

论军事法的价值取向问题

孙 君

(海军工程大学 理学院, 湖北 武汉 430033)

摘 要: 军事法律制度体系的综合性,以及军事与法律所追求的价值目标之间存在的差异,导致了军事法诸元价值之间的冲突。在现代社会军事法制建设进程中,应依据优先服从军事秩序、理性尊崇现代法治和确立安全为军事法核心价值的策略,妥善解决好军事法的价值取向问题。

关键词: 军事法; 价值; 秩序; 法治; 安全

中图分类号: E126

文献标识码: A

On value orientation of military law

SUN Jun

(College of Science, Navy Univ. of Engineering, Wuhan 430033, China)

Abstract: The comprehensiveness of military legal system and the different value goal pursued by army and law result in the conflict of military law in value. In the process of constructing a modern military legal system, we must give priority to the military order, reasonably respect the modern nomocracy and establish the security as the core of military law in order to solve the conflicts in value.

Key words: military law; value; order; nomocracy; security

价值取向“是人们选择、追求和创造价值的指向性。它规定和制约着人们具体的价值选择、追求和创造活动”^[1]。价值取向问题的形成,以客体的多元价值间存在的冲突为前提。军事法的价值取向问题,就是在军事法的诸元价值间存在冲突的前提下,人们在选择、追求和创造军事法价值,设计和安排军事法律制度时,所抱有的具有主导作用和指向意义的态度。

一、军事法价值冲突

无论法律的创制者在主观上是否意识到法律的价值问题,被创制的法律总是体现着一定的价值准则的。而且,在法律与人相互作用的过程中,法律甚至也可能形成人们在创制法律之前所未能预知的价值,尽管法律最终是能够被人所控制的。

被创制出的法律作为客体相对独立地脱离主体而存在,自身可能具有多元的价值,法律内部的多元价值之间的矛盾,就是法律的价值冲突。法律价值冲突的研究是法律价值论的必要内容,甚至可以说,法律价值冲突的解决,就是法律价值研究的目的和动力所在。

(一) 军事法价值冲突产生的原因

军事法价值冲突的产生,存在着两方面的原因。

第一,军事法律制度体系的构成具有综合性。军事法学理论认为,军事法是调整军事领域社会关系的法律规范的总和,其内容具有综合性^[2]。军事法的内容既分散于宪法和普通法之中,又相对地集中于军事法典,既包括实体法,又包括程序法;既是国家法律体系的一个独立部门,又与其他

收稿日期:2006-07-05; 修订日期:2006-11-20

作者简介:孙 君(1974-),男,讲师,硕士。

部门法相交叉。从军事法的渊源看,包含了宪法中的军事条款,作为军事基本法的国防法、兵役法等,蕴涵于其他法律或以单行文本存在的军事刑法制度、军事经济法律制度、军事诉讼法、军事行政管理法、军事科技法和军人婚姻法律制度,以及国际法体系中的战争法等。在军事法体系中,各分支部门内部本身就存在着价值冲突问题,各分支部门之间也存在着价值冲突问题。总之,军事法内容体系的特点,决定了在军事法内部多元价值的客观存在。而且,内部诸价值之间的冲突必将比其他部门法律的价值冲突显得更为激烈。

第二,军事与法律的价值追求之间存在着显著的差异。军事与法律都具有阶级性的本质特征,在某一特定的社会制度下,军事与法律具备共同的阶级基础,代表相同的阶级利益,因而二者一般能够在阶级利益的范围内协调统一起来。但军事与法律的价值追求之间存在着显著差异的事实也不容忽视:首先,军事秩序以义务本位为主导,着重强调国家利益和集体利益的至高无上性,而现代法治思想则以权利本位为主导,注重社会个体权利的保护和个性的张扬;其次,军事秩序要求集中统一,追求命令与服从的绝对化,而现代法治则崇尚正义,以保障自由与人权为主旨。既然军事法作为调整军事领域社会关系的法律规范,那么军事法在进行价值选择和平衡,确立科学的价值标准时,必然既要考虑到现代法治理念的要求,也要考虑到军事领域特殊规律的因素。军事与法律的价值追求之间存在的差异,导致了军事法价值观念的差异,从而成为军事法价值冲突形成的主要原因。

(二) 军事法价值冲突的表现

军事法价值冲突的类型和表现方式也可以归纳为以下两种。

一种是由军事法体系特点所导致的军事法价值冲突。其表现方式为军事刑法中秩序与公正的冲突,军事经济法中效率与公平的冲突,军事诉讼法中实质正义与程序正义的冲突,军事行政管理法中秩序、效率与自由的冲突,以及军事法体系内部各分支部门间价值的冲突等。这类价值冲突可以借鉴其他部门法解决价值冲突问题的经验和方式得以解决。

另一种是由军事与法律的价值追求之间存在

的显著差异所决定的军事法价值冲突。其表现为军事秩序(对国家而言的价值需要)和个体自由(对军人个体而言的价值需要)之间的冲突。这种价值冲突的解决,只能是一种有别于其他部门法解决价值冲突问题的独特方式。

二、军事法制历史发展中价值取向考察

(一) 军事法制历史发展及其特点

近现代法学理论中几种主要的法律发展观的形成,均建立在对法制发展历史进行考察的基础上,划分法制历史发展的阶段和类型,并依此预测人类法制发展的归宿。马克思主义法学依据法律的经济基础和阶级本质,将法律制度划分为奴隶制法、封建制法、资本主义法和社会主义法等四种历史类型;梅因在《古代法》中,基于其关于人类社会从身份到契约的演变理论,提出了古代法与现代法两种历史类型。当代美国法律社会学的各个学派也对法制发展中的历史类型进行了划分,如社会工程法学的巨擘庞德认为,法制发展经历了原始法、严格法、衡平法——自然法、混合法和社会法等五个发展阶段^[3];伯克利学派的代表人物诺内特和塞尔兹尼克则把法律区分为压制型、自治型和回应型法律^[4]。虽然以上各种学说理论的立论角度和立论基础各不相同,但是在对法律历史类型进行划分时,均反映出法制发展中的一个共同事实特征,即自近现代法治理念逐渐形成并作用于法制发展以来,无论是出于立法者的主动还是被动,法律制度在反映国家利益需要的同时,也开始越来越重视个性自由的发展和社会的发展与完善。

军事法制是法律制度体系中的一个特殊领域,其发展符合法制发展的一般规律。在法律制度的各个发展阶段,军事法制在作为整体的法制体系中分别处于不同地位,其表现方式也有着不同的特色。古代社会的原始法和严格法阶段,法律的目的从防止无限制的血亲复仇以保持和平发展到维护国家、社会的一般安全,在此时期,以刑法为主要表现方式的军事法在社会法律制度中处于极为重要的核心地位;传统社会的衡平法——自然法阶段,法律的目的是合乎伦理,符合善良的道德,强调人们对义务的履行,军事法律则通过传统的行政手段实现对军队和军人的严格控制,在

此时期,军事法仍然是社会法律制度中必不可少的重要内容,但其地位有所下降;混合法即严格法与衡平法——自然法相结合的阶段,法律的主要目的是保障平等机会和获得个体安全,社会法律制度体系逐步走向成熟,财产法和契约法是这一阶段的主要法律制度,法律的主要手段是维护个人权利,国家政治经济舞台上十分活跃的自由主义在法律思想和制度中得以展示。但是,这一时期法律制度从形式到内容发生的变化并未给军事法律留下明显的烙印——除了重点关注战争的合理性与人道主义需求的现代国际战争法呱呱坠地尚可认为是其一亮色之外,国内领域的军事法律制度没有发生任何相应的变化,当时的法律哲学如果不是因为无意的忽视,那么必然是因为它们无法令人信服地解释从而回避解释这一领域的特殊现象;社会法阶段,法律的重点从个人利益逐步转向社会利益,法律的目的就是“以最小限度的阻碍和浪费来尽可能地满足人们的要求”^[6]。这样,军事法制建设终于可以从法制现代化理论中寻求到有力的支持,那就是基于国防军事利益是个人利益、国家利益和社会利益相契合的观点,可以认为在这种利益的实现过程中必要地(虽然应当尽可能小地)牺牲个人利益的一部分是合理的,现代军事法制的目标必须是通过满足国防军事利益的需要以最终维护或实现社会发展的条件,在此时期,军事法律制度发展的特点是,一方面其开始关注军事行政权同个体自由权利的平衡,强调军事行政权的依法行使;另一方面,其具体的目标任务和重点内容必然随着世界军事领域发生的巨大变革而适时调整,以尽可能地满足国防军事利益的需要。

(二) 军事法制历史发展中价值取向问题评论

从对军事法制历史发展过程及其特征的描述中可以看出:军事法的价值冲突与取向问题一直存在,而在近现代社会以来则体现得尤为明显。在古代社会,以刑法或传统行政管理法为主要表现形式的军事法,对军事秩序的追求和控制,比其他法律对社会其他领域法律秩序的追求和控制显得更为严格。但是,无论是在以和平与安全(社会安全、个体安全)为法律价值取向的原始法时期,还是在以正义和善良等社会伦理为法律价值取向的衡平法——自然法阶段,军事法重视军事秩序

的价值取向同对其他法律起主导作用的价值取向之间的矛盾并不十分激烈。近现代尤其是宪政时期以来,法律制度日益关注到个体的平等和自由,以及社会的发展和完善,此时仍然必须坚持以军事秩序为价值取向的军事法,在整个社会法律体系中,则开始处于一种非常尴尬的地位。美国学者彼德·A·弗伦奇简洁地描述了这种地位:“美国宪政的基础是这样一种信念:宪法的基本原则应该适用于所有的公民。然而,不论是在战争还是在和平状态下,独立的军事法律体系普遍把军事人员排除于最重要的宪法规定所及的范围之外,使他们处于十分不利的境况。”^[6]因此,在深入研究的基础上审慎地提出某种科学的军事法价值选择与平衡策略,成为宪政时代以来法学研究者尤其是军事法学研究者无法回避的一个重大理论课题。

三、军事法价值选择与平衡策略

军事法价值冲突解决的关键,在于确立对于军事法价值的选择、判断和追求具有主导作用和指向意义的军事法价值取向,在军事秩序观念和现代法治理念之间作出选择和平衡。当然,在军事法中,军事秩序与现代法治相互依存,片面强调某一方面的优越性和主导地位,不仅会贬斥另一方面的对于军事法的积极意义,也会抑制所强调的那一方面的积极意义。因此,军事法价值取向的确立,并非必须在“军事秩序”和“现代法治”二者之间作出惟一的、非此即彼的抉择而摒弃另者,而是应当考虑如何依据法制发展与军事实践的规律与要求,努力寻求二者之间的最佳平衡,使二者之间的摩擦降低到最低的程度。

(一) 优先服从军事秩序

从一定意义上说,法律本身就是为了建立和维护某种秩序,这种由法律所确认和保护的法律主体间有条不紊的状态和结果就是法律秩序。军事法的直接目的也在于建立和维护一定的军事秩序。军事秩序必须受到军事领域的特殊规律的支配。军事领域的特殊规律,对军事秩序存在和运转的结构、模式提出了特殊的要求,如强调高度的集中统一、严格服从命令和勇于自我牺牲的精神等。而近现代西方法学普遍认为,法律秩序是一种自由的秩序,是一种保障每个人在最大限度内

自由地运用其意志的制度。由此看来,军事秩序与法律秩序之间似乎存在着一种天然的、难以调和的矛盾,军事法究竟是以现代法治的自由、平等理念为主导,还是以符合军事规律的集中统一、自我牺牲的军事秩序观念为主导,在军事领域范围内建立起合理的法律秩序,也似乎成为了一个难题。

历史唯物主义秩序观尖锐地指出,阶级社会中的秩序首先是统治阶级的秩序,真正自由和平等的秩序,只有在消灭了私有制、剥削和阶级之后,才能建立起来。军事领域对于统治阶级统治利益的维护具有特殊的重要意义,因此统治阶级必然会在军事领域内确认和维护一种有利于其统治利益的秩序,即适应于军事规律的军事秩序。

“社会本位”秩序观则认为,必须以“社会化的法律”取代过分强调个人权利、自由的法律。那么,在军事社会领域,军事利益是个体利益、国家利益和社会利益的契合,在这种利益的实现过程中必要地(虽然应当尽可能小地)牺牲个体利益(如自由)的一部分是合理的,军事法在建立一种有益于社会发展的法律秩序时,应当优先地服从于符合军事利益需要的军事秩序。

无论是在历史唯物主义秩序观还是在“社会本位”秩序观中,似乎都已经可以寻找到对现存军事法优先服从军事秩序事实的合理性解释,但是在军事法制现代化的进程中,军事法律制度尊崇和体现现代法治理念与精神的趋势也越来越明显。

(二) 理性尊崇现代法治

法制现代化理论认为,人类社会特有的法律现象不是一成不变的,而是随着社会政治、经济、文化和科技等条件的发展变化而不断运动着。自人类历史向现代社会发生转型的特定阶段开始,人类法律文明所发生的不断成长与跃进过程就是法制现代化的过程。从基本性质来看,法制现代化是一个从传统的人治社会向现代法治社会的转型过程,是人治型的价值——规范体系向法治型的价值——规范体系的变革过程。在现代社会,军事法制同样也面临着法制现代化的问题,即如何积极地回应社会政治、经济、文化和科技领域条

件的发展变化,在不违背基本的军事规律的前提下,尽可能地将现代法治理念和精神,如对个体权利的尊重与保护、对国家权力(军事权)的调控与限制等,贯入到军事法规范之中去。军事法制现代化以实现军事社会领域的法治状态为宗旨,以维护国防军事利益为目标,以军事效益的实现程度为评价标准。在军事法制建设中,理性尊崇现代法治,有利于防止军事社会领域军事极权化现象的发生,有利于军事社会领域法治目标的实现,但在同时,我们也应认识到,在军事社会领域倡导现代法治理念和原则,绝不能以破坏正常的军事秩序、阻碍军队全面建设和削弱军队战斗力为代价,这也是“理性尊崇现代法治”的应有内涵。

(三) 军事法的安全价值是军事秩序与现代法治的最佳平衡点

以自由、民主、法治和人权等价值范畴为核心内容的现代法治理念,最终追求的是法律主体各种利益需要的充分满足。安全是法律主体的基本利益需要,个体安全、国家安全和社会安全分别是个体、国家和社会生存和发展的前提,个体和社会安全的实现又依赖于国家安全的实现。在现代社会各法律部门中,维护和保障国家安全利益的职责主要由国家军事法制所承担,而强调军事秩序又是军事法制实现其职能的基本要求。可见,军事法的安全价值,是军事法制领域存在的军事秩序与现代法治价值取向冲突的平衡点,安全价值在军事法价值体系中居于重要的核心地位。

参考文献:

- [1] 俞正山. 军官伦理学 [M]. 北京:黄河出版社,1996.
- [2] 陈学会. 军事法学 [M]. 北京:解放军出版社,1994.
- [3] 公丕祥. 法制现代化的理论逻辑 [M]. 北京:中国政法大学出版社,1999.
- [4] [美]诺内特,塞尔兹尼克. 转变中的法律与社会 [M]. 张志铭译. 北京:中国政法大学出版社,1994.
- [5] [美]庞德. 通过法律的社会控制、法律的任务 [M]. 沈宗灵,董世忠译. 北京:商务印书馆,1984.
- [6] [美]罗森鲍姆. 宪政的哲学之维 [M]. 郑戈,刘茂林译. 上海:三联书店,2001.