

普通高等教育
精编法学教材

总主编：徐祥民



西方法律思想史



HISTORY OF LEGAL THOUGHTS
IN THE WESTERN COUNTRIES

徐爱国 王振东 主编

北京大学出版社

总

D909.5
X670:1

普通高等教育
精编法学教材

西方法律思想史

HISTORY OF LEGAL THOUGHTS
IN THE WESTERN COUNTRIES

徐爱国 王振东 主编

北京大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

西方法律思想史/徐爱国,王振东主编. —北京:北京大学出版社,
2003.10

普通高等教育精编法学教材

ISBN 7-301-06505-1

I: 西… II. ①徐…②王… 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 (2003) 第 077134 号

丛 书 名: 普通高等教育精编法学教材

总 主 编: 徐祥民

书 名: 西方法律思想史

著作责任者: 徐爱国 王振东 主编

责 任 编 辑: 刘金海

标 准 书 号: ISBN 7-301-06505-1/D·0774

出 版 者: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区中关村北京大学校内 100871

网 址: <http://cbs.pku.edu.cn> 电子信箱: zpup@pup.pku.edu.cn

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

排 版 者: 兴盛达打字服务社 82715400

印 刷 者: 北京大学印刷厂

发 行 者: 北京大学出版社

890 毫米×1240 毫米 A5 13.875 印张 360 千字

2003 年 10 月第 1 版 2003 年 10 月第 1 次印刷

定 价: 23.00 元

本书编委会名单

主 编 徐爱国 王振东
撰稿人 徐爱国 王振东
李 丹 明 辉

普通高等教育精编法学教材编委会

总主编：徐祥民

编委会委员：(以姓氏笔画为序)

王彦	王丽萍	王作全	王国征	王明洁
申卫星	刘笃才	刘惠荣	佟连发	吴椒军
汪世荣	肖国兴	陈金钊	孟鸿志	郑贤君
侯怀霞	徐爱国	徐祥民	曾尔恕	谢望原
魏国君				

秘书：阳露昭

普通高等教育精编法学教材总序

一种不可逆转的力量把 21 世纪拥进我们的生活中来,它是不容拒收的赠礼。对这种慷慨的完全不求回报的给予,笑纳并不是我们所应作出的全部反应。消受 20 世纪光阴的经验告诉我们,时与空的变迁是联系在一起的,时间的延展不只会表现为斗转星移,还必然带来早已丰富多彩的生活在色彩、节奏、模式等方面的改变。我们必须有应变的思想准备,采取必要的应变措施。

法律,一般来说是保守的。它不是新时代的报春花,但却称得上是百花盛开时众香园里最壮观的牡丹。如果说花是“当春乃发生”,那么,人为的但“后发”的法律则应主动迎接已有先兆的时代变化。没有牡丹的盛开,便不成其为春色满园;没有法律对时代的型塑,这个时代便没有真正到来。我国立法机关已为应对时代的变化和新世纪可能发生的变化开展了立、改、废法律的工作,法学教育者也应有所作为。

法律是保守的,法学则未必。法律近规律,研究法律的科学不仅可以通过总结和回顾把握社会运行的规律,对一定时期应兴应革的事项作出科学的说明,而且也可以从已发现的规律中推想未来,对并非既成事实的情形作未雨绸缪的盘算。法学研究在引领时代潮流,法学教育也应迎头赶上。

一批年轻同志在不可阻挡的年轮的催逼下想在法学教育上

有所作为,想以法学研究的所得飨新世纪的大学生——对新世纪有更多憧憬、在新世纪负有更多责任的人们。

普通高等教育精编法学教材就是出于这样的愿望而产生。

新的世纪是上个世纪的继续,上个世纪的法学主干课在新世纪的法学园林里依然最为挺拔。我们这套教材不能没有它们:法理学、宪法学、民法学、商法学、经济法学、行政法学、刑法学、民事诉讼法学、刑事诉讼法学等。

新的世纪是对上个世纪的超越,在新的世纪里,有些旧株孽生新芽,有些新苗比过去更加蓬勃。环境资源法对我们的注意力有极强的吸引力,我们像重视主干课一样对待环境资源法学;广泛而且可能变得更广泛的国际交流敦促人们更多地思考国际方面的法学问题,我们从过去的国际经济法中分出国际商法学。这样,在我们的设计中,带有“国际”性的科目有国际法学、国际私法学、国际经济法学和国际商法学等四门。

新世纪的新,无法终结人类社会的永恒主题。婚姻家庭法学在我们总规划中占有一席之地。

新世纪并不意味着对上个世纪以前的人类经历的忘却,相反,在经历了“创新、改革”的高潮之后,人们对某种更深厚的人文精神的诉求似乎比上世纪更加强烈了。我们不仅尊重前辈学者在确定主干课时对中国法制史的选择,而且重又让《中国法律思想史》、《外国法制史》、《西方法律思想史》与《中国法制史》比肩而立。

因为是一批年轻人,其迎接新世纪的浓浓热情不仅在 20 卷书的整体设计上有所表达,而且弥漫于每一卷的字里行间。

徐祥民

2002 年 5 月 9 日于中国海洋大学崂研舍

序

按照本系列丛书的条例,我们这部书的题目定为《西方法律思想史》。同类的书籍包括“西方政治法律思想史”、“西方政治法律学说史”、“西方法学史”、“西方法哲学史”等。

每部教材的体例和内容不尽相同,我们在编写本书的过程中,主要贯穿了这样两个原则:

一、简约性。用三十多万字的篇幅叙述两千年的历史,需要的便是简约。同时,为了不流于泛泛而谈,我们在选择相关法律思想家的时候,颇为慎重,大体上要求其理论具有原创性、系统性和影响力。从整部书的内容上看,所涉及的人物不多,但是较为详细地勾勒出了西方法律思想史的主要内容。

二、前沿性。由于法律思想史与法理学的特殊关系,思想史的书一般止于20世纪,将20世纪的法律思想划归现代西方法哲学。但是,这种做法已经不再合乎时宜。从法理学的角度来说,要弄清西方法学的来龙去脉,不深入到思想史是不可想象的,没有思想史的知识 and 功力,肯定不是个有深度的法理学家;从思想史的角度来看,昨天就是历史的一部分,当我们已经进入21世纪的时候,我们没有理由将20世纪的法律思想排除出西方法学史之外。因此,本书一直追踪到20世纪,将上个世纪的法理学成果也纳入囊中。

本书的作者共有四人,每人独立撰写一篇。具体分工是:徐爱国(北京大学)撰写序和第三篇,王振东(中国人民大学)撰写第一篇,李丹(北京大学)撰写第二篇,明辉(北京大学)撰写第四篇。

内 容 简 介

全书分四编,共十八章,全面系统地阐述了古希腊罗马、中世纪、近现代及当代的西方法律思想,展示了西方法律思想的发展脉络。第一编,古代和中世纪西方法律思想。主要包括古希腊、古罗马和中世纪的法律思想。第二编,17、18 世纪的西方法律思想。主要包括格老秀斯、斯宾诺莎、霍布斯、洛克、孟德斯鸠和卢梭的政治法律思想。第三编,19 世纪的法理学流派。主要包括哲理法学派、分析法学派及历史法学。第四编,现代法律思想。主要包括现代自然法学、新分析法学、社会法学和后现代法学。本书着重评述了著名思想家的法律思想、理论及其著作,并对当代西方法学与法律思想的发展趋势,特别是后现代法学的基本概况进行了阐述。

目 录

第一编 古代和中世纪西方法律思想

概 述	(1)
第一章 古希腊早期和希腊化时期的法律思想	(7)
第一节 古希腊法律思想的一般特点	(7)
第二节 前期智者和苏格拉底的法律思想	(10)
第三节 希腊化时期伊壁鸠鲁学派和斯多葛学派的法律思想	(22)
第二章 古希腊柏拉图和亚里士多德的法律思想	(32)
第一节 柏拉图的法律思想	(32)
第二节 亚里士多德的法律思想	(39)
第三章 古罗马时期的法律思想	(49)
第一节 古罗马法律思想的一般特点	(49)
第二节 波利比的法律思想	(51)
第三节 西塞罗的法律思想	(54)
第四节 罗马法学家的法律理论	(65)
第四章 中世纪法律思想	(71)
第一节 中世纪法律思想的一般内容和特点	(71)
第二节 奥古斯丁的法律思想	(78)
第三节 阿奎那的法律思想	(84)
第五章 文艺复兴和宗教改革时期的法律思想	(97)

第一节 马基雅维里的法律思想	(97)
第二节 布丹的法律思想	(107)
第三节 宗教改革运动中的法律思想	(114)

第二编 17、18 世纪的西方法律思想

概 述	(120)
第六章 格老秀斯的政治法律思想	(124)
第一节 格老秀斯的自然法思想	(124)
第二节 格老秀斯的国家理论与国际法思想	(128)
第七章 斯宾诺莎的政治法律思想	(136)
第一节 斯宾诺莎的自然法思想	(136)
第二节 斯宾诺莎的实在法思想	(142)
第八章 霍布斯的政治法律思想	(147)
第一节 霍布斯的自然法思想	(147)
第二节 霍布斯的国家理论	(155)
第九章 洛克的政治法律思想	(164)
第一节 洛克的自然法思想	(164)
第二节 洛克的国家理论与法治理论	(169)
第十章 孟德斯鸠的政治法律思想	(178)
第一节 孟德斯鸠的法学思想	(178)
第二节 孟德斯鸠的国家理论	(187)
第十一章 卢梭的政治法律思想	(194)
第一节 卢梭的自然法思想	(195)
第二节 卢梭的国家理论	(199)

第三编 19 世纪的法学流派

概 述	(208)
第十二章 哲理法学派	(215)
第一节 康德法的形而上学原理	(215)
第二节 黑格尔的法哲学原理	(232)
第十三章 分析法学派	(247)
第一节 边沁的法律思想	(247)
第二节 奥斯丁的分析法学	(258)
第三节 分析法学传统	(266)
第十四章 历史法学	(274)
第一节 萨维尼的历史法学	(274)
第二节 梅因的历史法学	(283)

第四编 现代法律思想

概 述	(302)
第十五章 现代自然法学	(307)
第一节 马里旦的法律思想	(307)
第二节 富勒的法律思想	(312)
第三节 罗尔斯的法律思想	(316)
第四节 德沃金的法律思想	(325)
第十六章 新分析主义法学	(333)
第一节 凯尔森的纯粹法学	(333)
第二节 哈特的法律规则理论	(341)

第十七章 社会学法学	(352)
第一节 埃利希的法律思想	(352)
第二节 狄骥的社会连带法学	(358)
第三节 庞德的社会学法学	(363)
第十八章 后现代法学	(375)
第一节 西方马克思主义法学	(378)
第二节 批判法学	(391)
第三节 经济分析法学	(405)
第四节 女权主义法学	(415)
第五节 种族批判法学	(420)

CONTENTS

Part I	Western Legal Thoughts in Ancient and Medieval Period	
Outline		(1)
Chapter 1	Thoughts of Law in the Early Ancient Greece and Hellenic Period	(7)
Section 1	Common Characteristics of Legal Thoughts in Ancient Greece	(7)
Section 2	Legal Thoughts of the Early Sophists and Socrates	(10)
Section 3	Legal Thoughts of Epicureanism and Stoicism in the Hellenic Period	(22)
Chapter 2	Legal Thoughts of Plato and Aristotle in Ancient Greece	(32)
Section 1	Plato's Legal Thoughts	(32)
Section 2	Aristotle's Legal Thoughts	(39)
Chapter 3	Legal Thoughts of Ancient Rome	(49)
Section 1	Common Characteristics of Legal Thoughts in Ancient Rome	(49)
Section 2	Polybius's Legal Thoughts	(51)
Section 3	Cicero's Legal Thoughts	(54)
Section 4	The Roman Jurist's Legal Theories	(65)
Chapter 4	Legal Thoughts in Medieval Period	(71)
Section 1	Common Contents and Characteristics of Legal Thoughts in Medieval Period	(71)
Section 2	Augustine's Legal Thoughts	(78)
Section 3	Aquina's Legal Thoughts	(84)

Chapter 5	Legal Thoughts in the Renaissance and the Reformation Period	(97)
Section 1	Machiaville's Legal Thoughts	(97)
Section 2	Bodin's Legal Thoughts	(107)
Section 3	Legal Thoughts in the Reformation Period	(114)

Part II Western Legal Thoughts in 17th, 18th Century

Outline	(120)	
Chapter 6	Grotius's Political and Legal Thoughts	(124)
Section 1	Grotius's Thoughts of Natural Law	(124)
Section 2	Grotius's Nation Theory and Thoughts of International Law	(128)
Chapter 7	Spinoza's Political and Legal Thoughts	(136)
Section 1	Spinoza's Thoughts of Natural Law	(136)
Section 2	Spinoza's Thoughts of Positive Law	(142)
Chapter 8	Hobbes's Political and Legal Thoughts	(147)
Section 1	Hobbes's Thoughts of Natural Law	(147)
Section 2	Hobbes's Nation Theory	(155)
Chapter 9	Locke's Political and Legal Thoughts	(164)
Section 1	Locke's Thoughts of Natural Law	(164)
Section 2	Locke's Theories of Nation and Rule of Law	(169)
Chapter 10	Montesquieu's Political and Legal Thoughts	(178)
Section 1	Montesquieu's Jurisprudential Thoughts	(178)
Section 2	Montesquieu's Nation Theory	(187)
Chapter 11	Rousseau's Political and Legal Thoughts	(194)
Section 1	Rousseau's Thoughts of Natural Law	(195)
Section 2	Rousseau's Nation Theory	(199)

Part III Jurisprudential Schools in 19th Century

Outline	(208)
Chapter 12 Philosophic Jurisprudence School	(215)

Section 1	Kant's Fundamentals of Metaphysics of Law	(215)
Section 2	Hegel's The Philosophy of Right	(232)
Chapter 13	Analytical Jurisprudence School	(247)
Section 1	Bentham's Legal Thoughts	(247)
Section 2	Austin's Analytical Jurisprudence	(258)
Section 3	the Tradition of Analytical Jurisprudence	(266)
Chapter 14	Historical Jurisprudence	(274)
Section 1	Savigny's Historical Jurisprudence	(274)
Section 2	Maine's Historical Jurisprudence	(283)

Part IV Modern Legal Thoughts

Outline	(302)
Chapter 15	Modern Natural Law Jurisprudence (307)
Section 1	Maritain's Legal Thoughts (307)
Section 2	Fuller's Legal Thoughts (312)
Section 3	Rawls's Legal Thoughts (316)
Section 4	Dworkin's Legal Thoughts (325)
Chapter 16	New Analytical Jurisprudence (333)
Section 1	Kelsen's Pure Law Jurisprudence (333)
Section 2	Hart's Theory of Legal Rules (341)
Chapter 17	Sociological Jurisprudence (352)
Section 1	Ehrlich's Legal Thoughts (352)
Section 2	Dugit's Social Solidarism Jurisprudence (358)
Section 3	Pound's Sociological Jurisprudence (363)
Chapter 18	Postmodernist Jurisprudence (375)
Section 1	Western Marxism Jurisprudence (378)
Section 2	Critical Jurisprudence (391)
Section 3	Economic Analysis Jurisprudence (405)
Section 4	Feminist Jurisprudence (415)
Section 5	Critical Race Jurisprudence (420)

第一编 古代和中世纪西方法律思想

概 述

历史的逻辑告诉我们,学习和研究西方法律思想,必须“言必称希腊”。这不仅是因为现代的西方人一提到古希腊就有一种精神家园之感,而且是因为事实上古希腊人的法律思考和智慧的确是西方后世一切法律思想的总的根源。对于这一点,雪莱看得很清楚,他说:“我们全是希腊人的;我们的法律,我们的文学,我们的宗教,我们的艺术,根源都在希腊。”^① 马克思主义经典作家恩格斯在《自然辩证法》中也清晰地指出:“在希腊哲学的多种多样的形式中,几乎可以发现以后的所有观点的胚胎、萌芽。因此,理论自然科学要想追溯它的今天的各种一般原理的形成史和发展史,也不得不回到希腊人那里去^②”。

这里所说“古希腊”的范围与现今希腊国家有很大不同,它是指巴尔干半岛南部、爱琴海诸岛及小亚细亚西岸的地区,而这些地区是以数百计的城邦为中心构成的。在这些众多的城邦中,尤以雅典和斯巴达最为有名。

古希腊文明的历史从其发生到被罗马征服,延续了两千多年。大体可以分为如下发展阶段:早在公元前两千多年前古希腊就出现了诺萨斯文化和迈锡尼文化,史称青铜文化;大约在公元前八至六世纪古希腊奴隶制国家便在其原始氏族制度中逐渐孕

① 伯恩斯、拉尔夫:《世界文明史》第1卷,商务印书馆1987年版,第258页。

② 《马克思恩格斯选集》第4卷,人民出版社1995年版,第287页。