

XINGFA LUN

# 刑 罚 论

公培华 著



青岛海洋大学出版社

# 刑 罚 论

公培华 著

青岛海洋大学出版社

·青岛·

图书在版编目(CIP)数据

刑罚论/公培华著. —青岛:青岛海洋大学出版社,  
1999.8

ISBN 7-81067-094-8

I 刑… II 公… III. 刑罚—研究 IV. D914  
中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 40554 号

青岛海洋大学出版社出版发行

(青岛市鱼山路 5 号 邮政编码:266003)

出版人:刘宗寅

济南印刷四厂印刷

新华书店经销

\*

开本:850mm×1168mm 1/32 印张:10 字数:250 千

1999 年 8 月第 1 版 1999 年 8 月第 1 次印刷

印数:1—1000 定价:22.80 元

## 前 言

犯罪、刑事责任、刑罚是刑法的基本内容,当然也是刑法学研究的重点。目前,对犯罪理论的研究已趋于成熟,这无疑是值得欣慰的,因为犯罪是刑事责任和刑罚的前提。但疏于对刑事责任和刑罚的研究,必将影响刑罚理论的健康发展。近几年来,已有越来越多的专家学者开始对刑罚理论的研究倾注心血。如甘雨沛等先生主编的《犯罪与刑罚新论》、樊凤林先生主编《刑罚通论》、陈兴良先生主编的《刑种通论》、周振想先生的《刑罚适用论》等,还有为数可观的刑法教科书和专著,其中也有关于刑罚问题的若干论述。笔者本着求教的愿望和不怕失败的勇气,闯入这一前人已取得丰硕成果的领域。近年来,笔者致力探讨,并撰写了10余篇有关刑罚理论的文章,在此基础上,又将这部不成熟的习作——《刑罚论》奉献给读者,希望在刑罚理论研究这块园地里成为一块引玉之砖。

刑罚脱胎于复仇的习俗至今已有几千年的历史。伴随着人类社会的发展和进步,刑罚本身已经历了由残酷、野蛮逐步到人道、文明的发展过程,并向着轻缓化的方向继续发展。其间,对刑罚的研究也出现了众多的流派和学说。仅以刑罚目的说为例,西方就出现了亚里士多德的恶报说,奥古斯丁的神意报应说,康德的道义报应说,黑格尔的法律报应说,贝卡利亚、边沁从功利主义出发的预防说,帕克、哈特的一体论等学说。我国刑法学界对此也是众说纷纭,有惩罚说、改造说、预防说、双重目的说、三目的说、预防和消灭犯罪说、根本目的说和直接目的说等等。我的《刑罚论》是对各种学术流派的观点进行比较、分析,更多的是阐述自己的主张。如果说《刑罚论》是我的一本读书笔记的话,好像更为贴切。

笔者在写作本书时,参考、借鉴了有关著述的研究成果和研究资料,从中获得不少帮助和启迪,在此谨向著者表示谢忱。本书的出版得到了青岛海洋大学出版社的大力支持,同时还得到我的学生无私的帮助,在此一并表示感谢。还要感谢刘兆法同志,他利用休息时间为本书的出版付出了辛勤的劳动,并以多年从事司法实践工作的经验,为本书增色不少。

由于本人水平所限,疏漏之处在所难免,敬请读者批评指正。

著 者

1999年4月于济南开元小区

# 目 录

## 第一编 刑罚概论

<b>第一章 刑罚概述</b> .....	(3)
<b>第一节 刑罚的概念及特征</b> .....	(3)
一、刑罚的概念 .....	(3)
二、刑罚的特征 .....	(4)
<b>第二节 刑罚与犯罪及其他法律制裁的关系</b> .....	(6)
一、刑罚与犯罪的关系 .....	(6)
二、刑罚与其他法律制裁的关系 .....	(7)
<b>第三节 刑罚的功能</b> .....	(8)
一、刑罚功能的概念 .....	(8)
二、刑罚功能的种类 .....	(9)
<b>第四节 刑罚的目的</b> .....	(18)
一、刑罚目的的概念 .....	(18)
二、刑罚目的的价值.....	(19)
三、中外历史上关于刑罚目的的学说.....	(20)
四、刑罚的目的在于预防犯罪.....	(29)
<b>第五节 刑罚的效果</b> .....	(39)
一、刑罚效果的概念.....	(39)
二、刑罚效果的衡量.....	(41)
<b>第二章 刑罚体系</b> .....	(46)
<b>第一节 刑罚体系概述</b> .....	(46)

一、刑罚体系的概念·····	(46)
二、刑罚体系的历史沿革·····	(47)
第二节 我国现行的刑罚体系·····	(48)
一、我国现行的刑罚体系·····	(48)
二、我国刑罚体系的特点·····	(50)

## 第二编 刑罚种类论

<b>第三章 生命刑论</b> ·····	(55)
第一节 生命刑概述·····	(55)
一、生命刑的概念及特征·····	(55)
二、生命刑的功能·····	(56)
第二节 生命刑存废之争·····	(59)
一、生命刑废除论·····	(60)
二、生命刑保留论·····	(66)
第三节 当前各国废除和限制死刑的状况·····	(69)
一、各国废除死刑的状况·····	(69)
二、各国限制死刑的状况·····	(70)
第四节 我国刑法中的生命刑·····	(71)
一、我国对生命刑的基本立场·····	(71)
二、生命刑适用范围的立法规定·····	(74)
三、生命刑适用条件的立法规定·····	(75)
四、生命刑缓刑制度的立法规定·····	(76)
五、我国刑法对生命刑的立法趋势·····	(79)
<b>第四章 自由刑论</b> ·····	(84)
第一节 自由刑概述·····	(84)
一、自由刑的概念·····	(84)
二、自由刑的历史发展·····	(85)

三、自由刑的地位	(86)
四、自由刑的功能	(86)
五、自由刑的种类	(88)
第二节 管制刑	(89)
一、管制刑概述	(89)
二、管制刑的存废	(92)
三、管制刑的立法和司法完善	(95)
第三节 拘役刑	(96)
一、拘役刑概述	(96)
二、拘役刑的存废	(98)
三、拘役刑的完善	(101)
第四节 有期徒刑	(102)
一、有期徒刑概述	(102)
二、我国刑法对有期徒刑期限的规定	(103)
三、有期徒刑的利弊	(104)
四、有期徒刑的完善	(106)
第五节 无期徒刑	(109)
一、无期徒刑概述	(109)
二、无期徒刑的存废	(110)
三、无期徒刑的完善	(112)
<b>第五章 财产刑论</b>	<b>(113)</b>
第一节 财产刑概述	(113)
第二节 罚金刑	(114)
一、罚金刑概述	(114)
二、罚金刑的历史演变	(116)
三、各国罚金刑的考察	(121)
四、罚金刑的利弊	(125)
五、罚金刑易科	(129)



六、我国刑法中的罚金刑 .....	(138)
第三节 没收财产刑 .....	(142)
一、没收财产概述 .....	(142)
二、没收财产刑的存废之争 .....	(144)
三、我国刑法中的没收财产刑 .....	(146)
四、没收财产刑的发展与完善 .....	(148)
<b>第六章 资格刑论</b> .....	(149)
第一节 资格刑概述 .....	(149)
一、资格刑的概念 .....	(149)
二、资格刑的性质 .....	(149)
三、资格刑的地位 .....	(150)
四、资格刑的功能 .....	(150)
第二节 资格刑的种类 .....	(151)
一、世界各国资格刑的种类 .....	(151)
二、我国资格刑的种类 .....	(152)
第三节 资格刑的存废 .....	(155)
一、资格刑主存论 .....	(155)
二、资格刑废止论 .....	(156)
三、资格刑的评价 .....	(157)
第四节 资格刑的完善 .....	(158)

### 第三编 刑罚适用论

<b>第七章 刑罚适用概述</b> .....	(163)
第一节 刑罚适用的概念与作用 .....	(163)
一、刑罚适用的概念 .....	(163)
二、刑罚适用的作用 .....	(165)
第二节 刑罚适用的主体与对象 .....	(166)

一、刑罚适用主体的历史变迁 .....	(166)
二、我国刑罚适用的主体 .....	(168)
三、刑罚适用对象的演变 .....	(168)
四、我国刑罚适用的对象 .....	(169)
第三节 刑罚适用的原则.....	(170)
一、刑罪相适应原则 .....	(170)
二、刑罚法定原则 .....	(175)
三、刑罚及时原则 .....	(176)
四、刑罚个别化原则 .....	(177)
第四节 刑罚适用的效果.....	(180)
一、刑罚适用效果的概念 .....	(180)
二、刑罚适用效果的种类 .....	(181)
三、影响刑罚适用效果的因素 .....	(185)
四、刑罚适用社会效果的测定与评估 .....	(190)
<b>第八章 量刑概述</b> .....	(194)
第一节 量刑的概念.....	(194)
一、量刑是人民法院的一项刑事审判活动 .....	(194)
二、量刑是决定判处刑罚的活动 .....	(195)
三、量刑的对象是已确定的犯罪人本人 .....	(195)
第二节 量刑的意义.....	(195)
一、量刑在刑事司法活动中起着重要的中介 作用 .....	(196)
二、量刑直接体现刑罚的效果,实现刑罚的 目的 .....	(196)
三、量刑是贯彻刑罚适用基本原则的根本 途径 .....	(197)
第三节 量刑的原则.....	(197)
一、量刑必须以犯罪事实为根据 .....	(197)

二、量刑必须以刑法为准绳 .....	(199)
<b>第九章 量刑的情节</b> .....	(201)
<b>第一节 法定情节</b> .....	(201)
一、从重处罚的情节 .....	(201)
二、从轻处罚的情节 .....	(203)
三、减轻处罚的情节 .....	(203)
四、免除处罚的情节 .....	(205)
<b>第二节 酌定情节</b> .....	(206)
一、犯罪的起因 .....	(206)
二、犯罪动机 .....	(206)
三、犯罪手段 .....	(207)
四、犯罪时的环境和条件 .....	(207)
五、犯罪侵害的对象 .....	(207)
六、犯罪人的一贯表现 .....	(207)
七、犯罪后的态度 .....	(208)
<b>第十章 累犯的刑罚适用</b> .....	(209)
<b>第一节 累犯从严处罚的根据</b> .....	(209)
一、累犯的主观恶性深、人身危险性大 .....	(209)
二、累犯的社会危害性大于初犯 .....	(210)
<b>第二节 普通累犯</b> .....	(211)
一、普通累犯的概念 .....	(211)
二、普通累犯的构成条件 .....	(211)
<b>第三节 特别累犯</b> .....	(215)
一、特别累犯的概念 .....	(215)
二、特别累犯的构成条件 .....	(215)
<b>第十一章 自首的刑罚适用</b> .....	(217)
<b>第一节 自首的概念和条件</b> .....	(217)
一、自首的概念 .....	(217)

二、自首的条件 .....	(217)
第二节 自首从宽处罚的根据 .....	(220)
一、自首使犯罪的社会危害性处于终止 状态 .....	(220)
二、自首表明犯罪人的人身危险性减小 .....	(220)
三、自首可以提高司法机关的工作效率 .....	(221)
四、对自首犯从宽处罚,可起到分化、瓦解犯罪分子, 减少犯罪的作用 .....	(221)
第三节 对自首犯的处罚 .....	(222)
一、绝对从宽原则 .....	(222)
二、相对从宽原则 .....	(222)
第十二章 数罪并罚的适用 .....	(226)
第一节 数罪并罚的概念 .....	(226)
一、数罪并罚的概念 .....	(226)
二、数罪并罚的特点 .....	(226)
第二节 数罪并罚的原则 .....	(228)
一、数罪并罚原则的种类 .....	(228)
二、我国刑法确立的数罪并罚原则 .....	(229)
第三节 数罪并罚的适用 .....	(232)
一、判决宣告以前一人犯数罪的并罚 .....	(233)
二、判决宣告以后,刑罚执行完毕以前发现“漏罪” 的并罚 .....	(233)
三、判决宣告后,刑罚执行完毕以前又犯新罪的 并罚 .....	(234)
第十三章 缓刑的适用 .....	(236)
第一节 缓刑的概念 .....	(236)
一、缓刑不是独立的刑种,而是刑罚具体运用的 一项制度 .....	(236)

二、缓刑与免于刑事处罚 .....	(237)
三、缓刑与监外执行 .....	(237)
四、缓刑与“死缓” .....	(238)
第二节 缓刑的适用条件 .....	(238)
一、缓刑适用的对象条件 .....	(239)
二、缓刑适用的实质条件 .....	(239)
三、缓刑适用的排除条件 .....	(239)
第三节 缓刑的执行 .....	(240)
一、缓刑的考验期 .....	(240)
二、缓刑考验期间的考察 .....	(241)
三、缓刑的撤销 .....	(241)

## 第四编 刑罚执行论

<b>第十四章 刑罚执行概述</b> .....	(245)
<b>第一节 刑罚执行的概念</b> .....	(245)
一、刑罚执行的概念 .....	(245)
二、刑罚执行的特征 .....	(247)
三、刑罚执行的意义 .....	(248)
<b>第二节 刑罚执行的原则</b> .....	(249)
一、合法性原则 .....	(249)
二、人道性原则 .....	(250)
三、教育性原则 .....	(250)
四、个别化原则 .....	(251)
<b>第三节 刑罚执行的历史沿革与发展趋势</b> .....	(252)
一、刑罚执行从野蛮走向文明 .....	(252)
二、刑罚执行由封闭化到社会化 .....	(252)
三、刑罚执行由简单化到科学化 .....	(254)

<b>第十五章 生命刑的执行</b> .....	(256)
<b>第一节 生命刑的立即执行</b> .....	(256)
一、生命刑的执行方法 .....	(256)
二、生命刑的执行时间 .....	(256)
三、生命刑执行的场所 .....	(257)
四、生命刑执行的变更 .....	(258)
五、生命刑执行的程序 .....	(259)
六、执行死刑要合法、文明.....	(261)
<b>第二节 死缓的执行</b> .....	(262)
一、死缓执行的概念 .....	(262)
二、死缓执行制度 .....	(263)
<b>第十六章 自由刑的执行</b> .....	(266)
<b>第一节 管制的执行</b> .....	(266)
一、管制的执行机关 .....	(266)
二、管制的执行方法 .....	(266)
三、管制的解除 .....	(267)
<b>第二节 拘役的执行</b> .....	(268)
一、拘役的执行机关 .....	(268)
二、拘役的执行方法 .....	(268)
<b>第三节 徒刑的执行</b> .....	(269)
一、徒刑的执行机关 .....	(269)
二、徒刑的执行方法 .....	(270)
三、徒刑的刑满释放 .....	(272)
<b>第四节 自由刑执行中的若干问题</b> .....	(273)
一、刑期的折抵 .....	(273)
二、监外执行 .....	(274)
<b>第十七章 财产刑的执行</b> .....	(278)
<b>第一节 财产刑执行概述</b> .....	(278)

一、财产刑执行的概念 .....	(278)
二、财产刑执行的意义 .....	(278)
三、财产刑的执行机关 .....	(279)
第二节 罚金刑的执行 .....	(279)
一、一次或分期缴纳 .....	(279)
二、强制缴纳 .....	(280)
三、随时追缴 .....	(280)
四、罚金的减免 .....	(280)
第三节 没收财产的执行 .....	(281)
一、没收财产的范围 .....	(281)
二、正常债务的清偿和所没收财产的处置 .....	(281)
三、没收财产执行的程序 .....	(282)
<b>第十八章 资格刑的执行</b> .....	<b>(283)</b>
第一节 剥夺政治权利的执行 .....	(283)
一、剥夺政治权利的执行机关 .....	(283)
二、剥夺政治权利刑执行的期限 .....	(283)
第二节 驱逐出境的执行 .....	(284)
一、驱逐出境的适用对象 .....	(284)
二、驱逐出境的执行时间 .....	(284)
三、驱逐出境的执行机关 .....	(285)
<b>第十九章 减刑制度</b> .....	<b>(286)</b>
第一节 减刑制度概述 .....	(286)
一、减刑的概念 .....	(286)
二、减刑的意义 .....	(288)
第二节 适用减刑的条件和程序 .....	(289)
一、适用减刑的条件 .....	(289)
二、适用减刑的程序 .....	(294)

<b>第二十章 假释制度</b> .....	(296)
<b>第一节 假释制度概述</b> .....	(296)
一、假释的概念 .....	(296)
二、假释的特征 .....	(298)
<b>第二节 适用假释的条件和执行</b> .....	(298)
一、适用假释的条件 .....	(298)
二、假释的执行 .....	(301)



# 第一编 刑罚概论