

中国人民大学国际刑法研究所文库 (15)

国际刑法 与国际犯罪专题探索

SPECIAL PROBE INTO INTERNATIONAL CRIMINAL
LAW AND INTERNATIONAL CRIME

●主编 赵秉志 陈弘毅

中国人民公安大学出版社

中国人民大学国际刑法研究所文库 (15)

国际刑法与国际犯罪专题探索

Exploring Topics of International Criminal
Law and International Crime

主 编 赵秉志

中国人民公安大学出版社

·北 京·

图书在版编目 (CIP) 数据

国际刑法与国际犯罪专题探索/赵秉志, 陈弘毅主编. 北京: 中国人民公安大学出版社, 2003.3

(中国人民大学国际刑法研究所文库; 第15辑/高铭暄主编)

ISBN 7-81087-246-X

I. 国… II. ①赵…②陈… III. ①国际刑法—研究—文集②跨境犯罪—研究—文集 IV. D997.9-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 015588 号

国际刑法与国际犯罪专题探索

GUOJI XINGFA YU GUOJI FANZUI ZHUANTI TANSUO

主 编 赵秉志 陈弘毅

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: 北京牛山世兴印刷厂

版 次: 2003 年 3 月第 1 版

印 次: 2003 年 3 月第 1 次

印 张: 12.75

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 342 千字

印 数: 0001 ~ 1000 册

书 号: ISBN 7-81087-246-X/D·226

定 价: 25.00 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) 83905728

版权所有 翻印必究

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

总 序

20 世纪 70 年代末 80 年代初以来，中国顺乎现代社会发展进步之潮流，在坚定不移地推行改革开放的基本国策之同时，注重全面建设社会主义法制，立法日益健全，司法不断完善，法学欣欣向荣，使国家逐渐步入现代法治之轨道，从而有力地维护和推动了经济、政治、文化乃至整个社会全方位的发展与进步。在中国社会继续发展进步的历程中，社会主义法治必将起着日益重要的作用。而法治的发展完善离不开法学的引导和推进，因而国家有必要进一步重视法学，尤其是法学的外向型研究亟待加强，刑法学领域亦然。

中国人民大学国际刑法研究所是以外向型刑法学为主要研究领域的学术研究机构。该所建立于 1993 年 10 月，由本人任所长，法学博士赵秉志教授任副所长。在研究力量上，以作为国家重点学科的中国人民大学法学院刑法专业的教授和博士生为基本队伍，同时聘任、定向联系国内外一些知名的刑法专家、学者。其学术研究范围主要包括：国际犯罪与国际刑法，比较刑法，外国刑法，以及我国台湾、香港、澳门地区刑法问题等。中国人民大学国际刑法研究所力图通过课题研究、学术研讨活动以及同国内外专家、学者和学术机构的学术交流与合作研究等多种渠

道、多种形式，努力促进和繁荣我国在外向型刑法学领域的研究，以适应国家改革开放发展中加强刑事法制建设的需要。

“中国人民大学国际刑法研究所文库”是以开拓和繁荣外向型刑法学研究为主旨的一种学术载体形式。“文库”拟出版中国人民大学国际刑法研究所专任和特约研究人员在国际刑法、比较刑法、外国刑法、台港澳刑法问题等方面的科研成果，可以是专题研究、综合研究，可以是国外、境外法典、著作的译作或介述研究之作，还可以是国内外专家学者的合作研究项目。其中，研究性著作应当具有较高的学术水平，译著、介述书籍和工具书、资料书等要有重要的参考价值。千里之行，始于足下。积少成多，集腋成裘。我们希望能通过以文库形式的逐步积累，为我国刑法学的发展脚踏实地地做一点事，为法治之昌盛和社会之进步，作出应有的贡献。

是为序。

中国人民大学国际刑法研究所所长
中国人民大学法学院刑法学教授

高铭暄 谨识

1995年8月

前 言

国际犯罪问题目前已成为各国政府普遍关注的一个热点问题，而国际刑法研究无疑会为解决这一世界性难题提供科学的理论指导。中国人民大学国际刑法研究所自 1993 年建立以来一直致力于国际刑法的研究和成果的积累，为此，早在 1995 年即创设了“中国人民大学国际刑法研究所文库”。1999 年 11 月国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心建立并将国际刑法研究所纳入该中心以来，在该中心的支持下，“国际刑法研究所文库”持续发展，目前已经出版了十多种书籍。本书系中国人民大学刑事法律科学研究中心与香港大学法律学院共同主办的“当代国际刑法与国际犯罪问题学术研讨会”学术论文集，现亦纳入“国际刑法研究所文库”交付出版。

本中心主任赵秉志教授早在其 1999 年 8 月赴香港大学参加学术会议期间，以及 2001 年 5 月由国外参加国际学术会议后归国途径香港时，即已与香港大学法律学院院长陈弘毅教授、法律系副主任张宪初副教授商定双方在合适时机合作举行一次刑法学术会议的意向；2001 年 10 月赵秉志教授在香港讲学期间，又专门到香港大学法律学院访问，与香港大学法律学院院长陈弘毅教授、法律系副主任张宪初副教授、刑法副教授傅华伶博士等就双方在香港大学合办刑法学术会议的有关问题，逐一进行了认真细致的商谈，商定了在香港大学合办国际刑法与国际犯罪学术研

讨会的有关事宜。

2002年4月26日,“当代国际刑法与国际犯罪问题学术研讨会”终于如期在香港大学隆重举行。此次会议是继2000年8月在贵阳市召开的“当代国际刑法问题学术研讨会”之后,中国人民大学刑事法律科学研究中心主办的又一关于国际刑法问题的学术研讨盛会,也是该中心首次在境外举办学术研讨会。此次研讨会顺应当代国际社会惩治与防范国际犯罪的现实需要,有选择、有针对性地就国际刑法领域诸多热点、难点问题进行了深入细致的探讨,有力地促进了我国内地和香港地区对国际刑法与国际犯罪问题的研究,因而具有重要的理论与实践意义。此次研讨会由香港大学法律学院与中国人民大学刑事法律科学研究中心合办,由赵秉志教授和陈弘毅教授共同主持,来自内地10个法律院校、科研机构、中央和地方司法机关的专家学者19人,以及香港大学、香港城市大学、香港法律机构暨律师界的专家学者40余人,共计60余人参加了这次研讨会。会议收到学术论文近20篇。

此次研讨会的预定选题包括四个方面:(一)国际刑法基本理论问题。具体涉及国际刑法的发展展望问题、国际刑法的概念与渊源问题、国际刑法的基本原则问题、国际刑事管辖权问题以及国际刑事责任问题。(二)国际犯罪问题。具体包括国际犯罪的概念与构成、灭绝种族罪及其惩治、危害人类罪及其惩治、战争罪及其惩治、酷刑罪及其惩治、恐怖主义犯罪及其惩治、劫持航空器罪及其惩治、洗钱罪及其惩治、毒品犯罪及其惩治以及其他国际犯罪及其惩治。(三)国际刑事合作问题。具体包括引渡制度研究,犯罪嫌疑人及被判刑人的移转问题,追踪、查

封、扣押和冻结财产问题，刑事诉讼程序的移转问题以及既判力的承认与执行问题。（四）国际刑事法院。具体涉及国际刑事法院的发展与展望、国际刑事法院的组织机构问题、国际刑事法院的管辖权问题、国际刑事诉讼中有关人员的权利与义务问题以及国际刑事审判与刑罚适用问题。会议根据收到的研讨论文分为“国际刑法的理论与原则”、“国际刑事管辖权”、“恐怖主义犯罪及其惩治的国际合作”，以及“其他国际犯罪及其惩治”四个单元进行了专题发言和研讨。

此次研讨会突出了如下特点：其一，主题明确，理论与实践并重。此次会议不仅涉及国际刑法领域基本理论问题，而且积极关注国际刑事司法实务问题。其二，具有很强的现实针对性。此次会议抓住了目前国际刑事司法实践中的热点问题，着力探讨恐怖主义犯罪、洗钱罪等具体国际犯罪。研讨会收到的论文相当一部分是围绕这些热点问题展开的。其三，讨论热烈，发言踊跃。在专题研讨中，对于热点、难点问题的讨论非常热烈，各种观点频繁交锋，充分体现了研讨会自由、活泼的学术氛围。其四，交流广泛，以文会友。与会的两地专家学者们通过探讨交流，以文会友，结下了深厚的学术情谊。

为使此次会议的学术信息能及时反馈于社会，有助于法学界、法律界全面了解此次研讨会的研究成果，现将研讨会学术论文经修改完善后结集出版。由于篇幅所限，每篇论文在入选本书时，均在保持原有结构与观点的前提下作了少量的删节与技术性修改。

本书聘请中国人民大学刑事法律科学研究中心专职顾问、中国法学会副会长暨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、著名刑法学家高铭暄教授担任顾问，由中国人民大学刑事法律科学研究中心主任、中国法学会刑法学研究会会长、国际刑法学协会中国分会副主席赵秉志教授和香港大学法律学院院长陈弘毅教授主编，由中国人民大学刑事法律科学研究中心副教授刘志伟博士、副教授王秀梅博士和阴建峰讲师担任编辑。由于时间仓促，编辑水平有限，论文选编未必精当，不妥之处，尚祈学界同仁和广大读者不吝赐正。

本书的出版得益于中国人民公安大学出版社暨有关领导的大力支持，责任编辑为本书的编辑和及时出版付出了辛勤而卓有成效的劳动，对此我们深表敬意与谢忱！

中国人民大学刑事法律科学研究中心主任
中国法学会刑法学研究会会长

赵秉志教授 谨识

2002年12月

目 录

总 序	高铭暄
前 言	赵秉志
国际刑法渊源合法性论要	高铭暄 王秀梅
一、国际刑法渊源的基础	(2)
二、国际刑法的直接渊源	(5)
三、国际刑法产生的间接渊源	(12)
四、结语	(18)
“从皮诺切特案”看国际刑法和国际人权法的发展	陈弘毅
一、引言	(20)
二、“皮诺切特案”的诉讼背景	(22)
三、“皮诺切特案”处理的法理问题	(25)
四、“皮诺切特案”的意义和影响	(35)
五、国际刑法与国际人权法的发展	(44)
六、结论	(48)
论罪刑法定原则与国际刑法的关系	黄 芳
一、罪刑法定原则与国际刑法的关系的历史考察	(50)
二、在国际刑法中引入罪刑法定原则的必要性和可能性	(56)
三、关于“罪刑法定”中的“法”即国际刑法的	

渊源问题	(59)
四、结语	(63)
个人国际刑事责任论纲	阴建峰
一、个人国际刑事责任概述	(64)
二、个人国际刑事责任的归责原则	(73)
三、个人国际刑事责任的归责事由与阻却事由	(77)
四、个人国际刑事责任的实现	(82)
国际人权与死刑	邱兴隆
一、《世界人权宣言》对死刑的放任及其原因	(86)
二、《公民权利与政治权利国际公约》与相关的国际 文件对死刑的限制及其原因	(89)
三、旨在废除死刑的三个人权公约议定书对死刑的 废止及其原因	(103)
四、关于中国死刑对策与国际接轨的应对性思考	(107)
也论酷刑罪——以人权为视角的思考	张旭
一、人权的勃兴与酷刑的禁止	(114)
二、人权保护的深入和反酷刑立法与实践的发展	(119)
三、强化人权保护和我国反酷刑立法与实践的完善	(128)
恐怖主义犯罪及其惩治理念	赵秉志 王秀梅
一、引言	(133)
二、恐怖主义犯罪及其界定	(133)
三、恐怖主义犯罪的非政治性及其惩治的普遍性	(141)
四、恐怖主义犯罪的惩治理念	(148)
五、结语	(162)
当代恐怖主义犯罪研究	刘华 肖中华
一、恐怖主义犯罪的概念和争议	(164)
二、恐怖主义犯罪的特征和要件	(173)

三、中国恐怖主义犯罪活动情况以及特点	(183)
四、反恐怖主义犯罪的立法和司法进展与意义	(187)
恐怖主义犯罪及其惩治	李希慧 童伟华
一、恐怖主义犯罪的界定及特征	(200)
二、恐怖主义犯罪的成因	(204)
三、预防和打击恐怖主义犯罪的国际合作机制	(207)
四、我国反恐怖主义犯罪的基本立场及刑事立法	(211)
劫持航空器罪研究	谢望原 刘艳红
一、劫持航空器罪的立法现状	(216)
二、劫持航空器罪的概念	(220)
三、劫持航空器罪的行为及对象	(227)
四、劫持航空器罪的惩治	(240)
论我国刑法洗钱罪之犯罪构成对国际公约的立法回应	
.....	黄京平 伦朝平 赵 飞
一、《禁毒公约》和《有组织犯罪公约》中的洗钱罪	(248)
二、我国刑法中洗钱罪的犯罪构成分析	(264)
三、完善洗钱罪犯罪构成的构想	(273)
国际法律合作的新领域——网络洗钱的法律控制	
.....	邵沙平 周 文
一、网络洗钱概述	(281)
二、网络洗钱的主要方式——结合案例分析	(284)
三、控制网络洗钱的法律行动和措施——来自国际 和国内层面的思考	(295)
四、结论——网络洗钱的趋势和我国的对策	(306)
打击腐败犯罪中的国际合作	张智辉
一、关于腐败犯罪的定义	(312)
二、关于腐败犯罪的管辖问题	(314)

三、关于腐败犯罪所得或财产的没收	(317)
四、关于没收赃款的国际合作	(319)
五、关于没收的犯罪所得或财产的处置	(323)
中国加入国际刑事法院的文化定位	卢建平
一、引言	(325)
二、中国文化的发展取向	(325)
三、中国对《国际刑事法院规约》的立场及我们的 评价	(327)
四、中国加入国际刑事法院的基本定位	(329)
外国被判刑人移管的原则、条件及程序研讨	刘志伟
一、外国被判刑人移管的原则	(332)
二、外国被判刑人移管的条件	(338)
三、外国被判刑人移管的程序	(343)
香港特别行政区与外国移交被判刑人制度研究	赵秉志 黄芳
一、移交被判刑人制度概述	(349)
二、移交被判刑人的原则	(354)
三、移交被判刑人的条件	(358)
四、移交被判刑人的程序	(363)
五、关于移交被判刑人的几个具体问题	(368)
六、结语	(370)
“当代国际刑法与国际犯罪问题学术研讨会”综述	赵秉志 阴建峰
一、会议概况	(372)
二、关于国际刑法的理论与原则	(374)
三、关于国际刑事管辖权	(378)
四、关于恐怖主义犯罪及其惩治的国际合作	(382)
五、关于其他国际犯罪及其惩治	(386)

Contents

On the Legitimacy of the Sources of International Criminal Law

.....	<i>Gao Mingxuan & Wang xiumei</i>
The Basis of the Sources of International Criminal Law	(2)
The Direct Origin of International Criminal Law	(5)
The Indirect Origin of International Criminal Law	(12)
Conclusions	(18)

The Developments of International Criminal Law and International Humanitarian Law-Reflections at the Angle of Pinochet Case

.....	<i>Chen Hongyi</i>
Introduction	(20)
The Litigious Background of Pinochet Case	(22)
The Legal Issues in Dealing with Pinochet Case	(25)
The Significance and Influence of Pinochet Case	(35)
The Developments of International Criminal Law and International Humanitarian Law	(44)
Conclusions	(48)

On the Relationship between Principle of Nulla Poena Sine Lege and

International Criminal Law	<i>Huang Fang</i>
Historical Investigation into the Relationship between Principle of Nulla Poena Sine Lege and International Criminal Law	(50)

The Necessity and Possibility of Introducing Principle of Nulla Poena Sine Lege in International Criminal Law	(56)
The Sources of International Criminal Law	(59)
Conclusions	(63)

A Compendium of International Criminal Responsibility of

Individuals *Yin Jianfeng*

A Brief Account of International Criminal Responsibility of Individuals	(64)
The Doctrine of Liability Fixation of International Criminal Responsibility of Individuals	(73)
The Grounds for both Liability Fixation and Liability Elimination	(77)
The Realization of International Criminal Responsibility of Individuals	(82)

International Human Rights and Death Penalty *Qiu Xinglong*

The Laissez-faire Attitude in World Human Rights Declaration towards Death Penalty and its Reasons	(86)
The Restrictive Attitude in the ICCPR and Related International Instruments towards Death Penalty and Its Reasons	(89)
The Derogation to Death Penalty in Three Protocols to the Conventions concerning Human Rights and Its Reasons	(103)
Reflections on how China's Countermeasures of Death Penalty Being in Line with the International Standards	(107)

On the Crime of Torture -Some Considerations at the Angle of

Human Rights *Zhang Xu*

The Rise of Human Rights and the Prohibition of Torture	(114)
The Penetration of the Protection of Human Rights and the Developments of Anti-torture Legislation and Practice	(119)

The Intensification of the Protection of Human Rights and the Perfection of China's Anti-torture Legislation and Practice ...	(128)
--	-------

Terrorist Act and Concepts of Punishment

.....	<i>Zhao Bingzhi & Wang Xiumei</i>
Introduction	(133)
Terrorist Act and Its Implications	(133)
The Non-politicalization of Terrorist Act and the Universality of the Punishment	(141)
Concepts of Punishment against Terrorist Act	(148)
Conclusions	(162)

Study on Terrorist Act in the Contemporary Era

.....	<i>Liu Hua & Xiao Zhonghua</i>
The Concept of Terrorist Act and the Disputes	(164)
The Characteristics of Terrorist Act and Its Constitutive Requirements	(173)
The Situation and Characteristics of Terrorist Activities in China	(183)
The Developments and Significance of Anti-Terrorism Legislation and Justice	(187)

Terrorist Act and the Punishment against It

.....	<i>Li Xihui & Tong Weihua</i>
The Implications and Characteristics of Terrorist Act	(200)
The Reasons for Terrorist Act	(204)
The International Co-operative Mechanism in Preventing and Punishing Terrorist Act	(207)
The Essential Stand and Criminal Legislation on Anti-terrorist Act in China	(211)

Study on the Crime of Skyjacking
..... *Xie Wangyuan & Liu Yanhong*

The Present Legislative Situation of the Crime of Skyjacking	(216)
The Concept of the Crime of Skyjacking	(220)
The Act and Object of the Crime of Skyjacking	(227)
The Punishment against the Crime of Skyjacking	(240)

On the Legislative Response of Constitution of the Crime of Money-laundering in China's Criminal Law to International Conventions
..... *Huang Jingping , Lun Chaoping & Zhao Fei*

The Crime of Money-laundering in the Convention against Illicit Traffic in Narcotic Drugs and Psychotropic Substances and the United States Convention against Transnational Organized Crimes	(248)
Analyzing the Constitution of the Crime of Money-laundering in China's Criminal Law	(264)
Some Thoughts on Perfecting the Constitution of Money-laundering	(273)

A New Field in International Legal Co-operation-Legal Control over Network Money-Laundering
..... *Shao Shaping & Zhou Wen*

A Brief Account of Network Money-laundering	(281)
The Main Methods of Network Money-laundering	(284)
The Legal Actions and Measures to Control Network Money-laundering	(295)
Conclusions	(306)

International Co-operation in Punishing the Crime of Corruption
..... *Zhang Zhihui*

The Definition of the Crime of Corruption	(312)
---	-------