

作者簡介

徐昱春，男，漢族，1979年4月5日生，湖南耒陽人。2001年至2004年湘潭大學就讀法律碩士專業碩士，2006年西南政法大學就讀法律史專業博士，2010～2013年湖南師範大學歷史文化學院中國近現代史博士後流動站從事博士後研究。律師，大學教師。現任教於湖南工學院經濟與管理學院。

提 要

元代作為中國歷史上的一個重要朝代，其刑制與其基本政治經濟制度一樣具有蒙、漢二元混合結構為核心，南北異制，諸制並舉的特色且頗多建樹。

本文在研究元代法定刑時，基本遵循了提出問題、分析問題、得出結論的治學三段論，首先考察元代法定刑的產生、形成及其演變的歷史，結合大蒙古國和北元時期的相關歷史，由元代法定刑的源頭開始入手，結合一系列立法和執法過程中的反覆選擇，探析元代法定刑制度的前因後果。這部分內容主要集中在文章的第一章元代法定刑淵源考辨和第二章元代五刑制度考辨之中。

其次是以各種特定刑罰為劃分篇章結構的基本依據，將論文的主體分為以死、流、徒、笞杖、贖各種具體刑罰為名的五章，即第三到第七章。但這與傳統封建制五刑制度以笞、杖、徒、流、死為名有所不同。筆者考慮到笞杖刑在元代立法實踐中實際上是一種刑罰的不同輕重等級，故將五刑中的這二種列為一章進行考辨，再鑒於贖刑是古代刑制明文規定的法定主刑，而元代又創立了獨備特色的「燒埋銀」制度，在中國贖刑制度史上有重要歷史地位，因此將贖刑列為單獨的一章。

再次是考察元代法定刑的歷史地位及其發揮的作用。通過對元代法定刑的特點和這些特點之所以形成的原因進行歸納；通過將元代法定刑與前代刑罰特別是唐代刑罰的比較來體現元代刑法在中國法制史上的地位之外，筆者還對其歷史價值和功能進行了評析。這一部分內容構成了論文的第八章。



目次

緒論	1
第一章 元代刑制立法淵源考辨	17
一、最初淵源：蒙昧時期的「約孫」	17
(一) 蒙古族的族源與發展	17
(二) 作為蒙古族早期習慣法的「約孫」	19
二、最高淵源：覺醒時期的「筭撒」	23
(一) 「筭撒」釋義	23
(二) 蒙古首部成文法典《成吉思汗大札撒》	26
(三) 元代法律的基本原則和最高權威： 《大札撒》	27
三、主要淵源：開化時期的漢法	29
四、其他影響因素	31
第二章 元代五刑制度考辨	33
一、五刑概說	33
二、「五刑」之前的蒙古族刑罰	34
三、元代統治者入主中原之初對宋、金刑制進行 變通的過渡五刑	37
(一) 元代變通刑制的原因	37
(二) 關於元初過渡五刑的相關史料	37
(三) 元五刑制度與金刑制對比	40
四、至元八年禁行金律以後形成的新五刑制度	44
(一) 變更刑制的原因和進程	44
(二) 至元新刑制的基本面貌	46
第三章 元代死刑考辨	49
一、古代死刑概說	49
二、元代基本死刑制度考辨	51
(一) 元代絞刑存廢考辨	51
(二) 元代典籍中的「處死」、「死」考辨	57
三、元代其他法定死刑執行方法	61
(一) 「敲」是元中期的一種法定死刑方法	61
(二) 作為法定加重刑的陵遲	64
四、「法酒」與賜死制度	66

第四章 元代流刑考辨	69
一、元代以前流刑的演變	69
二、元代初期「循用金律」廢棄流刑	72
(一) 元代入主中原之前當無流刑	72
(二) 至元八年之前廢止流刑	73
三、定型以後的元代流刑	76
(一) 元代關於流刑的法律條文	76
(二) 元代適用流刑的具體案例舉要	81
(三) 元代流放地範圍	84
(四) 元代流刑的等級	87
(五) 元代流刑適用對象	88
四、元代流刑制度的特色	89
第五章 元代徒刑考辨	91
一、歷代徒刑的演變與發展	91
二、元代徒刑源流考	95
(一) 繼承金《泰和律義》的徒刑制度	95
(二) 蒙古族傳統習慣法中的徒刑制度	96
三、元代徒刑制度之演變	98
(一) 元代統治者入主中原之初對金《泰和律義》進行變通的徒刑制度	98
(二) 成宗繼位以後改訂的新徒刑制度	100
四、元代徒刑刑等考辨	102
(一) 史料的衝突與問題的提出	102
(二) 解決問題的思路	104
(三) 結論和可能的原因	105
五、元代徒刑與恥辱刑關係考辨	106
(一) 元代恥辱刑制度的歷史及社會基礎	106
(二) 元代的恥辱刑立法	108
(三) 元代恥辱刑與徒刑的關係	111
第六章 元代笞杖刑考辨	113
一、元代「笞」、「杖」刑源流考	113
(一) 「笞」、「杖」源流考	113
(二) 金代的笞刑和杖刑	114

二、元代十一等笞、杖刑制度的確定.....	116
(一) 元初笞、杖刑刑制的發展與形成.....	116
(二) 至元八年後新刑制中的笞杖刑制度.....	118
三、元代笞杖刑制以七為尾數之源流.....	121
四、元代以十為成數的笞、杖刑考.....	127
(一) 元代有以十為成數的笞杖刑立法.....	127
(二) 元代有以十為成數的笞杖刑案例.....	129
(三) 結論.....	130
第七章 元代贖刑考辨	131
一、贖刑的變遷.....	131
(一) 宋以前歷代贖刑之變遷.....	131
(二) 贖刑之性質及其在「五刑」體系中之地位.....	132
二、元代贖刑之形成.....	132
(一) 遼、金時期的贖刑立法.....	132
(二) 元代贖刑源流淺析.....	134
三、元代贖刑的制度和實施.....	136
(一) 元代關於贖刑的法律規定.....	136
(二) 元代贖刑的幾個案例.....	138
(三) 元代贖刑制度的特點.....	139
第八章 元代法定刑的特點與成因	143
一、元代法定刑制度的特點.....	143
(一) 元代法定刑輕於前朝.....	143
(二) 元代法定刑具有承襲性和創新性.....	148
(三) 元代法定刑體現了區別對待的原則.....	150
二、元代刑制形成的原因分析.....	152
(一) 民族關係因素.....	152
(二) 政治因素.....	153
(三) 社會因素.....	155
(四) 文化因素.....	158
三、結語.....	160
參考文獻	163
致謝	171