

成人高等教育法学辅导书

中国法制史指要

(新编本)

四川省高等教育自学考试法律专业辅导书①
西南政法学院成人教育教材编委会编

主 编 杨和钰
副主编 曾代伟

成都科技大学出版社

成人高等教育法学辅导书

中国法制史指要

(新编本)

四川省高等教育自学考试法律专业辅导书①
西南政法学院成人教育教材编委会编

主 编 杨和铨
副主编 曾代伟

成都科技大学出版社

中国法制史指要

杨和钰 曾代伟 主 编

成都科技大学出版社出版发行

四川峨影厂印刷厂印刷

开本：787×1092毫米 1/32 印张：7.25

1991年3月第1版 1991年3月第1次印刷

字数：149 千字 印数：1—2000

ISBN 7 —5616—0828—4/D·54

定价：2.35元

说 明

为了帮助读者学习高等教育自学考试法律专业教材（新编本），我们编写了一套包括《法学基础理论》、《宪法》、《刑法》、《刑事诉讼法》、《民法》、《民事诉讼法》、《经济法概论》、《婚姻法》、《中国法制史》、《国际法》、《法律逻辑基础》等共十一门课程的辅导丛书。内容包括各科教材的章节重点、练习题及题解、名词简释、疑难问题解答、案例剖析等。辅导材料是学习、理解教材的重要参考用书。

由于我们水平有限和编写时间短促，缺点错误在所难免，恳请读者批评指正。

西南政法学院
成人教材编委会
一九九〇年十二月

目 录

第一编 重点提示及部分自测题	(1)
第一章 夏商西周的法律制度.....	(1)
第二章 春秋战国时期的法律制度.....	(10)
第三章 秦朝的法律制度.....	(14)
第四章 汉朝的法律制度.....	(20)
第五章 三国两晋南北朝的法律制度.....	(27)
第六章 隋唐的法律制度.....	(32)
第七章 宋元的法律制度.....	(42)
第八章 明朝的法律制度.....	(47)
第九章 清朝的法律制度.....	(52)
第十章 鸦片战争后清朝的法律制度.....	(56)
第十一章 太平天国的法律制度.....	(64)
第十二章 中华民国南京临时政府的法律制度.....	(68)
第十三章 北洋政府的法律制度.....	(71)
第十四章 中华民国南京国民政府的法律制度.....	(75)
第十五章 新民主主义革命时期人民民主政权的 法律制度.....	(82)
第二编 名词解释	(90)
第三编 问题解答	(149)
附录 各章部分自测题参考答案.....	(214)

第一编 重点提示及部分自测题

第一章 夏商西周的法律制度

△ 重点提示

一、夏朝奴隶制法律的初创

(一) 礼和刑共同构成我国奴隶制法律。我国进入奴隶社会，不仅原始氏族血缘关系没有解体，而且打上了阶级的烙印，形成家国一体的格局。因此，源于祭祀并进而成为氏族社会区分血缘关系亲疏尊卑的“礼”，演化成为确定人们政治上不同等级地位的法律。“刑”作为一种暴力，本是原始氏族社会为争夺生存条件或自卫的手段，也演变为制裁犯罪的刑。礼的内容有不少属于道德规范，但就其本质而言是法律而不是道德。刑作为罚罪的手段是“法”的同义语。出礼而入刑，礼行而刑措，二者共同构成奴隶制法律。

(二) 奴隶主贵族垄断法律，临事制法、罪刑擅断是我国奴隶制法律的特征。

(三) 夏朝法律的主要内容

由墨、劓、剕、宫、大辟五刑组成的禹刑三千条，主要是刑法和由刑派生出来的军法组成。

不孝罪，昏、墨、贼罪，不用命罪等都是禹刑惩治的主要犯罪。“与其杀不辜，宁失不经”，是夏朝主要的刑事政策原则。这条原则为后世封建统治者所沿袭，用以标榜自己的德政。

二、商朝奴隶制法律的发展

（一）“受命于天”、“代天行罚”是商朝的法制观。神权、政权、族权三位一体是我国奴隶制的国家形态。而将原始宗教、宗法血缘与法律相结合则是奴隶主贵族为强化自己统治的需要。突出表现为商王自称“受命于天”是上天的儿子和在人世的代表。“占卜”是他代天罚罪的重要方式。

（二）“刑名从商”。汤刑是在夏朝法律基础上的修改和补充。商朝已有成文的刑书，并已形成奴隶制法制的基本轮廓。

（三）商朝法律的内容

商朝法律内容包括刑事、婚姻、继承等方面。

1. 宫刑。商初以夏亡为鉴制定官刑，严禁“三风十愆”。三风指巫风、淫风、乱风，其中包括恒舞、酣歌、淫于货色、游畋、侮圣言、逆忠直、远耆老、比顽童等十方面的罪过。

2. 刑法。商朝刑法以惩治不孝罪、违抗王命罪等严重犯罪为主要任务。刑罚手段惨酷。

3. 商朝实行一夫一妻制。并盛行媵嫁制度。

4. 商初王位继承采兄终弟及与父死子继并行，到武丁时改父死子继，后期确立嫡子继承制度。

(四) 司法审判掌握在以商王为首的奴隶主贵族手中。商王享有最高审判权。地方司法之职由各级奴隶主贵族充当并世袭其职。审判通过占卜，实行神明裁判。

三、西周奴隶制法律的完备

(一) “明德慎罚”法制思想的确立

1. 周初吸取商亡的教训，在天命观的基础上提出了“以德配天”、“敬天保民”的政治策略。“明德慎罚”的法制思想就是在此基础上提出来的。其含义是要求统治者崇尚德治，以教化为主，审慎用刑。

2. 刑新国，用轻典；刑平国，用中典，刑乱国，用重典以及“轻重诸罚有权”、“刑罚世轻世重”是西周的刑事政策原则，也是“明德慎罚”思想的具体化。

(二) 西周的两次重大立法活动

1. 周公制礼，对夏商以来的礼制进行了全面的整理、增删，重新制订了一套完备严谨的典章制度和礼节仪式，使奴隶制礼制进一步完备化。整个上层建筑领域无不在礼的约束和支配之下。礼按其调整的对象不同，一般有五礼（也可分为六礼、九礼）之分。

周礼有本、文之分。本即礼的精神原则，指“亲亲”、“尊尊”。文指与礼的精神原则亲亲、尊尊相适应的礼节仪式。“名位不同，礼亦异数”，不同等级的人，由不同的礼来体现。故周礼的基本精神是“别”，是礼的阶级性和等级性所在。

周礼是维护奴隶主阶级利益，调整人们社会生活各方面的行为规范的总和，特别是调整西周奴隶主阶级内部的等级

级、权利义务的有效手段，具有“经国家、定社序民人、稷、利后嗣”的作用。

2. 吕侯制刑。周初有刑书九篇。周穆王时期又命吕侯制订《吕刑》。其内容：一是五刑的条目增加为三千条；二是效法夏朝的赎刑，制订了西周的赎刑制度。

（三）礼和刑的关系

1. 礼和刑的共同性。礼之所取，刑所不禁；礼之所去，刑之所取，出礼则入刑。

2. 礼和刑的区别。礼以劝善，着重于教化，是积极的规矩。刑以惩恶，着重于惩罚，是消极的制裁。

3. 礼和刑在适用上的侧重。礼主要是调整奴隶主贵族内部等级名分的准则，刑的锋芒主要指向平民、奴隶和异族的反抗。即礼不下庶人，刑不上大夫。

（四）西周法律制度的基本内容

1. 全面确立西周的政治体制。西周奴隶主贵族专政是以宗法等级制度体现出来的。宗法等级制度是由土地王有制、嫡长子继承制和分封制三方面所构成。这种族权和王权相结合的政治体制建立于周初，经周公制礼使之制度化、法律化，并通过周礼加以全面维护。

2. 严刑镇压一切破坏统治秩序的犯罪。严禁违礼逾制和犯上作乱，对变礼异乐、改变制度、违抗王命、杀人越货、盗窃、拐骗、奴隶以及群饮等罪，均要严刑惩治。

3. 法律保护在土地王有制和分封制的基础上的土地的等级占有和剥削制度。西周中后期，各级奴隶主贵族事实上取得了土地所有权，民事关系有所发展。质剂是进行贸易的契约。傅别是借贷契约，诉讼上可以用作证据。

4. 维护奴隶制婚姻家庭制度。西周实行一夫一妻制。奴隶主贵族实行一妻多妾制。父母之命，媒妁之言是婚姻成立的前提。六礼是婚姻成立的条件和必经程序。同姓不婚。父权至上，对犯有不孝不友大罪的人要刑兹无赦。

西周确立嫡长子继承制，以宗祧继承为主，宗祧继承人就是王位、爵位和财产继承人。

（五）西周司法制度的完备

1. 司法机关。周天子享有最高司法权。司法官通称秋官。中央有大司寇、小司寇之分。地方设士。秋官均由各级奴隶主贵族担任和世袭。

2. 诉讼制度

（1）区别刑、民诉讼。以罪名相告称狱，以财货相鲁称讼。

（2）束矢、钧金是司寇一级案件的民刑讼费。

（3）限制下对上、卑对尊的诉权。

（4）不服判决允许上诉，上诉有限期。

（5）路鼓、肺石制度的设置，目的在于使蒙冤受屈的人有昭雪的机会。它是古代直诉制度的萌芽。

3. 审判制度

（1）审理案件必须当事人双方出庭对质。两造具备，师听五辞。不轻信单辞。

（2）采“以五声听狱讼”的审理方法，简称“五听”。它是心理学在我国司法领域中的最早运用，较之神明裁判是一大进步。

（3）口供是判案的主要依据，但已开始运用证据来审查新案件。邻里、地图、傅别、约剂均可作为诉讼上的人证、

书证。并开始注意现场勘验。

(4) 审判中要求区分犯罪者主观上过失与故意的心理状态, 以及是否偶犯或惯犯。

(5) 刑书是判案的根据, “明启刑书胥吕, 咸庶中正”。

(6) 明确司法官的法律责任, 要求秉公执法。《吕刑》有“五过之疵, 惟官、惟反、惟内、惟货、惟来, 其罪惟均”的要求。

4. 监狱。圜土是夏商周三代奴隶制国家监狱的通称。西周称监狱为囹圄。桎、桎、桎是戴在囚犯身上的刑具, 通称三木。

△ 部分自测题

一 选填择空

1. 昏、墨、贼、杀是()。

①皋陶之刑 ②夏禹之刑

③商汤之刑 ④叔向之刑

2 “用命, 赏于祖, 不用命、戮于社”这条军法是()。

①夏禹宣布的 ②夏后启宣布的

③有扈氏宣布的 ④成汤宣布的

3. 商朝官刑的内容是()。

①罪疑惟轻 ②刑名从商

③恒舞酣歌 ④三风十愆

4. 周礼的基本涵义是()。
- ①齐 ②别
③贵 ④贱
5. 周礼有本、文之分,本指的是()
- ①原则 ②礼仪
③名份 ④权利
6. 吕刑的主要内容之一是规定了()
- ①甫刑 ②五刑
③赎刑 ④赏刑

二、单项选择

1. 传说我国尧舜时代的法官是()。
- ①夏禹 ②皋陶
③子产 ④叔向
2. 我国奴隶制法律的组成是()。
- ①德和礼 ②礼和刑
③礼和法 ④法和律
3. 西周民间交易的契券称()。
- ①傅别 ②质剂
③钧金 ④路鼓
4. 炮烙之刑创始于()。
- ①夏启 ②夏桀
③商汤 ④商纣
5. 商朝法制的基本观念是()。
- ①明德慎罚 ②代天行罚
③敬天保民 ④礼法并用

6. 在西周天子、诸侯和卿大夫之位均由()。

- ①兄终弟及 ②嫡子继承
③嫡庶继承 ④嫡长子继承

7. 赎刑的制度化始于()。

- ①禹刑 ②吕刑
③汤刑 ④竹刑

8. 西周婚姻的一项原则是()。

- ①质剂 ②附远厚别
③同姓不婚 ④六礼

三、多项选择

1. 商朝官刑的内容有_____。

- ①恒舞酣歌 ②淫于货色 ③疏远耆老
④轻慢圣言 ⑤亲近顽童

2. 商朝不从王命罪的内容_____。

- ①不从誓言 ②不吉不迪 ③颠越不恭
④杀人越货 ⑤邂逅奸究

3. 商朝后期创制的酷刑很多, 主要有_____。

- ①醢刑 ②脯刑 ③剖心
④炮烙 ⑤斫脛

4. 在“明德慎罚”法制思想的指导下, 西周的刑事政

策是_____。

- ①刑新国用轻典 ②刑平国用中典
③经重诸罚有权 ④刑罚世轻世重
⑤出于礼入于刑

5. 西周刑法严惩危害统治秩序的犯罪有_____。

- ①犯上作乱罪 ②诽谤妖言罪
- ③杀人越货罪 ④违抗王命罪
- ⑤拐骗奴隶罪
- 6. 西周的土地等级占有和剥削制度体现为_____。
 - ①田里不鬻 ②公食贡 ③大夫食邑
 - ④士食田 ⑤庶人食力
- 7. 西周的婚礼包括有_____。
 - ①问名 ②媵嫁 ③纳币
 - ④请期 ⑤亲迎
- 8. 西周审理案件运用的证据有_____。
 - ①傅别 ②地比 ③约剂
 - ④誓言 ⑤地图
- 9. 周礼的作用是_____。
 - ①经国家 ②定社稷 ③序民人
 - ④等贵贱 ⑤利后嗣
- 10. 西周诉讼已具备的程序有_____。
 - ①起诉 ②审理 ③判决
 - ④复核 ⑤执行

四、判断分析

1. “礼不下庶人，刑不上大夫”就是说大夫犯罪不受刑罚的制裁。
2. “占卜”是商朝的审判方法。

第二章 春秋战国时期的法律制度

△ 重点提示

一、春秋时期的法律制度

(一) 奴隶制法制解体的原因

1. 经济原因。这一时期铁制工具的使用和牛耕的推广，社会生产力有很大的提高，于“井田”之外出现了带有封建性质的“私田”，使得以井田制形式表现出来的奴隶制经济制度从根本上发生了动摇。

2. 政治原因。平王东迁以后，周天子王权旁落，各诸侯国拥兵自重，政由方伯。

(二) 奴隶制法制解体的表现

1. 礼崩乐坏。西周时期“礼乐征伐自天子出”，到了春秋礼乐征伐自诸侯出，自大夫出，甚至陪臣执国命。

2. 各诸侯国相继自立法律。如晋国的被庐之法、夷蒐之法、范宣子修订刑书，以及各诸侯国为推行改革颁布的政令和赋税立法。

3. 公布成文法。春秋时期，经过改革的各诸侯国，为适应封建专制主义中央集权的政治需要，打破过去奴隶主贵族垄断法律的局面，相继公布了成文法。公元前536年，郑

国执政子产铸刑书，公元前513年，晋国的赵鞅、荀寅铸刑鼎。

公布成文法是中国奴隶制法制向封建制法制转变的一个标志，故而引起守旧势力的激烈反抗。

二、战国时期的法律制度

（一）李悝及其《法经》

1. 李悝在魏国进行经济、政治和法制的改革。

2. 《法经》是我国历史上第一部初具体系的，以刑法为主的封建法典。“王者之政，莫急于盗贼”是《法经》立法的宗旨，体现了新兴地主阶级的意志和利益，以及法家“法治”的重刑精神。《法经》的编制体例和内容，为我国封建法制建设奠定了基础。

（二）商鞅对法制的改革

秦孝公时任用商鞅变法改革，为秦国开创帝王基业，为中国统一的封建法制的建立奠定了基础。其改革的主要内容是：

1. 改法为律。“刑始于兵”“师出以律”。刑、法、律古代语意相通。夏商西周三代法称刑，春秋各国立法称法，罚罪的法和刑罚的进一步分离。商鞅变法，改《法经》六法为六律，使律更具有刑法典的性质。因为律含有定分止争，不容不正之意。

2. 明法重刑。明法指法律应简明扼要，公布于众，百姓一看就懂。重刑即以重刑惩治轻罪，“刑用于将过”，“不赦不宥”，奖励告奸，实行连坐法。

3. 奖励耕战。推行重农抑商政策，颁布《垦草令》、

《为田开阡陌令》和“分户令”，奖励军功，严惩投敌者。

4. 通过取消分封制，实行县制，并按军功的大小授予爵位，剥夺奴隶主贵族特权。

△ 部分自测题

一、选择填空

1. () 子产铸刑书

①晋国 ③郑国

②楚国 ④齐国

2. () 发展小农经济，是商鞅变法以来封建国家的传统政策。

①奖励耕战 ②重农抑商

③盐铁专卖 ④工商食官

3. 商鞅打破井田的土地界线的法律措施是 ()。

①徙木为信 ②为田开阡陌封疆

③处罚盗徙封 ④奖励耕战

4. 商鞅 ()，使我国古代法律有所发展。

①为田开阡陌 ②奖励耕战

③改法为律 ④明刑弼教

5. () 是我国历史上第一部粗具体系的封建法典。

①《九刑》 ②《吕刑》

③《法经》 ④《秦律》

6. () 为秦朝统一法制的建立奠定了基础。

①李悝《法经》 ②商鞅变法