

北京大学刑法学博士文库



刑事法律关系的 构造与价值

□ 张小虎 / 著

中国方正出版社

中国政法大学图书馆藏



刑事法律关系的 构造与价值

王世伟 著



中国政法大学出版社

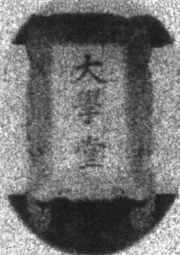
北京大学刑法学博士文库

刑事法律关系的 构造与价值

张小虎 著

中国方正出版社

北京大学刑法学博士文库



刑事法律关系的 构造与价值

□ 张小虎 / 著



中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事法律关系的构造与价值/张小虎著. - 北京: 中国方正出版社, 1999.9

ISBN 7-80107-340-1

I. 刑… II. 张… III. 刑法-研究-中国
IV. D924.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 43515 号

刑事法律关系的构造与价值

中国方正出版社出版发行

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

民族印刷厂印刷

开本: 850×1168 毫米 1/32 印张: 9.875 字数: 217 千字

1999 年 11 月第 1 版 1999 年 11 月北京第 1 次印刷

印数: 1—3000 册 定价: 16.70 元

(该书如有印装质量问题, 请与本社出版部联系)

北京大学刑法学博士文库编委会

主 任 杨春洗

委 员 (以姓氏笔划为序)

刘守芬 陈兴良 张 文

杨春洗 储槐植

总 序

北京大学是一所百年老校，追求思想与学术的统一：以思想启迪学术，以学术传递思想；思想栖息在学术中，学术浸润在思想里，开一代风气之先。北京大学刑法学博士点在北大学风的熏陶下，以推动我国刑法现代化，推进我国刑法理论研究为使命，自1990年建点以来，推出了一批在思想性与学术性两方面均颇有建树的博士论文。这些论文，除个别已经公开出版以外，其他均未能面世，殊为可惜。有感于此，经与中国方正出版社联系，这些博士论文以北京大学刑法学博士文库的名义正式推出，使之成为社会共享的刑法理论资源。

刑法学是一门理论性与实践性很强的学问，尤其是随着我国刑事立法与刑事司法的发展，刑法理论本身也不断更新。可以说，没有刑法理论的指导，就不会有科学的刑事立法与自觉的刑事司法。北大刑法学博士点历来注重刑法理论的研究，前承蔡枢衡先生、甘雨沛先生等老一辈刑法学家的学术思想，将刑法的研究纳入人文社会科学研究视域，古今中外相观照，以提升刑法学的理论水平。同时，北大刑法学博士点亦十分注重刑法学的应用性，关注刑事立法与刑事司法，力求解决立法实践与司法实践提出的各种疑难问题，从而使刑法理论立足于实践，在实践中获得强大的生命力。北大刑法学博士点在博士生的培养中，坚持上述原则，并反映在博士论文当中。从博士论文的选题和内容来看，有一些属于理论性的论题，作者能够

运用刑法理论分析问题、解决问题，取得了前沿性的研究成果。有一些属于实践性的论题，作者能够面对立法与司法的现实，选取某一个角度，从理论上加以研究，对于刑事立法与刑事司法具有直接的指导意义。还有一些是专门研究外国刑法的，在广泛搜集资料的基础上，对相关问题作了系统的梳理，从而对我国刑法的发展具有借鉴意义。尤其应当指出的是，北大刑法学博士点秉承刑事一体化的原则，除了刑法以外，研究方向还包括犯罪学和监狱学。因此，在出版的博士论文中，也包括犯罪学和监狱学的博士论文，在该领域内部处于领先的学术地位。

学术研究是一项需要持久努力的事业；同时，学术研究又是一项集体共同的事业。北大刑法学博士点就是这样一个刑法学研究基地，在向社会不断输送人才的同时，也使博士点本身不断发展壮大。这套刑法学博士文库，正反映了北大刑法学博士点的理论实力。她不仅包含着各位作者的智慧，也凝聚各位指导教师的心血，可以说是师生共同的学术成果。现在，将这些博士论文出版，也正是为了检验北大刑法学博士点的学术水平。我们相信，随着更多年青人取得博士学位，将会有更多的博士论文收入文库，从而为我国刑法理论研究贡献一分力量。

北京大学刑法学博士文库由北京大学法学院刑法学博士点的博士生导师组成编委会，逐年出版本博士点通过的博士论文。但愿这些博士论文能够成为学术上的新生力量，不断地激活刑法理论。如此，则设立北大刑法学博士文库初衷如愿矣。

《北京大学刑法学博士文库》编委会

1999年夏于北京大学

序

杨春洗^{*}

刑事法律关系是刑法学研究的重点和难点问题之一，对之进行系统的研究有着重要的理论与实际价值。在上一个世纪，科学发展的基本趋势是分化；但从十九世纪末、二十世纪初开始，一方面分化继续进行，另一方面又出现了综合的趋势。刑事法律关系的系统研究在一定程度上正反映了这种趋势。它将刑法学研究的诸多重要范畴，例如国家、犯罪人、刑罚权、刑事责任、犯罪、刑罚、刑法规范等等，置于刑事法律关系的动态系统中进行探究，并从国家、犯罪人等不同的视角对之进行观察，不仅拓宽了刑法理论的研究空间，而且通过关系的对比有助于厘清刑法学研究的诸多范畴。同时，在刑事法律关系的研究中，必然涉及到刑事法律关系与刑事诉讼法律关系、民事法律关系等的比较，这又为刑法学的研究提供了更为广泛的视域，并且对刑事法律关系特性的揭示，也为法理学中法律关系理论的完善提供了重要的基础。就理论深度来讲，由于刑事法律关系是一个关系范畴，显然通过犯罪人、国家等不同视角对这种关系的深刻揭示，明确犯罪人与国家之间公正合理的关

* 中国著名刑法学家，北京大学法律系教授、博士研究生导师，中国法学会理事，中国法学会刑法研究会副总干事。

DAK30/27

系,进而有助于使刑法的价值问题得以生动说明。具体到司法实际,一个案件就是一个刑事法律关系,司法人员只有切实地明确他在这种关系中的应有位置,明确刑事法律关系与刑事诉讼法律关系等的区别,才能完善其操作。张小虎同志运用科学的方法论,大胆探索,在大量占有资料的基础上,立足于理论并结合实际,对刑事法律关系问题进行了系统深入并富有创造性的论述,成功地完成了博士学位论文《刑事法律关系的构造与价值》,填补了这一缺憾。这部同名专著是在其博士论文基础上修改而成。作为张小虎同志的博士生导师,我参与了论文的指导、审阅与答辩,并为张小虎同志在学术上取得的这一成就而感到由衷的高兴。

张小虎同志刻苦勤奋,思维敏捷,治学严谨,理论功底扎实。具有较丰富的司法实际工作经验和较高的学术水平。科研能力强,研究领域广泛,勇于探索,善于思考,精于分析。博士生学习期间,他在《法学研究》、《中外法学》等法律类学术期刊上独立发表有一定见解的学术论文近20篇,另合著著作3部,专著1部,其中一些著述受到我国刑法理论界和司法界的重视与好评。他研究兴趣浓厚,在圆满地获得博士学位后,通过角逐,成功地赢得了博士后的学习、研究机会。他的博士论文获得了同行专家和答辩委员会的一致好评,目前面世的这一同名专著又有进一步的完善,其具有如下特点:

一、体系完善,结构合理

刑事法律关系的系统研究应有怎样的理论体系?对这一问题刑法界鲜有著述。本书以科学的眼光,较为恰当合理地构建了刑事法律关系专题研究的理论框架。全文总体上分为四编,包括引言并十章。第一编:导论,分引言和第一章,论证刑事法律关系的研究价值(引言)及刑事法律关系的概念、特征(第一章)。第二编:刑事法律关系的本体结构,由第二章至第

四章组成，论证刑事法律关系的主体（第二章）、内容（第三章）、客体（第四章）。第三编：刑事法律关系的动态运行，由第五章至第七章组成，论证刑事法律关系的产生（第五章）、变更（第六章）、消灭（第七章）。第四编：刑事法律关系的公正价值，由第八章至第十章组成，论证刑事法律关系价值的基本问题（第八章）、刑事法律关系的公正价值观（第九章）、刑事法律关系公正价值观的应有之义（第十章）。综观全篇，从第一编导论，到第二编刑事法律关系的本体结构，再到第三编刑事法律关系的动态运行，直至第四编刑事法律关系的公正价值，既有形式构造的剖析，又有实质价值揭示，结构合理，内容详实，层次清晰，论述深入。

二、观点新颖，见解独到

本书对刑事法律关系诸多问题的界说，在很大程度上突破了以往关于刑事法律关系的模式。作者提出了法律规范逻辑结构的二层次要素以及刑法规范属最严厉的责任性规范、刑法规范只是命令性规范、刑事法律关系的主体只能是国家与犯罪人、刑事法律关系的内容是受制约的刑罚权与有限度的刑事责任、刑事法律关系的客体是犯罪人利益的载体、刑事法律关系产生的法律前提是刑法规范规定的犯罪及其相应的刑事责任、刑事法律关系变更的参照点应定位于实际上发生的第一个罪所产生的刑事法律关系、时效完成犯罪人死亡等将引起刑事法律关系的消灭、等等命题，并从刑事法律关系构造的特征出发全方位地揭示了刑事法律关系的“社会公正”、“人权保障”、“平衡犯罪半径大小与刑事责任轻重”、“有犯罪即有刑事法律关系的实现”、“同等犯罪同等刑事法律关系不同犯罪不同刑事法律关系”等等公正价值观。这些观点颇有新见，使刑事法律关系的研究具有了更为重要的理论价值。尤其是本论著将价值分析方法引入对刑事法律关系的研究，使这一专题的探讨进入了更

深的理论层次。全文论证充分，诸观点具有扎实的理论根据。

三、资料翔实，逻辑严谨

本书资料翔实，作者不仅全面系统地收集了刑事法律关系的专题资料，而且对相关的资料，例如法律规范、法律关系、法律文化、法律价值等法哲学方面的，以及刑事责任、刑罚权、刑法基本原则、犯罪、刑罚体系、刑事法学流派、刑事诉讼构造等刑事法学方面的资料进行了系统的收集和融化。全文注解 420 条，计 29730 字。本书涉及的领域广泛，它不仅是刑事法律关系专题研究，而且通过刑事法律关系这个视角，对刑法学的诸多理论与实际问题乃至刑事诉讼法学、法理学中一些难题进行了深入的剖析和有力的论证。论文逻辑缜密，论证有力，思路清晰开阔，观点明确，写作规范，表述流畅。

总之，本书是我国刑法学研究中一部具有开拓性学术价值和重要实践意义的力作。我相信本专著的出版将会受到理论界与实务界的重视。

是为序。

1999 年 7 月 16 日
于北京大学中关村

内 容 提 要

本文立足于刑法理论，结合刑事司法实际，对刑事法律关系的构造与价值进行了较系统的阐述。全文共四编包括引言并九章。

第一编，刑事法律关系导论，由引言并第一章组成。引言，应当加强对刑事法律关系的系统研究：揭示刑事法律关系研究的价值。第一章，刑事法律关系的概念和特征：从刑事法律关系的法律渊源——刑法规范——的特征出发，对刑事法律关系的概念、特征作了具体的分析论证。

第二编，刑事法律关系的本体结构，由第二章至第四章组成。第二章，刑事法律关系主体：论证刑事法律关系的主体只能是国家与犯罪人。第三章，刑事法律关系的内容：论证刑事法律关系的内容是受制约的刑罚权与有限度的刑事责任。第四章，刑事法律关系的客体：论证刑事法律关系的客体是犯罪人利益之载体。

第三编，刑事法律关系的动态运行。由第五章至第七章组成。第五章，刑事法律关系产生：强调刑事法律关系有客观存在与主观认识两种形态，刑事法律关系产生的法律前提是刑法规范规定的犯罪及其相应的刑事责任，惟一的事实前提是实施犯罪行为。第六章，刑事法律关系的变更：强调刑事法律关系的变更不包括主体的变更，数罪、减刑、假释、缓刑或刑法规范更替（部分）将引起刑事法律关系的变更。第七章，刑事法

律关系的消灭：揭示刑事法律关系消灭的特点，论证时效完成、刑法规范更替（部分）、犯罪人死亡、赦免、刑事责任承担完毕、缓刑考验期满、复权、前科消灭、诉权消灭将引起刑事法律关系的（基本）消灭。

第四编，刑事法律关系的价值。由第八章至第十章组成。第八章，刑事法律关系价值的概念：揭示刑事法律关系价值的本义，强调刑事法律关系的价值在于公正。第九章，刑事法律关系的公正价值观：评述刑法学史前、刑法旧派新派的公正价值观。第十章，刑事法律关系公正价值观的应有之义：论证“社会公正”、“人权保障”、“平衡犯罪半径大小刑事责任轻重”、“有犯罪即有刑事法律关系的实现”、“同等犯罪同等刑事责任不同犯罪不同刑事责任”、“前科消灭”、“复权（或完善减刑）”当属刑事法律关系公正价值观之应然。

关键词：刑法理论 刑事法律关系 构造 价值

The Construct and Value of Criminal Legal Relations

Abstract

Based itself on the theory and practice of criminal law the dissertation discusses with the construct and value of criminal legal relations systematically . It consists of 4 parties which contain a foreword and 9 chapters.

The first part: An introduction of criminal legal relations, which consists of a foreword and chapter 1. A foreword reveals the value of studying criminal legal relations. Chapter 1 expounds and proves the concept and characteristics of criminal legal relations.

The second one: The noumenal combination of criminal legal relations, which is formed with chapter 2 to 4. Chapter 2 demonstrates that only country and criminal are the subject of criminal legal relations. Chapter 3 confirms that the contents of criminal legal relations are the confined penalty power and limited criminal responsibility. Chapter 4 proves that the object of criminal legal relations is carrying body of criminal benefits.

The third part: the movement of criminal legal relations,

which contain chapter 5 to 7. Chapter 5 emphasizes that there are the objective and subjective shape of criminal legal relations. The law prerequisite of producing criminal legal relations is crime and criminal responsibility which were provided for by criminal law and the fact prerequisite is carrying out crime. Chapter 6 stresses that the change of criminal legal relations does not include change of subject. Several crimes, reducing a penalty, parole, probation and change of criminal law will give rise to change of criminal legal relations. Chapter 7 reveals the characteristics of wiping out criminal legal relations. Prescription, change of criminal law, death of criminal, pardon, having took criminal responsibility, running out test time of probation, restoring right, elimination of previous criminal record and elimination of litigation right will produce wiping out criminal legal relations.

The last one: the just value of criminal legal relations, which is composed of chapter 8 to 10. Chapter 8 reveals the concept of the value of criminal legal relations and stresses that the value of criminal legal relations is justice. Chapter 9 reviews the just idea of criminal old school and new school. Chapter 10 expounds and proves the answer of the just value of criminal legal relations.

Key words: the theory of criminal law, criminal legal relations, construct, value .

☆刑事法律关系的构造与价值☆

目 录

总 序	《北京大学刑法学博士文库》编委会 (1)
序	杨春洗 (3)
内容提要	(7)

第一编 刑事法律关系导论

引 言 应当加强对刑事法律关系的系统研究 ...	(3)
一、有助于开拓刑法理论	(4)
二、有助于法理学法律关系理论的完善	(4)
三、有助于统揽刑法的全局	(5)
四、有助于深入探讨刑法的价值观	(7)
五、有助于刑事立法与司法	(8)
第一章 刑事法律关系的概念、特征	(9)
第一节 刑法规范的逻辑结构	(10)
一、法律规范的逻辑结构	(10)
二、刑法规范的逻辑结构	(16)
第二节 刑事法律关系的概念	(27)