

张晋藩 主编

中国法制史研究综述

中国人民公安大学出版社

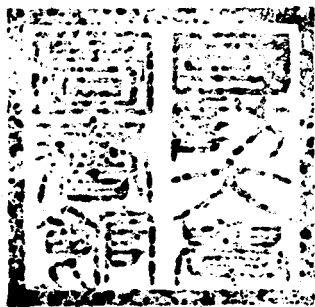


中国法制史研究综述

(1949——1989)

主 编 张晋藩

副主编 朱 勇



中国人民公安大学出版社

一九九〇年·北京

中国法制史研究综述

(1949—1989)

主编 张晋藩

中国人民公安大学出版社出版发行

新华书店北京发行所经销

北京市顺义县燕山印刷厂印刷

850×1168毫米 1/32 16.5印张 398千字

1990年6月第1版 1990年6月第1次印刷

ISBN 7-81011-201-5/D·159 定价:7.40元

印数: 0001—3000册

说 明

新中国建立40年以来，中国法制史研究有了长足的发展。法制通史的研究进一步系统化，部门法史、断代法制史研究也取得丰硕成果。在有些理论问题上，法制史学界的同仁们各抒己见，展开激烈的论争。

本书综述40年来中国法制史研究状况，包括研究概况总述、对同一问题的不同观点、某些在法史学界已得到普遍认同的结论、各方面研究所存在的不足、亟需研究并加以解决的理论课题等等。

本书是一项集体合作的成果。编写者分章执笔，张晋藩、朱勇统审全稿。具体的章节分工如下：朱勇，第一章；刘斌，第二章；何成中，第三、四章；魏向阳，第五、六章；陈国平，第七章；何敏，第八、九章；怀效锋，第十章；郑秦，第十一章；陈绍方，第十二、十三、十四章；李存捧，第十五、十六、十七章；李祝环负责全书的资料工作。

40年来，有关中国法制史的著作、论文数量较多。我们仅择其要者加以概括、综述（本书涉及中国法制史论文约1500篇，论著150余部），所引材料，难免有遗漏；所概括、评述也难免有不足之处，请学界同仁原谅，并欢迎批评、指正。

编 者

1989年4月30日

目 录

第一章 总论	(1)
一、中华法系研究.....	(1)
二、关于中国法制史的研究对象.....	(7)
三、关于中国古代法制的历史借鉴.....	(9)
第二章 夏、商、西周、春秋法律制度研究	(13)
一、立法研究.....	(14)
(一) 国家与法的起源.....	(14)
(二) 立法概况.....	(18)
(三) 立法原则.....	(21)
二、法律内容.....	(22)
(一) 刑法.....	(22)
1. 罪名.....	(22)
2. 刑罚种类.....	(23)
3. 刑罚制度.....	(25)
4. 刑罚原则.....	(28)
(二) 民法规范.....	(29)
1. 商代的所有权问题.....	(29)
2. 商代的婚姻家庭制度.....	(30)
3. 商代的继承制度.....	(31)
4. 周代的宗法继承制度.....	(33)
5. 周代的婚姻家庭制度.....	(39)
6. 周代的所有权问题.....	(40)
7. 周代的债务契约问题.....	(41)
(三) 行政法规.....	(42)
1. 行政机构及官制.....	(42)
2. 行政制度.....	(46)
3. 监察制度.....	(48)

(四) 经济制度	(49)
1. 土地制度	(49)
2. 赋税制度	(52)
3. 货币制度	(53)
三、司法制度	(55)
(一) 机构	(55)
(二) 程序及制度	(57)
(三) 监狱制度	(62)
四、法律特点	(67)
五、春秋时期法律制度的变革	(69)
(一) 田制及赋税制	(69)
(二) 行政制度	(71)
(三) 法律制度	(73)
六、其它	(75)
(一) 关于“礼不下庶人，刑不上大夫”	(75)
(二) 关于奴隶社会礼与刑（法）关系	(77)
(三) 专书、专篇研究	(80)
1.《尚书》	(80)
2.《周易》	(81)
七、总评	(82)
第三章 战国时期法律制度研究	(88)
一、关于《法经》	(88)
二、关于商鞅“改法为律”	(96)
三、关于战国时期的刑徒制	(104)
四、战国时期法律制度研究中存在的若干问题	(109)
第四章 秦朝法律制度研究	(118)
一、关于秦律中的刑罚制度	(118)
二、关于秦律中的“三环”	(124)

三、关于“隶臣妾”	(126)
四、关于秦律中的赏罚制度	(130)
五、关于“啬夫”	(131)
六、关于秦律研究的评价	(133)
第五章 汉代法律制度研究	(136)
一、汉律研究简述	(137)
二、汉代立法研究	(139)
三、儒家学说与中国古代法律制度	(142)
(一) 中国古代法律儒家化的原因	(142)
(二) 儒家思想法律化的途径及其表现	(150)
四、汉代刑法研究	(162)
(一) 关于汉代的犯罪种类	(162)
(二) 汉代刑罚制度	(164)
(三) 东汉法律内容的变化	(168)
五、汉代民法研究	(169)
(一) 汉代民事立法	(169)
(二) 汉代民事法律关系	(170)
1. 物权关系	(170)
2. 婚姻、家庭及财产继承法律	(171)
六、汉代行政法研究	(172)
(一) 行政法规	(172)
(二) 考选制度	(173)
(三) 监察制度	(174)
七、汉代经济法研究	(178)
(一) 土地立法	(178)
(二) 徭役赋税制度	(179)
(三) 工商立法	(180)
(四) 金融立法	(182)

(五) 税法对社会经济的影响	(183)
八、汉代司法制度研究	(184)
(一) 司法机关	(184)
(二) 诉讼与审判制度	(185)
(三) 酷吏问题	(187)
九、汉代法律制度研究述评	(189)
第六章 魏晋南北朝法律制度研究	(191)
一、魏晋南北朝法律制度研究简述	(191)
二、立法研究	(193)
三、魏晋南北朝法制的重大发展	(198)
四、行政法研究	(201)
(一) 行政法典	(201)
(二) “唯才是举”令和九品中正制	(202)
(三) 监察制度研究	(203)
五、司法制度研究	(205)
(一) 司法机关	(205)
(二) 诉讼制度	(206)
(三) 刑讯的规范化	(206)
六、魏晋南北朝法律制度研究述评	(208)
第七章 隋唐五代法律制度研究	(210)
一、隋朝法制研究综述	(211)
(一) 对隋朝法律制度总的评述	(211)
(二) 关于隋朝的立法概况	(213)
(三) 关于隋律的内容	(214)
(四) 关于隋《开皇律》的历史地位和影响	(215)
二、唐朝立法问题研究	(217)
(一) 关于《唐律疏议》的制作年代	(217)

(二) 关于《唐六典》	(220)
(三) 关于其它法律渊源	(222)
三、唐朝法律制度概论	(224)
(一) 对唐朝法制的总体研究	(224)
(二) 关于《唐律》与礼的关系	(228)
四、唐朝法律制度分论	(231)
(一) 关于刑事法律规范	(232)
(二) 关于民事法律规范	(239)
(三) 关于经济法律规范	(241)
五、唐朝司法制度研究	(246)
(一) 关于司法机关	(246)
(二) 关于诉讼程序	(248)
六、唐朝监察制度研究	(254)
七、五代法律制度研究	(258)
八、隋唐五代法律制度研究总评	(260)
第八章 宋代法律制度研究	(263)
一、立法研究	(263)
(一) 对《宋刑统》的历史评价	(263)
(二) 关于敕律关系的争议	(264)
二、刑法问题研究	(267)
(一) 关于“盗贼重法”	(267)
(二) 关于“折杖法”的争议	(269)
三、民法问题研究	(270)
(一) 宋朝的民事法律规范	(270)
(二) 有关版权法的探讨	(273)
四、赋税制度研究	(274)
五、行政法问题研究	(277)
(一) 宋代的吏治	(277)

(二) 考试制度	(280)
(三) 考课制度	(282)
(四) 监察制度	(282)
六、司法制度研究	(283)
(一) 审判制度	(284)
(二) 监狱制度	(284)
(三) 证据制度	(286)
(四) 检验制度	(286)
七、变法与改制问题研究	(287)
八、宋代法制研究述评	(290)
第九章 辽金元法律制度研究	(293)
一、辽代法制研究	(293)
二、金代法制研究	(295)
三、元代法制研究	(296)
(一) 元代立法研究	(296)
(二) 对元代几部法典的评价	(299)
(三) 元代法律制度的特点评述	(301)
(四) 法律制度若干问题评述	(302)
1. 关于刑罚制度	(302)
2. 关于流民问题	(303)
3. 关于土地和赋税问题	(303)
4. 关于监察制度	(304)
5. 关于诉讼	(305)
第十章 明代法律制度研究	(308)
一、立法研究	(311)
二、法律内容研究	(320)
(一) 刑法	(320)
(二) 行政法	(327)

(三) 宗族法	(331)
(四) 民法	(333)
三、司法制度	(336)
第十一章 清代法律制度研究	(345)
一、清代法制的历史地位和价值	(345)
二、40年研究概况	(347)
(一) 第一阶段: 1949年——1965年	(347)
(二) 第二阶段: 1966年——1977年	(352)
(三) 第三阶段: 1978年——1988年	(353)
三、清入关前的法制研究	(354)
四、清代立法与清律的研究	(360)
(一) 清律的颁布和“律”、“例”关系	(360)
(二) 清律的基本特点	(355)
五、清代行政法制研究	(367)
(一) 中央集权和清代国家机关组织法	(367)
(二) 关于军机处	(370)
(三) 吏治与行政管理的法律化	(372)
(四) 会典和清代“行政法”	(373)
六、清代刑事法制研究	(376)
(一) 逃人法	(376)
(二) 文字狱	(377)
(三) 刑法理论	(382)
七、清代民事法律关系研究	(383)
(一) 清代的民法渊源和特点	(383)
(二) 清代的民事主体及人身法律关系	(385)
(三) 清代法制与资本主义萌芽的关系	(391)
八、清代宗族制度与法制研究	(393)
九、清代民族法制研究	(396)

(一) 满族的法律特权问题	(396)
(二) 民族地区法律形式	(400)
(三) 民族法制特点	(403)
十、清代司法制度研究	(406)
(一) 清代司法审判制度的特点	(406)
(二) 诉讼程序	(408)
(三) 民事诉讼和调处制度	(409)
(四) 刑名幕吏和司法活动	(411)
(五) 狱政制度	(412)
第十二章 清末法律制度研究	(414)
一、清末的“预备立宪”	(414)
(一) 清末“预备立宪”产生的历史背景、 原因	(415)
(二) 清末“预备立宪”的实质	(416)
(三) 清末“预备立宪”的作用、影响	(418)
(四) 《钦定宪法大纲》的渊源、性质	(419)
(五) 《十九信条》及其实质、特点	(424)
二、清末的部门法修订	(425)
(一) 清末修律的原因、宗旨	(426)
(二) 清末修律概况	(428)
三、清末司法制度的半殖民地化	(438)
(一) 领事裁判权	(438)
(二) 会审公廨	(441)
第十三章 南京临时政府法律制度研究	(445)
一、南京临时政府立法活动的阶段性	(446)
二、《中华民国临时政府组织大纲》	(447)
(一) 《大纲》的性质	(447)
(二) 《大纲》的主要内容	(447)

(三) 对《大纲》的历史评价	(448)
三、《中华民国临时约法》	(449)
(一) 《临时约法》产生的历史背景	(449)
(二) 《临时约法》的性质、主要内容及其 特点	(450)
(三) 关于《临时约法》的历史评价	(452)
四、南京临时政府的主要法令	(454)
(一) 关于政权组织	(454)
(二) 关于保护私产、振兴实业、发展资本 主义	(455)
(三) 关于保障人权	(455)
(四) 关于整顿军纪	(455)
(五) 关于改革教育	(455)
(六) 关于禁绝陋习	(456)
(七) 关于禁止刑讯、改革司法制度	(456)
(八) 关于对外政策	(456)
五、南京临时政府在法制建设方面提供的经验 教训	(456)
第十四章 北洋政府法律制度研究	(458)
一、北洋政府的宪法与宪法性文件	(458)
(一) 《天坛宪草》	(459)
(二) 《中华民国约法》	(459)
(三) 《中华民国宪法》	(460)
二、北洋政府的刑法、民法、商法	(461)
(一) 刑事、民事、商事立法概况及其特点	(462)
(二) 北洋政府法律的主要内容	(464)
第十五章 广州、武汉国民政府法律制度研究	(465)
一、武汉国民政府的性质	(465)

二、广州、武汉国民政府立法概况	(467)
(一) 刑事立法	(467)
(二) 土地劳动立法	(468)
(三) 关于解放妇女和婚姻、继承方面的立法	(471)
(四) 关于保护和发展民族资本主义企业的立法	(471)
三、武汉国民政府的司法改革	(472)
四、武汉国民政府法制建设的历史经验和教训	(474)
第十六章 国民党政府法律制度研究	(477)
一、立法特点	(477)
二、国民党政府“六法”总论	(477)
三、国民党政府“六法”各论	(478)
(一) 宪法	(478)
(二) 民商法	(483)
(三) 刑法	(486)
(四) 土地法	(487)
(五) 诉讼法	(488)
第十七章 革命根据地法律制度研究	(492)
一、第二次国内革命战争时期法制	(492)
二、陕甘宁边区法制	(493)
三、新民主主义的宪政运动和宪法性文件	(495)
(一) 宪政运动	(495)
(二) 宪法性文件	(496)
四、根据地刑事立法研究	(498)
(一) 工农民主政权的刑事立法	(498)
(二) 抗日民主政权的刑事立法	(500)
(三) 解放区人民政权的刑事立法	(502)

五、司法审判制度研究	(503)
(一) 司法机关	(503)
(二) 调解制度	(504)
(三) 马锡五审判方式研究	(507)

第一章 总论

一、中华法系研究

本世纪30年代中期，法制史学界曾就中华法系问题展开过讨论。著名学者陈顾远、丁元普、程树德等都发表了文章。他们认为中华法系起源于唐尧舜禹时代，至清末变法揭开中华法系新的一页。对于中华法系的特点，多数学者主张可归结为儒家思想的影响、礼刑一致、家族观念和天道观念等方面。他们对于中华法系的评价很高，有人提出：“中华法系精神的表现，亦即中华民族精神之表现也。”

新中国成立以后，一些学者开始致力于从某一具体制度、具体现象入手，具体地分析中国古代法律在某一方面所表现出的特点。1980年以后，对于中华法系问题的研究，进入一个新阶段。

对于中华法系的研究，主要集中在中华法系的特点、中华法系的历史断限和地域范围等方面。

（一）关于中华法系的特点。

陈朝壁认为：中华法系具有三个主要特点：

第一，重视成文法典，并惯于把有关社会规范的思想意识和制度用文字记载下来。自从西周初期起，人们就把当时的某些法律思想和有关法律制度写入书中。《尚书·虞书·舜典》及《尚书·周书·吕刑》等篇即已含有法律思想和法律制度的记载。战国时期成书的《周礼》等古籍中，也蕴藏着有关法律的宝贵资

料。东周诸侯国中有郑国铸刑书、晋国刑鼎，已开始把法律条文铸鼎公布，并借以保持法的稳定性。李悝《法经》正是综合各诸侯国的成例，归纳而成的一部比较系统化的法典。

第二，以天理作为法的理论根据，并以合乎天理作为立法的指导思想。这一特点使中国古代法区别于一般古代法的“神授”主义，十分可贵。中国古代强调法律应合乎天理，实际意义在于要求法律顺乎人情，合情合理，以此提高法律的威信和强制力。天理决定法律的法律思想，富有哲学意味，从实际出发，而又面向现实，在一定程度上接近于欧洲中世纪自然法学派的理论水平。

第三，礼法并重。加强礼制，其目的在于通过一定的礼仪节度，对臣民进行以忠孝为核心的封建教育，进而实现对于封建统治的维护作用。正因为如此，在整个封建社会中，礼与法同样被重视，这表现在两个方面：1.对礼与法给以同样的理论根据，两者同被认为合乎天理，出于天意；2.礼与法被认为相互作用，所谓“出礼则入刑”，“礼者，禁于将然之前；法者，禁于已然之后”。^①

张晋藩认为，中华法系的主要特点可以归纳为以下6点：

第一，以儒家学说为基本的指导思想和理论基础，但也融合了道、释的某些教义。儒家思想对封建法律的影响主要表现在：以法律形式确认“君为臣纲、父为子纲、夫为妻纲”的儒家三纲学说；贯穿“德主刑辅”、“明刑弼教”的精神；通过春秋决狱和用礼来对民事调解的实际调整，使儒家经典法典化；明确秋冬行刑，使儒家“则天行刑”的主张制度化。另外，汉初黄老之学对法律的影响以及唐代释教对法律的影响，表明中国古代法律在一定程度上对释、道二教教义的吸收。

第二，“出礼入刑”，礼刑结合。礼刑结合的具体表现，首

^① 见陈朝璧：《中华法系特点初探》，《法学研究》1980年第1期。