

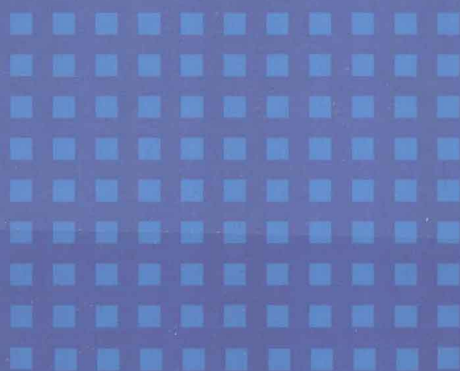
北京师范大学刑事法律科学研究院

(2011—2012年卷)

刑事法治发展研究报告

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

主编 赵秉志



中国人民公安大学出版社

北京师范大学刑事法律科学研究院

刑事法治发展研究报告

**Reports on the Development of the
Rule of Law in the Criminal Matters**

(2011—2012 年卷)

主 编 赵秉志

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事法治发展研究报告. 2011~2012 年卷/赵秉志主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2013. 1

ISBN 978 - 7 - 5653 - 1149 - 9

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

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 298264 号

刑事法治发展研究报告

(2011—2012 年卷)

主编 赵秉志

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京蓝空印刷厂

版 次: 2013 年 1 月第 1 版

印 次: 2013 年 1 月第 1 次

印 张: 51

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 1048 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 5653 - 1149 - 9

定 价: 138.00 元

网 址: www.cppsup.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: zbs@cppsup.com zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话: 010 - 83903254

读者服务部电话 (门市): 010 - 83903257

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): 010 - 83903253

法律分社电话: 010 - 83905745

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

北京师范大学刑事法律科学研究院

刑事法治发展研究报告

学术顾问 高铭暄 陈光中 王作富

储槐植

编委会主任 赵秉志

编委会委员 (按姓氏音序排列)

陈国庆 胡云腾 黄 风

黄太云 李希慧 刘广三

刘志伟 卢建平 宋英辉

孙茂利 王尚新 王志祥

吴宗宪 张远煌 张智辉

刑事法治发展研究报告

(2011—2012 年卷)

主 编 赵秉志

主编助理 阴建峰

撰 稿 人 (按姓氏音序排列)

曹吴清	陈 璐	陈 冉	陈志海
陈志军	储槐植	丁 宁	敦 宁
冯 军	付丽凌	高铭暄	郭建安
郭理蓉	黄晓亮	金莲花	李锦阳
李莎莎	廖 明	刘 科	刘 炯
刘广三	刘立斌	刘志洪	刘志伟
卢建平	毛立新	潘俊美	彭新林
戚进松	申飞飞	宋英辉	王水明
王志祥	王贞会	翁小平	吴宗宪
杨 雄	阴建峰	袁 彬	袁宏山
张 磊	赵秉志	甄 贞	庄乾龙等

前 言

作为我国国内第一部也是迄今唯一的一部关于刑事法治建设和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,关注我国刑事法治建设中的重大理论和实务问题,而且亦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,在我国刑事法理论界与实务界享有较高声誉。

《刑事法治发展研究报告(2011—2012年卷)》秉承以往各卷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2011—2012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有重大参考价值的研究成果,共设“刑事法治改革”、“死刑”、“个罪完善”、“国际与区际刑法”、“犯罪学与刑事政策”、“刑罚执行”和“刑事诉讼法”等七个专题。这些专题从刑事立法到刑事司法再到刑事执行,从刑事实体法到刑事程序法再到犯罪学与刑事政策学,从国内刑法再到国际刑法、区际刑法,充分展现了我国刑事法学一体化和综合化发展趋向。兹分专栏对《刑事法治发展研究报告(2011—2012年卷)》简述如下:

刑事法治改革是历卷《刑事法治发展研究报告》均重点关注的主题。本卷研究报告的“刑事法治改革专栏”共收录了7篇论文。其中,高铭暄教授等的《论社会管理创新中的刑事法治问题》一文,以社会管理创新与刑事法治的契合为切入点,系统分析了社会管理创新对我国刑事法治建设提出的五个方面的要求,对于我国加强社会管理创新、促进刑事法治建设的发展和完善,具有积极意义。赵秉志教授等的《刑法修改完善研究》一文,则立足于当前我国刑法修改的重点和热点,全面探讨了刑法修改完善的一般问题、总则问题和分则问题,对于进一步推动我国刑法立法的完善,具有积极意义。此外,该专题刊载的其他5篇论文则分别对“社会危害性之当代中国命运”、“《刑法修正案(八)》的修法内容和意义”、“我国被害人国家补偿制度”、“减轻处罚制度立法的再完善”、“刑法中国家工作人员概念的完善”等问题进行了深入分析研究,较为充分展现了当前我国刑事法治改革的最新研究成果。

死刑是近年来我国刑法理论研究的重要热点问题,也是北京师范大学刑事法律科学研究院的重点研究领域之一。本年度,在 2011 年《刑法修正案(八)》删除 13 种非暴力犯罪死刑的基础上,学者们进一步分析研究了死刑制度完善的多个相关问题。本卷研究报告根据北师大刑科院所承担的 2012—2014 年度欧盟委员会法治促进项目“中国死刑适用的司法限制”之要求,特设立了“死刑专栏”,收录了 7 篇死刑问题研究专论。其中,赵秉志教授、王水明副教授的《当代国际死刑废止趋势及其影响因素研究》一文,立足于死刑制度发展的国际趋势,考察了当代国际死刑废止的趋势,并研究了影响国际死刑废止趋势的因素。赵秉志教授的《当代中国死刑改革的进展与趋势》一文,从当代中国死刑改革的背景、进展和趋势三方面总结了当代中国死刑制度改革的过程和未来的发展趋势。赵秉志教授的《关于中国现阶段慎用死刑的思考》一文,则在以往研究的基础上,立足于慎用死刑及其价值蕴含,提出要严格掌握死刑适用标准,正确衡量死刑案件情节暨案外因素。这对于我国加强死刑的司法控制具有积极意义。此外,其他 4 篇论文分别探讨了“中国死刑改革之宪政思考”、“死刑与中国刑罚制度改革”、“酌定量刑情节在限制死刑适用中的作用”和“制售伪劣商品犯罪死刑之限制与废止”等问题,有助于深化人们对死刑问题的认识。

个罪问题因其更加具体而具有更直观的法治效果,因而备受学者关注。本卷研究报告的“个罪完善”专题共收录了 12 篇论文。其中,赵秉志教授、袁彬副教授的《“醉驾入刑”的司法问题及其对策研究》一文,对“醉驾入刑”后在司法实践中遇到的政策、定罪、量刑和司法标准统一等问题进行了分析,并提出相应的完善对策。储槐植教授、李莎莎博士的《我国食品安全犯罪的刑事立法完善》一文,则针对我国刑事立法现状和立法缺陷,从四个方面探讨了我国食品安全犯罪的刑事立法完善问题,对于我国食品安全犯罪性质的合理定位以及具体犯罪的完善都具有积极借鉴意义。潘俊美硕士、袁彬副教授的《诉讼欺诈行为的刑法规制研究》一文,针对当前我国较突出的虚假诉讼、恶意诉讼行为进行了探讨,分析了国内外刑法规制诉讼欺诈行为的理论与实践,剖析了我国刑法关于诉讼欺诈行为立法所存在的缺陷以及立法完善对策等。此外,本专题的其他论文主要围绕侵犯著作权犯罪、环境犯罪、入户抢劫犯罪和受贿罪等问题展开,这些探讨对于进一步深入刑法个罪研究、完善相关立法和司法具有积极意义。

本卷研究报告的“国际与区际刑法”专题共收录了 4 篇论文。其中,张磊副教授的《以“反向洗钱”的入罪化为中心反思我国洗钱罪的行为方式》和《遏制恐怖活动的法律思考——〈关于加强反恐怖工作有关问题的决定〉评析》主要针对当前国际社会普遍关注的恐怖犯罪、洗钱犯罪问题展开了深入探讨,并提出有价值的完善相关立法和司法的建议。赵秉志教授、黄晓亮副教授的《中国区际追赃问题研究》和《论中国区际刑事司法合作法律机制的构建——以〈海峡两岸共同打击犯罪及司法互助协议〉为切入点》,则主要

针对中国区际刑事司法协助中的追赃问题和刑事司法合作法律机制问题进行了探讨,并提出相应的完善建议,对于进一步推动我国区际刑事司法合作具有积极的借鉴意义。

犯罪学与刑事政策问题是影响我国刑事立法、司法发展的重要方面。本卷研究报告的“犯罪学与刑事政策”专题收录了2篇论文。其中,高铭喧教授、陈璐博士的《当代我国职务犯罪的惩治与预防》一文,提出要建立惩治与预防并重的职务犯罪综合治理模式,健全预防职务犯罪的社会工作机制,坚持预防立法与刑事立法的衔接,并加快惩治职务犯罪的国际化进程。卢建平教授、翁小平博士在《犯罪统计在科学决策与社会管理中的价值》一文中指出,犯罪统计不仅可以为人民群众的日常生活提供重要的数据信息,而且还可以为司法机关内部管理活动、刑事立法与司法以及刑事政策提供科学、合理的决策基础,有利于提高决策的科学性与民主性,故应当充分重视犯罪统计在科学决策与社会管理中的基本价值。

本卷研究报告的“刑罚执行”专题共收录了2篇论文。其中,吴宗宪教授、陈志海研究员的《监狱拥挤的状况与对策》一文详细探讨了监狱拥挤的概念与标准、我国监狱拥挤的现状、监狱拥挤的原因以及监狱拥挤的后果与对策,对于缓解当前我国监狱管理中较为突出的拥挤问题,具有积极意义。廖明讲师的《社区力量参与社区矫正的调研报告》一文,则在对我国各试点地区社区力量参与社区矫正进行调研的基础上,对社会工作者、社会志愿者参与社区矫正以及社区开展矫正中存在的困难问题及完善对策,进行了实证分析与探讨。这对于建立和完善我国的社区力量参与社区矫正机制具有积极意义。

刑事诉讼法的修正是本年度刑事诉讼法研究领域最为重大的热点问题。本卷研究报告的“刑事诉讼法”专题共收录了9篇有关刑事诉讼法完善的论文。其中,甄贞教授、申飞飞检察官的《论行政执法与刑事司法衔接机制的完善》一文,以行政执法与刑事司法的衔接为视角,探讨了行刑衔接不畅表现的基本类型、行刑衔接机制的基本原则和立法完善等问题,对于我国合理衔接行政执法与刑事司法制度的建设具有积极意义。刘广三教授的《刑事证据的定量分析》一文,以我国七个直辖市和省会城市三级法院的法官为对象,就刑事证据的证明力、刑事证据的庭前审查与证据开示、刑事证据的质证与认证以及证明责任与证明标准等问题进行实证调研,其研究视角和结论都令人耳目一新。此外,本专题收录的其他7篇论文则分别对“刑诉法修改与职务犯罪侦查面临的课题”、“我国刑事电子邮件证据立法”、“刑事诉讼法中侦查措施相关规定”、“刑民交叉案件的主要处理方式和存在问题”和“我国侵犯著作权犯罪案件的立案与管辖问题”等刑事诉讼法理论与实务问题进行了分析研究。

总之,《刑事法治发展研究报告(2011—2012年卷)》是北京师范大学刑事法律科学研究院研究团队过去一年来部分重要研究成果的荟萃,也充分展

4 刑事法治发展研究报告 (2011—2012 年卷)

现了我国 2011 ~ 2012 年度刑事法治建设领域的诸多重大现实问题,有助于进一步深化我国在相关问题上的理论研究,推动我国刑事立法和刑事司法的完善,进而有助于促进我国刑事法治建设不断发展。

最后,本卷研究报告的出版离不开中国人民公安大学出版社领导的大力支持和相关编辑人员所付出的辛勤劳动。对此,我们深表感谢!

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

壬辰年冬谨识于北京师范大学

目 录

【刑事法治改革专题】

论社会管理创新中的刑事法治问题	高铭暄 陈 冉	3
刑法修改完善研究	赵秉志等	22
社会危害性之当代中国命运	赵秉志 陈志军	56
《刑法修正案（八）》观察与思考	赵秉志	69
我国被害人国家补偿制度再议	郭建安 曹吴清	106
减轻处罚制度立法再完善问题之探讨 ——以《中华人民共和国刑法修正案（八）》为分析样本	王志祥 袁宏山	127
刑法中国家工作人员概念完善研究	赵秉志 刘志洪	147

【死刑专题】

当代国际死刑废止趋势及其影响因素研究	赵秉志 王水明	179
当代中国死刑改革的进展与趋势	赵秉志	198
关于中国现阶段慎用死刑的思考	赵秉志	209
中国死刑改革之宪政思考	阴建峰 丁 宁	234
对死刑控制与中国刑罚制度改革的发展性思考	赵秉志 于靖民	244
论酌定量刑情节在限制死刑适用中的作用	赵秉志 彭新林	289
论生产、销售伪劣商品犯罪死刑之限制与废止	阴建峰 付丽凌	308

【个罪完善专题】

“醉驾入刑”的司法问题及其对策研究	赵秉志 袁 彬	321
从危险驾驶入刑看立法的民主性与科学性	王志祥 戚进松	331
危险驾驶行为入罪的合理性及其立法改进	王志祥 敦 宁	340
我国食品安全犯罪的刑事立法完善	储槐植 李莎莎	351
食品危险的刑法规制问题研究	赵秉志 刘媛媛	363
科技风险管理视角下的食品、药品安全刑法保障	刘志伟 刘 炯	374
侵犯著作权犯罪中营利目的的认定及其完善	刘 科	403
入户抢劫犯罪的司法认定问题研究	黄晓亮 金莲花	410
诉讼欺诈行为的刑法规制研究	潘俊美 袁 彬	436
当代中国环境犯罪刑法立法及其完善研究	赵秉志 陈璐	481

2 刑事法治发展研究报告 (2011—2012 年卷)

论环境污染的刑法治理：理念更新与立法完善	赵秉志	冯 军	493
论受贿犯罪的立法缺陷及其完善	郭理蓉	刘立斌	501

【国际与区际刑法专题】

以“反向洗钱”的人罪化为中心反思我国洗钱罪的行为方式 ...	张 磊		517
遏制恐怖活动的法律思考			
——《关于加强反恐怖工作有关问题的决定》评析	张 磊		526
中国区际追赃问题研究	赵秉志	黄晓亮	535
论中国区际刑事司法合作法律机制的构建			
——以《海峡两岸共同打击犯罪及司法互助协议》为切入点			
.....	赵秉志	黄晓亮	550

【犯罪学与刑事政策专题】

当代我国职务犯罪的惩治与预防	高铭暄	陈 璐	565
犯罪统计在科学决策与社会管理中的价值	卢建平	翁小平	579

【刑罚执行专题】

监狱拥挤的状况与对策	吴宗宪	陈志海	593
社区力量参与社区矫正的调研报告	廖 明		624

【刑事诉讼法专题】

刑事诉讼法修改与职务犯罪侦查面临的课题	宋英辉	王贞会	655
论行政执法与刑事司法衔接机制的完善	甄 贞	申飞飞	665
刑事证据的定量分析	刘广三		691
我国刑事电子邮件证据立法评析与完善	刘广三	庄乾龙	723
刑事诉讼法中侦查措施相关规定的梳理、评析与展望	廖 明		742
当前刑民交叉案件的主要处理方式和存在问题调研报告	毛立新		759
《关于处理刑民交叉案件的若干规定（学者建议稿）》			
及其立法理由	毛立新		767
我国侵犯著作权犯罪案件的立案问题研究	杨 雄		777
我国侵犯著作权犯罪案件的管辖问题与对策	杨 雄	李锦阳	791

CONTENTS

The Column on Reform on the Rule of Criminal Law

Rule of Criminal Law in the Process of the Social Management Innovation	<i>Gao Mingxuan & Chen Ran</i>	3
Research on the Modification of Criminal Law	<i>Zhao Bingzhi et al.</i>	22
The Destiny of Social Harmfulness in Contemporary China	<i>Zhao Bingzhi & Chen Zhijun</i>	56
Observation and Thinking of the Amendment Eighth to Criminal Law	<i>Zhao Bingzhi</i>	69
Rethinking of the Victim Compensation System in China	<i>Guo Jian'an & Cao Wuqing</i>	106
The Legislation Problems on the Improvement of Mitigated Punishment System; the Sample of the Amendment Eighth to the criminal law of the People's Republic of China	<i>Wang Zhixiang & Yuan Hongshan</i>	127
Study of Concept of the State Personnel in Criminal Law	<i>Zhao Bingzhi & Liu Zhihong</i>	147

The Column on Death Penalty

Research on the Trend and Factors of Death Penalty Abolition in Contemporary International Society	<i>Zhao Bingzhi & Wang Shuiming</i>	179
Development and Trend of Reform of Death Penalty in Contemporary China	<i>Zhao Bingzhi</i>	198
Thinking about Limitation of the Death Penalty on the Present Stage of China	<i>Zhao Bingzhi</i>	209
Thinking of Control on Death Penalty and the Reform of Punishment System in China	<i>Zhao Bingzhi & Yu Jingmin</i>	234
The role of Discretionary Circumstances on Limitation of Death Penalty	<i>Zhao Bingzhi & Peng XinLin</i>	244
Constitutional Thinking about China's Reform on Death Penalty	<i>Yin Jianfeng & Ding Ning</i>	289
The Restrictions and Abolition of Death Penalty of Shoddy Goods Crime	<i>Yin Jianfeng & Fu Liling</i>	308

The Column on Improvement on Individual Crimes

Judicial Problems and Countermeasures of	
Drunken Driving	<i>Zhao Bingzhi & Yuan Bin</i> 321
Thinking on Democratic and Scientific Character of Legislation from Dangerous	
Driving Ruled in Criminal Law	<i>Wang Zhixiang & Qi Jinsong</i> 331
Rationality and its Legislative Improvement of Dangerous Driving	
Ruled in Criminal Law	<i>Wang Zhixiang & Dun Ning</i> 340
Improvement of Legislation of Food Safety Crime	
in China	<i>Chu Huaizhi & Li Shasha</i> 351
Rule of Criminal Law on Food Safety ...	<i>Zhao Bingzhi & Liu Yuanyuan</i> 363
Protection of Criminal Law on Food and Drug Safety	
from the Perspective of Risk Management of	
Technology	<i>Liu Zhiwei & Liu Jiong</i> 374
Identification and its Perfection upon the Rule of Purpose of the	
Profit in Copyright Crime	<i>liu Ke</i> 403
Research on Judicial Identification and Perfection of	
a Household Robbery	<i>Huang Xiaoliang & Jin Lianhua</i> 410
Study on Criminal Rule of Litigation Fraud	<i>Pan Junmei & Yuan Bin</i> 436
Research on the Legislation and Perfection of Environmental Crime	
in Contemporary Chinese Criminal Law	<i>Zhao Bingzhi & Chen Lu</i> 481
Criminal Governance on Environmental Pollution; Concept Updating	
and Legislation Improvement	<i>Zhao Bingzhi & Feng Jun</i> 493
Defects and Perfection of Legislation of	
Bribery Crime	<i>Guo Lirong & Liu Libin</i> 501

The Column on Inter – Regional Criminal Law

Reflection on the Behavior Method of Money Laundering Crime from	
the Perspective of Reverse – money Laundering in China	<i>zhang Lei</i> 517
Thinking on Law of Anti – terrorism; the Analysis of the Decision	
on the Enhancement of the Anti – terrorism	<i>zhang Lei</i> 526
Study on Problem of Interregional Recovering Stolen Money or	
Goods in China	<i>Zhao Bingzhi & Huang Xiaoliang</i> 535
Construction of Legal System of Interregional Judicial Cooperation;	
Based on the Mutual Agreement of Fighting Crime together and	
Judicial Cooperation across the Taiwan Straits	
.....	<i>Zhao Bingzhi & Huang Xiaoliang</i> 550

The Column on Criminology and Criminal Policy

Punishment and Prevention of Duty Crime in Contemporary China	<i>Gao Mingxuan & Chen Lu</i>	565
Value of Crime Statistics in the Scientific Decision – making and Social Management	<i>Lu Jianping & Weng Xiaoping</i>	579

The Column on Penalty Enforcement

Crowded Situation and Countermeasures of Prison	<i>Wu Zongxian & Chen Zhihai</i>	593
Survey Report on the Participation Power Community – based of Community Correction	<i>Liao Ming</i>	624

The Column on Criminal Procedure Law

Research on the Amendment of Criminal Procedure Law and Duty Crime Investigation	<i>Song Yinghui & Wang Zhenhui</i>	655
On Link System Between Administrative Enforcement and Criminal Justice System	<i>Zhen Zhen & Shen Feifei</i>	665
Quantitative Analysis of Criminal Evidence	<i>Liu GuangSan</i>	691
Legislation and Perfection of Criminal Email Evidence in China	<i>Liu Guangsan & Zhuang Qianlong</i>	723
Analysis and Prospect of Rules of Investigative Measures	<i>Liao Ming</i>	742
Research Report on Problems and Treatments of Civil – criminal Case	<i>Mao Lixin</i>	759
Regulation and Its Legislative Reason of the Rule of Treatment on Civil – criminal Case (scholar draft)	<i>Mao Lixin</i>	767
Study on the Case Registration of Copyright Crimes in China	<i>Yang Xiong</i>	777
Problems and Countermeasures of Case Jurisdiction of Copyright Crimes in China	<i>Yang Xiong & Li Jinyang</i>	791

【刑事法治改革专题】

论社会管理创新中的刑事法治问题

高铭暄* 陈 冉**

目 次

- 一、社会管理创新与刑事法治的契合
 - (一) 刑法是社会管理创新的一个重要方面
 - (二) 刑法在社会管理创新中的作用是有限的
 - (三) 刑法是社会管理创新的最终保障
- 二、社会管理创新对刑事法治的要求
 - (一) 关注社会情势，贯彻宽严相济刑事政策
 - (二) 保障公民权利，重视民生犯罪
 - (三) “刚柔并济”，坚持以人为本
 - (四) 革新纠纷解决机制，灵活多样化解矛盾
 - (五) 落实行刑社会化，契合多元治理理念

2004年9月，党的第十六届四中全会提出了“加强社会建设和管理，推进社会管理体制创新”的要求。2007年，党的十七大报告提出要“建立健全党委领导、政府负责、社会协同、公众参与的社会管理格局”。2009年年底，全国政法工作电视电话会议强调将“社会矛盾化解、社会管理创新、公正廉洁执法”作为三项重点工作。社会管理创新作为新时期一项重要决策，如何发挥其在社会建设中的作用，成为摆在理论界和实务界面前的一项重要工作。

一、社会管理创新与刑事法治的契合

(一) 刑法是社会管理创新的一个重要方面

法治国家，法律成为一切组织和个人的基本行为准则，承担起大量的社会管理职能，成为社会管理中最为重要的手段和工具。正如有学者指出：“法律是社会管理的制度基础，新的社会管理的理念、制度、体制机制、方式方

* 北京师范大学刑事法律科学研究院名誉院长、特聘教授、博士生导师，中国刑法学研究会名誉会长，国际刑法学协会名誉副主席暨中国分会名誉主席。

** 北京师范大学刑事法律科学研究院博士研究生。