

折獄龜鑑(二)
折獄
卮言



折獄卮言

陳士鑛 著

中華書局

叢書集成初編

折獄龜鑑（及其他一種）二冊

中華書局出版發行

（北京王府井大街三十六號）

秦皇島市資料印刷廠印刷

一九八五年北京新一版

開本：七八七乘一〇九二毫米 三十二分之一

統一書號：一七〇一八·一五一

折獄卮言引

甚矣折獄之難也。余嘗讀易至訟卦之象辭而重有感焉。夫既曰有孚。何以復言窒。正以見聽訟之際。少有一毫矜能炫才深文好察之臆。見萌于中。對簿之人。脫或詞不達意。輒干有司之喜怒。而刀筆舞文之輩。遂得窺伺而迎合之。予以顛倒是非。株累而蔓延者。何可勝道。故雖有孚而仍窒也。聖人斷之以吉。非惕中不可。且戒以終訟必凶。苟非遇大人之明。其險與涉大川等。而利不利可知也。顧余自爲郎。而守東萊。守巴蜀。再守京江。歷中外幾三十年。凡遇聽斷。惴惴以聽訟不猶人不能片言折獄爲懼。雖不敢以王賀歐陽觀自期。而既得其情。哀矜勿喜之古訓。謹志之弗敢忽。舊著折獄卮言一編。友人力勸付梓。公諸當世。謂此非余一人之私言。皆古聖賢之明訓也。司刑之官。共存此心。以聽訟而治獄。庶有孚者不復慮其窒礙。予以仰副我皇上好生之德。不嗜殺之仁。而於變時雍之上理。旦夕可奏矣。

折獄卮言

清 浙西陳士鏞宿峯著

子曰。片言可以折獄者。其由也歟。折者斷絕之義。如樹之折枝。不使株連牽蔓。旁及無辜也。凡物無兩是。亦無兩非。詞外牽連。固無論矣。卽兩造對鞫。若被告得實。或原告有些微小過。因其互訐而併論之。是亦不斷絕之義也。

易曰。澤上有水。中孚。君子以議獄緩死。斬絞之罪。有立決監候。監候者。緩死也。而取象中孚者。何。孚之義有二。有以實爲孚者。有以虛爲孚者。中孚者。中虛也。兇惡之徒。人理滅絕。聽訟者中懷憤嫉。律應緩者而常速之。聖人知其然。故於中孚示戒。卦象皆實。而中獨虛。卦義澤中之水。有風則動。無風卽止。非如長江大河風靜而流不息。故折獄之時。不敢存絲毫之意。凡愛憎固無所私。卽嫉惡亦所不用。胸中太虛。如澤之遇風。而作止無心。則雖當死之罪。自依律而不至於速死矣。

又曰。山上有火。旅。君子以明慎用刑而不留獄。山上之火。離明也。日麗於山。時將暮矣。行旅心驚。迫切止息。故象爲旅。而旅之離巢而欲息者。莫如獄。君子明慎兼施。速爲歸結。不使獄中之人思歸不得。如鳥焚巢而無所止息也。夫貿遷之徒。征戍之士。仕宦之客。遷流不返。尙有羈旅之愁。室家之想。況乎公門匍匐。縲紲在身者哉。司獄者念其抑鬱。毋停滯。毋妄駁。使旅得早歸。則明而得止矣。

又曰山下有火。賁君子以明庶政。无敢折獄。夫賁。文明也。而曰無敢折獄。何哉。山上之火。大明也。山下之火。小明也。火在山下。明不及遠。恃其小明。欲以燈燭之火。旁驅無疆。不可得矣。君子觀象知戒。不以文飾之事。施於折獄之間。記曰。悉其聰明。致其忠愛。書曰。欽哉。欽哉。惟刑之卹。皆至誠惻。但不尙文飾之義。小智之徒。矜己自詡。不知明德大畏之事。深文巧詆。附會羅織。自以爲明。不知讞獄之惡。莫如文致。聖人於剛柔相文。文明以止之卦。獨嚴折獄之戒曰。无敢言以彼文此。庶政皆然。惟折獄不許。而戒乎小明。嗚呼。深文曲法之徒。聖人固淚惡之矣。折獄者慎之哉。

夫聽訟辨讞。貴於明恕。明者在驗之以蹟。恕者在求之以情。蹟可責。而情可矜。聖王懼疑似之陷。非辜不之責也。情可責。而蹟可宥。聖王懼逆詐之濫。無罪不之責也。惟情見蹟具。詞服理窮者。然後加刑罰焉。是以下無冤人。上無謬聽。苛慝不作。教化以興。

呂刑曰。上刑滴輕。下服。下刑滴重。上服。蓋言事在上刑。而情適輕。則服下刑。事在下刑。而情適重。則服上刑。又曰。輕重諸罰有權。所謂權者。進退推移。以求其輕重之宜也。又曰。非佞折獄。惟良折獄。罔非在中。察辭于差。非從惟從。哀敬折獄。明啓刑書。胥占。甚言非口才辨給之人。可以折獄。心溫良長者。方可折獄。凡德獄者。當盡其心。察獄詞必于其差。而察之。但察詞不可偏主。猶曰不然。而然。所以審輕重而取中也。又必惻怛謹畏。以求其情。明白開啓刑法之書。與衆占度。庶無過差。

又曰。朕敬于刑。有德惟刑。今天相民。作配在下。明清於單詞。蓋使有德者典刑。其任責配天。在下當明審。

清察於無證之偏詞。又曰。民之亂。罔不中聽獄之兩辭。無或私家于獄之兩辭。獄貨非寶。惟府辜功。報以庶尤。永畏惟罰。亂治也。無不由以中。而聽斷獄訟之兩辭。無圖私利其家。以聽獄。獄得貨非家之寶。惟聚罪狀。自有百殃。當長懼爲天所罰。又曰。哲人惟刑。無疆之辭。屬於五極。威中有慶。蓋言明人用刑。有無窮之譽也。五刑皆得其中。是以有慶。司刑者不可不慎也。

禮記司寇正刑明辟。以聽獄訟。必三刺。有旨無簡。不聽。附從輕。赦從重。蓋周禮以三刺斷庶民獄訟之中。一訊羣臣。二訊羣吏。三訊萬民。刺殺也。有罪當殺者。先問之羣臣。次問之羣吏。又問之庶民。然後決其輕重。若有發露之旨意。而無簡覈之實蹟。則難於聽斷矣。于是有附有赦焉。附而入之。則施刑從輕。赦而出之。則有罪從重。所謂與其殺不辜。甯失不經也。

凡聽五刑之訟。必原父子之情。立君臣之義。以權之。意論輕重之序。慎惻淺深之量。以別之。悉其聰明。致其忠愛。以盡之。疑獄與衆共之。衆疑赦之。必察小大之比。以成之。比音俾。猶例也。明視聽聽。而察於詞色之間。忠愛惻怛。而體之於言意之表。庶可以盡得其情也。

歐文忠公母訓曰。汝父爲吏。嘗夜燭治官書。屢廢而嘆。吾問之。則曰。此死獄也。我求其生不得耳。吾曰。生可求乎。曰。求其生而不得。則死者與我皆無恨也。矧求而有得耶。以其有得。則知不求而死者有恨也。夫常求其生。猶失之死。而世常求其死也。司刑者不可不謹也。

尚德緩刑書有曰。今治獄吏。上下相驅。以刻爲明。深者獲公名。平者多後患。故治獄之吏。皆欲人死。非憎

人也。自安之道。在人之死。是以死人之血。流離於市。被刑之徒。比肩而立。大辟之數。歲以萬計。此仁聖之所以傷也。太平之未洽。凡以此也。夫人情安則生。樂痛則思死。箠楚之下。何求而不得。故囚人不勝痛。則飾辭以示之。吏治者利其然。則指道以明之。上奏畏卻。則鍛鍊而周内之。蓋奏當之成。雖咎繇聽之。猶以爲死有餘辜。何則。鍛鍊者。文致之罪明也。司刑者。不可不戒也。

刑獄死生。出入所係。當于無可疑中求其可信。書云。惟明克允。所謂明且允者。必善辨天下之疑獄。疑獄之屬。凡二。一曰情事之疑。一曰法律之疑。以爲盜也。而賊無可憑。以爲殺也。而仗無可據。雖犯者自以爲是。吾則無所取徵。期吾明刑弼教。諸君子相與詳慎而討論之。傲屬辭比事之義。盡壽張情僞之變。本惻隱愷悌之誠。推天理人心之極。使由此廷尉得其平。而民自以不冤。庶幾不素餐之一事也。

五刑之設。所以輔德化之窮。而非所恃以爲制治清濁之源也。書曰。明刑弼教。又曰。刑期於無刑。聖人之意。蓋可見矣。三代之時。德威並用。雖鈞金束矢有其制。嘉石肺石有其辭。而淳風未遠。犯法者寡。漢唐以後。法網益密。奸宄日滋。雖民心之古若。亦用法者徒事章程之末。而未究其原本也。故子產鑄刑書。叔向責之。趙鞅作刑鼎。仲尼非之。曾子有言曰。如得其情。則哀矜而勿喜。觀聖賢之論。時刻戒謹。恐懼可耳。

先正遜避刑官。謂傷和多陰禍。不知惟刑也倍關仁。惟刑也倍宣仁。苟能以仁心傳法。何刑不祥。

夫猛集事。寬亦未嘗廢事。然寬者民裕而懷。猛者民殘而怨。爲政何苦不求其懷而求其怨乎。吾觀前史所載。若朱邑。龔遂。召信臣。其所居見稱。所去見思。沒則祠而祀之。又子孫世世昌盛。享爵祿無已。若邛都甯成。王溫舒輩。豈惟禍逮其身。子孫亦無遺類。豈非天道好仁惡暴。其徵亦可畏也。

漢詔曰。析律貳端。深淺不平。律條曰。毋偏任喜怒。移情就例。同理官所當書紳者也。若夫悉其聰明。致其忠愛。使無情不盡辭。而幽隱得顯白。則在乎折獄者矣。