

中青年法学文库



# 西方法哲学史纲

(增补本)

张乃根 著

中国政法大学出版社

中青年法学文库

# 西方法哲学史纲

(增补本)

张乃根 著



中国政法大学出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

西方法哲学史纲/张乃根著; - 2版. - 北京: 中国政法大学出版社, 2002.6

ISBN 7-5620-1123-0

I. 西… II. 张… III. 法哲学-法学史-西方国家 IV. D909.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 041316 号

---

- 书 名 西方法哲学史纲  
出 版 人 李传敢  
出版发行 中国政法大学出版社  
经 销 全国各地新华书店  
承 印 北京博诚印刷厂  
开 本 850 × 1168 1/32  
印 张 20.5  
字 数 490 千字  
版 次 2002 年 6 月增补版 2002 年 6 月第 1 次印刷  
印 数 0 001 - 5 000 册  
书 号 ISBN 7-5620-1123-0/D·1074  
定 价 38.00 元
- 社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088  
电 话 (010)62229563 (010)62229278 (010)62229803  
电子信箱 zf5620@263.net  
网 址 <http://www.cupl.edu.cn/cbs/index.htm>  
☆☆☆☆☆
- 声 明 1. 版权所有, 侵权必究。  
2. 如有缺页、倒装问题, 请与出版社联系调换。

# 中青年法学文库

## 总 序

中华民族具有悠久的学术文化传统。在我们的古典文化中，经学、史学、文学等学术领域都曾有过极为灿烂的成就，成为全人类文化遗产的重要组成部分。但是，正如其他任何国家的文化传统一样，中国古典学术文化的发展并不均衡，也有其缺陷。最突出的是，虽然我们有着漫长的成文法传统，但以法律现象为研究对象的法学却迟迟得不到发育、成长。清末以降，随着社会结构的变化、外来文化的影响以及法律学校的设立，法学才作为一门学科而确立其独立的地位。然而，一个世纪以来中国坎坷曲折的历史终于使法律难以走上坦途，经常在模仿域外法学与注释现行法律之间徘徊。到十年“文革”期间更索性彻底停滞。先天既不足，后天又失调，中国法学真可谓命运多舛、路途艰辛。

70年代末开始，改革开放国策的确立、法律教育的恢复以及法律制度的渐次发展提供了前所未有的良好环境。10多年来，我国的法学研究水准已经有了长足的提高；法律出版物的急剧增多也从一个侧面反映了这样的成绩。不过，至今没有一套由本国学者所撰写的理论法学丛书无疑是一个明显的缺憾。我们认为，法学以及法制的健康发展离不开深层次的理论探索。比起自然科学，法学与生活现实固然有更为紧密的联系，但这并不是说它仅仅是社会生活经验的反光镜，或只是国家实在法的回音壁。法学应当有其超越的一面，它必须在价值层面以及理论分析上给实在法以导引。在建设性的同时，它需要有一种批判的性格。就中国

特定的学术背景而言，它还要在外来学说与固有传统之间寻找合理的平衡，追求适度的超越，从而不仅为中国的现代化法制建设提供蓝图，而且对世界范围内重大法律课题作出创造性回应。这是当代中国法学家的使命，而为这种使命的完成而创造条件乃是法律出版者的职责。

“中青年法学文库”正是这样一套以法学理论新著为发表范围的丛书。我们希望文库能够成为高层次理论成果得以稳定而持续成长的一方园地，成为较为集中地展示中国法学界具有原创力学术作品的窗口。我们知道，要使这样的构想化为现实，除了出版社方面的努力外，更重要的是海内外中国法学界的鼎力推助和严谨扎实的工作。“庙廊之才，非一木之枝”；清泉潺潺，端赖源头活水。区区微衷，尚请贤明鉴之。

中国政法大学出版社

## 第三版（增补版）序

当年默默无闻，十载熬就之作，问世八年有余，两度再版，发行逾万，乃读者之厚爱，吾人所料未及。为报答读者，此版增补了第三篇“从哈特到波斯纳的西方法哲学”，盖取之于《西方法哲学史纲》的姐妹篇《当代西方法哲学主要流派》。其原因如导论所言：“站在21世纪回眸历史，曾经被称为‘当代’的战后阶段已成往事”，人类处在一个新的“当代”。此番增补亦进一步圆了我当年的一个学术梦：勾画一幅较完整的、从古希腊城邦时期到20世纪80年代末的西方法哲学史卷。

本次增补还对导论作了较多补充，并在第六章增加了“‘自然法之父’格老秀斯”一节。为便于读者查阅，特增全书索引。因增补之缘故，且据近年进一步收集的西文资料以及相继出版的有关译著或专著，“参考书目举要”大有充实之必要，相应注释也应予润色。

在拙著增补版付梓之际，对中国政法大学出版社与李传敢先生的热情相助，再次表示深深的谢意。

张乃根

于复旦中心村寓所书斋

2002年元旦

## 再 版 序

这次再版，新增了“罗马法学家的法哲学”和“历史法学派”两章，并补充了若干参考书目。近年来，我国法学界对西方法哲学的研究，有了新的进展，不少译著面世。这为人们进一步完整地了解西方法哲学，促进中西法文化的交流，创造了良好的条件。但是，对同样的原著，尤其是西文原著，会有不同的理解。拙著旨在系统地研读有关西方原著，并与读者交流心得。我真诚地希望继续得到广大读者的批评指正。

张乃根

于复旦园

1996年7月6日

## 序

西方法哲学是人类文化的重要组成部分，其历史作用和现实影响已超出西方文明的范围。在深入研读有关原著的基础上，撰写一部通贯古今，线索清晰的西方法哲学史专著，是我多年来梦寐以求的学术目标。十年寒窗，书海探寻。如今，理想将初步实现。本书与先期问世的拙著《当代西方法哲学主要流派》（复旦大学出版社，1993年2月）一起，勾画了一幅较完整的、从古希腊城邦时期到20世纪80年代末的西方法哲学史卷。

自清末民初，国人开始研究西学（包括法哲学）以来，前辈辛勤耕耘，硕果累累，诸多名著已翻译出版。尤其近10年来，我国法学界对西方法哲学史的学术研究达到了前所未有的水平，涌现出一批颇有影响的论著。然而，已有成果仍显不足。首先，对一些名著，如柏拉图《政治家》和《法律》、西塞罗《论共和国》和《论法律》、阿奎那《神学大全·论法》、边沁《道德与立法原则导论》、奥斯丁《法理学讲义》、康德《法哲学》、韦伯《论经济与社会中的法》、霍姆斯《普通法》的完整版本（从学术研究角度看，西文版本更有价值），缺乏深入研究；其次，有关20世纪以前的西方法哲学史论著多为集体合作之产物，往往同一本书内各章水平参差不齐，叙述脉络不够清楚；再次，就整个西方法哲学研究而言，无论体系安排，还是分析方法，都有待于进一步探讨和改进。我愿与前辈同仁一起，尽自己的努力，弥补上述不足，以期不断提高该领域的学术研究水平。



本书写作时，我曾参阅了一些英美学者的有关代表作。这些作品引经据典，资料之丰富，令吾人望尘莫及。但是由于身处同一文化背景的缘故，这些学者似乎都不介意较全面、较具体地评介有关经典著作的基本内容。这种方法不宜照搬。本书以客观评介为宗旨，着重阐述西方法哲学史上经典著作的基本内容，特别是国内学者没有或较少论及的内容，并在每一章始末，提示每一种法哲学理论（学派）的历史背景或来龙去脉，归纳其基本特点，力求学术性与通俗性相结合。

我从1983年起研究西方法哲学，1986年后在复旦大学法律系、上海社会科学院法学研究所为本科生、研究生讲授《西方法律思想史》和《西方法哲学导论》，曾撰写一本10多万字的《西方法律哲学史简编》，充作教材。1989年10月至1990年8月，我在美国哥伦比亚大学法学院进修时，搜集了许多西方法哲学名著；回国后每年均为本系法制史专业研究生开设《西方法律思想史专题》，与张湄等富有才华的同学一起攻读有关名著，交流心得，收益匪浅，同时动笔写作本书。可以说，本书是10年来自己在这方面教学、科研的结晶。

本书写作曾得到叶孝信教授的悉心指导，美中法律教育交流委员会的慷慨资助，复旦大学法律系资料室与哥伦比亚大学法学院图书馆工作人员的热情帮助；本书出版离不开中国政法大学出版社的鼎力扶持。在此一并谨表崇高的敬意与深深的谢意。

本人学识菲薄，水平有限，书中难免有不当之处，祈求法学界前辈、同仁斧正，并真诚地欢迎所有读者提出宝贵的意见。

张乃根

复旦大学法律系

1993年6月17日

# 目 录

总序 .....	( I )
序 .....	( I )
再版序 .....	( I )
第三版 (增补版) 序 .....	( I )
导论 .....	( 1 )

## 第一篇 从柏拉图到黑格尔的西方法哲学

第一章 柏拉图的理想主义法哲学 .....	( 13 )
§ 1.1 西方文明的起源 .....	( 13 )
§ 1.2 柏拉图以前的古希腊法哲学 .....	( 15 )
§ 1.3 古希腊城邦制度的衰落与柏拉图的理想主义法哲学 .....	( 18 )
§ 1.4 《共和国》:正义观与人治观 .....	( 20 )
§ 1.5 《政治家》:人治观转向法治观的“桥梁” .....	( 27 )
§ 1.6 《法律》:法治观的集中体现 .....	( 29 )
第二章 亚里士多德的现实主义法哲学 .....	( 42 )
§ 2.1 古希腊城邦制度的崩溃与亚里士多德的现实主义法哲学 .....	( 42 )

§ 2.2	亚里士多德法哲学的伦理学基础 .....	(44)
§ 2.3	《政治学》:什么是最好的政体? .....	(48)
§ 2.4	政体的构成要素:现代宪政制度性结构的 雏型 .....	(54)
<b>第三章</b>	<b>西塞罗的理性主义法哲学 .....</b>	<b>(60)</b>
§ 3.1	古罗马与古希腊文化的联系 .....	(60)
§ 3.2	西塞罗的历史地位及其思想来源 .....	(62)
§ 3.3	《论共和国》:宪政理论 .....	(65)
§ 3.4	《论法律》:自然法哲学 .....	(70)
§ 3.5	市民法理论 .....	(77)
<b>第四章</b>	<b>罗马法学家的法哲学 .....</b>	<b>(83)</b>
§ 4.1	罗马帝国的兴衰与罗马法学家 .....	(83)
§ 4.2	正义与法 .....	(87)
§ 4.3	法的分类说 .....	(90)
§ 4.4	法律的概念 .....	(95)
<b>第五章</b>	<b>阿奎那的神学主义法哲学 .....</b>	<b>(103)</b>
§ 5.1	欧洲中世纪的历史与宗教 .....	(103)
§ 5.2	从奥古斯丁的教父学到阿奎那的 经院哲学 .....	(105)
§ 5.3	《神学大全·论法》:总论 .....	(108)
§ 5.4	《神学大全·论法》:分论 .....	(113)
<b>第六章</b>	<b>古典自然法学派 .....</b>	<b>(123)</b>
§ 6.1	文艺复兴与近代资产阶级革命 .....	(123)
§ 6.2	古典自然法学派的兴衰及其基本线索 .....	(126)
§ 6.3	“自然法之父”格老秀斯 .....	(128)
§ 6.4	霍布斯的国家主义自然法哲学 .....	(135)
§ 6.5	洛克的自由主义自然法哲学 .....	(143)

---

§ 6.6	孟德斯鸠《论法的精神》	(149)
§ 6.7	卢梭的激进民主主义自然法哲学	(160)
§ 6.8	古典自然法哲学与近代 西方宪政制度	(168)
<b>第七章</b>	<b>哲理法学派</b>	<b>(173)</b>
§ 7.1	德国古典哲学与哲理法哲学	(173)
§ 7.2	康德法哲学的理论基础	(176)
§ 7.3	康德的《法哲学》:法律义务与 权利科学	(181)
§ 7.4	权利科学的一般原理:定义与分类	(185)
§ 7.5	权利科学的具体内容:私法与公法	(188)
§ 7.6	黑格尔的《法哲学原理》	(192)
<b>第一篇小结</b>	<b>西方法哲学史上的形而上学阶段</b>	<b>(201)</b>

## 第二篇 从边沁到凯尔森的西方法哲学

<b>第八章</b>	<b>古典实证主义法学派</b>	<b>(205)</b>
§ 8.1	反自然法哲学的基本倾向	(205)
§ 8.2	边沁的《道德与立法原则导论》	(209)
§ 8.3	《法学总论》:实证主义法学的 开山之作	(217)
§ 8.4	奥斯丁的实证分析法学:实在法的 定义	(223)
§ 8.5	实证分析的范例:权利与义务	(229)
§ 8.6	实证法的分类	(232)

---

<b>第九章 历史法学派</b> .....	(237)
§ 9.1 “民族精神”与历史法学派 .....	(237)
§ 9.2 萨维尼与历史法学派的宣言 .....	(240)
§ 9.3 论德意志的民法问题 .....	(244)
§ 9.4 《中世纪罗马法史》与《现代罗马法 制度》 .....	(248)
<b>第十章 马克思主义法哲学</b> .....	(255)
§ 10.1 西方法哲学史上的一场革命 .....	(255)
§ 10.2 马克思法哲学观的转变 .....	(260)
§ 10.3 马克思主义论法的本质 .....	(265)
§ 10.4 《资本论》中的法哲学 .....	(267)
§ 10.5 恩格斯后期著作中的法哲学 .....	(274)
<b>第十一章 古典法社会学派</b> .....	(281)
§ 11.1 欧洲大陆的法社会学思潮 .....	(281)
§ 11.2 涂尔干的“法——社会连带 关系”说 .....	(285)
§ 11.3 埃利希的“活法”论 .....	(290)
§ 11.4 韦伯《经济与社会》中的法社会学 .....	(295)
§ 11.5 权利的创设形式:契约自由问题 .....	(301)
§ 11.6 法律的理性化 .....	(304)
<b>第十二章 美国的法哲学(一):霍姆斯的实用         主义法学</b> .....	(311)
§ 12.1 美国法哲学的由来 .....	(311)
§ 12.2 霍姆斯的信条:法的生命在于经验 .....	(316)
§ 12.3 霍姆斯论普通法一般原则 .....	(320)
§ 12.4 法官哲学与现实主义法学 .....	(326)

---

第十三章 美国的法哲学(二):庞德的社会学法学 .....	(329)
§ 13.1 什么是社会学法学? .....	(329)
§ 13.2 庞德的法哲学观 .....	(335)
§ 13.3 法律观与社会利益说 .....	(343)
第十四章 美国的法哲学(三):现实主义法学 .....	(349)
§ 14.1 现实主义法学运动 .....	(349)
§ 14.2 卢埃林的现实主义法学 .....	(352)
§ 14.3 美国法的精神:卢埃林的解释 .....	(357)
§ 14.4 弗兰克的《法与现代精神》 .....	(365)
§ 14.5 论“法律的不确定性” .....	(369)
§ 14.6 《初审法院》:一个法官的审视 .....	(376)
第十五章 凯尔森的纯粹法学 .....	(383)
§ 15.1 纯粹法学的“纯粹性” .....	(383)
§ 15.2 《纯粹法学》:规范与秩序 .....	(387)
§ 15.3 纯粹法学与实证主义分析法学 .....	(393)
第二篇小结 西方法哲学史上的非形而上学阶段 .....	(402)

### 第三篇 从哈特到波斯纳的西方法哲学

第十六章 新实证主义分析法学 .....	(405)
§ 16.1 新实证主义分析法学的形成 及其原因 .....	(405)
§ 16.2 哈特的新分析法学 .....	(408)
§ 16.3 拉兹的法哲学 .....	(422)
§ 16.4 麦克考密克的制度性法律实证主义 .....	(434)
§ 16.5 新实证主义分析法学的发展 .....	(438)

---

<b>第十七章 新自然法哲学</b> .....	(444)
§ 17.1 新自然法哲学派的由来 .....	(444)
§ 17.2 富勒与《法律的道德性》 .....	(447)
§ 17.3 菲尼斯对自然法的重新表述 .....	(457)
<b>第十八章 新自由主义的权利法哲学</b> .....	(475)
§ 18.1 新自由主义与权利法哲学 .....	(475)
§ 18.2 罗尔斯的《正义论》 .....	(477)
§ 18.3 诺锡克的权利论 .....	(486)
§ 18.4 德沃金的《认真对待权利》 .....	(493)
§ 18.5 《法律的帝国》:权利论与法律的完整性 理论 .....	(501)
<b>第十九章 法社会学</b> .....	(510)
§ 19.1 战后美国“法与社会运动”的兴衰 .....	(510)
§ 19.2 塞尔兹尼克的法社会学 .....	(512)
§ 19.3 法社会学中的方法论 .....	(526)
§ 19.4 舒伯特的行为主义法学 .....	(533)
§ 19.5 弗里德曼对法与社会运动的评析 .....	(539)
§ 19.6 卢曼的《法社会学理论》 .....	(543)
<b>第二十章 批判法学(法政治学)</b> .....	(552)
§ 20.1 异军突起的批判法学 .....	(552)
§ 20.2 昂格尔的批判法学 .....	(555)
§ 20.3 《政治学:建设性的社会理论 工作》 .....	(570)
<b>第二十一章 法经济学</b> .....	(575)
§ 21.1 饶有兴趣的交叉学科 .....	(575)
§ 21.2 科斯的法经济学 .....	(578)
§ 21.3 波斯纳的《法律的经济分析》 .....	(589)

---

第三篇小结 西方法哲学史上继往开来的新阶段 .....	(603)
参考书目举要 .....	(606)
索引 .....	(621)



## CONTENTS

Preface in general .....	( I )
Preface for the first edition .....	( I )
Preface for the second edition .....	( I )
Preface for the third edition .....	( I )
Introduction .....	( 1 )

### PART ONE Western Legal Philosophies From Plato To Hegel

<b>Chapter 1 Plato's Idealistic Legal Philosophy .....</b>	<b>( 13 )</b>
1.1 The Origin of Western Civilization .....	( 13 )
1.2 Greek Legal Philosophies before Plato .....	( 15 )
1.3 The Decline of Ancient Greek City – States and Plato's Idealistic Legal Philosophy .....	( 18 )
1.4 <i>The Republic</i> : the Idea of Justice and Rule of Man .....	( 20 )
1.5 <i>Statesman</i> : the “Bridge” from the Idea of Rule of Man to Rule of Law .....	( 27 )
1.6 <i>The Laws</i> : the Idea of Rule of Law .....	( 29 )