

“十五”国家重点图书出版规划
世纪法学研究生参考书系列

统一公法学原论

——公法学总论的一种模式（上卷）

袁曙宏 宋功德 ◎著

中国人民大学出版社

司法部重点科研项目

袁曙宏 宋功德 ◎著

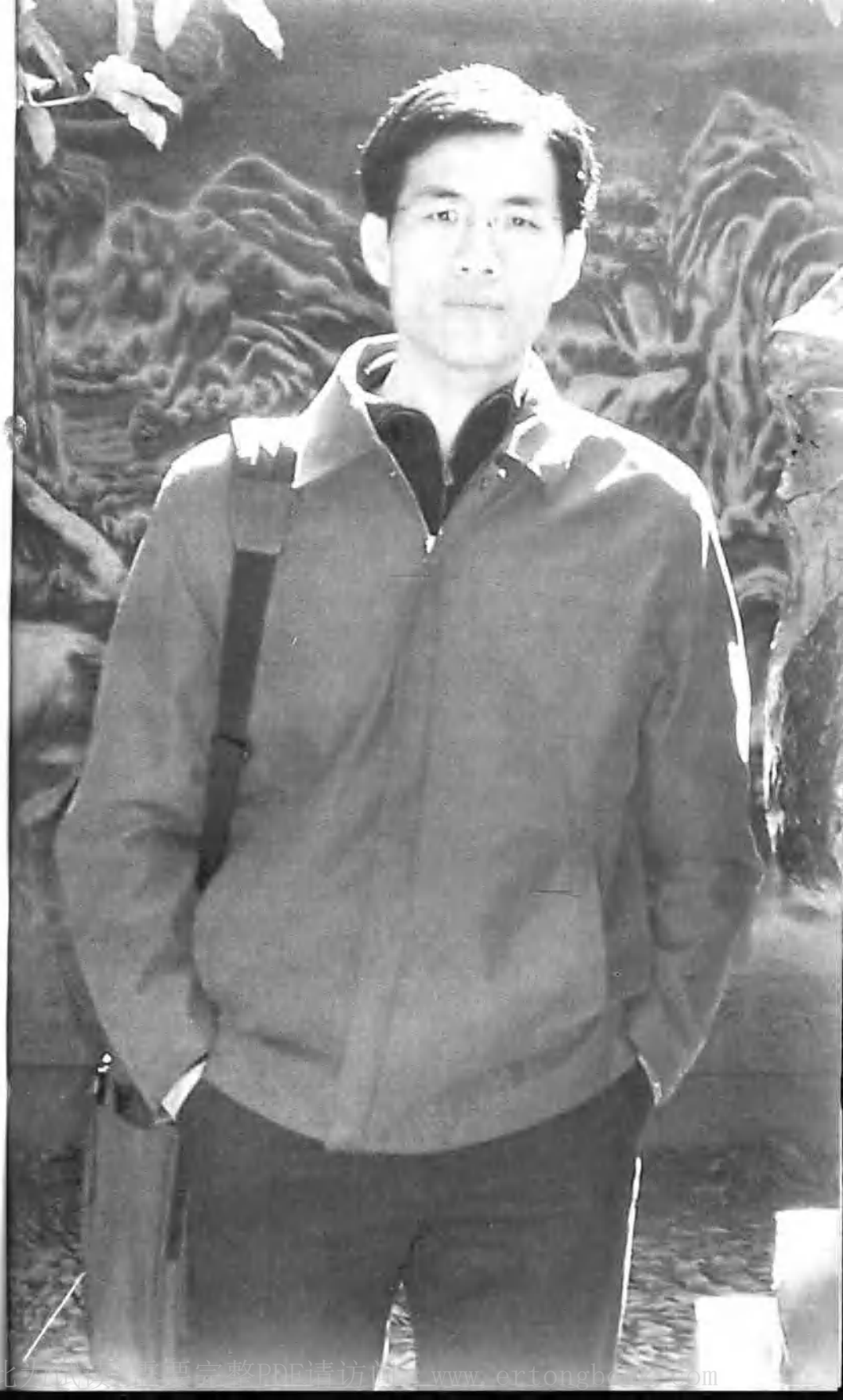
统一公法学原论

——公法学总论的一种模式（上卷）

内容提要

本书是国内外第一本对宪法、行政法、刑法、经济法、诉讼法等所有部门公法进行整体性、综合性和系统性研究的原创性学术专著。为了适应20世纪之后现代公法的全面崛起和统一发展的趋势，本书作者提出了建构一门研究整体公法规范、共性公法特征和一般公法规律的统一公法学的理论主张，以试图填补世界各国有公法而无名副其实的公法学这一明显的法学学科空白。本书的理论框架主要由五大板块构成：(1)公法学的研究对象、主题、进路和方法；(2)公法学的学科体系；(3)公法与私法的划分；(4)公法的维度、功能和制度；(5)公法的机制设计和方法。





作者简介

袁曙宏，男，1958 年出生，安徽舒城人。国家行政学院副院长、教授，法学博士。北京大学博士生导师，中国法学会副会长，第三届全国十大杰出中青年法学家，首批新世纪百千万人才工程国家级人选，国务院政府特殊津贴获得者。任国务院行政审批制度改革办公室、国家发改委、司法部、民政部，以及上海市、福建省、山东省、深圳市人民政府专家咨询委员或法律顾问，北京大学、中国人民大学、中国政法大学、澳门科技大学等 9 所高校兼职教授。主要著作有：《社会变革中的行政法治》、《WTO 与行政法》、《走向法治政府——依法行政理论研究与实证调查》、《行政处罚的创设、实施和救济》等。代表性论文有：《论建立统一的公法学》、《法治规律与中国国情创造性结合的蓝本——论〈全面推进依法行政实施纲要〉的理论精髓》、《西方国家依法行政比较研究》、《依法治国的局部实践——南京依法治市调查报告》等。其他主编或参撰著作 30 余部，在《求是》、《人民日报》、《中国法学》、《法学研究》等发表论文 200 余篇。

目 录

导论 / 1

- 一、现代公法的全面崛起和统一发展趋势
 要求建立统一的公法学 / 3
- 二、统一公法学的研究对象 / 10
- 三、统一公法学的理论基础 / 16
- 四、统一公法学的主要范畴 / 23
- 五、统一公法学的理论构架 / 28

第1编 公法学的研究对象、进路和方法

第一章 公法学的研究对象 / 49

- 一、公法学以公法现象为研究对象 / 50
 - (一) 部门公法学的研究对象 / 50
 - (二) 部门公法学研究视野的局限性 / 54
- 二、公法学对公法现象的全面解读 / 56
 - (一) 系统性研究 / 56
 - (二) 层递式研究 / 59
- 三、公法学研究的主题选择 / 69
 - (一) 现有公法学研究的基本主题 / 69
 - (二) 公法学现有研究主题的缺陷分析 / 91
 - (三) 公法学总论研究主题的涌现 / 98

第二章 公法学的研究进路 / 103

一、主义进路与问题进路 / 105

(一) 主义进路 / 105

(二) 问题进路 / 108

(三) 问题与主义的相辅相成 / 111

二、先验进路、经验进路和逻辑进路 / 115

(一) 先验进路 / 115

(二) 经验进路 / 119

(三) 逻辑进路 / 123

三、建构进路与解构进路 / 131

(一) 建构进路 / 131

(二) 解构进路 / 140

第三章 公法学的研究方法 / 146

一、矛盾分析 / 151

(一) 矛盾分析的必要性 / 152

(二) 公法现象矛盾分析的基本路径 / 157

(三) 矛盾分析的美与不足 / 163

二、实证研究 / 167

(一) 实证命题的提出 / 168

(二) 通过对经验资料的逻辑分析来证明命题 / 171

(三) 证实与证伪 / 178

(四) 适度评价实证意义 / 184

三、规范研究 / 185

(一) 规范研究的主导性地位 / 186

(二) 规范研究的标准 / 191

(三) 对规范命题的证明 / 196

四、比较研究 / 203

(一) 比较研究的目的 / 203

(二) 比较研究的对象 / 204

(三) 比较研究的范围 / 207

(四) 比较研究的展开 / 208

- 五、理想类型 / 209
 - (一) 理想类型的建构 / 210
 - (二) 理想类型的功能 / 215
 - (三) 通过建构理想类型来构筑公法学知识体系 / 218
- 六、范式研究 / 221
 - (一) 研究范式的基本结构 / 222
 - (二) 范式研究的根源与表象 / 228
 - (三) 研究范式的确立、修正与转换 / 233

第2编 公法学学科体系的反思与修正

第四章 对中国现行公法学学科体系的全面审视 / 247

- 一、宪法学的学科体系 / 248
 - (一) 建构标准 / 248
 - (二) 实然体系 / 251
 - (三) 应然体系 / 252
- 二、行政法学的学科体系 / 254
 - (一) 建构标准及代表模式 / 256
 - (二) 基本结构与主要特征 / 260
 - (三) 边建构、边调整 / 271
- 三、刑法学的学科体系 / 273
 - (一) 内在构成与基本类型 / 274
 - (二) 代表性模式 / 278
 - (三) 反思与修正 / 280
- 四、经济法学的学科体系 / 286
 - (一) 对学科体系含义的多元化管理解 / 286
 - (二) 围绕经济法律制度建构而成的学科体系 / 288
 - (三) 对现行学科体系的批评 / 292
 - (四) 完善学科体系的理论主张 / 293
- 五、诉讼法学的学科体系 / 299
 - (一) 民事诉讼法学的学科体系 / 299
 - (二) 刑事诉讼法学的学科体系 / 303

(三) 行政诉讼法学的学科体系 / 308

(四) 诉讼法学学科体系的整合 / 312

六、现行部门公法学学科体系综述 / 315

(一) 对学科体系含义的理解见仁见智 / 315

(二) 建构学科体系的标准不一而足 / 318

(三) 学科体系的基本结构 / 320

(四) 教科书被当做学科体系的主要载体 / 324

(五) 学科体系建设受制于多重因素影响 / 325

(六) 学科体系的基本格局是一类主导、
多元并存 / 327

(七) 开始从注释性、职权模式向理论性、关系
模式转变 / 329

第五章 中国现行公法学学科体系存在结构性缺陷 / 334

一、学科体系理念落后 / 334

(一) 权力本位 / 335

(二) 管理主义 / 341

(三) 自我封闭 / 350

二、学科体系内容薄弱 / 354

(一) 平面化研究导致学科体系缺乏层次性 / 354

(二) 孤立性研究导致学科体系缺乏立体感 / 357

(三) 片断式研究导致学科体系缺乏逻辑性 / 358

三、学科体系形式缺损 / 361

(一) 学科体系各自为政 / 361

(二) 学科体系残缺不全 / 363

(三) 学科体系参差不齐 / 364

第六章 公法学学科体系的重构 / 367

一、以平衡论为学科体系的理论基础 / 368

(一) 平衡论作为行政法理论基础的提出和发展 / 368

(二) 平衡论从行政法理论基础扩展为公法
理论基础 / 377

(三) 公法平衡论的基本主张	/ 385
(四) 平衡论对建构学科体系基本思路的设定	/ 390
二、以互动性权力/权利关系为学科体系的主线	/ 392
(一) 现有“法律关系”标准的内在缺陷	/ 392
(二) 以互动性权力/权利关系标准取而代之	/ 398
(三) 依照互动性权力/权利关系标准重构公法学 学科体系	/ 400
三、以统一公法学为总论、部门公法学为分论	/ 406
(一) 统一公法学作为总论统率整个学科体系	/ 407
(二) 和而不同的部门公法学共同构成 学科体系的分论	/ 413

CONTENTS

Introduction / 1

- I. The overall rising and unified development of modern public law call for the integration of public law jurisprudence / 3
- II. The research object of the unified public law jurisprudence / 10
- III. The theoretical basis of the unified public law jurisprudence / 16
- IV. The primary categories of the unified public law jurisprudence / 23
- V. The conceptual framework of the unified public law jurisprudence / 28

Section 1 The Research Object, Approaches and Methodologies of Public Law Jurisprudence

Chapter 1 The Research Object of Public Law Jurisprudence / 49

- 1. Public law jurisprudence takes the phenomena of public law as its research object / 50
 - 1.1 The research object of departmental public law jurisprudence / 50
 - 1.2 The research object of the unified public law

jurisprudence	/ 54
2. Public law jurisprudence provides comprehensive understanding to the phenomena of public law	/ 56
2.1 Systematic study	/ 56
2.2 Cascading study	/ 59
3. Subject selection in public law jurisprudence research	/ 69
3.1 The basic subject of the current public law jurisprudence research	/ 69
3.2 Analysis of the defects of the current research subject in the area of public law jurisprudence	/ 91
3.3 The mass appearance of the research subject in the area of public law jurisprudence pandect	/ 98
Chapter 2 The Research Approaches to Public Law Jurisprudence	/ 103
1. Doctrinal approach and problematic approach	/ 105
1.1 Doctrinal approach	/ 105
1.2 Problematic approach	/ 108
1.3 The interactive supplement between doctrinal approach and problematic approach	/ 111
2. Transcendent approach, empirical approach and logical approach	/ 115
2.1 Transcendent approach	/ 115
2.2 Empirical approach	/ 119
2.3 Logical approach	/ 123
3. Constructional approach and de-constructional approach	/ 131
3.1 Constructional approach	/ 131
3.2 De-constructional approach	/ 140
Chapter 3 The Research Methodologies of Public law Jurisprudence	/ 146
1. Dialectic analysis	/ 151
1.1 The necessity of the dialectic analysis	/ 152
1.2 The basic path of the dialectic analysis	/ 157

- 1.3 The advantages and deficiencies of the dialectic analysis / 163
2. Positive research / 167
 - 2.1 The proposal of a proposition / 168
 - 2.2 Prove the proposition by logical analysis of the empirical data / 171
 - 2.3 Verification and Falsification / 178
 - 2.4 Reasonably evaluating the signification of the positive research / 184
3. Normative research / 185
 - 3.1 The leading role of the normative research / 186
 - 3.2 The criteria of the normative research / 191
 - 3.3 To testify the normative proposition / 196
4. Comparative research / 203
 - 4.1 The purpose of comparative research / 203
 - 4.2 The object of comparative research / 204
 - 4.3 The scope of comparative research / 207
 - 4.4 The development of comparative research / 208
5. Ideal models / 209
 - 5.1 The construction of ideal models / 210
 - 5.2 The function of ideal models / 215
 - 5.3 Establishing the knowledge system of public law jurisprudence by constructing ideal models / 218
6. Paradigm research / 221
 - 6.1 Basic structure of paradigm research / 222
 - 6.2 The root and idea of paradigm research / 228
 - 6.3 The establishment, revision and transition of paradigm research / 233

Section 2 Reflection and Revision of The Disciplinary System of Public Law Jurisprudence

Chapter 4 Completely Inspection on The Disciplinary System

of The Current Public Law Jurisprudence / 247

1. The disciplinary system of constitutional law jurisprudence / 248
 - 1.1 Constructing criteria / 248
 - 1.2 Positive system / 251
 - 1.3 Normative system / 252
2. The disciplinary system of administrative law jurisprudence / 254
 - 2.1 Constructing criteria and the representative models / 256
 - 2.2 Basic structure and main characteristics / 260
 - 2.3 Construction with adjustment / 271
3. The disciplinary system of criminal law jurisprudence / 273
 - 3.1 Internal composition and basic model / 274
 - 3.2 The representative models / 278
 - 3.3 Reflection and revision / 280
4. The disciplinary system of economic law jurisprudence / 286
 - 4.1 Plural understanding about the connotation of the disciplinary system / 286
 - 4.2 Encircle the system of economic law to construct the disciplinary system / 288
 - 4.3 Criticism of the current disciplinary system / 292
 - 4.4 Theoretical proposition on the improvement of the disciplinary system / 293
5. The disciplinary system of procedure law jurisprudence / 299
 - 5.1 The disciplinary system of civil procedure law jurisprudence / 299
 - 5.2 The disciplinary system of criminal procedure law jurisprudence / 303
 - 5.3 The disciplinary system of administrative procedure law jurisprudence / 308
 - 5.4 The integration of the disciplinary system of procedure law jurisprudence / 312
6. A Summary of the disciplinary system of the current departmental public law jurisprudence / 315

- 6.1 Diversified views on the connotation of the disciplinary system / 315
- 6.2 Multiple criteria to construct the disciplinary system / 318
- 6.3 Basic structure of the disciplinary system / 320
- 6.4 Counting textbooks the main carrier of the disciplinary system / 324
- 6.5 The establishment of the disciplinary system influenced by varied factors / 325
- 6.6 Basic pattern of the disciplinary system is one-type leading, multi-type co-existing / 327
- 6.7 Starting to change from the annotated authority mode to the theoretical relation mode / 329

Chapter 5 Structural Defects Existing in The Disciplinary System of The Current Public Law Jurisprudence / 334

- 1. Backwardness of Thought / 334
 - 1.1 Power-centered / 335
 - 1.2 Managerialism / 341
 - 1.3 Self-occlusive / 350
- 2. Weakness of Content / 354
 - 2.1 The deficiency of stratum caused by complanate research / 354
 - 2.2 The deficiency of stereoscopic view caused by isolated research / 357
 - 2.3 The deficiency of logic caused by fragmental research / 358
- 3. Imperfection of Form / 361
 - 3.1 Form's Fragmentariness / 361
 - 3.2 Form's Incompletion / 363
 - 3.3 Form's Raggedness / 364

Chapter 6 Reconstruction of The Disciplinary System of Public Law Jurisprudence / 367

1. Making the Balance Theory the theoretical foundation of the disciplinary system / 368
 - 1.1 The origin and development of the Balance Theory as the theoretical foundation of administrative law / 368
 - 1.2 Expanding the Balance Theory from the theoretical foundation of administrative law to the theoretical foundation of public law / 377
 - 1.3 Basic propositions of the Balance Theory in public law / 385
 - 1.4 The Balance Theory establishes basic approaches to construct the disciplinary system / 390
2. Making interactive power/right relation the main line of the disciplinary system / 392
 - 2.1 The inherent defects of the current standards of “legal relation” / 392
 - 2.2 Substituting the standard of interactive power/right relation / 398
 - 2.3 Reconstruction the disciplinary system of public law jurisprudence in accordance with the standard of interactive power/right relation / 400
3. Making the unified public law jurisprudence pandect, departmental public law jurisprudence sub-pandect / 406
 - 3.1 The unified public law jurisprudence as pandect controlling the entire disciplinary system / 407
 - 3.2 Coherent but distinct departmental public law jurisprudences combined together to construct the sub-pandect of the disciplinary system of public law jurisprudence / 413