

# 中國法制史基本史料與研究方法 ——清代法制

陳惠馨(政治大學法律系教授)

2009/04/17

## 一、前言

清代法制(治)史的研究與其他朝代法制史研究之同與異。

## 二、清朝法制史研究之基本史料

從下列的書目中分析：法學的觀點相對於史學的觀點有何不同？

### (一) 史料的種類

史料質的問題：哪種史料最為重要？如何區分？

### (二) 史料的數量

史料的數量有何意義？

### (三) 清代法制史的史料

#### 1. 規範部分

法規範及其他規範(禮儀、習慣、風俗、宗族或家族的規範，還有？  
宗教？)區分：中央規範、地方規範及其他(行會、地方習慣、家  
族的規範？)規範的版本、時間及其他？

#### 2. 檔案

司法審判檔案、其他檔案？

中央審判檔案：刑科題本、內閣大庫檔案、軍機處檔案，數量

地方審判檔案：淡新檔案、巴縣檔案、南部縣檔案、黃岩縣檔案

還缺了什麼檔案(例如府與省的檔案，如何評估他們的意義

#### 3. 各種官箴書

實用手冊？

#### 4. 文學小說的記載

#### 5. 法學文書

### 三、清朝法制史研究方法（史實、史觀與評價三者間的關係）

#### （一）研究觀點

史觀問題：何謂史觀？對於法規範應然的想像影響評價。

繼受外國法律的經驗影響我們評價與觀點，如何處理？

#### （二）史實

透過史料建構的史實？哪些可以建構？哪些無法建構？如何問問

題？是有無的問題（有沒有法律）、如何的問題（法律如何產生）、效

力的問題（法規範在社會的運作）？

#### （三）研究方法

##### 1. 基礎法學

法理學、法社會學與其他觀點。

##### 2. 比較法觀點

如何比較、比較時要注意什麼？

### 四、以書目的分析作為一種練習（網路上的隨機取樣）——請分析下列書目：

#### （一）

1. （清）黃六鴻《福惠全書》32卷（清康熙刊本）。
2. 薛允昇《讀例存疑》（收入黃靜嘉編，全五冊，台北：中文研究資料中心，1970年）。
3. 張廷驥編《入幕須知五種》（浙江：浙江書局。台北：文海出版社影印）。
4. 郭成偉、田濤（點校整理）《明清公牘秘本五種》（中國法政大學出版社，1999年）內收：（明）王浚川『浚川公移駁稿』三卷、（明）佚名『新纂四六合律判語』卷、（清）吳宏『紙上經綸』六卷、（清）佚名『錢谷指南』四卷、（清）佚名『招解說』不分卷。
5. 郭潤濤《官府、幕友與書生—紹興師爺研究》（中國社會科學出版社，1996

- 年)。
6. 繆全吉《清代幕府人事制度》(台北,中國人事行政月刊社,1971年)。
  7. 宮崎市定〈清代的胥吏和幕友〉,《日本學者研究中國史論著選譯》第六卷(北京:中華書局,1993年)。
  8. 鈴木宗言〈臺灣の舊訴訟法〉,《臺灣慣習記事》雜誌連載。
  9. 戴炎輝台灣省通志卷三政事志司法篇(台灣省文獻委員會,1972年)。
  10. 臺南縣編撰《臺南縣誌》(明治31-33年)。
  11. 陶希聖〈清代州縣衙門刑事審判制度及程序〉,《食貨月刊》第1卷第1、2、3、4、5期(1971年)。
  12. 那思陸《清代州縣衙門審判制度》(台北,文史哲出版社,1982年)。
  13. 吳吉遠《清代地方政府的司法職能研究》(北京,中國社會科學出版社,1998年)。
  14. 滋賀秀三《清代中國の法と裁判》(東京,創文社,1984年)。
  15. 夫馬進〈明清時代の訟師と訴訟制度〉,梅原郁編《中國近世史の法制と社會》(京都:京都大學人文科學研究所,1993年)。
  16. 夫馬進〈國會圖書館藏太湖廳檔案に見と訴訟の裁判と實際:その初步的知見〉,永田英正編《中國出土文字資料の基礎的研究》(平成四年度科學研究費補助金總合研究A研究成果報告書,1993年)。
  17. 夫馬進〈訟師秘本《蕭曹遺筆》の出現〉,《史林》第77卷第2號(1994年)。
  18. 夫馬進〈訟師秘本の世界〉,小野和子編《明末清初の社會と文化》(京都大學人文科學研究所,1996年)。
  19. 黃宗智《民事審判與民間調解:清代的表達與實踐》(中國社會科學出版社,1998年)。
  20. 黃宗智《清代的法律、社會與文化:民法的表達與實踐》(上海書店出版社,2001年)。

## (二)

1. 臨時台灣舊慣調查會《清國行政法》(1914年)。

2. 和田清《支那地方自治發展史》（中華民國法制研究會，1939年）。
3. 清水盛光《中國鄉村社會論》（岩波書店，1951年）。
4. 戴炎輝《清代台灣之鄉治》（聯經出版事業公司，1979年）。
5. 瞿同祖《中國法律與中國社會》（台北，里仁書局，1984年）。
6. 佐伯富〈清代の郷約、地保について—清代地方行政の一齣〉，佐伯富《中國史研究 第二冊》（東洋史研究會，1971年）。
7. 山田秀二〈明清時代の村落自治について〉，《歷史學研究》第2卷第3、5、6號（1934年）。
8. 井上徹〈「郷約」の理念について—郷官・士人層と郷里社會〉，《名古屋大學東洋史研究報告》11（1986年）。

### （三）

1. 陳培桂，《淡水廳志》（1871），台灣銀行經濟研究室台灣文獻叢刊第172種，1963年。
2. 不著撰人，《淡水廳築城案卷》，台灣銀行經濟研究室台灣文獻叢刊第171種，1963年。
3. 不著撰人，《新竹縣采訪冊》（1894），台灣銀行經濟研究室台灣文獻叢刊第145種，1962年。
4. 不著撰人，《新竹縣制度考》（1895），台灣銀行經濟研究室台灣文獻叢刊第101種，1960年。
5. 鄭鵬雲、曾逢辰，《新竹縣志初稿》（1898），台灣銀行經濟研究室台灣文獻叢刊第61種，1959年。

### （四）

1. 馬奉琛《清代行政制度參考書目》（文史哲出版社，1974年景印再版）。
2. 張偉仁編《中國法制史書目》（中央研究院歷史語言研究所，1976年）。
3. 滋賀秀三編《中國法制史：基本資料の研究》（東京：東京大學出版會，1993年）。
4. 仁井田陞《中國法制史研究—法と慣習.法と道德》（東京大學東洋文化研

究所，1964年）。

5. 仁井田陞《中國法制史研究—奴隸農奴法：家族村落法》（東京大學出版會，1962年）。

#### （五）

1. 安徽省博物館《明清徽州社會經濟史料叢編》（中國社會科學出版社，1988年）。
2. 《清代乾嘉道巴縣檔案選編》（四川大學出版社，1989年）。

#### （六）

1. 戴炎輝〈清代淡新檔案整理序說〉，《台北文物》第2卷第2期（1953年8月）。
2. 吳祖善〈清代「淡新檔案」—台大圖書館的新特藏〉，《中國圖書館學會會報》第40期。
3. 戴炎輝〈清代台灣における訴訟手段おめぐって—淡新檔案を資料として—〉，《國家學會雜誌》第81卷第3—4號（1968年）。
4. 滋賀秀三〈淡新檔案の初步知識—訴訟案件に見られる文書の類型〉，《島田正郎博士頌壽紀念論集》（汲古書院，1987年）。
5. 滋賀秀三〈清代州縣衙門訴訟的若干研究心得—以淡新檔案爲史料〉，【中譯：〈清代州縣衙門訴訟的若干研究心得—以淡新檔案爲史料〉，《日本學者研究中國史論著選譯》第八卷法律制度，中華書局，1992年】。
6. Mark A. Allee, *Law and Local Society in Late Imperial China: Northern Taiwan in the Nineteenth Century*, 1994. 【中譯：王興安譯《十九世紀的北部台灣：晚清中國的法律與地方社會》，播種者文化有限公司，2003年】。
7. Kathryn Bernhardt and Philip C. C. Huang eds., *Civil Law in Qing and Republican China*, 1994。
8. 高志彬〈淡新檔案史料價值舉隅—以新苗分界案爲例〉，國立台灣大學歷史系《台灣史料國際學術研討會論文集》（1994年）。

(七)

1. 滋賀秀三等著，王亞新編譯《明清時期的民事審判與民間契約》（北京：法律出版社，1998年）。
2. 《中國——社會と文化》第十三號（1998）〈小特集「後期帝政中國における法・社會・文化」〉。
3. 寺田浩明〈清代土地法秩序における「慣行」の構造〉，《東洋史研究》第48卷第2號（1989年）。
4. 寺田浩明〈清代司法制度研究における「法」の位置付けについて〉，《思想》第792號，1990年。【中譯：王亞新譯〈日本的清代司法制度研究與對「法」的理解〉，王亞新編譯《明清時期的民事審判與民間契約》，北京：法律出版社，1998年】。
5. 寺田浩明〈明清法秩序における「約」の性格〉，《アジアから考える4社會と國家》（東京大學出版會，1994年）。
6. 寺田浩明〈明清法制史學の研究對象〉，東北大學《法學》第58卷第3號（1994年）。
7. 寺田浩明〈清代民事司法論における「裁判」と「調停」——フィリップ・オアンの近業に寄せて〉，《中國史學》第五卷（1995年）。
8. 寺田浩明〈權利と冤抑——清代聽訟世界の全體像〉，東北大學《法學》第61卷第5號（1997年）【中譯：王亞新譯〈明清時期法秩序中的「約」的性質與冤抑——清代聽訟和民眾的民事法秩序〉，王亞新編譯《明清時期的民事審判與民間契約》，北京：法律出版社，1998年】。
9. 寺田浩明〈合意と齊心の間〉，森正夫・濱島敦俊等編《明清時代史の基本問題》（汲古書院，1997年）。
10. 岸本美緒〈明清時代の郷紳〉，《シリーズ世界史への問い》7（權威と權力）（岩波書店，1990年）。
11. 「後期帝政中國における法・社會・文化」小特集，《中國——社會と文化》第十三號（1998年）。
12. 唐澤靖彦〈話すことと書くことのはざままで：清代裁判文書における供訴書のテキスト性〉，《中國——社會と文化》第十號（1995年）。

(八)

1. 张溯崇：《清代刑法研究》，华冈出版社 1974 年版。
2. 林咏荣：《唐清律的比较及其发展》，台湾国立编译馆 1982 年版。
3. 那思陆：《清代州县衙门审判制度》，文史哲出版社 1982 年版。
4. 李鹏年：《清代中央国家机关概述》，黑龙江人民出版社 1983 年版。
5. 张伟仁：《清代法制研究》，台湾中央研究院历史语言研究所 1983 年。
6. 朱勇：《清代宗族法研究》，湖南教育出版社 1987 年版。
7. 姚雨芾：《大清律例会通新纂》，台湾文海出版社 1987 年版。
8. 杨国桢：《明清土地契约文书研究》，人民出版社 1988 年版。
9. 郑秦：《清代司法审判制度研究》，湖南教育出版社 1988 年版。
10. 林恩显：《清朝在新疆的汉回隔离政策》，台湾商务印书馆 1988 年版。
11. 吴丰培：《清朝驻藏大臣制度的建立与沿革》，中国藏学出版社 1989 年版。
12. 张晋藩：《清律研究》，法律出版社 1992 年版。
13. 魏秀梅：《清代之回避制度》，台湾中央研究院近代史研究所 1992 年版。
14. 郭松义：《清朝典制》，吉林文史出版社 1993 年版。
15. 刘广安：《清代民族立法研究》，中国政法大学出版社 1993 年版。
16. 徐晓光：《清代蒙藏地区法制研究》，四川民族出版社 1996 年版。
17. 梁治平：《清代习惯法：社会与国家》，中国政法大学出版社 1996 年版。
18. 吴吉远：《清代地方政府的司法职能研究》，中国社会科学出版社 1998 年版。
19. (日)滋贺秀三等：《明清时期的民事审判与民间契约》，法律出版社 1998 年版。
20. 郑秦：《清代法律制度研究》，中国政法大学出版社 2000 年版。
21. (英)斯普林克尔：《清代法制导论：从社会学角度加以分析》，中国政法大学出版社 2000 年版。
22. 苏亦工：《明清律典与条例》，中国政法大学出版社 2000 年版。
23. 高浣月：《清代刑名幕友研究》，中国政法大学出版社 2000 年版。
24. 郭松义：《清朝典章制度》，吉林文史出版社 2001 年版。
25. (美)黄宗智：《清代的法律、社会与文化：民法的表达与实践》，上海

书店出版社 2001 年版。

26. 张仁善：《礼?法?社会——清代法律转型与社会变迁》，天津古籍出版社 2001 年版。
27. 张羽新：《清朝治藏法规全编》，学苑出版社 2002 年版。
28. 王志强：《法律多元视角下的清代国家法》，北京大学出版社 2003 版。

#### (九)

1. 《天朝田亩制度》。
2. 《资政新篇》。
3. 《海国图志》。
4. 《江楚会奏变法三折》。
5. 《大清现行刑律》。
6. 《大清会典》。
7. 《大清法规大全·法律部》。
8. 《中外旧约章汇编》。
9. 《临时政府公报》。
10. 《清朝文献通考》。
11. 《辛亥革命》。
12. 《清朝续文献通考》。
13. 《光绪东华实录》。

#### (十)

1. 楊鴻烈，《中國法律思想史》，上海：商務印書館，1936。後出版為楊鴻烈，《中國法律思想史》，台北：台灣商務印書館，1975。
2. 楊鴻烈，《中國法律在東亞諸國之影響》，上海：出版社不明，1937。後出版為楊鴻烈，《中國法律在東亞諸國之影響》，台北：台灣商務印書館，1971。
3. Derk Bodde、Clarence Morris, Law in Imperial China (Harvard University: Harvard University Press, 1967). 中譯：朱勇譯，《中華帝國的法律》，江蘇：

江蘇人民出版社，1998。

4. 張偉仁主編，《中國法制史書目》，台北：中央研究院歷史語言研究所，1976。
5. 戴炎輝，《中國法制史》，台北：三民書局，1977。
6. 楊雪峯，《明代審判制度》，台北：黎明出版，1978。
7. 張偉仁，《清代法制研究》，台北：中央研究院歷史語言研究所，1983。
8. 〔日〕滋賀秀三，《清代中國の法と裁判》，東京：創文社，1984。
9. 那思陸，《清代中央司法審判制度》，台北：文史哲出版社，1992。
10. Philip C. C. Huang, *Civil Justice in China: Representation and Practice in the Qing* (Stanford: Stanford University Press, 1996). 中譯：黃宗智，《清代的法律、社會與文化：民法的表達與實踐》，上海：上海書店出版社，2007。
11. 梁治平，《清代習慣法：社會與國家》，北京：中國政法大學出版社，1996。
12. 懷效鋒，《明清法制初探》，北京：法律出版社，1998。
13. 蘇亦工，《明清律典與條例》，北京：中國政法大學出版社，2000。
14. 鄭秦，《清代法律制度研究》，北京：中國政法大學出版社，2000。
15. Philip C. C. Huang, *Code, custom, and legal practice in China: the Qing and the Republic compared* (Stanford: Stanford University Press, 2001) 中譯：黃宗智，《法典、習俗與司法實踐：清代與民國的比較》，上海：上海書店出版社，2007。
16. 那思陸，《明代中央司法審判制度》，台南：正典出版，2002。
17. 葉孝信主編，《中國法制史》，上海：復旦大學出版社，2002。
18. 楊一凡主編，《中國法制史考證》，北京：中國社會科學出版社，2003。
19. 張晉藩，《薪火集—中國法制史學通論》，廈門：鷺江出版社，2003。
20. 徐忠明，《案例、故事與明清時期的司法文化》，北京：法律出版社，2006。
21. 孫家紅，《清代的死刑監候》，北京：社會科學文獻出版社，2007。

#### (十一)

1. Tung-tsu Chu, *Local government in China under the Ching* (Harvard University: Harvard University Press, 1962). 中譯：瞿同祖著，范忠信、晏

- 鋒譯，《清代地方政府》，北京：法律出版社，2003。
2. Charles O. Hucker, *Chinese government in Ming times: seven studies* (Columbia University: Columbia University Press, 1969).
  3. 徐炳憲，《清代知縣職掌之研究》，台北：私立東吳大學中國學術著作獎助委員會，1974。
  4. 那思陸，《清代州縣衙門審判制度》，台北：文史哲出版社，1982。
  5. 高浣月，《清代刑名幕友研究》，北京：中國政法大學出版社，2000。
  6. 連啓元，《明代的獄政研究》，宜蘭：明史研究小組，2001。
  7. 黨江舟，《中國訟師文化－古代律師現象解讀》，北京：北京大學出版社，2005。
  8. 何朝暉，《明代縣政研究》，北京：北京大學出版社，2006。
  9. 朱志勇、李永鑫主編，《紹興師爺與中國幕府文化》，北京：人民出版社，2007。
  10. 李鳳鳴，《清代州縣官吏的司法責任》，上海，復旦大學出版社，2007。
  11. 柏樺，《中國古代刑罰政治觀》，北京：人民出版社，2008。