

# 当我们讨论法的渊源时，我们在讨论什么？



## 目录

### 引言：从宪法领域开始

### 第一章 中国学界的讨论现状

#### 第一节 宪法学界的讨论现状

##### 一、宪法渊源的含义？

##### 二、宪法渊源的类型？

#### 第二节 法理学界的讨论现状

##### 一、法的渊源的含义？

##### 二、法的渊源的分类？

### 第二章 法源理论的三个层面

#### 第一节 法源理论的视角

##### 一、本体论的视角？

##### 二、认识论的视角？

#### 第二节 法源理论的定位

#### 第三节 法源理论的任务？

##### 一、外部任务

##### 二、内部任务

(略)



## 《“法的渊源”意味着什么？》

雷磊 著

中国政法大学出版社

### 【编辑推荐】

本书从宪法领域切入探讨了法的渊源这一法学基本范畴。

法的渊源指的就是法律适用过程中裁判依据的来源，在法律论证中发挥着权威理由的角色。它包括法的效力渊源（规范性权威）与认知渊源（非规范性权威）两种类型，后者要获得前者的认可并与其相结合才能发挥作用。

### 【内容简介】

本书从宪法领域切入探讨了法的渊源这一法学基本范畴。要走出目前宪法学讨论的僵局，就要回归到更为一般性的法理论的层面，但法理学界对于“法的渊源”概念的讨论同样纷乱复杂。为破解僵局，要先厘定法源理论的视角、定位与任务，后澄清“法的渊源”的性质与类型。在法理论的层面上，法源理论是一种以法的适用为视角的宏观理论，旨在划定司法裁判活动之依据的“适格”来源的范围及相应的表现形式，以及确定这些不同表现形式的层级或适用顺序。相应地，法的渊源指的就是法

### 【作者简介】

雷磊：中国政法大学“钱端升学者”、教授、博士生导师，国家万人计划青年拔尖人才入选者。中国逻辑学会法律逻辑专业委员会副会长、中国法学会法理学研究会常务理事、海峡两岸法学交流促进会常务理事、中国立法学研

### 【作者致谢】

对“法的渊源”这一主题的思考断断续续持续了六七年的时间。最开始是出于对中国语境中的指导性案例以及现代社会中习惯的法源地位的关注和思索。由于对指导性案例或习惯进行法源定位需要以对“法的渊源”本身的理解为前提，因此在写作相关论文的过程中已对这一范畴进行了不那么体系化的阐述，奠定了我对法源理论的基本想法。

2020年底，北大张翔教授邀请我参加第四届“中国宪法学青年论坛”（主题为“宪法渊源”）并作主题发言。乘着这个机会，我利用寒假期间完成了一篇十余万字的长论文，系统地阐述了自己对法的渊源这一范畴的观点。论文主题分作三个依次推进的问题：法源理论究竟要做什么？法的渊源究竟是什么意思？在此基础上，宪法渊源当如何理解？在2021年7月于兰州展开的会议上作报告并听取了与会同仁的批评建议后，对论文作了一定修订，由此形成了眼前的这本小书。在此特别感谢张翔教授，以及论坛评议人李忠夏、刘练军、陈鹏、赵谦、冯威诸位学友！论文后被分作几个部分，发表于《中国社会科

学》《法学评论》《清华法学》《河北法学》和《东南法学》，在此也衷心感谢李树民、秦前红、黄明涛、徐雨衡、何海波、冯兆蕙、刘练军等师友的襄助和提供的宝贵建议。

此外，虽然在本书正文相关处已对习惯的法源地位有所涉猎，但出于聚焦主线的考虑和篇幅所限，论述不够详尽。习惯法和习惯的法源地位有复杂的演变过程，为了更系统地向读者揭示其“前因后果”，本书在“附录”中收录了早年间完成的“习惯作为法源——以《民法典》第十条为出发点”一文。在此同样要感谢《环球法律评论》编辑部的支振锋和田夫两位学友！

“法的渊源”是一个在学界理解分歧非常大的概念。我无法担保自己的观点就一定是最可靠的，也无法确保今后自己的想法不会发生改变。但本书至少提供了一种新的思考方向。如果能在学界对这一主题沉寂多年之后由此引发一定的关注和讨论，我想也就达到了最初的目的。当然，作者其实更想借此契机号召重新开启对法学基本范畴的研究，由此在新的历史时代赓续“法理论”或者说“一般法学说”的传统。



## 书架

### 《垃圾能源项目中邻避危机的法律治理研究》

本书研究内容如下：1. 推进垃圾能源项目引发邻避运动的背景：经济背景及公众心理入手，总结我国应对环境邻避事件的路径，强调运用法律手段的必要性及可能性。2. 应对环境邻避危机的法律现状：目前建设垃圾焚烧厂等垃圾能源项目及其引发的环境邻避危机，总体上涉及多项法律法规。全面分析现有法律法规在解决环境邻避危机中的适用、效果，以及未来进行公共项目建设专项立法的必要性。

于家富 著  
中国政法大学出版社

### 《大国崛起与国际法教育》

本书并非关于“政治与法律”的交叉学科刊物。编者关心的不是学科，而是问题——一方面希望从政治哲学的整体视角思考法律，从而在技术化的时代恢复对政治问题的严肃讨论，以对在全球化时代下的中国命运进行尝试性解读；另一方面，更希望通过法律与公共政策的视角，激活法学专业内部的互相对话，克服目前部门法中遮蔽政治思考的专业化倾向，把专业化的思考和政治思考结合起来。

魏磊杰 主编  
当代世界出版社

### 《医疗投诉管理实务》

本书从医患关系、医疗纠纷的预防入手，以现代医院管理制度中“以患者为中心”的管理理念为指导，以患者满意度和投诉理论为基础，依据医疗卫生管理法律、法规以及相关规范性文件，并结合医疗机构投诉管理的实践经验，尤其是对医疗质量安全、医疗风险等相关的投诉案件、行政处理案例、司法诉讼案件的医疗投诉进行剖析、归纳，提炼出具有借鉴意义的医疗投诉管理经验。

陈伟 刘鑫 主编  
国家行政管理出版社

