

刑事法学

专题研究书系

SHEQU
JIAOZHENG

YANJIU

社区矫正 研究

王琪◎著

知识产权出版社

刑事法学

专题研究书系

SHEQU
JIAOZHENG
YANJIU

社区矫正 研究

王琪。著

知识产权出版社

内容提要

本书在探讨了国外尤其是美国在社区矫正方面的理论与实践,并回顾了社区矫正的发展历史的基础上,从对社区矫正的概念、功能、优点和缺陷等内容的研究出发,围绕中国社区矫正的发展之路探讨社区矫正作为一种行刑方式以及社区服务刑作为一种刑种的可能性和可行性。为我国全面实施社区矫正提供了许多建设性的意见。

读者对象:政法院校刑法专业师生、刑法学研究人员、实施社区矫正的实务部门工作人员。

责任编辑:彭小华

责任校对:董志英

装帧设计:Sun 工作室

责任出版:杨宝林

图书在版编目(CIP)数据

社区矫正研究/王琪著. —北京:知识产权出版社,2007

ISBN 978-7-80198-917-8

I. 社… II. 王… III. 社区—监督改造—研究—中国 IV. D926.7

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 079314 号

社区矫正研究

王 琪 著

出版发行:知识产权出版社

社 址:北京市海淀区马甸南村1号

邮 编:100088

网 址:<http://www.ipph.cn>

邮 箱:bjb@cnipr.com

发行电话:010-82000893 82000860 转 8101

传 真:010-82000893

责编电话:010-82000889 82000860 转 8115

责编邮箱:pengxiaohua@cnipr.com

印 刷:知识产权出版社电子制印中心

经 销:新华书店及相关销售网点

开 本:880mm×1230mm 1/32

印 张:8.25

版 次:2007年7月第1版

印 次:2007年7月第1次印刷

字 数:198千字

定 价:20.00元

ISBN 978-7-80198-917-8/D·478

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

序

刘守芬*

本书是王琪同志在其博士论文《社区矫正研究》的基础上修改而成的。法国著名思想家福柯在《训诫与惩罚》一书中认为，监狱成为现代刑罚的普遍形式的变化说明了一种深层次司法特点的转变，特别是对犯罪人本身的关心、对犯罪人犯罪根源的探求以及力求对犯罪人给予矫治。而在这个以矫正、改造为主题的整体性的矫治体系中，社区矫正占据重要地位。

社区矫正虽然作为一项来源于外国的刑罚制度，不过在当下的中国却不无现实意义。近 30 年来，中国社会快速发展，使犯罪呈现两级分化的态势：一方面重罪案件频发不止，另一方面与普通公民生活联系更为紧密的轻微犯罪大量出现。对于这部分犯罪人的改造和管理是构建和谐社会过程中不能不关注的问题。社区矫正将犯罪人留在社区中进行矫正，正是顺应时势发展的需求。从这一点上说，2003 年王琪确定该博士论文选题时正是立足于当代中国的刑法现实和社会现实。在此后的两年内，王琪以其勤奋、执着的态度成功撰写完该论文，并顺利通过了答辩。现在，经过精心修改后的博士论文以《社区矫

* 刘守芬，北京大学法学院教授，博士生导师。

序 正研究》命名的专著又要正式出版，作为她的导师自然十分高兴，并乐意为其作序。在我看来，王琪博士的《社区矫正研究》一书，具有以下特点：

1. 关注理论研究

美国是社区矫正的发源地，事实上，其关于社区矫正的专业性著作也非常多。但是，在中国学界中似乎一直认为美国是“重实践、轻理论”的国家，如在研究社区矫正时更多的是关注社区矫正的实践问题，对此国内有这个方面的著作。而王琪在本书中，采取借鉴现有所能查到的关于社区矫正的外文专著的基础上，重点在社区矫正的理论基础方面作出探讨，包括社区矫正的刑罚基础、社区矫正的体系形成、社区矫正发展史、社区矫正的理论根基等等，反映了社区矫正研究领域的最新研究成果。只有在彻底研究社区矫正的基础理论问题的前提下，才能对中国社区矫正建设提出具有全局性、战略性和前瞻性的建议，才能对中国的法制建设起到推动作用。近几年来，社区矫正在中国的现实发展也证实了这一点。所以，本著作更加注重社区矫正的理论研究是本书的一个明显特点。

2. 总体、开放的研究思路

中国社区矫正的理论研究从体系看，一般采取对社区矫正的概念、历史沿革、中外比较、中国现存的五种以社区矫正为行刑方式的具体制度等问题的探讨为研究思路。本著作没有采取此种国内大多著作所采取的体例，而是从整体、总体的观念和思路出发，研究社区矫正所应该具备的一些基本品质，如社区矫正的功能、社区矫正的刑罚基础等，认为认定社区矫正的标准并不在于一个具体项目是否落户于社区之中，而在于社区矫正的核心观念在于帮助犯罪人重返社会，不至于割断与社会的联系。

3. 法律研究的方法

社区矫正法律是法律和社会的结合。美国社区矫正研究的一个重要特点就是多从社会学的角度研究社区矫正。本书的一大特点是注重从法律的角度研究社区矫正。社区矫正并不是孤立的，而是和我国其他刑事法律制度相联系、相依存的，书中重点研究了社区矫正与劳动教养、与保安处分、与治安处罚、与社会治安综合治理的关系，提出社区矫正的前提是犯罪人和犯罪行为的观点。随之，作者提出了社区矫正的定位：（1）设立社区服务刑，取代替管制刑；（2）取消社区矫正中关于剥夺政治权利的内容；（3）社区矫正是行刑方式之一。此结论完全建立在法律研究的基础之上。

4. 放眼世界的视角

美国关于社区矫正的研究处于领先地位，与其一贯地将犯罪学研究视为社会学研究的一部分之学术传统有关，例如对社区矫正实行的社会基础的研究、对社区矫正的系统论意义的研究。而且，在那里，已经脱离了把社区矫正仅仅视为行刑方式的阶段，试图从社区矫正发展到社区司法（Community Justice），并为此在理论方面作了充分的准备。我国当前对社区矫正的研究尚未达此境界，但是掌握美国等其他国家的最新研究动态，避免走弯路，乃至妨碍社区矫正在中国的美好前景，是必须注意到的。有鉴于此，作者搜集了国内现有的、发表于20世纪60年代至本世纪初的社区矫正方面的英文文献资料，基本厘清了美国关于社区矫正的研究脉络。此外，对其他十几个国家社区矫正适用的情况也作了相关的研究，希冀以他山之石，攻我国社区矫正这块璞玉。

5. 刑事一体化研究方法的实践

刑事一体化是储槐植教授首倡而为我国刑法学界所接受的

序 一种研究方法，强调在刑法问题的研究上，刑法学、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法学等诸多刑事学科的交流与相互融合。本书在写作过程中极力运用刑事一体化的研究方法，把社区矫正问题置放于更为广阔的平台之上，即不仅仅在刑法学的领域内考察，而且充分结合了行刑学、犯罪学、刑事政策学、刑法史的研究内容，作出分析和探讨。

本书是王琪同志步入社会后的第一本著作，作为刑法学界的一名新兵，在本书的写作中也还存在一些不成熟之处，例如对中国社区矫正运行的具体制度尚缺探讨，希望以后继续研究，并使之日臻成熟和深入。在此，作为她的导师，热切地期盼着她在刑法学的研究中取得更好的成绩。

刘守芬

2007年5月于北京西北郊博雅西园寓所

摘 要

20 世纪五六十年代以来，世界各国不断进行刑罚制度的创新，尝试以人道、文明、有效的刑罚方式解决犯罪和犯罪人问题，社区矫正就是以此为背景诞生的一种新的刑罚方式。社区矫正基于其所蕴含的符合当代刑罚根据理论的理论优势、积极的刑罚功能、多种多样的具体制度设计备受学者们关注，它不只是将犯罪人放在社区中进行矫正，而且包含应该关注社区与犯罪人的互动关系，社区必须积极参与犯罪人的改造活动，为犯罪人重新与社区（社会）融合提供良好的社会环境，扩大社会力量对罪犯矫正事业的参与等内容。

社区矫正顺应了刑罚制度文明发展的历史趋向，在中国刑罚制度文明发展史中应该占据一席之地。本书从对社区矫正的概念、功能、优点和缺陷等内容研究出发，围绕中国社区矫正的发展之路，探讨社区矫正作为行刑方式以及社区服务刑作为刑种之一的可能性和可行性。本书除结论部分外，共分为以下七个部分：

导论 简要描述问题的提出、研究评述、研究价值、研究方法和目前研究的不足之后，重点研究了社区矫正的概念以及社区矫正与几个相关概念，如非监禁刑、社区制裁、社区刑

罚、社区司法之间的关系。

第一章 刑罚进化视野中的社区矫正。本章应用刑罚发展史的研究方法，从行刑方式的发展、刑罚思想基础以及刑罚理论基础几个方面，指出社区矫正体现文明刑罚的要求，亦符合我国刑罚综合理论的现状要求，对报应刑、功利刑理论都有所体现，认为社区矫正在我国刑罚体系中应该占据一席之地。

第二章 美国社区矫正发展史研究。本章主要研究社区矫正制度在美国的发展历程、美国社区矫正的功能问题以及社区矫正的刑事政策基础，说明社区矫正在美国也曾经历过萌芽、发展、鼎盛以及衰落时期，并不总是发展得一帆风顺，此种经验对社区矫正在中国的发展具有一定借鉴作用。

第三章 社区矫正在其他国家的实践及其借鉴。本章主要以横向比较的方式，对当今世界其他国家，如英国、加拿大、日本等国社区矫正的立法、司法实践予以研究，认为这些国家对于社区矫正的立法模式、刑罚性质等方面的规定，具有很大的不同，对我国建立社区矫正制度有所启示。

第四章 社区矫正在中国的实践及困惑。本章从以下四个方面着手：（1）实行社区矫正的现实性需要；（2）中国社区矫正的现状；（3）通过试点暴露出来的制约因素；（4）影响社区矫正发展的制约因素。

第五章 社区矫正的重新构建。本章是全书的重点。首先，基于我国刑法理论中“定性加定量”的规定犯罪构成的方式与“刑罚—劳动教养—治安管理处罚”的三级社会制裁模式所导致的诸多问题，提出应该以社区矫正为契机，改变我国现有社区矫正之面貌，将其重新构建：（1）设立社区服务刑，替代管制成为刑种之一；（2）社区矫正是行刑方式；（3）取消关于剥夺政治权利的规定。其次，以社区矫正的应然状态为切入

点，分析了社区矫正与劳动教养制度、保安处分制度以及社会治安综合治理的关系。

第六章 社区矫正的前景展望。本章从理论和实践两个方面论述了社区矫正的发展前景。

Abstract

Since the 50s—60s of last century, reforms and innovations of penal punishment system have taken place in almost all the countries in the world, trying to solve the issues of crimes and criminals through humane, civilized and effective penal punishment. Community corrections are such new penal punishment occurred in that background. For its theoretical advantage suitable for modern penal punishment theory, active penal punishment function and diverse materialized system, community corrections have received lots attention. It does not only put criminals into the community for corrections, but also implies there to be a reactive relation between the community and criminals. The community should actively take part in the correction system of the criminals, providing a good environment for them to return back to the community (society) and enhancing the social participation in the corrections.

Community corrections, showing the historical destiny of the penal punishment system development, should have its own position in the development history of Chinese penal pun-

ishment system. Starting from the definition, functions, advantages and disadvantages of community corrections, this dissertation explores the possibility and feasibility of community corrections as the method of executing penal punishment and community service in China. Except the Conclusion, the dissertation is divided into the following seven parts:

Introduction: after studying the importance of the issue and related study methods and their disadvantages, the dissertation explores the definition of community corrections and its relation with several relevant concepts such as non-imprisonment punishment, community sanction, community penal punishment and community justice.

Chapter 1: Community corrections in penal punishment evolution. In studying the history of penal punishment development, Chapter One points out that community correction reflects the requirement of civilized penal punishment and also accords to the present theoretical situation in China. This Chapter also includes discussion about retribution theory of punishment and purpose theory of punishment, concluding that community corrections should form a part of Chinese penal punishment system.

Chapter 2: Study of the history of US community corrections. This Chapter focuses on the development history of US community corrections, the functions of US community corrections and criminal and political basis of community corrections, making clear that community corrections in US has experienced ups and downs. This sheds light on the development

of community corrections in China.

Chapter 3: Community corrections in other countries. Different from the former Chapter, this Chapter adopts a method of making horizontal comparison in legislation and justice among other countries such as Britain, Canada and Japan. The conclusion is that the above countries differ greatly from each other in community corrections legislation and nature of penal punishment, which will bring light to community corrections in China.

Chapter 4: Community correction in China and its problems. This Chapter is divided into four parts: (1) practical need for adopting community corrections; (2) the present situation of community corrections in China; (3) restricting factors exposed in pilot region; (4) factors affecting the development of community corrections.

Chapter 5: Reorientation of community corrections. This is the core of this dissertation. Firstly, based on the analysis of the problems caused by "quality and quantity" in criminal theory and the three-tier social sanction model of "penal punishment—labor rectification—public security punishment", this Chapter points out that China should reconstruct community corrections in the following ways: (1) establishment of community service as a kind of punishment, substitute to public control; (2) community corrections being one method of executing penal punishment; (3) elimination of deprivation of political rights. Secondly, by analyzing the should-be situation of community corrections, this Chapter discusses the

relationship between community correction and other mechanisms, such as reformation through labor rectification, security measures and maintain social public order in a comprehensive way.

Chapter 6: prospect of community corrections. This Chapter foresees the prospect of community corrections from both theoretical and practical perspectives.

Key Words: community corrections; imprisonment punishment; community service labor rectification; methods of penalty execution.

目 录

导论	(1)
一、问题的提出	(1)
二、研究评述	(2)
三、研究价值、研究方法及缺失	(8)
四、重要概念的界定	(11)
(一) 社区矫正	(11)
(二) 社区矫正概念与几个相关概念	(24)
第一章 刑罚进化视野中的社区矫正	(28)
一、社区矫正是文明刑罚的体现	(28)
(一) 前自由刑时期	(30)
(二) 自由刑时期	(34)
(三) 后自由刑时期	(37)
二、社区矫正的刑罚思想基础	(40)
(一) 人道主义	(40)
(二) 民主思想	(44)
(三) 效益思想	(47)

目 录

三、社区矫正的刑罚理论基础	(49)
(一) 等量报应和等价报应	(49)
(二) 特殊预防和一般预防	(55)
(三) 社区矫正和综合理论	(60)
第二章 美国社区矫正发展史研究	(73)
一、社区矫正的制度发展史	(73)
(一) 萌芽时期	(73)
(二) 发展时期	(81)
(三) 鼎盛时期	(91)
(四) 社区矫正的衰落	(95)
(五) 社区矫正的发展趋势	(99)
二、社区矫正的功能	(104)
三、社区矫正的刑事政策基础	(113)
四、美国社区矫正之借鉴意义	(116)
第三章 社区矫正在其他国家的实践及其借鉴 ...	(119)
一、各国社区矫正的立法与实践	(119)
(一) 英国	(119)

目 录

(二) 葡萄牙·····	(123)
(三) 芬兰·····	(125)
(四) 意大利·····	(126)
(五) 加拿大·····	(127)
(六) 澳大利亚·····	(128)
(七) 日本·····	(130)
二、国外社区矫正实践对我国的启示·····	(133)
第四章 社区矫正在中国的实践及困惑·····	(138)
一、实行社区矫正的现实迫切性·····	(138)
(一) 监禁刑的缺陷·····	(139)
(二) 监禁不必要·····	(141)
(三) 刑罚执行权的重新配置·····	(143)
(四) 对重刑主义的反省·····	(144)
(五) 社会惩处变化的要求·····	(146)
(六) 刑罚文化的影响·····	(149)
(七) 刑事政策的变化·····	(154)