

【中国监狱工作协会博士文库】



中国监狱工作协会 编

未成年人 犯罪特别处遇研究

沈玉忠 / 著

RESEARCH ON SPECIAL TREATMENT
FOR JUVENILE CRIME



中国长安出版社

中国监狱工作协会博士文库之三

未成年人犯罪特别处遇研究

沈玉忠 著



中国长安出版社

图书在版编目(CIP)数据

未成年人犯罪特别处遇研究/沈玉忠著. —北京:中国长安出版社, 2010.7

ISBN 978-7-5107-0217-4

I. ①未… II. ①沈… III. ①青少年犯罪-研究-中国 IV. ①D669.5
中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 123891 号

未成年人犯罪特别处遇研究/沈玉忠 著

出 版:中国长安出版社
社 址:北京市东城区北池子大街 14 号(100006)
网 址:<http://www.ccapress.com>
邮 箱:ccapress@yahoo.com.cn
发 行:中国长安出版社 全国新华书店经销
电 话:010-65281919 65270433
印 刷:北京彩虹伟业印刷有限公司
开 本:710mm×1000mm 1/16
印 张:28.5
字 数:418 千字
版 本:2010 年 8 月第 1 版 2010 年 8 月第 1 次印刷

书 号:ISBN 978-7-5107-0217-4
定 价:58.00 元

前 言

中国监狱学会是全国监狱理论工作者、监狱实际工作者和社会各界有志于监狱学科理论研究的专家、学者自愿结成的全国性、群众性、学术性的社会团体。学会坚持以马列主义、毛泽东思想、邓小平理论和“三个代表”重要思想为指导,全面贯彻落实科学发展观,贯彻“百花齐放、百家争鸣”的方针和理论联系实际的原则,积极开展监狱理论研究和国内外学术交流,不断发展和完善中国特色社会主义监狱理论,为加强监狱法治建设、推动监狱工作和构建社会主义和谐社会服务。

多年来,在高等院校和科研机构在读的博士研究生中,有的是刻苦研读的莘莘学子,有的是继续深造的监狱人民警察,他们在博士生导师的指导下热心于监狱理论研究,在完成学业取得博士学位的同时,其博士论文拓展了监狱理论研究的内容,丰富了监狱理论研究的资料。为鼓励更多的博士研究生热心于监狱理论研究,为他们构建监狱理论研究的新平台,汇集和展示监狱理论研究的新成果,2009年我们建立了《中国监狱学会博士文库》。中国监狱学会每年根据博士生导师的推荐,从中遴选出具有较高水平的关于监狱理论研究的博士论文,陆续列入博士文库,形成监狱理论研究系列专著。博士文库建立后,将为全国监狱学会系统提供监狱理论研究资料,为广大监狱工作者开扩工作思路,指导工作实践,提供监狱理论支撑;为广大监狱理论研究人员开扩理论研究视野,扩大学术交流信息,促进全国监狱理论研究工作繁荣与发展。

中国监狱学会2009年首批推出了《监禁刑执行若干问题研究》(常宁著)、《四维矫正激励——基于未成年犯的视角》(于爱荣著),今年又将《未成年人犯罪特别处遇研究》(沈玉忠著)、《德国刑事执行法研究》(司绍寒著)和《社区矫正实践研究》(崔会如著)等三篇博士论文列入博士文

库出版发行,以供广大监狱工作者和监狱理论研究人员参阅与借鉴。

鉴于今年5月中国监狱学会正式更名为中国监狱工作协会,因此《中国监狱学会博士文库》也随之更名为《中国监狱工作协会博士文库》,今年的三篇博士论文仍延续原《中国监狱学会博士文库》的排列顺序为之三至之五。特此说明。

中国监狱工作协会

二〇一〇年七月

目 录

导言 未成年人犯罪特别处遇与刑法变革	(1)
第一节 未成年人犯罪在增长	(1)
一、未成年人犯罪态势分析	(1)
二、当前未成年人犯罪基本特征解析	(3)
第二节 未成年人犯罪特别处遇与刑法变迁	(6)
一、未成年人犯罪特别处遇引领刑法的变革	(7)
二、少年司法制度的建构与完善	(11)
第三节 未成年人犯罪特别处遇研究意义、方法与内容	(22)
一、未成年人犯罪特别处遇研究的旨趣	(22)
二、研究方法论与方法的展开	(25)
三、未成年人犯罪特别处遇内容的展开	(30)
第一章 未成年人犯罪特别处遇基本范畴与原则	(33)
第一节 未成年人犯罪概念的展开	(33)
一、未成年、少年、儿童与青少年的语义分析	(33)
二、未成年人犯罪行为、不良行为、偏差行为与越轨行为	(38)
第二节 处遇与行刑、矫正	(47)
一、处遇的一般观念	(47)
二、处遇与行刑、矫正	(53)
第三节 未成年犯罪特别处遇观念与原则	(54)
一、双向保护原则	(54)
二、教育原则	(56)

三、福利原则	(57)
四、相称原则	(58)
五、从宽原则	(59)
第二章 未成年人行为犯罪化、非犯罪化与非刑罚化	(61)
第一节 未成年人行为犯罪化	(61)
一、犯罪化理论的一般展开	(61)
二、未成年人吸毒行为	(62)
第二节 未成年人行为非犯罪化	(64)
一、非犯罪化的理论展开	(64)
二、未成年人强奸行为	(67)
三、未成年人盗窃行为	(69)
四、未成年人“强索”行为	(72)
五、未成年人赌博行为	(73)
第三节 未成年人刑事案件非刑罚化	(75)
一、非刑罚化的一般理念	(75)
二、非刑罚化实践的域外考察	(81)
三、我国未成年犯非刑罚化实现的路径探寻	(85)
第三章 未成年人犯罪刑罚适用	(88)
第一节 未成年人刑事责任年龄之思考	(88)
一、刑事责任年龄的确认	(88)
二、绝对刑事责任年龄	(93)
三、相对刑事责任能力	(97)
第二节 未成年人刑罚制度的一般分析	(106)
一、未成年人刑罚制度现状分析	(106)
二、未成年人刑罚目的探求	(106)
三、未成年人刑罚功能定位	(108)
四、未成年人刑罚适用原则的展开	(110)
第三节 未成年犯刑种的适用	(113)

一、管制、拘役的适用	(113)
二、有期徒刑的适用	(117)
三、无期徒刑的运用	(127)
四、死刑的适用	(132)
五、剥夺政治权利的适用	(139)
六、财产刑的适用	(144)
第四节 未成年犯刑罚制度的适用	(148)
一、未成年人累犯制度	(148)
二、未成年犯缓刑制度	(150)
三、未成年犯减刑制度	(154)
四、未成年人假释制度	(158)
五、未成年犯前科消灭制度	(166)
六、未成年人赦免制度	(175)
第四章 未成年人保护处分	(179)
第一节 保护处分与刑罚、保安处分	(179)
一、保护处分的一般展开	(179)
二、保护处分是对刑罚的超越、对保安处分的再超越	(182)
三、保护处分适用的基本原则	(186)
第二节 保护处分的域外考察	(188)
一、大陆法系国家的保护处分	(188)
二、英美法系国家的保护处分	(193)
三、俄罗斯的保护处分	(198)
四、台港澳地区的保护处分	(200)
第三节 我国未成年人保护处分制度的建构	(208)
一、我国未成年保护处分制度现状的检视	(208)
二、中国特色保护处分制度的构建	(214)
第五章 未成年犯司法性处遇	(227)
第一节 未成年人刑事侦查制度	(227)

一、未成年人刑事侦查的特点分析	(227)
二、未成年人专门警察机构的设置	(229)
三、微罪处分机制的建立	(232)
四、合适成年人参与制度	(236)
第二节 未成年人检察制度	(239)
一、未成年人检察机关的设立	(239)
二、检察机关在未成年人案件中职权展开	(241)
三、暂缓起诉制度	(245)
四、不起诉制度	(249)
第三节 未成年人审判制度	(252)
一、未成年人犯罪审理的基本原则与制度	(252)
二、少年法院之建构	(262)
三、审前调查制度	(271)
四、未成年人庭审的特别运作	(278)
五、未成年人刑事案件量刑程序的完善	(284)
六、暂缓判决	(289)
第四节 未成年人审前羁押处遇	(294)
一、未成年人审前羁押现实考察	(294)
二、减少、限制对未成年人审前羁押的必要性探讨	(298)
三、减少与限制未成年人审前羁押的具体路径探寻	(300)
四、未成年犯审前羁押处遇制度的展开	(309)
第六章 未成年犯设施内处遇	(312)
第一节 未成年服刑人员的地位与权利	(312)
一、未成年服刑人员的地位	(312)
二、未成年犯权利及权利救济	(317)
三、未成年犯社会保障体系的建构	(328)
第二节 未成年犯监禁内处遇	(330)
一、未成年人拘禁场所与拘禁方式	(330)
二、未成年犯监禁处遇制度	(335)

三、未成年犯罪处遇内容的展开	(342)
第三节 开放式处遇	(362)
一、开放式处遇的内涵揭示	(362)
二、开放式处遇的产生根源	(365)
三、开放式处遇的域外考察	(370)
四、我国未成年人开放式处遇的建构	(373)
第七章 未成年犯社会内处遇	(378)
第一节 未成年犯社会内处遇的一般理论	(378)
一、社会内处遇的内涵阐释	(378)
二、行刑社会化与社会内处遇	(380)
三、未成年人司法与社会内处遇	(383)
第二节 未成年人社区矫正	(384)
一、社区矫正制度的初步展开	(384)
二、社区与未成年人犯罪	(391)
三、未成年人社区矫正制度的建构	(393)
第三节 社区服务	(403)
一、社区服务的内涵及意义	(403)
二、社区服务的域外考察	(405)
三、我国未成年犯社区服务制度的建构	(408)
第四节 未成年人保护观察制度	(410)
一、保护观察的内涵揭示	(410)
二、保护观察的实践考察	(412)
三、我国未成年人保护观察制度的建构	(413)
第五节 我国未成年出狱人保护制度	(417)
一、出狱人保护语义揭示	(417)
二、未成年出狱人保护的必要性分析	(419)
三、未成年出狱人保护制度的具体建构	(422)
附录 未成年人犯罪特别处遇专章	(425)

参考文献	(428)
一、中文著作类	(428)
二、中文译著类	(430)
三、外文著作类	(433)
四、论文类	(433)
五、外国法典类	(439)
后 记	(440)

图表索引

- 表 0-1 1988—2004 年全国青少年犯罪(人)状况统计表 (2)
- 表 0-2 1995 年至 2004 年 15 周岁以下未成年人刑事案件占全部未
成年人刑事案件及全部刑事案件比例 (3)
- 表 0-3 1998 年至 2004 年未成年人刑事案件类型构成表 (4)
- 表 0-4 1990—1997 年未成年人犯罪案件中严重刑事案件的
比重 (4)
- 表 0-5 深圳市未成年人犯罪情况信息统计表 (6)
- 表 0-6 1990—2002 年天津市未成年犯与成年犯中重新犯罪趋势的对
比 (6)
- 表 1-1 未成年犯不良行为开始的年龄 (42)
- 表 1-2 未成年犯不良行为开始的年龄 (43)
- 表 2-1 我国刑事责任年龄阶梯图 (90)
- 表 3-1 1995 年至 1999 年全国监狱减刑假释情况表 (160)
- 表 3-2 我国台湾地区近年来假释核准率的变化情形 (163)
- 表 5-1 日本 1937 年少年保护司社会调查项目表 (273)
- 表 5-2 北京市海淀区近三年未成年犯罪嫌疑人审前羁押情况... (297)
- 表 7-1 公安部 1999 年刑事立案发案地统计 (391)

导言 未成年人犯罪特别处遇与刑法变革

无论是现在还是未来,综合国力竞争的实质是人才竞争,而人才竞争归根结底是人的素质的竞争。中华民族要屹立于世界民族之林,就必须培养一代又一代高素质的人才。未来我国的人才大军,必然要以现在的未成年人为主体。

——胡锦涛

我们并不需要超能计算机来展望未来世界。从我们现在如何照顾我们的孩子们就可以看出一个下一个世纪的情况……孩子们的未来和生活成为我们所希望和他們所应该得到那样:健康地成长和发展、具有更大的创造力、享受社会公平及和平。

——前联合国秘书长科菲·安南

第一节 未成年人犯罪在增长

一、未成年人犯罪态势分析

随着文明社会的演进,未成年人犯罪与环境问题、毒品问题已成为三大世界性难题。在21世纪的今天,未成年人犯罪处遇遭遇到前所未有的挑战——一方面是对未成年人犯罪从宽处罚成为各国刑事司法普适性的原则,另一方面,未成年人犯罪日益严重已经成为不争的事实。近年来,我国未成年人犯罪态势呈现以下特点:

第一,我国未成年人犯罪总数占全国刑事犯罪的比例居高不下。据资料统计,我国青少年犯罪占全国刑事犯罪的比例从2001年的60%上升至2005年的74%,其中14周岁到18周岁未成年人犯罪占青少年犯罪总数的70%以上。未成年人犯罪年龄平均下降2岁,由17.6岁降至15.7

岁;重新犯罪率由 20 世纪 80 年代的 7% 上升为 90 年代的 17%。^①

第二,全国未成年人刑事案件作案成员人数占全部刑事案件总数的比例保持高位。据学者统计,全国未成年人刑事案件作案成员人数占全部刑事案件总数的比例为:1996 年 11.9%;1997 年 12.6%;1998 年 12.7%;1999 年 11.9%;2000 年 11.8%;2001 年 12%;2002 年 13.43%;2003 年 13.5%;2004 年 13.8%。其中,未满 18 周岁占整个青少年犯罪的比例为 40%~50% 之间。

表 0-1 1988—2004 年全国青少年犯罪(人)状况统计表^②

年 份	罪犯总数	不满 18 岁 犯罪	18—25 岁 犯罪	不满 25 岁 合计	不满 18 岁占犯罪 总数比例(%)
1988	366 751	32 449	182 298	214 747	8.8
1989	481 076	42 766	250 669	293 435	10.2
1990	580 272	42 033	290 495	332 528	7.2
1991	507 238	33 392	234 814	268 206	6.6
1992	492 817	33 399	216 863	250 262	6.8
1993	449 920	32 408	195 903	228 311	7.2
1994	545 282	38 388	229 454	267 842	7.0
1995	543 276	35 832	211 559	247 391	6.6
1996	665 556	40 220	229 529	269 749	6.0
1997	526 312	30 446	168 766	199 212	5.8
1998	528 301	33 612	174 464	208 076	6.4
1999	602 380	40 014	181 139	221 153	6.6
2000	639 814	41 709	179 272	220 981	6.5
2001	746 328	49 883	203 582	253 465	6.7
2002	701 858	50 030	167 879	217 909	7.1
2003	742 261	58 870	172 845	231 715	7.9
2004	764 586	70 144	178 984	249 128	9.2

第三,未成年犯在押人数比例较高。浙江省未成年犯管教所 2001 年收押的少年犯中,犯抢劫罪的就有 505 人,占年收押总数的 54.8%;

① <http://zt.bokee.com/2007/wcnfz/2007> 年 11 月 3 日。

② 朱景文主编:《中国法律发展报告》,中国人民大学出版社 2007 版,第 216—217 页。

2002 年收押的少年犯中,犯抢劫罪的有 487 人,占全年收押总数的 41.1%。^①

二、当前未成年人犯罪基本特征解析

20 世纪二三十年代,民国时期刑法学者赵琛总结少年犯罪的趋势为:(1)少年犯罪,含有狡猾性者居多,强暴者较少。(2)少年犯罪,以财产犯罪者居多,尤以盗窃为甚。(3)少年犯罪,伤害居于财产罪之次位。^②随着社会发展,未成年人犯罪在保留未成年人犯罪特性之外,也呈现新的变化,主要特征有:

1. 从作案人员年龄方面上看,呈现出低龄化的趋势。随着我国社会经济的发展,少年儿童的生理、心理发育期普遍提前,十一二岁左右即在性别、身高、体重等方面显现成人化特征。在这一时期,未成年人精力旺盛、好奇心强,但自控力差,如果社会、学校、家庭不加以正确的教育和引导,势必加大他们走上歧途的可能性。有资料显示,20 世纪 90 年代以来,青少年违法犯罪的初始年龄已经比 70 年代提前了 2~3 岁,过去未成年人刑事案件作案年龄集中在 16~18 岁,而近年来集中于 13~18 岁之间。从全国情况分析,15 岁以下的未成年人刑事案件居高不下。现在不少地方已经发现了十一二岁实施杀人、强奸、抢劫等严重危害社会的犯罪行为,甚至八九岁的孩子已经成为惯犯。

表 0-2 1995 年至 2004 年 15 周岁以下未成年人刑事案件占全部
未成年人刑事案件及全部刑事案件比例

年份	1995 年	1996 年	1997 年	1998 年	1999 年	2000 年	2001 年	2002 年	2003 年	2004 年
占全部未成年人刑事案件比例	42.65%	45.80%	48.27%	46.12%	45.61%	47.32%	48.14%	47.72%	47.76%	42.93%
占全部刑事案件比例	5.22%	5.45%	6.10%	5.85%	5.42%	5.59%	5.81%	6.40%	6.26%	5.90%

2. 从犯罪类型上看,侵财犯罪比例较大。在侵犯财产类犯罪中,又以抢劫罪和盗窃罪为主,1998 年至 2002 年,全国法院审理的未成年人犯

^① 周荣瑾:“对未成年人抢劫罪司法处遇的思考”,载《青少年犯罪问题》2004 年第 3 期。

^② 赵琛:“少年犯罪之刑事政策”,载何勤华、姚建龙编:《赵琛法学论著选》,中国政法大学出版社 2006 年版,第 195 页。

罪案件中,抢劫罪占 43.47%,盗窃罪为 27.9%。未成年人实施侵财犯罪目的一般比较单纯,多为寻求刺激,贪图享受,所获得的财物一般挥霍一空,在物质欲望的驱动下,往往不择手段,不计后果。

表 0-3 1998 年至 2004 年未成年人刑事案件类型构成表 (单位:%)

	危害公共安全	侵犯公民人身权利	侵犯财产	妨害社会管理秩序
1998 年	0.67	7.32	89.73	2.04
1999 年	0.79	7.94	88.35	2.62
2000 年	1.86	8.17	87.27	3.06
2001 年	1.46	7.99	86.75	3.57
2002 年	1.03	7.84	87.82	3.12
2003 年	1.04	7.83	87.84	3.11
2004 年	1.44	8.78	85.80	3.78

3. 从犯罪性质上看,暴力性、恶性程度加大,社会危害性大。随着时代的发展,未成年人违法犯罪的涉案范围由过去的打架斗殴、盗窃向持械抢劫、强奸、绑架、杀人等严重刑事犯罪方向发展,犯罪的暴力性明显增强。2002 年 6 月 16 日,中国矿业大学附中两名初中生张某(男,13 岁)和宋某(男,14 岁),由于与“蓝极速”非法网吧服务员发生纠纷,遂起意报复,他们在附近加油站购买了 1.8 升汽油后纵火,造成 25 人死亡、12 人烧伤的严重后果,造成恶劣社会影响。

表 0-4 1990—1997 年未成年人犯罪案件中严重刑事案件的比重^①

年 份	1990	1991	1992	1993	1994	1995	1996	1997
犯重罪的未成年人占未成年人犯罪总数的比率	57.7%	59.4%	64.4%	68.5%	64.8%	65.1%	65.5%	64.5%

4. 从犯罪手段上看,日趋成人化、智能化,反侦查能力明显加强。深受暴力影视剧、网络暴力游戏、公安宣传报道及侦探小说中过多渲染作案手段的影响,未成年人犯罪日趋成人化,主要体现在:犯罪策划的周密性、

^① 所谓严重的刑事案件中的未成年人,是指实施的犯罪行为具有严重的社会危害性而应被判处三年以上有期徒刑的未成年人。

犯罪行为的暴力性和犯罪心理的残忍性。有的事先作好充分准备,反复踩点布局;有的故意破坏或伪造犯罪现场,企图转移侦查视线;有的漠视生命、适用极其残忍的方式残害他人肉体等等。同时,高科技的发展,也使得未成年人犯罪方式、犯罪思维、犯罪伎俩不断翻新,如利用互联网实施诈骗、诱奸,利用计算机实施盗窃、伪造信用卡,利用麻醉、迷魂药抢劫、强奸,利用通讯、遥控等现代工具实施各种犯罪。

5. 从作案方式上看,结伙作案现象突出,“帮会化”色彩明显。由于未成年人自身的特点,使得未成年人实施犯罪更趋向于结伙作案:一是未成年人体力正处于发育期,智力上作案手段较为生疏,缺乏犯罪经验,单独作案很难达到目的;二是由于未成年人生理、心理特征,他们往往在实施犯罪过程中相互壮胆,在“群胆”的支撑下进行犯罪,其犯罪方式具有纠合性;三是未成年人处于意识和性格的独立期,因此,更倾向于同龄人的集团向心力,易相互串联,结伙共同作案;四是由于辨别是非能力较弱,受某些影视和书刊的不良影响,对旧社会的帮会和境外黑社会文化产生浓厚兴趣,直至自觉不自觉地效仿,有的甚至比照制定了帮号、帮规,犯罪活动日趋组织化,有的向流氓恶势力和黑社会性质组织转化,其社会危害性更大。北京市公安局在对在校中学生违法犯罪调研时发现:1998年至2003年间,涉及结伙作案的人员占总数的81.3%。^①2004年,江西省公安机关打掉一个未成年犯罪团伙“神龙会”,团伙中60名成员全部是中学生,最大的15岁,最小的12岁,该团伙结构严密、等级明显,设有总帮主,下设“十四星”、“刑部”、“白虎堂”、“红星帮”、“三连胜”、“青龙堂”等机构,有着严格的帮规,内部组织分工明确,对违反帮规者当场进行严厉惩罚,并定期召开帮会。这些帮会组织专门从事打架斗殴、寻衅滋事、侮辱妇女、收取保护费、抢劫、敲诈勒索等违法犯罪活动,甚至称霸一方。

^① 陆志谦、胡家福主编:《当代中国未成年犯人违反犯罪问题研究》,中国人民公安大学出版社2005年版,第49页。