

第3典 民族文化  
第4典 制度文化  
第5典 教化与礼仪

中华文化  
通志



第6典  
【学术】

◎ 中华文化通志编委会编  
◎ 上海人民出版社

法学志

第7典 科学技术  
第8典 艺术  
第9典 宗教与民俗  
第10典 中外文化交流  
第1典 历史文化  
第2典 沿革文化  
地域文化

王宏治  
郭成伟  
撰

中华文化  
通志

第

6 典

【学术】

法学志

◎ 中华文化通志编委会编  
◎ 上海人民出版社

中华文化通志·学术典 (6—058)

庞朴主编

---

## 法学志

王宏治 郭成伟 撰

---

上海人民出版社出版、发行

(上海绍兴路54号 邮政编码 200020)

印刷 深圳中华商务联合印刷有限公司

开本 880×1270毫米 32开

字数 329,000

印张 13.625

插页 1

版次 1998年10月第1版

印次 1998年10月第1次印刷

书号 ISBN7—208—02310—7/K·529

---

# 《中华文化通志》编辑出版人员

(以姓氏笔画为序)

总 决 审 陈 昕  
总 顾 问 余志明  
总 监 制 郁椿德

编辑部主任 朱金元

编辑部副主任 虞信棠

责任编辑 王有为 王界云 孔令琴 叶亚廉 朱子恩  
朱金元 汤中仁 苏贻鸣 杨承紘 李 卫  
李文俊 李远涛 吴书勇 宋慧曾 张 玟  
张 臻 张美娣 陆凤章 胡小静 郝盛潮  
秦建洲 顾兆敏 夏绍裘 唐继无 曹文娟  
曹培雷 屠玮涓 虞信棠

责任决审 王有为 王树鸣 王界云 宋 存 严忠树  
吴慈生 张 玟 张满鸿 周琪生 柳肇瑞  
胡小静 钱雪门 高登瀛 夏国智 黄行发  
魏允和

装帧设计 吕敬人工作室

美术编辑 孙宝堂

监 制 戴 弘

技术编辑 沈树德 吴 坚 何永康 姜华生 曹伯祥

责任校对 王秀菊 张新宇 陆永洲 陆秉熙 顾伟民

唐毓华 谈 维 陶雪英 龚养耿

编 务 朱玉堂 张大潮

## 法学志

### 作者简介

王宏治,1948年生。历史学硕士,中国政法大学中国法律史研究所副研究员。合著有《中国刑法史》、《中国官制通史》、《清朝法制史》等。任《中华文明史》法学卷、《中国大事典》隋唐五代卷、《中华法案大辞典》副主编。

郭成伟,1946年生。法学硕士,中国政法大学法学教授、学术委员会委员。任中国政法大学科研处处长,兼任中国管理科学院台湾法律研究所副所长、中国法律史学会中国法制史专业委员会副会长。著有《社会犯罪与综合治理》、《唐律与唐代吏治》(合著);主编有《中华法案大辞典》。

# 总 序

中华文化绵延了五千年的历史，起伏跌宕；哺育着差不多五分之一人类的身心，灿烂辉煌。它坦诚似天，虚怀若谷，在漫长的岁月里，广袤的土地上，有过无私奉献四面传播的光荣，也有过诚心求教八方接纳的盛事。它和以直，健以稳，文而质，博而精，大而弥德，久而弥新，昂然挺立于世界各民族文化之林。

任何一个民族的文化，勿论东西，不分大小，都有它自己的土壤和空气，都有它自己的载体和灵性，当然也就都有它自己的长处和短处，稚气和老练。准乎此，任何一个民族的文化，都有它存在和发展的天赋权利，以及尊重异质文化同等权利的人间义务。每一民族都需要学习其他文化的各种优点，来推动自身发展；都应该发扬自身文化的一切优点，来保证自己的存在，缔造人类的文明乐园。

现在，当二十世纪的帷幕徐徐降落之际，为迎接新世纪的到来，中华民族正在重新检视自己，以便在新的世界历史发展中，准确地找到自己的地位。呈现在读者面前的这部百

卷本《中华文化通志》，便是我们为此而向新世纪的中国和世界做出的奉献。

《中华文化通志》全书共十典百志。

唐人杜佑著《通典》，罗列古今经邦致用的学问，分为八大门类，“每事以类相从，举其始终”，务求做到“语备而理尽，例明而事中，举而措之，如指诸掌”。《通典》的这一编纂方法，为我们所借用。《中华文化通志》分为十典：历代文化沿革典、地域文化典、民族文化典、制度文化典、教化与礼仪典、学术典、科学技术典、艺文典、宗教与民俗典、中外文化交流典。每“典”十“志”。历代文化沿革典十志，按时序排列。地域文化典十志，主要叙述汉民族聚居区域的地域文化，按黄河流域、长江流域、珠江流域排列。民族文化典十志，基本上按语系分类排列。中外文化交流典十志，按中国与周边及世界各大区域交往分区排列。其余各典所属各志，俱按内容排列。

宋人郑樵《通志·总序》有曰：“古者记事之史，谓之志。”“志者，宪章之所系。”指的是，史书的编纂关系到发掘历史鉴戒之所在，所以，编纂者不能徒以词采为文、考据为学，而应在驰骋于遗文故册时，“运以别识心裁”，求其“义意所归”，承通史家风，而“自为经纬，成一家言”。（章学诚《文史通义·申郑》）

本书以典、志命名，正是承续这样的体例和精神。唯本书为文化通志，所述自然是文化方面诸事，其编撰特色，可以概括为“类”与“通”二字。

“类”者立类。全书十典，各为中华文化一大门类；每典十志，各为大门类下的一个方面；每志中的“编”“章”“节”“目”，亦或各成其类。如此依事立类，层层分疏，既以求其纲目分明，论述精细，也便于得门而入，由道以行，俾著者、读者都能于浩瀚的中华文化海洋里，探骊得珠，自在悠游。

“通”者贯通。书中所述文化各端，于以类相从时，复举其始终，察其源流，明其因革，论其古今。盖一事之立，无不由几及显，自微至著，就是说，有它发生和发展的历史。弄清楚了一事物一制度一观念的演变轨迹，也就多少掌握到了它内在本质，摸索到了它的未来趋势。

“通”者汇通。文化诸事，无论其为物质形态的，制度形态的，还是观念形态的，都非孤立存在。物质的往往决定观念的，观念的又常左右物质的；而介乎二者之间的制度，固受制于物质与观念，却又不时反戈一击，君临天下，使制之者大受其制。其内部的诸次形态之间，也互相渗透，左右连手，使整个文化呈现出一派斑斓缤纷的色彩。中华文化是境内古今各民族文化交融激荡的硕果；境外许多不同种的文化，也在其中精芜杂存，若现若隐。因此，描绘中华文化，于贯通的同时，还得顾及如此种种交汇的事实，爬梳剔理，还它一个庐山真面目。此之谓“汇通”。

“通”者会通。“会”字，原义为器皿的盖子，引申为密合；现在所说的“体会”、“领会”、“会心”、“心领神会”等，皆由此得义。《中华文化通志》所求之通，通过作者对中华文化的领悟，与中华民族心灵相体认，与中华文化精神相契合。

这就是《中华文化通志》依以架构旨趣之所在。是耶非耶，知我罪我，恭候于海内外大方之家。

《中华文化通志》由萧克将军创意于1990年。1991年先后两次在广泛范围内进行了论证。1992年组成编纂委员会。十典主编一致请求萧克将军担任编委会主任委员，主持这一宏大的文化工程。1993年1月和1994年2月，全体作者先后齐集北京、广东花都市，研究全书宗旨，商定典志体例，切磋学术心得，讨论写作提纲。事前事后，编委会更多次就全书的内容与形式、质量与速度、整体与部分、分工与协作等问题，进行研究讨论。近二百位作者进行了创造性构思和奋斗式劳作。这项有意义的工作得到了中央领导同志以及各界人士的热情支持。编委会办公室承担了大量的日常工作。上海人民出版社承担了本书出版任务，并组织了高水准高效率的编辑、审读、校对队伍，使百卷本《中华文化通志》得以现今面貌奉献于世人面前。我们参与这一工作的全体成员带着兴奋而又惶恐的心情，希望它能给祖国精神文明建设大业增添些光彩，更期待着读者对它的不当和不足之处给予指正。

《中华文化通志》编委会

# 内容提要

中华法学是一门独立的学科,有着灿烂的发展历史,它萌发于先秦,形成于秦汉,成熟于魏晋隋唐,发展变化于宋元明清,逐步成为一门独立学科。在近代中国,由于社会性质的剧变,随着西方法学的引入与中华法系的解体,中国的法学步入了新的发展时期,同时又不可避免地保留着传统的影响。

本志从“观念演变”、“发展历程”、“立法学”、“法学原则”、“部门法学”、“法学著作”、“法学特点”等七个方面,对中华法学进行了开拓性研究。全书资料翔实,条理分明,叙述清楚,是法学研究中不可多得的一项成果。

# 目 录

导 言	1
<b>第一章 中华法学的发展历程</b>	21
第一节 中华法学的起源	21
一、神话传说中有关法的起源	21
二、夏商法学	24
第二节 周代法学	28
一、西周法学	28
二、春秋法学	32
三、战国法学	36
第三节 秦汉法学	44
一、秦代法学	44
二、西汉前期的法学	48
三、武帝以后汉代法学的儒家化	53
四、东汉律学的发展	54
第四节 魏晋南北朝法学	56
一、三国法学	56
二、晋代法学	58

三、南朝法学 .....	60
四、北朝法学 .....	61
第五节 隋唐五代法学 .....	62
一、隋代法学 .....	62
二、唐代法学 .....	65
三、五代十国法学 .....	70
第六节 宋代法学 .....	71
一、从《刑统》到编敕、编例 .....	71
二、“重典治盗贼”为核心的重典治民观 .....	76
三、法医学的发展 .....	77
第七节 辽、金、元法学 .....	79
一、辽国法学 .....	79
二、金国法学 .....	81
三、元代法学 .....	84
第八节 明代法学 .....	92
一、《大明律》、明例与明《大诰》 .....	92
二、重典治吏 .....	94
三、理学与律学 .....	97
第九节 清代法学 .....	100
一、《大清律例》 .....	100
二、清王朝对少数民族聚居地区的特别立法 .....	103
三、法治民主主义思想的萌发 .....	108
第十节 清末西方法学的引入 .....	110
一、鸦片战争后西方法学思想在中国的反映 .....	110
二、戊戌变法时的中西法律思想冲突 .....	111
三、清末西方法学的全面引入 .....	115
四、清末修律与中华法系的开始解体 .....	118

<b>第十一节 中华民国法学</b> .....	122
一、辛亥革命时期的法学.....	122
二、北京政府时期的法学.....	123
三、国民党政府时期的法学.....	124
<b>第二章 立法学</b> .....	128
<b>第一节 立法意旨</b> .....	128
一、立法指导思想.....	128
二、法治与礼治.....	130
三、法治与德治.....	132
四、清末立法指导思想的变化.....	135
<b>第二节 法典的编纂与修删、补充</b> .....	137
一、法典的编纂.....	137
二、法典的修删.....	140
三、法典的补充.....	141
<b>第三节 皇权与立法程序</b> .....	142
一、王言与法.....	142
二、程序立法与非程序立法.....	143
三、特别立法程序.....	146
<b>第四节 法律形式</b> .....	149
一、多种多样的法律形式.....	149
二、单行法规.....	157
三、法律体系的形成.....	159
<b>第三章 法学原则</b> .....	165
<b>第一节 法学原则及其哲学意蕴</b> .....	165
一、神学、宗教指导下的法学原则 .....	165

二、诸子学说指导下的法学原则·····	167
三、黄老之学指导下的法学原则·····	174
四、儒家思想指导下的法学原则·····	178
五、理学指导下的法学原则·····	187
六、西方政治、法律思想对中华法系传统法学原则 的冲击·····	193
第二节 法律原则·····	198
一、宗法原则·····	198
二、等级原则·····	204
三、矜老怜幼原则·····	208
四、罪刑法定原则·····	209
五、关于法律时效的原则·····	213
六、比附、类推原则·····	216
七、涉外案件的处理原则·····	220
第三节 执法原则·····	224
一、中国古代社会的执法原则·····	224
二、中国近代社会的执法原则·····	231
第四节 法律解释原则·····	236
一、秦简《法律答问》的解律原则·····	236
二、汉“经义”解律的原则·····	239
三、唐“疏议”解律的原则·····	241
<b>第四章 部门法学·····</b>	<b>246</b>
第一节 行政法学·····	246
一、中国古代行政法概述·····	246
二、中国古代行政法规·····	248
三、中国古代行政法原理·····	265

第二节 民法学	271
一、中国古代民法学概述	271
二、中国古代民事行为的主体	277
三、物权观念所体现的民法学原理	278
四、契约观念所体现的民法学原理	281
五、侵权行为的处置原则	284
第三节 经济法学	287
一、中国古代经济立法概述	287
二、土地法	290
三、财政税收法	294
四、工商业法	297
五、货币金融法	301
六、中国古代经济立法原则	305
第四节 婚姻家庭法学	308
一、婚姻家庭法律的基本原则	308
二、结婚	311
三、离婚	313
四、家族法	315
五、家庭亲属关系	316
六、继承法	317
第五节 刑法学	320
一、刑事立法	320
二、中国古代的犯罪构成理论	333
三、犯罪种类	340
四、刑罚制度	347
五、刑罚适用原则	350
第六节 诉讼法学	355

一、中国古代诉讼制度概述·····	355
二、起诉制度·····	356
三、证据制度·····	358
四、审判制度·····	360
五、判决与执行·····	364
第七节 监狱法学·····	368
一、中国古代监狱制度概述·····	368
二、中国古代的监狱设置与管理·····	369
三、中国古代有关监狱学的基本理论和清末西方 监狱学的引入·····	374
<b>第五章 法学著作·····</b>	<b>378</b>
第一节 法典法规·····	378
一、历代法典·····	378
二、历代政典·····	387
三、历代法规汇编·····	388
第二节 法学论著·····	391
一、诸子法论·····	391
二、名臣法论·····	392
三、经义决狱论著·····	394
四、律学注疏作品·····	395
五、法律宣传、教育及法学启蒙、普及读物·····	398
第三节 史籍中的法学著作·····	402
一、正史之《刑法志》·····	402
二、十通之“刑典”·····	405
三、类书之“刑部”·····	407
第四节 司法、折狱著作·····	408

目 录	7
一、公案小说	408
二、折狱刑侦著作	411
参考文献	414