



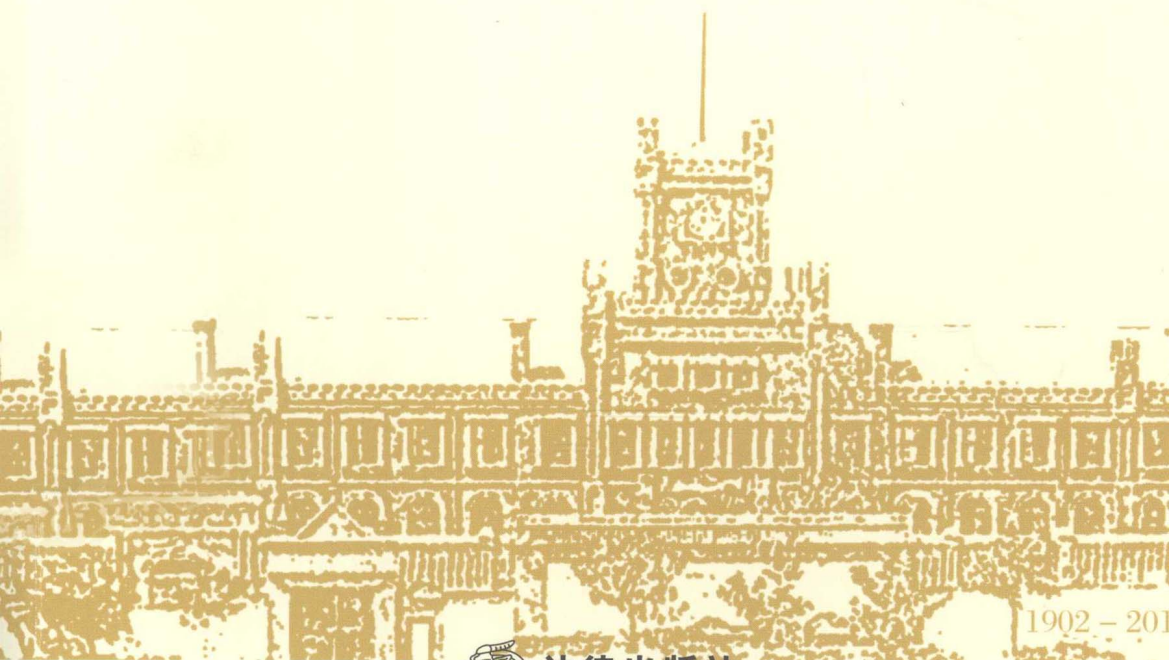
山西大学建校110周年学术文库

英国法治现代化研究

YINGGUO FAZHI XIANDAIHUA YANJIU

以国会立法为视角

王霄燕 著



1902 - 2012



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

山西大学建校110周年学术文库

英国法治现代化研究

YINGGUO FAZHI XIANDAIHUA YANJIU

以国会立法为视角

王霄燕 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

英国法治现代化研究:以国会立法为视角 / 王霄燕
著. —北京:法律出版社, 2012. 4
ISBN 978 - 7 - 5118 - 3322 - 8

I. ①英… II. ①王… III. ①法制史—研究—英国
IV. ①D956. 19

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 050227 号

山西大学建校 110 周年
学术文库

英国法治现代化研究
——以国会立法为视角

王霄燕 著

责任编辑 董 飞
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

版本 2012 年 4 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 固安华明印刷厂

印张 17.25 字数 258 千

印次 2012 年 4 月第 1 次印刷

编辑统筹 学术·对外出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶 松

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 3322 - 8

定价:38.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

总 序

2012年5月8日,山西大学将迎来110年校庆。为了隆重纪念母校110年华诞,系统展现近年来山西大学创造的优秀学术成果,我们决定出版这套《山西大学建校110周年学术文库》。

山西大学诞生于“三千年未有之变局”的晚清时代,在“西学东渐,革故鼎新”中应运而生,开创了近代山西乃至中国高等教育的先河。百年沧桑,历史巨变,山西大学始终与时代同呼吸,与祖国共命运,进行了可歌可泣的学术实践,创造了令人瞩目的办学业绩。百年校庆以来,学校顺应高等教育发展潮流,以科学的发展理念引领改革创新,实现了新的跨越和腾飞,逐步成长为一所学科门类齐全、科研实力雄厚的具有地方示范作用的研究型大学,谱写了兴学育人的崭新篇章,赢得社会各界的广泛赞誉。

大学因学术而兴,因文化而繁荣。山西大学素有“中西会通”的文化传统,始终流淌着“求真至善”的学术血脉。不论是草创之初的中西两斋,还是新时期的多学科并行交融,无不展现着山大人特有的文化风格和学术气派。今天,我们出版这套丛书,正是传承山大百年文脉,弘扬不朽学术精神的身体力行之举。

《山西大学建校110周年学术文库》的编撰由科技处、社科处组织,将我校近10年来的优秀科研成果辑以成书,予以出版。我们相信,《山西大学建校110周年学术文库》对于继承与发扬山西大学学术精神,对于深化相关学科领域的研究,对于促进山西高校的学术繁荣,必将起到积极的推动作用。

谨以此丛书献给历经岁月沧桑,培育桃李芬芳的山大母校,祝愿母校在新的征程中继往开来,永续鸿猷。

二〇一一年十一月十日

目 录

导论 / 001

第一编 英国法治现代化动力论

第一章 工业化的实现 / 011

一、机器化生产的渐次展开 / 011

二、生产工具新材料的面世 / 014

三、生产动力源的全面革新 / 015

四、生产组织模式的变革 / 016

第二章 现代民主制度的定型 / 018

一、现代议会制度的成型 / 018

二、政党政治制度的确立 / 021

三、责任内阁制的形成 / 023

第三章 城市化任务的完成 / 025

一、人口向城市的集中 / 025

二、城市的大量涌现 / 027

三、交通革命的贡献 / 029

四、现代农业的建立 / 030

第四章 社会成员的自主性发展 / 031

一、工人阶级的持续斗争 / 031

二、中等阶级的改革呼声 / 036

三、工商业资产者的抗争 / 037

第五章 多元化现代社会发展思想 / 039

一、边沁的功利主义 / 039

二、密尔的自由学说 / 042

三、亚当·斯密的自由经济理论 / 046

第二编 英国法治现代化时序论

第六章 法治现代化的启动(19世纪30年代~19世纪70年代) / 051

一、现代化启动时期的英国困境 / 051

(一) 城市化弊病初现 / 051

(二) 选举制度的滞后 / 054

(三) 司法制度的僵硬 / 055

(四) 经济的频繁震荡 / 055

二、现代化启动时期的法治建设 / 057

(一) 选举制度的革新 / 057

(二) 司法体制的统一 / 062

(三) 社保法律的初创 / 066

(四) 城市法体系成型 / 068

(五) 教育立法的强化 / 072

(六)交通银行法的加强 / 076

第七章 法治现代化的转折(19世纪80年代~20世纪40年代中) / 081

一、现代化转折时期的英国困境 / 081

(一)周期性的经济危机 / 081

(二)阶段性的社会动荡 / 083

(三)政治斗争新格局的形成 / 084

(四)贫困问题的加深 / 084

(五)意识形态的危机 / 085

(六)卷入世界性战争 / 086

二、现代化转折时期的法治建设 / 089

(一)战时干预法的出台 / 089

(二)宏观调控法的确立 / 100

(三)基础设施法的拓展 / 107

(四)义务教育法体系成型 / 114

(五)行政管理法的调整 / 117

(六)社会保障立法的转向 / 123

第八章 法治现代化的全面发展(20世纪40年代中期以来) / 131

一、现代化全面发展时期的英国困境 / 131

(一)经济领域的滞胀 / 131

(二)福利保障的难题 / 132

(三)移民问题的挑战 / 133

二、现代化全面发展时期的法治建设 / 134

(一)经济法的全面发展 / 134

(二)基本社会服务法的推进 / 144

(三)社会保障法的全面完善 / 160

- (四) 社会治安法的加强 / 183
- (五) 宪政民主制度的改革 / 202
- (六) 环境和资源法的完善 / 220
- (七) 多元化法律解纷体系的建构 / 228

第三编 英国法治现代化路径论

第九章 现代法治观念的确立 / 239

- 一、依法统治的法治理念 / 239
- 二、经验主义的立法模式 / 241

第十章 适时而变的法治重点 / 250

- 一、宪政司法改革的先行引导 / 250
- 二、公共事业立法的绵延不断 / 253
- 三、社会保障法的全面建构 / 254
- 四、经济法重心的不断调整 / 258

参考文献 / 263

后记 / 269

导 论

本书旨在以现代化为理论视角和历史坐标,立足于探求英国法治现代化的动力,剖析英国法治现代化的历程,探寻英国法治现代化的路径,挖掘法治现代化的普遍性和特殊性规律,为当代中国法治现代化建设提供经验借鉴。

法治现代化的概念众说纷纭,缺乏确定公认的定义。本书将其定义为自工业化以来,伴随社会从传统向现代的转变,法律制度自身的合理化和应时化过程,表现为法律的存在状态和变革过程。进一步推论,英国法治现代化就是指自英国工业革命发生以来,伴随英国社会从传统向现代转变,英国法律制度的合理化和应时化过程。

法治现代化需要一定的动力源。动力的本意是指使机械运转和做功的力量,运用到社会科学中就是指推动事物运动和发展的力量。由此,法治现代化的动力就是指推动法律制度发展和变化的力量。从动力源分析,法治现代化有两种:内源性法治现代化和外源性法治现代化。内源性法治现代化是指法治现代化的推动力量主要来自社会自身,而外源性法治现代化的推动力量主要是由外部冲击力引发。“这两种进程的差异,主要取决于启动社会变迁的那些决定性因素是内在的还是外在的。……这两种不同的现代化进程不仅影响到各国政治发展的趋势,而且影响到

工业化发展道路的特点,实际上也就影响到现代化的不同模式的选择。”^{〔1〕}因此,探讨英国法治现代化的动力对进一步探寻英国法治现代化的路径具有决定意义。

英国法治现代化属于内源性法治现代化,即推动英国法治现代化的决定性因素在于英国社会内部,并且这些内部因素被广泛有效地动员起来,最终推动了英国法治现代化的启动和发展进程。

推动英国法治现代化的内在因素首先是英国的工业化。工业化是现代化的核心。工业化改变了社会生产力,机器生产成为生产力的主要方式,将农业社会下的主要生产力——人力从生产活动中解放出来,人的主要任务是围绕机器生产服务。马克思在《资本论》中就写到“现代工业的技术基础是革命的,而所有以往的生产方式的技术基础本质上是保守的”。^{〔2〕}革命性的工业技术极大提高了社会生产力,创造了经济的高速增长,在短期内创造了巨大的社会财富,使得经济因素上升为支配社会发展速度的主导力量。工业化是现代化的核心结论由此得出。工业化的生产方式引发了社会生活方式的改变,而工业化生产方式和工业化生活方式的普遍扩散化过程实质上就是现代化的过程。

现代化已经成为世界发展大势,无论是自觉还是不自觉,主动还是被动,世界上的绝大多数国家都被卷入这个潮流中。与此同时,法律治理也已经被当代世界上大多数国家采纳为主要治理方式。随着现代化的发展,法治建设重点必须有所选择。在法治建设不断合理化和应时化过程中,法治现代化起步、发展并不断完善,使法治现代化具有了自主性、动态性和国别性特征。其中,自主性表现为法治现代化主要是人类在尊重客观规律基础上,极大发挥主观能动性,推动法治现代化的发展进程。动态性表现为法治现代化是一个不断变化、连续发展的过程,这个过程不会停歇和终止。国别性表现为源于各国相异的现代化基础和国家制度,不同的文化传统和思维模式,在法治现代化的路径选择上、应时性的法治现代化建设重点上呈现出国别性特征。此外,法治现代化既然已是发展潮流和大势,也必然表现出某些共性特征。如

〔1〕 罗荣渠:《法治现代化新论》,商务印书馆2009年版,第133页。

〔2〕 马克思、恩格斯:《马克思恩格斯全集》(第23卷),人民出版社1972年版,第533页。

主要依赖立法机关的立法活动推动法治建设,培养自觉遵法守纪的文化传统,不断调整应时性的法律制度建设重点。总结这些共性,对正在加速现代化和法治现代化建设的国家具有指导意义。

英国是世界上第一个完成工业化任务的国家。因工业化而发生的首要改变是城市化的形成。大量的人口在工业化运动中,从乡村涌向城市,城市成为工业化社会中的人口集聚地,城市化迅速发展起来。城市生活变成人们的主要生活方式。城市生活方式与传统农业社会生活方式完全不同,城市生活秩序需要新的制度保障,在构建适应城市生活秩序的制度建设中,英国的法治现代化起步。

因工业化而发生的又一改变是社会结构。在传统的农业社会中,社会主要由占有大量土地的贵族、地主和占有少量土地的自耕农与无地的农民构成。工业化的发展,极大地改变了传统的社会结构。占有大量土地的贵族和地主或者转变经营方式成为农业资本家,或者将土地资本转变成商业资本而成为商人资产者,或者将土地资本转化为工业资本成为工业资产者。总之,工商资产者成为新的社会财富的主要占有者。与此相对,就是从土地上赶出来的一无所有的靠出卖劳动力为生的无产者。处在两者中间的人构成社会的中间阶层,这个阶层随着工业化社会的深入,人数不断壮大,社会影响力不断提高。随着新的社会结构形成,传统社会结构下的法律制度与之不适应。构建适应新社会结构的法律制度成为法治现代化的动力。

因工业化而发生的第三个改变就是政治民主制的改革。君主专制是英国传统农业社会下的政治统治模式。当时的政治制度中,尽管已经产生议会和内阁,但这些制度是围绕王权而设立的,是为国王更好地进行统治而服务的。工业化社会结构形成后,新的社会结构与传统的政治统治方式发生矛盾。掌握最先进生产力、控制了社会主要财富的工商资产者在传统的政治统治秩序中是没有地位的,他们要求提高议会和内阁在国家制度体系中的地位,增加本阶级进入议会的人数,在更广范围内分享国家权力,实行政治民主化。工业无产者构成另一个新社会阶层,他们尽管不掌握社会财富,但他们人数众多。凭借人数的优势,他们要求改变既有的统治秩序,获得议会选举权,分享国家政治权利。中等阶级的社会财富不如工商资产者,人数上没有工人壮大,但他们掌握先进知识和先进的技术,能够明辨社会发展方向,提供

新思路新方法。他们也要求改变传统的政治统治秩序,使社会发展更加合理。在上述三种力量的推动下,英国的政治民主化进程加快,法治现代化在保障政治民主化变革中启动了。

因工业化而发生的第四个变革就是现代社会发展指导思想的生成。传统秩序下,英国占主导地位的社会发展指导思想是自由主义和重商主义。洛克作为英国自由主义的鼻祖,核心思想是强调人权和自由。重商主义的核心就是禁止货币输出,增加金银输入,发展工业,扩大对外贸易,使出口超过进口,形成顺差,以增加本国金银货币,实现国家富强。自由主义和重商主义适应了英国早期资本主义发展需要,对推动英国国力的强大具有积极意义。工业化发生后,上述思想与社会发展要求发生一些冲突。洛克自由思想的核心是人权和政治自由,当资产阶级建立起自己稳定的政权后,就对人权和政治自由不感兴趣了,因为它会为工人阶级主张人权和政治自由提供依据,这与资产阶级统治秩序不相符合。同时,因为工业资本主义的发展,工商资产者构成资产阶级的主要成分,他们更多的是需要经济上的自由。功利主义“最大多数人的最大幸福”口号、亚当·斯密的经济自由理论、密尔的代议制政府理论满足了工商资产者发展工业资本主义的要求,功利主义和自由经济理论就成为推动英国法治现代化的思想动力。

英国法治现代化的时序大致可以划分为三个阶段。首先,法治现代化的启动。法治现代化的启动与工业化的展开相连,英国的工业化开始于18世纪后半期,第一次工业革命完成于19世纪二三十年代。^{〔1〕}与工业化发展相适应,法治现代化不断展开和推进。但本书出于以下原因,将英国法治现代化的启动开始时间定位在19世纪30年代。第一,在工业化展开初期,主要表现为各种技术发明的不断涌现,如纺纱机、织布机、蒸汽机。技术发明进行过程中,对社会关系的影响还不是非常明显。技术发明引发的深刻社会经济变革要到工业革命完成以后才日益明显。第二,法律制度的合理化和应时化变革集中出现在19世纪30年代即第一次议会改革(1832年)后。英国国家的根本制度是议会制,议会制起源于中世纪,确立于资产阶级革命中。这个根本制度的合理化发生在1832年。这一年,议会通过了改革法,标志着国家

〔1〕 吴于廑、齐世荣主编:《世界史·近代史编》,高等教育出版社2001年版,第25页。

根本制度合理化的开始。同时,改革通过议会立法方式实现,标志着议会立法地位的提高,对判例传统变革的开始,而这恰恰又是工业技术发明对社会关系影响显现的后果。“到这个时候,国家就算发展成熟了,它不必再凭空摸索,也无必要处处担惊。”^{〔1〕}国家成熟后,才有能力主动应对社会变革,推动社会向现代性发展。出于以上两个原因,本书将英国法治现代化的启动定位在19世纪30年代。现代化的启动特征决定了法治现代化应时性建设重点的选择:以选举制度的革新应对构建现代国家政治体制建设之需,以司法体制的统一应对高度发达的现代商品经济发展要求,初步开创社保法律满足保护工人阶级利益之需,用成型化的城市法体系推动现代城市建设,强化教育立法为工业化输送合格劳动者,加强交通银行法适应现代经济发展要求。在上述现代法治保护下,英国现代化顺利起航。

其次,法治现代化的转折。本书将这个时期的开始时间定位在19世纪80年代。原因如下:第一,这个时代与英国第二次工业革命开始时间基本吻合,体现本书工业化是法治现代化核心和动力的基本立论。英国的第二次工业革命开始于19世纪70年代。^{〔2〕}这次工业革命促进了工业的高速发展,推动了资本和生产的集中,资本主义开始向垄断过渡。在政府政治经济和社会政策调整过程中,法律制度作出了积极的应时性调整。第二,现代民主制核心之一的政党政治在英国最终确立,内阁权力开始凌驾于议会之上,体现出本书的立论之一:定型的现代民主制是法治现代化的动力之一。第三,为了应对开始形成的垄断资本主义,第二次技术革命中形成的科学家队伍不断为政府适应社会要求出谋划策,促使国家开始强化对社会经济生活的干预,使议会立法重点作出应时性调整:随着战时干预法的出台、宏观调控法的确立、社会保障立法的转向、行政管理法的调整等,议会为政府适度干预社会经济政策建立起法治保障基础;随着基础设施法的拓展、义务教育法体系成型和司法改革的持续推进,英国的法治现代化满足了现代社会转折发展的需要。

最后,法治现代化的全面发展。本书将这个阶段的开始时间定位在第二次世界大战结束以后。原因如下:第一,国家垄断资本主义的推动。企业的

〔1〕 钱乘旦、许洁明:《英国通史》,上海社会科学院出版社2008年版,第250页。

〔2〕 吴于廑、齐世荣主编:《世界史·近代史编》(下卷),高等教育出版社2001年版,第236页。

国有化和经济的计划化在战后的英国有了较大发展,表现为企业国有化运动和推行计划经济。这项变革对推动经济的发展具有积极意义,同时也带动了法治的适应性变革。第二,战争的推动作用。战争的进展迫使技术更新步伐加快,新发明不断涌现。战争的特殊性推动了国家对经济的干预和调整力度。战争也制造了巨大的物质需求,推动了经济的发展。经济的发展引发了法治的变革。第三,社会保障政策的大力推行。战后,英国进行了广泛的社会保障建设和改革,内容涉及面广泛,它与福利政策内容互为补充,构成战后“福利国家”体制的基本内容。^[1] 这种深刻广泛的社会变革推动了英国法治现代化发展步伐:经济法的全面发展为现代经济的协调平稳运行提供了制度支撑,基本社会服务法的推进和社会保障法的全面完善为构建更加公平正义的现代社会提供了保障,社会治安法的加强保证了政府能应对现代社会中的各类严重犯罪和突发性治安事件,宪政民主制度的改革回应了政治民主的现代发展之需,环境和资源法的完善为现代人类标明了新的社会发展理念和方向,多元化法律解纷体系的建构使得人类社会的和谐发展得到保障。

法治现代化的动力一定程度上影响了法治现代化的路径。工业革命不仅意味着经济的巨大增长,更意味着社会的整体变动。工业革命首先造就了一个新的对立阶层:工厂主阶层和无产者阶层,两大阶层的改革意向直接影响了英国法治现代化的路径选择。在两大阶层争取自己权利的过程中,英国创立的议会民主制度完成了它的现代转换。它促使英国法治现代化首先从变革国家政治制度的中心——议会制度开始,即宪政制度的改革成为英国法治现代化的先导。工业革命的第二个成果是城市化,在解决城市化问题的过程中,英国的法治现代化逐步发展起来。构建完善的城市法律体系是英国法治现代化的又一突破。工业化不断展开的过程,也是英国现代化困境不断变换重点的过程,在应对各种现代化困境过程中,英国法治现代化逐步推进和发展起来。

英国法治现代化留下了各种有形的制度标记:广泛的宪政立法、健全的城市法、完善的教育法、全面的社保法、全新的治安法、多元化解纷体系等。同时,英国还创造出一种适时而变的法治现代化模式。现代化是一个过程,

[1] 吴于廑、齐世荣主编:《世界史·现代史编》(下卷),高等教育出版社1998年版,第160页。

法治现代化同样体现出过程性。在现代化的不同阶段,英国遇到过各种各样的现代化困境。正如前文所言,公民选举权的扩大、城市病问题构成英国现代社会初期的最大挑战。随着现代化的深入,战争问题、周期性经济危机问题、工人阶级的贫困化问题等成为英国现代化的新问题。进入当代,现代化问题又有所变化:经济领域的滞胀、福利保障的难题、移民问题的挑战等。在应对和解决上述现代化困境过程中,英国社会各阶层主动承担起自己的义务,议会努力将政府的各种决策尽快转化为立法,使它的法治现代化显现出适时而变的路径特征。总之,英国的法治现代化是多重动力推动的结果,也以多重形式展现在世人面前。英国的法治现代化仍在发展过程中,我们将予以持续的关注。

第一编 英国法治现代化动力论