



西安交通大学  
XI'AN JIAOTONG UNIVERSITY

# 法的概念与本质

---

唐学亮



# 目录

饮水思源

1

## 法的概念

2

## 法的本质



# 第一节

# 法的概念



# 一、中文语境

《说文解字》：灋，刑也，平之如水，从水；廌，所以触不直者去之，从去。

## 1、法与刑通用

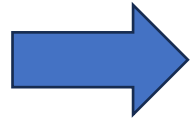
法指“刑法”

灋

蔡枢衡：

《中国刑法史》：平之如水，乃后世浅人所妄增。

## 2、象征公平且有裁判之意



张永和：

《灋义探源》，提出相反的主张和论证，水有平、准之意，并且提出先有廌后有灋。

## 3、神明裁判与法律权威

神明裁判



# 法与法律

《唐律疏议》：法亦律也，故谓之为律。

通常用法

广义的法律称为**法** **法**

狭义的称为**法律** **法律**



## 二、西文语境

Ius ↔ Lex

01

客观法：抽象的、不依赖个人的主观意志和行为而客观存在的法律规范；

主观法：属于主体并需要通过主体的活动而实现的合法权利。

02

法与法律的二元对立：

自然法/高级法

实在法

主观权利与客观权利

03

Right作权利解时，源自拉丁文rectus，直，平直，正直，行动的尺度、标准。

主观权利与使徒贫困问题



## 第二节

# 法的本质





# 一、思想史中的法概念



西安交通大学  
XI'AN JIAOTONG UNIVERSITY

- 1、意志概念与意志说：奥古斯丁与自由意志的出场；  
自由意志与行为规范与归责问题；  
自由意志与普遍意志；

卢梭、黑格尔

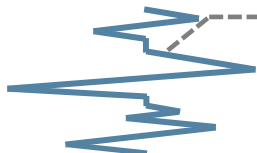
- 2、命令说：霍布斯：

从总体上说，法律不是建议，而是命令；也不是任何人对任何人的命令，而是他对一个先前就有义务服从他的人所发布的命令……对每一个公民来说，市民法就是这些规则，借此国家（通过语言、文字或其它的充分表示意志的符号的方式）对其施加命令以区分对错，也就是什么是违反以及什么是不违反规则的。——《利维坦》

法律就是那些拥有主权的人或人们对他或他们的公民所公开、明确地宣布的能做什么和不能做什么的命令。——《一位哲学家和一个英格兰普通法学者的对话》

奥斯丁：法是主权者的命令。

- 3、规则说：哈特：主要规则、次要规则







# 一、思想史中的法概念

## ○ 4、判决说：

格雷：

法只是指法院在其判决中所规定的东西，法规、判例、专家意见、习惯、道德只是法的渊源。当法院作出判决时，真正的法才被创造出来。

卢埃林：

官员们关于争端的判决就是法律。

## ○ 5、行为说：布莱克：

法存在于可以观察到的行为中，而非存在于规则中。

## ○ 6、社会控制说：庞德：

我把法理解为发达的政治上组织起来的社会高度专门化的社会控制形式。

## ○ 7、事业说：法是使人们的行为服从规则治理的事业。



## 二、马克思主义经典作家的法论

国家是属于统治阶级的各个个人借以实现其共同利益的形式，这些“占统治地位的个人除了必须以国家的形式组织自己的力量外，他们还必须给予他们自己的由这些特定关系所决定的意志以国家意志即法律的一般表现形式”。

——《德意志意识形态》

### 1、论述

你们的观念本身是资产阶级的生产关系和所有制关系的产物，正像你们的法不过是被奉为法律的你们这个阶级的意志一样，而这种意志的内容是由你们这个阶级的物质生活条件来决定的。

——《共产党宣言》



## 二、马克思主义经典作家的法论

### 2、解析

- 1 第一，法是意志的体现
- 2 第二，法是统治阶级意志的反映
- 3 第三，法是被奉为法律的统治阶级的意志
- 4 第四，统治阶级的意志的内容是由社会物质生活条件决定的



西安交通大学  
XI'AN JIAOTONG UNIVERSITY

谢谢大家！

