

faxuezhishi
//ixueguwen



中国法律史

法学知识自学顾问

丛书

法律出版社

法学知识自学顾问丛书

中国法律史

张国华 武树臣 编著

法律出版社

法学知识自学顾问丛书

中国法律史

张国华 武树臣 编著

法律出版社出版 新华书店发行

法律出版社印刷厂印刷

787×960毫米 32开本 7.25印张 129,000字

1986年12月第一版 1986年12月第一次印刷

印数00,001—12,000

书号6004·917 定价1.00元

出版说明

随着我国社会主义法制建设事业的蓬勃发展，广大干部、群众学法、知法、守法、执法的热情不断高涨，他们迫切需要学习和掌握各门类法学的基本知识。编辑出版《法学知识自学顾问丛书》正是为了适应广大读者的这种需要。

这一套丛书，共分十三分册，即：《法学基础理论》、《宪法》、《刑法》、《民法》、《婚姻法》、《经济法》、《行政法》、《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》、《中国法律史》、《西方法律思想史》、《国际法》、《国际私法》。丛书的各分册均采用问答体裁，力求从实际出发，避免一般化的陈述，做到既阐明基本观点又适当扩大知识面，文字简练，内容通俗易懂。

我们约请了从事法学教学、科研工作的专家学者和学有专长的同志编写这套丛书，主要供高等学校非法律专业的学生、中等学校法律课教师、从事司法实际工作的干部和其他党政干部、企事业单位的管理干部和广大自学读者阅读。

中央广播电视大学已选用我社出版的《法学概论》和《法学基础理论》为教材，本丛书也可作为上述两书的辅助读物。

1984年3月

目 录

1. 中国法律史是一门什么样的学科? ……(1)
2. 为什么要学一点中国法律思想史? ……(3)
3. 你知道中国法律思想的历史发展概况
吗? ……(6)
4. 你知道古代“法”字是怎样写的吗?
……………(9)
5. 蚩尤是什么人? 他和“法”有什么关
系? ……(11)
6. “刑”字是怎样演化而成的? ……(14)
7. 你知道“法”的历程吗? ……(16)
8. 你知道“象魏”吗? ……(20)
9. 什么是“象刑”? ……(21)
10. 什么是“前五刑”和“后五刑”? ……(24)
11. 《周易》是一部什么样的书? 对研究
古代法律有何价值? ……(25)
12. 你知道《吕刑》吗? ……(28)
13. 《左传》对了解古代法律史有何价
值? ……(29)
14. 青铜器铭文对研究先秦法律史有何价
值? ……(33)

15. 什么是“天命”、“天罚”思想? ……(35)
16. “德”的观念的产生对西周初期的法律思想和法律制度有何影响? ……(37)
17. 如何理解“礼不下庶人, 刑不上大夫”? ……(39)
18. 西周立法和司法的主要特点是什么? ……(42)
19. 西周的法是“秘密法”吗? ……(43)
20. 郑子产铸刑书和晋赵鞅铸刑鼎是怎么回事? ……(45)
21. 你知道我国古代第一位“诉讼大师”吗? ……(47)
22. 先秦儒家法律思想的主要内容是什么? ……(48)
23. 孔子怎样评价法律的作用? ……(51)
24. 你知道孟子的犯罪预防论吗? ……(53)
25. 你知道荀子的“人治”理论吗? ……(54)
26. 墨家法律思想的核心是什么? ……(56)
27. 何谓“杀盗人非杀人”? ……(59)
28. 道家关于法律的基本观点是什么? ……(60)
29. 庄周为什么憎恶伯乐? ……(62)
30. 什么是“前期法家”和“后期法家”? ……(63)
31. 先秦法家与儒家的政治法律思想上的对立主要表现在哪些方面? ……(65)
32. 你知道《法经》吗? ……(67)

33. 法家的“法治”理论是什么?(68)
34. 你知道法家推行“法治”的方法吗?
.....(71)
35. 如何正确理解和评价法家“刑无等级”
的口号?(73)
36. 在法律起源问题上荀子和韩非都提出
了哪些观点?(76)
37. 秦始皇为什么“事统上法”?(78)
38. 秦代的刑罚制度较前代有哪些变化?
为什么会有这些变化?(80)
39. 秦律是怎样维护宗法等级制度的?(83)
40. 秦代法官的德才标准是什么?法官“治
狱不直”怎么办?(85)
41. 你知道秦代关于刑讯的规定吗?(87)
42. 你知道秦代的司法勘查制度和检验技
术吗?(89)
43. 汉初黄老学派法律思想的主要内容和
特点有哪些?(91)
44. 什么是封建正统法律思想?它是怎样
形成的?(92)
45. 封建正统法律思想的基本内容和特点
是什么?(95)
46. 什么是“春秋决狱”?(98)
47. 如何评价“论心定罪”?(100)
48. 什么是“盐铁会议”?在这次会议上
两种法律思想的交锋反映在哪些方

- 面?(102)
49. 汉文帝“除肉刑”后曾引起了哪些争论?(105)
50. 你知道张斐和他的《律表》吗?(108)
51. 你知道《唐律·名例律》的主要内容吗?(111)
52. 你知道《唐律》关于司法审判和监狱管理方面的规定吗?(114)
53. 你知道《唐律》关于环境保护、食品卫生、文物管理、保守机密的规定吗?(115)
54. 唐代为什么“贵判”?(118)
55. 什么是“复仇”? 它对封建法律有何影响?(119)
56. 什么是“株连”? 在这个问题上曾有过哪些争论?(122)
57. 什么是“亲属相隐”? 它对封建法律有何影响?(125)
58. 什么是“同罪异罚”? 在这个问题上曾有过哪些争论?(127)
59. 什么是“以赃论罪”?(130)
60. 什么是“赦”? 为什么有人反对“赦”?
.....(133)
61. 你知道历史上的刑讯吗?(136)
62. 什么是“司法时令”说?(138)
63. 你知道历史上的杀婴吗?(141)

64. 什么是“五服”？它在封建法律中有何意义？……………(146)
65. 我国古代的民法发达吗？……………(148)
66. 什么是“别籍异财”？……………(150)
67. 我国古代的“同姓不婚”科学吗？……………(153)
68. 你知道“五不取”、“七出”、“义绝”、“三不去”吗？……………(156)
69. 你知道朱熹司法“以严为本而以宽济之”的理论及其表现吗？……………(159)
70. 你知道宋慈和他的《洗冤集录》吗？……………(162)
71. 你知道《大明律》和《明大诰》吗？……………(165)
72. 你知道丘濬和他的《大学衍义补》吗？……………(168)
73. 王守仁怎样运用法律手段整饬社会风气？……………(170)
74. 你知道黄宗羲和他的《明夷待访录》吗？……………(172)
75. 《祥刑典》是怎样一部书？……………(175)
76. 为什么说《天朝田亩制度》是太平天国的根本大法？……………(177)
77. 《资政新篇》是一部什么样的著作？……………(179)
78. 康有为的“公羊三世说”与君主立宪的主张有何联系？……………(180)

79. 你知道康有为“太平之世不立刑”的“大同”思想吗?(182)
80. 你知道清末修律中的礼法之争吗?(184)
81. 清末礼法论争的具体问题是什么?(187)
82. 你知道杨度的“国家主义”法律观吗?
.....(191)
83. 你知道劳乃宣的“家族主义”法律观
吗?(193)
84. 沈家本是什么人? 他在中国法律史上
有何地位?(195)
85. 你知道“苏报案”吗?(198)
86. 资产阶级革命派对封建法制和封建法
律思想进行了怎样的批判?(200)
87. 你知道孙中山“五权分立”的宪法理
论吗?(203)
88. 什么是《钦定宪法大纲》和《十九信
条》?(206)
89. 什么是《中华民国临时约法》?(208)
90. 你知道我国近代史上的“领事裁判权”
吗?(209)
91. 什么是“六法全书”?(212)
92. 新民主主义革命时期革命根据地民主
政权曾制定了哪些重要法规?(214)

1. 中国法律史是一门什么样的学科？

中国法律史是以中国历史上的法律上层建筑为研究对象的法学学科之一。法律上层建筑的内容十分广泛。它包括法律思想、法理学（或法哲学）、法律规范、法律制度以及与法律活动直接相关的一切社会关系。中国法律史包含诸如中国法律思想史、中国法理学史、中国法律制度史、中国法律沿革史（或中国立法史）、中国刑法史、中国民法史、中国行政法史、中国狱政史等等一系列分支学科。这些分支学科的形成和发展，都从广度和深度两个方面大大丰富和促进了中国法律史的研究。

中国法律思想史和中国法律制度史是中国法律史最重要的组成部分。

中国法律思想史以我国历史上的各种法律理论、观点为研究对象，探讨这些理论、观点的内容、本质和特点，阐明它们形成、发展和相互斗争、相互影响、相互吸收的过程与规律。中国法律思想史的内容十分丰富，范围也很广。这主要是因为：首先，中国历史悠久而且从未中断，其中涉及法律思想的人物众多，史料浩翰；其次，法律思想不同于法律制度，法律制度只有掌握国家政权的统治阶级才能制定，法律思想则不限于统治阶级，被统治阶级也有自己的法律思想，这就使法律思想涉

及的范围比法律制度更宽；第三，法律思想不等于法理学。法理主要是法律的原理或法律基础理论，它是法律思想的核心，但不是全部。除法理学之外，法律思想还包括关于法律的某一部门或某一方面的具体问题的观点、主张；第四，法律思想同经济思想、政治思想、哲学、道德伦理观念等等，都有不同程度的内在联系，并曾经与宗教神学长期结合。最后，历代统治阶级的法律思想同它们的法律制度更是息息相通。来自社会实践的统治阶级的法律思想，是制定法律和确立法律制度的理论指导，而后者又反过来不断提出新的问题，促进统治阶级法律思想的发展。至于被统治阶级的法律思想则是在与统治阶级的法律思想、法律制度的对立斗争中产生和发展的。

中国法律制度史是以中国历史上的法律制度为研究对象的一门学科。法律制度是根据统治阶级的意志，规定国家活动，特别是立法、司法活动和各种政治社会关系的法律规范的总称。中国法律制度史要探讨中国历史上的法律制度的基本内容、实质、形式、特点、发展过程及其规律。历史上法律制度的形成与发展，固然和当时的经济制度、国家制度、统治阶级的法律思想等有着不可分割的联系，但法律制度史不是把研究历史上的经济制度、国家制度和法律思想当作自己的目的，而是运用这些材料借以揭示法律制度本身的产生、发展的原因与规律，同时还要注意法律制度对社会的经济基础和上层建筑其它领域的影响。

中国法律思想史和中国法律制度史是两门联系十分密切的学科。这主要是因为，一方面，统治阶级的法律思想往往成为当时立法、司法的指导原则，并通过立法、司法活动，使统治阶级的法律思想法律化、制度化；另一方面，法律制度经过一定的社会实践之后，往往产生新问题和矛盾，从而促进法律思想的发展。鉴于中国法律思想史和中国法律制度史的密切联系，我们应当既把握住各自的研究对象和范围，又注意两者的相互作用与影响，不断吸收彼此领域的新的研究成果，从而促进这两个学科的健康发展。

2. 为什么要学一点中国法律思想史？

中国法律思想史是法学的基础学科。从事法学教学研究或司法实际工作的同志，高等院校的学生以及其它自学法学者，都应当具备一点中国法律思想史的知识。

学习中国法律思想史，不仅具有历史的和理论的意义，而且还具有现实意义。这表明在：

一、有助于增强我们的民族自尊心、自豪感和爱国主义思想。

过去由于长期对中国法律思想史缺乏系统的挖掘和研究，曾使人们产生一种错觉，似乎一谈法律思想史根本轮不到中国，故而言必称希腊罗马。实际情况并不是这样。中国历史上的法律思想不仅数量丰富，而且质量也不低，在某个时期、某些方面

甚至在世界上名列前茅。

早在公元前十一世纪，西周初期的大政治家周公（姬旦）就提出了区分犯罪的故意和过失、累犯和偶犯的思想。这种思想，在西方的一些国家中，直到资产阶级革命时期才提上日程。他还反对商朝“罪人以族”的族诛连坐，提倡“父子兄弟，罪不相及”，这一思想至今仍有不可磨灭的价值。春秋战国，百家争鸣。当时的诸子百家特别是儒、法两家关于法律的起源、本质、作用以及法律与时代要求、社会经济、伦理道德、风俗习惯、地理环境、人口、人性的关系等基本问题，都提出一些具有合理因素的独到见解，为繁荣中国和世界古代法学做出了重大贡献。用马克思主义法律观来分析，他们的见解在很多方面已达到甚至超过当时世界的先进水平。在秦汉以后的封建社会中，虽然法理学进展不大，但就封建法律和注释这些法律的“律学”而言，中国是最完备的，比中世纪的西方要系统和细致得多。明清之际涌现出一批反映资产阶级萌芽要求的启蒙思想家。他们提出带有民主色彩的法律思想，更是得风气之先。其中最有代表性的著作是黄宗羲的《明夷待访录》，它曾被人们誉为中国的《民约论》。尽管它仍未摆脱封建思想的束缚，但它的问世比法国卢梭的《民约论》（即《社会契约论》）要早一个多世纪。鸦片战争后，先进的中国人都努力寻求救国救民的方策。不论是资产阶级改良派还是资产阶级革命派。他们在学习外国政治的

同时，都反对照搬而不同程度地强调与中国国情结合。康有为的“大同”理想实际上是对包括资本主义制度在内的私有制社会的否定，而孙中山先生则公开指出西方的“三权分立”理论已经过时，他的闪烁着“直接民权”精神的“五权宪法”理论，则标志着资产阶级法律思想发展的顶峰。

以上种种，绝不是拿古人来自我安慰，而是说明我们的祖先在法律思想上曾经对世界作出伟大贡献，我们今天没有理由妄自菲薄。

二、有助于加深对马克思主义法学的理解。

中国历史上各种先进的法律思想从不同的侧面反映了人们对法律的认识，这对于我们学习马克思主义法学无疑很有帮助。

先秦诸子的法律思想有不少真知灼见和生花妙笔。他们摆脱神权思想的羁绊，力图从人类社会本身来探讨法律问题，提出法律不是人类一开始就有的，而是社会发展到一定阶段的产物，他们觉察到法律的产生与经济生活特别是私有制发展的联系，法律对国家政权的依赖性，并敢于承认法律的暴力性。某些进步的代表人物还俨然以全体社会成员的代表自居，认为法律应当体现“公”意，强调法律的平等性和公正性。明清之际的启蒙思想家提出“天下为主、君为客”的“天下之法”的观点，这些法律思想孕育着民主的胚芽，把“法治”同民主而不是同专制挂上了钩。

历史上的法律思想既有合理因素，又有不少谬误。前者给我们以启迪，后者给我们以警戒。它们

从两个方面对我们进一步加深马克思主义法学的理解都有帮助。

三、有助于建设具有中国特点的社会主义法学和社会主义法制。

中国历史上的法律思想无论精华和糟粕对我们都有影响。就糟粕而言，其中流毒最深的莫过于封建专制思想和宗法等级观念。不肃清这种流毒，就很难发扬社会主义民主、健全社会主义法制、繁荣社会主义法学。中国古代法律思想中还有许多精华，比如儒家强调统治者立法必须考虑民心向背，认为维持社会治安不能单靠法律，而应当注意维持人民最低限度的生活，并在此基础上加强教化；他们还主张刑罚的轻重要随形势的变化和需要而转移。法家注意法律在调整经济活动中的作用，因而在农业、手工业生产、贸易及其它各个领域都完善立法，做到“诸产得宜，皆有法式”。法家还明确指出推行“法治”的阻力在于统治阶级上层，叫作“法之不行，自上犯之”。如果我们能掌握一些中国法律思想史方面的知识，就能批判古代法律思想遗产中的糟粕，发扬其优良传统，必将有助于建设具有中国特色的社会主义法学和社会主义法制。

3. 你知道中国法律思想的历史发展概况吗？

中国法律思想从其产生直至新中国成立，随着社会的发展，曾经历了奴隶社会、封建社会、半殖民地半封建社会这几个社会形态。与此相应，中国

法律思想大体上可以划分为如下四个阶段：**一、夏商西周。**这是我国奴隶制形成和发展的时期。在当时的意识形态领域内，作为统治者的奴隶主贵族，主要是运用神权思想和宗法思想来进行统治。法律思想也受这两者的支配，形成了“受命于天”、“恭行天罚”的神权法思想和维护“亲亲”、“尊尊”宗法等级原则的“礼治”思想。西周初期的统治者吸取殷商暴虐而亡的教训，开始注意民心向背问题，从而提出“以德配天”的君权神授说和“明德慎罚”的立法、司法指导原则。“德”的观念的产生，不仅给代商而立的西周政权提供了合法的依据，而且还使当时刑法思想不断深化。

“德”的产生标志着神权思想的第一次动摇。

二、春秋战国。这是我国由奴隶制向封建制过渡的社会大变革的历史时期。当时神权思想进一步动摇，礼乐崩坏，出现了百家争鸣的繁荣局面。在法律思想上提出系统主张的主要是儒、墨、道、法四家。以孔子、孟子为代表的儒家提出维护“礼治”、重视“德治”、强调“人治”的法律思想；以墨翟为代表的墨家则提倡“兼爱”、“尚贤”，主张“赏当贤，罚当暴”的法律观点，反对宗法世袭制；以老聃、庄周为代表的道家则鼓吹“自然无为”和法律虚无主义；以李悝、吴起、商鞅、慎到、申不害、韩非为代表的法家则反对儒家的主张，要求实行“不别亲疏、不殊贵贱，一断于法”的“法治”。儒、法两家的法律思想处于尖锐的对立中。