

北京师范大学刑事法律科学研究院

刑事法治发展研究报告

(2007—2008年卷)

Reports on the Development
of the Rule of Law
in the Criminal Matters

主编 赵秉志



中国人民公安大学出版社

北京师范大学刑事法律科学研究院

刑事法治发展研究报告

Reports on the Development of the
Rule of Law in the Criminal Matters

(2007—2008 年卷)

主 编 赵秉志

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事法治发展研究报告. 2007—2008 年卷/赵秉志主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2009. 1

ISBN 978-7-81139-368-2

I. 刑… II. 赵… III. 刑法—研究报告—中国 IV. D924. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 202862 号

刑事法治发展研究报告 (2007—2008 年卷)

Reports on the Development of the
Rule of Law in the Criminal Matters

主编 赵秉志

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: 北京市泰锐印刷厂

版 次: 2009 年 1 月第 1 版

印 次: 2009 年 1 月第 1 次

印 张: 45

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 950 千字

印 数: 1 ~ 1500 册

书 号: ISBN 978-7-81139-368-2/D · 317

定 价: 108.00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253

读者服务部电话 (书店): (010) 83903257

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905637

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像分社电话: (010) 83905727

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

前 言

伴随着改革开放的发展,我国刑事法治建设从恢复到发展再到完善,不断地迈上了一个又一个新台阶。三十年来,我国刑事立法不断完善,刑事司法日臻成熟,刑事法律的公正公平理念逐渐深入人心。作为我国国内第一部也是迄今唯一一部关于刑事法治建设、发展的专题性研究报告类专著,《刑事法治发展研究报告》自2002年出版以来,一直坚持弘扬刑事法治精神的宗旨,倡导学术创新,不仅及时反映我国刑事法治发展的现实,积极关注我国刑事法治建设中的重大理论与实务问题,而且还注重刑事法学的理论研究,及时反映刑事法学界的最新研究成果,积极致力于我国刑事法治建设的发展,在我国刑事法理论与实务界享有较高声誉。

今年是我国改革开放三十周年。改革开放的三十年也是我国刑事法治建设迅速发展的三十年。当然,这三十年刑事法治建设的发展,既与我们党和国家领导人为促进我国法治建设所作出的各项重大决策密不可分,也与我国刑事立法、刑事司法机关追求法治的不懈努力息息相关,还与我国刑事法学者为探寻法律真理、弘扬法治精神而进行的学术研究、探索紧紧相连。作为一项长期的事业,刑事法治建设需要全社会的共同努力,需要立法与司法、理论与实践的密切配合,需要我们几代人的薪火相传。因此,三十周年不是终点,而是一个新的起点。对于我国刑事法治建设而言,我们不仅需要总结,更需要展望。以此为契机,《刑事法治发展研究报告(2007—2008年卷)》继续以我国刑事法治建设的重大理论与实践问题为视角,精选了北京师范大学刑事法律科学研究院2007—2008年度向国家法治领导机关提交的研究咨询报告及其他对刑事法治建设有重大参考价值的研究成果。这些研究成果,既有对我国刑事法

治建设过程中刑事立法、司法的总结,也有对我国刑事法治建设未来发展的展望。两者相得益彰,相辅相成。

从内容上看,《刑事法治发展研究报告(2007—2008 年卷)》共设“刑事政策”、“刑法立法”、“死刑”、“刑罚制度改革”、“刑法分则理论与实务”、“国际刑法与国际犯罪”、“区际刑法”、“未成年人犯罪司法程序”、“刑事诉讼法修改与完善”、“刑事侦查”和“犯罪学”11个专题。这些专题,从刑事政策到刑事立法、刑事司法再到刑事执行,从刑事实体法到刑事程序法再到犯罪学,从国内刑法到区际刑法再到国际刑法,充分展现了我国刑事法学一体化和综合发展的趋向。兹分专题对《刑事法治发展研究报告(2007—2008 年卷)》简评如下:

“刑事政策专题”继续关注我党新时期提出的宽严相济刑事政策,收录了2篇有关宽严相济刑事政策的文章。其中《贯彻宽严相济刑事政策之问题及对策研究》系赵秉志教授主持的中央政法委员会委托课题暨中国法学会重点研究课题的结项报告。该报告认真分析了我国在贯彻宽严相济刑事政策过程中遇到的问题,并提出了有针对性的解决方案。整个报告深入浅出,具有很强的针对性和实践性。《宽严相济政策视野下未成年人犯罪刑法规制的缺陷与克服》是2006年度教育部哲学社会科学研究重大课题攻关项目“未成年人犯罪问题研究”的阶段成果。它从宽严相济刑事政策的角度,对我国未成年人犯罪刑法规制中存在的问题进行了分析,并提出了完善未成年人犯罪立法的基本政策观念和处理未成年人犯罪案件的基本原则。

“刑法立法专题”是本卷研究的一个重点问题,共收录了5篇论文。为了纪念改革开放三十周年,我们特别收录了赵秉志教授和王俊平副教授的《改革开放三十年的我国刑法立法》一文,以对我国改革开放三十年刑法立法的历程、成就进行回顾和总结,并就我国刑法立法的方向、重点和方式进行了展望。对《刑法修正案(七)(草案)》进行审议、研究是本年度刑法立法、研究的一项重要内容,北京师范大学刑事法律科学研究院为此也专门组织教师对草案进行了探讨,《关于〈中华人民共和国刑法修正案(七)(草案)〉的讨论意见》就是此次研讨的总结,它对草案的优点和不足进行了详细的分析,并提出了补充完善建议。《刑法适应性的立法

机制》探讨了刑法创制、立法技术和刑法变更与刑法适应性的关系及体现。《〈联合国反腐败公约〉在中国刑事立法中的转化模式评析》主要介绍和评析了国际公约国内化的几种立法模式及《联合国反腐败公约》在我国刑事立法中的转化模式。《证券投资者利益刑法保护之立法完善》则分析了证券发行环节保护投资者利益、证券交易环节保护投资者利益的刑法立法及虚假陈述行为和上市公司掏空资产行为的刑法规制问题。

死刑是当前我国刑事法改革中的重点问题，也是历年《刑事法治发展研究报告》关注的焦点问题之一。本卷中的“死刑专题”共收录了4篇有关死刑的论文，内容涉及死刑的立法控制、司法控制和民意等多个重点问题。其中，《完善死刑立法控制的宪政思考》主要从宪政的角度和国外死刑宪法控制的实例出发，探讨了我国死刑宪法控制问题。《论民意与我国死刑的适用》主要分析了在死刑适用过程中的民意问题，并提出民意（民愤）不应影响（死刑）量刑。《论故意杀人罪死刑的司法控制》从死刑观念和民间矛盾两个方面分析了司法层面对故意杀人罪适用死刑的控制问题。《论抢劫罪死刑的立法控制》则从比较考察的角度出发，分析我国抢劫罪死刑的配置标准和抢劫罪死刑的立法控制路径。

“刑罚制度改革专题”收录了4篇刑罚改革的论文。《当代中国刑罚制度改革论纲》一文高瞻远瞩，高屋建瓴地分析了刑种完善及刑罚体系调整、刑罚裁量制度、刑罚执行制度、刑罚消灭制度和特殊人群刑罚适用方面的问题，对我国刑罚改革提出了十分详尽的完善建言。《罚金刑的立法完善研究》从立法的角度对罚金刑在我国刑罚体系中的地位、罚金刑的适用范围和方式以及罚金刑的执行等方面的完善进行了分析研究。《假释制度完善若干问题之探讨》重点分析了假释的适用对象、适用的实质条件和假释适用时罪犯已经执行的刑期规定等三个方面的完善问题。《关于在中国刑事司法制度中借鉴及推广恢复性司法之建言》从我国刑事司法借鉴和推广恢复性司法的必要性和可行性出发，提出了在我国刑事司法中借鉴和推广恢复性司法的实践和立法构想。

“国际刑法与国际犯罪专题”收录的3篇论文分别涉及刑事司法协助、引渡和国际刑事法院。在刑事司法协助方面，本卷特别收录了黄风教授的《〈中华人民共和国国际刑事司法协助法〉学术讨

论稿》，该稿在刑事司法协助法的立法部门及相关部门产生了较大的反响，受到了有关部门的高度重视。《试论我国主动引渡中的经验、困难、问题和对策》详细分析我国主动引渡中的经验、困难、问题和对策。而《中国与国际刑事法院：现实的徘徊与抉择》则详尽地分析了我国拒绝加入国际刑事法院的现实原因及其影响。

“区际刑法专题”收录了2篇涉及香港有关刑事法律的论文和1篇有关澳门刑事司法协助的文章。其中，《香港惩治黑社会有组织犯罪的刑事司法合作研究》分析了我国香港在惩治黑社会有组织犯罪方面的刑事司法的区际和国际合作现状及完善途径。《香港与内地惩处偷渡犯罪比较研究》则就香港和内地在惩治偷渡犯罪的立法、执法与司法、刑事法律制度的效果进行了比较，并提出了完善有关立法和司法的建言。《澳门刑事司法协助制度及其完善》则详细介绍了澳门刑事司法协助制度的法律框架、种类、特点、内容和程序，并提出了相关的立法完善建议。

“未成年人犯罪司法程序专题”收录了2篇有关未成年犯罪司法程序的文章。《中国未成年人刑事程序的现状与完善》一文对我国未成年人刑事程序的方针与原则、具体制度与程序进行了分析，并对我国未成年人刑事程序的未来发展进行了展望。《从依附走向独立：我国未成年人犯罪司法程序研究报告》则主要分析了我国未成年人犯罪司法程序的发展历程、主要特色、主要成就和面临的问题，并提出了完善我国未成年人犯罪司法程序的思路与措施。

“刑事诉讼法修改与完善专题”是一个传统主题，历来为《刑事法治发展研究报告》所关注。本卷的刑事诉讼法修改与完善专题收录了6篇有关刑事诉讼法修改与完善的文章，内容分别涉及刑事第一审程序的立法完善、犯罪嫌疑人（被告人）供述与辩解的审查与认定规则、我国取保候审的主要问题与对策、我国刑事执行程序中的问题与对策、我国反恐的程序立法、中国式的辩诉交易制度构建等多个方面。内容翔实，论证充分，涵盖我国刑事诉讼法修改的多个重大问题。

“刑事侦查专题”的2篇论文中，《犯罪形势、侦查能力与我国侦查程序改革》从当前我国的犯罪形势、侦查能力的角度，分析我国侦查程序的改革问题。而《我国刑事侦查手段的完善——以刑事诉讼法修改为视角》则从刑事诉讼法修改的角度，不仅分析了我国

现有的刑事侦查手段的完善问题，而且还主张积极引入一些新侦查手段，以进一步充实我国的侦查手段。

除此之外，本卷的另外两个专题“刑法分则理论与实务专题”和“犯罪学专题”各收录了1篇论文。其中，“刑法分则理论与实务专题”的《“台独”首要分子分裂国家罪责问题研究——兼述我国处理战犯和有关国家处理类似问题的实践》是赵秉志教授主持的国务院台湾事务办公室委托项目。该文分析了我国追究“台独”首要分子分裂国家罪责的依据、制约因素及建言，并分析了我国处理战犯及有关国家处理类似问题的实践。“犯罪学专题”的《多发性侵财犯罪被害调查研究》是一篇调研文章，该文对多发性侵财犯罪被害人的财物受损情况、被害人财物受损后的情况、被调查人的认识和评价情况、被调查人的建议和意见进行了调查分析，并得出了一些有意义的结论。

总体而言，《刑事法治发展研究报告（2007—2008年卷）》以我国刑事立法和刑事司法中的重大问题为视点，刑事立法、司法实际与刑事法学理论密切结合，宏观阐释与微观论证相互补充，充分展现了我国2007—2008年度刑事法治建设领域的若干重大现实问题，也充分体现刑事法学界在相关问题上的最新研究成果，相信将会对我国刑事法治建设相关问题的完善起到积极作用。

最后，对于中国人民公安大学出版社领导和相关编辑人员在本卷报告出版过程中所付出的辛勤劳动，在此表示衷心的感谢和崇高的敬意！

北京师范大学刑事法律科学研究院院长

赵秉志教授

《刑事法治发展研究报告》主编

谨识于戊子年初冬

目 录

【刑事政策专题】

贯彻宽严相济刑事政策之问题及对策研究	赵秉志 阴建峰等	3
宽严相济政策视野下未成年人犯罪刑法规制的缺陷与克服	张远煌	34

【刑法立法专题】

改革开放三十年的我国刑法立法	赵秉志 王俊平	57
关于《中华人民共和国刑法修正案（七）（草案）》 的讨论意见	赵秉志 王东阳 彭新林	71
刑法适应性的立法机制	赵秉志 周少华	82
《联合国反腐败公约》在中国刑事立法中的转化模式评析	赵秉志 魏昌东	109
证券投资者利益刑法保护之立法完善	卢建平 李山河	118

【死刑专题】

完善死刑立法控制的宪政思考	赵秉志 雷建斌	149
论民意与我国死刑的适用	赵秉志 何荣功	169
论故意杀人罪死刑的司法控制	赵秉志 阴建峰	180
论抢劫罪死刑的立法控制	阴建峰 王玉涛	191

【刑罚制度改革专题】

当代中国刑罚制度改革论纲	赵秉志	203
罚金刑的立法完善研究	高铭暄 王 琮	219
假释制度完善若干问题之探讨	李希慧	244
关于在中国刑事司法制度中借鉴及推广恢复性司法之建言	胡云腾 刘晓虎	250

【刑法分则理论与实务专题】

“台独”首要分子分裂国家罪责问题研究

——兼述我国处理战犯和有关国家处理类似问题的实践

..... 赵秉志 卢建平 黄 风等 295

【国际刑法与国际犯罪专题】

《中华人民共和国国际刑事司法协助法》学术讨论稿 黄 风 321

试论我国主动引渡中的经验、困难、问题和对策 黄 风 331

中国与国际刑事法院：现实的徘徊与抉择 张 磊 355

【区际刑法专题】

香港惩治黑社会有组织犯罪的刑事司法合作研究 赵秉志 陈沛林 379

香港与内地惩处偷渡犯罪比较研究 赵秉志 陈咏梅 406

澳门刑事司法协助制度及其完善 赵秉志 徐京辉 437

【未成年人犯罪司法程序专题】

中国未成年人刑事程序的现状与完善 宋英辉 何 挺 465

从依附走向独立：我国未成年人犯罪司法程序研究报告 王 超 472

【刑事诉讼法修改与完善专题】

我国刑事第一审程序的立法完善 杨 雄 513

犯罪嫌疑人、被告人供述与辩解的审查与认定规则

..... 廖 明 廖 丹 545

我国取保候审的主要问题与对策

——基于实证研究的分析 宋英辉 何 挺 571

我国刑事执行程序中的问题与对策研究 杨 雄 582

我国反恐的程序立法构建 刘广三 于 岭 595

建立中国式的辩诉交易制度研究 肖 萍 604

【刑事侦查专题】

犯罪形势、侦查能力与我国侦查程序改革	毛立新	623
我国刑事侦查手段的完善 ——以刑事诉讼法修改为视角	廖 明	633

【犯罪学专题】

多发性侵财犯罪被害调查研究	卢建平 王丽华	671
---------------------	---------	-----

Contents

[Penal Policy]

Research on Problems and Countermeasures in Implementation of the Penal Policy of Temper Justice with Mercy	by Zhao Bingzhi & Yin Jianfeng, etc.	3
The Shortcomings and Overcoming of Criminal Law Regulation on Juvenile Crimes in the Context of the Policy of Temper Justice with Mercy	by Zhang Yuanhuang	34

[Criminal Legislation]

Legislation of Chinese Criminal Law in 30 Years' Reform and Opening - Up	by Zhao Bingzhi & Wang Junping	57
Opinions on Discussion of Amendment VII to Criminal Law (Draft)	by Zhao Bingzhi, Wang Dongyang & Peng Xinlin	71
Legislative Mechanisms on Adaptability of Criminal Law	by Zhao Bingzhi & Zhou Shaohua	82
UN Convention against Corruption and Legislation of Criminal Law against Corruption in China	by Zhao Bingzhi & Wei Changdong	109
Legislative Perfection on Criminal Protection of the Interests of Securities Investors	by Lu Jianping & Li Shanhe	118

[Death Penalty]

A Constitutional Thought on Perfection of Legislative Control on the Death Penalty	by Zhao Bingzhi & Lei Jianbin	149
On Public Opinions and Application of Chinese Capital Punishment	by Zhao Bingzhi & He Ronggong	169
An Outline of Judicial Control on the Death Penalty in Intentional Homicide	by Zhao Bingzhi & Yin Jianfeng	180
On Legislative Control of the Death Penalty in Robbery	by Yin Jianfeng & Wang Yutao	191

[Reform on the System of Criminal Punishments]

An Outline of Reform on Punishment Systems in Contemporary China	
.....	by Zhao Bingzhi 203
Research on Legislative Perfection of Fine	by Gao Mingxuan & Wang Qiong 219
An Exploration into Some Problems on Perfection of the System of Parole	
.....	by Li Xihui 244
Reference and Perfection of Restorative Justice	by Hu Yunteng & Liu Xiaohu 250

[Theory and Practice on the Specific Provisions of Criminal Law]

Research on the Criminal Liability of Separating the State by the Ringleaders of “Taiwan Independence” and on Practice that Chinese Dealing with War Prisoners and the Relevant States Handling Similar Issues	
.....	by Zhao Bingzhi, Lu Jianping & Huang Feng, etc. 295

[International Criminal Law]

International Criminal Justice Assistance Law of the PRC	by Huang Feng 321
On Chinese Experiences, Problems and Countermeasures in Extradition on Its Own Initiatives	by Huang Feng 331
China and International Criminal Court; Hesitation and Decision in Reality	
.....	by Zhang Lei 355

[Inter – Regional Criminal Law]

Research on Cooperation of Criminal Justice on Punishment of Mafia – Style Organized Crimes in Hong Kong	by Zhao Bingzhi & Chen Peilin 379
A Comparative Study on Punishment of Trafficking between Hong Kong and Mainland China	by Zhao Bingzhi & Chen Yongmei 406
The System of Criminal Justice Assistance and Its Perfection	
.....	by Zhao Bingzhi & Xu Jinghui 437

[Judicial Procedures on Juvenile Crimes]

Current Situation and Perfection on Chinese Criminal procedures for Juveniles	
.....	by Song Yinghui & He Ting 465
From Dependence to Independence; Research Report on Judicial Procedures for Chinese Juvenile Crimes	by Wang Chao 472

[Revision and Perfection of Criminal Procedure Law]

Legislative Perfection of the First – Instance Procedures for Chinese Criminal Cases	by Yang Xiong	513
Rules on Examination and Cognizance of Confession and Exculpation by the Criminal Suspects and Defendants	by Liao Ming & Liao Dan	545
Primary Problems and Countermeasures on Obtaining A Guarantor Pending Trial: An Analysis on the Basis of Case Studies	by Song Yinghui & He Ting	571
Research on Problems and Countermeasures in Chinese Procedures for Criminal Enforcement	by Yang Xiong	582
Construction of Procedural Legislation on Chinese Anti – Terrorism	by Liu Guangsan & Yu Ling	595
Research on Establishment of the Chinese System of Plea Bargain	by Xiao Ping	604

[Criminal Investigation]

The Situation of Crimes, Capability of Investigation and Reform on Chinese Procedures for Investigation	by Mao Lixin	623
Perfection of the Means in Chinese Criminal Investigation: From the Perspective of Revision on Criminal Procedure Law	by Liao Ming	633

[Criminology]

Investigation into Harm of Frequent Crimes Infringing Property	by Lu Jianping & Wang Lihua	671
---	-----------------------------	-----

刑事政策专题

贯彻宽严相济刑事政策之问题及对策研究

赵秉志 阴建峰等*

目 次

- 一、贯彻宽严相济刑事政策的宏观问题及其对策
 - (一) 定位问题——宽严相济是刑事司法政策还是基本刑事政策
 - (二) 关系问题——如何界定宽严相济刑事政策同惩办与宽大相结合刑事政策、“严打”政策的关系
 - (三) 原则问题——贯彻宽严相济刑事政策应坚持什么原则
 - (四) 理念问题——贯彻宽严相济刑事政策应树立什么理念
- 二、贯彻宽严相济刑事政策的实体问题及其对策
 - (一) 贯彻宽严相济刑事政策的实体立法问题及其对策
 - (二) 贯彻宽严相济刑事政策的实体司法问题及其对策
- 三、贯彻宽严相济刑事政策的程序问题及其对策
 - (一) 贯彻宽严相济刑事政策的程序立法问题及其对策
 - (二) 贯彻宽严相济刑事政策的程序司法问题及其对策

为构建社会主义和谐社会，在总结以往刑事政策的经验与教训的基础上，在新时期发展和完善惩办与宽大相结合刑事政策思想的指导下，宽严相济的刑事政策应运而生。宽严相济刑事政策的实质，是对刑事犯罪实行理性的区别对待，既要有力地打击和震慑犯罪，维护法治的严肃性，又要尽可能减少社会对抗，化消极因素为积极因素，实现法律效果、社会效果和政治效果的

* 本课题系中央政法委员会委托课题暨中国法学会重点研究课题的结项报告，由赵秉志（北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长、教授、法学博士、博士生导师，中国法学会刑法研究会会长，国际刑法学会中国分会常务副主席）主持，阴建峰（北京师范大学刑事法律科学研究院院长助理暨中国刑法研究所副所长、副教授、法学博士、硕士生导师，中国法学会刑法研究会副秘书长）协助主持，袁彬（北京师范大学刑事法律科学研究院讲师、法学博士）、杨雄（北京师范大学刑事法律科学研究院讲师、法学博士）、魏昌东（北京师范大学刑事法律科学研究院博士后研究人员、法学博士，南京审计学院教务处副处长、副教授）、王东阳（北京师范大学刑事法律科学研究院博士后研究人员、法学博士）等参与。