

# 经验理性与自然正义

## ——论先秦至汉初的农业自然法

程政举

(河南财经政法大学 刑事司法学院,河南 郑州 450056)

**【摘要】**自然法是指法律产生的一种自然现象,是客观事物发展的必然性和人类活动理性的表达。农业是利用自然界生物机体的生命力,把自然界的物质和能量转化为人类生存发展的生活资料的生产部门,遵循客观事物发展的必然性,人类活动的理性是发展农业生产所必须的。公平分配土地,确保土地所有权不受侵犯,提高土地的利用效率;遵循林木、渔业生产的时令;实行什一税赋制,同时根据居民从事的事类采取因地制宜、因事制宜的税赋政策;在劳役派遣、戍边分派方面确保农业生产所需的劳动力,司法活动避开农忙时间。经验理性与自然正义是中国早期农业自然法主要内容,是中国古代农业文明的重要内容。

**【关键词】**经验理性;自然正义;农业;自然法;什一税

**【中图分类号】**S-09;K207 **【文献标志码】**A **【文章编号】**1000-4459(2023)03-0139-11

## Empirical Rationality and Natural Justice: On the Natural Law of Agriculture from the Pre-Qin Dynasty to the Early Han Dynasty

CHENG Zhengju

(School of Criminal Justice, Henan University of Economics and Law, Zhengzhou 450046)

**Abstract:** Natural law refers to a natural phenomenon produced by law, which is the expression of the inevitability of the development of objective things and the rationality of human activities. Agriculture is a production department that uses the vitality of natural organisms to transform the material and energy of nature into the means of life for human survival and development. It follows the inevitability of the development of objective things, and the rationality of human activities is necessary for the development of agricultural production. Distribute land fairly to ensure that land ownership is not infringed and improve the efficiency of land use; Follow the season of forest and fishery production; The tithe tax system was implemented, and the tax policy of adjusting measures to local conditions and circumstances was adopted according to the type of business the residents were engaged in; Ensure the labor force required for agricultural production in terms of labor dispatching and border defense dispatching, and judicial activities should avoid busy farming hours. Empirical rationality and natural justice are the main content of China's early agricultural natural law and the important content of China's ancient agricultural civilization.

**Key words:** Empirical rationality; natural justice; agriculture; natural law; Shi Yi tax

[收稿日期] 2022-06-12

[基金项目] 司法部国家法治与法学理论研究重点课题“先秦自然法思想研究”(18SFB1006)

[作者简介] 程政举(1965- ),男,历史学博士,河南财经政法大学刑事司法学院教授,硕士生导师,主要从事中国古代诉讼制度史、法律史研究。

农业是利用自然界生物机体的生命力,把自然界的物质和能量转化为人类生存发展的生活资料的生产部门,遵循客观事物的发展规律和人类活动的理性是发展农业生产的必然选择。对人类赖以生存和发展的农业生产资料的认识、农业生产技术的改进,以及对人与农业生产资料关系的认识和规制,构成了农业文明的内容。农业自然法直接来自人类最有力和最无法抗拒的生存和繁衍的需要,经验理性、自然正义是农业自然法的精神内容,是农业文明的内容之一。近年来,学界有关农业文明的研究较多,这些研究内容多是关于自然资源的利用开发、水利建设、农业政策、土地所有制等方面<sup>①</sup>,但是,以经验理性、自然正义为主要内容的农业自然法研究方面尚无研究论著。有效的法律制度是农业稳定和发展的保障,是农业文明的重要内容。本文以先秦至汉初的农业自然法为题,对农业自然法中体现的经验理性和自然正义作一浅论,以求教方家。

## 一、土地分配和耕种中的经验理性与自然正义

土地是农业生产中最重要的生产资料。合理分配土地,有效地利用土地与社会稳定、经济发展、人民的生活福祉密切相关。先秦秦汉时期以法律律令的形式对土地分配、土地利用加以规范,确保土地分配的合理性、土地利用的有效性。

### (一)土地分配中的自然正义和理性

在农耕文明社会,土地是民生之本,是治国安邦的基础。执政者只有解决了人民生存所依赖的土地问题,国家才能长治久安。《孟子·滕文公上》记载:“夫仁政必自经界始。经界不正,井地不均,谷禄不平,是故暴君污吏,必慢其经界。经界既正,分田制禄,可坐而定也。”<sup>②</sup>在孟子看来,合理的土地分配、明确的土地边界、清晰的产权是统治者仁政的体现。土地是农耕文明社会最重要的物质生产资料,是民众赖以生存的基础。“民之为道也,有恒产者有恒心,无恒产者无恒心;苟无恒心,放辟邪侈,无不为已,及陷乎罪,然后从而刑之,是罔民也。”<sup>③</sup>财产是自由、秩序的基础。农耕社会的土地对于统治秩序而言具有基础作用。春秋时期的政治家、思想家管子有同样的论述:“地者,政之本也,是故地可以正政也。地不平调和调,则政不可正也。”<sup>④</sup>土地是国家政治的根本,土地分配不均,社会秩序将很难维持。土地分配是农耕文明社会治理的前提和基础。“理民之道,在于节用尚本,分土井田而已。”<sup>⑤</sup>

如何分配土地,即分配土地的方法,涉及公平正义的实现和社会秩序的稳定。《周礼》在国家建构上实行“体国经野”的乡遂制,国中行乡制,野中行遂制。大司徒负责国中的土地分配。大司徒首先对境内的山林、川泽、丘陵、坟衍、原隰等分布情况及其适宜生长的动植物情况,可耕地的分布、人口数量及其分布情况等进行调研,全面了解国中土地和人口分布情况。在土地分配的具体做法上,《周礼·地官·大司徒》曰:“不易之地家百亩,一易之地家二百亩,再易之地,家三百亩。”<sup>⑥</sup>注引郑司农云:“不易之地岁种之,地美,故家百亩。一易之地休一岁乃复种,地薄,故家二百亩。再易之地休二岁乃复种,故家三百亩。”<sup>⑦</sup>

① 有关中国古代农业文明的主要研究论著有,王玉华:《制度、技术与中国古代农业文明》(《当代经济研究》2000年第11期),柴艳萍:《古代农业文明兴衰的启示——生态环境呼唤科学发展观》(《道德与文明》2004年第4期),杨俊中:《中国古代农业生态保护思想探析》(《安徽农业科学》第36卷第19期),张二勋、秦耀辰:《中国古代文明可持续发展的原因分析》(《人文地理》2003年第18卷第1期),贺耀敏:《中国古代农业文明》(江苏人民出版社、江苏凤凰美术出版社,2018年)等。

② [清]焦循撰,沈文倬点校:《孟子正义》卷10《滕文公上》,中华书局,1987年,第348-349页。

③ 《孟子正义》卷10《滕文公上》,第333页。

④ 黎翔凤撰,梁运华整理:《管子校注》,中华书局,2004年,第84页。

⑤ 王利器校注:《盐铁论校注》,中华书局,1992年,第29页。

⑥ 李学勤主编:《周礼注疏》,北京大学出版社,1999年,第257页。

⑦ 《周礼注疏》,第257页。

这里的“易”有“休耕”的意思。“不易之地”是指土地肥沃不需要休耕的土地;“一易之地”是指耕种一年后需要休耕一年的土地;“再易之地”是指耕种一年后需休耕二年的土地。这种根据土地肥瘠程度分配土地,确保每户居民每年可耕地为一百亩的做法,体现了土地分配的事实上的平等性和公平性。王国都城以外的辖区属于野地,遂人负责野地的土地分配。《周礼·地官·遂人》曰:“辨其野之土,上地、中地、下地,以颁田里。上地,夫一廛,田百亩,莱五十亩,余夫亦如之;中地,夫一廛,田百亩,莱百亩,余夫亦如之;下地,夫一廛,田百亩,莱二百亩,余夫亦如之。”<sup>①</sup>郑玄注曰:“莱,谓休不耕者。”<sup>②</sup>《说文》曰:“廛,一亩半,一家之居。”<sup>③</sup>这里的“夫”是指成年男子。上等可耕地一个成年男子分配一百亩,休耕地五十亩;中等可耕地一个成年男子分配一百亩,休耕地一百亩;下等可耕地一个成年男子分配一百亩,休耕地二百亩;同时,每个成年男子分配一份一亩半的宅基地。野地与王国都城内的土地分配的称谓、数量不同,但在土地分配的合理性、公平性的体现上是相同的。

东汉经学家何休在评价自皋陶以来夏商周井田制的土地分配的具体做法时说:“司空谨别田之高下善恶,分为三品:上田一岁一垦,中田二岁一垦,下田三岁一垦;肥饶不得独乐,瘠确不得独苦,故三年一换土易居,财均力平,兵车素定,是谓均民力,彊国家。”<sup>④</sup>公平的土地分配能营造公平、稳定、秩序的社会环境,确保国家财政收入的稳定,进而强大国家。

在土地存量不足,不能满足当地居民土地需求时,通过调整居民居住地的方式解决土地存量与居民的土地需求关系。《礼记·王制》曰“凡居民,量地以制邑,度地以居民,地邑民居,必参相得也。”<sup>⑤</sup>从出土的汉初《田律》规定来看,官府分配的土地应是可耕地,不适宜耕种的土地不得分配,但受地居民自愿接受者除外;已受地居民可将已分配不适宜耕种的土地归还官府,同时,官府应免除相应的税赋。如《二年律令·田律》规定:“田不可田者,勿行,当受田者欲受,许之。”<sup>⑥</sup>“田不可垦(垦)而欲归,毋受偿者,许之。”<sup>⑦</sup>

## (二)保护土地所有权、维护土地经营秩序

权利的科学划分和维护是维持人类普遍和持久和平的重要条件,“在许多人彼此相邻地住在一起时,在人们之间的关系中,‘我的和你的’均依据法律得到维持和保证。”<sup>⑧</sup>“正义乃要求的是这样的一致性,而这种一致性当中,任何人都不会侵犯彼此的主张或权利的领域,即每个人固守其应有的领域。”<sup>⑨</sup>《睡虎地秦墓竹简·法律答问》曰:“盗徙封,赎耐。可(何)如为‘封’?‘封’即田千佰。顷半(畔)‘封’毆(也),且非是?而盗徙之,赎耐,可(何)重也?是,不重。”<sup>⑩</sup>这里的“封”是指田地的边界或道路。私自移动田地的边界或道路属于盗窃土地所有权的行为,是对他人私权的侵犯,是法律禁止的行为。《龙岗秦简》有类似的规定:“侵食道、千(阡)、陌,及斩人畴企(畦),赀一甲。盗徙封,侵食冢庐,赎耐。”<sup>⑪</sup>这里的“道”是公用道路;“阡陌”是田间小道;“冢”是指坟墓;“庐”是指建在田间或墓地的房舍。汉代对土地

①《周礼注疏》,第392页。

②同上。

③[汉]许慎撰,[宋]徐铉校定:《说文解字》,中华书局,1963年,第192页下。

④李学勤主编:《春秋公羊传注疏》,北京大学出版社,1999年,第360页。

⑤李学勤主编:《礼记正义》,北京大学出版社,1999年,第401页。

⑥张家山二四七号汉墓竹简整理小组:《张家山汉墓竹简[二四七号墓]》(释文修订本),文物出版社,2006年,第41页。

⑦《张家山汉墓竹简[二四七号墓]》(释文修订本),第42页。

⑧[德]康德:《法的形而上学原理——权利的科学》,沈叔平译,商务印书馆,1991年,第192-193页。

⑨[美]罗斯科·庞德:《法理学(第一卷)》,邓正来译,中国政法大学出版社,2004年,第477页。

⑩睡虎地秦墓竹简整理小组:《睡虎地秦墓竹简》,文物出版社,1990年,第108页。

⑪中国文物研究所 湖北省文物考古研究所:《龙岗秦简》,中华书局,2001年,第111-112页。

所有权的保护同样以立法形式予以规定,如《二年律令·田律》曰:“盗侵巷术、谷巷、树巷及狼(垦)食之,罚金二两。”<sup>①</sup>

### (三)提高土地利用效率的经验理性

为有效地利用土地,汉代以立法的形式对土地的量度标准、田亩间道路的宽度和长度、道路的维护等做了具体规定。如《二年律令·田律》曰:

“田广一步,袤二百卅步,为畛,亩二畛,一佰(陌)道;百亩为顷,十顷一千(阡)道,道广二丈。恒以秋七月除千(阡)佰(陌)之大草;九月大除道□阪险;十月为桥,修波(陂)堤,利津梁。虽非除道之时而有陷败不可行,辄为之。乡部主邑中道,田主田道。道有陷败不可行者,罚其啬夫、吏主者黄金各二两。”<sup>②</sup>

确定的田亩丈量方法、田间道路的标准,以及田间道路的维护,对于明晰土地产权、确保土地的有效利用有积极意义。汉律对田间道路维护的规定既有原则性,又有灵活性。每年的秋冬季节(即八月、九月)是固定的修缮道路、陂堤、桥梁的时间,但是,如有突发的自然灾害等事故造成道路、陂堤、桥梁损害者,应及时修缮。汉律还确立了道路、陂堤、桥梁维护的责任主体,确保道路、陂堤、桥梁维护的经常性和及时性。

农田水利灌溉涉及农业生产能否稳定发展的问题。秦律对农田水利灌溉的先后次序及均衡用水作了规定:

“县官田者或夺黔首水以自溉其田,恶吏不事田,有为此以害黔首稼。黔首引水以溉田者,以水多少[均]均,及有先后次。县官田者亦当以其均,而不殴(也),直以威多夺黔首水,不须其次,甚非殴(也)。有如此者,胥当以[大]大犯令律论之。”<sup>③</sup>

《岳麓书院藏秦简(陆)》收录的是秦代的律令,该项律令是关于水利灌溉的律令。该项水利灌溉律令反映秦代农业律令的理性精神特征:其一,平等性。该律令强调了县官田和百姓私田地位平等,在用水量上均等。其二,程序正义。官田、私田的灌溉遵循土地的自然秩序,不得违反。程序正义是自然正义的内容,对自然资源的利用和分配遵循一定的程序,是自然正义的体现<sup>④</sup>。

提高对土地、土壤属性的认知,增加农作物知识,传授农业耕作技术、种植技术,对提高土地的利用效力,增加农业收入是十分有益的。《周礼·地官·大司徒》曰:“以土宜之法辨十有二土之名物,以相民宅而知其利害,以阜人民,以蕃鸟兽,以毓草木,以任土事。辨十有二壤之物,而知其种,以教稼穡树艺。”<sup>⑤</sup>为提高土地的利用效率,大司徒首先要对土地、土壤的属性具有充分的认知和知识;其次,要向民众传授有关土地、土壤的知识,帮助居民选择适宜的居住地,选择适宜耕作的农作物;再次,传授农业耕种技术和植物的种植养护技术。“因其土宜,以为民资”<sup>⑥</sup>是官府的责任。

## 二、农林渔业生产的自然理性及其法律的正当性

遵循自然规律,把自然界的物质和能量转化为人类生存发展所需的物质生活资料,以最大限度地利用自然,是农业文明发展的必然选择。先秦和秦汉时期人们在长期的劳动和生产实践中,掌握了人

① 《张家山汉墓竹简[二四七号墓](释文修订本)》,第42页。

② 《张家山汉墓竹简[二四七号汉墓](释文修订本)》,第42页。

③ 陈松长主编:《岳麓书院藏秦简(陆)》,上海辞书出版社,2020年,第176-177页。

④ 参见邓子滨:《正当程序的公式与正义》,《人文》(第1卷),中国社会科学出版社,2019年,第245-258页。

⑤ 《周礼注疏》,第248-249页。

⑥ 黄怀信、张懋镕、田旭东撰,黄怀信修订,李学勤审定:《逸周书校注(修订本)》,上海古籍出版社,2007年,第405页。



类赖以生存的动植物的生存发展的规律,并将这一规律用律令的形式固定下来,以确保最大限度地利用自然。

### (一)遵循自然法则确保稳定的物质生活资料产出

根据《逸周书·大聚》记载,禹时就颁布了有限度地利用山林、川泽资源的禁令:“春三月山林不登斧,以成草木之长;夏三月川泽不入网罟,以成鱼鳖之长。”<sup>①</sup>春天万物复苏,是草木生长最旺盛的季节,春三月山林不登斧,有利于草木生长,人类也可最大限度地利用山林资源。夏天是鱼类生长最旺盛的季节,夏三月川泽不入网罟,有利于鱼类生长,确保人类最大限度地利用鱼类资源。

西周时期继续沿用禹时的合理利用山林川泽资源的政策。《逸周书·文传》记载,周文王受命九年告诫太子姬发曰:“山林非时不升斤斧,以成草木之长;川泽非时不入网罟,以成鱼鳖之长;不麝不卵,以成鸟兽之长。畋渔以时,童不夭胎,马不驰骛,土不失宜。”<sup>②</sup>西周初期的这一山林川泽的保护政策与禹时相比更详细,阐明了山林非时不升斤斧、川泽非时不入网罟的理由。

战国时期秦国将农、林、渔、鸟、兽等生产和生长规律的时令用法律的形式固定下来。1974年出土的《睡虎地秦墓竹简·田律》规定:“春二月,毋敢伐材木山林及雍(壅)隄水。不夏月,毋敢夜草为灰。取生荔、麝卵殼,毋□□□□□毒鱼鳖,置井罔(网),到七月而纵之。唯不幸死而伐棺(棺)享(梓)者,是不用时。”<sup>③</sup>秦国《田律》对山林树木的砍伐时间、鸟兽的猎取时间、鱼鳖的捕捞期间做了原则性的规定;秦律同时也规定了但书条款,因故死亡需砍伐树木做棺槨者不受禁令期间的限制。这一规定体现了秦律的灵活性和合理性的特征<sup>④</sup>。汉承秦制,1984年出土的《张家山汉墓竹简·二年律令·田律》也有同样的规定:“禁诸民吏徒隶,春夏毋敢伐材木山林,及进(壅)隄水泉,燔草为灰,取产麝卵殼;毋杀其绳重者,毋毒鱼。”此处的“麝,幼鹿,此处泛指幼兽。绳(孕)重者,为怀孕将产的野兽。”<sup>⑤</sup>

### (二)遵循自然法则维护理性的社会秩序

在先秦儒家的观念中,遵循自然法则是王道的应然要求,是国家富强的基础。根据《逸周书·文传》记载,西周初期统治者已经认识到了遵循自然规律与社会治理、政权的稳固密切相关。“无杀夭胎,无伐不成材,无墮四时;如此者十年有十年之积者王,有五年之积者霸,无一年之积者亡。生十杀一者物十重,生一杀十者物顿空。十重者王,顿空者亡。”<sup>⑥</sup>在生产力低下的时代,自然界是生活资料的唯一来源。生者多,用者少,国有积蓄,国家才有稳定发展的物质基础。

遵循自然法则是统治者勤修内政、增进德业、富国强兵、抵御外侮的重要依凭。《左传·桓公六年》记载了一起楚国侵伐随国事件<sup>⑦</sup>。随国面对来犯的强大楚国如何应对,关系国家存亡;随侯征询大臣们的意见,随国大臣季梁进谏说:“夫民,神之主也,是以圣王先成民而后致力于神。”<sup>⑧</sup>在“先成民”的具体做法上,“三时不害而民和年丰也。”<sup>⑨</sup>杜预注曰:“三时春、夏、秋。”<sup>⑩</sup>随侯采纳了季梁的建议,“务其三时,修其五教。”<sup>⑪</sup>则楚国不敢伐。季梁的建议其实很简单,很易行,即遵循自然规律,不误农时,发展农业生产。

①《逸周书校注(修订本)》,第406页。

②《逸周书校注(修订本)》,第239页。

③《睡虎地秦墓竹简》,第20页。

④张朝阳:《两湖地区秦汉简牍考释札记三则》,《人文》第6卷,中国社会科学出版社,2021年,第195页。

⑤《张家山汉墓竹简[二四七号墓](释文修订本)》,第43页。

⑥《逸周书校注(修订本)》,第247-248页。

⑦李学勤主编:《春秋左传正义》,北京大学出版社,1999年,第173-178页。

⑧《春秋左传正义》,第175页。

⑨《春秋左传正义》,第176页。

⑩同上。

⑪同⑨。

随侯按照季梁的建议,遵循自然规律,不误农时,发展农业生产,民众安宁,国家的“神之主”安宁,国家政权、国家的统治秩序因此也得以维护。

战国时期,孟子在论及王道时说:“不违农时,谷不可胜食也;数罟不入洿池,鱼鳖不可胜食也;斧斤以时入山林,材木不可胜用也。谷与鱼鳖不可胜食,材木不可胜用,是使民养生丧死无憾也。养生丧死无憾,王道之始也。”<sup>①</sup>在孟子看来,遵循自然法则才能确保社会财富增长;国家只有有了富足财富,才能谈得上王道政治。《吕氏春秋·具备》记载了宓子贱为亶父县令时的社会治理情况:“巫马旗短褐衣弊裘而往观化于亶父,见夜渔者,得则舍之。巫马旗问焉,曰:‘渔为得也。今子得而舍之,何也?’对曰:‘宓子不欲人之取小鱼也。所舍者小鱼也。’”<sup>②</sup>夜渔者舍小鱼取大鱼的做法反映了亶父县民众对自然规律的认识和遵守,也反映执政者的社会教化水平,是社会治理理性的呈现。

记载西汉文学与大夫有关国家盐铁等经济政策论辩的言论集《盐铁论》也记载了古代遵循农业自然规律的国家政策。《盐铁论·散不足》曰:“古者,谷物菜果,不时不食;鸟兽鱼鳖,不中杀不食。”<sup>③</sup>注曰:“五谷不时,果实未熟,不粥于市。禽兽鱼鳖不中杀,不粥于市。”<sup>④</sup>谷物菜果的种植采摘应遵循时令,没有达到食用标准的幼鸟、幼兽、小鱼、小鳖,不得买卖,也不准食用。自先秦至汉初,在先民的劳作中,农业生态的法制保护意识与思想逐渐产生、发展<sup>⑤</sup>,并成为当代生态法制思想的重要源头之一。

### 三、农业税赋征收与先秦经验理性实践

经验理性是指人们从多次实践中得到的知识或技能,进而指导人们识别、判断事实,并采取合乎目的的行为的一种思维理念。井田制时期,自耕农以输出劳动力从事公田耕作的方式兑付税赋,到春秋战国时期的依亩计税方式,形成了什一税,并且认为什一税是既能丰财于民又能维持政府正常开支的合理的税赋制。这一税赋制是历史的延承,具有经验性的特征。

#### (一)贡、助、彻的“什一”赋税制创制于井田制

贡、助、彻是聚居人们独立耕作,同时又要分担维护社会管理支出所创造的一种税赋制度。这是农耕文明社会根据农业生产的特点探寻的一种税赋制度,是由农业生产的特点和早期的社会管理形式决定的。《孟子·滕文公上》记载,“夏后氏五十而贡,殷人七十而助,周人百亩而彻,其实皆什一也。彻者,彻也;助者,藉也”<sup>⑥</sup>,赵岐注曰:“民耕五十亩,贡上五亩,耕七十亩者以七亩助公家,耕百亩者彻取十亩以为赋,虽异名而多少同,故曰皆什一也。彻者,犹人彻取物也。藉者,借也。犹人借力助之也。”<sup>⑦</sup>从《孟子》的记载来看,什一税制起源于夏代,商、周仍然延续了这一税赋制。贡、助、彻是国家征收税赋的方式,税赋的上交方式。夏、商、周三代在赋税的征收方式方面有所不同,但是税赋的比率是相同的,即什一税。

在孟子看来,什一税赋制是王道政治的体现。《孟子·梁惠王下》记载:“王曰:‘王政可得闻与?’对曰:‘昔者文王之治岐也,耕者九一,仕者世禄,关市讥而不征,泽梁无禁,罪人不孥。’”<sup>⑧</sup>“九一”是“什一”的另一种表达。如将十份分成九份和一份而取一份即为“九一”;十份中取一份即为“什一”。“九一”与“什一”

①《孟子正义》卷1《梁惠王章句(上)》,第54-55页。

②许维遹撰,梁云华整理:《吕氏春秋集释》,中华书局,2009年,第507页。

③《盐铁论校注》,第349页。

④《盐铁论校注》,第359页。

⑤闵祥鹏等:《中国人文社会科学学术关键词分析报告(法学研究)》,《人文》第7卷,中国社会科学出版社,2022年,第245-258页。

⑥《孟子正义》卷10《滕文公章句上》,第334页。

⑦同上。

⑧《孟子正义》卷10《梁惠王章句下》,第133页。

二者的表达方式不同,其实际的赋税率是相同的。在先秦儒家的观念里,周文王所治理的周是王道政治的典范,因此,什一税赋制也是王道政治的税赋体制。先秦儒家倡导的王道政治是理性政治,是家天下体制下的理想的社会治理模式。《荀子·王霸》曰:“义立而王。”<sup>①</sup>《荀子·大略》又曰:“义,理也。”<sup>②</sup>可见,王道政治就是义理政治。《孟子·告子下》记载,时任魏文侯的大臣白圭问孟子曰:“‘吾欲二十取一,何如?’孟子曰:‘子之道,貉道也。……夫貉,五谷不生,惟黍生之。无城郭宫室宗庙祭祀之礼,无诸侯币帛饗飧,无百官有司,故二十取一而足也。’”<sup>③</sup>“貉,夷貉之人,在荒服者也。貉之税,二十而取一。”<sup>④</sup>《尚书·禹贡》曰:“五百里荒服,三百里蛮,二百里流。”<sup>⑤</sup>注引马融曰:“政教荒忽,因其故俗而治之。”<sup>⑥</sup>在孟子看来,什一税赋制是维持王道政治体制正常运行所必须的税赋率。由于蛮荒民族没有城郭宗室建设之需、没有祭祀用费、没有诸侯饮食、百官有司的用度花费等,所以二十取一的赋税制能满足蛮荒之地治理用费需求。孟子还进一步强调,什一税赋制是符合尧舜之道的税赋制,“欲轻之于尧舜之道者,大貉小貉也;欲重之于尧舜之道者,大桀小桀也。”<sup>⑦</sup>孟子反复强调什一税赋制度,旨在说明它的历史延续性,是儒家“法先王”的政治文化传统的体现。

## (二)什一赋税制体现了早期社会的经验理性

公元前594年,鲁宣公十五年鲁国实行税赋改革,打破了传统的井田制的税赋征收方式,实行“初税亩”,即根据耕种的田亩数计税,这种计税方式超过什一税的税赋计算标准。从《春秋三传》记载来看,注传者都认为孔子对鲁国实行初税亩的这一税赋改革持不赞成态度。《春秋左传·宣公十五年》曰:“初税亩,非礼也。谷出不过籍,以丰财也。”<sup>⑧</sup>左丘明认为,鲁国实行的初税亩是不符合礼制的行为,什一赋税制是沿袭已久的古老税赋制,其目的在于丰民之财;初税亩是籍外更税,增加了民众负担。《春秋公羊传·宣公十五年》曰:“初税亩,何以书?讥。何讥尔?讥始履亩而税也。何讥乎始履亩而税也?古者什一而藉。古者曷为什一而藉?什一者天下之中正也。多乎什一,大桀、小桀;寡乎什一,大貉、小貉。什一者天下之中正也,什一行而颂声作矣。”<sup>⑨</sup>在公羊高看来,什一税赋制是历史的延承,是天下的通制,是最公平合理的税赋制,也是从事耕种的百姓能接受的税赋制。《春秋谷梁传·宣公十五年》曰:“初者,始也。古者什一,藉而不税。初税亩,非正也。古者三百步为里,名曰井田。井田者,九百亩,公田居一。私田稼不善则非吏;公田稼不善则非民。初税亩者,非公之去公田而履亩,十取一也,以公之与民为已悉矣。”<sup>⑩</sup>在谷梁俶看来,由于鲁国执政者无恩信于民,民众不肯致力于公田,公田的收成减少,于是鲁国开始对私田部分征收什一税,这种转嫁责任,增加民众负担的做法是不公正的,违反了沿袭已久的井田制的什一税赋制。

公元前483年,鲁哀公又进行了一次税赋改革,名为“用田赋”<sup>⑪</sup>。《春秋左传·哀公十一年》记载鲁哀公十一年冬,执政者季孙欲实行田赋,派孔子的弟子冉有征求孔子的意见,孔子没有当即发表意见。公事毕后,孔子私下对冉有表达了自己的看法:“君子之行也,度于礼,施取其厚,事举其中,敛从其薄。如是,则以丘亦足矣。若不度于礼,而贪冒无厌,则虽以田赋,将又不足。且子季孙若欲行而法,则周公之

① 王先谦撰:《荀子集解》卷7《王霸》,中华书局,1988年,第202页。

② 《荀子集解》卷19《大略》,第491页。

③ 《孟子正义》卷25《告子章句下》,第855-856页。

④ 《孟子正义》卷25《告子章句下》注,第856页。

⑤ [清]孙星衍撰,陈抗,盛冬铃点校:《尚书今古文注疏》卷3《禹贡第三下》,中华书局,1986年,第205页。

⑥ 《尚书今古文注疏》卷3《禹贡第三下》注,第205页。

⑦ 《孟子正义》卷25《告子章句下》,第858页。

⑧ 《春秋左传正义》卷24《宣公十五年》,第672页。

⑨ 李学勤主编:《春秋公羊传注疏》卷16《宣公十五年》,北京大学出版社,1999年,第359-360页。

⑩ 李学勤主编:《春秋穀梁传注疏》卷12《宣公十五年》,第204-205页。

⑪ 杜预注曰:“丘赋之法,因其田财,通出马一匹,牛三头。今欲别其田及家财,各为一赋,故言田赋。”



典在。若欲苟而行,又何访焉?”<sup>①</sup>在孔子看来,季孙氏实行用田赋是违礼的行为,违背了周公制定的典制,是厚敛民众钱财的行为。《春秋公羊传·哀公十二年》曰:“十有二年,春,用田赋。何以书?讥。何讥尔?讥始用田赋也。”<sup>②</sup>何休解诂曰:“礼,税民公田,不过什一,军赋十井不过一乘。哀公外慕强吴,空尽国储,故复用田赋,过什一。”<sup>③</sup>《春秋谷梁传·哀公十二年》曰:“古者公田什一,用田赋,非正也。”<sup>④</sup>范宁注曰:“周谓之彻,殷谓之助,夏谓之贡,其实一也,皆通法也。今乃弃中平之法,而田财并赋,言其赋民甚矣。”<sup>⑤</sup>《论语》也记载了有关鲁哀公税赋改革的事情。《论语·颜渊》曰:“哀公问于有若曰:‘年饥,用不足,如之何?’有若对曰:‘盍彻乎?’曰:‘二,吾犹不足,如之何其彻也?’”<sup>⑥</sup>《论语》的这一记载反映了先秦儒家学派对鲁哀公增加税赋的不满,同时也反映了先秦儒家薄赋税、富民、强国的政治主张。

鲁国的初税亩和用田赋的税赋改革,改变了华夏农耕地区沿袭已久的什一税的赋税率,增加了民众的税赋负担,《春秋》三传的传注者均认为鲁国的赋税改革违反了经验理性,是不公正的。虽然税赋是维持国家正常运转所必须的物质基础,但税赋的征收应当适当、合理;同时,随着社会经济的发展,税赋来源增加,国家应相应地减轻税赋征收比率,民富、国强是社会发展的基本规律。减轻民众负担对社会秩序稳定、国家富强是十分有益的。《汉书·食货志》记载,西汉建立初期,面对多年的楚汉战争造成的民生凋敝的社会现状,西汉刘邦“于是约法省禁,轻田租,什五而税一,量吏禄,度官用,以赋于民。”<sup>⑦</sup>西汉景帝时“令民半出田租,三十而税一也。……至武帝之初七十年间,国家亡事,非遇水旱,则民人给家足,都鄙廩庾尽满,而府库余财。”<sup>⑧</sup>西汉初期的减轻税赋政策稳定了国家政权,家给人足、国家富强。

### (三)《周礼》税赋制度中的经验理性

在税赋征管上,《周礼》设有专门负责税赋分派和均衡赋税的工作机构——土均,如《周礼·地官·土均》曰:“土均掌平土地之政,以均地守,以均地事,以均地贡。”<sup>⑨</sup>在税赋的征收类别上,《周礼》将王国征收的税赋种类分为封国税赋和农户税赋两部分。在封国税赋征收上,《周礼·地官·大司徒》曰:“诸公之地,封疆方五百里,其食者半;诸侯之地,封疆方四百里,其食者参之一;诸伯之地,封疆方三百里,其食者参之一;诸子之地,封疆方二百里,其食者四之一;诸男之地,封疆方百里,其食者四之一。”<sup>⑩</sup>公、侯、伯、子、男是周代分封诸侯的五种爵位等级。根据郑玄注,公之地贡半,侯伯之地贡三分之一,子男之地贡四分之一于天子<sup>⑪</sup>;这种贡赋的差别是由于土地的肥瘠程度不同造成的,这种差别的贡赋比率符合税赋公平原则。

在居民个人的税赋征收上,《周礼·地官·载师》规定:“凡任地,国宅无征,园廛二十而一,近郊十一,远郊二十而三,甸、稍、县、都,皆无过十二,唯其漆林之征二十而五。”<sup>⑫</sup>注引郑司农云:“任地,谓任土地以起税赋也。国宅,城中宅也。无征,无税也。”<sup>⑬</sup>郑玄注曰:“征,税也。言征者,以共国政也。”<sup>⑭</sup>根据《载师》规定,天子对土地、园宅征收的税赋率是有差别的,城中的居民住宅不征税,城中的果园菜地按收成的二

①《春秋左传正义》卷58《哀公十一年》,第1662页。

②《春秋公羊传注疏》卷28《哀公十二年》,第612页。

③《春秋公羊传注疏》卷28《哀公十二年》注,第612页。

④《春秋穀梁传注疏》卷20《哀公十二年》,第347页。

⑤《春秋穀梁传注疏》卷20《哀公十二年》注,第347页。

⑥[清]刘宝楠撰:《论语正义》卷15《颜渊》,中华书局,1990年,第494页。

⑦[汉]班固撰,[唐]颜师古注:《汉书》卷24上《食货志上》,中华书局,1962年,第1127页。

⑧《汉书》卷24上《食货志上》,第1135页。

⑨《周礼注疏》,第409页。

⑩《周礼注疏》,第254页。

⑪《周礼注疏》,第255页。

⑫《周礼注疏》,第336页。

⑬《周礼注疏》,第336页。

⑭同上。



十分之一征税,近郊土地的征税率为收成的十分之一,远郊土地的征税率为收成的二十分之一,甸、稍、县、都之地的征税率等于或低于收成的十分之二,漆林之地的征税率为其收成的二十分之五。对于这种税赋比率的差别,郑玄解释说:“周税轻近而重远,近者多役也。园廩亦轻之者,廩无谷,园少利也。”<sup>①</sup>是因为城内和城郊的居民出劳役、兵役较多,所以税赋轻;远郊之地的居民出劳役、兵役少,所以税赋高。城中的园廩税赋轻,是因其收成少、利润低。郑玄的注解旨在说明《周礼》税赋征收规定的合理性。

为了税赋征收的方便,税赋的种类根据居民从事的事类确定,这样既便于税赋的征收,又能做到不劳民、不伤民。如《周礼·地官·大司徒》曰:“以土均之法,辨五物九等,制天下之地征,以作民职,以令地贡,以敛财赋,以均齐天下之政。”<sup>②</sup>《周礼·地官·甸师》规定:“凡任民,任农以耕事,贡九谷;任圃以树事,贡草木;任工以飭材事,贡器物;任商以市事,贡货贿;任牧以畜事,贡鸟兽;任嫔以女事,贡布帛;任衡以山事,贡其物;任虞以泽事,贡其物。”<sup>③</sup>这种因事制宜的税赋征管政策,能做到不劳民、不伤民,同时也能保证国家的税赋收入。

从出土的汉初法律规定来看,先秦时期的贡赋还包括干草。如《二年律令·田律》规定:“入顷刍藁,顷入刍三石;上郡地恶,顷入二石,藁皆二石。令各入其岁所有,毋入陈,不从令者罚黄金四两。收入刍藁,县各度一岁用刍藁,足其县用,其余令顷入五十五钱以当刍藁。刍一石当十五钱,藁一石当五钱。刍藁节贵于律,以入刍藁时平贾(价)入钱。”<sup>④</sup>这里的刍是指饲草,藁是指禾秆。这种灵活的因事制宜的法律规定,体现了法律的理性,是自然法的体现。

#### (四)法律实践中的“十一”遵循“什一”数理经验

什一税赋制是古代统治者根据土地投入与收成比率,以及维持国家机器的正常运转、维持正常的社会秩序所需的成本制定的,是经验理性的体现。孟子在论及税赋征收与国家治理的关系时说:“无君子莫治野人,无野人莫养君子。”<sup>⑤</sup>税赋征收是社会治理的需要,但是,税赋的征收比率应以够用为原则,同时,国家的管理支出应秉持节俭原则。

《睡虎地秦墓竹简》《张家山汉墓竹简》中秦律、汉律有关经济犯罪的定罪的标准和幅度均以“十一”和“十一”的倍数为计算标准,如《睡虎地秦墓竹简·法律答问》曰:“五人盗,臧(赃)一钱以上,斩左止,有(又)黥以为城旦;不盈五人,盗过六百六十钱,黥劓以为城旦;不盈六百六十到二百廿钱,黥为城旦;不盈二百廿以下到一钱,迁之。”<sup>⑥</sup>又如《张家山汉墓竹简·二年律令·盗律》曰:“盗臧(赃)直(值)过六百六十钱,黥为城旦舂。六百六十到二百廿钱,完为城旦舂。不盈二百廿到百一十钱,耐为隶臣妾。不盈百一十钱到廿二钱,罚金四两。不盈廿二钱到一钱罚金一两。”<sup>⑦</sup>这种以“十一”和“十一”的倍数作为定罪量刑标准和幅度的做法,在中国古代其他时期的立法中均没有见到类似的规定。如何解释这一定罪的标准和幅度?先秦史料有两处记载或许可以作为秦汉律中这一定罪标准和幅度的佐证,其一,根据《孟子·滕文公上》记载,孟子认为,夏贡、殷助、周彻,皆“什一”,“什一”是天下的通制<sup>⑧</sup>。其二,《春秋公羊传·宣公十五年》传曰:“什一者天下之中正也。”<sup>⑨</sup>从孟子、公羊寿对“什一”这一数字的解读来看,当时的“十一”具有“中正”的含义,而中正是法律的灵魂,是司法永恒的价值追求,因此,秦律、西汉律对“十一”数字的使

①《周礼注疏》注,第336页。

②《周礼注疏》,第250页。

③《周礼注疏》,第340页。

④《张家山汉墓竹简[二四七号墓](释文修订本)》,第41页。

⑤《孟子正义》,第350页。

⑥《睡虎地秦墓竹简》,第93页。

⑦《张家山汉墓竹简[二四七号墓](释文修订本)》,第16页。

⑧《孟子·滕文公上》曰:“夏后氏五十而贡,殷人七十而助,周人百亩而徹,其实皆什一也。徹者,徹也。助者,藉也。”

⑨《春秋公羊注疏》,第360页。

用,既体现了对农业税赋制所展现的经验理性的继承,又体现了法律“中正”价值的永恒追求。

#### 四、农力保障与农耕社会的经验理性

在农耕社会,劳动力是最重要的生产力,确保农业生产所需的劳动力是农业生产持续稳定的重要保障。因此,戍边士卒的征调、劳役的派发都应考量耕地农户劳动力的人数,确保农户耕地所需要的劳动力。马牛是农业耕作的重要生产工具,对马牛的保护就是对农业生产的保障。诉讼时间安排应避开农忙时节以确保农忙时节有充足的劳动力。

##### (一)民力派遣要确保农业生产所需的劳动力

税赋征收和劳役派遣涉及社会财富的再分配和民力的使用,是农耕文明社会的重要问题。合理的税赋劳役制度能稳定社会秩序,促进社会经济发展。《孟子·尽心下》曰:“诸侯之宝三:土地、人民、政事。”<sup>①</sup>政事は诸侯之宝,也是人民安居乐业之所保。春秋时期的思想家、政治家管子在论及国家施政对国民生产和生活的影响时说:“政者,正也。正也者,所以正定万物之命也。”<sup>②</sup>《说文》曰:“政,正也。”<sup>③</sup>民力的使用要照顾到个人体能、家庭发展和社会发展等多个方面,公平、合理地使用民力是自然法则的要求。为平衡劳役派发,保障农业生产,《周礼》设立了负责劳役派遣事务的专门机构:均人。《周礼·地官·均人》曰:“均人掌均地政、均地守、均地职,均人民、牛马、车辇之力政。”<sup>④</sup>

##### (二)《周礼》劳动力派遣的理性规范

在劳役的征发和派遣方面,《周礼》确立了较为合理的民力征派政策。《周礼·地官·小司徒》规定:“乃均土地,以稽其人民,而周知其数。上地家七人,可任也者家三人;中地家六人,可任也者二家五人;下地家五人,可任也者家二人。凡起徒役,毋过家一人,以其余为羨,唯田与追胥竭作。”<sup>⑤</sup>郑玄注曰:“可任,谓丁强任力役之事者。”<sup>⑥</sup>注引郑司农云:“羨,饶也。田,谓猎也。追,追寇贼也。竭作,尽行。”<sup>⑦</sup>小司徒根据家庭成员的多少、成年男子的数量确定可征派民力的人数,但是在具体分派劳役时,一家分派劳役的人数不得超过一人。这样既可保证国家的防御力量和建设用力,也可确保家庭农业生产的稳定。

秦律有类似的规定。《睡虎地秦墓竹简·法律杂抄》曰:“戍律曰:同居毋并行,县嗇夫、尉及士吏行戍不以律,赀二甲。”<sup>⑧</sup>《岳麓书院藏秦简(肆)》收录的戍律规定:“遣戍,同居毋并行。不从律,赀二甲。”<sup>⑨</sup>一个家庭的多名成年男子不得被同时征派戍边,这种规定既兼顾了国防和社会公共设施建设,又兼顾了农业经济发展。秦律的这种规定能保障农耕生产所需的劳动力,符合农业社会的社会发展规律。

##### (三)司法活动与农业生产时令相协调

在诉讼时令上,狱讼的受理、审判、执行要与农业生产的时令相协调,狱讼活动不得影响农业生产活动的正常进行。《吕氏春秋·仲春纪》曰:仲春之月,“命有司,省圜圜,去桎梏,无肆掠,止狱讼。”<sup>⑩</sup>注曰:“有司,理官主狱者也。圜圜,法室。省之者,赦轻微也。在足曰桎,在手曰梏。肆,极。掠,笞也。言‘无’

①《孟子正义》,第1001页。

②《管子校注》,第307页。

③《说文解字》,第67页下。

④《周礼注疏》,第347页。

⑤《周礼注疏》,第277-278页。

⑥《周礼注疏》,第277页。

⑦《周礼注疏》,第278页。

⑧《睡虎地秦墓竹简》,第89页。

⑨ 陈松长主编:《岳麓书院藏秦简(肆)》,上海辞书出版社,2015年,第129页。

⑩《吕氏春秋集释》,第34页。

者,需立秋也。止,禁。”<sup>①</sup>《吕氏春秋》还记载,季秋之月,“乃趣狱刑,无留有罪”;<sup>②</sup>仲冬之月,“涂阙庭门间,筑圉圉,此所以助天地之闭藏也。”<sup>③</sup>在农忙时,还可调派在押囚犯从事农业生产,如《岳麓书院藏秦简(陆)》收录的秦代律令记载:

“廿七年十二月己丑以来,县官田田徒有论系及诸它缺不备获时,其县官求助徒获者,各言属所执法,执法亟为调发。书到执法而留弗发,留盈一日,执法、执法丞、吏主者,赏各一甲。……书下官,官当遣徒而弗遣,留盈一日,官嗇夫、吏主者,赏各一甲,丞、令、令史各赏一盾。”<sup>④</sup>

因农忙亟需劳动力时,县官可以书面形式报告执法官员请求调派羁押在案的囚犯从事农业生产,执法官员应及时调派。

秦律为确保农业生产,还规定了灵活的农业生产保障律令:“田不急时欲令<sub>田</sub>徒及车牛给它事,而以田急时以它徒赏(偿),许之;其欲以牛车赏(偿),有(又)许之。”<sup>⑤</sup>

秦汉律令中还规定了其他一些保障农业生产的保障措施,如《龙岗秦简》记载:“诸马、牛到所,毋敢穿穿及置它机,敢穿穿及置它机能害<sub>口口</sub>人马、牛者<sub>口口</sub>虽未有杀伤殴(也),赏二甲;杀伤马<sub>口口</sub>与为盗<sub>口口</sub>杀人,黥城旦舂;伤人,赎耐。”<sup>⑥</sup>又如《二年律令·田律》规定:“诸马牛到所,皆毋敢穿穿。穿穿及置机能害人、马牛者,虽未有杀伤也,耐为隶臣妾。杀伤马牛,与盗同法。”<sup>⑦</sup>在农耕地区,马牛是最重要的生产工具之一,对马牛的保护就是对农业生产的保障。

## 结 语

“类不悖,虽久同理。”<sup>⑧</sup>古今人类的同质性界定古史研究的价值,远古人类管理社会的经验和制度对今天的社会治理仍有借鉴价值。“执古之道,可以御今。”<sup>⑨</sup>先秦时期遵循天道自然的农业生产经验,对林木的利用与保护的时令规定,对鱼鳖、鸟兽猎狩时令和捕获鱼鳖、鸟兽大小的限制,对今天农业立法、环保立法均有借鉴意义。居住地的理性选择、耕作技术的传授、灌溉水资源的合理利用等规定,对居民的生存发展、民生改善至关重要。在经验理性基础上确立的什一税赋制,为保障农业生产所需的劳动力而采取的合理使用民力,诉讼活动时间安排要避开农忙时间,确保农业生产活动的顺利进行,这些对民众的安居乐业、社会秩序的稳定具有重要的保障作用。理性是由事物的本然性所产生的应然性。先秦时期的农业规范、禁令等体现了农业生产应遵循的自然理性法则。

(责任编辑:李良木)

①《吕氏春秋集释》,第34页。

②《吕氏春秋集释》,第198页。

③《吕氏春秋集释》,第242页。

④陈松长主编:《岳麓书院藏秦简(陆)》,上海辞书出版社,2020年,第171-172页。

⑤《岳麓书院藏秦简(陆)》,第171页。

⑥《龙岗秦简》,第107页。

⑦《张家山汉墓竹简[二四七号墓](释文修订本)》,43页。

⑧《荀子集解》卷3《非相》,第82页。

⑨[魏]王弼注,楼宇烈校释:《老子道德经注校释》,中华书局,2008年,第126页。