

京师刑事法文库 (118)



STUDY ON ISSUES REGARDING CITIZEN PARTICIPATION
IN CRIMINAL LEGISLATION PROCESS

刑事立法过程中 公民参与问题研究

阴建峰 等 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

京师刑事法文库 (118)



STUDY ON ISSUES REGARDING CITIZEN PARTICIPATION
IN CRIMINAL LEGISLATION PROCESS

刑事立法过程中 公民参与问题研究

阴建峰 贾长森 万 育 黄静野 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

刑事立法过程中公民参与问题研究 / 阴建峰等著. —
北京: 法律出版社, 2017. 3

ISBN 978 - 7 - 5197 - 0694 - 4

I. ①刑… II. ①阴… III. ①刑法—立法—研究—中国
②公民—参与管理—研究—中国 IV. ①D924.02
②D621.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 054682 号

刑事立法过程中公民参与问题研究
XINGSHI LIFA GUOCHENGZHONG
GONGMIN CANYU WENTI YANJIU

阴建峰 等著

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 17.5 字数 230 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/ jlbwq@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 - 0694 - 4

定价: 56.00 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。改革开放以来,我国的刑事法治已经取得了长足的进步。但是,在 21 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

目 录

前 言 / 001

一、选题之缘由——公民参与之兴起 / 001

二、选题之意义 / 003

三、选题的研究现状 / 008

四、本书结构 / 009

五、重要术语的厘清 / 010

第一章 刑事立法过程中公民参与的正当性与 必要性 / 013

第一节 公民参与刑事立法的正当性 / 013

一、公民参与刑事立法的法理依据 / 013

二、公民参与刑事立法的规范依据 / 020

第二节 公民参与刑事立法的必要性 / 023

一、国家主导立法模式的缺陷 / 024

二、公民参与刑事立法的功能 / 028

第二章 刑事立法过程中公民参与的动机与价值取向 / 039

第一节 刑事立法过程中公民参与的动机 / 039

一、安全需要 / 040

二、自我实现的需要 / 047

第二节 刑事立法过程中公民参与的价值取向 / 052

一、正义价值的实现 / 053

二、秩序价值的实现 / 058

三、效率价值的实现 / 060

四、自由价值的实现 / 064

第三章 刑事立法过程中公民参与的域外考察 / 068

第一节 域外公民参与立法的现状 / 068

一、美国 / 069

二、英国 / 072

三、瑞士 / 073

四、日本 / 074

五、德国 / 076

第二节 对域外公民参与立法的评述 / 078

一、公民参与立法法律化、制度化 / 078

二、国家充分保障公民参与权 / 079

三、公民的参与对立法产生实质影响 / 080

第四章 刑事立法过程中公民参与的权利范畴 / 081

第一节 刑事立法公民参与权概述 / 081

一、刑事立法公民参与权的基础 / 081

二、刑事立法公民参与权的性质 / 083

三、刑事立法公民参与权的特点 / 085

四、刑事立法公民参与权的实现 / 087

第二节 刑事立法知情权 / 089

一、刑事立法知情权概述 / 089

二、刑事立法知情权的地位 / 091

三、刑事立法知情权的内容 / 093

第三节 刑事立法提案权 / 094

一、刑事立法提案权概述 / 094

二、刑事立法提案权的实现 / 095

第四节 刑事立法监督权 / 097

一、刑事立法监督权概述 / 097

二、刑事立法监督权的内容 / 100

三、刑事立法监督权的实现 / 104

第五章 我国刑事立法过程中公民参与的实践考察 / 108

第一节 我国刑事立法过程中公民参与的现状 / 108

一、我国刑事立法过程中公民参与的法律现状 / 109

二、我国刑事立法过程中公民参与的方式 / 111

三、公民参与立法的特殊方式 / 127

第二节 刑事立法过程中公民参与的特点 / 135

- 一、刑事法律的特点 / 135
- 二、我国刑事立法过程中公民参与的特点——横向考察 / 136
- 三、我国刑事立法过程中公民参与的特点——纵向考察 / 141

第六章 我国刑事立法过程中公民参与的不足及原因 / 146

第一节 我国刑事立法过程中公民参与的不足 / 146

- 一、公民参与主体不够广泛 / 147
- 二、公民参与能力需要提高 / 150
- 三、公民参与方式比较单薄 / 152
- 四、公民参与实效性有待强化 / 155

第二节 我国刑事立法过程中公民参与不足的原因 / 159

- 一、经济原因 / 159
- 二、政治原因 / 163
- 三、文化原因 / 167
- 四、社会原因 / 171

第七章 我国刑事立法过程中公民参与的宏观完善 / 177

第一节 经济方面的完善对策 / 177

- 一、我国当前的经济发展概况 / 177
- 二、经济发展对于公民参与刑事立法的促进 / 181
- 三、推动公民参与刑事立法的经济举措 / 183

第二节 民主、法治方面的完善举措 / 184

- 一、完善社会主义民主制度 / 184
- 二、促进社会主义法治建设 / 188

第三节 文化方面的应对之举 / 195

一、推行公民教育 / 196

二、树立公民意识 / 198

三、践行公民活动 / 200

第四节 社会结构方面的应对之策 / 202

一、建构中国民间社会的路径选择 / 203

二、民间组织的培育问题 / 205

第八章 我国刑事立法过程中公民参与的微观完善 / 210

第一节 扩大公民参与主体 / 210

一、扩大专家参与刑事立法 / 210

二、扩大民间组织参与刑事立法 / 213

三、改善参与人员结构,保障弱势群体参与刑事立法 / 215

第二节 提高公民参与能力 / 218

一、保障公民参与刑事立法的权利 / 218

二、提高公民参与刑事立法的积极性 / 218

三、提高公民参与刑事立法的技能和水平 / 219

四、提升民间组织参与刑事立法的能力 / 223

第三节 拓宽公民参与方式 / 225

一、完善现有公民参与刑事立法的方式 / 225

二、探索公民参与刑事立法的新方式 / 228

第四节 增强公民参与实效性 / 233

一、增强公民参与对刑事立法的影响力 / 233

二、增强公民参与刑事立法的实质意义 / 235

三、增强立法机关和公民参与之间的互动 / 235

四、增强公民参与刑事立法的保障和救济 / 236

第九章 结语：积极拓展刑事立法过程中的公民参与 / 239

参考资料-1：新中国成立以来公布的宪法、法律草案名录 / 248

参考资料-2：全国人大常委会公布法律草案征求意见情况
一览表 / 255

前 言

一、选题之缘由——公民参与之兴起

公民参与作为现代民主政治理论其中的一个重大核心问题,最早可以追溯到古希腊。在古希腊,对于宣战、媾和、粮食等城邦内的一切重大问题,年满20岁以上的男性公民都有资格直接参加公民大会、表达意见,这可谓是直接民主制度的发端。在近现代,随着民族国家兴起和现代民主理论的发展,间接民主(主要是代议制)的影响大大超过直接民主,在诸多国家中占据主导地位。20世纪以来,西方国家开始广泛干预和管理社会经济事务,广大民众和各种利益集团要求普遍参与政治;然而在代议制下,主要是社会精英参政议政,普通民众难以参与其中。公民参与的诉求与代议制之间的矛盾日益尖锐,引发了大规模群众运动,严重冲击了西方社会。为将代议制