



北京师范大学刑事法律科学研究院
College for Criminal Law Science (CCLS)

当代刑事法学新探索

——北师大刑科院教师刑事法论文荟萃

赵秉志 主编

北师大刑科院

10

周年院庆系列丛书



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



北京师范大学刑事法律科学研究院
College for Criminal Law Science (CCLS)

当代刑事法学新探索

——北师大刑科院教师刑事法论文荟萃

主 编 赵秉志

副主编 卢建平 宋英辉

主编助理 袁 彬 商浩文

京师刑事法文库

(106)



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

当代刑事法学新探索:北师大刑科院教师刑事法论文荟萃 / 赵秉志主编. —北京:法律出版社,2015.7
ISBN 978 - 7 - 5118 - 8232 - 5

I. ①当… II. ①赵… III. ①刑法—法学—文集
IV. ①D914.01 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 173168 号

当代刑事法学新探索
——北师大刑科院教师刑事法论文荟萃

赵秉志 主编

责任编辑 初 心
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

开本 787 毫米×1092 毫米 1/16

版本 2015 年 7 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 北京京华虎彩印刷有限公司

印张 40.5 字数 887 千

印次 2015 年 7 月第 1 次印刷

编辑统筹 独立项目策划部

经销 新华书店

责任印制 张建伟

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 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 8232 - 5

定价:118.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

北师大刑科院 10 周年院庆系列丛书

总 序

2005 年 8 月 18 日,数位刑法学人为了谋求学术事业的更大发展,在人到中年之际毅然离开较高的学术平台,以从头再来的豪情加盟北京师范大学,创立了刑事法律科学研究院(简称“北师大刑科院”)。北师大刑科院随即成为学校重点建设的专门从事刑事法学研究的、中国刑事法学领域首家(且目前唯一的)具有独立性、实体性、综合性的新型学术研究机构 and 研究生培养单位。如今,北师大刑科院已经走过了 10 年的风雨历程。

10 年来,北师大刑科院始终秉持应有的责任感、使命感,本着刑事法学一体化的精神,奋力跋涉,拼搏勇进,在竞争中壮大,在创新中发展,着力培养刑事法学高级专门人才,旨在把刑科院建设成为全国领先并与国际知名刑事法学机构看齐的新型刑事法学术机构及国家刑事立法和司法咨询服务重镇,力求为我国法学研究和高层次人才培养做出新的探索和贡献,为国家依法治国、建设社会主义法治国家的伟大事业建言献策,并在学科发展、队伍建设、教学科研、人才培养、对外交流诸方面实现了跨越式发展,取得了斐然的业绩,诠释了“德育英才,法行天下”的院训精神。

10 年间,刑科院倾尽全力进行学科建设,助推北师大法学两院跻身全国一流法学院的行列。经过不懈努力,北师大法学两院已经跻身于全国 A+ 类法学院的行列,并已进入世界顶级法学院 QS 排名前 200(2014 年已位居全球法学院 102 位,高居中国内地高校第 4 名)。目前,刑科院与法学院一起已拥有一级学科硕士学位授权点和法律硕士学位授权点,刑法学、诉讼法学、民商法学拥有二级学科博士学位授权点,并拥有刑法学和诉讼法学方向的博士后招收权限,已形成从本科生、硕士研究生到博士研究生的完备的三级人才培养体系。

10年间,刑科院已成为培养硕士、博士和博士后研究人员等刑事法高层次专门人才的重要培养基地,在校学生的规模目前已达到法学硕士生110余人、法律硕士生240余人、博士研究生50余人。为了使学生能把握最新学术动态,了解高水平研究成果,开阔学术眼界,感受刑事法学的魅力,刑科院设置了“京师名家刑事法讲座”“京师刑事法专题论坛”“关注死刑改革系列论坛”和“京师刑事法实务大讲堂”,热情邀请国内外知名专家学者前来举办学术讲座。目前,四个学术讲座系列已经分别举办107期、58期、34期和9期,总计达208期。我们还注意从其他高校和研究机构择优录用优秀的法学博士后研究人员和访问学者加盟刑科院从事研究活动。迄今,刑科院有在站博士后研究人员30余人,出站博士后研究人员20余人,有10余人获得博士后科学基金资助,数人到法律实务部门挂职。

10年间,刑科院主要学术团队共获得国内外各类教学科研项目200余项,其中包括3项国家社科基金项目重点项目、1项教育部哲学社会科学重大攻关项目、1项教育部马克思主义理论工程项目、1项中国法学会重大规划研究项目;发表学术论文1800余篇,其中CSSCI论文600余篇,在国外刊物发表论文90余篇(其中SCI、SSCI等高质量论文20余篇);出版学术著作300余部,专业教材30余部,学术刊物90余本;共获得奖励和荣誉称号90余项,其中省部级以上奖励和荣誉50余项,其他奖励和荣誉30余项。期间,刑科院还创办了8种学术丛刊,为刑事法研究者搭建起了一个个学术探讨与争鸣的专业性平台,扩大了刑科院在学术界的影响力。

10年间,刑科院始终坚持理论联系实际,以促进中国刑事法治发展为己任,积极加强与法律实务部门的学术交流与合作,共同推动刑事法治的发展,并已经与最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部等中央政法领导机关的15个厅局级业务部门和研究机构以及天津市高级人民法院、河南省高级人民法院、广东省高级人民法院、北京市人民检察院、西藏自治区人民检察院等30余个省级、市级政法机关签订了学术合作与交流协议,并派出30余人次赴实务机关挂职担任最高人民法院、最高人民检察院的业务庭(厅)副庭(厅)长以及西藏自治区人民检察院等地方检察院的副检察长、检察长助理、副处长等职,广泛参与并服务司法实践。通过对合作协议的贯彻执行以及派员参与司法实践,并围绕刑科院主办的系列性“当代中国刑事司法论坛”,刑科院正努力打造中国当代刑事司法网络。此外,刑科院还先后向中央政法领导机关提交67份研究咨询报告,得到中央有关领导部门的肯定和赞赏。

10年间,刑科院始终坚持面向国际之发展战略,积极提升国际化程度,在对外交流合作领域取得了显著成绩,积累了丰富的经验,已成为联合国在预防犯罪与刑事司法领域具有正式咨商地位的机构,并正在努力成为中外刑事法学术交流中心。在教育部、外交部、最高人民法院、最高人民检察院、司法部、公安部的鼎力支持下,刑科院成功于2011年4月加入联合国预防犯罪与刑事司法网络,成为其第15个国家成员单位,并于2012年4月成为其5个理事单位之一;2013年10月经学校与联合国签署协议,刑科院作为全球第33家成员单位正式加入国际反腐败学院联盟;2014年8月,刑科院与联合国反恐怖主义委员会执行局签订了学术合作协议,成为其首家签约的学术合作单位和在全球选定的12个学术合作伙伴之一。同时,刑科院还通过与52个国外、境外学术单位签订正式学术交流与合作协议,主办系列性的“当代刑法国际论坛”“两岸四地刑事法论坛”“中韩刑法学术研讨会”等国际、区际学术会

北师大刑科院 10 周年院庆系列丛书

编 委 会

顾 问:高铭暄 陈光中 储槐植 张 军
郎 胜 李少平 朱孝清

主 任:赵秉志

副主任:卢建平 宋英辉

成 员(以姓氏音序为序):

郭建安 胡云腾 黄 风 刘广三 刘志伟
史立梅 王秀梅 王志祥 吴宗宪 杨 诚
阴建峰 张远煌 张智辉 甄 贞 左坚卫

编 辑 部

主 任:刘志伟

副主任:阴建峰

成 员:袁 彬 周振杰 何 挺

议,在国际刑法学协会、国际犯罪学会、国际社会防卫学会等国际刑事法学术组织中代表中国担当多项领导职务,努力构建常设性、网络化的国际交流机制,并开始在一定程度上参与和影响国际刑事法公约、宣言、决议等国际法律规则的制定或修改。

值此 10 周年院庆之际,为了充分展示建院以来在各方面所取得的成绩,检视与反思发展过程中的经验得失,刑科院拟通过举办院庆系列讲座、主办学术研讨会、举行庆祝大会、出版学术著作等多种形式以志庆贺。其中,出版学术著作无疑是我们作为专门学术研究机构所应采取的最主要形式。为此,刑科院将在京师高铭喧刑事法学发展基金的资助下,隆重推出北师大刑科院 10 周年院庆系列丛书。这一丛书将不仅涵括青年学者的学术专著、学术带头人的学术文集,还包括刑科院全体成员的代表作汇集、学术观点辑要、结项课题精要和众多国外著名刑事法学者撰写的祝贺文集,也还包括系列学术讲座演讲文集以及博士后出站报告荟萃、博士论文荟萃与优秀硕士论文荟萃等。为了确保院庆系列丛书的质量,刑科院专门成立了编委会,邀请高铭喧先生(北师大刑科院名誉院长、特聘教授、博士生导师,中国刑法学研究会名誉会长)、储槐植先生(北师大刑科院特聘教授、博士生导师,中国刑法学研究会顾问)、陈光中先生(中国政法大学终身教授、诉讼法学研究院名誉院长、博士生导师,中国刑事诉讼法学研究会名誉会长)以及来自中央政法领导机关的特聘教授张军(中央纪委副书记)、郎胜(全国人大常委会法工委副主任)、李少平(最高人民法院副院长)、朱孝清(最高人民检察院原副检察长)等担任顾问,并由赵秉志院长担任主任,卢建平常务副院长、宋英辉副院长担任副主任,全体专兼职博士生导师担任委员。同时,刑科院还成立了院庆系列丛书编辑部,由副院长刘志伟教授担任主任,分党委副书记阴建峰教授担任副主任,袁彬副教授、周振杰副教授、何挺副教授负责具体的专业编辑工作。目前,院庆系列丛书的出版已得到法律出版社、中国法制出版社、北京大学出版社、清华大学出版社、中国人民公安大学出版社等诸多出版社的鼎力支持。我们期望,在刑科院喜迎 10 周年院庆之际,能有一大批装帧精美、质量上乘的学术佳作奉献给社会,并藉此进一步提升刑科院的科学研究能力,繁荣和促进国家刑事法学术事业的发展。

“雄关漫道真如铁,而今迈步从头越。”建院 10 年来所取得的成绩只能代表过去,而刑科院在国家全面推进依法治国之进程中又将迎来新的发展机遇期。刑科院全体同仁将在建院 10 年来所取得成绩的基础上,满怀豪情、团结一致、同心同德、开拓进取,坚持以学术研究为中心,加强人才培养与学术交流,积极参与国家刑事法治建设的决策咨询,大力开展国内外学术交流与合作,努力探索和尽快建成充满活力与动力的改革、开放性的科研机制,力争将刑科院最终建设成为全国刑事法学领域的学术研究中心、交流合作中心、信息资料中心、高层次专门人才培养基地和刑事法治建设的决策咨询中心,为依法治国、建设社会主义法治国家的宏伟事业做出应有的贡献,从而不断实现北师大法学学科的历史性突破,谱写刑科院学术事业发展的辉煌新篇章。

北京师范大学刑事法律科学研究院

10 周年院庆系列丛书编委会

2015 年 6 月

前 言

2015年8月,时值刑科院成立10周年。10年来,在全院老师的共同努力下,刑科院在学科建设、人才培养、科学研究、对外交往等方面都得到了全面发展,已经成为我国刑事法学研究的重镇,并在国内、国际刑事法学界得到了广泛的认同。为了展现刑科院10年来的学术理论贡献,全面展示刑科院各位教师自加盟刑科院以来的代表性学术论文,同时也留下一份珍贵的心意和纪念,刑科院研究决定请全院教师每人精选一篇代表性论文汇集成书,取名为《当代刑事法学新探索——北师大刑科院教师刑事法论文荟萃》交出版。

收入本书的代表性论文要求必须是刑科院老师加盟刑科院以来,原则上为已发表的重要论文,尚未发表但较为成熟并能代表个人研究水平的论文亦可,代表作发表的时间限于2005年8月刑科院成立至今;刑科院成立以后加盟刑科院的教师,仅限于其加入刑科院以来的论文。为了读者更好地了解收入本书的代表作,论文结尾处写明该文的特色和亮点;同时末尾处附上作者的个人简介,以全面展示其个人风采。收入本书的论文分为五编:第一编为“刑法总论问题”,内容涉及中国刑法百年变革、犯罪构成、刑法体系、刑事责任能力、犯罪停止形态、特殊群体刑罚适用、死刑等相关问题;第二编为“刑法分论问题”,内容涉及恐怖活动犯罪、知识产权犯罪、抢劫罪、诈骗罪、腐败犯罪等主题;第三编为“国际刑法暨外国刑法问题”,内容涉及境外追逃追赃、国际刑事政策、引渡、国际刑事责任、国际法院、法国未成年人刑事法律制度、日本刑事法治民主转变、俄罗斯刑事执法等内容;第四编为“犯罪学、刑事政策暨刑罚执行问题”,主要论述了死刑存废的犯罪学依据与民意问题、罪犯改造、法律效果与社会效果统一、累犯从严处罚等内容;第五编为“刑事诉讼法问题”,涉及了刑事诉讼法学中的实证研究方法、刑事和解、刑事证据制度、刑事诉讼程

序、涉罪未成年人心理辅导与矫治机制、美国对质权与传闻证据关系、日本再逮捕制度以及比较刑事诉讼法的研究进路等相关问题。

学术论文是外界了解学者思想观点的重要载体之一,也是学者学术生命力不断延续的重要标志,因而学术论文对于学者而言意义重大。北师大刑科院自从建院起就以学术研究作为立院之本,采取系列措施大力鼓励教师产出优秀论著,10年来一批批优秀成果不断问世。本书的编辑出版也是刑科院10年来学术发展的一个缩影以及学术的阶段性总结和展示。相信在不断追求事业发展的积极心态下,秉承刑事一体化之理念,刑科院教师们将会以其宽广的学术视野、敏锐的学术意识和深厚的学术积淀,厚积薄发,笃实创新,产出更多的前沿成果和精品之作,为我国刑事法学的研究和刑事法治事业乃至法治中国的建设做出更大的贡献。

北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长
中国刑法学研究会会长

赵秉志教授谨识

2015年7月

目

录

Contents

第一编 刑法总论问题

Section I Issues on General Provisions of Criminal Law

论四要件犯罪构成理论的合理性暨对中国刑法学

体系的坚持 高铭暄(003)

On the plausibility of the Four Elements of Crime

Constitution Theory and the Persistence of Chinese

Criminal Law System Gao Mingxuan(003)

中国刑法的百年变革

——纪念辛亥革命一百周年 赵秉志(013)

On the 100 years' Reform of Chinese Criminal Law—In

Memory of the Hundredth Anniversary of the 1911

Republican Revolution Zhao Bingzhi(013)

犯罪门槛下降及其对刑法体系的挑战 卢建平(030)

The Decline of Crime Threshold and its Challenge to

Criminal Law System Lu Jianping(030)

论情绪犯的责任能力及其评价 袁彬(044)

Comments On the Emotional Offenders' Capacity of Criminal

Responsibility Yuan Bin(044)

公司、企业领导人刑事责任研究体系构建论纲

——以忠实义务、勤勉义务、社会责任为中心的

展开 李山河(060)

On the Construction of Company and Enterprises Leaders'

Criminal Responsibility Research System—with the

Loyalty, Diligence and Social Responsibility as the

Center Li Shanhe(060)

从既遂标准的层次性理论看加重犯的既遂问题·····	王志祥(072)
On the Accomplishment of Result—Aggravated Crime from the Hierarchy Theory of Crime	
Accomplishment Criteria ·····	Wang Zhixiang(072)
预备犯处罚界限论·····	郑延谱(088)
On the Boundary of Punishing Preparatory Crime ·····	Zheng Yanpu(088)
论雇佣犯罪中雇主的刑事责任·····	左坚卫(102)
On the Employer's Criminal Responsibility in Crimes Committed upon Employment	
·····	Zuo Jianwei(102)
论犯罪集团首要分子的归责根据·····	王俊平(113)
A study about the reason of demurrer on crime ringleaders of criminal groups.	
·····	Wang Junping(113)
论老年人犯罪的从宽处罚·····	徐啸宇(121)
On the Lenient Punishment of the Elderly Crime ·····	Xu Xiaoyu(121)
死刑司法控制:完整解读刑法第四十八条 ·····	储槐植(130)
The Judicial Restraint of Death Penalty: the Interpretation of Article 48 in Criminal	
Law ·····	Chu Huaizhi(130)
我国死刑的当代考量	
——以政策和立法为视角·····	狄世深(137)
The Contemporary Consideration of Chinese Death Penalty—From the Perspective	
of Policy and Legislative Process ·····	Di Shishen(137)
死刑限制的宪法思考·····	黄晓亮(147)
The Constitutional Thinking on Death Penalty Restraint ·····	Huang Xiaoliang(147)
酌定量刑情节限制死刑适用:价值、空间与路径·····	彭新林(156)
Discretionary Sentencing Circumstances Applying on Death Penalty Restraint: Value,	
Space and Method ·····	Peng Xinlin(156)

第二编 刑法分论问题

Section II Issues on Specific Provisions of Criminal Law

恐怖主义犯罪:维护公共秩序与保障人权的制衡 ·····	王秀梅(177)
Terrorist Crime: Balancing Maintaining Public Order and Protecting Human Rights	
·····	Wang Xiumei(177)
论《与贸易有关的知识产权协定》第61条中的“商业规模” ·····	刘科(189)
On the “Commercial Scale” in Article 61 of “Agreement on Trade-Related Aspects	
of Intellectual Property Rights” ·····	Liu Ke(189)

抢劫罪的对象、标准及转化问题研究	李希慧 (200)
Issues on the Objects, Criteria, and Transformation of Robbery	Li Xihui (200)
论诈骗罪中做出事实性说明的欺诈	赵书鸿 (207)
On the Deception of Making Factual Statement in Fraud Crime	Zhao Shuhong (207)
私营贿赂犯罪立法模式的选择与罪名体系的完善	刘志伟 (226)
The Selection of Legislative Mode and the Reform of Crime System Regarding Bribery in Private Sector	Liu Zhiwei (226)
反腐败中的公民参与及其机制完善	
——兼议“两高”司法解释背景下的网络反腐	郭理蓉 (232)
The Reform of Public Participation in Anti-Corruption—Discussion on the Cyber Anti- Corruption within the Context of the Judicial Interpretation from Supreme People's Court and Supreme People's Procuratorate	Guo Lirong (232)
制度不足与“兜底”条款	
——论巨额财产来源不明罪的法理冲突、现实选择与司法应用	苏明月 (241)
System Deficiency and the Umbrella Clauses—On the Jurisprudence Conflict, Realistic Choices and Judicial Application of the Crime of Huge-sum Property from Unclear Source	Su Mingyue (241)
我国行贿犯罪的刑法立法检视与调适	商浩文 (254)
Criminal Legislative Review and Adjustment on Chinese Bribery Crimes	Shang Haowen (254)

第三编 国际刑法暨外国刑法问题

Section III Issues on International Criminal Law and Foreign Criminal Law

建立境外追逃追赃长效机制的几个法律问题	黄 风 (265)
Legal Issues on the Construction of Long-term Regime Pursuing Suspects and Illegal Assets Abroad	Huang Feng (265)
国际刑事政策:概念界定和基本范畴分析	郭 晶 (277)
International Criminal Policy: Definition and Basic Concepts Analysis	Guo Jing (277)
从高山案谈我国境外追逃的法律问题	
——兼与赖昌星案的比较	张 磊 (290)
Legal Issues on Pursuing Suspects Oversea from Gao Shan Case-Compare with the Lai Changxing Case	Zhang Lei (290)
国际反恐合作与不引渡问题探析	
——以首例“核暗杀”事件嫌疑犯的引渡案为切入点	蒋 娜 (301)
Analysis on International Anti-Terrorism Cooperation and Non-Extradition Issue—With	

the First “Nuclear Assassination” Incident Suspect Extradition Case as a Starting Point	Jiang Na(301)
全球化时代刑事责任的扩张	吴沈括(311)
The Expansion of Criminal Responsibility in the Era of Globalization	Wu Shenkuo(311)
国际刑事法院补充性原则的规范分析	赵晨光(319)
Statutory Analysis on the Principle of Complementarity of International Criminal Court	Zhao Chenguang(319)
法国惩治未成年人犯罪的刑事法律制度	孙 平(343)
Criminal Legal System of Punishing Juvenile Crimes in France	Sun Ping(343)
从形式到实质:日本刑事法治中民主主义之转变	周振杰(360)
From Format to Substance: The Democratic Transformation of Japanese Rule of Law in Criminal Matters	Zhou Zhenjie(360)
俄罗斯刑事执行立法:法律本原、体系与启示	赵 路(373)
Russian Criminal Enforcement Legislation: Legal Origins, System and Innovations	Zhao Lu(373)

第四编 犯罪学、刑事政策暨刑罚执行问题

Section IV Issues on Criminology, Criminal Policy and Punishment Execution

贪利性犯罪死刑根据的犯罪学追问	张远煌(401)
The Criminology Thinking on the Basis of Death Penalty on Crimes Pursuing Benefit	Zhang Yuanhuang(401)
罪犯改造的犯因性差异理论论纲	吴宗宪(411)
On the Theory of Crime Causes Disparities and its Influence on Offenders' Education	Wu Zongxian(411)
死刑存废的民意维度	
——以组织卖淫罪可罚性观念的测量为中心	赵 军(422)
Public Opinion on the Death Penalty's Abolition—With the Estimation of the Idea of Punishing Organized Prostitution as the Center	Zhao Jun(422)
论法律效果与社会效果的统一	
——以贯彻宽严相济刑事政策为中心	阴建峰(439)
On the Harmonization of Legal Effect and Social Effect—With the Implementation of the Policy of Combining Severity and Leniency as the Center	Yin Jianfeng(439)
我国累犯从严实效之实证研究	劳佳琦(450)
Empirical Study on the Severely Effects of Chinese Recidivists	Lao Jiaqi(450)

第五编 刑事诉讼法问题

Section V Issues on Criminal Procedural Law

实证方法对我国刑诉法学研究之影响·····	宋英辉(483)
The Influence of Empirical Method on Chinese Criminal Procedural Law Study ·····	Song Yinghui(483)
比较刑事诉讼法的研究进路:从划分模式到探求共性·····	印 波(489)
The Research Path of Comparative Criminal Procedural Law: From Categorization Mode to Searching for Similarity·····	Yin Bo(489)
刑事证据的定量分析·····	刘广三(497)
Quantitative Analysis of Criminal Evidence·····	Liu Guangsan(497)
美国法上对质权条款与传闻证据规则关系之考察·····	史立梅(515)
Study on the Relationship between Cross Examination Provisions and Hearsay Evidence Rules in American Law·····	Shi Limei(515)
中国刑事证据法学理论体系的科学建构·····	王 超(531)
On the Scientific Construction of the Theoretical System of Chinese Criminal Evidence Law·····	Wang Chao(531)
刑事辨认程序与证据比较研究·····	杨 雄(545)
On the Criminal Identification Procedure and Evidence Comparision·····	Yang Xiong(545)
庭前刑事证据移送方式定量研究·····	孟 军(555)
Quantitative Study on Pre-Trial Criminal Evidence Submission Methods·····	Meng Jun(555)
日本再逮捕制度的合理性分析及借鉴·····	肖 萍(569)
Plausibility Analysis and Inspiration of the Japanese Re-Arrest System·····	Xiao Ping(569)
“合适成年人”参与未成年人刑事诉讼程序实证研究·····	何 挺(578)
Empirical Study of “Appropriate Adult” Participating in Juveniles Criminal Procedure ·····	He Ting(578)
问题与走向:涉罪未成年人心理辅导与矫治机制研究·····	雷小政(606)
Questions and Orientations: Psychological Assistance and Education Mechanism of Juveniles involving in Criminal Offences·····	Lei Xiaozheng(606)
论刑事和解的客体·····	廖 明(617)
On the Object of Criminal Reconciliation·····	Liao Ming(617)

第一编
刑法总论问题

论四要件犯罪构成理论的合理性暨对中国刑法学体系的坚持^{*}

高铭暄

目 次

- 一、四要件犯罪构成理论的合理性
- 二、中国刑法学体系的基本型态及得失分析
- 三、完善和坚持中国刑法学体系

近年来,学界出现了一种对中国刑法学理论质疑的声音,某些刑法学者认为,中国刑法学中的四要件犯罪构成理论需要“全面清理”;中国刑法学体系需要按照德日刑法学递进式三阶层犯罪论体系“推倒重建”。如何看待这种对四要件犯罪构成理论批判的观点?如何正确评价现行中国刑法学体系及传统的刑法学理论?在此,我结合个人思考,谈谈对这些问题的看法。

一、四要件犯罪构成理论的合理性

在我看来,四要件犯罪构成理论并不存在某些学者所认为的诸多缺陷,相反,在目前中国国情下,四要件犯罪构成理论具有相当的合理性。

(一)四要件犯罪构成理论的历史合理性

四要件犯罪构成理论的形成,是一种历史性的选择,具有历史必然性;同时,四要件犯罪构成理论又经受住了历史的考验,具有历史合理性。

20世纪50年代,新中国成立之初,以俄为师,取法苏联,这是当时党和国家的政治决策。大批苏联专家来到中国讲授刑法学理论,我本人也在那时跟随苏联刑法学家贝斯特洛娃教授等开始学习社会主义刑法学。在当时的历史条件下,国民党时期已经

^{*} 本文原载《中国法学》2009年第2期。