



xingshifa
shiping

(第**3**卷)

刑事法时评

赵秉志●主编



中国人民公安大学出版社

北京师范大学刑事法律科学研究院主办

刑事法时评

(第3卷)

主 编 赵秉志

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事法时评. 第3卷/赵秉志主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2009.11

ISBN 978 - 7 - 81139 - 824 - 3

I. 刑…… II. 赵…… III. 刑法—文集 IV. D914.04 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 208677 号

刑事法时评 (第3卷)

XINGSHIFA SHIPING (DISANJUAN)

赵秉志 主编

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京蓝空印刷厂

版 次: 2009 年 11 月第 1 版

印 次: 2009 年 11 月第 1 次

印 张: 15.25

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 450 千字

印 数: 1 ~ 2000 册

书 号: ISBN 978 - 7 - 81139 - 824 - 3/D · 674

定 价: 39.00 元

网 址: www.cpsup.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zbs@cpsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253

读者服务部电话 (书店): (010) 83903257

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905637

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像分社电话: (010) 83905727

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

前 言

我们刑法学术团队编著的《刑法时评》，是一本专门刊载各种媒体发表的短论、评论和访谈的连续出版物，曾先后于2004年6月和2005年5月出版了两卷（即首卷·2003年卷和2004年卷）。《刑法时评》收录的文章，既有刑法研究的前沿理论和立法完善建议，又有对刑法热点问题和重大刑事案件的点评，还有重大刑法会议、刑法思想和刑法著作的介绍与评论等。由于收录的文章体裁活泼，篇幅短小，内容可读性强，《刑法时评》受到了读者的热烈欢迎。

2005年8月18日，为了获得更为广阔的学术发展空间，建立自由的学术交流平台，原在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作的我们刑法学术团队的几位主要成员携手加入北京师范大学，创立了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。在刑事法律科学研究院成立之初，由于各方面的事务较多，《刑法时评》的编辑工作也一度中断。

经过近四年的发展，北京师范大学刑事法律科学研究院无论在科学研究、学科建设、人才培养，还是在与国外、境外交往方面，都取得了可喜的成绩，日益成为我国刑事法研究的重镇。近四年来，我国的刑事法治建设事业也蒸蒸日上，取得了不少进步。在刑事立法领域，不仅先后出台了3个《刑法修正案》，还通过修改《人民法院组织法》将死刑案件的核准权收归最高人民法院，使我国刑事法治向前迈进了一大步。与此同时，在刑事司法领域，出现了一些典型的、引起社会广泛关注的刑事案件。这些刑事案件在促进我国刑事法治理论发展的同时，还被媒体广泛报道、讨论，启发了民智，使得刑事正义观念深入人心。有感于我国刑事法治建设事业的发展，在过去近四

年中，北京师范大学刑事法律科学研究院在职研究人员、博士后研究人员及博士、硕士研究生在各种媒体上发表了大量的短论、评论、访谈等，在社会各界产生了广泛影响。

为了汇聚四年来这方面的研究精品以飨读者，同时也为了加强人们对刑事法热点问题和争议案件的关注，经研究，我们决定在已经出版了两卷的《刑法时评》基础上，继续编辑出版第三卷，并根据实际的需要，做了两点变化：一是将《刑法时评》的书名更改为《刑事法时评》，以涵盖刑事诉讼法等刑事学科，使内容更加全面、更具代表性。二是不再按年编卷，而是改按卷数顺序编卷，将新出版的《刑事法时评》在前两卷《刑法时评》的基础上设定为第3卷。

《刑事法时评》（第3卷），收录了2005年至2008年4年间北京师范大学刑事法律科学研究院的研究人员在各种媒体上发表的短文102篇，30余万字。本卷《刑事法时评》主要有两个特点：第一，文章内容广泛，代表性强。它不仅涵盖了过去四年间对主要刑事法治事件的评论，还包含了有关的刑事法理论研究等多方面的内容，先后涉及30年刑事法治建设的回顾与总结、刑事法的修改、刑事实体法和刑事程序法理论、犯罪学、刑事政策、刑事执行、国际刑法、法学教育等方面，既有侧重理论的研讨，又有结合现实案件的分析；既涵盖了刑事实体法，又容纳了刑事程序法。同时，我们还收录了好几位著名刑法学者的思想介绍、重大会议研究综述、新书点评、海外游学札记和随笔等内容，文章内容十分广泛。第二，文章短小精悍，可读性强。本卷《刑事法时评》所选文章多为二三千字的短文，部分文章甚至仅数百字。但是，每篇文章，或者是对刑事法时事的点评，或者是对刑事案件的精析……它们都是2004年至2008年4年间北京师范大学刑事法律科学研究院研究人员在媒体上发表的各种短文的精选，都有其独立视角。这既保证了收录文章的代表性，又保证了收录文章的深度。我们也衷心期望，本卷《刑事法时评》的文章中所反映的思想能引起关注和深入探讨，不断助力于我国刑事法治建设事业。

的发展。

最后，我们要衷心感谢出版社领导和编辑，正是他们的辛勤工作保证了本卷《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

谨识于2009年7月

目 录

理论前沿

改革开放 30 年的刑事法治建设·····	赵秉志	3
现代刑事法治是和谐社会的基本保障·····	赵秉志	6
刑法改革的趋向·····	赵秉志	11
再说刑事一体化·····	储槐植	13
确立未成年人前科消灭制度难点及对策 ·····	赵秉志 彭新林	16
刑法学研究的逻辑起点·····	曾粤兴	20
法定犯及其社会危害性的认定·····	黄晓亮	25
刑事准判例之构建 ——基于《刑事审判参考》刊载案例的分析 ·····	喻海松 郑延谱	31
美国废除未成年人死刑的三个原因·····	刘 科	35

热点研讨

大力推进依法治国进程·····	高铭暄	41
改革开放 30 年我国刑法建设的成就与展望·····	赵秉志	43
刑法修正案（七）：1997 年刑法的一次全面升级 ·····	赵秉志 彭新林	50

从立法完善视角审视侵犯公民个人信息安全犯罪 赵秉志 王东阳	53
从刑法角度看非法鉴定胎儿性别和人工终止妊娠 赵秉志	59
立足本国应对国际商业贿赂犯罪	赵秉志 64
死刑核准权的法律冲突	卢建平 66
最高人民法院《5·27 通知》解读	卢建平 70
完善食品安全的刑法保护	卢建平 72
新刑法施行 10 年来立法分析	李希慧 74
《意见》满足了司法实务中适用法律的需要	王秀梅 80
暂缓判决决定的法律思考	左坚卫 83
检察机关应全程调查广州开枪事件	毛立新 88
“刑讯逼供”新界定的亮点与难点	毛立新 90

立法建言

对未成年人犯罪处罚措施的完善 ——基于国际人权法视角的考察	高铭暄 张 杰 95
中国死刑制度立法改革的思考	赵秉志 100
对《刑法修正案（七）（草案）》的几点看法	赵秉志 103
禁赌法律机制仍需完善	赵秉志 成 磊 108
遏制恐怖活动犯罪的法治对策	赵秉志 110
中国著作权刑法保护的立法完善	赵秉志 113
受贿罪不能有“起步价”	卢建平 117
应全方位修改与完善我国死刑立法	李希慧 120
吸毒非罪化的再思考	王秀梅 122
犯罪预备行为可罚性的思考	王志祥 126

加大知识产权的刑事法律保护力度	刘 科	130
保险诈骗罪罪状规定不尽合理	魏昌东 胥 宁	132
批准“民权公约”没有不可逾越的障碍	毛立新	135
老年人犯罪刑事责任的立法思考	徐光华 郭晓红	137

实务解析

未成年人刑事案件最新司法解释第六条解读	赵秉志 周国良	145
侵犯著作权犯罪中“违法所得”指全部所得	李希慧	149
“得非所愿”，对受贿人如何定罪量刑	袁 彬	154
如何认定新型信用卡犯罪	魏昌东 胥 宁	159
虚开增值税专用发票罪加重处罚条款的理解与适用	魏昌东 严国强	164

案件直击

许霆案尘埃落定后的法理思考	赵秉志	171
郑筱萸案若干法律问题的思考	赵秉志	176
略谈杨佳案件的刑法问题	赵秉志	179
被胁迫杀人可认定为“犯罪情节轻微”	李希慧	182
致人死亡是犯罪还是意外事件	刘广三	185
受托存款时窃取存款的行为应认定为何罪	王志祥	189
多人欲共同实施强奸而仅有一人得逞的处理	王志祥	192
河道管理职责仅以法定义务为限	阴建峰	196
对不同种有期徒刑应如何数罪并罚	袁 彬	200

犯罪学

有效治理安全责任事故犯罪的思考	赵秉志 彭新林	205
国际腐败犯罪预防制度的三个发展方向	刘广三	208
转型时期“寻租型”职务犯罪控制对策	魏昌东 严国强	211
建立健全防范问题官员外逃的预警机制 ——从杨湘洪出国考察滞留不归事件说“亡羊补牢”	陈 雷	216

刑事政策

多维度确立应对黑社会性质组织犯罪的刑事政策	赵秉志	223
刑事政策与刑法关系的历史演变	卢建平	228
宽严相济：贯穿于刑事诉讼全过程	宋英辉	230
“轻轻重重”应成为一项长期的刑事政策	李希慧 杜国强 贾继东	238
宽严相济刑事政策在检察工作中的运用	刘广三 杨 雄	243

刑事程序

刑事诉讼法：哪些地方需要完善？	宋英辉 罗海敏	251
解取保候审困局需要新思路	宋英辉	256
完善审判公开工作的着力点	宋英辉	259
巢湖学生蒙冤事件的法治思考	宋英辉	262
“自诉变公诉”是滥用公权力	毛立新	265

“诱惑反贪”制需防权力滥用	毛立新	267
---------------------	-----	-----

刑事执行

论未成年犯罪人社区矫正的科学性	吴宗宪	273
-----------------------	-----	-----

保安处分制度应率先引入我国少年刑事司法领域	王秀梅	277
--------------------------------	-----	-----

国际刑法

国际刑事法院：能否一碗水端平？	黄 风	283
-----------------------	-----	-----

引渡合作：摸索各种可能性	黄 风	286
--------------------	-----	-----

关于境外追逃的若干问题研究	黄 风	289
---------------------	-----	-----

并非必须有引渡条约才能“遣返”贪官	王秀梅	293
-------------------------	-----	-----

从高山携 10 亿元巨款外逃案透视中国和加拿大

刑事司法国际合作	陈 雷	297
----------------	-----	-----

反腐败国际合作中用民事诉讼手段追赃

需注意五个问题	陈 雷	302
---------------	-----	-----

藤森引渡案提供了什么新启示	陈 雷	307
---------------------	-----	-----

贪官，逃到美国也得服罪

——从“开平案”两主犯在美国被定罪看中美司法合作	陈雷	312
-----------------------------------	----	-----

量刑承诺是死刑不引渡原则的变通	陈 雷	317
-----------------------	-----	-----

《罗马规约》与未成年人犯罪	张 磊	320
---------------------	-----	-----

信息播报

寻求版权保护的平衡点

——“内地与香港侵犯版权刑法论坛”摘英 ...	赵秉志	327
-------------------------	-----	-----

刑罚价值、死刑问题持续受关注

- 中国刑法学研究年度回顾与展望 赵秉志 332
- 宽严相济与和谐社会
- “以检察实践为主要视角”理论研讨会综述
..... 卢建平 郭理蓉 335
- 中国刑事法治的现代化 刘志伟 张 亮 340
- 联合国公约与中国刑事法治的对接 左坚卫 344
- 死刑改革的全球考察 阴建峰 马晓炜 349
- 当代国际刑法新视野 郑延谱 353

法学教育

- 为繁荣我国高等法学教育事业增添力量 赵秉志 361
- 体制创新
- 法学教育事业跨越式发展的动力 赵秉志 363
- 刑事法治要走向实践 赵秉志 367
- 诊所式法律职业道德教育方兴未艾 阴建峰 370

人 物

- 高铭喧刑法立法思想要览 赵秉志 彭凤莲 375
- 一位法学教授的人生起伏
- 马克昌教授访谈录 廖 明 378
- 王作富刑法立法思想要览 胡云腾 刘 科 389
- 人生何处不选择
- 赵秉志教授访谈录 楚 卫 392
- 刑事一体化理念之弘扬暨恭贺储槐植教授
75 华诞学术座谈会在京举行 407

深情的回忆	赵秉志	408
学术的启发	高铭暄	414

新书点评

让悲剧谢幕

——评《国际刑事审判案例与学理分析》	高铭暄	419
--------------------------	-----	-----

察之贵精 拟之贵似

——简评《美国刑法规则与实证解析》一书 ...	赵秉志	422
-------------------------	-----	-----

死刑改革研究新境域

——《死刑改革探索》评介	彭新林 李慧织	425
--------------------	---------	-----

域外札记

域外求法札记	卢建平	431
我在法兰西学院听课	卢建平	434
“与众不同”是一种权利	卢建平	437
在德意志邂逅“另类”文明	王秀梅	440
瓜达拉哈拉：阿兹台克文化一瞥	王秀梅	444
伏尔加河的流水，伏尔加格勒的鲜血	王秀梅	447
历史的迷雾：易北河上的佛罗伦萨	王秀梅	451

随 笔

师范与规范	卢建平	457
自杀是“罪”	王秀梅	460
拿什么纪念余祥林的母亲	毛立新	466
从袭警多发看警察“弱势”“强势”	毛立新	468
袁宏伟事件：一场狡猾霸道的“诱捕”	张 磊	471

理论前沿

改革开放 30 年的刑事法治建设

赵秉志*

刑事法治是现代法治的重要组成部分。改革开放 30 年来,我国刑事法治伴随着中国特色社会主义事业和建设社会主义法治国家的前进步伐,取得了巨大的成就,归纳起来看,主要表现在以下 5 个方面:

第一,我们确立了宽严相济的基本刑事政策。基本刑事政策是一个国家刑事法治的灵魂和总体指导方针。我们国家的基本刑事政策,经历了一个逐步发展完善的演进过程。从新民主主义革命时期的“镇压”与“宽大”两个刑事政策,到新中国成立之初的“镇压与宽大相结合的刑事政策”,再发展到 1956 年党的八大提出“惩办与宽大相结合的刑事政策”,逐渐趋于科学合理。

党的十一届三中全会之后于 1979 年通过的新中国第一部刑法,开宗明义第 1 条明确将“惩办与宽大相结合的政策”予以立法化并作为制定刑法的政策依据,使我国这项基本刑事政策树立了极大的权威。近年来,在贯彻科学发展观、构建社会主义和谐社会的环境下,党中央和中央政法领导机关在对我国以往基本刑事政策总结反思的基础上进一步发展完善,英明地提出在我国刑事法治领域应当确立“宽严相济的刑事政策”。正如中共中央政治局常委、中央政法委书记周永康同志所指出:“宽严相济是我国在维护社会治安的长期实践中形成的基本刑事政策,基本含义就是针对犯罪的不同情况,区别对

* 北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长、教授、博士生导师,中国法学会刑法学研究会会长。

待，该宽则宽、当严则严、宽严相济、罚当其罪，既不能片面强调从严，以致打击过度，也不能片面强调从宽，以致打击不力。”宽严相济是当代中国的基本刑事政策，全面贯彻落实这项基本刑事政策，有利于理性地治理犯罪，最大限度地保障人权，促进社会主义和谐社会的构建。

第二，我们建立了比较完备的刑事立法基础，形成了比较科学的刑法修改完善模式。1979年刑法作为新中国第一部刑法，与同期颁布的1979年刑事诉讼法结合起来，标志着我国刑事法制的基本具备，这部刑法也成为我国刑法进一步发展的基础。此后至1997年间，为及时适应改革开放进程中惩治与防范犯罪的需要变化，国家立法机关又先后颁布了25部单行刑法，并在107部非刑事法律中设置了附属性的刑法条款。

在此基础上系统修订并于1997年颁布的新刑法，将1979年刑法的192个条文增加到452个条文，不但修法幅度之大、涉及范围之广前所未有，而且在诸多方面进行了重大改革，取得了显著的进展，现代化、科学性大大增强，堪称新中国刑事法制现代化进程中一个崭新的里程碑。

1997年刑法颁行后10余年来，国家立法机关又根据需要颁布了两部单行刑法、6个刑法修正案和9个刑法立法解释档，建构了比较完备的刑法立法基础，为我国刑事法治提供了基本保障。

第三，我们的刑事司法工作成绩斐然。刑事司法是刑事法治的核心和关键环节，是刑事法治的生命力所在。改革开放30年来，我国各级司法机关在刑事司法工作中认真贯彻执行国家的刑事政策和刑事法律，努力提高刑事司法水平，依法查处审理了各类刑事案件近1400万起，依法惩治了各类犯罪分子，有效地保护了国家安全、社会稳定和人民群众的人身财产权益，为经济发展和社会进步营造了良好的社会环境，也显著提高了全社会的法治意识及司法的权威；最高司法机关注意运用司法解释来指导、协调和规范全国的刑事司法工作，如改革开放30年来，最高人民法院制定或参与制定的刑事司法解释和刑事司法类规范性文件档达440余件，这些司法解释和规范性文件有力地促进了刑事司法工作，成为刑事立法发展完善的重要参考；在中