

江

江山著作集

6

制度文明

江山著



元照

江山著作集·6

制度文明



江 山 著

元 照 出 版 公 司

國家圖書館出版品預行編目資料

制度文明／江山著.-- 初版.-- 臺北市：江

山出版：元照總經銷，2007.11

面： 公分.--（江山著作集；6）

ISBN 978-957-41-4922-3（精裝）

1. 政治制度

572

96019557

本書已列入月旦法學知識庫全文檢索與數位專屬典藏

制度文明

5D113GA

2008 年 3 月 初版第 1 刷

作 者 江 山

出 版 者 江 山

總 經 銷 元照出版有限公司

100 台北市館前路 18 號 5 樓

網 址 www.angle.com.tw

定 價 新台幣 380 元

專 線 (02)2375-6688

傳 真 (02)2331-8496

郵政劃撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 978-957-41-4922-3

本著作集由漢光教育基金會
資助出版

《江山著作集》序

20餘年來，本人一直致力於與中國文化、哲學、歷史、制度相關論域的研究，亦以同態的心情關注相同論域的西方、印度。早期的困惑在於情緒的不舒暢：何以中國落後了！最先讓我疑惑不解的問題，是中國為什麼沒有產生宗教？繼而，中國為什麼不能產生如李約瑟所說的西方式的科學技術體系？復後，西方的民主、法治、憲政體制亦讓人自愧弗如。最後，西方的道德理性主義哲學及其知識論、方法論依然讓我汗顏無地。有一段時間，我使自己和本文化的母本文化完全失落了。上個世紀80年代中葉偏晚以前，我一直在痛苦地掙扎著。此後，深刻的閱讀和思考，終於慢慢地改變了這種困局，一些深層的想法得以漸漸集結，以致最終不再被當下狀態困擾，有了一種別開生面、創化待來的境界。

這裏收集的著作，正好成就於上言困局的末期以後。大體上，批判的選擇性已非常明顯，而更多則致力於創化與開新。

十幾年來，我對中國文化的理解與以前已大為不同，此乃深層記憶的恢復讓我有了堅實的信念：面對後現代的人類，我們必須認真對待和重新思考包括中國文化在內的東方文化。

中國文化對人類的後現代將有獨到的價值和意義貢獻。

這便是，西方文化早在混亂過渡期，便已然斷裂了自然本根倫理，不得已而開始了人域化、封閉化、人為化的建構歷程。

這種已域化的文化，因由劇烈的已域衝突和社會的強盜化誘發而生成，因之，在過去幾千年的衍繹過程中，它將已域衝突的

解決及人域的公平、正義作為了全部文化的中心價值。

由於沒有或缺失自然本根倫理的支援，由於自然被客體化、外在化、物理化，人本身被迫失落，被迫漂浮，因而，人的意義和價值追尋亦成為了文化動因。

不幸的是，劇烈的生命衝突與競爭，復特別容易使這種追尋功利化、工具化，一切主體意識之外物，為著生存的需求，全部被利益化、權利化。

衝突與競爭的劇烈，同樣會逼使人的責任倫理的收縮、自限，以致自我個體成為社會結構中的單元。因為，祇有個體自己才可能對自己負真實的責任。

社會構成單元的個體化，使社會形態、社會行為及制度文明、文化體系的衍繹，有了強力的動機與目的，它粉碎了社群倫理的固有形態，如熟人倫理、地域倫理、宗親倫理之類，重新構築了以功利和得失為目的的契約倫理；同理，為著功利與生存的需求，社會單元個體化亦被制度所建構，成為制度設定的主體或法律資格者。

最終，以主體為核心，融並權利、契約而成的制度形態得以成立，是為主體構成性法律體系。

主體構成性法律體系，復會強化文化的功利化、工具化，而文化的功利化與工具化，往往是拿人來承載的，結果是人的工具化與木偶化。箇中邏輯理由是，祇有工具化、木偶化的人，才可能有公平、正義的作為。這意味著，人的變態與扭曲是必然之事。

進而，由於人力的侷限性和缺失自然本根的支援，致使這種文化體系的建構通常是與解構交錯進行的，即文化有著極強的相

對性表徵。一般言，解構極方便破壞人的心靈與觀念家園，積久之下，它會產生懷疑、反抗、祛魅、迷茫、斷裂。這樣的懷疑、反神、祛魅情態，在西方常行不衰，其中，時效之長、劇烈之激者有兩次，一為混亂過渡期；一為晚近以來的當下。這是而今出現了現代性的迷茫之因為所以。

人祇能憑藉自為的力量和方式去建構界域性極強的文化形態，亦是西方文化之表徵。界域化的結局是，文化類型本身成為了衝突的原因。在相對性的體質原則作用下，所有的類型都會自視其為絕對，於是，虛假觀念支持下的文化理念衝突會消耗掉無數的生靈與人生真實。

人性的自利性、功利性、政治性、倫理性及理性諸樣態，已在過去的文化歷程中，被西方文化解釋得淋漓盡致、完備恰當，其卓越建樹主要表現在四個領域：救濟與安頓精神的宗教體系；滿足智慧和工具需求的道德理性體系；實現秩序和正義的法治、憲政體系；理解外在並求索物利的科學技術體系。

然而，現時代和現代性經歷之後，人性的他樣態或高級樣態——人的公共性、自然性已然呈出，這便給已域化、界域化、人為化、封閉化的西方文化構壘了絕壁，如何破解，已成困局。

當此之際，包括印度文化、中國文化的東方文化，卻有雍容自在的氣度與品格。此乃因為，東方文化所獨具的自然本根倫理，是其靈魂質要。東方文化源於自然本根，並得以衍繹、遵循、建構、宏大、不墜、不輟，其公共性、自然性的內質一以貫之，沒有斷裂，亦未曾封閉於界域之中，以致可以接續起後現代的人類文化歷程。是以，中國文化便有了必得去重新理解和說明的需求。

本《著作集》所收入的9本書，是這一新型需求的系列表達。它既包括一般意義上的中國文化批判性的著作，也包括文化價值討論的著作，同時也有制度文明的專著、中國法價值體系的專著、中國法文化體系的專著、後現代法律發展趨向的專著。總之，這9本著作自成一體，言之有據，是中國本土學人自磨自琢20餘年的心得所在。

本著作集得以集結以繁體在臺灣出版，實在乃機緣所致。

時值2006年歲末，適逢本人來臺灣大學講學，有機會結識臺灣知識界、文化界、出版界、學術界諸多朋友。諸位朋友和機構的協力得促成此舉，是以感懷致謝。特別值得提出的有：我的朋友賴來焜君，10餘年來，他矢志不移，竭力提攜我的學術和事業；我的朋友魏憶龍君、賴郁芬君亦多年鼎力贊襄；我的朋友徐世昌君、宋具芳君慷慨相助，終成盛舉。

同樣必得感謝臺灣漢光教育基金會，它們全力資助了本著作集的出版。

本著作集的出版，亦受惠於出版者臺灣元照出版公司。為此，我要特別感謝萬總經理聖德先生，感謝諸位責任編輯的辛勞。

此外，我的學生趙彩鳳同學參與了本書的校對工作，亦致謝意。

足 无

識於臺灣大學

2007年1月

自序

依從法學志業有年，常在其中思考、掂量，偶有心得，孜孜不舍，揣滿了一兜，便癢癢地想把它們編排一下，敷成簡冊，以便對自己有個交待。

此書以《制度文明》為題，記錄了將近10年來的相關思考和掂量。上世紀90年代中葉，法治話語再次進入了中國人的耳目。以學人自居，無非想辨析一番：法治何為、是非得失、因果原由。初時，祇是表面想想，未得深入，且其中激於情緒應對者居多。至世紀末，清華法學院有一相關法治的專門課題，適逢捲入其中，得以有機會從細緻處思忖。漸微而入，不料卻「宏大」而出，將法治的討論移入了制度文明的話題中。本來祇該想想作罷，天殺的我卻把它當成一樁心願，魂牽夢繞，最終成書，實在有出意外。

從有想法至今，恍惚近10年已去。提綱修改了八、九次（詳見附錄Ⅱ），不得要領處不可數計。現在寫出的與原意相去有多遠，連我自己也說不清白。

在人性呈顯不充分，人受動物性、功利性、政治性、自利性諸人性支使前提下，凡人類社會都有制度需求，而一個好的制度——以制度的剛性、客觀性、契約性為標誌，將勝於任何聖賢、哲人統治和道德統制。本來想以此命題為本書中心質核，不意，寫寫想想之後，它反被邊緣化，一些更宏大的想法洶湧沓至，擠得我腦門都不夠用，最後也祇好將這一命題安置在了不起眼的地

方。我想說，當下中國的確需要有剛性、客觀，更多民意的制度，方是福音。可惜的是，本書卻未有此意的論證，實在遺憾。

書中的諸多想法，我在課堂、課下均與同學、朋友有反復討論，所獲靈感，所得啟發良多，是我應當好好感謝的。我的朋友、學生中，有許多人對我祇能用太好來形容，是這樣的錯愛給了我必須去思考、去寫作的動力：我要為他們做得更好。

中國政法大學出版社的李傳敢先生、張越女士一如既往給了我充分的信賴、支持，我由衷感謝！我的學生何歡參與了本書的錄入、校對工作，何冉旋同學亦參加了部分錄入工作，並致謝意！

足 无 謹識

2005年1月18日

作者簡介

江 山

字足无，號曳尾塗人。男，1958年8月生，湖北浠水人。曾就讀西南政法學院。

現 職

清華大學教師，海南大學講座教授，天則研究所兼職研究員。

經 歷

先後任職於中南政法學院、武漢大學、清華大學；並在北京大學、武漢大學、清華大學、中山大學、湘潭大學、中國政法大學、中國農業大學、鄭州大學、華中理工大學、中南財經政法大學、天則研究所、重慶大學、西南政法大學、西南師範大學、福州大學、海南大學、河南大學、香港大學、香港中文大學、臺灣大學、臺灣中央大學、臺灣玄奘大學等處開設過學術講座或作短期講學。

主要著述

《中國文化的沉思與重建》、《中國法理念》、《互助與自足——法與經濟的歷史邏輯通論》、《法的自然精神導論》、《人際同構的法哲學》、《制度文明》、《中國法思想講義》、《法哲學要論》、《文化與憲政》、《歷史文化中的法學》，及論文30餘篇。

學業主詞

體變相養用顯、同構互助自足、超越參與趨真。

目 錄

《江山著作集》序 自 序

導 論 文明：通向彼岸的舟船

第一節	文明構成	5
第二節	人是什麼	15
第三節	諸聖、神會議	28

第一章 人性：過程開始

第一節	舞臺與場景	42
第二節	演員與角色	53
第三節	劇情：狩獵・農業・強盜生存	67
第四節	自我意識・反神祛魅・現代性	75
第五節	特洛伊戰爭原因論	99

第二章 救敗與安頓：理性、制度、宗教

第一節	人域事務與解釋哲學	143
第二節	價值取向與制度類型	162
第三節	善的嚮往與神意資源	182
第四節	英雄心性與制度起源	200
第五節	以分爲合的制度安頓	212

第三章 制度文明中的法治

第一節	政治方式之辨析與選擇.....	232
第二節	你是誰：主體構成性法律體系	254
第三節	以惡制惡，說法治何為.....	271
第四節	法治之父呂庫古	278

第四章 現代社會的制度嚮往

第一節	人是什麼，又是現代性.....	288
第二節	文明綜合中的安頓	305
第三節	人域同構與人際同構	316

附錄 I	雅典司法審判制度簡表	323
------	------------------	-----

附錄 II	本書寫作提綱簡錄	329
-------	----------------	-----

導 論



文明：通向彼岸的舟船

第一節 文明構成

第二節 人是什麼

第三節 諸聖、神會議

若干年前，我已很快樂地知道，因為文明的原因，我方有幸忝為可以用文字去表達某些解說和看法的人群中的一員。這樣的歡悅鼓勵著我，去解說、理解一下文明吧，興許有更多的人會因此有更多的快樂！於是，我樂意將自己還原到緣生緣起的原因中去，以求於斯已矣。

進而，我的還原亦讓我知道，最近1萬年以來，其實是一個時代：一種兩足直立的靈長類由動物成為人的過程。至今，這一目的達至了。可我們卻在峰端或來路的盡頭，吃驚地發現，這條路和過程是無窮盡的，更遙遠的峰端，或更漫長的路徑在轉捩點的那一邊已赫然出現。成為人祇是初步，爾後，成為非人才是那無以懈怠的不歸之旅。

去旅的未知，此處不便多說，回觀來路的諸般得失，種種歷劫，理當饒有興致。可觀何來之有，可致刪繁就簡，可解因為所以，可念來之不易，可說前車之鑑，可供後世備考。因此之故，便大膽說說文明之事，是以有此。

既為成人的過程，這一時代的核心當然是人：是什麼，為什麼，有什麼，幹什麼……人之所以為人。前前後後，說辭很多，實不外將人說人，自圓其說，由自己比較自己，力求因差別說出人的是是非非。如說己群是人，他群不是人，己邦是人，異邦非是人，仁人君子是人，小人野人不是人，善良有德者是人，非善惡德者非人，等等。

建立標準，提倡完美是故有說法的基本思路，然將人說人、己說己論定然不夠周延。此當然亦是無可厚非之情：人尚未成人，何來非人的立場、角度去說人？情有可原是一，認同尚有一非人的說人立場、角度亦是不爭的論點。問題祇在，我們什麼時候可以達到這樣的境界和高度。

以此有知，過去近萬年來，我們所得的經驗和知識差不多是同一的，或說主要部分是同一的：關於人的經驗和知識。

那麼，文明是什麼呢？人由動物成了人，復會由人成為非人，這是一長程的單程之旅，它需要憑藉、承載，以此，文明可否理解為人類關於自己的知識和經驗體系，以及依這種知識、經驗而創化出的價值取向、生存方式、生活樣態、社會結構、精神觀念、制度規則、器物依託？或說，文明即人類由此及彼的舟船。

文明具有放棄、守成、開新的三重特性。其中，守成具有主導性，它讓文明、文化、歷史、社會成型；放棄是被動的，不得已而為之；而開新則是衝動性的，它源於生存競爭和生存困境的應對。

按照雅斯貝爾斯的說法，西元前6世紀～西元前3世紀是人類相關知識和經驗體系形成的「軸心時代」。意約為，這個時代的思想家臨世比較集中，且將前此的若干基礎知識和經驗，通過他們創新的範疇、概念予以體系化、學理化、邏輯化，結果亦為後世的人們提供了繼續解說的依憑。

不可輕易以為，軸心時代是一種終結。他們祇是製造了解說體系的建築材料，和一些解說類型。從邏輯言，他們進行了工程的初級化建構。或說，他們開始讓材料類型化，可以用來隨意建築各種物型和框架。而此前，古人們所用來建築的材料幾乎都是特定的，一種材料祇能建一種特殊的物型，不可通約，搬借的可能性非常之小。軸心時代之後，材料的類型化處理，終於讓知識體系的建築有了材料利用的共通性，差別祇在於，你要建什麼樣的物型。

以此可知，軸心時代的意義即，文明的學理解說——因為有專屬的解說材料，所以解說——變得容易起來，而非說祇有此時才有文明形態，此前的文明過程及其成就是不可忽視的。同理，此後一直至今的學術事業和經驗操持亦是同性的，我們與他們，甚或更古的先民都試圖求索同一個問題：人是什麼，以及實踐人