

京师刑事法文库 (123)
法治反腐研究系列丛书 (2)



FANFUBAI LINGRONGREN YU
JINGWAI ZHUITAO

反腐败零容忍与 境外追逃

张磊 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

京师刑事法文库 (123)
法治反腐研究系列丛书 (2)



FANFUBAI LINGRONGREN YU
JINGWAI ZHUITAO

反腐败零容忍与 境外追逃

张磊 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

反腐败零容忍与境外追逃 / 张磊著. —北京:法律出版社, 2017. 4

ISBN 978 - 7 - 5197 - 0773 - 6

I. ①反… II. ①张… III. ①反腐倡廉—案例—中国
②国际刑法—司法协助 IV. ①D630.9②D997.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 060596 号

反腐败零容忍与境外追逃
FANFUBAI LINGRONGREN YU
JINGWAI ZHUITAO

张磊 著

策划编辑 初 心
责任编辑 初 心
装帧设计 李 瞻

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 北京京华虎彩印刷有限公司
责任印制 张建伟

编辑统筹 独立项目策划部
开本 720 毫米×960 毫米 1/16
印张 16 字数 210 千
版本 2017 年 3 月第 1 版
印次 2017 年 3 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

网址/ www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/ info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/ jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010 - 63939792

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、子公司销售电话:

统一销售客服/400 - 660 - 6393

第一法律书店/010 - 63939781/9782 西安分公司/029 - 85330678 重庆分公司/023 - 67453036

上海分公司/021 - 62071639/1636 深圳分公司/0755 - 83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5197 - 0773 - 6

定价:50.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

京师刑事法文库

总 序

现代化的国家是法治国家。现代文明进步的社会是法治社会。我国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻,对社会的发展进步至关重要。而现代刑事法治则在现代化法治国家中扮演着非常重要的角色。改革开放后的二十多年来,我国的刑事法治已经取得了长足的进步。但是,在新世纪建设社会主义法治国家的进程中,无论是刑事法学理论还是刑事法治实践,都仍需要进一步发展与完善,以更为充分地发挥其应有的作用。

北京师范大学刑事法律科学研究院于 2005 年 8 月建立,系专门从事刑事法学研究的、中国刑事法学领域首家且目前唯一的、独立的实体性综

合性学术研究机构。研究院以一批中青年专家学者为中坚,并聘请了包括老一辈著名刑法学家、中央政法机关专家型领导以及重要国际组织领导人在内的国内外知名刑事法专家、学者担任特聘顾问教授、专家委员会委员、兼职教授(研究员)。研究院的设立,旨在建设全国领先并与国际知名刑事法学机构看齐的新型刑事法学术机构,本着刑事法学一体化的精神,逐步全面发展中外刑法学、国际刑法学、区际刑法学、刑事政策学、犯罪学、刑事执行法学、中外刑事诉讼法学、刑事证据学、刑事司法制度等刑事法的诸多学术领域,培养高级刑事法学专门人才,为中国法学研究和高层次人才培养进行新的探索,力争为中国依法治国、建设社会主义法治国家的伟大事业在刑事法学领域作出更大的贡献。

为达此目标,研究院成立伊始即创办“京师刑事法文库”。研究院的主要成员在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作时,亦曾设立“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”,并已颇具规模。为获得更为广阔的学术发展空间与学术交流平台,数位专家学者首批加入北京师范大学创立了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。学术事业是薪火相传、继承发展的事业,为使刑事法学术事业得到进一步传承和发扬,北京师范大学刑事法律科学研究院遂在我们设立的原“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”的基础上,重新创办两个系列著作项目,并定名为“京师刑事法文库”和“京师国际刑事法文库”。两个文库是分工不同、相辅相成的姊妹项目,前者以国内刑事法著作为范围,后者以国际刑事法著作为范围。两个文库以百年名校北京师范大学深厚的学术积淀、悠久的历史传统和浓郁的文化氛围为依托,凭

借北京师范大学坚实宽广的人文社会科学和自然科学的综合实力,并广泛争取和吸纳中外刑事法学界的支持与帮助。“京师刑事法文库”的出版领域主要包括国内刑事法律与刑事法学方面(包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法学、刑事侦查、刑事物证技术等领域)的有新意、有深度、有分量的著作与译作,也会涉及我国港澳台地区刑法暨中国区际刑事法等领域的科研成果,可以是专题研究、综合研究,也可以是论集、有价值的文献资料等形式。同时,为积极关注刑事法治领域重大现实问题,“京师刑事法文库”还将相关专题的著作予以集中,设立若干系列,并聘请著名刑事法学专家担任总主编。文库的作者以研究院专职、兼职研究人员为主,并向其他专家、学者开放。

我们希望通过文库形式能逐步积累学术成果,繁荣、深化和开拓刑事法领域的学术研究,促进国内外刑事法学界的交流合作,不断提高我国刑事法理论与实践水平,进而有力地促进国家现代法治之昌盛和社会的文明进步。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志 教授

谨识于乙酉年初秋

Criminal Law Library of BNU

Preface

A modern country and a modern civilization should be governed by law. The establishment and actualization of the principal guideline of rule by law is crucial for our society to make progress in the efforts of constructing socialism under rule of law. Modern criminal law, playing a very important part in the development of modern society under rule of law, has achieved great progress since 1978 when the reform and opening-up policy was carried out. Whereas, further development and reform for both theory and judicial practice of criminal law are required in the process of building socialist legal democracy, so as to bring it into full play.

The College for Criminal Jurisprudence Studies of Beijing Normal University, founded in August of

2005, is the first and, at present, the only academic research organ in China specializing in criminal jurisprudence that is independent and comprehensive entity. The College is staffed with a group of famous young and middle-aged criminologists as academic nucleus and a group of criminologists and scholars known home and abroad as specially invited consultative professors, member of experts committee, guest research fellows (professors), including those senior professors, leaders with judicial expertise from the central procuratorial, judicial and public security departments and leaders of some important international academic organizations. The college, aiming at turning into a new national leading academic body which can keep pace with international prestigious organs of criminal jurisprudence, is gradually extending its research fields covering Chinese and foreign criminal jurisprudence, international criminal law, trans-regional criminal law, criminal policy science, criminology, criminal executive law, Chinese and foreign criminal procedure law, criminal evidence law, criminal judicatory and so on following the spirit of integrated criminal science. Meanwhile, the College trains high-level criminal jurisprudence professionals and makes new exploration into research of jurisprudence and cultivation of high-level professional in China. We are trying our best to make a greater contribution in the field of criminal law science to the great cause of building our socialism under rule of law.

Cherishing this hope, the College initiated the *Criminal Law Library of BNU* as soon as it is founded, with the working experience of *Criminal Jurisprudence Library of Renmin University of China (RUC)* and *International Criminal Jurisprudence Library of RUC* which had

been established in the Criminal Jurisprudence Research Center of RUC and in a rather large scale before the main staff's transfer to the College. In order to obtain a broader space for academic research, we six scholars transferred from RUC to BNU and founded this first and the only one independent academic entity in our country—College for Criminal Law Science of BNU. Learning is a continuous business, so the College re-establishes two book-series programs named “*Criminal Law Library of BNU*” and “*International Criminal Law Library of BNU*” based upon the former two libraries so as to further develop our academic cause. The two sisterly programs undertake different missions and supplement each other. The domain of the former focuses on domestic criminal jurisprudence literatures and the latter on international criminal jurisprudence literatures. Depending upon the profound academic deposit, centuries-old historical traditions and full-bodied cultural atmosphere of the prestigious Beijing Normal University and with BNU's comprehensive and powerful integrative strength in both fields of humanity social science and nature science, the two libraries will attract and accept the contributions from the field of criminal jurisprudence home and abroad. The publications of *Criminal Law Library of BNU* cover the creative and profound works and translations on domestic and foreign criminal jurisprudence (criminal law, criminology, criminal execution law, criminal procedure law, criminal investigation and criminal evidence etc.) and those academic and research fruits in the field of extroversive criminal law (including international criminal law, comparative criminal law, foreign criminal law and criminal laws of Hong Kong, Macao and

Taiwan). The publications may be of either special topics or general topics or translations of foreign literatures and codifications. Meanwhile, in order to attract active concerns with important realistic issues, publications on the related topics will be collected and affiliated to *Criminal Law Library of BNU* as new book-series with famous criminal jurisprudence specialists as their chief editor. The authorships of *Criminal Law Library of BNU* are mainly entitled to full-time and guest research fellows besides other experts and scholars engaged in criminal jurisprudence.

Through these programs of libraries, we seek to help to accumulate academic fruits, to exploit and deepen and thrive the academic researches on criminal jurisprudence, to facilitate exchanges and co-operations between domestic and foreign colleagues engaged in criminal jurisprudence and to gradually improve our theoretical and practical expertise of criminal law so as to accelerate the prosperity of our country under rule of law and the progress of social civilization.

Prof. Zhao Bing-zhi

Dean of College for Criminal Law Science

Beijing Normal University

Autumn of 2005

讲好中国反腐故事 推动追逃良性循环 ——代前言

党的十八大以来,以习近平同志为核心的党中央坚持以零容忍态度惩治腐败,要求“老虎”“苍蝇”一起打,坚定不移把党风廉政建设和反腐败斗争引向深入,掀起了新的反腐高潮。境外追逃追赃是我国反腐败国际刑事司法合作的重要内容,对于推动我国反腐败斗争的开展,遏制腐败犯罪的发生具有重要意义。习近平总书记高度重视反腐败追逃追赃工作,要求各有关部门要加大交涉力度,不能让外国成为一些腐败分子的“避罪天堂”,腐败分子即使逃到天涯海角,也要把他们追回来绳之以法。2014年以来,我国开展了以“天网行动”为代表的反腐败追逃追赃专项行动,取得了突出的成绩。也正是随着我国反腐

败追逃追赃工作的全面开展,我国在国际反腐领域的话语权逐渐扩大,主导权和领导力逐步确立。

本书是笔者所主持的2014年国家社科基金一般项目“法治反腐背景下境外追逃问题研究”(项目号:14BFX001)的阶段性成果。全书以我国当前正在开展的反腐败境外追逃为研究对象,在对反腐败零容忍政策与境外追逃的关系进行阐述的基础上,重点选取反腐败境外追逃的若干经典案例进行研究。通过讲好我国反腐败境外追逃的法治故事,展现我国反腐败刑事法治的发展和反腐败境外追逃的过程,用铁的事实向国际社会表明,中国政府值得信赖,中国法治值得信赖,从而提升中国国际刑事法治形象,增强国际社会对于中国刑事法治的信心,推动反腐败境外追逃的良性循环。

全书共分为七章。第一章论述反腐败零容忍政策与境外追逃的关系,强调境外追逃是在我国反腐败战略大局下展开,是反腐败零容忍政策的重要体现和实现途径。第二、三、四、五章,选取境外追逃的四个典型案例进行研究,在论述结构上均按照基本案情、法律问题、反思与启示的理论框架展开,首先对案件主要事实进行介绍,然后剖析其中的法律问题,进而总结出对我国境外追逃和刑事法治建设的启示。

赖昌星,新中国成立以来我国最大的经济犯罪案件的首犯,中国和加拿大合作开展的赖昌星遣返案是我国境外追逃中采用非法移民遣返措施所取得的最为成功的案例;杨秀珠,我国“百名红通人员”头号嫌犯,在追逃杨秀珠的过程中,我方采取了“劝返、遣返、异地追诉”三管齐下、以劝返为主的追逃策略,从而打造了我国综合运用多种引渡替代措施开展境外追逃的典型案例;高

山,原中国银行哈尔滨河松街支行行长,在出逃之前就已经获得加拿大的永久居留权,在被吊销移民身份法律程序的强大压力下选择回国自首。对高山的成功追逃,为遣返或者劝返那些已经在外国取得合法移民身份的犯罪嫌疑人积累了经验;胡星,原云南省交通厅副厅长,在案发之后仓皇出逃,追逃人员在新加坡执法机关的默认与配合下,针对胡星出逃后惊恐、彷徨、屡屡受挫的心理弱点,成功对其进行劝返,是我国适用劝返的标志性案例。这四个案件是我国境外追逃的成功范例,追逃过程涉及我国当前刑事司法实践中的若干重大法治问题(如死刑问题等),这些成功案例的取得不仅是我国开展国际刑事司法合作的结果,而且是我国刑事法治不断完善,国际法治形象不断提高的结果。我国的反腐败境外追逃虽然得到了国际社会的广泛支持,但也曾经遭遇来自他国的“不同意见”,本书第六章就围绕美国针对我国境外追逃提出的所谓“警告”进行分析和评价,并提出改善双方国际刑事司法合作的途径。第七章在总结全书内容的基础上,针对我国境外追逃提出十个方面的完善建议。

需要指出的是,境外追逃具有很强的实践性、灵活性,同时受到外交、国际关系等因素的影响。由于受到工作、身份和时间的限制,笔者虽然曾经参与过个别境外追逃案件的辅助性工作,但是从未到境外参与过一线的追逃工作。所以本书研究的展开,全部依据现有合法出版物和合法大众媒体上已经公开发表的论文、文章、报道。这虽然保证了研究素材的公开性,但也会给研究带来以下问题:由于不能掌握全部案件材料,不能了解所有法外因素对于境外追逃的影响而使得部分研究缺乏理论深度和全局观

念;由于不能获悉境外追逃中的全部真实情况和实际困难而使得部分反思不切合实际,部分建议有如纸上谈兵。虽然这些问题并非笔者所独有,但笔者非常欢迎并虚心接受来自于各方特别是追逃一线实务专家的批评与指导。同时也期望,在合适的条件下,实务部门能够适度公开相关案件材料,以进一步提高理论研究的针对性、实践性和可操作性,实现理论研究和追逃实践的良性互动。

最后,要感谢北京师范大学刑事法律科学研究院院长赵秉志教授、副院长阴建峰教授对于本书出版的大力支持;特别是赵秉志教授还与笔者合著了本书第二章,并慷慨同意将该章纳入本书,在此特别向赵秉志教授致敬;感谢 G20 反腐败追逃追赃研究中心主任黄风教授、执行主任王秀梅教授对于本书写作的悉心指导;感谢法律出版社责任编辑张岩博士为本书的出版付出的辛勤劳动。

目 录

第一章 反腐败零容忍政策与境外追逃 / 001

第一节 反腐败零容忍政策的应有内涵 / 003

一、关于反腐败零容忍政策的争议及评论 / 003

二、反腐败零容忍政策的确立 / 008

三、反腐败零容忍政策的应有内涵 / 010

第二节 反腐败零容忍政策的实现途径 / 015

一、完善事前零容忍格局 / 015

二、强化事后零容忍力度 / 020

第三节 反腐败零容忍政策下的境外追逃 / 023

一、成绩突出 / 024

二、组织有序 / 027

三、得到国际支持 / 028

四、彰显国际领导力 / 030

第二章 赖昌星案法理问题研究 / 032

第一节 赖昌星案基本案情 / 032

一、为什么要关注赖昌星案 / 032

二、赖昌星案的基本案情 / 034

三、赖昌星案引发的理论问题 / 042

第二节 赖昌星案为什么使用非法移民遣返 / 043

一、引渡和引渡替代措施的内涵 / 044

二、引渡替代措施的外延 / 046

三、引渡与非法移民遣返的区别 / 052

四、赖昌星案为什么使用非法移民遣返 / 053

第四节 赖昌星遣返的诉讼程序和法律障碍 / 058

一、赖昌星遣返的主要诉讼程序 / 059

二、赖昌星遣返的主要法律障碍 / 065

第四节 赖昌星案的反思与启示 / 088

一、大力提高国际法治形象,注重对外交流与宣传 / 089

二、果断做出不判处死刑的承诺,加快限制和废除死刑的步伐 / 091

三、利用已有的成功案例,编制海外追逃的严密法网 / 092

四、改善与西方发达国家的关系,推动国际刑事司法合作的发展 / 094

第三章 杨秀珠案法理问题研究 / 096

第一节 杨秀珠在境外的诉讼程序 / 097

一、杨秀珠的出逃路线 / 097

二、前提条件:难以适用引渡程序 / 099

三、主要措施:非法移民遣返程序 / 102

四、辅助措施:异地追诉程序 / 109

五、关键措施:劝返程序 / 110

第二节 杨秀珠回国的主要法律障碍 / 111

一、政治犯罪问题 / 112

二、死刑问题 / 113

三、酷刑问题 / 116

第三节 杨秀珠案的反思与启示 / 118

一、境外追逃,根本在于中国刑事法治的全面进步 / 118

二、境外追逃,需要灵活运用多种引渡替代措施 / 119

三、境外追逃,需要制定较为完善的追逃策略 / 120

四、境外追逃,需要建立扎实的双边刑事司法合作机制 / 122

五、境外追逃,需要及时总结并汲取教训 / 124

第四章 高山案法理问题研究 / 126

第一节 高山在加拿大的诉讼程序 / 127

一、第一阶段:非法移民遣返 / 128

二、第二阶段:自首抑或劝返 / 130

第二节 高山案和赖昌星案的比较 / 134

一、暗合 / 134

二、差异 / 136

第三节 高山案的反思与启示 / 137

一、高山回国是多种因素作用的结果 / 138

二、我国境外追逃工作日趋完善 / 140

三、继续开拓引渡合作的新领域 / 141