

003803

食貨月刊編輯委員會
論文作者史學及法學家
二十三位主編

陶希聖先生八秩榮慶論文集

食貨出版社印

中華民國六十八年十二月

S 003803

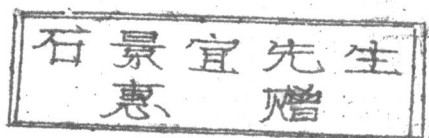
食貨月刊編輯委員會
 論文作者史學及法學家
 二十三位主編

陶希聖先生八秩榮慶論文集



S9004709

食貨出版社印
 中華民國六十八年十二月



中華民國六十八年十二月出版

陶希聖先生八秩榮慶論文集

每冊定價：
精裝臺幣伍佰伍拾元
平裝臺幣伍佰元

主編者：食貨月刊社編輯委員會論
文作者史學及法學家二十三位

發行者：食貨出版社有限公司

通信：臺北市郵政一——一號信箱

地址：臺北市敦化南路五七號之一——六二一號

行政院新聞局出版事業登記證

局版業字第壹貳零零號

印刷者：裕台公司中華印刷廠

地址：臺北縣新店鎮文化路二巷三號

版權所有

陶希聖先生八秩榮慶論文集

目錄

八十自序·····	陶希聖·····	一
陶希聖先生學術著作目錄·····	陶晉生輯·····	四八
美國法上侵害商標權之研究·····	鮑家麟·····	六五
也談整飭司法風氣·····	姚洪清·····	七八
論房屋租賃·····	呂光·····	八四
龐德論中華民國法律之發展·····	汪道淵·····	一〇三
維護航空安全之國際協約與國內立法·····	馬漢寶·····	一一五
唐宋元明清中樞官制之研究序·····	韓忠謨·····	一三八
元明之際詩中的評論·····	鄧嗣禹·····	一四五
再論明清間美洲白銀的輸入中國·····	勞延煊·····	一六四
跋居延出土的寇恩爰書·····	全漢昇·····	一七四
社會達爾文主義與現代化——嚴復、梁啟超的進化觀·····	許倬雲·····	一八七
	張朋園·····	一八七

論行為論政治學之興起及其所引發的論爭·····	袁頌西·····	二三一
晉會要刑法篇·····	林瑞翰·····	二五二
清末民初閩浙臺地區社會觀念與風俗習慣的趨新·····	李國祁·····	二七二
清代八旗漢軍蒙古政治參與之研究·····	陳文石·····	二九五
世說新語與魏晉史學的關係·····	遼耀東·····	三六八
梁啓超的殖民觀·····	蕭啓慶·····	四三五
從漢簡看漢代邊塞的俸廩制·····	管東貴·····	四五八
近代日本的歷史學派經濟思想——以大島貞益的「情勢論」為中心·····	李永熾·····	四九六
從宋詩看宋遼關係·····	陶晉生·····	五二二
立即廢奴運動與美國立國思想·····	孫同勳·····	五四一
史料、史學、和雍正帝的卽位疑案·····	黃培·····	五七一
War and Peace With the Hsiungnu in Early Han China: The Hsiungnu Challenge (200-133B.C.) and the 'Origins of Han Wu-ti's Military Expansion'·····	張春樹·····	六九八
地區間的價值差異——四個社區的比較分析·····	文崇一·····	七三六
編後記·····	陶晉生·····	七三七

八十自序

陶希聖

中華民國五十六年，丁未之秋，希聖、冰如夫婦同臻七十，以自序，述家事。六十四年乙卯七月，冰如夫人逝世，至今秋三年矣。戊午九月，希聖八十生日，作自序，家事無可再述，述學業。

當今中國革命大時代，亞洲與世界大變局之中，一身一家如瀛海怒潮之一點滴，渺乎小矣。國事繫於國，事業屬於黨，我何爲者？七十自序止於家事，不及國事；八十自序止於學業，不論事業，庶免於誇張失實。

自問此一生，前一時期由學生而教授，大言之爲「講學」，質言之仍是求學。後一時期由教授而記者，妄言之爲「從政」，實言之只是論政。綜計兩時期，個人活動所更非一，終始不出讀書、作文、演說、討論之範圍，舊名詞所謂筆耕與舌耕，合言之，或可稱爲「筆舌生涯」。名爲「學業」者，如是而已。

一、家世與家學

民國前十三年，即清光緒二十五年，西元一八九九，己亥九月二十六日，希聖出生於湖北省、黃岡縣、倉埠汛，倒水西之陶勝六灣。父月軻（炯照），母揭氏。

自希聖出生前二年丁酉，至希聖十三歲辛亥，十四年間，在時世大變動之中，我的身家亦在變動之列。最顯明之事有三：

(一)陶勝六灣累世農耕，至吾父丁酉拔貢，癸卯經濟特科一等，以實缺知縣分發河南，歷署夏邑、新野、安陽、葉縣與洛陽縣事。

(二)黃岡爲鄂東大縣，以文風之盛著名。所謂文風，以治學業取科第爲主。吾父於戊戌入兩湖書院，爲經心精舍生，治史地，致力經世之學，尤研習漢四史、資治通鑑與讀史兵略。

(三)希聖三歲隨父母由家鄉至河南，四歲至八歲從吾父讀書於夏邑、新野任所。初讀詩經、四書、書經、禮記繼而漢書。其時，清廷改法制，行新政，廢科舉，開學堂。希聖九歲進河南省最早開辦之旅汴中學，後改爲第一中學。

中學採五年制，課程分兩方面：一方面是經義、歷史、國文；一方面有數學、理化、博物。作文以策論爲主，其範本是東萊博議。我棄置不顧，仿效兩漢書論贊爲文。

歷史一課，我優爲之。每值考課，常交頭卷，取高分，

經義一課講讀春秋左傳，參之以公羊傳。左氏學本是史學，公羊學則爲經義。我優於前者，拙於後者。忽一日，先生以「元年春王正月」爲題，希聖唯有坐對考卷而泣耳。

吾父由農耕入仕途，且由學業轉經世之學，希聖由家教進學校，適值廢科舉、講新學之際會。一身一家隨時代潮流而演變如此其深遠，爲時不過十四年。

二、文學與法學

辛亥八月十九，武昌起義。吾父其時署理洛陽縣事，先命眷屬還鄉，隨即解職回里。

希聖隨家南歸，初住陶勝六灣，後遷居倉埠鎮。我檢取舊藏圖書，練習小楷，尤着力於史記。太平天國之亂平定後，曾九帥（國荃）刻船山遺書，吾家藏一部，猶是新書，我摘讀擇抄老子解與莊子解諸篇。

吾父歸鄉，即應邀上省，希聖隨侍，寄寓武昌斗級營德昌棧。我先投考博文書院，繼而決定進英文館。此館爲郭泰祺、王麟閣、容肇陶諸公所創辦，後改爲外國語專門學校。當時入學考試，國文試題有「知中不知外，謂之盲瞽；知外不知中，謂之失心」之句。由此可見張襄帥（之洞）所稱「中學爲體，西學爲用」，影響及於知識界之重大。

吾父自都督府財政司出宰黃陂縣，希聖亦退學侍讀於縣署，專心詩與文。由唐宋詩醇入手而李白、杜甫、李商隱、溫飛卿、蘇軾等詩集，由古文辭類纂入手而韓愈、柳宗元、蘇軾等文集。

更摘抄漢書之議論文章，如韓信對高祖、李左車對韓信之答辭之類。凡此皆有助於策論乃至兵法之研習。

吾父督教我以詩，希聖於作詩無進益。黃陂有名畫家以一幅山水圖求我題詩，三天未能交卷，不得已，吾父代作七絕一首，命我楷書而後退還。至今回想，希聖辜負父教乃至於此。

民國三年，吾父携希聖晉京，適逢寒假，藉國會議員湯貫如（用彬）及北京大學總務長舒先生之助，入北大預科旁聽，至次年初夏，年考得八十分以上，補學籍入一年級。

我在預科，入文科。三年畢業，升本科，選法科之法律系。我自知拙於詩文，不選文科諸學系。我讀史書，志在經世之學，初欲選政治系，又覺政治課程空虛無實，遂改投法律系。

民國初期，北京大學之國學是在章太炎先生縮領之下。我在預科受教於沈尹默先生，用力研讀七部書：即呂氏春秋、淮南子、劉勰文心雕龍、顧炎武日知錄、錢大昕十駕齋養新錄、章實齋文史通義、及章太炎國故論衡，由此七部書可以領悟中國哲學及史學演變的概略。

至升法科一年級，我着手羅馬法，求歐美法制與法學之根源。

民國八年五四運動發作之時，正是我讀明儒學案與羅馬法之時。

三、五四運動

我在北大預科三年級，參加北京學生第一次遊行請願與抗議；在北大法科一年級，參加北京

學生第二次遊行請願與抗議，此即一般人所稱五四運動。

民國七年（一九一八）五月十六日，日本迫北京政府訂立軍事協定，並訂立高徐順濟鐵路借款預備合同，限定四個月內簽署正式合同；合同附件又有關於山東問題之換文，爲日本承受德國在山東之利權，加一重保證。

北京大學學生得知此事，結隊遊行，至新華門（大總統府）及金鑾玉棟橋（國務院）請願並抗議，旨在阻止政府對軍事協定正式合同簽字蓋印。此爲北京第一次學生運動。

民國七年一月，美國總統威爾遜在國會發表演說，提出十四點，預示結束世界大戰之和平條件。十一月歐戰停止，十二月威爾遜總統乘船渡歐，參加巴黎和會。

威爾遜十四點之第一點：「公開的達成公開的和約，從此以後，不復有任何種類的秘密國際諒解，而外交必須在公衆眼光裡坦白進行。」此點影響及於中國國民，特別是反對日本強加於北京政府之二十一條乃至軍事協定諸秘密條款之北京學生界者，尤爲顯著。由此而國人以及學生青年期望於巴黎和會以「公理戰勝強權」。中央公園（社稷壇）樹立「公理戰勝」牌坊，可以表現一般中國人之期望。

但巴黎和會實際成爲列強瓜分德國殖民地與其利權之刀俎。日本掠奪德國在山東之利權，公然訂爲對德和約之條款。中國代表團力爭不得，北京政府更無力爭之決意。於是北京學生界自發自奮，集合天安門廣場，結隊遊行，分發傳單，揭櫫兩個信條：

中國的土地可以征服而不可以斷送！

中國的人民可以殺戮而不可以低頭！

北京學生愛國運動既起，全國學生響應。京津學生代表到上海，晉謁當時在野之革命領袖孫中山先生，備受鼓勵與支持。

五四運動喚起全國學生之民族自覺，亦激發每一知識青年之個人自覺。於是北京大學文科先生們在馬神廟卯字號宿舍發起的文學革命乘機散發。同時新青年諸雜誌鼓吹的「科學與民主」（賽先生與德先生），更相隨奮起於知識大眾中間。

譯學館（北京大學三院）大禮堂，杜威博士演講，胡適教授翻譯之實證哲學，不過是科學精神與方法論，比之於宋明理學與心學，如此其清淺與平實。惟其如此，始得以澄清道學俗流化與武斷的教條。知識青年思想門徑一旦開放，隨科學與民主思潮而來到中國者，無政府主義、馬克斯主義、幾爾特社會主義、工團主義，同時散播於社會。

就我個人而言，五四之前，對白話運動原無興趣，對「民主與科學」略為關心。五四之後，對一時風動之新書，如柯茨基階級鬥爭論與克魯泡特金互助論，一併購買，同樣披讀，無所軒輊。

若干年後，有五四運動產生或導致共產主義之說，在我心目中，連續關係與因果關係仍有其實質的分別。

五四運動所激發之思潮，其當時之主流納入三民主義，其後起之逆流演成中國共產黨。

四、佛學與法學

五四運動發起時，吾父早已辭河南省汝陽道尹；北上京師，寄寓打磨廠福壽堂。希聖每日參加學生大會於三院大禮堂，隨即省視父親於旅舍。

吾父歸里，居家以讀碑帖、講書法自娛，或出外步行數十里，看巒頭風水爲樂事。次年四月，行經黃陂，忽染病，轉疽黃症。希聖還家侍疾，經七個月，奉嚴命返校上課。

此七個月，希聖於讀醫書，接醫師，奉湯藥之外，先讀大乘起信論與楞嚴經，繼而就每一宗選讀至少一經一論，如法華、華嚴、圓覺、楞伽、阿彌陀諸經，及中論、百論、十二門論、或唯識論、大智度論等。如此佛教經論可以啓發思路，擴大心境，尤有裨益於推理與辯論之方法。

希聖返校，適值修訂法律館懸賞徵文，就民法債篇提出十七題，徵求意見，以爲修正案之參考。我搜集法學論著，起草答案至十萬字以上，聽取老同學黃壽鼎先生指教，緊縮爲三萬字，於臘月底繳送修訂法律館。

不料伏臘甫過，家中急電召歸，趕到家門，父已謝世。希聖居喪，仍讀佛教經論，並詣報恩寺，聽璜定師講說，藉以自解悲思。

民國十年初春居喪，至季春送葬返校。修訂法律館業已公佈，希聖論文得獎金一百元，並在法

學會雜誌陸續發表。此對法科三年級學生爲重大鼓勵。我更加努力治法學，對法律哲學尤有興趣。民國十一年夏，我畢業，拜師。法律系主任黃右昌先生接見，指教我讀兩部書，其一是秦蕙田五禮通考，其二是徐乾學讀禮通考。我在四年級聽黃先生親屬法課，毫無所得。至畢業之後，黃先生此一番話，決定希聖爲學之方向。

十一年夏，我應安徽省立法政專門學校徐校長煦初之聘，任專任教員。暑假回鄉，秋九月往安慶，到校則校長在學潮中去職，教務長汪馥炎代理校務。時值著名的姜高琦案之後，學潮起伏之餘，我教親屬法、繼承法，以及商法總則、公司法、商行爲、海商法、保險法、票據法。除親屬、繼承兩者而外，商事法非我所長，亦非我所好。只因專任教員每週須授課九小時至十二小時，不得不旁聽博覽。

安慶三個學期計爲研析親屬繼承法，我披讀英文及日文法書刊多種，而以英國歷史法學家亨利·梅因古代法，於我啓發最爲深長。

十二年暑假，我由安慶回鄉，路出武昌，在橫街頭購得胡培翬儀禮正義。在倉埠鎮家中，兩個月內讀此書，與秦蕙田、徐乾學兩書相參證，始領悟孟子所稱「天之生物，使之一本」，及其所指「墨子二本」之說，由此尋求商周兩代社會組織之差異及其演變之軌跡。

希聖由法學轉入中國社會史學之樞紐卽在此時。英國學者梅因古代法與清代學者胡培翬儀禮正義兩部書尤爲得力。

五、由家鄉至上海，由五四至五卅

安慶一年半，法政學校校務先是校長徐煦初，繼而教務長汪馥炎，已如前述。其後，由校長王兆榮而教務長曾劭勳而教務長危元誥。一校學潮屢起，至十二年秋冬之際，全省大學潮顯示安徽教育派系紛紜，瞻烏何止之現象。我趁寒假歸家，辭去教席。

民國十三年春夏，黃岡同鄉同學數人在武昌籌開岡安麻公路長途汽車公司，未見成功。

秋初，承曾伯猷（劭勳）同學推薦，爲上海商務印書館編譯所法制經濟部編輯。

在中國社會變動中，一人一家之變動至爲顯明與急劇。我從黃岡故里，經武昌與漢口，到上海，爲時不過七日，而身分三變。

我是二十六歲，在倉埠鎮，雖非長老，仍爲紳士。鄉鎮每有公衆事務，如自治局選舉，或團練保安，一句話或一紙文書，可生實際效用。

在湖北省垣，我以世家子弟，與官紳交遊，可謂「往來無白丁」。當時武昌士紳大夫崇尚佛教，每集會講佛學，我是對答如流之一人，亦有「談笑有鴻儒」之感。

但在上海，我是一個雇工。民國八年五四運動是學生運動，我是北大學生，民國十四年五月三十日楊樹浦一個紡織廠發生顧正紅慘案，引起上海乃至全國各大城市勞工運動，此卽是五卅運動，我適在上海爲雇工。

五卅事件引起上海各界大風潮。先是上海學生聯合會聘我爲法律顧問。後來商務印書館三所一處罷工委員會邀我爲顧問。

東方雜誌出一個特刊，發表五卅慘案有關法律及社會問題之論文與記事。公共租界巡捕房向會審公堂控告商務印書館。編譯所所長王雲五先生指定我協助陳霆銳大律師，起草辯護狀，並出庭應訊。

五四運動之影響，在一般知識青年之民族覺醒與個人覺醒；五卅運動之影響，在知識界與勞工界之社會覺醒。我皆得身親其役，個人之思想與生活亦受其激發鞭策與改變。

六、古代史之否定與重建

希聖在上海商務印書館編譯所每天上工下工六小時。每月工資銀元八十元。十三年秋冬，節衣縮食積下二百元，回故鄉過年關，下決心，接冰如母子到上海，共度艱辛生活。

北四川路一條街堂有一家小書店，即內山書店。購書籍者先取書，後結帳。我每月分兩次領工資，一次四十元付內山書店，一次四十元付水如爲家用。苦則苦矣，夫婦二人總覺得只要努力上進，有前途，有希望。

當此時期，北京大學同學對中國古代歷史提供兩大貢獻。其一是地質學與考古學家將人類歷史向前伸，至數萬年甚至數百萬年。另一是考據學家將古代典籍及其記載向後拉，至數十年甚至

數百年。前者口號是「早！早！早！」後者呼聲是「後！後！後！」

顧頤剛編古史辨第一冊，在北京景山東街，即馬神廟出版，風行一時。歷史學界「後，後，後」之呼聲，更震耳欲聾。

希望對民族學研究之興趣甚隆，當時着手於禮喪服制之研究，尋繹古代婚姻與家族為根本之社會組織，由此推求神話與傳說中之史料，重建古代史。

我在學藝雜誌第七卷第四期，發表「喪服之本則與變則」，推出儀禮及禮記所稱「一世、二世、三世、四世之計算法，與歐洲日耳曼及寺院法親系親等之計算法相同。如此微小之發現，却已竭盡心力，讀遍東方圖書館收藏之禮書，尤其是喪服學圖籍，以及英美民族學者之論著。

此後，我更從禮記檀弓「古者不降，上下各以其親」一句話，推論商道與周道之差異。周道有與日耳曼法同者，商道則同於羅馬法。

孔子從周，漢行周道，中國社會組織由此樹立其規模。後世佛教之輸入與盛行，西北及東北游牧狩獵部落之移民與定鼎，皆未能搖撼其基礎。

七、北伐與革命

三民主義為中國革命之主流。五四起於北京，五卅發自上海，其所激起之民族、民主與科學，以及個人主義與社會主義之思潮，皆滙合於國民革命之主流，有如長江大河東歸於海。

國民革命之主流，又以廣州爲策源。中國國民黨中央在廣州，蔣校長與黃埔軍校之威名遠播海內外。

在此革命大潮流中，希聖受上海大學講師之聘，教法學通論。上海大學實卽爲黃埔軍校之上海前站，有志從軍之學生進上海大學轉廣州投黃埔，比比皆是。

我以文字緣，加入何公敢主辦之孤軍雜誌，由孤軍社更發展爲獨立青年社。我自己主辦獨立評論週刊，爲獨立青年月刊之一支。兩個刊物皆標榜「民族自決，國民自決與勞工自決」。獨立青年社與國家主義派甚爲接近，與創造社互相對抗。

希聖與醒獅周刊曾琦、李璜、陳啓天諸先生時有往還。

商務印書館出版書刊，通行全國。一面遵守北京政府之法令，一面顧及廣州國民政府及中國國民黨之政治主張與革命運動。實際上，東方雜誌、教育雜誌、婦女雜誌以及小說月報，編輯同人多傾向國民革命。希聖交往較密如胡愈之、樊仲雲、鄭振鐸、葉聖陶、周予同諸人皆是如此。五卅運動轉瞬一年。蘇州學生聯合會代表來上海邀我參加五卅慘案一週年紀念大會。我在蘇州東吳中學操場，孫傳芳部下軍警林立中間，登臺演說「廢除不平等條約」，響應廣州革命之號召。

比及蔣總司令誓師北伐，上海爲之震動。獨立青年社在廬山開會，當時，我在寶通路逢源坊寓所，患傷寒未往。會議決定自行解散。何公敢、林驥諸先生由廬山返上海，商得希聖同意，然