



司法文丛

# 包公故事：

## 一个考察中国法律 文化的视角

徐忠明 著

中国政法大学出版社



司法文丛

# 包公故事：

## 一个考察中国法律 文化的视角

徐忠明 著



中国政法大学出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

包公故事:一个考察中国法律文化的视角/徐忠明著.  
北京:中国政法大学出版社,2002.6

ISBN 7-5620-2109-0

I. 包… II. 徐… III. 法制-研究-中国-古代  
IV. D929.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 046329 号

---

书 名 包公故事:一个考察中国法律文化的视角  
出 版 人 李传敢  
出版发行 中国政法大学出版社  
经 销 全国各地新华书店  
承 印 北京博诚印刷厂  
开 本 850×1168 1/32  
印 张 19.375  
字 数 490 千字  
版 本 2002 年 7 月第 1 版 2002 年 7 月第 1 次印刷  
印 数 0 001—3 000  
书 号 ISBN 7-5620-2109-0/D·2069  
定 价 40.00 元

社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088  
电 话 (010)62229563 (010)62229278 (010)62229803  
电子信箱 zf5620@263.net  
网 址 <http://www.cupl.edu.cn/cbs/index.htm>

☆ ☆ ☆ ☆ ☆

声 明 1. 版权所有,侵权必究。  
2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

## 编辑说明与志谢

北京大学法律学系司法研究中心成立于 1996 年 6 月，是一个以司法制度为主要研究领域的学术机构。中心倡导对于司法制度进行跨学科、多角度的综合研究。在运作以及成果上强调学术研究 with 司法实践之间的沟通、对话以及互动，强调成果的多层次和多侧面，强调项目参与者的广泛性和多样性，力求通过中心的研究成果以及学术活动本身，既推进司法研究领域的学术进展，又对中国司法制度的改进有所贡献。

中心的基本活动模式是通过各种课题组开展对司法制度某个特定方面的专题研究，不定期地举办讨论会和报告会，推进相关领域的国际、国内学术交流。这套“司法文丛”就是展现中心研究成果以及国内外司法制度研究成果的主要窗口。

“司法文丛”是一个开放的和持续性的园地，凡国内法律界的研究专著和文集、外国著作的汉译、有关司法改革的调查报告和原始资料等，只要符合中心的学术旨趣和成果标准，均在采撷收入之列，入选作者并不以参与中心项目者为限。因此，我们欢迎来自海内外学术界与司法界的关注与参与。

我们研究中心的活动与“司法文丛”的出版均得到了福特基金会（Ford Foundation）的宝贵资助，得到了北京大学法律学系的热情支持，我们谨向上述两机构以及所有给予我们支持与关心

的人士致以衷心的感谢。同时，我们也向中国政法大学出版社表示感谢，为着该社在学术著作的出版方面表现出的热心与恒心。

编辑者

1998 年 9 月

# 序

张晋藩

包公是中国历史上著名的清官，关于他的清廉爱民和铁面无私的记载与传说，数量之多，流播之广，影响之深，实为亘古一人。其间，正史笔记之类的记述，固然功不可没；而使包公形象深入人心的，更有赖于稗官、野史、杂记和传诵于平民百姓之口的故事。其中，最为令人瞩目的描述，是包公执法不阿，公正司法的种种记载，它形象而生动地印证了“关节不到，有阎罗老包”的舆评，使历史上的包公始终活跃在舞台上，铭刻在人们心里。然而，多年以来，对于包公故事涉及的中国传统法律文化的研究，尚嫌不足，相关论著更是屈指可数。

徐忠明撰写的《包公故事：一个考察中国法律文化的视角》一书，以有关清官包公的各种文学作品（话本、戏曲、说唱、小说）为基本材料，结合正史笔记，对于包公故事涉及的“定罪量刑”和司法审判活动，作了独到的分析与深入的阐释。但是，作者并没有把“眼光”仅仅局限在这些故事资料，而是扩展到正史笔记、包拯文集、法律典章、司法判牍、等等，采取“文史互证”的研究路数，意图揭示千百年来有关包公叙事的“多元·复调”的特色。譬如，作者将历史叙事中的包公形象与“包拯文集”和文学叙事中的包公形象，进行综合考察，较好地解释了三种叙事之间的一致性（基调）和差异性（细节）；与此同时，作

者也较好地解释了导致这一情形出现的根本原因。再如，作者利用判牍资料与文学故事进行对勘，并且征引相关律令典章，仔细地辨析了包公故事涉及的“定罪量刑”问题。通过这一辨析，作者得出结论：包公故事描写的“定罪量刑”与宋朝的法律规定基本吻合，许多故事与司法判牍或联系密切，或源于司法判牍。又如，对于中国传统司法运作的仪式与权力的关系问题，在正史中资料奇缺，向来缺少研究。作者别辟蹊径，勇于探索，利用包公故事的相关描写，对于这一问题作了颇有趣味的研讨；虽然尚有“不尽如人意”之处，但它的启迪意义值得关注。如果没有仪式和对象，那么，所谓“权力”将会变得非常抽象，无法感知，无法触摸，无法理解。作者的思考与剖析显示了中国传统的司法构造和运作机制蕴涵的“集权主义”的特色。也许，这一研究的真正价值，不在于它的结论，而是它的视角和方法。

包公故事作为一种民间社会的文学样式，它所体现出来的是草根社会小民百姓的清官信仰与法律想像。为了“进入”小民百姓的清官信仰和法律想像中去，作者的研究进路有二：其一，疏理包公故事的源流脉络，辨析包公故事的作者与读者，由此发现，包公故事与正史笔记的记载，有着不同的作者和读者，有着不同的叙事策略和叙事特点。其二，保持与正史记载、法律典章、司法判牍的相互比较，揭示其中蕴涵的非常独特的法律意识和法律想像，诸如“报应”和“刑讯”的解释，就是例证。还有，作者提出所谓“文学叙事乃是另一历史叙事”的意见，也是一个非常重要和有待深入思考的话题。希望作者能够就此问题作出更为深入的论述和令人信服的交待，这将有益于我们认识历史和解释历史。

这部著作跨越文学、史学、法学三个学科，可谓“交叉”研究的一个尝试，它涉及的资料非常广泛，极其丰富，作者对于这些资料的驾驭轻捷自如，反映了比较成熟的科学研究的素养。

---

作为徐忠明的导师，深为他的勇于探索和学术成就而感到欣慰；切盼坚持进取，不断提高，为法史学的繁荣作出自己的贡献。得悉书稿即将出版，欣然援笔为序。

2002年5月10日

写于北京西三旗

## 内 容 简 介

随着西学东渐，随着现代西方的法制、法律教育与法学研究范式的全面导入，古典中国的法律制度结构与法律知识体系开始出现断裂，并且迅速解体。在这种语境下，具有现代意义的中国法律史的叙事范式也被逐步“建构”起来，迄今已有百年历史。其间，虽然屡经经济结构、政治体制与意识形态的变迁；但是，总体而言，中国法律史的叙事范式基本处于西方法律知识系谱的“认知控制”之下。本稿试图追问的是：这套知识体系究竟是否能够有效地运用于“体悟”中国古典时代的法律制度呢？另一方面，过去的中国法律史研究，大抵囿于官方的法律典章和正史记载的解读，即便冠以中国法律文化史之名的某些研究，情形也是如此。然而问题在于：这些资料尽管颇能反映古典中国法律制度或者法律文化的面貌，但是，毕竟也有缺陷。根本原因就是，中国法律典章难免“理想”建构的情形，正史记载也难免遭到“点窄”的事实；更为重要的是，正史记载基本属于帝皇将相的政治活动和法律活动，对于“处江湖之远”的细民百姓的法律生活，显然记述甚少。据此，本稿考虑用带有民间色彩的包公故事来解读中国法律文化，把它作为考察中国法律文化的一个特定的视角。

本稿分为三章，现在，稍作介绍如下。

第一章：“学术史与方法论”。鉴于法律与文学的研究还是一个方兴未艾的学术课题，而且涉及历史领域；因此，有关本稿采取的学术姿态与研究方式，很有必要作出全面透彻的解释。首先，对于中国法律史的研究范式给予必要的梳理，以期勾勒本稿研究的问题意识；进而指出，解读中国古代细民百姓的法律生活与法律意识，对于我们把握中国法律文化具有重要的价值。其次，通过考察“档案、正史与文学”之间的内在关联，从而指出，文学故事不仅可以成为历史研究的资料，而且本身就是一种历史叙事的样式，它们对细民百姓的法律生活和法律意识的叙事，具有档案和正史无法替代的价值。再次，从“公案”文学角度看，它们与中国古代判牒有着非常密切的关联；说的直接一点，这些故事原本就是出自司法档案文书。最后，所谓“法律文化”研究，就是对于法律蕴涵的“意义结构”的解释；为了解决这一问题，本稿提出在“语境”中解释法律文化“意义结构”的设想。而“语境”的建构，必须考述相关的历史事实；否则的话，所谓“语境”的说法，也就无从真正落实。据此，“考证、语境和意义”由此获得一种内在的关联。

第二章：“关于包公的三种叙事”。包公是一个历史人物，一个清官的典范；然而，包公又是怎样成为民间清官故事的“母题”的呢？进而，历史上的包公与民间故事中的包公又有怎样的关联呢？这是我们在研究包公故事时无法回避的问题。首先，通过考察作为历史叙事的包公形象，本稿认为，包公具有孝亲、忠君、清廉、爱民、刚毅严猛、不畏权贵的特征；所有这些，都是后来文学叙事的基调。其次，作为一个政治人物和法律人物，包公自身对于政治和法律又有一些什么想法和论述呢？本稿认为，鉴于仁宗时代“吏治媮惰”的局面，包公政治思想的要旨在于：

一是重建官僚的忠君和爱民的道德理想；二是完善官僚的选拔和考核的制度安排。包公的法律思想的基点在于：一是谋求天道、民意和法律的协调；二是维护皇权和刑法必须符合中道。最后，民间的包公信仰又是如何形成的呢？本稿详尽地考察了包公故事的“作者和读者”与包公流播的基本脉络；并且，与历史叙事中的包公形象作了必要的比较。总之，民间叙事中的包公形象与历史叙事中的包公形象，既有一致的地方，也有背离的地方。这种背离，不仅在于许多故事与包公本身无关这一方面，而且在于神化包公。必须指出的是，只有通过这种神化，包公才能获得“穿越”阴阳两界的神性力量，从而担当拯救细民百姓的使命，才能成为“权威”与“正义”的象征。

第三章：“包公故事的法律阅读”。本稿考察的包公故事涉及话本、戏曲、说唱、短篇小说专集、中篇小说和长篇小说各类文学样式，共有 271 个故事。通过仔细辨析每个故事，可以发现，其中绝大多数属于刑事案件；与此相关，作为描写司法审判的“公案”故事，也就必然限于刑事审判场域。首先，本稿认为，中国传统法律文化具有“刑法”中心的特质，与包公故事的描写颇为一致。在包公故事里，剔除重复的案件，刑事案件共有 148 个；进而，通过详细解读这些刑事案件的法律适用问题，我所得出的初步结论是，包公故事的描写与当时的法律规定基本吻合。由此可以证明，这些故事与中国古代的判牍文书有关；换句话说，它们大都出自司法判牍文书，或者是对于司法判牍文书的改编。在这个意义上，把它作为法律文化研究的资料，应该没有问题。其次，本稿认为，中国传统法律司法文化具有“集权”的特征，出于维护皇帝“集权”之目的，司法审判也就难免专断。在包公故事里，一个非常鲜明的特点，就是凸现和张扬“暴力”的

价值取向，这是维护皇权所必不可少的东西。通过解读包公故事描绘的司法审判场景：权力关系、司法空间与司法仪式，本稿对于“集权”与“恐怖”的司法特征，作了非常详实而有力的解释。

总之，通过解读包公故事中的法律叙事，我们不仅可以“质疑”那种囿于国家法律典章与官方正史记载的可靠性和正当性；而且可以丰富我们对于细民百姓法律知识与法律意识的了解。另一方面，我们还能充分体悟包公故事透现出来的批判精神，从而理解古典时代中国的细民百姓为何期盼清官包公；并且，深入把握他们关于法律的想像与法律的诉求。

## Abstract

In the tide of the afflux of knowledge from west to east, with the transplantation of modern legal system, development of legal education and the introduction of the western legal analysis method, both the legal system and the legal knowledge system of classical China ruptured, then collapsed. Armed with the modern western legal terms and method of analysis, the modern narrative style under the cognitive control of the genealogy of western legal knowledge has been established little by little for about 100 years, despite the frequent changes of the economic structure, political system and ideology. But, we can still argue that whether the western legal knowledge explained the special legal system of ancient China effectively. On the other hand, the study of the Chinese legal history, even the so - called the study of the Chinese Legal Culture History has been constrained by the official information such as the legal codes and the official history. Legal codes may partly owe to ideal construct, and even official history cannot avoid being tempering. The official history focused on the politic life and the legal life of the emperors and his ministers, but not those of common people. So, the paper takes the stories of Judge Pao, which was tinted with popular colors when spreading, as a new angle of view to reinterpret the legal culture of China.

The paper is consisted of three chapters. Because the paper is in-

volved in the fields of law and literary as well as history, it is necessary to explain the learned stance and the analysis method in Chapter One, The Literature Narration of China Ancient Law. Based on trimming the analysis style of the study of China legal history, the outline of the problematique of this article has been drawn out. It is made clear that it valuable for understanding Chinese legal culture to reconstruct the legal life and legal cognition of common people. The paper holds that literature story not only makes a kind of historic material, but also can be regarded as a kind of narrative style of history. The role literature story play in narrating the legal life of common people cannot be replaced by archives and official history. As for Gong'an (公案) stories, some of them originated from judicatory archives. Now that one purpose of the study of the legal culture is explaining the meaning structure hidden in the law, the explanation should be made in the context, which should be constructed on related history facts such as we find in the literature stories.

The main task of Chapter Two, Three Narrations of Judge Pao, is to reveal the relationship between the three Judge Pao's images, an incorruptible official in history, a judiciary and an administrator reflected by his own work and a popular belief in popular story. In history, Judge Pao gets the features of being filial, loyal, incorruptible, kind to common people and direful to nobles. All these features play basic keys in literary narrations afterwards. Reading what he had written, a more factual image of Judge Pao emerges. Being a normal judiciary and an administrator, what Judge Pao thought reflected the demands of the era. There are two basic points of Judge Pao's thoughts. One of them is the harmony between nature, public will and law should be kept. The other is the handling of

emperor power and the exercising of panel law should accord with the golden mean. After reviewing the veneration of Judge Pao's story at large, comparisons made between the image in popular narration and in historic narration show consistence as well as inconsistency. Inconsistency attributes to many popular stories are not related to Judge Pao and the purpose to apotheosize him. Apotheosizing makes Judge Pao retained the divinity power walking between the lower world and this world to rescue common people. At the same time, Judge Pao became the symbol of authority and justice.

There are 271 stories the paper deal with, which take the form of drama, local opera, short story and novel. After statistical analysis, it is clear that most of them are criminal cases. Chapter Three The Legal Reinterpretation of Judge Pao's Story is based on those stories, which could be confined in the background of penal judicatory. Despite the repeating, there are 148 penal cases out of the 271 stories. It indicates that the criminal law is the core of the traditional legal culture. Further interpretation of the stories argues that the law in the cases tallied with the law of the time. It proves that the stories may come from judiciary archives. Therefore, it is no problem regarding the stories as one kind of the studying materials of the legal culture. On the other hand, stories of Judge Pao also indicate the character of arbitrary and centralization of power in China traditional legal culture. Violence, indispensable to maintaining the emperor power, is stressed in the story of Judge Pao as the value inclination. Revelations of the centralization of power and terror as the character of judicatory are being made in detail after reconstructing the judiciary scene composed of the relationship of power, judiciary space and judiciary cere-

mony.

In a word, legal narration in Judge Pao' story can not only challenge the credibility and justness of codes and official – written history, but also provide more details of the legal life and legal cognition of common people. Furthermore, criticism reflected by the story of Judge Pao reinterprets not only the reasons of the worship and expectation for the incorruptible Judge Pao in common people but also the legal imagination and appeals of them.

Key words: story of Judge Pao, popular narration, China legal culture, judiciary, criminal law.

**编辑者**

北京大学司法研究中心

**主持人**

贺卫方 张志铭 朱苏力