2013年3月22日 星期五 第五版 《法律文化周刊》第151期 法律文化部主办 电话 67176741

本期导读

遊律之声: ADR: 2020年的全球发展趋势 环球视野:"卓越法院"的国际评价标准(下)

□ 清华大学法学院教授 张建伟

《水浒传》的法津世界

漫谈水浒,岂可不提宋江? 《水浒 传》中由第十七回开始转入宋江传。宋 江一出场,便是一件私放晁盖的犯罪勾 当。此后又因晁盖致谢引出一场杀人大 案,后又在浔阳楼醉题反诗,问成死罪 又劫出法场。一个案件成为另一案件的 引子,又处处不离梁山泊的核心,真是 环环相扣, 动魄惊心。

文化启思录

吴用一句话泄露生辰纲隐秘

晁盖、吴用等人智劫生辰纲, 虽以 周密策划得手,但随后却暴露出事成之 后缺乏算计,终于导致事情败露。

抢劫生辰纲一事发生后, 北京大名 府留守司梁中书与东京太师府蔡京接到 报告, 皆闻讯大惊大怒。他们分别下公 文,令管辖黄泥冈地界的济州府立等捉 拿这等贼人。济州官府在双逼之下,赶 紧发出文书,要求开客店的,"须要置 立文簿,一面上用勘合印信。每夜有客 商离开歇宿,须要问他: '哪里来?何 处去?姓甚名谁,做甚买卖?'都要抄 在簿子上,官司察照时,每月一次去里 正处报名。"这种做法,与现今酒店旅 馆用身份证登记、信息记录电脑直达公 安机关,基本思路出于一辙也。

济州府三都缉捕使臣何涛查缉无 果,被府尹唤过文笔匠在脸上刺字警 告,召集做公的一起商议,众公差"都 面面相觑,如箭穿雁嘴,钩搭鱼腮,尽 无言语",全无主意,弄得何涛十分郁 闷。回到家中,正巧兄弟何清前来。这 何清是一个赌徒,不过,赌徒也有用 处,这种混迹社会之人对于社会人等颇 为了解,最适合做办案机关的眼线,现 在办案机关布设眼线, 找的也多是这路 人。何涛常骂这位兄弟赌博恶习,却没 想到此案一举破获,依赖于一个赌徒。 这何清因为赌博输了,到济州北门外十 五里安乐村王家客店要凑些碎银赌。客 店的小二哥不识字, 央求何清在登记簿 上做抄写。这一天,正赶上七个贩枣的 客人推着七辆江州车来歇脚,其中一个 他认识,正是郓城县东溪村晁盖。何清 写着文簿,问他"客人高姓",只见一 个三髭须白净面皮的(显然是吴用)抢 上一步回答:"我等姓李,从濠州来贩 枣子,去东京卖。"吴用以智多星闻名, 想不到这话随口遮掩,恰启人疑窦,七 个人长得七长八短,样貌各异,一同姓 李,岂不可疑?第二天,店主带何清到 村里聚赌,走到三叉路口,正见一个汉 子挑两个桶来,从店主人的招呼中得知 此人姓白,正是与晁盖、吴用等人一起 劫生辰纲的白胜,也是个赌徒。这七个 贩枣的客人加上挑担贩酒的白胜,在黄 泥冈上生辰纲被劫一事发生后, 自然给 人留下不小的想象空间。先抓了白胜问

问,事情就可能水落石出。何涛听了自 然大喜。

何清向府尹禀报后, 受命去白胜家 里抓人,抓捕的过程值得玩味,正可与 如今的抓捕过程两相对照。我国侦查机 关到人家中捕人多在夜里, 自有其传 统。夜里倦鸟归巢,到家中捕人一举擒 获的几率高;被捕者弛衣酣睡,警惕不 高反应迟钝,下手抓捕的危险小。不 过,一些法治昌明的国家禁止夜间人户 捕人,除非室内正打打杀杀危险万状, 这种文明办法自然不是我大宋帝国愿意 耳闻的。何清赶到白胜家时是三更时 分,连夜抓捕的原因主要是因为破案心 急,恐怕延宕时日走漏风声。叫门的方 法现在也还常用, 让店主人赚开门(如 今让酒店服务员、街道办公人员或者警 察冒充收水电费的赚开房门,都是同一 套路),白胜正在床上躺着,当场捆了, 连白胜的老婆也一起捆了。夫妻两个都 不肯招认,差人便绕屋寻赃,此抓捕附 带搜查也。寻到床下, 见地面不平, 众 人掘开,不到三尺深,从下面取出一包 金银,此时白胜已是面如土色。

公差将白胜和他老婆带走,带走之 前"把白胜头脸包了", 扛抬着赃物连 夜赶回济州城里。包住白胜头脸, 意在 防止有人看见,走漏风声,造成日后抓 捕晁盖等人的困难。吾人今日在电视机 前坐,有时也可看见警方抓捕嫌疑人, 用头罩蒙其头脸。最早见其场景,是在 香港当时新闻中;如今大陆警方也仿行 此例,甚至法院提押被告人到庭受审, 也有此一做法。由于香港有发达而自由 的媒体,香港警方带走嫌疑人,使用头 罩,目的是防止嫌疑人头脸在电视屏幕 中曝光, 因此案尚在初步侦查中, 暴露 嫌疑人于其隐私有妨, 万一事经侦查其 实属无辜,不至于给其生活、工作造成 不良影响; 另外, 香港实行陪审团制 度,嫌疑人形象不在媒体曝光,可以防 止候选陪审的人事先形成偏见, 有利于 庭审前遴选陪审团成员。内地警方也实 行这一做法,甚至押解审判途中采用这 一做法,用意如何,笔者未得其解,不 敢妄言,想必自有其道理。

白胜被押到济州府厅前,接受审 讯, 死不招认晁盖等七人。官府自然是 老办法出场, "连打三四顿, 打得皮开 肉绽,鲜血迸流"。府尹喝道:"贼首 捕人已知是郓城县东溪村晁保正了,你 这厮如何赖得过! 你快说那六人是谁, 便不打你了!"白胜只好招出为首的晁 盖,其他人只推说不知。白胜在审讯中 表现得确是条好汉,难怪得以列名一百 单八将之中。可怜他老婆,也被锁了, 送入女监收押。瞒赃其罪, 更重要的, 是防止走漏消息,惊跑了晁盖、吴用等 七人。济州府这一番保密又保密的努

力,最终被宋江坏掉了,纵使那时有 "大宋帝国保密法",遇到这等"吃里爬 外"的官吏,也无不一败涂地也。

宋江私放晁盖折射吏治腐败

宋江自幼也学得些经史, 算不上有 什么了不起的学问,但刀笔精通,更道 纯熟,是玩得转的圆滑官吏。论武艺, "兼爱习枪棒,学得武艺多般",不过, 未见他场上演练,这些武艺也就成了传 说。他的江湖名声,来自"平生只好结 识江湖上好汉,但有人来投奔他的,若 高若低, 无有不纳, 便留在庄上馆谷, 终日追陪,并无厌倦;若要起身,尽力 资助,端的是挥金如土。人问他求钱 财, 亦不推托, 且好做方便, 每每排难 解纷,只是周全人性命。时常散施棺材 药饵,济人贫苦,人之急,扶人之困, 以此山东、河北,都称他做'及时雨', 却把他比作天上下的及时雨一般,能救 万物"。用现在的话说,就是社会关系

作为郓城县的押司,宋江的职责是 办理捕人监押的公务,捉拿晁盖、吴用 等的公文需要过他的手,处理完成,让 知县发落差人去捉拿。当何涛从济州来 到郓城,将这一机密事说与他听,他先 是吃了一惊,肚里寻思: "晁盖是我心 腹兄弟,他如今犯了弥天大罪,我不救 他时,捕获将去,姓名便休了!"口上 却安抚何涛,将他稳住,找个借口,骑 马飞奔东溪村给晁盖报信。回来后为了 给晁盖逃跑勾出时间,又向知县出主意 "日间去(捉拿),只怕走了消息,只可 差人就夜去捉拿得晁保正来, 那六人便 有下落。"知县安排尉司并两个督头 (朱仝和雷横),点起马步弓手簇拥着, 出得东门,一更天气到得东溪村。哪知 道这见机密事,早让宋江弄得春光早泄

大宋吏治的腐败,由此可见一斑。 宋江本为公职人员, 却将私情私利置于 国法之上, 猫不捕鼠, 甚至猫鼠同眠, 吃着国家的俸禄,拆着法制的墙角。这 种社会,衙门里有人的,法制归于无 形; 衙门里没人的, 法制就是活地狱, 看到这里, 衙门的黑暗也就不难理解

读《水浒传》至此,读者拍案与不 拍案的, 无不称快。大家都希望晁盖等 人逃之夭夭, 化险为夷, 也都为宋江暗 中报信叫一声好。想想其中的原因,所 劫生辰纲乃不义之财,虽然晁盖等人劫 财不过据为私有,并非像罗宾汉那样救 济穷人,但大家都愿意看到梁中书、蔡 京这样的权臣失败, 晁盖、宋江等人先 在道义上胜了一筹。读者都认晁盖等人 各个都是英雄,梁中书、蔡京等辈无一

不是奸臣, 自然心向英雄而巴望他们得 遂所愿,不愿看到何涛的抓捕行动获得 成功,人心向背上宋江等人又胜一筹。 大宋的司法实在是恐怖得很,人们不能 指望通过它获得正义(破坏法制反而维 护了实质正义),尤其是这种司法与程 序正义的距离不可以道里计, 当宋江以 国家公职人员身份暗中破坏法制与秩序 时就很容易获得读者的认同了。

不仅宋江一人如此, 郓城县两位都 头与宋押司如出一辙,都在此次抓捕行 动中暗中帮助晁盖逃脱。不知作者故意 制造惊险还是晁盖性格上确有缺陷,宋 江早早策马慌慌张张前来报信,报信后 吴用、刘唐带了几个庄客押着五六担打 劫来的金珠宝贝先行离开, 晁盖和公孙 胜等在庄收拾东西,到了一更时分官府 前来东溪村抓捕之时,晁盖居然还在收 拾东西,这性格可与土耳其人媲美,真 是够慢的,结果官兵来到,弄了一身惊 险。好在朱仝、雷横有心周全,才化险 为夷。朱仝、雷横名为抓捕实为暗放, 这件事同样暴露出大宋的官府外部光 鲜,内部已是摇摇欲坠。官衙内外警匪 一家,谁真的把赵官家当做自己的家? 仔细想来真叫人瞠目结舌。

一封谢函引发的血案

宋江对阎家有恩,但挡不住阎婆惜 红杏出墙。

阎公一家三口从东京来山东投奔一 个官人不着,流落在郓城县。这阎公平 时是个好唱的主儿, 自小教他的女儿婆 惜唱诸般要令。要是搁在现在, 正好人 演艺圈,赚大把的银子。何况婆惜年方 十八岁,相貌不错,在电视台一露脸, 赚得粉丝尖叫连连并非难事。不过,那 时比不得现在,没有"大宋好声音"可 唱; 郓城也比不得东京, 这里的人不喜 风流宴乐,因此三人不能过活,暂且在 县后一个僻静巷内居住。阎公死了,余 下阎婆母女,连买棺材的钱也凑不起。 恰好在街上与做媒的王婆走时遇见及时 雨宋江, 为其买了口棺材, 还给了他十 两银子。

做父母的心情,都是看儿女大了, 张罗着为其娶嫁。阎婆的心思,是叫女 儿嫁个靠得住的人家,自己也好有个依 靠。见宋押司如此慷慨,知他下处也没 有一个妇人, 便央求王婆来撮合此事。 水浒里的英雄好汉有不少是厌女症患 者,宋江便是其中之一。见王婆来说, 初时不肯,但架不住王婆"撮合山的嘴 撺掇",最后依允了,在县西巷内讨了 一所楼房,安排了阎婆惜娘俩儿。起初 宋江夜夜与婆惜一处歇卧,后来去得少 了, "原来宋江是个好汉,只爱学使枪 棒,于女色上不十分要紧",这就与西 门庆有了绝大不同。当然,宋押司也没 西门大官人那样的条件,"这婆惜水也 似后生, 况兼十八九岁, 正在妙龄之 际,因此宋江不中那婆娘意。"

婚姻是平衡的艺术。按说宋江与阎 婆惜也非不平衡,论年龄样貌,两人固 然不般配,但阎家那种窘境毕竟靠宋江 改善,过门之后,"没半月之间,打扮 得阎婆惜满头珠翠,遍体绫罗。又过几 日,连那婆子也有若干头面、衣服,端 的养的婆惜丰衣足食。"不过,阎婆惜 毕竟年轻, "长得好模样,又会唱曲 儿,省得诸般耍笑,从小儿在东京时只 去行院人家串,哪一个行院不爱他!" 因此,爱风流少年也不足为怪。至于新 拍电视剧《水浒》里把她"装修"得有 情有义,至死深深眷恋宋押司,就纯属 扯淡了。

宋江带同房押司张文远来阎婆惜家 喝酒, 阎婆惜与张文远就勾搭上了。张 文远唤做"小张三","生得眉清目秀, 齿白唇红,平昔只爱去三瓦两舍,飘 蓬浮荡,学得一身风流俊俏,更兼品 竹调丝, 无有不会。这婆惜是个酒色 娼妓,一见张三,心里便喜,倒有意 看上他。"《水浒传》中有些不般配的 婚姻, 当初要是张文远而不是宋江娶 了阎婆惜,潘金莲嫁与西门庆而不是 武大郎,大概就不复血光之灾了。宋江 风闻得阎婆惜与张文远搞上了, 却也并 未在意,只不上门罢了。有时一连几个 月都不去阎婆惜那里,阎婆屡次使人来 请,也是不去。

宋江下辣手杀了阎婆惜,远因是阎 婆惜与张文远的一段私情,近因却与水 泊梁山有关。没有这一远因, 阎婆惜未 必紧攥着致命的书信不放;没有近因, 也就不会惹出一场杀人祸事。晁盖坐了 梁山泊第一把交椅,不忘宋江私放之 恩,派刘唐到郓城街上寻见宋江致送 谢函和金子。宋江将谢函放入招文袋 里,只接受了一条金子。回去路上遇 到阎婆,阎婆死缠,定要他到阎婆惜 下处歇息。宋江被她缠不过, 只好进 去歇脚。不料又被阎婆惜羞辱一番, 又脱身不得, 唐牛儿找上门来也撞不 散,连唐牛儿也被阎婆醉打出去。捱 到五更, 宋江才得以出门。出来后才发 现招文袋遗落在阎婆惜房里, 赶紧回去 取,却发现招文袋已经被阎婆惜藏匿起 来。金子倒不要紧,倒是晁盖那封书信 才真真要命

阎婆惜就是女版的牛二,一步一步 把自己往死路上拖。她有宋江致命的把 柄在手, 先是逼迫宋江还她原典她的文 书并写一纸任从其改嫁张文远的文书, 又写一封不来追讨财物的文书, 并要求 将一百两金子送予她。宋江一一答应, 阎婆惜仍然不肯还回谢函,并扬言公庭 上见。惹得宋江怒不可遏,两刀结果了 阎婆惜。阎婆惜之死与牛二之死,都是 被害人学的绝佳案例, 宋江本无意杀 人,阎婆惜却一路紧逼。当宋江从她席 上抢刀在手,阎婆惜高喊"黑三郎杀人 也",这一喊极为忌讳,不但使宋江愈 加惊惧容易走极端,而且提起宋江杀人 的念头,结果阎婆惜一声喊,一头撞进

我见京剧老生周信芳在电影中主演 《坐楼杀惜》, 其表情动作将宋江在失落 招文袋和阎婆惜拒不返还晁盖书信的恐 惧、紧张和羞恼的混合情感表演得淋漓 尽致,真是叹为观止。杀惜乃如下坡车 急驶, 收束不住。阎婆惜之尖刻、贪 婪、愚蠢,等于自蹈死路,可恶之至, 又复可怜。

阎婆惜被杀一案,诉讼过程的精彩 程度不比杀人过程逊色。阎婆见女儿被 杀,竟然镇静自若,一路敷衍,让宋江 放松警惕。到了县衙前,才把宋江一把 拉住,喊道: "有杀人贼在这里!" 吓 得宋江慌做一团。幸好衙门里的公差都 认得宋江,敬他的为人,都不肯拿他, 又赶上唐牛儿经过这里,将阎婆手一 推, 叉开五指, 打她个满天星, 宋江乘 机脱身。倒霉的是唐牛儿,宋江逃走, 唐牛儿却被三四个公差横拖倒拽弄进郓 城县衙。知县审问唐牛儿,居然喝道: "宋江是个君子诚实的人,如何肯造次 杀人?这人命之事,必然在你身上! 这知县与宋江最好, 有心出脱他, 只把 唐牛儿三推四问,见他不承认,还一索 捆翻了,打三五十,"知县明知他不知 情,一心要救宋江,只把他来勘问,且 取一面枷来钉了,禁在牢里。"宋江一 事,照样是朱仝、雷横帮着遮掩维持。 这朱仝有几分宋江的慷慨仗义,凑些钱 物给了阎婆, 不让她到州里告状, 又使 用银两叫人到州里去打点,不让文书被 驳回。知县出了海捕文告(今之所谓 "通缉令"),以一千贯赏钱缉拿宋江, 到头来却"只把唐牛儿问做成个'故纵 凶身在逃',脊杖二十,刺配五百里 外",制造了一起小小冤案。看来无权 无势无钱无人缘的,遇事千万别逞强, 这种哲学看似庸俗,但看唐牛儿的遭 遇,确是教训深刻,《水浒传》谓: "祸福无门,惟人自招;披麻救火,惹 焰烧身。"这类告诫,是多少血泪换来 的。倘若司法不能保障权利,社会不能 维护正义,这种人生哲学恐怕还要大行

责任编辑 高 领

联系电话 (010)67550729 电子邮件 gaoling@rmfyb.cn

文化解读

□ 杨复卫

我国法治文化构建之传统障碍

产物,是一种导引性的社会制度和社 会规范。任何社会的法律都是为了维 护并巩固其社会制度和社会秩序而制 定的, 只有充分了解产生某一种法律 的社会背景以及文化因素,才能了解 这些法律的意义和作用,中国的法治 文化建设亦离不开对传统法律文化的 考量。认可并直面历史传承下的法律 文化,并考量其对法治文化构建影响 的思路恰好与十八大报告提出坚持中 国特色, "既不走封闭僵化的老路、 也不走改旗易帜的邪路"不谋而合。

"礼" 文化的深刻影响

在我国法律文化历史中, 封建周 "礼"一直发挥着封建王朝"法"的 功能,起着维护统治秩序的作用。中 国传统的文化可以成为一种伦理文 化,而伦理的"伦"字通"沦",而 "沦"在《说文》指"沦,小波为 沦"。单从文字上考察就有等级差序 的意思,这是儒家文化近于本质的特 征,所主张的就是"爱有等差",一 个人的价值观念利益等首先要从自身 开始辐射,凭借血缘的标准,用不同 办法处理相同或不同的事。墨家主张 "爱无等差",墨子把自己所主张的 "爱无等差"称为"兼",而把儒家的 "爱有等差"称为"别"。百家争鸣的

马克思主义认为,法律是社会的 时候,也是百家争"民"的时候。汉 武帝时期, "罢黜百家,独尊儒术", 儒家"礼"的地位真正确立了,后世 的儒家信徒凭借阐述"礼"而获取功 名利禄,有宋代的朱熹、程颐、明朝 的王阳明等,而能够与当代"平等博 爱"精神相沟通的"墨家兼爱"消失 了。后世的《北齐律》、《开皇律》、 《唐律疏议》等都吸收了周礼的内容 作为科处刑罚的依据,如"亲亲得相 守匿"、"准五服以治罪"、"十恶"、 "八议"人律等,把礼所代表的道德 教化内容作为律例条文,从而做到以

在古代,先有家,然后有族,最 后有国,中国历史上对国的观念很淡 漠, 社会为一个大而无为的"天下", 对一般人而言, 其很少有机会与国发 生关联,表现为普遍拒绝公权力。族 的势力是比较大的,但家庭仍是最基 本的经济单位, 也是最稳定的组织, 但单个的家庭难以应付意外事故或较 为重大的活动,比如天灾,比如嫁 娶、丧葬等,所以要依靠族的力量。 自然灾害的频繁也导致了人们只有通 过团结起来才能抵御自然风险,而相 应的战争动乱也需要相互间的帮助和 关怀。而宗法制强调的家长权力更多 的是指分配资源的权力, 甚至他们的 子女也只是作为一种资源,家长对子

女的权力就是通过掌握资源和分配资源 体现出来的。家族利益的扩大会影响到 国家利益,儒家思想占统治地位后,为 官的人在父母过世时都要"丁忧"回 家,否则刑事处罚,虽然在宣传上要求 "忠高于孝",但在实际上,孝往往是可 以对抗公权力的理由。家族利益与国家 利益是一对对立统一的矛盾,有时候相 依靠, "一人得道,鸡犬升天";而一 旦受到国家的责罚,就要举族株连,灭 三族、灭九族也正是宗法制附带的责 任。正所谓风险与收益并存。

义务本位为中心

中国传统社会重视义务, 为了家庭 (家族)和国家的利益,不惜牺牲个人 利益,个人权利在中国传统社会历来就 是可有可无的概念。纵观中国传统法律 文化, 其核心要素包括两个方面: 其 一,权力本位;其二,义务本位。权力 本位,可以看作是政府权力本位,因为 政府权力掌握在少数人手里, 使得本该 属于全体社会成员的共同意志, 在实际 运行过程中变成了少数人追求自身利益 的工具。另一方面,这样的权力在给少 数人带来无尽利益的同时, 也在损害其 他不掌握权力多数人的利益。其实质是 人治主义,既有的法律服从于权力,主 张领导人权力大于法律, 甚至法律随领 导人意志转移而转移。窥探中国传统法

价值体系中, 法律被置于次要的地位, 当领导人的权力与既定的法律出现矛盾 时,最终的胜利者往往是绝对的专制权 力。宗法制就是这种权力本位加义务本 位的最好结合。对于家长而言,拥有权 力,对于家长之外的人来说就是义务, 因为在离开家庭(家族)之后,没有单 纯的单个人可以生存。所以一个家就是 一个人——那就是家长,家长是这个家 (族)的核心,可以优先分享资源而后 再分配资源; 而一个国家也就是一个 人——帝王,他既是皇家的家长,也是 家天下的家长,控制全国的资源,利用 传统信仰控制与军事武装力量维持统 治。封建的统治精英不是通过正式的法 律或普遍的道德准则将其权威合法化, 而是"完全以家长的方式处理事务"。 同样,中国古代的法律是非常严厉的, 刑罚也是极为残忍的,这样设置本身就 是为了给百姓造成一种恐惧的心理, 畏 法就是为了不违法不造反,再用礼仪的 强制性规定强化外部行为到内心去, 使 得人们不仅接受外部的规范, 而且还应 做到心甘情愿去接受。而帝王常常在法 律的严酷下,扮演另一个角色——恩赐 和赦免, 在规则的非正义情况下, 又用 这套非正常的程序抵制制度, 使得国民 对于法律制度的信任降到最低,同时对 帝王的感恩却会上升。严酷与宽容是帝

律文化,权力本位为代表的皇权至上的

王的两面,这是专制统治的本性使然, 也是政治的权术思想运用到极致的表

法律工具主义

古代中国,一般来说,法律并不是 为统治者提供合法性基础, 因为这个法 在民众心中并没有权威和信赖, 帝王声 称他的权力是法律赋予的,获得的威信 并不比说权力是神或上天赐予的高。法 律只是权力的副产品,作为权力的佐 证,而不是权力的来源。一言以蔽之, 在古代社会, 法律是作为统治的工具而 存在而不是作为统治的基础而存在。所 以任何想在帝王的家史、言行当中找到 能够支持现代法治的根据都是徒劳的。 封建的经济基础不需要也承担不起完全 用法来治理国家,只有正常的专制统治 才是最廉价成本最低的治理模式,不过 这种治理也承担着巨大的风险。没有制 度上的保证,光凭帝王的自我约束是不 可能长久地维持帝国的开明繁荣,不可 避免的走向"其兴也勃焉", "其亡也 忽焉"的历史怪圈。

西方有句谚语说: "国王在一切人 之上,但在上帝和法律之下",中国没 有严格意义上的上帝, 所以中国的国王 在一切法律之上。中国还有另一个固执 的传统就是喜欢"合而为一", 理论和 实务都要统一在一个层面甚至糅合在一

个物里面,虽然这个庞大帝国的收入 不够承担法律上的开支,要用道德教 化的方式减少成本,但是在收入能够 支撑的一些案件里却仍然透着道德教 化的气息,一直虔诚认为道德的提升 才是最权威的标准。如此一来就形成 了另外的权威体系,对法律进行压制 和排挤,明确性、规范性、普遍性的 法律品格在道德教化的压制下变异, 一个礼法合一的制度统治中国上千年。 的确,"法律的概念是西方文明的荣耀 之一,而中国,法家学说虽然深深影响 了中国人对所有法律的态度,但是,两 千余年来,它一直不受重视。"

当社会发展到一定的历史阶段,人 们抛弃以法律为工具的人治国家形式, 转而采用法治国家形式,只是表示人治 国家不再适合于新的社会条件。不能只 看到法治国家否定和取代人治国家的历 史结果, 而不看法治国家赖以产生的这 些社会条件是由人治国家在其存在和 发展过程中逐渐创造和生成的,不能 否定人治国家这个基础。正如恩格斯 在评价奴隶制时所指出: "用一般性 的词句痛骂奴隶制和其他类似的现象, 对这些可能的现象发泄高尚的义愤, 这是最容易不过的做法。可惜,这样 做仅仅说出了一件人所周知的事情, 这就是,这种古代的制度已经不再适 合我们目前的情况和由这种情况所决 定的我们的感情。"论述传统法律文 化,除了要让人们认识到古典法律文 化中一大批观念价值已经不适合现代 社会之外, 也要认识为什么选择那样 一个制度、一种文化,同时认清这些文 化上的传统对今天有何启示。承认、理 解继而超越传统法律文化,是构建我国 法治文化的应有之义。

(作者单位:武汉大学法学院)