

中国法制史答案

一、名词解释

1.墨刑 是在罪人面部或额头刺字，并染上墨，作为受刑人的标志。(黥 qíng 刑)

2.剕刑 yue 是砍去罪人足的重刑（刖刑）

3.圜土 古代正式监狱的名称。传说因狱墙、狱窗皆为圆形而得名

4.吕刑 西周时吕侯受周穆王之命而作的有关赎刑的刑书

5.非眚 shěng 即是故意，是西周定罪量刑的原则之一。

6.惟终 是指惯犯，是西周定罪量刑的原则之一。

7.质剂 西周时使用于买卖关系中的契约关系，据史料注释，把两份买卖的春秋时期晋国赵鞅把范宣子所著刑书刻在鼎上，公布了晋国的成文法律。这是中国历史上又一次正式公布成文法的活动，史称“铸刑鼎”。

铸刑书，春秋时期郑国的子产，鉴于当时社会关系的变化和旧礼制的破坏，将郑国的法律条文铸在鼎上，向全社会公布。这是中国历史上第一次系统公布成文法典。

12.竹刑 春秋时期郑国的邓析在综合国是我国历史上第一部完整、系统的封建成文法典。由战国初期魏国的李悝总结各诸侯国的法律而编著。共有六篇，即《盗》、《贼》、《囚》、《捕》、《杂》、《具》。《法经》在中国传统立法史上具有重要地位。

14.云梦秦简 1975 年 12 月在湖北云梦县睡虎地出土的一批秦代竹简。其 1975 年 12 月，在湖北省云梦县睡虎地出土的秦墓竹简之一，此简共有 51 支，是一篇私人杂记。

16.髡刑 kūn 是剃去罪人头发鬓毛的刑罚，是一种耻辱刑。

17.九章律 汉朝建立之后，汉高祖命丞相萧何参照秦律，“取其宜于时者，作律九章”。《九章律》是在原秦律六篇《盗律》、《贼律》、《网律》、《捕律》、《杂律》、《具律》的基础上，增加了《户律》（主要规定户籍、赋税和婚姻之事）、《兴律》（主要规定征发徭役、城防守备之事）、《厩律》（主要规定牛马畜牧和驿传之事）三章，合为九章，称之为《九章律》。通常所说的汉律，即指《九章律》。

18.左官律 汉代专门法律。汉武帝规定在诸侯国任职为左官，地位低于中央任命的官吏，且不得进入中央任职，以此限制诸侯王网罗人才。汉代以“右”为尊，以“左”为卑，官吏违犯规定私自到诸侯国任职，构成左官罪，依《左官律》追究刑事责任。左官罪即危害专制集权统治的罪名，体现了尊君抑臣的思想。

19.汉代读鞫 ju 鞫即审讯，引申为记录犯人罪状的文书，因而读鞫即为宣读记录犯人罪状的文书，亦即宣读判决书。

20.上请 汉代刑罚的适用原则之一，指贵族官僚犯罪后，一般司法官员无权审理，须通过廷尉直接上奏皇帝进行请示，由皇帝根据犯罪者与皇室关系的远近亲疏、官职功劳的高低大小，决定刑罚减免与否的制度。

21.春秋决狱 是西汉中期儒家代表人物董仲舒提出来的，是一种审判案件的推理判断方式，主要用孔子的思想来对犯罪事实进行分析、定罪。即除了用法律外，可以《春秋》经义附会法律作为断案的依据。

依据儒家经典——《春秋》等著作中提倡的精神、原则审判案件，而不是仅依据汉律审案。

22.魏律 三国时期魏国一部主要法典。公元 229 年（魏明帝太和三年）陈群、

刘劭等增删汉律而成，在汉九章律的基础之上增加九篇，作《新律》18篇，并改汉之具律为刑名，列于全律之首。

1

23.北齐律 南北朝时期北齐的法典，共十二篇，九百四十九条，篇目依次为名例、禁卫、婚户、擅兴、违制、诈伪、斗讼、贼盗、捕断、毁损、厩牧、杂律。它沿用了前代法律中的“八议”，新列了“重罪十条”，以“科条简要”而著称，是南北朝后期一部具有代表性的法典，对以后的隋律、唐律发生了重要影响。

24.名例律 名例律的产生是由战国时期著名的改革家李悝编撰《法经》中的《具法》演化来的。即“名者，五刑之罪名；例者，五刑之体例”，它具体规定了各篇通用的刑名以及刑罚适用的共同原则。唐名例律始于北齐律。它是将危及封建国家根本利益的十条最严重的罪名，集中置于律首。北齐律规定的重罪十条分别是：反逆、大逆、叛、降、恶逆、不道、不敬、不孝、不义、官当是允许以官品或爵位抵罪的一种特权制度。这种官当制度，进一步赋予封建官僚以法律特权，使他们可以逃脱法律的制裁。

27.开皇律 共十二篇五百条，本着删繁就简，以轻代重为原则。在刑罚制度上，《开皇律》确立了封建时代比较进步的五种刑名，废去一些残酷的刑罚。《开皇律》对后代封建法律制度影响极大。

为巩固隋朝统治，隋文帝杨坚下令修订刑律，史称开皇律。

28.唐律疏议 书名，又称《永徽律疏》，是唐高宗命长孙无忌等人对《永徽律》所作的注解全书，是中国现存的最古老、最系统的法律著作。

29.唐六典 唐玄宗开元年间编撰。它以“以官统典”为原则，实行“官领其属，事归于职”的方法，将化外人指的是中国人以外的人，即外国人。

36.宋刑统 （宋太祖建隆四年编成《宋刑统》。它是我国历史上第一部刊版印行的封建法典。）所谓“刑统”，是按照新的体例编纂的刑书，一般以刑律为主，而将其他刑事性质的敕、令、格、式分载在律文之后，依律目分门别类地加以汇编。

37.编敕 **chi** 宋朝时期把日积月累的单行敕令加以分类整理，删去重复矛盾之处，然后再颁布，使之具有普遍的法律效力的活动。

38.盗贼重法 宋神宗熙宁四年，颁行《盗贼重法》，进一步强化对谋反、杀人、劫掠、盗窃罪的镇压。凡犯有《盗贼重法》所定各罪者，无论是否在重法地宋太祖为了巩固新建立的政权，缓和阶级矛盾，取得民心，制定了旨在改革“五刑之苛”、减轻刑罚的“折杖法”，使“流罪得免远徙，徒罪得免役年，笞杖得减决数”。

40.凌迟 中国古代最残酷的生命刑。宋代广泛使用。即以利刃残害犯人肢体，然后缓慢致其死命的残酷刑罚。

41.审刑院 为了加强皇帝对司法权的直接控制，宋建隆年间建立了审刑院，规定：凡大理寺审判的案件，经刑部复核后，须送审刑院详议，再奏请皇帝批准。

42.元典章 《大元圣政国朝典章》，简称《元典章》。是当时元朝地方政府所编集的自元初至英宗时期有关政治、经济、军事、法律等方面的圣旨、条画的汇编。共六十卷，十类。

43.大明律 《大明律》，是中国明朝法令条例，由开国皇帝朱元璋于吴元年命左丞相李善长、御史中刘承基等总结历代法律施行的经验和教训而详细制定而成。

《大明律》适应形势的发展，变通了体例，调整了刑名，肯定了明初人身地位的变化，注重了经济立法，在体例上表现了各部门法的相对独立性，并扩大了民法的范围，同时在“礼”与“法”的结合方面呈现出新的特点。

2

44.明大诰 大诰是明朝初期朱元璋在位时的一种特别的刑事法规。朱元璋为了从重处理犯罪特别是官吏犯罪，就将自己亲自审理的案件加以汇总，再加上就案而发的言论，合成一种训诫天下臣民必须严格遵守的刑事特别法。

45.充军 就是罚犯人到边远地区从事强迫性的屯种或充实军伍，是轻于死刑、重于流刑的一种刑罚，作为死刑代用刑。

46.奸党罪 朱元璋为了巩固帝业，防止大臣结党，刑部是清代的主审机关，为六部之一，是清代最重要的司法机构，在处理全国法律事务方面一直起主导作用。主管审判，受理地方上诉案件和重案，也审理中央百官的案件。

52.大清律 《大清律例》是以《大明律》为蓝本而制定的中国封建社会最后一部成文法典。清朝的传世基本法典《大清律例》的制定工作，经过顺治、康熙和雍正三朝君臣的努力，到乾隆皇帝时完成《大清律例》，分为名例律、吏律、户律、礼律、兵律、工律、刑律七篇。

53.秋审 是复审各省死刑案件的一种制度，在每年秋季举行。秋审的案件主要是地方上斩监候、绞监候案件。经过秋审，把死刑案分为情实、缓决、可矜、留养承祀四类。除情实类要执行死刑外，其他三类均可免处死刑。

54.朝审 朝审是复审刑部判决的案件和京师附近的斩监候和绞监候案件。经过朝审，把死刑案分为情实、缓决、可矜、留养承祀四类。除情实类要执行死刑外，其他三类均可免除死刑。

55.钦定宪法大纲 清政府在1911年10月10日，辛亥革命爆发，各省相继宣告独立。清政府为了挽救垂危的统治，资政院仅用三天就起草了《十九信条》。

《十九信条》采取英国式虚君共和的责任 《大清现行刑律》是沈家本根据《大清律例》删改而成的，1910年颁布，共30门，389条。

《大清现行刑律》取消了吏、户、礼、兵、刑、工律目，把旧律中的继承、分产、婚姻、田宅、钱债等纯属民事的条款分出，不再科刑，以示民、刑有别。废除了凌迟、枭首、刺字等酷刑，并用罚金取代了旧律中的笞刑和杖刑。

58.大理院 在清末，由大理寺改称大理院，作为全国最高的审判机关。

59.领事裁判权 指凡是外国在中国的侨民成为刑事诉讼的被告时，如他本国与中国订有不平等条约，则中国法庭无权裁判，只能由他本国的领事按照他本国的法律裁判。最早开始于1843年的《五口通商章程及税则》。

凡在中国享有临时裁判权的国家，其在中国的侨民不受中国法律的管辖，不论其发生任何违背中国法律的违法犯罪行为，或成为民事诉讼或刑事诉讼的当事人时，中国司法机关无权裁判，只能由该国的领事等人员或设在中国的司法机构依据其本国的法律裁判，是不平等条约所规定的非法特权。

60.中华民国临时约法 辛亥革命胜利后，以孙中山为首，建都于南京的中华民国临时政府（南京），于1912年3月11日制定的具有“宪法”性质的根本大法。

3

二、简述题

1.简述西周的五刑制度。

即墨、劓 yi、刖、宫、大辟。墨刑是在罪犯面部或额上刻字后涂以墨；劓刑是割鼻；刖刑即断足；宫刑即男子割去生殖器，女子幽闭的刑罚；大辟即死刑。

2.简述吕刑的主要（2）通篇反复强调“适中”。力求刑罚不轻不重

（3）司法必须慎重是《吕刑》着重强调的一个主题

（4）具体规定了疑罪的五刑可以用铜收赎的办法，赎刑从此开始制度化。

3.简述西周婚姻的“六礼”制度。

六礼是中国古代结婚的六道程序，即纳采、问名、纳吉、纳徵、请期、亲迎。

（1）纳采指男家请媒人去女家提亲，女家答应议婚之后，男家用一只大雁并备上其他礼物前去求婚。

（2）问名指男家请媒人问女家的名字和出生年月日。

（3）纳吉指男家卜得吉兆之后，备礼通知女家，决定缔结婚姻。

（4）纳徵指男家向女家送聘礼。

（5）请期指男家选定婚期，备礼告诉女家，求得同意。

（6）亲迎指新郎亲自去女家迎娶。

4.简述春秋时期成文法的公布。

春秋以前虽然有成文法，但皆未曾公诸于世，只藏于官府，其目的就是便于统治者利用法律为所欲为，春秋时期，随着新兴地主阶级的出现，他们从维护本阶级的利益出发，反对奴隶主贵族垄断法律，坚决要求制定成文法并公之于世，公元前 536 年，郑国执政子产，第一次正式公布成文法律，“铸刑书于鼎”。公元前 530 年，邓析编成刑书，刻在竹简上，成为“竹刑”。公元前 513 年，晋国的赵鞅把范宣子的刑书铸在鼎上，公布了晋国的成文法律，这是中国历史上又一次正式公布成文法的活动。

5.简述西汉文、景帝的刑罚改革。

A、汉文帝废除肉刑

以缇萦上书为起因，公元前 167 年汉文帝下诏废除肉刑，着手改革刑制。其具体内容是：以徒刑、笞刑、死刑分别取代墨刑、劓刑和刖刑。即墨刑改为髡 kun 钳 qian 城旦舂，劓刑改为笞 300，斩左趾改为笞 500，斩右趾改为弃市。

B、汉景帝进一步改革笞刑

景帝时期，进行过两次笞刑改革，内容涉及两个方面。

第一，减少笞数。第一次将笞 500 改为笞 300，笞 300 改为笞 200。第二次将笞 300 改为笞 200，笞 200 改为笞 100。

第二，制定《箠令》。《箠令》规定箠即笞杖长五尺，宽一寸，末端厚半寸，用竹板制成，须削平竹节；笞打部位限于臀部，中途不准更换行刑人。该法令进一步规范了笞刑。

C、意义

文景时期废除肉刑的改革，在中国法制史上意义重大。它是中国古代刑制由野蛮阶段进入较为文明阶段的标志，而且也有利于封建经济的发展，同时为封建刑制向新“五刑”的过渡奠定了基础。

6.简述秦律的“公室告”与“非公室告”。

秦朝的“公室告”和“非公室告”是根据当事人的诉讼地位划分的两种诉讼形式。

“公室告”，即控告他人的贼、盗行为，官府予以受理。

“非公室告”，即父母对儿女盗窃自己财产的行为提出控告，儿子对父母、奴婢对主人加诸在自己身上的刑罚提出的控告，官府不予受理。（子女盗窃父母，父

母擅自杀死、残伤子女机女奴妾不是公室告。子女控告父母以及奴妾控告主人的案件，为非公室告，官府不予受理，如若再告，告者有罪。)

7.简述“约法三章”的主要内容。

汉高祖订立“与父老约，法三章耳；杀人者死，伤人及盗抵罪”，即杀人者要处死，伤人者要抵罪，盗窃者也要判罪。

8.简述汉律六十篇的主要内容。

A、《九章律》：汉王朝建立后，刘邦命萧何在秦六律的基础上增加《户律》（主要规定户籍、赋税和婚姻之事）、《兴律》（主要规定征发徭役、城防守备之事）、《厩律》（主要规定牛马畜牧和驿传之事）三章，合为九章。《九章律》是汉律的核心部分。

B、《傍章律》：高祖刘邦时期叔孙通制定，计 18 篇，是礼仪法度与等级制度方面的法律规定。

C、《越官律》：武帝时期张汤制定，计 27 篇，是关于宫廷警卫方面的法律规定。

4

D、《朝律》：武帝时期赵禹制定，计 6 篇，是关于朝贺制度的法律规定。

上述四部法律合计六十篇，大致奠定了汉律的规模。

9.简述西汉法律的主要形式。

(1) 律——经常适用的基本法律形式，具有相对而言的稳定性和普遍的适用性。

(2) 令——即皇帝的命令，是根据需要随时颁布的，其法律效力高于律，可以变更或代替律的有关规定。

(3) 科——是针对某类事的一个方面制定的法律文书。

(4) 比——比即可以用来作为比照断案的典型判例，也叫“决事比”。

(5) 春秋经义——汉朝在断案时，如遇律无正条，又无适当判例可依的情况下，便以儒家经典著作《春秋》中的经义附会法律作为断案的依据。

(6) 法律解释——汉朝廷对法律未作统一的解释，当时有一些律学家对律文作了逐章逐句地解释，对符合朝廷要求的解释被采用作为断案的依据。

10.简述“亲亲得相首匿”原则的主要(2)汉《九章律》中《具律》仍放在第六篇，由于其类似现代刑法总则，放在中间很不恰当，故魏《新律》将其改称《刑名》置于律首。这一改动为以后的晋律、北齐律所肯定。(3)晋律在肯定魏律《刑名》的前提下，分魏律《刑名》为《刑名》、《法例》两篇，也置于律首。(4)北齐律进一步改革体例，并将《刑名》、《法例》合为一篇，称《名例》，冠于篇首。(5)自北齐律规定以《名例律》为首的原则以后，隋唐相继沿袭未改。但对《名例律》的总则性质作出确切说明的，却是《唐律疏议》。《疏议》解释说：“名者，五刑之罪名；例者，五刑之体例”。可见，将《名例律》置于律文的篇首，是因为它具体规定了各篇通用的刑名以及刑法适用的共同原则。唐朝《名例律》的总则其内容主要为“五刑”、“八议”、“请”、“减”、“赎”、“官当”、“免官”等。可见，名例律这些原则是以维护封建国家的根本利益为出发点，是长期司法经验的总结，也反映了法律文化进步。由于这些原则适合中国古代的国情，因而为唐以后历代封建王朝所沿用。

13.简述“死刑奏报”制度的产生及主要内容。

对于已判定死刑的案件，最后决定权应属于皇帝，行刑前请皇帝再次核准，待核准后，再下达死刑执行的命令。

为减少错杀无辜，三国两晋南北朝开始将死刑权收为中央，三国时期魏明帝规定：除谋反、杀人罪外，其余死刑案件必须上奏皇帝。南朝宋武帝下诏：“其罪应重辟者，皆如旧先须上报，有司严加听察，犯者以杀人论。”北魏太武帝也有类似规定。三国两晋南北朝时期死刑复奏制度初具规模，为后世王朝提供了重要基础。

14.简述“十恶”、“八议”与“官当”制度。

中国封建王朝为维护专制统治而规定的十种不可赦免的罪名。即：谋反、谋大逆、谋叛、恶逆、不道、大不敬、不孝、不睦、不义、内乱。即使贵族官员犯“十恶”之罪，也不能享受“八议”等减免刑罚的特权。其具体含义是：

(1) 谋反，就是企图推翻唐王朝的统治，夺取皇位的活动，为最大的犯罪，列于“十恶”之首。犯此罪者不分首从皆斩。

(2) 谋大逆，就是毁坏皇权的象征，如先祖的家庙，皇宫等。

(3) 谋叛，就是图谋叛国投敌，首从皆斩。

5

(4) 恶逆，家庭 6

19.简述唐代中央司法机关的主要职能。

中央司法机关为大理寺、刑部、御史台。

大理寺是中央最高审判机关，负责审理中央百官犯罪与京师徒刑以上案件，以及地方移送的死刑疑案。

刑部为中央司法行政机关，负责审核大理寺及州县审判的案件，发现可疑，徒、流以下案件驳令原审机关重审或迳行复判，死刑案则移交大理寺重审。

御史台为中央最高监察机关，负责监督大理寺和刑部的司法活动，也参与某些案件的审判。

“三司推事”：大理寺卿会同刑部尚书、御史中丞共同审理大案。

20.简述宋代的主要法律形式。

1、赦，凡有关罪与罚的规定。

2、令，关于约束禁止的规定。

3、格，有关吏民等级及论等行赏的规定。

4、式，有关体制楷模的规定。

5、断例，即判案的成例。审判的典型判例加以汇编

6、指挥，指尚书省和中央其他官署对某事所作的指示或决定，对以后的同类事件有约束力。

7、申明，中央主管官署就某项法令所作的解释。

8、看详，中央主管官署根据过去赦文或其他案卷所作出的决定

21.简述“宋刑统”体例上的变化。

《宋刑统》在具体编纂上，仍以传统的刑律为主，同时将有关敕、令、格、式等条文都分类编附于后，使其成

为一部具有概括性和综合性的法典。

其特点表现在四个方面：

一是其篇目、内容与《唐律》大体相同，也是 12 篇 502 条；二是在 12 篇的 502 条中又分 213 门，将性质相同或相近的律条及有关的敕、令、格、式等条文作为一门；三是收录了五代时通行的部分敕、令、格、式，形成一种律令合编的法典

结构；四是《宋刑统》删去了《唐律》每篇前的历史渊源部分。

22.简述宋代折杖法的主要内容。

宋建隆四年颁行了“折杖法”。规定除死刑以外，其它笞、杖、徒、流四刑均折换成臀杖和脊杖。它改变了五

代以来刑罚严苛的弊端，意在笼络人心。具体的折换变法是：笞杖刑一律折换成臀杖，依原刑分别杖七下至二十下，杖后释放；徒刑折换成脊杖，依原刑等分别杖十三下至二十下，杖后释放；流刑折换成脊杖，依原刑等分别折换成十七至二十下，杖后就地配役一年。其中，加役流则脊杖二十，就地配役三年。折杖法使“流罪得免远徙，徒罪得免役年，笞杖得减决数”，对缓和社会矛盾曾起到了一定的作用。但对反逆、强盗等重罪不予适用。在具体执行当中也存在弊端。因此，徽宗时又对徒以下的折杖法重作调整，减少了对轻刑犯的伤害。

宋太祖统一全国后，为了巩固新建立的政权，缓和阶级矛盾，取得民心，制定了旨在改革“五刑之苛”，减轻刑罚的“折杖法”，使“流罪得免远徙，徒罪得免役年，笞杖得减决数”。即用脊杖或臀杖代替流刑、杖刑、笞刑的办法。

23.简述宋代的中央司法机构。

宋朝沿袭唐制，中央仍以大理寺、刑部、御史台为三大司法机关，各机构职责相沿未改。太宗淳化二年（991年），为加强对司法审判权的控制，朝廷于宫禁中增设审刑院，置知院事一人、详议官六人。全国上奏案件，须先经审刑院备案，再发交大理寺审理和刑部复核，然后由审刑院详议，并奏请皇帝裁决。这实际是在刑部之上又增加了一级复审机构，剥夺了大理寺和刑部的部分权力，使审判和复核程序复杂化。神宗元丰三年（1080年）改革官制，裁撤审刑院，将其职权归还刑部。此后，凡奉皇帝诏命所立案件，由朝官临时组成制勘院审断；由中书省下令所立案件，由诸路监司及州军等派官临时组成推勘院审断，从而保证了皇帝对重大案件的直接控制。此外，枢密院有权参与军政案件的审判监督，三司及户部有权参与财政赋税案件的司法审判。

①大理寺是中央审判机关，内设左断刑、右治狱。凡地方各州报请复审及地方官犯罪案件由左断刑负责；凡京师百官案件由右治狱负责。同时将“审”、“判”分开，审讯归断司，用法归议司。

②刑部负责大理寺详断的全国死刑已决案件的复核及官员昭雪等事。审宗改制后，审刑院并入刑部，后刑部分设左右曹，左曹负责死刑案件复核，右曹负责官吏犯罪案件的审核。其职能有所扩大。

③审刑院是神宗以前，为加强皇帝对司法的控制而增设的中央审判机关。设知院事为长官及详议官六人，凡是上奏案件先交审刑院备案，后交大理寺复核，之后再返回审刑院详议并奏请皇帝裁决。

7

24.简述元代的“四等人”制度。

元代建立后，公开宣布各族人民在法律上的不平等地位，维护蒙古人的特权地位，将人分为四等：蒙古人、色目人（西夏、回回、西域人）、汉人（原金国统治下的汉族、契丹、女真人）、南人（南宋统治下的汉人和西南各族人民）。

1.担任官职方面不平等。机要官职一律由蒙古人担任，汉人、南人只能担任低级官职。

2. 司法审判上，蒙古人诉讼自成系统，只能由蒙古官审理，汉人、南人与蒙古人之间的诉讼审理时也偏袒蒙古人。

3. 在定罪量刑方面，实行蒙汉异法。

4. 在监禁、行刑上也对蒙古人有种种优待。

25. 简述元初的主要立法。

元朝建立后，提出了“参照唐宋之制”，“附会汉法”，并沿用本族习惯法的立法指导思想。其主要立法活动：1、《至元新格》，元朝统一后颁布的第一部成文法的汇编

2、《风宪宏纲》，关于纲纪、吏治方面的法典。

3、《大元通制》，元朝统一以来法例的汇纂。

4、《大元圣政国朝典章》，即《元典章》。

5、《至正条格》，系增删《大元通制》而成。

26. 简述元代的中央司法机关。

元代在中央设刑部、大宗正府、御史台和宣政院。各长官皆由蒙古人担任。不设大理寺。其职能分别如下：

(1) 刑部“掌天下刑名、法律之政令”及冤、疑案的复审和死刑复核、录囚等职责。(2) 大宗正府审理蒙古、色目人和宗室案件。成为蒙古王公垄断的中央审判机构；(3) 御史台实为中央分立的司法监督与审判机关，负有纠举百官违法犯罪、监督京师与地方刑狱、平反冤狱等职能。(4) 宣政院是宗教管理和宗教审判的最高专门机关，官员由僧侣担任。

27. 简述“大明律”的制定经过。

1. 《大明律》作为明王朝的基本法典草创于明太祖朱元璋吴元年，由左丞相李善长等进行修定，案例及朱发布的训令

明太祖朱元璋亲自指导编纂的一部严刑惩治吏民的特别刑法。共4编236条，其中“大诰”74条，“大

诰续编”87条，“大诰三编”43条，“大诰武臣”32条。先后颁布于洪武十八年(1385)到洪武二十年。在四编“大诰”中，包含有三方面的内容：①摘录洪武年间的刑事案例，特别是洪武十七年至十九年朱元璋对臣民法外用刑的案例。②结合陈述案件或另列专条颁布了一些新的重刑法令，用以严密法网。③在不少条目中，掺杂有明太祖对吏、民的大量“训导”，表达了朱元璋重典治国的思想和主张。这种以诏令形式颁发的，由案例、峻令、训导三方面内容组成的法规文献，在中国法律史上是前所未有的。

29. 简述“厂卫”制度的主要内容。

明太祖时期，锦衣卫开始负责刑狱与缉察逮捕。锦衣卫下设南、北镇抚司，按旨行事，并设法庭监狱，管辖

“不轨、妖言、人命、强盗重事”。成祖时，建立宦官特务机构东厂，专司“缉访谋逆，大奸恶”。其权力超过锦衣卫。明宪宗、武宗时又分别建立西厂、内行厂。内行厂权力又在东西厂之上。到明朝后期，厂卫特务多达十余万，严重干扰了司法工作。他们具有如下特权：

1. 奉旨行事：厂卫作出的裁决三法司不敢更改，有时还得执行；

2. 非法逮捕行刑，不受法律约束。无需事实根据，仅凭街谈巷议、片纸投入，就可以随意逮捕人犯执行刑罚。

30. 简述明代刑罚适用原则的变化。297

主要表现在以下三个方面：

一是实行刑罚适用从重从新主义原则。汉唐以来，在刑罚适用上强调从轻主义原则。但《大明律、名例律》都规定：只要法令一经颁布，不管犯罪在前在后，一律以新法论处，不得复用旧法。因此，明代为推行重治世，改以往从轻主义为从重主义。从而引起了法律适用的重大变化。

二是化外人有犯原则的变化。明律规定，“凡化外人犯罪者，并依律推断”。抛弃了法律规定的化外人自理原则，以便从重打击可能逃脱的严重犯罪。

8

三是“重其所重”，“轻其所轻”的原则。所谓“重其所重”指的是明律在唐律规定的有关直接危及专制统治的重大犯罪的量刑上加重了处罚。所谓“轻其所轻”，是指明律在对原来相对的非直接侵犯君主政权等方面危害不大的“轻罪”都减轻了处罚。

31.简述明代的中央司法机构。

明朝的司法机关，中央仍为大理寺、刑部和都察院。但大理寺不主管审判，而专管复核。遇有重大案件，由“三法司”会审。

1. 刑部增设十三清吏司，分掌各省刑民案件，加强对地方司法控制

2. 大理寺掌复核、驳正，发现有不实者驳回刑部改判，并进行复核。

3. 都察院掌纠察，设有十三道监察御史

明代中央设刑部、大理寺、都察院，合称为“三法司”。明代把御史台改为都察院，扩大监察组织和职权，负

责纠举弹劾全国上下官吏的违法犯罪，并参与重大疑难案件的审判工作，监督法律执行。都察院附设监狱，关

押皇帝直接交办的重要案犯。从宣德十年起，按省把全国划分为十三道，监察御史定期巡按地方。

32.简述明代刑部与大理寺职权的变化。

刑部主审判，由原来的四个司扩充为十三清吏司，分别受理地方上诉案件和中央百官与京师地区的案件；审判结束，案卷及罪犯一并送大理寺复核。流刑以下案件，大理寺认为判决得当，刑部则具奏行刑；否则驳回重审。死刑案件，刑部审理、大理寺复核后，须报请皇帝批准才能执行。

（明朝以前，主要是大理寺行使中央审判权，审理中央百官与京师徒刑以上案件）

33.简述清代的少数民族立法。307

清代为巩固统一的多民族国家，加强中央对民族聚居区的行政与司法管辖，并制定了适用于少数民族聚居区的法律，如《蒙古律例》、《回疆则例》、《钦定西藏章程》等单行法规，此外，还制定颁布了《理藩院则例》，规定了对少数

民族事务的管理制度。而且，中央理藩院设有理刑司专管各族地区司法机关上报案件和审查少数民族死刑案件。

清代制定的适用于少数民族聚居地区的单行法规，在对少数民族的风俗习惯特点予以照顾的同时，更重要的是强调中央政府对少数民族聚居区的统辖权，这对巩固统一的多民族国家具有积极的作用。

34.简述清代《会典》的编纂。307

《清会典》是清朝各个时期规范国家机关和官吏活动、提高统治效能的重要法典，它记述了各朝主要国家机关的职掌、事例、活动规则与有关制度，计有《康熙会典》、《雍正会典》、《乾隆会典》-增八旗都统、步军统领、《嘉庆会典》-增

增总理各国事务衙门，合称“五朝会典”，也统称《大清会典》；

35.简述清代的会审制度。

在明代会审制度的基础上，清代进一步完善重审、会审制度，形成秋审、朝审等比较规范的会审体制。

1. 九卿会审。由九卿会同审问，凡全国性重大案件，由六部尚书、大理寺卿、都察院左都御史、通政司通政使等九个重要官员组成会审机构会同审理，并将结果报请皇帝裁决。

2. 秋审：是清朝最重要的死刑复审制度，号称“秋审大典”，审理对象是全国上报的斩、绞监候案件。每年秋天8月在天安门金水桥西由九卿、詹事、科道以及军机大臣、内阁大学士等重要官员会同审理。秋审被看成“国家大典”，专门制定《秋审条款》，作为进行秋审大典的基本规范。

3. 朝审：是对刑部判决的重大案件及京师附近绞、斩监候案件的复审，组织方式与秋审大体相同，时间晚于秋审。（秋审和朝审后，分四种情况处理：情实、缓决、可矜、留养承祀）

4. 热审：清朝前期对发生在京师的笞杖案件进行重审的制度，每年夏天小满后十日至立秋前一日，由大理寺官员会同各道御史及刑部承办司共同进行，快速决放在押笞杖“轻刑”案犯，以体现所谓“恤刑”，清中叶后废止。

36.简述清末修律的主要内容。

清朝末年，修订法律馆在沈家本主持下，主要修订了《大清现行刑律》和《大清新刑律》。

《大清现行刑律》的主要内容和特点是：第一，《大清现行刑律》以“刑律”为名，受西方学理论影响。第二，取消了吏、礼、兵、刑、工各律总目，从名例到河防分为30门，36卷，这是新旧法典体例折中的结果。第三，改革刑罚，取消了凌迟、枭首、戮尸、刺字等酷刑。第四，删除了过时的条款。如同姓不婚，良贱不婚等，增加了一些新罪名，如：毁坏铁路，电讯和私铸银圆罪等。

《大清新刑律》的主要内容和特点是：第一，仿照资产阶级的刑法体例，分总则和分则。总则17章，分则36章。第二，采取资产阶级的刑罚体系，刑名分主刑和从刑。主刑包括：死刑，无期徒刑、有期徒刑、拘役和罚金。从刑包括褫夺公权和没收。第三，吸收了资产阶级的刑罚原则，规定了“罪刑法定”原则；“法律无正文者，不问何种行为，不为罪”；第四，对封建刑法制度作了大量删减，尤其是删除了以家天下和宗法制度为根据的“八议”、“请”、“减”、“赎”、“斗恶”、“存留养亲”等封建法律内容。

9

修订法律馆还起草了《各级审判厅试办章程》、《大清刑事、民事诉讼法》、《大清刑事诉讼律草案》、《大清民事诉讼律草案》。

1. 《大清现行刑律》
2. 《大清新刑律》
3. 《大清民律草案》
4. 清末主要商事立法
5. 主要诉讼法规的修订
6. 诉讼体制的变化

《大清新刑律》分总则、分则两编，共 53 章，411 条，附《暂行章程》5 条

①仿资产阶级刑法体例。一是将非科刑定罪的内容一概删除，使其成为中国历史上第一部近代化的专门的刑法典。二是确定新的刑罚体系，变明清以来六部门分立的体例而为近代刑法的总则与分则的体例。

②采取资产阶级国家刑罚体系，确定了一个以自由刑为中心，由主刑、从刑组成的新体系，规定主刑为死刑、无期徒刑、有期徒刑、拘役、罚金，从刑为褫夺公权和没收。

38.简述《大清民律草案》的结构特征。

《大清民律草案》是清政府 1911 年 8 月完成的中国历史上第一部专门的民法典草案。共分总则、债权、物权、亲属、继承 5 编 1569 条。前三编即总则、债权和物权由日本法学家起草，以“模范列强”为主，采用了资本主义民法原则；后两编即亲属、继承是由修订法律馆会同礼学馆起草，以“固守国粹为宗”，沿袭了中国封建制法律原则。

9.简述清末“四级三审”制的司法机构。

按照《法院编制法》的规定，清末的司法审判机关划分为，初级审判厅、地方审判厅、高等审判厅和大理院。在司法审级上实行四级三审制，即：向初级审判厅起诉的案件，不服，可上诉到地方审判厅直至高等审判厅；向地方审判厅起诉的案件，不服，可上诉到高等审判厅直至大理院。

40.简述清末的资政院、咨议局。

资政院是清末“预备立宪”时期清廷设立的中央咨询机构，于 1910 年正式设立。资政院在实际上完全是清皇室直接控制的御用机关，与资产阶级性质的议会组织完全不同。该院可以“议决”国家的年度预决算、税法与公债等。但资政院的一切决议，均须报请皇帝定夺，皇帝不仅有权谕令资政院停会，还有权令其解散。资政院只不过是承旨办事的御用机构。

咨议局是清末“预备立宪”时期清廷设立的地方咨议机关，与 1909 年开始在各省设立。实际上，咨议局不可能成为真正的民意机构，只不过是在各省督抚严格控制之下的备询机构。其权限是讨论本省兴革事宜、预算决算、税收、公债以及选举资政院议员、申复资政院或本省督抚的咨询等。但其所议事项，决定权在本省督抚，其只不过是清廷“预备立宪”的一种点缀品而已。

三、论述题

1.试述中国法律起源的特点及其对后世的影响。

中国法律产生的途径

1.刑起于兵

中国原始社会向奴隶社会转变的过程，亦是不同的氏族部落不断征伐的过程，战争使原始氏族和部落慢慢统一，战争在造就国家的同时，也产生了刑。其实战争本身就是最大的用刑，而最初的刑的适用征战对象。后来随着氏族内部阶级的分化和矛盾的加深，刑慢慢的适用于违反内部礼义的人，刑就有了一般社会规范的意义。

2.法源于礼

(1) 礼产生于祭祀，在祭祀过程中，仪式得到强化和系统化，随着阶级的分化，祭祀的仪式因等级不同而不同，此时礼成为确定不同等级的标志。随着等级的划分，上层阶级演化为统治阶级，他们借助政治势力将礼上升为调整人们社会关系的规范。

(2) 至此，礼无论在形式上还是实质上都具有了法律的内涵，直至周公之礼

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/448135065046006047>