你会在老师们的引导

下，研读大量的法律条文。你将逐渐学会解释、运用这些法律条文。在法学界，有一种观点认为，法学的核心就是法律解释学。这种说法是有道理的。你今后从事法律实务，或者处理其他方面的实际事务，都会以法律条文为依据，都会涉及到法律条文的理解与运用。因此，正确理解与运用各种各样的法律条文，学会依据法律条文处理实际问题，是你在法学的世界里收获的第一枚硕果。

但是，法学并不仅仅是法律条文之学。在法律条文的背后，是形形色色的人，以及由人组成的各种社会关系。法律条文并不是一串串孤立的文字符号，法律条文规定的是人与人之间的交往关系。正是因为人与人之间的交往关系异常复杂，所以才创造了复杂的法律体系，以及博大精深的法学体系。因此，法学既是关于法的学问，也是关于人的学问。人们常说，文学是人学。其实，法学何尝不是人学？一个时代对人的理解与认知，决定了一个时代的法律精神，塑造了一个时代的法律性格。譬如，这个时代的刑法对绝大多数罪犯实行劳动改造，强调对罪犯的教育、挽救，强调“治病救人”，其实是把罪犯当作了病人；这个时代的刑法对极少数罪犯处以死刑，在这种情况下，罪犯就不再是需要治疗的病人，而是十足的、甚至是需要彻底删除的坏人。那么，罪犯到底是病人还是坏人？是否病得非常厉害的病人就发生了质变？就变成了坏人？在民法中，19世纪的民法所假定的人，主要是强而智的人。美国西部片中强悍的牛仔、各种各样的探险家、殖民者，还有精明的商人，是近代民法所想像的人的原型。但是，到了20世纪，民法所假定的人变成了愚而弱的人。譬如，你作为消费者买一件商品，为什么还需要一部专门的《消费者权益保障法》来保护？为什么18世纪没有这样的法律？原因是，在越来越复杂的商品面前，消费者普遍处于相对愚而弱的地位，所

以需要专门的法律来保护。那么，民法中的人，到底是强而智的人，还是愚而弱的人？在法律条文的背后，你看到了人，是你在法学的世界里，能够收获的第二枚硕果。

还不够，还没完。在法学的世界里，还有更多的收获在等待着你，那就是法律与人背后的文化传统、思想根源。无论是你研习的法律条文，还是人的思维方式、价值观念，无不受制于特定的思想文化背景。譬如，新近修改的《老年人权益保护法》为什么要规定“常回家看看”的条款？为什么不回家看望老年人算违法？这样的规定与中国传统的孝道、孝治就有紧密的关系。再看中国的现行宪法，在正文之前有一篇序言，长达 1800 多字，宪法序言为什么要写那么长？为什么要写成一篇历史叙事？还有，我们的检察院为什么可以监督法院？欧美的检察机构为什么不可以监督法院？甚至，我们的法院为什么叫人民法院？我们的宪法为什么要确立人民代表大会制度？诸如此类的问题，都是由当代中国的法律与人所置身于其中的思想根源与传统文化所决定的，当然也是由我们的国情所决定的。对于法律与法学，如果你不仅仅是要知其然，而且还要知其所以然，那么，法律背后的思想根源、文化传统都是需要探究的，但它们隐藏得较深，就像海面下的冰山，又像深山里的珍宝，需要你耐心地寻觅，才能收获这枚思想之果、文化之果。

走进法学的世界，在法学的世界里前行，你的视野可以得到循序渐进的提升。从今天开始，每一天，每一周，每个月，每学期，你都可以看到不同的风景。你可以一路采撷，收获沉甸甸的硕果。四年或三年以后，你将满怀着大丰收的喜悦，以恋恋不舍的心情，离开这所美丽的法学院。这就是你在首经贸法学院将要雕刻的美好时光。

智慧人生何处寻？法学门墙可叩问；锦瑟流年谁与共？首都经贸法学人。欢迎并期待你们，首经贸法学院 2015 级的学子们！

在首都经济贸易大学法学院 2015 级新生入学典礼上的致辞

2015 年 9 月 6 日

法学智慧与生活智慧

各位老师，各位家长，亲爱的各位同学：

为了欢送首经贸法学院今年毕业的本科生、研究生，我们在这里举行一个庄重、热烈、简朴的毕业典礼。首先，我代表首经贸法学院，祝贺各位同学经过四年或三年的学习，顺利完成了全部学业，成功抵达了今天的毕业典礼。借此机会，我对各位老师的辛勤工作表达崇高的敬意，对各位家长的支持表达我们诚挚的谢意。

各位同学，在你们作为法学院学生的最后时刻，在法学院举行的这个欢送仪式上，我对你们的毕业寄语是，把法学智慧转化成为你们的生活智慧。法学是你们的专业，法律可能也是你们多数人的职业。但是，法学中凝聚的智慧可以延伸到你们以后的日常生活中。希望你们把法学智慧与生活智慧打通，让法学院的专业修养支撑你们的智慧人生。

法学是什么？按照古罗马法学家乌尔比安的回答，法学是神事与人事的知识，是正与不正的学问。这句法学名言意味着，法学既是一门专业知识，更是一种生活智慧，因为它是“人事的知识”。作

为“人事的知识”，法学包含了什么样的生活智慧呢？对于这个蕴含了无限可能的提问，我今天只回答其中的一点，那就是，掌握分寸，恰到好处。

你们记得天平的图像吗？法学院和法院都习惯于把天平作为核心图标。首经贸法学院的院徽，就是以天平作为核心元素的。天平是什么？天平是维护公正的神器，也是判断“正与不正”的神器。天平的运用，一定要有分寸感，一分一寸都要仔细掂量，不要让它出现一丝一毫的偏差，要追求恰到好处的结果。这既是法学智慧，更是生活智慧。

你们注意过小猫、小狗、小老虎、小狮子等各种动物的游戏活动吗？那就是为了培养它们掌握分寸的能力，训练它们恰到好处的肢体技能和神经技能，这是动物的生存训练；没有这种技能，它们不能生存。同样，你的智慧人生也需要掌握分寸，尽可能恰到好处。

法学院举行各种研讨、辩论、课堂提问、毕业答辩，是为了培养你们在语言表达上掌握分寸、恰到好处。法学院要求你们提交实习报告、调研报告、学年论文、学位论文，是为了培养你们在文字运用上掌握分寸、恰到好处。法学院组织各种学生社团，开展丰富多彩的课外活动，是为了培养你们在人际交往上掌握分寸、恰到好处。

掌握分寸、恰到好处的生活智慧，要求你们告别极端、寻求中道。你们要在怯懦与鲁莽之间寻求勇敢，要在挥霍与吝啬之间寻求慷慨，要在暴躁与冷淡之间寻求温和，要在奉承与怠慢之间寻求热忱，要在放纵与苦行之间寻求节制，要在戏弄与刻板之间寻求圆融。这些都要求你们掌握分寸、恰到好处。说话，做事，一定要有分寸感，一定要有分寸意识。差之毫厘，就可能失之千里。生活中的言辞与行动，都是增一分则太长，减一分则太短，过度与不及都会妨碍你