

第七講 從「十惡不赦」看傳統的嚴重犯罪

2020年5月28日 下午 04:31

一、十惡的淵源

- 十惡：謀反、謀大逆、謀叛、惡逆、不道、大不敬、不孝、不睦、不義、內亂。
- 《唐律·名例律》「十惡」條：
 - 五刑之中，十惡尤切，虧損名教，毀裂冠冕，特標篇首，以為明誠。其數甚惡者，事類有十，故稱「十惡」。然漢制九章，雖並湮沒，其「不道」「不敬」之目見存，原夫厥初，蓋起諸漢。
- 秦漢雖無十惡之名，但已有相關罪名。
- 大不敬：
 - (鮑)宣坐距閉使者，無人臣禮，大不敬不道，下廷尉獄。(《漢書·鮑宣傳》)
- 不孝：
 - 太子爽，坐告王父，不孝棄市。(《漢書·衡山王傳》)
- 大逆：
 - 淮南王安大逆無道，謀反明白，當伏誅。《漢書·淮南王傳》
- 漢代「不道」罪與唐律「不道」名同實異。漢代「不道」的行為指**背棄為臣之道**，禍亂民政，危害國家及君主，顛覆當時社會體制的行為。
- 《唐律·名例律》「十惡」條：
 - 案梁陳已往，略有其條。周齊雖具十條之名，而無「十惡」之目。開皇創制，始備此科，酌於舊章，數存於十。大業有造，復更刊除，十條之內，唯存其八。自武德以來，仍遵開皇，無所損益。
- **北齊**的**重罪十條**：***十惡罪之源頭**
 - 一曰反逆，二曰大逆，三曰叛，四曰**降**，五曰惡逆，六曰不道，七曰不敬，八曰不孝，九曰不義，十曰內亂。(《隋書·刑法志》)
- 隋唐十惡：謀反、謀大逆、謀叛、惡逆、不道、大不敬、不孝、**不睦**、不義、內亂。
- 為何稱為十惡？受**佛教戒律**影響，佛教早出現「十惡」之稱，隋朝皇帝**深信佛教**〈隋文帝—金剛義士、天台宗成立，隋煬帝與天台宗關係緊密，世俗書寫隋煬帝之暴政，佛書中正面書寫〉，唐朝皇帝尊道從佛。
- 西晉竺法護所譯《大哀經》中已有「十惡」之目：殺生、偷盜、邪淫、妄語、兩舌、惡口、綺語、貪欲、瞋恚、邪見。

二、十惡的內容

- 一曰謀反。**謂謀危社稷**。
 - 【疏】議曰：案公羊傳云：「君親無將〈打算、意圖〉，將而必誅。」謂將有**逆心**，而害於**君父**者，則必誅之。.....
 - 注：謂謀危社稷。
 - 【疏】議曰：社為**五土之神**〈東南西北中、土地神〉，稷為田正〈田官〉也，所以神地道，主司嗇。君為神主，食乃人天，主泰即神安，神寧即時稔。臣下將圖逆節，而有無君之心，君位若危，神將安恃。不敢指斥尊號，故託云「社稷」。周禮

云「左祖右社」，人君所尊也。

*古文中少見皇帝直稱，以社稷、乘輿代稱皇帝。

*周朝后稷，管理之職。后、司兩字同源，皆為管理之義。

- 二曰謀大逆。謂謀毀宗廟、山陵及宮闕。

- 【疏】議曰：此條之人，干紀犯順，違道悖德，逆莫大焉，故曰「大逆」。

*破壞皇帝象徵之地，破壞皇權。

- 三曰謀叛。謂謀背國從偽。

- 【疏】議曰：有人謀背本朝，將投蕃國，或欲翻城從偽，或欲以地外奔。

- i. 投靠敵國

- ii. 翻城、和叛亂者夥同

- iii. 連轄區一同投靠

- 四曰惡逆。謂毆及謀殺祖父母、父母，殺伯叔父母、姑、兄姊、外祖父母、夫、夫之祖父母、父母。

*輕重相舉，舉輕以明重—謀而如此，實行者必斬。君主不忍心明寫。

- 【疏】議曰：父母之恩，昊天罔極。嗣續妣祖，承奉不輕。梟（惡鳥，食其母）鏡（獍，惡禽，食其父）其心，五服至親，自相屠戮，窮惡盡逆，絕棄人理，故曰「惡逆」。

- 注：謂毆及謀殺祖父母、父母，殺伯叔父母、姑、兄姊、外祖父母、夫、夫之祖父母、父母。

- 【疏】議曰：毆謂毆擊，謀謂謀計。自伯叔以下，即據殺訖，若謀而未殺，自當「不睦」之條。「惡逆」者，**常赦不免**，決不待時（指對已判死刑的重犯**不待秋後**而立即執行）；「不睦」者，會赦合原，惟止除名（開除官職）而已。以此為別，故立制不同。

*針對帶官職者之刑

- 免所居官：止免見任，其帶職者，別為一官。或以官、或以職，奏裁
 - 免官：罷除官職或辭職照准。
 - 除名：官爵皆拔

- 五曰不道。謂殺一家非死罪三人，支解人，造畜蠱毒、厭魅。

- 【疏】議曰：安忍殘賊，背違正道，故曰「不道」。

- 注：謂殺**一家非死罪三人**，支解人，

- 【疏】議曰：謂一家之中，三人被殺，俱無死罪者。若三人之內，有一人合死及於數家各殺二人，**唯合死刑**，不入十惡。或殺一家三人，**本條罪不至死**（主殺奴、良民殺賤民），亦不入十惡。支解人者，謂殺人而支解（不易來索命、食人肉、防其報仇），亦據本罪**合死者**。

- 注：造畜蠱毒、厭魅。

*嶺南地區，蠱毒瀰漫，南方潮濕，寄生蟲多。

- 【疏】議曰：謂造合成蠱；雖非造合，乃傳畜，堪以害人者：皆是。即**未成者**，不入十惡（犯造畜蠱毒之罪）。厭魅者，其事多端，不可具述，皆謂邪俗陰行不軌，欲令前人疾苦及死者。

- 明清律「不道」**增加了什麼犯罪？采生折割

- 六曰大不敬。謂盜大祀神御之物、乘輿服御物；盜及偽造御寶；合和御藥，**誤**不如本方及封題誤；若造御膳，誤犯食禁；御幸舟船，誤不牢固；指斥乘輿，情理切害及對捍制使，而無人臣之禮。

*錢穆著名故事：

武則天時期：中書省—鳳閣、門下省—鸞台

劉禕之按照制度，具有權力可以退回敕令，因其飭令未經鳳閣、鸞台。爾後劉禕之依「大不敬」之罪遭斬。

- 七曰不孝。謂告言、詛詬祖父母父母，及祖父母父母在，別籍〈同居〉、異財〈共財〉，若供養有闕；居父母喪，身自嫁娶，若作樂，釋服從吉；聞祖父母父母喪，匿不舉哀，詐稱祖父母父母死。

○【疏】議曰：善事父母曰孝。既有違犯，是名「不孝」。

○ 不孝罪的例子：

- (唐)代宗永泰元年，殿中侍御史內供奉李鈞、鈞弟京兆府法曹參軍鏐，並不守名教，配鈞于施州、鏐于辰州，縱會非嘗之赦，不在免限。鈞、鏐，溫州人也，天寶中州舉道舉，咸赴京師，既升第參官，遂割貫長安，與鄉里絕凡二十餘載。**母死不舉**，溫州別駕知州事嗣曹王臯，具以事聞，下憲司訊問，鈞等具伏罪。帝歎息久之曰：「三千之刑，莫大于此，合真轆裂，豈止謫竄焉。」(《冊府元龜》卷152〈帝王部·明罰一〉)

*「奪情」：皇帝因人任重官，有要事等，令官員不須守孝。

○ **明清律「不孝」**增加了什麼犯罪？

前段加入夫之父母、祖父母

- 八曰不睦。謂**謀殺**及賣總麻以上親，毆告夫及大功以上尊長、小功尊屬。
- 九曰不義。謂殺本屬府主、刺史、縣令、見〈現，當前〉受業師，吏、卒殺本部五品以上官長；及聞夫喪匿不舉哀，若作樂，釋服從吉及改嫁。〈義合關係〉
- 十曰內亂。謂姦小功以上親、父祖妾及與和者。

*日本有八虐(無不睦、內亂)、六議。受容、變容。

- 十惡重罪，主要可以分成兩大類：

(一) 侵害到皇帝以及皇權的象徵——謀反、謀大逆、謀叛、大不敬、不義等皆是。

(二) 違反親情倫理人性的行為——惡逆、不孝、不睦、不義、內亂皆是。

○ 侵犯一般社會秩序的嚴重犯罪——不道。

○ 共通特點：屬於嚴重違犯禮經，喪失以忠君、孝親、崇仁、尊義為核心的道德，破壞以君臣、父子、夫婦為三綱之倫常行為。

○ 集中此類行為，稱以十惡，置於篇首，意欲表明法律對於維護倫理道德的高度重視。

三、十惡的處罰

(一) 處罰的刑等高，如謀反、惡逆等都是處斬。

(二) 處罰的範圍廣，若干犯罪家屬會**緣坐**。

*男性同罪，女性沒入掖庭。

*連坐：官職、鄰居等職務因素造成之牽連；緣坐，血緣基礎。

(三) 謀叛以上犯罪，同居親屬不得**容隱**。

(四) 十惡重犯不能享有一般罪犯的優遇：

a. 官人犯了十惡罪，不能享受「議請減」等特權。

b. 犯人不適用「**權(存)留養親**」。

**若犯嚴重犯罪，且家中有年邁雙親，為家中單丁者。*

c. 一般死罪，都要秋後處決，但謀反、謀大逆、謀叛、惡逆等重惡，則可以「決不待時」。

(五) 「十惡不赦」：縱使皇帝大赦，部分十惡罪仍是遇赦不赦。《唐律·斷獄律》「赦前斷罪不當」條：

「常赦所不免者」，赦書云「罪無輕重，皆赦除之」，不言常赦所不免者，亦不在免限，故云「依常律」。即：犯惡逆，仍處死；反、逆及殺從父兄姊、小功尊屬、造畜蠱毒，仍流；十惡、故殺人、反逆緣坐，獄成者，猶除名（官、爵接拔）；監守內姦、盜、略人、受財枉法，獄成會赦，免所居官；殺人應死，會赦移鄉等是。

- 然而，十惡重罪並非一律重罰，像妻子毆打丈夫，雖罪犯十惡中的不睦，只是徒刑一年而已。