

何谓

◎人文科学荐读丛书

虽然人的智力不能
把所有的问题都掌
握，而只能选择其
门，但如果对其他
学科一窍不通，那
他对所研究的那门
学问也就不会有透
彻的了解与建树。

[法国]卢梭

法

◎主编 王明辉（北京大学博士）

何谓



人文科学荐读丛书

主 编：王明辉
执行主编：张敏杰
执 笔：褚大军

中国戏剧出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

人文科学荐读丛书/王明辉主编. —北京:
中国戏剧出版社, 2005.4

ISBN 7-104-02009-8/C·149

I. 人… II. 王… III. 人文科学—普及读物

IV. C49

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 120779 号

人文科学荐读丛书 何谓法学

The recommendatory series of literae humaniores

主 编	王明辉
执行主编	张敏杰
责任编辑	黄艳华
特约编辑	鲁 飞
版式设计	周泓翰
封面设计	虚竹堂
印前制作	乐土书坊+孙秀花
出版发行	中国戏剧出版社出版 (北京海淀区北三环西路大钟寺南村甲 81 号) (邮政编码: 100086)
经 销	新华书店首都发行所
印 刷	北京兆成印刷有限公司
字 数	1083 千字
开 本	787×1000 毫米 1/16
印 张	215.25 印张
版 次	2005 年 5 月第 1 版
印 次	2005 年 5 月第 1 次印刷
书 号	ISBN 7-104-02009-8/C·149
定 价	268.00 元 (全 10 册·本册 26.80 元)

■版权所有 侵权必究

本书若出现印装质量问题, 请与工厂联系调换
(工厂联系电话: 010-62018793)

『鹤鸣』

鹤鸣于九皋，声闻于野。

鱼潜在渊，或在于渚。

乐彼之园，爰有树檀，其下维栿。

它山之石，可以为错。

鹤鸣于九皋，声闻于天。

鱼在于渚，或潜于渊。

乐彼之园，爰有树檀，其下维榦。

它山之石，可以攻玉。

《诗经·小雅》





阅读指南

Reading Guide

为何要学人文科学

人文科学源出拉丁文 humanitas，意即人性、教养。欧洲 15、16 世纪时，开始使用这一名词。原指同人类利益有关的学问，以别于在中世纪占统治地位的神学。后含义几经演变。狭义指拉丁文、希腊文、古典文学的研究；广义一般指对社会现象和文化艺术的研究，包括哲学、经济学、政治学、史学、法学、文艺学、伦理学、语言学等。

如果说自然科学强调的是“XX 是什么”的客观定义的话，那么人文科学则更注重追问“应该是什么”的价值内涵。

从上小学起，学校就给予了我们自然科学与人文科学的初级教育。自然科学让我们懂得了什么是“力”，什么是“气”，让我们掌握了计算的技能。这一现象似乎给了现代人一种暗示，似乎自然科学的教育较之人文科学更为重要，好像掌握了计算机的编程较之能通晓历史、赏析名著更具有现实性，更有显而易见的收获。其实这是一种谬误。

有专家认为：生活教育、知识教育和心灵教育是每个青少年在成长过程中，都要接受的三种教育。生活教育源自父母和社会的示范；知识教育源自学校；心灵教育即人文教育，源自青少年对人文科学的阅读，是人要花费一生的时间接受的教育。

人文科学的教育注重的是培养人的感悟能力与形象思维。只有掌握了人文科学知识，我们才会明白什么是生活的智慧，什么是生存的意义。也只有这些知识才会让我们善于思考，善于发问，才会让我们去探究人生的价值与理想。如果你仅仅掌握了一门生存的技能，或许你能够在某一领域完成工作任务。但是，如果你没有正确的人生价值观的导向，没有完美健康的人格，就不可能有高远的眼光与宽广的胸怀，也不可能有清醒与睿智的头脑，当然也更谈不上儒雅的气质与融洽的社会关系了。不久前的马加爵杀人案便是一例。



本书对你有何价值

《人文科学荐读丛书》的读者为当代的中学生和大学生。

中学生朋友应该读一些人文科学。这些人文科学知识能够培养你善于思考、善于发问的思维习惯，能够培养你观察社会的能力，能使你认识问题的视角更广、更深。能指导你建立高尚的人生观与价值观，能培养你成为一个人格完美、心态健康、思维活跃的人。

那些进入高三的学生更应该读一些人文科学，因为它能有助你填报高考志愿，可依你的兴趣来确定未来的学习、工作的目标。

大学生朋友同样应该读一些人文科学。你或许在几年后就要步入社会，广博的知识、优雅的风范对你尤为重要。阅读此书不仅可以拓宽你的知识面，还可以引导你加深对社会现象的认识，可以令你清醒地界定真与伪、正与邪，可以借鉴人类几千年的智慧与精华。大学生朋友要切记，掌握一定的自然科学知识或许能让你成功就业，但若没有人文科学知识的积淀，则绝对不可能获取人生的成功。

如何阅读这套丛书

这套丛书汇集了北京大学与中国社会科学院精英的智慧与心血。书中从每个学科的起源谈起，到该学科的发展、演变及未来发展方向，均给予了深入浅出的剖析与论述。理论与概念的讲解清楚、直白，实例的论证透彻深刻。为了方便阅读，书中还配有大量与内容有关的图片。读毕这套丛书，可以说你就掌握了人文科学的精髓。

书中每章后面均列有思考题，有助于你加深对内容的掌握与理解，也有助于活跃你的思想。书后尚列有该学科的“大师书单”，可帮助你进一步的学习与探讨。

愿与一切想成为人生完美、知识广博、心智聪慧、人格高尚的人的朋友们共勉。

《人文科学荐读丛书》编委会主任：刘守七

如果一个国家的所有成员都忽视法律，这一事实本身就足以使这个国家解体和毁灭。

——[荷兰] 斯宾诺莎





『人文科学荐读丛书』总序

Prologue

世界的精神总是太忙碌，总是以现实为起点、为归宿；我们的内心往往驰骛于外界，而不遑回到内心，转回自己本有的家园之中。

这是一个真实的现实世界。

生活在这个真实的世界中，缘起缘灭，物我相离，身心为战，我们不免困惑、惶恐、痛苦，乃至绝望。但，精神从未停止寻求自身的出路，开始那永远的“第二次远航”。哲学家黑格尔在沉思我们的现实世界时曾这样说道：“举凡一切维系人类生活的，有价值的，行得通的，都是精神的。而精神世界只有通过对真理和正义的意识，通过对理念的掌握，才能取得实际存在……我首先要求诸君信任科学，相信理性，相信自己并相信自己。追求真理的勇气，相信精神的力量，乃是哲学研究的第一条件。”

昔日黑格尔所谓的“科学”、“哲学研究”，绝非今天的科学理性、工具理性，绝非学制、学科意义上的、主流的欧美分析哲学。黑格尔强调的是精神——它与儒家传统的“正心诚意”一样，是安身立命的重大关节，不容忽略。

自我和世界之间有复杂关系。在东西贤哲这里，我们目睹到精神的高贵，也窥测到他们劝勉的苦心。但问题是我们将何为？

每个人对未来都有自己的期许。从孩提之际的懵懵懂懂——我们可以随口将自己的姓名与“科学家”、“飞行员”、“医生”、“鲁迅”、“北大”、“清华”、“诺贝尔”连在一起……却不知理想真正为何物。长大了，读书了，受到启蒙了，接受教导了，我们知道了有各色各样、层次不一的期许：有西方自由主义传统的自我、自



主和自由；有理想叙事情境下的“乌托邦”；有以国家的名义来叙事的“现代化”；还有儒家传统期许的“小康社会”和“治国平天下”的宏愿。在这里，在这个时候，我们充分体验到了个性与共性，个体与群体，精英与民众，经典与新知，自启与教导之间的矛盾和紧张关系。社会生活和现实是大熔炉。资质和性情不同的人都要在这里得以铸就成模型，走向一个发展的趋向。青年学子的读书为学，思虑践行，在今日中国，在充满着独特张力与快速节奏的生活中愈发需要安顿和归约——因为我们对知识和理性的诉求总是以萌蘖在心性智识深处的期许为目标的。这样来看，对未来的理想和属于自我的期许在今天尤为重要，不无高贵。

人是思考的芦苇。我们需要知识学养的坚定和心理素质的成熟，超越脆弱和惊慌不定；敢于直面现实的无序和乖戾。新一代人如何才能成为俄国思想家赫尔岑所言的“未来风暴的年轻舵手”？这是一个问题。

窗外即已满眼春色，长空浩荡。捧读青年俊彦精心撰述的文稿——内容从社会历史到政治经济，到哲学、文学——不禁内心尽情地与这一季节怡然欣然。这批年轻有为的才俊分别来自北京大学和中国社会科学院，他们愿意奉献智慧和才情给我们的青年人。如果说残酷的冬天、情非得已的现实和无奈，是生活呈露的一个必须的面相，那么这些梳理各学科的文字就是我们的绿色，是我们应对现实，思考理想和期许的阶梯、桥梁——徜徉其间，顺势而登攀，从容而起脚，我们将置身于明媚的春和丰硕的秋。

“天下兴亡，匹夫有责”。只要我们坚守精神的高贵，思想的自由，智识的光华，那么我们的田园将会繁盛清新、生机勃勃。

向往之，以求其备。

是为序。

王明辉

(北京大学博士)

2005年春于北京



前言

有人说，法学是人文社会科学之王，学习社会科学必须学习法学。有人说，法学是权利之学，掌握法律最起码能维护自身的合法权益，但是权利的界限究竟在哪里？权利与权力的关系也经常使你感觉困惑。也有人说，法学是正义之学，但不断变化的正义以及正义与其他法律价值的复杂关系会使你心神不宁。

同时，随着我国经济体制改革的深入和社会主义现代化建设的发展，要求我们在建设和谐社会的前提下，继续推进政治体制改革，进一步扩大社会主义民主，健全社会主义法制，依法治国，建设社会主义法治国家。而社会主义法治国家的建立不仅要有健全的法律制度，更要有全体社会成员法制观念的普遍提高。

而法学，犹如空气与面包，从来就是我们生活中不可或缺的元素。我们出门乘车要遵守交通法则，我们参与社会活动要遵守社会文明法则，等等。从出生的那一刻起，我们就已经承担了作为社会一分子的责任与义务。我们没有理由不了解、不懂得社会规范与约束。换言之，我们惟有在法律的范畴之内进行社会活动，才可实现自我的人生价值与社会的和谐与发展。

基于以上原因，我们学习一些法学的基本知识，不仅对个人的健康成长有着很大的作用，而且对社会主义法治国家的建立也有着非常重大的意义。

而作为年轻人，我们更有必要了解法学，只有这样，我们才能更真切的了解我们的社会，也才能更好的了解我们自己。这是我们生活的智慧，也是我们时代的责任。



正是出于这个目的，才编写了这本书。我们按章节介绍了法学的概念和起源，政治学发展的历史，研究的对象，法学的作用和研究的方法；重点介绍了历史上杰出的法学家及其思想，通过生活在历史中的人物来把握法学历史发展的脉络。在编写的过程中，我们查阅了大量的相关书籍，希望能够尽量地把“法学”介绍得深入浅出，也希望能够引起青年学生的兴趣，更关注我们生活中的以及我们身边的法学和智慧。

荷兰大师斯宾诺莎曾云：“如果一个国家的所有成员都忽视法律，这一事实本身就足以使这个国家解体和毁灭。”大师的话语重心长而又发人深省，在我国为构建和谐而努力的今天，法学的意义尤为重要。

《人文科学荐读丛书》编委会

2005年5月8日



目录

总序/001

前言/003

第1章 法与法律

>>>走出神兽决狱的窠臼

第一节 法、法律的词源和词义/001

第二节 法的起源与发展/005

第三节 法的本质/015

第四节 法的特征/023

第2章 什么是法学

>>>行止之明鉴

第一节 法学的概念/031

第二节 法学的研究对象/033

第三节 法学的性质/035

第四节 法学的功能/036

第五节 学习法学的意义/038

第3章 法学的历史

>>>先哲的凝思之意

第一节 法学的起源/041

第二节 法学的历史发展/043

它山之石 可以为错

它山之石·可以为错

>>> 001 <<<



第4章 西方法学的流派

>>> 追访理想国

第一节 古希腊时期的法学思想/052

第二节 古罗马的法学思想/065

第三节 中世纪西欧的法学思想/071

第四节 资产阶级革命时期的自然法学派思想/083

第五节 19世纪的法学思想/104

第六节 现代西方主要法学流派/125

第5章 中国的法学思想

>>> 从专制到民主的质变

第一节 先秦时期的法学思想/146

第二节 汉唐时期的法学思想/158

第三节 宋朝至清朝的法学思想/163

第四节 我国近代的法学思想/176

第6章 法学研究什么问题

>>> 安提戈涅之悲怆

第一节 法律是什么/188

第二节 法律与国家/197

第三节 法律与权力和权利/204

第四节 法律与违法和犯罪/210

第五节 法律与我们的普通生活/219

第六节 法律程序/226



第7章 法学的作用

>>>自由与正义之剑

第一节 什么是法律的作用/232

第二节 什么是法的价值/244

第三节 法律同中华文化的伟大复兴/259

第四节 市场经济就是法治经济/265

第五节 民主政治就是法治政治/274

第六节 法律与可持续发展/279

第七节 法律与科教兴国/285

第8章 法学的研究方法

>>>哲学王的谏言

第一节 法学研究方法的历史/294

第二节 我国法学研究的根本方法论原则/303

第三节 我国法学研究的基本方法/305

第9章 法治与法学的未来

>>>扬弃中前行

第一节 法治的含义/314

第二节 法治的条件/322

第三节 建设社会主义法治国家/324

第四节 法学的未来/329

附录一：大师书单·《法学》/332

附录二：本书的主要参考书目/332

人，在最完美的时候是动物中的佼佼者，但是，当他与法律和正义隔绝以后，他便成为动物中最坏的东西。他在动物中就是最不神圣的，最野蛮的。

[古希腊] 亚里士多德



第 1 章 法与法律

◎走出神兽决狱的窠臼

法和法律是法学理论和法律实践中首先必须弄清的两个最基本的概念。但法是什么，法律的本质是什么等问题，却是法律理论、法理学的迷津。“争论日复一日，没完没了”（勒内），反而使人如堕迷雾，不辨方向。

争论，是因为它的重要，作为法学的一个古老而常新的问题，是法学最核心的最普遍的最基本的问题，也是涉及法律运作、法律实践的方向、价值取向的根本问题。因此，只有理解了这两个概念，才能步入法学的殿堂。



第一节 法、法律的词源和词义

一、中文法的词源和词义

关于中文“法”字的来源，古代曾有神兽决狱的传说：相传在很久很久以前，有一个部落联盟生息在黄河流域。该部落联盟首领舜委任皋陶为司法官。皋陶正直无私，执法公正，非常受人爱戴。他在处理案件时，若有疑难，就令人牵出一头神兽，该神兽名廌，又名獬豸。《异物志》说：“东北荒中，有兽名獬，一角，性忠，见人斗，则触不直者；闻人论，则咋不正者。”汉代王充《论衡·是应》说：“鹿者，一角之羊也，情知有罪，皋陶治狱，其罪疑者，令羊触之。有罪则触，无罪则不触，斯盖天生一角圣兽，助狱为



验。”此兽似羊非羊，似牛非牛，似鹿非鹿，也有人说它同麒麟相像。它的头上长着一支独角，锋利无比，故又俗称独角兽。獬豸有分别罪与非罪的本能，有罪则触，无罪则不触。见人争斗时，用它的一只角向无理、有罪的一方触去，是非曲直，立见分晓。这就是中国古代的神明裁判。所谓神明裁判，就是借助于神的力量和方式来考验考察当事人，以确定其人是非曲直，判定有罪或无罪的原始审判方式。神明裁判使诉讼裁决及其形式披上神圣的外衣，使人诚心信服。

不过，以上只是传说，并没有文字或者实物所证明。

在已出土的西周金文和秦墓竹简中，我们可以发现古代的“法”字。它写作“灋”，与其他汉字一样，是一个绝妙的意象丰富的象形文字。汉代许慎^[1]《说文解字》说：“灋，刑也。平之如水，故从水；廌，所以触不直者去之，从去。”

古“灋”字由三部分组成：

第一，氵，即水，平坦之如水。它有两种含义。一是象征性含义，即比喻法像水一样平，不偏不颇、公平正直；二是功能性含义，代表惩罚，指放逐到河那边。在原始社会中，当时的个人不可能离开他的氏族而“离群索居”。因此，放逐是严酷刑罚之一。人们把违背公共生活准则的“罪犯”放逐到“河那边”去，等于宣告死刑。这样，逐渐就使河流带有了刑罚的威严，并进而被赋予一种文化的意义，成了当时公共生活准则的化身。

第二，廌，神兽，据说是一个貌似牛、羊、鹿的独角兽。《说文解字》中说：“獬廌，兽也。似山羊一角。古者决讼，令触不直。象形从豸者。凡廌之属，皆从廌。”《后汉书·舆服志》说：“獬豸神羊，能别曲直。”在这里，廌为图腾动物，一角之圣兽，代表正直、正义、公正，或说是正义之神（性直恶曲），具有审判功能、职能，能为人分清是非曲直、对错，助狱为验。可以说，在古“法”字中，“廌”是社会权威机构的象征。

第三，去，许慎视之为动词，取弃去之义。他在《说文解字》中指出：“去，人相违也。”去即对不公正行为的惩罚。一说判决把人驱逐出去，从原来的部落、氏族中驱逐出去，于水上漂去（古代之流刑），或交由神明判决，由神兽“触不直者去之”。

综上所述，“法”字的古体表明，（1）法是一种判断是非曲

【相关链接】>>>

许慎（约 58～约 147 年），东汉经学家、文学家，字叔重。师事贾逵，曾任太尉南阁祭酒。博通经籍，有“五经无双许叔重”之评。著有《说文解字》，集古文经学训诂之大成，为后代研究文字及编辑字书最重要的根据。又著有《五经异义》，今佚。

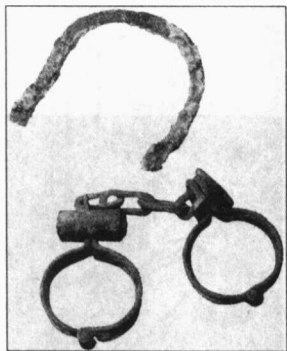


直、惩治邪恶的行为规范，是正义的、公平的。(2) 法律是一种活动，是当人们相互间发生争执无法解决时，由鹰公平裁判的一种审判活动；是当人们的行为不端、不公正时，由圣兽行使处罚的惩罚活动。(3) 法律的产生、实施离不开鹰这一圣兽，它是社会权威力量的代名词，是社会强制力的代表，没有圣兽作为切实保障机制，法律没有神圣性，无法发挥出它的功能、威力。

在古代文献中，称法为刑，法与刑通用。如“刑，常也，法也”；“法，刑也”；“法者，刑罚也，所以禁暴止奸也。”

古代中国法又往往与律通用，“律之与法，文虽有殊，其义不也”。据史籍记载，商鞅变法，改法为律。从此“律”字广泛使用，其频率高于法，我国古代法典大都称为律，如秦律、汉律、魏律、晋律、隋律、唐律、明律、清律，只有宋代称刑统，元朝称典章。《说文解字》说：“律，均布也。”段玉裁注疏说：“律者，所以范天下之不一而归于一，故曰均布。”管子说：“律也，定分止争也。”律原为音乐之音律，音乐只有遵守音律，才能和谐，否则杂乱无章。均布是古代调整音律的工具，以正六音，木制，长七尺。律后来引申为规则、有序，范天下之不一而一，成为规范所有人及其行为的准则，即规范天下千差万别的所有人所有事而趋于整齐划一。《史记·律书》说：“王者制事立法，物度有轨，壹于六律，六律为万事之根本焉。”而最早把“法”、“律”二字联在一起使用的是春秋时期的管仲，他说：“法律政令者，吏民规矩绳墨也。”又据《史记》记载，秦始皇灭六国，“法令由一统”，二世用赵高，草法令，“更为法律”。后来汉代晁错曾说：“今法律贱商人，商人已富贵矣；尊农夫，农夫已贫贱矣。”《后汉书》有“皋陶造法律”等说法。但总的说来，“法”、“律”两字是分开使用的，直到清朝末年才被广泛使用。

总之，古代汉语中的法的含义是复杂的多样的，其中最为主要的意义是：(1) 法象征着公正、正直、普遍、统一，是一种规范、规则、常规、模范、秩序。(2) 法具有公平的意义，是公平断讼的标准和基础。(3) 法是刑，是惩罚性



>>>这是秦代刑徒所戴的刑具。春秋时期的秦国，统治者推行“严刑酷法”，图中的刑具便是最好的证明。