

历代刑法考

沈家本著
张全民点校

中国检察出版社



历代刑法考

沈家本 著

张全民 点校

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

历代刑法考 / 沈家本著; 张全民点校. —北京:

中国检察出版社, 2003. 7

ISBN 7-80185-104-8

I. 历... II. ①沈... ②张... III. 刑法-法制史-
中国-古代 IV. D924.02

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 058391 号

历代刑法考

沈家本 著 张全民 点校

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

电子邮箱: zgjcbs@vip.sina.com

电 话: (010) 68650027 (编辑) 68650015 (发行) 68636518 (邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: A5

印 张: 17.25 印张

字 数: 387 千字

版 次: 2003 年 8 月第一版 2003 年 8 月第一次印刷

书 号: ISBN 7-80185-104-8/D·1093

定 价: 38.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

点校凡例

一、本次点校以中国书店影印的《沈寄簃先生遗书》(甲编)为底本,先照录原文,再进行整理。

二、本次点校采用简体横排,并加以适当的分段。

三、凡书中引文,均首行空二格。沈氏按语,则首行空四格,自次行始空二格。

四、原书有正文,有注文。本次点校,于原书正文均用小四号字,注文则用小五号字。既便于使用者查阅,也保持了原书正文、注文分明的体例。

五、由于原书引文有全引,有节引,所以,凡全引而小有遗脱衍误者,即据其所引之文加以校订;其显系节引者,如不影响文义,则不进行校订。

六、书中的异体字,一律改为通用字,不出校。

七、书中的误字,有点划增减并另成一字者,则加以改正,并出校说明;如讹误之后不成文字,则径改正而不出校。

八、书中的衍文,用小括弧标出,并用小五号字排版;避讳字、误字或位置错乱,则将所误内容用小括弧标出,用小五号字排版,并用中括弧将正确内容标出;如遇脱文,则用中括弧将所脱部分标出。

九、凡进行改动,不论脱、衍、误、倒,皆一一出校。其错讹显然者,不说明原因;若据前人校勘成果进行校订者,则

指出其根据;据文义改动或疑有错误者,也加以注明。

十、为免繁琐,凡在相邻部分多次出现相同错误者,一般在首次校订时出校。

目 录

刑制总考四卷

刑制总考一	(3)
唐虞	(3)
夏	(8)
商	(9)
周	(11)
刑制总考二	(15)
秦	(15)
汉	(18)
蜀	(22)
魏	(22)
吴	(26)
晋	(28)
刑制总考三	(32)
宋 齐	(32)
梁	(32)
陈	(36)
北魏	(36)
北周	(39)
北齐	(42)
隋	(45)

刑制总考四	(51)
唐	(51)
宋	(56)
辽	(58)
金	(61)
元	(64)
明	(66)

刑法分考十七卷

刑法分考一	(73)
夷三族 七族 九族 十族 族	(73)
族	(82)
七族 九族 十族	(83)
缘坐	(84)
连坐	(89)
保任	(90)
刑法分考二	(95)
醢 附脯	(95)
炮格 附烙法	(98)
焚	(101)
烹	(104)
轘	(108)
沈河	(113)
陵迟	(114)
支解	(117)
磔	(118)

刑法分考三	(122)
要斩	(122)
✓ 梟首 124	(125)
戮尸 剐尸	(131)
斩	(136)
✓ 杀	(141)
刑法分考四	(143)
绞	(143)
磬	(146)
弃市	(147)
✓ 答杀	(147)
考竟	(150)
剖心	(153)
射杀	(154)
射鬼箭	(154)
生瘥	(155)
投崖	(156)
非法之刑	(156)
刑法分考五	(163)
肉刑	(163)
除肉刑	(173)
议复肉刑	(175)
刑法分考六	(192)
✓ 宫	(192)
禁自宫	(201)
刖	(204)
贯耳	(205)

√刖 ^(非小)	(206)
髡	(210)
断腕	(215)
断脚筋	(215)
√劓	(216)
刑法分考七	(221)
√墨	(221)
辽	(232)
金	(233)
元	(233)
明	(236)
钜	(237)
刑法分考八	(239)
充军	(239)
刑法分考九	(257)
√迁 亦曰徙	(257)
徙	(264)
迁徙	(269)
编管 又曰羁管 又曰编管	(270)
放 亦曰蔡	(271)
刑法分考十	(277)
√流	(277)
安置	(288)
居住	(289)
谪戍	(290)
屯戍	(294)
刑法分考十一	(299)

城旦	(299)
舂	(302)
鬼薪	(303)
白粲	(305)
隶臣妾	(306)
司寇	(307)
髡	(308)
完 彫亦作耐	(311)
罚作 复作	(313)
刑法分考十二	(315)
监禁作工	(315)
工役	(318)
执	(325)
囚	(331)
枷号	(336)
罚金	(338)
囚系	(342)
刑法分考十三	(346)
√徒	(346)
隶	(359)
刑法分考十四	(367)
√杖	(367)
鞭	(390)
督	(396)
刑法分考十五	(399)
奴	(399)
奴婢	(408)

奴婢禁令	(417)
逃奴	(420)
奴婢放赎之制	(421)
自赎为良	(432)
部曲考	(433)
官户 番户	(439)
杂户 乐户 驿户 隶户 营户	(439)
二税户	(441)
刑法分考十六	(443)
赎	(443)
刑法分考十七	(503)
免	(503)
削爵一级	(504)
免官	(504)
官当	(507)
比徒	(509)
除名	(510)
禁锢	(512)
监禁	(521)
考囚	(522)
掠	(522)
榜	(524)
考	(525)
测罚	(529)
元魏非刑	(530)
夹指压踝	(531)
唐考囚法	(532)

讯囚酷法	(535)
宋掠囚法	(537)
辽拷讯之具	(539)
金掠囚事	(539)
元蒙古人不拷掠	(540)
明拷讯法	(540)

刑制总考四卷

刑制总考一

唐虞

按：唐虞以前，刑制无闻。《舜典》所纪刑制，乃舜摄位时事，其时尧犹在位。《尚书大传》象刑属之唐虞，而其文则在《唐传》，以其时尚在唐也。《慎子》及汉人称引专言“有虞”者，以其事出诸舜也。今总标曰“唐虞”，庶时与事胥统之矣。

象刑

《书·舜典》：象以典刑。

《益稷》：方施象刑，惟明。

《尚书大传》：唐虞象刑而民不敢犯，苗民用刑而民兴相渐。唐虞之象刑，上刑赭衣不纯，中刑杂屨，下刑墨幪，以居州里，而民耻之。注：“纯，缘也。时人尚德义，犯刑[者]^①但易之衣服，自为大耻。屨，履也。幪，巾也，使不得冠饰。《周礼》罢民亦然。上刑易三，中刑易二，下刑易一，轻重之差。”《御览》六百四十五引无后二十二字，《公羊传·襄二十九年》疏引无前十八字。

《孝经纬》：上罪墨幪赭衣杂屨，中罪赭衣杂屨，下罪杂

① 《遗书》脱“者”字，今据《御览》及《公羊传》疏补。

屨而已。《周礼·司圜》疏。

按：此所谓易三、易二、易一之差也。^①

《慎子》：有虞《荀子》注引下有“氏”字。之诛，以幪巾《荀子》注作“画跪”。当墨，《荀子》注作“黥”。以草纓《荀子》作“槁嬰”，杨倞注：“当为澡嬰”。当劓，以菲屨《荀子》作“菲对屨”，杨倞注：“菲，草屨也。对当为紩，传写误耳。紩，泉也。《慎子》作‘紩’，言罪人或菲或泉为屨，故曰‘菲紩屨’。紩，方孔反。”《初学记》引作“屨屣”。当刖，以艾毕当宫，艾，苍白色。毕，辀也，所以蔽前。布衣无领以当大辟，此有虞《荀子》注下有“氏”字。之诛也。斩人《初学记》下有“之”字。肢体，凿其肌《初学记》作“形”。肤，谓之刑；画衣冠，异章服，谓之戮。上世用戮而民不犯也，当世用刑而民不从。《御览》六百四十五。

《白虎通》：五帝画象者，其衣服象五刑也。犯墨者蒙巾，《北堂书钞》引“巾”上有“皂”字。犯劓者赭其衣，犯髡者以墨蒙其髡处而画之，犯宫者履杂屣，犯大辟者布衣无领。《初学记》二十。

孙星衍《尚书今古文注疏》：《周礼·司圜》疏引《孝经纬》云：“三皇无文，五帝画象，三王肉刑。”《汉书·刑法志》：“禹承尧舜之后，自以德衰而制肉刑，汤武顺而行之[者]^②，以俗薄于唐虞故也。”是明唐虞无肉刑。郑注《周礼·司圜》云：“弗使冠饰者，著墨幪，若古之象刑与？”[知]^③郑氏亦信象刑之说也。

按：象刑之义，汉人旧说皆同。文帝诏有虞时，“画衣冠异章服[以为戮]^④，而民不犯，”《刑法志》。武帝诏“昔在唐虞，画象而民不犯”，《武纪》元光元。俱以象刑为画

① 此“按”本为小字，今据文例改。

② 《遗书》脱“者”字，今据《汉志》补。

③ 《遗书》脱“知”字，今据《尚书今古文注疏》补。

④ 《遗书》无“以为戮”三字，今据《汉志》补。

象。慎子，周人，其说同于《尚书大传》。《荀子·正论篇》亦云“世俗之为说者曰，治古无肉刑，而有象刑”，其言与《慎子》大略相同，是自周至汉相承之师说也。《荀子》独谓“象刑非生于治古，起于乱今”。盖其立言之意以轻刑为非，故訾象刑为俗说。班固采其说入《刑法志》，并云“所谓‘象刑惟明’者，言象天道而作刑，安有非屨赭衣者哉？”其后马融、伪孔传以及宋儒诸家皆不取象刑之说。朱子自为一说，而又云“或谓画为五刑之状，亦可”，似又不废旧说矣。窃谓古义相传，究不可废。荀子盖习见七国民伪浇漓，谓非重刑不可，而未思上古敦庞之世，固不可同年而语也。《司圜》“弗使冠饰”，及后来罪囚赭衣，皆古者象刑之遗制，正未可谓起于乱今也，故备录之。

五刑

《书·舜典》：流宥五刑。马融曰：“五刑，墨、劓、剕、宫、大辟。”《史记集解》。

按：有虞氏五刑，他无明文，伪孔传亦同马融之说，故疏谓准《吕刑》文。《鲁语》：刑五而已，大刑甲兵，次刑斧钺，中刑刀锯，其次钻笮，薄刑鞭扑，所称五刑与《吕刑》异。此文鞭、扑分列于下，自不在五刑之内。至五刑始于何代，经传无文。《吕刑》言苗民习蚩尤之恶，淫为劓、刵、椓、黥，知五刑由来久矣。

《通典》云：据《左氏》载〔晋〕^①叔向所言，夏〔有乱政，而作《禹刑》〕；商有乱政，而作《汤刑》；周有〔^②乱政而作九刑。三辟之（刑）^③兴，皆叔世也。言九刑，以墨一、劓二、剕

① 《遗书》脱“晋”字，今据《通典》补。

② 《遗书》、《通典》并脱“有乱政”至“周有”，今据《左传·昭公六年》补。

③ 《遗书》衍“刑”字，今据《左传·昭公六年》删。