

秦漢法律史



秦漢史研究叢書

孔 庚 明

陝西人民出版社

秦汉法律史

孔庆明

陕西人民出版社

(陕)新登字001号

秦汉法律史

孔庆明

陕西人民出版社出版发行

(西安北大街131号)

陕西省新华书店经销 安康印刷厂印刷

850×1168毫米 32开本 12.5印张 1插页 271千字

1992年3月第1版 1992年3月第1次印刷

印数: 1—500

ISBN 7-224-00657-2/D·62

定 价: 6.95 元

序 言

在中国的战国时期，继李悝创制《法经》之后，经过商鞅变法，到秦王朝建立，第一次形成了完整的规范化的法律——秦律。西汉王朝一方面承袭秦朝的法律制度，一方面对秦朝的法律制度进行批判性总结；在这个基础上，吸收了儒、法、道各派的思想成果，形成了中国的正统封建法律制度。这是中华法系开始形成的阶段。可见，秦汉法律史在中国历史上占有极为重要的地位。

战国末期在秦国形成的法律制度，反映了春秋战国时期政治、经济发展的要求。这个法律制度逐步完备的过程，也是中国古代社会发展变革的过程。这个法律制度，在当时的历史条件下，是保证和推动社会发展的重要制度。但是，秦始皇统一中国之后，他离开了这个制度的客观基础，把历史的进展归因于个人的意志，把法制变成施展个人意志的工具，法律成为横征暴敛、意得欲纵的强力保证；酷法滥刑代替了正常的法律秩序。结果使刚刚建立起来的封建统治秩序走上崩溃。

在农民大起义的风暴中，刘邦建立了汉王朝。汉初地主阶级的政治家、思想家们，一方面以高度重视的态度全盘承受秦王朝的法律典章，另一方面总结秦王朝灭亡的沉痛教训，在政治、经济和法制上以黄老思想为指导，采取薄赋轻敛、约法省刑的方针。从总结秦王朝的经验教训和自己的政治实践中，他们发现，奴隶主阶级长期积累的、经孔仲尼总结出来的统治经

验，对巩固封建制度大有用途。经过陆贾、贾谊、董仲舒等人的提倡论证，他们逐步把以伦常和宗法关系为出发点的“礼治”，作为立法的根据和司法的指导原则，使“礼”、“法”在新的基础上重新统一起来。他们实际上是把儒家、法家和道家所总结提炼的统治经验，综合起来加以利用，而把儒家的合乎“天理人情”的“礼治”作为总的指导原则。

东汉时期，“礼”、“法”进一步合体，出现了以儒家经义注释法律和专门编纂法律的思想家。东汉法律日趋严密繁琐，包括礼法经义在内的法律条文浩如烟海。法律的编纂和注释为法律的进一步规范化打下了基础。

法律是统治阶级意志的表现，是社会政治、经济权利结构和权利关系的明确界限。它综合地反映了社会政治关系、经济关系、家庭关系，以及社会道德观念，所以说，研究秦汉法律史是深入了解中国封建社会的一个重要途径。

目 录

第一章 秦朝法律制度的形成	(1)
第一节 商鞅变法及其法律思想	(2)
一、为建立律法制度奠定理论基础	(2)
二、以农战为本,立法修刑,富国强兵	(6)
三、废除旧礼法,破除旧道德	(7)
四、通过立法推进土地占有关系的变革	(9)
五、为实现经济路线制定经济法规	(11)
六、稳定封建统治秩序,制定行政法规和军事法规	(13)
七、废除分封制,实行分县制,取消世卿世禄制度	(15)
八、对官吏设定刑罚和互相监督的制度	(16)
九、定刑律,设法官,建立司法制度	(17)
十、实行“刑无等级”、“一断于法”的原则,取消和限制贵族特权	(19)
十一、以厚赏重刑强化法治	(20)
十二、严法重刑的适用原则	(23)
十三、缘法而治,依法断罪	(26)
第二章 秦律的内容	(30)
第一节 《云梦秦简》和秦律体例	(30)
第二节 经济管理法规	(33)

一、田律	(33)
二、金布律	(33)
三、厩苑律	(35)
四、仓律	(35)
五、关市律	(37)
六、工律	(37)
七、工人程	(37)
八、均工	(38)
九、秦王朝经济法规的功用和特点	(39)
第三节 徭役法规	(39)
一、徭律	(39)
二、司空	(40)
第四节 行政管理法规	(42)
一、军爵律	(42)
二、置吏律	(42)
三、为吏之道	(43)
四、除吏律	(45)
五、中劳律	(45)
六、效律	(46)
七、藏律	(47)
八、赍律	(47)
九、传食律	(47)
十、行书	(47)
十一、内史杂	(48)
十二、尉杂律	(48)
十三、属邦	(49)

十四、公车司马猎律	(49)
第五节 司法行政法规	(51)
第六节 军事法规	(52)
第七节 身分户籍法规	(52)
一、魏户律	(53)
二、魏奔命律	(53)
三、游士律	(54)
四、傅律	(54)
第八节 社会治安法规	(54)
通行证法	(54)
第九节 国际关系法规	(55)
一、贸易来往	(56)
二、出入国境	(56)
三、使者来往	(56)
四、过境防疫	(57)
五、对外邦人犯罪处理	(57)
第十节 刑法	(57)
一、秦刑律的罪名和罪状	(59)
二、秦刑律的刑罚制度	(82)
三、秦刑律的刑种	(82)
第十一节 秦刑律刑罚适用原则	(99)
一、适用刑罚的人身等级原则	(99)
二、刑事责任的身高界限	(101)
三、追究犯罪意识	(102)
四、区别故意与过失	(103)
五、加罪和从重的原则	(104)

六、区分犯罪危害程度的原则·····	(105)
七、数罪并罚原则·····	(106)
八、自首和消除犯罪后果减免的原则·····	(107)
九、赦免不究既往原则·····	(107)
第三章 诉讼制度·····	(109)
第一节 诉讼程序和原则·····	(109)
一、提起公诉·····	(109)
二、自诉·····	(109)
三、告诉·····	(110)
四、公诉·····	(110)
五、告诉的权利界限·····	(110)
六、告诉的义务和责任·····	(112)
七、侦讯·····	(113)
八、逮捕与搜查·····	(113)
九、口供与证据·····	(114)
十、勘验·····	(115)
第二节 审判·····	(115)
一、审讯·····	(115)
二、依法断案与适用比照和判例·····	(116)
三、“三环”与申诉·····	(118)
四、司法监督·····	(118)
第三节 刑罚的执行·····	(119)
一、暴力强制·····	(119)
二、刑具·····	(119)
三、监狱·····	(120)
四、赦免·····	(120)

第四章 秦律中的民法	(122)
第一节 民事法律关系	(122)
一、民法衰落的原因	(122)
二、“分户”与家长制	(123)
三、民间借贷与物权关系	(124)
第二节 人身与婚姻家庭关系	(126)
一、人的身分	(126)
二、特殊的身分	(126)
三、婚姻关系	(129)
四、家庭关系	(130)
第五章 司法机构和官吏	(132)
第一节 中央	(132)
一、廷尉	(132)
二、御史	(132)
三、司空	(133)
第二节 地方	(133)
一、郡守	(133)
二、都官	(134)
三、县令	(134)
四、县丞	(135)
五、令史	(135)
六、狱吏	(136)
第六章 秦始皇与秦律	(138)
第一节 儒法两家的思想成果及其影响	(138)
一、荀况的“隆礼重法”	(138)
二、韩非的法治主义	(141)

第二节 秦始皇的法律思想与法律实践	(146)
一、弃天命，立法度，唯意志	(147)
二、独揽立法司法大权	(148)
三、潜御群臣，刻深吏治	(149)
四、鄙儒弃礼，事皆决于法	(150)
五、钳口塞言，焚书坑儒	(150)
六、刑杀无度，无限扩大劳役刑徒	(151)
第三节 秦律在秦王朝的变化	(156)
一、法律形式	(156)
二、罪名	(156)
三、刑种	(160)
四、诉讼程序	(163)
第七章 汉初对秦律的批判总结	(165)
第一节 汉承秦制	(165)
一、刘邦的法律思想和法律实践	(168)
二、陆贾的法律思想	(171)
第二节 刘恒的法律思想和法律实践	(173)
一、推行黄老之学，实行法、道结合	(173)
二、以法为公，严守法制	(174)
三、法正刑宽，去连坐，废肉刑，定刑期	(175)
第三节 贾谊的礼法并用思想	(178)
一、“民无不为本”，“民无不为命”	(179)
二、由道入儒，礼、法结合	(179)
三、建立封建的礼义经制	(180)
四、坚如金石，宽平简约	(181)
五、以礼论刑，明分尊卑	(182)

第四节 黄老“抱道执度”的法律思想	(184)
一、道是法的本源	(185)
二、抱道执度，无为而治	(186)
三、“法度者，正之至也”	(186)
四、法以顺民为本	(186)
第五节 董仲舒的“德主刑辅”与“春秋决狱”	(187)
一、独尊儒术，德主刑辅	(190)
二、“春秋决狱”与依法刑人	(192)
三、圣人法天而立道	(194)
第六节 盐铁会议的礼、法之争	(197)
第八章 汉律的形成及其形式	(204)
第一节 汉律的形成	(204)
一、萧何摭摭秦法	(205)
二、法条不断增繁，刑罚走向刻深	(205)
第二节 西汉的法律形式	(207)
一、法律形式	(207)
二、《春秋》大义的法律效力	(209)
三、对“春秋决狱”的评价	(211)
第九章 西汉的法律制度	(213)
第一节 汉律的篇章和内容	(213)
一、汉律九章——刑法典	(213)
二、单行律条内容	(219)
三、单行章程内容	(223)
四、单行法条内容	(224)
五、单行令文内容	(226)
六、单行科条内容	(228)

七、适用决事比	(229)
第十章 刑法	(231)
第一节 罪名及相应刑罚	(231)
一、政治犯罪	(231)
二、农民反叛罪	(246)
三、侵犯财产、人身罪	(248)
四、工商、豪强与经济犯罪	(252)
五、官吏渎职、贪污罪	(256)
六、司法责任犯罪	(259)
七、伦常礼教犯罪	(260)
八、诬告、讣告、交关罪	(262)
九、扰乱社会秩序和生产罪	(262)
十、违犯军法罪	(263)
第二节 刑种及刑罚改革	(266)
一、刑种	(266)
二、刑罚的改革	(267)
三、有期劳役徒刑	(270)
四、身体肉刑	(271)
五、死刑	(272)
六、族刑	(273)
七、流放	(273)
八、财产刑	(274)
九、行政处罚	(275)
十、剥夺政治权利	(275)
第三节 刑法适用原则	(276)
一、刑罚适用的等级特权	(276)

二、法律歧视对象·····	(277)
三、刑罚适用的几个原则·····	(278)
四、赦免·····	(282)
第四节 刑具与监狱·····	(283)
一、刑具·····	(283)
二、监狱·····	(284)
第五节 国际关系法规·····	(286)
第六节 民事法律关系·····	(287)
一、从刑、民混合到以刑代民·····	(289)
二、以法实行经济统制·····	(290)
三、人的身分和等级·····	(291)
四、傅籍与权利行使·····	(294)
五、物权与债权关系·····	(294)
六、雇佣关系·····	(297)
七、契约·····	(297)
八、宗法与继承·····	(299)
九、婚姻·····	(301)
第七节 司法机构和官职·····	(304)
第八节 刑事诉讼程序·····	(313)
一、告诉·····	(313)
二、公诉·····	(314)
三、逮捕·····	(315)
四、审讯·····	(315)
五、上报·····	(316)
六、宣判·····	(316)
七、申诉·····	(316)

八、复审	(317)
九、录囚	(318)
第九节 民事诉讼程序	(318)
第十一章 王莽改制中的法律问题	(321)
第十二章 东汉的法律制度	(324)
第一节 全盘继承和发展西汉法制	(326)
第二节 对西汉法律制度的评判和争论	(328)
一、进一步推进礼、法合体的进程	(329)
二、关于刑罚改革的继续争论	(334)
三、关于大赦的争论	(334)
第三节 法典的编纂和“引经注律”	(335)
第四节 法律篇章和体系	(337)
第五节 刑法	(338)
一、罪名	(338)
二、刑种	(353)
三、刑罚适用的等级特权	(359)
四、刑罚适用的几个原则	(359)
五、赦免	(360)
六、监狱	(361)
第六节 民事法律关系	(361)
一、商品货币交换和借贷关系中的法律问题	(362)
二、不动产产权转移	(363)
三、债权	(365)
四、契约	(369)
五、人的身分	(369)
六、继承	(373)

第七节 司法机构和官职.....	(373)
一、中央.....	(374)
二、地方.....	(375)
第八节 刑事诉讼制度.....	(377)
一、公诉.....	(377)
二、私诉.....	(377)
三、审讯.....	(377)
四、判决.....	(378)
五、复审.....	(379)
六、上诉.....	(379)
七、上报、议狱与核准.....	(379)
八、录囚.....	(379)
九、行刑时令.....	(380)
第九节 民事诉讼制度.....	(382)

第一章 秦朝法律制度的形成

秦王朝建立于公元前二二一年。秦律应该以此前约一百四十年的商鞅变法作为它的始端。

中国古代，经过春秋时期，旧的氏族宗法分封制已经破坏，以家庭为单位定期分配土地的“井田制”已经瓦解，把隶农式的奴隶固定在“井田”上的采邑公社纷纷崩溃，伦常礼法秩序紊乱，礼法制度已不起作用。到春秋末战国初，社会经济和阶级结构发生了巨大变化，其特点是：

1. 出现了大批的“仰不足以事父母，俯不足以畜妻子，乐岁终身苦，凶年不免于死亡”（《孟子·梁惠王章句上》）的小农，它们是分散的自在的个体经济。

2. 出现了无业游民、自由职业者、工匠、商人。

3. 出现了一批平民知识分子，即所谓“士”。他们有的是从旧贵族中分化出来的，有的是平民中的升华，多以讲学和政治游说为业。

4. 出现了以贤才、战功和势力攫取权力的新的官僚阶层。

5. 产生了一批富裕农民，他们与新、旧贵族一起，采用新的生产方式和剥削方式，获取利益，形成了封建地主阶级。

总之，一方面是新的生产方式和剥削方式带来的生产繁荣和财富积聚，另一方面是社会的分裂和紊乱：破产、游惰、投机、篡夺、战乱、逃亡、盗窃……面对这个社会现实，奴隶主阶级以氏族血缘关系和伦常为依据的“礼法”制度，已经失去了