

中国法治实践学派书系·总编 钱弘道

大变革时代的 中国法治现代化

公丕祥 著

中国法治实践学派书系

大变革时代的 中国法治现代化

公丕祥 著



人民教育出版社

责任编辑：张伟珍

装帧设计：周方亚

责任校对：吕 飞

图书在版编目（CIP）数据

大变革时代的中国法治现代化 / 公丕祥 著. — 北京：人民出版社，2017.8
（中国法治实践学派书系 / 钱弘道主编）

ISBN 978-7-01-018053-3

I. ①大… II. ①公… III. ①法治—研究—中国 IV. ①D920.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字（2017）第 201642 号

大变革时代的中国法治现代化

DABIANGE SHIDAI DE ZHONGGUO FAZHI XIANDAIHUA

公丕祥 著

人民出版社 出版发行

（100706 北京市东城区隆福寺街 99 号）

北京新华印刷有限公司印刷 新华书店经销

2017 年 8 月第 1 版 2017 年 8 月北京第 1 次印刷

开本：710 毫米 × 1000 毫米 1/16 印张：26

字数：359 千字

ISBN 978-7-01-018053-3 定价：79.00 元

邮购地址 100706 北京市东城区隆福寺街 99 号

人民东方图书销售中心 电话：（010）65250042 65289539

版权所有·侵权必究

凡购买本社图书，如有印制质量问题，我社负责调换。

服务电话：（010）65250042

中国法治实践学派书系编委会

总 编 钱弘道

副 总 编 武树臣 邱 本 Susan Tiefenbrun [美]

总编助理 武建敏

执行编辑 钱弘道 武树臣 邱 本 武建敏 刘大伟

李 嘉 莫张勤 於海梅 张舜玺

Susan Tiefenbrun [美] Claire Wright [美]

学术助理 钱无忧 张泰宁 解明月 尹童童 顾慧慧

陈宇瀚

主 办 中国法治研究院

(China Rule of Law Research Institute)

万世弘道法治联盟

中国法治实践学派书系

顾问和学术委员会

顾 问 罗豪才

学术委员会（按姓氏笔画排序）

马怀德	王利明	王振民	王晨光
公丕祥	付子堂	朱新力	刘作翔
江 平	孙笑侠	李步云	李 林
邱 本	张文显	张守文	张志铭
张宝生	陈兴良	武树臣	林来梵
罗卫东	罗厚如	季卫东	郑永流
郑成良	赵秉志	胡建森	姜建初
姚建宗	钱弘道	郭道晖	黄 进
梁治平	葛洪义	韩大元	

Susan Tiefenbrun [美]

总 序

中国法治实践学派是对法治中国伟大实践的理论回应。

1999年,《宪法》修正案规定:“中华人民共和国实行依法治国,建设社会主义法治国家。”中国终于选择了法治道路,并将之载入具有最高法律效力的宪法。

2014年,中共中央出台《关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》。这是中国共产党的法治宣言书,是法治中国建设的总纲领。

法治中国建设是一场伟大的政治实验。这场伟大实验的目标是开创一条中国自己的法治道路。这场伟大实验正在给中国带来深刻的变革。反腐败斗争正在改变中国的官场生态,立法正在朝着科学化方向发展,政府正在努力将工作全面纳入法治轨道,司法改革正在朝着公正、高效、权威的目标加快推进,全社会厉行法治的积极性和主动性正在逐步增强。法治正在对全面深化改革发挥引领和规范作用。法治普遍规律的中国表现形式正在展现其不可忽视的影响力。虽然在前行的道路上,有暗礁,有险滩,有种种困难,但全面推进依法治国这场治理领域的深刻革命正在改变中国。

中国法学研究已经出现重大转向,这个转向以“实践”为基本特征。

法治的生命在于实践。走进实践，以实践为师，成为一大批法学家的鲜明风格。“中国法治实践学派”正是对这种重大转向的学术概括。中国法治实践学派以中国法治为问题导向，以探寻中国法治发展道路为目标，以创新法治规范体系和理论体系为任务，以实践、实证、实验为研究方法，注重实际和实效，具有中国特色、中国风格、中国气派。

法治中国的伟大实践必然催生新思想、新理论，必然带来思想和理论的深刻革命，必然为普遍的法治精神形成创造条件。中国客观上正在进行一场持久的法治启蒙运动。在欧洲，发生在17—18世纪的启蒙运动的成就之一是孕育了一个在世界上占主导地位的法学学派——古典自然法学派。古典自然法学说成为新兴资产阶级反对封建压迫和争取民族独立的武器，成为美国《独立宣言》、法国《人权宣言》的理论基础。正是古典自然法学派的出现，私有财产神圣不可侵犯、契约自由、法律面前人人平等、罪刑法定等法治原则才得以提出。正是以古典自然法学派为代表的学术流派的形成，才使得西方法治理论、西方法治精神形成一个系统。启蒙运动、契约精神的弘扬、自然法学派的产生、现代法律体系的构建、西方法治理论和法治精神的形成，是一个合乎历史逻辑和社会实践的有机整体。启蒙运动从根本上打造了西方近现代意义上的法治精神。在中国，法治启蒙运动的一个伴生现象也必然是学派的形成。伴随这样一个法治启蒙运动，法治实践不断推进，法治理论不断创新，法学学派在中国兴起，法治精神终将成为社会的主流精神，法治终将成为信仰。

我们组织力量编辑出版“中国法治实践学派书系”，是为了强化中国法学研究的实践转向，展示中国法治理论的风貌，传播法治精神，支持中国法治的具体实践，扩大中国在世界上的法治话语权。我们每年精选若干具有代表性的著作，由人民出版社出版，形成系列。这些

著作具有鲜明的问题导向，注重中国具体实践问题的探索，注重理论的实际效果。我们相信，这套书系一定会对法治中国建设发挥良好作用。

时代赋予我们一种不可推卸的责任，我们不会袖手旁观，我们不会推卸责任。“为天地立心，为生民立命，为往圣继绝学，为万世开太平”是我们从先贤那里汲取的精神，“知行合一”是我们坚守的信条。中国并不缺少高谈阔论，中国并不缺少牢骚抱怨，中国需要的是身体力行、脚踏实地的行动。我们愿意不遗余力地推动中国法治实践学派的发展，我们愿意在法治中国的伟大进程中奉献热血、辛劳和汗水，我们愿意在法治中国的伟大进程中殚精竭虑、鞠躬尽瘁。

法治关乎每个人的权利，法治关乎每个人的财富，法治关乎每个人的命运。让我们大家携起手来，一起行动，共同关注中国法治实践学派，共同编织法治中国梦想，共同为实现法治强国而奋斗！

钱弘道

2017年1月20日

前 言

在全面深化改革、全面依法治国的新的时代条件下，当代中国法学与法治研究正在呈现出蓬勃的生机与活力，并且正在拓展出新的研究领域，从而彰显了新的研究思路与研究方式。以关注法治实践经验、强化法治实证研究为主要特征的法治实践主义研究路径，显示出崭新的研究气象，广泛而深刻地影响着中国法学与法治研究乃至社会科学领域。一个植根于中国法治实践土壤之中，具有深厚的理论基础和宽广的全球愿景的中国法治实践学派正在茁壮成长。这是与长期以来中国法学界的不懈努力分不开的，更是与以钱弘道教授为代表的以实践取向和实证方法为鲜明特质的当代中国法学家群体的卓越贡献分不开的。正是在这一基础上，钱弘道教授主持编辑《中国法治实践学派书系》并由人民出版社出版，这是一件令人钦佩的学术盛事。多年来，钱弘道教授和他的研究团队在各方面的关心支持下，毅然走出大学的高楼深院，投身到丰富生动的当代中国法治实践之中，尤其是深入基层法治实践场域，形成了一系列标志性的法治实验主义产品，产生了显著的法治实践功能。本书能够收入文丛印行面世，幸赖弘道教授的鼎力支持，感铭在心，在此谨深致谢忱！

马克思在论及哲学与时代的关系时提出这样一个深刻的论断：“任何真正的哲学都是自己时代的精神上的精华”，并且“同自己时代的现实世界接触并相互作用”；哲学家“是自己的时代、自己的人民的产物，人民的最美好、最珍贵、最隐蔽的精髓都汇集在哲学思想里”。^①这一论断精辟揭示了真正的哲学的时代性、人民性和实践性，鲜明展示了作为时代精神精华的真正的哲学的价值蕴涵。当代中国正在经历着一场极其广泛而深刻的社会转型与变革过程，已经并将继续对国家发展及其现代化进程产生重大而深远的影响。伴随着从传统的以计划经济体制为基础的社会生活秩序向以市场经济体制为基础的社会生活秩序的转型变革，中国的法律生活领域亦在形成着从传统的人治型国家治理体制向现代的法治型国家治理体制的历史性转变。这是当代中国法治发展的革命性进程，也是源远流长的中国法律文明价值体系的创新发展，从而推动着法学与法律工作者以理性的智识方式回应当代中国法治革命的理论挑战。

本书以“大变革时代的中国法治现代化”为主题，辑录了作者近些年来公开发表的15篇文章，旨在从一个侧面反映社会转型时期当代中国法治现代化进程面临的重大论题。全书由三编构成。第一编的7篇文章，努力从理论与实践的结合上，深入探讨当代中国法治现代化的重要时代议程。在这里，我们可以看到，在特定的法治国情条件下，中国法治现代化进程具有自身独特的逻辑系统与运行轨迹。研究大变革时代的当代中国法治现代化议程，必须立足中国的国情状况，悉心把握中国法治现代化的运行机理。中共十八大以来，以习近平同志为核心的中共中央总揽国家现代化建设的战略与全局，对全面依法治国、建设法治中国作出了重大决策部署，形成了“四个全面”战略布

^① 参见《马克思恩格斯全集》第1卷，人民出版社1995年版，第220、219—220页。

局这一中国在新的历史条件下治国理政总方略，确立了推进国家治理现代化的法治体系格局，致力于建构加快建设法治经济、深化供给侧结构性改革的法治制度逻辑，从而拓展了中国法治革命的广阔空间，标志着当代中国法治现代化进入一个崭新的历史阶段。

第二编辑入的5篇文章，重在研究全面推进法治中国建设进程中的区域法治发展领域的基本理论问题。我国是一个地域辽阔、人口庞大、民族众多、历史悠久的东方大国，不同区域之间经济社会发展水平与地理自然条件具有明显的差异性。这一基本的国情特点对当代中国法治发展及其现代化的路径选择与发展进程产生着殊为深刻的影响，甚或形成决定性的作用。因之，作为一种独具特质的法治发展现象，当代中国区域法治发展在很大程度上体现了我国经济社会发展不平衡的规律，是建设法治中国战略在一定区域范围内的展开与落实，藉以建立区域发展所需要的区域法治秩序，进而构成治国理政的区域治理法治化模式。在新的时代条件下，深入开展区域法治发展的理论研究与实践行动，对于探索法治现代化的中国道路，实现国家区域发展总体战略，推进区域治理现代化，无疑是大有裨益的。

第三编收录的3篇文章，则在于深入分析全球化进程中的中国法治发展及其现代化的历史方位与时代走向。以1500年前后的地理大发现和新航路的开辟为起点，迄今为止近代以来的人类社会经历了三次全球化浪潮，时下的第三次全球化运动仍处在曲折发展的过程之中。如果说先前的全球化进程中带有西方主导的鲜明特征，那么，随着全球治理体系变革进程的波澜壮阔地展开，当代全球化运动日益显示出新的征候，抑或称之为“新全球化运动”。西方主导的全球秩序的历史性终结，全球权力中心的转移以及全球秩序的时代重构，正在成为新全球化运动的基本现象型态。因此，在新全球化运动的进程中，确证

当代中国法治现代化进程的自主性品格，坚定地走出一条自主型的中国法治现代化道路，就显得尤为重要。

在本书所辑录的论文梳理汇集过程中，南京师范大学法学院於海梅博士研究生协助做了大量周备细致的工作。人民出版社领导和有关编辑对本书的编辑出版给予了大力支持。在此，谨一并致以诚挚感谢！

公丕祥

2017年3月31日于南京

C 目录 CONTENTS

中国法治实践学派书系
大变革时代的中国法治现代化

前 言 /001

第一编 中国法治现代化的时代议程

第一章 当代中国法治发展道路的内在逻辑 /003

一、引 言 /003

二、党的领导与依法治国的有机统一 /005

三、强化政府推动与保持社会活力的有机统一 /011

四、法治发展的变革性与连续性的有机统一 /017

五、借鉴国际法治经验与立足本国法治国情的有机统一 /023

第二章 中国特色社会主义法治理论的探索之路 /027

一、中国特色社会主义法治理论的形成与发展 /028

二、中共十八大以来中国特色社会主义法治理论的深化 /038

三、中国特色社会主义法治理论的基本要求 /046

第三章 中国特色社会主义法治道路的时代进程 /054

一、新中国成立之初中国法治道路的艰辛探索 /055

二、中国法治道路的形成 /059

三、中国法治道路的丰富 /065

四、中国法治道路的拓展 /070

五、中国法治道路的历史新阶段 /074

六、结 语 /087

第四章 新发展理念引领下的中国法治现代化 /092

一、引 言 /093

二、坚持以人民为中心的法治发展准则 /094

三、践行新发展理念的法治需求 /099

四、以新发展理念统领中国法治现代化全局 /108

五、结 语 /117

第五章 国家治理现代化进程中的中国公法发展 /119

一、问题的研究范式 /120

二、中国公法发展的第一次转型 /121

三、中国公法发展的第二次转型 /127

四、中国公法发展的第三次转型 /134

五、国家治理现代化进程中的公法革命 /139

六、一个尚需深入探讨的重大论题 /147

第六章 加快建设法治经济 /150

一、法治经济的基本内涵 /151

二、加快建设法治经济的重大意义 /153

三、加快法治经济建设拟应解决的关键问题 /156

四、加快建设法治经济的主要路径 /158

第七章 经济新常态下供给侧改革的法治逻辑 /162

一、聚合创新发展的法治动能 /163

二、构筑充分发挥市场机制作用的法治基础 /172

三、划定政府与市场权责边界的法治机理 /180

四、结 语 /190

第二编 区域法治发展的分析架构

第八章 法治中国进程中的区域法治发展 /195

一、问题的重大意义：法治中国建设的战略与策略选择 /196

二、国家发展与国家法治发展 /200

三、区域发展与区域法治发展 /205

四、余 论 /212

第九章 区域法治发展的概念意义 /214

一、若干概念之含义与本章的讨论范围 /215

二、“多样性统一”的命题 /218

三、个别化方法的分析原则（上） /225

四、个别化方法的分析原则（下） /235

五、小 结 /243

第十章 还是区域法治概念好些 /246

一、问题讨论的必要性 /247

- 二、关于“区域”的概念内涵 /248
- 三、关于“区域法治”与“区域法制”的概念关系 /256
- 四、关于区域法治与国家主权的关系 /266
- 五、关于区域法治与地方法治的概念关系 /273
- 六、小 结 /281

第十一章 法治建设先导区域的概念与功能 /285

- 一、法治建设先导区域的概念设定 /286
- 二、法治建设先导区域何以可能 /289
- 三、法治建设先导区域的功能取向 /297

第十二章 区域法治发展与文化传统 /303

- 一、引言：法治发展的文化意义与本章论题的重要性 /304
- 二、文化传统的思维类型 /306
- 三、区域法治发展与文化大传统 /311
- 四、区域法治发展与文化小传统 /322
- 五、小 结 /332

第三编 全球化进程中的中国法制现代化

第十三章 全球化、中国崛起与法制现代化 /337

- 一、问题的复杂性 /337
- 二、中国的全球地位及其变动 /340
- 三、制度反思与制度优势 /347
- 四、从“华盛顿共识”到中国模式 /351
- 五、初步的小结 /360

第十四章 全球化时代的中国法制现代化议题 /363

- 一、全球化体现的是一个客观的历史进程和发展过程 /364
- 二、超越狭隘的东方主义与西方主义模式观 /365
- 三、法制现代化道路必须与我国的传统和条件相契合 /368
- 四、结 语 /371

第十五章 全球秩序重构进程中的法治中国建设 /372

- 一、全球化时代是否已成过去? /373
- 二、当代全球化运动的新趋向 /374
- 三、全球场域中的中国方位及其法治状态 /380
- 四、坚定地走出一条自主型的法治中国之路 /391