

XIXIA FAZHI YANJIU



西夏法制研究

邵方◎著

人民出版社



XIXIA FAZHI YANJIU

西夏法制研究

邵方◎著

人民出版社

责任编辑:方国根

装帧设计:周文辉

图书在版编目(CIP)数据

西夏法制研究/邵方 著. —北京:人民出版社,2009.9

ISBN 978-7-01-007990-5

I. 西… II. 邵… III. 法制史—研究—中国—西夏(1038~1227)

IV. D929.463

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 094963 号

西夏法制研究

XIXIA FAZHI YANJIU

邵 方 著

人民出版社 出版发行
(100706 北京朝阳门内大街 166 号)

北京市文林印务有限公司印刷 新华书店经销

2009 年 9 月第 1 版 2009 年 9 月北京第 1 次印刷

开本:880 毫米×1230 毫米 1/32 印张:9.375

字数:215 千字 印数:0,001—3,000 册

ISBN 978-7-01-007990-5 定价:26.00 元

邮购地址 100706 北京朝阳门内大街 166 号

人民东方图书销售中心 电话 (010)65250042 65289539

目 录

绪 论	(1)
第一章 西夏社会历史综述	(16)
第一节 党项族的兴起与夏州割据政权的建立	(16)
第二节 西夏王朝的建立	(20)
第三节 西夏王朝的兴盛与衰亡	(25)
第二章 西夏法典的制定、主要内容及编纂体例	(30)
第一节 西夏法典的制定和主要内容	(30)
一、党项西夏法律制度溯源	(31)
二、西夏法典《天盛律令》的制定	(35)
三、西夏法典《天盛律令》的主要内容	(36)
第二节 西夏法典《天盛律令》的编纂体例	(37)
一、西夏法典的编纂体例及其特点	(38)
二、《天盛律令》与《唐律疏议》、《宋刑统》编纂内 容比较	(42)
第三章 西夏的刑事法律制度	(61)
第一节 西夏法典《天盛律令》中的刑种	(61)
一、主刑	(62)
二、附加刑	(64)
第二节 西夏法典《天盛律令》中的罪名	(66)

一、十恶罪	(66)
二、杀人罪	(69)
三、伤害罪	(70)
四、放火罪	(71)
五、盗窃罪	(71)
六、贪赃罪	(74)
七、违反军事职责罪	(75)
八、违反边地巡检罪	(75)
第三节 西夏法典《天盛律令》所体现刑罚裁量制度	(76)
一、“八议”和“官当”制度	(77)
二、老幼重病减罪制度	(78)
三、累犯、再犯加重处罚制度	(78)
四、数罪并罚制度	(79)
五、自首减免处罚制度	(79)
六、主犯从重处罚制度	(80)
七、以功抵罪制度	(81)
八、议合制度	(81)
第四章 西夏的厩牧法和军事法	(82)
第一节 以游牧为主与西夏法典中严格的牲畜保护 规定	(82)
一、《唐律疏议》与《天盛律令》有关厩牧法规定门 类对比	(83)
二、官私牧场的划分与官牧管理体制	(86)
三、畜物保护	(91)
第二节 党项民族的尚武习俗与西夏军事法律规定	(93)
一、西夏党项军事制度缘起与沿革	(94)

二、西夏军事法典《贞观玉镜将》·····	(99)
三、《天盛律令》中对于兵役制度的规定·····	(101)
第五章 西夏婚姻法律制度·····	(107)
第一节 西夏法典对婚姻制度的规定·····	(108)
一、对主婚权的规定·····	(108)
二、对媒人应承担法律责任的规定·····	(109)
三、对结婚年龄的规定·····	(109)
四、对婚价和嫁妆的规定·····	(110)
五、对迎娶的规定·····	(112)
六、对解除婚姻的规定·····	(113)
第二节 西夏法典“为婚门”与唐宋律中“户婚律”的 比较·····	(115)
一、对女子婚权以及寡妇和被俘者妻子改嫁的 规定·····	(115)
二、对聘财和嫁妆的限定·····	(116)
三、对良贱不婚的规定·····	(117)
第三节 西夏婚姻制度的特点·····	(118)
一、姑舅表婚盛行·····	(118)
二、妇女地位较高·····	(120)
三、西夏党项族特有的婚姻观念·····	(121)
第四节 西夏党项民族的族际通婚·····	(124)
一、西夏民间族际通婚·····	(124)
二、西夏王室中的族际婚·····	(128)
三、西夏与宋、辽、金、元族际婚的比较·····	(132)
第六章 西夏的宗教法·····	(136)

第一节 西夏党项人的原始宗教	(136)
第二节 西夏佛教的传播、发展与道教	(140)
一、西夏佛教的传播和发展	(140)
二、佛教——西夏政权合法性的精神支柱	(141)
三、西夏的道教	(146)
第三节 西夏的宗教法律制度	(147)
一、西夏宗教管理制度	(147)
二、封号和赐衣制度	(148)
三、试经度僧和度牒制度	(152)
四、西夏僧、道所享有的特权以及所承担的义务	(157)
第七章 西夏的民族习惯法	(162)
第一节 复仇与盟誓	(162)
第二节 大人与和断官	(166)
第八章 西夏的民间契约	(171)
第一节 西夏民间契约的种类	(171)
一、天庆年间典当契	(172)
二、乾定申年典糜契约	(174)
三、天盛二十二年卖地文契	(175)
四、光定末年借谷物契	(176)
五、欠款单和会款单	(176)
第二节 西夏法典对民间契约的规定	(178)
一、西夏法典对放贷的限制	(178)
二、西夏法典对合意契约的保护	(179)
三、西夏法典对盗物典押的规定	(181)
四、西夏法典对违反契约的处罚规定	(181)

第九章 西夏的诉讼审判制度	(183)
第一节 西夏的诉讼制度	(183)
一、司法机构	(183)
二、诉讼制度	(185)
第二节 西夏的审判制度	(196)
一、审判管辖	(196)
二、审理期限	(197)
三、验查证据	(197)
四、禁止受贿及司法监察	(199)
五、上诉复审及死刑复奏	(200)
附:西夏司法审判案例——瓜州审案记录	(203)
第十章 西夏的亲属法律制度	(206)
第一节 西夏的服制	(206)
一、西夏亲属分类原则与合称称谓	(207)
二、西夏服制及其与唐宋服制的比较	(212)
三、西夏服制的实施与唐宋时期服制全面法律化	(217)
第二节 西夏的同居共财	(231)
一、西夏法典对于儒家同居共财法律原则的 变更	(232)
二、对于子孙擅用私财的规定	(233)
第三节 西夏的亲属相隐	(234)
一、亲属容隐制度	(235)
二、亲属互犯的处罚	(236)
第四节 西夏的荫庇与连坐	(240)
一、荫庇制度	(241)
二、连坐制度	(243)

第十一章 儒家思想对西夏法制的影响	(246)
第一节 儒家思想影响西夏法制的原因分析	(246)
一、西夏统治者对中原王朝政治法律制度的 仿效	(246)
二、西夏统治者对中原儒学的尊崇	(251)
三、西夏人著述中对儒学的传承	(253)
四、“以孝道为核心”的儒家思想及其对西夏社会 风尚的影响	(257)
五、儒家思想得以影响西夏社会的家庭结构分 析	(260)
第二节 儒家“尊君孝亲”和“慎刑德政”思想对西夏法 制的影响	(261)
一、儒家“尊君、孝亲、崇官”思想对西夏法制的 影响	(261)
二、儒家“慎刑、德政”思想对西夏法制的影响	(263)
结 语	(269)
主要参考文献	(280)

绪 论

一、研究目的和范围

西夏是 11 世纪至 13 世纪位于中国西北地区的少数民族政权,其主体民族是党项羌族。在与宋、辽、金的长期对峙中,西夏曾创造了比较发达的法律文化,唐宋法律制度是其借鉴和学习的主要依据。唐宋法律的立法准则与法律精神——儒家思想,对西夏法典的编纂影响显著。由于元修正史时,仅修宋、辽、金三史,不见西夏史,只在三史中为西夏立传,成为后世治史之憾事。西夏国更没有汉文法典传世,汉文文献记载西夏法律的相关内容甚少,故法律史学界对西夏法律的研究是随着西夏文法律典籍的出土、译介、出版才开始的。西夏法典的颁布、实行深受唐宋法律的影响,但是法律史学界对西夏法典与唐宋法律的比较研究还较为缺乏。本书将从这一比较研究中探讨西夏法典对于唐宋法律吸收借鉴乃至对于中华法系的丰富与创新,分析西夏法律的民族特征,补充和完善中国法制史领域西夏断代法制史研究的内容。

本书以西夏法典《天盛律令》为主要资料,同时包括其他相关的西夏文和汉文史料;时间范围以西夏立国至亡国期间为主,也涉及党项民族立国前的历史阶段。书中既探讨西夏法典的制定、编纂体例和主要内容,西夏的刑事法律制度、诉讼法律制度、亲属法律制度以及西夏的厩牧法、军事法、宗教法、民族习惯法、民间契

约,又将西夏法典《天盛律令》与《唐律疏议》、《宋刑统》进行比较,进一步探讨儒家法律思想对于西夏法制的影响以及西夏法律所体现的民族特点,从而论证西夏法制是中华法系的有机组成部分及其对于中华法系的创新。

二、研究资料与研究现状

由于20世纪初外国探险者在中国西北地区进行探险活动,从内蒙古额济纳旗黑水城盗走了大量西夏文物,引起了国内外学者的极大关注,从而兴起了西夏研究的热潮。关于西夏的史料,从其所使用的语言来看,主要有汉文史料和西夏文史料,包括汉文典籍,汉文、西夏文佛教经文,西夏文典籍、字典辞书;从其记载的内容来看,涉及政治、经济、法律、军事、诗歌、谚语等社会生活的诸多领域。我国对西夏研究的重点,从最初对西夏语言文字的解读逐步转向对西夏社会政治、经济、军事、法律、宗教、文化等具体内容的探讨。而关于西夏法律制度的研究则是在20世纪90年代随着西夏文法典《天盛律令》译介出版开始的,现已有一些研究成果,但仍有待于进一步深化,特别是对于西夏法律与中原法律的比较研究方面。国外西夏学研究的主要基地是俄罗斯,其次是日本,欧美也有少数学者,这是伴随着黑水城西夏文物于20世纪初流失国外而开始的。

(一) 汉文史料

关于党项事迹的汉文记载,最早见于隋书,此后唐宋、辽、金、元时均有关于党项、西夏的记载。

1. 从隋朝至明朝有关党项、西夏的史料记载

据汉文史籍记载,党项之名最早出现于南北朝(公元6世纪后期)。正史中《隋书》最早为党项作传,其后有《北史》。《北史》中《党项传》几乎完全因袭《隋书·党项传》。

唐代有关党项的基本资料见于新、旧唐书《党项传》。唐代党项史料见于正史之外的著作,有《通典》、《唐会要》、《册府元龟》、《资治通鉴》。

五代时期有关党项史料,有《旧五代史》、《新五代史》。记载五代时期党项史料的重要史籍还有《全唐文》、《五代会要》。

两宋时期,《宋史》中的党项传、夏国传,《辽史》中的西夏外纪,《金史》中的西夏传等,皆是我们研究党项、西夏的必读资料。

除正史之外,《续资治通鉴长编》、《宋会要辑稿》、《东都事略》、《隆平集》等史籍也记载了西夏史事。

《元史》中有关于元代党项人的记载。此外,还有《圣武亲征录》、《国朝名臣事略》等都有有关西夏的史料。

2. 清代、民国时期西夏史研究

自清乾嘉以来崇尚考据之风,学者多由经学转向史学,进入搜集整理汉文史料时期。西夏历史由于元修正史未有编撰,尚属空白,学者们开始对西夏历史进行复原补缺。清代有传本的西夏史著作有周春撰《西夏书》,成书于嘉庆九年(1804年),是一部最早的纪传本西夏史著作。此外,还有吴广成撰《西夏书事》和张鉴撰《西夏纪事本末》。清嘉庆十五年(1810年),甘肃武威学者张澍发现了凉州护国寺感应塔碑,并判定碑阴书体为西夏国书,此为西夏文字再现之始。张澍为近代重新发现与判别西夏文字的第一人,著有《西夏姓氏录》。

20世纪初,黑水城遗址西夏文献的发现,吸引了更多学者对

西夏历史的研究。这个时期西夏史著述有戴锡章的《西夏纪》(1917年成书),为编年体史书。

(二)西夏文文献的出土与研究

西夏学研究缺少充足的汉文史料,所幸的是近现代以来发现了大量西夏文文献。西夏文文献的发掘是随着西夏黑水城探宝而出现的,20世纪初(1908—1909年),俄国科兹洛夫探险队在中国西夏王朝故地黑水城(今内蒙古阿拉善盟额济纳旗境内)遗址盗走大量西夏文献,现藏于俄罗斯科学院东方研究所圣彼得堡分所和爱尔米塔什博物馆。黑水城文献被公认为19世纪末20世纪初继殷墟甲骨、敦煌吐鲁番遗书之后的第三大重要考古文献发现。1997年,由中国社会科学院民族研究所、上海古籍出版社和俄罗斯科学院东方研究所圣彼得堡分所合作整理、编辑《俄藏黑水城文献》,由上海古籍出版社陆续出版(共11卷)。黑水城西夏语音译为“亦集乃”,蒙语转为“额济纳”,西夏语意为“黑水”^①。

从20世纪20—30年代开始,西夏学研究备受国学大师的关注,如王国维、陈寅恪等,而当时解读西夏文献卓有成就的国学大

^① 黑水城位于今内蒙古阿拉善盟额济纳旗,是西夏黑水城和元代亦集乃路的遗址。“额济纳”源于西夏党项语“黑水”的音译“亦集乃”。外国人对于黑水城的探索最早可推至元代的意大利旅行家马可·波罗的《行纪》中。1908年、1909年俄国探险者科兹洛夫两度在黑水城探宝,将收集到的大量文物运往圣彼得堡。科兹洛夫所获黑水城遗书收藏在俄罗斯东方学研究所,黑水城遗书绝大部分是佛经,世俗著作和文书主要有:一、汉文古籍西夏文译本:《孝经》、《论语》、《孟子》、《孙子兵法三注》、《孙子兵法》、《类林》、《十二国》等共12种。二、西夏文字典韵书:《番汉合时掌中珠》(1190年)、《文海》、《音同》、《杂字》等共12种。三、西夏文法律文书:军事法典《贞观玉镜统》(1101—1113年)、《天盛改旧新定律令》(1149—1169年)、天盛以后的《新法》、《亥年新法》(1215年)及佚名法律或狱典文书残页等6种。此外的世俗文献还有西夏文文学作品、历书、图表、医书等等。

师有罗振玉、罗福成、王静如等。当代“国学”已经不仅仅限于“汉学”，还包括西夏学以及敦煌学、满学、蒙古学、藏学等。西夏文文献中译自汉文的经书、类书、史书、政书、兵书，对整理和校勘同类汉文古籍极有参考价值，并具有补遗救缺之用。西夏文献的解读复原了许多已经佚失的汉文史料，如西夏文《孝经传》是由宋吕惠卿注释本翻译的，而这一汉文版本已佚失，而西夏文本却完整保存着。再如，唐私家类书《类林》早已不传于世，但却保存于西夏古籍之中，经西夏学者整理翻译已得以复原。

1. 西夏文文献

西夏文文献可分为佛经、世俗文献以及碑文、石刻、印牌、钱币、题记器物文字等种类。西夏文献收藏情况大致如下：(1)俄人科兹洛夫在黑水城所获得西夏文献，现藏于圣彼得堡东方学研究所和爱尔米塔什博物馆；(2)英人斯坦因在黑水城所获西夏文献，现藏于伦敦大英博物馆；(3)现藏于日本天理图书馆的大谷探险队所获西夏文献；(4)藏于瑞典斯德哥尔摩民俗博物馆的西夏文献；(5)藏于我国北京图书馆、甘肃、宁夏博物馆的西夏文献。在西夏文献的发现与收藏中，俄藏黑水城文献是最丰富、最重要的。

现存西夏文文献中，佛经数量最多。从俄藏黑水城文献中可知佛教著作有《大般若波罗蜜多经》、《妙法莲华经》、《金光明最胜王经》、《慈悲道场忏罪法》等，译自藏文的佛教著作有《大密咒受持经》、《圣胜慧到彼岸功德宝集偈》等，西夏人撰写的佛教著作有《中有身要论》等。北京图书馆藏有《金光明最胜王经》、《慈悲道场忏罪法》、《六祖坛经》、《菩萨地持论》等。

世俗文献中，译自汉文典籍的有：经书《孝经》、《论语》、《孟子》、《孔子》，兵书《孙子兵法三注》、《六韬》、《黄石公三略》，史书《十二国》，政书《贞观政要》，类书《类林》等12种。西夏人自撰的

音韵书籍、字典有《文海宝韵》(简称《文海》)、《音同》、《纂要》、《五音切韵》、《番汉合时掌中珠》、《三才杂字》、《义同一类》等,西夏人自撰的文学著作有《西夏诗集》、五言诗《新集金碎掌直文》、故事集《新集慈孝记》、格言集《圣立义海》、谚语集《新集锦合辞》、劝世诗文《贤智集》。此外译自汉文典籍的文学著作有《德行集》,佛教劝世集《至贤》、《下人坐》等。西夏文法典类书籍有《天盛年改旧新定律令》(简称《天盛律令》)、《新法》、《亥年新法》,军事法典《贞观玉镜统》,医书、咒文有《魔断要语》、法术图《谨讓》、《恶疮治顺要语》等,并有边将上书、土地买卖文契、古物借贷文契、告状案卷《瓜州审案记录》、《官阶封号表》等。

2. 西夏文文献的研究成果

我国对西夏文文献的研究成果主要有黄振华、史金波、聂鸿音整理本《番汉合时掌中珠》,史金波、白滨、黄振华著《文海研究》,陈炳应译著《西夏谚语·新集锦成对谚语》,史金波、黄振华、聂鸿音著《类林研究》,史金波、聂鸿音、白滨译注《西夏天盛律令》。此外,我国西夏学者对俄藏黑水城文献如《论语》、《孟子》、《孝经》、《孙子兵法》,军事法典《贞观玉镜统》,童蒙读物《新集金碎掌直文》,文书《乾定申年黑水守将告近稟帖》,契约《天盛二十二年卖地文契》等进行译释,并著文发表。

(1)《俄藏黑水城文献》

1993年、1994年、1997年、2000年,中国社会科学院民族研究所和上海古籍出版社共同组成代表团,四度赴俄罗斯圣彼得堡东方学研究所,整理、拍摄俄藏黑水城西夏遗书,定名为《俄藏黑水城文献》。俄藏黑水城文献中,绝大部分是西夏文文献,汉文文献仅占较小的比重。内容包含有中国宋、辽、夏、金、元时期的政治、军事、经济、文化、宗教等丰富的史料,为研究西夏社会历史提供了

大量第一手资料,也为研究中国中古时期的印刷史、宗教史、法制史、版本学、文化交流等提供了有价值的资料。《俄藏黑水城文献》由上海古籍出版社出版,1996年至2000年已发行1—11册,分汉文文献部分、西夏文文献世俗部分与西夏佛经部分。

(2)《文海研究》

西夏人编纂的西夏文字典《文海》,仿汉文《广韵》体例,以声韵为经纬归纳了所有的西夏字,并对每一个西夏字的形、音、义均予以解释。史金波、白滨、黄振华撰写《文海研究》(中国社会科学出版社1983年版)为西夏史研究提供了丰富的史料。其中,白滨研究员撰写的《文海所反映的西夏社会》一书,勾画出西夏在农业、畜牧业、商业、手工业等方面的大致面貌,并分析了西夏的部落姓氏、家庭、婚姻和民族关系等方面的词语,描述了西夏文学艺术、宗教信仰以至衣食住行等各个方面。

(3)《圣立义海研究》

《圣立义海》是西夏人编纂的西夏文百科全书,今存夏乾顺十三年(1182年)重刻本,原本共15卷,有天象、气候、山川、动植物、矿物及亲属称谓、伦理道德等条目、释文。罗矛昆、李范文、(俄)克恰诺夫合著《圣立义海研究》(宁夏人民出版社1995年版)一书,内容包括西夏原文的汉译、影印原件及译注和研究论文,为研究西夏社会状况提供了十分珍贵的资料。

(4)《番汉合时掌中珠》

《番汉合时掌中珠》是西夏学者骨勒茂才于夏乾祐二十一年(1190年)编纂的西夏文汉文双解词典,是唯一一部西夏人编纂的有汉字标音释义的辞书。黄振华、史金波、聂鸿音整理、校订了《番汉合时掌中珠》原件影印本(宁夏人民出版社1989年版),并编制西夏文汉文索引。

(5)《贞观玉镜统研究》

《贞观玉镜统》是一部西夏文兵书,刊于夏贞观年间(1102—1114年),包括序言、政令篇、赏功篇、罚罪篇和进胜篇五个部分,内容涉及统兵体制、赏罚对象和物品、军事思想、兵书来源等多个方面。陈炳应著《贞观玉镜统研究》(宁夏人民出版社1995年版),对现存《贞观玉镜统》残篇进行翻译、注释,对版本名称进行探讨,并且把西夏军事体制、军政体制、军律与颂律加以比较研究,对西夏军制研究意义重大。

(6)《类林研究》

《类林》是唐代于立政编纂的一部类书,西夏文译本原为10卷,现存残本。史金波、黄振华、聂鸿音著《类林研究》(宁夏人民出版社1993年版),将西夏文本《类林》全部译为汉文,并整理研究,参照有关历史文献,复原了古书《类林》。

(7)《西夏谚语·新集锦成对谚语》

《新集锦成对谚语》是西夏学者梁德善、王仁持主持编纂的西夏文谚语集,共收谚语364条。于夏乾祐十八年(1187年)由西夏商人蒲梁尼雕版印刷。陈炳应译著《西夏谚语·新集锦成对谚语》(山西人民出版社1993年版),根据俄国学者克恰诺夫所著《新集锦成对格言》一书所附影印件,将其译为中文,并加以注释。

(8)《西夏文德行集研究》

《德行集》成书于夏桓宗天庆年间(1194—1206年),是西夏桓宗时,番大学院学者曹道乐从汉文古籍中,拣选“德行可观”之文字汇集翻译而成的,目的是让新即位的桓宗在闲暇时随意披览,从中看到古今治乱的本源,悟出修身治国之道。书中引用从先秦到北宋的十余种汉文古籍,但是大多未注明原始出处。聂鸿音著《西夏文德行集研究》(甘肃文化出版社2002年版),对于《德行