

北京安通学校2007年法硕主观题班法制史讲义(6) PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/203/2021\\_2022\\_\\_E5\\_8C\\_97\\_E4\\_BA\\_AC\\_E5\\_AE\\_89\\_E9\\_c80\\_203677.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/203/2021_2022__E5_8C_97_E4_BA_AC_E5_AE_89_E9_c80_203677.htm) 第三章 隋唐宋法律制度

第一节 隋朝法律制度 一、《开皇律》的主要成就（一）体例 《开皇律》总结以往的立法成果，以《北齐律》为基础，调整了篇目内容，确定了名例、卫禁、职制、户婚、厩库、擅兴、贼盗、斗讼、诈伪、杂律、捕亡、断狱等12篇体例，共500条。中国古代刑法典的篇目体例经过从简到繁、从繁到简的发展过程，《开皇律》的12篇标志着这一过程的完成，显示了中国古代立法技术的进步与成熟。“刑网简要，疏而不失”的12篇体例为后来的唐律所沿用。（二）内容 1. 《开皇律》删除了前代的残酷刑罚，把刑罚定型为笞、杖、徒、流、死五刑。其中笞刑从笞十至笞五十，杖刑从杖六十至杖一百，各分五等；徒刑从一年至三年五等，各以半年相差；流刑从一千里至二千里三等，各以五百里相差；死刑为绞、斩两种。封建五刑制度自此正式确立，并一直沿用至清末。 2. 《开皇律》在北齐“重罪十条”基础上正式确立“十恶”罪名。“十恶”是指谋反、谋大逆、谋叛、恶逆、不道、大不敬、不孝、不睦、不义、内乱十种最严重的犯罪行为。 3. 《开皇律》还进一步完善“八议”和“官当”制度。“八议”是对亲、故、贤、能、功、贵、勤、宾八种人犯罪，须按特别程序认定，并依法减免处罚。“官当”是指官员犯罪至徒刑、流刑者，可以官品抵折刑罚，并因所犯私罪、公罪有所区别。“八议”和“官当”制度的完善，使得封建特权法得到进一步发展，走向系统化和固定化。（北京

安通学校提供) 第二节 唐代法律制度 一、立法概况 (一) 主要法律形式及其相互关系 唐朝法律形式主要为律、令、格、式四种：律是唐朝关于定罪量刑的基本法典；令是国家政权组织制度与行政管理活动的法规，其涉及的范围较为广泛；格是用以“禁违止邪”的“永为法则”，即皇帝针对“百官有司之所常行之事”，临时颁发的各种敕令，经过汇编编录之后上升为法律，称为“永格”；式是国家机关的公文程式，具有行政法规性质。律、令、格、式彼此联系，又发挥着不同的作用，对复杂的唐朝社会关系发挥了综合调整的重要作用。其中，令、格、式是从积极方面规定国家机关和官民人等应当遵行的制度、准则和规范，律则是从消极方面规定违反令、格、式以及其他一切犯罪的刑罚制裁，即所谓“一断于律”。几种法律形式的并用，构成唐朝法律的多样性，法律的运用既有相对稳定性，又有一定灵活性，形成一个周密的法律体系。(二)唐律的特点与历史地位 1. 唐律的特点。(1)“礼法合一”。唐代继承、发展以往礼法并用的统治方法和立法经验，使法律内容“一准乎礼”，真正实现了礼与法的统一。正如唐太宗所说：“失礼之禁，著在刑书。”把封建伦理道德的精神力量与国家法律统治力量紧密糅合在一起，法的强制力加强了礼的束缚作用，礼的约束力增强了法的威慑力量，从而构筑了严密的统治法网，有力地维护了唐代的封建统治。(2)科条简要、宽简适中。以往秦汉法律，向以繁杂著称，特别是在西汉武帝以后，因一事立一法，导致律令杂乱。西晋修律曾将773万余字的汉律令缩简为126,300字，至此，立法发生了重要变革。北齐律在此基础上定为12篇，949条，内容进一步得以精简。唐代在前律的基础上，再

次实行精简、宽平的原则，定律12篇，500条。(3)用刑持平。唐律规定的刑罚比以往各代都轻，死刑、流刑大为减少。死刑只有绞、斩两种；流刑除加役流外，只服劳役一年；徒刑仅一年至三年；笞杖数目也大为减少。更重要的是，其适用刑罚以从轻为度；刑罚的加减原则，也是以从轻为特点。如凡加刑，依次递加一等；凡减刑，依次递减一等。但加刑时，一般不加至死刑，个别加至死刑的，则处绞而不处斩。减刑时，“二死、三流各同为一减”。即斩减一等，不是处绞刑而是流刑三千里；流三千里不是处流二千五百里，而是处徒三年。由此可见唐律刑制为轻的特点。(4)语言精练明确，立法技术高。如自首、化外人有犯、类推原则的确立都是集中表现。为了防止官吏滥用比附，用精确的语言规定了在法无明文规定条件下，官吏故意与过失出入人罪的处理办法。唐律还进一步明确公罪、私罪、故意、过失的概念，并规定了恰当的量刑标准。如《斗讼律》解释“过失杀”为：“谓耳目所不及，思虑所不至，共举重物力所不制，若乘高履危跌足，及因击禽兽以致杀伤之类，皆是。”总之，唐律以其结构严谨、立法技术完善而被举世公认。

## 2. 唐律的历史地位。

(1)唐律对中国封建法律的影响。唐律是中国封建法典的楷模，在中国法制史上具有继往开来、承前启后的重要地位。唐代承袭秦汉的立法成果，吸取汉晋律学的成就，使唐律表现出高度的成熟性。唐律因具有封建法典的典型性、代表性，因此，对宋、元、明、清法律产生了深刻影响。(2)唐律对东亚各国的影响。唐律作为中华法系的典型代表，其影响力不仅作用于本国，而且超越国界，对亚洲，特别是东亚各国产生了重大影响。如朝鲜《高丽律》的篇章内容都取法

于唐律，日本《大宝律令》也以唐律为蓝本，越南李太尊时期的《刑书》，也大都参用唐律。可见，唐律不仅在中国法制史上，而且在世界法制史上都占有重要的地位。（北京安通学校提供）

## 二、刑事立法

### （一）定罪量刑的主要原则

1. 区分公罪与私罪。唐律规定“缘公事致罪，而无私曲者”的行为为“公罪”；对“不缘公事，私自犯者”，或“虽缘公事，意涉阿曲”的行为定为“私罪”。“公罪”处刑从轻，“私罪”处刑从重。
2. 共同犯罪，以造意为首。唐律把二人以上共同犯罪，称为“共犯罪”。对共犯罪区分首犯与从犯，即“以造意为首，随从者减一等”，所谓“造意”，是指“倡首先言”的行为。但是，在家庭共同犯罪中，以家长为首犯；在职官共同犯罪中，以长官为首犯。首犯从重处刑，从犯减轻刑罚。
3. 合并论罪重罪吸收轻罪。唐律规定凡一人构成两个以上犯罪，实行“以重者论”的原则。也就是采用重罪吸收轻罪，刑不累加的原则。即两罪轻重不等，只科重罪，不计轻罪；二罪相等，从一罪处刑。如一罪先发而且判决，后又发现它罪，若二罪相等，维持原判，若后罪重于前罪，则通计前罪以充后数。
4. 自首原则减免刑罚。唐律采用“自首原罪”做法。《唐律疏议#8226.名例》规定实行“类推”原则：“诸断罪而无正条，其应出罪者，则举重以明轻；其应入罪者，则举轻以明重。”也就是指对法无明文规定的犯罪，凡应减轻处罚的，则列举重罚处刑的规定，比照从轻处断。凡应加重处刑的犯罪，则列举轻罚处刑的规定，比照从重处断。
6. 老幼废疾者减刑。唐律主张对老幼废疾者，分别三种情形实行减免刑罚：第一，70岁以上，15岁以下，以及废疾者犯流罪以下，收赎。第二，80岁以上，10岁

以下，以及笃疾者，犯反逆、杀人罪应处死刑的上请；盗窃及伤人者，收赎；其余犯罪皆不论。第三，90岁以上，7岁以下，虽犯死罪，不加刑。7．累犯加重。《唐律疏议#8226.名例》：“诸同居，若大功以上亲及外祖父母、外孙、若孙之妇、夫之兄弟及兄弟妻，有罪相为隐；部曲、奴婢为主隐，皆勿论。其小功以下相隐，减凡人三等。若犯谋叛以上者，不用此律。”10．良贱相犯依身份论处。以良犯贱依法可减轻，或不予处刑；以贱犯良则较常人加重处刑。此外，卑幼对尊长，奴婢对主人，即使预备犯罪也按真罪处理。11．化外人处罚原则。《唐律疏议&#8226.名例》规定：“诸化外人同类相犯者，各依本俗法；类相犯者，以法律论。”即同一国籍的外国侨民在中国的犯罪，按其本国法律处断，实行属人主义原则；不同国籍侨民在中国的犯罪，则按照唐律处刑，实行属地主义原则。

(二)主要罪名1．“十恶”。“十恶”是隋、唐、宋时期直接危及君主专制政权、封建统治秩序和严重破坏封建伦常关系的重大犯罪行为。在《北齐律》“重罪十条”基础上，隋代《开皇律》正式形成“十恶”制度。“十恶”具体是指：一曰谋反，即图谋反对皇帝，推翻封建君主政权的犯罪；二曰谋大逆，即图谋毁坏宗庙、陵寝及宫阙的犯罪；三曰谋叛，即图谋背叛朝廷，投奔外国的犯罪；四曰恶逆，即殴打或谋杀祖父母、父母、伯叔父母等尊长的犯罪；五曰不道，即杀一家非死罪者三人以上和支解人的犯罪；六曰大不敬，即盗大祀神御之物，盗窃、伪造御宝，指斥乘舆，情理切害，以及对捍制使，无人臣之礼等方面的犯罪；七曰不孝，即告发或咒骂祖父母、父母，祖父母、父母在世而别籍异财等犯罪；八曰不睦，即谋杀或卖缌麻以上亲

，殴打或告发丈夫及大功以上尊长的犯罪；九曰不义，即杀本属府主、刺史、县令、现授业师等方面的犯罪；十曰内乱，即奸小功以上亲，或父、祖妾的犯罪。唐律规定：犯十恶者，“为常赦所不原”。（北京安通学校提供）2．“六赃”罪。唐律中把受财枉法、受财不枉法、受所监临财物、强盗、窃盗和坐赃六种犯罪称为“六赃”罪。凡犯“六赃”罪者，处刑较重。（三）保辜制度 唐律为准确区分伤害罪和伤害致死的杀人罪，明确因斗殴而导致的法律责任，规定了保辜制度。所谓保辜，即在伤害行为发生后，确定一定的期限，限满之日根据被害人的死伤情况决定加害人所应承担的刑事责任。在法定的期限内加害人可积极救助被害人，挽救被害人生命的同时，以减轻自己的罪责。保辜的期限根据伤害的方式和伤害的程度而定，辜限内被害人死亡的，以杀人罪论处；在限外死亡或虽在限内而以他故死者，以伤害罪论。保辜是一项重要而合理的制度，它一方面力争准确地认定加害人的法律责任，使之罪刑相应；另一方面，要求行为人在法定的期限内积极救助被害人，减轻伤害后果以减轻自身的法律责任，这对减轻犯罪后果，缓和社会矛盾起到了良好作用。

100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)