



XINHAIHUIJIANG

心海挥桨

中华文化核心理念与现代法治之关系

史玉明 著

新 华 出 版 社



心海挥桨

中华文化核心理念与现代法治之关系

史玉明 著

新华出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

心海挥桨：中华文化核心理念与现代法治之关系 / 史玉明著. —北京：新华出版社，2008. 1

ISBN 978 - 7 - 5011 - 8261 - 9

I. 心… II. 史… III. 传统文化—影响—社会主义法制—研究—中国
IV. D920.0

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 204302 号

心海挥桨：中华文化核心理念与现代法治之关系

作 者：史玉明

责任编辑：贾晓伟 尚惠敏

封面设计：贝 宁

出版发行：新华出版社

地 址：北京石景山区京原路 8 号

网 址：<http://www.xinhuaapub.com>

邮 编：100040

经 销：新华书店

印 刷：北京京海印刷厂

开 本：787mm × 960mm 1/16

印 张：11.5

字 数：180 千字

版 次：2008 年 1 月第一版

印 次：2008 年 1 月第一次印刷

书 号：ISBN 978 - 7 - 5011 - 8261 - 9

定 价：20.00 元

社购书热线：(010) 63077122 中国新闻书店电话：(010) 63072012

图书如有印装问题，请与印刷厂联系调换 电话：(010) 80350492

自序

松影梅枝可留人，
香情温意更销魂。
鲲鹏奋翅自兹去，
万里高天补裂痕。
裂痕忽然漏风雷，
击我铁臂伤我身。
抡斧裁石碎傲骨，
和血熬胶融精魂。
匆匆抱石浸满胶，
疾疾翻身入裂痕。
裂痕凝石石凝我，
自此无计脱我身。
偶然雷怒破密云，
一闪电火现孤心。



引 言

凝禎在大学本科二年级的时候，一次在大学图书馆里阅读了近代文化政治伟人梁启超的一篇演说文章，名字忘记了。倒是先生的一段话至今还大略记住了。这段话的大意是说，学习理工科的人们应该在日常的生活工作中多多阅读中华文化典籍，以便使自己真正地成长为一个博学的通才人物。自此以后，凝禎在理科学习之余，开始大规模地接触中国古代文化文献。时在公元1992年。当时，凝禎是山东师范大学数学系里的一名成绩中上的学生。也就是在这个时期，凝禎首次接触到了儒家的中庸思想。

大学本科毕业之后，凝禎改学了法学，在中国政法大学攻读法律第二学士学位。同时，凝禎继续在课余时间阅读中华文化里自己感兴趣的东西。当然，这个时候，凝禎偏重于中国古代的各个学说流派，也就是诸子百家对法律思想的见解和描述。有一天，凝禎到北京大学的书店里闲逛，看到了另外一位近代文化名人梁漱溟在一本书里对中华文化和现代国家治理关系的论述。先生说，任何现代中国的改革活动，包括中国走向现代法治，必须在中华文化里能够找到维系这些改革生命力的文化土壤或者基因，否则，这些改革举措在实践中必然会受到相反方向作用的中华文化里的消极因素的影响，而最终归于失



败。

凝楨认为，先生的这段话确实是金石之论，金玉良言。我们可以单以中国走向现代法治之路作为例子。为何我们的相对完备的法律规定在适用的过程中会受到来自方方面面的阻力，最后造成有法不依执法不严的严重现状呢？不就是因为我们中华文化里固有的和现代法治格格不入甚至针锋相对的因素时时刻刻地在阻挠着法律规则的运用吗？

一方面，我们每个人时刻生活在反对现代法治的中华文化的环境中；另一方面，我们的治国方略要求我们依照现代法治的规则行事。一个必然结果就是，中华文化里的反法治的因素往往挫败我们对法治目标的追求。比如说，我们中华文化是过分地强调了情感关系在社会生活中的作用的。我们普通人的一切行为大多是基于改良某种关系，也就是关系思维；而没有现代法治里所需求的理性思维。因此，我们的现实中的全部法治活动，都会被这种关系思维所扭曲和腐蚀。

所以，就中国真正实现法治现代化而言，我们必须培养我们理性思维的能力，以便使得我们能够弱化我们的情感关系思维。这大概是大家的共同的认识。但是，是不是说，我们必须全盘引进西方的文化从而完全地抛弃中华文化呢？换言之，这个世界上是否只有西方的文化，才能够作为现代法治的文化土壤和基因，而中华文化只能是人治的文化呢？要解决这个关键的问题，必须首先解决我们中华文化是否具备理性思维因素这个重要的问题。

如果说，我们的中华文化没有理性思维的成分，那没有办法，除非文化上的全盘西化，我们中国恐怕很难真正地走向现代法治之路。而如果说，我们能够发现我们的文化里的理性因



素，那我们就可以在这些中华文化理性因素的基础上奠定我们中国现代法治的文化基础。换言之，如果我们能够发现，中华文化里固有现代法治建设的基因，那我们就不必将中华文化完全抛弃。

一句话，中华文化能否和现代法治相容相生，才是现代法治能否在现代中国最终成功的试金石。从读到梁漱溟先生的这一句醒世恒言开始，凝禎就给自己的法学研究之路设定了一个方向。那就是在深刻认识现代法治实质的基础上，在中华文化里竭力搜求现代法治的文化土壤和基因。

这个工作到现在为止，凝禎的搜求整整超过了十二个年头。凝禎的第一结论是，在自南宋程朱理学之后的中华文化里我们是无法发现这样的能够融合现代法治的文化土壤的。基于第一结论，凝禎的第二结论是，要达到寻找中华文化现代法治基因的目的，我们必须将目光投向北宋之前的中华文化传统里去。

那就必然要求我们对中华文化进行如韩愈所主张的刮垢磨光，将程朱理学的文化尘垢刮去，重现中华文化包容现代法治的本质内涵。沿着这样的思路，凝禎在美国密歇根州立大学法学院里攻读法律博士学位的过程中继续把握现代法治精神要义的同时，将精力投向了中国特有的中庸思想的文献里。凝禎发现，刮垢磨光后的中华文化里的中庸思维的理性和感性有机结合的理念就是中国走向现代法治的文化基因。

因为中庸的本原意义就是包容，容纳，体现为仁爱；就是我们普通人的内心期望，体现为信用；就是事物一分为三，体现为智慧。而现代法治是完全能够和这样的极其先进的中华文化思想相容相生的。



凝祯在这本书里，就是要在介绍现代法治要义的同时，重新诠释中华文化，特别是对中庸思维理念刮垢磨光，最终证明中庸文化和现代法治的共生关系。

此外，凝祯写作这本书还受到英国著名法理学家梅因的名著《古代法》的影响，试图通过对中国中庸理念的诠释，解构中国古代法的真正精神要义。梅因在他的这本小册里结论说，西方古代史乃是一部从身份到契约的历史。凝祯在自己的这本书里意图结论，中国走向现代法治的历史必然是一部从制法到礼治再到宪政契约法治的过程趋势。而在当今的中国现代社会里，帝王法制思想和等级身份意识仍然根植于我们大多数人的内心深处，并时刻左右着我们大多数人的日常行为。因为我们每每和别人交往时总是关注着彼此对方的社会身份，而非依赖真正作为契约双方当事人的对等平等的平民理念。帝王意识不死，现代法治无望。凝祯的这本书就是要把本原意义上的中庸思想所代表的平民理念重新阐发给当代社会，以作为进入到真正法治社会的文化基础。如果我们在社会活动中终于忘记了自己的身份而将自己界定为契约的订立者的时候，那中国就开始踏进现代法治的门里了。

如果你喜欢研究中华文化，这本书能够给你带来一种与众不同的关于中华文化的理解，就能够使你对中华文化在现代法治环境里的生存危机的时髦感觉一扫而空。如果你不喜欢中华文化，那凝祯的这本书就能够让你慢慢地喜欢上她，甚至会让你对中华文化产生前所未有的民族自豪感出来。所以，不管你是否喜欢中华文化，这是一本有益之书。

如果你是一个现代的法治工作者，那凝祯的这本书就能够为你提供你必须具备的中华文化里现代法治的精神能量。你在



继续法治事务的时候就不会再有一种非常别扭的法治和文化相互克制的尴尬感觉。如果你不是一个法治工作者，那凝禎的这本书也能让你在获得对中华文化全新认识的同时，大致理解现代法治的精神要义。所以，不管你是否是一个法治工作者，这是一本必读之书。

如果你是凝禎的朋友，凝禎要求你必须拥有这本书，因为，这本书能够让你真正了解凝禎的精神世界。如果你不是凝禎的朋友，凝禎也要求你拥有这本书，因为阅读过这本书，你就成了凝禎的一个新的朋友。

有人在读到这里的时候或许会发出一阵阵的冷笑来，说，你这不是在推销你的书吗？一个流俗的书贩子而已。你的真正的目的不就如此吗？凝禎严肃地辩解说，绝对不是的。既然你询问道凝禎写作本书的目的了，那让凝禎坦白地回答，凝禎就是力求达到下列的两个人生目的。

凝禎的第一个目的就是要通过此书，“为往圣继绝学”。北宋的张载说，作为一个士君子，大略等于现代的有良心的公共知识分子，我们就是要“为天地立心，为生民立命，为往圣继绝学，为万世开太平。”在中庸思想的文化研究上，凝禎的抱负就是要继承古代圣哲之人的伟大思想。因为老子，孔子和墨子之后的历代的文化学者，在中庸思维的理解上已经完全偏离了中庸的本原含义，已经将中庸的思维方法变成了一门真正的绝学。凝禎不知道能否做到立心，立命，和开太平，但是行走这样的方向上。司马迁之父太史公总结评论儒家思想“博而寡要”，讥讽之意跃然纸上。凝禎就是要通过继承本原意义上的中庸思想之绝学，向太史公说明儒家思想中“一以贯之”的能够代表中华文化的核心理念。



凝禎的第二个目的就是力求“通古今之变”。我们至今仍排名第一的历史学家司马迁说，历史的秉笔直书的写作就是要“究天人之际，通古今之变，成一家之言。”在中国走向现代法治之路的历史趋向上，凝禎认为，这就是中国历史之路的古今之变。中国是迟早要走到现代法治的康庄大道上的。这不仅是中国的历史规律，也是整个世界的演变潮流。所以，凝禎的这本书就是研究中华文化和现代法治的互动规律，共生关系。尽管凝禎是在中国历史文化中苦苦搜求研究，但是凝禎的目光是投向现代和未来的。

中国现代的文化研究者和工作者极少研究考察现代法治的问题；中国现代的法治研究者和工作者极少涉及中华文化的课题。二者的关系大概可以用“你的阳关道，我的独木桥”来描述了。凝禎的这本书，就是要在这两个分离的文化和法治思维截面里开辟出一条通道，或者构建一座桥梁出来。

另外，通过这个中华文化和现代法治生克关系的研究著作，凝禎同时就能为自己下一个定义了。也就能解决“我是谁？”这个问题了。

那凝禎的这本书应当从哪个地方开始呢？思来想去，凝禎决定从我们为何活着，也就是生命的意义说起。在本书的开篇的第一章里，凝禎就要告诉你中庸思想的一个侧面含义，就是追求智慧。

好吧，从这里开始，欢迎你进入凝禎的精神世界。



目 录

自 序

引 言 / 1

第一章 生命的意义——谋生，图业和忠道 / 1

第二章 忠道的道——智慧，信用和仁爱 / 15

第三章 忠道的忠——法制，礼治和法治 / 24

第四章 礼德法治学家孔子所强调的忠信原则 / 45

第五章 现代法治——宪政和契约 / 52

第六章 中庸方法和现代法治的相互认证 / 57

第七章 中庸方法论的进一步诠释 / 73

第八章 科学的能量和中国的气 / 95

第九章 老子的中庸评论 / 102

第十章 孔子的中庸价值 / 114

第十一章 墨子的中庸理想 / 127

第十二章 逻辑和类比 / 140

第十三章 关系和攀比 / 151

第十四章 耻辱和尊严 / 157

第十五章 信仰和信用 / 163

结 语 / 168

跋



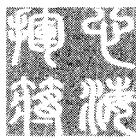
第一章 生命的意义

——谋生，图业和忠道

庄子说：“人生也有涯，而知也无涯。”凝祯只是追求如古人一样在无涯的知识海洋里加上另外几滴而已。

每个人生活在天地之间，由生至死都会划出一条属于自己的轨迹。现在，小小地球之上，已住着超过 60 亿人。如此说，至少 60 亿条不同的生命轨迹线在一天天地延伸。每条线永远不会完全叠合。60 多亿条线通向 60 多亿个方向。除非极其幸运，这样的两条线甚至不会相交，或部分叠合。然而，如果任两条线发生相交，或部分叠合，两个人必须清楚这样的结果是如何地珍贵。因此，两个人均应当感念到这种相交叠合的存在价值。这可能就是人和人之间的关系。或者叫做缘分。这样相连的两个人，无论敌友生熟，总能够从这种可能关系的经历中获得微小的知识。由生至死的个人知识的集合，就是他的履历。60 多亿个人的全部知识的合集，才是人类的智慧。但仍然不是全部，如果加上时间这一维度，时间承载人类死而复生，智慧必然随时间的脚步趋向无穷。

智慧包括自然运动法则和社会行为规则。当人类试图审视阐述自然世界时，人类发现：自然中的现象在特定的条件下总能够反复出现。为了描述记忆这些现象，通过运用这些智慧，人类将其归结为公理和定理。这些公理和定理成为自然运动法则。似乎人类公认的永恒的时间承载走到今天，所有这些集合的总称叫做科学。正是基于对科学的认同共识，或者信仰，科



学才最终成为人类未来描述更多自然现象的基础和标准。

同样，当人和人之间协调处理相互间的关系时，社会生活也在特定的条件下总能重复出现。每个人都不约而同地期望这一生活的结果相同或相似于先前的风俗习惯教育影响的目标。也就是这些现存的风俗习惯，构成了社会行为规则。所有这些行为规则的交集，就构成了约束提供这些规则的每个社会个体行为的基础和标准。一国之内，成为国家法律。全球之内，成为国际公理。因此，国家法律仅仅是这些行为规则的一小部分；国际公理更是国家法律的一小部分。

由于受到既有教育的影响，对人类中的每一人群而言，试图改变自己的智慧并不容易。对自然运动法则，用新发现的结论推翻已有的公理和定理，然后再可能被更新的公理和定理所推翻，是一个漫长的过程。对社会行为规则，也必然如此。更新国家法律，必然涉及一国之内风俗习惯的变迁，所谓移风易俗；更改国际公理，必然涉及国家法律，连同风俗习惯的变革。

无论如何，学习，交流，判断，检验乃是这一过程的必需。当然，变迁变革始终离不开学习，交流，判断，和检验。同样，继承肯定也不可能脱离学习，交流，判断，和检验。天地宇宙，这个老子眼里的大筛子，通过时间，继续地肯定保留，或淘汰更新着智慧。在伟大的孔子眼里，就是述而不作。谨慎恭敬地选择裁减，而不是盲目无知地臆想发明。用韩愈明快的词汇，这就是刮垢磨光。

智慧被人类认知到今天，被天地宇宙淘汰到今天，于社会生活领域，民主的法治，和法治的民主，终成为人类的共识信仰，和遵循而进的发展大道。

凝祯非常庆幸自己能够实践印证这一法治信仰；无论从业国内，还是游学异域。现在，凝祯学业阶段小成，非常愿意以自己的角度，和同道者分享一下自己的法治信仰的体验。这样

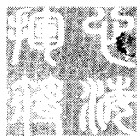


的知识分享能叫凝祯感觉到最大的愉悦和满足。大概，这就是所谓的精神生活，或者，生活的精神吧。

其实，我们普通人满足任何欲望的最终目的，不外乎获得这种精神生活上的满足。因此，当代那种首先破坏精神生活愉悦式的填满欲望的物质生活，如果过分，最终本末倒置。结果，精神生活会被完全抛弃，更新的物质欲望成为生活主宰。无可奈何，沉溺于物欲的人们，为了获取和精神生活一样的价值判断，不约而同地担负起宣扬教育物欲优于，至少等同于精神生活的结论。其实，离开了精神生活，根本谈不上对物欲的精确体验。从这一点看，宣扬教育物欲的这些人们，实在是可怜得很。原因是，他们被迫依赖，运用自己的精神生活去阐释这种物欲。这些人会学着反驳说，凝祯也是吃不到葡萄说葡萄酸。事实是，这些人已经被葡萄酸倒了牙，反而说他们正咀嚼着的葡萄甜罢了。责备的动机只是动摇凝祯精神生活的信念，诓骗凝祯和这些人站在同一立场，一同沉落而已。

不光这些片面追求物欲的人们，连伟人孔子的贤明子弟也不例外。当孔子师徒讨论伯夷叔齐饿死的故事时，有弟子认为，二人放着武王的舒适无忧的养老院不住，挖野菜充饥，最终饿毙，不是太过悲哀可怜了吗？二人内心定然怨恨懊悔而死，绝非从容欣然。孔子批评这些学生说，求仁得仁，有何怨恨？如此推断，实在是以小人之心，度君子之腹。老子有言：“下士问道，大笑之。”下等之士听到真理，必然大声讥笑藐视。对伯夷叔齐的态度，孔子的这些弟子都不得不被老子划分为下士；更何况智商和修养远不及孔子这些弟子的物欲流俗之人呢？当代中国社会，出现这样的结局，实在可以理解。

颜渊辞世，孔子失声痛哭；夷齐饿死，史迁列传第一。孔子和史迁之所以如此，乃是认同肯定人生精神生活的无上价值。也正是这一无上价值的精神生活，将人类的每个人定义为每个本质平等的个体。人人平等，根植于平等的精神生活，也



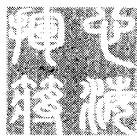
就是我们所说的人格尊严。

礼拜物欲，则是人为设立不平等的等级社会。历代物欲之人，用心良苦，就在于此。只有将物欲升格为立论的逻辑起点，一切才变得均可交易。既然一切均可交易，占有外物多的人自然比那些少的人就有价值。等级与之而来。

然而，现代法治根植于人人平等的本质。物欲横流，时时刻刻撼动着人人平等的法治民主之根。精神平等，和物欲横流，在当代的中国社会，正处于殊死较量之中。任何人都不是旁观者，必须有所抉择。管子说，礼义廉耻，国之四维；四维不张，国乃灭亡。旁观者的命运，就是等同于行走在物欲之人灭亡国家的正义道路上。也许，大多数的旁观者期望现代法治能够挽救国家道义危亡。然而，横流物欲即将消灭掉平等精神，作为平等精神生活微小一枝的法治民主，又如何能避免其死亡命运呢？

如果抉择挽救法治，继而救活奄奄一息的平等精神，旁观者义不容辞。凝祯有鉴于此，愿意用自己的研治法学履历，做一个挽救礼义廉耻法治根基和逻辑基础的卫道士。这就是凝祯写作本书的动机和目的。凝祯对海外法治的描述，只不过用来阐述现代法治的精确含义，以有补于中国道德式微国事。如果被讥讽为哗众取宠，自家炫耀，或者老生常谈，拾人牙慧，凝祯是不能顾得了。孔子勉励说，当仁不让。要之，凝祯不能成为一个物欲时代的旁观者。

我们为何活着？难道仅仅为这所谓的平等的精神生活？果真如此，那些生活在贫困线之下的普通的人们，为何每天思考怎样消除贫困，而不是享受贫困带来的相应的精神生活呢？凝祯说，我们当然并非仅仅为这精神生活而活；但是，我们最终活在精神中。消除贫困是我们能够有精神的生活的必要条件。处在贫困之中的我们，当然想尽一切办法消除贫困。然而，我们的最终目标却是消除贫困过程中，以及消除贫困之后我们内



心深处体验到的无比尊荣的精神愉悦。当贫困勒住我们的物质咽喉时，我们的精神生活奄奄一息。因此，消除贫困成为当务之急。管子说：“仓廩实而知礼节，衣食足而知荣辱。”先贤的感叹仍是以礼义荣辱的精神生活为终点。

贫困使得我们不能顾及高尚的精神生活了吗？当然不是。颜渊箪食瓢饮不改其乐，并没有屈服于贫困，而是从贫困中挣脱而出。颜渊将自己的精神化为一叶小舟，于心海之中随意挥桨。颜渊眼中的贫困，恰似心海中的些许岩礁，轻松挥桨，就能绕行而进。

有人说，颜渊是圣人。我们普通人哪能望其项背？凝祯说，我们普通人当然，也没有必要盲从圣人。但是，我们普通人仍然有最基本的定义“普通人”三字的生活行为准则。人以群分。如果你承认现在自己是个普通人，你就得符合普通人的基本生活准则。如果说，圣人和我们普通人生活在不同的维数空间里，那我们普通人的生活维数至少是三维。

一维空间是谋生；二维空间是图业；三维空间是忠道。

我们普通人的生活过程必然是始于谋生的一维空间，间于图业的二维空间，而终于忠道的三维空间。

《诗经》说：“靡不有初，鲜克有终。”凝祯的理解：这句告诫鞭策说得恰恰是我们普通人的生活过程。每一个普通人都起步于谋生，同时梦想二维图业，三维忠道。但是，只有很少的人能够进入二维图业空间；只有微乎其微的人突破到三维忠道空间里去。尽管这一过程的结果或许令人沮丧，但是，作为一个普通人，他或她必须行走在从一维到三维空间前进的轨迹和方向上。否则，这个人就不符合“普通人”的基本定义。

结果固然重要，过程定义人生。一个有精神思维或生活的人，如果想做好一个普通人，只能是无条件服从这一过程的定义。违背这一定义之人，或者上智入圣，或者下愚沉沦。

上智入圣之人，是我们普通人前进的北极星。我们普通人



并不奢望自己能够成为这样的北极星，我们盯着北极星的方向行进，因为唯有这一方向上存在定义我们普通人的图业忠道的二维三维空间。同时，上智入圣之人能够恩赐给我们普通人行进的精神支柱。我们普通人常说，生活没有奔头。这是一句合理的感叹。在这个时候，我们普通人要时常抬起头来，仰望北极星的光芒。

下愚沉沦之人，不足与我对语。

我们普通人的基本行为准则随着自我所处的空间维数的不同而不同：当自己处于一维谋生空间时，百分之百的忍辱负重成为我们的行为准则。应当尤其注意，是负重的忍辱；绝非单纯的忍辱。何谓负重？就是时时刻刻梦想自己能够闯入二维图业空间里去，或者进入三维忠道空间，而最后成长为一个挺立于天地之间的真正的人。

处于一维空间，消除饥寒成为首要目标，个人的尊严和人格深埋在心底，发出微弱的光芒。我们看到一个乞丐向我们讨要金钱时，我们会常常说，这个乞丐是如何如何的懒惰和没有羞耻感。实际上，这里我们拷问的仍是我们自己的尊严感。乞丐，除了金庸武侠小说中的丐帮人士们，在我们的现实生活中，哪一个有自己的尊严和人格呢？如果，这个乞丐是个骗子，作为骗子，本身根本没有将人格尊严放在眼里，无耻厚颜才是他的行为准则；如果，这个乞丐是个真正的没有生活来源和出路的人，那此时此刻，力求生存才是他的座右铭。忍受人们的蔑视嘲笑不过是忍受耻辱以希望将来能够有一个可以实现自己抱负的机会罢了。

任何一个文明的社会或者国家，都不能强求一维空间里的人们直接跨跃三维忠道空间里，而为了忠道事业做出生命的牺牲。除非一维空间的人自愿如此。我常常讥笑那些将国家社会的命运寄托甚至压迫在一维空间里的谋生者身上的做法和宣传术。为了谋生的人们，哪里能认识到国家社会命运和自己的密