

刑事法律科学文库 (26)

◎ 主编

赵秉志

# 酷刑遏制论

KUXING  
EZHI  
LUN

中国人民公安大学出版社

刑事法律科学文库 (26)

英国大使馆文化教育处资助项目

# 酷刑遏制论

主 编 赵秉志

撰稿人 (以撰写先后为序)

黄 芳	赵晓耕	史永丽	刘 涛
吕云龙	李汉军	赵秉志	许成磊
聂立泽	阴建峰	刘志伟	闵春雷
张智辉	张绍谦	时延安	

中国人民公安大学出版社

·北 京·

## 图书在版编目 (CIP) 数据

酷刑遏制论/赵秉志主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2003.7

(刑事法律科学文库. 第26辑/赵秉志主编)

ISBN 7-81087-348-2

I. 酷… II. 赵… III. 刑罚—研究—中国  
IV. D924.104

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 058480 号

### 酷刑遏制论

KUXING FZHI LUN

主 编 赵秉志

---

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: 2003 年 7 月第 1 版  
印 次: 2003 年 7 月第 1 次  
印 张: 21.5  
开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32  
字 数: 560 千字  
印 数: 0001 ~ 3000 册

---

书 号: ISBN 7-81087-348-2/D·324  
定 价: 40.00 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

## 刑事法律科学文库

## 总序

现代化的国家是法治国家。现代文明进步的社会是法治社会。中国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻，对中国社会的发展和进步至关重要。毋庸置疑，现代刑事法治在现代化法治国家中仍扮演着重要的角色，因而刑事法律学科也相应地为国家所重视，成为公认的改革开放以来在我国发展、繁荣最为显著的主要法学学科领域之一，并被首批纳入建设国家重点研究基地之规划。在新世纪建设社会主义法治国家的进程中，刑事法学需要进一步发展完善，以更为充分地发挥其应有的作用。

中国人民大学刑事法律科学研究中心是以刑事法律学科为研究领域的国家重点学术研究机构，系1999年12月首批建立的15个教育部普通高等学校人文社会科学重点研究基地之一。中国人民大学刑事法律科学研究中心以中国人民大学法学院刑事法学学科的部分专家学者为专职研究人员，同时聘请国内外一些知名刑事法专家学者作为兼职研究人员。中心主任为著名中青年刑法学者赵秉志教授，中心执行

主任为知名中青年刑法学者卢建平教授，中心副主任为知名中青年刑事法学者何家弘、甄贞、郑定、黄京平教授，中心顾问为著名刑法学家高铭暄教授暨中央政法机关几位专家型领导同志。在学术研究范围和布局上，中心以作为国家重点学科的刑法学科为龙头，涵盖古今中外刑事法学之主要学科和研究领域。中心下设四个研究机构和研究方向：第一研究室以中国刑法为研究方向；第二研究室以刑事诉讼法暨刑事侦查、刑事物证技术为研究方向；第三研究室以中外刑事法律史为研究方向；国际刑法研究所以外国刑法与国际刑法为主要研究方向。刑事法学相关学科的有机结合和研究队伍的合理组合，乃是中心鲜明的优势互补之特色。按照教育部的要求，中心应当是具有明显科研优势和特色的国家级刑事法律科学重点研究基地，并经过努力使整体科研水平和参与重大决策的能力居于国内领先地位，在国际刑事法学学术界亦享有较高声誉。为达此目标和地位，中心要以学术研究为核心，深化科研体制改革，实行全面开放，注重高层次人才培养，加强学术交流，引导和促进刑事法律学科的发展与完善，努力建成全国一流的、名副其实的刑事法律科学领域的重点研究基地。

“刑事法律科学文库”是中国人民大学刑事法律科学研究中心的主要系列著作项目，计划出版国内外刑事法律与刑事法学方面（包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法、刑事侦查、刑事物证技术、刑事法律史等领域）的有新意、有深度、有分量的著作与译作，著译者以本中心专职、兼职研究人员为主，并向国内外专家学者开放。旨在繁荣、深化和开拓刑事法学领域的学术研究，积累刑事法学方面的学术成果，为提高我国刑事法学的研究水平作出积极的贡献。

中国人民大学刑事法律科学研究中心

2000年5月

## 前 言

酷刑，作为一种社会现象，古已有之，尤其是在漫长的奴隶制、封建制社会，酷刑现象不但比比皆是，而且往往为法律所允许，成为统治者压迫人民、维护其统治的工具，由此而造成的冤狱丛生现象也成为专制社会法制黑暗的鲜明写照。

及至欧洲资产阶级革命以来，在一大批启蒙思想家倡导的人权、人道主义等进步理念的指引下，酷刑被作为中世纪残酷刑罚制度的典型表现，以其极端的残酷性、不人道性而受到了猛烈的批判。著名刑事古典学派代表人物、意大利刑法学家贝卡里亚在其振聋发聩之作《论犯罪与刑罚》中即对当时社会上广泛存在的典型的酷刑——刑讯制度进行了系统的批判。他指出，刑讯“这种方法能保证使强壮的罪犯获得释放，并使软弱的无辜者被定罪处罚……刑罚必然造成这样一种奇怪后果：无辜者处于比罪犯更坏的境地……无辜者被屈打成招为罪犯，这种事真是不胜枚举，用不着多费笔墨，没有哪一个国家和时代不存在这种事例。”<sup>①</sup>

而作为一个具有国际普遍性意义的社会问题，直到第二次世界大战以后，酷刑问题才得到全世界的高度重视。1948年12月10日联合国大会通过的《世界人权宣言》第5条规定：“任何人不得加以酷刑，或施以残忍的、不人道的或侮辱性的待遇或刑罚。”该规定开启了国际社会禁止酷刑的新篇章。之后，为了将该宣言的内容转化为具有法律约束力的条款，国际社会相继协商、签署并批准了一系列

<sup>①</sup> [意] 贝卡里亚著，黄风译：《论犯罪与刑罚》，中国大百科全书出版社1993年版，第31～34页

专门的反酷刑国际公约或文件。这些公约或文件主要包括：1949年日内瓦四公约的共同第3条、1951年《关于难民地位的公约》、1955年《囚犯待遇最低限度标准规则》、1965年《消除一切形式种族歧视国际公约》、1966年《公民权利和政治权利国际公约》、1975年《保护人人不受酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格待遇或处罚宣言》、1979年《消除对妇女一切形式歧视公约》、1979年《执法人员行为守则》、1982年《关于医务人员、特别是医生在保护被监禁和拘留的人不受酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚方面的任务的医疗道德原则》、1984年《禁止酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚公约》、1985年《联合国少年司法最低限度标准规则》（“北京规则”）、1988年《保护所有遭受任何形式拘留或监禁的人的原则》、1989年《儿童权利公约》、1990年《联合国保护被剥夺自由少年规则》、1991年《保护精神病人和改善精神护理的原则》，等等。与此同时，世界各国也加强了对酷刑犯罪的国内立法。这些国际公约、国际性法律文件和各国国内立法为禁止酷刑、保障人权构架了基本的法律框架，奠定了坚实的法律基础。

中国政府一贯反对酷刑（包括肉刑、刑讯逼供与体罚虐待等），在这方面最重要的表现是在十几年的时间内，先后签署了一系列的相关国际公约，其中包括1986年签署的《禁止酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚公约》和在1998年10月5日签署的《公民权利和政治权利国际公约》。修订后的中华人民共和国刑法典和刑事诉讼法典也分别规定了刑讯逼供罪、暴力取证罪、非法拘禁罪、虐待被监管人罪等酷刑犯罪以及严禁刑讯逼供、只有口供没有其他证据不得定罪的约束性规定。

但是，由于长期受封建社会有罪推定、等级特权思想以及罪从供定的司法观念的影响，酷刑尤其是作为酷刑典型表现的刑讯逼供现象，在中国的司法实践中还颇有市场，一些司法人员仍存在“刑讯逼供必要论”、“刑讯逼供利大于弊”、“口供是证据之王”等思想认识上的误区，因而，在中国遏制酷刑尚任重而道远。近年来，刑

事法学界和司法实务界在这方面进行了不懈的探索与努力，并取得了初步的成效，例如，关于沉默权制度的借鉴、移植，关于非法证据排除规则的确立等。

《酷刑遏制论》即是这一领域内的又一重大研究成果。该项目由英国大使馆文化教育处提供赞助，由国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心承担，并由该中心主任赵秉志教授主持。项目成员分别来自中国人民大学刑事法律科学研究中心、中国最高人民检察院检察理论研究所、中国社会科学院法学研究所、吉林大学法学院、中山大学法学院、上海交通大学法学院、海南大学法学院等，他们大都是在该领域具有一定专长和较深造诣的专家学者和法学博士。

经共同研究决定，本项目采取专题研究的形式，较为全面、深入地分析和研究了当今世界尤其是中国的酷刑及反酷刑状况，有针对性地分析了中国酷刑存在的根源，并提出了一些有创见的司法对策和立法与司法改进意见。本项研究成果共分 11 个专题：

专题一为酷刑及酷刑罪的界定。该专题对酷刑及酷刑罪的法律特征作了总括的、宏观的阐述。

专题二为中国古代酷刑的演变及其原因。该专题分析了奴隶制五刑体系、封建制五刑体系的发展演变过程，尤其是对西汉时期的肉刑废除、清末的刑制改革等法律现象进行了深入的剖析。

专题三为当代中国的酷刑及反酷刑状况。该专题在阐明当代中国酷刑存在的现状的基础上，分析了酷刑存在的原因，提出了中国政府的反酷刑措施。

专题四、五、六、七分别对中国刑法中的刑讯逼供罪、暴力取证罪、非法拘禁罪、虐待被监管人罪等酷刑范畴的数种犯罪的基本特征及其司法认定、刑罚适用等问题进行了深入的分析、论证。

专题八对刑讯逼供的程序遏制问题进行了深入的法律思考。该专题指出了刑讯逼供的严重危害，提出了确立无罪推定原则、赋予犯罪嫌疑人和被告人反对强迫自证其罪的特权、实现侦查与羁押的实质分



离、引入司法审查机制、确立非法证据排除规则等制度化建议。

专题九从中国重刑刑事政策的角度出发，全面、深入地分析了其对反酷刑刑事立法、司法的影响，分析了酷刑与死刑的关系问题，指出死刑并非酷刑，认为应从保障公民合法权利的教育、调整刑事政策导向、完善反酷刑刑事立法和刑事司法、强化监督机制等层面来预防和遏制酷刑。

专题十为国际社会的反酷刑问题。该专题对国际社会反酷刑运动及其特点、国际社会关于酷刑罪的界定等问题作了系统的分析、介绍。

专题十一对当代外国刑法和中国台湾、澳门地区刑法中的酷刑罪作了扼要的介绍和分析。

由于历史传统、法律习惯、法律观念等诸多因素的影响，中国要从根本上遏制酷刑，绝非一日之功，而是有赖于决策层和立法、司法界人士以及学界广大理论工作者，乃至普通公民树立反酷刑的观念，并从制度层面构建稳固的反酷刑法律机制。希望《酷刑遏制论》这一研究成果的出版能够在推动中国反酷刑的立法完善暨司法进步方面作出积极的贡献。

最后，我们要特别对资助本项目的英国大使馆文化教育处及有关官员表示衷心的感谢！对中国人民公安大学出版社葛余敏社长、周佩荣总编辑、杨玉生副总编辑对本书出版的大力支持以及责任编辑的辛勤劳动，表示深切的谢忱！中国人民大学刑法学博士许成磊同志在协助我完成本项目以及本书编务工作过程中作了许多工作，中国人民大学法学院刑法专业博士研究生王志祥、硕士研究生刘云辉二位同志在本书目录、摘要的翻译过程中做了部分审订工作，在此一并表示感谢！

中国人民大学刑事法律科学研究中心主任

赵秉志教授 谨识

2003年5月

## 作者简介

- 赵秉志** 中国人民大学刑事法律科学研究中心主任  
中国人民大学法学院副院长、教授、法学博士、博士生导师  
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
- 张智辉** 中国检察理论研究所所长、研究员、法学博士、博士生导师  
国际刑法学协会中国分会秘书长
- 张绍谦** 上海交通大学法学院教授、法学博士
- 赵晓耕** 中国人民大学法学院教授、法学博士、博士生导师
- 刘志伟** 中国人民大学法学院副教授、法学博士  
中国人民大学刑事法律科学研究中心研究员
- 李汉军** 海南大学法学院教授、法学博士  
中国人民大学刑事法律科学研究中心研究员
- 黄芳** 中国社会科学院法学所副研究员、法学博士  
中国人民大学刑事法律科学研究中心研究员
- 聂立泽** 中山大学法学院副教授、法学博士  
中国人民大学刑事法律科学研究中心博士后研究人员
- 闵春雷** 吉林大学法学院副教授、法学博士
- 许成磊** 中国人民大学法学博士、公安部治安局干部

时延安 中国人民大学法学院讲师、法学博士

阴建峰 中国人民大学法学院讲师、博士研究生

史永丽 中国人民大学法学院博士研究生

刘 涛 中国人民大学法学院硕士研究生

吕云龙 中国人民大学法学院硕士研究生

## 目 录

<b>专题一：酷刑及酷刑罪的界定</b> .....	黄 芳 (1)
一、酷刑及酷刑罪的定义 .....	(4)
二、酷刑罪特征 .....	(10)
<b>专题二：中国古代酷刑的演变及其原因</b> .....	赵晓耕 史永丽 刘 涛 吕云龙 (28)
一、中国古代酷刑概述 .....	(30)
二、奴隶制五刑体系的发展演变 .....	(35)
三、封建社会初期刑罚制度的发展 .....	(45)
四、两汉、魏晋、南北朝时期刑罚体系的发展演变 .....	(51)
五、封建制五刑体系的发展演变 .....	(76)
六、清末的刑制改革 .....	(89)
七、结语 .....	(108)
<b>专题三：当代中国的酷刑及反酷刑状况</b> .....	李汉军 (113)
一、当代中国酷刑存在现状 .....	(117)
二、当代中国酷刑存在的原因 .....	(135)
三、中国政府的反酷刑措施 .....	(147)
<b>专题四：刑讯逼供罪</b> .....	赵秉志 许成磊 (155)
一、刑讯逼供罪概述 .....	(156)
二、刑讯逼供罪构成特征疑难问题研究 .....	(161)
三、刑讯逼供罪司法认定疑难问题研究 .....	(172)

专题五：暴力取证罪 .....	聂立泽 (185)
一、暴力取证罪概述 .....	(187)
二、暴力取证罪构成特征疑难问题研究 .....	(190)
三、暴力取证罪司法认定疑难问题研究 .....	(198)
四、暴力取证罪的根源与防治对策 .....	(205)
专题六：非法拘禁罪 .....	赵秉志 阴建峰 (216)
一、非法拘禁罪概述 .....	(218)
二、非法拘禁罪构成特征疑难问题研究 .....	(231)
三、非法拘禁罪司法认定疑难问题研究 .....	(252)
专题七：虐待被监管人罪 .....	刘志伟 (264)
一、虐待被监管人罪概述 .....	(267)
二、虐待被监管人罪构成特征疑难问题研究 .....	(270)
三、虐待被监管人罪司法认定疑难问题研究 .....	(286)
专题八：论刑讯逼供的程序遏制 .....	闵春雷 (290)
一、危害透视 .....	(292)
二、观念更新 .....	(294)
三、制度构建 .....	(305)
专题九：中国重刑刑事政策及其对反酷刑刑事立法、司法 的影响 .....	张智辉 (321)
一、刑事政策的一般分析 .....	(322)
二、重刑刑事政策对反酷刑立法的影响 .....	(336)
三、重刑刑事政策对反酷刑刑事司法的影响 .....	(348)
四、酷刑与死刑问题 .....	(368)
五、酷刑的预防 .....	(378)
专题十：国际社会反酷刑问题研究 .....	张绍谦 (386)
一、国际社会反酷刑概述 .....	(388)
二、酷刑罪的概念和构成要件 .....	(406)

专题十一：当代外国刑法和中国台湾、澳门地区刑法中 的酷刑罪 .....	时延安 (428)
一、不同立法例中酷刑罪的立法模式 .....	(431)
二、不同立法例关于酷刑罪规定的一般特征 .....	(433)
三、当代外国和中国台湾、澳门地区典型立法例关于 酷刑罪的规定及理论 .....	(438)
四、结论 .....	(451)
附录：国际社会有关反酷刑的公约暨相关文件	
一、联合国宪章 .....	(455)
二、世界人权宣言 .....	(481)
三、公民权利和政治权利国际公约 .....	(487)
四、经济、社会及文化权利国际公约 .....	(505)
五、囚犯待遇最低限度标准规则 .....	(515)
六、保护人人不受酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格 待遇或处罚宣言 .....	(533)
七、禁止酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇 或处罚公约 .....	(536)
八、截至1992年1月1日已签署或批准《禁止酷刑和 其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚公约》 的国家一览表 .....	(549)
九、截至1992年1月1日根据《禁止酷刑和其他残忍、 不人道或有辱人格的待遇或处罚公约》第21条和 第22条作出的声明 .....	(553)
十、禁止酷刑委员会的组成(1992~1993年) .....	(554)
十一、执法人员行为守则 .....	(555)
十二、执法人员行为守则：实施细则(经济及社会) 理事会认可的细则 .....	(561)

十三、关于医务人员、特别是医生在保护被监禁和拘留的人不受酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚方面的任务的医疗道德原则·····	(563)
十四、为罪行和滥用权力行为受害者取得公理的基本原则宣言·····	(567)
十五、防止及惩治灭绝种族罪公约·····	(571)
十六、联合国消除一切形式种族歧视宣言·····	(575)
十七、消除一切形式种族歧视国际公约·····	(579)
十八、禁止并惩治种族隔离罪行国际公约·····	(591)
十九、消除对妇女一切形式歧视公约·····	(597)
二十、联合国非拘禁措施最低限度标准规则（东京规则） ·····	(609)
二十一、关于保护死刑犯权利的保障措施·····	(619)
二十二、关于犯罪与司法：迎接二十一世纪的挑战的 维也纳宣言·····	(621)
二十三、美洲人权公约（背景）·····	(627)
二十四、欧洲人权公约·····	(653)

# Contents

## Chapter 1: The Definition of Torture and Crime of Torture

- ..... *Huang Fang* (1)
- I . The Definition of Torture and Crime of Torture ..... (4)
- II . The Characteristics of the Crime of Torture ..... (10)

## Chapter 2: The Evolution of Torture in Ancient China and Its Reasons

*Zhao Xiaogeng Shi Yongli*

- ..... *Liu Tao & lv Yunlong* (28)
- I . A Brief Account of Torture in Ancient China ..... (30)
- II . The Development and Evolution of the System of the Five  
Chief Forms of Criminal Punishment in Slave Society ..... (35)
- III . The Development of the System of Punishment in Early  
Feudal Society ..... (45)
- IV . The Development and Evolution of the System of Punishment  
in the Han, Wei Jin and Southern and Northern Dynasties  
..... (51)
- V . The Development and Evolution of the System of the Five  
Chief Forms of Criminal Punishment in Feudal Society  
..... (76)
- VI . The Reform of the System of Punishment in the Last Years  
of the Qing Dynasty ..... (89)
- VII . Conclusions ..... (108)



**Chapter 3: The Torture and the Situation of Anti-torture**

**in Contemporary China** ..... *Li Hanjun* (113)

I . The Present Situation of Torture in Contemporary China  
..... (117)

II . The Reasons for the Existence of Torture in Contemporary  
China ..... (135)

III . The Measures of Anti-torture Taken by Chinese Government  
..... (147)

**Chapter 4: The Crime of Extorting Confession by Torture**

..... *Zhao Bingzhi & Xu Chenglei* (155)

I . A Brief Account of the Crime of Extorting Confession by  
Torture ..... (156)

II . Studies on the Difficult Problems Arising from the Constitutive  
Characteristics of the Crime of Extorting Confession by  
Torture ..... (161)

III . Studies on the Difficult Problems Arising from the Judicial  
Determination of the Crime of Extorting Confession by  
Torture ..... (172)

**Chapter 5: The Crime of Resorting to Violence to Obtain Testimony**

..... *Nie Lize* (185)

I . A Brief Account of the Crime of Resorting to Violence to  
Obtain Testimony ..... (187)

II . Studies on the Difficult Problems Arising from the Constitutive  
Characteristics of the Crime of Resorting to Violence to  
Obtain Testimony ..... (190)

III . Studies on the Difficult Problems Arising from the Judicial  
Determination of the Crime of Resorting to Violence to  
Obtain Testimony ..... (198)