

● 宋史研究丛书

宋代法制研究

● 郭东旭 著



河北大学
出版社

宋史研究丛书

宋代法制研究

郭东旭 著

河北大学出版社

宋史研究丛书

漆侠·主编

宋代法制研究

郭东旭 著

责任编辑:王善军

封面设计:赵 谦

图书在版编目(CIP)数据

宋代法制研究/郭东旭著.—2版,—保定:河北大学出版社,2000.8

(宋史研究丛书/漆侠主编)

ISBN 7-81028-417-7

I. 宋 II. 郭… III. 法制-研究-中国-宋代

IV. D929.44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 60473 号

出版:河北大学出版社(保定市合作路 1 号)

经销:全国新华书店

印制:河北省新华印刷一厂

规格:1/32(850mm×1168mm)

印张:20.375

字数:512 千字

印数:1000~3000 册

版次:2000 年 8 月第 2 版

印次:2000 年 8 月第 2 次

定价:38.00 元

目 录

绪论	(1)
一、中国封建法制的发展特点	(1)
二、宋代法制的历史地位	(7)
第一章 宋代立法总论	(14)
第一节 立法概说	(14)
一、立法活动	(14)
二、法律形式	(15)
三、法典规模	(16)
第二节 《宋刑统》	(18)
一、《刑统》体例的开创	(18)
二、《宋刑统》的制定	(19)
三、《宋刑统》体例上的变化	(21)
四、《宋刑统》内容上的发展	(22)
第三节 编敕	(25)
一、编敕体例的演变	(25)
二、宋代宣敕的繁多	(26)
三、宋代编敕的发展	(28)
四、宋代编敕体例的变化	(31)
五、宋代编敕地位的提提高	(35)
第四节 编例	(36)

一、“例”的历史演变	(37)
二、宋代“例”的渊源及编修	(38)
三、宋代“例”的行用及弊端	(43)
四、宋代“例”的地位及影响	(47)
第五节 立法制度的发展	(49)
一、立法机构的创置及其变化	(49)
二、立法官员的差遣及其编制	(51)
三、立法原则及有关規定	(54)
四、编修官吏的奖惩	(59)
第六节 宋代立法的历史借鉴	(61)
一、立法贵在体时,变法贵在适时	(61)
二、立法贵在慎重,变法失在无常	(63)
三、立法贵在简要,变法失在烦苛	(64)
四、有法不可自轻,自轻其法法必自坏	(67)
五、立法重在用,行法重在人	(68)
第二章 宋代的行政法	(70)
第一节 行政立法概述	(71)
一、综合性行政立法	(71)
二、科举选官立法	(72)
三、官吏管理立法	(72)
四、官吏俸禄立法	(75)
第二节 行政管理体制	(76)
一、三省长官“不预朝政”	(76)
二、二府三司分掌大权	(76)
三、六部职权的削弱	(78)
四、九寺五监名存实亡	(82)
五、四职共分路级大权	(84)
六、知州、通判同签州事	(85)

七、知县独掌一县之政	(86)
第三节 宋代的选官法	(87)
一、科举取仕法的变化	(88)
二、舍选取士法的创立	(91)
三、恩荫补官范围的扩大	(92)
第四节 宋代的任官法	(93)
一、特旨擢用法	(94)
二、中书堂除法	(95)
三、吏部四选法	(96)
四、八路定差法	(99)
五、铨选考试法	(100)
六、举官连坐法	(102)
七、任官回避法	(109)
第五节 官员管理法	(112)
一、考课法	(113)
二、磨勘法	(116)
三、黜降法	(121)
四、叙复法	(124)
第六节 监察制度的发展	(129)
一、中央监察机构的设置及其变化	(129)
二、御史台职权的扩大	(130)
三、地方监察机构的发展	(135)
四、互察机制的强化	(137)
第三章 宋代刑法中的罪名法	(141)
第一节 罪名概说	(141)
一、贼盗罪	(141)
二、杀人罪	(142)
三、伤害罪	(143)

四、犯赃罪	(143)
五、犯奸罪	(144)
第二节 赃罪立法的变化	(146)
一、官吏犯赃法的基本内容	(146)
二、惩贪治吏法的变化趋势	(150)
三、惩治犯赃罪的经验教训	(154)
第三节 “盗”法的发展	(158)
一、“盗”罪的内涵及与“贼”罪的关系	(159)
二、“盗”法中规定的犯罪名称	(161)
三、计赃定罪法的变化	(164)
四、“盗”罪的量刑原则	(168)
第四节 “贼”法的重典化	(171)
一、“贼盗重法”的创制与发展	(172)
二、军事镇压与重法并行	(178)
三、防治“贼盗”的措施	(181)
第五节 “左教”禁法的详密	(184)
一、宋代的“左教”名类	(185)
二、“左教”的广泛流行	(189)
三、“左教”的严密组织	(193)
四、“左教”禁法的发展	(197)
五、惩治“妖贼”法的加重	(202)
第四章 宋代的刑罚制度	(206)
第一节 刑制概说	(206)
一、法定刑罚名称	(206)
二、刑罚适用原则	(208)
第二节 杖刑制度的变化	(211)
一、杖法的发展	(211)
二、杖制的变化	(212)

三、杖刑的适用	(216)
四、杖刑的枉滥	(220)
第三节 编配法的创立	(222)
一、编管法	(222)
二、安置法	(231)
三、居住法	(234)
第四节 刺配法的广泛行使	(237)
一、刺配刑名的沿革	(237)
二、刺配立法的发展	(239)
三、刺配法的适用	(241)
四、刺配法的施行	(244)
五、刺配法的社会后果	(253)
第五节 法外用刑的酷滥	(254)
第五章 宋代的经济法	(265)
第一节 农事立法	(265)
一、调整土地关系的立法	(265)
二、调整农业生产关系的立法	(270)
第二节 官营手工业立法	(278)
一、由官府垄断向承买制的发展	(278)
二、由课额制向抽分制的转变	(279)
三、手工业管理制度的进一步完善	(281)
第三节 商事立法	(284)
一、开放市场和维持商品流通的立法	(285)
二、禁官经商和防止勒索商贾的立法	(286)
三、市易法的制订与推行	(288)
四、市场管理法的完备	(290)
第四节 国家专利法	(296)
一、盐法的变革	(297)

二、茶法的变革	(304)
三、酒法的变革	(308)
第五节 外贸立法	(311)
一、周边贸易立法概况	(311)
二、海外贸易法的完善	(313)
第六节 货币立法	(319)
一、钱法	(320)
二、交子法	(325)
三、会子法	(326)
四、票据法	(327)
第六章 宋代的财政法	(329)
第一节 农业税收法	(330)
一、征纳二税的法定程序	(330)
二、减放二税的条件	(332)
三、催科二税的时限	(333)
四、违欠二税的制裁	(334)
五、隐匿二税的惩罚	(336)
第二节 商税征收法	(338)
一、商税征收机构的建立	(339)
二、“商税则例”的创制及修订	(341)
三、严禁非法增收商税	(342)
四、重惩偷税漏税	(345)
第三节 财政管理法	(347)
一、严格上供财物管理	(347)
二、强化官物保管	(350)
三、加强财政支出的控制	(353)
四、完善财政簿帐管理	(355)
五、财政核算的多样性	(356)

六、《会计录》的编制及财务档案的建立	(357)
第四节 财政监督法	(358)
一、多层次的财政监审机构	(358)
二、财政监审的法律规定	(363)
三、财政监审方法的科学化	(366)
四、强化财政监督机制	(369)
第七章 宋代法的主体	(375)
第一节 权利主体概说	(375)
一、权利主体范围的扩大	(376)
二、权利能力的变化	(377)
三、行为能力的划分	(377)
第二节 官僚地主特权地位的变化	(379)
一、经济地位不稳定	(379)
二、传统特权相对减少	(380)
三、品官权力的限制	(381)
第三节 商人社会地位的变化	(383)
一、户籍上的变化	(384)
二、服制上的变化	(385)
三、享有了入仕权	(385)
四、取得参与政治活动的权利	(386)
五、合法权益受到保护	(387)
六、广结官宦改换门庭	(388)
第四节 乡村客户法律地位的变化	(390)
一、客户享有编户齐民的身份权	(390)
二、客户享有自由起移权	(392)
三、在主客关系中享有独立人格	(393)
四、客户享有获取财产的权利	(395)
五、客户在刑事关系中地位的变化	(397)

六、客户法律地位的不平衡性	(399)
七、客户法律地位的不稳定性	(401)
第五节 雇佣工人身份地位的变化	(403)
一、农业生产中雇工的地位	(403)
二、官营手工业中雇工的地位	(405)
三、私人手工业中雇工的地位	(406)
第六节 私家婢仆法定地位的变化	(407)
一、私家人力、女使的来源	(408)
二、对非法雇佣的限制	(410)
三、对违契役使的禁止	(412)
四、雇良为婢,非同“贱民”	(414)
五、禁止私自惩罚婢仆	(416)
六、私杀婢仆,必置重典	(417)
第八章 宋代的婚姻家庭法	(420)
第一节 婚姻法	(420)
一、结婚方面的立法	(421)
二、离婚方面的立法	(426)
三、守节与改嫁方面的立法	(431)
第二节 家庭法	(437)
一、家庭中的亲子关系	(438)
二、家庭中的权利和义务	(445)
三、家庭中的共产分析	(450)
第三节 继承法	(453)
一、亲子继承法	(453)
二、户绝继承法	(456)
三、遗嘱继承法	(462)
四、死商遗产的处理	(470)
五、宋代继承法的特点	(471)

第九章 宋代的物权法	(473)
第一节 动产物权	(474)
一、动产物权的取得	(474)
二、动产质权的发展	(476)
第二节 不动产物权	(478)
一、不动产物权取得的途径	(478)
二、所有权、占佃权与使用权的分离	(482)
三、永佃权的发展	(484)
四、占佃权和使用权的独立转移	(485)
第三节 不动产担保物权	(486)
一、典权与抵押权的区别	(486)
二、典权	(487)
三、抵押权	(493)
第四节 保护所有权的法律	(495)
一、严惩盗耕、盗卖、妄认官私田产	(495)
二、损害赔偿	(497)
三、加强对无行为能力人合法权益的监护	(499)
第十章 宋代的债权法	(501)
第一节 债法概说	(502)
一、债的发生	(502)
二、债的履行	(504)
三、债的消灭	(506)
四、债的担保	(508)
第二节 因买卖所生之债	(511)
一、动产买卖契约的种类	(511)
二、田宅买卖契约的发达	(513)
三、契税制度的完备	(518)
四、印契的法律效力	(520)

第三节 因借贷所生之债·····	(522)
一、禁止官吏放债取息·····	(523)
二、法定借贷原则·····	(524)
三、官府对债负清偿的干涉·····	(527)
第四节 因租赁所生之债·····	(529)
一、租赁契约关系的发展·····	(529)
二、维护田主权益的法律·····	(532)
第五节 因寄托所生之债·····	(535)
第十一章 宋代的刑事诉讼法·····	(538)
第一节 审判组织·····	(538)
一、中央审判机构·····	(539)
二、京师审判机构·····	(540)
三、地方审判机构·····	(540)
四、兼理审判机构·····	(542)
五、临时审判组织·····	(543)
六、司法复核机构·····	(544)
第二节 起诉方式·····	(546)
一、自诉·····	(546)
二、告发·····	(548)
三、自首·····	(551)
四、官司纠举·····	(553)
五、对控告的限制·····	(555)
第三节 证据制度·····	(557)
一、严禁系虐证人·····	(558)
二、物证在审判中的作用·····	(560)
三、检验制度的完善·····	(562)
四、勘验技术的提高和法医学的运用·····	(567)
第四节 审判制度·····	(568)

一、审判原则	(569)
二、结案条件	(575)
三、判决程序	(577)
四、复审制度	(583)
第十二章 宋代的民事诉讼法	(589)
第一节 民诉法概说	(589)
一、民事诉讼管辖	(589)
二、民事诉讼“务限”	(590)
三、民事诉讼时效	(591)
四、民诉结案程限	(592)
五、结绝官给“断由”	(593)
六、书证在民诉中的作用	(594)
第二节 越诉法的制定与民诉权的扩大	(596)
一、越诉法的制定	(596)
二、越诉权的扩大	(600)
三、越诉法的社会作用	(607)
第三节 民事诉状的书写与起诉权的限制	(609)
一、诉状的书写	(609)
二、写状的控制	(610)
三、起诉的限制	(612)
第四节 民事审判原则和风格	(615)
一、人情与国法混用的审判标准	(615)
二、调解与判决相结合的审判方式	(618)
三、自由惩罚的制裁作风	(621)
参考书目	(624)
再版后记	(634)

绪 论

中国的封建法制,曾以典型的东方文明特征独立于世界法制之林;以源远流长、沿革清晰、体系完整、民族特色鲜明,成为世界公认的五大法系之中的中华法系。至鸦片战争之后因西方资产阶级法律文化的大量输入而解体。中华法系虽已成为历史,但它在历史上的光辉是不可磨灭的,对今天建设具有中国特色的社会主义法制,仍然有可资借鉴的意义。因此,无论研究中国封建法制的发展,还是对中国封建法制的断代研究,都需要了解中国封建法制的发展特点和变化规律,使研究更切合中国的国情,使“古为今用”在研究中体现出来。

一、中国封建法制的发展特征

中国封建法制在二千多年的陈陈相因与发展中,因始终受儒家思想的影响和支配而没有形成西方中世纪的宗教法典,更不存在凌驾于世俗政权之上的教权。由于儒家崇拜的是人而不是神,即使提倡“天人感应”说,也是为维护皇权服务的。正是由于这个原因,使中国封建法制形成了独树一帜的特点。

(一) 儒法合流开辟了中国法制的发展道路

在中国封建政权的创建时期,从反对奴隶主贵族旧势力的斗争需要出发,法家提倡的“专任法治”,“轻罪重罚”的思想受到新兴地主阶级的重视,在封建专制政权的建立和巩固过程中发挥了重要作用。而主张“德治”的儒家思想此时并不受欢迎。但是法家的“专任刑罚”、“严而少恩”的结果,却导致了秦朝的二世而亡。这一

历史教训,致使汉初统治者转向了黄老的“无为政治”。虽然通过推行“约法省禁”、“与民休息”的政策,稳定了政权,推动了生产的恢复与发展,甚至出现了中国历史上著名的“文景之治”,但同时也产生了诸侯王势力膨胀、豪强兼并日益剧烈的弊端,中央集权受到威胁。因此,汉武帝即位之后,为改变这种局面,欲变无为为有为,而此时的儒家思想,经过融汇吸收诸家思想之后,重新构建起新的儒学体系,并针对当时的政治形势,提出了“强干弱枝”的大一统思想。这一思想正适合汉武帝强化封建中央集权的需要,因此接受了董仲舒提出的“罢黜百家,独尊儒术”的建议。汉武帝虽然并没有罢黜百家,但汉代形成的新儒学则被独尊为国家的指导思想。

法律自产生时起,就是一种强有力的统治工具。所以任何社会形态的国家,任何政治思想派别,都从来没有宣布不要法律,即使是尖锐对立的法家和儒家,也只是主从之争。汉代确立新儒学的主导地位之后,开始了以儒家思想改造封建法制的过程。在汉代不仅出现了“据经解律”、“引经注律”之风,“春秋决狱”、“经义断狱”也盛行起来。这些活动不仅使儒家经典法律化,而且使封建法律与儒家的伦理道德结合起来,从而促进了儒法合流的发展,深刻地影响着中国封建法制的发展变化。

（二）德主刑辅是中国封建法制的基本原则

汉儒提倡的“德主刑辅”思想,实际上是周公“明德慎罚”、“明刑弼教”思想的继承和发展。汉儒鉴于秦朝“专任刑罚”的历史教训,为了推行“德治”,在德与刑的关系上,确定了“德主刑辅”的原则,并用阴阳说对“德主刑辅”进行解释,称“阳为德、阴为刑,刑主杀而德主生”,上天以好生之德而“任阳不任阴,好德不好刑”^①。使“德主刑辅”的原则更具有了神学色彩。实际上历代封建统治者都是德与刑并用,只是随着阶级力量对比关系的变化而有所侧重,

^① 《春秋繁露·天道无二》。