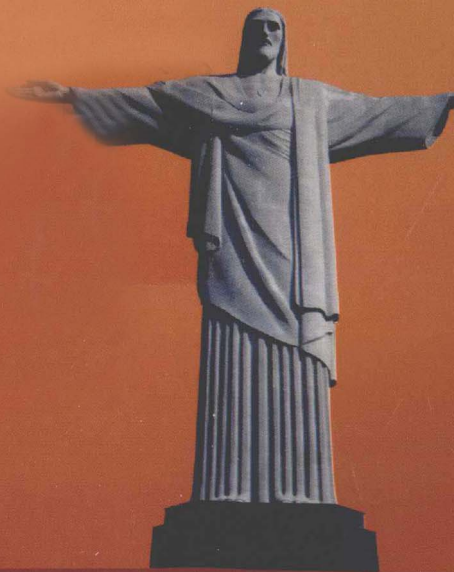


拉丁美洲

法律发达史

何勤华 冷霞 / 主编



拉丁美洲法律发达史

何勤华 冷霞 / 主编

图书在版编目(CIP)数据

拉丁美洲法律发达史 / 何勤华, 冷霞主编. — 北京: 法律出版社, 2010. 8

ISBN 978 - 7 - 5118 - 1022 - 9

I. ①拉… II. ①何…②冷… III. ①法制史—拉丁美洲 IV. ①D973. 09

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 142171 号

拉丁美洲法律发达史

何勤华 冷霞 主编

责任编辑 田会文
装帧设计 李瞻

© 法律出版社·中国

开本 A5

印张 21.75 字数 632 千

版本 2010 年 10 月第 1 版

印次 2010 年 10 月第 1 次印刷

出版 法律出版社

编辑统筹 学术·对外出版分社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-1022-9

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

上海市人文社科基地华东政法大学
外国法与比较法研究院建设项目
国家重点学科华东政法大学法律史学科建设项目

拉丁美洲法律发达史

主 编 何勤华 冷 霞

撰稿人 (按撰稿先后为序)

冷 霞	于 明	刘志欣	夏秀渊
林安民	解 锟	邓继好	刘显娅
刘 征	张 玲	方 堃	唐晓晴
梁翰民	倪 铁		

序

按照我国学术界的一般理解,所谓拉丁美洲,主要是指除了美国和加拿大以外的所有的美洲国家,总共有33个,它们是巴哈马、巴拿马、尼加拉瓜、巴巴多斯、牙买加、海地、墨西哥、危地马拉、古巴、洪都拉斯、格林纳达、哥斯达黎加、多米尼加共和国、圣基茨和尼维斯、圣文森特和格林纳丁斯、特立尼达和多巴哥、安提瓜和巴布达、多米尼克国、伯利兹、萨尔瓦多、圣卢西亚、阿根廷、巴拉圭、巴西、玻利维亚、委内瑞拉、智利、乌拉圭、苏里南、秘鲁、哥伦比亚、厄瓜多尔、圭亚那。这些国家主要语言为西班牙语和葡萄牙语。这两种语言都是属于拉丁语系的语言,所以讲这两种语言的美洲国家被称为拉丁美洲。

关于历史上拉丁美洲法律的发展演变,本书前言已经做了详细介绍,故这里不再展开。笔者想要强调的是,在一本著作中,想要把上述33个国家的法律的历史和现状都予以展开论述,显然是不可能的。因此,本书虽冠以“拉丁美洲法律发达史”,但实际上也只能就若干有代表性的主要国家(如巴西、墨西哥、哥伦比亚、阿根廷、智利、秘鲁、巴拿马、玻利维亚、古巴等)的法律史做出阐述。好在拉丁美洲各国在近代基本上都是西班牙和葡萄牙的殖民地,其法律以大陆法系为基础,后来又都受到了英美法系的若干影响,加上本土的风俗习惯又比较相近,故其法律具有诸多的相似性,本书的这种选择性的介绍和论述也是合适的。

另一方面,考虑到拉丁美洲国家众多,即使有代表性地进行论述,涉及问题仍然会很琐碎,其体系也很难把握。因此,经过各位撰稿人多次商量,最后采取按照部门法和专题相结合,辅以个别有代表性的国家

2 拉丁美洲法律发达史

(作为个案)的形式展开论述。在本书之首,我们设置了导论,对拉丁美洲古代的法律制度、西班牙殖民地和葡萄牙殖民地时期的法律制度、拉丁美洲各国独立以后法律制度的发展,以及拉丁美洲的法律文化传统等基础性的专题进行了阐述。之后各章,我们对拉丁美洲各国的宪法、行政法、民商法、经济与社会立法、刑法、司法制度、国际法等做了论述。考虑到法律的发展、进步离不开法律人才的培养和法律职业阶层的作用,本书第八章对拉丁美洲各国的法律教育和法律职业进行了研究。最后,本书的第九章和第十章选择了两个有代表性的国家巴西和古巴做个案研究。全书有点有面,比较清晰地全方位展示了拉丁美洲法律的历史发展、演变以及现状。

自从1998年《美国法律发达史》出版,至今已经过去了整整12年。12年来,我们按照既定的目标,各位撰稿人辛勤劳动,克服了许多难以想象的障碍,陆续写作了《英国法律发达史》、《日本法律发达史》、《德国法律发达史》、《法国法律发达史》、《俄罗斯法律发达史》、《东南亚七国法律发达史》、《非洲法律发达史》、《澳大利亚法律发达史》、《意大利法律发达史》、《加拿大法律发达史》,今天,我们终于完成这套共12卷“世界各国各地区法律发达史系列”中的最后一卷《拉丁美洲法律发达史》。多年的愿望得以实现,长久的劳动获得认可,我们心中充满了快乐和满足。

站在今天的视角,再来审视之前出版的各卷发达史,我们感觉到了其存在的一些缺憾和不足;同时,12年来世界各国各地区的经济、社会和法律发展也出现了许多新的变化,需要对其进行修改和补充;此外,上述各卷中,也有一些已经脱销,读者已经无法在书店买到,很难获得,只能在图书馆中借阅,给学习和研究带来诸多不便。针对此,我们和法律出版社进行商议,拟整体推出12卷的修订本。而本卷《拉丁美洲法律发达史》,既是这套系列中的最后一本,也是修订本系列中的第一本。

本书的撰写,得到了法律出版社黄闽社长和责任编辑的支持和帮助,在此表示我们深深的谢意。本书的分工为:冷霞:导论;于明:第一章;刘志欣:第二章;夏秀渊:第三章;林安民:第四章;解锐:第五章;邓继好:第六章;刘显姪、刘征:第七章;张玲、方堃:第八章;唐晓晴、梁翰

民:第九章;倪铁:第十章。这里,需要提及的是,本书的撰写非常艰苦,持续的时间也很长,最早交稿的是澳门大学法学院的唐晓晴、梁翰民两位老师,那已是三年前的事情(其后又有多次的修订和补充),由于其他撰稿人的变动和交稿的拖延,致使全书的统稿工作至2009年下半年才得以正式进行,从而使整本书的写作持续了近5年。在此,要向最早交稿的唐晓晴、梁翰民两位老师(他们的宽容和耐心)表示深深的歉意和感谢。同时,在整个书稿的组织和统稿中,冷霞老师付出了许多,这也是需要特别感谢的地方。由于本书的撰稿人比较多,因此也存在着风格的不一致和水平的参差不齐等缺陷,此点也希望读者诸君予以谅解,并请批评指正。

何勤华

于华东政法大学

外国法与比较法研究院

2009年12月28日

目 录

导论	(1)
第一节 拉丁美洲古代法律制度	(2)
一、玛雅帝国的法律制度	(2)
二、印加帝国的法律制度	(8)
三、阿兹特克帝国的法律制度	(13)
四、西班牙征服前印第安人法律的影响	(23)
第二节 西班牙殖民统治时期拉丁美洲的法律制度	(24)
一、政治制度	(24)
二、法律制度	(29)
第三节 葡萄牙殖民统治时期巴西的法律制度	(41)
一、政治制度	(41)
二、法律制度	(43)
第四节 拉丁美洲各国独立后法律制度的发展	(45)
一、宪法典	(47)
二、民法典	(51)
三、商法典	(53)
四、刑法典	(55)
五、诉讼法典	(56)
第五节 拉丁美洲的传统法律文化	(57)
一、理想主义	(57)
二、父权主义	(58)

2 拉丁美洲法律发达史

三、立法主义	(60)
四、形式主义	(60)
五、国家法一体遵行的效力尚未确定	(61)
第一章 宪法	(63)
第一节 拉美宪法的发展历程	(63)
一、宪法的起点——拉美独立运动	(63)
二、独立后的宪法发展(1826~1945年)	(72)
三、“二战”后拉美宪政的发展(1945年至今)	(78)
四、拉美宪法发展历史的特点	(87)
第二节 拉美宪法史的个案观察	(90)
一、北美洲个案:墨西哥宪政历程	(90)
二、中美洲个案:危地马拉宪政历程	(95)
三、南美洲个案:秘鲁宪政历程	(98)
四、南美洲个案:阿根廷的宪政历程	(101)
第三节 拉美宪法的基本制度	(106)
一、国家结构	(106)
二、国家元首	(112)
三、议会制度	(120)
四、公民权利	(129)
五、宪法保障	(133)
第四节 拉美国家宪政的新趋向	(145)
一、世纪之交的政经格局	(145)
二、主要国家的宪政动向	(151)
三、后威权时代的宪政特点	(162)
第二章 行政法	(168)
第一节 行政法的历史沿革	(168)
一、殖民统治时期的行政法	(168)
二、近代行政法	(168)
三、现代行政法	(170)

第二节 拉丁美洲行政组织制度	(174)
一、中央行政机关	(174)
二、地方行政机关	(182)
第三节 拉丁美洲公务员制度	(185)
一、公务员法概述	(187)
二、公务员的权利和义务	(190)
三、行政监察体制	(197)
第四节 拉丁美洲行政监督体制	(200)
一、政府信息公开制度	(200)
二、司法权对行政权的监督	(205)
第三章 民商法	(211)
第一节 拉丁美洲各国民法典的颁布	(211)
一、拉丁美洲独立初期的民法	(211)
二、拉丁美洲国家民法典的制定	(213)
第二节 拉丁美洲三大模范民法典的制定	(215)
一、智利民法典的制定	(215)
二、阿根廷民法典的制定	(219)
三、巴西民法典的制定	(224)
第三节 拉丁美洲民法典的渊源	(231)
一、罗马法	(231)
二、《法国民法典》	(234)
三、欧洲民事法律和民法理论	(236)
四、美洲的民法典	(238)
第四节 拉丁美洲各国民法典的体例和结构	(240)
一、拉丁美洲各国民法典的体例和结构	(240)
二、拉丁美洲各国民法典所采体例和结构的原因	(243)
三、巴西民法典的体例和结构	(245)
第五节 拉丁美洲民法典的特点	(249)
一、拉丁美洲各国民法典的渊源和体例基本相同	(249)
二、拉丁美洲各国民法典的内容基本一致	(250)

4 拉丁美洲法律发达史

三、拉丁美洲各国民法典编纂和修订的方式类似	(252)
第六节 拉丁美洲各国民法典的修改和重订	(255)
一、拉丁美洲各国民法典的修改和重订的原因	(255)
二、拉丁美洲各国民法典的修改和重订的概况	(258)
三、拉丁美洲各国民法典的修改和重订的模式	(261)
四、拉丁美洲三大民法典的修改和重订	(262)
第七节 拉丁美洲商法典概况	(284)
一、拉丁美洲各国商法典的制定	(284)
二、拉丁美洲各国商法典的体例	(287)
三、拉丁美洲各国商法典的修改和发展	(288)
第八节 拉丁美洲民商法的发展趋势	(290)
一、拉丁美洲的民商法向一体化方向发展	(290)
二、拉丁美洲民商法在固守法国传统的同时博采 各国之长	(292)
三、拉丁美洲的民商法由民商分立向民商合一转化	(295)
四、拉丁美洲民法的理念向男女平等、婚姻自由和保护 人权方向发展	(298)
第四章 经济法	(301)
第一节 概述	(301)
一、拉丁美洲经济发展的概况	(301)
二、国家对经济的宏观调控	(302)
第二节 反垄断法	(305)
一、反垄断法的发展	(305)
二、反垄断法的渊源	(307)
三、反垄断法的内容	(310)
四、反垄断法的经验	(315)
第三节 劳动法与社会保障制度	(315)
一、劳动法和工会的发展	(315)
二、劳动法的渊源	(318)
三、劳动法的基本内容	(319)

四、社会保障制度	(322)
五、劳动法和社会保障制度的特征	(324)
第四节 环境资源法	(325)
一、环境法的概况	(325)
二、环境法的渊源	(326)
三、环境保护法	(329)
四、自然资源保护法	(330)
五、环境法中存在的问题和发展趋势	(332)
第五章 刑法	(335)
第一节 概论	(335)
一、拉丁美洲各国刑法状况	(335)
二、《拉丁美洲标准刑法典》的制定	(337)
三、法典的结构及其对拉美各国的影响	(338)
第二节 刑法的适用	(340)
一、刑法的空间效力	(340)
二、刑法的时间效力	(342)
第三节 犯罪	(343)
一、犯罪概述	(343)
二、客观要件	(343)
三、正当性事由(Justification)	(344)
四、刑事责任(Criminal Responsibility)	(348)
五、责任(Liability)	(350)
六、正犯(Principals)与共犯(Accomplices)	(356)
七、犯罪形态	(357)
第四节 刑罚	(358)
一、刑罚的种类	(358)
二、保安处分(Security Measures)	(361)
三、量刑	(363)
第五节 犯罪引起的民事责任	(368)
一、民事责任的产生与责任主体	(368)

6 拉丁美洲法律发达史

二、民事责任的消灭	(369)
第六节 刑事诉讼和刑罚的消灭	(369)
一、刑事诉讼和刑罚消灭的概念与事由	(369)
二、被告人或罪犯死亡	(369)
三、赦免	(370)
四、时效	(371)
第七节 犯罪各论	(373)
一、公务人员职务犯罪	(373)
二、毒品犯罪	(380)
三、经济犯罪	(381)
四、知识产权犯罪	(382)
五、网络犯罪	(383)
六、恐怖主义犯罪	(384)
七、其他	(385)
第六章 司法制度	(386)
第一节 司法组织	(386)
一、智利的司法组织	(387)
二、哥伦比亚的司法组织	(392)
三、阿根廷的司法组织	(394)
四、墨西哥的司法组织	(399)
五、其他拉美国家司法组织简介	(404)
第二节 现代诉讼制度的建立与发展	(410)
一、阿根廷	(410)
二、智利	(413)
三、墨西哥	(416)
四、哥伦比亚	(419)
第三节 司法改革	(420)
一、阿根廷	(421)
二、智利	(424)
三、哥伦比亚	(427)

四、秘鲁	(428)
第七章 国际法	(434)
第一节 概述	(434)
一、国际法的概念	(434)
二、拉丁美洲国际法的历史发展轨迹	(436)
三、拉丁美洲国际法中的两个特色原则	(443)
四、拉丁美洲国际法学家代表	(445)
第二节 拉丁美洲国际公法	(448)
一、概述	(448)
二、拉丁美洲国际组织	(450)
三、拉丁美洲国际条约	(453)
四、拉丁美洲国际会议	(457)
五、拉丁美洲国际争端解决机制	(460)
六、拉丁美洲国际外交	(462)
第三节 拉丁美洲国际经济法	(466)
一、概述	(466)
二、拉丁美洲国家外国投资法	(467)
三、拉丁美洲国家对外贸易法	(473)
四、拉丁美洲经济组织	(479)
五、拉丁美洲与国际经济组织	(484)
六、拉丁美洲国际经济法的其他法律制度	(487)
第四节 拉丁美洲在国际法上的作用	(495)
一、捍卫不干涉原则	(495)
二、禁止核武器	(496)
三、保护人权、外国人地位	(497)
四、运河、边界、界水	(498)
五、捍卫海洋权	(500)
六、共建新的国际经济秩序	(502)

第八章 法律教育与法律职业	(503)
第一节 法律教育	(503)
一、殖民地时期的法律教育	(503)
二、独立前期的法律教育	(508)
三、近一百年的法律教育	(517)
第二节 法律职业	(538)
一、殖民地时期的法律职业	(538)
二、独立前期的法律职业	(545)
三、近一百年的法律职业	(549)
第九章 巴西法	(557)
第一节 巴西法的发展	(558)
一、殖民时期	(558)
二、帝国时期	(559)
三、共和时期	(561)
第二节 法律职业与法律教育	(562)
一、法律职业	(562)
二、法律教育	(564)
第三节 宪法	(572)
一、概述	(572)
二、历史沿革	(572)
三、现行宪法的基本内容	(574)
四、《巴西联邦宪法》的特征	(581)
第四节 行政法	(582)
一、行政法的范围	(582)
二、行政组织	(582)
三、行政活动	(583)
四、公务员制度	(583)
第五节 民商法律制度	(584)
一、民法	(584)

二、商法	(591)
三、知识产权	(593)
第六节 经济与社会立法	(594)
一、巴西经济与社会立法概述	(594)
二、劳动法	(595)
三、环境法	(600)
四、社会保障制度	(601)
五、税法	(602)
第七节 刑法	(604)
一、巴西刑事立法概述	(604)
二、现行刑法的具体内容	(604)
第八节 司法组织与诉讼制度	(607)
一、法院组织	(607)
二、诉讼制度	(608)
三、仲裁制度	(612)
第十章 古巴法	(613)
第一节 古巴法律制度发展概述	(614)
一、殖民地时期的古巴法律制度	(614)
二、争取独立时期的古巴法律发展简史	(615)
三、独立后古巴法律制度演变	(616)
四、古巴社会主义法制的构建历程	(619)
第二节 古巴的宪政制度	(621)
一、古巴的宪政发展	(621)
二、古巴的宪政机制	(625)
第三节 古巴的民商法制度	(629)
一、西班牙民法典时期的古巴民法制度	(629)
二、新民法典时代的古巴民法制度	(632)
三、婚姻家庭继承法律制度	(635)
四、知识产权法律制度	(637)
五、古巴的商事法律制度	(638)

六、古巴的冲突法律制度	(638)
第四节 古巴经济法制的发展	(639)
一、改革开放前的经济立法	(639)
二、“和平时特殊阶段”的古巴经济立法	(643)
第五节 古巴独具特色的劳动与社会立法	(648)
一、古巴宪法所确立的劳动和社会法基本制度	(649)
二、《劳动法典》颁布前的劳动法律制度	(650)
三、《劳动法典》时代的古巴劳动法制	(652)
四、社会保障基本法律制度	(657)
第六节 古巴刑事法制度	(658)
一、古巴刑法的发展	(658)
二、古巴犯罪预防制度的发展	(663)
第七节 古巴司法制度	(665)
一、古巴审判体系	(666)
二、检察制度	(669)
三、司法行政制度	(672)
四、刑事司法体制	(673)
五、民事和行政诉讼体制	(677)