

河南省法学会资助文库

刘用军
著

司法人格研究

法律出版社

河南省法学会资助文库

刘用军
著

司法人格研究

法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

司法人格研究 / 刘用军著. -- 北京 : 法律出版社,
2017

ISBN 978 - 7 - 5197 - 1609 - 7

I. ①司… II. ①刘… III. ①司法制度—研究—中国
IV. ①D926

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 278073 号

司法人格研究
SIFA RENGE YANJIU

刘用军 著

策划编辑 高山
责任编辑 汤子君
装帧设计 鲁娟

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 北京京华虎彩印刷有限公司
责任校对 王晓萍
责任印制 陶松

编辑统筹 学术·对外出版分社
开本 A5
印张 10
字数 236 千
版本 2017 年 11 月第 1 版
印次 2017 年 11 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

网址/www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792

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、子公司销售电话:

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆分公司/023-67453036

深圳分公司/0755-83072995

西安分公司/029-85330678

上海分公司/021-62071639/1636

书号:ISBN 978 - 7 - 5197 - 1609 - 7

定价:45.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

目 录

第一章 司法人格的提出与意义 001

第一节 人格概念及其范围 003

第二节 人格与相关概念 013

一、人格与性格 013

二、人格与人性 015

三、人格与个性 016

四、人格与气质 016

五、人格与人生观、价值观 017

第三节 司法人格的概念与特征 017

一、司法人格的概念 017

二、司法人格的特征 020

第四节 司法人格的当代价值 026

一、司法人格是司法精英化建设的重要组成部分 026

二、司法人格是实现司法公正的主观保障 030

三、司法人格是树立和维护司法权威的中介与 平台 033

第二章 构建司法人格的双重维度 036

第一节 司法人格的个体维度 037

一、个体司法人格的心理要求 037

二、个体司法人格的道德要求	043
三、个体司法人格的社会要求	048
四、个体司法人格的政治要求	051
第二节 司法人格的群体维度	055
一、群体司法人格的心理维度	055
二、群体司法人格的道德维度	057
三、群体司法人格的社会维度	060
 第三章 法治、德治与司法人格	065
第一节 司法人格——法治与德治结合的介质	066
一、法治的人格要求	066
二、合格的司法主体	068
三、德治——司法人格的道德之维	070
第二节 司法人格和法治的互动与要求	077
一、法治的进化态与司法人格	077
二、法治的空间态与司法人格	078
三、法治的内在化与司法人格	080
四、司法者人生与司法人格	082
 第四章 基督教伦理塑造下的西方司法人格	084
第一节 理性的崛起：古希腊、古罗马时期的司法人格	085
第二节 理性的退缩：基督教伦理与司法人格	090
第三节 理性的启蒙：异教徒基督教与司法人格	101
第四节 德性的正义：现代理性融合宗教的司法人格	108

第五章 “青天”意识与中国古代司法人格 114

第一节 思想教化与古代领袖人格塑造 115

一、上古时期的领袖人格观念 115

二、儒家与道家对领袖人格的构想与塑造 122

第二节 “青天”意识与民众心目中的司法人格 127

一、“青天”意识 127

二、“青天”的司法人格 127

第三节 认识古代司法人格的历史语境 134

第四节 古代司法人格的现代性开拓 142

第六章 司法人格的心理机制与裁判之道 147

第一节 司法者的心理事实建构 148

一、心理事实建构的提出 148

二、影响心理事实建构的诸因素 152

第二节 司法者的庭审驾驭能力 161

一、司法者具备良好庭审驾驭能力的意义 161

二、司法者如何习得和发挥好庭审驾驭能力 163

第三节 司法者的说理与沟通能力 165

第四节 司法者的人格“抵抗”能力 167

一、人格“抵抗”与外在压力 168

二、人格“抵抗”与良心 169

三、人格“抵抗”与责任 171

第七章 当代司法人格的文化社会心理传统 173

第一节 中国人的自我概念 174

一、作为私人的自我	174
二、作为社会的自我	176
第二节 中国人的正义观念	179
一、中国人的正义观	179
二、中国人的政治观与正义	182
三、中国人的道德观与正义	183
第三节 中国人的处世哲学	185
一、关系取向与人情主义	185
二、中庸哲学与官本位思想	187
第四节 文化社会心理传统对当代司法人格的影响	189
一、消极影响	189
二、积极影响	196
 第八章 司法人格中的理性与人文精神	200
第一节 司法人格与理性	201
一、理性与司法者	201
二、司法者的理性与理性的司法者	205
第二节 司法人格与人文精神	213
一、修身之道与人文精神	213
二、现实关怀与司法者人文精神	221
三、社会生活与司法者人文精神	230
 第九章 透过冤错案看司法人格	240
第一节 当前冤错案的形成:规范的问题抑或人的问题	241
第二节 人的要素被忽视的原因与后果	245

一、人的要素被忽视的原因 245

二、人的要素被忽视的结果 248

第三节 法治的基本条件:外在的规则与内在的人 251

第十章 当代司法人格完善的系统学视野 256

第一节 人的素质是一个系统性整体 257

第二节 把理性与非“理性”视为系统性整体 263

第三节 把法律与社会视为系统性整体 271

第四节 把法治与德治视为系统性整体 276

第五节 把历史资源与现代性视为系统性整体 282

第六节 把个案正义与普遍正义视为系统性整体 285

参考文献 293

第一章 司法人格的提出与意义

人格是一个我们并不陌生的概念,例如,我们常说人格健全、人格尊严、人格权和人格高尚。人格健全描述的是一个正常人应有的心理特征,人格尊严与人格权是指一个人在法律上所拥有的地位、权利和所应获得的尊重,人格高尚则是描述一个人高于社会普遍标准的优良道德状态。可见,在表明人格概念应用的广泛性的同时,也意味着人格在实际使用中已经被分割了。这种现象也反映在学术研究上,出现了人格心理学、人格权理论、道德人格或伦理人格乃至政治人格等专业术语。然而,既然人格在诸多领域都有其独特的价值,那么人格的总体内涵又是什么?当我们整体看待人格问题时,是不是可以和现代公民联系起来,即现代人应当拥有何种人格特征?显然,现代人的人格特点与古代是有区别的,乃至不同的民族也各有其特点。不同的人格概念只反映了人格的不同侧面,认知现代人、提升现代人素质需要整体认知人格现象。

法治建设已经是现代性不可或缺的内涵,这意味

着现代公民人格必须具有一种法治品位或法治特质的人格,而在整个社会的法治人格转型与塑造中,司法者又应当是“排头兵”、“引路人”。法治的实施、正义的实现靠司法者来输送,无论法律如何发达都不免如此。这就引出了司法者的人格问题,司法者的人格状况将极大地制约着法治的效果。法学家埃利希说,只有法官的人格才能够保证正义的实现,除此之外无他途。^①一位西方法官说过这样一句话,在西方尤其是英美法系国家,对法官的任命首先考虑的并不是法律,实际上,只要找到一位绅士就可以了,当然,如果他正好懂得法律就更好了。美国耶鲁大学法学院院长哈罗德·H.柯在一次开学典礼上的讲话,其题目就是《永远别让你的技巧胜过你的品德》。我国学者张建伟指出,实现正义靠的是司法官的人格力量。杨立新教授说道,法官的良心比良知重要。可见,司法人格应该是法治建设中的一个重量级话题,任何支持法治治国论的主张,如把公民法治人格特别是司法者人格放在可以忽略的地步仅靠大规模的、体系化的外在规范,就认为法治实现将万事大吉的想法,都将显得极为幼稚。这不仅是西方法官告诉我们的经验,而且也是当代中国法治建设不畅付出的代价。总体而言,改革开放以来法治建设在我国已近四十年,党的十八届四中全会《关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》可以认为是法治建设缓慢量变的一个决定性文件,或一个堪称“分水岭”的文件。由此看来,我们可以认为当今的法治已经从粗放走向了精密、具体化阶段,大规模立法时代已经过去,未来则应当走向深化包括司法者在内的全体公民的法治理念教育时期。特别是在司法改革对司法者职业化提出更高要求的情形下,更应当全面提出司法人格问题,以此来补足长期以来在这方面的“缺课”。综观当今法治现象,很大程度上存在有法不依、执法不严、枉法裁判、损害正义的现象,这些行为无

① 参见[美]卡多佐:《司法过程的性质》,张维译,北京出版社2012年版,第7页。

不与司法者的道德、价值观有关,或者说与司法者的道德人格、政治人格相关。因此,我们不仅要尊重司法者应有的人格权,选拔人格健康的人从事这一神圣职业,更应当对司法者提出政治、伦理层面的严格要求,这是全面推进依法治国时代对司法人格的必然呼唤。

第一节 人格概念及其范围

人格概念起源于西方,主要是心理学术语,一般指一个人相对稳定的心理和行为特征,其英文表述是 *personality*, 德语是 *personalichkeit*, 法语是 *personnalite*, 这几种表述都源于拉丁文的 *persona*, 而 *persona* 的产生则与一场公元前 1 世纪的古罗马戏剧有关。传说当时有一位著名的罗马演员为遮蔽他不幸致残的眼睛, 灵机一动, 佩戴了他自制的面具登台演出, 尔后, 其他演员也开始使用面具表演, 罗马人把这种面具称作 *persona*。故 *persona* 原意指“面具”或“脸谱”, 指的是在戏台上表演的角色显示给观众的脸目, 代表着戏中角色的特定身份。当时一些学者发现, 每个人稳定的行为表现和一定特质的倾向性具有内在联系——正像戏台上不同类型角色所佩戴的面具一样, 向观众显露着这个角色一部分的自我本质。于是, “面具”开始被借喻为**人格**, 引申为**外在的、公开场合的自我**; 进而引申为**隐藏于内心的自我**, 最终引申为**真实的、真正的自我**。西塞罗在其著作中曾介绍了人格的四种引申义: (1) 一个人给他人的印象; (2) 人的社会身份和角色; (3) 特指有优异品质的人; (4) 人的尊严和声望。^① 到了中世纪 *persona* 的内涵进一步延展, 开始明确指个体的特征或社会地位、官阶等。

① 参见余潇枫:《哲学人格》,吉林教育出版社 1998 年版,第 24 页。

中国古代没有“人格”一词,近代日本学者从西方翻译过来后又引入中国。《说文解字》中“格”的意思是“木长貌”。因此,汉语人格的本意是指一个人的面貌,进而也引申为一个真实的、真正的自我。但中国古代的人格思想是十分丰富的,《周易》《尚书》及儒家经典中都有大量体现。如心理学家燕国材就从《周易》中总结了18种人格心理特征,^①人贵论和人之九德说则体现了《尚书》中人格心理学思想的精华。

现代人格是一个大家十分熟悉又很难揭其堂奥的概念。熟悉在于人格一词的应用范围不断被拓宽,至今已经从心理学领域被广泛应用于宗教学、哲学、社会学、人类学、法学、伦理学、生物学乃至临床医学等几乎所有以人和人类社会为研究对象的学科之中;其复杂在于人格的内涵越来越远离其最初的直观具体,而变得非常抽象广阔,以至于很难给人格下一个大家广为接受的定义,甚至一个学科或一个人格研究专家就会有一种人格的定义。

人格概念的复杂性主要体现在心理学领域。美国著名人格心理学家、人格特质论学派的创始人高尔顿·奥尔波特(Gordon Allport)在其名著《人格:一种心理学的解释》一书中,就曾经总结了50种不同的人格定义。

1. 心理学维度的人格

心理学领域人格的定义根据强调重点的不同,大致可以分为如下三类:(1)强调人格是个人内在的、全部生理、物理结构和心理意识外化的结果,包括自我说和特质说。如奥尔波特的人格定义,“人格是个体所具有的、决定了他对环境的特有的调适方式的身心系统的动力组织”。^② 伦丁

① 参见燕国材:《中国心理学史》,浙江教育出版社1998年版,第24页。

② [美]V.巴尔诺:《人格:文化的积淀》,周晓虹等译,辽宁人民出版社1989年版,第8页。

(Robert Lundin)指出,人格是个体在其发育的特别状况下所获得的独特性为装备。林德采和荷尔认为,人格是一种特征的组织,它存在于自己而区别于他人。^① 伯格(Jerry M. Burger)认为,人格是源于个体身上的稳定的行为方式和内部过程。^② 德勒加(Valerian J. Derlega)认为,人格是作用于个体稳定的思想、情感和行为的持久的内在特征系统。^③ 艾森克(H. J. Eysenck)认为人格是个人的性格、气质、智力和体格的相对稳定而持久的组织,它决定着个人适应环境的独特性。^④ 拉扎鲁斯(Richard Lazarus)言道:“人格是基本和稳定的心理结构和历程,它们组织着人的经验并形成人的行为和对环境的反应。”^⑤

(2)强调从人的生活史去定义人格,强调环境、社会影响和后天学习对人格的作用。如拉皮勒,人格是个人经由社会化所获得的整体。拉扎鲁斯,人格是基本和稳定的心理结构和过程,它们组织着人的经验并形成人的行为和对环境的反应。^⑥ 莫顿·普林斯(Morton Prince)的定义是,“人格是个体所有先天素质、冲动、倾向、欲望和本能,以及由经验所获得的素质和倾向的总和”。^⑦ 华生(Watson)将人格归为:“能够经过长期而精确的实际观察发现的活动的总和。”麦克莱兰(McClelland)认为人格是:“科学家在某一时间内对某个人的全部行为

① 参见李江涛、朱秉衡:《人格论》,辽宁人民出版社1989年版,第7页。

② 参见[美]杰瑞·伯格:《人格心理学》,陈会昌等译,中国轻工业出版社2012年版,第3页。

③ See Derlega VJ. *Personality Contemporary Theory and Research*, 3th ed., Thomson Wadsworth, 2005.

④ 转引自黄庭希:《人格心理学》,浙江教育出版社2002年版,第6页。

⑤ 转引自陈仲庚、张雨新:《人格心理学》,辽宁人民出版社1986年版,第48页。

⑥ 参见李江涛、朱秉衡:《人格论》,辽宁人民出版社1989年版,第7页。

⑦ [美]V. 巴尔诺:《人格:文化的积淀》,周晓虹等译,辽宁人民出版社1989年版,第8页。

细节所能做出的最为合适的概括化。”^①伯格指出,人格是决定人在社会中角色和地位的一切特性的综合。所以,人格可以认定为社会的有效性。^②

(3)强调人格形成中的个体和环境的综合因素。如艾森克指出,人格是个体由遗传和环境所决定的,实际的和潜在的行为模式的总和。莱尔德指出,人格是一个人全部的生活方式。^③ Larsen 和 Buss 认为,个体具有的有组织的、相对持久的一系列特质和心理机制,它影响个体与环境(包括心理、生理和社会环境)的交互作用及对环境的适应。^④林顿指出,人格是适合于个体心理过程与状态的有组织的聚合体。^⑤珀文(L. A. Pervin)认为人格是认知、情感和行为的复杂组织,它赋予个人生活的倾向和模式(一致性)。像身体一样,人格包含结构和过程,并且反映着天性(基因)和教养(经验)。另外,人格包含过去的影响及对现在和未来的建构,过去的影响中包含对过去的记忆。^⑥《简明不列颠百科全书》中,人格的定义是,每个人所特有的心理——生理性状(或特征)的有机结合,包括遗传的和后天获得的成分,人格使一个人区别于他人,并可通过他与社会和环境的关系表现出来。我国也有学者认为,人格包括外在的行为表现和内在的心理品质,二者之间存在密切联系。行为模式既受到内在品质的影响,也同时受到环境因素的影响。^⑦

① [美]V. 巴尔诺:《人格:文化的积淀》,周晓虹等译,辽宁人民出版社1989年版,第9页。

② 转引自陈仲庚、张雨新:《人格心理学》,辽宁人民出版社1986年版,第38页。

③ 参见李江涛、朱秉衡:《人格论》,辽宁人民出版社1989年版,第6页。

④ 参见陈红:《人格与文化》,安徽教育出版社2009年版,第8页。

⑤ 参见[美]拉尔夫·林顿:《人格的文化背景》,于国梅、陈学昌译,广西师范大学出版社2007年版,第68页。

⑥ 参见[美]L. A. 珀文:《人格科学》,周榕等译,华东师范大学出版社2001年版,第467页。

⑦ 参见王登峰:《人格的定义》,载《心理学研究》2008年创刊号。

学者陈仲庚认为,人格是个体内在的在行为上的倾向性,它表现一个人在不断变化中的全体和综合,是具有动力一致性和连续性的持久的自我,是个人在社会化过程中形成的给予人特色的身心组织。^①学者黄希庭认为,人格是个体在行为上的内部倾向,它表现为个体适应环境时的能力、情绪、需要、动机、兴趣、态度、价值观、气质、性格和体质等方面的整合,是具有动力一致性和连续性的自我,是个体在社会化过程中形成的给人以特色的心身组织。^②

2. 哲学维度的人格

人格也是一个古老的哲学问题。我国心理学者高瑞泉和袁振国说得好,一切人格理论,无可例外地会延伸到哲学领域,那些最重要的人格问题背后,几乎都隐含哲学问题。因此,无论我们是否愿意,我们都必须经过哲学的透视,才可能接近于较为深刻地把握人格。^③就此,洛克说道,人格是一个会思考的、聪明的存在物,有推理和反省并考虑自我本身的能力。^④黑格尔曾指出,人格无条件的具有真理性。^⑤康德也曾说过,整个人类尽在他的人格里。^⑥20世纪德国著名哲学家卡西尔在其名著《人论》一书中开宗明义说道:“认识自我乃是哲学探究的最高目标——这看来是众所公认的。”比其早4个世纪的法国文艺复兴时期著名人主义学者蒙田也有名言,“世界上最重要的事情就是认识自我”。^⑦19世纪末在美国与俄国产生了人格主义哲学流派。代表人物主要是美国人鲍恩(B. P. Bowne)和俄国人别尔嘉耶夫(Nicolas Berdyaev)。人格

① 参见陈仲庚、张雨新:《人格心理学》,辽宁人民出版社1986年版,第50页。

② 参见黄希庭:《人格心理学》,浙江教育出版社2002年版,第8页。

③ 参见高瑞泉、袁振国:《人格论》,上海文化出版社1989年版,第7页。

④ 转引自陈仲庚:《人格心理学》,辽宁人民出版社1986年版,第33页。

⑤ 参见[德]黑格尔:《法哲学原理》,范扬、张企泰译,商务印书馆1982年版,第296页。

⑥ 参见余潇枫:《哲学人格》,吉林教育出版社1998年版,作者自序。

⑦ [德]恩斯特·卡西尔:《人论》,甘阳译,上海译文出版社1985年版,第3页。

主义哲学充分肯定主观经验在人格中的作用,鲍恩就称人格是某种精神力量。他说:“人格的本质意义是自我、自我意识、自制和认识的力量。这些成分没有身体的意义。”^①总的来说,人格主义流派认为,人格是一种具有自我意识和自我控制能力,具有感觉、情感、意志等机能的主体,是一种精神力量和纯粹精神性的存在,是作为主体的人的精神、意识的活动。^②我国学者余潇枫则认为,哲学上的人格是以人的主体性资格为研究内容,关注的是人的“有自由的价值的自我”,强调的是人的主体的自我确证与人之为人的根本性质的历史获得。^③哲学人格侧重于从宏观的角度对人的本质和人格理论的前提进行研究。

3. 社会学维度的人格

社会学上对人格的揭示主要是从群体角度展开,指同一群体中多数成员共同具有的心理特质,也称社会人格。最早提出社会人格概念的是法兰克福学派的 E. 弗洛姆(E. Fromm),他把社会人格的概念定义为:一个集团的大多数成员性格结构的核心,是这个集团共同的基本经验和生活方式发展的结果。^④我国社会学奠基人物孙本文先生曾指出,“人格是一个人在对人的态度和行为方式上表现出来的习惯系统”。^⑤也有学者将其概括为,“在一定社会与文化中所形成的、旨在调节人与自然、人与社会、人与人(包括自身)关系的行为准则,以及在实际行为中所凸显出来的精神素质”。^⑥社会人格的形成与社会化密切相关,正

① 转引自陈仲庚、张雨新:《人格心理学》,辽宁人民出版社 1986 年版,第 35 页。

② 转引自刘同辉:《传承、诠释与创新——中国传统人格心理学及当下独立路径研究》,山东教育出版社 2012 年版,第 10~11 页。

③ 参见余潇枫:《哲学人格》,吉林教育出版社 1998 年版,第 26~27 页。

④ 参见《中国大百科全书》(社会学卷),中国大百科全书出版社 1991 年版,第 318 页。

⑤ 转引自曾红:《儒道佛理想人格的融合》,山东教育出版社 2012 年版,第 27 页。

⑥ 朱义禄:《从圣贤人格到全面发展——中国理想人格探讨》,陕西人民出版社 1992 年版,第 13 页。

是在社会化的漫长过程中,个体把社会的价值、态度、技能缓慢地内化,从而形成了一种群体的基本人格,成为区分不同群体的重要标志。如青年人人格和成年人人格,日本人人格和法国人人格。在社会人格形成中家庭教育是重要基础,学校教育和社会教育是关键。这其中会出现人格的调适和解组现象,前者是指个人行为与社会标准相互配合而有效地参与社会生活;后者指个人行为与社会标准脱节,不能有效地参与社会生活。

4. 文化维度的人格

人格与文化的关系由美国文化人类学之父博厄斯学派所创。文化学上的人格也称人类学上的人格,强调文化对人格的塑造作用,认为文化决定人格,或者文化与人格存在交互作用。从文化学的视角对人格的界定,是把人格看作一种特定文化的积淀,是特定文化状态下的生存样态,人格实质上是一种文化人格。如美国著名文化人类学家 V. 巴尔诺(Victor Barnouw)指出,人格是个体的各种内在力量的较为持久的组织,这些内在力量和个人较为一致的态度、价值、认知模式组成的复合体有关,通过这一复合体我们可以对个人行为的一致性作出部分解释。^① 这里的行为一致性是文化或个人的社会角色带来的。拉尔夫·林顿(Ralph Linton)也认为,文化必须视为各社会建立人格类型及社会特有的各种身份人格系列的支配因素。^②

5. 伦理学维度的人格

在伦理学的视野内,人格常被称为道德人格,也就是我们日常生活中常说的人格。如在我国行政伦理学中,有学者对人格作出了这样的

① 参见[美]V. 巴尔诺:《人格:文化的积淀》,周晓虹等译,辽宁人民出版社1989年版,第11页。

② 参见[美]拉尔夫·林顿:《人格的文化背景》,于闽梅、陈学昌译,广西师范大学出版社2007年版,第117页。