



A LEGAL STUDY OF
COMMUNITY-BASED CORRECTION

A LEGAL STUDY OF COMMUNITY-BASED CORRECTION

社区矫正制度 研究

周国强◎著

中国检察出版社

江苏省高校人文社会科学计划研究项目 (04SJB820001)

江苏大学人文社科专著出版基金资助出版

社区矫正制度研究

周国强 著

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

社区矫正制度研究/周国强著. —北京: 中国检察出版社, 2006. 12

ISBN 978 - 7 - 80185 - 697 - 5

I. 社… II. 周… III. 社区 - 刑罚 - 研究 IV. D914.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 006278 号

社区矫正制度研究

周国强 著

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电子邮箱: zgjccbs@vip. sina. com

电 话: (010)68630385(编辑) 68650015(发行) 68650029(邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: 787mm×960mm 16 开

印 张: 18.75 印张

字 数: 347 千字

版 次: 2006 年 12 月第一版 2006 年 12 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80185 - 697 - 5/D · 1673

定 价: 35.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

目 录

绪 论	(1)
一、选题背景	(1)
二、研究方法	(2)
(一) 比较研究的视角	(2)
(二) 刑事一体化的思路	(2)
(三) 思辨与实证并重的方法	(2)
三、研究思路	(3)
第一章 社区矫正本体论	(4)
第一节 社区矫正的概念和特征	(4)
一、社区矫正的定义和相关概念辨析	(4)
(一) 矫正的概念	(4)
(二) 社区的概念	(6)
(三) 社区矫正的概念	(7)
(四) 与社区矫正相关的概念辨析	(9)
二、社区矫正的基本特征	(11)
(一) 刑事制裁性	(11)
(二) 非监禁性	(12)
(三) 社区参与性	(13)
(四) 社会福利性	(13)
第二节 社区矫正的类型	(14)
一、国外社区矫正的类型	(14)
(一) 监督方案	(14)
(二) 居留方案	(14)
(三) 释放方案	(15)
(四) 观护制度	(16)
(五) 社区监督与控制方案	(16)

二、我国社区矫正措施的种类	(17)
第三节 社区矫正的利弊	(17)
一、国外社区矫正的利弊分析——以美国为视角	(17)
(一) 社区矫正的优点	(17)
(二) 社区矫正的弊端	(18)
二、我国社区矫正的利弊剖析	(20)
(一) 社区矫正之利	(20)
(二) 社区矫正之弊	(23)
第二章 社区矫正思想源流论	(25)
第一节 刑事古典学派与矫正思想的萌发	(25)
一、监禁的早期历史	(25)
二、古典学派的刑罚思想与近代监狱改良运动	(27)
第二节 刑事实证学派与矫正思想的滥觞	(30)
一、刑事实证学派的刑法思想及其对矫正的理论贡献	(30)
二、教育刑思想引导下的各国矫正制度的变革	(33)
第三节 社会防卫运动与社区矫正的兴起	(34)
一、社会防卫运动的兴起	(34)
二、社会防卫运动导向下的监狱改革运动	(36)
第四节 社区矫正的国际化趋向	(37)
第五节 恢复性司法与社区矫正的契合	(40)
一、恢复性司法概述	(40)
二、恢复性司法与社区矫正的契合	(41)
第三章 社区矫正根据论	(44)
第一节 社区矫正的学理根据	(44)
一、刑罚哲学的嬗变	(44)
(一) 报应刑论的刑罚哲学	(45)
(二) 功利刑论的刑罚哲学	(48)
(三) 综合刑论的刑罚哲学	(53)
(四) 以教育刑论为核心的综合刑论——社区矫正的刑罚哲学 根据	(54)
二、犯罪学理论的深化	(58)
(一) 关注罪犯的犯罪人格：刑法研究的新视角	(59)

(二) 揭开刑罚的神秘面纱: 刑罚功能的局限性	(62)
第二节 社区矫正的现实根据	(67)
一、监狱行刑悖论: 社区矫正兴起的内在动力	(67)
(一) 罪犯监狱化与罪犯再社会化的矛盾	(69)
(二) 封闭的监狱与开放的社会之间的矛盾	(72)
(三) 监禁痛苦与刑罚人道之间的矛盾	(73)
二、监狱拥挤与行刑成本: 社区矫正推行的外在压力	(76)
(一) 监狱拥挤及其负面影响	(76)
(二) 监禁成本	(78)
第三节 社区矫正的刑事政策学根据	(80)
一、社区矫正的背景: 两极化刑事政策	(80)
(一) 刑事政策及其与刑罚的关联	(80)
(二) 两极化: 刑事政策的选择	(82)
(三) 社区矫正: 宽松刑事政策的体现	(85)
二、社区矫正的基础: 二元化刑事政策模式	(86)
(一) 社会结构转型: 从一元社会到二元社会	(86)
(二) 刑事政策模式的转换: 从“国家本位”到“国家·社 会”双本位	(88)
第四章 社区矫正价值论	(94)
第一节 社区矫正的公正价值	(94)
一、社区矫正的合理性	(95)
(一) 社区矫正契合了人类对正义的不懈追求	(95)
(二) 社区矫正兼顾了刑罚的报应和功利目的	(96)
二、社区矫正的公平性	(97)
(一) 社区矫正体现了刑罚的个别化	(97)
(二) 社区矫正满足了各方当事人的利益诉求	(97)
第二节 社区矫正的人道价值	(98)
一、刑罚人道主义的价值取向	(98)
(一) 刑罚人道主义的基本内涵	(98)
(二) 刑罚人道主义的历史轨迹	(99)
二、社区矫正的人道价值解读	(102)
(一) 社区矫正体现了一种宽容精神	(102)
(二) 社区矫正符合人类本性	(102)

(三) 社区矫正闪耀着人性关爱的光芒	(103)
(四) 社区矫正以罪犯的复归社会为终极目标	(103)
三、社区矫正的人道诉求	(104)
(一) 权利保护	(104)
(二) 罪犯处遇	(105)
(三) 生活扶助	(106)
第三节 社区矫正的效益价值	(107)
一、社区矫正的有效性	(107)
(一) 社区矫正有助于实现刑罚的个别预防的目的	(107)
(二) 社区矫正对实现刑罚的一般预防目的也有特殊功效	(109)
二、社区矫正的有益性	(109)
(一) 社区矫正对犯罪人有益	(109)
(二) 社区矫正对被害人有益	(110)
(三) 社区矫正对社会有益	(111)
三、社区矫正的节俭性	(111)
(一) 社区矫正能够节省刑事司法资源	(111)
(二) 社区矫正能够提高罪犯改造质量	(112)
第五章 社区矫正适用论	(114)
第一节 社区矫正的主体	(114)
一、社区矫正的机构	(114)
(一) 国外社区矫正的执行机构	(114)
(二) 我国目前社区矫正的执行机构	(115)
二、社区矫正的工作者	(117)
(一) 国外社区矫正工作者	(117)
(二) 我国社区矫正工作者	(122)
第二节 社区矫正的客体	(124)
一、社区矫正的对象	(124)
(一) 试点阶段社区矫正的对象	(124)
(二) 未来社区矫正应当扩大适用的对象	(124)
二、社区矫正的客体	(129)
第三节 社区矫正对象人身危险性评估和控制	(131)
一、社区矫正对象人身危险性评估	(131)
(一) 人身危险性概念辨析	(131)

(二) 人身危险性的评估	(133)
二、社区矫正对象人身危险性控制	(137)
(一) 社区矫正中的危险管理	(137)
(二) 个案管理	(138)
(三) 我国社区矫正对象危险评估和控制体系的构建	(140)
第六章 社区刑罚论	(145)
第一节 缓刑	(145)
一、缓刑制度的存在价值	(145)
(一) 避免短期监禁刑的弊端	(145)
(二) 促进犯罪人的改过自新	(146)
(三) 促进犯罪人的再社会化	(146)
(四) 促进刑罚谦抑和刑罚经济	(146)
二、缓刑制度比较研究	(147)
(一) 缓刑类型之比较	(147)
(二) 缓刑适用条件之比较	(149)
(三) 缓刑考验制度之比较	(150)
(四) 缓刑撤销之比较	(153)
三、缓刑制度的发展趋势与我国缓刑制度的完善	(154)
(一) 缓刑制度的发展趋势	(154)
(二) 反思与重构：我国缓刑制度完善之思考	(157)
第二节 假释	(169)
一、假释制度概述	(169)
(一) 假释制度的价值功能	(169)
(二) 假释制度的发展趋势	(171)
二、假释制度比较研究	(172)
(一) 假释类型的比较	(172)
(二) 假释适用条件的比较	(173)
(三) 假释监督考察的比较	(175)
(四) 假释撤销的比较	(176)
三、我国假释制度的改革和完善	(178)
(一) 我国假释制度低效运行的现状	(178)
(二) 假释低效运行的成因	(180)
(三) 假释制度的完善：从观念到体制的变革	(184)

第三节 管制刑与社区服务刑	(196)
一、管制刑	(196)
(一) 从世界刑罚发展趋势看管制刑的独特价值	(196)
(二) 从管制刑存废之争窥管制刑的存在问题	(198)
(三) 从管制刑的低效适用谈管制刑的法律调整	(201)
二、社区服务刑	(205)
(一) 社区服务概述	(205)
(二) 社区服务在国外的历史与现状	(210)
(三) 立法滞后、实践先行: 社区服务刑在中国的命运	(213)
第四节 监外执行	(215)
一、监外执行概说	(215)
(一) 监外执行的概念	(215)
(二) 监外执行的特征	(217)
(三) 监外执行的利弊剖析	(218)
二、监外执行的适用	(220)
(一) 监外执行的条件	(220)
(二) 监外执行的程序	(222)
三、监外执行的完善	(223)
(一) 监外执行适用中存在问题剖析	(223)
(二) 改革监外执行制度的构想	(228)
第五节 剥夺政治权利	(232)
一、剥夺政治权利概述	(232)
(一) 剥夺政治权利的历史演进	(232)
(二) 剥夺政治权利的存在价值	(233)
二、中外刑法剥夺(政治)权利刑比较研究	(236)
(一) 剥夺政治权利的内容	(236)
(二) 剥夺政治权利刑的适用范围	(237)
三、剥夺政治权利刑的反思和完善	(238)
(一) 剥夺政治权利刑的反思	(238)
(二) 剥夺政治权利刑的完善	(241)
第七章 社区矫正的海外走势与中国命运	(244)
第一节 海外社区矫正的实践考察	(244)
一、美国: 从社区内处遇转移至社区内刑罚	(244)

(一) 转向方案	(247)
(二) 缓刑	(247)
(三) 假释	(248)
(四) 早期的释放	(249)
(五) 中间的惩罚	(249)
二、英国：独特的社区刑罚和替刑制度	(251)
(一) 缓刑	(252)
(二) 保护观察令	(252)
(三) 社区服务令	(252)
(四) 结合令	(253)
(五) 宵禁令	(253)
(六) 禁入令	(253)
(七) 专门适用于青少年罪犯的社区刑罚	(253)
三、日本：独具特色的“保护观察”和“更生保护”制度	(255)
(一) 保护观察制度	(255)
(二) 紧急改造保护制度	(255)
四、加拿大：多层次渐进式的假释制度	(257)
(一) 省级社区矫正：以缓刑为基础	(257)
(二) 联邦社区矫正：以多层次渐进式的假释制度为特色	(258)
五、澳大利亚：社区矫正与恢复性司法的契合	(261)
(一) 社区矫正的现状	(261)
(二) 社区矫正的新探索：恢复性司法的实验	(262)
(三) 社区矫正的特色	(263)
第二节 中国社区矫正的本土推进	(264)
一、社区矫正本土化的试点	(264)
二、社区矫正本土化的障碍	(267)
(一) 观念障碍	(267)
(二) 社会基础薄弱	(269)
(三) 立法滞后	(270)
(四) 行刑体制桎梏	(272)
三、社区矫正本土化的前景	(273)
(一) 渐进式推进社区矫正立法，构建“三位一体”的刑事立 法体系	(273)

(二) 发挥刑事裁判权的杠杆作用, 建立刑事裁判与刑事执行的互动机制	(276)
(三) 整合行刑资源, 完善社区刑罚的执行体制	(279)
(四) 培育社区和民间组织, 构造多种力量参与社区矫正的格局	(280)
主要参考文献	(283)
后 记	(287)

Contents

Introduction	(1)
Chapter I The Basic Principles of Community-based Correction	(4)
Section 1 The Concept of Community-based Correction	(4)
Section 2 The Types of Community-based Correction	(14)
Section 3 The Pros and Cons of Community-based Correction	(17)
Chapter II The Evolution of Thought of Community-based Correction	(25)
Section 1 The Criminal Classical School	(25)
Section 2 The Provable School	(30)
Section 3 The Social Defense Movement	(34)
Section 4 The Internationalization of Community-based Correction	(37)
Section 5 The Co-ordinance of Restorative Justice and Community- based Correction	(40)
Chapter III The Basis of Community-based Correction	(44)
Section 1 The Theoretical Basis of Community-based Correction	(44)
Section 2 The Practical Basis of Community-based Correction	(67)
Section 3 The Criminal Policy Theory of Community-based Correction	(80)
Chapter IV The Values of Community-based Correction	(94)
Section 1 The Value of Fairness of Community-based Correction	(94)
Section 2 The Value of Humanity of Community-based Correction	(98)
Section 3 The Value of Proficiency of Community-based Correction	(107)
Chapter V The Application of Community-based Correction	(114)
Section 1 The Subjects of Community-based Correction	(114)
Section 2 The Objects of Community-based Correction	(124)

Section 3	The Evaluation and Control of the Target's Personal endangerment	(131)
Chapter VI	The Penalty of Community-based Correction	(145)
Section 1	The Probation	(145)
Section 2	The Parole	(169)
Section 3	The Punishment of Control and Community Service Penalty ...	(196)
Section 4	The Sentence of Serving Outside of Jail	(215)
Section 5	The Sentence of Deprivation of Political Right	(232)
Chapter VII	The Tendency of Community-based Correction in the World and China	(244)
Section 1	The Survey of Community-based Correction in the World	(244)
Section 2	The Practice of Community-based Correction in China	(264)
Main Reference		(283)
Postscript		(287)

绪 论

一、选题背景

“一部人类惩罚的历史，正好象征着惩罚本身逐渐凋零的历史。”^① 受社会、政治、经济的变革以及刑罚目的观变迁的影响，刑罚制度自中世纪以来，一直在这些变革的影响下而不断演进。近代以降，自由刑取代身体刑和死刑占据世界各国刑罚体系的中心宝座。传统自由刑以监禁刑为其存在形式，监禁刑以剥夺受刑人的人身自由为其基本内涵，矫正罪犯使其复归社会成为监狱行刑的主旨。但是监狱行刑以将罪犯隔离于正常社会的手段，去追求罪犯再社会化的目标，形成了手段与目标之间的悖论。在日益开放的现代社会中，监禁刑的运行成本日趋昂贵，而其改造效能却令人失望。为了缓解上述问题，20世纪70年代以来，在行刑社会化思想的导向下，西方国家都在不断地进行刑罚制度的创新和改革，尝试用最有效、最人道、最文明的方式处理犯罪和犯罪人，社区矫正就是在这样的背景下诞生的一种新型刑罚执行方式和罪犯处遇模式。经过近半个世纪的发展，西方国家的社区矫正日趋完善，成为矫治罪犯的首选方案，适用社区矫正的人数已经超过监禁人数，并取得了良好的社会效益。

虽然经过50多年的行刑实践，我国当前的刑罚适用和执行模式仍处在以监禁刑为主的阶段。与西方发达国家“有选择监禁”的行刑理念和广泛适用社区矫正的实践相比，我国无论在行刑理念，还是在行刑制度方面均存在明显的差异。随着我国改革开放与对外交往的不断深入，借鉴国外社区矫正的成功经验，充分运用社会资源和社会力量投入罪犯矫正事业，已成为众多刑事法学者和实务工作者的共识。经过充分的理论论证之后，2003年7月，最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部联合印发了《关于开展社区矫正试点工作的通知》，确定在北京、上海、天津、江苏、浙江、山东六省市的部分地区开展社区矫正试点工作。在第一期试点工作取得预期成效的基础上，第二期试点工作已扩大至18个省市。

^① 转引自陈秉璋、陈信木：《道德社会学》，桂冠图书股份有限公司1988年版，第336页。

理论是实践的先导,新的行刑实践呼唤新的行刑理论。与我国社区矫正实践的蓬勃发展势头相比,相关的理论研究还处在薄弱状态。鉴于此,笔者选择社区矫正这一具有较高理论与实践价值、同时学界整体研究还很薄弱的问题作为选题,展开对社区矫正的理论诠释和实践求证,以期为我国社区矫正的推行建言献策。

二、研究方法

(一) 比较研究的视角

他山之石,可以攻玉。社区矫正起源于海外,在西方国家经过半个多世纪的探索与实践,已经积累了许多成功的做法和有益的经验。本书立足于比较研究的视角,对中外主要的社区刑罚制度进行了比较分析,并以专章的方式选取了美国、英国、日本、加拿大、澳大利亚五国在社区矫正方面的立法与实践进行考察与评析,以期对我国社区矫正的立法与实践有所借鉴。

(二) 刑事一体化的思路

刑事一体化是渊源于德国刑法学者李斯特的“整体刑法学”概念,经由我国学者储槐植、陈兴良的提倡,近年来盛行于我国刑法学界的一种研究方法。刑事一体化强调在对犯罪问题的研究上,刑法学、犯罪学、监狱学等诸刑事学科的交流与融会,同时倡导刑事实践中的立法、裁判与执行多环节的衔接与互动。^① 本书力图将刑事一体化的思路贯穿在写作中,没有将视野局限在狭义刑法学的范围,而是以刑事法学为本体展开,拓展至监狱学、社会学、心理学以及刑事政策学等相关学科和领域。既“瞻前”于刑事立法和刑事裁量对社区矫正的影响,又“顾后”于出狱人保护问题,主张将出狱人保护纳入社区矫正的范畴。

(三) 思辨与实证并重的方法

理论与实践相结合是包括刑事法律科学在内的社会科学研究活动一贯倡导的“王牌”准则,实证方法无疑是理论与实践相结合的内在要求。^② 笔者在本书的写作中,力求做到思辨与实证相结合:本书前四章侧重于对社区矫正的内涵、根据及价值等理论问题的阐释,思辨色彩较浓;后三章关注社区矫正的现实运作,偏重于实证分析,为此,笔者先后深入社区矫正试点单位展开实地调查,取得了不少宝贵的第一手资料,以增加论证的说服力。

① 冯卫国:《行刑社会化研究》,北京大学出版社2003年版,第5页。

② 袁登明:《行刑社会化研究》,中国人民公安大学出版社2005年版,第3页。

三、研究思路

本书除绪论外，正文分为七章。

第一章，社区矫正本体论。本章对涉及社区矫正本体问题的若干方面进行了阐述。首先，从解读矫正的概念入手，对中外学者就社区矫正所下的定义进行评析，然后将社区矫正与相关概念进行辨析，以进一步把握社区矫正的含义。其次，对社区矫正的特征、种类作了详细分析，以便对社区矫正进行科学定位。最后，以美国的社区矫正为视角，对社区矫正的利弊进行了具体分析，以便为我国社区矫正的推行提供经验和教训。

第二章，社区矫正思想源流论。本章以历史发展为顺序，系统地梳理了社区矫正由一种行刑理念演变为行刑实践的发展脉络，指出人类对罪犯的矫正经历了从“惩罚——狱内矫正——社区矫正”的发展轨迹，社区矫正的思想发端于刑事近代学派，二战后新社会防卫论的兴起使之最终确立，经联合国刑事司法准则的推介及恢复性司法理念与实践的推动而走向国际化与日臻完善。

第三章，社区矫正根据论。本章从三个方面对社区矫正得以产生和存在的根据进行了阐述。本章首先提出刑罚哲学的嬗变和犯罪学理论的深化是社区矫正的学理根据；其次，提出监狱行刑悖论和监禁成本、监狱拥挤是社区矫正产生的现实根据；最后，论证了社区矫正产生和存在的刑事政策学根据，指出“轻轻”、“重重”的“两极化”刑事政策是当今世界刑事政策的主要走向，而社区矫正正是其中的一极——“轻轻”刑事政策的体现。

第四章，社区矫正价值论。本章对社区矫正蕴涵的公正、人道、效益三重价值进行了剖析。首先，对社区矫正公正价值的论证旨在消除人们对社区矫正是否正义的质疑，社区矫正的公正价值主要体现在它的合理性和公平性。其次，立足于人的本性，对社区矫正的人道价值进行解读。再次，从社区矫正的有效性、有益性和节俭性三个方面入手，对社区矫正的效益价值进行了具体考察。

第五章，社区矫正适用论。本章对社区矫正的主体、客体以及适用中的危险评估和控制等问题进行了阐述。

第六章，社区刑罚论。本章是本书的重心所在，通过对中外主要的社区刑罚制度进行比较研究，对我国现行的社区刑罚制度提出了完善建议。

第七章，社区矫正的海外走势与中国命运。本章选择美国、英国、日本、加拿大、澳大利亚五个国家为样本，力图使用最新资料，对五国各具特色的社区矫正制度进行了考察，以资我国借鉴和吸收。同时对我国试点阶段的社区矫正工作进行了初步总结，指出了社区矫正本土化进程中的若干发展障碍，最后对我国社区矫正的未来走向进行了具体的规划。

第一章 社区矫正本体论

美国法理学家博登海默指出：“概念乃是解决法律问题所必需的和必不可少的工具。没有限定的专门概念，我们便不能清楚地和理智地思考法律问题。”^① 因此，研究社区矫正，应当以对概念的界定和分析作为其逻辑起点。

第一节 社区矫正的概念和特征

一、社区矫正的定义和相关概念辨析

（一）矫正的概念

社会科学领域的一个基本事实是，越是基础性的概念，越是富有争议性，因而难以解释清楚。“矫正”就是这样一个概念，不同的学科都在使用它。因此，要准确理解“社区矫正”的概念，首先必须对作为其上游概念的“矫正”概念进行界定。

矫正（Correction）是西方行刑系统的基本用语。“矫正”一词的词根是“取得资格”，它意味着适应；装备或配备；训练或教育。因此，从词源意义上说，对犯罪人的矫正意味着犯人重新获得他们在监禁期间失去的技能、装备或能力。^② 在汉语中，“矫正”一词最早出自《南史·刘穆之传》：“穆之斟酌时宜，随方矫正，不盈旬日，风俗顿改。”后来“矫正”被引入医学领域，成为医学专业用语。“矫正”一词被引入司法领域，并成为司法工作的专业术语源自西方国家。在我国，司法领域很少用“矫正”一词，我们习惯于把监狱在对罪犯实施惩罚的前提下，围绕转变罪犯思想，改变罪犯不良心理和行为所进行的活动称为改造。其实，改造与矫正，词异义同。随着我国改革开放的不

① [美] E. 博登海默著，邓正来译：《法理学：法律哲学与法律方法》，中国政法大學出版社 1999 年版，第 486 页。

② [美] 理查德·霍金斯、杰弗里·P. 阿尔珀特著，孙晓雳等译：《美国监狱制度——刑罚与正义》，中国人民公安大学出版社 1991 年版，第 217 页。