

法学论文写作：

规范与方法

刘继峰◎著

FAXUE LUNWEN XIEZUO:
GUIFAN YU FANGFA



中国政法大学出版社

作者简介

刘继峰 中国政法大学教授、博士生导师。民商经济法学院副院长。中国政法大学市场监管法治研究中心主任。

兼任中国商业法研究会副会长、中国法学会经济法学研究会副秘书长、北京市法学会经济法研究会副会长、北京市法学会网络法学研究会副会长。最高人民法院民事行政诉讼代理人监督案件专家委员会委员。国家市场监督管理总局反垄断局专家库成员。商务部培训中心兼职教授。

本科、研究生毕业于中国政法大学，博士毕业于北京大学。主要研究方向是竞争法、消费者法、知识产权法等。代表著作：《竞争法学原理》《价格卡特尔法律规制研究》等。代表独著教材《竞争法》（2008年北京市精品教材、2020年北京市重点教材）、《经济法学》（中国特色社会主义法治理论系列教材）。在《中国法学》《政法论坛》等法学杂志发表论文70余篇。讲授的主要课程有“经济法学”“竞争法学”“反垄断的法学与经济学分析”“法学论文写作与学术规范”等。

法学论文写作：

规范与方法

刘继峰◎著

FAXUE LUNWEN XIEZUO:
GUIFAN YU FANGFA



中国政法大学出版社

2021·北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

法学论文写作：规范与方法/刘继峰著. —北京：中国政法大学出版社，2021.9

ISBN 978-7-5764-0022-9

I. ①法… II. ①刘… III. ①法学—论文—写作 IV. ①H152.2

中国版本图书馆CIP数据核字(2021)第178440号

- 出版者 中国政法大学出版社
地 址 北京市海淀区西土城路 25 号
邮 箱 fadapress@163.com
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名：中国政法大学出版社)
电 话 010-58908435(第一编辑部) 58908334(邮购部)
承 印 固安华明印业有限公司
开 本 880mm×1230mm 1/32
印 张 10
字 数 242 千字
版 次 2021 年 9 月第 1 版
印 次 2021 年 9 月第 1 次印刷
印 数 1~3000 册
定 价 49.00 元

自序

本书是一本关于法学论文写作技能的著作，在内容上，主要包括论文写作的基本原理、要求、技能、规范、方法等。

论文是学术技能的主要表现形式。高校里职称评定一直以论文为主要依据。本科生或研究生毕业也以毕业论文（毕业设计）为最后的考核依据。形式上，论文写作似乎专项服务于科研或学生毕业。事实上，学术能力应当是每个法律人的基本技能。法律（成文法）来自于集体智慧，形成于事实上。驾驭法律的能力也就是掌握、运用在事实与规范之间如何转换的技术。从事实的角度出发寻找映射的规范，需要理解能力、归纳能力、抽象能力等；从规范的角度出发确定涵摄的事实，需要分析能力、解释能力、表达能力等。不同的法律实践活动对上述技能的要求有所不同。一般法律实践活动，不要求过高的分析综合能力，但疑难案件的解析一定是建立在较高的学术能力的基础上。相比较，论文写作的能力要求更加多元、综合，既检验基本知识的掌握程度，也考查知识运用的效果。

一些学术能力可以通过实践积累经验逐步提高并达到从容应对挑战的程度，另一些学术能力的培养则可能需要一生的努力且方法得当方可能有效果，如抽象能力。

经验证明，良好的学术源自能力和规范相得益彰。古人云：

“学力既到，体制亦不可不知”。又云：“文章以体制为先，精工次之，失其体制，虽浮声切响，抽黄对白，极其精工，不可谓之文矣”。本书从论文写作的基本要求出发，并将论文以结构主义的方法（论）进行分解，归纳不同侧面的学术能力要求及规范要求。

在教育不断强化法学论文质量的政策背景下，提高论文质量是法学培养中的一项重要任务。本书可以作为法学学生（包括本科、硕士、博士）论文写作之用。也可作为单独开设法学论文课的院校的专用教材，还可以为法律实践工作者提供一定的指导，包括综述如何完成，有关研究方法的运用等。

和市场上的同类书籍相比较，本书一个特点之一是，几乎涵盖了论文的每一个角落，力争无遗漏；另一个特点是注重讲理，而不仅仅告诉读者技能是什么；第三，为了避免单纯展开的规范形式单调、僵化，文中穿插了哲学、古文、诗词等类比性的表述。

付梓之时，心里惴惴，会存在很多不够明确，甚至有个人偏见之处。当然，在心理上，也做好了接受批评、建议并进一步完善相关内容的准备。敬请读者不吝批评指正。

刘继峰

2021年1月25日

目 录

第一章 社会科学与法学研究	1
一、科学的分立与学科关系	1
二、社会科学或法学研究能力的核心	21
第二章 学术论文的特性和能力	38
一、学术论文的特性	38
二、论文能力分解	58
第三章 法学论文写作与资料收集	74
一、为论文写作而阅读	74
二、论文资料的分类与要求	92
三、资料能力	99
第四章 法学论文写作中的选题	118
一、选题与主题	118
二、选题基本要求	125
三、选题方法	135
四、标题设计	149

第五章 法学论文结构与辅助形式	164
一、类型化的论文结构	164
二、法学论文的正文结构	167
三、辅助结构之一	183
四、辅助结构之二	191
第六章 法学论文的开头与结尾	199
一、论文的开头	199
二、论文的结论	223
第七章 本论	232
一、基本要求	232
二、论文正文的形式要求	243
三、论文正文的实质要求	256
第八章 论证方法	274
一、一般科学方法——逻辑方法	274
二、基本法学分析方法	283
三、可借用的其他学科的方法	292
四、现代科学方法——新法学方法	303
后 记	314

第一章 | 社会科学与法学研究

论文写作可以综合展现写作者的学术能力，包括思维能力、分析能力、表达能力等。这些能力是社会科学的基本素养，也是创造作品或完成工作的基本条件。

一、科学的分立与学科关系

社会科学是和人文科学、自然科学相对应的一个概念，在学科上同属于科学学的范畴。

我们常使用职业、专业与学科这三个词来表达业务性质和能力，它们的区别在哪里呢？“职业”一词属于社会学领域，“专业”属于教育学领域，而“学科”属于科学学领域。

知识的分类是用学科来表达的。按我国的学科分类，一级学科分有数十种，二级学科存在数百种。本科生不分专业，所学知识建立在学科基础上，研究生则进行专业细分。这意味着，研究生已进入学术研究阶段，要在掌握某个学科基本知识的基础上进一步在这个学科专有领域进行研究。

学科一词与科学一词存在区别与联系。学科的概念属于科学学。科学学的研究对象之一是科学的分类问题，而某一科学被分为若干个分支时，这些分支便被称为学科。不过，有时候基于习惯也将某个学科称为科学，尤其在自然科学领域。例如，物理学是自然科学中的一个学科，但物理学也可以被称为物理科学。

（一）社会科学与人文科学的分立

社会科学和人文科学常被结合在一起，称为人文社会科学。但实际上，人文科学和社会科学有严格的区分，其诞生的时间和过程也不一样。它们和自然科学也有紧密的关系。

1. 人文社会科学从自然科学中的分离

学科的分化是对自然、社会和人本身认识不断深化的结果，也是各自学科特点彰显的必然结果。人文学科的存在源于人性的要求。它与早期的数学、物理、化学等学科不同，后者能带来一些实际的、非常具体的好处。如物理学可以带来各种新的动力来源，数学可以计算土地的面积，等等。

如同法学的分化由“诸法合体、民刑合一”到“公法与私法”的大切块，再到法国“五法”这个历史过程一样，作为科学的系统知识的分化也经历了一个漫长的历史过程。

如果说中世纪的欧洲有人文科学，其中学科的代表当属占据统治地位的神学了。甚至当时神学成为一切其他学科的知识唯一来源——“天启真理”至高无上。领悟上帝的旨意是获得理性知识的源泉，也是认识社会的主导方式。这相当于上述法学启蒙之前的“诸法合体”阶段。在很大程度上，神学的一统天下束缚了人类智慧与人的自主意识的发展。社会的发展呼唤着理性的觉醒。欧洲文艺复兴引发了思想解放运动，要求人们以理性对抗神性，以人权取代神权。启蒙运动在理性的基础上弘扬了批判精神，为资本主义和近代工业社会开辟了发展道路，也为学科的发展提供了思想基础。

学科的分化，大致从“诸法合体”的神学中分离出自然科学、社会科学和人文科学。

从神学中分化出来的首先是自然科学。自然科学得以从神学中分离出来是实证经验结果的伟大成就。爱迪生、牛顿、布鲁诺、哥白尼等科学家以观察、实验对自然规律有了新的发现。自然科学的

发展创造了人类的文明。从钻燧取火到电灯的发明，再到互联网的出现，大大改变了人类的生活方式。

其次，实证方法的拓展适用使自然科学进一步分化，由此产生人文社会科学。近代以来，对自然的认识逐步走上了实证化的道路，自然科学的实证性方法扩展到社会问题研究。尤其是进入 19 世纪后，各门不同的自然科学都已经贯彻了实证主义的原则，并取得了举世瞩目的成就。其他知识领域的思想家们被自然科学中的实证方法带来的巨大成就所震撼，相继开启了运用自然科学方法来研究社会现象的大门。最先获得认可并取得卓越成绩的，是社会学的创始人孔德。他认为，人类已经成功地建立了各种物理学，如以力学为基础的天体物理学和以化学为基础的地球物理学以及动物与植物相结合的有机物理学等，人作为一种自然存在和社会存在，需要专门研究人类社会生活和社会现象的规律，这个学科被他界定为“社会物理学”。这便是“社会学”的前身。社会学被定位为与天文学、物理学、化学和生物学等同等并列的科学，是同样使用实证方法的科学。^{〔1〕}

2. 社会科学和人文科学的分离

因实证而得出的结论具有可靠性，所以，自然科学具有工具理性的特征。不断的发明创造促进了工业化并大大推动了人类社会物质文明的步伐。但工具理性对社会的控制日益增强的同时，社会的非理性也日益明显。狄更斯在《双城记》一开始那段著名的描述是两者矛盾关系的最好写照：“那是最昌明的时代，那是最衰微的时代；那是理智开化的岁月，那是浑沌蒙昧的岁月；那是信仰笃诚的年代，那是疑云重重的年代；那是阳光灿烂的季节，那是长夜晦暗

〔1〕 苑英科、张乃芳主编：《马克思主义与社会科学方法论》，河北大学出版社 2014 年版，第 3 页。

的季节；那是欣欣向荣的春天，那是死气沉沉的冬天；我们眼前无所不有，我们眼前一无所有，我们都径直奔向天堂，我们都径直奔向另一条路。”针锋相对的东西在这个时代并存。这既是人文社会性危机的忠实记录，也是社会科学、人文科学分化前的社会性阵痛。

19世纪开始，社会科学从人文科学中分化具有积极的意义，告别传统人文科学主要靠直觉、悟性来把握世界，靠形而上的思辨方式来认识世界的缺陷，形成了具体的、客观的、规范的社会科学个性特征。因此这时的社会科学，无论是经济学、政治学还是法学等都具有了独立的对象、方法和理论。

人文学科根源于人的本性。基于对人的情感、意志、欲望和个性等的关注，人文学科在20世纪进入到塑形的新阶段。对于人文学者来说，思想的发明要比器物的发明重要得多。人文学科创造的不完全实用性的知识间接改变世界。因为思想会改变人们对世界的认识，对世界的认识的不同，改造世界的方法也就有所不同。即解决的是世界观和方法论的问题。

与自然世界不同，人文世界不是用形而上的逻辑建构起来的世界，而是以原始体验感受的世界，这也是“精神科学优于自然认识的地方”，“它们的对象不是在外在感觉中给予的纯粹现象，作为某个真实的东西的纯粹现象的反映，而是当下实在本身。此外，这个实在是在从内部经历的一个整体关系中被给予的。”^{〔1〕}在过程上和分析对象上，区别于自然科学的求同，人文科学首先应该是求异。

上述学科的分类，狄尔泰经常用“外在”来指自然界，用“内在”来指社会世界。但是，哲学是一种整体观念，之于个体而言，“外在”包括自然也包括社会，即外在的自然和外在的社会，而真

〔1〕 张汝伦：《现代西方哲学纲要》，上海人民出版社2016年版，第114页。

正的“内在”是自我。按照科学哲学家波普尔的观念，人有三个世界：物理世界、精神世界，在它们中间，还有一个客观知识世界。一定程度上，可以形成如下对应：外在的自然界——物理世界——自然科学；外在的社会——客观知识——社会科学；内在的自我——精神世界——人文科学。

自然科学、人文社会科学的发展，是一种“文明”开始并与“文化”不断互动相生的过程。它们之间的关系存在类似鸡生蛋、蛋生鸡的难题，很难讲谁是基础。因为钻燧取火之前可能存在一种神圣的仪式，以祈祷成功。当然，文明达到一定程度后，文明和文化的关系渐渐开始了分离。从生成主义和功能主义的视角看，自然科学的目的是创造“文明”，而人文科学的目的是确立文化，社会科学是文明和文化融合基础上的人类发展。

（二）社会科学与人文科学的关系

社会是由人组成的公共环境，对其观察有多元的视角，政治治理、法律行为、经济交往、道德生活、宗教仪式、文化与体育活动等。据此，社会科学就由政治学、法学、经济学、伦理学、文化学等诸多具体的学科组成。当然，上述学科中，也存在学科间的交叉。例如，哲学既有来自自然科学的部分，如逻辑，也有来自社会科学的部分，如伦理问题，甚至还有精神科学的内容，如弗洛伊德的潜意识。

1. 社会科学的任务与特点

社会科学是研究人类的社会生活、社会活动及其运行机制、活动规律和人们如何影响及控制社会（危险）的活动，并使其实现或符合预期目的的学科体系。^{〔1〕}

第一，发现社会现象之间的关联关系和规律性。社会科学以社

〔1〕 雷晓明：《创意：理论与实践》，云南大学出版社2014年版，第92页。

会现象为研究对象，力求揭示社会生活的本质和发展规律，对社会生活作出科学的说明与合理的评价。

第二，提供有效的促进社会发展的措施。虽然各门社会学科的视角不同，研究的方法有所不同，提供的解决社会问题的方案也各有千秋，但它们都是通过控制对象以引导形成积极的社会效果或社会秩序。因而，社会科学共同的任务是通过控制社会活动影响和促进良好的社会环境的实现。

第三，提升实践能力并不断更新观念和深化认识。社会关系的改变附随地产生新的社会风险，出现的问题不同，应对社会问题的方法也不同，社会科学需要不断进行观念更新。尽管在不同的时代表现为不同形式的时代问题，但每门学科仍然有稳定的核心观念和基本架构。在这个意义上说，产生于特定历史时期的方法和观念并非只具有历史性而不具有现实性。

在上述任务之下，社会科学的总体特点如下：

第一，认识上的概括性。存在于主体之间的事实包含有足够的细节，但社会科学的认识是总体性或群体性认识，不是个体性认识，故事实的问题归纳需要高度抽象，其要求从最少的变量中获得最大的理解。即总结事件发生、发展的一般模式，解释范围越广，这种解释的效用越大。

第二，因果关系的非直接确定性。科学家假定事件的发生总有原因，事情不会“随意发生”。社会学科中，重要思想的提出都是独立思考的结果。社会科学工作者运用归纳与推理得出社会关系的类型、发展模式，分析事件背后的原因。往往一个事件有多种原因，如2020年西方报纸报道的一项统计显示，该年离婚率显著上升，疫情的持续、居家隔离、失去工作、空间限制等都可能是离婚率上升的主要原因。社会科学不可能找出全部原因，能够找出主要原因并形成系统性的认识就构成创新性观念，这是社会科学的主要

任务。

第三，可质疑性。基于一果多因，社会科学中的问题没有唯一的标准答案。这意味着，社会科学对问题的观察有多个视角并且承认有多重要素的共同影响，另在归纳、推理、分析过程中也不可能完全准确，因此，社会学科中的观念可质疑性是其基本特性。在很大意义上，社会科学思想的旨趣在于通过思想的检讨以求更为准确，并被社会或同行接受。对思想的检讨建立在多种思想并存的基础上，思想创新需要容忍对已有观念的评判。

第四，观念的得验证性。如果说自然科学是求同，则人文科学主要是求异，而社会科学是在求异中求同。观念和理论应该能在社会实践中得以验证。验证可能需要时间，也可能需要空间。具有修正空间的观念和理论，会随着时间推移，以新证据和解释改变原有的认识。其实，验证本身也存在符合论和融贯论之争，前者属于实用主义的代表观念，后者是逻辑实证主义的观点。在社会科学上，验证的意义应该是符合论。

2. 社会科学和人文科学的差异

历史学、文学、哲学等社会科学的存在是人类记录自身并反省自身的本性需要，它是通过记录社会事件，阐发人对社会的认识来实现的。从以人为中心的世界本体来说，客观性的存在无外乎自然界、社会和人，这是基本的科学分类。

人文科学和社会科学相比较，存在如下差异：

第一，基本对象不同。人文科学即关于人的科学，社会科学即关于社会的科学，人与社会是两个不同的概念。这源于人的主体性和独立性。就像小麦由淀粉、蛋白质、维生素等组成，但小麦与蛋白质、淀粉等并不是一个概念一样。对此，大百科全书有简洁的注解，社会科学即“研究社会现象及其发展规划的各门学科的总称”；人文科学或人文学科即“涉及人类文化的各学科的总称”。

第二，基本内容不同。社会科学主要研究社会的结构、社会成分的关联、社会的运转与演变等。这种研究也有交叉的情形，但正因为人文科学和社会科学是两个不同的范畴才有交叉。不能因有交叉而混淆两者的基本差别。人文科学主要研究人的意识、精神、思维、情感、意志、信念等，也即古人所谓七情：喜、怒、忧、思、悲、恐、惊。人的情感之所以需要呵护，首先是因为人是社会性动物。人类自身有七情六欲，且人类用语言和行为（舞蹈、祈祷等）来表达和交流情感。社会中的人总会遇到情感上的不同刺激，可能产生行为的动力，也可能承受不同的压力，被激发的志向、拥塞的情绪，需要用一种方式表达或释放，于是，产生了舞蹈、歌唱、音乐等多种表达。各种方式都有自己的疏解功能，且相互补充。正所谓“诗者，志之所之也。在心为志，发言为诗。情动于中而形于言，言之不足故嗟叹之，嗟叹之不足故永歌之，永歌之不足，不知手之舞之，足之蹈之也。”

第三，研究的形式不同。社会科学和人文科学都是回答“是什么”“怎么样”以及“为什么”的问题。社会科学通过生产力的发展过程、生产关系的变革过程、权力的演变过程去研究社会。人文科学主要从心灵的活动过程、从思维的演绎过程、从情感的发展过程去研究人。两者的差别不在问题形式（形式上恰相同）而在内容（内容上一个是对外部的“社会”发问，另一个是对内部的“人”发问）。《藤野先生》中梳着大辫子的中国人看电影，看屠杀中国人的场面，无动于衷，这是社会问题。祥林嫂在生命走向终结之前曾执着地问“我”：“一个人死后究竟有没有灵魂？”到底什么是人的灵魂？这是人文的问题。

第四，作用不同。人文科学与社会科学对于人的作用明显不同。社会科学是教人认识社会，同时也可进而探讨人在社会中的地位、权利、责任等。而人文科学是研究“人性、教养”的，因此它

是完善人性、有益于人生修养的，是教人做人的，它提高人的审美意识、审美能力，全面地发展人的思维。孟子四端之心：恻隐之心，仁之端也；羞恶之心，义之端也；辞让之心，礼之端也；是非之心，智之端也。意思是同一个道德心有不同的面向。

第五，方法不同。在处在学科发展转折期的哲学家狄尔泰看来，学科的不同并不在于研究的对象，而在于心灵对事物的态度不同，或者对经验的立场不同。这两种经验方式分别是内在的经历和外在的感觉经验。^{〔1〕} 社会科学需要实证的方式。人文科学可以以夸张的方式表达其情感。数字在文学中大都是形容词，不是实词。例如“白发三千丈”“飞流直下三千尺”等。社会科学中数字是实体，并需要真实可靠。《易经》在二十二卦卦的《象》里说：“刚柔交错，天文也；文明以止，人文也。观乎天文，以察时变；观乎人文，以化成天下。”这里的天文，是自然规律，也可以广义理解为社会规律。可以看出，社会科学和自然科学一样，思想的得出和证实需要观察、实验，而人文社会科学靠的是“止”和“化”。

3. 人文科学对社会科学的滋养

人文的核心是“人”，以人为对象，研究人的内心世界及内心世界与外部世界的关系。即研究人类信仰、情感、道德、理智。它是以人的内心活动、精神世界以及作为人的精神世界的客观表达的文化传统及其辩证关系为研究内容、研究对象，以人的生存价值和生存意义为研究主题的学科。这就是我们常常说的人类关怀、生命关怀。人文科学本身不是实践性的，通过对现象进行远距离的观察而得出感受来完成精神世界的构造。如果以人与世界的关系为中心，人文科学在如下方面提供知识和经验：人是什么？从哪里来？

〔1〕 当然，上述划分标准只建立在精神科学和自然科学划分意义上。内在的经历是精神科学的基础。