# 现代中国的立国之道

（第一卷）

## 以张君劢为中心

姚中秋 著

The Tao of Nation-State Building in Modern China: Carsun Chang's Paradigm

法政思想文丛

法政思想文丛。新的中国问题之视角。集汉语学界之学术力量。审慎研究中西政治与法律理论。期冀开辟中国与西方传统政治的两种资源。寻找适合中国国情的一般政治与法律原理。

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

需要全本请访问 www.ertongbook.com

# 现代中国的立国之道（第一卷）

## 以张君劢为中心

姚中秋 著

The Tao of Nation-State Building in Modern China: Carsun Chang's Paradigm

法政思想文丛

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

**图书在版编目(CIP)数据**

现代中国的立国之道 / 姚中秋著. —北京:法律出版社,2010.8
(法政思想文丛)
ISBN 978-7-5118-1141-7

Ⅰ.①现… Ⅱ.①姚… Ⅲ.①中国特色—社会主义建设模式—研究 Ⅳ.①D616

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 167035 号

| 法政思想文丛 | 现代中国的立国之道 | 姚中秋 著 | 责任编辑 董 飞<br>装帧设计 乔智炜 |
|---|---|---|---|

© 法律出版社·中国

**开本** 787×960 毫米 1/16
**印张** 33.75 **字数** 443 千
**版本** 2010 年 9 月第 1 版
**印次** 2010 年 9 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
网址/www.lawpress.com.cn
销售热线/010-63939792/9779
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 978-7-5118-1141-7
**定价**:64.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

**法政思想 文丛**

主　　编：高全喜

学术委员：李　强　　季卫东　　王　焱　　高全喜
　　张千帆　　林来梵　　曹卫东　　龙卫球
　　陈端洪　　刘海波　　林国基　　谢鸿飞

策　　划：北京航空航天大学法学院

# 前　言

这是我的第二本学术性著作，如果《立宪的技艺》（北京大学出版社2005年版）算是学术性著作的话。与那本书类似，眼前这本书也基本上是一个“非意图的后果”。

当然，“非意图后果”不是没来由的。在大学读过七年中国历史，硕士所读专业是近代史学史，专业虽狭窄，但我的毕业论文是研究钱穆先生的历史文化思想。钱穆一般被划入现代新儒家行列，因此，对现代新儒家，我向来就有一种亲和感。本书研究的主要对象——张君劢，与现代新儒家有深刻的联系，张君劢是横跨两代新儒家的重要人物，钱穆与张君劢也有一定交往。

不过，我接触张君劢，却绕了很大一个圈子。大学毕业之后，先进机关，后下海，又在报社做编辑，最后放弃了所有的“单位”，以独立学者的身份给报刊写评论。尽管如此，心性仍喜好理论研究，因而，自上个世纪末接触哈耶克思想之后，即进入奥地利学派经济学及普通法的世界，并且有了“普通法宪政主义”的概念。经过一定的研读，自认为已有一定积累，准备写点学术性专著：先是准备写一本围绕爱德华·库克爵士（Sir Edward Coke）思想，讨论普通法宪政主义理论框架的专著。但写了三分之一便停顿了。我的兴趣转移了，准备写一本讨论立法企业家推动制度变迁的理论专著，对自己研究奥地利学派理论——主要是门格尔、哈耶克的思想——作一总结。这本计划中的专著同样在写了三分之一后又停顿了。



需要全本请访问 www.ertongbook.com

之所以有停顿，乃是因为，在上述写作过程中，有时被邀请参加学术会议，有时被期刊约稿，有时仅仅是因为心血来潮，陆续写了几篇关于现代中国思想与政治史的论文。大约在2008年11月，突然发现，这些似乎是随意决定写出的文章之间，其实有紧密的联系：它们都围绕着中国建设现代国家这样一个主题展开的，且似乎以对现代中国自由主义传统的重新评估为主。

应当说，这种对现代自由主义的重新评估，其来有自。我的思想深受哈耶克影响，不论是研究奥地利学派经济学，还是研究普通法宪政主义，以及其保守色彩。哈耶克区分了英国式自由主义或进化论的理性主义，与法国式自由主义或唯理主义。我立刻就把现代中国自由主义归入后一范畴中——应当说，这也是九十年代后期以来学界形成的共识，朱学勤先生在这方面的论述尤其影响巨大。坊间也有自由主义转向保守之说，我本人就属于这一保守化自由主义的行列。

不过，从历史的角度看，除非我能够发现并正面地论述一个更为可取的思想、观念和实践传统，对自由主义的批评就毫无意义。现代自由主义把历史描得一团漆黑，结果只具有破坏性。而保守主义的美德就在于关注建设更甚于破坏。

还好，在对现代自由主义的历史地位进行重新评估之时，我已经有了一个朦胧的想法：现代中国历史上，在激进革命与现代自由主义传统之外，还存在一个保守—宪政主义传统。这样的印象首先得之于90年代初中期突然热起来的陈寅恪先生的论述与思想：他既具有强烈的保守色彩，如他在《冯友兰中国哲学史下册审查报告》中所说，“寅恪平生为不古不今之学，思想囿于咸丰同治之世，议论近乎湘乡南皮之间”；另外，先生又具有强烈自由意识，“独立之精神、自由之思想”一语已成为现代中国自由传统的象征。有意思的问题就是：这两者是如何被融合为一体的？

正是这样的现象引领我开始在现代中国历史中寻找融合保守与自由于一体的思想和政治传统。张君劢令我眼前一亮。此前，我对张君

劢的著作已有一定研读。但此番重新仔细研究，并与他之前、之后的思想人物与实践人物作简单的对比之后，我初步确定，张君劢是一个最为合适的研究对象。于是，放下了《立法企业家推动的制度变迁理论》的写作，开始对张君劢的思想进行比较系统的梳理。半年时间，完成了本书第二编各章。

随着研究的深入，我最初朦胧的想法得到证实：张君劢是现代中国保守—宪政主义传统的代表人物，也是其中一个承上启下的人物。这一传统的存在本身即可以证明，我对现代中国自由主义的批评不是吹毛求疵。而张君劢思想的独特性质，让他足以作为重新评估现代中国思想和政治史的坐标。

事实上，对自由主义及激进主义的反思，已有很多先贤进行了探索和研究。如果说本书有什么微薄贡献的话，那就是，除了对这个激进思想与政治传统提出一些进一步批评外，也试图发掘、展示一个被革命历史观和新兴的自由主义历史观长期遮蔽的另一个传统，即张君劢承上启下之保守—宪政主义传统，希望以此来揭示现代中国立国之正统何在。本书的书名即取自张君劢最为重要的著作之《立国之道》的题名。笔者相信，这样的研究不仅为准确认识现代中国思想史、政治史之所必要，也是理解当下中国的现实所必需者。笔者相信，通过发掘张君劢的立国之道，当可对现代中国的思想和政治史作出更为准确的理解，也有助于对中国文明的未来有更为亲切的把握。

不过，呈现在读者面前的本书无意对保守—宪政主义传统进行全面梳理，甚至无力对张君劢的思想进行系统研究。由于我未在学术机构供职，获取资料的能力受到限制。张君劢的若干一手资料，如《再生》杂志，笔者即无缘参阅。好在，笔者收集了张君劢的主要著作；好在，本书只准备对张君劢思想的基本结构进行探索，而并不准备进行传记性研究，也不准备进行思想史专业研究。因而，假如本书叙述过程中存在重大事实错误，尚祈方家指正、读者谅解。

同时，本书不是一气呵成而完成的，不是先有一个完整结构，而后

按顺序写出来的。比如,第二章是最晚写出来。因为这个缘故,两大部分之间、章节之间容有概念、理论,甚至论断不一致之处。但是,因为这几年来所思考的问题都围绕着“立国”,因而,其基本宗旨是连贯的。当然,我得承认,我的研究是在强烈的爱憎情感驱动下进行的,结构可能失之粗疏,评论可能失之独断。对于由此给读者带来的可能困扰,我表示歉意。

围绕中国人建立现代国家这个主题,在本书各章节写作过程中,我还写作了其他几篇论文,或者产生了对相关主题进行研究的兴趣。这些研究围绕着一个主题:我所说的这个保守—宪政主义传统对中国的现代国家之构建的思想与实践。在此先做一个广告:上述研究将汇集为现代中国立国之道的另外两卷,分别是:

现代中国的立国之道,第二卷:政治的与反政治的传统。在这一卷中,我将向上追溯张君劢之思想与实践前辈和同道,向后则探讨现代自由主义的思想误差。通过这两项研究,我将逐渐拼合出现代中国保守—宪政主义思想与政治传统的演进路径与其基本理念结构。这个现代传统源远流长,并且与中国儒家思想传统之间保持一种直接的连续性。也就是说,保守—宪政主义传统不仅构成牟宗三先生所说的现代中国“民主政体建国之正宗”,而且,这一正宗传统又恰恰源出于儒家传统在对西方开放的环境下的“转进新生”。但长期以来,在思想和政治史叙事中,它被遗忘或被遮蔽了,变得模糊不清。我相信,揭示出这一传统,不仅具有知识上的价值,也具有现实的意义。

现代中国的立国之道,第三卷:制度分析。前两卷主要是思想史的研究,本卷则转入制度研究。我将依据我对现代国家结构与合理构建进路的理解,对现代中国构建现代的精神秩序(这包括宗教转型、现代学术之形成等)、法律秩序、宪制安排,以及商业秩序的一些努力进行分析。换言之,这些研究不完全是历史的,但也不完全是理论的,而是把二者融合为一。

本书之能形成,两位朋友的支持与帮助至为宝贵:一位是高全喜

兄，过去几年，我与他就本书的不少论题即现代国家构建的理论问题进行过密切的交流。我们两人在这方面的理论看法大同而小异，大同即我们都试图实现中国自由主义的古典化转向，关注于现代国家的构建这一主题。不同则至少包括，他更偏重于理论，而我则偏重于历史。

另一位我要表示谢意的是许章润兄，他鼓励我将自己提交给一个研讨会的关于现代中国立国进程的历史勾勒撰写成文，即《现代中国立国进程三波论：民族主义、文化保守主义与宪政主义的互动》，并发表于他主编之《历史法学》第二卷。正是透过这一写作，我对现代中国历史上之保守—宪政主义传统有了一个初步把握，并得以深入张君劢的堂奥。同时，章润兄也为学界进行张君劢研究提供了资料上的便利：张君劢的三本重要著作：《立国之道》、《国宪议》、《中华民国民主宪法十讲》，均经他之手于近年得以出版。

最后，我感谢我的家人。我没有单位，就在家“上班”，家就是我私人生命的意义之全部。这本书自为家中出品，里面有我们全家人的心血。

姚中秋

2009 年岁杪于北京三里河斗室

# 目录

前言/ 1

## 上编　理论与历史

第一章　现代国家的构建规划与进路 /3

一、现代国家想象：从美国制宪者、托克维尔到张之洞、张君劢 /5

二、立教：现代精神秩序之型塑 /19

三、立法：现代国家的国内共同法问题 /28

四、立宪：政府的设计与构造 /41

五、现代国家的三种立国模式 /56

六、立国之核心环节与历史分期 /67

第二章　中国现代国家构建的一个历史线索 /75

一、民主政体建国之儒家道德理想主义理据 /79

二、新文化运动知识分子政治意识之“歧出” /85

三、民主政体建国之精神性 /89
四、孙中山先生政治意识之驳杂 /93
五、作为民主政体建国之正宗的梁启超的政治意识 /95
六、张君劢之实践的政治家的意识 /103
七、民主政体建国之正宗政治意识的湮没不彰 /109
八、现代中国立国之分期:古典时期与现代时期 /115

## 下编 张君劢的立国之道

第三章 张君劢的立国哲学:唯心主义的制度变迁理论 /127
一、立国的主体意识:重新解读“人生观”论战 /129
二、古典立国共识的破裂与“思考与选择”的重要性 /140
三、折中于理智、道德与行动之间的哲学思考 /151
四、选择、行动与国家秩序:唯心主义的社会哲学 /168
五、道德在立国过程中的功能 /182

第四章 张君劢论“立国之学” /198
一、理性与立国政治 /201
二、“哲学”作为整体社会秩序之学 /206
三、政体科学之性质与方法 /225
四、在“政治国”与“学问国”之间 /243

第五章 立国的政治哲学:蓝图与主体 /256
一、张君劢的现代国家想象 /257
二、立国的主体:从人民到绅士 /273
三、民主的古典理解与绅士的关键作用 /287
四、政治家与立国者 /304

第六章 政治地立国的典范 /316



需要全本请访问 www.ertongbook.com

一、共和地立国：张君劢的国民主义 /319
二、立国的政治性：政党政治 /337
三、作为过程的宪政与立宪政治的共识 /354

第七章　作为立宪政治形态的“修正的民主政治” /373
一、立宪政治的完整过程：修正阿克曼的理论 /374
二、从制宪角度修正政党政治 /386
三、作为立宪政治守护者的联合政府理念 /408
四、强行政权与对它的司法控制 /425

第八章　中国文化的“再生”规划 /436
一、区分文化世界与政治世界：立国者的审慎 /438
二、中国传统文化之现代价值 /449
三、文化再造之主体性与会通的方法论 /458
四、中体西学，资相循诱 /465
五、“张嘉森主义”：现代国家的精神抉择 /482

第九章　结语：张君劢的立国之道 /496
一、立国与作为一种秩序的自由：坚持立国之古典性 /498
二、综合价值、知识与实践的立国之技艺理性 /506
三、现代中国的保守—宪政主义传统 /510
四、理解“自相矛盾的”张君劢 /519

# 上编　理论与历史

CHAPTER 01 >>

# 第一章

# 现代国家的构建规划与进路

自15、16世纪以降，自英格兰始，经美国、欧洲大陆各国，以致所有与西方接触之文明共同体，都走上了建立现代国家之路，无论其原有治理结构为何。中国也不例外，自19世纪末士大夫形成建立现代国家之政治理念，历经几多坎坷曲折，迄今似乎仍未完成此一大业。欲破解其中秘密，需要深入地思考“现代国家”之“性质”（nature），分析一个可健全运转之现代国家的构成性要素，及这些要素互动而形成之体制和秩序的特征。

这里所说的“国家”，不等于政府。它接近于拉丁文 res publica 和英文 common – wealth（或 the common weal），其含义是，经由“国民”同意，旨在增进公共之善，以法律为基础而成立之政治单位。由此定义可以看出，现代国家的主体是“国民”（nation）。这是现代国家区别于前现代国家的关键，尤其是在欧洲，它的前现代是等级的、身份制的封建社会。

这里涉及一个重要的语词问题。现代国家在西语中经常用 nation – state 一词来描述，当代大陆学界习惯把 nation – state 翻译为“民族国家”。这未必完全准确。这似乎是从国家与国家的关系、从外部角度看待现代国家而对现代国家性质的界定，nation 乃是

处于与其他族群相对关系中的“民族”。我们则将更多地从内部视角看待现代国家,基于这一视角,nation 就是构成现代国家之政治主体的“国民”,而 nation - state 就是“国民国家”——只是在有些时候,也呈现为“民族的”国家。

当然,一个前现代的共同体的成员也正是借助于种种现代国家制度而整合为现代“国民”的。因此,现代国家的性质,最终是由它的特别制度安排所界定的。顺便指出一点,把 common - wealth 翻译为“共和国”似乎同样是不准确的。现代国家未必一定实行狭义的“共和”制,因为君主国完全能够增进公共之善,且以法律为基础,一如欧洲诸多君主立宪制国家。因此,“治理共同体”可能是该词最恰当的对译。

这个治理共同体内包括两大部分,即社会与政府——根据上面的定义,“社会”是不能与“国家”相对等的,因为社会是国家的一个组成部分。据此,一个现代国家就由一个现代政府的结构与程序、与现代的社会秩序及两者间的特定关系共同构成。建立现代国家就是建立维系一个现代国家正常运转的相关的规则、制度,并将其组织成为一个合理的、稳定的、可持续的制度组合。

现代国家之建立由四个相互关联的事业构成,即立教、立法、立宪与立商——当然可能还应包括更多因素,但下面四项是最为重要的:

所谓立教,即支持现代国家的现代精神秩序之型塑;

所谓立法,即支持现代之大市场、大社会秩序运转与扩展的国内共同法之形成;

所谓立宪,即共同体处理公共事务之结构与程序,也即政体之构造;

所谓立商,即共同体以现代的方式生产和分配物质性财富的机制,也即商业秩序之建立。

一个政治共同体,唯有同时具备了比较优良的现代的精神秩序、法律秩序、权力结构和商业秩序,政府才能保持稳定,社会才能够繁荣,现代国家始告建立。而且,这四个结构性要件之间存在紧密的关系,其间

贯穿着一种一致的逻辑，而形成一个连贯的、我们可称为“国家体制”的结构实体。

现代国家的各种因素之间的内在逻辑就是现代国家之“理”，它似乎是普遍的，换言之，它具有强大的排异性。历史上，不同国家曾经尝试过诸多建立现代国家的尝试，但由此形成的国家，因为缺乏这样那样的要件而无法保持稳定，不具有持续性，陷入危机甚至归于消灭。于是，现代国家在不同历史时代、不同文化背景中呈现出来的图景，具有极大的家族相似性。正是这一历史事实使得我们对于现代国家的性质、内在结构的理论分析成为可能——也成为必要。因为，事物唯有被依理而构建，才是一种现实的且合理的存在。

## 一、现代国家想象：从美国制宪者、托克维尔到张之洞、张君劢

现代国家之建立大体由多个相互关联之事业构成，即立教、立法与立宪。这一认识，得自于对中西各国贤哲关于这一问题的讨论梳理。首先检讨美国制宪者的立国论述与托克维尔对美国立国事业的阐释，因为美国这个国家是以一种比较简单而极端清晰的方式构建而成的，因而也就经典地呈现了现代国家建构的过程，尽管英格兰呈现的现代国家构建过程更为全面、完整。

宗教在美国立国过程中发挥着重要但不大为人所知的作用。因而，制宪者虽然在制宪会议上几乎没有讨论宗教问题，但在制定权利法案的过程中，对此问题进行了讨论。尤其是根据反联邦党人的意见，形成了权利法案第 1 条第 1 款：“国会不得制定法律树立一种宗教为国教，或禁止其自由践行”。[1] 与权利法案的整个立法技术一样，它主要从界定和限制政府权力的角度进行规定，其背后隐含的现代宪法信念

[1] Congress shall make no law respecting an establishment of religion, or prohibiting the free exercise thereof.



需要全本请访问 www.ertongbook.com