

刘义光◎著

能够兑现的 法律

「审判者」

「文书行政」

「社会画卷」

「疑案在线」

「耕战之威」

「秦律制造」

你所不知道的秦帝国

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

非外借

能够兑现的 法律

刘义光◎著

你所不知道的秦帝国



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

能够兑现的法律：你所不知道的秦帝国 / 刘义光著.

—北京：中国法制出版社，2017.1

ISBN 978-7-5093-8202-8

I. ①能… II. ①刘… III. ①法制史—研究—中国—秦代 IV. ①D929.33

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 022398 号

责任编辑 刘晓霞

封面设计 李 宁

能够兑现的法律：你所不知道的秦帝国

NENGGOU DUIXIAN DE FALÜ NI SUO BUZHIDAO DE QINDIGUO

编著 / 中国法制出版社

经销 / 新华书店

印刷 / 三河市紫恒印装有限公司

开本 / 880 毫米 × 1230 毫米 32 开

版次 / 2017 年 3 月第 1 版

印张 / 11.5 字数 / 267 千

2017 年 3 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-8202-8

定价：36.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码：100031

网址：<http://www.zgfsz.com>

市场营销部电话：66033393

值班电话：66026508

传真：66031119

编辑部电话：66075800

邮购部电话：66033288

(如有印装质量问题，请与本社编务印务管理部联系调换。电话：010-66032926)

遍寻真相（代序）

对于秦、秦国以及秦朝，我总不甘心于教科书式的简单、粗暴的批评，总觉得在冰雪之下，一定有被掩藏起来的世界，而且很精彩。根据经验，我决定不再坐等别人告诉我什么，而是自己动手，秘境寻踪。这样得来的答案，哪怕只是无限接近真相而不是真相本身，也会让我很放心。

于是我尽可能地多读书，《睡虎地秦墓竹简》《云梦秦简研究》《岳麓书院藏秦简（一）（二）（三）》《里耶秦简牍校释》《里耶秦简校诂》《云梦龙岗秦简》《秦汉法制史研究》《睡虎地秦简刑律研究》《张家山汉墓竹简》《出土简牍与秦汉社会》《中国古代诉讼制度研究》等，然后再用拼拼图的方法，将出土文献与传统文献进行对照比勘得来的结论，一点一点地拼接起来。当有一天，我读到据说以残暴著称的秦始皇也颁发过大赦诏书、二千多年前早有人冒充高干子弟进行诈骗、地方执法官在工作报告中对被盗的母马的描述仿如一帧摄影、前方将士写信回家对新婚不久的妻子表示思念的时候，蓦然之间，秦国以及秦朝活了，秦人仿佛衣着鲜亮地向我款款走来，这给了我巨大的震撼。原来秦国以及秦朝并不总是如我们想象中的那么刻板与僵死，却也曾是鲜艳活泼的，生活中的，阳光下的，也存钱也花钱，也喜怒也哀乐。那时的人也偷鸡摸狗，也游手好闲，然而那时的法律也打击偷鸡摸狗，也严禁游手好闲。秦律



逐渐为人所接受，并成为人们的行动准则，春秋以来礼崩乐坏的混乱局面得以刹住，并由此改观，井然有序的社会新秩序亦由此而建立。全国统一后，秦始皇在泰山刻石中自信地提到：

治道运行，诸产得宜，皆有法式。

凡百物什皆有它的一般标准。

这就是秦律对当时世界的规划和塑造。

它是真实的。

然后我有了进一步的企图，试图弄清楚长久以来困扰在心的一些疑惑和问题，诸如：

商鞅一手创立的法家制度是怎样的？耕战政策是怎么回事？陈胜高喊“王侯将相，宁有种乎”有道理吗？商鞅明明是客卿出身，到头来却反过来反对游说之士，这是为什么？商鞅因景监得见秦孝公、范雎因王稽得见秦昭王，仅是巧合还是有用人上的深意？秦人为什么只与商鞅为敌，而不与他一手创立的法家制度为敌？

秦昭王为何远在天边却能成功继承王位？吕不韦“奇货可居”的根据是什么？秦二世继承皇位为什么不得人心？陈胜、吴广反秦为什么还要打着扶苏的旗号？“失期，法皆斩”是怎么一回事？战时法的失期与平时法的失期有何不同？陈胜纵失期，法当斩吗？

秦代是如何处置不孝罪的？扶苏为什么接到伪诏书后着急去自杀？秦始皇为什么要让蒙毅去处理赵高的案件，这符合法理吗？秦二世从秦始皇身上都学到了什么？赵高对李斯的迫害是枉法还是合理？蒙恬、蒙毅兄弟包括大名鼎鼎的吕不韦，为什么选择自杀，用意何在？李斯死前曾说过“缓刑罚，薄赋敛”，是说说还是确有其



实？秦始皇东巡只是单纯的武力炫耀吗？

韩信胯下之辱与游手好闲之间是什么关系？淮阴侯韩信荣归故里，为什么没有为难当年羞辱他的那些人，仅是豁达大度吗？刘太公为什么见一次骂一次刘邦？刘邦身为亭长，奉命押送劳工前去骊山服役，为什么要“解纵所送徒”？他与樊哙“隐于芒、砀山泽岩石之间”，到底是隐还是落草为寇？“沛中子弟或闻之，多欲附者”究竟是什么意思？吕氏因何被投进大牢？

秦人严禁有“市籍”的商人做官，吕不韦明明是商人，他如何完成身份漂白的？刘邦伤害老同乡夏侯婴，为什么要拼命抵赖？夏侯婴为什么要拼死替他开脱？韩信为什么宁饿肚子也不去经商？

秦人如何将政府公文下发到基层行政层级？政府的权力有多大，边界在哪？秦人为什么把各级官吏列为重点监督对象，依据是什么？当官胡来的机会多吗？如何处置胡来的官吏？官员出差，接待标准若何？

秦代的小家庭结构是怎样的？为什么要严厉打击婚外通奸？夫妻双方在家中地位如何，妻子有无财产权？秦律如何处理“家暴”？为什么秦人鼓励子女可以不认曾经遗弃过他们的父母？

秦人一天的消费标准若何？一“里”通常会有多少住户？在秦代，可以随便硬闯他人房舍、扒人房子吗？秦人如何落实养儿以防老？儿子有继承家产资格，那女儿呢？如何执行遗嘱？

秦代的司法如何运作？连坐制是怎么一回事？秦代的刑徒是有期徒刑还是无刑期？能随便刑讯逼供吗？法庭的调查取证如何进行？如何防止冤假错案？

秦亡最大的原因是什么……

对于这些疑惑的思考和探讨，于是有了本书。



本书共分六章。第一章引出商鞅和他的法理思想。第二章重在尚首功奖军功，毫无疑问，它是引领秦代革新的策源地。第三章写成就秦国的客卿们，无论功过，皆以律法为准绳。第四章解析依据法家的理想蓝图构建起来的社会。第五章、第六章介绍秦的依法行政，政府运作、司法运作皆以秦律为指导。秦律是秦人的最高行动纲领。

才力的缘故，又是这样重大的课题，不足之处在所难免，尚祈前贤大德不吝垂教，拯我于孤陋，此诚学林之幸事也。是为序。

刘义光

乙未年夏月

目 录

第一章 秦律制造..... 001

1. 那个时代 / 002

2. 遭遇商鞅 / 009

3. 改革声浪 / 018

4. 乡邑洗礼 / 026

5. 正本清源 / 038

第二章 耕战之威..... 047

1. 斩首拜爵 / 048

2. 平步青云 / 060

3. 成就商鞅 / 066





第三章 疑案在线..... 071

1. 客卿岁月 / 072
2. 商鞅疑案 / 079
3. 杀戮之谜 / 090
4. 王位疑云 / 106
5. 魏冉功过 / 117
6. 纵横疑云 / 124
7. 自杀疑云 / 130

第四章 社会画卷..... 141

1. 作为士伍 / 142
2. 你的责任 / 152
3. 有情父子 / 167
4. 市井人家 / 182
5. 身为刑徒 / 195
6. 里与里人 / 207
7. 刑无等级 / 224

第五章 文书行政..... 233

1. 乡里乡亲 / 234

2. 官下两口 / 246

3. 为吏之道 / 256

4. 上传下达 / 269

5. 责任追踪 / 275

6. 商旅往来 / 284

7. 粮仓天下 / 290

第六章 审判者..... 299

1. 自告告发 / 300

2. 诬告反坐 / 309

3. 非常手段 / 317

4. 青天明月 / 325

5. 衙斋卧听 / 336

6. 谁的穷途 / 345

结 语..... 353



第一章 秦律制造



1. 那个时代
2. 遭遇商鞅
3. 改革声浪
4. 乡邑洗礼
5. 正本清源





1. 那个时代

黄河之水天上来，九曲十八弯后，在陕西、山西交界呈南北走向，成为秦、晋的天然分界线。一直要到著名的风陵渡，才折而向东流去。公元前 361 年，黄河并非地处黄河西边的秦国和地处黄河东边的魏国的天然分界线，魏国一度强大的实力乃至透过黄河，强占西河地区（黄河西岸古称西河），将秦国的势力范围持续向西压迫。而且对于当时的秦国来说，其情形基本等同于“屋漏偏逢连夜雨”。从西河的临晋，到秦国的首都栎阳，直线距离约八十公里。换言之，若按以轻捷著称的骑兵之攻击速度，弹指之间即可抵达栎阳城下，如果野心勃勃的魏惠王决定发动一次像样的攻击的话。

出现这种情形的公元前 361 年，若按诸侯国纪元，也即魏惠王九年，秦国是秦孝公元年。

秦孝公看着窗外，满怀忧虑，不是没有道理的。

魏国是战国之际首启革新之风的诸侯国，魏惠王的祖父魏文侯，团结了一批极为像样的学者，又有学识又有眼光，诸如卜子夏、田子方、段干木、吴起、李克之属。史学家白寿彝主张李克就是李悝，而李悝便是《法经》的作者，公认的法家的开山始祖。李



悝、吴起、段干木、田子方皆师事卜子夏，卜子夏师事孔丘。这一系的学问就是这么来的。有迹象表明，他们得到了孔门真传。

三国之陆玠在《毛诗草木鸟兽虫鱼疏》提到：

孔子删诗授卜商（即卜子夏）。商为之序以授鲁人曾申。申授魏人李克。克授鲁人孟仲子。仲子授根牟子。根牟子授赵人荀卿。

荀卿后来实地考察过秦国，其座下二大弟子，皆可以风华绝代。一是韩非，再是李斯。

李悝对魏国的贡献是政治上废除世卿世禄制度和经济上推行“尽地力”之教。鼓励农民精耕细作，多收的三五斗，国家则以平价收购；不幸而遭诸荒年，国家亦以平价售出，以平粮价。“平籴法”旨在取有余以补不足，防止“谷物甚贵而扰民”，或谷贱伤农。李悝最冷酷的气质是以不留余地的手腕来破除贵族的特权，将世代为贵族把持的官爵向平民百姓开放，只要你有这个能力这个水平，开得了疆拓得了土，捍卫得了边疆平安。这一切，明明白白地写在《法经》之中。他又以同样强大的力量来兑现。

这是一个时代的开始。

田子方在魏文侯去世以后继续匡佐魏武侯。这一年，魏武侯在祖庙设宴款待国中有身份的士大夫。《吴起兵法》这样记载：

武侯设席于祖庙，分三排坐位宴请士大夫。立上等功的坐前排，用上等酒席和名贵餐具，猪、牛、羊三牲俱全。立次等功的坐中排，酒席、餐具差一等。没有功劳的坐后排，只有



酒席，没有贵重餐具。席散，又在庙门外赏赐有功人员的父母妻子，也按功劳大小而有差列。对于死难将士的家属，每年派人慰问、赏赐他们的父母，表示心里没有忘记他们。

如此推行了三年，魏人风闻“秦人兴师，临于西河”，“不待吏令，介胄而奋击之者以万数”（秦、魏阴晋之战）。这说明奖励军功这一政策在魏国得到了很好地贯彻。

公元前403年，魏、赵、韩三家分晋，至魏惠王继位初年，历经三十多年的开拓与积储，魏国形势一片大好，国势蒸蒸日上，成为当时中原版图中首屈一指的国家。魏国的睥睨群雄与霸气外泄是可以想见的。比如魏武侯就粗声粗气地干预了“田代齐姜”（权臣田氏取代姜太公的姜氏，成为齐王）这一历史事件。周安王作为天下的共主，天上的代表，一声不敢吭，至此威风越发扫地。因此，司马光的《资治通鉴》要以三家分晋作为战国的开端，他指责周威烈王是自坏规矩，自毁长城，三家闹着要分家那是三家的事情，你作为最后的仲裁者，手握权衡，却让三家的“非礼”要求梦想成真，那就是你的问题了。及至魏惠王，似乎是贫穷落后的秦国已引不起魏国的兴趣，他光芒万丈地决意逐鹿中原。这个意外的出现让秦国且惊且喜——我们在开头说过，秦国当时的形势真是危如累卵——于是抓紧机会该竭肩的竭肩，该喘息的喘息。后来魏惠王吃了急功近利的亏，遭遇诸侯国配合默契地联合绞杀，从此一蹶不振，那是后来的事，正如秦国成功地闷声发大财，亦属后来一样。

根据公开的文献资料表明，魏惠王出生于公元前400年，商鞅出生于公元前395年，他们基本属于同一年龄层，虽然分属不同的世界。针对魏惠王不知收敛的狂妄，在群策群力予以阻击的过程



中，就有一记重拳来自商鞅，秦国收复了军事要地——西河，并且大踏步向魏国腹地推进，一度占领魏国故都安邑，陷魏惠王于背腹受敌之险境。这样厉害的商鞅，却曾是魏惠王相当不看好的人。在魏国有举足轻重之地位的公叔痤，死前警告过魏惠王，要小心同样年轻气盛的商鞅。当着快断气的公叔痤的面，魏惠王不好说什么，一转身，实在忍不住了，便对扈从人员说：

公叔病甚，悲乎！欲令寡人以国听公孙鞅也，岂不悖哉！

“悖”的本义是：违反，违背。这里的意思是作为引申义的荒谬。根据这个分析，魏惠王的话可作如下翻译：

公叔病得不轻，可怜啊！他要寡人举国听从公孙鞅（即商鞅），岂不是很荒谬！

《史记》在叙述这个故事时颇富文学色彩，有剧情，有冲突，有曲折。公叔痤先是公而忘私，给了魏惠王以极肺腑的建议，而后颇人情味地告诉商鞅，赶快跑否则不妙。面对公叔痤遗嘱似的坦诚，商鞅笑不出来：

彼王不能用君之言任臣，又安能用君之言杀臣乎？

大王既不听您的话任用我，又安肯听您的话而杀我呢？

司马迁的《史记》似乎在指责魏惠王有眼无珠，不识人间真英雄，结果吃了巨亏。实际上，依我的观察，在魏国当时的大环境

下，魏惠王确实没办法开口用他，因为这明显违反奖励军功这一国策：

魏文侯、武侯时期，有《宪令》行世。魏国“从宪令行之时，有功者必赏，有罪者必诛，强匡天下，威行四邻”。魏惠王时又有《大府之宪》，分篇名编纂，收藏于大府之中。^[1]

商鞅的“噩梦”是碰到了当时极具战略眼光的制度性建设，魏文侯草创，魏武侯掷地有声地推进，到了魏惠王手上，秉承遗绪，权衡轻重，无功自然不得封赏。而他千里迢迢从卫国跑到魏国谋求发展，一心想的是剑走偏锋，意外的崛起，猛然的出人头地，就如锥置囊中一样。不曾想公叔痤的推荐竟如泥牛入海，这让他大失所望。摆在面前的只有两条路，要么老老实实从具体工作做起，要么回老家种地去，此外别无捷径可寻。虽然，从他的话中大体可以推测出，商鞅一时半会还没有要离开的意思，毕竟在当时的视野里，还没有哪个国家能跨越魏国给他提供更合适的舞台，除非出现意外。

公元前361年，同样身陷梦魇的还有秦孝公。仰望星空之上，繁星点点，是那样的神秘、孤傲与居高临下，充满遐想的完美，可是谁又能体谅晶莹剔透之后的碧海青天，就那么虚无地悬着，不免令人担心。那时秦孝公的处境就是这样。百姓眼里他是高高在上的王，可是王的宝座还未焐热，驻扎在西河一线的魏军之喊打喊杀就

[1] 徐世虹主编：《中国法制通史·战国、秦汉卷》，法律出版社1999年版，“绪言”第5页。





隐约传来。就算在警戒森严的王宫中就寝，他也得把佩剑放在触手可及的地方，并且时刻睁着一只眼，因为强悍的公族随时可以联手粉碎屁股底下貌似神圣的王座。

在秦孝公之前的八位国君的历史记载中，出了十个权势熏人的庶长，其中有五人主导了五位国君的废立^[1]，这个数字的可怕之处在于，作为臣属的庶长只手就可以决定作为一国之主的国君之去留，国君有何体面可言？换言之，这一时期的秦国，政局复杂而乱象丛生，把持中央朝政的竟是宗室而不是君主，就连王位继承这样的根本性问题，也不是国君能说了算的。这是因为庶长一职在秦国官气赫赫，“文武兼摄，总领朝政”，并且为公族所把持的缘故。秦厉公以后，迄乎秦孝公，八世秦君，“无虑皆为贵族所立所废，君权脆弱可知矣”^[2]。因此，秦孝公继位之初才战战兢兢地说：

会往者厉、躁、简公、出子之不宁，国家内忧，未遑外事。

严耕望释义说：所谓“内忧”“不宁”，自指内政人事有摩擦而言。^[3]秦孝公必要先放心自己的生存才能宽心考虑国家的生存，他想到了一位神明的存在，那就是他的祖先——秦穆公，其所开创的盛大之基业，归根结底，功在客卿：相辅有百里奚、蹇叔、由余，将帅有孟明视、西乞术。百里奚是虞国人，人称五羖大夫的便是，大将孟明视是他的儿子。蹇叔是宋国人。秦穆公太爱由余这个人

[1] 刘芮方：《秦庶长考》，载于《古代文明》，2010年7月第4卷第3期。

[2] 严耕望著：《严耕望史学论文集（上）》之《论秦客卿执政之背景》，上海古籍出版社2009年10月版。

[3] 同上。