

中華民國九年

月付印

非賣品



朝陽大學校出版

和濟印刷局印刷

北京彰儀門大街京師工藝廠內
電話南局三千一百五十四號

第三款 幣制

第二節 官職制度

第一款 中央官制

第二款 地方官制

第三節 兵制

第四節 法典編纂制度

第五節 刑制

第六節 學制

第七節 救恤制度

第八節 交通制度

一二九

一三〇

一三一

一三九

一四一

一四四

一四六

一四九

一五三

一五五

中國法制史目錄終

中國法制史 目錄



緒論

第一章 法制之起源及其進化

荀卿有言人之所以異於禽獸者以其能羣也洪濛之初蚩蚩者氓穴居野處無爪牙之利毛介之衛而能戰勝萬彙不被虎狼鷹鷂吞噬之患者羣之效也羣治既立法制斯起遞演彌進燦然明備粵稽載籍雖世有文野運有通塞而人羣聚處必有所以維繫之法無古今中外若合符節也蓋人之自營爲私乃出天性荒原曠野踽踽獨行有感斯發旁無範圍此固理想上之境域非所論於實際實際言之人生而羣羣而有欲欲焉而求求必出於爭爭斯大亂是人類之始相羣以抵排異類也甚殷繼相爭而互殘也甚烈侵弱暴寡旦夕惴恐其勢有不可崇朝居者矣

然相爭之勢終不勝其惴恐之念浸假人已之間肇置範圍互相羈束俾勿侵踰而法制起焉故法制之起起於防爭杜亂之不容已而其始立也由於羣衆心理之共同潛率默移蒸爲習尙子孫世守相喻無形固非如後世典章制度勒爲成法布在簡策釐然可考者也逮生齒日繁文物組織漸臻綿密一羣之中其才德勇武超邁輩偶者乃展聲威讐服有衆或爲部落之酋長或爲封建之諸侯教條號令紛然並作法興自上羣焉率由然方隅自固分崩離析尙未收整齊畫一之效也洎夫封建破滅侯權衰微中央集權國家統一號令專擅如身使臂如臂使指四境棣通秩然有紀矣然

專制之君以意爲法朝令夕更恣所欲爲而民生疾苦國政張弛不遑計也夫法制之作本以息爭而末流之弊轉以釀亂民庶久困苛暴羣思所以自衛輟耕隴畝待時而動率賴其力君權以摧刮滌舊染聿啟新規憲政萌芽風靡坤輿而凡法制之立非經國會議決無由觀厥成也然代議制度以較專制誠遠勝之若云盡美夫豈其然故地狹民寡之國又創人民總投票制焉所謂直接民政者此其嚆矢矣凡此均爲國羣遞嬗之跡皇古逮茲各國法制之進化大較然也

自頃交通發達一日千里五洲往還不啻庭戶國於其間勢難孤立戰前如萬國郵電版權同盟條約之訂立貨幣勞動同盟之提倡法制範圍既有擴充於世界之趨向而戰後國家主義勢燄衰頹世界主義代之而興萬邦比隣強弱相形利害相倚所以防爭杜亂者亦有賴夫法制也如此次國際聯盟之成立尤其彰彰者矣由是觀之世界法制之進化其地域由狹而廣其權源由獨而衆據已往以測將來跡象彰著不難歷指而中國法制已往之陳跡與將來之變遷亦莫能自外也

第二章 中國法制史研究之重要

自前章觀之一國法制非創作也其成也有自來其毀也有所由壹隨其國民特性之變遷而爲表彰之具耳橫覽五洲各國之法制殊絕縱觀千古奔代之典章異致非由創作之不同實其民性之特異因革損益範圍自然而人力所及施者至鮮也輒近世界棣通各國法制燦然畢呈比較良窳擇善而從裨益固多然不審國性貿然移植形骸徒存精靈枯亡踰淮爲枳轉促禍亂者比比矣民

國以還法制更張不可勝紀而弊慝百出舉世詬病殆亦由此將欲慎取善用漸臻郅治非於我國數千年法制之因革詳加研考以究知國民之特性不可也

不第此也世界法系有五而中國法系居其一如印度法系回回法系勢燄之盛雖難侮視然皆附麗於教典非尊崇其教義者不遵守其法制凡與其宗教無關係之國未有取爲立法之淵源者也中國法系不然其勢力揆諸羅馬法系及英吉利法系誠有不逮而視印度回回兩法系則勝之遠矣至其起源之古尤足自豪且朝鮮安南及維新前日本之法制皆淵源於此窮流溯源必資考古而中國法制史研究之重要益可見矣

第三章 中國法制進步遲緩之原因

中國法制肇源雖古而進步甚遲輓近歐化輸入羅馬英吉利兩法系擣其中虛幾有席卷之勢此何故耶不佞嘗究其原因約有五端

(一) 儒道學說之影響 吾國古先言治儒家尙德禮道家主清靜而法家壹崇桀黷歧論比周虜丹帝素漢以上三派送相王長而治世之君固寵之臣類持一焉以自便漢以後儒定一尊而道法寢微咫聞小儒語高行卑以堯舜飾其治以桀跖持其政政理背驚而勢艱脆矣不佞紬覽所原未嘗不累欷而深悲也夫相國立治期利推行居虺隤溫蠖之國望昭明肸蠁之治非齊以整栗嚴肅之法奚以立奠而奮脆管子曰不爲愛民虧其法法愛於民又曰天不爲一物枉其時明君聖人亦不

爲一人枉其法天行其所行而萬物被其利聖人亦行其所行而百姓被其利商君曰明主慎法制事不中法者不爲也得其誼矣儒家不然宣尼有言道之以政齊之以刑民免而無恥道之以德齊之以禮有恥且格抑何高視斯民而以聖賢所饒饒者期諸凡氓也蘇子瞻志林謂荆軻之變持兵者熟視始皇環柱而走莫之救者以秦法重故也蔽罪法家益不倫矣管子曰仁義禮樂皆出於法秦之法專制酷暴耳何有於管子所云也若道家清靜之旨予誠竊慕老子曰法令滋章盜賊多有莊子曰聞在宥天下不聞治天下太史公曰法令者治之具而非制治清濁之源舍勢詮理郅治之極大化熙皞涵泳道素媿媿媿媿末俗微法固靡得而施也然大同理想天下爲公將以俟之千百歲後詎所論於今世耶切實用起國脆蓋莫法家若矣吾國法治不立儒道闡之猾奸格之千載一轍於今爲烈橫流披猖未知所終極也夫聖奸猾魁邈意孤行最不便法謬附儒道塗飾治平而法家之見阨中夏也斯亦至矣

(二) 重人輕法之弊 專制時代尙人治立憲時代重法治尙人治者因人制法法無常程英豪挺生手創宏規聲施烜赫民載其德國以蔚興洎夫殂落庸闖在位法不可羈勢不能束前徼蕩湮貽禍增唏國運凋敝民以困離人存政舉人亡政息而吾國歷史所由治亂相循民生榮瘁忽其代謝者凡以此也欲期法制之進步安可得乎

(三) 政治素偏消極 專制之朝是非混淆庶僚供職動輒得咎小心寅畏但冀無過不求有功能消

維持人民之安寧者卽爲良吏若夫積極以謀人民福幸之增進固未遑焉間有三三才智之彥軫念時艱期有振刷而僉壬詬之百端傾陷其不被謗去職僨事中途者未之前聞也夫政尙簡便補苴罅漏但圖目前之安則措施自寡興作無聞而法制之進步遂因以遲緩矣

(四)法學無系統之研究 一國法制雖根於其國民之特性然其發達進步端賴學者之研討廣搜幽緝新理輩出學說鼓蕩潤色鴻業彼盧梭民約之說倡孟德斯鳩三權分立之論出而歐美法制堅進突化崔巍燦爛以有今日之盛其明效大驗矣我國法制起源雖古而法學研究無人管商申韓之流號稱法家焜耀一世然其爲說束鱗西爪散見旁出未嘗樹立枝幹融會首尾條理井然有系統之可尋如今之學者以科學的方法爲法制之論究也漢唐以來法家爲世詬病學者尤諱言之有志之士輿會所及偶爾秉筆亦不過就制立論聊寄感喟以云法術庸裨政理揆諸法學殊無當焉夫學之不講革進何由此吾國法制所爲不敢望歐美之項背也

(五)墨守舊制之習 往者商鞅與秦孝公論變法而甘龍杜摯非之龍之言曰聖人不易民而教知者不變法而治因民而教不勞而成功緣法而治者吏習而民安之摯之言曰利不百不變法功不十不易器法古無過循禮無邪此非僅甘杜二人之私言亦可代表吾國數千年來君相師儒法制之思想也夫敬天法祖爲歷代帝王之心傳而榮古虐今尤中夏學者之通病故制舊俗尊若拱璧改革之議懸爲厲禁卽世移勢易祖宗成法有不能不革新者亦必謬托古制塗飾耳目以明未嘗

擅作也夫事必師古憚於改作舊染稠疊千載一轍而法制之進步安得不遲緩乎



本論

第一章 唐虞三代之法制

太史公曰學者多稱五帝尙矣然尙書將載堯以來而百家言黃帝其文不雅馴荅紳先生難言之蓋太古遂渺事多悠謬而文物制度稍可紀者至唐虞之世始肇其端耳茲最其要者著於篇

第一節 經濟制度

我國地處溫帶天惠甚厚沃壤千里最便耕耘故自農神氏以耒耜之利教天下卽已進於農業時代劃土奠居植田園長子孫奔代踵躡卓絕人環惟其始經制未備勞力鮮施沿及唐虞漸臻發達唐勸農樹藝特設專官號爲農師而后稷氏應此機運宏展經綸功勛彪炳後世稱焉夏之時有農宰周之時有農師農正農大夫此外尙有司稼稻人之職足徵當時之注重農業矣

當時商業亦萌芽史稱神農之時日中爲市致天下之民聚天下之貨交易而退已肇商業之端惟其交易之形式爲實物交換不便殊甚虞夏之際始用金銀銅錢刀布龜貝之類爲貨幣是爲中國有貨幣之始通志謂自太昊以來有錢太昊氏高陽氏謂之金有熊氏高辛氏謂之貨通考從之然史記平準書已云龜貝金錢刀布之幣所從來久遠自高辛氏之前靡得而記云漢書食貨志亦云金錢布帛之用夏殷以前其詳靡記則虞夏以前貨幣未興固章章然矣蓋人類之始智能款啟凡經濟上之財貨僅取其直接有効用者以爲贍身之具如金屬之効用屬於間接者取爲貨幣之用

必在文明稍進以後管子有言三幣握之非有補於煖也食之非有補於飽也先王以守財物以御人事而平天下也是以命之曰衡衡者使勿一高一下不得有調也此其運用豈草昧未闢之民所能及哉其後禹以歷山之金鑄幣湯以莊山之金鑄幣則進於鑄造貨幣時代矣沿及周初以珠玉爲上幣黃金爲中幣刀布爲下幣至太公立九府圓法黃金方寸重一斤錢圓函方輕重以銖而幣制粲備後世師焉案九府圓法之說後世解釋紛歧李奇謂圓卽錢也圓一寸而重九兩顏師古非之謂圓爲均而通之義並舉周官太府玉府內府外府泉府天府職內職金職幣以爲九府圓法然太公立法時周官尙未建也且職內職歲職幣職金在周官皆爲掌財之官而顏氏略去職歲以三者附太府等爲九穿鑿附會殊不足探考爾雅有九府云醫無閭之珣珎琪曾稽之竹箭梁山之犀象華山之金石霍山之珠玉崑崙之璆琳琅玕幽都之筋角斥山之文皮岱岳之五穀魚鹽蓋九府所產不同太公故作圓法用金錢貨帛以均通之使各物之價格有所準據而需供之關係亦得其平也）景王時患錢輕乃鑄大錢徑一寸二分重十二銖文曰寶貨楚莊王時患幣重更以小爲大百姓不便令復如故蓋貨幣之價格有二一爲名義價格一爲實質價格凡貨幣之名價與實價相當者爲良幣今世各國之主幣皆然名價大於實價者爲惡幣今世各國之輔幣屬之當市場同時有良惡二種貨幣流行惡貨必驅逐良貨（格里森法則）馴至幣價日低物價日昂民生窘苦緣茲益甚然今世各國仍流行名價大於實價（卽以小爲大）之惡幣而不虞其驅逐良貨者則以輔幣

之通用有限制其勢不得張也楚莊王不知此理徒患幣重以小爲大宜百姓之不便也

考之載籍古代各國類行共產制吾國井田之法卽其一端也井田創自黃帝歷唐虞而不改夏之時禹作丘甸之法（九夫爲井四井爲邑四邑爲丘四丘爲甸）至殷有公田私田之名然其經制後世莫詳沿及周初其法大備始可考徵孟子生當衰周欲復井田獨詳周制其言曰方里而井井九百畝其中爲公田八家皆私百畝同養公田卽八家共井田同力公田以供王用而於私田僅得耕種收其滋息不能有所有權也

井田法外當時尙有賦歛之制書缺有間其詳雖不可得聞然孟子之時去古未遠其言有足徵者孟子曰夏后氏五十而貢殷人七十而助周人百畝而徹又曰其實皆什一也夫旣立井田之法何爲又賦斂之乎則惲子居言之審矣惲氏曰未有井田之前所行者貢而已廢井田之後所行者亦貢而已至行井田之時貢亦不廢者田有不可井與可井而不及井及上世以來已定溝澮之制者也

第二節 王制

禹之時萬國成湯之時立千餘國武王之時千七百七十二國夫上世地多未闢民又稀簡安得如許之國乎自今世社會學者考之則知當世所謂國者部落之別名耳各部落皆戴酋長初立號令僭稱爲國而實則非也部落之酋長或稱曰牧或名爲后以代表其部落因部落之稠疊而牧后之數亦不可勝紀總稱曰羣牧或羣后而各部之結合類由親族關係與他人種部落之所以結合者

無殊也牧后當戰時則指揮軍隊平時則裁判民直不第司法與行政不分抑且軍政與民政混同原人之初生事簡單組織未弘無足異也羣牧羣后之上有四岳四岳蓋由羣牧羣后所推戴其職掌在選舉國王及備王之顧問王既由四岳所選舉故國之大事必諮四岳而行之

王又名爲皇爲帝或稱天子當時王權不大政治之原動常在四岳堯欲治水以問四岳疇堪任使四岳舉鯀堯雖知鯀不勝任而不能背其議堯退位四岳舉舜舜卽位國之大事悉諮四岳故唐虞之世王位非世襲而王權甚薄弱也

王於總攬軍民大政外其最大職務在代表人民以祭天是王不啻最高之僧侶而政與教固一致也蓋祭天事天爲王之專職而民心通天天心通民尤當時之思想故事天之事委之天子凡民不得與焉然敬天畏天則上自國王下訖人民皆然也天子既代民以祭天苟有天災則必天子之至誠有所不格而天子自負其責焉所謂萬方有罪罪在一人後世儒者本之立天人相與之說而國王儼與天通矣神權思想歷千祀而弗渝此吾國法制所由不進步也歟

王位繼承當唐虞之際選賢與能天下爲公並非世襲及禹以王位傳其子後世因之以沿國爲一姓之私職雖有賢者莫能代焉此吾國法制史上之大變而殷周以後誅伐征討之禍所由蟬聯而不息也夫王位既由世襲王權遂漸次强大周之時同姓諸侯分封各地各擁威勢以藩王室王權自日强大政治上之權力集於王之一身恣所欲爲旁無顧忌於是君主專制之勢成而古者民主

之制亡矣

王之收入唐虞之世其詳不可得聞大抵不出萬民一貢獻王領地收入之二者其他尚有由隣地異種人之貢獻夏之時天下之田皆課稅以充王之收入此外各州有貢物稅率因州而異冀州最多豫州次之梁州最下蓋自禹平水土始差賦爲九等量其地之遠近賦之精粗輕重而額有不同所以然者則以九州地有廣狹民有多寡其賦稅所入之總數未可一致也貢亦因其地所產而異有漆絲羽毛齒革金屬之類周之時王之收入凡五種什一稅公田九賦九貢九功是也什一稅者稅諸民田之收入也公田者王領地之收入也九賦者（邦中四郊郊甸家削邦縣邦都關市山澤幣餘）自各官吏祿田所出之稅也九貢者（祀貢嬪貢器貢幣貢材貢貨貢服貢旂貢物貢）王畿外分封諸侯每歲之貢獻也九功者（三農、園圃、虞衡、藪牧、百工、商賈、嬪婦、臣妾、間民）九職之民之貢獻也凡此均爲王之經常收入又有名方貢者乃夷狄之貢獻則臨時收入也

王當必要時得使役人民而其使役方法不一或如府史胥徒供官役之事或任比閭族黨之鄉役或爲溝渠涂巷之役或爲車輦委輸之役要之不外官役鄉役田役兵役四者皆屬力役而非財賦貨貢也

第三節 階級制度

當代階級制度有三卽貴族自由民奴隸是也當時貴族居於自由民之上執行政務其初貴族有

選舉君主之權及王位世襲之制興始僅任王朝之官職而臨民上耳而其間亦自有階周時居最上位者爲卿卿又分爲上卿下卿二種其次大夫亦有上大夫中大夫下大夫三等最後爲士分爲上士中士下士三級大夫以上賜采地上士以下賜土田而分封之諸侯亦有五等之階級公侯伯子男是也諸侯之國亦有卿大夫上士中士下士之別自由民則視其所業分爲農工商奴隸皆以罪人充之有罪者則收爲奴春秋之時人之等級有十一王二公三大夫四士五皂六輿七隸八僚九僕十台凡奴隸視同財產毫無人格亦足徵當時法制之不平等矣

第四節 官職制度

唐虞以前之官制其詳不可考見惟既分土治民則政務萬端待人而理究非一手一足之烈所能勝任愉快也故官制之必要生焉學者謂庖犧氏之王天下有龍馬負圖之瑞故以龍紀官春官爲青龍夏官爲赤龍秋官爲白龍冬官爲黑龍中官爲黃龍而黃帝之時則以雲名官炎帝以火共工氏以水其名雖各異要皆本於五行四時爲六官之制所自始堯之時內有百揆四岳外有州牧侯伯及舜攝政分命九官虞書所謂司空后稷司徒共工秩宗納言士虞樂是也夏承虞制稍變通之其時之官曰三公九卿二十七大夫八十一元士然皆內官也而王畿以外之官其迹不著殷時內設二相六太（太宰太宗太史太祝太士太卜）五官（司徒司馬司司空司士）六府（司土司木司水司草司器司貨）六工（土工金工石工木工獸工草工）外立方伯連帥之制使天下諸侯如

臂如臂使指內外相維脉絡貫通咸拱手以奉朝命較虞夏之時略備周有天下官制明備遠勝前代內設六官屬各六十權限既明庶政大理外廢上古部落之制建國封爵權歸王室雖因時創法屢有變易然其時封土大小相間親賢并用而所以制馭諸侯蔚成成康之治者非無故也茲舉其制如次

- | | | | |
|-----|------|------|-----|
| (一) | 天官冢宰 | 其屬六十 | 掌邦治 |
| (二) | 地官司徒 | 其屬六十 | 掌邦教 |
| (三) | 春官宗伯 | 其屬六十 | 掌邦禮 |
| (四) | 夏官司馬 | 其屬六十 | 掌邦政 |
| (五) | 秋官司寇 | 其屬六十 | 掌邦刑 |
| (六) | 冬官司空 | 其屬六十 | 掌邦事 |

六官之上有三公三孤三公者太師太傅太保是也三孤者少師少傅少保是也至所屬官名職員數及職掌詳見周禮茲不贅述

昔者黃帝方制天下立爲萬國然其畫疆分野之詳年遠代湮不可得而聞也堯之時洪水爲災使禹平之劃立九州冀兗青徐揚荊豫雍梁是也舜攝帝位增幽并營合舊制爲十二州夏后代興仍復九州之制殷周繼起未有更易又因土地之遠近立五服九服之制分封之侯員以其地產貢獻