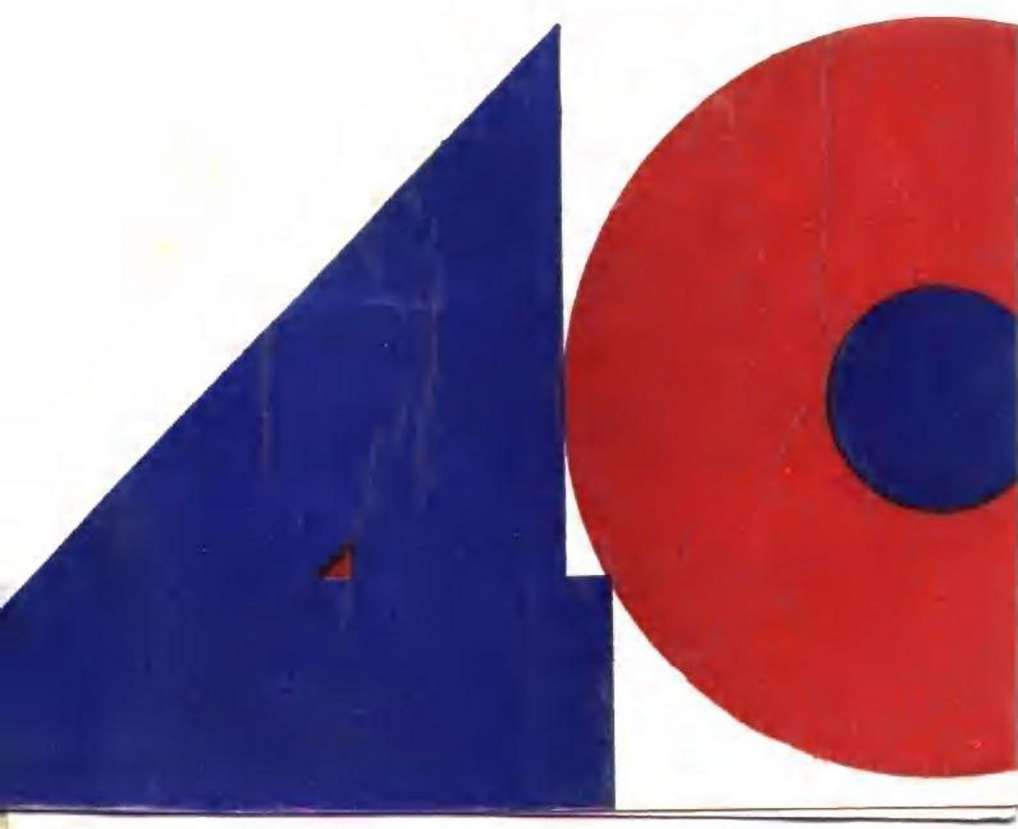




1949-1989

中国
法学四十年
Forty Years
of
PRC's
Legal
Science

张友渔主编 王叔文副主编



责任编辑 曹剑英
封面装帧 王建纲

中国法学四十年

主 编 张友渔

副主编 王叔文

上海人民出版社出版、发行

(上海绍兴路54号)

新华书店上海发行所经销 商务印书馆上海印刷厂印刷

开本 850×1156 1/32 印张 20.75 插页 2 字数 459,000

1989年8月第1版 1989年8月第1次印刷

印数 1—2,500

ISBN 7-208-0011-3/D·92

定价 11.10 元

本书作者名单

- | | | |
|------|-----|--------------|
| 第一章 | 张友渔 | 教授、中国法学会名誉会长 |
| | 刘瀚 | 教授 |
| 第二章 | 刘兆兴 | 副教授 |
| | 刘瀚 | 教授 |
| 第三章 | 张晋藩 | 教授 |
| | 叶长良 | 副教授 |
| 第四章 | 王叔文 | 教授、中国法学会副会长 |
| | 陈为典 | 中国法学会副会长 |
| 第五章 | 张尚鸾 | 教授 |
| 第六章 | 高铭喧 | 教授、中国法学会副会长 |
| 第七章 | 陈光中 | 教授 |
| 第八章 | 杨殿升 | 副教授 |
| 第九章 | 佟柔 | 教授 |
| 第十章 | 王保树 | 副教授 |
| 第十一章 | 巫昌祯 | 教授 |
| 第十二章 | 王益英 | 教授 |
| | 李景森 | 副教授 |
| 第十三章 | 金瑞林 | 副教授 |
| 第十四章 | 柴发邦 | 教授 |
| 第十五章 | 邵津 | 教授 |
| 第十六章 | 章尚锦 | 副教授 |
| 第十七章 | 冯大同 | 教授 |

前 言

今年是中华人民共和国成立四十周年，值此全国人民热烈庆祝这一重大历史事件之际，谨以此书作为献礼！

我们撰写此书的目的，在于总结建国以来，中国法学的产生和发展、主要的经验教训、学术上的主要成就和发展趋势，以便国内外读者对中国法学有一个比较全面的了解。

建国以来，中国法学的各分支学科，在一系列重大理论和实践问题的研究上，有很多成果或重要进展。法学专著、译作和教科书等种类数以千计，学术论文数以万计，所涉及的问题，量大面广，且时有变化，要在一本书里全部加以介绍，是不可能的。因此，我们只能着重介绍其中有代表性的很少的一部分，提及的作者、著作等也有限，难免挂一漏万。但是，应当肯定，我国广大法学教学、研究工作者和许多热心于法学的政法实际工作者，都以他们的辛勤劳动，为中国法学有今天这样的成就和局面，做出了贡献。

对于一些既有研究价值，又有实践意义，在理论上有所争论的问题，许多学者和实际工作者，都在自己的专著、论文，或在有关学术会议上的发言中，阐述了自己的观点，要准确地介绍每一问题的全部论点和论据，是很困难的，只能介绍我们认为主要的观点和论据。对于这些问题，本书各章作者有自己的看法，并以不同方式，对其中的某些问题，表明了自己的观点或倾向性意

见。但是这样做，绝不意味着否定或轻视其他的观点，恰恰相反，作者都力求全面、客观地加以介绍，以期在“百花齐放、百家争鸣”的方针指引下，继续深入讨论。

本书总论和各章都有一节论述中国法学及各分支学科的产生和发展，不免有雷同之感。但考虑到各学科产生和发展的具体情况不同，有些读者可能只对某一学科或某些学科感兴趣，这样安排，对时间和精力有限，只选读部分篇章的读者，会对该章所论学科有一个比较完整的印象。

目前，全国广大法学教学、研究工作者和热心于法学的政法实际工作者，思考和潜心钻研的课题，丰富多样。其中，不少同志都是在社会主义初级阶段的理论指导下，紧密结合四化建设、改革开放、民主政治和法制建设的实际，进行既具有理论性，又具有应用性和对策性的研究，有的著作，近期即可问世，有的经过长期努力才能完成。在各章的展望部分，我们力图比较全面地加以反映，但不可能逐一详尽介绍，只能选择一些带有方向性意义的内容，概括地述及。

回顾过去，使我们更加清醒；面对现实，使我们倍感责任重大；展望未来，使我们充满信心。我们没有任何理由自我陶醉，也没有任何理由妄自菲薄。中国法学的进一步繁荣是势所必然的。

在撰写本书时，全体作者尽管尽了自己最大的努力，但时间紧迫、水平有限，书中还有不少缺陷，敬希国内外广大读者，不吝指正。

目 录

第一章 总论	1
第一节 中国法学的产生和发展	1
一、产生和初步发展时期(1949—1956)	2
二、在曲折中发展时期(1957—1966)	5
三、遭受严重破坏时期(1966—1976)	7
四、迅速恢复和蓬勃发展时期(1977—现在)	7
第二节 中国法学学术上的主要成就	20
一、各分支学科的学术成就	20
二、法学论著、译著和教科书	30
第三节 中国法学发展中的主要经验教训	33
一、坚持一个中心、两个基本点	33
二、发扬理论联系实际学风	35
三、贯彻“百花齐放、百家争鸣”的方针	37
四、改进和提高研究方法	40
五、开展法学的比较研究	43
六、法学研究力量的密切配合	47
七、开展多层次的法学教育	48
八、普及与提高相结合	49
九、加强法学的预测研究	51
第四节 中国法学的发展方向	53
一、继续坚持和发展马克思主义法学基本原理	53

二、建立和发展有中国特色的马克思主义法学的各分支 学科	55
三、法学人才的全面发展	58
四、法学研究方法和手段的现代化	60

第二章 法学基础理论63

第一节 法学基础理论的产生和发展63

一、产生和初步发展时期(1949—1956)	63
二、受到干扰和在曲折中发展的时期(1957—1965)	65
三、遭到严重破坏时期(1966—1976)	66
四、恢复和迅速发展时期(1977—现在)	66

第二节 法理学若干重大理论问题的争论81

一、法的本质属性	82
二、法治与人治	87
三、法律与政策的关系	89
四、法律面前人人平等	93
五、法制建设协调发展	94
六、法律体系和法学体系	96
七、立法体制	97

第三节 法学基础理论的展望101

一、坚持法学基础理论的科学性	102
二、研究与社会主义初级阶段紧密结合的实际课题	102
三、向专、深、精、新的方向发展	104
四、改革和完善法理学学科体系	105

第三章 法制史学106

第一节 法制史学的产生和发展106

第二节 中国法制史学主要学术问题的研讨和成

就	111
一、几个重要理论问题的争论	111
二、法制通史的研究与教材建设	119
三、断代法制史的研究成果	120
四、部门法制史的研究成果	125
五、专论部分的研究成果	136
第三节 外国法制史学主要学术问题的研讨和成	
就	139
一、本学科的教材建设	139
二、论文和专著	141
第四节 法制史学的展望	145
一、继续开拓法制史的研究领域	145
二、填补断代史和国制史研究的空白	145
三、全面研究部门法史	146
四、开展中外法制史的比较研究	146
五、加强为现实服务的研究	147
六、对制度、思想文化和人物进行综合研究	147
第四章 宪法学	150
第一节 宪法学的产生和发展	150
一、创立和初步发展时期(1949—1956)	150
二、遭受挫折和曲折发展的时期(1957—1965)	151
三、遭到严重破坏的时期(1966—1976)	153
四、迅速恢复和蓬勃发展的时期(1977—现在)	153
第二节 宪法学基本理论问题的研究	158
一、宪法的概念和效力	159
二、宪法是建设社会主义法律体系的基础	161
三、宪法与社会主义民主政治	166

四、中国的国家结构形式·····	168
五、中国公民的基本权利和义务·····	171
六、宪法实施的保障·····	174
第三节 宪法学若干理论问题的争论 ·····	178
一、宪法《序言》的法律效力·····	178
二、关于违宪的问题·····	181
三、宪法的基本原则·····	184
四、关于议行合一的原则·····	187
第四节 宪法学的展望 ·····	188
一、研究马克思主义宪法理论新的发展趋势·····	188
二、研究宪法在保障和促进改革中的作用·····	190
三、探讨宪法规定的实行“一国两制”中的法律问题·····	192
 第五章 行政法学 ·····	195
第一节 行政法学的产生和发展 ·····	195
第二节 行政法学若干理论问题的研究 ·····	197
一、行政法的定义·····	197
二、行政机关有无行政立法权·····	199
三、行政法与经济法、民法的相互关系 ·····	203
四、行政诉讼理论探讨·····	207
第三节 行政法学的展望 ·····	211
 第六章 刑法学 ·····	215
第一节 刑法学的产生和发展 ·····	215
一、创建和初步发展时期(1949—1956)·····	215
二、遭受挫折和基本上停滞的时期(1957—1976)·····	219
三、复苏和全面发展时期(1977—现在)·····	220
第二节 刑法学中若干理论问题的研讨 ·····	227

一、刑法的基本原则·····	227
二、犯罪概念·····	227
三、犯罪构成·····	229
四、法律类推·····	230
五、因果关系·····	231
六、罪过·····	232
七、正当防卫·····	234
八、共同犯罪·····	235
九、刑罚目的·····	237
十、刑罚种类·····	238
十一、自首·····	239
十二、数罪并罚·····	240
十三、刑法分则的体系·····	242
十四、各类具体犯罪·····	244
第三节 刑法学的展望·····	247
一、树立适应社会主义商品经济发展的刑法观·····	248
二、为完善中国的刑事立法服务·····	249
三、正确处理刑法理论与司法实践的关系·····	249

第七章 刑事诉讼法学·····251

第一节 刑事诉讼法学的产生和发展·····251

一、创建和初步发展时期(1949—1956)·····	251
二、基本上停滞的时期(1957—1965)·····	254
三、备受摧残时期(1966—1976)·····	254
四、复苏和发展时期(1977—现在)·····	255

第二节 刑事诉讼法学若干理论问题的研究·····258

一、刑事诉讼主体·····	258
二、刑事诉讼法的基本原则·····	260
三、司法机关依法独立行使职权·····	262

四、辩护制度.....	264
五、刑事证据的概念和特征.....	266
六、诉讼证明.....	268
七、无罪推定.....	271
八、自由心证.....	274
九、被告人供述和辩解.....	275
十、诉讼程序中的几个理论问题.....	277
第三节 刑事诉讼法学的展望	282
一、加强刑事诉讼法学基本理论研究.....	282
二、研究刑事诉讼制度如何适应改革开放的需要.....	283
三、研究刑事诉讼程序如何在保障民主政治建设和公民 权利方面充分发挥作用.....	285
四、开拓刑事诉讼法学研究的新领域.....	286

第八章 劳动改造法学.....288

第一节 劳动改造法学的产生和发展

第二节 劳动改造法学若干理论问题的研究

一、劳动改造学科的对象和名称.....	299
二、劳动改造法学的体系.....	300
三、劳动改造的概念.....	302
四、劳动改造法的调整范围.....	303
五、劳动改造法在中国法律体系中的地位.....	304
六、劳动改造法律的名称.....	307
七、劳动改造对象.....	308
八、劳动改造机关的性质和任务.....	310
九、劳改工作方针.....	316
十、劳改工作的基本矛盾.....	317
十一、劳改犯的法律地位.....	319

第三节 劳动改造法学的展望

一、加强基础理论研究·····	321
二、加强调查研究工作·····	322
三、加强劳动改造立法的理论研究·····	323
四、加强学科之间的比较研究·····	323
五、加强劳改法学的队伍建设·····	324
 第九章 民法学·····	326
第一节 民法学的产生和发展·····	326
一、形成和艰难发展时期(1949—1978)·····	326
二、崛起和繁荣时期(1979—现在)·····	329
第二节 民法学若干理论问题的研究·····	334
一、民法调整的对象·····	334
二、作为民事主体的公民·····	337
三、法人制度·····	340
四、民事法律行为与代理·····	341
五、时效制度·····	343
六、民事责任的归责原则和精神损害赔偿·····	344
七、物权和所有权的一般问题·····	346
八、全民所有制企业财产权的性质·····	347
九、债和合同制度·····	351
十、继承制度·····	352
第三节 民法学的展望·····	353
一、探讨建立商品经济新秩序的民法机制·····	353
二、研究新的经营方式中的民法问题·····	355
三、加强民法理论与民事立法、民事司法的相互渗透和影响的探讨·····	356
四、为完善民法进行对策性研究·····	358
五、加强民法的宣传教育工作·····	359

第十章 经济法学	361
第一节 经济法学的产生与发展	361
一、经济法学的产生和初创	361
二、经济法的发展	363
第二节 经济法学基础理论的研究	370
一、经济法的调整对象与范围	371
二、经济法主体的研究	374
三、经济法学体系	377
第三节 经济法学专题研究	380
一、国营企业厂长(经理)法律地位的研究	380
二、农村生产责任承包合同法律性质的研究	384
三、全民所有制企业承包经营和租赁经营的研究	386
四、关于公司法律问题的研究	391
五、税法研究	392
第四节 经济法学的展望	394
一、经济法学未来发展的重要因素	394
二、经济法学未来的发展方向	396
 第十一章 婚姻家庭法学	401
第一节 婚姻家庭法学的产生和发展	401
一、起步时期(1950—1978)	402
二、发展和繁荣时期(1979—现在)	404
第二节 婚姻家庭法学若干理论问题的探讨	408
一、社会主义婚姻的基础	409
二、事实婚姻的法律效力	412
三、夫妻财产制	416
四、法定继承人的范围	420
五、法定继承的顺序	422

六、离婚的法定条件·····	424
第三节 婚姻家庭法学的展望·····	427
一、探索婚姻家庭领域的新情况和新问题·····	428
二、拓宽研究领域,促进跨学科交流·····	428
三、加强完善婚姻家庭制度的理论研究·····	429
第十二章 劳动法学·····	432
第一节 劳动法学的产生和发展·····	432
一、初创时期(1949—1956)·····	433
二、曲折发展时期(1957—1976)·····	436
三、恢复与发展时期(1977—现在)·····	436
第二节 劳动法学若干重要理论问题的探讨·····	439
一、劳动法的法律地位·····	439
二、制定《中华人民共和国劳动法》问题·····	441
三、劳动法调整劳动关系的范围·····	443
四、劳动法的基本原则·····	445
五、劳动权·····	447
六、实行劳动合同制问题·····	450
七、劳动争议处理程序问题·····	453
第三节 劳动法学的展望·····	455
第十三章 环境法学·····	461
第一节 环境法学的产生和发展·····	461
一、孕育时期(1954—1978)·····	462
二、创建和初步发展时期(1979—现在)·····	464
第二节 环境法学若干理论问题的探讨·····	468
一、环境法的定义·····	469
二、环境法是不是一个独立的法律部门·····	469

三、环境法的阶级性·····	471
四、环境法的体系·····	474
五、环境法的立法目的和任务·····	476
六、制定环境政策和法律在自然科学方面的理论基 础·····	478
七、国家在环境管理方面的基本职能·····	480
八、环境法的基本制度·····	483
九、民事责任制度在环境法中的运用和发展·····	490
十、违反环境法承担刑事责任问题·····	494
第三节 环境法学的展望 ·····	497
一、环境法学面临的形势和任务·····	497
二、加强环境法学研究,提高学术水平 ·····	500
 第十四章 民事诉讼法学 ·····	503
第一节 民事诉讼法学的产生和发展 ·····	503
一、起步时期(1949—1957)·····	503
二、停滞时期(1958—1978)·····	504
三、发展时期(1979—现在)·····	504
第二节 民事诉讼法学若干理论问题的探讨 ·····	506
一、民事诉讼法的特征·····	506
二、民事诉讼法的基本原则·····	510
三、诉权问题·····	511
四、非法人团体问题·····	515
五、诉讼中的第三人问题·····	519
第三节 民事诉讼法学的展望 ·····	524
一、拓宽民事诉讼法学的领域·····	524
二、研究诉讼制度的民主化问题·····	527
三、加强群体诉讼制度研究·····	532

第十五章 国际公法学540

第一节 国际公法学的产生和发展540

一、初步建立时期540

二、萎缩时期541

三、恢复与发展时期542

第二节 国际公法学若干理论问题的探讨546

一、国际公法总论546

二、国际法基本原则548

三、国际法主体551

四、海洋法558

五、外层空间法563

六、条约法566

七、人权问题与国际法568

第三节 国际公法学的展望571

第十六章 国际私法学574

第一节 国际私法学的产生和发展574

一、中国国际私法学的创立和挫折574

二、中国国际私法学的发展576

第二节 国际私法学若干理论问题的探讨579

一、国际私法的基本概念579

二、国际私法的基本制度586

三、国际私法新发展的研究589

四、涉外(国际)经济合同及外商投资企业的法律适用593

第三节 国际私法学的展望596

一、影响中国国际私法学发展的因素596

二、中国国际私法学的发展趋势599

三、中国国际私法学将在百家争鸣中持续地繁荣发展600

第十七章 国际经济法学	602
第一节 中国国际经济法学的产生和发展	602
一、国际经济法学是一门新兴的法律学科	602
二、国际经济法学的产生和发展	605
第二节 国际经济法学若干理论问题的研讨	609
一、国际经济法在法律学中的地位	609
二、国际经济法的主体	612
三、国际经济法的调整对象	613
四、国际经济法的渊源	613
五、国际经济法的调整范围	614
六、国际经济法学若干专题理论问题	616
第三节 国际经济法学的展望	622
一、研究为对外开放政策服务	623
二、研究为建立国际经济新秩序服务	623
三、研究为完善中国的涉外经济立法服务	625
四、扩大科研教学队伍, 培养更多的国际经济法专门人才	625