

第四講 震古鑠今的唐律

2020年4月23日 下午 03:58

一、律令制的時代

- 大唐曾三度征服東亞
 - 唐代武力
 - *隋煬帝雄才大略但執迷不悟，不停攻打高麗，國破家亡。
 - *唐太宗晚年，時常攻打高麗，損兵折將。
 - *唐高宗時期聯合新羅攻下百濟，厚解決高麗。
 - 唐的宗教：中國化佛教
 - 唐的法制：律、令、格、式
 - 《唐六典》：「律以正刑定罪，令以設範立制，格以禁違正邪(特例)，式以軌物程事(細則)。」

二、唐律的制定

(一) 高祖朝

- 武德七年(625)，撰定《武德律》，主要以《開皇律》為底本而略加刪改，皆為五百條。

(二) 太宗朝

- 太宗以《武德律》未盡完善，乃命臣下等重加刪定。十一年(637)正月頒行《貞觀律》。
- 《貞觀律》的篇名、卷數、條數，雖同於《武德律》，但內容修訂之處頗多，其中死刑減輕的有92條，流刑減輕的有71條，合共163條，約占全書三分之一。
 - *中國法律條目隨歷史發展，人口增加、版圖擴張而減少。
- 《貞觀律》逐漸擺脫隋律色彩，建立起具有李唐自身風格的法律體系。

(三) 高宗朝

- 永徽元年(650)，命長孫無忌等修訂律令之不便者，二年頒定《永徽律》。

(四) 玄宗朝

- 開元七年律
 - 玄宗開元六年(718)，命宋璟等刪定律令，次年，新律奏上頒行，今天稱為《開元七年律》。
- 開元二十五年律(最成熟唐律)
 - 開元二十二年(734)，玄宗命李林甫等更定律令，二十五年(737)奏上頒行，今天稱《開元二十五年律》。
 - 自隋文帝開皇元年至唐玄宗開元二十五年，隋唐修律的事業終於趨於完善和成熟。
 - 漢晉南北朝八百年的法律發展，亦終於有了總結性的成果。

制定新律，廢棄舊律—而非增修條文。

三、唐律的結構

- 今本唐律分30卷，12篇，502條。
- 12篇的名稱是〈名例〉(總綱)、「事律」〈衛禁〉、〈職制〉、〈戶婚〉、〈廩庫〉(畜產管理、倉庫)、〈擅興〉(營造)、「罪律」〈賊盜〉、〈鬥訟〉、〈詐偽〉、〈雜律〉、〈捕亡〉、〈斷獄〉。
- 〈名例律〉，詳述刑罰制度(即五刑)、嚴重犯罪(即十惡)、各類身分的處罰特例、法律的適用和解釋、法律用語的界定等，是整部法典的總則，置於篇首。
- 〈衛禁律〉規定違反國家警衛關禁制度的處罰。

四、律注與律疏

(一) 律注

- 立法者對律文內容及適用所作的**說明和補充**。律文制訂時同時寫成，夾嵌在律條文句中。

(二) 律疏

- 律條在文字上比較**簡明概括**，倘若不作詳細解釋，司法人員和明法考生可能在判案時會產生嚴重**歧異**。因此，在永徽三年，高宗命長孫無忌等撰修《律疏》，闡明律文。

*唐朝科舉有民法科，考生準備依據—《律疏》

- 《律疏》的次序：先闡釋律文，再闡釋律注，再擬問答。

- 律疏的作用：

i. 解釋詞義

例：解釋「鬪毆」：相爭為鬪，相擊為毆。

ii. 補充律意

例：原云「以手足擊人」，疏文補充律意云：「舉手足為例，用頭擊之類，亦是。」

iii. 闡明法理

- 《名例律》「十惡條」：
 - 一曰謀反。謂謀危社稷。
 - 【疏】議曰：案公羊傳云：「君親無將，將而必誅。」謂將有逆心，而害於君父者，則必誅之。
- 《律疏》是由官方撰修，頒定行用，是對律文的標準、統一和權威的解釋，與律文具有同樣的法律地位。
- 今本《唐律疏議》有學者認為就是《永徽律疏》，但亦有認為是《開元律疏》。

《唐律·鬪訟律》「鬪毆以手足他物傷」條(總302)：

- 諸鬪毆人者，笞四十；**謂以手足擊人者**。傷及以他物毆人者，杖六十；**見血為傷。非手足者，其餘皆為他物，即兵不用刃亦是**。
- 《疏》議曰：相爭為鬪，相擊為毆。若以手足毆人者，笞四十。注云「謂以手足擊人者」，舉手足為例，用頭擊之類，亦是。傷，謂手足毆傷；及以他物毆而不傷者：各杖六十。注云「見血為傷」，謂因毆而見血者。非手足者，「即兵不用刃亦是」，謂手足之外，雖是兵器，但不用刃者，皆同他物之例。

*《鬥訟律》「**誣告反坐**」條：「諸誣告仁者，各反坐。」

（紅字為注，二點為疏）

- 問曰：毆人者，謂以手足擊人。其有撮挽頭髮，或擒其衣領，亦同毆擊以否？
- 答曰：條云，鬪毆「謂以手足擊人」，明是雖未損傷，下手即便獲罪。至如挽髮撮髮，擒領扼喉，既是傷殺於人，狀則**不輕於毆，例同毆法**，理用無惑。
- 傷及拔髮方寸以上，杖八十。若血從耳目出及內損吐血者，各加二等。
- 《疏》議曰：謂**他物毆人**傷及拔髮方寸以上，各杖八十。方寸者，謂量拔髮無毛之所，縱橫徑各滿一寸者。若方斜不等，圍繞四寸為方寸。若毆人頭面，其血或從耳或從目而出，及毆人身體內損而吐血者，各加手足及他物毆傷罪二等。其拔髮不滿方寸者，止從毆法。其有拔髮，亦準髮為坐。若毆鼻頭血出，止同傷科。毆人痢血（流血），同吐血例。

六、唐律的特質

（一）立法層面

a. 參照**省略**技術

《衛禁律》「闖入廟社及山陵兆域門」條：

諸闖入太廟門及山陵兆域門者，徒二年；越垣者，徒三年（加兩等）。太社（土地神），各減一等。守衛不覺，減二等（減兩等侵入者之刑）；主帥又減一等（減一等守衛之刑）。故縱者，各與同罪。

本條唐律總共規範了幾組犯罪與法定刑呢？

此種省略技術的運用不僅可以簡省文字和條文，還可以建立起「罪」與「罰」數量上可比較的公平體系。

b. 補充條款

- 《名例律》「**斷罪無正條**」條（總50）：

諸斷罪而無正條，其應出罪者，則舉重以明輕；其應入罪者，則舉輕以明重。

- 《雜律》「**不應得為**」條（總450）：***想當然者—違反罪刑法定**

諸不應得為而為之者，笞四十；事理重者，杖八十。

（二）刑制（一罪一刑、刑之加減）

- 《賊盜律》「竊盜」條（總282）：

諸竊盜，不得財笞五十；一尺杖六十，一疋加一等；五疋徒一年，五疋加一等，五十疋加役流。

《疏》議曰：竊盜人財，謂潛形隱面而取。盜而未得者，笞五十。得財一尺杖六十，一疋加一等，即是一疋一尺杖七十。以次而加至贓滿五疋，不更論尺，即徒一年。每五疋加一等，四十疋流三千里，五十疋加役流。其有於一家頻盜及一時而盜數家者，並累而**倍**（半）論。倍，謂二尺為一尺。若有一處贓多，累倍不加重者，止從**一重而斷**，其**倍贓**依例總徵。

- 《賊盜律》「強盜」條（總281）：

諸強盜，謂以威若力而取其財，先強後盜、先盜後強等。若與人藥酒及食，使狂亂取財，亦是。不得財徒二年；一尺徒三年，二疋加一等；十疋及傷人者，絞；殺人者，斬。其持仗者，雖不得財，流三千里；五疋，絞；傷人者，斬。

七、唐律的精神

- 唐律一准乎禮以為出入，得古今之平。
- 禮即儒家的禮，分別貴賤、尊卑、親疏、長幼等關係。
- 這樣的關係落實在政治和社會生活範疇時，就是以皇帝為頂點的身分制和以家長為中心的家族制。
- 使「尊卑貴賤，等數不同，刑名輕重，粲然有別。」正是以強制的手段維護這兩個範疇的生活穩定與和諧，藉著刑罰以捍衛儒家的綱常與名教。

八、令格式

(一) 唐令

- 唐令歷貞觀、永徽朝，至玄宗開元朝而粲然大備。
- 唐令共30卷，1500多條，舉凡朝廷架構、官吏俸祿考課、國家祭典、禮樂衣冠、人民婚姻田賦入學等典章制度，無不備載。
- 唐令至明代而亡佚，日本自二十世紀初即展開復原。
- 1933年，仁井田陞完成《唐令拾遺》，大致復原了唐令715多條，約占原來的一半。
 - * 戴炎輝《唐律通論》
 - 劉俊文《唐律疏議箋解》
 - 錢大群《唐律疏議新注》
- 20世紀90年代，日本東京大學池田溫領導編集《唐令拾遺補》。
- 1998年，上海師大戴建國教授於寧波天一閣發現久已佚失的宋《天聖令》後十卷。
- 《天聖令》修訂於宋仁宗天聖七年（1029），其體例是先列當時行用的條文，然後寫「右並因舊文，以新制參定。」接著將當時不行的條文附抄於後，寫明「右令不行。」
- 全部10卷12篇共有宋令293條，唐令221條。兩者合計令文514條。唐令應是唐玄宗開元二十五年令，可謂唐令研究的新里程
- 《唐令·獄官令》「決大辟罪皆於市」條：

諸決大辟罪，皆於市。五品已上，犯非惡逆已上，聽自盡於家。七品已上及皇族若婦人，犯非斬者，皆絞於隱處。

 - * 死刑有等級性、階級性—方式、場域存在差異

(二) 唐格

- 因客觀環境需要，皇帝乃以頒勅的方式對律、令、式加以修改、補充。經過一段時間，把相關的敕整理刪削，加以公佈而成為「格」。
 - * 法自君出，君在法上。
- 「格」具有相當的實用性和彈性，有點類似「特別法」的含意，其位階在律、令、式之上。
 - * 為甚麼不直接修律？祖宗之法不可變；維持律的穩定性；律要反映國家的價值。
- 唐格亡佚幾盡，敦煌文書中保留了唐中宗神龍年間(705~706)所頒的《神龍散頒刑部格》殘卷，其中條文：
 - 一盜計贓滿一疋以上，及詿誘官私奴婢，并恐喝取財，勘當知實，先決杖一百，仍依法與罪。

(三) 唐式

- 執行律令所規定的細則以及百官有司的**辦事章程**。
- 敦煌文書中有《唐水部式》，是關於水利設施等使用與管理的規定，是今存字數最多的唐式。

** 敦煌文書常在一面撰寫經書，另一面則是政府檔案，如法律條文、戶籍資料，因為當時紙張珍貴，常以政府報費用紙作為抄寫經書用紙。*

九、總結

- 唐睿宗〈頒行律令格式制〉：
 - 近見所司進律令格式，一一自觀，至於經國成務之規，訓俗懲違之範，萬目咸舉，一事無遺〈沒有任何遺漏〉。但能奉以周旋，守而勿失〈好好盡守、傳承〉，自可懸諸日月，播之黎庶，何事不理，何化不成。
- 不僅從王公貴族到奴婢賤民的定罪科刑，都律有明文。甚至，上自皇帝祭祀，下及庶民百姓的婚姻求學，都有相關章程。從政治機構到社會活動，一切都明文規範，井然有序
- 這是國家走向規範化的時代，相對於同時間的其他歷史世界，隋唐恐怕是文明最進步的時代。** 「律令制時代」*