

中國法律史

國際學術討論會論文集

《法律史研究》丛书第一辑
中国法律史国际学术讨论会论文集

《法律史研究》编委会 编

陕西人民出版社出版发行

(西安北大街131号)

陕西省新华书店经销 富平县印刷厂印刷

850×1168毫米 32开本 17.25印张 4插页 382千字

1990年9月第1版 1990年9月第1次印刷

印数：1—500

ISBN 7-224-01283-1/D·142

定价：(精) 17.80元

《法律史研究》论文推荐委员会委员（按姓氏笔画为序）

七野 敏光〔日〕	R·兰德尔·爱德华〔美〕	王家福
甘功仁	寺田 浩明〔日〕	刘海年
李启欣	吴建璠	武立峰
张国华	张晋藩	岡野 诚〔日〕
罗伯特·C·贝林〔美〕	俞鹿年	饶鑫贤
高 恒	高 潮	韩延龙
曾宪义		

主 编 杨一凡

本辑副主编 李启欣 俞鹿年 曲英杰

主 办 单 位

中国社会科学院法学研究所

中山大学法律系

华夏研究院法律文化与法制发展战略研究所

目 录

努力发掘新资料，繁荣中国法律史学（代序）

- 刘海年（1）
- 中国传统法律文化评估.....张国华（6）
- 中国法制史学的四十年.....张晋藩（14）
- 中国古代契约资料概述.....张传玺（29）
- 建国以来新发现的法律文书史料述略.....高潮 刘斌（45）
- 传说时代的社会状况与法的起源.....武树臣 马小红（62）
- 《易经》与中国古代法律实践活动.....武树臣（75）
- 《洪范》——举世最早的一部古代
成文法典.....阎青义（83）
- 西周金文中的法律资料.....胡留元 冯卓慧（92）
- 《郭偃之法》与《宣子之刑》考.....刘恒焕（110）
- 《法经》的篇目及其亡佚.....李 力（127）
- 关于《商君书》的历史评价.....杨鹤皋（136）
- 竹简秦汉律与《周礼》.....李学勤（147）
- 居延出土的令甲目录.....〔日〕大庭 脩（157）
- 居延汉简诉讼文书二种.....李均明（166）
- 汉武帝的法律思想.....高 恒（179）
- 东汉初年的一宗诉讼案卷.....刘海年（192）
- 中国古代独树一帜的法律思想家——袁準.....杨恩翰（206）

关于《日本国见在书目录》刑法家……………〔日〕池田 温	(216)
唐代法律与日本法律……………〔日〕利光 三津夫	(231)
唐式逸文的遗存及搜集情况……………霍存福	(235)
《大唐六典》性质论	
——兼驳“行政法典”说……………钱大群 李玉生	(243)
唐代的吏胥制度……………俞鹿年	(259)
南宋的书判与民法……………孔庆明	(275)
一部有特色的历史法典	
——西夏《天盛改旧新定律令》……………史金波	(292)
《法缀》	
——一份可贵的明代法律文献目录……………刘笃才	(306)
明《大诰》颁行始末、条目总数和案例	
时间考证……………杨一凡	(315)
张居正法律思想研究……………饶鑫贤	(330)
明代《问刑条例》的修订……………曲英杰 杨一凡	(341)
日本对清代土地契约文书的整理	
与研究……………〔日〕寺田 浩明	(359)
清代律学及其终结……………吴建璠	(375)
两种稀见清代法律抄本的初步研究……………俞荣根	(392)
从清代档案看《瑗珲条约》的非法性……………齐 钧	(404)
清朝刑部活动的最后记录	
——手稿本《刑部奏底》评介……………李贵连	(418)
沈家本先生未刻书述略……………苏亦工	(432)
沈家本的监狱改良论及其实施……………薛梅卿	(448)
清宣统二年商律草案考……………徐立志	(462)
上海近代法制史料管窥……………倪正茂	(475)

民生主义目的刑论

- 孙中山刑法思想的核心 乔丛启 (487)
- 中国红色区域劳动立法史料简析 韩廷龙 常兆儒 (495)
- 1931年《赣东北特区苏维埃暂行刑律》
考订研究 张希坡 (514)
- 统一战线中的法律问题
——边区法制史料的新发现 杨永华 段秋关 (525)
- 就编辑出版《法律史研究》丛书告读者 (541)
- 中国法律史国际学术讨论会在北京召开 (543)

Papers for International Colloquium on Chinese Legal History

Contents

- Make Endeavour to Explore New Materials
and Bring about a Prosperous Science of
Chinese Legal History Liu Hainian (1)
- An Appraisal on Traditional Chinese Legal
Culture..... Zhang Guohua (6)
- The Forty years of the Science of Chinese
Legal History.....Zhang Jinfan (14)
- A Survey of Contract Materials in Ancient
China..... Zhang Chuanxi (29)
- A Brief Introduction to Historical Legal
Documents Discovered since the Founding
of the People's Republic of China
..... Gao Chao Liu Bing (45)
- The Condition of Society and Origin of Law
in the time of Legend
.....Wu Shuchen, Ma Xiaohong (62)
- The Book of Changes and the Legal
Practice in Ancient China
..... Wu Shucheng (75)

- Hongfan—the Oldest Written Code in
the World..... Yan Qingyi (83)
- Legal Materials in the Inscriptions on Bronze
Objects in Western Zhou Dynasty
.....Hu Liuyuan, Feng Zhuohui (92)
- The Law of Guo Yan* and The Criminal Law
of Xuan Zi Liu Henghuan (110)
- The Contents of Fajing* and Its Missing
..... Li Li (127)
- An Historical Appraisal on The Bogk
Shangyang.....Yang Hegao (136)
- Laws of Qin and Han Dynasties on Bamboo
Slips and the Book of Zhou Li
..... Li Xueqing (147)
- The Contents of Decree Shells Unearthed
at Juyan..... [Japan]Oba Osamu (157)
- Three Kinds of Lawsuit Documents of Han
Dynasty on Bamboo Slips Excavated
at Juyan.....Li Junming (166)
- The Legal thoughts of Emperor Wu in
Han DynastyGao Heng (179)
- The Dossier of a Lawsuit in the Early
Yaers of Eastern Han Dynasty
..... Liu Hainian (192)
- Yuan Zhun, A Peculiar Legal Thinker
in Ancient China..... Yang Enhan (206)

- Concerning the Criminial Lawyers in the
 Book of Current Bibliography of Japan
 [Japan]Ikeda On (216)
- The Chinese Law of Tang Dynasty and the
 Japanese Law.....[Japan]Riko Mitsuo (231)
- The Traces and Collection of the Scattered
 Legal Documents in Tang Dynasty
Huo Cunfu (235)
- On the Nature of Six Rites of Tang Dynasty
 —A Critique on the Concept of
 Administrative Code
 Qian Daqun, Li Yusheng (243)
- System of Ungraded Civil Service in Tang
 Dynasty..... Yu Lunian (259)
- The Court Decisions and the Civil Law of the
 Southern Song Dynasty.....Kong Qingming (275)
- The Tiansheng Decree of Reform of the
 Western Xia Regime—A Peculiar
 Historical Code..... Shi Jinbo (292)
- Fazhui—A Precious Legal Bibliography
 of Ming Dynasty Liu Ducai (306)
- Textual Research on the Reason for Promul-
 gation, on the Total Number of Articles,
 and on the Time of Cases of Ming Dynasty
 Decrees.....Yang Yifan (315)
- A Research on the Legal Thoughts of

- Zhang Juzhen..... Rao Xinxian (330)
- The Revision of the Trial Ordinance of
Ming Dynasty.....Qu Yinjie, Yang Yifan (341)
- The Sort-out of and Research on the Docu-
ments of Land Contract of Qing Dynasty
by Japanese.....[Japan]Terada Hiroaki (359)
- The Science of Law in Qing Dynasty and its
Destine.....Wu Jianfan (375)
- A Preliminary Study on Two Scarce Law
Transcripts of Qing Dynasty
..... Yu Ronggen (392)
- A View on the Illegality of Aihui Treaty
from the Archives of Qing Dynasty
.....Qi Jun (404)
- The Final Record of the Activities of the
Ministry of Punishments of Qing Dynasty
—Comment on the Manuscript of Memorials
to the Throne by the Ministry of
Punishments..... Li Guilian (418)
- A Textual Research on Mr. Sheng Jiabeng's
Unpublished WorksSu Yigong (432)
- Mr. Sheng Jiabeng's Concept of Jail Improve-
ment and Its PracticeXue Meiqing (448)
- Textual Research on the Commercial Law
Draft of the Second Year of Xuantong,
Qing Dynasty..... Xu Lizhi (462)

- A Restricted View of the Historical Materials
of Shanghai Legal System in Modern
Times.....Ni Zhengmao (475)
- On the Objective Punishment of the
Principle of People's Livelihood—The
Core of Dr. Sun Yat-sen's Thought in
Criminal Law.....Qiao Congqi (487)
- A Brief Analysis of the Historical Materials
of Labor Legislation in the Regions of
Chinese Red Army
.....Han Yanlong, Chang Zhaoru (495)
- A Textual Research on the Provisional
Criminal Law of the Soviet Special Region
of Northeast Jiangxi Province in 1931
..... Zhang Xipo (514)
- Legal Problems in the United Front
— A Recent Discovery of the Historical
Materials on the Legal System of the
Border Region
.....Yang Yonghua, Duan Qiuguan (525)
- A Letter Concerning the Editing and Publica-
tion of Legal History Study Series..... (541)
- The International Colloquium on Chinese Legal
History Held in Beijing..... (543)

努力发掘新资料，繁荣中国法律史学^①

(代序)

刘海年

中国法律史国际学术讨论会经近10个月的筹备现在开幕了。首先请允许我代表本次学术讨论会的主办单位——中国社会科学院法学研究所和华夏研究院法律文化与法制发展战略研究所，就讨论会的主题作简要发言。

正如去年在致各位的邀请信中所说，这次讨论会的内容是：就珍藏和新发现的中国法律史料及其研究的新成果进行学术交流；就如何进一步搜集、整理中国法律史料交流经验。其目的是进一步推动中国法律史研究、繁荣中国法律史科学。

提出这一课题作为讨论会的中心，是从中国法律史研究的历史和现状，以及今后发展的需要出发的。

大家知道，中国是世界文明古国之一，它的法律制度在世界文明史上独树一帜，数千年来，不仅在中华民族生活的这块广阔的国土上占据统治地位，而且对朝鲜、日本和其他东亚国家法律的发展曾产生过巨大影响。研究中国法律史，无论对于正确认识中国历史上法制发展的经验教训，或是了解东亚诸国法律

^①这是中国社会科学院法学研究所副所长刘海年教授在中国法律史国际学术讨论会开幕式上，代表主办会议的两个单位所作的主题发言。

发展的历史和现实，都有重要意义。

值得庆幸的是，作为文明古国的中国，4000余年的历史从未中断，且有文字可考。从《周易》、《尚书》到近代史籍；从甲骨、金文、简牍到明、清和国民党政府档案；从朝廷帝王诏旨到乡规民约和土地、房产买卖合同等等。历史资料之浩繁，内容之丰富，在世界上是仅见的。其中有关法律史料占相当大比重，为中国法律史的研究提供了得天独厚的条件。

在中国，大约从公元前1100年的西周王朝开始，各王朝都设专人记载、整理、编纂历史。班固《汉书》首创《刑法志》体例，为后代官修史书所沿袭。一部《历代刑法志》就是中国古代法律的发展史。尽管中国很早就开始编写法律史，但以近代法学观点研究法律史，却是清朝末年从沈家本先生开始的。自清末以来，历经近百年、几代学者的努力，逐渐形成了中国法律史这门独立的学科。其间，不仅沈家本、薛允升、丁元普、程树德、杨鸿烈、陈顾远、徐道邻和主持今天会议的瞿同祖先生等一批中国学者为之贡献了毕生精力；一些外国学者，如日本的泷川政次郎、仁井田升、内藤乾吉、岛田正郎和滋贺秀三先生等，也都为之做出了贡献。他们在中国法律史方面的著述，搜集了丰富资料，在此基础上勾画了中国法律制度和法律思想发展的轮廓，代表了他们所生活的时代的研究水平，在中国法律史学史上据有一席之地。

新中国成立后，中国大陆学者开始以马克思主义世界观和方法论研究和讲授中国法律史。50年代和60年代，主要是一些高等院校的同志，在前人研究的基础上，经过共同努力、克服种种困难，取得了可贵的成果，为此学科后来的发展奠定了良好的基础。60年代中到70年代中，由于大家所知道的原因，出

现了停滞和倒退,70年代末才又呈现新的发展局面。近10年来,法律史研究和教学队伍不断扩大,先后发表和出版了一批著述。其中不少具有真知灼见。与此同时,我国台湾的法律史学者在学述上也不断前进,他们的著述资料丰富,内容扎实,给人留下了深刻印象。但是,纵观中国法律史学目前的研究现状,我们不能不遗憾地指出,无论从客观需要还是应达到的水平看,都存在较大差距。为了改变这种局面,我们认为,就研究工作本身来说,应着重从基础材料的搜集、整理和研究上再下功夫,尤其要注意对史籍中尚少使用的法律史料,对历史档案中的法律史料和新发现的地下文物中的法律史料的搜集、整理和研究。

史籍中尚少使用的法律史料,是指散布于史籍中而前人未加整理、辑录,后人法律史著述中很少使用的材料。中国史籍浩如烟海,法律史料散见其中。迄今为前人辑录、考证和在著述中使用的,仅是一部分。这部分材料,从文字看,主要是汉文的记载,而对少数民族文字记载的法律史料基本无人整理;从时间看,主要是历史上“治世”的前期,而对“乱世”的法律史料则搜集不多;从涉及的内容看,主要是法律编纂,刑事法律和诉讼制度,而民事、家庭婚姻、经济管理和行政方面的法律规定则很少涉及;从来源看,主要是所谓“正史”的《刑法志》、律典和部分法律思想史料较集中的论著,而对所谓“野史”、二十四史的《职官志》、《食货志》和大量传记则很少注意。一些青年学者近年发表的论著和本次讨论会收到的一些论文充分说明,史籍中的法律史料内容丰富,研究余地广阔。仅此一方面如能得到重视,并进行有效的工作,就能大大改变中国法律史学科的面貌。

历史档案中的法律史料，是指目前北京、沈阳、南京、重庆、延安和其他地区保存的明代、清代，中华民国的北洋政府、国民政府的档案以及各革命根据地民主政权的档案。这些历史档案数量很大，相当一部分属于法律史料的原始件。其中既有上述朝代和时期中央和地方政府的决定、命令、法律以及各种公文，也有基层司法机构审理案件的口供、证据和判决，对具体了解各朝代各时期的法律制度有十分重要意义。这些材料相当一部分保存条件很差，大部分没很好利用。为避免其损坏和毁灭，无论从研究角度或是保存的角度说，都应尽快整理、编纂出版。

文物中法律史料，是指除史籍和历史档案中的法律史料外，埋藏在地下和流传于社会上的甲骨、铭器、帛书、简牍和文书等文化遗物上记载的法律史料。甲骨卜辞中关于五刑和狱政的记载，弥补了史籍关于殷代法律制度记载之不足；铭器中有关土地、财产纠纷的处理和其他诉讼案件处理经过的记载，大大增加了人们对西周法律的了解；新发现的云梦秦简、银雀山汉简、江陵汉简和居延汉简中的法律史料，对于战国、秦、汉法律史的研究具有划时代的意义；敦煌文书的发现曾震惊了20世纪初的学术界，吐鲁番文书是继敦煌文书后我国中世纪史料的又一重大发现，其中有不少唐代和南北朝时的法律史料。文物中的法律史料引起了国内外学术界的关注。我国著名学者沈从文先生曾经指出：埋藏在地下的历史文物给我们的知识，实比一部二十四史还要丰富，我们的研究切不可停在已有的历史记载上。他的见解对中国法制史的研究同样有重要意义。

应当指出，对上述法律史料的研究近年有所进展。某些局

部，如秦汉简牍、辽代和明代史籍、清代史籍和档案，以及革命根据地法制等方面有突破性进展。但总的看，对于新的法律史料研究进展缓慢，发展不平衡，有相当一批法律史著述至今仍囿于常见的材料，内容显得陈旧。这不能不影响中国法律史学科的发展。我们认为，通过讨论，如能引起大家对基础法律史料、特别是新的法律史料的重视，提高搜集、整理和研究新史料的自觉性，从而改变中国法律史著述中资料单薄、内容陈旧的状况，这次讨论会就达到了它预期的目的。

当然，对新的法律史料的研究，不是光靠研究者个人的重视就可以解决的，还需不断完善客观条件。国家应进一步完备有关法律制度，政府和有关学术界的领导应按照法律建立有利于新法律史料研究的机制，切实解决新史料长期处于垄断状态、出版周期过长等问题。与此同时，我们也希望法律史学界的同仁，既要有竞争意识，更应加强团结和协作，加强同史学界、文物考古学界和古文字学界的联系，加强与国外的学术交流。如此，我们就能将中国法律史的研究不断推向前进，使中国法律史学日益繁荣。

中国传统法律文化评估

张国华

在我国近代史上，为了改变腐朽的封建统治和列强入侵所造成的积贫积弱的落后局面，许多志士仁人曾多次掀起“向西方学习”（确切说，应为向先进的发达国家学习）的热潮，以救亡图存、变法革新、振兴中华。其实质是想推翻反动的封建统治，发展资本主义，变封建的中国为资本主义的中国。

为此目的，无数志士仁人曾奋斗终身、前仆后继，甚至不惜流血牺牲，奉献出自己的生命。他们的努力虽然取得一定成果，但历史是无情的，鸦片战争以后在中国这块古老的大地上不可能真正开出资本主义之花，也不可能真正结出资本主义民主共和国之果。出路只有一条，就是在中国共产党的领导下，经由新民主主义走向社会主义：“只有社会主义才能救中国”。

在这一过程中，伴随着向西方学习的浪潮，也不断诱发出“对中国国情如何正确认识”、“怎样评价包括法律在内的中国传统文化”，以及“中西文化的比较”等问题的探讨和争辩，并积累了不少经验和大量思想资料。

当前，我们正在建设有中国特色的社会主义。近10年来，为了加快现代化步伐，实行了改革开放政策。虽然我们现阶段的国情和改革的出发点、方式方法与目的，已与前大不相同，但仍然面临着从实际出发怎样正确认识建国以来我们所取得的