

中国人民大学名家文丛

2

高铭暄自选集



中国人民大学出版社



中国人民大学名家文丛

C53/91
:22
2007

高铭暄自选集



中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

高铭暄自选集/高铭暄著.
北京:中国人民大学出版社,2007
(中国人民大学名家文丛)
ISBN 978-7-300-08277-6

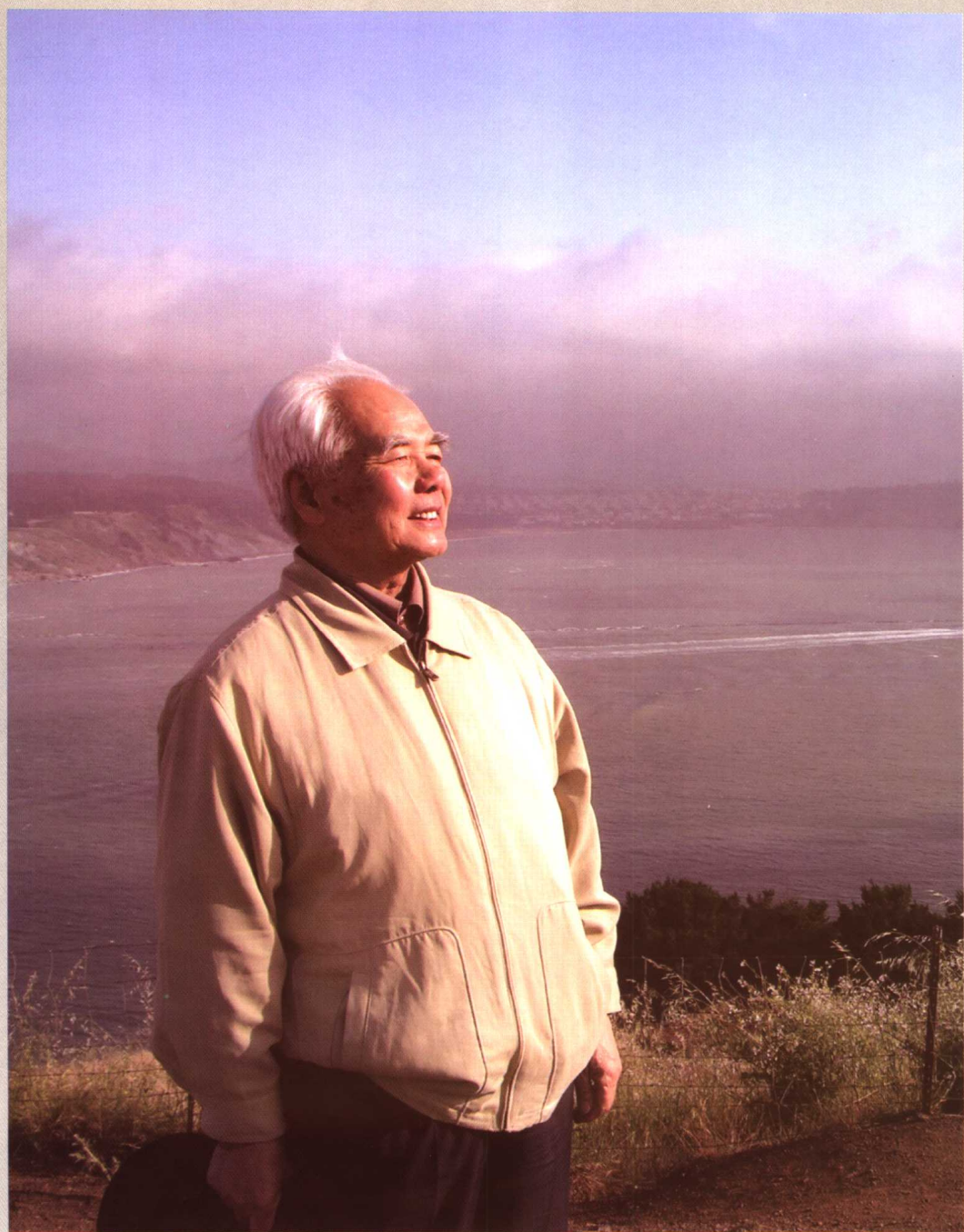
I. 高…
II. 高…
III. 刑法-文集
IV. D914.04-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 095368 号

中国人民大学名家文丛 高铭暄自选集

出版发行	中国人民大学出版社		
社 址	北京中关村大街 31 号	邮政编码	100080
电 话	010-62511242 (总编室)	010-62511398 (质管部)	
	010-82501766 (邮购部)	010-62514148 (门市部)	
	010-62515195 (发行公司)	010-62515275 (盗版举报)	
网 址	http://www.crup.com.cn http://www.ttrnet.com (人大教研网)		
经 销	新华书店		
印 刷	北京华联印刷有限公司		
规 格	155 mm×235 mm 16 开本	版 次	2007 年 7 月第 1 版
印 张	45.5 插页 4	印 次	2007 年 7 月第 1 次印刷
字 数	523 000	定 价	88.00 元

版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换



“中国人民大学名家文丛”总序

纪宝成

“善之本在教，教之本在师。”对于一所大学而言，教师是立校之本，发展之基，是学校最可宝贵的财富。

中国人民大学在七十年发展历程中，汇聚了一大批声誉卓著的学者、名家。作为中国人民大学乃至新中国高等教育事业的开拓者，他们不畏艰难困苦，不论风雨沧桑，始终以一腔赤子激情执着真理，追求光明；他们数十年如一日，甘为人梯，倾毕生心力于教学，培养了一大批共和国优秀的建设人才和领导人才；他们笔耕不辍、严谨治学，成就了一大批堪为精品、上品的传世之作；他们潜心书斋，淡泊名利，不仅成为授业解惑的“经师”，更成为明德传道的“人师”。正是他们的这种精神，凝聚成了具有人大风骨、人大气派、人大风格，并为中国人民大学世代传承的教风、师德，成为学校历久弥新、不断发展的源动力。没有他们鞠躬尽瘁、默默奉献，就没有中国人民大学今天各项事业的蓬勃发展，就没有我国人文社会科学领域百家争鸣的繁荣景象。

为了彰显这批名家、学者们的学术贡献，传承他们的精品力作，进一步发展繁荣人文社会科学，我们特选择在中国人民大学七十周年校庆之际，隆重推出首批著名教授具有代表性的

学术成果自选集。

需要说明的是，这套文丛所辑录的成果都是这些学者名家从自己数十年来已发表的文章或著作中精选而来的，凝聚了他们毕生的心血，很多见解至今仍闪耀着真理的光辉。虽然其中一些内容带有鲜明的时代印记，不可避免地含有争议未决的理论观点，但它们真实地记录了这些学者名家们数十年执着探索的运思轨迹，展示了学术研究、理论发展的历史风貌。从中我们可以真实地体悟到一种以细针密缕之功、做平正笃实之学的研究精神，可以深切地感受到一份胸怀祖国、情系人民、关注时代的仁者情怀。应当说，“中国人民大学名家文丛”既是学校数十年学术发展历程的总结，又是学校脊续血脉，进一步探索创新的起点。

在前人研究的基础上，在实践探索的过程中不断推进理论创新，既是社会发展和变革的先导，也是人文社会科学保持生机活力，得到蓬勃发展的重要保证。我们推出这套文丛的最终目的，也正是期望这份厚实的文化积淀能够在传播知识、传承精神的同时，成为帮助和鼓励后学不断探索、不断创新的理论资源和精神动力。本着这个目的，在首批推出 28 本名家文丛之后，我们还将陆续出版一系列学界中坚的个人文集，以期通过这种平实但富有建设性的行动，催生新的理论、新的观念，使中国的人文社会科学之树长青！

“学术常青校运昌”。我们相信，“中国人民大学名家文丛”的出版，必将推动中国人民大学在建设“人民满意，世界一流”大学的历史征程中迈出更加坚实有力的步伐！

前 言

自 1951 年进入中国人民大学研究生班学习刑法以来，光阴荏苒，屈指而算，我从事刑法学习、教学、研究工作已经五十余载了。在这几十年里，我陆续写作、发表、出版了一些刑法学论著。此次，恰逢人民大学七十周年校庆，学校选择了一批老教授出版“中国人民大学名家文丛”，我忝列其中，倍感荣幸。

1994 年，我出版了第一部自选文集《刑法问题研究》，主要是集中了 1997 年刑法修订之前的一些刑法立法、司法、理论研究方面的论文。而后，2000 年，又由中国人民大学刑事法律科学研究中心组织出版了第二部自选文集《刑法肆言》。此次出版的自选集，主要是将前两本自选集中自己感到还比较满意，又有一定理论价值、实践意义的作品予以增删编辑，并加入近几年来一些新的研究成果，集合而成。为了更好地表明我个人的刑法学研究路径，一些与我的学生、同事合作的作品此次就没有选入了。

从全书来看，选入的论文主要分为四个篇目。其一是刑法学学科及刑法学教育，主要谈了一些我数十年来从事刑法学教

学工作的心得、体会；其二是刑事立法问题研究，集中了我所发表的关于1979年刑法制定、补充，1997年刑法修订、完善的论文；其三是刑法总则问题，对中国刑法总则中一些理论问题进行了思考、讨论；其四是刑法分则问题，探讨了刑法分则中一些有代表性的、有疑难的罪名。此外，附录还收录了我发表在《法学家茶座》上的随笔性文章《我是怎样喜欢上刑法学的》以及刊载于《当代中国法学名家》中的《高铭暄教授生平及刑法思想述略》，以便于读者更全面地了解我的生平及刑法学研究历程。

我曾多次谈到：我的一切言论，都是可以质疑、辩驳、商榷的。这的确是我的一贯主张。学术的精神贵在质疑，学术的发展需要自由讨论。我的一些文章，虽然可能在特定的历史条件下，对理论建构及司法实务产生了一定的影响，但今天看来，可完善之处仍颇多，因此，我同样在此真诚地希望读者对我的观点、论著提出批评、指正。

“文章千古事，得失寸心知”，翻阅自己几十年来写下的文字，更是倍感固守三尺讲台，笔耕一方书斋，立不朽不废之言，何其难哉！唯一足以自慰的是，数十年来，不管是法治破冰期的曲折、坎坷，还是法学研究繁荣期的光环、诱惑，我都能谨守自己的信念，一步一步向着刑法学研究真理的目标迈进。古人所言：“弩马十驾，功在不舍”，姑且算作自得自勉吧！

最后，需要说明的是，首先，文集中所引我国法律法规名称，一般都省略了前置词“中华人民共和国”，而直接以《刑法》、《刑事诉讼法》等形式表示；其次，我在编选作品的过程中，对个别文章的注释进行了补充说明；再次，文集中所引经典著作，已换成新版内容。同时，我的博士生张杰同志、人大

出版社的编辑同志为本书的编辑出版做了大量有效的工作、付出了辛勤的劳动，在此深致谢意！

高铭暄

2007年4月

“中国人民大学名家文丛”编委会

主任委员 纪宝成

执行委员 马俊杰

委 员 (按姓氏笔画为序)

马 中	王利明	王孝群	牛维麟	冯 俊	冯惠玲
伊志宏	孙家洲	杜小勇	杜 鹏	何其莘	李 泉
李景治	吴晓求	陈 岳	陈雨露	陈 桦	杨瑞龙
杨慧林	林 岗	郑功成	金勇进	胡乃武	贺耀敏
袁 卫	高 钢	徐庆平	徐志宏	郭志新	郭洪林
秦 宣	程天权	董克用	温铁军	曾湘泉	翟振武

作者简介

高铭暄 男，1928年生，浙江玉环人。现任中国人民大学法学院教授、博士生导师，国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心名誉主任。兼任北京师范大学刑事法律科学研究院名誉院长、特聘顾问教授；中国法学会学术委员会副主任、中国法学会刑法学研究会名誉会长；国际刑法学协会副主席暨中国分会主席；最高人民法院特邀咨询员；最高人民检察院专家咨询委员会委员；北京市法学会名誉会长等职。20世纪80年代以来，还曾担任国务院学位委员会第二、三、四届学科评议组成员暨法学组召集人（1985-2003年）、中国法学会副会长（1986-2003年）、中国法学会刑法学研究会会长（1984-2001年）。著有《中华人民共和国刑法的孕育和诞生》、《刑法总则要义》、《刑法肆言》等。

目 录

一、刑法学学科建设及刑法学教育

第一题	毛泽东同志关于刑法问题若干论述的指导意义·····	3
第二题	刑法学及刑法学科的基本问题·····	18
之一	略论刑法学研究的对象和方法·····	18
之二	刑法学学科鸟瞰·····	30
第三题	刑法学教育的几个问题·····	41
之一	谈谈如何编好刑法学教材的几点体会·····	41
之二	“严”字当头 抓住重点培养博士生·····	48
之三	谈谈如何指导博士研究生的点滴体会·····	53

二、刑事立法问题研究

第一题	新中国刑法立法概述·····	63
之一	刑法立法的概念和研究意义·····	63
之二	1979年刑法典的制定及其局部修改补充·····	73
之三	1997年刑法典的全面修订及其整体评价·····	87

之四	1997年刑法典修订之后的立法情况	93
第二题	《中华人民共和国刑法》的产生及基本原则	126
第三题	简析非刑事法律中的附属刑法规范	134
第四题	试论我国刑法改革的几个问题	148
第五题	论刑法典体系结构的完善	162
第六题	略谈刑法修改的指导思想	166
第七题	略论修订后刑法的“三严”	170
第八题	从刑法的创制和发展看中国法律家的作用	181

三、刑法总则问题研究

第一题	我国的刑法和刑事诉讼制度	189
第二题	关于中国刑法理论若干问题的思考	217
第三题	略论我国刑法对罪刑法定原则的确立	270
第四题	刑法为什么要规定时效	274
第五题	罪与非罪的界限问题	278
之一	犯罪构成的概念和意义	278
之二	略论犯罪与民事纠纷的界限	305
第六题	正当防卫问题研究	313
第七题	共同犯罪问题研究	365
之一	关于共同犯罪的若干问题	365
之二	论共同犯罪人的分类及其刑事责任	396
第八题	我国刑法中的罪数问题	409
之一	谈谈我国刑法中的一罪与数罪	409
之二	论牵连犯的几个问题	434
第九题	刑事责任问题研究	452
第十题	量刑问题研究	507

之一	论量刑的一般原则	507
之二	怎样理解和运用刑法规定的情节问题	520
第十一题	死刑问题研究	538
之一	略谈我国的死刑立法及其发展趋势	538
之二	从国际人权公约看中国部分非暴力犯罪的 死刑废止问题	548
之三	关于参加国际死刑问题学术讨论会的情况 报告	550
之四	当前中国死刑制度改革两个重大问题的建言	567
第十二题	在整个改革开放过程中都要打击经济犯罪 ——学习《邓小平文选》的一点体会	576

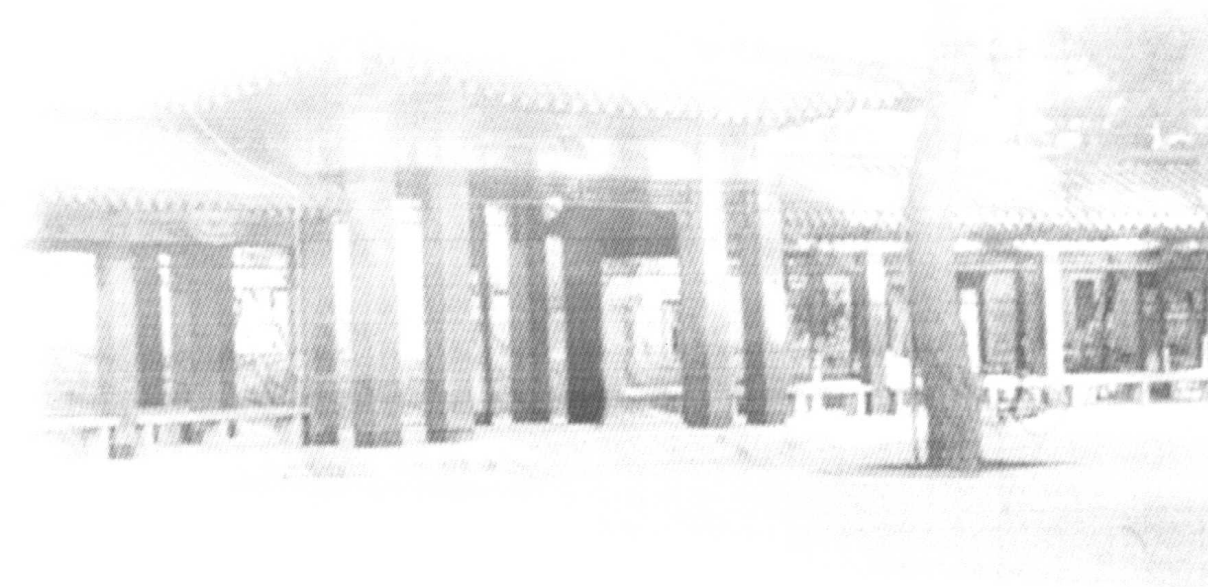
四、刑法分则问题研究

第一题	中国反商业贿赂的历史进程	589
第二题	传播突发传染病病原体行为适用法律解读	593
第三题	略论抢劫罪	598
第四题	组织越狱罪与脱逃罪	604
第五题	军人违反职责罪的认定	609

附 录

我是怎样喜欢上刑法学的	617
高铭暄教授生平及刑法思想述略	620
高铭暄教授主要作品目录	680
高铭暄教授培养的博士生名录	711

一、刑法学学科建设及 刑法学教育



第一题 毛泽东同志关于刑法问题 若干论述的指导意义

伟大的马克思主义者、无产阶级革命家、战略家、理论家毛泽东同志在长期的革命实践中，对马克思主义作了创造性的发展。他的理论贡献是多方面的，涉及哲学、政治、经济、军事、法律、教育、文学艺术等各个领域。这里仅就他有关刑法问题的若干论述的指导意义，谈谈我的几点认识体会。

一、立足于本国实际制定刑法

毛泽东同志指出：“马克思主义叫我们看问题不要从抽象的定义出发，而要从客观存在的事实出发，从分析这些事实中找出方针、政策、办法来。”^[1]“按照实际情况决定工作方针，这是一切共产党员所必须牢牢记住的最基本的工作方法。”^[2]制定方针、政策是这样，制定法律也必须这样。毛泽东同志在《关于中华人民共和国宪法草案》的讲话中指出：“搞宪法是搞科学”，“现在能实行的我们就写，不能实行的就不写。”一句话，坚持一切从实际出发的实事求是原则。这是我国刑事立法