

法 律 之 师 丛 书

全国高等教育法律专业自学考试

总顾问 郑 秦
主 编 曹全来

中国法律思想史

把握考试要点
突出教材重点
剖析疑点难点
专家精心指点

西苑出版社

全国高等教育法律专业自学考试“四点”丛书

中国法律思想史

顾 问：马小红

主 编：曹全来

撰稿人：曹全来 李 超 李 倩

刘永国 胡良忠 沈 睿

郑 溶

西苑出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

中国法律思想史/曹全来主编.-北京:西苑出版社,1999.9

(全国高等教育法律专业自学考试“四点”丛书)

ISBN 7-80108-315-6

I. 中… II. 曹… III. 法律-思想史-中国-高等教育-自学参考资料 IV. D909.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 13472 号

中国法律思想史

主 编 曹全来

出版发行 西苑出版社

通讯地址 北京市海淀区永定路7号 邮政编码 100039

电 话 68173419 传 真 68173417

印 刷 北京市通州区次渠印刷厂

经 销 全国新华书店

开 本 850×1168毫米 1/32 印 张 7.625

印 数 1—3000册 字 数 146千字

2000年3月第1版 2000年3月第1次印刷

书 号 ISBN 7-80108-315-6/D·74

定 价:13.00元

(凡西苑版图书如有缺漏页、残破等质量问题,本社负责调换)

前 言

《中国法律思想史》是全国高等教育法律专业(本科)自学考试的一门重要课程。但由于中国法律思想本身源远流长,且与伦理道德、宗教神学、政治、经济等等因素密切相关,使得这门课具有综合性、系统性及高度抽象性等特点,因此,要学好这门课并不容易。为了帮助参加自学考试的广大自考生尽早通过这门课的学习和考试,我们组织编写了本书。

笔者以为,对于中国法律思想史这门课的学习,应注意把握以下几个问题。一是对中国历史要有一个较为清晰的轮廓。中国上自夏、商、西周,下至晚清,历代都出现一些著名的法律思想家,他们的思想构成中国法律思想的基本内容。尤其是变革时代,思想活跃,新人叠出,而这些人物的法律思想又往往是该时代变革的反映,因此不可避免地要打上时代的烙印。了解中国历史的轮廓对于掌握他们的法律思想十分必要。二是要把握一条线索,即中国封建正统法律思想的产生、发展、演变和衰落的过程,几乎贯穿中国法律思想的始终。中国历史上封建社会历时久远,其在法律思想史上表现出以儒家两家为主的法律思想既斗争又融合的嬗变过程,其中法治与人治,法律与道德,性善与性恶,

道统与理学,保守与进步等问题时隐时现,成为封建时期法律思想的主要内容。三是突出人物思想的特点,把握法律思想的核心。从本质上说,任何思想都是独特的,因为思想渊源于人物的独特的个性。在中国法律思想史上,每一个人物都有自己思想的特点。如周公主张“明德慎罚”,孔子以仁礼为核心,孟子以仁政为中心,荀况则倡导礼法统一;墨家主张“兼爱”,道家则主张虚无;即便在法家中,商鞅重法,慎到重势,韩非则主张法、势、术的结合,人物不同,思想便各异。把握这些特点,有助于突破中国法律思想史上人物多、思想杂的难关。四是把握四大重点。仔细分析历年自学考试的试卷,可以看出有两大特点:一是题量大,二是每一张卷子的覆盖面很广,几乎涉及到教材的所有章节。因此,在复习时首先要做到全面撒网,即要结合模拟试题,通读教材,重点掌握各章概念。其次,要在全面撒网的基础上,对重点章节要反复复习掌握。这些重点章节大致有以下四大块:即春秋战国时期、封建正统法律思想、明末清初启蒙法律思想、近代法律思想。这四大块内容多、题量大,为历年考试重点。掌握这些章节有助于明晰中国法律思想史发展的线索及其所包含的内容,故不可小视。

本书在写作过程中贯彻“把握考试要点、突出教材重点、剖析疑点难点、专家精心指点”的指导思想,将教材重点以试题的形式出现,力求起到解析教材、化解难点、指点迷津、充分练习的作用。本书以章为顺序,按照自学考试中

采用的填空题、判断题、选择题、名词解释、简答题和论述题的形式编写。书中大量题目为历年考试的原题,后附简短的评析,具有一定的权威性;其答案又以教材为准,准确而简明,具有突出的实用性。

本书编者

1999年5月

目 录

前 言	1
第一章 夏、商、西周的神权法思想	1
第二章 维护宗法等级制的礼治与“明德慎罚”思想	7
第三章 春秋时期革新家的法律思想	13
第四章 儒家的法律思想	20
第五章 墨家的法律思想	35
第六章 道家的法律思想	42
第七章 法家的法律思想	52
第八章 秦汉时期法律思想的发展与封建正统法律思想的形成	76
第九章 三国、两晋、南北朝时期的法律思想	89
第十章 隋唐时期封建正统法律思想的发展	101
第十一章 理学的兴起与封建正统法律思想的进一步发展	115

第十二章	宋明改革家的法律思想.....	127
第十三章	辽、金、元统治集团的 法律思想.....	137
第十四章	明清之际启蒙思想家的 法律思想.....	143
第十五章	近代地主阶级改革派的 法律思想.....	157
第十六章	太平天国的法律思想.....	167
第十七章	洋务派的法律思想.....	177
第十八章	资产阶级改良派的法律 思想.....	185
第十九章	清末礼法两派在法律思想 上的斗争.....	200
第二十章	资产阶级革命派的法律 思想.....	212

第一章 夏、商、西周的神权法思想

一、填空题

1. 夏、商、西周的神权法思想有一个发展变化的过程，大体可以概括为：形成于_____，极盛于_____，动摇于_____。

答案：夏代，殷商，西周

2. 相传夏朝奴隶主已开始利用“_____”、“_____”的神权法思想对奴隶进行欺骗，给夏王的统治披上一件合法的外衣。

答案：天命，天罚

3. 夏禹的儿子夏启以暴力夺取王位，因同姓有扈氏不服，大战于甘，作《_____》。

答案：甘誓

4. 《礼记》记载：“殷人尊神，_____。”

答案：率民以事神

5. 殷商统治者的刑罚观是和_____思想紧密联系在一起的，“敬鬼神”是为了“_____”。

答案：天命神权，畏法令

6. 我国从奴隶社会起，统治阶级就利用_____、_____、_____相结合的方法，来掩盖法的阶级本质，对奴隶和平民施行残酷的刑罚。

答案：神权，政权，族权

7. 严酷的事实迫使周公不得不另外寻求思想武器，于是提出了天命转移的“_____”说。

答案：以德配天

8. _____提出了“皇天无亲，维德是辅”的思想，其大意是只有德者才可以承受天命。

答案：周公

二、判断题

1. 崇拜鬼神和上帝的宗教迷信，产生于我国奴隶社会的夏朝。（ ）

答案：错

评析：崇拜鬼神和上帝的宗教迷信，早在原始社会就已产生。

2. 我国古代奴隶主阶级以宗教迷信为特征的神权法思想，是他们用来束缚、统治人民的思想武器。（ ）

答案：对

3. 神权法思想在西周发生了重大变化，西周奴隶主贵族已不再以神权作为统治人民的精神武器。（ ）

答案：错

评析：神权法思想虽然在西周发生了重大变化，但是取代殷商的西周奴隶主贵族像殷商一样，在思想上仍然利用神权作为统治人民的精神武器。

4. “以德配天”思想的提出说明神权法思想在西周已经彻底崩溃。（ ）

答案：错

评析：西周的周公虽然提出了“以德配天”的思想，但是这只是表明神权法思想在西周的动摇，而不是彻底崩溃。

5. 西周是神权法思想发展的鼎盛时期。()

答案：错

评析：商朝是神权法思想发展的鼎盛时期。西周时神权法思想已经走向衰落。

三、选择题

1. 夏、商奴隶主神权法律思想的主要内容是()

A 天命 B 天罚 C 图腾 D 以德配天

答案：A、B

2. 神权法思想在西周发生了重大变化，西周奴隶主贵族提出了()的君权神授说

A 以德配天 B 天命 C 天罚 D “三纲五常”

答案：A

3. 西周时期神权法思想变化的原因有()

A 西周统治者从殷商的灭亡中吸取教训

B 劳动人民力量的强大

C 政治制度的变化

D 人民归顺了西周的统治

答案：A、B

4. 提出“以德配天”的是()

A 夏启 B 商汤 C 周公 D 夏禹

答案：C

5. 神权法思想的衰落始于()

A 夏朝 B 商朝 C 西周 D 春秋时期

答案：C

6. 神权法思想产生于（ ）

A 夏朝 B 商朝 C 西周 D 春秋时期

答案：A

7. 神权法思想发展的鼎盛时期是在（ ）

A 夏朝 B 商朝 C 西周 D 春秋时期

答案：B

四、名词解释

1. 卜筮

答案：商王认为自己是秉承上帝的旨意进行统治的，为此，他们专门豢养了一批向上帝请示的人，他们的主要任务就是“占卜”或“卜筮”，做沟通神人的工作。商代占卜之风极盛，所有国家大事都要占卜一番。我国举世闻名的甲骨文有详细的记载。其实，卜筮的实质不过是假借上帝的意志来体现国王的意志，以便统治者从精神上奴役和威慑人民。

2. 以德配天

答案：西周时统治者把至高无上的上帝叫做天，而为了解释商亡的教训，他们提出了天命转移的“以德配天”说。周公认为，天命是有的，但它不是固定不变的，只有有德才可承受天命，失德就失去天命。周公提出以德配天的目的在于求得上天的保佑，使周王朝的统治永久延续下去。这一思想的提出也反映了神权的动摇和人民力量的强大，具有积极意义。

评析：这是一个比较重要的概念，应重点掌握。

五、简答题

简述夏、商神权法的表现。

答案：夏、商奴隶主贵族极力宣扬“天命”、“天罚”等神权法思想，力图神化他们的统治权力，使之合法化，并把反映他们意志的法律说成是神意的体现。

相传夏朝奴隶主贵族已经开始利用“天命”、“天罚”的神权法思想对人民进行欺骗，给夏王的统治披上一件合法的外衣。《尚书》记载“有夏服天命”。夏禹的儿子夏启以暴力夺取王位，因同姓有扈氏不服，大战于甘，作《甘誓》，宣称“今予恭行天之罚”。由此可见，夏朝奴隶主阶级已有“天命”、“天罚”的思想。

这种“天命”、“天罚”的思想发展到商代进入高峰。《礼记》记载“殷人尊神，率民以事神”。商朝奴隶主阶级还利用“占卜”来欺骗人民。《礼记》记载，商王让人民“敬鬼神”的目的是让人民“畏法令”。他们把用刑罚惩治臣民，说成是秉承上帝的旨意，代天行罚。商汤在伐夏桀时就说他是“致天之罚”。这里，商汤俨然以上帝在人间的代表自居，代天行罚，并把这种代天行罚说成是他作为国王的权利。

这些都说明夏、商奴隶主阶级已利用神权、政权、族权相结合的方法，来掩盖法的阶级本质，对不服其统治的臣民施行残酷的刑罚了。

六、论述题

试论述神权法思想在西周的变化及其意义。

答案：神权法思想在西周发生了重大变化，为了解释商朝灭亡，周公等西周奴隶主贵族提出了天命转移的“以德配

天”说。周公认为，天命是有的，但它不是固定不变的，只有有德者才可承受天命，失德就失去天命。周公提出以德配天的目的在于求得上天的保佑，使周王朝的统治永久延续下去。

这一思想的提出也反映了神权的动摇和人民力量的强大，具有积极意义。西周的统治者从商朝灭亡中吸取了教训，在一定程度上认识到了劳动人民反抗力量的强大，使他们感到单靠神权不足以维系其统治，还必须重视人事，重视民心向背，必须谨慎从事，珍惜天命，不使其再转移。

同夏商统治者一样，周公等西周统治者也主张“天罚”论，周公一再警告殷商遗民，必须服从天命，老老实实接受周朝的统治，不许反叛，否则，就要受到严厉的惩罚。但是这种“以德配天”的思想比夏商完全依赖“天命”、“天罚”的思想是一个进步。它不仅意味着神权的动摇，而且从对立面的角度反映了劳动人民反抗力量的强大及其对历史的推动作用。

评析：注意在这道题中包含神权法思想在西周的变化，即“以德配天说”的提出和这一学说的意义两个问题，是本章较为重要的问题。

第二章 维护宗法等级制的礼治与“明德慎罚”思想

一、填空题

1. _____是西周宗法等级制的一项核心内容。

答案：嫡长继承制

评析：这是近代学者王国维提出的著名论点，具有重要意义，是一个重要内容。

2. 礼治的基本原则是_____和_____。

答案：亲亲，尊尊

3. 礼治的基本特征是_____，_____。

答案：礼不下庶人，刑不上大夫

4. 西周的礼治是建立在“溥天之下，_____, 率土之滨，莫非王臣”的土地国有制基础上的。

答案：莫非王土

5. 周公反对族诛连坐，主张罪止一身，强调“_____, 罪不相及。”

答案：父子兄弟

二、判断题

1. 嫡长继承制是在商代建立起来的。()

答案：错

评析：嫡长继承制作为宗法等级制的一项核心内容，是

在西周建立起来的。

2. 西周的礼并不具有法律的效力。()

答案: 错

评析: 西周的礼是调整政治、经济、军事、法律、教育、婚姻家庭、伦理道德等方面的行为规则的总和,其中许多规定是用国家强制力保证执行的,具有法律效力。

3. “亲亲”,“尊尊”和“礼不下庶人,刑不上大夫”既是西周礼治的原则或特征,也是西周立法、司法的指导原则。()

答案: 对

4. 周公提出的明德慎罚实质上是儒家德主刑辅思想的渊源。()

答案: 对

5. “礼不下庶人,刑不上大夫”就是说礼只对大夫适用,而刑只适用于一般平民。

答案: 错

评析: 所谓礼不下庶人,就是说,礼主要是用来调整奴隶主阶级内部关系的。各级贵族按礼规定所享有的各种特权,奴隶和平民一律不得享受。所谓“刑不上大夫”,就是说,刑罚的锋芒是指向劳动人民,而不是指向奴隶主贵族。礼与刑在适用对象上虽有所不同,但“礼不下庶人,刑不上大夫”的原则是相对的。礼所规定的义务,庶人必须无条件的遵守,个别奴隶主贵族严重危害奴隶主贵族阶级的整体利益时,也要处以刑罚。

三、选择题

1. 嫡长继承制开始于 ()

A 夏 B 商 C 西周 D 秦朝

答案: C

2. 西周的宗法制包含以下哪些制度 ()

A 嫡长继承制 B 分封制
C 亲亲, 尊尊 D 世卿世禄制

答案: A、B、C、D

3. 西周礼治的特征有 ()

A 亲亲 B 尊尊
C 礼不下庶人 D 刑不上大夫

答案: A、B

4. 周公明德慎罚的主张的内容有 ()

A 对罪犯区别对待 B 反对族诛连坐
C 反对乱罚无辜 D 刑罚适中

答案: A、B、C、D

5. 西周法制中“眚”是指 ()

A 故意犯罪 B 过失犯罪
C 偶然犯罪 D 惯犯

答案: B

6. 西周法制中“非终”是指 ()

A 故意犯罪 B 过失犯罪
C 偶然犯罪 D 惯犯

答案: C

7. 西周立法、司法的指导原则有 ()