

全国高等教育自学考试
法律专业考核点手册

QUANGUO
GAODENGJIAOYU
ZIXUEKAOSHI
FALUZHUANYE
KAOHEDIANSHOUCHE

中国法律思想史

陈宏冬 主编

中国法制出版社

全国高等教育自学考试
法律专业考核点手册

中国法律思想史

主 编：陈宏冬

编写人员：张 建 林致彦 胡 涛
陈云德 王 岚 蒋梅玉
马欣翰 黄 征 张小庚
季敬聚 陈宏冬

中国法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

全国高等教育自学考试法律专业考核点手册:中国法律思想史/陈宏冬主编. —北京:中国法制出版社,2000. 1

ISBN 7-80083-668-1

I. 全… I. 陈… II. ①法律-思想史-中国-高等教育-自学考试-自学参考资料 IV. G642. 479

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 76027 号

全国高等教育自学考试法律专业考核点手册

中国法律思想史

ZHONGGUO FALU SIXIANGSHI

主编/陈宏冬

经销/新华书店

印刷/北京市朝阳区科普印刷厂

开本/787×1092毫米 32 印张/8.625 字数/155千

版次/2000年1月北京第1版 2000年1月北京第1次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80083-668-1/D·644

(北京西单横二条2号 邮政编码100031) 定价:12.00元

(如发现印装问题请与本社发行部联系 电话:66062752)

前 言

如何能在尽可能短的时间内掌握法学专业各门主干课程的核心内容，以便顺利通过考核，这是每位参加法学专业自学考试的考生所共同关心的问题。我们编写的这套全国高等教育自学考试法律专业考核点手册(丛书)，就是为帮助广大考生解决该问题作出的努力与尝试。

这套丛书严格以国家自考委制定的考试大纲为依据，其内容除根据国家最新颁布的有关法律、法规而作相应调整外，原则上以考试大纲的要求为准而不作其他变动。在体例上，以各门学科的考核点为中心，同时结合大纲所包含的知识点，力求体系完整，重点突出，简明准确，便于考生对各门学科的理解与掌握。

这套丛书涵盖了法学专业所有主干课程，对于非法律专业的读者来说，也可以借之全面系统地了解、掌握法学知识。所以这套丛书对普及法律知识，提高公民的法律素养也具有实际作用。

《中国法律思想史》是本丛书之一，介绍了该学科的重要考核点与知识点，内容涉及到我国历史上从奴隶社会夏、商、西周时期到辛亥革命时期的法律思想，是参加该学科考核的必备复习参考书。

对于本书存在的缺陷与不足，我们期盼着各位

读者的批评、指正。

作 者

1999年11月

目 录

第一编 奴隶社会夏、商、 西周时期的法律思想

- 第一章 夏、商、西周的神权法思想 …… (3)
- 一、夏、商奴隶主的“天命”、
“天罚”思想 …… (3)
- 二、西周“以德配天”的君权
神授说 …… (5)
- 第二章 西周的礼治与“明德慎罚”
思想 …… (7)
- 一、礼治的基本原则和特征 …… (8)
- 二、周公的“明德慎罚”思想 …… (9)

第二编 奴隶社会向封建社会过渡的春秋、 战国时期的法律思想

- 第三章 春秋时期革新的法律思想 …… (12)
- 一、管仲的改良旧礼和以法
统政思想 …… (12)
- 二、子产的立法救世思想 …… (16)
- 三、邓析的“不是礼义”思想 …… (21)
- 第四章 儒家的法律思想 …… (23)

一、儒家法律思想的特点 及其演变	(23)
二、孔丘以仁、礼为核心 的法律思想	(29)
三、孟轲以“仁政”为核 心的法律思想	(34)
四、荀况的礼、法统一观	(38)
第五章 墨家的法律思想	(45)
一、墨家以“兼爱”为核心 的法律观	(45)
二、墨家的立法和司法思想	(49)
第六章 道家的法律思想	(54)
一、《老子》的法律哲学.....	(54)
二、《庄子》的法律虚无主义 思想	(60)
第七章 法家的法律思想	(63)
一、法家的法律观和“法治” 学说(上)	(64)
二、法家的法律观和“法治” 学说(下)	(68)
三、商鞅的“变法”和“法 治”思想	(74)
四、慎到的尚法和重势思想	(79)
五、韩非的“法治”思想	(83)

第三编 封建社会秦汉至 隋唐时期的法律思想

- 第八章 秦汉时期法律思想的发展与封建
正统法律思想的形成** (95)
- 一、秦朝“事皆决于法”的
“法治”思想 (95)
- 二、汉初黄老学派的法律思想 (98)
- 三、《淮南子》中的法律思想 (101)
- 四、贾谊礼法结合的法律思想 (105)
- 五、封建正统法律思想的形成
和发展 (108)
- 六、董仲舒“大德而小刑”的法律
思想 (113)
- 七、王充、仲长统反谶纬神学的
法律思想 (118)
- 第九章 三国、两晋、南北朝时期的
法律思想** (123)
- 一、晋代律学和刘颂的法律思想 (124)
- 二、魏晋玄学的法哲学思想和鲍
敬言的无君论 (133)
- 三、拓跋宏的政治改革和法律
思想 (137)
- 第十章 隋唐时期封建正统法律
思想的发展** (140)
- 一、杨坚除削烦苛的立法和
司法主张 (141)

二、李世民及其统治集团的 法律思想·····	(143)
三、《唐律疏议》中的法律思想·····	(147)
四、韩愈的“道统论”及其 在法律思想上的反映·····	(150)
五、柳宗元的法律起源于 “势”和赏罚及时说·····	(152)
六、白居易的崇礼重法论·····	(154)

第四编 封建社会宋至鸦片战争 (前) 时期的法律思想

第十一章 理学的兴起与封建正统法律 思想的进一步发展·····	(158)
一、理学的兴起及其对封建法律 思想的影响·····	(158)
二、朱熹以“存天理、灭人欲” 为核心的法律思想·····	(160)
三、丘浚对封建正统法律思想的 总结和发挥·····	(166)
第十二章 宋明时期改革家的 法律思想·····	(173)
一、范仲淹“革故鼎新” 的法律思想·····	(173)
二、王安石“大明法度，众建 贤才”的法律思想·····	(177)
三、张居正“信赏罚、一 号令”的法律思想·····	(181)

第十三章 辽、金、元各统治集团	
的法律思想 ·····	(184)
一、完颜雍严格治吏的	
法律思想·····	(184)
二、耶律楚材的法律思	
想及其实践·····	(187)
第十四章 明清之际启蒙思想家	
的法律思想 ·····	(191)
一、黄宗羲的启蒙法律思想·····	(192)
二、王夫之“趋时更新”的	
法律思想·····	(196)
第五编 半殖民地半封建社会鸦片战争至	
辛亥革命时期的法律思想	
第十五章 近代地主阶级改革派	
的法律思想 ·····	(205)
一、龚自珍的“更法改图”思想·····	(205)
二、魏源的“因势变法”理论·····	(209)
第十六章 太平天国的法律思想 ·····	(213)
一、洪秀全反对封建专制的法律	
思想·····	(213)
二、洪仁轩及其《资政新篇》的	
法律思想·····	(217)
第十七章 洋务派的法律思想 ·····	(220)
一、曾国藩“一秉于礼”	
的法律思想·····	(220)
二、张之洞以“中体西用”	

为核心的法律思想·····	(223)
第十八章 资产阶级改良派的法律	
思想·····	(227)
一、康有为的“变法维新”论·····	(227)
二、梁启超的变法图存思想·····	(232)
三、谭嗣同“冲决一切封建网罗” 的法律思想·····	(236)
第十九章 清末礼、法两派在法律	
思想上的斗争·····	(239)
一、清末修律中的礼法之争·····	(239)
二、沈家本“会通中外” 的法律思想·····	(242)
第二十章 资产阶级革命派的法律	
思想·····	(248)
一、孙中山的三民主义和 五权宪法学说·····	(249)
二、章太炎的法律思想·····	(256)

第一编 奴隶社会夏、商、西周时期的法律思想

概 述

我国从公元前 21 世纪建立的夏朝开始，就已进入奴隶社会，建立了奴隶主贵族专政的国家。继夏之后，这个社会又经历了商和西周两个王朝，直到春秋战国之交才转入封建社会，延续了 1600 年。

夏朝奴隶制的建立，在当时的历史条件下，是社会的一大进步。夏朝奴隶制的建立，在当时的历史条件下，是社会的一大进步。相传从夏禹开始已把居民分成九个地区来进行统治，并曾“铸九鼎，象九州”，而且，夏朝已经有了刑狱和军队。相传夏朝也有法律，“夏有乱政，而作禹刑”。

随着奴隶制的发展，商朝的国家机器比夏朝更加庞大而完备。商朝的刑法总称“汤刑”。“商有乱政，而作汤刑”。商朝的刑罚种类繁多。极为残酷，除割鼻、断手、刖足等肉刑外，还有炮烙、剖腹、活埋、醢脯（把人剁成肉酱或晒成肉干）等酷刑。

周王朝的国家机器比商朝更加完备，官僚系统和军队都有严密的组织。据说周天子的常备军就超过 14 万人。当时，由于比较严格地实行了宗法制度，

并分封大批诸侯来保卫周王室，所以层层的治疗网比商朝更加严密。西周的刑法也很繁酷。《尚书·吕刑》说：西周有五刑，即墨、劓、非、宫、大辟。据说五刑之律有 3000 条之多。

奴隶主阶级为了维护自己的统治，除了加强国家机器，使用暴力手段外，还使用思想武器。夏、商、西周时期奴隶主阶级使用的思想武器，主要是神权思想和宗法思想，他们的法律思想也受这二者的支配。因此，这一时期的主要法律思想，也就是奴隶主贵族的神权法思想和以宗法为核心的礼治思想。

第一章 夏、商、西周的神权法思想

崇拜鬼神和上帝的宗教迷信，早在原始社会就已产生。进入阶级社会以后，阶级剥削和压迫又成为宗教迷信继续存在和发展的另一主要根源。而剥削阶级则极力扶植和利用宗教迷信为特征的神权法思想，就是他们用来束缚、统治人民的一种思想武器。

夏、商、西周的神权法思想有一个发展变化的过程，大体可以概括为：形成于夏代，极盛于殷商，动摇于西周。

一、夏、商奴隶主的“天命”、“天罚”思想

（一）夏代的神权法思想

在我国奴隶制社会里，奴隶主阶级既控制着物质生产资料又支配着社会精神文化。他们编造的“天命”、“天罚”等神权法思想，就是力图神化他们的统治权力使之合法化，并把他们的意志的法律说成是神意的体现。

相传夏朝奴隶主已开始利用“天命”、“天罚”的神权法思想对奴隶进行欺骗，给夏王的统治披上一

件合法的外衣。如《尚书·召诰篇》说：“有夏服（受）天命”；《论语·泰伯篇》说：夏禹“菲饮食而致孝乎鬼神，恶衣服而致美乎黻冕”。《墨子·兼爱》下引禹誓记禹征有苗誓师时说：你们大家都要听我的话，并不是我敢妄自兴兵，实在是因为有苗暴动，所以我只得“用天之罚”。夏禹的儿子夏启以暴力夺取王位，因同姓有扈氏不服，大战于甘，作《干誓》说：“有扈氏威侮五行，怠弃三正，天用剿绝其命。今予惟恭行天之罚。”

由此可见，夏代奴隶主贵族已有“天命”、“天罚”思想。

（二）神权法思想在商代的发展

随着奴隶制生产关系的发展和王权的加强，殷商奴隶主阶级的“天命”、“天罚”思想有很大发展。殷商奴隶主以迷信鬼神著称，“殷人尊神，率民以事神。”在当时的宗教迷信中出现了一个主宰一切的至上神——“帝”或“上帝”。奴隶主还进一步把上帝说成是商王的祖先，商王受上帝之命来到人间统治一切，死后还要回到上帝身边去。所以，人们既要服从上帝，当然也要服从上帝在人间的代理人商王的统治。这样一来，殷商奴隶主便从血地缘上找到了充当上帝代理人的合法依据，并为垄断神权找到了借口。

商王专门豢养了一批向上帝请示的人，叫做“卜”、“巫”、“祝”。他们的主要任务是“占卜”或“卜筮”，做沟通神人的工作。其实，占卜的实质不过是用上帝的意志来体现国王的意志，以便统治者

从精神上奴役和威慑人民。

殷商统治者的刑罚观是和上述天命神权思想紧密联系在一起。商汤以上帝在人间的代表的面貌出现，代天刑罚，把刑罚蒙上一层神圣外衣，同时把它说成国王的权利。

这些都说明，我国从奴隶社会起，统治阶级就利用神权、政权、族权相结合的方法，来掩盖法的阶级本质，对奴隶和平民施行残酷的刑罚。

二、西周“以德配天”的君权神授说

(一) 神权法思想在西周的变化

神权法思想在西周发生了一次重大的变化。取代殷商的西周奴隶主贵族像殷商一样，在思想上仍然利用神权法作为统治人民的精神武器。他们也崇奉一个至高无上的神，不过在更多的场合下称之为“天”。然而，过去殷商统治者曾一再宣扬“帝立商”，可以永世长存。可是商朝的灭亡又怎样解释呢？严酷的事实迫使周公不得不另外寻求思想武器，于是提出了天命转移的“以德配天”说。周公认为，天命是有的。“惟命不于常”，它不是固定不变的，只有有德者才可承受天命，“皇天无亲，惟德是辅”，失德就会失去天命。

(二) “以德配天”说的意义

周公之所以强调统治者必须有德，“以德配天”，其目的在于求得上天的保佑，使周王朝的统治永久延续下去。西周这种“以德配天”的君权神授说的提出，也意味着神权的某种动摇。西周统治者从殷

商的灭亡中吸取了教训，在一定程度上认识到劳动人民反抗力量的强大，使他们感到单靠神权不足以维系其统治，还必须重视人事，重视民心向背；必须谨慎从事，珍惜天命，不使其再转移。

同夏、商统治者一样，周公等西周统治者也主张“天罚”论，公然宣称，如果不服从统治，“予亦致天之罚于尔躬”。这是说他们拥有代天行罚的权力。周公一再警告殷商遗民，必须服从天命，老老实实接受周朝的统治，不许反叛，否则，就要受到严厉的惩罚。

总的看来，以周公为代表的“以德配天”思想的提出，具有重大意义。因为它不仅意味着神权的动摇，而且从对立面的角度反映了劳动人民反抗力量的强大及其对历史的推动作用。