

法学文库

ОСНОВЫ УГОЛОВНОЙ ПОЛИТИКИ

刑事政策的 基础

[俄] С. С. Босхолов 著

刘向文 译



郑州大学出版社

法学文库

ОСНОВЫ УГОЛОВНОЙ ПОЛИТИКИ

刑事政策的基础

[俄]С. С. Босхолов 著

刘向文 译

郑州大学出版社

С. С. Босхолов

ОСНОВЫ

УГОЛОВНОЙ ПОЛИТИКИ

КОНСТИТУЦИОННЫЙ, КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЙ,
УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ И ИНФОРМАЦИОННЫЙ
АСПЕКТЫ



Москва

Учебно-консультационный центр «ЮрИнФОР»

1999

图书在版编目(CIP)数据

刑事政策的基础/[俄]С. С. Босхолов 著. 刘向文译.
—郑州:郑州大学出版社,2002.9
ISBN 7-81048-661-6

I. 刑… II. 刘… III. 刑事政策—研究—俄罗斯
IV. D951.24

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2002) 第 070947 号

郑州大学出版社出版发行

(郑州市大学路 40 号)

出版人:谷振清

全国新华书店经销

河南东方制图印刷有限公司印制

开本:787 mm × 1 092 mm

印张:12.25

字数:254 千字

版次:2002 年 9 月第 1 版

邮政编码:450052)

发行部电话:0371-6966070

1/18

印次:2002 年 9 月第 1 次印刷

书号:ISBN 7-81048-661-6/D·22

定价:20.00 元

本书如有印装质量问题,由承印厂负责调换

法学文库编委会名单

主 编 张绍谦

副 主 编 田土城

执行主编 石茂生

编 委 (按姓氏笔画排列)

王长水 田土城 石茂生

刘向文 刘德法 宋四辈

张秀全 张绍谦 沈开举

肖国兴 苗连营 赵建文

程宝山 鲁嵩岳



译者简介

刘向文,男,1943年9月生,河南开封人。1966年于北京外国语学院本科毕业。1982年于中国人民大学苏联东欧研究所苏联政法专业研究生毕业,并获法学硕士学位。1990年于苏联列宁格勒国立大学法律系国家法专业研究生毕业,并获法学博士(苏联法学副博士)学位。现任郑州大学法学院教授,郑州大学独联体东欧研究所所长,全国人大常委会办公厅研究室特约研究员。独著或主编了《俄国政府与政治》等4本专著。参编了高等学校法学专业统编教材《宪法学(外国部分)》、《国际反贪污贿赂的理论与司法实践》等八部专著和教材。独立翻译出版了《刑事政策的基础》、《苏联宪法和苏维埃立法的发展(立法汇编)》等3本著作。在《东欧中亚研究》、《世界经济与政治》、《法学家》、《法学评论》等刊物上发表了《谈俄罗斯联邦新刑法典的修改补充》、《谈俄罗斯联邦新刑事诉讼法典》、《俄罗斯联邦刑事立法的历史发展》、《谈俄罗斯联邦的对外经贸仲裁》、《俄罗斯维护联邦统一的理论和实践》、《谈俄罗斯联邦总统全权代表制度》、《谈俄罗斯联邦政党制度》、《谈俄罗斯联邦宪法司法制度》等论文、文章近百篇。

总 序

当代中国正处于社会大变革时期,风起云涌、波澜壮阔的改革开放的伟大实践,正创造着新的社会经济关系结构、新的社会共同体视野、新的价值理念与行为模式。在这一历史性的时代进程中,法治发挥着独特的、难以替代的重要作用,它直接关系到社会转型能否实现以及转型成果能否得到巩固;其重要使命就在于用新的法治理想、法律规范去宣布社会转型的意义和必要性,并藉此凝聚社会多数成员的共识,形塑整个社会在特定时期的政治认同感,从而推动社会向更为民主文明的方向发展。积极回应社会现实中的重大法律课题,为国家的法治建设提供强大的理论支撑,是时代赋予每一个法学学人的历史使命。正是在这样的时代背景之下,《法学文库》终于付梓问世了。她浓缩着中原儿女对法治理想的追求与体认,饱蘸着郑大学子对学术的执着与思考。

郑州大学法学院于20世纪80年代初,伴随着我国法制建设的起步而诞生。她的成长与发展也在一个非常微观和局部的层面上折射了20世纪末以来中国的法治进程从启动到高歌猛进的历史轨迹。郑大法学院一代又一代薪火相继,筚路蓝缕,艰苦创业,开拓进取,目前已有刑法学、民商法学、经济法学、宪法学与行政法学、国际法学等5个法学专业硕士学位点,并成为全国法律硕士专业学位试点单位;在校本科生规模达1 000余人,硕士研究生300余人,各类成教生2 110人;师资队伍学历层次较高,职称比例平衡,年龄结构合理,学术研究成果斐然。可以说,郑大法学院已成为河南省法学教育和研究的重要基地。但是,我们也清醒地认识到,与兄弟院校相比,我们还有很大的不足,到目前为止,在博士学位授予点上尚未实现零的突破,有分量的、高层次的科研成果尚显得单薄。这与她已有了20余年的院史相比是不相称的,或许这就像沉重的历史包袱之于古老的河南一样让人不可思议。我们承认现实,但我们并不甘心落后。郑大法学人有信心也有能力提升自己的学术品味,展示自己的学术实力,打造自己的学术平台。编辑出版《法学文库》这样一套书系便是我们酝酿已久的学术工程的

一部分。

当然,《法学文库》还只是法学研究百花园中一棵稚嫩的幼苗,她需要精心的栽培和呵护。因此,我们一定秉承“求实、创新、规范、严谨”的学风,辛勤耕耘,努力为中国的法学研究事业奉献出富有理论价值和实践意义的学术成果;同时,我们热切地期望学界前辈和同仁一如既往地关心和支持郑大法学院以及她的这套丛书的建设,以使其绽放出更加璀璨绚丽的学术之花;我们同样期望广大读者朋友能够不吝赐教,您的每一份批评和建议都将成为鞭策我们前进的动力。

《法学文库》丛书的出版,得到了郑州大学出版社领导和杨秦予主任的鼎力相助和积极配合,在此,谨向他们致以诚挚的敬意和谢忱。

郑州大学法学院院长、教授

张绍谦 博士

2002年9月

序 言

在我国社会生活各个领域实际上存在着深刻危机的条件下,法制状况既成为护法系统工作人员的热门话题,也成为法学家们的热门话题。对法制状况存在危机的共同评价是理由充分的,因为它依据的是一些无可争议的事实:近年来的立法不完善和相互抵触,许多立法上的创新不符合社会需求,立法文件与其要实现的经济条件、组织条件和技术条件相脱节的现象不断增加。

法律适用实践中违法失职行为数量的增长,使人们非常担心。法律适用实践中违法失职行为数量的增长,既与立法、法的渊源的整个体系(法律、总统令、政府决议、联邦主体和地方自治的文件)的生理缺陷相关联,又与社会意识和职业意识中法律虚无主义的增长相关联。关于法制全面危机的结论,将不再是夸大其词的局面正在形成。

执行权经常超越自己的宪法权限范围,涉足立法权的领地。1994年6月14日,俄罗斯联邦总统签署的《关于保护居民以防受土匪活动和其他有组织犯罪行为侵害的紧急措施的命令》,就是鲜明的例证。遗憾的是,所有这些都说明,宪法法律虚无主义也笼罩着1993年宪法的执行领域,存在着回到在宪法范围之外借助政治手段解决实际问题的威胁。

保障宪法法制的问题,保障社会和公民的安全以防受犯罪分子侵害的问题,保证整个俄罗斯立法充分体现宪法精神问题,保障俄罗斯立法的发展并保证将其转化为经济改革、政治改革和社会改革的现实因素问题,保障制定感化犯罪的法律、管理措施和组织措施并对制定工作实施监督的问题,正在被提到法律科学和实践的首要地位。正因为这样,法学家、政治学家和社会学家在研究上述问题中的作用和责任正在空前提高。因此目前还存在着既使法律关系体系稳定,又有实现俄罗斯联邦宪法中人和公民的权利一编所奠定的民主、普遍人道主义潜力的可能性。

提交读者评判的这一专著,正是研究法律科学和实践中非常现实的一个问题,即与俄罗斯联邦境内犯罪作斗争的国家政策的理论基础,或曰刑事政策。它试图全面、系统地研究刑事政策方方面面的问题:宪法基础、国际法基础、刑事法

律基础、犯罪学基础和信息基础。

本书的第一编分析了宪法法律体系的现状,并在此基础上得出了该体系处于危机状态的结论。第一编还分析了形成宪法法律体系危机的原因和基本特点,提出了摆脱该危机的途径。

在现代条件下,制定和通过抵御犯罪和其他违法行为的国家政策(刑事政策)构想(基础)的任务(使其具有法律根据),比过去任何时候都更具有现实意义。因此,第二编研究了完成这一任务的途径,揭示了刑事政策的宪法法律基础。其中,首次以专著形式详细地研究了俄罗斯联邦宪法和社会政策的相互关系问题。

第三编系统地研究了刑事政策信息保障的概念、内容和目的,分析信息保障领域需要研究解决的问题以及它们的特点与解决的途径。在此基础上,该书首次详细地拟定了刑事政策信息保障的构想。其中包括:(1)确定详细拟订和建立信息保障体制的方法论基础;(2)查明各种层面(政治指示层面、立法层面和法律适用层面)上刑事政策的信息需求;(3)详细拟订信息保障的结构和工艺流程;(4)在考虑最新科技成果、刑事司法体系发展远景的情况下,初步拟订消除所发现缺点和进一步完善信息保障的基本途径。

最后,第四编研究了刑事政策领域的监督问题。其中包括公民监督、议会监督、检察机关监督、司法监督和宪法监督。

在结束语中指出,本书使用了法律科学和实践中长期使用的许多概念术语。其中包括“护法机关”和“刑事司法机关”等。作者在主要使用“刑事司法”这一术语的同时,完全没有将其同更广泛传播的词组“护法机关”对立起来。但是,就实质上讲,这两个术语指的不永远是同一个概念。

作者在这里对其意见和批评在很大程度上帮助完成了这一著作的人表示诚挚的感谢。首先对 M·M·巴巴耶夫教授和 Э·Ф·波别加伊洛教授表示诚挚的感谢。

译者前言

1991年底,苏联解体,俄罗斯联邦独立。1992年,俄罗斯联邦政府对其经济实行“休克疗法”,物价全部放开。在商品奇缺、物价飞涨的情况下,普通居民的生活水平急剧下降。正如当时担任俄罗斯联邦政府副主席兼内务部长的库拉科夫在国家法治状况报告中所指出的那样:“人民更贫穷。由于绝望,忽视道德规范和遵守法制,一批新的力量被拖向违法活动。1996年,揭露出犯罪分子161.8万人。其中,125万人属于初犯。”^①与此相适应,犯罪案件的数量急剧增长。据俄罗斯联邦官方统计,与1960年相比,俄罗斯登记的犯罪数量增长了将近5倍。现在,每年发生的犯罪案件约250万起,还有相当数量的犯罪未被揭露^②。

目前,在俄罗斯,犯罪不仅在数量上发生了重大变化,而且在严重程度上也发生了重大变化。在犯罪结构中,严重犯罪、特别严重犯罪的数量显著增长,有组织犯罪日趋猖獗。例如,2000年9月16日,俄罗斯联邦总统驻乌拉尔联邦区全权代表彼得·拉特舍夫在答记者问中指出,在乌拉尔联邦区有5个联邦级的犯罪集团,有组织犯罪严重。吸毒、艾滋病在迅速蔓延。在斯维尔德洛夫斯克州曾进行了社会调查。对于调查者提出的“是谁在管理斯维尔德洛夫斯克州”的问题,52%的人回答是犯罪集团,34%的人回答是权力机关^③。

鉴于犯罪问题已经成为真正的社会灾难,威胁着俄罗斯新的国家制度和国家安全,拟定正确的反犯罪斗争政策,或曰刑事政策,以抑制犯罪被提到俄罗斯当局的重要工作日程之上。而研究拟定正确的刑事政策,也成为俄罗斯法学界、社会学界专家学者的研究热点。就是在这种形势下,1999年4月,第二届国家杜马代表、国家杜马安全委员会副主席,俄罗斯联邦功勋法学家,俄罗斯联邦安全会议科学咨询委员会成员,俄罗斯联邦总检察院直属科学咨询委员会成员,俄罗斯联邦国防、紧急情况和消除自然灾害后果部部务会议成员,俄罗斯联邦内务

① 载于1997年2月21日《俄罗斯报》。

② 见刘向文译:《俄罗斯刑法和刑事诉讼程序的改革》,刊登于中国检察理论研究所、中国检察官协会主办的《国外法制信息》杂志,1998年第5期,第3—7页。

③ 载于2000年9月16日《俄罗斯报》。

部莫斯科学院教授谢尔盖·谢苗诺维奇·波斯霍洛夫在莫斯科国立大学法律系法律信息教学辅导中心撰写出版了专著《刑事政策的基础》。该书全面、系统地研究了刑事政策方方面面的基础。例如,刑事政策的宪法法律基础、国际法律基础、刑事法律基础、犯罪学基础和信息基础。

《刑事政策的基础》一书有三大特点。一是从中间派的立场研究分析刑事政策的基础。谢尔盖·波斯霍洛夫教授是在苏联解体、俄罗斯联邦独立后的1999年撰写出版《刑事政策的基础》一书的。所以,他对苏维埃时期的刑事政策进行了反思。例如,他在第二章第二部分中研究分析了苏维埃时期反犯罪斗争模式的缺点。同时,《刑事政策的基础》一书,又是在叶利钦总统执政后期的大背景下撰写出版的。所以,作者在书中也反思了俄罗斯现行刑事政策中的问题,并提出了改进的建议。总之,从中间派的立场研究分析刑事政策的基础,是本书的一个重要特点。应当指出,普京总统上任以来,中间派的立场、观点越来越占居主流地位。二是首次研究分析了刑事政策的宪法法律基础和信息基础。在《刑事政策的基础》一书出版前,苏联或俄罗斯刑法学界、犯罪学界、社会学界的专家学者大多从刑事法律和犯罪学方面研究分析刑事政策的基础。谢尔盖·波斯霍洛夫的创新之处,不仅在于他从宪法原则高度去研究制定刑事政策模式,而且在于他适应形势发展的需要,首次强调刑事政策信息保障的重要性。三是《刑事政策的基础》一书资料丰富、新颖。它从法治状况这一侧面,向我们揭示了2000年以前俄罗斯的现实生活,满足了我国读者尽可能多地了解俄罗斯的需求。

鉴于20世纪50年代毛泽东同志要求“向苏联一边倒”,我国曾实行了苏联反犯罪斗争模式;鉴于我国目前和俄罗斯一样处于经济体制的转型时期,部分人就业困难、生活水平下降以及犯罪问题突出是中俄两国面临的共同问题。在这种背景下,了解和研究《刑事政策的基础》一书,了解和研究俄罗斯在刑事政策领域里的经验和教训是有益的。因此,译者翻译了这本专著,供我国有关方面参考。

应当指出的是,《刑事政策的基础》一书中,有关十月革命、苏维埃国家、马列主义等问题的观点,不代表译者的观点。

译者的夫人王广琴女士承担了本书的打字工作。本书得以出版,受到郑州大学出版社的大力协助。在此,表示诚切的谢意。

译者

2002年6月30日于郑州

目录

Contents

第一编	宪法法律体系和刑事政策的现状	1
	第一章 宪法法律体系危机和摆脱危机的途径	1
	一、危机的先决条件和原因	2
	二、危机的实质和内容	6
	三、危机对犯罪现状的影响	8
	四、摆脱危机的途径	11
	第二章 刑事政策的现状:新旧问题	13
	一、刑事政策的概念和原则	13
	二、“反犯罪斗争”模式的缺点	21
	三、新阶段的刑事政策:问题和危险	24
	四、刑事政策变化的趋势	26
	五、刑事政策的首要问题和基本方针	29
第二编	刑事政策的宪法法律基础	39
	第三章 刑事政策的宪法基础	39
	一、刑事政策是宪法调整的对象	39
	二、人权和刑事政策	42
	三、分权体制下的刑事政策	50
	四、实现刑事政策任务进程中的国际合作	53
	第四章 刑事立法是刑事政策的法律基础	58
	一、刑事法律和刑事政策	58
	二、刑事立法改革的政治法律前提	68
	三、新的刑事立法:成绩、错误和问题	75

	四、进一步完善刑事立法的基本方针	89
	第五章 刑事政策和预防犯罪	95
	一、预防犯罪是刑事政策的主要方针	95
	二、预防犯罪的法律调整:现状和问题	100
	三、完善预防犯罪的法律基础是刑事政策的首要方针	112
第三编	刑事政策的信息保障	118
	第六章 信息保障的一般特点	120
	一、信息保障的概念、内容和目的	120
	二、信息保障需要研究解决的问题: 概述、原因和解决途径	127
	三、法律适用活动是一种信息操作进程	135
	第七章 刑事政策信息保障的构想	146
	一、设计和建立信息保障系统的方法论基础	146
	二、信息需求:种类和分类法	149
	三、信息保障的要素和结构	154
	第八章 完善刑事政策信息保障的基本方针	156
	一、发展和完善信息保障的趋势和远景	156
	二、完善信息保障的法律基础和组织基础	158
	三、完善信息保障的技术和资源基础	163
第四编	对刑事政策的监督问题	167
	第九章 监督的法律基础	169
	一、监督的宪法法律调整	169
	二、监督的立法保障问题	176
	第十章 公民监督、议会监督和检察机关监督	179
	一、公民监督:现状和发展途径	179
	二、议会监督宪法和立法的确认问题	185
	三、检察机关监督的完善问题	189
	第十一章 司法监督和宪法监督:理论和实践问题	193
	一、司法监督	193
	二、宪法监督	196



第一编

**宪法法律体系
和刑事政策的现状**

**第一章 宪法法律体系危机
和摆脱危机的途径**

宪法在任何国家的生活中都占据特殊地位,因为它
是根本法,是确认人和公民最重要的权利和自由、国家结
构形式、国家权力机关体系组织和活动原则的主要政治
法律文件。宪法的效力适用于整个社会关系体系。它规
定社会政治生活、经济生活和法律生活的基础和原则,构
成整个立法的法律基础,是整个法律体系的核心。

规范创制和法律适用的实践,一切国家机关、社会联
合组织和组织、公职人员和公民的活动都应当完全符合
宪法的规定,这是法治国家最重要的标准之一。遗憾的

是,近些年来,有时是反其道而行之。其原因是整个宪法法制和宪法法律体系存在着严重危机。而这一危机又对公民的权利与自由,对俄罗斯国家体制本身的存在构成威胁。

因此,俄罗斯联邦宪法法院作为维护宪法法制和宪法秩序的最高司法机关,从自己工作的最初阶段就提醒国家机关、公职人员和公民必须严格遵守俄罗斯联邦宪法和法律,并提醒他们,违反俄罗斯联邦宪法和法律将造成不可弥补的损失。例如,早在1993年,俄罗斯联邦宪法法院在发给俄罗斯联邦最高法院的信函中,曾对当时形成的宪法法制状况作出下述评价:“俄罗斯正经历着自己历史上最复杂的一个时期:经济正在衰退,公民的经济和社会权利没有保障,族际冲突不断,犯罪率不断增长,追求违宪目标的激进势力正在积蓄力量,国家机关正在受到贪污贿赂的腐蚀,法律虚无主义甚至在俄罗斯联邦及其主体的最高公职人员中广泛传播,人们对国家政权机关的不作为、国家政权机关之间冲突的不满情绪,有形成社会爆炸局势的危险。俄罗斯联邦的宪政制度正在受到威胁。”^①此后不久,在当年10月发生的事件,证明了上述信函所作评价的正确性。评价在许多方面是正确的,也适用于现阶段。

一、危机的先决条件和原因

宪法法制的危机,早在1917年十月革命时期就已经开始形成。近年来,政界和学术界对我国历史上的十月革命时期及其以后时期的注意力明显增强了。出版了许多严肃地、客观地分析相应事件的著作。但是,与此同时也出版了一些以片面性的观点和认识占优势、企图用全面否定的腔调来描述像十月革命和社会主义国家建设的尝试等、就其性质和后果来说都十分复杂和具有多重性的书籍。当然,我们不能同意对这些事件的歪曲性描述,因为它们是我国历史不可分割的一部分,尽管它们是充满矛盾冲突和悲剧性的历史。客观的分析表明,在无产阶级革命思想的旗帜下,既取得了一定的成绩,又造成了一些严重损害,使整个社会和人民遭受贫穷和苦难。

在研究作为20世纪全球性历史事件的十月革命时,应当指出它的极端复杂性、多重性和矛盾性。在这里,大肆颂扬、美化国内战争,伪造“社会主义建设”成果,掩盖共产党上层统治集团所犯严重错误的做法,与全部否定苏维埃政权存在时期国家确实获得的成就的做法,都同样是不能接受的。

^① 摘自1993年3月11日的《俄罗斯报》。

我们不应当把历史看作是社会政治发展某一时期的现象、痕迹或者复制品，而应当将其视为不断前进的历程。由于十月政变的结果，或者按照当时被布尔什维克称为十月革命的结果，而认为俄罗斯国家整个世纪的历史都一笔勾销了的认识是错误的。由于1991年8月事件和别洛维日协议的结果，74年多的苏维埃国家历史都一笔勾销了的认识，也同样是错误的。我们有充分理由认为，上述事件不仅将对俄罗斯联邦本身、独联体其他国家，而且将对全世界当代的和未来的社会进程、政治进程、经济进程、精神进程和其他进程的速度和性质给予长期的影响。

俄罗斯历史上的十月革命时期，使我们感兴趣的首先在于，它是显示社会和国家发展的苏维埃阶段和后苏维埃阶段形成宪法法律体系危机先决条件的缩影。同时，我们可以把关于十月革命主要的思想和原则奠定了危机的主要先决条件的论点作为基本论题。

第一，由于十月政变的结果，以暴力方式中断了俄罗斯国家和社会历史发展的自然进程。然而，世界文明的经验令人信服地证明，历史迟早要对违反其自然发展规律的行为进行报复。

第二，布尔什维克夺取政权后，开始把其主要思想之一（暴力斗争使人们幸福的思想）付诸实施。这一思想就其实质来说不仅是虚伪的、不能实现的，而且是非常不道德的（如果说不是犯罪的）。因为实现这一思想的尝试，必然导致建立拥有强大强制机器的警察镇压国家，以便借助其帮助塑造受这个国家支配的、具有奴隶心理的居民。苏维埃领导集团，更为准确地说是党的领导集团，由于坚持不懈地和残酷地奉行达到这一目的的路线，最终得以建立起对公民的正常生活、其权利和自由的发展来说都扭曲变形的社会和国家。当然，社会政策和社会生活的宪法法律基础，特别是确定国家和个人相互关系的宪法法律基础本身，也都是扭曲变形的。在确立极权主义制度的时候，国家、国家的实力和威望被置于首位。人却被视为体系的一分子，他的惟一的和基本的使命是忠实地为这个体系、这个国家和这个政治制度服务。

刑事政策理所当然地也完全符合国内施行的政策。在这方面，最引人注目的是人民委员会以其最初的法令之一在俄罗斯废除了死刑。但在1918年死刑又被恢复，而且死刑适用的规模远远超出了沙俄时期相应指标的数字。在以后的年代里，这一惩罚措施的适用不断扩大。特别是在政治镇压高潮时期，死刑在实际上已经由极刑变成一般的惩罚措施。