

“Intruding into Individual’s Dwelling House without Proper Reason” Item——in the academic criticism perspective

Zhang, Qun

Abstract

The item of “intruding into individual’s dwelling house without any proper reason” was important in Chinese legal history since the Tang Code. On the legal academic history, Xue Yunsheng and Shen Jiaben in the late Qing Dynasty combined the origin and development of the item in the history perspective. In the second half of the 20th century, Dai Yanhui, Liu Junwen, Gui Qixun, Yan Xiaojun and Zhongcun Zhengren researched the item in the criminal law perspective, especially legal defense. It is unwise to disregard the relationship between the item and the housing right system. Although the item is perished and different from the housing right system in the west legal system, it is still meaningful in the contemporary China. Maybe we can learn from the item and other related legal tradition to solve some old problems such as forced eviction.

Keywords: intruding an individual’s dwelling house without any proper reason, legal defense, housing right

壹、引言

「夜無故入人家」是唐律以來的重要條文，其起源可以追溯到先秦，在明清時期，又有一些重要的發展。清末法學家薛允升、沈家本曾系統考證該條的沿革與變遷，當代學者戴炎輝、劉俊文、桂齊遜、閻曉君、閔冬芳以及中村正人等也先後進行專門研究，多有創獲。¹不過，在法制史領域，該條一向被視為中國古代的正當防衛制度之一。其實，該條所呈現出來的私宅不受侵犯觀及其與非法侵入住宅罪的內在聯繫，更值得關注。

本文首先從學術史的角度對有關研究成果做一簡述，基本廓清該條的歷史沿革，再從正當防衛與住宅不受侵犯兩個角度對其內容做進一步的分析，最後從方法論角度做一總結，希望有助於對該律條及中國古代法律傳統的認識與研究。為便於討論，先將「夜無故入人家」條的有關律文抄錄如下：²

《周禮·秋官·朝士》：「凡盜賊軍鄉邑及家人，殺之無罪。」³

- 1 參見（清）薛允升，《唐明律合編》（北京：法律出版社，1999），頁464；（清）沈家本，《歷代刑法考·漢律摭遺》（北京：中華書局，1985），頁1474；戴炎輝，《唐律通論》（台北：國立編譯館，1977），頁116；戴炎輝，《唐律各論》（台北：成文出版社，1988），頁390；劉俊文，《唐律疏議箋解》（北京：中華書局，1996），頁1335；桂齊遜，《唐律與臺灣現行法關於「正當防衛」規定之比較研究》，中南財經政法大學法律史研究所編，《中西法律傳統》第6卷（北京：北京大學出版社，2008），頁95-164；閻曉君，《唐律「格殺勿論」淵流考》，《現代法學》2009年第4期，頁145-155；閔冬芳，《唐律「夜無故入人家」條源流考》，《法學研究》2010年第6期，頁183-189。日本學者中村正人撰寫的〈清律「夜無故入人家」條小考〉一文發表於日本中國史研究會編《中國史學》1995年第5號，並有森田成滿的評論（日本《法制史研究》1998年46號）。中村正人還有《清代刑法における正當防衛》（一）、（二），發表於《法學論叢》127卷1、3號，也與本文主題關係密切。此文森田成滿也有評論（見《東洋法制史研究會通信》1991年第5號）。不過〈清律「夜無故入人家」條小考〉尚未翻譯成中文，只有簡單的介紹（艾平編譯，〈日本1995年清史研究概況〉，《清史研究》1997年第4期，頁123）。這可能也是許多大陸論文未能參考該文的重要原因。有關中村正人資料，均由匿名評審人提供，謹此致謝。
- 2 少數民族地區習慣法中也有類似條文，如傣族習慣法規定，「犯犯罪的人，得用銀抵死罪」，但是夜裏闖進人家屋子被戶主殺死，無罪。參見民族問題五種叢書雲南省編輯委員會編，《傣族社會歷史調查（西雙版納之三）》（昆明：雲南民族出版社，1983）。
- 3 （清）孫詒讓，《周禮正義》（北京：中華書局，1987），卷68，頁2830。