



北京师范大学刑事法律科学研究院
刑法学研究总整理文库

总主编 赵秉志

刑法哲学

专题整理

XINGFA ZHIXUE
ZHUANTI ZHENGLI

赵秉志
魏昌东
编著

 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

刑法学研究总整理文库

总主编 赵秉志

刑法哲学专题整理

赵秉志 魏昌东 编著

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑法哲学专题整理/赵秉志, 魏昌东编著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2007.5

(北京师范大学刑事法律科学研究院刑法学研究总整理文库/赵秉志总主编)

ISBN 978-7-81109-690-3

I. 刑… II. ①赵…②魏… III. 刑法—法哲学—中国—文集
IV. D924.01-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 044270 号

刑法哲学专题整理

XINGFA ZHEXUE ZHUANTI ZHENGLI

赵秉志 魏昌东 编著

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: 2007 年 5 月第 1 版

印 次: 2007 年 5 月第 1 次

印 张: 15.75

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 480 千字

印 数: 0001 ~ 3000 册

ISBN 978-7-81109-690-3/D · 650

定 价: 36.00 元

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

www.phcpps.com.cn

www.porclub.com.cn

编著者简介

赵秉志，河南南阳人。北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长、教授、博士生导师。新中国首届刑法学博士，首届“全国十大杰出青年法学家”之一，美国杜克大学法学院访问学者。兼任中国法学会刑法学研究会会长、国际刑法学协会中国分会常务副主席、国务院学位委员会学科评议组法学组成员等多种全国性学术职务。出版个人专著和论文集15部，主编专业著作近百部、刑法教材10余部，发表学术论文400余篇，主持或参与主持国（境）内外科研项目30余项。论著和个人曾30余次获得国家级、部委级或院校级奖励。

魏昌东，山东菏泽人。南京审计学院讲师，法学博士。2004年入选江苏省高校“青蓝工程”优秀青年骨干教师，在《中国法学》、《法学》等核心期刊上发表论文30余篇。主要著作有《经济刑法研究》等。

责任编辑 赵学颖

文字编辑 杜向军

封面设计

2TSA
ZHONGSHI MEIYU WENJI
中源世美图文设计 主理

刑法学研究总整理文库

编 委 会

学术顾问 高铭暄 马克昌 王作富 储槐植

主 任 赵秉志

副 主 任 卢建平

编 委 (按姓名音序排列)

黄 风 李汉军 李希慧 刘志伟

王秀梅 吴宗宪 张远煌

刑法学研究总整理文库

编辑部

主 任 刘志伟

副主任 阴建峰 左坚卫

成 员 黄晓亮 刘 科 袁 彬 周国良

杜 邈

总 序

新中国刑法学在建国初期创建之后，虽然曾因政治运动出现过一段时间的停滞，但在党的十一届三中全会后开始复苏，并逐步走上繁荣发展的道路。尤其是晚近 20 年来，刑法学研究更是突飞猛进，成果迭出，成绩斐然，从而成为公认的我国法学领域最为发达的主要学科之一。在新中国刑法学创建以来的 50 多年间，共出版著作近 3000 部，发表论文数万篇。面对如此丰硕的研究成果，总结其成就，反思其得失，从而为刑法学的进一步开拓发展提供导向，显得异常迫切。这就需要加强对数十年来刑法学研究成果的系统整理，将体现刑法学发展和具有重要学术价值的代表性研究成果，从发表在数以百计的报刊和文集上的浩如烟海的论文中精选出来，按照专题汇编成册，从而为今人的研究、学习提供了便利，也为后人保留了有代表性的研究资料。

以高铭暄、赵秉志教授为首的北京师范大学刑事法律科学研究院的刑法学研究团队，在潜心刑法理论研究的同时，历来都非常重视刑法学研究资料的整理和汇集，多年来在这方面曾推出了数部非常有影响的学术资料荟萃书籍，如《新中国刑法学研究综述（1949—1986）》（高铭暄主编，河南人民出版社 1986 年版）；《刑法修改研究综述》（赵秉志主

编, 中国人民公安大学出版社 1990 年版);《刑法争议问题研究》(赵秉志主编, 河南人民出版社 1996 年版);《新中国刑法学五十年》(高铭暄、赵秉志主编, 中国方正出版社 2000 年版);《新中国刑法学研究历程》(高铭暄、赵秉志编, 中国方正出版社 2002 年版);《刑法学的新动向》(刘志伟主编, 中国人民公安大学出版社 2005 年版), 等等。“删繁就简三秋树, 领异标新二月花”, 这些书籍简明扼要地概括了中国刑法学理论研究的实际状况, 反映出刑法学理论研究的最新动态, 揭示了刑法学术研究的前沿问题, 既为刑法学理论研究提供了资料方面的便利, 免除了研究者披沙拣金、查找适合资料这一皓首穷经的辛苦, 又汇集各家学说, 避免了研究者冥思苦想的观点却是前人已有之说的无谓劳动, 从而有利于研究者激发学术思想的火花。

为承袭前述著作的成功经验, 汇集近年刑法学术的前沿论述, 赵秉志教授等学者在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作时, 就曾酝酿编撰一套系统整理建国以来刑法学研究成果的著作, 但因故未能付诸实施。2005 年 8 月, 赵秉志教授、卢建平教授等数位学者首批加入北京师范大学并创建了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。随后, 经过多次研究和论证, 决定组织精干队伍, 编撰出版《刑法学研究总整理文库》。该文库将刑法学各个重要问题的有关内容分别编辑成册, 系集专题述评、代表性论文精选、研究论著索引为一体的大型学术工具书。它既是全面展示新中国刑法学研究成果的重要窗口, 也是刑法学研究者、学习者从事刑法学研究和学习的捷径, 还将为刑事法实务工作者集中提供权

威或有价值的指导或参考。为保证本文库高质量地及时出版,北京师范大学刑事法律科学研究院刑法学研究团队给予了高度的重视,并精诚团结,投入了大量的时间和精力,并聘请研究院名誉院长高铭暄教授,研究院特聘顾问教授马克昌、王作富、储槐植先生担任本文库的学术顾问,组成了由院长赵秉志教授担任主任,常务副院长卢建平教授为副主任,李希慧教授、黄风教授、张远煌教授、刘志伟教授、王秀梅教授、李汉军教授等为成员的编委会,负责文库的策划、作者的确定以及指导解决在编写过程中遇到的重要问题。设立由刘志伟教授为主任,阴建峰副教授和左坚卫副教授为副主任,讲师黄晓亮博士、刘科博士、袁彬博士,博士生周国良、杜邈为成员的编辑部,负责协调有关编辑与出版事宜。文库的编写队伍主要由北京师范大学刑事法律科学研究院的研究人员和部分博士后、博士生以及中国人民大学法学院刑法专业部分博士生组成。其每一册均由对相应专题有研究专长或研究兴趣的教师、博士生或近年毕业的博士担任编著者。考虑到本文库涉及刑法学总论、各论中的数十个专题,编著工程浩大,耗费时间也长,经过与中国人民公安大学出版社协商,决定根据各个专题的性质、完成的进度、文稿的规模分批出版,成熟一批出版一批。

最后,需要说明的是,《刑法学研究总整理文库》是以公开发表的论文和出版的著作作为基础编写而成的,没有广大论文与著作原作者的辛勤劳动,就不会有本书的问世,在此向他们表示衷心的感谢与崇高的敬意;受编写者的学术素养、概括与总结能力以及编写和出版时间等因素的限制,本

书论著原作者观点的概括和介绍难免有不准确、不妥当之处，尚祈广大作者和读者谅解。同时，也欢迎广大读者多提宝贵意见，以便我们在今后的编写修订工作中不断改进。

北京师范大学刑事法律科学研究院
《刑法学研究总整理文库》编委会
2006 年 12 月 18 日

目 录

上编 研究述评

导 论	(3)
第一章 中国刑法哲学的产生与发展	(5)
第一节 刑法哲学在近代中国之兴起	(6)
第二节 刑法哲学在新中国刑法学研究中的转型	(16)
第三节 刑法哲学在当代中国刑法学研究中的发展	(20)
第二章 当代中国刑法哲学研究基本状况分析	(27)
第一节 当代中国刑法哲学发展的基本条件	(27)
第二节 当代中国刑法哲学研究的基本特点	(31)
第三节 当代中国刑法哲学研究的基本评价	(34)
第三章 当代中国刑法哲学研究综述	(38)
第一节 刑法哲学本体研究	(38)
第二节 以刑法为整体的刑法哲学研究	(43)
第三节 犯罪论和刑事责任论基本问题的刑法哲学研究 ...	(56)
第四节 刑罚论基本问题的刑法哲学研究	(73)
结 语 中国刑法哲学发展之展望	(82)

下编 代表性论文精选

应加强刑法的哲学研究	韩修山	(87)
罪刑关系论	陈兴良 邱兴隆	(91)
刑法学体系的反思与重构	陈兴良	(110)

刑法例外规律及其他	储槐植	(122)
刑法研究的思路	储槐植	(131)
部门法学哲理化及其刑法思考	陈兴良	(134)
试论刑法学的基本范畴	曲新久	(140)
刑法基本价值的形式	康均心	(150)
论刑法的价值核心在于公正	张小虎	(168)
刑法的经济分析与伦理价值	陈正云	(185)
论刑法的谦抑性	张明楷	(221)
刑法价值的根源	康均心	(236)
论社会秩序的刑法保护与控制	曲新久	(253)
个人自由与社会秩序的对立统一		
以及刑法的优先选择	曲新久	(270)
公众认同、诱导观念与确立忠诚		
——现代法治国家刑法基础观念的批判性重塑		
.....	周光权	(293)
“刀把子”、“大宪章”抑或“天平”?		
——刑法价值的追问、批判与重塑	梁根林	(326)
WTO 语境下的刑法观念重构	孙国祥	(351)
罪刑法定原则下犯罪的概念及其特征		
——犯罪概念新解	黎 宏	(360)
从绝对主义到相对主义		
——犯罪功能别议	梁根林	(376)
论刑罚权及其限制	陈兴良	(391)
作为刑罚价值的秩序	谢望原	(401)
作为刑罚价值的自由	谢望原	(411)
从神意到法意		
——报应论的理念嬗变	邱兴隆	(441)

论刑法理性	张智辉	(454)
附录 论著索引		(484)
一、著作		(484)
二、论文		(485)

上编 研究述评

导 论

中国刑法哲学的发展是一个萌生于民国，转型于新中国刑法学的创立和发展时期，勃兴、繁荣于 20 世纪 90 年代末期的一个历史过程。

从民国时期开始，中国刑法学研究就开始关注刑法的价值、基础、基本范畴、研究方法等一些根本层面的问题。在新中国刑法的创立和发展阶段，刑法哲学在刑法学理论研究的微观层面以及刑法学研究方法论上取得了一定的进步，为新中国刑法学和刑法哲学的发展奠定了基础。20 世纪八九十年代以来，新中国刑法学研究进入到了发展的“繁荣阶段”。^① 作为这一新的历史时期的重要标志，以中国传统的刑法注释研究为主体形式的刑法学研究，在不断扩大研究领域，拓宽研究视野，挖掘研究深度，紧密联系实际，不断从司法实践中充分吸收发展养分、获取研究资源，为中国刑事立法、司法的完善和发展提供重要决策依据和学理支持的同时，刑法学界相当一批学者开始从“刑法之上”^② 的视角，“采用不同的研究进路”，以思辨的方式，对刑法中的人性价值这两个本原性的问题进行挖掘，^③ 对刑法、犯罪、刑罚的价值和功能、罪刑关系乃至具体刑法制度设计中的诸多问题进行理性追问和思辨性反思，力图超越“纯粹的法律评价的范

① 参见高铭暄、赵秉志：《新中国刑法学研究 50 年之回顾与前瞻》，载高铭暄、赵秉志主编：《新中国刑法学五十年》，中国方正出版社 2000 年版，第 4 页。

② 参见储槐植：《刑法例外规律及其他》，载《中外法学》1990 年第 1 期。

③ 参见陈兴良著：《走向哲学的刑法学》，法律出版社 1999 年版，第 2 页。