

《中西法律传统》

Legal Traditions of the West and China

2022 年 第 4 期 (总第 23 期)

英国学术界对 1925 年以前英国财产法研究文献整理

咸舒竞

摘要 | 财产法是英国极具特色的法律部门之一，研究财产法的历史，持续挖掘和揭示法律实践的历史真相，既是准确解读当代英国财产法的基础，也是法律史学的生命力所在。整理英国学术界对于1925年以前财产法的研究成果，对于推动国内学术界关于这一问题的研究具有重要意义。英国学者的研究成果大体分为两类，一类是从总体上研究财产法历史沿革的作品，另一类是针对某一具体领域的研究成果。这些研究成果内容丰富，但具有分散性、历史性特点，研究中也缺乏比较法的视野和方法。

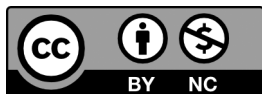
关键词 | 英国；财产法；法律史学

作者简介 | 咸舒竞，江苏大学法学院2021级学生。

Copyright © 2022 by author (s) and SciScan Publishing Limited

This article is licensed under a [Creative Commons Attribution-NonCommercial 4.0 International License](https://creativecommons.org/licenses/by-nc/4.0/).

<https://creativecommons.org/licenses/by-nc/4.0/>



财产法是英国最有特色的法律部门之一，也是英国人对世界法律文明的一项重要贡献。现代英国财产法是在长期的历史发展进程中陈陈相因、持续积累而来的，准确解读财产法律史是研究当今英国乃至整个普通法法系国家财产制度的基础和必由之路。21 世纪初以来，国内学术界对英国财产法史的研究不断深入，研究领域不断拓展，阐释方法不断更新，涌现了一批在学界有影响的成果。持续挖掘法律史料并在此基础上揭示法律实践的真相是法律史学的生命力所在，因此，整理英国学者对本国财产法律实践的研究成果，对于进一步推进我国学术界关于英国财产法律史的研究无疑具有重要意义。有鉴于此，笔者根据自己接触到的信息，挂一漏万初步整理了英国学术界关于财产法、尤其是 1925 年以前财产法史的研究史料，

不揣浅陋求教于各位方家学者，以期对我国外国财产法律史的研究有所裨益。

英国学者的研究成果大体上分为以下两类：

一、从总体上研究财产法历史沿革的作品

(一) 关于英国财产法的历史沿革

F. W. Maitland 和 F. Pollock 著的《爱德华一世以前的英国法律史》^[1]、K. E. Digby 著的《不动产法

[1] Frederick Pollock, Frederic William Maitland. *The History of English Law Before the Time of Edward I*, 2nd ed., 2 vols. Cambridge: Cambridge University Press, 1898.

律史》^[1]是关于早期英国财产法历史的权威性参考资料,但遗憾的是,前者关于1270年以后的内容比较简略,而后者鲜有论及1536年以后英国不动产法的内容。

W. S. Holdsworth 所著的《土地法历史导论》概要地介绍了1927年以前土地法的发展,更详细的资料见于他多卷本的《英国法律史》^[2]其中的第3卷、第5卷、第7卷包括了最详细的财产法的发展资料。

J. H. Baker 所著的《英国法律史导论》是近年来影响较大的概述英国法律史的著作,该书多次再版,在该书第二编中,作者分类概括描述了不同历史时期,包括1925年以前英国财产法的内容发展,但限于篇幅和论述框架,具体内容未能得以详细展开。而由他主编的《牛津英国法史》^[3]也于近年陆续出版,其中第6卷由 Baker 亲自执笔,细致描述了1483年到1558年期间英国财产法的历史发展,并对学术界关于这一时期英国财产法研究的成果进行了简要总结评述,第12卷由 Stuart Anderson 执笔,详细描述了1820年到1914年期间英国财产法的发展,是关于这一时期英国财产法法律史研究的最新成果。

A. W. B. Simpson, 所著的《土地法律史》^[4]分11个专题,较全面地阐述了20世纪以前英国土地法的发展历史。本书史论结合,内容丰富,在当今英国财产法律史学界具有较大的影响,成为研究英国土地法律史不可多得的重要参考资料。

E. Jenks 在《英国法简史》^[5]一书中概括描述了不同历史时期英国财产法的主要内容,在其所著的《现代土地法》中,他简明扼要阐述了历史上不同因素对土地法发展的影响。F. Pollock 在《土地法》^[6]一书中用流畅的文笔简明扼要地描述了英国土地法的发展。

除此之外,一些影响比较大的作品还包括:W. F. Walsh《英国法和美国法的历史概要》;Potter《英国法律史导论》F. Pollock 和 R. S. Wright 合著的《论普通法上的占有》以及 Ghosh《英格兰土地保有制的历史》^[7]等。

(二) 不同历史时期学者对当时财产法律制度的研究

除了上述研究长时段内英国财产法历史演变的作品之外,不同的历史时期学者阐释和研究当时英国财产法的著述,也是我们了解作者所处时代英国财产法的重要依据,也应当成为研究英国财产法法律史的重要依据。择要而言如下:

Littleton《论保有制》(Tenures),成书时间约为1481年,是首次尝试从总体上阐述英国不动产法的作品,该书用法律法语写成,是研究中世纪、尤其是15世纪时期英国财产法的基本依据。该书此后多次再版,每次再版都会增加不同时期的财产法内容的主要变革,到1832年时已经出版了第19版,在该版本中阐述了到1832年为止的财产法律变化,增加了许多注释。在该著作第2版的基础上,Coke 展开了评论和解读,柯克对利特尔顿《论土地

[1] K E Digby. *An Introduction to the History of the Law of Real Property: With Original Authorities*, 5th ed., Oxford, 1897.

[2] W S Holdsworth. *Historical Introduction to the Land Law*, London: Oxford University Press, 1927; *A History of English Law*, London, 1903-1938.

[3] J H Baker. *An Introduction to English Legal History*. 5th ed., Oxford University Press, 2019. The Oxford History of The Laws of England, Oxford University Press, 2003.

[4] A W B Simpson. *A History of the Land Law*, 2nd ed., The Clarendon Press, 1986.

[5] E Jenks. *A Short History of English Law: From the Earliest Times to the End of the Year 1919*, 2nd ed., London: Methuen, 1920.

[6] F Pollock. *The Land Laws*, 3rd ed., London: Macmillan & Co., 1897.

[7] William F Walsh. *Outlines of the History of English and American Law*, New York University Press, 1926; H Potter. *Introduction to English Legal History*, 2nd ed., London: Sweet & Maxwell, Ltd, 1926; F Pollock, R S Wright. *An Essay on possession in the Common Law*, Oxford, Clarendon Press, 1888; J Ghosh. *A History of Land Tenure in England*, Calcutta: Kar, 1929.

保有制》的评注于 1628 年首次出版，翻译并细致评论了 Littleton 的上述作品，是研究作者所处时代英国财产法的权威依据。

W. Blackstone《英国法释义》^[1]四卷本效仿罗马法学的样式首次从总体阐述了英国法的基本内容，其中第 2 卷为财产法卷，该书 1765 年首次出版，此后多次再版，Christian 在第 15 版中根据 19 世纪立法的变化对其进行了补充。该书对于英美法系国家财产法理论和实践产生了重要影响，被英国学者称为“我们有史以来最伟大的一部法学著作”^[2]，国内有学者也称之为“研究英美法制史绕不开的”一本书，“无论怎样赞美都不为过”^[3]。客观地说，该书侧重于对作者所处时代英国财产法的理论阐述，至于财产法的历史沿革并非作者阐述的重点。尽管如此，该书仍然是我们了解作者所处时代英国财产法实践的重要依据。

Joshua Williams《不动产的原则》^[4]是很长时期内人们学习研究英国不动产法的经典教科书，该书 1845 年首次出版，此后共 24 版修订。从第 13 版开始，作者和他的儿子 T. Cyprian Williams 一起完成修订工作，该书第 13 版包括了到 1880 年为止的法律。从 1925 年开始，该书改为由其他学者负责进行修订。作者还著有《动产法的原则》也经过多次修订，在很长时间内成为法学基本的教科书。两部著作的不同修订版本体现了不同历史时期英国财产立法和实践的重要变化，成为我们了解这一时期英国财产法实践的重要依据。

G. C. Cheshire 所著的《现代不动产法》^[5]系

统阐述 1925 年以后英国财产法的内容，行文中为阐述的需要，作者会追溯某一具体制度在 1925 年以前的历史沿革。在 1925 年第 1 版中，该书结合 1925 年立法的条文内容论述了该法引起的新的变化，从 1927 年第 2 版开始，这一部分的内容被删除。该书体例新颖科学性强，1925 年出版后很快成为具有权威性的英国财产法教科书，此后多次再版，到 2011 年已经第 18 版。

除此之外，一些影响较大的此类研究作品还包括：1530 年出版的 Perkin 的《有益的书》（*Profitable Book*）以法律法语写成，到 1827 年出版了第 15 版。Rolle《摘要》（*Abridgement*）；Viner《摘要》（*Abridgement*）（1791-4）两部书包含了丰富详尽的资料，但是在体例上采用了按字母顺序编排主题内容结构，并没有科学探索的倾向，Viner 搜集了到他那时为止有用的、现存的几乎所有的资料。Burton《普通法、衡平法和不动产转让的案例与著名律师的观点》^[6]，该书尽管因主题所限只在有限的受众范围内产生影响，但具有较高的价值。Burton《不动产法纲要》^[7]尽管表述晦涩，但是由于出版在 1833 年前后，包含了当时的一些资料。同一时期类似的资料 and 作品还包括 Hobler《事务律师和职员之间行为的相似行为》^[8] Hayes《不动产和不动产转让行为导论》^[9]等，这类作品都具有指导律师实践的目的。Lord St. Leonard《不动产法》（*Law of Real Property*）是以书信的形式写成的有关不动产法的概要。Goodeve 所著的《不动产法》以及 Stephen 在布莱克斯通著作的基础上所著的《英

[1] William Blackstone. *Commentaries on the laws of England*, 4vols.

[2] [英] 丹宁勋爵：《法律的未来》，刘庸安、张文镇译，法律出版社 1999 年，第 17 页。

[3] [英] 威廉·布莱克斯通：《英国法释义》（第一卷），游云庭、缪苗译，上海人民出版社 2006 年，第 2 页，第 10 页。

[4] Joshua Williams. *Principles of the law of real property*, Boston: The Boston Book Co., 1894. *Principles of the Law of Personal Property*, Sweet & Maxwell, Ltd, 1926.

[5] Cheshire and Burn's. *Modern Law of Real Property*, 13th ed., Butterworths, 1986.

[6] *Cases and Opinions of Eminent Counsel in Law*, Equity and Conveyancing, 1791.

[7] *Compendium of the Law of Real Property*, 1st ed., 1828-4th ed., 1837.

[8] *Familiar Exercises between an Attorney and his Articled Clerk*, 1st ed., 1831; 2nd ed., 1837.

[9] *Introduction to Real Property and Conveyancing*, 1834.

国法释义》^[1]系列版本,跟 Joshua Williams 所著的教科书有些相似,都是我们考察不同时期法律变化的重要依据。其中 Stephen 的版本的首要目标是为初学英国法的学生准备的,体系和结构仿照了 Blackstone 的上述作品,1841—5 年出版。但是后来该书的修订版本背离了最初的写作目标,影响不仅不如 Joshua Williams 的作品,而且不如早先的版本影响大。

19 世纪时,值得一提的作品还有 Flintoff 的《不动产法及相关的立法文件》; Smith《不动产和动产法纲要》^[2]在当时也有一定的影响,不过两者相比,后者的学术成就略高一筹。H. W. Challis,《不动产法》^[3]是当时学生们学习财产法的首要必备参考书,尽管阅读起来很困难但是包含了丰富的学术信息。Society of Public Teachers of Law 1923 出版了《不动产法案例和立法汇编》^[4]也具有较高的学术价值。

二、针对具体财产法律制度的研究

英国财产法内容复杂,有关的研究除了从总体上阐述法律的沿革之外,在某一具体制度方面,有关的主要参考作品如下:

(一) 信托法律制度

F. Bacon《〈用益法〉阐释》^[5]准确阐述了 1536 年《用益法》的应用,在英国财产法学界长期具有很大影响。而 Sanders《论用益和信托》^[6]是关于 18 世纪、19 世纪信托法律制度的权威性著作;

具有类似学术影响的作品还有: Underhill,《信托和受托人》^[7],该书首次 1878 年出版,内容简洁清晰,后来又根据法律的不断变化进行多次修订。Lewin 所著的《信托法》^[8]在 1837 到 1928 年期间出了 13 版,是得到广泛认可权威作品。Godefroi 所著的《信托和受托人法》^[9]1879 年第 1 版,1926 年出了第 5 版,主要是指导法律实践的作品,内容技术性强。

关于 1850 年以后的信托立法研究,代表性的作品是 Rudall and Greig 所著的《信托和受托人法》(Law of Trusts and Trustees),该书准确详细阐述了法律的内容,最早于 1893 年出版,1911 年根据 1906 年《公共受托人法》(Public Trustee Act)进行第 4 版修订,不同的修订版本也表明了这一领域内法律的细致变化。

(二) 关于家族授产制度

家族授产制度是传统英国财产法中最复杂、最有特色的法律制度之一,有关的研究成果主要包括: Vaizey《论家族授产制》(Treatise on Settlements, 1887),该书首次系统详尽阐释了关于家族授产的法律制度,而关于这一法律制度最权威性的研究成果则来自 Joshua Williams,他作为当时不动产转让律师界的领军人物,对这一问题有深入了解和细致研究,他所著的《不动产家族授产》^[10]一书长期在学界有巨大影响。

(三) 未来性权益的法律制度

未来性权益是从英国地产制中孕育出的一项

[1] Law of Real Property, 1883 1st ed.; Commentaries on the Law of England, 21th, ed., London: 1895 该书在第二卷中集中论述了英国财产法的基本内容。

[2] Law of Real Property with the Statutes relating thereto, 1839-40; Compendium of the Law of Real and Personal Property, 1st ed., 1855-6th ed., 1884.

[3] Henry W Challis, Challis's Law of Real Property: chiefly in relation to conveyancing, 3rd ed., London, 1911.

[4] Collection of Cases and Statutes on Real Property Law.

[5] F Bacon, Reading on the Statute of Uses, ed. by Rowe, 1806.

[6] Francis Williams Sanders, An Essay on the Nature and Laws of Uses and Trusts, Dublin, 5th ed., 1844.

[7] Underhill, Hayton. Law of Trusts and Trustees (with D Hayton and C Mitchell), 19th edition 2015 (also 17th ed 2006, 18th ed 2010), Butterworths.

[8] Thomas Lewin, John Mowbray. Law of Trusts, London, 2005.

[9] H Godefroi, A Digest of the Principles of the Law Relating to Trusts and Trustees, 1st ed., London, 1879.

[10] Joshua Williams, The Settlement of Real Estates, 1878.

极富特色的制度,有关的研究主要来自不动产律师的论述,其中 Gray 所著的《反永久产权规则》^[1]是研究未来性权益历史沿革最权威的作品。而 C. Fearne《论不确定性剩余地产和未来性权益处分方式》^[2]集中系统论述了这一英国不动产法重要内容,该书最新的版本是 1844 年 Butler 负责修订的第 10 版,修订版包括了大量有价值的注释,并以附录的形式收录了 Smith on Executory Interests。此外,Withers 所著的《归复地产权的调查》^[3]则借助研究授产人或出让人产权的归属问题,考察了历史因素影响和塑造法律实践方面具有的重要参考价值,但是该书在学者中知名度不高。

(四) 有关权力 power 的作品

授产人在出让财产时为受让人设定的权力,是受让人财产权的一项重要内容,有关的研究作品中,Sugden 所著的《论权力》^[4]影响较大,在很长时间内具有较高的认可度。除此之外,《费威尔论权力》^[5]也有一定的影响。

(五) 遗嘱制度

Jarman 所著的《论遗嘱》^[6]在相当长时间内是权威性的作品,该书首次于 1844 年出版,1930 年出了第 7 版。此外,Theobald《遗嘱法》^[7]提

供了细致而准确的有关遗嘱法律制度的信息,该书首次于 1876 年出版,到 1927 年出了第 8 版。而 Williams《遗嘱执行人和遗产管理人法》^[8]详细阐述了遗嘱继承中的具体制度,1832 到 1953 年期间先后共 13 版,具有重要的学术价值。

(六) 有关地租、租金负担等问题

有关地租、租金负担等问题在地区性的法律实践中具有重要意义,有关的研究中,J. M. Easton 的《租金负担法》^[9]是总论性质的作品,Gale、Goddard、Innes 等人关于需役权的研究成果是重要的参考依据^[10]。

(七) 有关公簿持有制的研究

Vinogradoff《英格兰的维兰制度》^[11]是有关这一制度起源方面的权威作品。除此之外,F. Seebohm《英格兰人村社共同体》^[12]也具有很高的学术价值。

关于公簿持有制的起源问题,Maitland 所著的《末日判决书及相关》^[13]以及 W. Stubbs《英国宪政史文件选集》^[14]提供了很多早期的资料,而 Coke 所著的《论公簿持有人身份》(*Complete Copyholder, 1630*)是权威性论著。关于公簿持有人的共用权问题,Williams 著有《论共用权》(*On Commons*) (1880) 研究了这一制度的早期发展沿革问题。

[1] John C Gray. *The Rule against Perpetuities*, 4th ed., Boston, 1942.

[2] Charles Fearne. *An Essay on the Learning of Contingent Remainders and Executory Devices*, 10th ed., 1844.

[3] A H Withers, London: Butterworth Co. Ltd., 1929.

[4] Edward Sugden on Powers, 8th ed., 1861.

[5] Farwell's Treatise on Powers, 1st ed., 1874, 3rd ed., 1916.

[6] Thomas Jarman. *A Treatise on Wills*, 2vols, 7th ed., London: Sweet & Maxwell, Ltd. 1930.

[7] Theobald on the Law of Wills, 10th ed., London: Sweet & Maxwell, 1947.

[8] David Hughes Parry. *Williams on the Law of Executors and Administrators*, 13th ed., London: Stevens & Sons, Ltd, 1958.

[9] J M Easton. *The Law of Rentcharge*, 2nd ed., London: Sweet & Maxwell, Ltd., 1931.

[10] Gale's Law of Easements (1st ed., 1839 10th ed., 1925); Goddard's Law of Easements (1st ed., 1871-8th ed., 1922); Innes's Digest of the Law of Easements (1st ed., 1878-8th ed., 1911).

[11] Paul Vinogradoff. *Villainage in England*, Oxford: Clarendon Press, 1892.

[12] Frederic Seebohm. *The English Village Communities*, Cambridge University Press, 1926.

[13] F W Maitland. *Domesday Book and Beyond*, foreward by J C Holt, Cambridge, 1987.

[14] William Stubbs. *Select Charters and other Illustrations of English Constitutional History*, Oxford, 1871.

（八）关于地方习惯保有制的研究

普通法框架下，地方习惯（包括地方性的财产法习惯）长期存在，尤其是肯特郡的地方习惯（gavelkind）在法律实践中具有很大的影响。有关这一问题，T. Robinson 在《肯特郡的普通法》^[1]一书中详细描述了肯特郡的土地保有制习惯，该书还以附录方式描述了英吉利人习惯保有制（Borough-English）。除此之外，C. J. Elton 著有《肯特郡保有制》^[2]也具有重要学术价值。

（九）有关抵押法律制度的研究

可信度较高的参考资料为 Fisher 所著的《按揭抵押及其他的财产担保法律制度》以及 Coote 所著的《论按揭抵押法》^[3]。这两部作品后来都由权威作家根据法律的变化不断地修订，直到今天都还是这一领域里边的标准权威作品。

三、总结

综合起来看，英国学术界关于 1925 年以前财产法的研究呈现三个基本特点。

第一，分散性。英国财产法是实践技术性很强的部门，在 1925 年以前的历史沿革中始终缺乏类似罗马法那样的理论框架和预设，而法庭及与之相

关的律师会所是律师和法官们接受职业教育的最重要场所，财产法的具体制度也是律师和法官们在社会发展中遇到了困难并提出解决方案的结果。实践中，绝大多数律师只能在财产法的某一个部门分支领域内崭露头角，他们基于自己的实践经验进行的研究和阐述只局限于自己执业的领域，呈现出分散性特点，很少有律师和法官能够就两个以上的财产法部门分支给出一个总体性论述。在 18 世纪以前甚至没有产生从总体上论述财产法的有影响的著述，有关的研究成果缺乏整体性。

第二，历史性。英国财产法是英国社会财产制度的规则化表述形式，随着社会的发展，尤其是 16 世纪以后英国社会的变革，财产法律制度也相应地发生变化。在此背景下，原有研究成果要想保持生命力，必须对其中的某些结论因时而变，要么采用重新修订出版的方式不断更新，要么就被弃之不用。很少有像罗马法学经典作品那样具有持续性生命力影响力的研究成果。

第三，缺乏比较法的视野和成果。尽管英国法学教育中一直有罗马法学的影子，但在财产法研究中，缺乏从比较法的视角将罗马法和英国财产法进行比较研究的尝试。

[1] Thomas Robinson. *The Common Law of Kent*, 1st ed., 1741-5th ed., 1897.

[2] C J Elton. *Tenures of Kent*, London: 1867.

[3] W R Fisher. *The Law of Mortgage and other Securities upon Property*, 5th ed., London: Butterworth & Co, 1897; Coote's *Treatise on the Law of Mortgages*, 9th, ed., by R L Ramsbotham, London: Stevens & Sons, Ltd., 1927.