

摘 要

1840年，鸦片战争爆发，这标志着中国历史开始步入近代社会。封闭的中国被迫走向世界，成为半殖民地半封建社会，清朝政权也由完全的封建性质转变为半殖民地半封建性质，清末监狱制度也随之打上了半殖民地半封建社会的标记，传统的封建监狱制度拉开了改革的帷幕。在西方资本主义法律文化的影响下，主持者们对中国旧有司法狱政制度进行了改革，并取得了一定的成效，从制度层面上来说，完成了由封建狱制向资本主义狱制的转型，在中国监狱史上具有里程碑的意义。因此，研究清末狱制改良活动，有利于把握中国监狱制度转型的脉搏，有助于对监狱制度从封建狱制向资本主义狱制的转变形成客观正确的认识。

文章共分四个部分。第一部分论述了清末监狱改良的各种原因。在本土因素方面，主要阐述了前清腐朽狱制的影响、利益集团的需求和资产阶级革命运动的推动等三方面原因。清朝作为封建社会最后一个王朝，其监狱制度凝聚着两千多年的经验积累，已显得非常成熟。然而，在狱制愈加成熟的过程中，监狱管理中的腐朽因素也在不断滋生。狱吏贪赃枉法、监狱管理沿用酷刑、宗室贵族和旗人罪犯享有特权等，都使得沿用几千年的封建狱制难以继续维系。同时，民族资产阶级作为一支新的社会力量登上历史舞台，具有强烈的反帝反封建要求，监狱改良正是其阶级利益的要求之一。资产阶级革命运动和立宪运动也迫使清政府开始拉拢立宪派，进行预备立宪，形成监狱改良的共识。在外来原因方面，主要包括西方列强攫取中国司法特权的需要、西方法律文化的输入传播、西方监狱改良的影响及国际社会的压力等因素。鸦片战争失败后，西方列强获得了领事裁判权，在中国设立了形形色色的领事法院，而作为司法机关附属的监狱也在中国境内相继出现。外国监狱凌驾于中国司法狱制主权之上，中国司法主权遭受践踏，于是资产阶级改良派强烈地要求变革传统的司法狱政制度。同时，在西方法律思想文化的输入和西方监狱改良的影响下，中国人逐渐接触并认识到西方狱制的先进，于是主张监狱改良。国际社会的压力也是清末监狱改良的重要原因。清政府的刑罚过于严酷，狱政黑暗，因而受到国际社会的普遍抨击，并且成为列强攫取司法特权的借口。因此，清政府必须进行监狱改良，以改变中国司法地位在国际社会上的卑微现状。

文章的第二部分阐述了清末监狱改良中具有代表性的思想主张，主要分析了资产阶级改良派以及张之洞和沈家本的监狱改良思想。资产阶级改良派通过观察西方新式监狱的管理理念和制度，找到了中国监狱管理思想转变的方向，而监狱管理制度是监狱制度的核心所在，因而也就成为资产阶级改良派关注的焦点。改善罪犯的生存环境、教育囚犯学习工艺等都是监狱管理制度改革的重点所在。在阐述张之洞和沈家本的监狱改良思想过程中，重点论述了他们在建立新式监狱、培养监狱官吏、改善罪犯待遇和加强罪犯教育等方面的思想。

文章的第三部分主要阐述了清末监狱改良的具体实践与尝试。以西方监狱制度为学习榜样，清末政府在监狱改良方面做出了许多尝试。首先，修订和创制了许多刑事监狱法规，如改革刑罚、制定刑律等。其次，重视监狱官吏的培养，主持者认识到如果没有品格高尚的狱吏作为后盾和保障，再好的监狱制度也无法正常实施，因此，培养清正廉洁的监狱官吏就显得非常重要。最后，清政府还建立了许多罪犯习艺所和新式监狱，以便改善罪犯的生活环境，有利于对在监犯人进行感化教育和便于组织罪犯劳动等。

文章的第四部分是对清末监狱改良进行评析。主要对“中体西用”的狱政思想、监狱改良的具体措施及失败原因进行评析。“中体西用”作为清末监狱改良的指导思想，是主张在现有体制下将西学内容合法化，将西方现代的监狱制度引进到中国传统的框架内，是对几千年中国封建狱制的背离，具有现代化的倾向。但其思想模式中两种价值观念的矛盾又使得清末监狱改良最终只能陷于空幻。清末监狱改良在具体措施上，制定了我国第一部监狱法典草案，确立了监狱法作为独立部门法的地位，同时培养了一批新式监狱管理人才，塑造了中国近代监狱的雏形。清末监狱改良从其实际效果来看，绝大多数监狱的状况并没有得到多大改善，因此这场标志着中国法制近代化的运动无疑是失败的。其失败原因主要是缺乏最为基本的社会政治条件、经费不足、各省各自为政、社会动荡不安以及改良的具体方式方法等。

清末监狱改良在清末新政过程中占有极其重要的位置，并且具有相当的进步意义和历史教训，这些对中国后来的监狱立法和司法实践都产生了重大的影响。

关键词：清末 监狱制度 改良 张之洞 沈家本

Abstract

The modern period of China began from 1840, symbolized by the eruption of the Opium War. Closed China was compelled to be half colonial, and the political power of Qing Dynasty had to be transformed from the complete feudal into the half colonial. The traditional prison system had to be reformed, following the western pattern. It was the milestone in the Chinese legal history. Therefore it is necessary to study the prison system of Qing Dynasty to form the objective understanding to the transformation from the feudal to the capital.

This paper has four parts.

In the first part, various reasons are listed on the prison improvement in the later Qing Dynasty. From the domestic aspect, the influence of decayed prison system of the early Qing Dynasty, the demand of the special group and the bourgeois revolution movement were the first three reasons. In the prison system even more mature process, the decayed factor in the prison management was unceasingly multiplying. Then the prison officials took bribes and perverted justice, the prison management continued to use the torture, and the imperial clan aristocrat enjoyed the privilege. All of these caused the fall of the feudal prison system which had been applied for several millenniums. At the same time, the national bourgeoisie stood up as a new social strength and had the intense request for the prison improvement. The bourgeois revolution movement and the constitutionalism movement both forced the Qing government to form the mutual recognition of prison improvement.

From the external aspect, there also existed some reasons, mainly including the need of the western big powers to seize the Chinese judicature privilege, the input of the western law culture, influence of western prison improvement and the pressure of the international society. After the Opium War, some of the big western countries had obtained the consular jurisdiction and set up various courts in China, and the prisons kept appearing one after another within the boundaries of China. The Chinese bourgeoisie reformists strongly requested the transformation of the traditional prison system. Chinese people also gradually realized some of the advantages of the western

prison system, so they advocated the prison improvement. The severe Qing government's penalty and the dark prison politics were attacked by the international society and became the excuse of the westerners to seize the judicial privilege in China. Therefore, the Qing government had to carry on the prison improvement for changing the low judicature status in international society.

In the second part, the idea of the prison improvement is illustrated, especially the idea of the bourgeoisie reformists Zhang Zhidong and Shen Jiaben. The bourgeoisie reformists had found the direction of the transformation of the Chinese prison management through observing the operation of the western prisons. The administration of the prison system became the focus of the bourgeoisie reformists. The key point of the reformation is to improve criminal's survival environment and to train the prisoners some crafts. The ideas of Zhang Zhidong and Shen Jiaben, such as establishing the new style prison, training the prison officials, improving the criminal treatment and strengthening the education of prisoners, are further discussed.

In the third part, some of the attempts on the prison improvement are mainly talked about. Following the western pattern, the Qing government had made many attempts in improving management of the prison. First, many criminal laws and regulations were revised and formulated. Next, the prison official's training was paid much attention to. Without the qualified prison officials, the prison system could not be put into good use. Finally, the Qing government also established many criminal reformatories and the new style prisons for improving criminal's living conditions in order to reform and better organize the prisoners.

The fourth part is the comment on the prison improvement. The political idea, the measures taken and the failure reasons are mentioned. In introducing the western prison system into the Chinese frame, two kinds of values were contradicted and made the prison improvement finally an illusion. The first code draft was formulated, the status of the prison law as independent was established, a group of new managerial talents were trained and the Chinese modern prisons came into being. The Qing prison improvement was a failure because most of prisons had not been improved. The main reasons for failure were such as lacking the most basic social and

political conditions, the insufficient funds, different law regulations of various provinces, the social turbulence as well as the ineffective measures.

The prison improvement in the later Qing Dynasty played the extremely important role in the process of carrying on the new policy. It had the progressive significance to the later Chinese legislation and the judicial practice.

Key words: in the later Qing Dynasty; prison system; improvement;
Zhang Zhidong; Shen Jiaben

独创性声明

本人声明所呈交的学位论文是本人在导师指导下进行的研究工作及取得的研究成果。据我所知，除了文中特别加以标注和致谢的地方外，论文中不包含其他人已经发表或撰写过的研究成果，也不包含为获得安徽大学或其他教育机构的学位或证书而使用过的材料。与我一同工作的同志对本研究所做的任何贡献均已在论文中作了明确的说明并表示谢意。

学位论文作者签名：陈百川 签字日期：2007年4月26日

学位论文版权使用授权书

本学位论文作者完全了解安徽大学有关保留、使用学位论文的规定，有权保留并向国家有关部门或机构送交论文的复印件和磁盘，允许论文被查阅和借阅。本人授权安徽大学可以将学位论文的全部或部分内容编入有关数据库进行检索，可以采用影印、缩印或扫描等复制手段保存、汇编学位论文。

(保密的学位论文在解密后适用本授权书)

学位论文作者签名：陈百川 导师签名：陈百川
签字日期：2007年4月26日 签字日期：2007年4月26日

学位论文作者毕业去向：安徽大学后勤管理处

工作单位：安徽大学后勤管理处 电话：5706902
通讯地址：安徽大学后勤管理处 邮编：230039

引言

监狱是人类社会发展到一定阶段的产物，它是建立在一定经济基础之上的上层建筑的重要组成部分，是作为国家的实体附属物，同审判机关、诉讼活动同时产生发展起来，是统治阶级关押罪犯的场所，依照国家法律而设置的刑罚执行机构。监狱，作为国家的暴力工具，是统治阶级实行阶级压迫的工具，它随着国家的产生而产生，并伴随国家消亡而消亡。

由于社会分配的日益不公，争夺权势、抢夺财富现象的日益增加，使“罪”和“刑”的萌芽开始孕育，在国家产生之时，犯罪与刑罚也就随之产生。大约在公元前 21 世纪，随着中国历史上第一个阶级社会国家——夏王朝的产生，监狱作为国家的附属物就随之产生了。中国奴隶社会从夏商西周延续到春秋时期，在这一时期孕育并形成了奴隶制监狱制度。奴隶社会的监狱是为巩固、维护奴隶主阶级利益服务的，监狱的产生是古代文明的标志之一，但古代文明却是用广大奴隶的血汗筑成的。奴隶社会的监狱是奴隶主对广大奴隶实行野蛮残暴统治的暴力武器，是伴随政治、经济的发展而建立起来的。但由于当时生产力水平低，监狱在立法、设置、管理等方面都没有形成一个系统。因此，这时期的监狱在中国监狱史上看只能是一种雏形。

在封建时期，狱制在秦汉初具规模，隋唐基本完成，明清进一步得到发展。尽管在根本性质上与奴隶制监狱一样都是阶级专政的工具，但在具体内容上已有重大变化。这一时期监狱是隶属于司法与行政官署的附属物，皇帝是最高狱政管理者。有关监狱的法律规定主要体现在大法的相关篇目中，还有一些是以皇帝诏令形式予以补充。其监狱规定中虽有一些文明进步的内容，但在实际中监狱官吏野蛮残暴，滥施刑罚，监禁环境极为恶劣。到了 1840 年鸦片战争后，中国进入了近代社会，政权体制变为半封建半殖民地，其监狱制度也打上了深深的半封建半殖民地印记。中国古代监狱制度的发展是沿着国家、法律发展的普遍规律进行的，是与社会经济政治关系相适应的，是中国国情、地理环境、历史条件及狱政观影响的产物，呈现出诸多规律和纷繁复杂的特点。

鸦片战争以后，闭关锁国的中国在西方坚船利炮冲击下被迫走向世界，此时期整个社会近代化趋势使得传统的政治、经济、文化等发生着巨大的变化。这个时期也正是中华法系逐渐解体的历史时期，作为封建政治制度和法律制度

的组成部分，清末的监狱制度也毫无例外地具备了鲜明的时代色彩。它不仅受前清监狱制度的影响，还受外来法律文化思想的影响，在内忧外患的形势下，为图存自保，清政府被迫实行新政，预备立宪，在新政与预备立宪的口号下，开始进行监狱改良。在狱政管理上有了很大的突破，并通过改良引进了资本主义的监狱管理模式。

本文揭示了清末监狱改良的本土和外来原因，理清了当时关于监狱改良的典型思想与主张，以及来自各方面对这次改良运动的反映，介绍了清末统治者实行监狱改良的种种实践与尝试，展现了我国监狱自落后到文明进步、从单纯的作为国家惩罚性的暴力工具到感化教育及改造犯人场所的演化过程。

当前，学术界对于清末监狱制度改良的研究比较重视，已有许多学术性论文相继发表，也有相关著作出版。然而，很多相关研究并没有对清末狱制改良进行系统研究，缺乏足够的史料分析和背景铺垫，因此，论证难以令人信服，且有断章取义之嫌。当然，相关的学术成果亦有很多，如张凤仙、刘世恩、高艳所著《中国监狱史》对于清末监狱制度改良具体实施情况的研究就非常深刻；郭明编写的《中国监狱史学纲》则对清末狱制改良思想家监狱学思想的研究，有着独到的见解。另外，还有许多学术性论文也都对清末狱制的改良有着入木三分的论述。本文是在上述学术性研究成果的基础之上展开论述的，是对当前学术研究成果的继承和发展。

通过本文的写作，可以在对历代监狱制度概况加以了解的基础之上，梳理清末监狱制度改良的脉络，明确清末监狱制度改良产生的原因、思想主张和具体改良措施，确立清末监狱制度改良在中国狱制改革历史中的里程碑地位。同时，可以从清末监狱制度改良的具体实施过程中总结经验，以期得到有用启示。而且，新旧制度的交替是历史发展的结果，是矛盾事物从量变到质变的不断发展的过程，具有深刻的社会政治、经济、文化和法制背景，这一点在中国传统监狱制度逐渐解体、新式监狱制度逐渐确立的过程中体现得非常明显。因此，研究清末监狱制度改良，有利于把握监狱制度变革中的典型史例，为当今监狱制度建设提供历史参照。本文采用史论结合的研究方法，在对有关史料及相关著作、论文进行分析、整合的基础之上进行评论，同时采用例证、比较、列数据等研究方法相辅，希望能有所收获。

一、清末监狱改良的原因

从19世纪中叶到20世纪初，西方资本主义迅速发展，逐步进入垄断资本主义阶段。垄断集团为了扩大商品市场、争夺原料产地和积极对外扩张投资场所，地大物博、经济落后的中国成为西方列强争夺侵略的主要目标。1840年，鸦片战争爆发，封闭的中国在西方坚船利炮攻击下战败，清政府被迫签订了第一个丧权辱国的不平等条约——《中英南京条约》，标志着中国历史开始步入近代社会，中国也由一个独立的封建社会逐步形成半殖民地半封建社会，清朝政权也由完全的封建性质转变为半殖民地半封建性质。在这期间，作为封建政治制度和法律制度的组成部分，晚清的监狱制度也随之打上了半殖民地半封建社会的标记，毫无例外地具备了当时的时代色彩：一方面，政府继续保留了前清腐朽的狱制不变；另一方面西方列强凭借自己强大的势力逼迫清政府签订一系列不平等条约，攫取了领事裁判权。这一系列的重大社会变化使清政府意识到必须对各项制度包括监狱制度进行变革。在这种复杂的历史环境下清末监狱改良拉开了帷幕。

（一）本土因素

1、前清腐朽狱制的影响

从现代监狱学的角度来看，监狱往往是一个国家政治、经济发展状况的反映。清朝在建立初期，由于政局稳定，经济基础巩固，造就了历史上著名的康雍乾三朝百年的盛世。但随着封建社会生产力与生产关系的发展日益不相适应，阶级矛盾也越来越紧张，到了道光年间，这种矛盾愈发尖锐，农民不但遭到地主阶级侵占土地，还受到地主阶级的残酷压榨和高利贷资本、封建垄断性商业资本的剥削，再加上水旱灾害的不断发生，造成农民起义不断。在政治方面，清朝皇帝更加独揽大权，集立法、司法、行政、军事、刑赏于一身，政治统治更加腐败，并采用剥夺民众思想言论，大兴文字狱等严峻措施来加强封建专制统治。

在这种经济和政治的影响下，清朝的监狱制度也比以往朝代更加黑暗、残暴和腐败，并随着专制主义的加强愈演愈烈，主要体现在：第一，清末监狱条

件，尤其是卫生状况十分恶劣。监房低矮、阴暗、潮湿，犯人的生存权基本得不到保障。如当时的苏州府监在非常狭小的地基上仅有左右两面各六间房，右面囚徒拘禁的地方，每室容纳二十余人，无内外监之区分，犯人也无轻重罪之别，完全是混合杂居，很难有容身之地。另外，囚犯的衣食和医疗条件也十分恶劣，清代虽规定“日给仓米一升，寒给絮衣一件”，并在预算支出中列出监犯衣粮一项，但在实际中维持这种现状极不容易，特别是到了灾荒年间，囚犯的温饱就更难以保证。有些犯人由于饥饿难耐，便在狱中自执炊具。由于管理混乱，犯人有时还得自己出钱解决吃饭穿衣问题，如当时江苏的臬司监囚犯要自备饭食，每人每日要付出七十文的银子，这种衣食条件的简陋，也导致了許多疾病，但由于监狱医疗状况十分黑暗，许多监狱根本没设病室与官医供病人居住与治疗，病囚只能在那里坐以等死。即使在全国模范监狱“京师模范新监”，死者都在百分之五十以上，足见当时监狱条件的恶劣。第二，狱吏贪赃枉法，敲诈勒索严重。狱吏们知道，如果关押的人越多，就越有私利可图，于是只要与案件有所牵连的必定将其关进监狱，不管他们是否有罪，先给其戴上刑具，并采用一些残毒的刑讯，致使囚犯身心疲惫不堪的时候，采用诱导方式，让他们交纳保金。在采用敲诈勒索的手段上也形形色色，如在行刑时，行刑者会对犯人的亲属说，如果顺从他，在行绞刑的一开始，就可以让犯人断气，减少痛苦，否则的话要行使三次绞刑，并且再加其他的具械后犯人才会死去。胥吏擅权现象在清末空前严重，冤狱重重，鲜明地标示着清末监狱制度的严重危机。第三，清末监狱管理仍沿用旧制酷刑，甚至更加严重。大清律例中规定的狱制直到光绪末年才得以删改，但这次删改没有从根本上改变清朝监狱制度的黑暗和腐败，大部分规定还是和清朝前期一样没有变化，在狱具和戒具方面的滥用情况更加严重。除了有法律规定的刑具如大竹枚、夹棍和拶指外，地方上还创造许多法外之刑，虽然清代禁止在刑讯制度中使用其他刑罚，但清末社会矛盾的激化和吏治的腐败，使用法外之刑已成为当时司法界一种司空见惯的现象。如光绪初年，北省办案，有手提两聆，令其植立逾时气脱者，有摩其腹使气上涌一扑而亡者，此非刑之尤虐者也，南省则有老虎凳之名^①。另外在同治年间的江苏还创制了更为惨毒的鞭脊背、敲脚踝等种种非刑，可见清末的囚禁制度与

^① 赵晓华.晚清讼狱制度会考察[M].北京:中国人民大学出版社,2001:228.

前清的囚禁制度是一脉相承的，更加说明清末监狱制度的黑暗。第四，宗室贵族和旗人罪犯在监禁中享有特权情况仍很突出。直到光绪末年和宣统二年才提出予以改变，但接着又下谕旨：在新律未颁布时，“仍照旧章办理”，“宗室应沐之宽典仍旧用”，就是说宗室觉罗犯罪还是由宗人府分别看管执行，必须按旧制宽典优待。例如宗人府圈禁高墙内的人犯饭食费比值班官员和看守兵还要优越，可见清末监狱制度仍是维护满州贵族优越地位和封建等级制度的工具。

可以看出封建监狱制度一直延续到清末仍然根深蒂固，清朝作为封建社会最后一个封建王朝，就制度内容而言，经过二千年的经验积累，其狱制已相当成熟，但是也更加黑暗，不但保留有封建旧监陈制，而且继续实行封建制度中惩治威吓的狱政管理原则，成为两千年封建狱制黑暗的典型代表。

2、新兴利益集团的需求

19世纪中叶，在帝国主义侵略和经济的渗透下，中国社会的经济结构和阶级结构都发生了深刻变化，闭关锁国的封建经济基础遭到破坏，新的社会关系形成，在中央和地方形成了新的利益集团，他们有放眼世界的目光，有学习西方先进科技和文化的想法，有改革中国落后愚昧现状的良好愿望，新兴利益集团的活动推动了清末监狱的改良^①。

在睁眼看世界的这一过程中，社会精英们领悟到西方政教昌明在于其政治法律制度的进步，他们开始学习西方的社会科学，倡导西方自由平等博爱的观念，逐渐提出实行西方的宪政制度、提倡改革君主专制等。资产阶级改良派如康有为、梁启超、严复等出于维新救国，接受“西学”（即“新学”），以对封建专制制度进行一些改良，主张自上而下改革政治，设议院、开国会、兴学校、变法律、审狱法，以雪“国耻”，以图富强，把学习“西学”、改良狱制也作为实行宪政变法图强的一项内容提了出来。严复对于狱治与国家强弱的关系阐述得更为明确，他认为西方治狱不用刑讯是有法制、教化的表现，指出中国用刑讯治狱，“其惨酷无人理”，若不变法，仅改其末而舍其本，“富强之效日远矣”。

为了镇压太平天国运动，腐朽的清廷只能求助于地方实力派，封建政权的中心开始下移，统治者为了挽救摇摇欲坠的政权，不得不学习西方先进科技，开始兴办洋务。在这一过程中，朝廷中的一些大臣以其民族的危机感与敏锐的洞

^① 张凤仙、刘世恩、高艳.中国监狱史[M].北京:群众出版社,2006:152.

察力，极力主张清政府革新图强。如李鸿章、载泽、绍英、戴鸿慈、徐世昌、端方等。法部尚书戴鸿慈作为出访欧美九国“考察政治”的五大臣之一，在其《出使九国日记》中，多次述及到考察各国监狱的状况及自己的心得体会：“监牢非以苦痛犯人也，束缚其自由而仍使之作工，故西人有改过所之称。”这与传统的以监狱为“苦人”、“辱人”之地的观念相比，这种对监狱性质的界定是非常难能可贵的。法部郎中韩兆藩于光绪三十二年(1906年)先后考察了江浙监狱及在华的外国监狱，以及日本国内的监狱，他根据此编写了《考察监狱记》，其中依据自己的亲身体会总结了晚清监狱的弊病，呼吁改革监狱的刻不容缓性。这些地主阶级开明分子在一定程度上促进了清末的监狱改良步伐。

另外，甲午战争前后帝国主义加强对中国的经济掠夺，他们疯狂地向中国倾销商品、输出资本，控制中国的金融和经济命脉，垄断了中国市场，中国作为一个半殖民地国家被逐渐卷入了资本主义市场，导致中国传统社会的自然经济进一步的瓦解，商品市场和劳动力市场也因此得以扩大，这为民族资本主义的发展提供了客观条件，民族资产阶级便以一支新的社会力量登上历史舞台。中国的民族资产阶级从一开始就受到各方势力的排斥，包括外国资本主义和本国的封建主义，他们有着强烈的反帝反封建要求，要求清廷实行改良，在这一过程中，监狱制度也开始了它的改良之旅。

3、资产阶级革命运动和立宪运动的推动

19世纪70年代，伴随着民族资本主义的产生逐步形成了早期改良思潮，他们提出抵御外国侵略，废除不平等条约，维护国家民族主权和独立，倡导工商救国的实业救国思想，主张仿效西方君主立宪制度，进行政治革新。自19世纪90年代以后，资产阶级先后成立了兴中会、华中会、日知会等革命团体，不断发动武装起义。1895年，在中国被迫与日本签订了《马关条约》后，康有为连夜起草“万言书”，史称公车上书，其中就有“变法成天下之治”的措施。虽然由于保守派的抵制而这一运动被制止，但这种维新的思潮仍然日益高涨并逐步发展成为全国性的政治运动。

20世纪初期，一些新式的知识分子痛感于民族危难国弱民穷的衰颓局势，走上了反清爱国的革命道路，他们以推翻专制统治建立民国和发展资本主义为目的，其深度和广度远远超过了康、梁为代表的维新派。章太炎提出了鲜明的

“依法治国”的法治原则，否定了封建社会王权大于法以及“八议”、“官当”之类的司法特权原则。他们认识到必须有一个全国性的统一政党来领导革命，同盟会就是孙中山领导的中国第一个有明确政治纲领的资产阶级革命政党，其“三民主义”学说包含了丰富的法律思想内容，将中国资产阶级革命推向了一个新的阶段。随后，在资产阶级革命派与保皇派之间展开了规模空前的思想论战，最后以革命派胜利而告终，这一论战的胜利有着重要意义：它使资产阶级思想深入人心，使资产阶级、小资产阶级知识分子摆脱了顽固派的影响，走向了革命道路，资产阶级民主革命运动因此不断高涨。

为挽救覆国灭亡的命运，清政府不得已实行新政，但并没有从根本上解决问题，局势仍得不到稳定，再加资产阶级革命浪潮的冲击，迫使清政府开始拉拢立宪派，以预备立宪来欺骗民众。1905年7月，清政府派载泽等五大臣赴欧美、日本考察宪政。1906年9月1日发布“预备仿行宪政”的谕旨，1908年颁布《钦定宪法大纲》，准备以九年为期，逐步预备宪政。1909年10月各省咨议局相继成立，统治者已充分认识到，不进行政治法律改革只能加速自己的灭亡，中国之专制一日不变，则革命之风潮一日不息，监狱改良也是在这一过程和氛围中逐渐形成。

4、清政府维护其统治地位的需要

1900年前后，资本主义列强相互勾结，加紧对中国的政治、经济和文化侵略。与此同时，清王朝的封建统治更加腐败，国内的阶级矛盾、民族矛盾空前激化，尤其是全面卖国的《辛丑条约》的签订，进一步激起了全国人民反帝反封建的革命浪潮，清王朝处于风雨飘摇之中。为缓和阶级矛盾，以维护现有统治秩序，保持大清江山永固，清政府十分不情愿地开始了预备立宪、新修法律、改革司法制度等一系列改良措施。在这一系列“变通政治”的活动中，清政府逐渐认识到监狱与刑法相互维系的关系，认为“狱制一日不改，则新律万不适用”。法部亦有感于旧有狱制已不能适应现行统治需要而呼吁“我国现在狱制亟待改良”。因此，监狱改良被清政府提到“为司法所特重”的议事日程上。

清政府进行监狱改革，还有一个原因就是借助改良法律获得司法主权。英美等帝国主义国家许诺过清政府，一旦清政府改良法律、狱政，将收回治外法权。光绪二十八年，英国与清政府在上海议定通商行船条约十六款时，第十二款便

规定：中国深欲整顿本国律例，以期与各西国律例改同一律，英国允愿尽力协助以成此举，一俟查悉中国律例情形，其审断办法及一切相关事宜皆至臻完善，英国即允弃其治外法权。其它资本主义国家也相继与清政府签定了类似条款。为了继续讨好西方列强，“结与国之欢心”，收回治外法权，维护其封建统治，清政府不得不宣布改革司法制度，监狱改良由此拉开了帷幕。

（二）外来原因

1. 西方列强攫取中国司法特权的需要

鸦片战争的失败，清政府在帝国主义的炮火下完全屈服，以英法美为代表的欧美资本主义列强强迫与中国签订一系列不平等条约，在政治、经济、军事方面攫取大量特权，而通过不平等条约攫取中国司法主权早已是他们的既定目标。他们获得了领事裁判权，也就是治外法权，于是在中国领土上出现了“外人不受中国之刑章，而华人反就外国之裁判”的奇怪现象。1843年7月，英国强迫清政府订立的《中英五口通商章程》是清朝丧失司法主权的开始，其中第十三款对领事裁判权问题作了明确规定：英人华民，交涉词诉一款……其英人如何科罪由英国议定章程，法律发给管事官照办。《中美望厦条约》的签订使清朝进一步丧失了司法主权。中国司法主权的破坏造成对外国人的非法活动中国法律不能予以制裁，而且国内有犯罪行为的人也多以租界地为逃避中国法律制裁之处。西方列强在华取得领事裁判权后，不仅在中国设立形形色色的领事法院，而且又在上海、汉口、厦门等租界内强迫清政府设立特殊的审判机关——会审公廨，使西方列强可直接对租界内的中国人行使司法管辖权，司法管辖权的获得也为外国侵略者在中国的土地上关押囚禁刑事罪犯提供了法律依据，作为司法机关附属的监狱也在中国境内相继出现，使监狱制度半殖民地化程度进一步加深。1844年英国在香港设置的“维多利亚监狱”是西方国家在中国领土上最早建造的一座监狱，后又设置了赤柱监狱，并在九龙荔枝角设置了一所女监。19世纪中叶以后，随着上海各国租界的划定，各种类型的监狱也纷纷设置起来。1856年，英国在上海外滩建造了一所英国领事署监狱，专门监禁刑期较短的外籍犯人，这是帝国主义在上海租界内设置的第一所监狱。1870年，英国又在上海厦门路修建了一所较大的厦门路监狱，专门收容西人之用，又称“西牢”。1901年，英国又在上海公共租界华德路建造一所新监狱“提篮桥西牢”，

囚禁有重罪的中国人，以及与中国未有领事裁判权国家的侨民罪犯，此监狱占地约十余亩，共有 510 间，其中 30 间称“感化院”，用于囚禁少年犯。此外英国在上海租界还设有巡捕房，在上海四马路的总巡捕房，主要关押中国人。

沙皇俄国经过《璦琿条约》、《天津条约》、《北京条约》等一系列不平等条约的签订，占据了东北大片领土，在哈尔滨、满洲里、海拉尔、博克图、横道河设置监狱，不仅关押俄国人，也收押当地中国人，监禁已决犯和未决犯。另外沙皇俄国还在铁路沿线大站的警察署设立暂时羁押人犯的拘押所。法国在上海法租界马斯南路靶子场一带也建造监狱，男、女分监，还有病监、外籍犯监狱。1889 年，在大马路设置巡捕房，用于关押未决犯。美国在上海设有虹口巡捕房，共有 7 间拘禁室，每间可容纳 20 人。不仅英俄法等主要资本主义国家在上海设有监狱，就连丹麦这种势力较小的国家也在上海设有监牢。在上海租界内，根据 1868 年制定的《上海洋泾滨设官会审章程》，还设有会审公廨男女押所，羁押民事案件的被告人以及有关待质人员。

帝国主义国家在中国设立大量监狱，对犯人任意惩处，肆意用刑，而清政府只有曲意逢迎，毫无反抗之力。无论外国侵略者所建监狱形式如何，都是清朝统治者和外国侵略者镇压、迫害中国人民的工具。租界内形形色色的外国监狱凌驾于中国司法狱制主权之上，践踏中国法制，残害中国人民，标榜人权的洋人居然在中国领土上肆意侵犯中国人的基本人权，这就不是一种同等国家所有的必然，而是惟有在中国刑事司法体系上才出现的“畸形儿”，它标记着中国半殖民地半封建狱制的鲜明特点，是清末改良监狱近代化过程中不正常的畸形状态^①。这也成为资产阶级改良派要求变革传统的政治法律和司法狱政制度的绝妙托辞。

2、西方监狱改良的影响

18 世纪中后期，即中国历史上的乾嘉时期，一场代表人类文化发展的监狱改良运动在欧洲大陆逐渐兴起，在后来的岁月中，这种改革运动在世界各国普遍展开。在这场运动中，生命刑、身体刑和流刑已被以剥夺自由为特征的刑罚所替代，监狱成为社会拯救罪恶和感化囚犯的场所，渐渐失去了它原有的惩罚功能。在思想方面，当时监狱改良主流思想的代表人约翰·霍华德（1726-1790）

^① 薛梅卿.中国监狱史知识[M].北京:法律出版社,2001: 146.

的改良监狱理论和杰雷姆边沁（1748-1832）的辐射式监狱的研究规划对中国监狱改良理论起着重要的影响作用。19世纪中叶以后，随着帝国主义列强的侵略，闭锁的国门被打开，西方资产阶级自由、平等、博爱的观念也传入中国，中国人在学习西方政治、经济、军事、文化的过程中，开始接触并认识到西方监狱的先进。他们描述了西方国家的监狱和狱制，主张废除死刑、改革肉刑、实行感化教育的刑罚思想，对清末监狱改良运动的兴起产生了重要影响。

这一时期，中国许多有志之士开始有目的地对西方狱制进行具体的研究。王韬在其考察的英国碧福监狱予以了以下描述：“狱囚按时操作，无有懈怠。织在毯褥，彩色陆离异常华焕。出售于外有值金钱数十磅者。居室既洁净，食物亦精美。狱囚获住此中，真福地哉。七日一次，有牧师来宣讲，悉心化导之^①”，这种良好的环境与中国监狱的黑暗形成了明显的对比，这种居室净洁食物精美，有牧师净化心灵的监狱自然是“真福地哉”。李圭游历美国之时曾参观了美国的特拉圭河轻犯监狱、费城重犯监狱等几所监狱，并在其《环游地球新录》中对其进行了记载：西方监狱第一是居室洁净，第二食物精美，第三作息很有规律，第四可以学一技之长，第五，管理监狱的总管、司事们对犯人非常体贴，具有人情味，对待犯人像对待自己的父兄一样。

这些中国人自己的体验和经历，使人们更加清楚地认识到本国监狱的落后，因此较为典型的监狱制度逐渐被介绍到了中国，并直接影响了当时的监狱改良。其中，影响最大的是明治维新后的日本狱制。日本效仿德国对狱制进行改良后，改变了旧时狱制的落后状态。日本迅速崛起引起了国人的关注，极大地刺激了晚清政府和国内的知识界，其政治制度和法律制度便成为急于摆脱尴尬地位的中国人效仿的对象。再加上地域较近，文字和风俗相近，效法日本最为方便可行。这些因素促使清政府下决心学习日本，对监狱进行改革。极力主张监狱改良的大臣徐谦认为，日本在明治维新后能撤去帝国主义强加的领事裁判权，首先是以改良监狱为本的，那么中国监狱改良的一切自然应参照日本的做法。总之，来自世界各国对监狱进行改良的理论和实践，刺激清政府修订法律，改良监狱。

^①钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓书社,1985:149.

3、国际社会的压力

在帝国主义侵略者炮火下，清王朝被迫打开了国门，世界人知道了清政府的刑罚过于严酷，监狱又非常黑暗、腐败，环境恶劣，瘟疫流行，狱吏贪赃枉法、敲诈勒索、残酷虐囚，因而受到国际社会普遍的抨击，中国的司法地位在国际上显得非常之卑微。

各国在华建立领事裁判权的恶例，其不愿放弃在华取得司法主权的借口就是中国法律不完备，刑罚苛刻，监狱不良，他们指责中国的刑罚不脱体刑方式，过于严酷不合人道。而且打开国门后，西方列强看到了中国官吏是出了名的腐败，只要有钱可赚，他们就无视法律的存在。正是因为清政府的腐败，在当时国际社会有关监狱改良的交流活动日益频繁之时，清政府往往被拒绝在大门之外，从1864年德国弗兰克孚尔特召开的国际监狱改良会议到1930年十次国际监狱改良会议，清政府仅于1910年在华盛顿召开的第八次国际监狱会议受邀与会。清政府派出京师高等检察厅检察长徐谦、法部参议上行走兼奉天高等审判厅厅丞许世英参加，这是中国首次参与国际监狱会议。徐谦回国后给清廷的报告中深有感触地说，自第一次国际会议以后，各国莫不从事改良监狱，并设立万国监狱协会，分年于各都府召开，派遣委员各将其国改良监狱事件，提出相互讨论，几视为国际竞争事业。同年在海牙召开的和平会上，清廷又因法律不良被降至三等国，这就更加使得清王朝的统治者深切地意识到，中国如果不改良监狱制度而是继续保持原状的话，将难以自立图存。

西方列强对中国进行的政治、军事、经济侵略，激起了广大人民的英勇反抗，白莲教起义、太平天国运动、义和团运动等农民运动给了帝国主义者沉重的打击，也使他们清楚地认识到中国人民是不会臣服的，从而打消了占有和统治中国的想法，转而重新扶植以慈禧太后为首的反动封建势力。为谋取更大的利益，他们要求清政府进行改革，还许诺清政府，一旦清政府改良法律、狱政，将收回治外法权。比如光绪二十八年(1902年)，英国在与清政府在上海议定通商行船条约十六款时，第十二款便规定：“中国深欲整顿本国律例，以期与各西国律例改同一律，英国允愿尽力协助以成此举，一俟查悉中国律例情形及其审断办法，及一切相关事宜皆臻妥善，英国即允弃其治外法权”。这些都刺激了清政府的修订法律、改良监狱的热情，使得监狱改革成为必然。

4、西方法律思想和文化的输入传播

中国古代法律充满了保守性和孤立性，在发展过程中陈陈相因、进程缓慢。当清末中国仍然保留着完全意义上的封建法制时，多数西方资本主义国家已经建立了资产阶级民主与法律制度，其人权学说及其理论早就日益成熟并迅速传播开来。对于人权，在自然法学家看来其是天赋的，人们拥有自由、平等和生存的权利。约翰·洛克在他的《政府论》和《人类理智论》等一些著作中强调，人类生存的最基本的权利是不可侵犯不可剥夺的，这些权利概括起来就是：人的争取自由的权利、平等权、生命权、财产权，并认为在封建君主专制制度下，政府及其官吏将其处于绝对权力下，肆意破坏着人们的基本生存权利。人权理论的提出使得封建制度受到猛烈的抨击，它主张人的自由、生命和财产受到国家保护，犯罪者不应该受到法外之刑，反对封建专权，反对残酷刑、侮辱人格刑。这些主张必须在现实中加以落实，一些资产阶级国家于是在立法上加以规定。如1679年英国《人身保护法》规定，凡英国人民，如有刑事违法或涉嫌刑事犯罪的情况，只能是依据人身保护令状或是其它法定令状，由法警解送指定的监狱或工场，不得非法扣押或监禁任何英国公民。美国的《独立宣言》宣布“人人生而平等，他们都从他们的造物主那里被赋予了某些不可转让的权利，其中包括生命权、自由权和追求幸福的权利。”在1791年宪法修正案中又明确规定公民的身体、住宅及财产不受侵犯，对于扣押人的身体必须要有扣押证或是拘捕证。法国的《人权宣言》中规定法律面前人人平等，非依照法律不受逮捕，不得非法控告、拘留或逮捕任何人。在刑罚使用上“法律只应规定确实需要和显然不可少的刑罚，而且除非根据在犯法前已经制定和公布的且系依法实施的法律外，不得处分任何人”。鸦片战争以后，国门大开，西方的这一系列的思想与理论同西方的商品一起输入到中国。在中西文明的冲突和交流中，中国古代法律文化遭遇到猛烈的冲击，逐步走向衰败。中国的臣民在封建社会受到残酷的剥削和压迫，基本无人权可言，这可以集中反映在监狱制度中，监狱制度是和人的基本权利紧密相连的，而中国清末时期的监狱制度却异常的腐朽，罪犯在监狱没有生命健康和人格尊严可言，这是对基本人权的粗暴践踏，清末监狱改革处于不得不变的大趋势之中。

从林则徐提倡“睁眼看世界”开始，西方法律文化通过传教士的传播，翻译

西方启蒙思想家的法律著作和各种法典，聘请西方法学家讲授法律、参与立法，派出官员出国考察学习等等渠道传入到中国。西方法律文化的主要内容是确立法律的权威，提倡法治，尊重个人的平等权、自由权，鼓吹三权分立，制订包括宪法、民法、商法、刑法、诉讼法、法院组织法的法律体系等等。作为清朝官僚的林则徐从知己知彼、百战不殆出发，提倡了解和引进西方文化。在他的组织和倡导下，翻译出版了大量介绍西方的书籍，介绍了西方的总统制、选举制、联邦制、刑法、税法与诉讼法等等。19世纪70年代，中国出现了早期的资产阶级改良派，改良派的思想家不同程度地同资本主义国家有所接触，接受了西方的法律文化，意识到中国的法律制度落后于世界各国，只有改革才能立于不败之地，他们不遗余力地抨击传统法律制度，宣传西方的法律思想，主张向西方学习，他们的法律思想主要有：主张建立议会制度、提倡重商恤商、制定商律、建议按西方模式修改律例，改革司法、废除刑讯及凌迟之刑与连坐之法等等。王韬称赞英国政治清明的同时赞扬英国刑罚“刑止于绞，而无枭示”，“叛逆重罪，止及一身，父子兄弟妻孥皆不相累”“其在狱也，供以衣食，无使饥寒，教以工作，无使嬉惰”^①，他通过对西方刑狱制度的赞美来反对清朝刑狱的黑暗，唤醒人们的革新意识。严复翻译了《天演论》、《法意》、《原富》等西方名著，他以天赋人权、主权在民为理论武器，抨击了清朝专制制度，强调改革法律制度，认为中国传统法律之所以残酷暴虐，在于法律不善，以恶法治国，因此受到西方的鄙视，“故不变其法，虽上有流涕之诏，下有大声之呼，彼为吏者，终自顾其成，无益也。”^②西方传教士在此期间在中国设立的出版机构——广学会，出版了伏尔泰、卢梭、孟德斯鸠、狄德罗等人的著作，对中国传统法律的改革和近代化起了舆论先导的作用。

另外，这时期的资产阶级改良派多为买办和驻外使节，从小接受传统文化的熏陶，后来或出国游历或派驻国外或在外国公司任职，与西方世界有着密切的接触和广泛的联系，对中西方的政治法律制度优劣有清醒的认识，正是这种独特的经历使得他们站在了时代的潮头上，提出了监狱改良的主张。综上所述，西方法律思想及其文化的输入传播，为清末监狱制度的变革奠定了思想舆论基础。

^① 王韬. 弢园文录新编[M]. 北京: 三联书店, 1998: 65-66.

^② 严复. 孟德斯鸠法意[M]. 北京: 商务印书馆, 1981: 133.

二、清末监狱改良思想

鸦片战争后，中国与世界各国的联系越来越密切。国门洞开，使得中国境内外国人骤然增多，由此导致涉外案件的数量急剧上升。在案件审理过程中，适用法律不同，这开扩了国人的视界，也使得中国传统法制文明与西方法制文明发生了激烈的碰撞。最先对此进行思索的便是出国留学的知识分子。他们以自己在国外的所见所闻，对比国内的景象，不由发出感慨，认为西方狱制乃良法美意，值得大清国去效仿。^①

（一）资产阶级改良派的监狱改良思想

随着出国留学生的增多，资产阶级改良派针对清代监狱的弊端，参考西方国家的监狱管理制度，对清末监狱制度猛烈抨击，并提出自己的监狱改良思想和主张。

1、转变监狱管理思想

中华法系的监狱管理思想，一直是以重刑主义、惩罚主义和报复主义为主，虽然历代不乏“恤狱悯囚”的规定，但很少能被推行，即使是圣君明主，在对待触犯“十恶”诸条的囚徒，也是抛弃了此规定。中华帝国到了清末这个封建社会即将终结的时期，已是奄奄一息，昏庸不堪。清末残忍苛酷的监狱管理制度让资产阶级改良思想家们难以忍受。何启、胡礼垣认为，中国传统监狱管理思想源于《周礼》中“刑治国，用轻典，刑乱国，用重典”之言，是荒唐不稽、是非不辨的。他们认为法律条文只有是公正正义的才能行之于世，并不能任意更改刑罚的轻重。如果以刑罚的轻重而论，刑罚越轻则国家太平富强，刑罚越重则国乱民反。纵观历史，这样的事例不在少数^②。

1890年1月，深受曾国藩赞赏的薛福成离开上海出使英、法、意、比四国。在欧洲四年半的时间，其所写日记十万余言，几处涉及西方的监狱制度。其一记载法国巴黎“伯列藏麻寨”监狱，详细叙述了其建筑、罪犯待遇等；其二记述英国监狱状况，并对英国的监狱管理进行了初步的研究。他发现英国尊重囚犯的人格尊严，注重监狱的环境卫生和对囚犯的教育感化，重视监狱统计，对

^①王韬.漫游随录图记[M].济南:山东画报出版社,2004:153.

^②何启,胡礼垣.新政真铨[M].沈阳:辽宁人民出版社,1994 29-30.

全国的犯罪人数进行统计，并分析其所犯何罪，因何犯罪等等，因而监狱管理收到了很好的效果。他认为这些都值得中国效仿学习。

虽然资产阶级改良派看到清末监狱管理制度的弊端，但是，中国监狱制度由来已久，积弊很深，所以，他们只能把眼光投向国外，以寻找改良监狱的方法和根据。而同一时期，西方国家的监狱管理思想已发生了很大的变化，由重视监狱的惩罚功能转向重视监狱的改造功能，1872年召开的伦敦国际监狱会议就将监狱的第一宗旨设定为使罪犯改过自新而不是采取报复主义。无疑，资产阶级改良派思想家们从采取这种新的宗旨的西方新式监狱中找到了中国监狱管理思想应该如何转变的方向，那就是从封建主义的监狱管理思想向资产阶级人道主义的监狱思想转变，从惩罚主义的监狱管理思想向感化主义的监狱管理思想转变。

2、改革监狱管理制度

监狱管理制度是监狱制度的核心和实质内容所在，也是资产阶级改良派关注的监狱改良的焦点，一切监狱思想的阐述和论证都是围绕着监狱管理制度的改良而进行。在资产阶级改良派思想家们看来，要改革监狱管理制度必须从以下几方面进行：

第一，改革罪犯的生存环境。中国传统监狱生存环境之恶劣是不言而喻的。19世纪60年代来华的一位英国传教士曾这样描述了他眼中的中国监狱：“中国的监狱是最悲惨、最肮脏的地方了，能够想象得出，即使是人类在不得已的情况下所居住的山洞也不会再比这里更令人恶心和恐怖了。估计一个房间至多只有十平方英尺，墙上的一条窄窄的石缝起着窗户的作用，微弱的光线透过它照射进来，即便是阳光灿烂的日子里，牢房里还是十分幽暗。墙壁黑乎乎的，满是尘土，在泥水匠最后一次触摸之后，就再也没有人来打扫过它。地面是土质的，长时间的使用使得原本平整的地面布满了坑洞，屋子里挤着十至十二个犯人，没有一件家具，由可怜的室友提供的几捆干草就是他们睡觉的床，这里是如此的污秽，拥挤……”^①在这种生存环境下，犯人时有痰毙就在所难免了。这与西方监狱形成了强烈的反差。王韬对英国监狱发生感慨，而1876年赴美的李圭在参观美国监狱时发现，囚犯所处的环境与中国的监狱相比，实在有天壤之

^① [英]麦高温.中国人过活的明与暗[M].北京:北京时事出版社,1998:163-164.

别。其食堂宽敞明亮，设有长桌长凳；浴室，洗水间，厕所一应俱全；囚犯住处则是每人一间睡房，房内生活设施齐全，卫生整洁；“又有大室二统间，居犯人之有病者”。就连犯人的工作场所也较为宽敞舒适；“每间长约一丈一尺，宽约六尺。地铺木板，设一榻、一桌、一厕桶、一工作之器、一暖气筒（西国凡大院屋不能遍设火炉，多于地底设总炉，各层壁间设铁筒，由轮机激发暖气以代之。夏日则闭总炉，另有大轮扇风，仍右各筒，以吸暑气，故又称风筒）、一吸水管、一煤气灯。”而且狱内还有放风的地方：“出门有地，广五六尺，种花草。每日必使进内小步三刻，和舒气血”。^①这样的监狱环境，对李圭的刺激非常大，其对美国监狱的描述，虽有主观的理想成分，但却表达了改善清末中国监狱生存环境的强烈愿望。

第二，教习囚犯以工艺。中国古代刑罚也有劳役制度，如明清时期的充军和发遣等，但它们是作为对犯罪者的一种惩罚，是以“戮力”和“奴辱”为特征的，是对犯人的一种非人的折磨，与近代意义上的囚犯劳作制度有着本质上的区别。19世纪兴起于西方的教育刑论虽然仍将劳动视为一种惩罚，但这只是目的之一，其更强调以劳动作为对罪犯进行改造的基本教育手段，认为犯罪者自身通过劳动不仅可以清除鄙视劳动的感情、养成勤劳的习惯，更重要的是可以学会一定的生产劳动技能，将来以一个熟练的劳动者的身份回归社会，从而达到改造罪犯的目的。资产阶级改良派思想家对此深为赞许，将教囚犯以工艺作为劳动改造的基础，并进行充分的阐述。

1876年，出使欧洲的郭嵩焘日记所载，共参观监狱七所，记载监狱制度之处共九则，约万余言。郭嵩焘在参观伦敦的监狱之后，对英国监狱中的劳作制度作了详细介绍：英国犯人在入狱后，先要考察其能够承担何种工作，然后“分厂充役”，对于没有技艺者，则根据其本人的具体情况，加以教育培训，使之掌握劳动技能。犯人都分派工作，由狱吏监督，并给以薪酬^②。

郑观应的认识则更进一步。他认为人之所以犯罪，多有情不得已之处，或为生活所迫，或因父母失教。如果仅仅对犯人施以惩罚，则因为遭到拘禁而使其生活更加贫困，被释放时依然是身无一技，若要生活，其必会重操旧业，这

^①钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓出版社,1985:243-245.

^②钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓出版社,1985:151-153.

难以达到使犯人改过自新的目的，不如效法西方：“凡已定军流等犯，依律所限年份，稽其工作，如捆屨织席等事。其素习工艺者，使各离其业。顽蠢罪重者，则充一切卑贱劳苦等役……所食每日足敷糊口，留其所余于刑满发放日，按名计数发给，俾得谋生。”他接着又提出了一个具体的方案，那就是令罪犯修治道路——“诚谕令地方官，各按所辖地段，遣令流徒各犯兴修，酌给微资，代为收存，矣罪满之时发给”^①。后来，郑观应又提出了在监狱内设立工艺学堂：“凡犯罪监禁之人，教以学习工艺。上焉者雕刻、绘写、制造钟表一切器用；次者缝纫、纺织、刺绣、编制衣巾、冠带、袜履等物；下至搓绳、制线、绩麻、编竹各技。因材施教，曲予裁成。其本有技能，如成衣、髹漆、削木等工，仍听其执业，严为督察，每日限令作工若干，不许偷闲畏懒。而又悬定赏罚，勤者稍减其罪，惰者加禁其时……”^②郑观应在 19 世纪就提出了设立工艺学堂的设想，表明他在罪犯改造方面有着深入的研究，他的这一设想在清末监狱改革中得到了体现。

资产阶级改良派思想家们认为，对狱囚实行劳动工作制度，可以一举多得：其一是可以节约监狱经费；其二是物尽其用，“凡物事琐碎零散，皆使适用，无弃物也”^③；其三是能够促使罪犯改过自新，罪犯刑满释放时，身有一技之长，也有一定的积蓄，可以以此养家糊口，而不会因为技财两无，迫于生计压力，而重蹈覆辙；^④其四是锻炼犯人体魄，使其经常劳动，而不易生病。^⑤此外，资产阶级改良派的监狱改良思想还涉及了监狱探视制度、监狱统计、教育制度、看守制度等方面，只可惜过于简略，不成系统。

（二）张之洞与“中体西用”的监狱改良指导思想

在西方资本主义侵略势力的影响下，清末社会受到西方近代科学技术、政治法律、文化教育等各方面的冲击，一些知识分子提出了不触动旧有封建制度而学习西方“新学”的主张，这就是所谓“中体西用”的变通思想。这一理论最早于 1861 年由冯桂芬在其著作《校邠庐抗议》中提出：“以中国之伦常名教为原本，辅以诸国富强之术”，这是“中学为体、西学为用”思想的最初表述。

^①郑观应.郑观应集(上)[M].上海:上海人民出版社,1982:506.

^②郑观应.郑观应集(上)[M].上海:上海人民出版社,1982:510.

^③钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓出版社,1985:306.

^④钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓出版社,1985:247.

^⑤钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓出版社,1985:506-507.

这一理论后来被洋务知识分子和洋务官僚所普遍接受，从洋务巨头李鸿章，到王韬、薛福成、郑观应等，都在其著述文字中阐述过相同的观点。

所谓“中体西用”即“中学为体，西学为用”，这一思想模式的核心就是把代表传统文化的“中学”和代表西洋文化的“西学”在价值和功用上加以区分，将“中学”和“西学”置于既相对又统一的地位：中学是体，西学为用；中学是本，西学是末；中学为道，西学为器。其内容包括：以维护封建皇位君权、纲常伦理为根本，学习和采用西方的科学技术、法律制度以及文化教育来为封建统治秩序服务。1898年4月，洋务派代表人物之一张之洞发表《劝学篇》提出了“中学为体，西学为用”的口号：“通我中国之学术文章，然后择西学之可以补吾阙者用之，西政之可以起吾疾者用之”，并认为只有这样才能“有其益而无其害”。他说：“夫不可变者，伦理也，非法制也；圣道也，非器械也；心术也，非工艺也。”并解释说：“所谓道术者，三纲四维是也。若并此弃之，法未行而大乱作矣。”这就是说，法制、器械、工艺等具体制度是可以变通的，而中国固有的三纲五常、伦理道德、封建专制制度是“本”，是“道”，这些是万万不可改变的，否则天下就大乱了。因此，他认为学习西方只是为了应对形势而已，而且，学习的内容及其范围和程度应当由统治者决定，并且不得超过封建专制所许可的限度。在《江楚会奏变法三折》中，张之洞系统阐述了自己的监狱改良思想和主张。

首先，轻刑罚，恤刑狱。张之洞公开斥责当时刑罚太重，“《大清律例》较之汉、隋、唐、明之律，其仁恕，宽严相去霄壤”，并指出造成这一现象原由是州、县有司政事过繁，文法过密，经费过细，而实心爱民者不多。^①进而提出了“恤刑狱”的主张。他十分赞赏西方审察案件时“重众证”，“外国问案，专凭证人，众证既确，即无须本犯之供。”他反对严刑逼供，认为“敲扑呼号血肉横飞，最为伤和害理，有悖民牧之义”^②。

其次，修监羈。张之洞指出各州县除监狱外，又有羈所，还有交差押带等，而这些地方“狭隘污秽，凌虐多端，暑疫传染，多致痰毙，仁人不忍睹闻，等之于地狱，外人尤为痛讯，比之以番蛮。”而监狱不可或缺，故而其要求“明定

^①张之洞.张之洞全集[M].石家庄:河北人民出版社,1998:1415.

^②张之洞.张之洞全集[M].石家庄:河北人民出版社,1998:1417.

章程，各处羁所务须宽整、洁净，不准虐待，亦不准多押。”^①一改过去把狱囚视为另类的思想。

再次，教工艺。张之洞还要求设迁善所，令犯人学习工艺，把惩罚和教育相结合，使犯人期满后有能力重新做人。其文曰：“全天下各州县有监狱地方，均于内监外监中必备一宽大空院，修工艺房一所，令其学习”，以期“将来释放者，可以谋生改行，禁系者亦可自给衣履^②”，这种思想与资产阶级改良思想家们的“教习囚犯以工艺”的思想如出一辙，均来自对西方监狱制度的学习和效仿。

最后，派专官。张之洞主张每府必须派设专门官员管理所属监狱事宜。其认为监狱改良是否有效就看是否有专门官员从事管理，若有，则改良监狱制度必有成效。如果能派官员每两个月内赴所属外县稽察，则对狱囚有好处。张之洞还认为必须对管理监狱的官员进行考核监督，不能只是派设了官员，而对其没有制度约束，也就是在制吏之外，还须治吏。

此外，张之洞还就监狱改良中其它问题阐述了看法，更值得一提的是，张之洞在监狱改良过程将自己的理论付诸实践，先后用三年时间，创办了湖北省城模范监狱。

张之洞的这些主张后来被清政府所采纳，并逐渐在思想意识领域占据统治地位，到了20世纪初，又被奉为实行“新政”的指导思想，并成为1901年发布的“变法”上谕的实际内容。

（三）沈家本的监狱改良思想

沈家本（1840-1913）字子淳，浙江湖州府归安县（今浙江省湖州市）人。光绪进士，历任天津知府、刑部左侍郎、法部右侍郎等职。著有《沈寄簃先生遗书》甲编二十二种，乙编十三种。又编有《枕碧楼丛书》十二种。1902年和1907年其二度被命为修订法律大臣，是中国近代法学的创始人，也是清末监狱改良的重要人物。

在监狱改良方面，沈家本反对礼教伦常不可变革论。同时，他又是守旧参礼的奉行着。沈家本很推崇“旧学”，认为新学要旨已经在旧学的包涵之内，贵

^①张之洞.张之洞全集[M].石家庄:河北人民出版社,1998:1417-1418.

^②张之洞.张之洞全集[M].石家庄:河北人民出版社,1998:1418.

在两者融会贯通而已。他主张采用西法新学，但又不能违背中国本身历世相沿之传统、民情，这样才能中外通行。沈家本最为推崇我国夏、商、周三代的监狱。应劭《风俗通义》中记载：“三王始有狱：夏日夏台，言不害人，若游观之台；殷曰羑里，言不害人，若于闾里；周曰囹圄，圄，令；圄，举也言令人幽闭思愆，改恶为善。”沈家本对此十分向往，寄理想于三代。在沈家本心目中，刑罚是制止犯罪的手段，但并非根本途径。根本途径在于德政，在于教化。所以沈家本对秦汉以后的监狱，持批评态度，认为秦汉以后的封建统治者，湮没了三代设狱之义，把感化之地变为苦辱之场。这种思想明显来源于先秦儒家先德后刑、德主刑辅的思想，核心就是一个“仁”字。

沈家本生活在中西法律文化激烈碰撞的时代，深受资产阶级改良派的影响，晚年又受命为修律大臣，主持编译了西方许多法律和法学著作，自然会从西方资产阶级法律中汲取营养，他的“仁”思想也就染上了资产阶级人道主义的色彩，成为中西法律文化融合的产物。在沈家本看来，“仁”隐含着西方资产阶级法律中所具有的自由、平等、人权观念，他认为“以中国法律与各国参互考证，各国法律之精意固不能出中律之范围。”^①沈家本之所以如此苦心孤诣地阐释这些在今天看来有些可笑的观点，一则是由于他对传统文化的迷恋；一则是在保守势力还十分强大的清末，若能证明资产阶级法律原则在中国古已有之，这样可以减少改革的压力。

在批判旧封建监狱黑暗的同时，沈家本对西方、日本的监狱制度赞扬备至。他希望清政府能够仿照西方、日本监狱的规则，改造中国的监狱。为此，他不仅考察了我国历代的监狱，写成《狱考》一书；同时还奏请派员实地考察访问日本监狱，为改良封建监狱作准备。光绪三十三年（1907年），沈家本上奏《实行改良监狱注意四事折》，提出了具体的监狱改良措施。

第一：改建新式监狱。沈家本认为，改建新式监狱的重要性不言而喻。首先，监狱是对罪犯实施教诲的场所，因而“纵有完备之法与明允之法官，无适当之监狱，以执行刑罚，则迂善感化，犹托空言”；^②其次，监狱的优劣是检验一个国家文明与野蛮，进步与落后的标尺，“观其监狱之实况，可测其国家之文

^①沈家本. 历代刑法·案籍文存[M]. 北京: 中华书局, 1985: 2024.

^②沈家本. 清末筹备立宪档案史料[M]. 北京: 中华书局, 1979: 831.

野”^①；第三，建设新式监狱也是大势所趋，“欧美各国的监狱为专门之学，设万国协会，穷年研究，精益求精，方进未已”。^②在监狱的构造上，以“分房制、阶级制为最善”，形式以扇面形、十字形为最宜，如法兰西之佛勒斯日监狱，比利时之珍极尔监狱，壮丽几掣宫阙。^③相形之下，中国已经落后了，虽然法部采纳山西巡抚赵尔巽的建议，饬令各省设立罪犯习艺所，但“固循至今，尚未一律实行。”^④基于以上看法，沈家本提出了改建新式监狱的具体设想，在监狱建筑上，有上、中、下三种可供选择：“必须以能容五百人者为度，其地非见方六七十丈，不敷各种房屋之布置。今日倘能请款五、六万金，别购一区，斟酌一极善图式，为天下监狱模范，此上策也；若以巨款一时难筹，先就北监旧屋，去其障蔽，添设工场，有二、三千金，即可兴办。俟筹有的款，再议大举，此中策也；倘不出此，而必举旧有之监房，悉取而改筑之，其费必在一、二万金，不中不西，势难完美，后之人或以为未善，又议别图，则此一、二万金者，几同虚掷。此策之下者也。”^⑤此论虽针对法部监狱，但对于全国的监狱改良，也具有一定的指导意义。

第二：养成监狱官吏。古代狱吏地位低下，被称为“贱役”。上自皇帝、下至百姓，无不痛恨而鄙夷之，甚至被削籍逐出家门，禁入宗祠，因之难免有报复社会的心理。况且狱吏收入低微，难以养家糊口，为生计而无所不用其极。因而，狱吏贪婪刻毒也就不足为奇了，成为封建社会狱政的一大弊病。针对此弊病，沈家本开出的药方是“养成监狱官吏也。”沈家本认为，“典狱一官，统辖全监，非兼有法律道德及军人之资格者不能胜任”。这些监狱官吏必须熟习特别技能，使用特别任用令，先入监狱学校学习刑法、刑事诉讼法、监狱规则及会计等专门方面的知识，考试及格可充当看守，任职限内获有精勤证书，依级历升，可洊存至典狱，为高等官也。^⑥而中国过去把监狱交给典吏、司狱等官，这些官员品秩低下，又缺乏相应的专门知识，无法挑选出优秀人才，更无法科学人道地治理监狱，因而导致“悍吏蠹胥，从而横据”^⑦的状况，这与西方的监

^①沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^②沈家本.历代刑法·案籍文存[M].北京:中华书局,1985:2196.

^③沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^④沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:P831

^⑤沈家本.历代刑法·案籍文存[M].北京:中华书局,1985:2197.

^⑥沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^⑦沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

狱管理真是天壤之别。因此，现在改良监狱，迫切需要培养专门的管理监狱人才。具体方法是“宜于各省法律学堂，或已经成立新监狱内，附设监狱学堂，采用特别任用法以资造就。”^①同时，通过提高狱官品级，严格典狱官的录取标准和条件，提高狱官的待遇等途径吸引到廉洁之士，并令贪污腐败的风气自行消失。沈家本提出的这些主张形成了他改良监狱的关键性理论——司狱官吏养成论，并形成了近代系统培养监狱管理人才的教育机制。

第三：颁布监狱规则。清末之前，中国从未制定过专门的监狱法典。清代监狱事宜由刑部属下的提牢厅管辖，与此相关的监狱制度主要附于“诸法合体”的《大清律例》中。这种无法可依的状况也是造成中国古代监狱黑暗的原因之一。这在沈家本看来，是不能容忍、非改不可的。沈家本认为“纲纪一国必以法律组织，监狱亦然，”^②监狱规则对于改良和治理监狱至关重要。如果颁布了监狱规则，则“上而官吏有服从之职务，下而囚犯有遵守之事项，大而惩罚赏誉，小而日用饮食，其间条理至为繁密。”^③这充分表明了沈家本紧跟世界潮流的革新精神，并在随后由他主持制定的《大清监狱律草案》中得到了充分的体现。关于如何制定监狱规则，沈家本建议“宜先由法部博采各国最新规则，编写监狱章程”，然后“颁布各省”^④。在主张采用各国最新规则的同时，沈家本也认识到“昔法兰西与日本地方监狱，常年经费悉由地方担任，各处自为风气，管理未能统一”，^⑤因此要求“中国将来各州县监狱是否要筹用地方公款”，应该深思熟虑，以免重蹈覆辙。

第四：编辑监狱统计。中国古代并无统计学一说，统计学是近代才在西方各国成为专门的学科。西方在监狱管理制度上，比较重视统计学的运用，这也是监狱管理科学化的一项重要内容。沈家本认为统计是国家了解国力的重要方法，“国力之盈虚消长，非特统计不明。”^⑥监狱统计与刑事的关系尤为密切，只不过刑事统计较为详细，监狱统计较为粗略。监狱统计分人员统计和行政统计两种。其一是人员统计，如犯罪原因、国籍、住址、年龄、身份、职业、教育

^①沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^②沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^③沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^④沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^⑤沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

^⑥沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:833.

等，目的是了解犯人入狱前的经历；其二是行政统计，如监狱的面积、官吏的程度、囚人的比较以及惩罚、疾病等，借此来了解监狱内的各项事务。监狱统计制度，通行西方各国，中国应予仿效。他主张“此制应由法部编写格式，颁发各省督抚，飭所属按式分年报告，仍由法部汇订各册恭呈御览，以为累年比较之准则”^①，这样，有关刑事及监狱的各项事宜，就可以按册考核了。

第五：注重对少年犯的教育，主张幼年犯罪改用惩治处分。出于感化犯罪者的需要，沈家本非常注重对少年犯的教育。他认为刑罚与教育互为消长，单纯用刑罚而不普及教育是达不到“弼教”的目的的。而少年犯作为未成年人更是可教而不可罚，如因犯罪就将其关押入狱则容易导致其沾染上成年犯人的许多恶习，并极可能对其心理和情感造成一定负面影响，如果将责任推给家庭恐怕也达不到良好教育的目的。因此，沈家本强调“惩治教育不可缓也”。^②关于对少年犯的惩治教育，沈家本首先是根据刑事责任年龄确定教育对象，他提倡惩治教育对象应是十六岁以下的少年犯，并认为，“用十六岁以下无责任之定义，诚世界最先进之说也”。^③关于设置惩治教育的场所，他先是了解一些国家的情况，然后具体介绍了最早实行惩治教育的德国，它开创了以学校形式进行强迫教育的先例，其管理方法与监狱略通，这种学校是对十六岁以下少年犯在虽然有犯罪行为但不应关押入狱的情况下设置的，也叫“惩治场”或“感化场”。这种措施为当时各国所效仿，英国尤其是典型。所以他奏请清政府也采用这种方式，把少年犯拘置在这种感化场中，根据情节的轻重确定教育年限的长短。他还主张，少年犯在惩治场内要以情节的轻重而施以感化教育，通过感化教育挽救误入歧途的少年，也就是达到“明刑弼教”的感化目的。这就是沈家本监狱改良主张中具有重要意义的“少年犯罪惩罚教育论”

作为清政府的官僚大臣，沈家本能够利用长期积累的法学知识和修律经验，引进并接受了资产阶级法律和监狱学说，敢于摒弃旧的狱政思想，并同社会守旧派进行斗争，从理论上汇成了一套比较系统科学的监狱改良的基本观点，从实践上提出了我国近世早期可行的监狱改善办法，充分体现了沈家本适应世界进步潮流的敏感性和民主革新精神。其监狱理论充满着启蒙特色，正是我国近

^①沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:833.

^②杨一凡、田涛.中国珍稀法律典籍续编(五)[M].黑龙江:黑龙江人民出版社,2002:238.

^③程汉大.英国法制史[M].济南:齐鲁书社,2001:404-407.

代发展趋势和时代性的反映，尤其是在丰富我国近代监狱学理论和促进清末狱制进步方面起了重大作用。他所提出的监狱改良主张是资本主义狱制改革背景下的产物，集中了当时一些先进的改良措施，成为清末“中学为体，西学为用”的狱政思想的主要基础，从而能被清廷接受并且在一定程度上得以实施。

沈家本所处的历史时期以及清政府官员的立场都决定了他的监狱改良理论不可能超越时代、立场的局限，这种“改良论”受到“明刑弼教”主义的牵制，最终也还是无法摆脱“中学为体，西学为用”的局限。这种“改良论”外受帝国主义领事裁判权的压力，以至有附和以慈禧为首的统治集团“求治”和“皇位永固”的目的，有排斥革命、屈从帝国主义势力而达到“自强”的幻想。所以，在一定意义上就为当时清末“预备立宪”起到了宣扬和标榜的作用。

三、清末监狱改良的具体实践与尝试

近代以来，西方主要国家如英、德、日等纷纷改革本国的监狱制度，基本实现了当时预想的目标。如英国经过半个多世纪的改革，于1877年建立起了全国统一的、富有理性和人道主义的现代监狱制度。^①在其监狱矫正领域，教育思想及其实践模式占据了主导地方，凡往观西方监狱的中国人士无不深受刺激，频频发出：“法至善也，恩莫大也”、“外国监狱迥异中华”。当然西方监狱制度也并非完美无缺的，也有很多缺陷与不足，但毕竟在人类社会发展史上前进了一大步，并逐步创立了具有资产阶级特征的监狱文明，并且随着阶级地位的不断上升，他们的监狱制度文明也不断向世界其他国家和地区传播，给包括中国在内的许多落后国家以很多的历史借鉴。清末监狱改良在许多方面都做了具体实践与尝试：

（一）、监狱法规的修订与创制

1、大量翻译西方刑法、监狱法规，为修律奠基

1902年3月，清政府发布修订法律的上谕：“慎选熟悉中西律例者，保送数员来京，听候简派，开馆纂修”，^②法律改革被正式列入议事日程。清政府设立了修订法律馆，任命沈家本、伍庭芳等为修订法律大臣，着手修律。在“中学为体，西学为用”的思想指导下，修改法律之前必须对西方的法律有所了解，并借鉴其中的先进制度和理念。因此，沈家本等人组织人员翻译西方和日本的监狱法规和刑法，有《德意志刑法》、《德意志裁判法》、《俄罗斯刑法》、《日本现行刑法》、《日本改正刑法》、《日本陆军刑法》、《日本海军刑法》、《日本刑事诉讼法》、《日本监狱法》等。至光绪33年（1907年）又增翻译了《荷兰刑法》、《意大利刑法》、《美国刑法》、《瑞士刑法》等，同时也翻译了一系列的法学著作。^③西方法律文献的大量翻译，不仅为制定新律提供了模式和样本，更重要的是冲击了当时朝野上下依然顽固的守旧思想，有助于开阔眼界，更新观念。

^①钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓书社,1985:243-249.

^②第一历史档案馆.义和团档案史料[M].北京:中华书局,1979:367.

^③田涛,李祝环.清末翻译外国法学书详述[J].中外法学,2000(10):362.

2、改革刑罚

1904年后，张之洞、刘坤一、沈家本、伍庭芳等朝廷大员就有关监狱立法问题相继上奏，呼吁对刑罚进行改革。1905年5月，沈家本、伍庭芳首先抨击了凌迟、枭首、戮尸三项酷刑，奏请一概废除，“凡死罪至斩决而止，凌迟及枭首、戮尸三项着即永远删除。所有现行律例内凌迟斩枭各条俱改为斩决；其斩决各条俱改为绞决；绞决各条俱为绞监候，入于秋审情实；斩监候俱改为绞监候，与绞监候人犯俱入于秋审，分别实缓办理。”^①同时，因“今世各国咸主持刑罚止及一身之义”，应“将律例缘坐各条，除知情者仍治罪外，其不知情者，悉予宽免”^②。

更定刑名。以罚金、拘役、有期徒刑、无期徒刑、死刑代替笞、杖、徒、流、死旧的五刑，确定了以自由刑为中心、由主刑和从刑组成的新的刑罚体系，其中，主刑为死刑、无期徒刑、有期徒刑、拘役、罚金；从刑为剥夺政治权利和没收财产。同时废除笞刑、杖刑，以罚金或作工替代笞杖，并将发遣、充军、流刑、徒刑合一为徒刑。法部颁布《处置配犯新章》九条，把应判处发遣、充军、流刑、徒刑的罪犯送到习艺所。

严格限制刑讯逼供，注重证据定罪，并强调对人犯不得非法凌辱，禁止用恫吓和诈悞之言，否定了中国传统上的刑讯逼供制度。如此，口供就非最重要的证据，仅仅是证据中的一种。而这就开阔了人们的视野，促使其他形式的证据，如证人证言、鉴定结论、文件文书、物证等也受到极大重视。缘于古代的监狱是刑讯逼供的重要场所，在刑讯逼供受到限制后，也较好地保护了在押者的人身权利。

3、制定《大清监狱律草案》

古代中国从未制定过专门的监狱法典，在清末监狱改良过程中，被议准的奏折虽解决了一时执法的需要，但各奏折涉及内容彼此缺乏呼应和紧密关联，内容不系统，因此，有必要着手制定一部正式的监狱法典。1907年，沈家本在实行改良监狱一折中主张颁布监狱规则。在他主持下，从1908年起，由修订法律馆狱务顾问日本监狱学家小河滋次郎起草《大清监狱律草案》，该《草案》是

^①沈家本.历代刑法·案籍文存[M].北京:中华书局,1985:2027-2028.

^②沈家本.历代刑法·案籍文存[M].北京:中华书局,1985:2026.

沈家本在主持修律过程中，在监狱改良和立法方面所取得的重大成果，也是辅助修订后的《大清律例》、《大清现行刑律》和《大清新刑律》施行的独立的一部监狱法律。它结束了中国狱法依附于刑律的地位，成为独立的部门大法。它以教育刑思想取代以报复主义、惩罚主义为目的的古代监狱规范，其立法意义是不可低估的。虽然迫于当时形势，该法律并没有颁布施行，但它却成为民国时期法政学堂监狱专科课程的教材和制定监狱法典的蓝本。北洋政府 1913 年颁布的《中华民国监狱规则》、国民党政府 1928 年颁布的《监狱规则》以及 1946 年公布的《监狱条例》等，基本上是《大清监狱律草案》的翻版，所以说《大清监狱律草案》孕成了近代中国狱法的雏型。

《大清监狱律草案》分为总则和分则两部分，共十四章，二百四十一条。第一章是总则（从第一条至第二十四条），其余章为分则，内容为收监、拘禁、戒护、作业、教诲及教育、给养、卫生及医疗、出生及死亡、接见和书信、赏罚、领置、特赦、判刑及暂释和释放的规定。《大清监狱律草案》总则部分确定了以下几个问题和原则：

第一是监狱的宗旨。《大清监狱草案》确立了监狱的宗旨是“待遇化导”，执行刑罚，监狱是惩戒人而“非残虐人、痛苦人的地方”。

第二是监狱的种类。《大清监狱律草案》第一条规定：“一、徒刑监，拘禁处徒刑者；二、拘役场，拘禁处拘禁者；三、留置所，拘禁刑事被告人。”

第三是监狱的基本原则。《大清监狱律草案》第二条规定：“未满十八岁之处徒刑者，应拘禁于特设监狱”，并且其“待遇拘禁囚应较宽于徒刑囚”（《大清监狱律草案》第九条第二款）。此外，对于有悔罪表现的囚犯，生活处境也应有别于普通犯人，并实行男女分监，分类关押与管理。由于受到西方国家“自由、博爱”法治精神的影响，以及对中国传统“仁”学思想的复归，《大清监狱律草案》体现了感化主义原则。其明确要求，监狱的构造和卫生设施应以无害于在监犯人的健康为原则，监狱管理也以不伤害在押罪犯的身体为限。而且，监狱行刑必须贯彻对罪犯“迁善感化”原则。这显然区别于以报复主义、惩罚主义为目的的中国古代监狱规范。

第四是监狱的管辖。监狱管辖权依中国历史习惯归法部，法部至少每两年巡视监狱一次，推事检察官必须巡视监狱，对其实行监督。对刑事执行的管辖

体制作了崭新的规定。《大清监狱律草案》分则部分，具体规定了监狱的行刑与管理制^①，包括：

分类拘禁制度。《大清监狱律草案》第三十六条规定：“在监者，一切概以独居拘禁为原则。”尤其应当对“刑事被告人”，“刑期不出三月者”，“三十岁以下之受刑者”，“初犯之受刑者”等，实行“独居拘禁，亦即分房监禁”。但由于清政府的财力在短期内无法完全做到这一点，于是《大清监狱律草案》第四十三条规定了“杂居拘禁”制，以为补充之用。即监狱在管理中可以根据在监者的初犯性质、性格、犯罪次数、年龄等因素，分类管理。

作业制度。中国古代监狱一贯对人犯进行肉体和精神上的惩罚，并没有考虑到狱囚出狱后的情形，没有使其洗心革面、重新做人的措施和制度，至多是造成人犯对监狱的恐惧而达到阻止其再犯罪的结果。《大清监狱律草案》则对这种理念和作法进行了否定，其第五章建立了“作业制度”，其第七十六条规定：作业项目的安排应当考虑“在监人将来生计的实际需要。”通过劳动，不仅可以培养罪犯对劳动的正确态度，养好良好的劳动习惯，建立积极的生活态度，更为重要的通过劳动使他们学习一定的生产技能，掌握一技之长，将来以熟练劳动者的身份重新回归社会，自谋生路，不致于出狱后，又因生活所迫而重新走上犯罪之路。《大清监狱律草案》第八十六条规定：“作业收入均归国库”。为说明这一点，立法者还附文解释了如此规定的必要性，即监狱作业既可以教育罪犯，还可以为国家财政创造收入，解决监狱经费的来源。而典狱长对服刑罪犯的劳动付报酬，可以酌情确定发放时间，如果有必要可以在其释放时交还一部分，亦可以分期分批地交付给本人，这样可以使狱囚在释放出狱后，不致于生活一时无着落，并可在一定程度上解决其家庭经济问题。该法还规定，作业赏与金的利息，没收的作业赏与金以及不应交付的作业报酬，都应用以扶助罪犯的祖父母、父母、妻儿的生活费用，或者作为对被害人及其近亲属的物质和精神赔偿。这样可以安定罪犯家属的生活，安抚被害人的情绪。

教诲制度。《大清监狱律草案》指出，教诲及教育是行刑三大要素之一，并在第六章详细地规定了教诲教育制度。其内容有五个方面：一为教诲时间。除休息日之外，在监者至少每十日接受一次教诲。二为教诲内容，这其中包括宗

^①张凤仙,刘世恩,高艳.中国监狱史[M].北京:群众出版社,2006:164-165.

教教诲和德育教诲。三为教诲对象,《大清监狱草案》规定,只有十八岁以上,或者刑期不够三个月的罪犯,不在受教诲之列,其余的在监者必须接受教诲。四为教育的内容,主要以小学教育内容为标准,科目有读书、习字、数学、作文等实用课程。五为教育的时间,《大清监狱律草案》规定,每星期至少应保证二十四小时对罪犯施予教育,以促使罪犯的思想、心理、行为逐渐向良性方向转化,使其化作正常人。

医疗卫生制度。西方监狱学家认为,不卫生之监狱,为无形之断头台。《大清监狱律草案》第八章共 27 条,规定了医疗卫生制度。其规定,监狱要保持清洁;在监犯人要经常洗澡、剃发、保持身体的清洁;衣物要经常消毒等。《大清监狱律草案》还规定监狱要有浴室、运动场、医务所、病监等设施。

另外还有减少宗室犯人的特权。中国封建社会以“八议”等制度对宗室人员进行庇护,使得罪同刑异。光绪三十三年(1907年)八月初二日(农历),修律大臣上奏了《旗人犯罪宜照民人一体办理折》,对满汉同罪异罚进行了抨击。光绪末年,沈家本等遵旨议定了满汉同一刑制,在司法实践中,皇室特权有所削减,比如奉天模范监狱署成立后,“京师发出宗室人犯均交收管”,在对其管理上,他们虽较一般人犯略微从优,但与原来相比,已降低了很多。^①

4、其他与狱制改革相关的刑事法令、法律制度。中国传统法制的特点是以刑为主,诸法合体,因此,编修刑法与转换行刑机制是紧密相连的。清末十年,清政府也制定许多与狱制改革相关的刑事法令、法律,如 1906 年根据山西巡抚关于安插发遣、充军、流刑、徒刑罪犯到配收研习所的奏疏,法部颁布制定了《处置配犯新章》共 9 条,把军流罪犯安置到研习所作为制度条文化。除此之外,清政府也颁布了不少革除苛刑的法律条例、命令。1907 年被批准的《法部奏议复变通枷号并除苛刑折》对监狱内实行的惩罚、管理制度都作了相应的变动,1909 年由宪政编查馆批准的《奏编定现行刑律折》,又进一步明确了废除流徒刑,发布了关于革除凌迟、斩梟、戮尸等酷刑的诏令。还发布了关于禁止刑讯、清查监狱羁所的“上谕”。1910 年前后颁布的《大清现行刑律》和《大清新刑律》所确定的刑法原则、缓刑和假释制度等是清末监狱改良的重要法律依据。

(二) 培养监狱官吏

^①张凤仙,刘世恩,高艳.中国监狱史[M].北京:群众出版社,2006:165.

沈家本在监狱改良主张中一再强调要积极培养清正廉洁的监狱官吏。在他看来，“监狱以得人而治”，如果没有品格高尚的狱吏作为后盾和保障，再好的监狱也只能是空中楼阁，“虽制度完善，构造整齐，设备完全，终无成效之可睹也”。沈家本向法部上奏，论述治狱的关键在于管理监狱的人，而中国古代的狱吏一贯缺乏专门知识，大都是滥竽充数之辈，以致监狱百弊丛生，所以要求培养监狱专门人才，法部认可并批准了他的奏折。

1906年10月，京师法律学堂正式开课，聘请日本法学博士冈田朝太郎主讲刑法。同年聘请的还有日本法律专家松冈义正法官。1907年清政府责成学部发布通令，京师法政学堂增设监狱学科，编订监狱学专科课程，并规定，京外法政学堂一律增设监狱学专科，选拔法政高等学生专门研究，一年半毕业，发给文凭。京师法律学堂正科学制3年，其中第一年科目有宪法、民法、商法、民事诉讼法、刑事诉讼法、国际公法、行政法、监狱学等等。法律学堂速成科学科目包括大清律例及唐明律、现行法制与历代法制沿革、法学通论、国际法、监狱学等。贵州法政学堂1909年11月至12月的课程改革中增设了法学通论、中国法制史、外国法制史、监狱学。京师外各法政学堂课程中大都设立了监狱学科。

清末时期非常重视通过在国内大力发展法政教育的方式来培养和选拔监狱管理人才，并取得了一定成果。此外，清政府又委派大臣出国考察、派遣留学生到国外学习西方各国及日本监狱司法方面的先进制度和管理经验。由于近代日本对中国的影响至大，所以在留学生留学的国家当中，日本居首位，如清末开设警察事务之始，不少留日学生学习警察监狱科。1906年，据《学部官报》第8期统计，留日学生中，入警察监狱学校的424人，入高等警务学堂的有335人。由此可见，当时留日学生之众。^①

（三）设立罪犯习艺所

习艺所最初是为了矫正遣、军、流、杖等刑罚在实施中的弊端而设，后来，财力窘困的清政府发现，造价低廉的习艺所，可以在模范监狱建造之前有效替代其部分功能，因而，习艺所在全国大量出现。习艺所的设立是清末监狱改革中较早的步骤，也是从旧监向近代新监转变的一个过渡性措施。

^①程燎原.清末法政人的世界[M].北京:法律出版社,2003:74-126.

1902年，山西巡抚赵尔巽奏请清政府在全省通设罪犯习艺所，将军、流、徒等罪犯收习艺所。1903年刑部议准并通令各省筹设，罪犯习艺所即在全国各地陆续兴办。各地举办形式不一，边远省份大抵在省城专设一所，内地省份开办较为普遍，如山东、河南两省议定各州县一律开办。这些习艺所在设立工厂、购置器具、配备作业、制度课程等经营制度方面已初具规模。习艺所通过监禁、作业对罪犯实施惩罚，使其生善心，自食其力。

清末监狱制度改良中设立的习艺所有：顺天府习艺所（1904年）、保定习艺所（1904年）、天津罪犯习艺所（1904年）、奉天府习艺所（1905年），山西习艺所，此外，在安徽怀宁、浙江杭县等地都设有习艺所，有的地方还设有游民习艺所、女犯习艺所。

各省的习艺所多数是由庙宇仓库等扩建而成，设施很简陋。就其构造、设备、组织和管理制度而言，虽然不尽符合现代监狱学精神，但是中国监狱囚犯得有职业之训练，却是自此开始。习艺所的兴建初步革新了传统的监狱管理制度，迈出了监狱改革的第一步。但是，习艺所毕竟只是收容轻罪人犯习艺的场所，在设施的配备和管理上都有不尽完善之处，并不能代替新式监狱。在监狱改革深入发展时，筹建新式监狱已刻不容缓。

（四）筹建新式监狱

自1901年推行“新政”以来，筹办新监的通令频频下达，要求一律赶办。这一时期，法部要求，监狱建造应当满足以下基本需要。^①第一，监房工场、教室、病房等监狱建筑必须有利于在监犯人的健康，符合卫生标准；第二，必须有利于对在监犯人进行教育感化；第三，专门设置工场和生活区，便于组织罪犯劳动，施行作业制度；第四，有利于监管防范。但各省限于财力，筹办新监工作并不是很如意。自1907年至1911年，各地向清政府呈报的已建成和正在施工的模范监狱有：京师模范监狱，奉天、湖北、两江（江宁、江西）、云贵、山东、广东等省模范监狱，广西，河南、闽浙、热河、安徽等省模范新监也在筹建之中。后因武昌起义，清朝灭亡，新监试办工程也停顿了。

1、京师模范监狱

^①张凤仙,刘世恩,高艳.中国监狱史[M].北京:群众出版社,2006:166.

1909年法部划拨专款，征购土地，在右安门内镶蓝旗操场兴建京师模范监狱，1910年动工，这就是民国初年的北京监狱。为了学习西方各国的狱制，京师模范监狱构造图由日本监狱学家小河滋次郎设计。开工时，清政府任命御史麦秩严、凌盛禧监工督造，共耗银二十三万一千二百余两。开工第二年，武昌起义爆发，直到北洋政府接收后才竣工。根据图纸规划，京师模范监狱分前，中，后三区。前区设有大门、看守教诲所，病监，幼年监，运动场所等，中区包括中央事物所，典狱室，会议室，课员室，戒具室书籍室，阅览室等；监房分布在后区，南北并列，各有五翼，呈扇面形状，容纳犯人三百至五百，扇柄处中间各有圆形看守大楼一座，楼上设有眺望塔，楼内有教诲室，楼下有惩罚室。此外，还附设医诊室，药术室，浴室，尸室等。

京师模范监狱共有监房、办公用房700余间。监房的设置比较详细，分独居监房和杂居监房，独居监房有夜间分房和昼间分房，杂居监房有8人杂居和15人杂居。此外，前区之北有病监，前区之南有幼年监，病监与幼年监南北对峙，严格隔离。遗憾的是这些构造基本停留在改良监狱的规划上，是一项未完的事业。

2、省模范监狱

清政府自推行新政以来，各省因财力所限，筹建新式监狱往往阳奉阴违，不予积极推行。1909年法部行文下达了最后期限，并规定以此作为考察官员政绩的依据，各地省份才被迫上马建设。但并不是每个省都拒不执行中央的规定，湖北、奉天两省的模范监狱兴建较早。其中湖北省模范监狱建立最早；并且具有了一定规模，反而比京师监狱的筹备早了好几年。

湖北省模范监狱。据《升任湖广总督张奏陈省城模范监狱办工情形折》记载，湖北省模范监狱兴建于1905年，1907年竣工，仿照日本东京及巢鸭两处监狱建造。狱址设在江夏县署之东，与县署毗邻，占地面积30余亩，该监狱的体制均是仿照日本监狱，其构造主要分为三区四监：内监设在后区，是监禁已定罪人犯的牢房，扇面形状，设有眺望楼、守卫军房和在监狱内又犯罪者的“严禁监”十间、在监狱内又犯罪两次的“独居暗屋”八间，内监共可容纳罪人约百人；外监可居未定罪人约300人，其设在中区，监禁未定罪的人犯，也呈扇面状，除监房外，还设有教诲楼、工场、接见室等，女监可容40人，病监可容

50 人，均设在前区。全监房共四百间，可容纳犯人 5 百多人。监狱附设工厂，注重典狱制度建设，实行狱官改革，加大奖惩力度，并注重培养训练。因此，湖北省设立的新型监狱，在当时具有一定的代表性，运用了当时流行的一些改良措施，在一定程度上体现了新型监狱的特点。

奉天模范监狱，创办于 1908 年，由奉天府县旧有两监合建而成，狱址在沈阳天佑门外，分官舍、杂居监、分监房、工场、其他监房五部，共 230 多间房，可容纳囚犯 400 人左右。其中，官舍分前、中、后三区，前区有事务室，会议室，看守长室等行政机构，中区设有眺望亭，杂居监呈现十字形，分监房呈扇形，其他监房分男囚病监、女监及病室等。还有运动场、浴室、教诲室、自来水等先进设施。奉天模范监狱还附设简易工厂，主要是织布工厂。奉天模范监狱是兴建较早的中国近代监狱之一，在中国监狱史上享有一席之地。

四、对清末监狱改良的评析

从历史发展的角度来看，清末监狱改良是具有重要意义的，它毕竟从制度和功能方面对传统监狱消极落后的一面有所改变，对中国后来的监狱立法和司法实践产生了重大影响。

（一）关于“中体西用”的狱政思想

“中体西用”作为清末狱制改良的指导思想，既有其积极意义，又有其难以克服的自身矛盾与局限性。“中体西用”的思维模式是将西学内容合法化，是将西方现代的世俗价值目标引进中国传统的框架内，肯定其具有中国传统封建狱制所不能替代的实际功用。虽然这在当时是清政府迫不得已而为之，但它却是对几千年中国封建狱制的背离，具有现代化的倾向，标志着中国传统狱制观念向现代狱制观念转变的开始。

长期以来，一些人对清末“中体西用”的狱政思想只是一味地给予批判，而对其进步意义却认识不足。清朝末年的中国，封建专制制度仍然根深蒂固，西方文化在绝大多数人眼中被视为洪水猛兽。在这种社会历史条件下，要在充斥封建主义旧文化的天地中容纳西方资本主义新文化，是相当困难的。有“中体”作为前提，引进西方文化和制度就要容易得多。“中体西用”使中国人看到了另外一个陌生的世界，看到了那个世界有一些先进的东西，并设法把这部分先进的东西引进到中国。在“中体西用”思想指导下进行的清末监狱改良，无疑是腐朽的封建狱制的异军，力量虽然有限，但毕竟给改革腐朽的封建狱制打开了缺口，促进了近代中国监狱制度的新陈代谢。“中体西用”作为当时历史条件的产物，其先进性是应当受到肯定的。

但“中体西用”也存在着难以克服的矛盾和局限，传统与现代之间的矛盾、伦理价值与世俗价值之间的矛盾冲突难以消除，因而难以形成一个完整、严密的理论体系。沈家本等人在强调学习西方狱制的时候，常常要同时肯定中国的圣贤之道、道德教化是“远出西人之上”；主张在“变通”、“变革”的同时，又强调古圣贤之道是“不易之经”、“不变之道”。他们这种既肯定新的价值，又不否定传统价值的相对主义态度，虽然也有迫于外在舆论压力的因素，但主要还

是他们自身思想的矛盾所造成的。这种思想矛盾影响了他们对于西方文化的深入理解。随着对西方世界了解的日益加深，他们发现西方不只是器物、技术先进，而且其制度、观念也属“良德美意”。这些触及到“本”和“体”的东西使他们心理难以平衡，于是便将这些触及到“本”和“体”的西方制度和观念解释为符合“上古三代之法度”和“古圣贤之美意”，使其附着在传统价值上，而不承认其具有独立的本体价值。以传统的崇古观念把西方制度作为中国古圣贤之道的印证，从而以“礼失求诸野”的方式把西方的“本”和“体”仍旧嫁接到中学的“本”和“体”之上。

“中体西用”思想模式中两种价值观念的矛盾使得清末监狱改良的主张呈现纷乱的局面。监狱改良的目标由于缺乏一套符合实际的、合理化的、可操作性的实施程序而只能陷于空幻。这是“中体西用”思想指导监狱改良实践的必然后果。

(二)关于狱制改良的具体措施

清末监狱改良标志着中国监狱改良，标志着延续两千多年的中国封建监狱制度已开始解体，也标志着中国监狱现代化进程的开始，所以具有重要的历史意义。清政府所实施的各项监狱改良措施，对中国后来的监狱立法和司法实践产生了重大的影响。

1、制定了中国历史上第一部监狱法典《大清监狱律草案》

1910年完成的《大清监狱律草案》是中国历史上第一部监狱法典草案，也是中国近代监狱改革的第一张蓝图，它在法律上废止了几千年的旧监狱陋规，制定了近代文明的监狱制度，冲击了旧的狱政思想和监狱制度。《草案》通篇贯穿着教育刑、教育感化原则，为改革当时中国重刑主义下狱政腐朽、监狱卑陋、囚犯惨烈的状况展示了前景。《草案》的体例结构、条文内容及狱制原则都比较完备，打破了封建法系“诸法合体”的陈规。虽然它的内容和编纂体例基本照搬日本的《监狱法》，并且刻上了半殖民化的烙印，但仍不失为中国第一部独立的监狱法典草案。这个《草案》影响很大，后来成为民国时期法政学堂监狱学专科课程的教材和制定监狱法典的蓝本。北洋政府1913年颁布的《中华民国监狱规则》，国民党政府1928年颁布的《监狱规则》和1946年颁布的《监狱条例》等法律法规，基本上都是《草案》的翻版。

但由于《草案》是迫于当时西方列强的压力不得已而改革的产物，从形式到内容均抄袭西方监狱法规，致使条文规定与实际国情脱节，诚如民国监狱学者孙雄所言，“法理事实，不相符合”。另一方面，《草案》也掺和着中国传统的狱制及其精神，报复、威吓、赎罪的观念、“明刑弼教”的思想仍然得到体现，巡阅监狱制度的规定也颇似封建社会的“录囚”制度。这些均表明《草案》在创造过程中难以摆脱中西狱制之间的平衡，既体现近现代西方国家监狱的行刑思想，又保留着一些封建狱制的残余，深深地打上了半殖民地半封建社会的烙印。

2、培养了一批新式监狱管理人才

培养监狱管理人才是清末监狱改良的重要一环。监狱管理人才被认为是管辖全监，非兼有法律道德及军人之格者不能胜任^①。1907年，沈家本创办京师法律学堂，附设监狱科，聘请日本监狱学家小河滋次郎主讲监狱科。各省法政学堂，也都设立了监狱专科，编定监狱学课程，选拔高等法政学生，研究监狱管理技能。此外，又委派大臣出国考察监狱司法方面的先进制度，并向国外派遣留学生，学习国外的制度和理念，回国效劳。这是我国使用、培养监狱管理人才的开始。

3、塑造了中国近代监狱的雏形

清政府以资本主义国家的监狱为模式，筹设、试办新式监狱，如京师模范监狱、奉天模范监狱、湖北模范监狱等，这些监狱无论是在结构、设备，还是在管理、理念上都有很大进步，迥异于中国传统监狱，开启了中国监狱改良的先河，是中国监狱史上的里程碑。习艺所的设立使囚犯开始有了职业的训练，开辟了罪犯改造的新途径。清末所筹建的模范监狱，虽然大多尚未建成清王朝即垮台，但仍然对后来的新式监狱建造产生了很大的影响。随后的北洋政府、国民党政府的新式监狱许多就是在清末模范监狱的基础上发展起来的。

（三）清末监狱改良失败的原因

清末的监狱改良虽然在清末“新政”过程中名噪一时，并具有一定的进步意义，但其结果并不尽人意，绝大多数监狱状况依然。从其实际效果来看，这

^①沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979:832.

场标志着中国法制近代化的运动无疑是失败的。归纳起来，造成清末监狱改良失败的原因有：

1、缺乏最为基本的社会政治条件

监狱是构成国家权力的“物质附属物”，是属于国家“实质的东西”，因此，监狱与国家政治制度的关系十分密切。监狱改良需要一个良好的社会政治制度作为前提和保障，而清末狱制改良所依赖的是腐朽没落的封建王朝。清王朝在鸦片战争后的六十年间，虽面临内忧外患，却始终坚持“祖宗之法不可变”的顽固立场，压制变法维新运动。直至统治危机相当严重，才被迫推行新政，改良监狱，以维持其腐朽的封建统治。在清末新政修律过程中，还曾经爆发过一场是否应保留皇室特权的“礼法之争”。这场争论最终以保守派的胜利、改良者的退缩而告终。因此，清朝政府的改良不过是迫于时局不得已而为之，监狱改良不过是其政治点缀，掩人耳目而已，缺乏政治上的诚意。就清政府的主观愿望而言，监狱改良的目的不是为民众，而是为取悦于帝国主义国家。鲁迅先生在谈到这一点时曾深刻地说到：“在中国，国粹式的监狱，是早已各处都有的。到清末，也就造了一点西洋式，即所谓文明式的监狱。那是为了示给旅行到此的外国人而建造，应该与为了和外国人好互相应酬，特地派出去，学些文明人的礼节的留学生，属于同一种类的。”在这种社会政治条件下仓促进行的监狱改良，其失败命运是可想而知的。

2、财政匮乏导致的经费不足严重制约了监狱改革

财政匮乏使得新监的筹设根本无法全面展开，这是当时一个极为普遍的问题。如京师模范监狱的修筑本来因为“京师为首善之区，观听所集”，所以计划“此次改良监狱，规模不能过狭，筹画必须精详”，总计费用约需十九万两白银，但据法部宣统元年(1909年)奏，由于法部“著名清苦，实在无款可筹”，尚须白银八万两，到武昌起义后，“尚不足银一万八千余两”，由于“库款空虚”，只有“草草完竣”，“甬路沟渠及官吏厕所均未筑”。福建省由于“地方瘠苦，并无公款可筹”，而其所设罪犯习艺所“开办伊始，创建房舍及购器工本等项需费颇多”“开工以后工师薪资及看役工食各犯口粮等项亦正值需资，各犯甬练习艺，尚无货物变价济用”，只有仍由各府厅州县“分年流摊”，而这种方法实际是没有什么保证的。由于经费匮乏，光绪二十一年(1905年)开始在全国兴建的罪犯习

艺所，两年之后也仅有直隶、河南、山东及云南建立。

3、各省各自为政导致监狱改革名不副实

清末由于地方督抚专权与中央集权的削弱，使得清末“新政”的各项政策在推行过程中大都阻碍重重。各省各自为政的局面体现在监狱改良中也是很明显的。如在设立罪犯习艺所的问题上，“近年各省折报办法不一，直隶于保定、天津各设一所，云南则省城专设一所，大抵偏重省城，限于经费不能遍及，惟山东、河南两省议由州县分设”。这尚且是方法上的不一，有些省份则对监狱改良甚至抱有抵触的情绪和态度。如东三省总督徐世昌曾明确表达自己对于建设模范监狱的不满。他认为：“监狱为羁禁罪犯之所，重其身体，节其饮食，隘其居处，无非多方折磨，启其悔罪迁善之心”，而所谓的“模范监狱”则是“高大其房屋，丰美其饮食，亭台楼阁玻璃冷层，一切器具均用洋式，即衙署学校神祠亦不过如此阔大，呜呼，此费从何而出”？让犯罪者享受“衙署学校神祠”般的住宿生活，徐世昌认为，这样的结果将是“竭穷民之脂膏，给罪囚之颐养，人亦何乐而不犯罪乎”？贵州巡抚曹鸿勋也认为罪犯习艺所的设立大可不必，其原因一是由于国库空虚、水旱成灾、民变不断；再则“省垣重地，尤不宜多聚罪人，致生事变”。陕西布政使樊增祥更是直接了当地驳回了咸宁、长安两县所提出的由藩库支出设立罪犯习艺所的申请。由这些持异议者来具体负责监狱改革，其结果是可想而知的。其他诸省虽然没有明确提出异议和不满，但多数皆相率虚应，凡此种种，都使得清末监狱改革“类属空谈，关于改良进行诸事宜，几至无可陈述”

在这样的情况下，即使是宣告建成的模范监狱虽然在一定程度上比旧监有所改观，但多数则名不副实。如颇为名噪一时的京师模范监狱，其建筑图式虽由被称为“监狱学巨擘”的日本人小河滋次郎规划，但根据小河滋次郎的记录，却透露了他在当时工作上所受到的限制和潜在的问题：“北京正兴建一所新的监狱，称之为‘模范监狱’，这是由我设计的。按照计划，工程约在两年内完成。从外表上看是像我所设计的，但内部是否按照设计，那就谁也说不清了。我的工作，限于设计外形，内容构造则完全受到排挤。清国人既没有了解监狱(需要)的建筑师或工程师，这就意味着整件事情由外行人监督管理，后果是难于想象的。”京师模范监狱的实际建筑效果证实了小河博士的担忧：其地势“为京师最

低处，在建筑质量方面“一遇大雨，到处渗漏”，室内采光严重不足，而收犯“年辄数千人”，监房拥挤不堪，空气仍旧腐臭秽恶。各省的情况更是可想而知了。

4、社会动荡不安的影响

处于封建王朝即将崩溃时代的各地模范监狱除了建筑质量极差外，自然也受到了战争和社会动荡的影响。如奉天模范监狱虽经建成并投入使用，但由于宣统年间的社会动荡不安，监狱囚犯猛增至近七百人，而监狱实际仅可容纳囚犯四百多名左右，于是监狱拥挤不堪，与旧监无异。耗资二十万元建成的江南模范监狱“落成后业经收容人犯”，便经辛亥革命，“人犯逃走一空，旋为兵队所战住，兵队去后一切屋顶地板门窗损失殆尽，所余者仪墙垣屋架，间有屋架而亦遭损失者，至于公牍更无论矣”。

5、监狱改良的方式方法

清末监狱改良一味模仿西方列强，引入日本狱制，脱离中国国情，脱离中国当时生产力发展水平和实际经济实力，因此缺乏来自社会的理解和支持，难以得到社会的响应。因此，直到民国时期，仍有许多省份对于建设新监“或曾经筹议，尚待兴修，或仍率旧观，未追新制”。即使改建了新式监狱，初具规模的也很少。至于清廷所实行的培养监狱人才的种种措施虽然在一定程度上培养和造就了相当数量的管理人才，但这完全是为挽救时局所采取的一时之策，并且开办的各种法政学堂大都是匆匆上马，具有速成班的性质，学员是很难学会、理解和接受西方先进狱政知识的，即使毕业后走上工作岗位，也难免真正摆脱封建遗毒的负面影响。由是观之，清廷对于法政教育的总方针仍是固执于富强而禁绝民权自由思想的传播，法政教育要培植的是救时济世的专才，而非权利、自由的维护者，因而带有极强的维护封建专制统治的功利色彩。关于向外国派遣留学生，其中也有不少弊端。蔡元培曾经评论说：“中国自维新以来，知道要取法外国，于是派留学生、办学校，从求栽培人才。那时到日本学法政的很多，大部分是入私立学校或速成科，并不认真求学，甚有绝不到学校，也不读书，在日本过了多少时候就买一张文凭回国了。这种法政毕业生既买得新招牌便自以为很有本领。而中国因为从前法政之腐败，也以为应该用新学生，哪晓得这般新学生腐败一如旧官僚，加之学得外国钻营的新法，就变为‘双料官僚’”。因此，监狱改良的最终流产也是必然的。

结 语

清末监狱制度的改良，既有本土社会变革力量的推动作用，又受西方文化的影响，涌现出了许多监狱改良主义者，并且清政府在监狱改良方面也作出了许多尝试。一方面，清末狱制的黑暗、民族资产阶级的利益需求和资产阶级革命的压力，都使得沿用几千年的封建狱制难以继续维系；另一方面，西方法律思想文化的输入和西方监狱改良运动的影响，使得广大民众开始接触并认识到西方狱制的先进之处，从而萌生了狱制改革的决心。以上情况都是迫使清政府进行监狱改良的重要原因。同时，资产阶级改良派在观察西方新式监狱的管理理念和制度时，逐渐找到了大清朝监狱管理思想转变的方向，应当由残酷型、体罚型转向重视人道，改善罪犯的生存环境、教育囚犯学习工艺、加强罪犯教育等。资产阶级改良派以监狱管理制度为关注焦点，抓住监狱制度的核心所在，提出了许多监狱制度改革的具体建议，为清末狱制改革提供了思想理论基础。在诸多因素的影响之下，清政府开始了酝酿已久的监狱改良运动，制定了许多刑事监狱法规，培养了一批专业的监狱管理人员，建立了许多罪犯习艺所和新式监狱。清政府的监狱改良运动，在制度和功能两个方面，都使得传统监狱消极落后的境况有所改观，标志着延续两千多年的封建监狱制度开始解体，也标志着中国监狱现代化进程的开始。

然而，清末监狱改良并没有引起积极的社会回应，远未达到人们所预期的效果，除了少数监狱的状况有所改观外，绝大多数监狱的状况依然如故。这种自上而下进行的监狱改良，由于清王朝的阶级本质和当时的政局形势决定了其多半是流于形式的，试行的几省也不见有改良成绩，甚至很早就兴建起的奉天模范监狱，所谓计划也大都流于形式。至于其他新监，御史麦秩严在1909年给法部的报告中也紧急提出：“亟宜整饬”，“排除积习”，反映了贯彻不力、浮而不济事的严重性。可见，清末监狱改良的实践和探索只是清朝腐朽政权的一时装点，并伴随着清王朝的速亡而结束。

清末监狱改良失败的原因有很多，如缺乏最为基本的社会政治条件；改良仓促行事；一味模仿日本，脱离中国国情；缺乏来自社会的理解和支持；没有充足财力保障等。特别是财政上的困窘，限制了新式监狱的施工和建设，致使

监狱改良举步维艰，难凑实效。由此可见，清末监狱改良的出现是符合社会发展规律的，而其失败亦是历史必然。

清末监狱制度改良的收效虽然甚微，但是，清末狱制改良破除了延续几千年的封建监狱制度，这对封建制度根深蒂固的大清王朝来说，是难能可贵的。因此可以说，清末监狱制度的改良开创了我国监狱制度近代历史的新纪元，从残酷与虐行到重视人道与人权，谱写了监狱制度改革史上的新篇章。而且，“清末监狱制度改良虽然以失败告终，但它却留给后人以深刻的启示，我们亦应该正视清末监狱改良失败的原因，珍视它留给我们的宝贵经验。”^①

^①张凤仙,刘世恩,高艳.中国监狱史[M].北京:群众出版社,2006:169.

参考文献

一、著作类:

- [1]赵晓华.晚清讼狱制度会考察[M].北京:中国人民大学出版社,2001.
- [2]张凤仙,刘世恩,高艳.中国监狱史[M].北京:群众出版社,2006.
- [3]薛梅卿.中国监狱史知识[M].北京:法律出版社,2001.
- [4]王韬.弢园文录新编[M].北京:三联书店,1998.
- [5]严复.孟德斯鸠法意[M].北京:商务印书馆,1981.
- [6]王韬.漫游随录图记[M].济南:山东画报出版社,2004.
- [7]何启,胡永坦.新改真铨[M].沈阳:辽宁人民出版社,1994.
- [8][英]麦高温.中国人过活的明与暗[M].北京:北京时事出版社,1998.
- [9]钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓出版社,1985.
- [10]郑观应.郑观应集[M].上海:上海人民出版社,1982.
- [11]钟叔河.走向世界丛书[M].长沙:岳麓书社,1985.
- [12]张之洞.张之洞全集[M].石家庄:河北人民出版社,1998.
- [13]沈家本.历代刑法·案籍文存[M].北京:中华书局,1985.
- [14]杨一凡,田涛.中国珍稀法律典籍续编[M].黑龙江:黑龙江人民出版社,2002.
- [15]第一历史档案馆.义和团档案史料[M].北京:中华书局,1979.
- [16]程燎原.清末法政人的世界[M].北京:法律出版社,2003.
- [17]沈家本.清末筹备立宪档案史料[M].北京:中华书局,1979.
- [18]李启成.晚清各级审判厅研究[M].北京:北京大学出版社,2004.
- [19]尤志安.清末刑事司法改革研究[M].北京:中国人民公安大学出版社,2004.
- [20]李春雷.中国近代刑事诉讼制度变革研究[M].北京:北京大学出版社,2004.
- [21]李曙光.晚清职官法研究[M].北京:中国政法大学出版社,2000.
- [22]李贵连.近代中国法制与法学[M].北京:北京大学出版社,2002.
- [23]那思陆.清代州县衙门审判制度[M].北京:中国政法大学出版社,2006.
- [24]那思陆.清代中央司法审判制度[M].北京:北京大学出版社,2004.
- [25]王健.中国近代的法律教育[M].北京:中国政法大学出版社,2001.
- [26]张建智.中国神秘的狱神庙[M].上海:上海三联书店,2000.

[27]武建敏.传统司法行为及其合理性[M].北京:中国传媒大学出版社,2006.

二、论文类:

- [1]周海燕.论述我国古代监狱制度[J].云南法学,1995(01).
- [2]薛海卿.我国监狱及狱制探源[J].法学研究,1995(04).
- [3]邢继洪.西方法学为什么重视人性论[J].陕西师范大学继续教育学报,2006(11).
- [4]柳雪毅.清末新政时期刑律监狱制度改革[J].益阳师专学报,2002(02).
- [5]范仲琪.清末监狱改良的理论与实践[J].郑州航空工业管理学院学报,2006(04).
- [6]王春霞,王颖.试论清末监狱近代化的法制前提[J].广西社会科学,2002(05).
- [7]徐黎明.沈家本监狱改良思想探析[J].山东师范大学学报,2002(04).
- [8]毛晓燕.沈家本监狱改良思想及其现代价值[J].南都学坛,2006(05).
- [9]田东奎.论沈家本的法学思想[J].西北农林科技大学学报,2002(01).
- [10]王伦光.论沈家本法制思想中的人道主义精神[J].湖州师范学院学报,2002(05).
- [11]万安中.中国监狱发展与管理的历史考察[J].广东行政学院学报,1994(04).
- [12]万安中.关于监狱史研究若干问题的商榷[J].学术界,2003(05).
- [13]翟跃民.刑罚与监狱制度[J].平原大学学报,2004(02).
- [14]张绍彦.中国监狱改革论略[J].北京市政法管理干部学院学报,2001(02).
- [15]张旭.试论沈家本的法律思想[J].镇江师专学报,1993(02).
- [16]李军.沈家本法律思想初探[J].理论导刊,2002(07).
- [17]赵友新.中国古代德治思想与监狱制度[J].中国刑事法杂志,2005(06).
- [18]洪伟.礼法之争中的沈家本法理思想[J].黄山学院学报,2005(05).
- [19]李金国.人性:西方法治思想之源及评析[J].贵州警官职业学院学报,2004(01).
- [20]田涛,李祝环.清末翻译外国法学书详述[J].中外法学,2000(10).

致 谢

三年的研究生生活就要结束，在此，向所有帮助我的老师和同学表示深深的谢意。

师恩如海，在此感谢安徽大学法学院各位老师对我的教育和培养，感谢周少元老师、强昌文老师、徐彪老师和高尚老师等授业恩师，你们无私的奉献精神和孜孜不倦的教导是我得以完成研究生学业的根本。平日里您们的指点使我逐渐掌握了学术论文的写作技巧，本文的顺利完成，和各位老师的辛劳是分不开的。

毕业论文的写作是我三年研究生学习最好的总结和概括，在论文写作过程中，从毕业论文的选题到写作完成，得到法学院许多老师和同学的支持和帮助。尤其是我的导师周少元教授，更是给了我许多关心和帮助，从论文的选题、结构安排和资料的收集等都提出了大量的宝贵意见和建议。他的严谨的治学态度，一丝不苟的治学精神和学者风范，让我十分敬仰，在此向他表示衷心的感谢。

由于自己的能力欠缺，论文写作难免有所力不从心，恳请各位老师指正为谢。最后，向周老师、强老师、徐老师、高老师和其他参与答辩的专家老师表示衷心的感谢。

攻读学位期间发表的学术论文目录

- 1、陈百川. 富有特色的中国古代契约制度[J].安徽大学学报, 2007年(02)。
- 2、陈百川. 律师职业化制度比较[J].安徽警官职业技术学院学报, 2007年(02)。