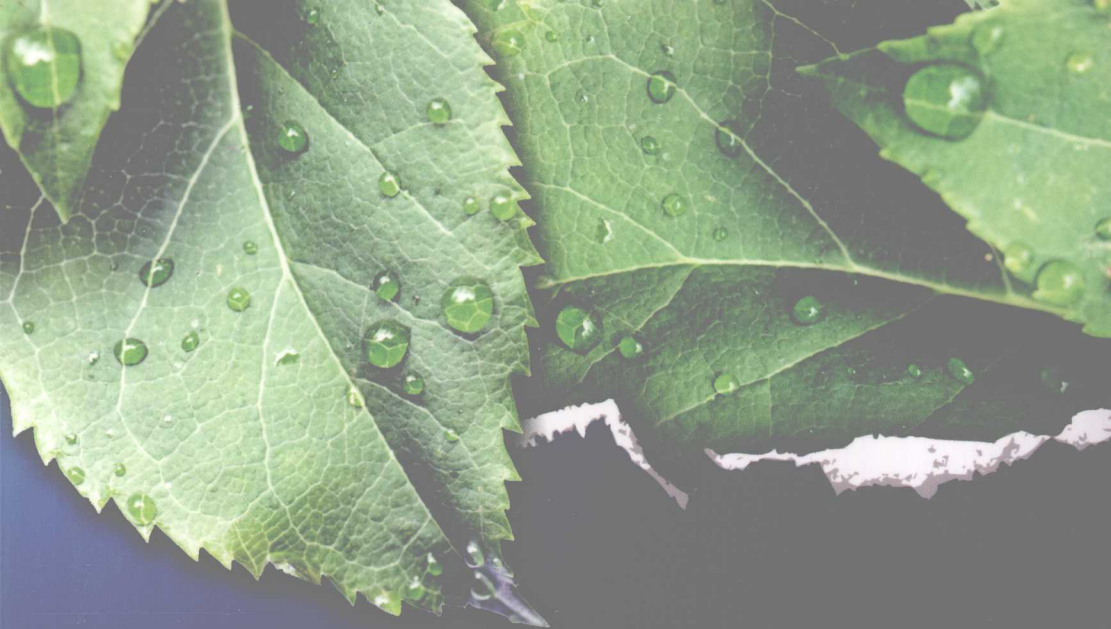




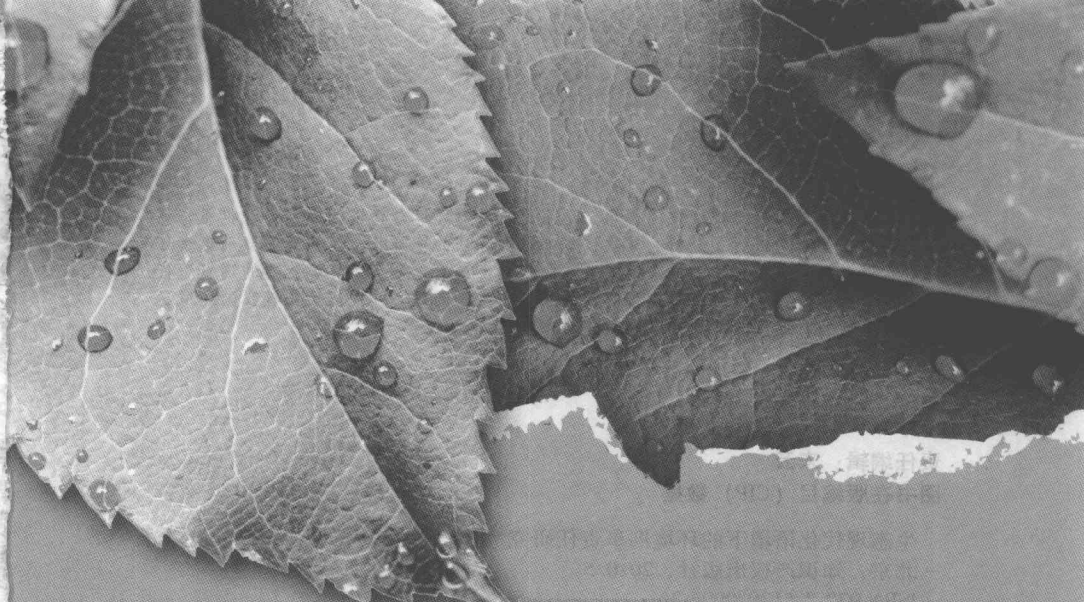
SHENGTAIXIANDAIHUA YU JINGXIA DE
HUANJINGXINGSHIZEREN YANJIU

生态现代化语境下的 环境刑事责任研究

雷鑫 著

生态现代化的核心要求就是保护人类赖以生存的环境。
这种保护不是人本位，而应该是生态本位。

知识产权出版社



生态现代化语境下的 环境刑事责任研究

雷鑫 著

生态现代化的核心要求就是保护人类赖以生存的环境
这种保护不是人本位，而应该是生态本位



知识产权出版社

内容提要

首先,本书以生态现代化为视角,运用比较法对环境与环境问题、环境犯罪与环境刑事责任等概念进行了分析。其次,本书从国际法的视野分析了国际环境刑事责任的现状以及世界主要国家的立法模式。在此基础上,着重分析了环境犯罪的刑事责任的归责原则,论述了环境犯罪刑事责任的实现方式等问题,并提出了完善我国环境犯罪刑事责任归责原则和实现方式的具体对策和建议。

责任编辑:宋云

图书在版编目(CIP)数据

生态现代化语境下的环境刑事责任研究/雷鑫著.

—北京:知识产权出版社,2010.5

ISBN 978-7-5130-0006-2

I. ①生… II. ①雷… III. ①环境保护法—刑事责任
—研究—中国 IV. ①D922.684 ②D924.399.4

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第082263号

生态现代化语境下的环境刑事责任研究

雷鑫 著

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号

网 址: <http://www.cnipr.com>

发行电话:010-82000893 82000860 转 8101

责任编辑:010-82000860 转 8324

印 刷:知识产权出版社电子印制中心

开 本:880mm×1230mm 1/32

版 次:2010年5月第1版

字 数:250千字

邮 编:100088

邮 箱:bjb@cnipr.com

传 真:010-82000893

责编邮箱:hnsongyun@163.com

经 销:新华书店及相关销售网点

印 张:9.75

印 次:2010年5月第1次印刷

定 价:28.00元

ISBN 978-7-5130-0006-2/D·992

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

本书是湖南省哲学社会科学基金项目的研究成果，
项目编号为 07YBB011

本书获湖南省重点学科建设项目环境与资源保护法学资助，湘教通〔2006〕180 号

前 言

人类自从步入工业社会以来，物质财富得到空前繁荣，人民生活水平也得到极大提高，但这并不能说明人类的生活比以往任何一个时期都舒适惬意。因为人类在向大自然索取的同时，也遭到了大自然给予的惩罚。近几十年来，各种生态危机接踵而来，层出不穷，为人类敲响了警钟。美国宇航员阿姆斯特朗登上月球时，站在距离地球 38 万多公里的远处看到小小的地球，他深切地感受到地球不仅是一个绿洲、一个孤岛，更重要的是，它是直至目前所知唯一适合人类生存的地方。他说：“我从来没有像此时此刻那样突然警觉到，保护和拯救这个家园是如此的重要。”鉴于地球生态问题的严重性，20 世纪 80 年代，德国学者胡伯提出生态现代化的概念，其核心内容就是以发挥生态优势推进现代化进程，实现经济发展和环境保护的双赢。

生态现代化的核心要求就是保护人类赖以生存的环境。这种保护不是人本位，而应该是生态本位。人本位只是短期的环境保护，生态本位才是环境保护的可持续发展之道！环境保护要实现历史性转变，最重要的就是依靠法制。为了适应生态现代化建设以及环境保护法律手段刑罚化的趋势，本书秉持生态中心主义的立场，整理各国已有环境刑法的法律及国际公约文件中对环境刑事责任的规定，发掘刑法保护环境的功能，解决环境刑法运作机制中如何实现刑事责任的现实问题。在此基础上，指出我国环境刑法关于环境刑事责任规定的不足，提出一些完善我国环境犯罪刑事责任的措施，为我国环境刑事责任的构建作出努力。

在理论方面,本书将环境刑罚措施作为环境刑事责任方式的终极手段,同时提出环境刑事责任方式的非刑罚措施的重要性。因此,不仅仅关心各国环境刑法以及其刑事责任方式、国际环境犯罪及国际公约文件中对环境刑事责任的规范,更是力求建立一种整体的环境刑事责任系统,彰显刑法手段对惩罚与制裁环境犯罪的重要功能;在实践方面,本书通过对我国环境犯罪典型案例的分析,阐述了近几年我国环境犯罪案件处理中的刑事责任方式的尝试与突破,以及对其中非刑罚措施的作用与意义作了积极性的介绍与分析。

本书主要运用概念分析、文本分析、比较分析以及案例分析等研究方法。概念分析方法的运用,在本书中主要体现在对环境责任、环境犯罪、环境刑事责任等概念和实质问题的分析。运用概念分析的方法,将这些术语的外延与内涵清晰地表达出来,从而使读者更好地理解本书内容。文本分析方法的运用,在本书中主要体现为对各国相关法律及国际公约文件的分析,以探究环境刑事责任在不同国家的表现形式。比较分析方法的运用,在本书中体现为对各种学说的比较、各国环境刑法规范的比较、国际环境刑法立法模式的比较等。案例分析方法的运用,在本书中表现为引用案例,对我国环境刑事责任现状作出了分析与评价。

学无止境,在学术的道路上永远有更高的巅峰,永远有更远的道路,亟待业界人士的共同努力。衷心希望本书的出版,对于健全我国的环境刑事责任体系,丰富和发展我国的环境刑法研究,能够发挥一定的作用。此外,由于时间和水平有限,本书中难免缺陷和疏漏之处。恳请读者和同行们批评指正,不胜感激。

雷 鑫

2010年4月

目 录

第一章 生态现代化理论概述	1
第一节 生态现代化理论产生的背景	2
第二节 生态现代化的理论渊源	9
第三节 生态现代化理论的基本内容	18
第四节 可持续发展理论	28
第二章 环境问题与环境犯罪	40
第一节 环境和环境问题概述	40
第二节 严重环境违法行为的入罪化	58
第三节 环境犯罪	70
第三章 刑事责任概述	96
第一节 法律责任的概念	96
第二节 刑事责任的概念	100
第三节 刑事责任的特征与分类	106
第四章 环境刑事责任	115
第一节 环境法律责任的概念与特征	115
第二节 环境刑事责任的定义与特征	120
第五章 环境刑事责任的归责制度	126

第一节	刑事法律责任归责原则概述	126
第二节	环境刑事责任的归责原则	129
第三节	环境犯罪中严格责任的适用与争议	141
第四节	环境犯罪适用严格责任的应然性分析	155
第五节	严格责任在我国环境犯罪中的具体适用	165
第六章	环境刑事责任的实现方式	180
第一节	环境刑事责任实现方式概述	180
第二节	环境刑事责任实现方式的发展趋势	189
第七章	国际视野下的环境刑事责任	200
第一节	国际环境刑事责任的发展历程	200
第二节	国际公约与文件中的环境犯罪规定	204
第三节	国际环境刑事责任目前主要的立法模式	210
第四节	主要国家环境刑事责任现状	226
第八章	我国环境犯罪典型案例评述	236
第一节	环境污染犯罪典型案例评述	236
第二节	破坏自然资源的环境犯罪典型案例评述	241
第三节	环境渎职犯罪典型案例评述	248
附录		254
参考文献		298
后记		304

第一章 生态现代化理论概述

我国古代思想家庄子认为，“天地与我并生，而万物与我为一”，说明了人与自然的密切关系。人类从诞生到死亡，都生活在自然环境之中。自然环境为人类提供生命支持、物质和文化服务。没有自然环境，就没有人类文明。但是，随着工业文明的快速发展，世界人口的不断膨胀，人类的物质需求已经逐步逼近自然环境的承载极限。在世界现代化进程中，如何科学地处理人与自然的相互关系，实现文明进步与自然环境的和谐，是一个日益突出的课题。

在世界现代化与自认环境承载能力冲突日益加剧的背景下，关于人与自然的相互关系的理论和研究接踵而来。在众多理论思想中，20 世纪 80 年代德国学者胡伯提出的生态现代化理论，已经成为发达国家的环境社会学的一个主要理论。其核心内容是以发挥生态优势推进现代化进程，实现经济发展和环境保护的双赢，体现了一种新的发展理念。

建设生态现代化，必须把经济增长与环境保护综合起来考虑，把生态建设看成是发展之义、发展之举，走可持续发展之路，加快推进发展模式由先污染后治理型向生态亲和型转变，绝不能以牺牲环境为代价来换取一时的发展。

现代化指工业革命以来人类社会所发生的深刻变化，这种变化包括从传统经济向现代经济、传统社会向现代社会、传统政治向现代政治、传统文明向现代文明等各个方面的转变。

现代化既是选择，更是淘汰。现代化是一个发展过程，

创新—选择—淘汰，构成现代化的三个音符，它们不断组合，形成社会发展的主旋律。这种发展性淘汰，就像生物进化，物竞天择，适者生存。现代化研究是一种多学科的综合研究，属于一门综合学科。生态现代化，是其重要分支和研究领域。生态现代化是关于现代化与自然环境的相互作用的一种理论，重点研究世界现代化的生态转型。它既要遵循现代化研究的一些规范，同时受到生态学、经济学和社会学等学科的影响，具有非常多的交叉学科和综合学科的特点。生态现代化理论，要求采用预防和创新原则，推动经济增长与环境退化脱钩，实现经济与环境的双赢。生态现代化的核心是预防、创新和结构转变。生态现代化研究分为欧洲生态现代化理论与广义生态现代化理论两个阶段。

第一节 生态现代化理论产生的背景

任何新事物的诞生，都不是简单、单一的线性发展过程，而是曲折反复、曲线上升，由量变到质变的过程；其产生的原因也不是单向度因素，而是一个复杂向量的集合体。这最起码需要两种资源的支持，即通过社会资源和思想资源的共同积累、开发和利用，才能为新理论提供必要而充分的素材。西方生态现代化理论的形成也不例外，既有其肥沃的理论土壤，又离不开历史、现实的佐证。

一、现代化发展的挑战——生态难题

18 世纪以来，人类缓慢流淌的历史长河开始激流湍急地奔腾起来。以西方国家为代表，人类进入了工业文明时代。凭借科学技术发展所带来的先进生产手段，人类第一次成功地摆脱了自然的束缚，成为自己命运的主宰，由此也掀起了席卷全球的现代化浪潮。然而，由于人类的肆意妄为，“现代化”在帮助人们改造自然、改善生活的同时，也急剧地恶化了人与自然之间的关

系。尤其是 20 世纪 60 年代以来,人类对自然生态环境的破坏达到了登峰造极的程度,资源匮乏、环境恶化、人口膨胀等问题不断地困扰着人类,人与自然之间的矛盾空前激化。现代工业发展繁荣的背后,是酸雨肆虐、空气质量恶化、新兴疾病流行。世界生态环境向人类提出了日益严峻的警告。据联合国以及有关国际组织的研究,全球生态环境的恶化主要有以下六个方面的表征。^①

第一,全球性资源短缺。

矿产、能源濒临枯竭境地。人类现阶段所用能源中有 97% 是不可再生资源(石油、天然气占 59.2%)。假如按 2000 年的需求量计量,当前已探明储量到 2015 年将能源耗尽。按 2010 年需求量计算,如果将估算的资源全部转为探明储量,也仅能维持到 2035 年,天然气还能使用 66 年。石油资源到 21 世纪中期将耗尽,天然气到 21 世纪 60 年代将枯竭。

目前,已被人类发现的矿物有近 200 种,根据目前对 154 个国家矿产资源的测算,世界矿产资源总储量潜在价值 142 万亿美元;对 43 种重要非能源矿统计,包含静态储量在 50 年内枯竭的有锰、铜、铅、锌、锡、汞、钒、金、银、硫、金刚石、石棉、石墨、重晶石、石膏、滑石 16 种。

第二,土地资源减少,质量持续下降。

地球上拥有人类活动的土地面积为 1.4 亿 km^2 (陆地总面积 1.49 亿 km^2),其中耕地 0.15 亿 km^2 ,天然草地 0.3 亿 km^2 ,林地 0.4 亿 km^2 ,城镇居民、工矿、交通、沙漠、沼泽 0.9 亿 km^2 。据统计,世界每年水土流失量大约 240 亿吨,中国为 50 亿吨。

土地急剧沙漠化。从 19 世纪末到 20 世纪 80 年代,荒漠和干旱区的土地面积已经增加到 0.26 亿 km^2 。据推测,每年有 21 万 km^2 农田由于沙漠化而变为废弃的土地,致使畜牧业每年损失

① 蔡建明等.现代地理科学[M].重庆:重庆出版社,1992:56-58.

达 60 亿美元。

土壤的肥力自然退化加剧。耕作期过长和过密、掠夺式经营、只汲取不还田以及灌溉不当,使土地盐碱化或变为贫瘠地。土地自然退化 $1.5 \text{ 万 km}^2/\text{年}$,土地生产力降低。据估算,全世界人均耕地 $2\,500\text{m}^2$,亚洲人均仅为 $1\,500\text{m}^2$,且 82% 以上已投入耕作生产。

当前,土地的荒漠化正威胁着全球 $2/3$ 的陆地表面,全世界每年有 500 万 ~ 700 万公顷的耕地变成沙漠,可耕地每年流失的表土约为 240 亿吨。

第三,森林植被正遭受毁灭。

地球陆地表面原有 84% 的森林、草地为人类提供木材等基本生活品。但是,不少地区的草地因大面积开垦,都变成了荒地,甚至是荒漠。

目前,地球上森林 0.28 亿 km^2 ,占全球总面积的 21%,地球上森林的总面积已从 10 000 年前的 62 亿公顷减少为 18 亿公顷。地球上的森林正以每年减少 18 万平方公里的速度在消失。20 世纪 60 ~ 90 年代,40% 的热带雨林已遭毁灭。按这种速度发展下去,170 年以后,全世界的森林将毁灭殆尽。

第四,淡水分布不均,贫水区和城市水荒日益严重。

地球表面 71% 以上为水覆盖,然而其中 97.41% 的水是咸水。淡水只占 2.59%,但仍不能全部供人类利用。

淡水中,冰川占 1.98% ~ 2.59%,地下水占 0.592%,湖泊、土壤、生物、大气、江河占 0.014%;据估计人类可利用地表、地下水为 3.5 亿 m^3 ,2000 年人类取水量达 7 万亿 m^3 。

目前,世界上有 60% 的地区面临淡水不足的困境,40 多个国家的水资源严重缺乏。另外,每年又有成千上万吨废油、污水、有毒废物被排入江河湖海,这不仅使渔业资源直接遭受危害,更使全世界约 18 亿人饮用受污染的水。30% 的人因饮用受污染的水而患上各种疾病。

第五，大气污染相当严重。

目前，全球的工业企业每年向大气中排放的二氧化碳达 50 多亿吨。据科学家推算，从现在起的 50 年内，大气中二氧化碳的含量将比现在增加一倍。估计到 2050 年，地球平均温度将上升 $1.5^{\circ}\text{C} \sim 4.5^{\circ}\text{C}$ 。此外，空气中氯碳氟含量的增加使大气层上方的臭氧层出现空洞，臭氧层的破坏将会使更多的太阳紫外线照射地球表面，使地球生物受太阳紫外线伤害。

第六，物种数量迅速减少。

由于生态环境的持续恶化，地球上的物种正在加速消失。据推算，现存的 500 万 $\sim$ 1 000 万物种中，今后十几年内将有 1/5 绝迹。

除了上述种种令人担心的事实外，人类还受到噪声污染、电磁波污染等危害。很多表象显示，我们赖以生存的地球已处于严重的危机之中，当我们无情地向大自然索取的时候，大自然的复仇女神已向我们挥起了利刃。人类真正意识到：全球日益严重的生态危机，不仅直接对人类的生活造成危害，也对人类的生存和发展构成了威胁。直面现实，人类被迫反省自己的所作所为，一面对以往发展模式进行反思和自我批评，另一面又积极探寻经济发展与环境保护间的关系，力求找到一条健康、持久的现代化发展道路。于是，世界学术理论界掀起了一股关注生态问题的热潮。人类发展和世界现代化，既需要科学知识，也需要自然资源，更需要科学方法。我们的生活，需要自己去争取；美好的未来只有我们自己创造。

二、“先污染，后治理”模式致使环境破坏严重

面对环境污染的窘况，人类强烈地意识到环境保护的重要性和紧迫性。西方国家首先制定环境标准，迫使企业减少污染或消除污染或向国外转移污染，采取积极的补救性策略，并由政府组织区域范围内和全国范围内的环境治理工程，从而在全社会范围

内改善生态环境，这即是“先污染、后治理”策略。这是迫不得已的末端治理方式。客观地说，“先污染，后治理”策略在当时曾起过一些积极的作用，但它毕竟是一种被动的策略，西方各国为此付出了巨大代价。

首先，社会生态环境遭到了严重破坏，有些损失是难以弥补的，如大量生物物种的灭绝、居民健康受到严重损害等；有些破坏必须投入大量人力、物力、财力后才能缓解，生态环境质量才能逐渐恢复，如土壤肥力的恢复等；产业结构失衡的问题曾严重困扰经济发展，特别是农业受工业污染造成的生态环境破坏影响最大，所以农业发展陷入严重困境，造成工农业比例关系失调；产生区域差距扩大、贫富悬殊、两极分化等社会矛盾。因为当经济发展而生态环境遭到破坏后，一些首先发展工业的地区的经济发展将导致该地区人均收入增长和生活水平提高，而那些从事农业种植与初加工的地区却因生态环境的严重破坏而陷于困境，与工业发达地区的差距日益扩大。

其次，“先污染，后治理”只是一种“拆东墙补西墙”的做法，不可能真正消除污染，也无法解决复杂的、系统的环境问题及治理费用过高等一系列问题：有可能造成二次污染，不能从根本上消除污染，而只是污染物在不同介质中的转移，特别是有毒有害物质往往向新的介质中转移，成为新的污染物，形成恶性循环；不注重生产全过程的控制，把污染物集中在工业生产的末端进行处理，需要处理的污染物数量多、负荷大，一次性投资巨大，运行费用非常高；对分散的多点源污染，又难发挥投资规模效益和综合效益。这种污染控制的不经济性，给企业带来沉重的负担，导致许多企业没有治污积极性，宁愿缴纳罚款或超标排污费。

最后，产生恶性经济循环。研究表明，经合组织成员国因治理污染和处理垃圾而形成的市场每年达到约 3 000 亿美元，2000 年达到 6 000 亿美元。如此繁荣的经济领域反过来会打消实施污

染预防战略的企业积极性；而且污染治理在 GDP 核算中又成为增加值，换句话说，污染反倒增加了国民财富。而事实上，这部分国内生产总值的增加值间接反映的是生态系统的退化，且部分企业经济计算的是由国民生产总值所体现的货物与劳务的价值，既包括生产污染物的成本，也包括以后清除这种污染物的费用。

总之，“先污染，后治理”的发展模式是一种以牺牲本国甚至是全球生态环境为代价的发展模式，它最终把人类引向发展的死墙角。过多的代价使人类特别是工业化最早的西方国家正另辟蹊径以解决经济与环境间的矛盾，于是生态现代化理念和思路吸引了政府和企业的注意力，由此不断地深入发展。

三、环境保护运动的催生

过去企业和政府把环境保护看成是与经济增长绝对矛盾的经济发展问题，成为企业的负担和政府难以作出决策的障碍。在 20 世纪 80 年代后期至 90 年代，生态现代化概念普遍进入发达工业国家的经济发展政策的议程，它是一个全新的选择：在生态优化原则指导下，环境管理和经济增长的协同发展是可以实现的。

环境问题在 20 世纪 60 年代第一次被当做全球性的问题来关注，促成了有关环境问题的大讨论以及大规模的社会政治运动。1962 年，美国海洋生物学家卡逊女士发表了她的名著《寂静的春天》，揭露了美国广泛使用有机氯杀虫剂造成严重污染的实情，并通过有毒物质的流动、循环的过程，揭示了人类与各种生态系统间生死与共的密切联系。这本“绿色圣经”拉开了绿色运动的序幕，成为生态新纪元的开端。其他著作如《地球的毁灭》、《末日综合症》以及电影《后天》、《2012 世界末日》等，也都充满着对工业文明未来的深度忧思。1968 年，人类第一次将生态危机作为全球性的重大议题搬到国际性会议上，逐步确立起全球问题和人类困境的理论框架，并成立了一个以研究这一重大命

题为己任的、非官方的国际学术团体——罗马俱乐部。1972年,《增长的极限——罗马俱乐部关于人类困境的报告》面世,它像一枚炸弹被扔进了人群,给正陶醉于高增长、高消费的西方国家敲响了警钟,引起了国际间乐观派、悲观派和现实派间的大论战,触发了20世纪70年代西方最重要的社会运动——绿色运动。也正是在1972年,联合国在斯德哥尔摩召开人类环境会议并发表了《人类环境宣言》,在这次会议上与与会者一致确认了全球问题和人类困境的存在。在这之后的十多年时间里,联合国有关机构OECD(经济合作与发展委员会)、EU(欧盟)和许多国家的政府和非政府组织,不断推进环境改革,越来越多的人认识到生态形势关系着人类的命运和未来世界的面貌。从20世纪60年代和70年代至今,西方主要国家通过大规模游行、示威、抗议活动,揭露环境污染事件,向政府发出呼吁,要求各国政府的环境部门以及司法部门和企业界要重视生态环境问题。从20世纪70年代开始,各种环保组织成为西方国家公民政治社团中最富吸引力和号召力的组织之一。“野生动物保护组织”、“绿色和平组织”等环保组织纷纷建立起来,而且其队伍迅速发展壮大。

到20世纪70年代末,以罗马俱乐部提出的“增长极限论”为代表的激进的环境主义,被经济衰退束缚住了手脚,持续通货膨胀和大规模失业使社会未来的经济发展突然失去了保障。激进的环境论为了维护其社会可信度,不得不寻找调节经济重建与环境关注的途径。同时,环境主义者也意识到,激进的对抗模式可能降低环境运动的社会影响力,因而他们采用参与战略替代对抗风格。于是,学术界开始寻求一种以实用主义方式解决环境问题的途径。这样,生态现代化概念在环境社会学与环境政治学领域中应运而生。

到了20世纪80年代以后,一些国家的环保组织将活动的重点对准国会、政府,变成政治性的游说集团和压力集团,企图增加对政府的立法和决策的影响,借助政治力量保护生态环境。至



此, 环保运动已成为政治参与性较强的政治活动。特别是德国、意大利、英国、法国等国的绿党相继取得了一定的政治地位和政治权力后, 提出了一套具有时代气息、深得人心的施政纲领和经济措施。这为更好地研究、调和经济与环境的矛盾提供了有利的政治保障。这种政治影响很快辐射到社会的各个领域, 它与现代化的对接促使了生态现代化思想的逐步形成。

第二节 生态现代化的理论渊源

一、“正向”推动理论

1. 人类中心主义生态理念

从 20 世纪 60 年代以来, 生态危机已经日益成为全球性的问题之一。为了应对生态危机, 西方的一些政客和社会学家纷纷重新反思工业文明时期人类的生产方式、生活方式, 重新思考人与自然之间的关系, 掀起了一股蔚为壮观的“生态性”社会思潮。“生态学马克思主义”应运而生, 作为西方马克思主义的新发展, 在西方“绿色运动”中独树一帜。20 世纪 90 年代以前, 生态学马克思主义的主导思想是生态中心主义, 生态学马克思主义者从资本主义社会的本质入手, 对“人类中心主义”支配下的科技理论进行了深刻的反思与批判; 20 世纪 90 年代以后, 在对生态伦理观的重新审视中, 生态学马克思主义的代表人物又返回到人类主义的观点, 重新对其进行反思。“人类中心主义”的生态理念成为这个时期生态学马克思主义的一个典型特点。

在生态学马克思主义的理论中, 未来的社会将形成一种新型的人与自然的关系: 人是世界的中心, 人“统治”自然。不过这里的“统治”不是传统资本主义社会中人对自然的“征服”和“控制”, 而是人对自然的“管理”和“计划”, 在一定意义上是人与自然的和解。同时, 生态学马克思主义者非常推崇马克