

刑事法时评

XINGSHIFA SHIPING

主编 赵秉志

· 第五卷 ·

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

北京师范大学刑事法律科学研究院主办

刑事法时评

XINGSHIFA SHIPING

· 第五卷 ·

主编 赵秉志

主编助理 袁 彬

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事法时评. 第5卷 / 赵秉志主编. —北京: 中国法制出版社, 2016.12
ISBN 978-7-5093-8149-6

I. ①刑… II. ①赵… III. ①刑法—文集

IV. ①D914.04-53

中国版本图书馆CIP数据核字 (2017) 第003010号

策划编辑: 潘孝莉 (editorwendy@126.com)

责任编辑: 程 思

封面设计: 周黎明

刑事法时评 (第5卷)

XINGSHIFA SHIPING (DI 5 JUAN)

主编 / 赵秉志

经销 / 新华书店

印刷 / 北京九州迅驰传媒文化有限公司

开本 / 710毫米 × 1000毫米 16开

印张 / 32.25 字数 / 616千

版次 / 2017年3月第1版

2017年3月第1次印刷

中国法制出版社出版

书号ISBN 978-7-5093-8149-6

定价: 89.00元

值班电话: 010-66026508

北京西单横二条2号 邮政编码100031

传真: 010-66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 010-66066620

市场营销部电话: 010-66033393

邮购部电话: 010-66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010-66032926)

《刑事法时评》(第5卷)

编委会

顾 问 高铭暄 储槐植 樊崇义

主 任 赵秉志

委 员 (以姓氏拼音为序)

黄 风 刘广三 刘志伟 卢建平 宋英辉

阴建峰 王秀梅 王志祥 吴宗宪 张远煌

《刑事法时评》是一个专门刊载我们刑事法学术团队成员所发表的各种短评、评论和法治随感等短文的连续出版物。自2004年出版第1卷以来，其以短小的篇幅、精悍的语言和睿智的思维而受到了广大读者的喜爱。本卷是第5卷。

秉承弘扬刑事法治精神的传统，《刑事法时评（第5卷）》主要精选了北京师范大学刑事法律科学研究院研究人员2012—2015年间在各种媒体上发表的法治评论性短文，共计133篇、40余万字。这些文章在保持《刑事法时评》短小精悍、简明扼要、观点突出等一贯风格外，还具有两个显著特点：一是针对性和实践性强。本卷《刑事法时评》收录的短文主要都是针对当前我国刑事法治理论和实践领域的热点问题和热点事件展开。其中，既有刑事立法的热点问题，如《刑法修正案（九）》、《反恐怖主义法》、《国家安全法》、劳动教养制度的废止等；也有刑事司法的热点问题，如2015年的特赦决定、反腐败、追逃追赃、冤错案件防范、少年司法等方面的重大刑事案件等，还有刑事法理论方面的热点问题，如死刑制度改革、证人作证、非法证据排除等。通过对这些刑事法热点问题、事件和理论的分析与讨论，既有助于提高人们对相关法治与法理问题的认识，也有助于促进立法、司法机关探寻相关问题的解决办法。二是思想性和知识性强。与许多长篇宏论的学术论文不同，《刑事法时评》收录的文章以短小见长，但这丝毫不影响文章的思想性和知识性。例如，本卷《刑事法时评》收录的储槐植教授的短文提出的“赎罪”概念就具有很强的思想性，值得刑法理论界关注。而本卷《刑事法时评》“热点研讨”、“国际刑法”、“域外法治”等栏目收录的短文都包含了丰富的内容，有助于深化和丰富人们对相关刑事法问题的思考。

法治的进步是一个漫长的过程，也将是一个全面的进程。法治思维的启迪是法治进步的重要基础，也是当前全面推进法治中国建设需要努力的重要方面。我们期待《刑事法时评》这些简明、短小、可读性强的刑事法治短文能够有益于启迪人们对刑事法治的认识和认同。当然，囿于篇幅，这些短文只部分地反映了北

北京师范大学刑事法律科学研究院研究人员对刑事法治和刑事法学问题的思考。今后我们仍将继续关注和研究我国刑事法治领域的现实热点问题，积极给社会奉献更多可读性强并具有一定思想性、知识性的短文，希望读者朋友们继续关心和支持《刑事法时评》。

最后，衷心感谢中国法制出版社领导和本书的责任编辑。正是他们的鼎力支持、严谨的工作态度和高质量的编辑水平，保证了本卷《刑事法时评》的顺利出版。

北京师范大学刑事法律科学研究院院长
《刑事法时评》主编 赵秉志教授

目 录

· 理论前沿 ·

中国刑法哲学发展面临新机遇·····	赵秉志 / 3
我国资本刑法的完善之路·····	高铭暄 张 慧 / 6
“赎罪”——既遂后不出罪存在例外·····	储槐植 闫 雨 / 10
出罪应注重合理性·····	储槐植 / 14
关于中国现阶段慎用死刑的思考·····	赵秉志 / 17
再论劳动教养制度改革·····	储槐植 / 21
新时期中国刑法的国际化延伸·····	吴沈括 / 27
刑事司法实证研究：从“问题导向”到“理论驱动”·····	何 挺 / 30

· 热点研讨 ·

我国新时期特赦的政治与法治意义·····	高铭暄 赵秉志 / 35
2015 特赦决定草案解读·····	储槐植 王 平 / 39
我国新时期特赦的法理研读·····	赵秉志 阴建峰 / 45
《刑法修正案（九）》：法益保护前置织密反恐法网·····	赵秉志 杜 邈 / 49
以社会防卫为核心 兼顾人权保障·····	赵秉志 杜 邈 / 54
关于加强反腐败体制机制创新的思考和建言·····	赵秉志 / 57

· 立法建言 ·

死刑适用标准的立法改革之建言·····	赵秉志 / 63
---------------------	----------

略论刑法修改中死刑适用对象的限制问题·····	赵秉志 赵 远 / 66
预防性措施应纳入附加刑·····	袁 彬 / 70
略谈《反恐怖法》的立法定位·····	赵秉志 / 71
以法治思维和方式治理互联网时代食药犯罪·····	赵秉志 / 73
简论应将虚假诉讼行为独立入罪·····	赵秉志 商浩文 / 77
努力完善我国惩治腐败犯罪法律规定·····	彭新林 / 81
为谋取正当利益而行贿也应入罪·····	彭新林 / 85

· 实务解析 ·

通过死缓减少死刑立即执行的路径探究·····	刘志伟 / 89
如何理解刑法中的“非法买卖”枪支概念·····	高铭暄 徐 宏 / 92
以法治思维和方式应对暴力恐怖犯罪·····	赵秉志 杜 邈 / 95
“醉驾入刑”还需准确把握·····	赵秉志 / 99
用法治眼光看醉驾的刑法治理·····	袁 彬 / 102
从个案辨析认定企业的经济性质·····	高铭暄 彭新林 / 105
民营企业集资诈骗罪重大问题探讨——以吴英案和曾成杰案为视角 ·····	赵秉志 徐文文 / 109
网络水军非法经营行为应予定罪·····	王志祥 / 117
网络诽谤入罪标准的细化科学合理·····	赵秉志 袁 彬 / 119
食品监管渎职罪的复合罪过·····	储槐植 李莎莎 / 123
以牟利区分“非法持有”与“运输”·····	黄晓亮 王天富 / 126

· 刑事程序 ·

人权保障原则得到充分具体体现·····	樊崇义 / 131
刑事诉讼中如何实现“群、专”相结合·····	樊崇义 / 135
刑事诉讼目的转型与诉讼法律监督·····	樊崇义 / 138
刑事诉讼法律监督规定从抽象走向具体·····	樊崇义 / 142
完善对公安派出所刑事侦查监督机制·····	宋英辉 / 145
“以审判为中心”的概念、目标和实现路径·····	樊崇义 / 150

“以审判为中心”需正确理解“分工配合制约”原则	樊崇义 / 155
监督与自身监督,二者缺一不可	樊崇义 / 160
时效意识:公正前提下实现效率价值	宋英辉 王贞会 / 165
从“排除合理怀疑”看实体真实相对性	樊崇义 / 170
“五条八款”确立非法证据排除规则	樊崇义 / 176
排除非法证据是收集审查证据题中之义	樊崇义 / 181
证人作证制度实现三个方面的进步	樊崇义 / 185
澄清有关污点证人作证豁免制度的几种错误认识	彭新林 / 188
附条件不起诉的核心要素应是附带处分	何 挺 / 194
高官腐败犯罪与异地审判	赵秉志 / 197
确立腐败犯罪污点证人作证豁免制度的思考	彭新林 / 202
推动腐败犯罪案件诉讼程序完善	彭新林 / 206
修复关系促进和谐 准确把握和解制度主旨	宋英辉 / 209
公安司法机关能否成为刑事和解的促进者?	王志祥 / 212
完善我国未审没收程序的建议	黄 风 / 215

· 冤错案件防治 ·

近年我国典型冤错案件述评——当代中国冤错案件防治机制研讨之一	赵秉志 / 221
防范冤错案件中法治理念的重塑——当代中国冤错案件防治机制研讨之二	赵秉志 / 225
冤错案件防范机制的加强——当代中国冤错案件防治机制研讨之三	赵秉志 / 229
冤错案件救济机制的完善——当代中国冤错案件防治机制研讨之四	赵秉志 / 233
建立完善的冤错案件防治机制	赵秉志 / 237
对聂树斌案复查听证程序的期待	何 挺 / 241

· 少年司法 ·

实体程序并重 全方位保障未成年人权益	赵秉志 袁 彬 / 245
实行帮教与预防一体化 促进未成年人健康成长	宋英辉 / 250

从六个方面着手推进少年司法·····	宋英辉 / 252
特别程序彰显对未成年人特殊保护·····	宋英辉 / 254
司法改革背景下未检机构何去何从·····	宋英辉 / 259

· 犯罪学与刑事政策 ·

中国恐怖活动犯罪的防治对策·····	赵秉志 / 265
切实推进刑事风险防控 服务企业健康成长·····	张远煌 / 268
新形势下民营企业腐败犯罪刑事治理的对策·····	张远煌 操宏均 / 270
毒品犯罪的惩治与预防·····	李希慧 董文辉 / 274
刑法体现宽严相济刑事政策·····	高铭暄 / 277
我国刑法是“宽严相济”政策的体现·····	高铭暄 / 279
在死刑复核中坚守法治精神·····	王志祥 / 282

· 国际刑法 ·

国际法院判决引发新挑战·····	黄 风 / 287
远东国际军事法庭的法理依据·····	王秀梅 / 290
多管齐下方能打出境外追逃重拳·····	黄 风 / 293
权威解密 跨境追赃需迈几道坎·····	黄 风 余 飞 / 295
开展国际追逃追赃 检察机关举足轻重·····	黄 风 陈 雷 / 299
境外追逃需宽严相济·····	黄 风 / 302
携手追逃让“天网”更显威力·····	黄 风 / 304
追逃与追赃应双管齐下·····	彭新林 / 306
美国“引渡”斯诺登面临多重法律障碍·····	黄 风 / 308
程慕阳避难申请仍面临法律难题·····	黄 风 / 310

· 域外法治 ·

“中西药结合疗效好”——从葛兰素史克案探寻惩治跨国商业贿赂之路·····	王秀梅 / 315
英国刑案审查对我国刑事再审程序的借鉴·····	印 波 / 319
意大利刑事缺席审判制度可资借鉴·····	吴沈括 / 322

俄罗斯适用缺席审判制度十分谨慎·····	赵 路 / 326
俄罗斯联邦军事检察制度自成一体·····	赵 路 / 330
白俄罗斯检察院监督法律的准确执行·····	赵 路 / 335
完善条约 加强中俄检察机关刑事司法协助·····	赵 路 / 338
“陈水扁案”耗时数年的几大看点 ·····	何 挺 / 341

· 案件直击 ·

社会保护与人权保障的合理结合——谈时军锋、时建锋骗免高速公路通行费 案的定罪量刑·····	赵秉志 / 347
强化人权保障 践行法治精神·····	赵秉志 / 350

· 信息播报 ·

民生安全的刑法保护问题研究——2012 年全国刑法学术年会综述 ·····	赵秉志 袁 彬 / 355
食品安全犯罪的刑法治理·····	袁 彬 孙道萃 / 358
“中国死刑适用的司法限制”项目前景广阔 ·····	阴建峰 黄静野 / 362
刑法学拓展性研究兼顾理论与实务·····	赵秉志 袁 彬 / 365
现代法治视野下刑法学的发展——高铭喧教授、王作富教授 85 华诞暨联袂执 教 60 周年学术庆典研讨综述 ·····	潘文博 刘志伟 / 372
当代刑罚改革的新方向——第五届当代刑法国际论坛发言综述·····	袁 彬 / 375
积极探求限制死刑适用的政策路径——“限制死刑适用的政策路径”座谈会 综述 ·····	阴建峰 黄静野 / 379
刑法的界分、协调与腐败犯罪的防制对策——2013 年全国刑法学术年会综述 ·····	赵秉志 黄晓亮 / 383
刑法学研究：及时关注前沿问题 ·····	赵秉志 袁 彬 / 386
法治缺失决定废止劳教必然性·····	赵秉志 袁 彬 / 393
立足犯罪治理探索刑事法治问题·····	赵秉志 袁 彬 / 396
积极理性推进死刑制度改革——“我国死刑立法改革的新发展问题学术座谈 会”研讨综述·····	赵秉志 阴建峰 黄晓亮 / 403
努力完善惩治腐败犯罪立法建设——“我国惩治腐败犯罪的立法完善问题学	

术座谈会”研讨综述·····	赵秉志 刘志伟 彭新林 / 407
反恐刑事法治的理性构建——“我国惩治恐怖犯罪的立法完善学术座谈会” 研讨综述·····	赵秉志 袁 彬 郭 晶 / 411
第六届当代刑法国际论坛举办中外专家共同研讨反腐制度完善 ·····	印 波 阴建峰 / 416

· 人 物 ·

鹤发银丝映日月 丹心热血沃新花——高铭暄教授荣膺国际社会防卫学会 “切萨雷·贝卡里亚奖”·····	吴沈括 / 421
深情的缅怀·····	赵秉志 / 424

· 新书点评 ·

深思刑法立法——评赵秉志教授《刑法立法研究》一书·····	高铭暄 / 429
新中国刑法学的一部扛鼎之作——评《中华人民共和国刑法的孕育诞生与发 展完善》·····	赵秉志 阴建峰 / 435
紧扣时代脉搏的刑法学扛鼎之作·····	储槐植 彭新林 / 439
死刑改革探索的新华章——简评赵秉志教授新著《死刑改革之路》 ·····	李少平 袁 彬 / 442
《企业家犯罪报告》的刑法学启示 ·····	高铭暄 / 446
检察管理模式的探索创新·····	樊崇义 / 449
绝对不可逾越的红线·····	樊崇义 / 452
传统罪名的创新探索·····	赵秉志 / 455

· 随 笔 ·

法治建设成就非凡·····	高铭暄 / 461
高铭暄：刑法研究一直与实践紧密结合 ·····	高铭暄 / 463
开创刑事法治新局面·····	赵秉志 / 467
培育法治理念须加强对权力监督·····	赵秉志 / 469
法学界应如何看待社会管理创新·····	卢建平 / 471
在司法个案中感受公正·····	卢建平 / 473

程序与实体，缺一都称不上诉讼公正·····	宋英辉 / 475
开启法治反腐新时代·····	赵秉志 / 478
让司法腐败无法藏身·····	赵秉志 / 480
严格执法是社会主义法治的基本要求·····	宋英辉 / 483
全程留痕有依据 如实记录有保障·····	樊崇义 / 486
内部人员过问案件被戴上“紧箍”·····	宋英辉 / 490
公开审理减刑、假释案件的有益探索·····	王志祥 / 493
国家安全法 关系你我他·····	袁 彬 / 496
韩磊究竟摔了什么？·····	袁 彬 / 498
“合法”为警察执法权威之源·····	黄晓亮 / 501

理论前沿

中国刑法哲学发展面临新机遇

我国资本刑法的完善之路

“赎罪”

出罪应注重合理性

关于中国现阶段慎用死刑的思考

再论劳动教养制度改革

新时期中国刑法的国际化延伸

刑事司法实证研究：从“问题导向”到“理论驱动”

中国刑法哲学发展面临新机遇

赵秉志^①

刑法哲学是刑法学的重要分支,是以刑法存在的根据、正当性、合目的性为研究对象的学科分支。刑法哲学最初是从西方启蒙运动中孕育而来的,人类为什么需要刑法、什么是正当的刑法、特定组织乃至整个人类社会怎样实现刑法的正当性等是刑法哲学的本原性议题。当今中国,随着法治国家建设的推进,刑事立法越来越完善,刑事司法也更加文明进步。新时期面对社会矛盾复杂、价值观念多样的现实,刑法的发展与运用需要进行哲学上的思辨,这将在很大程度上影响我国刑法学研究的总体水平和高度,并制约我国刑事法治的发展进步。

一、确定研究核心

自清末变法修律运动以来,中国传统刑法逐渐向现代转型。在这个过程中,中国刑法受到西方刑法理念和制度影响,对传统刑法进行变革以及树立现代新刑法需要在哲学上找到正当性,刑法哲学开始在中国古老的律学传统中萌生。

新中国成立后特别是改革开放以来,随着刑事立法和刑法学科发展,刑法哲学也日益发展。20世纪90年代是现代中国刑法哲学勃兴的起点,加速发展的立法进程和繁荣的法学研究奠定了刑法哲学发展的基础。刑法哲学在这一时期取得长足进步,形成了具有相当规模的学术共同体,创立了学科共同话语体系,初步厘清了知识研究的界域,探寻了多元研究方法,集中形成了系列研究成果。中国刑法哲学以关注刑法学基础理论、体系构建为出发点,不断延展,逐步将对刑法价值的探寻确定为研究的核心内容。

当前,中国刑法哲学研究侧重于探讨刑法的“根源世界”和“意义世界”两个方面。前者解决的是国家刑法权力的正当性问题,对于这一问题的探寻及回

^① 北京师范大学刑事法律科学研究院院长、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。

答，可以解释现代社会中，刑法在应对各种新型社会危机与潜在风险时其调控范围（犯罪化）与调整力度（刑罚化）的正当性，解释国家基于其稳定与发展需要而限制国民权利的正当性问题；而后者解决的是刑法价值性问题，即刑法之于特定社会的意义及其实现问题。

刑法哲学的勃兴是中国刑法学现代化的标志之一。一方面，刑法哲学关注刑法的根源性、本原性问题，推进了中国刑法学知识谱系的完善与深化。另一方面，刑法哲学的研究促进了刑法学新型学术与知识体系的形成，推动解决中国刑法改革中方向选择与价值平衡问题。

二、回应现实问题

起初，中国刑法哲学的研究对象过分西方化，表现为单纯对刑法文化史进行探究分析，导致刑法哲学研究比较空洞，人为阻隔了刑法哲学与刑法法理学的联系。随着刑法哲学研究的深入，特别是法哲学领域一系列积极成果在刑法哲学领域的传播与运用，刑法哲学的研究方向得到合理调整，基础性、现实性问题受到关注与重视，确保了刑法哲学研究的科学性。

刑法哲学研究面向中国现实，是中国刑法哲学走向成熟的标志。法哲学作为一种帮助人们确立立法世界观和法律运行方法论的学问，应当以对法现实与法现象进行深层、全面、客观的解释和分析为基本路径。因而，脱离国情的全盘西化与固守传统的抱残守缺这两种研究取向均需予以否定。刑法哲学研究的现实性，促使刑法学者更加关注中华民族在长期历史与生活环境中所形成的刑法价值观念及法律理想，充分尊重时代条件下刑法观念发展的现实过程，对刑法正当性的评价不再简单地以其他文化对刑法的认识为依据。

法律作为人类社会一种主要的调控机制，在不同国家发挥作用。刑法作为法律体系中的一种调控手段，具有地域性，同时也具有共通性。但是，基于人类社会历史演进的客观性，不同民族的法律信仰与法律理想必然呈现多元化态势。因此，刑法学者对刑法哲学进行研究，在通过价值比较与价值探究后，应充分考虑刑法制度建构的民族基础与现实环境，反对不加分析地简单移植他国的刑法观念与价值。

刑法哲学对于形成现代文明刑法观起到了积极作用。比如，对于如何看待废止死刑是刑法学界关注和争议较多的问题，具有深厚的刑法哲学基础。现代死刑观念促进了中国传统死刑观的变革，而坚持刑法哲学立足中国现实，为确立分阶段逐步废止死刑的策略与路径提供了扎实的理论基础。再比如，“非犯罪化”作为西方现代刑法发展的基本趋势，西方刑法哲学为之提供了很多理论论证。我国