

doi:10.13582/j.cnki.1674-5884.2017.07.008

新世纪我国“外国法制史”教材建设的回顾与前瞻

夏新华,何颖冰

(湖南师范大学 法学院,湖南 长沙 410081)

摘要:我国外国法制史教材建设至今已有60多年,从一穷二白到初具规模,新世纪前的外国法制史教材建设经历了从无到有、由衰转盛的跌宕过程。新世纪后外国法制史的教材建设逐渐发展成以五大主流教材为主,其他非主流教材、研究生教材、司法考试辅助教材和成人教育教材为辅的格局,呈现出多层次、多样化的特点。但我国外国法制史教材建设仍存在问题,针对问题对症下药,以教材建设为路径,对教学模式的革新具有重大的现实意义。

关键词:新世纪;外国法制史;回顾;前瞻

中图分类号:G64

文献标志码:A

文章编号:1674-5884(2017)07-0033-06

外国法制史,作为一门颇具“中国特色”的法学教育专业基础课程,在我国已走过60多个年头。外国法制史通过历史的方法、比较的方法和“三论”(控制论、信息论和系统论)的方法,合理借鉴域外法律文化,特别是近现代西方法律文化的有益经验,为一批又一批的高等法学人才培育了新的思维模式。进入21世纪,经济全球化带来的不仅仅是法律制度的革新,法学教育的理念以及教育手段也应该跟上时代的步伐。不同于传统的“传道、授业、解惑”的教学模式,新世纪以来的“外国法制史”学科教学应以如何培养学生的应用性、创新性思维为主,使得培养出来的法学人才能够将自己的“所思、所学”与如何分析现实问题、如何解决现实问题结合起来,这对于如何培养应用型、创新型法治人才,乃至对整个“外国法制史”学科教学模式的研究以及改革,都有着非常重要的现实意义。本文旨在通过梳理新世纪“外国法制史”教材建设成果,总结教材建设上的成绩与不足,更好地将教材建设与学科建设结合起来,改革旧的教学模式,使“外国法制史”这门学科在培养高层次法治专门人才中扮演更为重要的角色。

1 新世纪前“外国法制史”学科教材建设简述

1949年前,中国没有开设“外国法制史”的课程,只是开设有“罗马法”和“日耳曼法”的课程,也没有概论性质的宏观的“外国法制史”课程或者讲座。当时只有莫里斯(M. F. Morris)的《法律发达史》(王学文译,商务印书局1933年版)和穗积陈重(1855-1926)的《法律进化论》(黄尊三等译,全3卷,商务印书馆1929-1930年版)的译作,却未在大学课堂中讲授^[1]。

新中国成立后,因为将新中国之前的法学教育作为革命的对象,造成了“外国法制史”学科建设一片空白的局面,后来在苏联法学家帮助下于中国人民大学开设了“外国法制史”内容的课程。而后我国许多高校开设了“外国法制史”课程,也发表了一些“外国法制史”的论文、译文。但由于受苏联的影响,该阶段“外国法制史”暴露出教学与科研混同、国家与法尚未分开、科研成果过少等问题。这种情况直到“文化大革命”时期,教学建设和学科建设也一直呈现萎缩状态。

收稿日期:20170602

基金项目:湖南省普通高等学校教学改革研究项目(2015291088);湖南师范大学教学改革研究项目(20159050)

作者简介:夏新华(1966-),男,湖南武冈人,教授,博士,主要从事法律史学、宪政文化、法律教育研究。

十一届三中全会后,法制建设重新回归学术研究视线,法学教育在百废待兴后迎来雨后春笋的阶段,由国家组织学者编写和由高校自主编写的教材开始大量涌现。如1982年,北京大学出版社出版了国内第一本外国法制史统编教材《外国法制史》,由陈盛清主编,林榕年和徐轶民副主编;1987年,北京大学出版社出版了由陈盛清主编、林榕年和徐轶民副主编的统编教材修订本《外国法制史》;1987年中央广播电视大学出版社出版了徐轶民编著的《简明外国法制史》;1999年,中国人民大学出版社出版了由林榕年主编的“21世纪法学系列教材”之一的《外国法制史》(第1版)等。

从“外国法制史”这一学科在我国的建立到新世纪以前这一段时期,“外国法制史”的教材建设历经了天翻地覆的变化,主要有下列三点:1)从编排体系来看,我国1982年以前“外国法制史”教材普遍采用“四大段”“四大块”的体系;1994年后开始出现彻底抛弃“四大段”模式的教材,将课程分为“综述”和“分述”两篇,“综述”按时间横向对断代法制史作了概述,“分述”分为多个部分分别按各个法系法和国别法进行了叙述;1999年后开始有教材以法系为主干,以典型国家法制发展为脉络进行历史剖析和综合论述。2)从材料来源及学术规范上来看,1979年以前,我国“外国法制史”无论是教材还是资料都大部分来源于前苏联,到林榕年主编由中国人民大学出版社出版的《外国法制史》,此时的教材大多广泛吸收国内外学者研究成果,材料来源广泛,许多章节内容还涉及到20世纪90年代以来法律制度的发展情况,同时许多教材还在附录中增加“参考书目”的内容。3)从内容上来看,“外国法制史”涉及的内容从最早的只有几个法系、主要国家的法律制度的基础上扩充到“亚非拉民族独立国家的法律制度”“欧洲共同体法”“非洲法”的内容。

2 新世纪后“外国法制史”教材建设回顾

目前,“外国法制史”教材建设中大部分教材主要适用于法学专业的全日制本科生教学工作,本科教材逐渐形成了五大主流教材为主,其他有较大影响力的优秀教材为辅的格局,且“外国法制史”也是成人教育、司法考试、研究生教育(法律硕士和法律史硕士)中的法学基础学科。因此,“外国法制史”的教材建设呈现出多样性、多层次的特点。

2.1 “外国法制史”主流教材版本修订情况

何为“主流教材”?笔者从主编、发行量、修订版次等多方面考虑,认为“主流教材”应具备几大特点:一是主编在“外国法制史”学界有较大建树,内容权威有保障;二是市场发行量较大,受众颇广;三是修订版次较多,内容更新较快。

2.1.1 中国人民大学林榕年、叶秋华主编,人大版《外国法制史》教材

2004年中国人民大学出版社出版了林榕年、叶秋华主编,王云霞副主编的《外国法制史》教材,这是承接1999年首次出版后的第2版,同时该书也是普通高等教育“十一五”国家级的规划教材。第2版教材主要是以法系、国别法为主要脉络对外国法律制度进行比较全面的梳理,紧凑的体例更提升了知识体系的衔接性。其次该教材注重史论结合对近现代发达国家法制经验进行总结。2007年,该教材在第2版的基础上出版了第3版。第3版在体例上并无大的改动,但最新学术成果在第3版增订。2009年,该教材推出了第4版,分为十七章对外国法律制度进行论述,“希伯来法”一章属于增订的章节。2014年,该教材继续推出第5版。教材主要做了以下几个方面的调整:其一,“德国法”“日本法”两大章节的体例形式进行了适当的调整;其二,删去“欧盟法”一章,章节总计十六章;其三,调整了图片内容^[2]。

2.1.2 中国人民大学林榕年、叶秋华主编,曾尔恕、王云霞任副主编,人大版《外国法制史》教材

中国人民大学出版社2003年还出版了由林榕年、叶秋华任主编,曾尔恕、王云霞任副主编的普通高等教育“十五”国家级规划教材《外国法制史》。教材章节编排与人大“21世纪法学系列教材”《外国法制史》有所不同,增加一章由湖南师范大学夏新华教授撰写的“非洲法”一章,反映了非洲国家近年来的法律制度发展。2008年,此教材在第1版的基础上出版了第2版,该版本教材更新了研究成果,更规范、详细地阐述了不同法系和国家法律制度的历史沿革、基本内容和主要特征。2012年,该教材继续修

订至第3版,内容更为详实,注重对发达国家法制经验的总结,并增添了最新的学术成果。2016年,该教材在第3版的基础上作了第4版修订,有以下几方面调整:第一,对部分文字进行修改,力图使文字表述更加准确、凝练;第二,在正文中新增若干案例、事例和阅读材料,以变体字形标识;第三,适当压缩了各章篇幅(如删去了“非洲法”一章),使重点更为突出。

2.1.3 华东政法大学何勤华主编,法律版《外国法制史》教材

自1997年法律出版社出版了由何勤华主编的《外国法制史》教材,如今该教材已经出版到第6版。各版本体例大致相同,从“汉穆拉比法典”一直延续到“欧盟法”,体系清晰,条理分明。同时,本教材还编排了文字厚重的“导论”对世界各国法律制度发展规律作了总结式的阐述。自2006年增至第4版,该教材不断吸收近年来本学科的研究成果,内容更为充实;形式上也在追求不断突破,增加了大量的插图,增强了该教材的直观性与阅读乐趣。2011年,该教材第5版出版。与第4版相比,第5版在内容上有所完善,如对“伊斯兰法”和“法国法”进行了多处的补充和修订;在其他章节,补充了新的内容,如在“英国法”增加“最高法院”、在“日本法”增加了“陪审制度”的内容^[3]。2016年,该系列教材修订至第6版。该版本教材继续创新,在每个章节增加二维码,扫描对应二维码,就可以得到对应知识点的链接,同时该版本教材还配套了教学课件。该教材同样采用不设编、分章叙述的体例,总计十五章,内容详实但不全面,如“希伯来法”“古埃及法”的内容没有出现在该教材内。

2.1.4 中国政法大学曾尔恕主编,法大版《外国法制史》

2008年中国政法大学出版社出版了由中国政法大学曾尔恕主编的《外国法制史》,该教材入选普通高等教育“十一五”国家级规划。2013年,该教材修订至第2版,再次入选普通高等教育“十二五”国家级规划。与其他国内同类教材体例有所不同,该教材从整体上分为上、下两篇,即上篇古代、中世纪法律制度,下篇为近代现代法律制度。上篇共两编:第一编东方国家的法律制度,第二编古代西方法律制度。下篇共三编:第三编英美法系国家法律制度,第四编大陆法系国家的法律制度,第五编俄罗斯和欧洲联盟法律制度^[4]。笔者对该教材的体例划分有两处不予认同:第一,把“日本法”放在“大陆法系”一编是不妥的,因为日本明治维新后先后移植大陆法系以及英美法系的法律制度;第二,第五编“俄罗斯和欧洲联盟法律制度”单独成编,有失妥当,因其与前几编如“英美法系法律制度”“大陆法系法律制度”缺乏对应的编章关系。

2.1.5 北京大学由嵘主编,北大版《外国法制史》

北京大学出版社出版的,由嵘主编的《外国法制史》到2007年8月已经修订到第三版,该教材分成八编对人类历史上主要的法律制度进行较为完备的阐述:第一编古代法律制度;第二编中世纪法律制度;第三编民法法系的形成,其主要国家法律的历史发展以及民法法系的基本特点;第四编民法法系主要国家法律的基本制度;第五编普通法法系的历史发展、主要渊源和特点;第六编普通法法系主要国家法律的基本制度;第七编近现代伊斯兰法和非洲国家法律制度发展概况;第八编苏联和俄罗斯联邦的法律制度。该教材内容涵盖较广且简繁恰当,辅以翔实的史料,并加入“非洲国家法律制度发展概况”使内容更完整。但该教材体例结构的编排不符合学生学习规律,一个国家法律制度的发展沿革是一个动态发展的过程,不同时期的法律呈现出不同的特点,如将“日本法”归入“民法法系”一章,是对日本仿效英美时期进行法律移植的忽视,没有动态地反映法律的发展过程。

2.2 非主流教材建设情况

除了几大主流教材以外,还有一些教材也不失为“外国法制史”学科教材建设中的优秀成果。诸如:

郑祝君主编的由北京大学出版社于2014年出版的《外国法制史》,该教材从“外国法制史”教学实际出发,既有丰富的史实介绍作为支撑,又有对前沿问题深入的理论探讨,反映了“外国法制史”研究领域的最新成果和独到见解。

夏新华主编的由北京大学出版社于2011年出版的《外国法制史》。该教材根据教育部地方法学人才培养模式创新实验区 and 高等学校法学特色专业建设目标以及湖南省法学精品课程教材建设的要求,

从整体结构对教学内容编排作出调整,即将教学内容分为六大知识模块。同时该教材有两大特点:其一,每个章节知识模块层层递进、环环相扣;其二,编写群体主要为高校中青年法律史教师。

高鸿均、李红海主编的《新编外国法制史》(上、下两册),由清华大学出版社2015年2月出版。该教材体例上做出重大革新,即古代法单列一篇,中世纪以后在法系列篇的框架基础上,参考百科全书的体例,每个时期的核心内容列为一章,各个章节相对独立,自成一体,所有论述围绕主题,做到重点突出,欧洲中世纪作为单独的一篇,重点突出“日耳曼法”“教会法”“罗马法复兴”三大主题^[5]。值得注意的是,该教材有两册,上下两册相加的页数逾一千页,文字详尽内容厚重,但长达四十二章的篇幅对于本科教学过于繁重,难以与实际教学情况配套。

何勤华、李秀清主编的博学法学系列:《外国法制史》(第三版)由复旦大学出版社于2011年出版。该书较为系统地论述了自古埃及到现代世界主要国家、地区法律制度发展的基本脉络,该教材在体例上有所创新,即将古埃及法、古巴比伦法、希伯来法、古印度法、古希腊法这几类法律制度合为“法律文明的起源”一章单列^[6]。该教材的最大特点就是作者权威、阵容强大,由著名学科带头人领衔主编,各大政法院校和综合性大学法学院选派的资深教授、副教授联袂参编。

2.3 成人教育”系列教材建设情况

曾尔恕主编的,中国政法大学出版社出版的中央广播电视大学教育部人才培养模式改革和开放式教育试点法学教材——《外国法制史》到2016年已出版至第3版。该教材基本以编写年代为顺序的体例介绍不同法系和世界法律发展史上产生重大影响的典型国家的法律制度,全书分为12章,内容较为简洁,其中“古代法综述”一章只简要介绍了两河流域法、古印度法和古希腊法以突出重点。科学、简洁、准确的内容编排非常适合成人教育及远程教育使用。

2.4 研究生教材建设情况

2012年,夏新华主编的“法律硕士精品教材系列”的《外国法制史》由厦门大学出版社出版。该教材的主要适用对象是法律硕士专业学位研究生。该教材分15章节,通过体例创新和教学改革,将某个法系或者某个国家法律制度从产生到衰弱条理清楚地讲述,内容也比较集中。

2006年,何勤华、贺卫方主编的《西方法律史》由法律出版社出版。该教材内容没有涉及古代、中世纪东西方国家的法律制度,取而代之以六章的篇幅讲述英国、美国、法国、德国、日本、俄罗斯这六个极具代表性的国家法律制度的产生、发展以及演变规律。章名中规中矩、体例简洁清晰的特点以及思想史、制度史合二为一的编排方式非常适合法律硕士研究生的启发式教育。

2004年,由北京大学出版社出版了由由嵘、张雅利、毛国权及李红海编写的《外国法制史参考资料汇编》。该资料汇编虽是作为北京大学出版社出版由嵘主编的“21世纪法学系列教材”《外国法制史》的配套教学资料,但其内容囊括一些比较有价值而不容易查阅到的文献材料,非常适合法律史专业的硕士研究生研读^[7]。

2.5 司法考试辅助教材建设情况

2008年清华大学出版社出版的由王云霞、张彩凤和崔林林所著的“21世纪法律教育互动教材基础课系列”《外国法制史》,该教材的编写既针对本科教学,也适应司法考试的需要。教材编写人员在针对教学内容的取舍上颇具新意,针对本科教学的基础内容予以重视的同时,更为侧重司法考试的知识内容,同时对近现代的法律制度尽可能地予以明晰。

2.6 新世纪“外国法制史”教材建设成果特点

综观新世纪我国“外国法制史”教材的发展历程,当前“外国法制史”教材建设大体呈现出以下三个方面的特点:

其一,在体例内容上,如今的教材编排总体都是从时间上来划分古代史、中世纪、近现代几大部分,然后又在每个时间段上选择最有代表性的国家或者地区的法律制度进行专项阐述,内容也更为全面。以往对于古代法一笔带过的作法也得到了改观,转为对近现代主要国家法律制度的阐述为主,其他时期、地区的法律制度的剖析为辅的内容编排。

其二,在学术规范上,上述教材所包含的材料都很全面,史料翔实,论述精炼,新颖且规范,注重吸收国内外的最新学术成果,能够反映我国当前外国法制史研究成果的大致轮廓。此外,为了遵守学术规范,大部分教材在保有详细注释的同时,更是在教材的附录中添加“主要参考书目”,更为可读性增添色彩。

其三,在编排美化上,上述教材大部分都是注重在文字内容上下工夫,相应的图片较稀少或没有。详实的内容构成教材的“骨与血”,扎实的文字的确能够全面地论述人类历史上主要的、有代表性的法律制度,不过教材不同于学术著作,教材面向的受众是广大学生,单纯的文字以及史料堆积相反不利于教学效果的提升,读者的积极性也相应难以提高,从而拉低了整本教材该有的效果。

3 新世纪我国“外国法制史”教材建设前瞻

近些年来,法学教育中愈来愈盛行功利主义和实用主义,即任何学问都要为社会生活、社会实践所服务,甚至直接等同于如何创造经济效益,而忽视了学科或者学术的独立价值,再加上市场需求的导向作用,一种强调经济效益产出的思潮冲击着各个法学院校。所以,在这些年来,法学院校的学科教育倾斜应用法学,忽视法学基础学科。导致如“外国法制史”“西方法律思想史”这些法学基础学科的课程受到了压缩,所占学分减少,所占课时也相应减少。除了功利主义和实用主义思潮的冲击,学生也感觉“外国法制史”在介绍国外法制发展情况时大多讲述其原则、特点,高度概括性的文字使学生感到抽象、笼统、枯燥而乏味。因此,如何以教材建设为路径,与教学模式相结合,对解决“外国法制史”学科当前所面临的问题大有裨益。

3.1 重点建设主流教材,亦要百花齐放、百家争鸣

目前主流教材的适用群体多为各大政法院校和综合大学法学院学生,“外国法制史”作为法学基础学科,所讲授的学科主要知识也应是学界通说。目前主流教材的编写人群多为“全国外国法制史研究会”的常务理事,这些学者都是研究“外国法制史”的佼佼者,其教材的准确性和权威性是可以肯定的,适宜本科生学习。同时这些学者孜孜不倦、锲而不舍地追求与探索对我国“外国法制史”学科的建设与发展起着至关重要的作用。我们在认可权威的同时,亦要支持中青年学者,多关注以中青年学者为编写主体的“外国法制史”教材。

3.2 避免内容简单重复,主次要有取舍

虽然现在市场上的教材体例编排多有差异,但教材的主要内容还是围绕着几个主要法系、国别的法律制度,且具体章节内容也是多以某种法律制度的历史沿革及发展、具体法律制度和基本特征对该种法律制度进行阐述。虽然这些法律制度极具代表性,具体章节内容设置既捏准了法律发展的“命脉”,也方便学生针对课程内容知识进行识记,但这种模式化、固定化的教材编排方式忽视了教学的发散性,使得“外国法制史”单纯成为了一门史料堆积和只须“死记硬背”的故纸堆学科。同时,当前“外国法制史”学科的课程安排大幅缩减,教材洋洋洒洒地罗列了数十章节的教学内容无法全部搬到课堂之上,教师只能选取其中部分讲解,其余部分则留给学生课后自学,教学内容无法完成,其效果可想而知。因此,要做到重点突出、繁简有别。

3.3 重视研讨教材建设,优化章节内部结构

在具体章节编写上,除开课程的正式内容,可以设置章前提示、内容导读、问题导引、理论争鸣、内容小结、拓展知识六大部分,层层递进,最终达到开拓视野,引导辩证思维,培养人文素养和学术思维的目的。“章前提示”部分将体现教学目的,即让学生明晰内容的侧重点,何处应予以了解、理解、掌握;“内容导读”部分主要是对内容的概括性叙述,方便学生课前了解课程主要内容的脉络,课后梳理并回顾主要的知识点;“理论争鸣”部分主要介绍课程所涉及内容的学界通说,并引入中外不同的学术观点,让学生在不同的角度进行辩证思考;“内容小结”部分主要是对内容的高度概括,内容虽与“内容导读”部分有所交叉,却是旨在达到遥相呼应、巩固知识体系的目的;“拓展知识”部分是对正文的必要补充,主要是

有关联的国内外参考性资料、重要案例以及参考文献。通过环环相扣、层层铺垫的章节构建,学生在课前预习、课堂学习、课后复习的多环节中对主要知识点有了自己的把握,在此基础上我们再将问题发散,发挥研讨式教学的特性,注重课堂问辩和讨论,在学生能够“自圆其说”的基础上,旨在与培养学生的归纳总结能力和思辨能力。

3.4 加紧“马工程”教材建设,完善教材建设体系

目前各大法学基础学科均已有“马工程”教材,而“外国法制史”教材的“马工程”教材建设尚属空白。教材建设的整体化、体系化要求我们将教材建设的薄弱部分予以强化,才能达到“1+1>2”的效果。同时,在“马工程”教材编写的问题上,我们也得回归文本,将“明晰知识”“传道授业”作为主要目标,不能顾此失彼。

3.5 结合现代技术应用,提高编写排列美感

在编排技术和现代技术上,教材建设需要与时俱进,富有创新。目前大部分教材均重视文字,而忽视图片,文字作为教材“传道授业解惑”的载体固然重要,但是过多的文字堆积势必会让读者觉得乏味,基于“寓教于乐”的宗旨,适当地增加关联性图片不仅使读者有着身临其境的历史感,更能起到增加教材趣味性的功效。美化教材中的字体和图片,不仅仅是基于提升读者阅读舒适感的目的,同样也能极大地提高读者的阅读积极性。

参考文献:

- [1] 何勤华. 外国法制史教学参考书[M]. 北京:法律出版社,1999.
- [2] 林榕年,叶秋华. 外国法制史[M]. 北京:中国人民大学出版社,2014.
- [3] 何勤华. 外国法制史[M]. 北京:法律出版社,2016.
- [4] 曾尔恕. 外国法制史[M]. 北京:中国政法大学出版社,2013.
- [5] 高鸿均,李红海. 外国法制史(上、下)[M]. 北京:清华大学出版社,2015.
- [6] 何勤华,李秀清. 外国法制史[M]. 上海:复旦大学出版社,2012.
- [7] 由嵘,张雅利,毛国权,等. 外国法制史参考资料汇编[M]. 北京:北京大学出版社,2004.

(责任校对 王小飞)