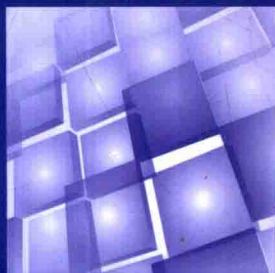


2013—2014年卷

刑事法治发展研究报告

REPORTS ON THE DEVELOPMENT OF THE RULE
OF LAW IN THE CRIMINAL LAW

主编 / 赵秉志



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

2013—2014年卷

刑事法治发展研究报告

REPORTS ON THE DEVELOPMENT OF THE RULE
OF LAW 法治建设报告 CRIMINAL LAW

主编 / 赵秉志



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

刑事法治发展研究报告. 2013~2014年卷 / 赵秉志
主编. —北京:法律出版社,2016.1
ISBN 978-7-5118-9074-0

I. ①刑… II. ①赵… III. ①刑法—研究报告—中国
—2013~2014 IV. ①D924.04

中国版本图书馆CIP数据核字(2016)第010894号

刑事法治发展研究报告(2013—2014年卷)

赵秉志 主编

责任编辑 初 心
装帧设计 伊 宁

© 法律出版社·中国

开本 787毫米×1092毫米 1/16
版本 2016年1月第1版
出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
印刷 北京京华虎彩印刷有限公司

印张 40 字数 910千
印次 2016年1月第1次印刷
编辑统筹 独立项目策划部
经销 新华书店
责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)
电子邮件/info@lawpress.com.cn
网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779
咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)
全国各地中法图分、子公司电话:
第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908
上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-9074-0 定价:118.00元
(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

《刑事法治发展研究报告》

(2013—2014 年卷)

主 编 赵秉志

主编助理 阴建峰

撰 稿 人(按姓氏音序排列):

陈志海 丁 宁 高铭暄 侯 帅 黄晓亮

刘志伟 马 畅 逢金伟 彭新林 王金亮

吴宗宪 杨 雄 阴建峰 袁 彬 袁 慧

张 晋 张 磊 张远煌 赵秉志 赵 军

周振杰等

前 言

作为我国国内第一部也是迄今唯一一部关于刑事法治建设和法治发展的专题性研究报告类专著,《刑事法治发展研究报告》自2002年出版以来,始终坚持弘扬刑事法治精神的宗旨,倡导学术创新,不仅及时反映我国刑事法治发展的现实,积极关注我国刑事法治建设中的重大理论和实务问题,而且还十分注重刑事法学的理论研究,积极反映刑事法学界的最新研究成果,积极致力于我国刑事法治建设的发展,在我国刑事法理论与实务界享有较高声誉。

《刑事法治发展研究报告(2013—2014年卷)》秉承历卷《刑事法治发展研究报告》的研究宗旨,继续以我国刑事法治建设的重大理论与实践问题为视角,精选了北京师范大学刑事法律科学研究院2013—2014年度向国家法治领导机关提交的研究咨询报告及其他对刑事法治建设具有参考价值的研究成果,共设“刑事法治改革”“死刑改革”“个罪完善”“反腐败”“刑事诉讼法”和“刑事执行法”六个专题,收录论文近30篇。现分专题简要介绍如下:

刑事法治改革是我国全面推进依法治国的重要组成部分,也是近年来《刑事法治发展研究报告》关注的重点。本卷特设“刑事法治改革”专题,共收录4篇论文,内容分别涉及刑法立法模式、《刑法修正案(九)(草案)》的修法意见、刑事禁止令和特赦。其中,赵秉志教授的《当代中国刑法法典化研究》一文以刑法法典化为对象,系统探讨了当代中国刑法法典化的价值、路径和策略,对于我们更好地理解刑法的立法模式具有重要参考价值。赵秉志教授、阴建峰教授等的《关于〈刑法修正案(九)(草案二次审议稿)〉的修法建议》一文重点研讨了《刑法修正案(九)(草案二次审议稿)》存在的立法不足和完善建言。阴建峰教授的《新时期特赦的误读辨正及其消解》一文则结合新时期我国特赦的背景、内

容和实施等问题对特赦的相关认识偏差进行了分析和辨正,有助于人们深化对特赦制度的认识。

死刑改革是近年来我国刑法理论研究的持续热点,也是2013—2014年度刑法立法改革的重要内容。本卷设“死刑改革”专题,共收录3篇论文。其中,赵秉志教授的《中国死刑立法改革新思考》一文以《刑法修正案(九)(草案)》的死刑立法改革内容为基础,全面探讨了新时期我国死刑罪名减少、死缓制度改革、死刑适用标准改革和死刑适用对象限制等热点问题,有助于人们更好地了解死刑改革的方向、路径和具体策略。赵秉志教授、彭新林副教授的《酌定量刑情节与死刑裁量》一文主要探讨了酌定量刑情节调节死刑裁量的含义、价值、空间和路径,读来令人印象深刻。赵军副教授的《组织卖淫罪死刑(重刑)设置民意基础研究报告》一文则以组织卖淫罪的死刑设置为对象,研究民意之特别严重组织卖淫罪可罚观念,研究方法令人耳目一新,结论令人信服。

本卷的个罪完善专题共收录论文8篇,分别涉及公司犯罪、侵犯知识产权犯罪、扒窃犯罪、入户型盗窃罪、扰乱无线电通讯管理秩序罪、非法采矿罪、非法占用水域罪的增设和赌博犯罪等,内容较为丰富、全面。其中,赵秉志教授、侯帅博士的《当代中国公司犯罪争议问题研讨》一文详细分析了公司犯罪的概念、构成特征、归责根据、成立范围、过失犯罪等争议问题,条理清晰,分析透彻。赵秉志教授、刘志伟教授等的《侵犯知识产权犯罪的立法完善问题研究》一文在分析侵犯知识产权犯罪立法完善共性问题的基础上,重点探讨了侵犯商标权、专利权、著作权和商业秘密等犯罪的立法完善问题,内容翔实,论证深刻。赵秉志教授、袁彬教授等的《关于完善扰乱无线电通讯管理秩序罪的立法建议》一文重点研究了《刑法修正案(九)》修改扰乱无线电通讯管理秩序罪的必要性和具体完善措施,对于我们理解《刑法修正案(九)》具有积极参考价值。

反腐败是当前我国刑事法治领域的重大热点问题。本卷特设“反腐败”专题,其中,赵秉志教授的《中国反腐败刑事法治的若干重大现实问题》一文详细探讨了反腐败的刑事推定、高官腐败、异地审判、性贿赂、境外追赃等重大热点问题,对于完善我国反腐败刑事法治具有积极的启迪作用。赵秉志教授的《贪污受贿犯罪定罪量刑标准问题研究》一文,结合国内外刑法理论与实务经验,详细探讨了我国贪污受贿犯罪定罪量刑标准存在的问题和完善对策,有助于促进贪污受贿犯罪的科学定罪和准确量刑。周振杰副教授的《行贿犯罪档案查询与企业犯罪预防》一文则探讨了行贿犯罪档案查询对于企业犯罪预防的积极作用、实践中存在的问题及完善对策。追逃追赃是国际刑法相关领域的重大现实问题,共收录了3篇论文。其中,高铭暄教授、赵秉志教授等的《关于加大防逃追逃追赃力度 加强反腐败国际合作的若干建议》主要探讨了加大防逃追逃追赃力度的必要性以及加强相关问题国际合作的具体建议。彭新林副教授的《我国腐败犯罪外移资产追回问题研讨》一文分析了我国腐败犯罪外移资产追回的现状、存在问题和完善建言,对于我国强化建立腐败犯罪外移资产追回制度具有一定的借鉴价值。赵秉志教授、张磊副教授的《赖昌星案件法理问题研究》一文则以赖昌星案为视角分析了境外追逃追赃等诸多相关问题。

刑事诉讼法专题主要收录了杨雄副教授的《监视居住制度的改革与困境》等3篇论文。

这3篇论文都以2012年刑事诉讼法的修改为视角,分别探讨了我国刑事诉讼领域的监视居住制度、刑事拘留制度和逮捕制度存在的问题和改革对策,对于我们更好地了解我国刑事诉讼法中的刑事强制措施的现状、存在问题和完善对策都具有积极的借鉴作用。

刑事执行法专题共收录5篇论文。其中,赵秉志教授、吴宗宪教授等的《中华人民共和国社区矫正法(专家建议稿)》一文紧密结合我国社区矫正的现状、改革方向和措施,在广泛调研的基础上,拟定了一部社区矫正法(专家建议稿)。该建议稿对于我国制定一部科学的社区矫正法将具有积极的借鉴意义。吴宗宪教授的《论社区矫正对象的科学概念》《论刑法修正案(八)与社区矫正:贡献与缺陷》和吴宗宪教授、陈志海研究员的《“北京市社会力量参与社区矫正的模式”研究报告》,从不同的角度对我国社区矫正的相关重大现实问题进行了较为详尽的研析,并且注重理论与实务的结合,对于我国社区矫正相关制度的完善具有积极借鉴意义。

总体而言,《刑事法治发展研究报告(2013—2014年卷)》是北京师范大学刑事法律科学研究院研究团队2013—2014年度部分研究成果的荟萃。我们期待本卷研究报告对这些问题的研讨能够推动人们对相关问题的关注和研究,进而推进我国相关刑事立法和司法的发展。

最后,衷心感谢法律出版社的大力支持和独立策划部高级策划编辑张岩女士的辛勤付出,感谢读者诸君对《刑事法治发展研究报告》的持续关注。

北京师范大学刑事法律科学研究院院长
《刑事法治发展研究报告》主编

赵秉志教授

谨识于乙未年冬

目

录

Contents

刑事法治改革专题

The Column on Reform on the Rule of Criminal Law

当代中国刑法法典化研究 赵秉志(003)

Research on the Codization of Criminal Law in Contemporary

China Zhao Bingzhi(003)

关于《刑法修正案(九)(草案二次审议稿)》的修法建议

..... 赵秉志 阴建峰等(017)

Proposals of Second Draft of Amendment IX to Criminal Law

..... Zhao Bingzhi, Yin Jianfeng etc. (017)

刑事禁止令问题研究 阴建峰 丁 宁(029)

Research on Criminal Prohibition Order

..... Yin JianFeng & Ding Ning(029)

新时期特赦的误读辨正及其消解 阴建峰(062)

Misunderstanding and Resolution of Amnesty at New Era

..... Yin Jianfeng(062)

死刑改革专题

The Column on Death Penalty

中国死刑立法改革新思考 赵秉志(073)

New Thinking on Death Penalty of China: From the

Perspective of Amendment IX (Draft) to Criminal Law

..... Zhao Bingzhi(073)

酌定量刑情节与死刑裁量 赵秉志 彭新林(093)

The Discretionary Circumstances of Sentencing and Death Penalty
..... Zhao Bingzhi & Peng Xinlin (093)

组织卖淫罪死刑(重刑)设置民意基础研究报告 赵 军(114)

Research Report on the Death Penalty of the Crime of Organizing Prostitution (Severe
Crime) Based on Public Opinion Zhao Jun(114)

个罪完善专题

The Column on Improvement on Individual Crimes

当代中国公司犯罪争议问题研讨..... 赵秉志 侯 帅(131)

Several Issues about Corporation Crime in Contemporary China
..... Zhao Bingzhi & Hou Shuai(131)

侵犯知识产权犯罪的立法完善问题研究
..... 赵秉志 刘志伟等(146)

Legislative Perfection of the Crime of Infringing upon Intellectual Property
..... Zhao Bingzhi, Liu Zhiwei etc. (146)

扒窃犯罪问题探讨..... 黄晓亮 张 晋(194)

Research on the Problem of Pickpocketing Crime Huang Xiaoliang & Zhang Jin (194)

论入户型盗窃罪的构成特征及其司法适用..... 黄晓亮 逢金伟(217)

On the Characteristics and the Judicial Application of the Crime of Stealing into the
Apartment Huang Xiaoliang & Pang Jinwei(217)

关于完善扰乱无线电通讯管理秩序罪的立法建议..... 赵秉志 袁 彬等(238)

Legislative Proposals on Improving the Crime of Disrupting the Order of the Radio
Communications Zhao Bingzhi, Yuan Bin etc. (238)

关于通过刑法解释按照非法采矿罪严惩非法采砂活动的建议 赵秉志 张远煌等(252)

Legislative Proposals on Ruling Illegal Mining Activities by the Interpretation of Criminal
Law Zhao Bingzhi, Zhang Yuanhuang etc. (252)

关于增设“非法占用水域罪”的立法建议 赵秉志 张远煌等(263)

Legislative Proposals on the Ruling the Crime of Illegal Occupation of the Water
..... Zhao Bingzhi, Zhang Yuanhuang etc. (263)

我国赌博犯罪的刑法规制研究..... 阴建峰 袁 慧(277)

Research on the Regulation of Gambling Crimes in China Yin Jianfeng & Yuan Hui (277)

反腐败专题

The Column on Anti-corruption

- 中国反腐败刑事法治的若干重大现实问题..... 赵秉志(307)
- Some Important Practical Problems of Chinese Anti-corruption in Criminal Rule of Law
..... Zhao Bingzhi(307)
- 贪污受贿犯罪定罪量刑标准问题研究..... 赵秉志(332)
- Study on the Standard of Conviction and Sentencing of the Crime of Embezzlement and
Bribery Zhao Bingzhi(332)
- 行贿犯罪档案查询与企业犯罪预防..... 周振杰(354)
- Query on Bribery File and Prevention of Corporate Crime Zhou Zhenjie(354)
- 关于加大防逃追逃追赃力度 加强反腐败国际合作工作的若干建议
..... 高铭暄 赵秉志等(362)
- Some Suggestions on Strengthening International Cooperation on Fugitive Repatriation and
Asset Recovery Gao Mingxuan, Zhao Bingzhi etc.(362)
- 我国腐败犯罪外移资产追回问题研讨..... 彭新林(368)
- Research on the Problem of the Recovery of the Assets of the Corruption Crime in China
..... Peng Xinlin(368)
- 赖昌星案件法理问题研究..... 赵秉志 张 磊(380)
- Study on the Legal Problem of Lai Changxing Case Zhao Bingzhi & Zhang Lei(380)

刑事诉讼法专题

The Column on Criminal Procedure Law

监视居住制度的改革与困境

- 以 2012 年刑事诉讼法的修改为视角 杨 雄(417)
- The Reform of the Residential Surveillance System: a View of the Amendment of the
Criminal Procedure Law in 2012 Yang Xiong(417)
- 新刑法视角下的刑事拘留制度的发展和完善..... 杨 雄(425)
- On the Development and Perfection of the Criminal Detention System from the Perspective
of the New Criminal Procedure Law Yang Xiong(425)

论我国逮捕制度的改革

——从2012年刑事诉讼法的修改出发 杨雄 马畅(432)

On the Reform of Arrest System in our Country: from the Revision of the Criminal
Procedure Law in 2012 Yang Xiong & Ma Chang(432)

刑事执行法专题

The Column on Criminal Execution Law

中华人民共和国社区矫正法(专家建议稿) 赵秉志 吴宗宪等(445)

Community Correction Law(Expert Proposal Draft) of the People's Republic of China
..... Zhao Bingzhi, Wu Zongxian etc. (445)

论社区矫正对象的科学概念..... 吴宗宪(555)

On the Scientific Concept of the Community Corrections Client Wu Zongxian(555)

论刑法修正案(八)与社区矫正:贡献与缺憾 吴宗宪(566)

On the Amendment (Eighth) of Criminal Law and Community Correction: Contribution
and Deficiency Wu Zongxian(566)

“北京市社会力量参与社区矫正的模式”研究报告 吴宗宪 陈志海(579)

Research Report of Beijing model of Social Forces to Participate in Community Correction
..... Wu Zongxian & Chen Zhihai(579)

专家型监狱干警沉淀基层机制研究报告..... 吴宗宪 王金亮等(602)

Research Report of the Systems of Expert Prison Police Going Down to Grassroots Units
..... Wu Zongxian, Wang Jinliang etc. (602)

刑事法治
改革专题

当代中国刑法法典化研究

赵秉志*

目 录

一、前言

二、中国刑法法典化的历程和特点

(一) 中国刑法法典化的历程

(二) 中国刑法法典化的特点

三、中国刑法法典化的价值和目标

(一) 中国刑法法典化的价值

(二) 中国刑法法典化的目标

四、中国刑法法典化的内外策略

(一) 中国刑法法典化的外部策略

(二) 中国刑法法典化的内部策略

五、结语

一、前言

有日本学者认为,法典是依照各自制度目的,按照科学、逻辑或实际、方便的顺序分类排列,以“编”为单位系统组织起来的成文法规的整体。^{〔1〕}从类型上看,法典既可以是针对一国所有法的综合性法典,如古罗马的《十二铜表法》;也可以是针对一国某部门法的单一性法典,如宪法典、刑法典。^{〔2〕}与法典的概念相对应,法典化是一国对属于同一法律部门或调整特定领域的法律、法规

* 北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长、长江学者特聘教授、博士生导师,中国刑法学研究会会长,国际刑法学协会副主席暨中国分会主席。

〔1〕 参见〔日〕我妻荣等:《新法律学辞典》,董璠奥译,中国政法大学出版社1991年版,第877页。

〔2〕 参见严存生:《对法典和法典化的几点哲理思考》,载《北方法学》2008年第1期。

进行系统收集和整理的过程。^{〔1〕}它既是把其他形式的法律编纂为法典的过程,也是一种制定法典的风气、趋势和运动。^{〔2〕}

刑法的法典化是专门制定刑法典或者将单行刑法、附属刑法等特别刑法规范编纂纳入刑法典的过程。它反映的是一国刑法典从无到有、从不完善到完善的过程。刑法法典化能“使刑法形成一个内容完整、形式统一的规范体系,克服因立法上的过度分散而导致的混乱、重叠和冲突”。^{〔3〕}因此,刑法的法典化通常代表着较高的刑法立法技术、较完善的刑法内容和较合理的刑法体系。中国现代意义上的刑法法典化的努力始于1949年中华人民共和国成立后,在1979年取得标志性成果即颁布了第一部粗略但不失为法典的刑法典,并在1997年全面修订刑法典时得到了充分体现。不过,随着中国社会主义法律体系的形成和立法科学化要求的不断提升,其现阶段的刑法法典化面临着更高的要求 and 更多的挑战。如何进一步深化刑法的法典化,已经成为中国刑法立法和刑事法治建设亟须解决的重要问题。笔者早在20世纪90年代初即关注中国刑法的法典化问题,并对其中的诸多问题进行过专门研究。^{〔4〕}在此基础上,本文拟结合中国刑法立法近年来的发展,对当代中国刑法的法典化问题作进一步探讨。

二、中国刑法法典化的历程和特点

虽然法典在古代早已出现,但“法典化”作为一种运动、一种思潮和一种趋势,却是近现代所特有的社会现象。^{〔5〕}历史地看,中国现代刑法的法典化经历了一个曲折的历程,并呈现出独特的特点。

(一) 中国刑法法典化的历程

中国第一部比较系统的封建法典,可追溯至《法经》。“魏文侯师于李悝,集诸国法典,造《法经》六篇。”^{〔6〕}此后,中国历经数十个朝代,制定了数十部以刑法内容为主体的成文法典。1911年,由清末政府颁布的《大清新刑律》标志着中国刑法走上近代化的道路。^{〔7〕}1912年,北洋政府颁行了《暂行新刑律》。国民政府时期制定的1928年《中华民国刑法》和1935年《中华民国刑法》则是中国近代刑法典的典范。但尽管如此,中国现代意义上的刑法法典化,则始于1949年中华人民共和国成立之后,并经历了一个艰难而曲折的初创、发展和完善过程。

1. 中国刑法法典化的初创

1979年刑法典是中华人民共和国成立后中国的第一部刑法典,也是中国现代刑法法典化的重要标志。此前,中国只有少数几部单行刑法和内容分布零散的一些附属刑法规范。不过,作为一种立法运动和趋向,中国刑法的法典化始于中华人民共和国成立之初。1950

〔1〕 Black's law Dictionary · fifth edition. St Paul Minn: West publishing Co., 1979, 234.

〔2〕 参见严存生:《对法典和法典化的几点哲理思考》,载《北方法学》2008年第1期。

〔3〕 刘之雄:《单一法典化的刑法立法模式反思》,载《中南民族大学学报》(人文社会科学版)2009年第1期。

〔4〕 参见赵秉志:《刑法改革问题研究》,中国法制出版社1996年版;赵秉志:《刑法总则问题专论》,法律出版社2004年版。

〔5〕 参见严存生:《对法典和法典化的几点哲理思考》,载《北方法学》2008年第1期。

〔6〕 于语和、董跃:《〈法经〉与〈十二铜表法〉之比较研究》,载《南开学报》2000年第4期。

〔7〕 参见李秀清:《法律移植与中国刑法的近代化——以〈大清新刑律〉为中心》,载《法制与社会发展》2002年第3期。

年,在原中央人民政府法制委员会的主持下,中国开始了刑法典的起草准备工作,并拟定了《中华人民共和国刑法大纲草案》(共157条)^[1]。到1957年6月28日,中国已草拟出刑法典草案第22稿,含总则、分则两编,共215条。^[2]此后尽管因“反右派”“四清”和“文化大革命”等政治运动此起彼伏的不断冲击,中国刑法典的制定工作数次中断,几起几落,历经波折,但中国追求刑法法典化的步伐并未曾真正停止。至1979年7月1日第一部刑法典通过,前后近30年间,中国先后出台了38个刑法典稿本。^[3]

1979年刑法典的颁行是中国刑法法典化进程中取得的重大成就,但这并不意味着中国刑法法典化的结束:一方面,1979年制定刑法典时虽曾准备在刑法典中规定军职罪,但后来考虑到来不及研究清楚,决定另行起草军职罪暂行条例;^[4]另一方面,受当时政治、经济、文化及社会治安形势的限制,加上立法时间仓促,1979年刑法典存在着观念上比较保守、内容上有失粗疏等问题,^[5]刑法典内部结构也不甚科学、平衡。因此,无论是形式还是实质,1979年刑法典都没有真正实现中国刑法的法典化。

2. 中国刑法法典化的发展

1979年刑法典之后,单一刑法典的格局很快被打破。1981年6月10日,中国第五届全国人大常委会第十九次会议通过了《惩治军人违反职责罪暂行条例》。此后,为适应社会发展的需要,中国立法机关又进行了大量的单行刑法和附属刑法立法。自1981年至1997年刑法典全面修订前,中国全国人大常委会先后通过了25部单行刑法,并在107部非刑事法律中设置了附属刑法规范。^[6]当时单行刑法和附属刑法规范在条文数量上远远超过了刑法典,并且各种刑法规范相互交织,罪刑关系很不协调、刑事立法缺乏总体规划等矛盾十分突出^[7],因而要求制定一部统一的、全面而系统的刑法典的呼声日益高涨。

1988年,修订刑法典的工作被正式提上立法工作日程。当年7月1日,中国《七届全国人大常委会工作要点》明确指出,抓好立法工作是七届全国人大常委会的首要任务,并将刑法的修改工作正式列入立法规划。^[8]此次修订刑法的目的就是“要制定一部统一的、比较完备的刑法典”。^[9]之后,经过近9年的广泛调查和深入研究,1997年3月14日中国第八届全国人大第五次会议表决通过了一部经全面系统修订而面貌一新的《中华人民共和国刑法》。该刑法典全面吸收了1979年刑法典和既往的各个单行刑法暨附属刑法规范,在观念、内容、罪名、体例和技术方面都取得了显著进展,是一部真正意义上的统一刑法典,有利于促

[1] 参见高铭喧、赵秉志编:《新中国刑法立法文献资料总览》(上册),中国人民公安大学出版社1998年版,第136~188页。

[2] 参见高铭喧、赵秉志编:《新中国刑法立法文献资料总览》(上册),中国人民公安大学出版社1998年版,第252~281页。

[3] 参见赵秉志:《中国刑法的百年变革——纪念辛亥革命一百周年》,载《政法论坛》2012年第1期。

[4] 参见赵秉志主编:《中国特别刑法研究》,中国人民公安大学出版社1997年版,第749页。

[5] 参见赵秉志、赫兴旺:《中国新刑法典的修订与分则的重要进展》,载《吉林大学社会科学学报》1997年第6期。

[6] 参见高铭喧、赵秉志:《中国刑法立法之演进》,法律出版社2007年版,第42页。

[7] 参见赵秉志:《刑法改革问题研究》,中国法制出版社1996年版,第5页。

[8] 参见赵秉志主编:《新旧刑法比较与统一罪名理解与适用》,中国经济出版社1998年版,第9页。

[9] 王汉斌:《关于〈中华人民共和国刑法(修订草案)〉的说明》,载《人大工作通讯》1997年第7期。

进刑法规范的合理协调、发挥刑法典的权威作用、促进刑事司法的统一和公民知法、守法与用法,标志着中国刑法法典化的进一步发展。^[1]

3. 中国刑法法典化的完善

1997 年之后迄今,为了适应社会发展和刑事政策调整的需要,中国立法机关又先后对刑法典进行了九次修正。其中,1998 年 12 月 29 日,为适应惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪以维护国家外汇管理秩序的需要,中国全国人大常委会通过了《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》。这是 1997 年全面修订刑法典之后出台的第一部也是迄今唯一一部单行刑法。^[2] 此后迄今十余年间中国又先后对刑法典进行过八次专门修正,并且采取的都是刑法修正案的方式。

与单行刑法和附属刑法规范不同,“刑法修正案虽然对刑法典的有关内容进行了修改,以修正案内容代替刑法典被修改的有关内容,但形式上刑法典被修改的有关条款依然存在且适用着。刑法修正案与刑法典之间的关系不是相互独立的”。^[3] 刑法修正案是刑法典的组成部分,其一被通过内容即被直接纳入刑法典。因此,刑法修正案既有利于保证刑法典的完整和统一,维护刑法典的权威,又有利于发挥刑法的引导功能,是刑法法典化的具体表现形式。^[4] 可以说,1997 年以来中国主要采用刑法修正案的方式,表明中国刑法法典化正朝着更加统一的刑法典方向不断迈进,标志着中国刑法法典化进入了逐步完善时期。

(二) 中国刑法法典化的特点

综观中国刑法法典化的历程,可以发现,它具有以下三个方面的显著特点:

第一,刑法的法典化程度与社会形势的变迁息息相关。社会形势是政治形势、经济形势、文化形势等的总称。“从现实的角度看,一国刑法立法模式的形成取决于其现实的需要。”^[5] 而社会形势反映的正是一国的现实需要。在社会形势中,政治、经济形势对刑法立法模式的影响最为直接。法典“是社会或政治改革的象征,也可以是新国家创建、独立和统一的标志,还可以是对一个国家国力强盛、治理良好的状态的反映。”^[6] 而“经济形势的变化会影响犯罪态势和犯罪模式,从而影响刑事立法模式。”^[7] 由此我们可以看到,在政治运动压倒一切的时期,法律本身都形同虚设,因此更谈不上刑法的法典化了。而在改革开放快速发展时期,社会形势急剧变化,各种犯罪不断变换,要求立法快速、及时地应对,此时单行刑

[1] 参见赵秉志:《一部统一的、比较完备的新刑法典》,陈兴良:《一部具有创新意义的刑法》,载《法学家》1997 年第 3 期。

[2] 除此之外,中国全国人大常委会还先后于 1999 年 10 月 30 日通过了《关于取缔邪教组织、防范和惩治邪教活动的决定》、2000 年 12 月 28 日通过了《关于维护互联网安全的决定》和 2011 年 10 月 29 日通过了《关于加强反恐怖工作有关问题的决定》。其中,《关于取缔邪教组织、防范和惩治邪教活动的决定》是宣示性的,并未对相关犯罪作具体规定;《关于维护互联网安全的决定》主要是明确侵犯互联网安全行为的法律适用,而《关于加强反恐怖工作有关问题的决定》则是关于反恐怖工作的刑法适用及资产处置程序等问题的规定,并非严格意义上的单行刑法。

[3] 黄京平:《如何适用刑法修正规范》,载《检察日报》2004 年 3 月 11 日。

[4] 黄京平:《如何适用刑法修正规范》,载《检察日报》2004 年 3 月 11 日。

[5] 柳忠卫:《刑法立法模式的刑事政策考察》,载《现代法学》2010 年第 3 期。

[6] 封丽霞:《法典编纂论》,清华大学出版社 2002 年版,第 230~231 页。

[7] 参见柳忠卫:《刑法立法模式的刑事政策考察》,载《现代法学》2010 年第 3 期。