

全国高等学校法学专业核心课程教材

中国法律史

Chinese Legal History

主 编 赵晓耕

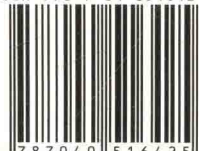
副主编 霍存福 侯欣一

高等教育出版社

内容提要

本教材系统介绍了中国近五千年的法律发展历史，从制度和思想两方面阐述了法律史学科的基本理论和主要内容。全书以历史时序为经，以不同时期的法律思想、立法概况、主要法律制度、司法制度为纬，对中国先秦、秦、汉、魏晋南北朝、隋唐、宋元辽金、明、清、民国、中华人民共和国等不同时期的法律发展情况进行系统论述，内容延续至十九大以来中国特色社会主义法治建设取得的巨大成就。全书每章设置关键词、思考题、参考书目等内容，注重吸收国内外法律史学研究的新成果，开阔学生的法律文化视野，培养学生的理论分析能力。

ISBN 978-7-04-051642-5



9 787040 516425 >

定价 53.00元

全国高等学校法学专业核心课程教材

中国法律史

Chinese Legal History

主 编 赵晓耕

副主编 霍存福 侯欣一

撰稿人 (以姓氏笔画为序)

朱 腾 刘晓林 肖洪泳 沈玮玮

张 生 陈会林 范忠信 赵晓耕

侯欣一 聂 鑫 霍存福

高等教育出版社·北京

图书在版编目 (C I P) 数据

中国法律史 / 赵晓耕主编. — 北京 : 高等教育出版社, 2019. 4

ISBN 978-7-04-051642-5

I. ①中… II. ①赵… III. ①法制史 - 中国 - 高等学校 - 教材 IV. ①D929

中国版本图书馆CIP数据核字(2019)第055819号

Zhongguo Falü Shi

策划编辑 程传省 责任编辑 程传省 封面设计 杨立新 版式设计 徐艳妮
责任校对 王 雨 责任印制 赵义民

出版发行	高等教育出版社	网 址	http://www.hep.edu.cn
社 址	北京市西城区德外大街4号		http://www.hep.com.cn
邮政编码	100120	网上订购	http://www.hepmall.com.cn
印 刷	中国农业出版社印刷厂		http://www.hepmall.com
开 本	787 mm×1092 mm 1/16		http://www.hepmall.cn
印 张	24.25	版 次	2019年4月第1版
字 数	580千字	印 次	2019年4月第1次印刷
购书热线	010-58581118	定 价	53.00元
咨询电话	400-810-0598		

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题, 请到所购图书销售部门联系调换
版权所有 侵权必究
物 料 号 51642-00

作者简介

赵晓耕 法学博士,中国人民大学法学院教授、博士生导师。中国人民大学刑事法律科学研究中心副主任兼刑法史研究所所长、中国法律文化研究中心副主任;“马克思主义理论研究和建设工程重点教材”《中国法制史》首席专家。兼任中国法律史学会执行会长,中国法学会法治文化研究会副会长,董必武法学思想研究会常务理事,中国儒学与法律文化研究会常务理事等。主要从事中国法律史和法律文化的科研与教学工作。在《法学研究》《法学家》等学术期刊上发表论文数十篇,著有《中国法制史》《韩非子》《宋代法制研究》《传统司法的智慧——历代名案解析》《中国古代土地法制述略》等。

肖洪泳 法学博士,湖南大学法学院副教授、硕士生导师。湖南大学法治与人权研究中心副主任、罗马法系研究中心私法研究所所长。主要从事中国法律史、中西法律思想比较、罗马法等科研与教学工作。在《读书》《法学家》《社会科学》等学术期刊上发表论文数十篇,著有《法律史:立场、方法与论域》等。

朱 腾 法学博士,中国人民大学法学院副教授、博士生导师。兼任老庄与法律文化研究会秘书长、中国法律史学会理事等。主要从事中国法律史的教学与科研工作。在《中国法学》《法学家》《法学评论》等学术期刊上发表论文二十余篇,著有《渗入皇帝政治的经典之学:汉代儒家法思想的形态与实践》《国家形态·思想·制度——先秦秦汉法律史的若干问题研究》(合著)等。

刘晓林 法学博士,历史学博士后,吉林大学法学院教授、博士生导师。兼任中国法律史学会常务理事,东方法律文化分会理事,吉林省法学会法治文化建设研究会副会长等。主要从事中国法律史、中国刑法史的教学与科研工作。在《法学研究》《法学家》《政法论坛》等学术期刊上发表论文三十余篇,其中被《中国社会科学文摘》《人民大学复印报刊资料·法理学、法史学》《新华文摘》全文转载、摘录十余篇,著有《唐律“七杀”研究》等。

霍存福 法学博士,沈阳师范大学特聘教授、博士生导师。沈阳师范大学法律文化研究中心主任、《法律文化论丛》主编。兼任中国法律史学会执行会长,辽宁省法学会学术委员会主任、法治文化研究会会长。曾获得国务院政府特殊津贴,被评为教育部跨世纪优秀人才、首批“当代中国法学名家”。主要从事法律史、法律文化的教学与科研工作。在《法学研究》《法学家》《现代法学》等学术期刊上发表论文百余篇,著有《权力场——中国人的政治法律智慧》《复仇·报复刑·报应说:中国人法律观念的文化解说》《唐式辑佚》《汉语言的法文化透视》等,译有《唐令拾遗》(合译)。

陈会林 法学博士,中南财经政法大学法学院副教授、硕士生导师。兼任中国法律史学会理事,湖北省法学会法律文化研究会常务理事、秘书长(2009—2014)。主要从事法律史、法律文化的教学与研究。在《光明日报(理论版)》《法学》《北方法学》等学术期刊上发表论文六十余篇,著有《法理学》《地缘社会解纷机制研究——以中国明清两代为中心》《传统社会的纠纷预防机制——以明清地缘社会为中心》《国家与民间解纷联接机制研究》《祥刑致和:长江流域的公堂与断案》等。

范忠信 法学博士,杭州师范大学法学院教授、博士生导师。杭州师范大学法治中国化研究中心主任。曾任中国法律史学会执行会长(第八届)。主要从事中国法律文化的教学与科研工作。在《中国社会科学》《中国法学》《法学研究》等学术期刊上发表论文数十篇,著有《情理法与中国人》《中国法律传统的基本精神》《中西法文化的暗合与差异》等,部分专著、论文被翻译成外文在国外传播。

张生 法学博士,中国社会科学院法学研究所研究员、博士生导师,法制史研究室主任。兼任中国法律史学会常务理事、中国法学会法学教育研究会常务理事。主要从事中国法律史的教学与科研工作。在《法学研究》《法学家》《政法论坛》《法制史研究》《行政法研究》《人文杂志》《江西社会科学》等学术期刊上发表论文三十余篇,著有《中国近代民法法典化研究(1901—1949)》《民国初期民法的近代化——以固有法与继受法的整合为中心》,曾获得“中国大学杰出青年教师”称号(2003年)、“北京市优秀教师”称号(2004年)、中国社会科学院法学研究所“十佳教师”称号(2017年)。

聂鑫 法学博士,清华大学法学院教授、博士生导师。兼任中国法律史学会常务理事,中国法学会比较法研究会、宪法学研究会、法学教育研究会理事。主要从事中国法律史、比较法的教学与科研工作。在《中国社会科学》《中国法学》《法学研究》等学术期刊上发表论文数十篇,著有《中国法制史讲义》《中华民国(南京)宪法研究》《中国近代国会制度的变迁——以国会权限为中心》《中西之间:历史与比较法视野下的法律现代化问题》

等,译有《别了,孟德斯鸠:新分权的理论与实践》。

侯欣一 法学博士,天津财经大学法学院教授、博士生导师。天津财经大学近现代法研究中心主任。兼任中国法律史学会执行会长,儒学与法律文化研究会执行会长,中国法学会法治文化研究会副会长,教育部法学教学指导委员会委员,天津市法学会副会长。主要从事中国法律史的教学与科研工作。在《中国法学》《法学研究》《中外法学》等学术期刊上发表论文数十篇,著有《从司法为民到人民司法:陕甘宁边区大众化司法制度研究》《创制、运行及变异:民国时期西安地方法院研究》等。

沈玮玮 法学博士,华南理工大学法学院副教授、硕士生导师。华南理工大学法学院法制史教研室主任。兼任中国法律史学会理事,广东省法学会宪法学研究会理事,广州市法学会诉讼法学研究会理事。主要从事中国法律史的教学与科研工作。在《政法论坛》《当代法学》《华东政法大学学报》等学术期刊上发表论文数十篇,著有《持法深者无善治:中国古代立法繁简之变》《人民司法:司法文明建设的历史实践(1931—1959)》《中国法律史新识》等。

编写说明

教育部高等学校法学学科教学指导委员会在2018年重新审核法学专业核心课程时,将“中国法制史”的专业课程名称改为“中国法律史”。名称虽一字之差,但对教材的内容及体例却有着不同的要求。这一变化成为编写本教材的一个推动因素。

本教材系统介绍了中国近五千年的法律发展历史,从制度和思想两方面阐述了法律史学科的基本理论和主要内容。全书以历史时序为经,以王朝的法律思想、立法概况、主要法律制度、司法制度为纬,对中国传统法律进行系统论述。在体例上,每章设置关键词、思考题等内容,注重吸收国内外法律史学研究的新成果,开阔学生的法律文化视野,培养学生的理论分析能力。

除导论外,全书共分十二章,分别对先秦、秦、汉、魏晋南北朝、隋唐、宋元辽金、明、清、中华民国时期、中华人民共和国等不同时期的法律思想及法律制度进行了介绍。

在以往教材编写成果的基础之上,本教材在内容和时序上进一步扩充了法律史学科知识的广度与深度。首先,在内容上融合法律制度史与法律思想史。法律制度史与法律思想史有着无法割裂的密切关系。任何法律制度都是在一定的法律思想指导下产生的。同样,一个在社会中占统治地位的法律思想,总要体现在该社会所制定的法律制度中,既有的法律制度又会在实践中随着时间的推移促进法律思想的进一步演进。因此,可以说法律制度史与法律思想史的融合构成了中国法律史。将法律制度史与法律思想史统编入教材,并将思想史内容放在每章的开头,向读者介绍各个王朝的正统法律思想是什么、主要的思想派别或思想家有哪些,以帮助读者在学习中国法律史的过程中,对各项制度有更为深入的理解,对各个王朝的不同法制特点亦有更加透彻的认识。其次,时间跨度延伸至共和国时期。1949年中国共产党人推翻了南京国民政府统治,取得了中国革命的全面胜利。这次社会巨变导致了政权性质、社会结构、社会组织以及意识形态等方面的根本改变,也开启了中国法律发展的新篇章。从1954年第一部《宪法》及众多其他规范性法律文件被制定开始,法制建设工作逐步展开。但在“文革”期间,全国人民代表大会会议停止十年,立法和司法工作全面停滞,社会主义法制

遭到严重破坏。1976年粉碎“四人帮”，中国共产党领导全国人民拨乱反正，国家各项工作逐步恢复。1997年9月，党的十五大正式提出“依法治国，是党领导人民治理国家的基本方略”。1999年，九届全国人大二次会议通过《宪法修正案》，将“依法治国，建设社会主义法治国家”载入宪法。依法治国基本方略和建设社会主义法治国家得到实践，中国特色社会主义法律体系逐步建立并进一步完善。

本书由赵晓耕任主编，霍存福、侯欣一担任副主编，参加撰写的有（以姓氏笔画为序）：朱腾、刘晓林、肖洪泳、沈玮玮、张生、陈会林、范忠信、赵晓耕、侯欣一、聂鑫、霍存福。

因编者水平有限，不足之处在所难免，望读者不吝赐教，以便再版时修正。

编者

2018年8月

目录

导论	1
一、中国法律史的内涵	2
二、中国法制发展概述	3
三、学习中国法律史的意义	5
四、本教材编写特色	6
第一章 先秦时期的法律思想与制度	8
第一节 中国法律文明的孕育	8
一、中国早期文明国家的形成	8
二、起源于祭祀的礼	9
三、起源于战争的刑	10
四、德、礼、刑思想的滥觞	11
第二节 立法及其主要内容	13
一、传说时期的立法及其内容	13
二、夏商时期的立法及其内容	14
三、西周时期的立法及其内容	15
第三节 司法制度	20
一、传说时期的司法制度	20
二、夏商时期的司法制度	21
三、西周时期的司法制度	22
第四节 诸子百家与春秋战国的法律变革	24
一、礼崩乐坏的春秋战国	24
二、诸子百家的崛起	25
三、法家的胜出与法律变革	29
第二章 秦代的法律思想与制度	35
第一节 秦代法制所体现的思想特点	35
一、法家学说	35
二、阴阳五行说	36
三、儒家学说	37

第二节	立法背景与法律形式	37	
	一、律	38	
	二、令	38	
	三、式	39	
	四、法律答问	39	
	五、法律文告	39	
	六、程、课、廷行事	39	
第三节	秦代法律制度的主要内容及特点	40	
	一、刑事法律制度	40	
	二、民事法律制度	43	
	三、经济法律制度	45	
	四、行政法律制度	47	
	五、秦代法制的特点	48	
第四节	秦代司法制度	50	
	一、司法机关	50	
	二、审判制度	50	
	三、监狱制度	53	
	四、监察制度	53	
第三章	汉代的法律思想与制度	55	
第一节	思想特点及代表人物	55	
	一、黄老思想及其发展	55	
	二、“儒法合流”“德主刑辅”与“礼法合一”	56	
	三、董仲舒与“春秋决狱”	57	
第二节	背景及立法	58	
	一、“汉承秦制”与汉代法律体系	58	
	二、法律形式的丰富与完善	59	
第三节	主要内容与特点	61	
	一、刑事法制	61	
	二、民事法制及其他方面	66	
第四节	司法制度	68	
	一、司法机构	68	
	二、诉讼与审判	71	
第四章	魏晋时期的法律思想与制度	74	
第一节	法律思想及代表人物	74	
	一、张斐、杜预与“引经注律”	74	
	二、“礼律融合”及其表现	75	
	三、肉刑复废	76	
第二节	背景及立法	79	

	一、曹魏时期	79	
	二、两晋时期	80	
	三、南朝	80	
	四、北朝	81	
第三节	主要内容与特点	82	
	一、刑法原则	82	
	二、刑罚体系	84	
	三、法制发展的特点	84	
第四节	司法制度	86	
	一、司法机构	86	
	二、诉讼与审判	87	
第五章	隋唐时期的法律思想与制度		90
第一节	思想特点	90	
	一、德礼为政教之本,刑罚为政教之用		90
	二、务在宽简	91	
	三、稳定划一	91	
第二节	背景及立法	92	
	一、法律形式	92	
	二、律典沿革	93	
	三、《唐律疏议》的篇章结构		96
第三节	主要内容与特点	98	
	一、刑事法制的主要内容		98
	二、《唐六典》及其性质		107
第四节	司法制度	107	
	一、司法机构	107	
	二、诉讼与审判	109	
第六章	宋辽金元时期的法律思想与制度		114
第一节	两宋的法律思想	114	
	一、新政、变法及其思想		114
	二、程朱理学及其法律思想		118
第二节	宋代社会转型与法律变化	122	
	一、经济社会结构的变化	122	
	二、思想意识领域的变化	123	
	三、法制及其思想的变化	123	
第三节	宋代立法及其主要内容	125	
	一、法律编纂	125	
	二、法律形式	126	
	三、法律内容的主要变化	127	

第四节	宋代司法制度	134
	一、司法机构	134
	二、审判制度	135
	三、监察制度	137
第五节	辽金两代立法概况及法制特点	138
	一、辽代立法概况及法制特点	138
	二、金代立法概况及法制特点	139
第六节	蒙元时期的法律思想	140
	一、耶律楚材的法律思想	140
	二、刘秉忠的法律思想	142
	三、郝经的法律思想	144
	四、许衡的法律思想	145
第七节	元代立法及其主要内容	147
	一、立法原则	147
	二、法律形式与主要法典	148
	三、法制的变化	150
第八节	元代司法制度	152
	一、司法机构设置的特点	152
	二、诉讼制度的变化	152
第七章	明代的法律思想与制度	154
第一节	明代的法律思想	155
	一、朱元璋重典治国的法律思想	155
	二、王阳明的“心学”与法律和社会治理思想	157
	三、张居正“以法制天下”的法律思想	161
	四、海瑞“借法度辅德礼”的治吏与息讼思想	162
	五、丘濬对中国帝制中期正统法律思想的总结	164
第二节	明代的法律形式及立法活动	167
	一、律:《大明律》	167
	二、令:《大明令》	169
	三、大诰:《明大诰》	169
	四、条例:《问刑条例》等	170
	五、会典:《明会典》	170
	六、榜文:《教民榜文》等	171
	七、礼:《大明集礼》等	171
第三节	明代法律制度的内容与特点	172
	一、明代的刑事法制	172
	二、明代的民事法制	177
	三、明代的行政法制	182
第四节	明代的监察法制	184

一、监察法规更加完善	184
二、监察机关及其职能的变化	185
第五节 明代司法制度	186
一、司法机关及司法体制的变化	186
二、诉讼制度的变化	190
三、审判制度的发展变化	191
第八章 清代的法律思想与制度(上)	194
第一节 法律思想与立法概况	194
一、清统治集团的法律思想	194
二、立法概况与法律形式	195
第二节 清代的刑事法制	197
一、刑事法制的主要特征	197
二、刑法原则的发展变化	200
三、清代的刑罚制度	201
第三节 清代的民事法制	202
一、民法渊源与民事法规	202
二、身份与主体制度	202
三、物权与债契制度	204
四、婚姻家庭继承制度	205
第四节 清代的行政法制	206
一、清代的政治与行政体制	206
二、清代的经济管理法制	207
三、官吏管理与监察制度	209
四、清代的民族管理法制	210
第五节 清代的司法制度	211
一、“三法司”与中央司法制度	211
二、地方司法与特别司法体制	211
三、诉讼与审判制度	213
第九章 清代的法律思想与制度(下)	215
第一节 清末法律思想及代表人物	215
一、清末法律思想观念的变化	215
二、代表人物的法律思想	217
第二节 清末变法修律的时代背景	225
一、不平等条约对清末变法修律的影响	225
二、领事裁判权制度及其后果与影响	228
第三节 清末变法修律的主要内容	230
一、宣布“预备立宪”	230
二、“改革官制谕”与单行行政法规的制定	233

三、刑律的修订	235	
四、商事单行法规及《大清商律草案》的修订		240
五、民律草案的修订	245	
六、诉讼律的制定	247	
第四节 清末司法制度的变化	249	
一、司法机构改革	249	
二、诉讼审判制度的改革	250	
三、狱政改革与“模范监狱”的设立		251
第十章 中华民国时期的法律思想与制度		253
第一节 法律思想及代表人物	253	
一、近代化变迁与折中的法律思潮	253	
二、董康“拓展新知”与“借鉴旧制”相结合的法律思想		253
三、黄右昌对近代民法学的贡献	255	
第二节 南京临时政府时期的法律	256	
一、《中华民国临时政府组织大纲》与南京临时政府的建立		256
二、共和国的法制基础:《中华民国临时约法》	257	
三、推行社会革新的法令	259	
第三节 北京政府时期的法制	261	
一、法制特点	261	
二、宪法性法律与法统的废弃	262	
三、刑事法律	266	
四、民商事法律	268	
五、司法制度	270	
第四节 南京国民政府时期的法律思想与制度	272	
一、思想特点及代表人物	272	
二、立法概况及六法全书体系	277	
三、法律制度的主要内容与特点	279	
四、司法制度	286	
第十一章 中华人民共和国的法律思想与制度(上)		294
第一节 新民主主义法律思想	294	
一、马克思主义法律思想在中国的传播	294	
二、陈独秀对中国传统法律文化的批判	295	
三、毛泽东的宪法思想	296	
四、谢觉哉的司法思想	297	
第二节 根据地政权法律制度概述	299	
一、根据地政权法律制度产生之条件	299	
二、根据地政权法律制度之沿革	300	
三、根据地政权法律制度的性质	301	

四、根据地政权法律制度的特点	302
第三节 主要内容与特点	304
一、宪法与行政法律制度	304
二、民事法律制度	312
三、劳动与经济法律制度	317
四、刑事法律制度	321
第四节 司法制度	325
一、工农民主政权的司法制度	325
二、抗日民主政权的司法制度	327
三、解放区民主政权的司法制度	330
第十二章 中华人民共和国的法律思想与制度(下)	333
第一节 领导集体及法律思想	333
一、毛泽东思想指引下的党的第一代中央领导集体的法律思想	333
二、邓小平理论指引下的党的第二代中央领导集体的法律思想	334
三、“三个代表”重要思想指导下的党的第三代中央领导集体的法治思想	335
四、科学发展观指导下的中央领导集体的法治思想	336
五、习近平新时代中国特色社会主义思想指导下的中央领导集体的法治新理念新思想新战略	337
第二节 法制建设及法治进程	338
一、中华人民共和国法制的发展与挫折(1949—1976年)	338
二、中国特色社会主义法律体系的形成(1977—2010年)	338
三、中国特色社会主义法律体系新时期(2011年至今)	339
第三节 法律门类及内容意义	340
一、宪法与宪法性法律	340
二、行政法律制度	342
三、刑事法律制度	344
四、民商事法律制度	348
五、经济法律制度	352
六、社会法律制度	353
七、军事法律制度	355
八、涉外法律制度	357
九、地方法制建设	358
第四节 司法制度与改革发展	360
一、改革开放之前司法制度的建设历程	360
二、改革开放以来司法制度的改革发展	363
参考文献	370

导论

法律制度作为一个国家在一定时期内物质生活与社会生活条件的综合反映,集中体现了一个民族最普遍、最统一的自身价值观念与诉求,反映着当时人们对于自然、社会以及人与人关系的思索与选择。在人类历史上,不同地域、时代、民族的国家、政权在自身存续发展的过程中,都曾经自觉或不自觉地将各自的民族精神与价值观念熔铸于法律制度之中,并由此形成了人类社会丰富多彩的法律文化体系。这些特色鲜明的法律文化体系,既是人类历史文化的重要组成部分,也是留给后人宝贵的文化遗产和精神财富。

中国是世界四大文明古国之一,中华传统文化在数千年的历史演变中博大精深、源远流长。相较于世界四大文明古国中的古巴比伦、古埃及、古印度,中华文明一直未曾中断,连绵不绝。虽然在中国历史上也存在多次外族入侵,由少数民族统治中原的情况,但结果都是少数民族文化被博大精深的中国汉文化同化、包容,最终成为中华文化的组成部分。从唐尧虞舜的传说时代,到夏、商、西周直到明、清,在中华传统文化数千年的发展过程中,中国传统法律文化同样也保持了发展的连续性,成为东方法律文化的代表,与西方法律文化并存于世界。

公元前 21 世纪夏王朝的建立,开启了中国古代法制不断积累、完善、发展的辉煌历程。夏、商、西周三代的漫长时间里,不成文的习惯法占据着主导地位。至春秋中期,随着公开、成文的制定法的出现,具有成文法特征的传统帝制时期的法律制度开始形成。经历几千年的积累,中国古代法律体制,即所谓“中国传统法律制度”,发展成体系完整、内容全面、风格特异、义理精深的庞大的法律体系。就立法而言,自秦汉至明清数千年间,历代主要政权在其建立之初几乎都制定过大而全的基本法典,作为国家法制的基础。除以律为主的基本法典之外,历史上还出现过令、格、式、科、比、敕、例等多种多样的法律形式,作为成文法典的补充。就立法规模之宏大、立法内容之丰富、法律形式之多样而言,中国古代法制在整个世界古代史上都是首屈一指的。除立法之外,中国古代的司法制度同样富有特色。夏商以后,我国古代的司法体制、诉讼制度等逐渐趋于完善。自秦代开始,一整套上至中央下至地方的完善司法体制以及具有鲜明中国特色的审判制度逐步建立,并在其后得到进一步发展,产生了会审制度、调解制度、回避制度以及原情断罪、矜老恤幼、亲亲相隐等一系列具有中国古代特色的诉讼审判制度和原则。可以说,中国古代法制在立法技术、司法体制等方面均达到了相当高的程度。与之相伴而行的传统法律思想,更增加了传统法律文化的独特面貌。几千年的法律文化发展演变,其中的变化与背后的逻辑并不能简单地用朝代的更替与政权的变更来解释。从某种意义上说,中国法律史的每一次变迁和转折,反映的是中华民族在不同的历史阶段对于自然、社会、人与人关系等根本性问题的思考和选择。研究中国历史上的法律制