

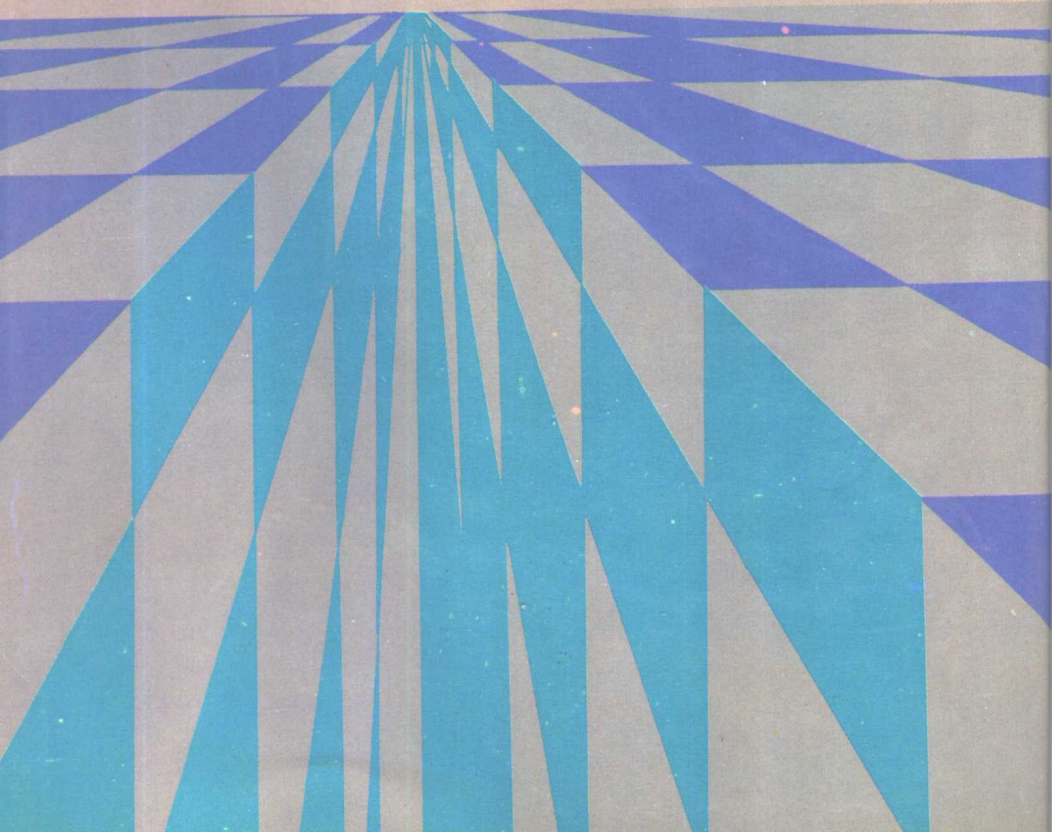


重庆出版社科学学术著作出版基金资助

走向21世纪的 中国法学

文正邦 主编

重庆出版社



谨以本书献给为繁荣中国法学
而孜孜不倦地探索的人们!



走向21世纪的 中国法学

文正邦 主编 ● 重庆出版社

(川)新登字010号

责任编辑 郭明忠

封面设计 金乔楠

技术设计 寇小平

文正邦 著

走向21世纪的中国法学

重庆出版社出版、发行(重庆长江二路205号)

新华书店经销 重庆新华印刷厂印刷

*

开本 850×1168 1/32 印张21 插页5 字数513千

1993年4月第一版 1993年4月第一版第一次印刷

印数: 1—1,500

*

ISBN 7-5366-2097-7/D·112

定价: 13元

序 言

张 友 渔

中国法学应当面向社会主义现代化、面向世界、面向未来，《走向21世纪的中国法学》一书在这方面作出了可贵的努力和探索。

进入90年代以后，我国的现代化建设以及社会主义民主、法制建设都会有更大的发展，在这世纪交替的时期，国际国内形势都给我们提出了更加重大的历史任务，要求我们要为建设有中国特色的社会主义经济、政治和文化而努力奋斗，中国法学也理应作出自己应有的贡献。在这种情况下，如何按照马克思主义的唯物史观和辩证唯物主义方法论来科学地总结法学发展的经验教训，揭示法学发展的客观规律，展望它的未来发展趋势和方向，无疑是法学工作者义不容辞的光荣任务。《走向21世纪的中国法学》通过对我国十几门有重大影响的法学的过去、现在和未来发展道路的论述，力求深入系统地来回答这一重大课题，为建设有中国特色的社会主义现代法学这一宏伟目标而积极思索。尽管这种努力不一定能完全达到上述目的，其中的见解和论断也不一定都十分准确，但毕竟是一个很好的尝试，作出了很有益的开拓性工作。

有鉴于此，特撰数言，是为序。

1991年11月20日

F-130/03

前 言

大凡面临时代转折、社会发展将迈出新的历史步伐之时，往往都会激励起人们巨大的创造性精神以及理论探索热情。本书虽然不是对走向21世纪的中国法学的方方面面所作的毫无遗漏的理论描述，而是从一个特定的范围和视角，即选取其中具有代表性的十几门法学理论来进行典型考察——但这种典型性研究只要是合乎科学性的要求，就可望成为对中国法学走向21世纪的一种浓缩。所以本书的书名以及内容也就不回避这一重大主题，并把注意力集中于通过作者们的共同努力以期达到上述目的和效果。正由于本书给自己规定了如此艰难的任务，所以其创作和形成过程经过了长期的酝酿和准备，而且是艰辛的理论积累和苦心思虑的产物，是奋力探索的结果。在这整个过程中，都得到了重庆出版社有关领导和编辑的大力支持和鼓励，并使得本书由科学学术著作出版基金资助出版。特别是本书得到了法学界老前辈张友渔先生的热情支持，他在逝世前为本书写的序言，成为了他一生鼓励后学者的最好证明。对这些我们都深表感谢。

本书作者是由一批在各门法学中有所造诣、且思想敏锐的中青年学者组成。作者们在写作过程中均经过了潜心研究和反复推敲、数易其稿，可谓是其心血的结晶。但由于我们是处在这样一个飞速发展和急速变化的时代，以致要紧紧追随信息的“爆炸”和知识海洋的奔腾扩展即使殚精竭虑也很难做到，加上水平所限，疏漏之处恐在所难免，因此恳切希望法学界前辈和同仁们热情批

评教正，我们当视此为对自己的最大爱护。

本书由文正邦主编。作者们的具体分工情况如下：

导论：文正邦；法理学：文正邦、程燎原、吴家如；法史学：耘耕、王人博；宪法学：文正邦、付子堂、田培炎；行政法学：杨海坤；民法学：赵万一；婚姻法学：曹诗权；经济法学：石慧荣；刑法学：姚辉、李永昇；劳改法学：杨显光、顾雪飞；民事訴訟法学：张卫平；刑事訴訟法学：龙宗智；行政訴訟法学：王棋国；国际法学：佟小鄂；“一国两法”理论：文正邦。

全书由文正邦设计、组织、统稿。同时，耘耕对其中数门法学，陈里程对国际法学，于安、姚辉对行政法学，佟小鄂对“一国两法”理论，赵万一对婚姻法学，王人博、刘霞对宪法学，曹天文对导论等都提出了宝贵的意见和建议。并由韩德云将本书目录翻译成英文。盛时动、王斌也作了文字性工作。在此，对这些同志都一并表示感谢。

重庆出版社科学学术著作 出版基金指导委员会

主任委员： 钱伟长

委员（以姓氏笔划为序）：

于光远	马 洪	王梓坤
冯之浚	卢 云	卢鸣谷
汝 信	刘大年	刘东生
李振声	张致一	宋叔和
邱式邦	季羨林	周光召
罗涵先	郎景和	费孝通
胡亚东	钱伟长	程理嘉

内 容 提 要

本书运用马克思主义的观点，通过对我国主要部门法学理论（法理学、法史学、宪法学、行政法学、民法学、婚姻法学、经济法学、刑法学、劳改法学、民事诉讼法学、刑事诉讼法学、行政诉讼法学、国际法学，以及“一国两法”理论）的成就和矛盾运动的崭新概括和深入分析，特别是对其中的新观点、新理论、新学说、新流派、新方法、新体系的探究，并跟踪考察其未来发展趋向，力求科学、准确、全面地总结我国法学发展的经验和教训，探寻其客观规律，着重揭示跨世纪之交的中国法学的未来走向，展望其发展的远景。

目 录

序言.....	张友渔(1)
前言.....	(1)
导论 世纪之交中国法学的历史选择.....	(1)

第 一 编

第一章 法理学：时代精神的法学认知

——理论法学的当代使命.....	(23)
一、新中国前30年法理学巡礼.....	(24)
二、改革10年中法理学的发展与成就.....	(33)
三、新时期法理学的重要贡献与历史使命.....	(37)
四、在诸种对立统一关系中探寻法理学发展的客观规律	(71)
五、为建设中国特色的社会主义法理学而探索和创新	(78)

第二章 法史学：历史的透镜，智慧的“活水”

——关于法史学过去和未来的思考	(105)
一、独得风气之先	(106)
二、80年代的新发展	(111)
三、发展中的不足与忧虑	(121)
四、新的探索	(125)

五、未来的位置	(138)
---------------	-------

第 二 编

第三章 宪法学：完善治国安邦的总章程

——社会主义民主宪政的理论探析	(147)
-----------------------	-------

一、30年激情与风云	(149)
------------------	-------

二、10年繁荣与追寻	(157)
------------------	-------

三、宪法学理论的深化与拓展	(167)
---------------------	-------

四、中国宪政未来趋势探析	(178)
--------------------	-------

第四章 行政法学：励行法治依法行政的理论建构

——方兴未艾的中国行政法学流程揽胜	(200)
-------------------------	-------

一、我国行政法学的崛起引人瞩目	(201)
-----------------------	-------

二、近几年行政法学理论的主要建材	(206)
------------------------	-------

三、我国行政法和行政法学展望	(228)
----------------------	-------

第 三 编

第五章 民法学：勃兴、机遇与挑战

——我国民法学研究的现状与前瞻	(237)
-----------------------	-------

一、民法学研究的异常繁荣及其成因	(238)
------------------------	-------

二、民法学面临的困境及其促成因素	(248)
------------------------	-------

三、有计划商品经济的发展与权利法学的勃兴	(257)
----------------------------	-------

四、弘扬民法文化与商品经济及精神文明	(269)
--------------------------	-------

五、我国民法学研究前瞻	(272)
-------------------	-------

第六章 婚姻法：归入历史的喜忧，走出低谷的选择

——走向21世纪的中国婚姻家庭法学	(278)
-------------------------	-------

一、中国婚姻家庭法学作为一门独立法律学科的定格	
-------------------------	--

.....	(279)
二、婚姻家庭法学的困惑与幼弱	(286)
三、中国婚姻家庭法学的跨世纪选择	(300)
第七章 经济法学：理论与实践的相向选择	
——中国经济法学的发展、转型及走向	(314)
一、经济法的发展概况	(314)
二、经济法学的转型及其选择	(329)
三、经济法学的未来走向	(342)

第 四 编

第八章 刑法学：一门古老学科的现代走向

——我国刑法学的历史、现实与未来	(356)
一、历史的简略回顾	(357)
二、现实的若干思考	(363)
三、他山之石、可以攻玉	(380)
四、对未来的若干展望	(395)

第九章 劳改法学：再造“新人”的系统工程纵论

——中国劳改法学的反思、重构与展望	(409)
一、成就面前的反思	(410)
二、理论体系的组建与重构	(431)
三、未来与展望	(442)

第 五 编

第十章 民事诉讼法学：公正、迅捷、经济

——民事诉讼法学的过去、现在与未来课题分析	(466)
一、民事诉讼法学历程素描	(466)

二、民事诉讼法学研究的现状及其存在的问题	(469)
三、实践中的民事诉讼法学	(476)
四、民事诉讼法学未来课题分析	(490)
第十一章 刑事诉讼法学：公正程序理论的深化与拓展	
——刑事诉讼法学的回顾与远瞻	(497)
一、10年发展成就概述	(498)
二、我国刑事诉讼基本模式与结构探析	(503)
三、我国刑事诉讼法学的深化、重构与拓展	(512)
第十二章 行政诉讼法学：权力制约机制理论的建立与发 展	
——行政诉讼法学的透视与瞭望	(535)
一、我国行政诉讼法学的兴起	(536)
二、我国行政诉讼的特点及其理论观	(540)
三、我国行政诉讼理论与实践的反思与前瞻	(553)

第 六 编

第十三章 国际法学：国际政治、经济新秩序与新技术革命 的挑战	
——中国国际法学发展轨迹探析	(568)
一、新中国国际法学的回顾与反思	(570)
二、当代国际法学发展的基本特征	(582)
三、21世纪中国国际法学瞭望	(599)
四、新技术革命对国际法学方法论的冲击	(612)
第十四章 “一国两法”理论：从“一国两制”到“一国两法”	
——跨世纪中国法制和法学的一个重大课题	(618)
一、“一国两法”法制体系的历史必然及基本构想	(618)
二、特别行政区基本法的定位和特色	(627)

三、中国区际冲突法众议	(633)
四、“一国两法”实现过程中的“香港模式”与“台湾模式” 的区别和联系	(644)
五、制定“两岸关系法”的可能性和现实性	(647)
六、“一国两法”与建设有中国特色的现代法制和法学	(650)

Summary of Contents

Foreword by	Zhang, You-yu
Preface	(1)
Introduction, The Historic Alternatives of Present Chinese Jurisprudential Study	(1)

Part One

Chapter One. Jurisprudence, Legal Perception on the Watchword of the Time Jurists' Con- temporary Mission	(23)
A. A Brief Review on Jurisprudence in the Past Thirty Years before PRC	(24)
B. Merits and Development of Jurisprudence in the Period of the Ten-Years Reform	(33)
C. Contributions and Historic Mission of Juri- sprudence in New Era	(37)
D. Searching for the Objective Law of Juri- prudential Study in All the Conflicts.....	(71)
E. Working for Establishing New Type of Jur- isprudence	(78)
Chapter Two. Legal History Study; A Mirror of	

History and Sources of Wisdom	A Picture of the Past and the Future of Legal History Study	(105)
A. The Pioneer in Discovering the New Research Methods		(106)
B. The Latest Development in Eighties		(111)
C. Shortcomings and Present Situations		(121)
D. Searching in a Newly Emerging Model		(125)
E. Status in the Future		(138)

Part Two

Chapter Three. Constitutional Law, A General Character on Running a State	Some Theoretical Thoughts on Socialist Constitution	(147)
A. An Overview of Changes over the Past Thirty Years		(149)
B. Research in New Era		(157)
C. The Latest Development of Constitutional Law Studying		(167)
D. Thinking of the Constitutional Law Studying Tendency		(178)
Chapter Four. Administrative Law, Constructing the System of Rule of law	A Brief Demonstration of All the Approaches in Administrative Law Studying	(200)
A. The Distinguished Development in Recent Years		(201)

- B. The Major Contributions.....(206)
- C. Looking for the Future Development.....(228)

Part Three

Chapter Five. Civil Law, Starting on a New Journey, Opportunity and Challenges A Picture of the Present Status and Future Development of Civil Law Studying(237)

- A. The Most Active Research and Its Reasons
.....(238)

- B. Problems and Facilitators to Resolve Them
.....(248)

- C. Relationship between Emphasizing Rights and Processing a Planned Market Economy(257)

- D. Relationship between Carrying on the Culture of Civil Law and Developing the Commodity Economy(269)

- E. Looking for the Future Development.....(272)

Chapter Six. Marriage and Family Law, Choosing to Leave a Downcast Studying A Picture of the Marriage and Family Law Studying Moving to the 21th Century(278)

- A. Marriage and Family Law as a Independent Branch(279)

- B. Initiating Studying and Problems.....(286)

- C. Alternatives for Marriage and Family Law to Moving to Next Century(300)

Chapter Seven. Economic Law, Two Choices Applying to Both Theory and Practices.....A Summary of Economic Law Studying	(314)
A. A Brief Review of Economic Law studying	(314)
B. Turning to a New Point and What Choices Available.....	(329)
C. Characteristics of the Future Development	(342)

Part Four

Chapter Eight. Criminal Law, The Future Development of the Oldest Science A Picture of the Past, Present and Future of Criminal Law Studying	(356)
A. A Brief Review of the Studying in the Past	(357)
B. Thinking about the Present Situation	(363)
C. "A Stone from Other Hills may Serve to Polish the Jade of This One".....	(380)
D. Characteristics of the Future Development	(395)
Chapter Nine. Law on Labor Reform, A Systematic Research on Educating Criminals Some Ideas on Rethinking, Reconstructing and Looking for the Future of Law on Labor Reform Studying	(409)
A. Rethinking After a Great Success	(410)