

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：13620081150635

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

传统中国厌讼现象考辨

——以息讼与健讼的矛盾切入

Textual Research on Phenomenon of Lawsuit-Weariness in
Ancient China——Take the Contradiction of
Lawsuit-Extinguishing and Lawsuit-Elation as an Entry Point

陈泉鑫

指导教师姓名：黄金兰副教授

专 业 名 称：法学理论

论文提交日期：2011年4月

论文答辩时间：2011年 月

学位授予日期：2011年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2011年4月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（）课题（组）的研究成果，获得（）课题（组）经费或实验室的资助，在（）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

内容摘要

任何一个文明社会，都会有争财之事，都会有纠纷和诉讼，我们对此并不觉得奇怪，使我们感兴趣的是人们对于这类现象所持的态度。大多数论及传统中国法律意识的经典著作，都倾向于认为传统中国民众持有一种厌讼观，并用这个理论来解释传统中国乡民很少或几乎不去衙门打官司这个现象。但是，两宋已降史籍中关于当时民众好讼、健讼的风气的记载颇多。这说明官方的息讼立场与当时民众的健讼的实践是存在矛盾的。鉴于此，本文把目光紧紧锁定在“息讼与健讼”这一角度，来对传统中国厌讼现象进行考辨。本文除引言和结语外，正文部分共分四章。

第一章将介绍关于传统中国厌讼的理论及本文的进路。传统中国厌讼论是目前关于传统中国民众诉讼观念研究的通论，主要表现为三个方面。但是，由于其在研究方法和研究材料上的有不足，本文决定采取围绕官方息讼与民众健讼构成中国传统社会中的一幅奇特的矛盾景象来展开分析，并对涉及的几个重要的概念予以界定。

第二章将对传统中国息讼与健讼现象进行考察。为了更有针对性地进行对比分析，本部分将讨论的范围限定在“宋朝—清朝”这段时间，着重探讨这段时间内的传统中国官方推行的息讼现象以及传统中国民间兴起的健讼现象。

第三章将对传统中国息讼与健讼的原因进行辨析。传统中国官方进行息讼，是基于对王权、官员自身以及乡民的考量。传统中国健讼原因则可以从内部和外部两个方面进行探讨。在此基础上，对二者矛盾的原因提出自己的分析，最后给出启示。

第四章将介绍本文研究的理论超越及实践意义。理论超越将主要围绕概念界定、研究视角、分析进路以及问题意识来说明。实践意义则将联系当今社会存在的一些问题提出自己的一些看法。

关键词：厌讼；息讼；健讼

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

We don't always feel surprised to recognize the fact that most civilizations would unavoidable to have disputes. The only thing which interested us is people's special attitude towards this phenomenon. Most classic works about Chinese traditional law consciousness point out that traditional Chinese people held a view of lawsuit-weariness and this is the very reason why they seldom resorted to lawsuit if disputes happened. But as we can see in the historical books after Song Dynasty, recordings about lawsuit-elation is far more beyond our imagination. It can be concluded that there is a contradiction between lawsuit-extinguishing and lawsuit-elation. In view of this, we take this contradiction as an entry point, then analyze the reasons behind to recognize the issues finally, which effect on the will of Chinese people to have a lawsuit. Except for preface and conclusion, this text fraction is totally divided into four chapters.

The Chapter 1 largely concentrates on theory of lawsuit-weariness in ancient China and the enter road of this text. First, we will introduce theory of lawsuit-weariness in ancient China in detail. Second, the writer will present an enter road of this text, which concentrates on the contradiction of lawsuit-extinguishing and lawsuit-elation. Finally, definitions of some key words will be provided.

The Chapter 2 will introduce the special phenomenon of lawsuit-extinguishing and lawsuit-elation in ancient China. First, we restrict our range of research from Song Dynasty to Qing Dynasty in order to make our discussion effectively. Further, respectively, I will present an surprising scenery of lawsuit-extinguishing and lawsuit-elation in Chinese history.

The Chapter 3 I will analyze the reasons behind the contradiction of

lawsuit-extinguishing and lawsuit-elation. First, the reasons why traditional Chinese official were likely to take lawsuit-extinguishing act is based on the consideration of the need of King, official themselves and country people. Then I divide the issues of lawsuit-elation into two parts, inner issues and external issues. Finally, I will analyze the reason behind the contradiction of lawsuit-extinguishing and lawsuit-elation, and get enlightenment from the contradiction.

The Chapter 4 will conclude the theoretic creativities in this thesis. The practical significance of this thesis will also be presented finally.

Keyword: Lawsuit-Weariness; Lawsuit-Extinguishing; Lawsuit-Elation

目 录

引 言	1
第一章 关于传统中国厌讼的理论及本文的进路	3
第一节 传统中国厌讼的理论	3
一、无讼的社会理想	4
二、浓厚的息讼文化	5
三、乡民很少到衙门打官司的事实	6
第二节 本文的进路及概念的界定	9
一、本文的进路	9
二、概念的界定	9
第二章 传统中国息讼与健讼现象考	13
第一节 传统中国官方的息讼现象考	13
一、调处息争	14
二、重视教化	15
三、严惩讼师	16
四、禁民学讼	17
第二节 传统中国民间的健讼现象考	18
一、争讼成风	18
二、递交慌状	21
三、缠讼不休	22
四、讼业发达	23
第三章 传统中国息讼与健讼原因辨	25
第一节 传统中国息讼原因辨	25

一、为王计：维护王权秩序的考量.....	26
二、为官员自身计：考核标准之激励.....	27
三、为小民计：技术难题与腐败的规避.....	27
第二节 传统中国健讼原因辨.....	29
一、外部因素分析.....	30
二、内部因素分析.....	36
第三节 传统中国息讼与健讼矛盾辨.....	43
一、官方的息讼行为建立在对健讼起源的错误判断上.....	43
二、对民事讼案的司法处理，不是官府实现社会控制倚重的手段.....	45
三、忽视了民事诉讼存在于诉讼之外的重大意义.....	47
第四节 传统中国息讼与健讼矛盾的启示.....	49
第四章 本文研究的理论超越和实践意义.....	51
第一节 本文研究的理论超越.....	51
第二节 本文研究的实践意义.....	53
结 语.....	55
参 考 文 献.....	56
谢 词.....	62

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Theory of Lawsuit-weariness in Ancient China and the Enter Road of Thesis	3
Subchapter 1 Theory of Lawsuit-weariness in Ancient China	3
Section 1 Social Ideal of Non-litigation	4
Section 2 Culture of Lawsuit-extinguishing	5
Section 3 The Fact that Country People Seldom Take Lawsuits	6
Subchapter 2 Enter Road of Thesis and Defining of Concepts	9
Section 1 Enter Road of Thesis	9
Section 2 Definition of Concepts	9
Chapter 2 Investigation on Phenomenon of Lawsuit-extinguishing and Lawsuit-elation in ancient China	13
Subchapter 1 Phenomenon of Lawsuit-extinguishing in Ancient China	13
Section 1 Conciliation	14
Section 2 Civilization	15
Section 3 Put Punishment on Pettifoggers	16
Section 4 To Forbid people from studying law	17
Subchapter 2 Phenomenon of Lawsuit-elation in Ancient China	18
Section 1 Lawsuit-elation	18
Section 2 Hand in fake files	21
Section 3 Fancy for Appeals	22
Section 4 The Prosperous Legal Pettifogger System	23
Chapter 3 Analysis on Reasons behind the Phenomenon of Lawsuit-extinguishing and Lawsuit-elation	25

Subchapter 1	Reasons of Lawsuit-extinguishing in Ancient China	25
Section 1	In Consideration of King	26
Section 2	In Consideration of Officials Themselves	27
Section 3	In Consideration of Country People	27
Subchapter 2	Reasons of Lawsuit-elation in Ancient China	29
Section 1	External Issues	30
Section 2	Inner Issues	36
Subchapter 3	Contradiction between Lawsuit-extinguishing and Lawsuit-elation	43
Section 1	False Estimation on the Origins of Lawsuit-elation	43
Section 2	Officials never Take Civil Disputes Seriously	45
Section 3	Neglect the Significance of Civil Lawsuit	47
Subchapter 4	Enlightenment from Contradiction	49
Chapter 4	Theoretic Creativities and Practical Significance of Thesis	51
Subchapter 1	Theoretic Creativities of Thesis	51
Subchapter 2	Practical Significance of Thesis	53
Conclusion	55
Bibliography	56
Acknowledgement	62

引 言

任何一个文明社会，都会有争财之事，都会有纠纷和诉讼，我们对此并不觉得奇怪。我们感兴趣的是人们对于这类现象所持的特殊态度。大多数论及传统中国法律意识的经典著作，都倾向于认为传统中国民众持有一种厌恶诉讼的观念，并用这个理论来解释传统中国乡民很少或几乎不去衙门打官司的现象。这种认识已成为当今许多人看待中国传统社会的固定模式，对于厌讼观产生原因的经典表述是：“由于崇尚无讼，随之而来的必然是厌讼、贱讼，以至讼师一类的职业，在中国古代是为人们所鄙弃的。”^①但是，问题在于这些“作者们几乎都毫不例外地谈及了古人（乃至今天的中国百姓）的厌讼思想，而且同时都不约而同地对厌讼思想产生之源做了尝试性探求，然而或许是因为受到先哲和同行中已有定论的潜移默化式的影响，那些有心于寻求事实真相的学者们却无法突破既有知识的束缚，以寻求一个新的致力点，不自觉地把前人的结论作为真理以承继下来，而他们的工作也就注定只能是粉饰前言。”^②

但凡我们有一点怀疑的精神，暂时忘却脑海中已有的定论或经验，那么许多疑意和追问便会在不知觉中产生：崇尚无讼的社会理想是否可以直接约化为民众的厌讼观念？厌讼与息讼行为之间是否存在直接的必然联系？很明显，很多学者并没有对这个问题进行进一步的思考和追问。值得注意的是，两宋以降关于“好讼”、“健讼”的社会风气史不绝书，各种方志、笔记、野史、小说对这方面的记载更是连篇累牍。这说明，在传统中国曾经兴起过一股“好讼之风”，其遍及全国，尤以江南、江西地区为盛，甚至延至明清。这个事实提醒我们，传统中国民众也许并不如传统厌讼理论所言说的那样，在漫长的历史中一如既往地厌恶到衙门打官司。这是否说明“息讼”仅仅是官方意欲推行的意识形态，而未能进入平民的意

^① 张晋藩.中国法律的传统与转型[M].北京:法律出版社,1997.270.

^② 邓林俊昌.法治及其制度性条件——对厌讼思想的另一种法理学思考[J].研究生法学,1999,(3):11.

识与行为呢？中国民众间是否真实存在着一种“厌讼观念”？正如密尔所指出的：“人类一见事物不复有疑就放弃思考，这个致命的倾向是他所犯错误半数的原因。”^①这就是说，如果避免犯错误是可欲的，那么对所谓通识展开追问也就成为必要。

^① [英]密尔.论自由[M].程崇华译,北京:商务印书馆,1959.46.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库