

樊凤林
著

刑事科学论衡



中国人民公安大学出版社

刑事科学论衡

樊凤林 著

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事科学论衡/樊凤林著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2004. 10

ISBN 7-81087-879-4

I. 刑… II. 樊… III. 刑法—法学—研究—文集
IV. D914.04-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 102166 号

刑事科学论衡

XINGSHI KEXUE LUNHENG

樊凤林 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: 北京蓝空印刷厂

版 次: 2004 年 10 月第 1 版

印 次: 2004 年 10 月第 1 次

印 张: 31.125

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 867 千字

ISBN 7-81087-879-4/D·667

定 价: 62.00 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.jgclub.com.cn

自序



截至现在，我出版了三卷刑事法学文集。

第一卷，1992年出版，书名为《刑事理论研究》。该卷文集选入45篇论文、文章和专业性学术报告，辑纂成书。全书分为三编，即第一编刑法理论研究，第二编刑事訴訟法理论研究，第三编刑事政策理论研究。共33.5万字。

第二卷，1999年出版，书名为《刑事科学论》。该卷文集选入91篇论文、文章和专业性学术报告，辑录出版。全书分为五编，即第一编刑法科学论，第二编刑事訴訟法科学论，第三编刑事执行法和刑事组织法科学论，第四编刑事政策策略科学论，第五编刑事科学之研究。共67.7万字。

第三卷，2004年出版，书名为《刑事科学论衡》。该卷文集选入86篇论文、文章和专业性学术报告，辑汇成书。全书分为四编，即第一编刑法科学论衡，第二编刑事訴訟法科学论衡，第三编犯罪学科学论衡，第四编刑事政策策略科学论衡。约86万字。

从三卷文集内容上可以看出，作者对刑事科学理论研究的范围是比较宽阔的，这同作者本人的工作经历有密切的联系。加之，作者有幸参加了我国《刑法》、《刑事訴訟法》的起草和修订工作，多次参与国家立法机关制订刑事法规的起草研讨工作，对于刑事科学专业理论知识的开阔与长进，有着很大帮助。至今仍有一个习惯，工作中一

遇到刑事领域中的新问题，就自然而然地愿意去接触它，学习它，研究它。认识依赖于实践，是一个伟大真理。

二

本卷选入的文稿，绝大部分是最近十几年来的写作，为了表示作者的一贯理论观点和学术风格，也选入很少部分在此以前的写作，还有几篇是20世纪50年代发表的，但没有一篇是重复前卷的。其中有几篇是与他人合写的，也凝聚着其他同志的心血，并在文章中予以注明。本书所选文稿，基本反映了作者长期以来在刑事科学理论上的看法、思想和观点，也是作者长期在刑事科学这块园地里辛勤耕耘结下的硕果。当然，书中之论述，都是个人见解，只是本着“双百”方针的精神，提出来和大家共同研究讨论。

三

本卷所选各篇文稿，为了尊重历史，基本上保持了原貌。即使有些过去的看法现在看来未必适宜，也没有修改，因为从这里可以看出学术发展的轨迹，同时也为自己留下一个不断自我反思和提高认识的依据。但又鉴于文稿不是一以贯之之作，时间跨度较大，自然难免受到一定的历史局限及存在某些文字内容上的重复。对此，作者在本书的编辑过程中，对某些随着时间推移已明显不合时宜的段落、提法及重复之处，作了一些必要的技术性处理，有的统一体例，有的增删，有的修正，有的增列小标题，对原稿印刷中的讹漏也作了校正。同时，为便于读者阅读起见，本书是按照刑事科学的各具体学科的固有

理论体系分类编排起来的。作者深知自己的水平不高，书中难免有缺点、错误，欢迎读者批评指正。

四

本书的出版，受到中国人民公安大学出版社领导的亲切关注与支持。值本书付梓并即将问世之际，我谨向他们及对本书得以及时出版付出辛勤劳动的汪伊红编辑和有关工作人员，表示由衷的感谢！

我们的祖国正在蓬勃发展，在邓小平理论和“三个代表”重要思想指导下，正在沿着建设中国特色社会主义的正确道路向前迈进。社会主义的伟大实践推动着理论的繁荣和发展，实践中的开拓创新需要在理论上给予科学的总结、论证和指导。毋庸置疑，刑事科学理论研究在依法治国中占有重要的地位。今后，我仍愿在这方面做些应该做和能够做的事情，尽些应该尽和能够尽的责任，以不辜负广大读者的期望。

樊凤林

2004年5月15日于北京

作者简介

樊凤林，男，汉族，1925年3月生，山东省冠县人。1942年参加革命工作，曾在建国前革命根据地和建国初任县司法科科长、人民法院院长。1951年调中央政法干部学校第一期司法班学习结业后留校任教，继而任中国人民公安大学法律系刑法学和刑事诉讼法学教授，校研究生指导小组成员、顾问，硕士研究生导师，学科带头人。主要社会兼职：中国法学会刑法学研究会顾问、中国法学会诉讼法学研究会顾问、中国行为学研究会顾问、董必武法学思想研究会理事、香港国际教育交流中心顾问、天津市民主法制建设研究中心理事兼学术指导等。

50多年来，一直从事刑事法律教学和研究工作。主要研究方向为刑法、刑事诉讼法、刑事政策。独著、主编、合著、参著专业书籍90余部，发表文章250余篇，获国家级、北京市、公安部、公安大学等各项优秀科研成果奖20多次。参加了我国刑法、刑事诉讼法的起草和修订工作，多次参与国家立法机关制订刑事法规的起草研讨工作。

1992年作为对国家有突出贡献的专家，享受国务院一级特殊津贴待遇。1999年被中国法学会授予受表彰的中国老法学家荣誉称号。其事迹被载入《中国当代名人录》、《世界名人录》、《中国当代法学家大辞典》、《中国现代社会科学家大辞典》、《科学中国人·中国专家人才库》、《中国高等教育专家名典》、《中国专家大辞典》、《中华精英大全》等70多种名人录和名人辞典。



樊凤林教授

目 录

第一编 刑法科学论衡

第一题 刑法的几个基本问题

- 一、刑法的概念..... 3
- 二、刑法的阶级性质..... 7
- 三、刑法的任务 10
- 四、修订刑法的意义 18

第二题 刑法的制定根据与指导思想

- 一、刑法的制定根据 21
- 二、刑法的指导思想 25

第三题 刑法的基本原则

- 一、关于刑法基本原则的确立 35
- 二、关于刑法基本原则的含义与内容 36

第四题 论董必武的刑法思想

- 一、关于刑法的性质 44
- 二、关于我国刑法的任务 46
- 三、关于刑事政策与刑法 47
- 四、关于两类矛盾 48
- 五、关于刑法的基本原则 50
- 六、关于犯罪构成 52
- 七、关于刑种 53

八、关于刑罚适用与形势	55
九、关于改造罪犯	57

第五题 略论我国刑法的基本原则

一、刑法基本原则与相关的三个基本关系	60
二、主观与客观相一致原则	61
三、罪刑法定原则	63
四、罪刑相适应原则	65
五、罪及个人原则	66

第六题 论奸淫幼女犯罪与主客观相统一原则

一、问题的提出	68
二、我国相关刑法理论	70
三、外国相关刑法理论	82
四、对几个刑法理论问题认识的看法	92

第七题 刑法司法解释问题研究

一、确立刑法司法解释的根据	97
二、对刑法司法解释存在的几个主要问题的认识	100
三、刑法司法解释工作应坚持的基本原则	105

第八题 刑法适用范围研究

一、刑法适用范围的概念	114
二、我国刑法对领域的适用范围	115
三、我国刑法对人的适用范围	117
四、刑法在时间上的适用范围	120

第九题 犯罪的概念

一、犯罪的一般概念	123
二、我国刑法中的犯罪概念	126
三、罪与非罪的界限	129
四、类推	138

五、产生犯罪的社会根源·····	139
------------------	-----

第十题 学好“两法”，保卫四化

——正确运用法律武器同犯罪作斗争

一、关于犯罪的概念问题·····	144
二、关于犯罪构成问题·····	147
三、关于正当防卫的必要限度问题·····	153
四、关于量刑幅度与形势的关系问题·····	157
五、关于刑事诉讼法和刑法的关系问题·····	159

第十一题 浅谈研究犯罪构成理论应以辩证唯物论为指导

一、犯罪构成理论中的客体·····	163
二、犯罪构成理论中的客观方面·····	167
三、犯罪构成理论中的主体·····	169
四、犯罪构成理论中的主要方面·····	173
五、剥削阶级刑法认定犯罪的理论·····	175

第十二题 犯罪行为 and 危害结果及其因果关系研究

一、犯罪行为·····	178
二、危害结果·····	182
三、犯罪行为与危害结果之间的因果关系·····	188
四、犯罪的方法、时间和地点·····	196

第十三题 故意犯罪阶段研究

一、犯罪既遂·····	200
二、犯罪预备·····	201
三、犯罪未遂·····	202
四、犯罪中止·····	204

第十四题 共同犯罪研究

一、共同犯罪的概念·····	208
二、共同犯罪的形式·····	210

三、共同犯罪人的种类及其刑事责任·····	211
-----------------------	-----

第十五题 论特殊防卫

一、特殊防卫的特定性·····	220
二、特殊防卫的现实性·····	220
三、特殊防卫的暴力性·····	221
四、特殊防卫的严重性·····	222

第十六题 略论刑事责任

一、关于刑事责任的概念·····	224
二、关于刑事责任在刑法中的地位·····	225
三、关于刑事责任的基础·····	226
四、关于实现刑事责任的原则·····	227

第十七题 刑罚论研究的几个基本问题

一、刑罚论研究的对象·····	229
二、刑罚论的体系·····	232
三、研究刑罚论未来发展需要掌握与注意的基本问题·····	234
四、研究刑罚论问题的感受·····	241

第十八题 学习董老刑罚思想, 坚持和发展管制刑

一、管制刑的产生与历史发展·····	246
二、管制刑的独特价值·····	257
三、管制刑应在立法上的完善与发展·····	263

第十九题 发展和完善管制刑种

一、管制刑的概念·····	273
二、我国刑法对管制刑的规定·····	274
三、如何完善和发展管制刑种·····	275

第二十题 论刑罚适用与形势

一、形势的含义·····	277
二、形势在刑罚适用中的地位·····	278

三、实际工作适用刑罚如何考察与注意形势·····	280
--------------------------	-----

第二十一题 刑罚适用与法官

一、法官在刑罚适用中的地位·····	284
二、法官自身需要具备的素质·····	288
三、如何培养和提高法官的社会主义法律意识·····	297

第二十二题 刑罚处罚与行政处罚研究

一、研究两种不同处罚的重要意义·····	301
二、刑罚处罚与治安管理处罚的异同·····	302
三、刑罚处罚与劳动教养处罚的异同·····	305
四、刑罚处罚与收容审查的区别·····	307

第二十三题 论罪名

一、罪名的概念·····	310
二、罪名的功能·····	311
三、确定罪名的原则·····	312
四、我国刑法罪名的完善·····	313

第二十四题 职务犯罪的法律对策及治理研究

一、充分认识研究职务犯罪的法律对策及治理的 重大意义·····	315
二、研究职务犯罪的法律对策及治理的指导思想·····	322
三、研究职务犯罪的法律对策及治理的对象、 内容与方法·····	328
四、研究职务犯罪的法律对策及治理的未来发展 需要注意与掌握的基本问题·····	333

第二十五题 析国家安全法第4条之规定

一、国家安全法的适用范围·····	338
二、国家安全法适用的主要对象·····	339
三、危害国家安全的五种行为与法定刑·····	340

第二十六题 洗钱罪之行为方式及其上游犯罪范围之比较研究

- 一、行为方式之比较····· 345
- 二、上游犯罪范围之比较····· 348

第二十七题 罪与非罪，此罪与彼罪

- 一、罪与非罪····· 353
- 二、此罪与彼罪····· 354

第二十八题 论完善我国刑法立法的几个问题

- 一、关于刑法设立见死不救罪问题····· 357
- 二、关于提高巨额财产来源不明罪的法定刑问题····· 358
- 三、关于对未成年人犯罪禁止适用财产刑问题····· 359
- 四、关于制定未成年人犯罪处罚法和未成年人
刑事案件诉讼程序法问题····· 360

第二十九题 开阔视野，拓宽学术交流

- 一、参加第15届国际刑法学协会大会····· 361
- 二、参加第16届国际刑法学协会大会····· 362
- 三、同英国刑事法律学者在座谈会上的学术交流发言····· 364

第三十题 我国刑法及刑法理论要迎接新的机遇和挑战

- 一、西部大开发战略····· 368
- 二、我国加入世贸组织····· 369
- 三、我国签订了两个国际公约····· 369

第三十一题 一定要把刑法和刑事诉讼法学好

- 一、为什么要学习“两法”····· 371
- 二、怎样学好“两法”····· 376

附 录

- 樊凤林教授刑法学术思想述评····· 380

第二编 刑事诉讼法科学论衡

第三十二题 我国刑事诉讼法学研究的几个基本问题

- 一、刑事诉讼法学的研究对象与范围····· 405
- 二、刑事诉讼法学的体系与研究方法····· 408
- 三、刑事诉讼法学研究的指导思想····· 412

第三十三题 刑事诉讼法几个问题研究

- 一、刑事诉讼法的概念····· 425
- 二、刑事诉讼法的阶级本质····· 431
- 三、刑事诉讼法的任务····· 435

第三十四题 刑事诉讼法的基本原则研究

- 一、刑事诉讼法基本原则的概念····· 440
- 二、刑事诉讼法基本原则的内容与正确实施····· 441

第三十五题 我国刑事诉讼中的诉讼主体及其职能

- 一、诉讼主体与诉讼职能····· 486
- 二、刑事诉讼中的人民法院····· 487
- 三、刑事诉讼中的人民检察院、公安机关和
自诉人····· 489
- 四、刑事诉讼中的被告人····· 494
- 五、辩护人····· 496
- 六、刑事诉讼附带民事诉讼····· 499

第三十六题 刑事管辖研究

- 一、刑事管辖的概念和意义····· 502
- 二、立案管辖····· 503
- 三、审判管辖····· 509
- 四、公安机关的侦查管辖····· 513

第三十七题 刑事证据概念及证据分类理论研究

- 一、刑事证据的概念..... 517
- 二、证据分类理论研究..... 522

第三十八题 刑事证据种类理论研究

- 一、物证、书证..... 530
- 二、证人证言..... 535
- 三、被害人陈述..... 539
- 四、被告人供述和辩解..... 541
- 五、鉴定结论..... 545
- 六、勘验、检查笔录..... 548

第三十九题 论我国刑事证人出庭作证和测谎仪介入

刑事诉讼立法的再完善

- 一、关于刑事证人出庭作证问题..... 551
- 二、关于测谎仪介入刑事诉讼法问题..... 559

第四十题 刑事科技证据展望及立法初探

——从测谎技术角度进行立法分析

- 一、刑事科技证据立法研究的必要性..... 565
- 二、刑事科技证据的定义及研究对象..... 565
- 三、刑事科技证据的中外立法现状比较..... 568
- 四、刑事科技证据立法的一般原则..... 570
- 五、刑事科技证据立法初探..... 570

第四十一题 刑事二审程序中的证据问题

- 一、二审程序证据审查判断的主要问题与对策..... 581
- 二、二审程序中控辩双方举证与人民法院查证的
几个具体问题..... 585
- 三、二审审查判断证据的原则..... 587

第四十二题 重证据, 反对逼供信

- 一、略论证据····· 590
- 二、反对逼供信····· 592

第四十三题 论刑讯逼供的危害性及立法完善建言

- 一、刑事诉讼法的一个缺陷····· 601
- 二、刑讯逼供的危害性····· 603
- 三、刑讯逼供产生的原因····· 604
- 四、立法完善建言····· 605

第四十四题 立案与侦查研究

- 一、立案····· 610
- 二、侦查····· 615

第四十五题 公诉研究

- 一、审查起诉····· 630
- 二、出席法庭支持公诉····· 644
- 三、检察官在庭审中的地位和作用论纲····· 647

第四十六题 中华人民共和国人民法院的性质和任务

- 一、人民法院的性质····· 650
- 二、人民法院的任务····· 652

第四十七题 刑事审判研究

- 一、刑事审判的任务和意义····· 658
- 二、一审程序····· 659
- 三、二审程序····· 671
- 四、执行····· 675

第四十八题 几个特别程序研究

- 一、死刑复核····· 678
- 二、再审····· 681
- 三、类推案件核准程序····· 686