

251  
6  
29

27482

# 民國叢書

第一編

· 29 ·

政治 · 法律 · 軍事類

近代中國立法史  
中國法律與中國社會

楊幼炯著  
瞿同祖著

上海書店

## 自序

立法爲一民族社會文化之活動，關係於整個社會秩序之安定。我國近二十餘年以來，國人企慕法治之心，隨時代而益切。每當一次世變之後，「法治」之呼聲，必風傳一時；但其結果，雖或表面上制定法律之形體，而其內容恆未能適合一般民衆之需要。

我國立法運動之肇興，始於日俄戰爭之後；而新法典之修訂，乃起於清光緒二十八年，自是年設「修訂法律館」，先後始有民律、商律等新式法典草案之產生。三十餘年以來，我國法律之演進，雖成日新月異之觀，而其實質仍因循舊習，未能注意社會情狀之變遷，尤難適合於時勢之需求。

法律本爲政府與人民行爲之準則，法律之制定，應以本國固有之人情、風俗、地勢、氣候、習慣爲根據。處今日新時代創建之機運中，我國立法事業之重要，自不待言。立法之主要精神，重在創造，不在模倣。惟其重在創造，且又爲革命進程中之立法事業，故其困難之處實多。以言法制內容，既不能完全繼承或模倣外國法，而革命時期之法律，又必大異於革命以前之法律。在今日一方面應求如何以法律保障社會之秩序，他方面又在如何順應社會之潮流，具體言之，我國今日立法事業之改造，應從立法政策與立法技術兩者爲入手。要求解決此兩大問題，吾人首應以本國之政治理想爲骨幹，而過去三十餘年以來立法之得失，與法制內容之探討，尤爲切要。作者對於過去我國

法制之歷史，久欲作系統之觀察。適前歲我國制憲運動復起，本院孫院長委以編纂近代我國立法史之任。受命之餘，乃着手搜集法案、官書，並博採各家著作，經兩載歲月，始撰成本書。

全書內容，注重於我國近三十餘年以來立法事業演進之歷史；而法律制定之經過，法制之內容，均一一加以正確的評述。近來坊間關於憲法史之著述頗多，而私法制定之歷史，尙缺系統之刊行。本書則公私法典，俱在論述之列；而各成系統，使國人得以窺見我國近代公私法典演進之全貌；更使今後立法者得以明察過去法典制定之得失，而抉擇以從，俾完成國人所期待之法律，是則作者撰述本書最大之希望。

最後作者應特別申謝者，即本書之成，深得至友梁均默兄指助之力。謹於卷首，敬誌誠摯之謝意！

民國二十四年八月二十三日楊幼炯自序於南京立法院。

# 目錄

## 導言·····

一

### 一 中國立法問題之產生·····

一

### 二 過去立法運動之幾個重要時期·····

二

### 三 近代中國法制之淵源與改廢·····

六

## 第一篇 清季之立憲運動

### 第一章 民主政治運動之肇端·····

一一

#### 第一節 民主政治運動之導因·····

一一

#### 第二節 民主革命運動及其論據·····

一五

#### 第三節 戊戌變法之經過與保皇主張·····

一九

#### 第四節 革命與君憲之理論的對抗·····

二三

第二章 立憲運動之崛起……………二九

第一節 百日維新後之反動政治……………二九

第二節 清廷之預備立憲……………三一

第三節 國會請願之運動與結果……………三三

第四節 革命黨反立憲之表示……………三五

第三章 憲法大綱公布之前後……………三八

第一節 清末官制之改定與演化……………三八

第二節 資政院之創設及其組織……………四一

第三節 各省諮議局之成立……………四五

第四節 憲法大綱與憲法信條……………五一

第五節 清室之覆亡……………五九

第四章 清季法典編纂之沿革……………六三

第一節 清季法典之淵源與制定……………六三

|     |        |    |
|-----|--------|----|
| 第二節 | 清季之刑法  | 六六 |
| 第三節 | 清季之行政法 | 七〇 |
| 第四節 | 清季之民商法 | 七二 |

## 第二篇 民國初期之立法

|     |             |    |
|-----|-------------|----|
| 第五章 | 中華民國臨時政府之組織 | 七五 |
|-----|-------------|----|

|     |               |    |
|-----|---------------|----|
| 第一節 | 各省代表集會於上海     | 七五 |
| 第二節 | 臨時政府組織大綱之制定   | 七六 |
| 第三節 | 南京各省代表會議與總統選舉 | 八一 |
| 第四節 | 臨時政府組織大綱之修正   | 八二 |
| 第五節 | 臨時政府正式成立      | 八五 |

|     |            |    |
|-----|------------|----|
| 第六章 | 南京參議院與臨時約法 | 八九 |
|-----|------------|----|

|     |           |    |
|-----|-----------|----|
| 第一節 | 參議院誕生之經過  | 八九 |
| 第二節 | 參議院宣布臨時約法 | 九一 |

|                |    |
|----------------|----|
| 第三節 臨時約法之內容與批評 | 九二 |
|----------------|----|

|             |    |
|-------------|----|
| 第四節 臨時政府之北遷 | 九七 |
|-------------|----|

|                      |     |
|----------------------|-----|
| 第七章 民國初期之法典編纂與各省立法機關 | 一〇一 |
|----------------------|-----|

|                 |     |
|-----------------|-----|
| 第一節 民國初期之法典編纂事業 | 一〇一 |
|-----------------|-----|

|                 |     |
|-----------------|-----|
| 第二節 省議會議員選舉法之公布 | 一〇二 |
|-----------------|-----|

|                 |     |
|-----------------|-----|
| 第三節 各省省議會之組織與職權 | 一〇五 |
|-----------------|-----|

## 第三篇 第一屆國會之成立與解散

|              |     |
|--------------|-----|
| 第八章 第一屆國會之召集 | 一〇七 |
|--------------|-----|

|                        |     |
|------------------------|-----|
| 第一節 國會組織法及參眾兩院議員選舉法之制定 | 一〇七 |
|------------------------|-----|

|               |     |
|---------------|-----|
| 第二節 參眾兩院議員之選舉 | 一一一 |
|---------------|-----|

|               |     |
|---------------|-----|
| 第三節 第一屆國會宣告成立 | 一一四 |
|---------------|-----|

|                |     |
|----------------|-----|
| 第九章 憲法起草委員會之組織 | 一一九 |
|----------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第一節 憲法起草委員會之成立    | 一一九 |
| 第二節 憲法起草進行之波折     | 一二一 |
| 第三節 大總統選舉法及議院法之通過 | 一二五 |
| 第十章 天壇憲法草案之內容與批評  | 一二〇 |
| 第一節 天壇憲法草案之完成     | 一三〇 |
| 第二節 草案中之國民權利與義務   | 一四三 |
| 第三節 草案中之立法機關      | 一四五 |
| 第四節 草案中之行政機關      | 一四八 |
| 第五節 草案中立法與行政之關係   | 一四九 |
| 第六節 草案中憲法之修正與解釋   | 一五二 |
| 第十一章 袁世凱解散國會      | 一五四 |
| 第一節 袁氏獨裁與國會行政監督權  | 一五四 |
| 第二節 袁氏約法增修大綱之提出   | 一五五 |
| 第三節 各省地方長官反對憲法草案  | 一六二 |



第四節 解散國民黨與議員資格之褫奪……………一六九

第五節 政治會議之召集與國會議員停止令……………一七九

第六節 各省省議會之總解散……………一八四

## 第十二章 約法會議與新約法……………一八六

第一節 約法會議之組織及其成立……………一八六

第二節 臨時約法修正之公布……………一九〇

第三節 新約法主要之點……………二〇〇

第四節 袁氏中央集權政策之完成……………二〇五

## 第十三章 袁世凱之帝制運動……………二〇七

第一節 參政院之成立……………二〇七

第二節 大總統選舉法之修正……………二〇八

第三節 帝制運動之鼓吹與籌安會……………二〇九

第四節 國民代表會之國體問題投票……………二一二

第五節 參政院之推戴與帝制憲法之起草……………二一五

|                    |     |
|--------------------|-----|
| 第六節 護國軍興與帝制失敗····· | 二二六 |
|--------------------|-----|

## 第四篇 共和重光與國會復活

|                  |     |
|------------------|-----|
| 第十四章 舊約法之復活····· | 二二一 |
|------------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第一節 黎元洪繼任大總統····· | 二二一 |
|-------------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第二節 舊約法恢復之始末····· | 二二二 |
|-------------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第三節 舊國會之續行召集····· | 二二五 |
|-------------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第十五章 憲法草案之續議····· | 二二六 |
|-------------------|-----|

|                  |     |
|------------------|-----|
| 第一節 憲法會議之重開····· | 二二六 |
|------------------|-----|

|                     |     |
|---------------------|-----|
| 第二節 審議會及二讀會之經過····· | 二二七 |
|---------------------|-----|

|                    |     |
|--------------------|-----|
| 第三節 二讀會中爭訟之問題····· | 二三〇 |
|--------------------|-----|

|                  |     |
|------------------|-----|
| 第四節 省制問題之爭論····· | 二三四 |
|------------------|-----|

|                    |     |
|--------------------|-----|
| 第五節 國會內閣與無期延會····· | 二三六 |
|--------------------|-----|

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| 第十六章 國會第二次解散與復辟計劃之失敗····· | 二二九 |
|---------------------------|-----|

|                     |     |
|---------------------|-----|
| 第一節 對德參戰同意案之擱置····· | 二三九 |
|---------------------|-----|

|                        |     |
|------------------------|-----|
| 第二節 督軍團干憲與國會第二次解散····· | 二四〇 |
|------------------------|-----|

|                      |     |
|----------------------|-----|
| 第三節 張勳之復辟運動及其失敗····· | 二四五 |
|----------------------|-----|

## 第五篇 西南之護法運動

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| 第十七章 西南非常會議與護法政府之成立····· | 二四七 |
|--------------------------|-----|

|                    |     |
|--------------------|-----|
| 第一節 西南護法運動之開端····· | 二四七 |
|--------------------|-----|

|                     |     |
|---------------------|-----|
| 第二節 國會非常會議集會廣州····· | 二四九 |
|---------------------|-----|

|                     |     |
|---------------------|-----|
| 第三節 軍政府組織大綱之制定····· | 二五一 |
|---------------------|-----|

|                    |     |
|--------------------|-----|
| 第四節 軍政府之成立與改組····· | 二五四 |
|--------------------|-----|

|                     |     |
|---------------------|-----|
| 第十八章 護法國會之制憲事業····· | 二六〇 |
|---------------------|-----|

|                      |     |
|----------------------|-----|
| 第一節 國會正式開會與三次宣言····· | 二六〇 |
|----------------------|-----|

|     |            |     |
|-----|------------|-----|
| 第二節 | 憲法審議會之繼續召集 | 二六二 |
|-----|------------|-----|

|     |            |     |
|-----|------------|-----|
| 第三節 | 審議中爭執最烈之問題 | 二六三 |
|-----|------------|-----|

|     |           |     |
|-----|-----------|-----|
| 第四節 | 西南制憲事業之頓挫 | 二六四 |
|-----|-----------|-----|

|      |             |     |
|------|-------------|-----|
| 第十九章 | 廣州非常會議之選舉總統 | 二七一 |
|------|-------------|-----|

|     |            |     |
|-----|------------|-----|
| 第一節 | 流離轉徙之舊國會議員 | 二七一 |
|-----|------------|-----|

|     |            |     |
|-----|------------|-----|
| 第二節 | 國會非常會議再行集會 | 二七三 |
|-----|------------|-----|

|     |          |     |
|-----|----------|-----|
| 第三節 | 廣州成立正式政府 | 二七五 |
|-----|----------|-----|

|      |                 |     |
|------|-----------------|-----|
| 第二十章 | 北方新國會之成立及其制憲之進行 | 二七七 |
|------|-----------------|-----|

|     |          |     |
|-----|----------|-----|
| 第一節 | 臨時參議院之產生 | 二七七 |
|-----|----------|-----|

|     |        |     |
|-----|--------|-----|
| 第二節 | 新國會之成立 | 二七九 |
|-----|--------|-----|

|     |          |     |
|-----|----------|-----|
| 第三節 | 新國會之制憲工作 | 二八一 |
|-----|----------|-----|

|     |                |     |
|-----|----------------|-----|
| 第四節 | 新國會之消滅與新新國會之流產 | 二八三 |
|-----|----------------|-----|

## 第六篇 曇花一現之省憲運動

第二十一章 省憲運動之由來及其發端……………二八五

第一節 省憲運動之理論的先導……………二八五

第二節 省憲運動之序幕……………二八六

第三節 湖南省憲之內容……………二八八

第二十二章 省憲運動之開展及其寂滅……………二九〇

第一節 南方各省省憲之繼起……………二九〇

第二節 湖南省憲之修訂……………二九一

第三節 上海國是會議之聯邦分權主張……………二九三

第四節 省憲運動之失敗……………二九四

第七篇 國會第二次恢復與曹錕賄選

第二十三章 舊國會復集會於北京……………二九七

第一節 黎元洪之復職……………二九七

|       |                    |     |
|-------|--------------------|-----|
| 第二節   | 舊國會在京開會·····       | 二九八 |
| 第三節   | 列席分子資格問題之紛爭·····   | 二九九 |
| 第四節   | 參衆兩院補選議長之競爭·····   | 三〇〇 |
| 第二十四章 | 憲法審議會之繼續·····      | 三〇二 |
| 第一節   | 國會組織法之修改·····      | 三〇二 |
| 第二節   | 憲法起草委員會之開會·····    | 三〇三 |
| 第三節   | 地方制度之繼續審議·····     | 三〇四 |
| 第四節   | 黎元洪離京與憲法會議之流會····· | 三〇五 |
| 第二十五章 | 曹錕賄選與憲法公布·····     | 三〇八 |
| 第一節   | 曹錕賄選之經過·····       | 三〇八 |
| 第二節   | 賄選憲法之完成·····       | 三一〇 |
| 第三節   | 憲法內容之檢討·····       | 三一二 |

## 第八篇 臨時執政時期之立法

第二十六章 北京臨時政府之成立……………三二五

第一節 段祺瑞組織臨時政府……………三二五

第二節 善後會議之召集……………三二六

第三節 國民會議與國民代表會議條例……………三二八

第四節 臨時參政院條例之公布……………三二九

第二十七章 臨時執政時代之制憲事業……………三三一

第一節 臨時執政府之法統問題……………三三一

第二節 國憲起草委員會之組織……………三三二

第三節 憲法草案之內容……………三三二

第二十八章 民國十餘年中法典編纂事業……………三二五

第一節 民國十餘年中法典編纂機關之演化……………三二五

第二節 第一次刑法與第二次刑法修正案……………三二六

第三節 第二次民法草案……………三二八

|               |     |
|---------------|-----|
| 第四節 國民商事法規之編纂 | 三二九 |
|---------------|-----|

## 第九篇 國民政府之立法事業

|                       |     |
|-----------------------|-----|
| 第二十九章 國民革命之進行與國民政府之樹立 | 三二一 |
|-----------------------|-----|

|              |     |
|--------------|-----|
| 第一節 中國國民黨之改組 | 三三一 |
|--------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第二節 中央政治會議之產生及其地位 | 三三四 |
|-------------------|-----|

|                |     |
|----------------|-----|
| 第三節 國民政府之成立與發展 | 三三八 |
|----------------|-----|

|                 |     |
|-----------------|-----|
| 第四節 國民政府最初之立法機關 | 三四四 |
|-----------------|-----|

|                  |     |
|------------------|-----|
| 第三十章 訓政時期五院制度之創立 | 三四六 |
|------------------|-----|

|               |     |
|---------------|-----|
| 第一節 五院制度創立之經過 | 三四六 |
|---------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第二節 訓政綱領及國府組織法之公布 | 三五三 |
|-------------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第三節 五院組織法及五院政府之成立 | 三六二 |
|-------------------|-----|

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第三十一章 國民會議與訓政時期約法 | 三六五 |
|-------------------|-----|



|                     |     |
|---------------------|-----|
| 第一節 國民會議之召集·····    | 三六五 |
| 第二節 訓政時期約法之公布·····  | 三六九 |
| 第三節 國民政府組織法之修正····· | 三七一 |

## 第三十二章 國民政府之法典編纂事業·····二七二

|                      |     |
|----------------------|-----|
| 第一節 國民政府立法之基本原則····· | 三七二 |
| 第二節 新民法法典之編纂與頒布····· | 三七四 |
| 第三節 新刑法與刑法修正案·····   | 三八一 |
| 第四節 勞工立法之經過·····     | 三八七 |
| 第五節 土地法規之頒布·····     | 三九二 |

## 第三十三章 國民政府之制憲事業·····二九七

|                    |     |
|--------------------|-----|
| 第一節 中華民國憲法之起草····· | 三九七 |
| 第二節 憲法初稿之內容·····   | 四〇一 |
| 第三節 憲法草案之完成·····   | 四〇三 |