

2007年司法考试法理学复习指导：法律推理 PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/264/2021_2022_2007_E5_B9_B4_E5_8F_B8_c36_264004.htm

（一）法律推理的涵义：法律推理就是在法律论辩中运用法律理由的过程。或者说，是人们在有关法律问题的争议中，运用法律理由解决问题的过程。

（二）法律推理的特点：1.法律推理是一种寻求正当性证明的推理。法律推理的核心主要是为行为规范或人的行为是否正确或妥当提供正当理由。法律推理所要回答的问题主要是：规则的正确涵义及其有效性的问题，行为是否合法或是否正当的问题，当事人是否拥有权利、是否应有义务、是否应负法律责任等问题。2.法律推理要受现行法律的约束。3.法律推理是一种实践理性。

（三）法律推理的意义：一般认为与实现司法公正有密切关联：（1）法律推理的规则与司法公正的要求是一致的；（2）法律推理的目标与司法公正也是一致的；（3）法律推理是法治国家的要求；（4）法律推理是通过职业自律实现司法公正的重要方法；（5）通过法律推理来保证裁判公正。

（四）法律推理的类型有两大类：一是演绎推理和归纳推理；演绎推理，也叫三段论的推理方式，是从一个共同概念联系着的两个性质的判断（大、小前提）出发，推论出另一个性质的判断（结论）。从哲学上来说，演绎推理是从一般到特殊的推理，归纳推理是从特殊到一般的推理。在法律适用过程中运用归纳推理的典型是判例法制度。二是辩证推理。演绎推理是大前提的推理，归纳推理是从特殊到一般的推理。辩证推理是实质上的推理，实际价值取向的推理。1）辩证推理的涵义以及需要辩证推理的场

合 辩证推理，即侧重对法律规定和案件事实的实质内容进行价值评价或者在相互冲突的利益间进行选择推理。在出现疑难案件的场合就需要辩证推理。疑难案件是指有关审理案件的法律规定难以确定或有关法律规定与案件事实都难以确定的案件。包括四种情况：首先，法律规定本身的意义模糊；其次，出现了“法律空隙”或“法律漏洞”，即在法律中对有关主题没有直接的明文规定；再次，同一位阶的法律规定之间有抵触；最后，某些法律规定明显严重落后于社会发展情势，严重不公正。即出现通常所说的“合法”与“合理”的矛盾。在出现上述情况时，在原有的法律修改之前或者新法律制定出来之前，一个法院在受理一个在它管辖范围内的案件时，就需要辩证推理。 例题：法律推理的基本方法包括演绎推理的方法；归纳推理的方法和辩证推理的方法。在下列何种情况下需要采用辩证推理的方法？ A.法律规定本身的意义模糊 B.出现法律空隙或法律漏洞 C.同一位阶的法律规定之间存在抵触 D.某些法律规定明显落后于社会发展 【答案】ABCD

2) 类比推理是常用的一种辩证推理方法。类比推理在法律适用过程中的公式大体上是：一个规则适用于甲案件；乙案件在实质上与甲案件类似，因此，这个规则也可以适用于乙案件。 辩证推理的其他方法还有：司法解释；论辩；劝说；推定；拟制。

(五) 法律解释和法律推理的区别

1. 法律解释（对法律规定的涵义进行说明）和法律推理（在法律论辩中通过运用法律理由，以理服人）所要完成的任务和对象不同。
2. 法律解释和法律推理与法律职业、法律思维之间有联系。通过法律解释和法律推理，能够深化法律思维，从而保持法律职业的独特性。 例1：法律解释可以分为立法

解释、司法解释和学理解释，根据我国《立法法》的规定，下列哪些情况属于我国人大常委会的解释权限范围？A.法律的规定需要进一步明确含义的；B.法律规定业已修整需要重新定义其相关内容的；C.法律制定后出现新的情况需要明确使用法律依据的；D.法律之间发生冲突需要裁决其效力优先性的【答案】：AC

例2：法律解释、法律推理与法律职业、法律思维之间有着密切的联系，法学院同学甲与乙对此有过讨论。甲认为：法律职业的独特性与其所特有的法律思维是分不开的；法律思维是一种仅仅依靠法官自由裁量的思维；法律解释和法律推理是抽象的，它具体体现在法律思维中。乙则认为：法律思维是一种仅仅进行形式逻辑推理的思维；通过进行法律解释和法律推理，能够培养和深化法律思维，有助于保持法律职业的自律和自治。下列何种选项的观点是正确的？A.甲的观点和乙的观点 B.甲的观点 C.甲的观点和乙的观点 D.甲的观点和乙的观点

【答案】B【知识点】法律解释、法律推理与法律职业、法律思维【详解】法律思维是以法律规定为基础的，因此说“法律思维是一种仅仅依靠法官自由裁量的思维”是错误的。法律思维是抽象的，而法律解释和法律推理是具体的，而不是相反，因此“法律解释和法律推理是抽象的，它具体体现在法律思维中”是错误的。因此，甲的观点和乙的观点都是错误的。法律思维具体表现为法律解释和法律推理。法律推理的方法包括形式推理（包括演绎推理和归纳推理）和辩证推理。因此，乙的观点也是错误的。100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 www.100test.com