

法治文化专题

FAZHIWENHUAZHUANTI JIANGYANLU

讲演录

崔蕴华◎主编



中国政法大学研究生「精品课程」教材
中国政法大学重点建设交叉学科「法治文化」项目资助

黑龙江教育出版社

序 言

十八大报告将“依法治国”方略提到新高度。如何制定治国理政的良法？又如何使这种良法得以有效实施？唯有让法治成为民众的习惯，内化为一种自觉的意识，形成一种文化，才能实现真正的良法善治。可以说，法治文化是现代国家的必需品。2017年5月3日，习近平总书记在考察中国政法大学时发表重要讲话，他指出：这些年来，我国法学教育和法律人才培养成效显著，建成了种类齐全、内涵丰富的法学学科体系。但同时，也存在诸多问题，如法学学科结构不尽合理、法学学科和其他学科交叉融合还不够等。并强调，加快构建中国特色社会科学学科体系要按照立足中国、借鉴国外、挖掘历史、关怀人类、面向未来的思路，体现中国特色与中国气派。

推进和实现中国法治，需要多学科之间的对话和融合，需要构建中国特色的学科体系、学术体系与话语体系。本书尝试将法学与文、史、哲等人文学科进行深度整合，彰显交叉学科的丰富意涵。在框架设计中融入多元学科视野，以文化理论为高度，将专业建设与交叉研究不断深入，与“法治中国”的国家建设相契合。各个章节从基本理论、哲学视野到文本叙述、法治进路等充分彰显人文学科的文化力量，将人文力量注入法学研究，为法

治中国建设提供多学科的知识保障与人文关怀。本书主要从文化的视野来研究法治,用法治的理念来构造文化。本书既注重法治理论的研究,也注重法律文本等研究,为依法治国、建设社会主义法治国家提供理论支持。

本书主要内容包括四章。这四个部分既各自独立,又相互归结。从基础理论、人性思考到文本建构、文化进路与思维方式等,既有开阔的人文视野,又有深入的独立思考。第一章,法治理论与哲学沉思。主要从文化视角分析法治理论,对法治文化的社会机构、基本精神与核心理念进行探讨与总结,对“平庸之恶”进行哲学的研究,并从当代中国法治建设的实践层面分析法治与人性。人的自然属性在多个层面上影响甚至决定着法的产生与价值;人的社会属性为法的产生提供了前提条件,并决定着法的价值设定;而人的精神属性也是法产生的精神基础。第二章,文本叙事与法治想象。本章主要分析中国文学与文本中的法治构建与意义。当代中国文学以积极的方式参与了法治建构,如莫言小说以寓言的形式建构出中国社会的公共领域与现实问题。此外,传统文学对法律事件的书写彰显出独特的文本魅力。如果我们把法律、媒介、文学作为诸多的解释性群体的话,就会发现法律事件不断地从一个小的案件发酵成了众声喧哗的多元“文本”事件,最后彰显出来的是不同的“解释性群体”的意义。

中西文化与法治进路是第三章的主要研究内容。本章分别从中国传统文化与西方传统文化的视角探讨文化如何影响了不同的法治进路与法治意识。中国的法律是在农业文明下成长,而中国很早就已经确立王权政治与帝国法律。在权法关系中,

权力往往战胜法律。西方社会的法律主要是成长在城邦社会,尤其是罗马法成为民法法系最核心的来源。一直到14世纪中叶西方才形成王权,专制王权到17世纪中叶才形成。在西方现代法治建构中,美国的宪法形成颇具意味。实际上在1787年之前,美国有个宪法试验期,各州集中制定了各自的宪法,按照自己的想法与本州的实际情况,设计出新的政府体制,蔚为大观。

第四章,法律思维与法治语言。语言思维对于法治之理念、司法实践意义重大。正义不仅要实现,还要以看得见的方式实现。法官在规则与自由之间如何裁量?事实推证与推定应当遵守证明责任与证明标准规则,即对事实的自由心证或内心确信应当遵守一定的推证与推定规则。推定规则的背后是法律思维之呈现。法学的语言学转向对法学研究范式来说具有革命性的意义,它使人们重新审视和考察语言这一“幽灵”。维特根斯坦云,语言的边界就是世界的边界。“语言构建了法律”,经由语言来实现法律之治、社会正义,在进行法律思维与表达时就必须有正确使用语言的意识。要建构法治社会,就要充分认识到语言的建构作用。

编者
2017年春

目 录

第一章 法治理论与哲学沉思	(1)
法治文化的基本理论	李德顺(2)
平庸之恶与独在之思	文兵(37)
法治的人性基础	刘斌(52)
第二章 文本叙事与法治想象	(79)
法律、媒介与诗性正义	崔蕴华(80)
莫言小说中的中国公共生活问题	张灵(114)
第三章 中西文化与法治进路	(143)
中国古代的权与法	林乾(144)
美国的宪政历程	胡小进(167)
第四章 法律思维与法治语言	(190)
法律思维的基本问题	王洪(191)
何为法律语言学与法律语言学何为	邹玉华(225)
编者简介	(247)
后记	(252)