

# 第六講 獄與訟：傳統中國的訴訟與審判

2020年5月14日 下午 04:47

## 一、「審」「判」分離

- 由於傳統行政、司法合一，只要地方行政單位增設一級，案件的審轉自然就增加一級。
- 漢代原來只有郡縣二級，後來又多了州一級；宋代變成路——府州軍監——縣三級；清代更多到督撫——按察使——府——縣四級。

*\*巡撫管一個省，總督管兩個以上。*

- 現代司法制度規定某級機關有權受理案件，該級就有權判決。只要沒有上訴，這一判決就算定讞，可以交付執行。但是，中國傳統的司法機關往往**有權審理**，卻**無權判決**（定讞）。

*\*徒刑以上，往往需要上送。唐朝流、死需要送至中央刑部。*

- 州縣等地方官衙既無權判決流死等案，可是法律又規定所有案件必先經地方審理，否則視為「越訴」。
- 縱使百姓沒有上訴，案件仍需向上一級審轉。
- 層層審轉有何優點？有何缺點？

好處：避免掉地方官包庇情形、可以多次審核、審判正義、可以多次比較判案。

壞處：明主治官不治民，監督官員、浪費時間、人力成本。

## 二、投訴告狀

- **向誰投狀？**
  - 只能向可以接受投訴的機關遞狀。
  - 向基層機關，也就是縣衙提出。
  - 百姓若不先向縣衙投訴，而逕向較高的府州衙門投訴，稱作「越訴」。
- **訴狀內容？**
  - 清楚注明犯罪時間和事實。
  - 訴狀必須注明告者姓名身分。官府若收到匿名訴狀，一律焚毀，不得受理。
- **代書人？**
  - 若原告不識字，可以雇人代寫。
  - 宋代有「書鋪」代寫，再由人保證才能投呈。
  - 清代有「官代書」。不是官代書代寫或無官代書印戳的狀紙，官衙不予受理。
- **是否容許訴訟代理人？**
  - 除非是生員、監生、婦女、老人、幼兒、殘疾等，才可以由別人代理。
  - （明）蔣廷璧《璞山蔣公政訓》：「生員有學問者，多不肯赴官告狀。」
  - （明）東魯古狂生《醉醒石》第三回中錢秀才新婚不久，妻子即與人私奔。鄰居道：「秀才們不見了妻子，有何面目還好去告狀？」
- **衙門審核**
  - 如懷疑誣告，或者是有訟棍教唆者，往往批下「不准」，即案件當下駁回，不予受理。
  - 如果訴狀看來並無可疑之處，官衙必須簽「准」，受理告訴。

- 清代州縣衙門每天受理的案件大抵是十多件左右。一俟官衙簽准後，案件正式進入審判程序。

### 三、告訴的限制

- 哪些人不可提出告訴？

- (一) 生理狀況：

- 即年紀在**80歲以上、10歲以下、身患篤疾者**（包括惡疾、癲狂、兩肢殘障、雙目失明等）。宋代以後，懷有**身孕**的婦女也不可告訴，但禁訴的年齡上限調低為**70歲**。

- (二) 獄中的犯人。

- 《唐律·鬥訟律》「囚不得告舉他事」條：諸被囚禁，不得告舉他事。其為獄官酷己者，聽之。

- \*獄中囚為何不能告？挾怨報復、拖延服刑進行

- (三) 家族內部不可告發。

- (四) 奴婢、部曲不可告發主人。

- 所告若是謀反、謀大逆、謀叛、子孫不孝等罪，則不受限制。

- (五) 及至清代，婦女**禁止告訴**，必須由**成年男性**親屬代理。

- 哪些事情不可提告？

- (一) 不實之事，也就是**誣告**

- 誣告者一律「**反坐其罪**」。

- (二) **赦前**所犯之事

- 哪些時間不可提告？

- 百姓遇到命案、強盜之類的重大案件，當然可以隨時告官。
  - 其他小事〈小民細故〉只能在特定時間才能提告。
  - 唐代規定在十月至三月底。清代不少州縣都規定只有在八月至三月間的「**告期**」才可遞狀，有些地方是逢三逢八，有些甚至限定初二、十六才放告。

- \*為何要限制？節省時間、司法成本；等待時間可能使兩造決議自行解決問題；影響農忙作息。

### 四、審判程序

- 審判過程：勘驗、逮捕和囚禁、審訊、判決、上訴、審錄、執行等。

#### 1. 勘驗

- 通常只有在發生命案或強盜案時，地方首長才會親自勘驗。
  - 首長和檢驗人員應到不到，或無故拖延，都會遭到嚴懲。
  - 宋代官員檢驗時，需要依實填寫《檢驗格目》、《檢驗正背人形圖》等表格。
  - **《洗冤集錄》**，南宋理宗淳祐七年(1247)宋慈(1186-1249)編寫的。
  - 中國史上**最早又最系統的司法檢驗專著**，也是世界上第一本法醫學著作。比歐洲最早成書於1602年的意大利醫師Frotunatus Fidelis的《醫師關係論》（共四卷），還要早了三百多年。
  - 宋慈長期擔任路級的「提點刑獄」，有二十多年司法實務經驗，書中詳述命案現場

的初驗和覆驗程序。對於自殺、他殺、燒死、毒死、驗骨、發塚等，詳述檢驗和辨識的方法，不少方法非常符合現代法醫理論。

\*男女有別，男生落水多成俯姿，女成仰姿。

## 2. 逮捕

- 唐代規定只有州縣官府才可派**捕賊官**（通常是縣尉）進行逮捕，其他人等不可擅自亂捕。
- 《唐律·捕亡律》：
  - 諸被人毆擊折傷以上，若盜及強姦，雖傍人皆得捕繫，以送官司。
  - 諸鄰里被**強盜及殺人**，告而不救助者，杖一百；聞而不救助者，減一等；力勢不能赴救者，速告隨近官司，若不告者，亦以不救助論。其官司不即救助者，徒一年。竊盜者，各減二等。\*強調義務。
- 若轄區發生強盜或命案，捕賊官必須在三十天內捕獲人犯，捕賊官若逗留不行或退縮畏敵，都會受到處罰。

## 3. 囚禁

- 古代的牢獄是用來關押兩類犯人：
  - （一）已經完成審判等待行刑的囚徒；
    - 判決徒、流、死的犯人，就在獄中等待配送或處決。
  - （二）等候審判的被告，甚至證人和原告，統統收押獄中。
    - 估計宋代州一級平均日常關押囚犯在60人以下，縣一級在10人以下，京師的則在100人左右。
- 《唐令·獄官令》：
  - 諸獄皆厚鋪席薦，夏月置漿水。其囚每月一沐。其紙筆及酒、金刀、錢物、杵棒之類，並不得入。
- 獄中男女分別關押。
- 戴上枷鎖，死罪還要著杻，即手拷。
- 獄囚的口糧、衣服由家人隨時取送，若無家人接濟，則由官衙提供。
- 獄囚定期洗澡，倘若生病，官府要延醫治療，並容許家內一人入禁看待。
- 官員每隔五天**檢錄獄囚**，以防獄吏拷打和虐待。

## 4. 審訊

### （一）有罪推定

- 中國自古以來的訴訟都是採取「**有罪推定**」，即被告不能證明無辜，一律視為有罪，必須負上若干處罰。
- 現代刑事訴訟法中重要的原則——「無罪推定」，是歐洲十八世紀以來才逐漸確立。「法國大革命」的《人權宣言》，正式在法律中規定此一原則。

### （二）程限

- 案件拖延不決，古代稱作「淹滯」或「淹禁」。《晉書·周處傳》：
  - 轉廣漢太守。郡多滯訟，有經三十年而不決者，處詳其枉直，一朝決遣。
- 「淹滯」的害處？當事人以亡歿無法追究
- 歷代對於官衙審訊，都訂下一定程限：
  - 宋代州級審判期限，小事10日，中事20日，大事40日。清代對於州、縣自理

的案件，則給予20日審判期限。

- 至於中央司法機關決案，唐代大抵是20至35日結斷，宋、明更縮短為5至25日而已。

○ 《通鑑》卷177「隋文帝開皇九年十二月己巳」條：

- （辛公義）後遷并州刺史，下車，先至獄中露坐，親自驗問。十餘日間，決遣咸盡，方還聽事受領新訟。事皆立決；若有未盡，必須禁者，公義即宿聽事，終不還閤。或諫曰：「公事有程，使君何自苦！」公義曰：「刺史無德，不能使民無訟，豈可禁人在獄而安寢於家乎！」罪人聞之，咸自款服。後有訟者，鄉閭父老遽曉之曰：「此小事，何忍勤勞使君！」訟者多兩讓而止。

### （三）刑訊

- 「刑訊」或稱為「拷訊」、「拷鞠」。刑訊一般認為是源自遠古的「神判」。
- 「神判」通常用水火來考驗。經由當前皮肉的苦難，測試當事人所言是否屬實？是否清白無辜？
- 後來發展出「五聽」：辭聽、色聽、氣聽、耳聽、目聽。
- 「五聽」其實頗符審判心理學的理論。
- 法官在觀察被告人的言辭神色，再結合各種證據，認定被告的嫌疑甚大，但被告仍不肯認罪的情況下，方可刑訊逼供。
- 唐律規定罪證俱在，犯人不肯招供，可以據眾證定罪，不必刑訊。而真要刑訊，法律有相關條文加以規範。
- 刑訊的杖稱作「訊囚杖」，明文規定大小尺寸。
- 拷囚必須由同一人執行，不可中途更易。
- 不管審訊期間歷經多少衙門，拷囚次數不得超過三次，每次必須相隔二十天以上，總杖數不得超過二百。
- 刑訊的對象除了被告外，證人也可以拷問，甚至為了防止誣告，連原告也可以用刑
- 唐代以後，刑訊的法律規範愈趨簡省，但刑訊的手段卻愈趨繁雜。
- 唐宋規定**以杖拷訊**，但元代又出現**鞭烙**之法，明清又發展出掌嘴、夾棍、拶指等。
- 清末制定新律，正式禁止刑訊逼供。
- 刑訊為何不能禁絕？審判為何一直都容許刑訊？

## 5. 判決

（一）具引律令格式。

（二）服辯（服辨、伏辯、伏辨等），即犯人簽字畫押、服從判決的書狀。

- 徒、流、死罪宣判時，需要召集犯人及其家屬，具告罪名，並取得犯人的「服辯」。
- 歷代都重視犯人畫押的供狀，直到清代，取得犯人「**服輸口供**」，仍為結案的必要條件。

## 五、上訴

- 判決確定後，若不服可以申訴。上訴的方式有三種：
  - 一是向更高官衙上訴

- 二是向皇帝直訴
- 三是在皇帝或官員審錄時申訴

### 1. 逐級上訴

- 唐代，如百姓對縣衙判決不服，可要求發給上訴證明「不理狀」，然後持狀向州、府——尚書省——三司，逐級申訴。

### 2. 直訴

- 直接向皇帝投訴，臣下不得故意遮攔。方式有三種：
- 第一種是「邀車駕」，即是在皇帝出遊行幸時，攔途告狀；
- 第二種是敲打「登聞鼓」或立於「肺石」之下。
- 第三種是上表皇帝直陳其事。但直訴不實會受處罰：
  - 唐代是杖八十，明清加重為杖一百。若邀車駕衝撞到儀仗而又直訴不實者，處以絞刑。
- 《冊府元龜》卷700〈牧守部·貪贖〉：
  - 張登為漳州刺史，貞元十七年死於州獄。登暴很貪冒，擅賦百姓，沒買州人為奴婢者三十人，姦亂裨將家財非一，其不堪有縊死者。部人蔡化訴於關下，詔命就鞠，遂幽死。

### 3. 審錄〈檢核〉

- 漢代稱作「錄囚」，唐宋或稱「慮囚」，明清統稱「會審」。
- 審錄罪囚原先分成兩類：一類是官員常態性的工作；另一類是臨時性的，由皇帝或臣下主持，而且經常附帶寬宥的恩典。
  - \* 皇帝常因「非常」之事審錄囚徒，如天災、天象異變〈日蝕〉，歷史上多因「旱災」錄囚。著名錄囚：唐太宗時期，縱囚論。
- 明清審錄制度逐漸合流，形成既是官員常態職務，又具有寬宥恩恤精神的「會審制」。
- 明代會審時，一般由三法司〈三個重要的司法部門：刑部、大理院、御史台〉或三法司會同其他府、部或地方官員聯合審理案件。審理之案件大多是疑案或是待處決的死罪案件。
  - \* 為何台諫僅八品：避免利益瓜葛，過高階層可能影響從官之路。
  - \* 台諫年齡分布：較年輕，較敢直言進諫、彈劾官員。
- 明代會審有「朝審」、「熱審」、「大審」等。
  - 「朝審」於每年霜降之後舉行，對象是天下死囚。
  - 「熱審」是夏天舉行的會審，目的是防止關押的囚徒因酷熱而死於獄中。
  - 「大審」是五年舉行一次的會審，旨在清理長期關押獄中的重囚。
  - 審錄後，無可矜恕的奏請處決，可矜可疑者免死充軍，徒流以下減等發落。
  - 清代大致沿襲明代會審制度，對於死罪「情實」者，待秋後處決；「緩決」者，繼續關押等待來年再議；「矜疑」者，發回原省重審。

## 六、行刑

- 笞、杖屬於輕刑，判決後立即執行。
- 徒刑犯分配到附近的官衙中作一到三年的苦役，清代規定徒刑一律在本省別縣服刑。

- 流刑定讞後，還押獄中，等待每季特定時間才集體起解。
- 死刑的覆核：
  - 官司審核。地方官府判決死刑案件後，一般都要上交廷尉、刑部或大理寺之類的中央司法機構覆核。明清時期，案子經中央覆核以後，還要經會審再一次的覆核。
    - \* 要經過覆奏。
    - \* 唐朝時期都督党仁弘，因貪汙被判死刑，經覆奏後，改判流刑，皇帝備感責罰，欲至天壇打地鋪睡三天，受大臣勸退。
    - \* 執行死刑當日會撤膳、停樂，告知皇帝當日要處決。
  - 皇帝勾准。自秦漢以來，經過覆核確定無可矜恕的案件，仍要奏請皇帝裁可，皇帝勾准後，才算是最終判刑確定。
- 死刑執行的時間限制
  - 「秋決」。自漢代以來嚴格規定死刑只能在秋分以後，立春以前執行，否則官員會遭嚴懲。
  - 斷屠月：正月、五月、九月
  - 斷屠日：初一、初八、十四、十五、十八、二三、二四、二八、二九、三十。
  - 大祀和之前三日的「致齋日」，上弦月（初七、初八）和下弦月（二十三、二十四）、節氣（寒露、霜降、立冬、小雪、大雪、冬至、小寒、大寒）、節日（冬至和臘日）等，也不可行刑。
  - 清代規定正月、六月，一律停刑。
  - 明清死囚分作「立決」和「監候」，但名雖立決，地方在收到中央批文後，仍需在**非停刑日**才可執行死刑。至於監候部分，則可暫緩至霜降以後，冬至以前才明正典刑。
- 《大唐新語》有一則武后時期死囚**喊冤停刑**之故事：
  - 朱履霜好學，明法理。則天朝，長安市屢非時殺人，履霜因入市，聞其稱冤聲，乘醉入兵圍中，大為刑官所責。履霜曰：「刑人於市，與眾共之。履霜亦明法者，不知其所犯，請詳其按，此據令式也，何見責之甚？」刑官唯諾，以按示之。時履霜詳其案，遂拔其二。斯須，監刑御史至，訶責履霜。履霜容止自若，剖析分明，御史意少解。履霜曰：「准令，當刑能申理者，加階而編入史，乃侍御史之美也。」御史以聞，兩囚竟〈最終〉免。