

評劉星著， 《中國法律思想導論：故事與觀念》

劉星，《中國法律思想導論：故事與觀念》
(北京：法律出版社，2008)

賴亮郡*、嚴茹蕙**

傳統中國有一套屬於自己的法律思想，與今日採行的法律精神、體系迥然相異，這套傳統的法律思想，是否只是距離現代人十分遙遠的古老傳說？在維護法律精神實行法治、採取法律手段前後，每個環節之間隱含的觀念，能否用淺近的方式重新傳達給今人？劉星教授於2008年底出版的作品——《中國法律思想導論：故事與觀念》，試圖以不同於純學術作品的論述方式，對中國法律思想進行新的闡述。作者採用大眾化的素材、平易近人的語言，來傳達學術的邏輯和抽象的思想。活潑生動的筆調、深入淺出的分析，本書的確展現出法律思想的另一種書寫方式。

本書的前身為《中國法學初步》（廣東人民出版社，1999）。正如同該書姐妹作《西方法學初步》在出版十年後改版為《西方法律思想導論》，經過近十年之後，《中國法學初步》亦改版修正為目前的《中國法律思想導論：故事與觀念》。作者蒐羅大量古代中國不同類

* 國立台灣師範大學歷史學博士、國立臺東大學社會科教育學系／文化資源與休閒產業學系教授

** 國立中興大學歷史學研究所博士生

型的典籍文本，將歷史案例改寫成淺近故事，目標是以親切家常、平和幽默的手法漫談法律文化，對歷史上的法律現象與題材進行說明與評論，希望能簡潔清晰、通暢易懂，同時又不失學術思索。

作者在〈序言〉中說明，就法律思想的闡述和分析而言，本書側重分析。關於中國法律思想，以往學者已有豐富而成熟的梳理，本書則嘗試更進一步分析。作者認為：闡述伴隨分析頗為重要，因為法律思想的研究是爲了思考法律，進而實現對法律現象的深入理解。

本書清新簡易的書寫與表達方式，和大多數法律思想史的敘述頗有不同。作者努力聯繫思想和實踐，試圖在現實經驗、個案基礎上展開思想的詮釋和討論，而不只是理論的敘述。作者指出，作爲法律思想的話語和作爲法律行動的實踐，二者是相互交織的，經由重建其交織，它們才能更爲彰明，也更能爲人所理解。本書結合中國歷史中的法律思想和當代中國法律思想，側重整體思想的空間結構，而非時序結構，努力尋找法律思想的內在關聯，討論中國人的法律意識和法治觀念。作者認為，不論是歷史的還是當下的法律語境，它們總是可能互相映射，在進入法律問題後，當不斷需要豐富的理論以支持法律觀點時，歷史的或當下的理論，都可以成爲資源，從而彼此激勵、相互發明。

本書大量的發掘可能存在法律思想自身中，但未明言表達、隱含在思路之間的觀念，並且使其對話。作者認為，儘管這種做法也許存在過度揣測甚至臆想的痕跡，但是邏輯化的思想對於法律問題的辨析仍有啓發，若將可能隱含的法律思想推演出來，或許可以使人們更有意識的注意到法律現象的複雜多樣，以期更理想的解決法律事件問題，尤其是將衝突爭議化爲同情理解式的解決。

本書名爲「導論」，在敘述上除了內容淺白以外，並以講故事的方式激發讀者思考傳統中國的法律問題，以利初學者和社會大眾易於瞭解。因爲實際上不可能面面俱到，故不可避免地對題材有所選擇。

從架構上看，本書除〈導論：中國法律思想的出發點〉以外，分爲十一章，即：「嚴刑峻法」（第一章）、「教化爲先」（第二

章)、「剛柔相濟」(第三章)、「順其自然」(第四章)、「國家法律的天下」(第五章)、「『禮』或『民間法』的世界」(第六章)、「法與人」(第七章)、「天然秩序」(第八章)、「激進主義」(第九章)、「順勢而為」(第十章)，以及「第三種態度？」(第十一章)。如此的分章與命題，基本上可以代表作者所體認到的中國法律特色。各章以下再各設若干小節，除了分述各章主題外，並介紹中國歷史上曾發生過的法律案例，以符應各小節的闡述要旨。全書共計113個小節，每一個小節裡都有案例分析與觀念的說明，企圖帶出思想的社會背景及形成因素，以揭示國家法律或地方官員進行審理與判刑時，其背後的觀念與意義，並藉以討論法律與習俗及社會情態之間的潛意識。

整體而言，本書值得肯定的至少有以下幾點。

首先，本書所舉事例的時空範圍相當廣大，從先秦諸子學說中的寓言，乃至背景發生在近現代中國農村的創作作品（如中國知名導演張藝謀的電影《秋菊打官司》），都是法律事件的案例背景舞臺，從統治階層至一般常民百姓，都有機會成為法律案件以及本書中每一段落的主角，堪稱旁徵博引，足見作者的淵博。所有案例與故事的敘寫方式，都力圖擺脫典型學術作品的艱澀窠臼，用淺顯易懂的文字呈現，以達成貼近真實生活，並讓初學者及一般社會大眾感到親切。正如同作者在〈自序〉中所說：「本書修辭希望平易。平易的出發點在於使人更易閱讀。閱讀的便利一是可使他者快捷理解，二是可使他者增添參與思考的欲望。思考的目的在於交流，而交流的成功對於法律實踐的順利展開注定必要。」（頁2）

其次，本書雖有龐大而複雜的聯想思考，但脈絡的呈現相當清楚。作者選擇的素材，橫跨經、史、子、集、政書、法學、哲學、社會學、經濟學等眾多古典與現代學說及理念，搭配淺近的文字說明，可以更容易向讀者傳達作者的想法。從本書的引用文獻與註腳可以看出，作者的發想不少是來自於瞿同祖《中國法律與中國社會》，以及費孝通《鄉土中國》二書，而本書的敘寫方式也介於二者之間，既不

像瞿同祖在行文中直接引用歷代法條及案例原文，也不似費孝通以簡單文字向讀者直接宣講。但本書超越上述二書之處，更在於前後的脈絡相當清楚。例如，在敘講「嚴刑峻法」時，作者舉導論《鹿周公案》中「兄弟爭田」的案例為引子，從《左傳》、《韓非子》「怕火不怕水」的傳說開始論述，依次讀下就會發現，作者在各章的闡述與發揮，都從上一章的素材中找到切入點，在本章結合新的故事與案例後，又開始了下一章的主題和思想旅行。就這樣，在作者所安排中國法律思想的總體架構下，全書的故事、案例、傳說環環相扣，互相交織與映射，不僅表現強烈的整體感，也說明了前後章節的密切關聯，呈現出生動的中國傳統法律世界。

再者，作者善用各種素材，適切的將法律的故事案例、話語、語境等，與法律思想聯繫在一起，而不是各自分開的陳述。因此在作者的筆下，本書考察了不同時空背景下，各種法律思想的內在橫向與縱向關聯，以及法律思想與其實踐的外在聯繫。就此而言，本書並不囿於古代的法律現象與觀念，而是動態的探討中國傳統社會中活生生的法律問題，而這些問題卻又都與當代社會的命題緊密相關。例如，書中所提及的依法治國、司法獨立、分權制衡、精英法治、鄉里自治、民間秩序等古代社會的重要課題，在當代社會中依然極為關鍵，作者力圖引導讀者，從傳統中國社會的法律問題討論中，發掘其在當代的意義和啓示。

復次，作者在闡述法律思想的同時，經常有精彩的反思及案語，成功的引導讀者進一步思考。例如：第四章〈順其自然〉實際上是介紹老莊思想對於法律的態度。一開始，作者引用《莊子·齊物論》中長梧子與他人的問答，說明長梧子認為，不論是法家的「嚴刑峻法」，或者是儒家的「教化為先」，甚至是後來「剛柔相濟」的法律觀點，都只是主張者「能言善道」的自圓其說，並不表示其主張就是「正確」的。從此出發，作者引導讀者理解「聖人不死，大盜不止」、「法令滋彰，盜賊多有」的觀念，一步步的說明，在老莊順從自然的觀念中，儒家的「仁義教化」是大盜不止的根本原因，而所謂