

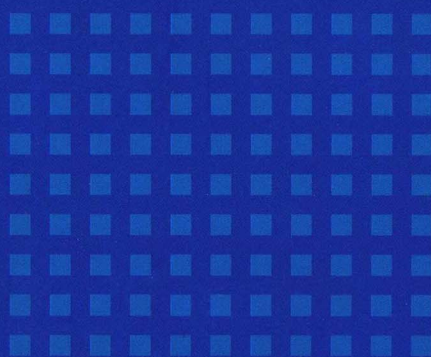
北京师范大学刑事法律科学研究院

(2012—2013年卷)

刑事法治发展研究报告

REPORTS ON THE DEVELOPMENT OF THE RULE
OF LAW IN THE CRIMINAL MATTERS

主编 赵秉志



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

91
D62
81/2012-2013

刑事法治发展研究报告

Reports on the Development of the
Rule of Law in the Criminal Matters

(2012—2013 年卷)

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

刑事法治发展研究报告. 2012~2013 年卷/赵秉志主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2014. 8

ISBN 978-7-5653-1667-8

I. ①刑… II. ①赵… III. ①刑法—研究报告—中国—2012~2013
IV. ①D924. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 036859 号

刑事法治发展研究报告

(2012—2013 年卷)

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: 北京市泰锐印刷有限责任公司

版 次: 2014 年 8 月第 1 版

印 次: 2014 年 8 月第 1 次

印 张: 42

开 本: 787 毫米×1092 毫米 1/16

字 数: 868 千字

书 号: ISBN 978-7-5653-1667-8

定 价: 138.00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: zbs@cppsu.com zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话: 010-83903254

读者服务部电话 (门市): 010-83903257

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): 010-83903253

法律分社电话: 010-83905745

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换
版权所有 侵权必究

北京师范大学刑事法律科学研究院

刑事法治发展研究报告

学术顾问 高铭暄 王作富 储槐植

编委会主任 赵秉志

编委会委员 (按姓氏音序排列)

陈国庆 胡云腾 黄 风

黄太云 李希慧 刘广三

刘志伟 卢建平 宋英辉

孙茂利 王尚新 王志祥

吴宗宪 张远煌 张智辉

刑事法治发展研究报告

(2012—2013 年卷)

主 编 赵秉志

主编助理 阴建峰

撰 稿 人 (按姓氏音序排列)

储槐植	董桂文	高铭暄	何 挺
黄 风	黄晓亮	焦 阳	李 良
李 莹	廖 丹	廖 明	林思婷
刘志伟	卢建平	毛立新	苗 苗
卿雅琴	任能能	商浩文	宋英辉
苏明月	王剑波	王升武	王 帅
王晓雪	王贞会	王志祥	肖 萍
闫 雨	杨 果	杨莉英	杨 雄
阴建峰	袁 彬	张 莉	张伟珂
张远煌	赵秉志	赵 军	周 鑫
朱 伟	左坚卫等		

前 言

作为我国国内第一部也是迄今唯一一部关于刑事法治建设和法治发展的专题性研究报告类专著,《刑事法治发展研究报告》自2002年出版以来,始终坚持弘扬刑事法治精神的宗旨,倡导学术创新,不仅及时反映我国刑事法治发展的现实,积极关注我国刑事法治建设中的重大理论和实务问题,而且还十分注重刑事法学的理论研究,积极反映刑事法学界的最新研究成果,积极致力于我国刑事法治建设的发展,在我国刑事法理论与实务界享有较高声誉。

《刑事法治发展研究报告(2012—2013年卷)》秉承历卷《刑事法治发展研究报告》的研究宗旨,继续以我国刑事法治建设的重大理论与实践问题为视角,精选了北京师范大学刑事法律科学研究院2012—2013年度向国家法治领导机关提交的研究咨询报告及其他对刑事法治建设具有参考价值的研究成果,共设“刑事法治改革”、“死刑”、“个罪完善”、“外向型刑法”、“犯罪学与刑事政策”和“刑事诉讼法”六个专题,收录论文39篇。现分专题简述如下:

刑事法治改革是我国刑事法治建设的重心。本卷研究报告的“刑事法治改革专题”共收录论文7篇。其中,高铭暄教授的《关于刑法实施中若干重要问题的建言》一文针对当前我国刑法实施过程中的死刑、罚金刑、赦免、劳动教养和党委、政法委审批案件等问题进行了研讨,读来令人印象深刻,获益匪浅。储槐植教授、闫雨博士的《刑事一体化践行》一文,从刑事一体化的视角探讨了死刑、自首、立功和复合罪过等问题,研讨深入。卢建平教授的《比较视野下中国刑事立法的成就与问题》一文从比较法的角度,纵向和横向地比较了我国刑事立法取得的成就和存在的问题。赵秉志教授、袁彬副教授的《刑法与相关部门法关系论要》一文从刑法与相关部门法的关系角度,探讨了刑法与相关部门法的协调以及刑法的立法和司法完善问题。刘志伟教授等的《完善中国法定犯立法的建议》一文针对我国法定犯存在的立法问题,探讨了法定犯的立法模式和技术完善问题。赵秉志教授的《当代中国冤错案件防治问题研究——以近年来典型冤错案件为视角》和左坚卫教授、王帅博士的《刑讯逼供的原因及对策的多维思考》则针对目前备受关注的冤错案件及其引发因素进行了探讨,具有很强的现实性和针对性。

本卷研究报告的“死刑专题”共收录论文8篇。其中,赵秉志教授的《当代中国死刑改革争议问题论要》,赵秉志教授、苗苗博士的《论国际人权法规范对当代中国死刑改革的促进作用》,赵秉志教授、张伟珂讲师的《论死刑民意的引导之策——以慎用死刑为视角》和《我国公众的传统死刑心理及其理性引导研究》,赵秉志教授、任能法官的《法定量刑情节与死刑适用关系论纲》,以及赵秉志教授、阴建峰教授的《论中国毒品犯罪死刑的逐步废止》主要探讨了死刑的实体改革问题,分别研讨了死刑改革的国际法视野、死刑改革的民意问题、法定量刑情节与死刑适用、毒品犯罪死刑的废止等问题,视角全面,研讨深入,在当前我国限制和减少死刑的政策背景下,具有重要的参考价值。毛立新讲师的《联合国关于死刑的政策和立场——联合国人权高专办考察报告》和廖明讲师的《论死刑案件的证明标准》则侧重于从政策和证据的角度分析死刑的改革问题,视野开阔,既有国际视野,又立足中国实际,理论与实践价值兼具。

“个罪完善专题”共收录论文7篇。其中,赵秉志教授、王剑波副教授的《论我国金融反恐合作的法律应对》一文主要探讨了运用金融手段反恐的法律应对措施。赵秉志教授等的《侵犯知识产权犯罪的立法完善问题研究》和袁彬副教授等的《论搭赠侵权复制品行为的刑法规制》主要探讨了知识产权犯罪的刑法立法完善问题。王志祥教授等的《论拐卖妇女、儿童罪的犯罪客体及其刑法意义》、黄晓亮副教授等的《聚众哄抢罪的处置困境及出路》分别探讨了拐卖妇女、儿童罪和聚众哄抢罪的刑法完善问题。而赵秉志教授的《论我国反腐败刑事法治的完善》和赵秉志教授、董桂文检察官的《行贿罪法治完善问题研究》则集中探讨了腐败犯罪的立法完善问题,重点突出,寓意深刻。

“外向型刑法专题”共收录论文4篇。其中,赵秉志教授、黄晓亮副教授的《论我国内地与澳门特别行政区间刑事司法互助机制的构建》一文探讨了我国内地与澳门特别行政区的刑事司法互助机制问题,卢建平教授等的《我国大陆与台湾地区刑罚严厉性比较研究》一文采用对比的方式比较了我国大陆与台湾地区刑罚的严厉性,令人耳目一新。赵秉志教授、商浩文博士的《我国境外追逃中的移民遣返措施研讨——以赖昌星遣返案为视角》一文则针对当前我国比较突出的境外追逃问题,探讨了其中的移民遣返措施问题,角度新颖。黄风教授的《美国的金融制裁制度及其对我国的警示》一文探讨了美国金融制裁的形式、理由、执行和启示。

“犯罪学与刑事政策专题”共收录论文5篇。其中,张远煌教授等的《中国本土性犯罪被害人调查报告——以某省会城市的抽样调查为基础》一文,以广泛调查的实证数据为基础,探讨了中国本土性犯罪被害人问题,资料翔实,论证充分。卢建平教授等的《网络涉枪犯罪研究》一文分析了当前利用网络实施的涉枪犯罪问题及其对策,针对性强。袁彬副教授等的《论社会转型时期的犯罪防治体系构建》、苏明月副教授和焦阳博士的《网络环境下的青

少年犯罪问题探究》和李良检察官等的《青少年性犯罪行为及处遇——以涉未成年人性犯罪案件处置为依托》则分别探讨了犯罪的整体防治和具体犯罪（青少年犯罪）的防治问题，点面结合。

“刑事诉讼法专题”共收录论文8篇。其中，宋英辉教授、王贞会副教授的《未成年人刑事案件诉讼程序之立法基础》，何挺副教授的《合适成年人讯问时在场的形式化倾向与纠正——基于实证研究的分析》，廖明讲师等的《未成年人刑事案件的社会调查制度研究》主要针对未成年人刑事诉讼，探讨了未成年人刑事诉讼程序的立法基础、讯问时合适成年人在场和社会调查制度，理论与实践相结合，定性研究与定量研究相补充，值得一读。黄风教授的《我国特别刑事没收程序若干问题探讨》和肖萍副教授的《论违法所得特别没收程序》探讨了特别没收程序，宋英辉教授、王贞会副教授的《附条件不起诉若干问题》，杨雄副教授的《新刑事诉讼法视角下的取保候审制度之发展与完善》，毛立新讲师的《刑民交叉案件及其程序处理》则分别探讨了附条件不起诉、取保候审和刑民交叉案件的处理等问题，对于完善我国刑事诉讼相关制度具有积极的借鉴意义。

总体而言，《刑事法治发展研究报告（2012—2013年卷）》是北京师范大学刑事法律科学研究院研究团队过去一年来部分研究成果的荟萃，也充分展现了我国2012—2013年度刑事法治建设领域的诸多重大现实问题。我们期待本卷研究报告对这些问题的研讨能够推动人们对相关问题的关注和研究，进而推进我国相关刑事立法和司法的发展。

最后，衷心感谢中国人民公安大学出版社领导的大力支持和相关编辑人员所付出的辛勤劳动。

北京师范大学刑事法律科学研究院院长

《刑事法治发展研究报告》主编

赵秉志教授

谨识于甲午年春

目 录

【刑事法治改革专题】

关于刑法实施中若干重要问题的建言	高铭暄	3
刑事一体化践行	储槐植 闫 雨	9
比较视野下中国刑事立法的成就与问题	卢建平	20
刑法与相关部门法关系论要	赵秉志 袁 彬	33
完善中国法定犯立法的建议	刘志伟 李 莹	47
当代中国冤错案件防治问题研究		
——以近年来典型冤错案件为视角	赵秉志	58
刑讯逼供的原因及对策的多维思考	左坚卫 王 帅	90

【死刑专题】

当代中国死刑改革争议问题论要	赵秉志	109
论国际人权法规范对当代中国死刑改革的促进作用	赵秉志 苗 苗	133
论死刑民意的引导之策		
——以慎用死刑为视角	赵秉志 张伟珂	152
我国公众的传统死刑心理及其理性引导研究	赵秉志 张伟珂	169
法定量刑情节与死刑适用关系论纲	赵秉志 任能能	216
论中国毒品犯罪死刑的逐步废止	赵秉志 阴建峰	238
联合国关于死刑的政策和立场		
——联合国人权高专办考察报告	毛立新	253
论死刑案件的证明标准	廖 明	266

【个罪完善专题】

论我国金融反恐合作的法律应对	赵秉志 王剑波	277
侵犯知识产权犯罪的立法完善问题研究	赵秉志等	310
论搭赠侵权复制品行为的刑法规制	袁 彬 周 鑫 朱 伟	318
论拐卖妇女、儿童罪的犯罪客体及其刑法意义	王志祥 杨莉英	323
聚众哄抢罪的处置困境及出路	黄晓亮 王升武	340
论我国反腐败刑事法治的完善	赵秉志	364
行贿罪法治完善问题研究	赵秉志 董桂文	377

【外向型刑法专题】

论我国内地与澳门特别行政区间刑事司法互助机制的

构建	赵秉志	黄晓亮	399
我国大陆与台湾地区刑罚严厉性比较研究	卢建平	杨 果	414
我国境外追逃中的移民遣返措施研讨			
——以赖昌星遣返案为视角	赵秉志	商浩文	429
美国的金融制裁制度及其对我国的警示		黄 风	443

【犯罪学与刑事政策专题】

中国本土性犯罪被害人调查报告

——以某省会城市的抽样调查为基础 ...	张远煌	赵 军	林思婷等	457
网络涉枪犯罪研究	卢建平	王晓雪		517
论社会转型时期的犯罪防治体系构建	袁 彬	卿雅琴		530
网络环境下的青少年犯罪问题探究	苏明月	焦 阳		545
青少年性犯罪行为及处遇				
——以涉未成年人性犯罪案件处置为依托 ...	李 良	张 莉	袁 彬	557

【刑事诉讼法专题】

未成年人刑事案件诉讼程序之立法基础	宋英辉	王贞会	567
附条件不起诉若干问题	宋英辉	王贞会	578
我国特别刑事没收程序若干问题探讨		黄 风	591
论违法所得特别没收程序		肖 萍	600
新刑事诉讼法视角下的取保候审制度之发展与完善		杨 雄	613
合适成年人讯问时在场的形式化倾向与纠正			
——基于实证研究的分析		何 挺	621
刑民交叉案件及其程序处理		毛立新	632
未成年人刑事案件的社会调查制度研究	廖 明	廖 丹	644

CONTENTS

The Column on Reform on the Rule of Criminal Law

Suggestions about the Implementation of Some Important Problems in Criminal Law	<i>Gao Mingxuan</i>	3
The Integration Practice of Criminal Law	<i>Chu Huaizhi & Yan Yu</i>	9
Achievements and Problems of China's Criminal Legislation from Comparative Perspective	<i>Lu Jianping</i>	20
The Relationship Between Criminal Law and Related Department Laws	<i>Zhao Bingzhi & Yuan Bin</i>	33
Advices of Legislative Perfection for China's Statutory Crime	<i>Liu Zhiwei & Li ying</i>	47
Prevention and Control of Innocent and Wrong Criminal Cases in Contemporary China; From the Perspective of Typical Cases in Recent Years	<i>Zhao Bingzhi</i>	58
The Multi-dimensional Thinking on the Causes and Countermeasures of Torture	<i>Zuo Jianwei & Wang Shuai</i>	90

The Column on Death Penalty

The Issues Concerning Death Penalty Reform in Contemporary China	<i>Zhao Bingzhi</i>	109
Promotion of International Human Rights Law on Death Penalty Reform in Contemporary China	<i>Zhao Bingzhi & Miao Miao</i>	133
Guidance of Public Opinion on Death Penalty; From the Perspective of Restriction of Death Penalty	<i>Zhao Bingzhi & Zhang Wei</i>	152
Traditional Mind and Its Change of Death Penalty	<i>Zhao Bingzhi & Zhang Wei</i>	169
The Relationship Between Statutory Sentencing Plots and Application of Death Penalty	<i>Zhao Bingzhi & Ren Nengneng</i>	216
Gradual Abolition of Death Penalty of Drug Crimes in China	<i>Zhao Bingzhi & Yin Jianfeng</i>	238
The Policy and Position on Death Penalty of United Nation	<i>Mao Lixin</i>	253
The Proof Standard of Death Penalty Cases	<i>Liao Ming</i>	266

The Column on Improvement on Individual Crimes

Tactics of Law for Financial Cooperation against Terrorism in China	<i>Zhao Bingzhi & Wang Jianbo</i>	277
Legislation Perfection of Intellectual Property Crime	<i>Zhao Bingzhi , etc.</i>	310
Legislation Perfection of Crime on Taking the Infringing Reproductions as Gifts	<i>Yuan Bin, Zhou Xin & Zhu Wei</i>	318
Object and Its Significance of Crime of Trafficking Women or Children	<i>Wang Zhixiang & Yang Liying</i>	323
Questions and Solutions of Application of Organized Robbery Crime	<i>Huang Xiaoliang & Wang Shengwu</i>	340
TheImprovement on Rule of Criminal Law against Corruption in China	<i>Zhao Bingzhi</i>	364
Research on Legislation Perfection of Bribery	<i>Zhao Bingzhi & Dong Guiwen</i>	377

Foreign-oriental Criminal Law

The Mutual Mechanism of Criminal Justice between China Mainland and Macao	<i>Zhao Bingzhi & Huang Xiaoliang</i>	399
Comparative Research on Penalty Severity of China Mainland and Taiwan	<i>Lu Jianping & Yang Guo</i>	414
Immigrants Repatriation Measures During Overseas Pursuit in China; from the Perspective of the Repatriation of Lai Changxing's Case	<i>Zhao Bingzhi & Shang Haowen</i>	429
The Financial Sanctions Regime in USA and Its Reference for China	<i>Huang Feng</i>	443

The Column on Criminology and Criminal Policy

Survey Reports of Aboriginality Crime Victim in China; Based on the Sampling Survey of Provincial City	<i>Zhang Yuanhuang, Zhao Jun , Lin Siting, etc.</i>	457
Research of Network Crime on Gun	<i>Lu Jianping & Wang Xiaoxue</i>	517
Theory on Crime Prevention and Control System During the Period of Social Transformation	<i>Yuan Bin & Qing Yaqin</i>	530
The Thinking on Juvenile Crime under the Network Environment	<i>Su Mingyue & JiaoYang</i>	545
Disposal of Juvenile Sex Crimes; Based on Disposal of Underage Sex Crime	<i>Li Liang, Zhang Li & Yuan Bin</i>	557

The Column on Criminal procedure law

The Legislative Basis of Minor Criminal Procedure	<i>Song Yinghui & Wang Zhenhui</i>	567
Several Problems on Conditional Non-prosecution	<i>Song Yinghui & Wang Zhenhui</i>	578
Some Problems on Special Procedure of Criminal Forfeiture in China	<i>Huang Feng</i>	591
Special Procedure of Criminal Forfeiture for Illegal Income	<i>Xiao Ping</i>	600
The Development and Perfection of Pending from the Perspective of New Criminal Procedure Law of China	<i>Yang Xiong</i>	613
Tendency of Formalization and Correction of Appropriate Adults at Present while Adolescent are Questioned; Based on the Analysis of the Empirical Research	<i>He Ting</i>	621
Procedure and Its Application of Cases Concerning to Criminal and Civil Law	<i>Mao Lixin</i>	632
Research of Social Investigation System of Minor Criminal Cases	<i>Liao Ming & Liao Dan</i>	644

【刑事法治改革专题】

关于刑法实施中若干重要问题的建言

高铭暄*

目 次

- 一、逐步减少和废除死刑
- 二、罚金刑应有数额规定
- 三、择期实行赦免制度
- 四、劳动教养制度宜作重大改革
- 五、对党委、政法委审批案件要有严格标准
- 六、结语

最近十年来，在中国共产党的正确领导下，我国法治领域取得了巨大的成就，刑法领域也不例外。诸如，宽严相济刑事政策的提出和贯彻落实；刑法典的不断修正完善；刑法司法解释的陆续出台；案例指导制度的建立和运用；死刑罪名的减少和核准数的逐年下降；量刑规范化的推进；社区矫正的试点和立法化，等等，都说明刑事法治的成绩是显著的、辉煌的。2012年，《刑事诉讼法》完成大修，“尊重和保障人权”写入总则，从法律的高度对保障人权的原则予以贯彻已经体现于社会生活的各个方面。事实上，伴随着人类社会文明的全球化发展，人权已成为当今世界各国和国际社会处理政治、经济、法律等事务时必须予以考虑的问题。面对社会发展的新形势，刑法作为与人权保障密切相关的重要部门法，如何在立法和司法中进一步改革，实现与人权保障目的的全面接轨？对此笔者提出以下五方面的建议，希冀对我国刑事立法与司法的完善有所裨益。

一、逐步减少和废除死刑

死刑是剥夺犯罪分子生命的刑罚。自从1764年启蒙思想家、意大利刑法学家贝卡里亚在其名著《论犯罪与刑罚》一书中倡导废除死刑以来，经过

* 北京师范大学刑事法律科学研究院名誉院长、特聘教授、博士生导师，中国人民大学荣誉一级教授，中国法学会学术委员会副主任，中国刑法学会名誉会长，国际刑法学协会名誉副主席暨中国分会名誉主席。

200 多年的争论,至今世界上已有 130 多个国家在法律上或实际上(指最近 10 年内没有判处过一例死刑)废除了死刑。欧盟国家全部废除了死刑,连俄罗斯也宣布停止适用死刑,国际刑事法院对犯有种族灭绝罪、危害人类罪、战争罪的罪犯也一概不适用死刑。死刑废除已经成为不可逆转的趋势。当前世界各国保留死刑的国家已不到 1/3,而且在保留死刑的国家,死刑主要是针对危害生命权的犯罪适用。

从当前我国死刑问题的争论来看,主流的观点认为,从我国国情出发,死刑是同极其严重的犯罪作斗争的强大武器,有其存在的必要性,整体上废除死刑是不现实的。主要理由有以下三点:一是现实生活中还存在着极其严重的危害国家安全、危害公共安全、侵犯公民人身权利、破坏社会治安秩序的犯罪。死刑制度的存在有利于严厉打击和惩治这些犯罪,从而强有力地对国家和人民的重大利益给予保护。二是死刑制度的存在也有利于我国刑罚目的的实现。对于极少数罪行极其严重的各类犯罪分子,只有适用死刑(包括死缓),才可以让其不能或不敢再犯罪,从而达到刑罚特殊预防的目的。同时,死刑制度的存在也使那些试图铤而走险实施极其严重犯罪的人有所畏惧、有所收敛,不敢以身试法,从而达到刑罚一般预防的目的。三是死刑制度的存在符合我国现阶段的社会价值观念,能够为广大人民群众所支持和接受,具有满足社会大众安全心理需要的功能。^①

虽然死刑在当前的存在有其必要性,但立法和司法层面必须坚持“严格控制 and 慎用”的政策。从立法层面看,我国刑法中规定的死刑罪名偏多,1997 年刑法典原规定的死刑罪名有 68 种,令世界注目,2011 年 2 月 25 日全国人大常委会通过的《刑法修正案(八)》废除了其中 13 种罪名的死刑,迈出了死刑改革坚实的一步,反映很好,但还有 55 种,仍然偏多。对于死刑罪名中属于非暴力犯罪的,在未来 5 至 10 年内可以考虑通过“刑法修正案”的方式分期分批地逐步予以废除,这不仅不会影响社会秩序的维护(《刑法修正案(八)》废除了 13 种罪的死刑,没有对社会秩序造成任何负面效应,就是明证),而且有利于改变国家的形象,有利于保障人权事业的发展。笔者认为,未来死刑改革的空间可以在非暴力性犯罪、经济性犯罪上拓展。对单纯的经济犯罪(贪污罪、受贿罪不在其列)原则上不应设死刑,理由是:经济犯罪的成因是多方面的,受到经济、政治、法律等各种因素的影响,靠死刑是无法有效遏制的;单纯经济犯罪的社会危害性,一般都要低于侵犯他人生命权利、国家安全和公共安全的犯罪,对之适用死刑有过重之嫌。此外,由于这些犯罪适用死刑的主要依据是犯罪数额,死刑的适用无异于贬低人的生命价值,有悖于死刑的刑罚等价观念;从国家和社会的利益考虑,对经济犯罪适用死刑也是极不经济的,因为科处严重经济犯罪分子长期徒刑或无期徒刑,至少可以通过强制罪犯以无偿劳动来尽可能地弥补因其犯罪给国家、社会和人民造成的经济损失;而死刑从肉体上消灭罪犯,事实上同时也剥夺了

^① 高铭暄、苏惠渔、于志刚:《从此踏上废止死刑的征途——〈刑法修正案(八)草案〉死刑问题三人谈》,载《法学》2010 年第 9 期。