



中国的法治之路

卓泽渊◎著

中国智慧与中国方案

UNDERSTANDING CHINA

非外借



China Foreign Languages
Publishing Administration
中国外文出版发行事业局



外文出版社
FOREIGN LANGUAGES PRESS

读懂中国丛书

中国的法治之路

卓泽渊 著



China Foreign Languages
Publishing Administration
中国外文出版发行事业局



外文出版社
FOREIGN LANGUAGES PRESS

图书在版编目 (CIP) 数据

中国的法治之路 / 卓泽渊著. —北京: 外文出版社, 2018. 3
(读懂中国)

ISBN 978-7-119-11442-2

I. ①中… II. ①卓… III. ①法治—研究—中国
IV. ①D920.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 051646 号

本丛书列入国家社会科学基金重大委托项目和

《“十三五”国家重点图书、音像、电子出版物出版规划》项目

出版策划: 国家创新与发展战略研究会

出版指导: 陆彩荣 徐 步

出版统筹: 胡开敏 于 瑛 曾惠杰

责任编辑: 杨 璐

装帧设计: 柏拉图创意机构

印刷监制: 冯 浩 章云天 秦 蒙

中国的法治之路

卓泽渊 著

© 外文出版社有限责任公司

出 版 人: 徐 步

出版发行: 外文出版社有限责任公司

地 址: 中国北京西城区百万庄大街 24 号

网 址: <http://www.flp.com.cn>

电 话: 008610-68320579 (总编室)

008610-68995852 (发行部)

制 版: 北京杰瑞腾达科技发展有限公司

印 刷: 北京盛通印刷股份有限公司

经 销: 新华书店 / 外文书店

开 本: 700mm × 1000mm 1/16

版 次: 2018 年 4 月第 1 版第 1 次印刷

书 号: ISBN 978-7-119-11442-2

定 价: 50.00 元

邮政编码: 100037

电子邮箱: flp@cipg.org.cn

008610-68996177 (编辑部)

008610-68996183 (投稿电话)

印 张: 14.5 字 数: 180 千字

我们从哪里来？我们走向何方？中国到了今天，我无时无刻不提醒自己，要有这样一种历史感。

——习近平

摘自习近平总书记在北京会见第二届“读懂中国”国际会议外方代表时的谈话（《人民日报》2016年1月5日）

读懂中国

读懂中国丛书

编委会：

主 任：郑必坚

副 主 任：张福海 于幼军 李君如 周明伟

委 员：（按姓氏笔画排序）

于幼军 王博永 冯 炜 李君如

邬书林 牟卫民 张福海 陆彩荣

周明伟 徐伟新 徐 步

编辑部：

主 任：王博永 徐 步

副 主 任：冯 炜 胡开敏

成 员：谢茂松 徐 实 于 瑛 曾惠杰

黄炎霞

总 序

郑必坚

读者面前的这套丛书，有一个总题目，叫做：读懂中国。

为什么要提出“读懂中国”的问题呢？

你看，当今世界发生的变化，可谓天翻地覆，令人目不暇接。最大的变化，莫过于中国。

从20世纪中叶新中国成立以来，特别是最近这40年时间，就使一个多达十三亿多人口的贫穷落后的东方大国，实现了跨越式大发展，迅速成为世界第二大经济体。

人们自然会问：在中国，究竟发生了什么事情？中国快速发展的奥秘究竟是什么？

人们自然也会问：一个正在强起来的中国，和世界怎么相处？

于是乎，问题套问题，疑虑叠疑虑，“中国威胁论”、“中国崩溃论”，“修昔底德陷阱”、“中等收入陷阱”，这“论”那“论”，这“陷阱”那“陷阱”，纷纷指向中国。

毫无疑问，中国人应当坚定不移地走自己的路，把自己的事情办好。而这本身就包含着，为了回答人们的关切、问题和疑虑，

必须做好一件事：“读懂中国”。

为此，由我主持的国家创新和发展战略研究会发起，联合中国人民外交学会，和国际知名智库“21世纪理事会”合作，在2013年11月和2015年11月先后举办了两届“读懂中国”国际会议。

这两次重要的国际会议，得到了中共中央总书记、国家主席习近平的重视和支持，亲自到会同与会外国嘉宾座谈。国务院总理李克强和副总理张高丽分别出席了第一届和第二届会议，并在会上作了开幕演讲。中共中央和国务院许多部门的领导同志，也到会同来自世界各国的政要和专家学者进行面对面的交流，回答大家提出的问题。

会议取得的成功，给我们的最大启示是：只要直面问题，只要心诚意真，只要实事求是且生动具体地讲好中国故事，讲好中国共产党的故事，讲好中国和世界相处的故事，将大有利于关心中国的人获得新知，怀疑中国的人逐步释惑。

为此，我们设想，把“读懂中国”的国际会议搬到书本上，搬到视频上，搬到网络上，在更大的场合，用更加生动的形式，回答人们的关切、问题和疑虑。

这一设想，不仅得到了有关部门的大力支持，不仅得到了中国外文局和外文出版社的大力支持，而且得到了一批对这些问题有亲身实践经验和较深研究的专家学者和领导同志的大力支持，为丛书撰稿。

这就是读者面前这套丛书的由来。现在编辑出版的还只是这套丛书的第一辑，以后还会有第二辑、第三辑以至更多的好书问

世；现在这一辑主要是中国作者的作品，以后还会有其他国家作者的作品。

不仅是丛书，以后还会有配套的电视专题片和网络视频，陆续奉献给大家。

在我们看来，“读懂中国”，包括“读懂中国共产党”、“读懂中国和世界的关系”，是一个宏大的事业。

让我们共同以极大的热情，来关注这一事业、参与这一事业！

2018年3月

序 言

法治，在英文中表述为“Rule of law”，也就是“法的统治”，具有法律至上的根本要求。法治的含义随着历史的发展，其内涵是不断变化的。在当代，一般来说，法治是以民主政治为前提、以市场经济为基础、以现代文化为条件、以普遍守法为要求、以制约公权为关键、以法律至上为标志的社会管理机制、社会活动方式和社会秩序状态。

法治是与人治相对应的一种治国理政方式，其根本区别就在于是坚持法律至上还是体现权力至上。从形式意义上讲，凡是坚持法律至上的就是法治，反之就是人治；从实质意义上讲，至上的法律如是体现民主，保障自由、平等和人权的，那就是真正的现代法治。

“人治”中的“人”，并不是指一般的人，而是拥有权力的人，因此人治在本质上是“权治”。中国人常说“王子犯法与庶民同罪”，其实这也是人治。因为只要不是“国王犯法与庶民同罪”，就不是法治。国王能够破坏法治，王子就可能逃脱处罚，“王子犯法与庶民同罪”也难以持久，法治就不可能得以建立或者坚守。

但是，人治并非在任何意义上都绝对被否定。每一种治国理政的方式都只有与特定时代的经济、政治、文化相适应才是恰当的。作为人治来说，其中极端的暴君之治、专制之治，当然不好。但另外也有仁君之治、开明之治、圣王之治，等等。后者在特定时代，也是值得

肯定的治国理政方式。例如在自然经济、农业社会之中，人们之间的交往交流极其稀少，于是在君主统治之下，在皇权文化、宗法文化、家族文化之中，人们甚至不需要法律，当然更不需要法治。但是到了现代，如果还要继续推行人治，显然就与时代的走向背道而驰、格格不入了，就必然会成为历史的反动。

当今世界是一个走向法治的世界。资产阶级革命以来，法治渐次发展，从英国发端，继而扩展到美国、法国、德国、日本……一路走来，逐步成为一种历史潮流，蔓延开去，形成浩浩荡荡之势。尤其是在第二次世界大战之后，全世界的法治化浪潮一浪高过一浪，形成汹涌澎湃之势，滚滚向前，势不可挡。人类从野蛮走向文明、从专制走向民主、从人治走向法治的进程，已经成为不可逆转的世界潮流。而只有顺应时代潮流的治国理政方式，才能有力地推动社会良性发展，推动社会文明进步。

中国，作为一个文明古国，早在公元前 21 世纪就出现了被称为“夏”的政治国家，与之相伴也出现了法律。唐朝的法律制度发展到了中国传统社会法制的顶峰，甚至成为那个时代世界法制发展的最高标志。随着世代接续，法律不断地传承演进，经历了数十个王朝以至现代。在人类社会进入现代之后，随着资本主义世界的建立与资本主义法治的发展，人类社会治国理政的方式发生了深刻变化。在走向现代化的大潮中，中国建立了新型的社会制度，也开始了创建新型的法治伟业。回顾中华民族的法制发展史和法治创建史，人们不能不为之赞叹、惋惜、哀叹、振奋，进而生出无限希望。

对于中华民族来说，法治是一个引进词。它来自近代西方，从清末开始在中国萌芽并艰难发展。清末法制变革以来，伴随着中国的现代化发展，法治作为现代化的重要内容与成果之一，一往无前。1949 年中华人民共和国成立，中国法治进入了新的历史时期。在经过了 20 世

纪50年代的短暂发展之后，中国法治经受了反右斗争扩大化的冲击，特别是遭到了“文化大革命”的大破坏，共和国幼弱的法治被摧毁殆尽。1978年12月，中国共产党十一届三中全会召开，会议提出了“发扬社会主义民主，健全社会主义法制”的口号，提出了“有法可依、有法必依、执法必严、违法必究”的方针，中国的民主与法治重新启航。

1997年，中国共产党第十五次全国代表大会召开，提出“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国基本方略和法治建设目标。1999年中华人民共和国宪法修正案写进了“依法治国，建设社会主义法治国家”，将其作为宪法规定加以确认。2002年中共十六大召开，提出要全面落实依法治国基本方略；2007年中共十七大召开，中共中央提出加快建设社会主义法治国家；2012年中共十八大召开，中共中央提出全面推进依法治国。2014年中共中央以全面推进依法治国为主题，召开了十八届四中全会。全会作出了《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》。这是中共历史上第一次召开全会来研究依法治国问题，也是第一次作出关于加强法治建设的专门决定。中国的法治事业从此开启了新的旅程，迈开了新的步伐。

中国的法治之路是一首长诗，节奏铿锵；是一首牧歌，曲调悠扬；是一条大河，奔流不息；是一座高山，巍峨壮美。中国法治沿着自己的历史逻辑一路走来，时而低回婉转、迂回曲折，时而波涛汹涌、滚滚向前，演绎了一幕幕荡气回肠的悲喜剧，奏响了一首首跌宕起伏的交响曲。它是一段有始无终的旅程，中华民族将在法治的道路上勇往直前，不断前行。

中国的法治之路是一条漫漫长路。回首和展望这条长路，使人生出无限的感慨。也许中国古代两位伟大诗人关于“路”的咏叹，可以成为本书的引子和自勉的豪言。

唐代诗人李白在《行路难》中有这样的感叹：

行路难！行路难！多歧路，今安在？

长风破浪会有时，直挂云帆济沧海。

而比李白更早的，先秦时代的楚国诗人、政治家屈原在《离骚》中早就劝慰人们：“路漫漫其修远兮，吾将上下而求索。”

目 录

序 言

第一章 艰难起步 / 1

- 一、历史的前奏与回响 / 3
- 二、从“百家争鸣”到“独尊儒术” / 6
- 三、苦难中的反思与新生 / 9
- 四、沈家本：中国近代法学奠基人 / 13
- 五、伍廷芳：近代中国的第一代法律人 / 16
- 六、康有为与梁启超 / 18
- 七、清末修律：中国古代法走向近现代法的桥梁 / 21
- 八、宪政考察 / 24
- 九、“六法全书” / 28
- 十、红色法学家 / 30
- 十一、“争取人民大宪章” / 34
- 十二、马锡五及其审判方式 / 37
- 十三、东京审判：正义永不缺席 / 41

第二章 法治新生 / 45

- 十四、赶考的法律宣言 / 47
- 十五、中央人民政府成立 / 49

- 十六、新中国第一法：《婚姻法》/ 52
- 十七、《土地改革法》与农业合作化 / 54
- 十八、和平共处五项原则 / 58
- 十九、第一届全国人民代表大会 / 61
- 二十、新中国第一部宪法：“五四宪法” / 63
- 二十一、法治发展遭遇冰冻期 / 65

第三章 浴火重生 / 67

- 二十二、历史的转折 / 69
- 二十三、平反冤假错案 / 72
- 二十四、恢复与重建 / 77
- 二十五、“七部法律” / 80
- 二十六、取消党委批案 / 82
- 二十七、历史的审判 / 85
- 二十八、“八二宪法” / 89
- 二十九、普法活动 / 92
- 三十、中南海法制讲座 / 94
- 三十一、亡者归来 / 97
- 三十二、“一国两制” / 101

第四章 方略确立 / 105

- 三十三、依法治国方略 / 107
- 三十四、村民委员会选举 / 110
- 三十五、入世与立法 / 112
- 三十六、权力的依法交替 / 115
- 三十七、建立救助制度 / 118
- 三十八、夫妻黄碟案 / 120
- 三十九、私有财产权 / 123
- 四十、人权入宪法 / 126

- 四十一、“扶与不扶” / 129
- 四十二、物权法 / 134
- 四十三、拆迁与“钉子户” / 138
- 四十四、加快建设法治国家 / 142
- 四十五、关税制裁 / 144
- 四十六、“我爸是李刚” / 148
- 四十七、法律体系形成 / 150
- 四十八、“一坨屎”案 / 152

第五章 全面推进 / 155

- 四十九、砸日系汽车 / 157
- 五十、全面深化改革 / 160
- 五十一、废除劳教制度 / 163
- 五十二、黄海波嫖娼案 / 165
- 五十三、衡阳破坏选举案 / 168
- 五十四、重大决定 / 170
- 五十五、司法改革 / 173
- 五十六、国家宪法日 / 178
- 五十七、真凶再现 / 181
- 五十八、宪法宣誓制度 / 183
- 五十九、“红色通缉令” / 185
- 六十、聂树斌案件 / 189
- 六十一、北京雷洋案 / 192
- 六十二、民法典呼之欲出 / 197
- 六十三、法官员额制改革 / 200
- 六十四、新时代的新路径 / 204

结语：长路漫漫 / 207

第一章

艰难起步
