

中国法学会刑法学研究会
Criminal Law Research Association of China Law Society

中国刑法学年会文集

Series of 2004 Annual Conference of China Criminal Law

(2004年度)

第一卷：死刑问题研究(上册)

Volume I :Studies on Death Penalty(Top Volume)

学术顾问	高铭暄	马克昌
主 编	陈兴良	胡云腾



中国人民公安大学出版社

中国法学会刑法学研究会
CHINESE ASSOCIATION OF CRIMINOLOGY 2005-2006

中国刑法学年会文集

Journal of China Annual Criminology Conference Criminal Law

【2005-2006】

第一卷：死刑问题研究(上册)

CRIMINAL DEATH SENTENCE RESEARCH (UPPER)

主编 王作富 副主编 王世洲 王世伟
主审 王作富 王世洲 王世伟

2

中国政法大学出版社

中国刑法学年会文集 (2004 年度)

Series of 2004 Annual Conference
of China Criminal Law

第一卷：死刑问题研究（上册）

Volume I: Studies on Death Penalty (Top Volume)

学术顾问 高铭暄 马克昌

主 编 陈兴良 胡云腾

副主编 梁根林

中国人民公安大学出版社

·北 京·

图书在版编目 (C I P) 数据

中国刑法学年会文集. 第1卷: 2004 年度/陈兴良, 胡云腾主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2004. 9

ISBN 7-81087-845-X

I. 中... II. ①陈... ②胡... III. 刑法-法的理论-中国-学术会议-文集 IV. D924.01-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 083170 号

中国刑法学年会文集 (2004 年度)

Series of 2004 Annual Conference of China Criminal Law

第一卷: 死刑问题研究 (上册)

Volume I: Studies on Death Penalty (Top Volume)

主编 陈兴良 胡云腾

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: 河北省抚宁县印刷厂

版 次: 2004 年 9 月第 1 版

印 次: 2004 年 9 月第 1 次

印 张: 70.5

开 本: 787 毫米×1092 毫米 1/16

字 数: 1340 千字

ISBN 7-81087-845-X/D·633

定 价: 130.00 元 (上、下册)

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 翻印必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

www.jgclub.com.cn

中国刑法学年会文集 (2004 年度)

编辑委员会

学术顾问 高铭暄 马克昌
编委会主任 赵秉志
编委会副主任 陈兴良 胡云腾

编委 (按音序排列)

鲍遂献	陈明华	陈兴良	陈忠林	顾肖荣
胡云腾	黄林异	姜 伟	朗 胜	李文燕
李希慧	刘明祥	刘守芬	刘宪权	卢建平
齐文远	阮齐林	吴振兴	张 军	张明楷
赵秉志	周振想			

编辑部主任 梁根林
编辑部成员 付立庆 吉莉娅

编 写 说 明

中国法学会刑法学研究会 2004 年年会于 2004 年 9 月 9 日至 11 日在北京召开。在刑法学年会结束后,与会代表还将参加于 9 月 12 日在北京举行的国际刑法学协会第 17 届大会。因此,本届年会是中国法学会刑法学研究会成立 20 年来最为隆重的年会之一。

为使刑法学年会与国际刑法学协会第 17 届大会相衔接,经刑法学研究会常务理事会研究并报中国法学会批准,今年年会的理论议题是死刑制度的改革与完善。死刑是当前社会关注的一个问题,如何限制死刑并逐步为将来废除死刑创造条件,首先需要从法理上加以研究。今年刑法学年会将死刑制度的改革与完善作为理论议题,表明我国刑法学界对于死刑问题的关注。从文集关于死刑的论文来看,从各个不同的角度对死刑制度作了探讨,包括死刑复核权收归最高人民法院行使等问题,都发表了各种独到见解,可以说是我国在死刑问题上取得的前沿性研究成果。今年年会的实践议题,主要考虑与国际刑法学协会第 17 届大会接轨,确定为以下五个方面:一是腐败犯罪;二是侵犯知识产权犯罪;三是网络犯罪;四是未成年人犯罪;五是贩卖妇女儿童犯罪。在这些议题中,都涉及国际刑法方面的内容,包括国际社会未成年人犯罪惩治与防范研究、国际反腐败犯罪、国际反贩卖妇女儿童犯罪、国际反网络犯罪等。这些议题,有些是传统题目,以往我国刑法学界已经有过较为深入的研究;有些则是新问题,如网络犯罪,需要进行具有前瞻性的探讨。从文集关于刑法实务问题的论文来看,大多都能结合司法实践对各自的议题进行颇有深度和新意的理论分析,反映了我国刑法学界在这些领域的最新学术研究成果。

本次刑法学年会原定于 2004 年 6 月 30 日截稿,后因故推迟至

7月10日最终截稿。由于收到论文过多，尽管经过我们的多方努力，使得今年年会论文能够以两卷四本的规模面世，但仍然无法保证所有提交的论文悉数收编。因此，在编辑过程中，除本会理事论文外，对其他作者提交的论文只能忍痛割爱，择优选用。选用的论文原则上按照一人一篇的原则。在这里，我们衷心感谢未能收入本文集的论文作者对于年会的热心关注和真诚支持。正是这些并未入选的作者队伍的存在，昭示着我国刑事法学研究的繁荣景象。

按照本届年会议题的安排，2004年度的论文集共分为两卷：第一卷为《死刑问题研究》；第二卷为《实务问题研究》。由于篇幅的原因，每卷分为上、下两册。如此规模的年会文集，是以往所未见的。本次年会论文集是在中国法学会刑法学研究会的指导下，由本会副会长、北京大学法学院教授陈兴良，本会副会长、最高人民法院研究室副主任胡云腾，本会副秘书长、北京大学法学院副教授梁根林具体负责编辑的，参与编辑的有北京大学法学院博士研究生付立庆、硕士研究生吉莉娅等人，方鹏、雷丽清、吕亚萍承担了英文翻译工作。

最后，我们还要感谢中国人民公安大学出版社对中国法学会刑法研究会一如既往的大力支持，使本文集得以及时地、高质量地面世。对于出版社领导和编辑的辛勤劳动，谨表崇高的敬意。

中国法学会刑法研究会

2004年7月10日于北京

目 录

上 册

(一)

马克思死刑思想初探

——重读马克思“死刑”一文体会	张 文 米传勇	(1)
毛泽东的死刑观	江礼华	(10)
从死刑利弊看毛泽东的死刑观	张恒山 赵永红	(20)
论中国死刑制度的历史演变	许发民	(30)
论死刑兴衰演进的动因及其本质		
——兼论中国死刑的保留与限制	徐汉明	(44)
论死刑的消极作用	郝守才 张 磊	(55)
关于死刑的通信	陈兴良	(67)
论死刑的实质		
——权力评价的结果	苏惠渔 孙万怀	(85)
死刑与人权	陈忠林	(97)
刑法学派发展与死刑之存废	刘艳红 张洪成	(111)
国外死刑存废之争与人道主义的关系考察	马家福	(126)
死刑与公众的情感和国家的责任	初炳东	(132)
从刑罚的目的看死刑的废除	肖 洪	(141)
大众传媒与死刑的限制及存废	王 祎	(154)
死刑的价值分析与存废研究视角	王竹汀 王昌学	(167)
功利主义视野中的死刑存废	何承斌	(175)

死刑的虚拟价值与死刑问题的基本立场

- 死刑基本问题的哲学思考 周 详 (190)

死刑的能与不能

- 对死刑现实功用的考察 李晓君 (213)

- 死刑存废的价值论争与我国的死刑立法 王志亮 (222)

中国古代死刑历史中的否定因素

- 传统死刑文化的另一层面考察 黄伟明 (231)

- 死刑目的论要 曾明生 (242)

- 中国废除死刑应有的观念准备 夏 勇 (257)

- 死刑存废的理论根据及其评价 侯国云 (268)

死刑废除论的基础理论重构

- 社会强迫机制视角中的刑罚本质反思 高艳东 (283)

超越公正与功利

- 死刑的人道视角 郭 芳 龙小林 (309)

- 死刑刑事政策的选择 刘 军 (321)

- 死刑废止之思考 刘晓莉 胡 瀚 (334)

- 试论实现最终在中国废除死刑的伟大目标 余松龄 (342)

- 关于我国死刑制度存废若干问题的思考 费贵廉 戴隆芸 (360)

- 中国死刑的出路 张芳英 (370)

- 中国废除死刑可行性的思考 王秀梅 杜 澎 (377)

废除死刑的人性因素

- 从死刑产生原因看待废除死刑的合理性 肖 楠 (388)

- 在边缘处漫漫思考死刑 武小凤 (394)

(二)

- 刑法学者如何为削减死刑作贡献 张明楷 (409)

死刑限制的新视野

——基于解释论的思考	李希慧	(424)
中国死刑控制十大论纲		
——立足于中国国情和国际潮流的系统设计	梁根林	(435)
刑罚目的的实现与死刑立法的完善	韩 轶 唐大森	(459)
中国死刑立法之评析	张远煌	(467)
论死刑的立法限制	陈明华 李凤林	(476)
死刑立法的国际化与本土化研究	包 雯	(481)
论我国限制死刑的立法完善	刘志高	(488)
死刑的宪法依据与限制		
——美国宪法第八修正案死刑限制功能及其借鉴		
意义	陈 立 黄冬生	(496)
重构刑罚体系, 限制死刑适用		
——关于减少生命刑和加重自由刑的立法建议		
.....	刘冀民 李睿懿 王永励	(505)
论从立法上和司法上严格限制死刑的适用	周道鸾	(514)

下 册

重刑主义与死刑限制	宣炳昭 龙 洋	(531)
试论死刑限制的司法途径	贾 宇 周少华	(538)
死刑的司法限制		
——以伤亡结果的判断为切入点	周光权	(548)
死刑适用的司法限制	蒋文烈 罗 伟	(559)
论死刑适用的司法限制	尹南飞 杨启伦	(564)
论死刑的司法限制	张亚平	(574)
论民意与死刑的司法限制	唐煜枫 王明辉	(584)

论绝对确定的死刑及其替代措施	黄明儒	(595)
死刑赦免制度建构论略	阴建峰	(603)
关于建立我国死刑赦免制度的构想	利子平 竹怀军	(615)
审理死刑案件的若干问题	王志辉	(623)
现阶段减少死刑适用的策略性思考	吕 欣	(632)
日本的死刑制度	刘明祥	(642)
死刑司法限制若干问题探讨	田立文 张开乐	(651)
虎头铡? 狗头铡? ——平等原则在死刑执行方法中之贯彻	黄京平 陈鹏展 石 磊	(663)
死刑实证分析的现状及其展望	黎 宏	(672)
论死刑量刑社会学模式 ——以“刘涌案”为分析视角	汪明亮	(682)
最大限度限制死刑: 反思与建言	谢望原 谢福笛	(697)

(三)

略论我国独创的死缓制度	欧阳涛	(706)
死缓制度的适用与完善	张泗汉	(713)
死缓制度的刑事政策意义及其扩张	卢建平	(721)
论死刑缓期二年执行制度的异化	林 维	(728)
死缓制度的重新定位 ——限制死刑的合理选择	刘 霜	(736)
论死刑的限制适用 ——从死缓平台谈起	王 勇	(743)
死缓制度的司法适用	韩美秀	(753)
论死缓制度的完善	付丽洁 郑丽萍	(762)

(四)

论中国非暴力犯罪死刑的逐步废止	赵秉志	(770)
毒品犯罪案件死刑适用的司法限制	任志中 汪 敏	(782)
对“杀人者偿命”的质疑		
——死刑的司法限制之我见	李邦友	(792)
诘问“杀人偿命”		
——死刑废止中一个“心结”的破除	杜 宇	(799)
死刑保留论的最后堡垒		
——由一个广受关注的死刑个案展开	付立庆	(809)
经济犯罪死刑废除的理性思考	冯殿美	(815)
经济犯罪废止死刑问题研究	梁华仁 陈清浦	(827)
论我国金融刑法的死刑废除	卢勤忠	(836)
在理想与现实之间		
——经济犯罪适用死刑限制论	王 明 康 瑛	(845)
我国经济犯罪的刑事政策分析及其调整		
——以我国经济犯罪的死刑立法为视角	黄华平 梁晟源	(855)
税收犯罪的死刑废止论		
——对《刑法》第 205 条及第 206 条之检讨	吴玉梅	(866)
受贿罪适用死刑比较	李云龙	(874)
贪污贿赂犯罪死刑废止刍议	栾 莉	(880)
贪污贿赂犯罪中的死刑设置问题研究		
.....	但 伟 李荣楠 范小霞	(890)
妨害社会管理秩序罪中非暴力犯罪死刑废止		
浅议	周海洋 刘 远	(900)
行政犯罪的死刑问题研究	赵桂民	(909)
单位犯罪死刑立法研究	彭凤莲	(918)

主犯的死刑适用问题探析	吴光侠	(927)
-------------------	-----	---------

中国惩治侵害国有资产犯罪的死刑立法、司法及其改革		
--------------------------	--	--

.....	杨子良	(935)
-------	-----	---------

(五)

死刑政策：全球视野及中国视角	刘仁文	(949)
----------------------	-----	---------

我国死刑立法与国际人权公约的协调	马松建	(967)
------------------------	-----	---------

(六)

论二审死刑案件的公开审理	高铭暄 朱本欣	(974)
--------------------	---------	---------

慎用死刑的程序保障		
-----------	--	--

——对我国现行死刑复核制度的检讨及完善		
---------------------	--	--

建言	赵秉志 时延安	(981)
----------	---------	---------

“下放”到“回归”：死刑核准权的应然选择	张志勇	(993)
----------------------------	-----	---------

死刑复核价值论	周玉华 秦秀春	(1002)
---------------	---------	----------

推动死刑逐渐废止之理性思考		
---------------	--	--

——兼论死刑复核程序的完善	王文生	(1016)
---------------------	-----	----------

对死刑复核制度的再思考	戴长林	(1023)
-------------------	-----	----------

论死刑案件的证据审查	陈华杰	(1034)
------------------	-----	----------

谈死刑的正当程序之遵从	黄荣康 万云峰	(1049)
-------------------	---------	----------

死刑限制与程序规制	祝 伟	(1058)
-----------------	-----	----------

实体与程序之间：死刑正当根据与特殊程序救济	杨开江	(1064)
-----------------------------	-----	----------

给予死刑案件被告人特殊的权利保护与死刑的程序控制		
--------------------------	--	--

——以高攀案与《保护面临死刑者权利的保障条款》为		
--------------------------	--	--

视点	周振杰	(1078)
----------	-----	----------

Index

Top Volume

Part I

On Marx's Thoughts of Death Penalty from His Article of Death Penalty	<i>Zhang Wen & Mi Chuanyong</i>	(1)
On Mao Tsetung's Thoughts of Death Penalty	<i>Jiang Lihua</i>	(10)
On Mao Tsetung's Thoughts of Death Penalty; Advantages and Disadvantages of Death Penalty	<i>Zhang Hengshan & Zhao Yonghong</i>	(20)
On History and Development of Death Penalty in China	<i>Xu Famin</i>	(30)
Reservation and Restriction; On Cause of Development of Death Penalty and Its Nature	<i>Xu Hanming</i>	(44)
On Negativity of Death Penalty	<i>Hao Shoucai & Zhang Lei</i>	(55)
A Letter and Letter in Reply on Death Penalty	<i>Chen Xingliang</i>	(67)
On the Nature of Death Penalty; As A Result of Judgment of Power	<i>Su Huiyu & Sun Wanhui</i>	(85)
On Death Penalty and Human Rights	<i>Chen Zhonglin</i>	(97)
The Death Penalty; For and Against ; from the View of Development of Criminal Law Schools	<i>Liu Yanhong & Zhang Hongcheng</i>	(111)
Foreign Debating on Death Penalty and Humanitarianism ...	<i>Ma Jiafu</i>	(126)
Death Penalty, Public Sensibility and National Responsibility	<i>Chu Bingdong</i>	(132)

A Conclusion of Abolition of Death Penalty from the Purposes of Punishment	
.....	<i>Xiao Hong</i> (141)
The Mass Media and Death Penalty	<i>Wang Yi</i> (154)
Value of Death Penalty; New Angle to Debate on Death Penalty	
.....	<i>Wang Zhuting & Wang Changxue</i> (167)
Thoughts of Reservation and Abolition of Death Penalty in Utilitarianism	
.....	<i>He Chengbin</i> (175)
On the Basis and Suppositional Value of Death Penalty; A Philosophical	
Thinking on Basic Problems of Death Penalty	<i>Zhou Xiang</i> (190)
Can or Can not; A Study on Practical Functions of Death Penalty	
.....	<i>Li Xiaojun</i> (213)
Debating on Death Penalty and National Legislation	
.....	<i>Wang Zhiliang</i> (222)
On Negative Factors of Death Penalty in Ancient China; A Study of	
Traditional Death Penalty Culture	<i>Huang Weiming</i> (231)
On the Purposes of Death Penalty	<i>Zeng Mingsheng</i> (242)
On Ideaistic Preparations for the Forthcoming Abolishment	
of Death Penalty	<i>Xia Yong</i> (257)
On Theoretical Basis of Reserving and Abolishing of Death Penalty	
.....	<i>Hou Guoyun</i> (268)
Reconstruction of Basic Theory of Reserving and Abolishing of	
Death Penalty	<i>Gao Yandong</i> (283)
Beyond Justice and Utility; A Humanitarian Thinking on	
Death Penalty	<i>Guo Fang & Long Xiaolin</i> (309)
On the Choice of Criminal Policy Concerning Death Penalty	
.....	<i>Liu Jun</i> (321)

On Abolition of Death Penalty	<i>Liu Xiaoli & Hu Han</i>	(334)
How to Realize the Dream of Abolishing Death Penalty in China	<i>Yu Songling</i>	(342)
Problems on Reservation or Abolition of Death Penalty	<i>Fei Guilian & Dai Longyun</i>	(360)
The Future of Death Penalty in China	<i>Zhang Fangying</i>	(370)
On Possibility of Abolishing Death Penalty in China	<i>Wangxiumei & Du Peng</i>	(377)
On Humanistic Factors of Abolishing Death Penalty	<i>Xiao Nan</i>	(388)
Thinking of Death Penalty	<i>Wu Xiaofeng</i>	(394)

Part II

How do Legal Experts Dedicate themselves to Cutting down Death Penalty?	<i>Zhang Mingkai</i>	(409)
New Angle of Restricting Death Penalty on Basis of Hermeneutic	<i>Li Xihui</i>	(424)
Ten Problems of Restricting Death Penalty on Basis of Chinese Reality and International Trend	<i>Liang Genlin</i>	(435)
Realization of Purposes of Punishment and Improvement on Legislation of Death Penalty	<i>Han Yi & Tang Dasen</i>	(459)
Review on Legislation of Death Penalty in China	<i>Zhang Yuanhuang</i>	(467)
On the Restriction of Legislation of Death Penalty	<i>Chen Minghua & Li fenglin</i>	(476)
Internationalization and Indigenization of Legislation of Death Penalty	<i>Bao Wen</i>	(481)

On the Improvement of Legislation of Death Penalty in China

Liu Zhigao (488)

Constitutional Basis and Restriction of Death Penalty : A Study on the 8th
Amendment of American Constitution

..... *Chen Li & Huang Dongsheng* (496)

Some Advice for Legislator on Reducing Death Penalty and Aggravating

Imprisonment *Liu Jimin , Li Ruiyi & Wang Yongli* (505)

Restricting Death Penalty through Legislating and Legal Performing

..... *Zhou Daoluan* (514)

Bottom Volume

Theory of Severe Punishment and Restriction of Death Penalty

..... *Xuan Bingzhao & Long Yang* (531)

On Restricting Death Penalty through Legal Performing

..... *Jia Yu & Zhou Shaohua* (538)

On Restricting Death Penalty through Legal Performing : Beginning with

Judgment on Result of Casualty *Zhou Guangquan* (548)

On Restricting Death Penalty through Legal Performing

..... *Jiang Wenlie & Luo Wei* (559)

Of Restricting Death Penalty through Legal Performing

..... *Yin Nanfei & Yang Qilun* (564)

On Restricting Death Penalty through Legal Performing

..... *Zhang Yaping* (574)

Public Option and Restriction of Death Penalty

..... *Tang Yufeng & Wang Minghui* (584)