

华侨大学教材建设资助项目

港澳台侨学生通识教育课程系列教材

中外法治文明概论

王方玉 王康敏 郑金鹏 编著

清华大学出版社
北京

内 容 简 介

本书以中国的法治文明为主体内容,介绍了法治文明的基本知识、大陆法系法治文明与英美法系法治文明,展示了不同法治文明的发展、变迁历史,并且结合中国社会发展,着重介绍党的十八大以来我国法治建设的成就与经验。全书共分八章,分别是导论、文明与法治文明、中国古代法治文明及近代转型、大陆法系法治文明、英美法系法治文明、中国特色社会主义法治文明的形成、中国特色社会主义法治体系、法治文明的未来发展。

本书可作为国内高校面向港澳台侨学生及外国留学生等群体开设的通识教育课程教材,也可作为其他非法学专业学生的通识课程教材。

本书封面贴有清华大学出版社防伪标签,无标签者不得销售。

版权所有,侵权必究。举报:010-62782989, beiqinquan@tup.tsinghua.edu.cn。

图书在版编目(CIP)数据

中外法治文明概论 / 王方玉, 王康敏, 郑金鹏编著. —北京: 清华大学出版社, 2024.1
港澳台侨学生通识教育课程系列教材
ISBN 978-7-302-65083-6

I. ①中… II. ①王… ②王… ③郑… III. ①法制史—世界—教材 IV. ①D909.9

中国国家版本馆 CIP 数据核字(2024)第 018790 号

责任编辑: 陈 莉

封面设计: 周晓亮

版式设计: 思创景点

责任校对: 马遥遥

责任印制: 曹婉颖

出版发行: 清华大学出版社

网 址: <https://www.tup.com.cn>, <https://www.wqxuetang.com>

地 址: 北京清华大学学研大厦 A 座

邮 编: 100084

社 总 机: 010-83470000

邮 购: 010-62786544

投稿与读者服务: 010-62776969, c-service@tup.tsinghua.edu.cn

质 量 反 馈: 010-62772015, zhiliang@tup.tsinghua.edu.cn

印 装 者: 三河市人民印务有限公司

经 销: 全国新华书店

开 本: 185mm×260mm

印 张: 13.5

字 数: 306 千字

版 次: 2024 年 3 月第 1 版

印 次: 2024 年 3 月第 1 次印刷

定 价: 59.80 元

产品编号: 100011-01

前 言

70 多年前，中华人民共和国成立，揭开了中国历史的新篇章；40 多年来，中国在改革开放中艰难探索，走向富强。21 世纪已经过去了 20 多年，在百年变局的历史关头，中国向世界昭示斐然成就，成为世界上举足轻重的大国。中国的发展道路是独特的，治理之路的选择关乎中国之复兴。目前，国人已形成基本共识，必须坚持走法治之路是中国的正确选择。2014 年 10 月中国共产党第十八届中央委员会第四次全体会议通过《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》，强调“坚持走中国特色社会主义法治道路，建设中国特色社会主义法治体系”。2022 年，中国共产党第二十次全国代表大会提出“全面推进国家各方面工作法治化”，这成为未来实现“中国特色社会主义法治体系更加完善”目标任务的应有之义，也是“坚持全面依法治国、推进法治中国建设”工作部署的检验标准。依法治国是历史的经验总结。在此背景下，对港澳台侨学生及外国留学生介绍中国法治经验与成就实属必要。

纵观中国历史，中华民族一直是爱好和平的民族，中国从没有对外实施霸权，没有对外扩张或殖民，没有进行弱肉强食的掠夺，没有强加于人的不平等条约，没有干涉别国内政而引发文明冲突。如今，中国的国力已举足轻重，有必要介绍中国法治建设的成就与经验。对于港澳台侨学生及外国留学生来说，如何正确理解中国的法治道路？中国为什么会走向依法治国？中国的法治建设有什么特点？对于这些问题，既可以从内部视角进行详细剖析，也可以从外部视角进行宏观展示。本书作为一本通识性教材，采取了后一种路径。在宏观的法治文明背景下，本书既介绍中国古代法治文明特征及当代中国的法治体系，也讲解英美法系与大陆法系的基本知识。正确认识世界各地不同法治文明的历史、特点，以及不同法治文明之间的互动、交流，才能推动并实现治理经验与价值观念上的兼收并蓄。

国内常用的法学教材大致可分为两类，一类是针对法学专业学生的专业教材，另一类是针对非法学专业学生的通识教材，针对港澳台侨学生及外国留学生的法治文化类通识课程教材比较少见。华侨大学作为中央统战部直属高等学校，承担着服务国家统一战线工作的重要任务，教学活动中需要开设与中外法治文明相关的课程，因此，华侨大学组织教师编写了本书。基于通识课程教学的特点，理论性较强的著作并不适合作为教材。本书以中国的法治文明为主体内容，介绍了法治文明的基本知识、大陆法系法治文明与英美法系法治文明，展示了不同法治文明的发展、变迁历史，并且结合中国社会发展，着重介绍党的十八大以来我国法治建设的成就与经验。全书共分八章，分别是导论、文明与法治文明、

中国古代法治文明及近代转型、大陆法系法治文明、英美法系法治文明、中国特色社会主义法治文明的形成、中国特色社会主义法治体系、法治文明的未来发展，首先介绍法治文明的基本理论，然后讲述历史上的主要法治文明，最后对中国特色社会主义法治文明进行详细介绍。

本书具有以下特色：其一，坚持宏观视角。从法治文明的宏大视角进行法治观念通识教育，避免过于纠缠法律制度。其二，以中国为重心。虽然本书也涉及对其他法治文明的介绍，但重点在于介绍中国传统法治文明和当代社会主义法治文明的成就，增强港澳台侨学生及外国留学生对中国法治文明与法治建设成就的理解。其三，以服务课堂教学需要为标准。基于港澳台侨学生及外国留学生的知识背景，本书努力做到内容通俗易懂、体例简洁清晰，尽量避免过多学术性的理论阐述，希望能帮助港澳台侨学生及外国留学生更好地了解中国传统法治文明和当代中国法治建设的成就，也希望能为其他高校开设类似课程提供借鉴。

华侨大学教材建设资助项目对本书编写工作提供了大力支持，在此表示感谢。本书由华侨大学王方玉教授(负责前言及第一、二、六、七章)、王康敏博士(负责第五、八章)、郑金鹏博士(负责第三、四章)合作编写完成，由王方玉教授负责统稿。本书的编写得到了2022年度华侨大学华侨华人研究项目“涉侨纠纷多元化解工作的实践总结与理论提升”(HQHRZX-202213)的支持，华侨大学法学院叶小兰副教授为本书编写提供了帮助，一并致谢。

编者系首次编写面向港澳台侨学生及外国留学生的法治通识教材，书中难免存在不足之处，不当之处敬请读者批评指正。

目 录

第一章 导论	1
第一节 学习中外法治文明的时代背景	1
一、学习中外法治文明的历史背景	2
二、学习中外法治文明的现实背景	3
三、学习中外法治文明的实践背景	4
第二节 学习中外法治文明的必要性	5
一、学习中外法治文明有助于开阔理论视野	6
二、学习中外法治文明有助于探寻中国本土法治资源	7
三、学习中外法治文明有助于深入理解当代中国法治	9
第三节 学习中外法治文明的目标与视角	10
一、以理解中国特色社会主义法治道路为学习目标	10
二、以比较法为学习视角	11
第四节 学习中外法治文明的基本要求	12
一、努力拓展法律知识背景	12
二、注重宏观问题的了解和对比	12
三、关注中国当代法治建设的成就和经验	12
本章思考题	13
第二章 文明与法治文明	14
第一节 文明概述	15

一、文明的内涵	15
二、文明的类型	18
三、文明的交流	22
第二节 法治文明概述	25
一、法治文明的含义	25
二、法治文明相关概念辨析	26
三、法治文明的基本特征	27
四、法治文明的表达	29
第三节 法治文明的类型与传播	31
一、法治文明的主要类型	32
二、法治文明的传播	38
第四节 影响法治文明发展的主要因素	40
一、经济形态与法治文明	40
二、政治文明与法治文明	42
三、宗教传统与法治文明	43
四、科学技术与法治文明	46
本章思考题	48
第三章 中国古代法治文明及近代转型	49
第一节 中国古代法治文明的起源与发展	49
一、中国古代法治文明的起源	49
二、中国古代法治文明的发展	52
第二节 中国古代法治文明的主要特征	64
一、出礼入刑、隆礼重法的治国策略	64

二、民惟邦本、本固邦宁的民本理念	66
三、天下无讼、以和为贵的价值追求	67
四、德主刑辅、明德慎罚的慎刑思想	68
五、援法断罪、罚当其罪的平等观念	69
第三节 中国古代法治文明的近代转型	70
一、近代社会转型的背景	70
二、领事裁判权的产生及其影响	71
三、清末的预备立宪及变法图强	72
第四节 民国时期法制建设的转向	74
一、三民主义与五权宪法理论	75
二、六法体系的形成与发展	76
本章思考题	78
第四章 大陆法系法治文明	79
第一节 大陆法系的历史概述	79
一、罗马法的发达与大陆法系	79
二、中世纪以后西方法治文明的变迁	85
第二节 大陆法系代表国家的法律史概述	91
一、法国法的历史与发展	91
二、德国法的历史与发展	97
第三节 大陆法系法治文明的基本特征	101
一、成文的部门法模式	101
二、等级化的法律制度体系	102
三、职权主义诉讼程序模式	102
四、专业化法学教育模式	103
本章思考题	104

第五章 英美法系法治文明	105
第一节 英国法的发展历程与对外扩张	106
一、英国普通法的发展	107
二、英国衡平法的发展	116
三、英国法的对外输出	121
第二节 美国法的发展历程与特色	122
一、美国法前史：殖民地时代	123
二、决裂：美国法传统的兴起	124
三、法律帝国与美国宪制	129
本章思考题	133
第六章 中国特色社会主义法治文明的形成	134
第一节 中国法治建设的起点	134
一、清朝灭亡后中华法治文明的变化	134
二、中国共产党在革命根据地的法制建设经验	137
第二节 中华人民共和国成立后至改革开放前的法治建设	139
一、法治建设的起步阶段	140
二、社会主义法制建设受到冲击阶段	141
第三节 改革开放后中国的法治建设	142
一、改革开放与加强法治建设的关联性	142
二、改革开放后法治建设的阶段化推进	144
第四节 当代中国法治建设的主要成就	148
一、建成中国特色社会主义法治体系	148

二、司法体制建设逐步完善并走向现代化·····	148	二、执行法律·····	170
三、人权保障事业蓬勃发展·····	149	三、适用法律·····	171
四、现代法学教育模式得以确立并取得飞速发展·····	150	四、法律监督·····	175
五、政府法治的逐步推进并不断完善·····	152	本章思考题·····	177
第五节 中国特色社会主义法治文明的建设经验·····	152	第八章 法治文明的未来发展·····	178
一、坚持中国共产党的领导和政府对法治建设的推动·····	152	第一节 现代科技对法治文明未来发展的影响·····	179
二、法治建设坚持以人民为中心·····	154	一、分久必合：科学与技术的现代命运·····	179
三、法治建设注重立体化与动态化的推进·····	154	二、科技对法治文明影响的一般法理·····	181
四、注重吸收其他国家或地区的历史经验·····	155	三、未来法治：算法与法律·····	183
五、注重公民法律知识的普及和法律意识的培养·····	156	第二节 全球化与法治文明的融合·····	186
本章思考题·····	156	一、“法律帝国”：美国法的全球化·····	186
第七章 中国特色社会主义法治体系·····	157	二、人类命运共同体：迈向文明相融的法治观·····	188
第一节 立法和法律体系·····	157	第三节 逆全球化与法治文明的竞争·····	194
一、立法与法律渊源的含义·····	158	一、逆全球化的力量构成·····	194
二、中国的立法主体与权限·····	159	二、法治竞争：驯服逆全球化·····	197
三、当代中国的正式法律渊源·····	160	第四节 迈向数据时代的全球法治文明新秩序·····	200
四、中国特色社会主义法律体系的部门法框架·····	165	本章思考题·····	202
第二节 社会主义法律的实施·····	168	参考文献·····	203
一、遵守法律·····	168		

第一章

导论

【本章导学】

学习中外法治文明是为了加强对中国和其他不同国家或地区、不同特色法治文明的了解，最终在比较、借鉴的基础上，对当代中国特色社会主义法治道路形成更清楚的认知、更坚定的信念。近几十年来，中国的发展能够取得巨大的成就，离不开对法治道路的坚守，离不开对中华优秀传统文化的继承，离不开对不同国家或地区治理经验的学习与借鉴。通过学习与实践，中国逐步走出了中国特色的法治之路。了解中外法治文明，可以拓宽学生的视野，增强对中国法治道路的信心。

【知识要点】

1. 加强中外法治文明学习有助于更深入地理解中国传统文化，增强对中国传统文化的认识。
2. 加强中外法治文明的学习有助于扩展知识面，提升对当代中国特色社会主义法治道路的理解。
3. 世界上存在多元的法治文明，它们在相互学习与借鉴中不断竞争、融合、发展。

第一节 学习中外法治文明的时代背景

加强对中外法治文明的学习是了解不同国家或地区法治建设经验的重要方法，有助于拓宽学生的视野，加深对当代中国的法治文明的理解。本书以中华法治文明为出发点和落脚点，在全面介绍中国和其他国家或地区的法治文明之前，首先对“中外法治文明”相关课程的时代背景加以讲解。源远流长的中华文明是中国传统和现代法治文明的历史基础，不了解中国传统的法治文明，就无法厘清中国法治文明发展的历史脉络。

一、学习中外法治文明的历史背景

在人类文明历史上，有四大文明古国，即古埃及、古巴比伦、古印度、中国，这四个古代国家是人类文明的发源地。但是，前三个古代国家创造了灿烂的古代文明之后，都消失在了历史长河中，只有中国创造的中华文明延续至今。中华民族有五千多年的历史，最初以黄河中下游的中原地区为中心开始出现聚落组织，进而形成国家，后历经多次民族交融和朝代更迭，直至形成多民族的大一统国家。中华文明是中国各族人民共同创造的硕果。一代又一代劳动人民创造了灿烂的古代文明，城市、国家、文字、农业、商业、祭祀、宗教、礼乐秩序、法律典章，这些共同奠定了后世中华物质文明、制度文明和精神文明的基础。中华民族不仅是世界上最古老的民族之一，而且一直有自己独特的民族特性。善良、勤劳、宽容、平和、自强不息、推己及人、尊老爱幼……这些中华民族的优秀品格构成了中华文明的基因内核，使中华民族屹立于世界东方。有人认为，中华文明的特点是五千年的延续性、同一性和开放性。^①

其一，中华文明具有五千多年的延续性。中华文明可以追溯至黄帝统一中原之前，至今延续五千多年了，其语言、文字、艺术等具有影响力、感召力、感知度的各类载体，共同构成了中华文明精神标识的主要来源。以汉字这种独特的文字为例，汉字自甲骨文发展到金文、大篆、小篆、隶书、草书、楷书、行书，历代延续，很多汉字至今可以清晰溯源、识读。而其他一些古代文明的文字，如古巴比伦文字、古埃及文字、玛雅文字等，则难以辨认，使得文明难以延续。与其他古文明相比，中华文明的“源”可能并非最早，却是唯一没有中断的文明，绵延至今。2013年，习近平总书记在全国人民代表大会上指出，“中华民族具有5000多年连绵不断的文明历史，创造出了博大精深的中华文化，为人类文明进步作出了不可磨灭的贡献”^②。可以说，没有中断的中华文明是学习中外法治文明的重要历史背景。

其二，中华文明具有强烈的同一性。中国自古以来就是统一的多民族国家，不是某特定民族的国家，各族人民共同创造了中华文明。中国各族人民在文化上具有同一性，在意识上具有海内一统的观念。在古代中国，无论哪一个民族入主中原，都强调构建大一统的中国。国家统一有利于社会的稳定和文化的繁荣。近现代以来，中国人移居世界各地，但很多海外华人仍然竭力保留传统中国文化，传承中国传统文化。

其三，中华文明具有开放性，不断吸收其他文化的精华。中华文明具有强烈的开放、包容特征，在发展过程中不断吸收世界优秀文化的精华。印度文化、阿拉伯文化和希腊罗马文化都对中华文明的发展产生了影响。最典型的代表是佛教。佛教起源于印度，但传入中国后和中国文化相融合，已经成为中华文明的重要组成部分。近代以来，中国加强对西方科技的学习，引入西方的现代教育体系，借鉴西方法治建设经验。

^① 胡兆量. 中国文化地理概述[M]. 4版. 北京: 北京大学出版社, 2017: 12.

^② 习近平. 习近平谈治国理政[M]. 北京: 外文出版社, 2014: 39.

在中华文明丰富的历史传统中，中华法治文明在东方经久不衰，创造了举世瞩目的中华法系^①。但是，近代，中华文明，包括其中的法治文明，一度落后于时代步伐。19世纪中后期至20世纪，在西方工商业文明的裹挟、冲击下，在西方列强的侵略以及中国人的自强奋斗中，西方的法治文明也逐步被引入中国，影响了中华法治文明的发展路径以及相应的政治治理路径的选择。最终，使得中华法治文明的发展路径在中国近代发生了巨大转变。中华人民共和国成立之后，中国走上依法治国的道路，并取得举世瞩目的重大成就，逐步形成中国特色社会主义法治体系。21世纪20年代的今天，面对当今世界正在经历的“百年未有之大变局”，从文明的高度对特定问题进行历史性思考，有助于对中华民族所面临的挑战和应对路径形成更深刻的认识。

【拓展阅读 1-1】

邓小平论社会主义本质

社会主义不是少数人富起来、大多数人穷，不是那个样子。社会主义最大的优越性就是共同富裕，这是体现社会主义本质的一个东西。^②

二、学习中外法治文明的现实背景

中国是一个地域广袤、人口众多的国家，14亿人和平生活在一个国家。对比来看，欧洲的领土面积与中国相近，而欧洲近10亿人口生活在近50个国家和地区中，纷争不断。理解这样的现实就可以理解很多问题，比如中国为什么要强调“大一统”，建立一个强大的中央集权国家。进一步思考就会明白，这样庞大的国家为什么需要一个强有力的政党统一领导，为什么中国需要中国共产党这样的庞大政党来推动发展。如果没有强有力的领导者，拥有14亿人口的国家可能会分裂、混乱，进而陷入持久的贫困，这将是惨痛的人道主义灾难。

中国经过40多年改革开放，逐步富裕、强大起来。世界上很多国家和地区都曾经实行过改革开放，但只有中国成功了。19世纪末20世纪初，面对西方列强的侵略与压迫，很多国家都走上改革之路，希望通过改革而实现国富民强，走向现代化。在中国，清朝政府也曾经进行了“洋务运动”等一系列改革，涉及政治、经济、军事、法律各个领域，但没有带来国富民强。19世纪中叶，埃及进行了土地、税收、法律方面的改革，

^① “中华法系”作为一个法学概念，有两种含义。其一，作为“中国古代法律”的代称，专指中华文明史上形成的，以调整社会关系、构建社会秩序、维护国家统治为目的的中国古代法律。其二，作为比较法意义上的概念，指亚洲古代一些国家制定、实施的，在核心精神与主体内容上具有共同特征的法律群。具体而言，是指以中国唐代法律为核心，包括东亚、东南亚一些国家通过移植、借鉴唐代法律而建立的古代法律群。此概念通常与“大陆法系”“英美法系”等概念比较运用。(朱勇. 中华法系的形成与特征. 十三届全国人大常委会专题讲座第三十讲, 中国人大网.)

^② 邓小平. 邓小平文选(第三卷)[M]. 北京: 人民出版社, 1993: 364.

创办银行、新建铁路。奥斯曼帝国在 1923 年崩溃之前进行了将近一个世纪的改革。日本在 19 世纪中期进行明治维新，此后国力强盛，但却走上了军国主义道路，给亚洲和世界带来了战争灾难。1980 年，土耳其进行了经济改革，同时东欧国家也进行了经济体制改革。1989—1990 年，苏联的 15 个加盟共和国和东欧社会主义国家向西方资本主义制度转型。但是，这些改革大多数是失败的，成功的很少。^①反观当代的中国，中华人民共和国成立 70 多年来，尤其是改革开放后的 40 多年，经济、社会、政治、法治等各方面都取得了巨大进步。中国取得如此巨大的发展成就依赖于什么？这就需要对中国的发展路径进行思考。通常来说，中国的发展依赖于经济上的开放、政治上的改革。在广义的政治改革方面，中国很值得重视的成功经验就是在坚持中国共产党的领导下，走上了法治之路。1997 年，中国共产党第十五次全国代表大会明确提出“依法治国，建设社会主义法治国家”的奋斗目标。1999 年，全国人民代表大会对宪法进行修订，“依法治国，建设社会主义法治国家”被写入《中华人民共和国宪法》。坚持走依法治国的道路让中国的市场经济有了制度支撑，让外来投资者有了投资信心，让普通百姓有了奋斗的动力，让企业家有了做大做强的愿望，这一切汇总才有了中国 40 多年高速度的发展。改革开放后，中国发展的成就与经验，尤其是法治建设取得的成就，是学习中外法治文明的现实背景。

【拓展阅读 1-2】

中西方法律文化体系的根源差异

中西方的法律文化体现有很大的不同。首先，在“法哲学”的认识上，西方人普遍相信“人性本恶”，但中国人却普遍相信“性本善良”。由此而推论：西方法律认为政府和人民都是“恶”的，要加以监督、制约和束缚。而中国法律却相信皇帝和“清官”是“善”的，是“为民父母”的，而作为“祖国的儿女”，我们应“天下兴亡，匹夫有责”。出发点与目的都有巨大的不同，因此，二者之间的观点便经常相互对立、相互冲突。^②

三、学习中外法治文明的实践背景

有学者指出，“在科技层面，我们已经了解西方；在制度层面，我们能够部分了解西方。在这两方面，我们了解西方多于西方了解我们，但在文明层面上，中西方对彼此的了解都远远不够”^③。全球化时代，各国在技术领域的沟通并没有太多障碍，存在着共同的话语。在制度层面，中国也在不断学习其他国家和地区先进的治理经验(常见的表

① 王绍光. 中国崛起的世界意义[M]. 北京: 中信出版集团, 2020: 1-2.

② 余定宇. 寻找法律的印迹(2): 从独角兽到“六法全书”[M]. 北京: 北京大学出版社, 2018: 3.

③ 潘岳. 中西文明根性比较[M]. 北京: 新世界出版社, 2022: 2.

现是通过立法加以借鉴)。但是,在文明的精神基因和时代特性方面,不同国家或地区的不同文明之间总是存在差异,也需要更深入的交流和理解。就法治来说,在中国古代,商鞅、韩非子、李斯等法家代表人物就主张用严厉的法律治理国家。在西方古代,古希腊哲学家亚里士多德也强调法治的作用。但是,中国现代法治和中国古代思想家提出的法治是不同的,和西方思想家经典的法治理论也是不同的,没有任何两个国家形成完全一样的治理模式,也没有绝对可以参考的法治经验。

此外,不同的文明总会存在竞争。随着中国不断强大,中华文明如何形成自己的竞争力并和平地展现自己的优势,是中华民族必须面对的问题。“如果我们将不同的文明放在选定的历史截面上根据某一个标准进行横向比较,的确容易得出一个孰高孰低的答案,然而文明间的竞争在本质上更接近于一场马拉松比赛,暂时的交替领先并不能说明全部的问题,只要文明不死,比赛就未见分晓。”^①近代以来中华法治文明前进路径的转变不等于中华法治文明就彻底断裂或彻底失去原有的特性,中华法治文明也并没有失去其身影和魅力。经过40多年的努力,中国走上法治的治国路径,治理的现代化水平不断提升。习近平总书记指出,“法治是人类文明的重要成果之一,法治的精髓和要旨对于各国国家治理和社会治理具有普遍意义”^②。21世纪的中国人凭什么自豪?有人认为,“凭的就是对和平的热爱、对‘公平正义’的热爱,以及对‘法治’理想的真诚信奉”^③。中国特色社会主义法治道路是人类制度文明发展的重大成果,是当代中国国家治理的基本策略,是政治文明与经济社会均衡发展的持久保障。因此,对中国特色社会主义法治道路的总结、坚持和推动,离不开对其他法治文明发展经验的梳理和反思。在当代,一方面,中国要继续不断借鉴、学习其他法治文明的优良经验,以改进本国的治理水平;另一方面,中国也要在借鉴、学习中不断总结自己的法治经验,并向世界加以推广。因此,在文明的竞争中总结并推广当代中国的法治经验是学习中外法治文明的实践背景。

第二节 学习中外法治文明的必要性

中华人民共和国成立以来,特别是改革开放后,中国社会各方面的发展都取得了重大成就。当前,中国特色社会主义进入新的发展阶段,社会发展环境和条件有了重大变化,对发展质量的要求也更高。法律是治国之重器,法治是国家治理体系和治理能力的重要依托,全面依法治国是中国特色社会主义的本质要求和质量保障,是国家治理的一场深刻革命。全面推进依法治国的总目标是建设中国特色社会主义法治体系,建设社会主义法治国家。在这样的时代背景下,加强中外法治文明的学习,对于海内外青年学生

① 刘哲昕. 文明与法治: 寻找一条通往未来的路(修订版)[M]. 上海: 世纪出版集团, 上海人民出版社, 2011: 82.

② 习近平. 论坚持全面依法治国[M]. 北京: 中央文献出版社, 2020: 111.

③ 余定宇. 寻找法律的印迹(2): 从独角兽到“六法全书”[M]. 北京: 北京大学出版社, 2018: 1.

具有重要意义。

一、学习中外法治文明有助于开阔理论视野

加强中外法治文明的学习，有助于海内外青年学生对不同法治文明的基础知识进行了解，从而开阔理论视野。美国学者亨廷顿很早就提出，“在未来的岁月里，世界上将不会出现一个单一的普世文化，而是将有许多不同的文化和文明相互并存”^①。世界是多元的，文明或文化也是多元的，法治文化或法律文化同样是多元的，不可能只存在一种。在古代中国，形成了非常有中国文化特色的“礼法”文化，并形成了中华法系。同样属于东方的古代印度，则形成了具有强烈宗教色彩的印度法律文化。东方的中国，在近代开始向西方学习，却又不同于西方。在西方，古希腊文化和古罗马文化既有继承也有差异。古希腊文化是充满强烈思辨色彩的哲学文化，促进了西方源远流长的自然法思想的形成，并在蛰伏很久之后对近现代的西方政治法律思想产生巨大影响。而古罗马发达的民事法律制度曾经也一度淹没在历史中，但11世纪被重新发掘，之后大放异彩，推动了资本主义商品经济的发展，至今仍对世界各国有重要的借鉴意义。即使是在比较晚近的西方，以英国为发源地的盎格鲁撒克逊法律文化，与以德国和法国为代表的大陆法律文化，也有重要的差异，并影响了世界很多地方。此外，从宏观的角度来说，西方法治文明主要建立在人性恶的思想基础上，强调对个人权利的保护和对公权力的限制；而东方法治文明强调人性善，强调对个人修养的提升，努力追求理想的道德人格。西方法律的发展受宗教的影响比较明显，具有宗教性特征；而中国的法律则受道德观念影响深重，具有明显的伦理性。从另一个角度看，东方和西方法治观念上既存在一些差异，也存在很多共性，比如中西方很多思想家都重视道德和法律之间的关系，也都强调司法要追求正义，法官要中立、公正、严格地适用法律，对犯罪要及时惩罚，等等。

宽泛的概述并不能全面描绘中西方法治文明的异同，但可以显示一种学习的必要性，即青年学生不能局限于某一种文化和观念，只有了解不同地域、不同时代独特的法治文明或法律文化，才能形成开阔的历史视野，才能在对比和借鉴中对中国的法律文化传统与法治道路形成自己的认识。用比较法学家的观点来说，“尽管对单个法律文化的认真研究可以产生有价值的见解，但是，只有对多种法律文化进行分析方能确认在法律规范和法律机构方面，什么是偶然的而不是必然的，什么是永久的而非可变的，以及什么因素决定构成二者基础的信仰的特质。但是当我们观察包含不同伦理观并运用那种可以产生不同法律后果的信条的其他法律文化的时候，便可以分辨不同社会中伦理规则、法律规范，以及社会控制的其他技术手段所处的位置”^②。因此，通过学习不同的法治文明，能够形成开阔的理论视野，形成看世界的多元视角，并形成比较、分析的思维习惯，反过来有助于对特定国家或地区法律文化或法治文明进行更为深刻的思考。

^① [美]塞缪尔·亨廷顿. 文明的冲突与世界秩序的重建[M]. 周琪, 等译. 北京: 新华出版社, 2002: 2.

^② [美]埃尔曼. 比较法律文化[M]. 高鸿钧, 译. 北京: 清华大学出版社, 2002: 16.

【拓展阅读 1-3】

韩非子论法治

故以法治国，举措而已矣。法不阿贵，绳不挠曲。法之所加，智者弗能辞，勇者弗敢争。刑过不避大臣，赏善不遗匹夫。故矫上之失，诘下之邪，治乱决缪，绌美齐非，一民之轨，莫如法。厉官威民，退淫殆，止诈伪，莫如刑。刑重，则不敢以贵易贱；法审，则上尊而不侵。上尊而不侵，则主强而守要，故先王贵之而传之。人主释法用私，则上下不别矣。（《韩非子·有度》）

二、学习中外法治文明有助于探寻中国本土法治资源

在比较中加强中外法治文明的学习，有助于学生对近代以来西方法治路径或法治模式的反思，积极探寻中国本土的法治资源。东西方不同的文明在几千年前不同的地方形成，又经历了不同的发展过程，最终也形成了不同的法治文明。在中国古代从传说中的黄帝到战国这一时期，成文法律制度逐渐发达起来，也形成了自己独特的政治法治文明风格，比如强调王道、仁爱、公正、贤人治国、等级模式。秦汉以后，中国帝制时代的法治文明在唐代达到顶峰，明清以后逐渐落后。西方以工商业为基础的资本主义政治法律制度模式走在了前列，并成为其他地区学习的榜样。到清末，中国传统的法律不但被西方列强所鄙视和践踏（当时西方人在中国享有治外法权或领事裁判权），就连许多为救亡图存而奋斗的仁人志士，也对中国传统法治文明进行否定和抛弃。但是，中华文明延续 5000 多年而未中断表明了这种文明的韧性以及其中存在许多优秀传统。中国传统法治文明所具有的“天下情怀”，独特的“集体主义”“以天下为己任”等优秀元素，重视法治与德治、重视人类社会与自然环境和谐等优良传统，仍然对现代的中国有着巨大影响。近现代以后的中国，在法治方面走上了向外学习的道路，主要表现为学习德国的欧洲大陆法系（经由日本转入）、学习苏联的法律体系、学习英美法系。近代以来的中国在向西方学习的过程中逐渐走向独立，最终借改革开放的道路走向自主、自强。

中国传统法治文明确实有许多内容已经不适应现代工商业发达的时代，尤其是在当前互联网技术和人工智能技术已经广泛应用的社会背景下。但是，从法哲学的根源来看，“西方式法治”真的具有绝对普世性吗？中国的法治文明必须完全采纳西方的模式，而抛弃中国自己的特色吗？回顾西方发展历史，资本的扩张本性也曾给其他地方带去了无尽的侵略和战乱。20 世纪初，西方发达国家完成对全世界的殖民瓜分，而此后又形成内部的冲突，引发第一次世界大战和第二次世界大战。此外，近代资本主义国家弘扬人权、民主，促进了欧美国家政治的法治化与现代化，但在强调人权的同时也存在漠视殖民地人民的人权等现象。近代以工商业为代表的西方资本主义文化存在其内生的悖论。因此，资本主义法治并非如其自身宣传的那样高尚、美好。再如，西方法学观念的核心是“性恶论”，一切制度的设计、权利界限的设定、政府权力的监督与制约等都基于“人性

本恶”的假设。但是，这种假设无法解释人类的爱心、善良、责任心、公德心等优良品德的来源，也无法通过法律为未来人类弘扬这些优良品德指出一条可行的道路。从现实来看，当今世界很多发展中国家，特别是历史悠久的文明古国，在学习西方资本主义的模式并初步完成现代化之后，都会反思西方模式或路径的缺陷，并积极挖掘本土资源的价值。

在法治建设中，中国本土法治资源，如注重生态伦理观、注重人际关系和谐、尊老爱幼，强调可持续发展、务实观念、和平共处理念等，都可以被现代法治社会所继承并进一步发扬。因此，虽然现代社会已经走向现代法治，但不等于中国古代的法律文化没有可取之处，也不能认为中国古代的法律文化不值得再去了解。社会总是在承续中前进，当代中国的很多做法和观念都可以在历史的长河中找到渊源。在宏观的法治观念中，即使中国的法治建设在近代以来主要依靠吸收和借鉴西方的法律文化，但中国古代的“礼法”文化和注重道德教育在现代社会仍然具有重要的价值。“隆礼重法”是现代中国仍然需要强调的宝贵传统，重视“礼”，不是为了恢复古代社会的尊卑制度，而是为了使人们的生活更加文明、更加优美；重视法，则是为了社会更加讲规则、更加重视权利的保障。在微观的司法实践中，中国传统的诉讼技巧和诉讼策略都有许多值得借鉴的内容，比如使判决结果合乎情理。因此，中国的法治建设，一方面要借鉴并吸收西方法治文明的优秀成果，另一方面要把中国传统的内容在现代社会继续发扬，这样才能形成具有中国特色的法治文明。也只有这样，中国发展道路的优势和自信才具有了文明的独特性。

【拓展阅读 1-4】

西方契约文明的内在缺陷

从哥伦布起锚首航的那一刻开始，挣脱了地理牢笼的西方文明就踏入了一个永无休止的自我膨胀过程：发现—征服—再发现—再征服……从某种意义上讲，西方文明完成对全世界的征服和瓜分之日，也就是自己走向衰败的起始之日。在全世界尚有剩余空间可供征服和瓜分的时候，西方人的内在能量基本上还有可供释放的空间。虽然彼此之间也常因分赃不均而拳脚相向，但比起过去在欧洲那种不要命的厮杀来讲，基本上可以算相安无事了。然而一旦世界瓜分完毕，事情就完全不一样了。西方文明那种躁动的内在能量再也无处可释放，很快又重新转化为自噬的危险力量……于是1914年6月，随着萨拉热窝的一声枪响，西方世界在内在能量的剧烈积累和扰动下终于崩溃了。^①

^① 刘哲昕. 文明与法治：寻找一条通往未来的路(修订版)[M]. 上海：世纪出版集团，上海人民出版社，2011：91-92.

三、学习中外法治文明有助于深入理解当代中国法治

2012年以后,中国为满足时代变化和社会发展的实际需求,提出了“建设中国特色社会主义法治体系,建设社会主义法治国家”的总目标。总目标的提出有其深刻的历史和现实背景。建设中国特色社会主义法治体系的时代背景是,中国面对百年未有之大变局,中国的法治建设转向寻求具有自我特色的内生自主发展模式,以回应战略大环境的深刻变革。1978年中国改革开放后,开始向市场经济转型,同时开始走上建设法治国家的治理路径。20世纪80年代初,英美等实行新自由主义政策。90年代,苏联解体、东欧发生剧变,市场加法治的经济政治模式更是获得全球认可。2001年,美国发生了“9·11”事件,把战略重点从冷战转向反恐。互联网产业革命也在这个时候伴随而生,随着中国加入国际贸易体系、融入世界经济,中国的劳动力与日本、中东等资源型国家的资本,加上美国市场、美国技术,形成一个环流,中国的市场经济进入高速发展时期。但是,社会在发展过程中总会产生新的问题,社会发展模式也不可能只有西方模式。由于资本和技术的流动快于人才流动,近年来欧美一些国家出现产业空心化,如美国国内出现中产阶级失业率增加、收入停滞,不同族群之间对立加剧等现象;国家之间则出现了更加明显的“南北分化”;各类人群的收入分配也趋于不公。这就导致政治上民粹主义兴起,经济上逆全球化抬头。中国的法治建设在警惕和反思西方路径的基础上不断前行。

21世纪以前,中国关于法治的许多观念都是对西方的借鉴和学习,21世纪20年代以后,随着中国法治经验的不断积累,以及国际形势的变化,单纯地学习西方越来越不能充分提供中国法治建设所需要的样本和经验。当前,中国已经全面建成小康社会,实现了第一个百年奋斗目标,正在全面建设社会主义现代化国家,向第二个百年奋斗目标迈进。2022年,中国共产党第二十次全国代表大会指出,新时代新征程中国共产党的使命任务是“团结带领全国各族人民全面建成社会主义现代化强国、实现第二个百年奋斗目标,以中国式现代化全面推进中华民族伟大复兴”^①。但是,中国不可能再走西方国家走过的老路,不能简单、盲目地照抄西方的做法。因此,中国必须立足实际,分析本国问题,寻求适应本国现实的解决方案或路径。这种方案或路径就是中国共产党领导下的中国特色社会主义法治模式。回顾历史可以发现,经过百年努力,中国共产党在不断探索中破解谜题、寻求路径,从实践上开创了中国特色社会主义法治道路,提炼出中国特色社会主义法治体系的战略命题,不仅为法治和人治问题的解决贡献了中国方案,而且从制度和文化上为人的全面发展夯实了法理基础。“中国特色社会主义法治体系是推进全面依法治国的总抓手。要加快形成完备的法律规范体系、高效的法治实施体系、严密的法治监督体系、有力的法治保障体系,形成完善的党内法规体系。要坚持依法治国和以德治国相结合,实现法治和德治相辅相成、相得益彰。要积极推进国家安全、科技创新、公共卫生、生物安全、生态文明、防范风险、涉外法治等重要领域立法,健全国家治理

^① 党的二十大报告辅导读本[M].北京:人民出版社,2022:19-20.

急需的法律制度、满足人民日益增长的美好生活需要必备的法律制度，以良法善治保障新业态新模式健康发展。”^①中国特色社会主义法治道路是社会主义法治建设成就和经验的集中体现，是建设社会主义法治国家的唯一正确道路。

加强中外法治文明的学习，有助于反思西方法治文明的不足，也有助于理解中国为什么要强调走中国特色社会主义法治道路。青年学生在了解中国传统法律文化的基础上，通过中外法治文明的学习会促进对中华文化和中华民族的认同；在了解当代中国法治经验的基础上，会增强对当代中国法治成就的自信心，以及对中华文明的自信心。

第三节 学习中外法治文明的目标与视角

每一门课程都有其自身的教学目标和特点，“中外法治文明”课程的教学目标是让海内外青年加强对中国传统及当代法治经验的了解，增强对中国法治经验的认同。因此，学习中外法治文明的落脚点是中国，以中国为出发点，从比较且多元的视角学习其他法治文明，既丰富了知识，又增强了信心。

一、以理解中国特色社会主义法治道路为学习目标

作为后发展的国家，中国的现代法治体系建设是一个不断借鉴各国法治经验并重新融合传统法律文化的过程，因此对中外不同法治文明的学习既要注重方法论性的比较视角，也要有目标性的落脚点。学习“中外法治文明”课程，一方面应有知识性目标，通过比较法的应用，对比不同法治文明的基本特征；另一方面应有实践性目标，即理解当代中国的法治道路。因此，本书不仅介绍其他代表性法治文明，更注重对中国改革开放后，尤其是 21 世纪的法治建设成就进行比较详细的介绍，体现强烈的时代感。站在未来视角，中国的治理模式在 21 世纪将形成具有自身特色并可以为其他国家或地区提供借鉴。因此，关注中外法治文明，实践价值是关注法治这种治理方略在中国的应用，并希望融合古今中外的法治经验，铸造中华民族的共同体意识，形成更加宏伟的新时代文明格局。值得强调的是，其中的落脚点是当代的中国，这一点不可忽略。

当前，中国正处在实现中华民族伟大复兴的关键时期，面对世界百年未有之大变局，稳定发展的任务艰巨且繁重，对外开放要深入推进，更好地发挥法治固根本、稳预期、利长远的作用。因此，中国必须坚持走中国特色社会主义法治道路。这要求在中国共产党领导下，坚持中国特色社会主义制度，坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进，坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设，实现科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，促进国家治理体系和治理能力现代化。中国特色社会主义法治道路以

^① 习近平. 论坚持全面依法治国[M]. 北京：中央文献出版社，2020：4.

解决法治领域突出问题为基本目标，提高全面依法治国的能力和水平，为全面建设社会主义现代化国家、实现第二个百年奋斗目标提供有力的法治保障。

二、以比较法为学习视角

在研究法治文明或法律文化的过程中，一个重要的途径是进行比较，于是就形成了“比较法”这个概念。“比较法”这一术语可以解读如下：其一，指一种研究问题的方法，即基于一定标准在不同对象之间进行比较和借鉴。作为研究问题的方法，这是法律研究者最常用的方法之一。就法学领域来说，比较可以是同一国家法律秩序内部不同规则之间的比较，也可以是不同国家，甚至不同时代的国家之间法律制度、法律思想、法律文化或法治文明的比较。其二，指法学理论中的一门学科，也可称为比较法学。在法学的具体分支学科中，比较法学被认为是理论法学的一个组成部分，比较法首先是世界上各种不同的法律秩序的相互比较。“比较法是指一方面以法律为其对象，另一方面以比较为其内容的一种思维活动。”^①作为理论法学的分支学科，比较法学应超出通常法学研究中国具体制度的“比较”而在宏观上达到一定的高度，形成比较系统的理论体系，才可以称为一门学科。

比较法作为研究法律的方法，古希腊和古代中国就已经常用，比如柏拉图和亚里士多德都经常采用。亚里士多德的《政治学》就是在比较、研究古希腊各个城邦政治制度的基础上写成的。但比较法在古罗马时期却不受重视，古罗马的很多法学界学者对自己的法律非常自信，认为罗马法就是最好的，其他的法律都是劣质的，所以没有必要借鉴。在中世纪的西方，比较法也不常采用。文艺复兴以后，古典自然法学家如格劳秀斯、孟德斯鸠为了给自然法学说找到经验主义的根据，都开始明确地采用比较法。但是，比较法学作为一门理论法学学科则到了20世纪才产生。中国古代缺乏现代法学意义上的法学理论研究模式，虽然没有比较法学科体系，但在立法技术上重视比较、借鉴。战国时期魏国的李悝编著中国古代最早的系统成文法《法经》，其中就采用了比较法。

从教与学的立场来看，更强调学习者采用研究方法意义上的比较法。采用比较法研究和学习法律问题，可以基于微观和宏观两种视角。基于微观视角，应关注某些或某个具体法律制度，从而比较那些在不同的法律秩序中用以解决类似问题的规则。基于宏观视角，应关注不同国家、不同地区乃至不同文明的法律秩序，也就是说，对不同的法律秩序的内在精神和外在样式，以及它们背后的文化基础进行相互比较。实际上，作为理论法的一门分支学科的比较法学，更多地关注不同法系或法治文明的宏观比较。“如果紧紧追随瞬息万变的世界以及法的世界，比较法学几乎不可能建立。”^②当然，宏观和微观比较直接的界限是很模糊的，没有办法具体划分。就本书来说，中外法治文明的比较更多地站在宏观的角度，对不同法治文明的历程进行概述和时代比较，目的是让学生对法

^① [德]K. 茨威格特, H. 克茨. 比较法总论[M]. 潘汉典, 米健, 高鸿钧, 等译. 北京: 法律出版社, 2003: 3.

^② [日]大木雅夫. 比较法[M]. 范愉, 译. 北京: 法律出版社, 1999: 8.

治文明及法律文化有初步的了解。

第四节 学习中外法治文明的基本要求

“中外法治文明”是一门通识性课程，该课程主要对不同地区法治文明进行初步的介绍和比较，并结合中国法治建设的实际，充分阐述当代中国特色社会主义法治体系，在总结和提炼中国法治发展经验，重申中华法治文明独特性的同时，强化对中国特色社会主义法治道路的认知。因此，学习中外法治文明有以下基本要求。

一、努力拓展法律知识背景

与一般文化普及话题相比，法治话题具有更强的专业性，因此学习者需要努力拓展自己的法律知识面，广泛了解不同地区的法治文明。比较法的作用在于：首先，了解其他国家或地区的法律制度、法律与社会其他现象之间的关系，扩展知识视野。但是这种比较需要学习者有足够的知识背景才能够展开，否则会感觉非常难学。因此，学习者自己要有意识地增加有关法律和法学的基础知识，可以通过了解中国法律制度、自己所在国家或地区的法律等方式扩展自己的知识面。然后，通过对不同国家或地区法律文化、法律制度乃至法治文明的学习和比较，从更宏观的视角提纲挈领地把握重大的法律问题，了解法治文明的多样性以及人类法治发展的某些规律。

二、注重宏观问题的了解和对比

如同前文所述，“中外法治文明”课程的学习宜站在宏观的比较法视角，因此可以不必过度局限于细节性法律条文的对比与分析。虽然细节性法律条文的对比与分析可以为立法者提供具有参考性的知识基础，这是研究者借鉴不同法治文明建设经验的必要过程，但就本课程来说，这种细节性法律条文的对比与分析并不合适。本课程的学习者大部分为非法学专业的学生，过于注重具体法律制度的对比和研习，将加大学生的学习难度，降低学习效果。本课程的教学目标是介绍不同地域和不同特色的法治文明，这是一种知识视角和思维模式的培养，所以带有更强调宏观的“大视野”格局。

三、关注中国当代法治建设的成就和经验

前文已经强调，本课程的内容立足于中华法治文明传统以及当代中国法治实践，对不同法治文明的介绍及借鉴，在某种意义上目的是“古为今用”“洋为中用”，而不是单纯地为了介绍而介绍、为了比较而比较。而且，本课程的学习目标是通过对中国法治文明的学习，帮助学生理解中国特色社会主义法治道路。因此，学习本课程需要积极关注

中国的法治实践，了解当代中国法治建设的经验和成就，明白中国的法治道路和制度是历史的选择，也是人民的选择，是 14 亿中国人民的福祉所在。

具体来说，可以从以下几个方面努力了解当代中国法治建设的成就与经验：其一，宏观关注新中国成立以来，尤其是改革开放以后社会主义建设的成就，包括经济实力、社会保障、科学技术、民主政治、对外交往等不同方面，通过这些成就理解法治在其中所发挥的重要支撑与保障作用。其二，宏观关注改革开放后中国法治的整体性成就，包括法律制度体系的完善、司法改革的推行、公民权利保障水平的提高等。当然，这需要学习者对法学这个学科有更多了解。其三，可以通过关注报纸、网络、新兴自媒体中展现的事例微观理解中国法治的成就。其四，可以通过古今中外的详细比较，发现中国法治建设的成就，在此基础上，再放眼全球和不同时代，努力探寻有利于中国法治建设的经验。

本章思考题

1. 如何提升对不同法治文明的认识？
2. 在学习法治文明的过程中，比较法的优点和缺点有哪些？
3. 学习中外法治文明的必要性有哪些？