

A  
HISTORY  
OF

美国

法律

AMERICAN  
LAW

# 发达史

---

何勤华 主编



上海人民出版社

---

HISTORY OF AMERICAN LAW

社会转型与法律学术丛书

# 美国法律发达史

主编 何勤华

撰稿人(以章节为序)

何勤华 王敏慧 魏 琼

俞立珍 吴 斌 胡陆生

刘 红 黄 卉 管敏正

上海人民出版社

责任编辑 周 崢  
刘益民  
封面装帧 陈红萍

社会转型与法律学术丛书

美国法律发达史

主编 何勤华

上海人民出版社出版、发行

(上海绍兴路 54 号 邮政编码 200020)

新华书店上海发行所经销 上海中华印刷厂印刷

开本 850×1168 1/32 印张 15.5 插页 2 字数 374,000

1998 年 5 月第 1 版 1998 年 5 月第 1 次印刷

印数 1-5,000

ISBN7-208-02762-5/D·505

定价 26.00 元



## 社会转型与法律学术丛书

主 编 曹建明

副主编 何勤华 游 伟 殷啸虎

编委会(按姓氏笔划为序)

王立民	孙 潮	吕淑琴	苏惠渔	陈治东
陈鹏生	何勤华	郑 列	郝铁川	顾功耘
殷啸虎	游 伟	曹建明	傅鼎生	

# 总 序

当今的中国,正处于一个新的历史转型时期。自改革开放以来,中国正以巨大的步伐,步入一个新的现代化进程。作为这个过程核心部分的经济体制和经济制度,也正经历着前所未有的变化。经济体制和经济制度的变革,离不开法律的保障;法律的发展完善,又需要一个良好的政治经济环境。长期以来,传统的计划经济体制制约了法律制度的发展完善,而法律制度的滞后与不完善又反过来抑制了经济的发展。市场经济呼唤法律制度的变革与完善,这已成为人们的共识;建立适应社会主义市场经济发展需要的法律体系和法律制度,是我们这个时代刻不容缓的要求。因此,如何发展完善社会主义市场经济体制下的法制理论,研究适应社会主义市场经济发展要求的相关的法律问题,也就成为这个时代赋予法学理论工作者的任务。正是从这一目的出发,我们编写了这套“社会转型与法律”学术丛书。

在当今这个新的社会转型时期,法学界所面临的任务是艰巨的,面对的问题是复杂的。我们不可能、也不打算全面系统地研究所有问题。我们所特别关注的,主要是以下几方面问题。

首先,近几年来,为了适应市场经济发展的要求,国家制定并颁布了大量的法律,这些法律为保证市场经济在法制轨道内有序合法地进行运转提供了有力保障。然而,由于过去几十年的立法空白,尤其是传统的“人治”主义的影响,使得这些法律在实际的贯彻执行中不可避免地遇到这样或者那样的问题;与此同时,随着市场

经济的发展和对外开放,又不可避免地带来大量的各种各样的法律问题。如何结合实际,从理论上研究探讨并解决这些问题,这正是我们的首要目的。

其次,从中国现代化的历史发展来看,自近代中国步入现代化历程的那一天起,经济的变革与法律的发展似乎就已结下了不解之缘。一些进步人士在引进西方的民主政治和宪政模式,推动民族资本主义经济的发展方面,进行了相当的努力和尝试,也积累了一些有益的经验,但更多的,都是惨痛的教训。因此,如何认真吸取前人的经验教训,不断完善社会主义民主政治和法律制度,为社会主义市场经济建设提供一个良好的政治环境和法制环境,也是我们希望研究并加以解决的问题。

再次,当今中国的经济建设,已不再是孤立地进行,而是置身于国际社会这个大家庭之中,与国际的经济发展是同步的。就这一点而言,经济的不断发展和法制的不断完善,离不开对海外成功经验的借鉴。“他山之石,可以攻玉”。过去的闭关自守、固步自封,曾使我们付出了高昂的代价。因此,认真研究、吸取港台地区和国外的经验,对于不断完善社会主义市场经济体制下的法律制度,同样有着重要意义。

这套丛书的作者,大多数是华东政法学院的中青年教授、副教授,他们有着较强的研究能力和文字水平,并且都在自己的专业研究领域中有一定的建树。收入本丛书的著作,虽然只是从某个方面、某个视角探讨了社会转型时期的某个法律问题,但它们都在前人研究的基础上,提出了一些新的有价值的观点和见解,代表了作者在各自研究领域中的最新学术成果。对于这一点,我们可以毫不自谦地予以肯定。诚然,金无足赤,一部好的著作自然也不例外。正因为如此,我们热诚并恳切希望广大的读者朋友和专家学者对我们提出意见和批评,更好地帮助我们在这些问题上深入研究下去。

# 序

众所周知,美国是目前世界上的头号经济大国,其政治体制在西方国家中也是最为精密完备的,而这种经济的发达与政治体制的完备,则得力于法律的规范与调整:在美国,法律在维护资本主义基本制度的前提下,是经济活动的调节器,政治运转的润滑油,公民权利的保护神。那么,美国的高度发达的法治是如何建立起来的?这种法治的具体内容是什么?它们又是如何与国家机关、法人团体以及公民个人发生关系的?本书试图对诸如此类的各种问题进行阐述。

本书的前两章对自殖民地以来美国法律发展的历史作出系统描述,从第三章起依次对宪法、行政法、民商法、经济法、社会立法、刑法、诉讼法、移民法以及国际贸易法等各个部门法的内容作出比较系统的介绍,对当前美国遇到的各种法律难题以及其所采取的对策进行分析和评价,并对美国法律在一些主要的领域中的发展趋势作些预测和展望。本书旨在为我国社会主义法制建设提供借鉴和启示。

本书由主编拟出编写提纲,各撰稿人完成书稿后又经主编统稿、定稿。具体分工如下(以撰稿先后为序):

何勤华:序、第一章、第二章;

王敏慧:第三章;

魏琼:第四章;

俞立珍:第五章;

吴 斌:第六章;  
胡陆生:第七章、英文目录、附录;  
刘 红:第八章;  
黄 卉:第九章;  
管敏正:第十章。

本书的出版得到了华东政法学院和上海发展汽车工业教育基金会的资助,也得到了华东政法学院国际法系顾百忠先生在资料方面提供的帮助,在此,我们表示热诚的谢意。

本书是集体创作的成果,加上资料方面的限制,书中不足之处在所难免,敬请读者批评指正。

何勤华

于上海·华东政法学院

1996年12月30日



# 目 录

序	1
<b>第一章 殖民地时期的法律</b>	1
第一节 新大陆的发现与殖民地的建立	1
第二节 殖民地时期的法律制度	2
一、宪政制度	2
二、私法	3
三、刑法	5
四、司法制度	6
第三节 殖民地时期法律文化的特征	9
<b>第二章 合众国的建立与美国法的发达</b>	11
第一节 独立战争及其历史意义	11
第二节 近代以后美国法的发展	12
一、从独立战争到南北战争(1776—1861年)	12
二、从南北战争到“新政”时期(1861—1933年)	13
三、“新政”时期(1933—1935年)	15
四、第二次世界大战后(1945— )美国法律的发展	16
第三节 法律教育的展开	17
第四节 法学家的作用	22
一、杰斐逊	22
二、汉密尔顿	23

三、麦迪逊 .....	23
四、利文斯顿 .....	24
五、菲尔德 .....	25
六、马歇尔 .....	25
七、肯特 .....	26
八、斯托里 .....	27
九、惠顿 .....	27
十、兰德尔 .....	28
十一、威格摩尔 .....	28
十二、庞德 .....	29
十三、卢埃林 .....	29
第五节 美国近代法律文化的特征 .....	30

### 第三章 宪法 .....

第一节 美国宪法概述 .....	34
一、美国宪法的法律渊源 .....	34
二、美国宪法的社会根源 .....	38
第二节 宪法的制定 .....	41
一、独立宣言 .....	41
二、邦联条例 .....	44
三、各州州宪 .....	45
四、联邦宪法的制定、颁布 .....	48
第三节 联邦宪法的内容与特征 .....	54
一、联邦宪法的内容 .....	54
二、联邦宪法的特征 .....	60
第四节 联邦宪法的实施与修改 .....	62
一、《权利法案》 .....	62
二、第 11 至第 29 条宪法修正案提案 .....	64

第五节 宪法理论与判例 .....	71
一、孟德斯鸠的分权理论 .....	71
二、汉密尔顿和麦迪逊的宪法理论 .....	72
三、马歇尔对美国宪法的贡献 .....	74
四、美国宪法史上的重大判例 .....	76
第六节 美国宪法对世界各国的影响 .....	81
一、总统制 .....	81
二、联邦制 .....	87
三、权力分立与制衡 .....	91
四、违宪审查制 .....	94
<b>第四章 行政法 .....</b>	<b>98</b>
<b>第一节 美国行政法概述 .....</b>	<b>98</b>
一、美国行政法的界定 .....	98
二、美国行政法的法律渊源 .....	100
三、美国行政法的目的 .....	101
<b>第二节 建国后的行政立法 .....</b>	<b>103</b>
一、英国法的影响 .....	103
二、建国初期美国的行政立法 .....	104
<b>第三节 南北战争后的行政立法 .....</b>	<b>105</b>
一、《州际商业法》 .....	105
二、《海普明法》 .....	106
三、《塔克法》 .....	108
四、沃尔特——劳根法案 .....	109
<b>第四节 第二次世界大战后的行政立法 .....</b>	<b>111</b>
一、《联邦行政程序法》 .....	111
二、《联邦侵权行为赔偿法》 .....	114
三、《情报自由法》 .....	116

四、《联邦咨询委员会法》·····	118
五、《隐私权法》·····	120
六、《阳光下的政府法》·····	122
第五节 美国行政法的特点·····	124
一、美国不设立独立的行政法院·····	124
二、美国行政救济设立专门的程序法·····	124
三、美国行政法不构成一个特殊的法律体系·····	125
第六节 美国行政法理论与判例·····	126
一、美国行政法理论·····	126
二、美国行政法的判例·····	130
<b>第五章 民商法</b> ·····	142
第一节 财产法·····	142
一、18 世纪末至 19 世纪上半叶美国财产法的起步·····	142
二、19 世纪下半叶至 20 世纪初美国财产法的发展·····	146
三、20 世纪以后美国财产法的变化·····	149
第二节 契约法·····	152
一、18 世纪末至 19 世纪上半叶美国契约法的起步·····	152
二、19 世纪下半叶至 20 世纪初美国契约法的发达·····	154
三、20 世纪以后美国契约法的发展·····	156
第三节 侵权行为法·····	161
一、18 世纪末至 19 世纪上半叶美国侵权行为法的起步 ·····	161
二、19 世纪下半叶至 20 世纪初美国侵权行为法的发展 ·····	162
三、现代侵权行为法的系统发展·····	169
第四节 公司法·····	171
一、18 世纪末至 19 世纪上半叶美国公司法的起步·····	171

二、19 世纪下半叶至 20 世纪初公司法的发展 .....	173
三、20 世纪以后公司法的发展 .....	177
第五节 买卖法 .....	181
一、19 世纪上半叶买卖法的起步 .....	181
二、19 世纪下半叶至 20 世纪初买卖法的发展 .....	182
三、20 世纪以后买卖法的变化 .....	184
第六节 婚姻家庭法和继承法 .....	188
一、婚姻家庭法 .....	188
二、继承法 .....	194
第七节 近现代美国民商法的特点 .....	196
<b>第六章 经济与社会立法</b> .....	200
第一节 概述 .....	200
一、美国经济和社会立法的起步 .....	200
二、新政立法 .....	204
三、第二次世界大战后的经济、社会立法 .....	206
第二节 金融、证券法 .....	208
一、美国金融、证券法的历史发展 .....	208
二、美国金融、证券法的未来走向 .....	212
第三节 税法 .....	214
一、美国的税务机构 .....	214
二、美国税法的渊源及组成内容 .....	216
三、美国税法的历史演进 .....	217
四、里根的税制改革与新税法 .....	220
第四节 知识产权法 .....	222
一、专利法 .....	222
二、商标法 .....	226
三、版权法 .....	229

第五节 消费者保护法	232
一、美国消费者保护法的历史演进	232
二、保护消费者权益的联邦机构	235
三、美国解决消费纠纷的途径	236
第六节 产品责任法	237
一、契约责任关系时期	238
二、过失责任与担保责任时期	238
三、严格产品责任时期	240
四、美国产品责任法中的免责条款	242
五、美国产品责任法的发展趋势	242
第七节 反托拉斯法	245
一、美国反托拉斯法的历史演变	245
二、美国反托拉斯法的基本原则	248
三、美国反托拉斯法的执法机关	249
四、美国反托拉斯法所规范的托拉斯行为	249
第八节 破产法	251
一、美国早期破产法的历史发展	251
二、从1898年破产法到1978年破产改革法案	253
三、现代美国破产法的立法宗旨	254
四、美国破产法典的实体内容	255
第九节 劳动法	258
一、自由资本主义时期的劳动立法	258
二、垄断资本主义时期的劳动立法	261
三、现代美国劳动法的主要内容	263
第十节 环境法	265
一、美国环境法的历史发展	265
二、美国环保法体系的主要内容	269

<b>第七章 刑法</b> .....	272
<b>第一节 美国刑法的历史发展</b> .....	272
一、独立战争至南北战争时期的刑事立法.....	272
二、南北战争后至 19 世纪末期的刑事立法 .....	275
三、20 世纪刑事立法的发展 .....	276
<b>第二节 当代美国的犯罪及其对策</b> .....	277
一、少年犯罪.....	279
二、有组织犯罪.....	282
三、毒品犯罪.....	285
四、职业犯罪.....	288
五、法人犯罪.....	290
<b>第三节 美国刑法的理论与判例</b> .....	299
一、刑法绪论.....	299
二、犯罪论.....	300
三、刑事责任论.....	311
四、刑罚论.....	319
<b>第八章 司法制度和诉讼法</b> .....	326
<b>第一节 美国司法制度概述</b> .....	326
一、美国的司法机关.....	326
二、美国的警察机关和检察机关.....	337
三、律师.....	340
<b>第二节 美国的刑事诉讼</b> .....	343
一、一般原则.....	344
二、陪审制度和保释制度.....	345
三、侦查.....	348
四、起诉程序.....	353
五、法院的审理前程序.....	360

六、附带民事诉讼	363
七、刑事初审程序	363
八、上诉审程序	369
第三节 美国的民事诉讼	370
一、概述	370
二、民事诉讼管辖	370
三、民事诉讼参加人	373
四、民事审前程序	375
五、民事初审程序	377
六、民事执行程序	380
七、民事上诉程序	381
第四节 美国的行政诉讼	383
一、概述	383
二、司法审查的范围	384
三、司法审查的当事人	384
四、司法审查的原则	384
五、行政侵权赔偿责任	386
<b>第九章 移民法</b>	389
第一节 美国移民法的历史	389
一、美国移民法的起源	389
二、移民限额政策及其法律规定	392
三、1952年移民法及其修正案	394
四、1986年的IRCA法案	395
五、1990年以后美国的移民法	397
第二节 美国政府的移民管理	399
一、美国联邦政府移民管辖权的依据及其范围	399
二、移民法的实施机构	402



三、移民程序中美国国会的作用·····	406
第三节 美国的签证制度·····	408
一、移民签证·····	408
二、非移民签证·····	413
<b>第十章 美国国际贸易法·····</b>	<b>422</b>
第一节 概述·····	422
第二节 美国进口贸易法律制度·····	429
一、进口关税·····	430
二、进口限制和配额·····	435
三、退税·····	437
四、对外贸易区·····	438
第三节 美国出口贸易法律制度·····	440
一、出口管制·····	440
二、出口鼓励·····	445
三、禁止对外贿赂法·····	446
四、反抵制法·····	447
第四节 美国反不公平贸易法律制度·····	447
一、反倾销法·····	448
二、反补贴法·····	455
三、关税法第 337 节·····	457
四、在外国市场的反不公平贸易实践(第 301 节)·····	460
<b>附录 1 美国历届最高法院首席法官·····</b>	<b>467</b>
<b>附录 2 美国法律年表·····</b>	<b>468</b>