



Shanghai Zhengfa Xueyuan Xueshu Wenku

上海政法学院学术文库

刑事法学丛书

清末民初：中国监狱 现代转型肇始研究

王志亮·著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



上海政法学院学术文库 刑事法学丛书

清末民初：中国监狱 现代转型肇始研究

王志亮·著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

清末民初：中国监狱现代转型肇始研究/王志亮著.
—北京：中国法制出版社，2011.1
(上海政法学院学术文库·刑事法学丛书)
ISBN 978 - 7 - 5093 - 2405 - 9

I. ①清… II. ①王… III. ①监狱制度 - 研究 - 中国
- 明清时代 IV. ①D926.7

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 236866 号

策划编辑 冯雨春

封面设计 李 宁

清末民初：中国监狱现代转型肇始研究

QINGMO MINCHU: ZHONGGUO JIANYU XIANDAI ZHUANXING ZHAOSHI YANJIU

著者/王志亮

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/640×960 毫米 16

版次/2011 年 3 月第 1 版

印张/22 字数/301 千

2011 年 3 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 2405 - 9

定价：58.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址：<http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话：66033393

传真：66031119

编辑部电话：66010405

邮购部电话：66033288

作者简介

王志亮，男，1962年生，1985年毕业于中国政法大学法律系、获学士学位，1992年毕业于中国政法大学研究生院刑法学专业、获硕士学位。现为上海政法学院教授，中国政法大学在读博士，讲授刑法学、刑事诉讼法学、监狱学基础理论、中国监狱史、外国刑罚执行制度等课程，侧重刑事一体化、刑罚执行、监狱学方面的研究。参与1995年司法部部级科研项目《中外监狱行刑制度比较》、1996年司法部部级重点科研项目《现代世界监狱》、1997年司法部第一批部级科研课题《现代化文明监狱问题研究》，参与2001年教育部重点课题《刑法学教学改革教程》、2003年司法部重点课题《监狱工作法制化、社会化、科学化研究》，发表文章130多篇，许多文章获得奖励。

“上海政法学院学术文库”
编 审 委 员 会

主 任：金国华

副主任：闫 立 倪正茂

秘书长：何平立

委 员：（以姓氏笔画为序）

王明华	王 蔚	闫 立	关保英
刘 强	汤啸天	杨 寅	何平立
吴益民	张森年	金国华	倪正茂
章友德			

“上海政法学院学术文库”

总 序

中华民族具有悠久的学术文化传统，两千年前儒家经典《大学》即倡言“大学之道，在明明德，在亲民，在止于至善”。其意即蕴涵着彰扬学术、探索真理。而《中庸》论道：“博学之、慎思之、审问之、明辨之、笃行之”，则阐释了学术研究的治学精神以及达到真实无妄境界的必由之路。因此，从对世界历史进程的审视与洞察来看，社会发展、科学昌明、思想进步，从来都离不开学术科研力量与成就的滋养与推动。

大学是国家与社会发展中一个不可或缺的重要力量，而科学研究水平则又体现了大学的办学水平和综合实力，是一所现代大学的重要标志。因此，一个大学的学术氛围，不仅在很大程度上影响和引导着学校的科研状态，而且渗透和浸润着这个大学追求真理的精神信念。这正如英国教育思想家纽曼所言，大学是一切知识和科学、事实和原理、探索与发现、实验与思索的高级力量，它态度自由中立，传授普遍知识，描绘理智疆域，但绝不屈服于任何一方。

大学的使命应是人才培养、科学研究和服务社会；高等教育发展的核心是学术和人才。因此，大学应成为理论创新、知识创新和科技创新的重要基地，在国家创新体系中应具有十分重要的地位和意义。上海政法学院是一所正在迅速兴起的大学，学院注重内涵建设和综合协调发展，现已有法学、政治学、社会学、经济学、管理学、语言学等学科专业。学院以“刻苦、求实、开拓、创新”为校训，这既是学校办学理念的集中体现，也是上政学术精神的象征。这一校训，不仅大力倡导复合型人才培养，注重充分发挥个性特色与自我价值实现，提供自由选择学习机会，努力使学子们于学业感悟中启迪思想、升华精神、与时俱进，而且积极提倡拓展学术创新空间，注重交叉学科、边缘学科的研究，致力于对富有挑战性的哲

学社会科学问题的思考与批判，探求科学与人文的交融与整合。“上海政法学院学术文库”正是在这一精神理念引领下出版问世的。

“上海政法学院学术文库”的出版，不仅是《上海政法学院教育事业“十一五”发展规划》的起跑点，而且是上海政法学院教师展示学术风采、呈现富有创造性思想成果的科研平台。古代大家云：“一代文章万古稀，山川赖尔亦增辉”；“惟有文章烂日星，气凌山岳常峥嵘”。我相信“上海政法学院学术文库”的出版，不仅反映了上海政法学院的学术风格和特色，而且将体现上海政法学院教师学术思想的精粹、气魄和境界。

法国著名史学家、巴黎高等社会科学学院院长雅克·勒戈夫曾言，大学成员和知识分子应该在理性背后有对正义的激情，在科学背后有对真理的渴求，在批判背后有对更美好事物的憧憬。我相信“上海政法学院学术文库”将凝聚上政人的思想智慧，人们将从这里看到上政人奋发向上的激情和攀登思想高峰的胆识与艰辛，上政人的学术事业将从这里升华！

祝愿“上海政法学院学术文库”精神，薪火传承、代代相继！

上海政法学院院长 金国华

2006年9月10日于求实楼

说 明

“刑事法学丛书”是我院学术文库的一个重要种类，为了进一步丰富该丛书，我们将我院承担的上海高校第三期本科监狱学专业教育高地建设项目暨国家教育部第四批监狱学特色专业建设点建设项目的部分成果列入丛书，这些成果是近年来对监狱学原理、实务等问题所作思考的一个较为系统的总结。

2008年12月，承蒙上海市教委的正确指导和资助，上海政法学院的监狱学专业被批准为“上海高校第三期本科监狱学专业教育高地”建设项目，并于2009年9月列为“国家教育部第四批监狱学特色专业点”建设项目，立项后，上海政法学院领导给予了高度重视，从组织机构、人员配置、经费配套等方面进行了有力保障。教育高地暨特色专业建设点建设执行组对该专业方向的发展进行了整体建设的规划，并得到了学院领导的认可上级有关部门的批准。为了提高教育高地暨特色专业建设点的建设质量，我们把扩充、丰富“刑事法学丛书”的编纂作为一个重要抓手，本专业拟在建设期间出版学术专著7-8部。在选材上以监狱学、社区矫正等为主，在重视基础理论研究的同时，照顾到监狱工作实践中受社会关注的热点问题，通过“刑事法学丛书”的出版，为本市第三期监狱学专业教育高地暨国家教育部第四批监狱学特色专业建设点建设的整体推进，达到预期目标起到应有的作用。

上海政法学院

上海高校第三期本科监狱学专业教育高地

暨国家教育部第四批监狱学特色专业

建设项目执行组

2010年5月

序

传统中国以道德立国。道德社会的重要特征之一，是对于犯罪的极端憎恶和仇视。古代社会耻法鄙讼，豪门大族常以“无字纸入官府”为追求，平民百姓也千方百计远离衙门公堂。在这一价值导向和文化背景下，社会大众对于罪犯的态度常等同于对于犯罪的态度。被各级衙门定罪量刑的罪犯多受到整个社会的鄙视、唾弃。与罪犯服刑条件或者与罪犯待遇相关的问题，一般不为各级政府甚至司法机关所重视。古代皇帝偶尔会进行“录囚”、“虑囚”，那也主要是基于天人感应观念、希冀通过改善司法而取悦于“感应之天”。因此，在中国法律近代化过程中，与监狱相关联的观念近代化、制度近代化，有着更加坎坷、艰难的历程。

王志亮博士所著《清末民初：中国监狱现代转型肇始研究》一书，是在他的博士论文“清末民初：中国监狱现代转型肇始研究”基础上修改、增补而成。该书全面梳理了清末民初监狱制度变革的基本脉络，并在清末民初社会转型、制度变革的大背景下分析监狱制度转型的规律、特征和影响，论述了清末民初中国监狱现代转型的表现，包括倡行教育刑理论、规范监狱建筑格局、构建监狱管理体制、推进监狱立法等，并在此基础上，分析了清末民初监狱制度改革的规律和特征及其优劣得失。本书对于全面理解近代中国法律变革、近代中国社会转型与制度变革的互动关系，以及在西方文化传入后中国法律观念和监狱制度的演进和发展，有积极意义。

中国政法大学副校长 教授 博士生导师

朱 勇

2010年12月10日

目 录

第一章 开头语:导言	1
一、题目选择	1
(一)选题由来	1
(二)时段界分	2
(三)监狱界定	3
二、选题意义	5
(一)研究概况	5
(二)研究意义	8
三、方法内容	10
(一)研究方法	10
(二)基本观点	10
(三)内容梗概	11
第二章 溯源头:早期中西文化交流	15
一、秦汉时期的中西方文化交流	15
(一)秦汉时期的中西方文化交流通道	15
(二)秦汉时期的中西方文化交流作用	16
二、隋唐时期的中西方文化交流	16
(一)隋唐时期的中西方文化交流通道	16
(二)隋唐时期的中西方文化交流作用	18
第三章 大背景:近代中西方文化触碰	20
一、近代中西方文化的交流	20
(一)元朝时期中西方文化的交流	20
(二)明朝时期中西方文化的交流	26

(三) 清朝前期中西方文化的交流	36
二、近代中西方文化碰撞中的刑狱	51
(一) 第一次鸦片战争期间中西方文化碰撞中的刑狱	52
(二) 第二次鸦片战争期间中西方文化碰撞中的刑狱	62
(三) 八国联军侵华战争期间的暴行	82
三、近代中西方文化的碰撞之果	92
(一) 签订条约	93
(二) 签订“不平等”条约	94
第四章 租界地:外国在华设建监狱	106
一、西方国家在中国建租界	106
(一) 上海租界	107
(二) 其他地方的租界	121
二、西方国家在中国租界建监狱	126
(一) 租界的立法制度	126
(二) 租界的司法制度	129
(三) 租界的监狱	149
第五章 寻出路:清朝末期改良监狱	157
一、西方监狱文化的输入	157
(一) “西风东进”西方文化的输入	157
(二) 西方监狱文化的输入	160
二、中国接纳西方监狱文化	161
(一) 睁眼看世界	161
(二) 洋务运动	162
(三) 改良思潮	164
(四) 戊戌维新变法	166
(五) 法制改良	169
(六) 环球考狱制	177
三、清末监狱改良的兴起	217
(一) 监狱行刑实践的新探索	217
(二) 监狱改良思想的形成	220

(三) 监狱改良的举措	226
第六章 相承接:北洋政府改革监狱	243
一、南京临时政府的监狱改革	243
(一) 南京临时政府的建立	243
(二) 南京临时政府的监狱改革	244
二、民国北京政府的监狱改革	246
(一) 民国北京政府的建立	246
(二) 民国北京政府的监狱改革	248
第七章 再推进:民国政府改革监狱	259
一、民国南京政府的建立	259
(一) 广州政府的建立	259
(二) 国民南京政府的建立	261
二、民国南京政府的监狱改革	262
(一) 政府部门关注监狱改革	262
(二) 监狱改良内容	263
(三) 架构监狱法律体系	265
第八章 大转型:监狱现代转型肇始	267
一、转型肇始的原因分析	267
(一) 中西方文化融合的催化	268
(二) 政治改革的推动	270
(三) 法制改革的引领	273
(四) 领事裁判权的牵引	276
(五) 社会经济形势的需要	282
二、转型肇始的积极表现	286
(一) 教育刑理论的兴起	289
(二) 独立监狱立法	295
(三) 规范监狱建筑构造	299
(四) 架构监狱管理制度	303
(五) 推动中国监狱制度走向国际	313
(六) 促进中国监狱学产生发展	319

4 清末民初：中国监狱现代转型肇始研究

三、转型肇始的显著特点	329
(一)政府主导性与被动性	329
(二)民族性与功利性	330
(三)行刑理念与行刑实践的反差突出	331
参考文献	333

第一章 开头语：导言

本书是在博士论文的基础上适当增加相关内容而成。清末民初监狱改良这个现象非常独特，很少有人进行研究，可以说是研究的新领域，是一个研究的“空白”，非常需要进行探索性研究。探索性研究离不开描述性研究、解释性研究两种方式，以此研究清末民初监狱改良这个现象，必然会得出中国监狱现代转型肇始的结论。从科学研究的逻辑来说，通过描述性研究，系统地了解清末民初监狱改良的状况及其发展过程，通过准确全面地描述，才能解答清末民初监狱改良“是中国监狱现代转型肇始”的命题。

一、题目选择

（一）选题由来

在2008年3月，我向我的指导教师朱勇教授汇报博士论文的初步设想时，朱勇教授根据我的研究方向，不仅给予了肯定，而且还作了深刻提示。朱勇教授具体并富有建设性的指导，坚定了我把“清末民初：中国监狱现代转型肇始研究”作为博士论文选题的信心和决心。中国是世界上著名的文明国度，中华文明内容丰富，源远流长，绵延至今。中国法制文明的历史，至少是从公元前的夏朝开始的，经历了四千多年的持续发展过程，以沿革脉络清晰、内容博大丰富、

影响深刻久远、特点鲜明突出，而被举世公认为世界五大法系之一——中华法系。在中国法制文明的历史框架内，与国家同步发展着法律、审判、监狱等诸多系列制度。

近代中国与世界之间的关系问题是一个长盛不衰的话题。中国是一个历史悠久的国度，与西方国家发生关系经历了漫长的岁月，但是中国不关注西方国家的发展。欧洲资本主义的发展以及殖民主义扩张，对中国以鸦片战争作为联结方式并通过一系列侵华战争，把中国与世界紧紧勾连在一起。在屈辱、赔款、割地和侵蚀主权的领事裁判权的强权国际关系环境中，中国以被动角色苦苦挣扎，到了20世纪初中国内外交困“沉沦”到了“谷底”。在失败和屈辱中，中国的先进分子在思考并且开始觉醒起来，开始在中国探索并试图建立新型的现代中国。由于1840年以来近代中西方文化的接触与碰撞，伴随历史车轮碾压出19世纪中叶到20世纪30年中期的特有时间痕迹，中国社会性质发生了前所未有的变化，中国进入了近现代的时期，与此同时也启动了中国监狱现代转型。就此，以“中国现代监狱转型肇始”作为博士论文的题目。

（二）时段界分

通俗地讲，现代是指“现在这个时代，在我国历史分期上，多指五四运动到现在的时期。”〔1〕从这个角度讲，五四运动以前回溯至1840年的时间段，则是中国历史分期的近代。近代是指“过去距离现代较近的时代，在我国历史分期上多指19世纪中叶到五四运动之间的时期”。〔2〕出于各种不同的动机、目的，人们可以按照不同的标准，在时间线条上作出种种不同的时段划分，但是诸多不同的时段划分在客观上丝毫改变不了时间一维性的本质特征。不论人们在时间线条上怎样做出时段分界，相邻时段都是彼此首尾相连的。中国不是由神权社会进入理性社会的，而是由封建社会进入现代社会的，也是个理性化进程。现代社会的现代性——体现时代文化特征，在于它是合乎理性发展的。就近代、现代的分界而言，人为的划

〔1〕《现代汉语词典》，商务印书馆2000年版，第1367页。

〔2〕《现代汉语词典》，商务印书馆2000年版，第660页。

分因素在于所发生的体现时代文化特征的事件。

时间本身是一体的，人为界分的近代、现代时段首尾相连，就对应的中国政权形式来看，晚清政权从1840年到1912年，近代的时段从1840年到1919年，可见，晚清政权基本对应近代时段，同时近代时段还包含了从1912年到1919年民国南京临时政府时期和民国北京政府的部分时期；民国北京政府与民国南京政府对应的时段从1919年到1949年（以民国南京政府代表中国对全国实施统治为标准），史学界定为现代，其中1919到1927年为民国北京政府时期，1927年到1949年为民国南京政府时期，而民国南京临时政府、民国北京政府、民国南京政府史学统称为民国政府。这样一来，以清末、民初冠名，就可对应于1840年到1949年的近代和现代。当然，这里的现代仅仅是现代的初期，由于民国政权现在仍然存在偏安于台湾岛，姑且把1912年到1949年统治大陆的时段称为民国初期，这是出于研究选题表述题目简洁的考虑，绝无其他目的用意。

研究中国监狱现代转型肇始，必然要从中国的近代入手作为研究的起点，一则时段是首尾相连的，二则中国的现代是被从近代拉入现代的，三则中国监狱现代转型肇始具有持续特征，故而本选题的题目上就省略了“近代”词语表述。从中华民族血脉传承的角度上讲，现在的监狱制度的源头是清末民初的监狱改良。从历史传承轨迹上寻求经验，清末、民国时期中国监狱现代转型具有可资借鉴的研究价值，这是本选题的初衷。

（三）监狱界定

如同人类社会、阶级、国家的产生一样，监狱的产生也经历了一个极其漫长的孕育过程。据史料记载，中国在原始社会末期就有了刑罚和监狱的雏形。监狱的产生经历了缓慢的孕育过程，监狱的产生是社会进步的标志。监狱的出现无疑比大肆屠杀具有无可比拟的进步性、文明性，使人类从野蛮的杀人食人习俗中摆脱出来，在人类的文明大道上大大迈进了一步。

在我国夏、商、周三代，监狱处于发展初期，据史籍记载，“三王始有狱”，三王即指夏禹、商汤、周文王。基于夏、商、西周采用的五刑包括墨——面部刺字、劓——割掉鼻子、剕——砍掉脚、宫——阉割生殖

器、大辟——剥夺生命，实际上属于耻辱刑、肉体刑、生命刑，奴隶社会的这种报应五刑制决定奴隶制社会的监狱一般不作为刑罚的执行场所，而只是把监狱作为待讯、待质、待决的场所而发挥临时关押的作用，同时也作为政治斗争的手段，用来关押软禁有潜在危险的政治对手，如夏桀“召汤而囚之夏台”、“纣囚西伯于羑里”。

进入封建制时期，封建统治者普遍采取威慑刑。我国历代的封建统治者奉行的基本上都是“以刑去刑，以杀去杀”的刑罚威慑主义，“以猛服民”高压政治的统治需要“重一奸之罪而止境内之邪”的威慑刑。奴隶制五刑“墨、劓、刖、宫、大辟五刑”被“笞、杖、徒、流、死”封建制五刑所取代，并用至清朝。笞刑是用荆条或竹板抽打犯人，杖刑是用棍杖捶打犯人，杖刑比笞刑重，两者都属身体刑，这比残毁人的肢体的肉体刑要轻。徒刑是把犯人自己分配在某些行业奴役，流刑是把犯人及其家庭流放到边远地区劳动。

在威慑刑主义指导下，封建狱制不断发展完善。战国时期，监狱沿袭商、周，称为圜圉，或狴犴。随着郡县制的建立，从京师到地方、从腹地到边陲，秦朝遍设监狱，秦始皇专任刑罚，使得“赭衣塞路，圜圉成市”〔1〕。汉朝将监狱改称“狱”，监狱种类繁多、数量庞大，“天下狱两千所”〔2〕。到唐朝时狱制已臻于完备、监狱设置更加系统化，宋、辽、金、元各朝的监狱基本上承袭唐制。明朝将狱改称为“监”，清朝监狱基本上承袭明制，并且清朝开始将监与狱相连起来合称“监狱”。从此，监狱成为通用称谓，清朝的监狱仍然没有摆脱作为待讯、待质、待决的场所而发挥临时关押作用的传统狱制窠臼。

本选题是以现代的监狱标准，来研究清末民初中国监狱现代转型，需要对监狱进行界定。本选题的监狱是指刑罚执行机关，因而就排除了待讯、待质、待决的看守所等只临时关押而非执行刑罚的机关，中国监狱的历史发展及现代转型正是按照这个逻辑运行的，逐渐把待讯、待质、待决的看守所等只临时关押而非执行刑罚的机关剥离出了监狱界定的范围。因

〔1〕《史书·刑法志》。

〔2〕《汉书·刑法志》。