



刑罚的经济分析

The Economic Analysis of Punishment

王利宾 / 著

本书是一部对刑罚现象专门进行经济分析的著作，旨在以经济学的眼光重新审视刑罚理论，重整刑罚制度，并在罪刑互动机理下对类罪的刑罚改革进行分析、建言。



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



刑罚的经济分析

The Economic Analysis of Punishment

王利宾 / 著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

刑罚的经济分析 / 王利宾著. —北京:法律出版社, 2014. 9

ISBN 978 - 7 - 5118 - 6939 - 5

I. ①刑… II. ①王… III. ①刑罚—经济分析 IV.
①D914

中国版本图书馆CIP数据核字(2014)第224515号



策划编辑 朱海波
责任编辑 朱海波
装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

开本 A5

版本 2014年9月第1版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京泰山兴业印务有限责任公司

印张 9.75 字数 290千

印次 2014年9月第1次印刷

编辑统筹 大众出版分社

经销 新华书店

责任印制 沙磊

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

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、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-6939-5

定价:32.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

法治建设与法学理论研究部级科研项目成果

本著作系

河南省百优人才工程

中国博士后基金会面上一等资助项目（2014M560596）

2014年河南省高校科技创新人才支持计划（人文社科类）

法治建设与法学理论研究部级科研项目（12SFB5024）

河南省社科规划项目（2014BFX021）

河南警察学院科研拔尖人才支持计划的科研成果

内 容 摘 要

就刑法而言,在法律资源既定的前提下,如何以最优的方式实现最大限度的公正一直是法律工作者和法学工作者为之不懈努力的目标。很明显,这其中要涉及制度资源的选择性配置问题。而只要存在制度选择,就不可避免地要涉及经济学理论知识的运用。所以,无论我们是否认识到,经济学都在影响着刑法制度的运作状况和人们的价值评判。但现实的问题却是,人们往往沉迷于对公正的追求而无视制度的经济意义。本书是一部对刑罚现象专门进行经济分析的著作,旨在以经济学的眼光重新审视刑罚理论,重整刑罚制度,并在罪刑互动机理下对类罪的刑罚改革进行分析、建言。本文由导论、刑法的经济分析、刑罚经济分析基础、刑罚理论的经济分析、刑罚制度的经济分析、类罪刑罚治理的经济分析这六部分组成。在第一章导论中,笔者主要明确了项目研究的价值、框架、哲学依据;在第二章刑法的经济分析中,笔者对刑法经济分析的可行性、必要性、紧迫性等问题进行了全面研究,对来自各方面的质疑进行了回答,

对此种方法的欠缺和弥补之道进行了探索;在第三章刑罚经济分析基础中,笔者对作为分析工具的法律经济学基础理论进行了归纳、总结,并结合刑罚现象和实践案例对其适用途径、适用方法进行了详细说明;在第四章刑罚一般理论的经济分析这一章中,笔者运用经济学理论、方法,围绕刑罚概念、性质、功能、目的、价值、界限、正当性根据、权利来源、影响因素等刑罚基本理论问题展开分析论证,通过研究,重整了刑罚的基础观念、明确了刑罚的制度边界、重新评估了影响刑罚的因素和作用效度,并对犯罪和刑罚互动理论进行了全新阐释;在第五章刑罚制度的经济分析中,笔者确立了刑罚体系组合、排列的经济学标准,以全新的视角阐述了各刑种改革的具体内容,并对刑罚运作中的典型性制度进行了重点审视;在第六章类罪刑罚治理的经济分析中,笔者选取社会生活中常见的典型犯罪进行了专项研究。通过对这些类罪治理的经济分析,进一步彰显了法律经济学的理论解释能量和现实应用性。

关键词:刑罚理论;刑罚制度;经济分析;类罪治理

Abstract

On criminal law, how to establish the best system under the premise of the limited legal resources is a big problem. How to use this system to achieve the greatest degree of justice has been unremitting goal for legal workers and legal practitioners. Obviously, this will involve in the selectivity of the system resource. And as long as there is choice of system, it will inevitably have to involve the use of theoretical knowledge of economics. So, whether we recognize this or not, economics are affecting the operation of the criminal justice system status and people's value judgment.

But the real problem is that people tend to indulge in the pursuit of justice while ignoring the regime's economic significance. This project aim to re – examine the economics theory of penalty and its system, which include its future development and reform trends the project consists of introduction, economic analysis of criminal law, the foundations about economic analysis of

penalty, the theory of economic analysis penalties, reform economic analysis of penal system, the type governance about penalty's economic analysis .

In chapter one, the author mainly clears the value of research projects, frameworks, philosophical basis. In chapter two, that is in the theme “ the economic analysis of criminal law ” the author analyzes the economic feasibility , the necessity to conduct a comprehensive economics study on the criminal law. In chapter three, we briefly introduce the background and some necessary foundation. In chapter four, which Focuses on the economic analysis of penal theory, the author applied economic theory to many questions which include the concept of punishment, nature, function, purpose, value, boundaries and so on. In chapter five, the author establishes the penal system's economics standards, elaborates the specific content of some penal reform. Finally, In chapter six, which research the punishment governance about some Specific types of crime, I selected some typical crimes to conduct a special study. Through these economic analysis of law , I further demonstrate this study's tremendous realistic application.

Key words: Penal theory; Penal system; Economic analysis; Offense governance

目 录

第一章 绪论 / 1

第一节 研究现状述评 / 3

一、国外研究概览 / 3

二、国内研究状况 / 5

第二节 研究价值与框架设计 / 6

一、研究价值 / 6

二、框架设计 / 8

第三节 哲学基础与价值判断 / 12

一、哲学基础 / 12

二、价值判断 / 13

第四节 创新之处 / 14

一、选题的创新 / 14

二、观点的创新 / 14

三、思路的创新 / 14

四、内容的创新 / 15

五、方法的创新 / 16

第五节 研究方法 / 16

一、比较研究法 / 16

二、案例分析法 / 16

三、定性、定量结合研究法 / 17

四、理论联系实际的方法 / 17

第二章 刑法的经济分析 / 18

第一节 刑法能够经济分析吗? / 18

一、经济学和刑法学的对话史 / 18

二、可行性分析 / 20

三、必要性分析 / 31

四、紧迫性分析 / 43

第二节 质疑及应答 / 45

一、罪犯理性的问题 / 45

二、过失犯的经济分析问题 / 47

三、效率与公正的关系问题 / 49

四、经济分析的全面性、兼容性问题 / 53

五、经济分析中物质计价的问题 / 55

第三章 刑罚经济分析基础 / 59

第一节 基本假设 / 59

一、经济人 / 60

二、效用最大化 / 63

三、市场均衡 / 67

四、偏好稳定性 / 81

第二节 基本理论 / 86

一、成本—收益理论 / 86

二、价格理论 / 94

三、公共选择理论 / 97

四、博弈论 / 98

第四章 刑罚一般理论的经济分析 / 102

第一节 刑罚的基础观念 / 102

一、刑罚的性质 / 102

二、刑罚的功能 / 111

三、刑罚的目的 / 114

第二节 刑罚适用的界限 / 116

一、刑罚的道德边界 / 116

二、刑罚的部门法边界 / 124

第三节 刑罚的影响因素分析 / 132

一、犯罪构成事实 / 133

二、量刑情节 / 134

三、民意和社会形势 / 137

四、执法者因素 / 139

第五章 刑罚制度的经济分析 / 154

第一节 刑罚体系的经济分析 / 154

一、死刑的经济分析 / 154

二、自由刑的经济分析 / 159

三、财产刑的经济分析 / 165

四、资格刑的经济分析 / 169

第二节 刑罚运作制度的经济分析 / 174

一、刑罚运作的阶段性诉求 / 174

二、若干制度的经济分析 / 177

第六章 类罪刑罚治理的经济分析 / 181

第一节 类罪经济分析的逻辑结构 / 181

一、对刑法要准确定位 / 182	
二、罪刑相适应原则实现上的问题 / 189	
三、规范类罪刑罚治理的途径 / 194	
第二节 经济犯罪的刑罚治理 / 197	
一、经济发展方式根本转变与刑法改革 / 197	
二、食品安全犯罪的刑罚治理 / 212	
三、民间融资犯罪的刑罚治理 / 225	
第三节 强奸犯罪的刑罚治理 / 235	
一、强奸罪的入罪理由 / 236	
二、对强奸罪的再界定 / 244	
三、强奸罪的制度完善 / 245	
第四节 妨害社会管理秩序犯罪的刑罚治理 / 247	
一、毒品犯罪的刑罚治理 / 247	
二、操纵体育比赛犯罪的刑罚治理 / 258	
三、国家考试舞弊犯罪的刑罚治理 / 267	

参考文献 / 276

索引 / 283

后记 / 291

Contents

Chapter I Preface / 1

1. The current situation of research / 3
 - (1) The research of foreign countries / 3
 - (2) The research of our country / 5
2. The significance and outline of research / 6
 - (1) The significance of research / 6
 - (2) The outline of research / 8
3. The philosophical basis and value judgment / 12
 - (1) The philosophical basis / 12
 - (2) The value judgment / 13
4. The main Innovation / 14
 - (1) The innovation of topics / 14
 - (2) The innovation of ideas / 14
 - (3) The innovation of thoughts / 14
 - (4) The innovation of contents / 15
 - (5) The innovation of methods / 16
5. The research methods / 16
 - (1) The comparative research method / 16
 - (2) The case study method / 16

(3) The qualitative and quantitative research method / 17

(4) The unified method of theory with practice / 17

Chapter II The economic analysis of criminal law / 18

1. The criminal law can be analyzed. by economics / 18

(1) The dialogue history of economics and the science of criminal law / 18

(2) Feasibility analysis / 20

(3) Necessity analysis / 31

(4) Pressing analysis / 43

2. Question and answer / 45

(1) The rationality problem about criminal / 45

(2) The question of negligent offender / 47

(3) The relationship between efficiency and justice / 49

(4) The overall and the compatibility issues / 53

(5) The material valuation issues / 55

Chapter III The basic knowledge of economic analysis about punishment / 59

1. The basic assumption / 59

(1) Economic man / 60

(2) The utility maximization / 63

(3) Market equilibrium / 67

(4) Stable preferences / 81

2. The basic theory / 86

(1) Cost – benefit theory / 86

- (2) Price theory / 94
- (3) Public choice theory / 97
- (4) Game theory / 98

Chapter IV The economic analysis about general theory of punishment / 102

- 1. Basic ideas of punishment / 102
 - (1) The nature of punishment / 102
 - (2) The function of punishment / 111
 - (3) The end of punishment / 114
- 2. The limits of punishment / 116
 - (1) The moral boundary of punishment / 116
 - (2) The boundary between departments of law / 124
- 3. The influence factors of punishment / 132
 - (1) The facts about constitution of a crime / 133
 - (2) Circumstance for sentencing / 134
 - (3) Public opinion and social situation / 137
 - (4) Factors about law enforcement / 139

Chapter V The economic analysis about penal institution / 154

- 1. The economic analysis about system of punishment / 154
 - (1) The economic analysis about capital punishment / 154
 - (2) The economic analysis about punishment against liberty / 159
 - (3) The economic analysis about property punishment / 165
 - (4) The economic analysis about qualifications punishment / 169
- 2. The economic analysis about operation system of punishment / 174

- (1) Stage of appeal about operation system of punishment / 174
- (2) The economic analysis about some operation systems of punishment / 177

Chapter VI The economic analysis about governance of crimes / 181

- 1. The logical structure of governance / 181
 - (1) The accurate positioning of criminal law / 182
 - (2) Some question about principle of suiting punishment to crime / 189
 - (3) Way to control specification of crime / 194
- 2. The punishment of economic crime / 197
 - (1) The fundamental change in economic development way and the reform of punishment / 197
 - (2) The punishment about food safety crime / 212
 - (3) The punishment about folk financing crime / 225
- 3. The punishment about the crime of rape / 235
 - (1) The reason of conviction / 236
 - (2) Redefinition of the crime of rape / 244
 - (3) System improvement about the crime of rape / 245
- 4. The punishment about crime of disrupting the order of social administration / 247
 - (1) The punishment about drug crime / 247
 - (2) The punishment about crime of Manipulating sports games / 258
 - (3) The punishment about crime of cheating in national examinations / 267

Appendix / 276

Index / 283

Afterword / 291