

京师国际刑事法文库 8

JINGSHI GUOJI XINGSHIFA WENKU

THEORETICAL ANALYSIS ON CASES TRIED BY
INTERNATIONAL CRIMINAL TRIBUNALS

国际刑事审判案例 与学理分析

(第一卷)

□ 王秀梅 等 / 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



国际刑事审判案例 与学理分析

第二版

周 军 主编 李 丹 副

中国政法大学出版社
CHINESE LAW PRESS

京师国际刑事法文库 (8)

国际刑事审判 案例与学理分析

第一卷

王秀梅 等著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

国际刑事审判案例与学理分析. 第1卷/王秀梅等著.
—北京: 中国法制出版社, 2007. 1

(京师国际刑事文库)

ISBN 978 - 7 - 80226 - 756 - 5

I. 国… II. 王… III. 国际刑法 - 刑事诉讼 - 审判 - 案例 - 分析 IV. D997.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 013662 号

国际刑事审判案例与学理分析

GUOJI XINGSHI SHENPAN ANLI YU XUELI FENXI

著者/王秀梅等

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2007 年 2 月第 1 版

印张/16.25 字数/372 千

2007 年 2 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 80226 - 756 - 5

定价: 30.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 66010406

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

北京师范大学刑事法律科学研究院 京师国际刑事法文库 总 序

20 世纪 70 年代末 80 年代初以来，为顺应现代社会发展进步的历史潮流，在坚定不移地推行改革开放的基本国策之同时，中国政府尤为注重社会主义法治的建设与发展。随着立法日益健全，司法不断完善，法学欣欣向荣，国家和社会已经步入现代法治的轨道，从而有力地维护和推动了经济、政治、文化乃至整个社会全方位的发展与进步。在中国社会发展进步的历程中，社会主义法治系统必将发挥日益重要的作用。这一系统的发展完善离不开法学理论的引导和推动。因此，进一步重视法学研究，尤其是外向型、国际性法学研究，无疑具有长远的战略意义，刑法学领域亦然。

北京师范大学刑事法律科学研究院（以下简称研究院）是北京师范大学重点建设的专门从事刑事法学研究的中国刑事法学领域首家且目前系唯一的具有独立性、实体性、综合性的新型学术研究机构 and 研究生培养单位。研究院立足本国国情，在大力发展中国刑事法学研究的同时，专设国际刑法研究所，关注国际刑法学基础理论建设，并注重对当前国际刑事法理论与实务中热点、难点问题的研究。研究院国际刑法学方面的研究力量，以本单位的教师和博士生为基本队伍，同时聘任、定向联系国内外一些著

名大学和研究机构的知名刑事法及国际法专家学者、国际刑事审判机构的法官、联合国暨国际学术研究机构的知名学者。研究院的学术研究范围主要包括：国际刑法的基础理论、国际犯罪、国际刑事审判、国际刑事司法协助与合作等。研究所力图通过课题研究、学术研讨活动以及同国内外专家、学者和学术机构的学术交流与合作研究等多种渠道、多种形式，努力促进与繁荣我国外向型和国际型刑事法学研究，以适应国家在改革开放中强刑事法制建设的需要。

“京师国际刑事法文库”，是以开拓和繁荣外向型、国际型刑事法学研究为主旨的一种学术载体形式，与研究院的“京师刑事法文库”分工不同、相辅相成。本“文库”在广义上理解国际刑事法，拟出版国内外专家学者在国际刑法、比较刑法、外国刑法等方面的科研成果，可以是专题研究、综合研究，可以是国外、境外法典、著作的译作或介述研究之作，还可以是国内外专家学者的合作研究项目。其中，研究性著作应具有较高的学术水平，译著、介述书籍和工具书、资料书等当有重要的参考价值。

古人云：“合抱之木，生于毫末；九层之台，起于垒土；千里之行，始于足下。”聚沙成塔，集腋成裘。我们希望能通过以文库形式的逐步积累，为我国国际刑法学和其他外向型刑法学的发展脚踏实地地做一点事，为法治之昌盛和社会之进步，作出应有的贡献。

是为序。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志 谨识

2006年6月

College for Criminal Law Science of Beijing Normal University
International Criminal Law Library of BNU
Preface

Since the late 1970s and early 1980s, Chinese government, to be in conformance with the trend of progressive development of modern society, has put a special emphasis on the construction and development of socialist legal system, besides firmly adhering to the principal national policy of reform and opening – up to the foreign countries. Along with the gradual perfection of legislation and judicial practice, legal science thrives and our country and society is stepping to the track of modern rule of law, which further forcefully safeguards and facilitates the development and progress of all fields such as economy, politics, culture and even the whole society. In the course of social development and progress in China, our socialist legal system will certainly play a more and more important role, which, however, is impossible without the legal theory to pilot and drive. In other words, it is of significance of long – term strategy to further reinforce legal science studies (including criminal jurisprudence studies), especially extrovert and international legal studies.

The College for Criminal Law Science 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 and undertakes the mission of educating postgraduates. Basing itself upon the situation of China, The College, in addition to fully developing the studies on Chinese criminal law, specially establishes the Institute for International Criminal Jurisprudence Studies focusing on constructing the basic theory of international criminal jurisprudence and researching the theoretic and practical hot - topics and difficulties in current international criminal law. The main force of international criminal jurisprudence staffed the College is the professors and doctorate candidates thereof, besides those who are invited as fellow researchers or fellow professors such as famous scholars and specialists engaging in criminal and international law from the prestigious universities and academic organizations home and abroad, judges from the international criminal judicial agencies and famous scholars from UN and international academic research organizations. With respect to the international criminal jurisprudence, the main academic domain of the College covers the basic theory of international criminal jurisprudence, international crimes, international criminal trial, international criminal judicial assistance and so on. The College seeks to facilitate and thrive studies on the extrovert and international criminal law through various channels and programs such as project researches, academic workshops, academic exchange and cooperation with domestic and foreign specialists, scholars and academic organs, so as to meet the requirements of strengthening criminal legal construction in the course of reform and opening up to the foreign countries.

International Criminal Law Library of BNU, undertaking different

missions from Criminal Jurisprudence Library of BNU but supplementing each other, seeks to exploit and deepen and thrive the academic researches on extrovert and international criminal jurisprudence. With a broad understanding of international criminal law, the library consists of the academic achievements by domestic and foreign specialists and scholars on international criminal law, comparative criminal law and foreign criminal law, which may be of either special topics or general topics in a rather profound academic level, or introduction or translations of foreign literatures and codifications with much value of references, or research projects co - operated by domestic and foreign specialists.

As an ancient master said, “ A huge tree grows from a tiny seedling; A nine - storey tower begins with a pile of earth; A thousand - li journey begins with the first step . ” “Grains of sand piled up make a pagoda; The finest fragments of fox fur, sewn together, will make a robe. ” Through the program of library, we seek to accumulate academic fruits and develop the international jurisprudence and other extrovert criminal jurisprudence, so as to make our contributions to the prosperity of rule of law and progress of the society.

Prof. Zhao Bing - zhi
Dean of College for Criminal Law Science
Beijing Normal University
In June of 2006

前 言

在人类演进的步伐中，历史长河中的某幕场景时常戏剧性地重现，尽管这一幕幕悲剧在不同的历史时期被赋予不同的内容与形式，但对现实生存在这个世界上的人类而言，它仍然是一种痛苦的经历与磨难、一出悲剧。20 世纪初期的两次世界大战留给世人的记忆仍然深刻，国际刑事审判也随之应运而生，并成为这种现代悲剧的终结者。第二次世界大战之后，纽伦堡审判和东京审判开辟了现代国际刑事审判的先河，同时也为国际刑事审判、国际刑法理论的发展与完善奠定了坚实的基础。20 世纪 90 年代发生在前南斯拉夫和卢旺达境内的武装冲突震惊了整个国际社会，如何平息这种现代悲剧，如何惩治那些实施危害人类罪行的罪犯，如何发挥国际刑事审判的功能与作用再次成为国际社会普遍关注问题。在《联合国宪章》基础上，联合国安理会通过决议分别创设了前南斯拉夫国际刑事法庭和卢旺达国际刑事法庭，分别制定了《前南斯拉夫国际刑事法庭规约》和《卢旺达国际刑事法庭规约》以及两个特设法庭的《程序与证据规则》，这些国际法律文件继承传统国际法的精神，诸如《日内瓦公约》、《防止及惩治灭绝种族罪公约》等国际条约和习惯国际法的规定；同时，在此基础上进一步拓展了国际法的内容，并赋予国际法领域及国际刑事审判诸多新的丰富内涵。这些内容对此后国际社会根据《国际刑事法院罗马规约》建立的国际刑事法院，以及其他特设法庭都具有深远的影响和现实意义。

本书的主要特点在于，通过上述两个特设法庭已经审结的案

件，针对国际刑事审判过程中的新特点、新问题结合国际刑法理论深入加以分析、研究。这些问题不仅涵盖了国际刑法领域争论的焦点问题，而且突出实证解析现有国际刑法理论的缺失，并提出相应理论探索和理论研究方案。

本书从两个特设法庭审结的案件中遴选了六个具有代表性的案例，分别就当前国际审判中争论较为激烈的焦点问题着重加以解析，但不涉及个案的全部内容。如在前南斯拉夫国际刑事法庭审结的第一个案件——塔迪奇案中，重点研究前南斯拉夫国际刑事法庭建立的合法性问题，同时还附带涉及管辖权、个人国际刑事责任等问题；切莱比契案和库布雷斯基奇案分别涉及酷刑、危害人类罪、灭绝种族罪等具体国际犯罪构成要件、行为方式等问题的分析与研究；阿卡耶苏案则是国际社会将性犯罪作为国际犯罪进行审判的首例；奥布雷诺维奇案和塞奇奇案则从国际刑事诉讼的角度，对国际刑事审判中的诉辩交易制度通过比较分析的方式进行了有益的尝试性探究。

本书由王秀梅教授及其所指导的研究生撰写，分工如次：王秀梅（第一章），苗苗（第二章），于群（第三章），王会（第四章），慕琦（第五章），泮颖雯（第六章），陈丰（第七章），孙义策（第八章）。全书由王秀梅教授负责审订、统稿。

最后，我们要特别对中国法制出版社祝立明社长对本书出版的大力支持以及责任编辑张岩女士的辛勤劳动表示衷心的感谢。本书是通过国际刑事审判案例研究国际刑法问题的初次尝试，也是一次有意义的尝试，这种研究模式在目前国际刑法研究领域还是首次，以后我们还将陆续推出系列研究成果，因此，本书难免存在一些疏漏之处，希望学界同仁批评指正。

王秀梅

京西时雨园

二〇〇七年一月二十日

第一章 前南斯拉夫和卢旺达国际刑事法庭概述

第一节 前南斯拉夫国际刑事法庭概览	(1)
一、前南斯拉夫国际刑事法庭的建立	(2)
二、前南斯拉夫国际刑事法庭组织机构	(7)
三、前南刑庭审理的案件与现状	(10)
四、前南刑庭对国际法的贡献	(17)
第二节 卢旺达国际刑事法庭概览	(21)
一、卢旺达国际刑事法庭的建立	(22)
二、卢旺达国际刑事法庭组织机构	(28)
三、卢旺达刑庭审理的案件与现状	(32)
四、卢旺达刑庭对国际法的贡献	(41)

第二章 从塔迪奇案看前南斯拉夫国际刑事法庭建立的合法性问题

第一节 导言	(45)
第二节 对合法性原则的评析	(47)
一、合法性原则的理论依据	(47)
二、合法性原则从国内法原则发展为国际法原则的历程	(51)
三、合法性原则在当代国际刑法中的发展	(56)
四、国际刑法中的合法性原则——与国内刑法之比较	(60)
第三节 对塔迪奇案件事实的简要介绍	(63)
一、前南斯拉夫国际刑事法庭设立的背景及意义	(63)
二、塔迪奇案件的主要事实	(70)
第四节 有关前南刑庭建立合法性问题的主要法律争点	(76)

目 录

一、前南刑庭建立的合法性问题概述	(76)
二、合法性原则与前南刑庭建立的合法性问题	(82)
三、初审分庭裁决要点	(84)
四、上诉分庭裁决要点	(104)
第五节 结语	(150)

第三章 塔迪奇案若干问题分析研究

第一节 案件的背景	(152)
一、南斯拉夫地区冲突的历史和政治背景	(152)
二、前南国际刑事法庭的设立	(155)
三、被告人概况及检察官的指控	(156)
第二节 塔迪奇案的基本问题	(157)
一、合法性问题	(157)
二、优先管辖权	(161)
三、属物管辖权	(167)
第三节 塔迪奇案的具体问题	(171)
一、“严重违反”术语的适用	(172)
二、危害人类罪	(177)
三、刑罚适用	(183)
第四节 个人国际刑事责任	(184)
一、个人国际刑事责任的内涵、渊源和沿革	(184)
二、个人国际刑事责任的分类	(190)
三、塔迪奇案中的个人刑事责任	(192)
第五节 结语	(200)

第四章 从切莱比契案解析酷刑

第一节 导言	(202)
--------------	-------

第二节 切莱比契案案情介绍	(204)
一、案件事实	(204)
二、法庭审理	(206)
第三节 切莱比契案争议的焦点	(207)
一、本案适用的法律依据及酷刑定义问题	(207)
二、酷刑的行为方式	(210)
三、酷刑行为中痛苦严重程度的争议	(211)
四、关于酷刑的目的	(214)
五、德拉力奇作为主体的问题	(215)
第四节 切莱比契案的分析研究	(215)
一、酷刑的定义及内容	(216)
二、酷刑犯罪的行为方式	(227)
三、酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚 的关系	(236)
四、关于酷刑犯罪的目的	(240)
五、关于实施酷刑的主体问题	(245)
第五节 结语	(251)

第五章 从库布雷斯季奇案分析危害 人类罪的构成要件

第一节 导言	(253)
第二节 库布雷斯季奇案概述	(255)
一、案件背景	(255)
二、案件审理概况	(259)
第三节 危害人类罪的发展历程	(264)
一、危害人类罪的历史沿革	(264)
二、危害人类罪概念的司法界定	(269)
第四节 本案中前南刑庭对危害人类罪的分析	(276)

目 录

一、《前南刑庭规约》规定的具体适用	(276)
二、前南刑庭对本案涉及罪名的阐释	(281)
三、前南刑庭对迫害罪的分析	(283)
第五节 危害人类罪的行为要件和心理要件分析	(302)
一、危害人类罪的行为要件分析	(302)
二、危害人类罪心理要件分析	(325)
第六节 结语	(338)

第六章 从阿卡耶苏案分析性暴力 构成灭绝种族罪问题

第一节 引言	(342)
第二节 阿卡耶苏案概况	(343)
一、阿卡耶苏案发生的背景	(343)
二、阿卡耶苏案案情简介	(349)
第三节 灭绝种族罪	(356)
一、灭绝种族罪概述	(356)
二、灭绝种族罪概念和构成要件	(357)
第四节 性暴力构成灭绝种族罪	(361)
一、性暴力构成灭绝种族罪原因分析	(361)
二、性暴力构成灭绝种族罪分析	(368)
第五节 结语	(384)

第七章 从奥布雷诺维奇案解析有罪答辩

第一节 引言	(385)
第二节 奥布雷诺维奇案背景及案情介绍	(386)
一、案件背景	(386)

二、本案基本案情	(390)
第三节 有罪答辩制度概述	(399)
一、英美法系有罪答辩制度	(399)
二、大陆法系的“有罪答辩”	(420)
第四节 有罪答辩在前南刑庭的运用	(426)
一、有罪答辩在前南刑庭的实践	(426)
二、本案被告人有罪答辩分析	(433)
第五节 结语	(441)

第八章 从拉恩科·塞希奇案分析国际 刑事审判中的辩诉交易制度

第一节 拉恩科·塞希奇案的案情介绍	(443)
一、案件背景	(443)
二、被告人拉恩科·塞希奇的基本情况及其犯罪事实	(444)
三、检察官的指控	(445)
第二节 拉恩科·塞希奇案辩诉协议的内容及分析	(447)
一、辩诉协议内容摘要	(447)
二、检察官指控拉恩科·塞希奇犯罪的性质、待证事实及双方 达成的共识	(448)
第三节 辩诉交易的概念及发展趋势	(451)
一、辩诉交易概念辨析	(452)
二、辩诉交易制度的发展趋势	(456)
第四节 辩诉交易制度生成的内在机理	(465)
一、行为人意思自治原则	(465)
二、契约自由理念	(470)
三、当事人主义的诉讼模式	(474)
四、实用主义的哲学观	(477)
五、对塞希奇案中适用辩诉交易制度的评析	(479)

目 录

第五节 国际刑事审判机构中辩诉交易之正当性分析	(480)
一、公正与效率的博弈分析—辩诉交易制度必须考虑的问题 ...	(481)
二、其他相关考虑	(488)
三、对塞希奇案中适用辩诉交易制度的评析	(489)
第六节 国际刑事审判中辩诉交易的条件及审判庭的作用	(490)
一、国际刑事审判中辩诉交易的条件	(490)
二、对塞希奇案中适用辩诉交易制度的评析	(500)
三、法庭在辩诉交易中的作用	(501)