

# 刑事司法进化论

姚建龙 主编



*Evolution of Criminal Justice*



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

*Evolution of Criminal Justice*

# 刑事司法进化论

姚建龙 主 编

王 娜 副主编



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

## 图书在版编目(CIP)数据

刑事司法进化论/姚建龙主编. —北京:北京大学出版社,2017.1

ISBN 978-7-301-27840-6

I. ①刑… II. ①姚… III. ①刑法—司法制度—研究—中国 IV. ①D924.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 304099 号

- 书 名** 刑事司法进化论  
XINGSHI SIFA JINHUALUN
- 著作责任者** 姚建龙 主 编
- 责任编辑** 朱梅全 黄 蔚
- 标准书号** ISBN 978-7-301-27840-6
- 出版发行** 北京大学出版社
- 地 址** 北京市海淀区成府路 205 号 100871
- 网 址** <http://www.pup.cn>
- 电子信箱** [sdyy\\_2005@126.com](mailto:sdyy_2005@126.com)
- 新浪微博** @北京大学出版社
- 电 话** 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 021-62071998
- 印 刷 者** 三河市北燕印装有限公司
- 经 销 者** 新华书店
- 787 毫米×1092 毫米 16 开本 30.75 印张 655 千字
- 2017 年 1 月第 1 版 2017 年 1 月第 1 次印刷
- 定 价** 78.00 元

---

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

**版权所有,侵权必究**

举报电话:010-62752024 电子信箱: [fd@pup.pku.edu.cn](mailto:fd@pup.pku.edu.cn)

图书如有印装质量问题,请与出版部联系,电话:010-62756370

## 主编简介

姚建龙 现为上海政法学院刑事司法学院院长、教授、博士生导师,团中央权益部副部长(挂职),《预防青少年犯罪研究》杂志副主编,全国青联委员,法律界别工作委员会副秘书长,上海市青联委员。曾为重庆市劳教戒毒所管教民警、上海市长宁区人民检察院副检察长、华东政法大学教授、《青少年犯罪问题》杂志主编、北京师范大学刑事法律科学研究院博士后等。

主要学术兼职有中国行为法学会越轨预防与矫治研究会副会长、中国预防青少年犯罪研究会常务理事、中国犯罪学学会常务理事、中国行为法学会金融法律行为研究会常务理事、中国刑事诉讼法学研究会理事、中国监狱协会理事、中国法学期刊研究会理事、上海市法学会未成年人法研究会会长、上海市法学会禁毒法研究会会长、上海市预防青少年犯罪研究会执行会长、国际刑法协会会员等,复旦大学、华东政法大学、中国政法大学、南京大学、鲁东大学等十余所高校兼职教授、博导、硕导、特邀研究员。

受聘为最高人民检察院“全国检察机关未成年人检察工作顾问”、中央综治委全国重点青少年群体教育帮助和预防犯罪试点工作指导专家及课题领导小组专家、国际救助儿童会中国项目顾问、瑞典隆德大学 Raoul Wallenberg Institute 中国项目顾问,以及北京、上海、广东、山东、河北、福建等多省市政法、教育、共青团、妇联等部门咨询专家,如北京市高级人民法院审委会咨询专家、上海市未成年人保护工作咨询专家等。

已出版《长大成人:少年司法制度的建构》《少年刑法与刑法变革》《超越刑事司法》《权利的细微关怀》《少年法院的学理论证与方案设计》《青少年犯罪与司法论要》《禁毒法与戒毒制度改革研究》等个人专著七部,法律童话《呼噜噜与独角兽的幸福生活》一部,随笔《法学的童真》一部,主编、副主编、校勘、合著《刑法学总论》《刑法学分论》《中华刑法论》《刑法思潮与理论进展》《校园暴力控制研究》《中国青少年犯罪研究综述》《中国少年司法研究综述》《禁毒学导论》《禁毒刑法学》《矫正学导论》《合适成年人与刑事诉讼》《女性性犯罪与性受害》《中国刑罚改革研究》等著作二十余部;在《中国法学》《青年研究》等刊物发表论文百余篇;主持国家社科基金项目、司法部项目、中国博士后科研基金项目、上海市哲社项目、上海市曙光项目等多项国家级、省部级课题。科研成果获首届“全国刑法学优秀学术著作奖(1984—2014)”一等奖、中国犯罪学学会“五年优秀犯罪学科研成果奖”论文类一等奖、中国青少年研究会优秀论文一等奖、上海市法学优秀成果奖等十余次。

曾获上海市十大杰出青年(第十八届)、上海市优秀中青年法学家(第五届)、上海市杰出青年岗位能手(第十二届)、上海市禁毒先进工作者、上海市曙光学者、上海市教学成果一等奖等荣誉。

## 前 言

上海政法学院刑事司法学院始建于1989年,2011年4月经上海市司法局批准,由原刑事司法系更名为刑事司法学院。自学院建立以来,始终坚持以行业优势为支撑,以社会需求为导向,培养应用型实践型的政法人才,开创具有自身特色的创新发展之路,为社会培养了一大批优秀的毕业生。近年来,学院确立了“学科完整、重点突出、特色鲜明、错位竞争”的发展思路,影响力持续提升。

学院现下设刑法学、犯罪学、禁毒(反恐)、监狱学、社区矫正、警务训练试验实训中心七个教研室,并设有法学(刑事司法方向)、监狱学、监狱学(社区矫正方向)等专业,在校本科生(包括四年制普通本科和两年制专升本)1300余人。学院为中央政法委政法干警试点班(监狱学)及上海市司法行政系统监狱、戒毒人民警察学员的培养单位,干警班学员在校着警服,实行警务化管理。

学院刑法学专业是上海市教委重点学科,监狱学为国家特色专业建设点,社区矫正专业方向是国内最早设置的本科专业方向,青少年犯罪学学科在国内居于领先地位,刑事司法专业方向为上海高校本科教育高地建设项目,禁毒学是校级重点培育学科,反恐学是学院重点打造的学科。尤其值得一提的是,学院所设置的监狱学专业不仅是我校学科建设的重点和特色,也是上海高校中唯一、全国高校中为数不多的本科特色专业,同时也是上海市一流学科、上海市高原学科的重要专业方向。

学院现有专职专业教师39名,其中正教授8名,副教授13名,大部分都有实务部门工作或者挂职经历,以及出国留学、访学经历。学院多位教师在中国刑法学研究会、中国刑事诉讼法学研究会、中国犯罪学学会、中国预防青少年犯罪学会、中国监狱协会、中国行为法学会、上海市监狱学会、上海市预防青少年犯罪研究会、上海市法学会等全国性、地方性学术团体中担任副会长、会长、常务理事、理事等职务。

近年来,学院教学与科研并重发展,承担国家哲学社会科学基金项目、省部级项目及其他重大课题50多项,出版专著近200部,发表论文500余篇,并获得多项国家级、省部级以及其他各类奖项,还与近50家司法单位签定了教研实习基地的共建协议,与国外10余所大学建立了合作关系。

学术讲座的数量与质量是衡量大学院系品位的重要标尺。学院高度重视学术讲座建设,自2012年以来形成和打造了五大系列讲堂——名家讲堂、百家讲堂、学子成才讲堂、刑事法专题讲堂和刑事法前沿讲堂。

“名家讲堂”邀请的演讲者都是国内外著名学者以及有全国性影响力的实务部门著名专家,旨在让学生感受大家风范,迄今已举办二十余讲。

“百家讲堂”邀请的演讲者都是非法律类背景的知名演讲者,旨在弥补专业性学院学生知识体系单一的不足,拓展学生的知识面,扩大学生的视野,迄今已举办十余场。

“学子成才讲堂”主要服务于学生的课程学习与成长发展需求,主要由学工系统教师负责组织邀请与安排演讲者直接服务于学生的需求,迄今已举办十余场。

“刑事法专题讲堂”主要邀请的是演讲者国内外知名的中青年刑事法学者,旨在让学生能感受最经典的刑事法理论和最新的学术动态,迄今已举办十余讲。

“刑事法前沿讲堂”主要邀请刑事司法实务部门专家与学生面对面交流,让学生感受刑事司法的前沿信息,迄今已举办二十余讲。

五大系列讲堂,已经成为刑事司法学院人才培养的特色性第二课堂。有的同学通过听讲座结识了演讲名家,获得了出国留学以及其他进一步深造的机会,还有的获得了工作的机会。更多的同学通过听讲座,扩大了视野,夯实了专业知识。刑事司法学院的讲座是开放的,经常吸引周边司法实务部门同志的参与,得到高度评价。

本书精选汇编的主要是学院自2012年以来所举办的各类学术讲座的讲稿或录音整理稿,收录的讲座绝大多数属于刑事司法学院名家讲堂、专题讲堂、前沿讲堂、百家讲堂、成才讲堂等五大系列讲堂的内容。只有个别讲座内容属于校学术活动月或者科研处等主办的刑事司法相关讲座,经征得演讲者同意后收录进本讲座集。需要说明的是,为了更加准确地反映演讲者的演讲内容,编者在编辑时尽可能收录的是演讲者的书面讲稿或者相关学术论文,录音整理稿选取得较少。让我们特别感动的是,有的讲稿是演讲者通过回忆的方式专门撰写的。主讲人的职务、单位,本书以来校讲座时为准。由于诸种原因,此次汇编仍然有较多精彩讲座内容未能收入,期待汇编第二辑《刑事司法进化论》时能够弥补。

本书的出版获得了中央财政支持地方高校发展专项资金资助项目的支持,副主编王娜副教授协助主编进行了讲稿汇编与编辑工作,我的学生孙鉴协助进行了校对、编辑工作,特此说明并致谢忱。

上海政法学院刑事司法学院院长、教授、博士生导师

姚建龙

2016年8月20日

# 目 录 | Contents

## 刑法学

### 赵秉志:当代中国重大刑事法治事件评析 / 003

- 003 | 一、前言
- 004 | 二、中国死刑制度的改革
- 012 | 三、新疆“7·5”事件的法治启示
- 016 | 四、危险驾驶及肇事行为的治理
- 022 | 五、中国足坛反“假赌黑”风暴
- 028 | 六、结语

### 刘宪权:论互联网金融刑法规制的“两面性” / 030

- 031 | 一、刑法规制必要性:互联网金融存在较大的刑事风险
- 034 | 二、刑法规制限度性:互联网金融创新不应阻滞
- 038 | 三、刑法规制路径:互联网金融刑法规定理应限缩
- 043 | 四、结语

### 刘仁文:论我国赦免制度的完善 / 045

- 045 | 一、为何赦免重新受到关注
- 049 | 二、我国现有赦免制度的不足
- 051 | 三、赦免制度的实体完善

- 056 | 四、赦免制度的程序完善
- 060 | 五、死刑案件特别赦免程序之构想
- 063 | 六、结语:制定《中华人民共和国赦免法》的建议

**杨兴培:对“性贿赂”是否需要入罪的理性思考 / 066**

- 066 | 一、导言
- 067 | 二、性的社会意义和历史发展
- 070 | 三、“性贿赂”的历史考察和现实概览
- 073 | 四、性贿赂应当入罪的主要理由概览
- 075 | 五、性贿赂不应当入罪的理由辩述
- 079 | 六、余论

**黄祥青:盗窃罪的认定思路与要点 / 081**

- 081 | 一、盗窃罪的处罚根据
- 085 | 二、盗窃罪的数额标准
- 087 | 三、盗窃罪的既未遂形态

**钱叶六:贪贿犯罪立法修正释评及展望**

——以《刑法修正案(九)》为视角 / 091

- 091 | 一、贪贿犯罪立法修正述评
- 097 | 二、贪贿犯罪的立法展望
- 101 | 三、结语

**张建:强索高利贷行为的刑法分析 / 102**

- 102 | 一、刑法规范视野下的高利贷和强索高利贷
- 104 | 二、强索高利贷行为犯罪化的理论与实务
- 106 | 三、强索高利贷行为犯罪化既有路径的反思
- 110 | 四、强索高利贷行为的类型化及其确定性
- 112 | 五、结语



## 犯罪学

### 曹立群:法学和犯罪学在美国的不了情 / 117

- 117 | 一、市场与法律体系
- 119 | 二、犯罪学在美国的遭遇
- 123 | 三、法学和社会学学科对犯罪学的影响
- 125 | 四、结语

### 张旭:犯罪学、刑法学与刑事政策的关系梳理 / 129

- 129 | 一、问题的提出
- 132 | 二、对刑事政策、刑法学和犯罪学三者关系的梳理
- 137 | 三、由刑事政策、刑法学和犯罪学三者关系引发的思考

### 蔡宏光:对现代城市轨道交通安全的理性思考 / 140

- 140 | 一、确定“防控第一”的警务安全理念
- 141 | 二、用信息化推动城市轨道交通的安全防控
- 142 | 三、建立应急联动一体化的指挥与处置机制
- 144 | 四、结束语

### 王良:美国和欧盟反恐怖主义法的主要内容分析及比较 / 145

- 145 | 一、美国反恐法的主要内容
- 148 | 二、欧盟反恐法的主要内容
- 150 | 三、欧美反恐法的异同

## 刑事政策

### 贾宇:从“严打”到“宽严相济”

——盛世气象 和谐要求 / 159

- 159 | 一、从“惩办与宽大相结合”到“严打”的蜕变——累年严打,欲罢不能!
- 163 | 二、对“严打”理论根据的批判——乱世重典,重刑威慑?

- 171 | 三、“宽严相济”刑事政策的提出——盛世气象,和谐要求!  
177 | 四、“宽严相济”刑事政策的解读——宽严得当,以宽济严

卢建平:死刑政策的科学表达 / 184

- 184 | 一、政策梳理  
187 | 二、政策分析  
189 | 三、政策重述  
191 | 附:一个法官的自白:死刑复核,灵魂折磨

孙万怀:宽严相济刑事司法政策的错误“背书”与归正 / 197

- 198 | 一、宽严相济刑事司法政策的“背书”背离及理解乱象  
205 | 二、在追根溯源中对宽严相济刑事司法政策作出合理定位  
213 | 三、“宽严相济”作为司法政策的法律逻辑和形式逻辑  
219 | 四、结语:谁有权解释政策?

刑事司法

郭建安:关于我国国际刑事司法合作制度的几个问题 / 225

- 225 | 一、国际刑事司法合作概述  
238 | 二、我国刑事司法合作制度的产生与发展  
239 | 三、面临的主要问题  
241 | 四、展望

谢佑平:科学刑事司法模式的基本要求 / 243

- 243 | 一、控辩平等  
251 | 二、控审分离  
259 | 三、审判中立

张绍谦:刑事判决者必须直面律师辩护 / 270

- 272 | 一、在法院之外,必须切断各种权力或力量操控法院审判权的渠道,  
营造保障法院依法独立审判的司法环境

- 274 | 二、在法院内部,切断庭外权力干预法庭审理的渠道,真正实现案件审、判合一,判者权、责一致

**张凌:公法契约观视野下的刑事和解协议 / 276**

- 276 | 一、刑事和解协议的宏观定位  
279 | 二、刑事和解协议的微观解读  
286 | 三、刑事和解协议的效力

**王申:法官德性是为法治之力量 / 291**

- 292 | 一、法官道德是现实生活中司法状况的真实反映  
297 | 二、司法伦理与法官职业道德存在密切联系  
300 | 三、法官职业道德的司法保障  
302 | 四、结语

**向泽选:检察权内部独立行使的模式选择 / 304**

- 304 | 一、其他国家检察权内部独立的模式  
306 | 二、检察官独立行使检察权的模式  
309 | 三、下级检察院独立行使检察权的路径

**阮祝军:检察视域下非法证据排除的适用难点与对策思考 / 313**

- 313 | 一、我国检察机关在非法证据排除中的地位  
315 | 二、非法证据排除中检察监督权适用之难点  
317 | 三、非法证据排除中检察监督权的有效适用

**少年司法**

**徐建:我国少年犯罪与少年法研究发展浅论 / 323**

- 323 | 一、少年法学是法学的创新,是对传统刑事法学的挑战  
325 | 二、创新挑战的历史回顾  
327 | 三、中国特色社会主义少年法还不完善,也未真正形成体系  
329 | 四、任重道远

330 | 五、未来若干年“研究课题指南”设计与总体顶层视野下的战略思考

**阿利斯泰尔·弗雷泽:街头惯习:格拉斯哥的帮派、地域及社会变迁 / 332**

- 332 | 一、引言
- 334 | 二、帮派、地域空间与街头惯习
- 334 | 三、地域空间与“帮派”身份
- 336 | 四、街头惯习
- 338 | 五、蓝威尔社区及其内部的男孩们
- 340 | 六、街头惯习和蓝威尔社区的社会变革
- 343 | 七、街头惯习、地域空间和社会变革
- 346 | 八、结论

**牛凯:我国未成年人犯罪及预防 / 348**

- 348 | 一、充分认识我国未成年人犯罪预防的重要性、紧迫性
- 349 | 二、我国未成年人犯罪的基本特点
- 353 | 三、我国未成年人犯罪的主要原因
- 355 | 四、我国未成年人犯罪预防的对策与建议

**朱妙:少年司法视野中的未成年人犯罪 / 358**

- 358 | 一、未成年人犯罪趋势
- 360 | 二、未成年人犯罪案件特点
- 361 | 三、未成年罪犯特点
- 362 | 四、未成年人犯罪原因
- 363 | 五、少年法庭的教育感化挽救工作
- 365 | 六、防控未成年人犯罪的对策建议

**宋英辉:涉罪未成年人审前非羁押支持体系实证研究 / 367**

- 368 | 一、调查地点与研究方法
- 370 | 二、运行状况
- 375 | 三、效果分析
- 381 | 四、存在问题与建议

**樊荣庆:刑事诉讼法修改视野下的未检工作 / 386**

- 386 | 一、未成年人特别诉讼程序的组织保证:未成年人刑事检察机关专业化建设
- 388 | 二、未成年人特别程序模式延伸:捕诉监防一体化职能的拓展
- 392 | 三、未成年人特别程序的人权保障:未成年人特殊检察制度的完善
- 396 | 四、未成年人特别程序的社会支撑:少年司法辅助体系的构建

**矫正学****姜爱东:我国社区矫正工作的改革发展 / 401**

- 401 | 一、我国社区矫正工作发展形势
- 408 | 二、社区矫正工作存在的主要困难和问题
- 409 | 三、关于健全社区矫正制度的思考
- 411 | 四、社区矫正法制化建设

**吴宗宪:中国社区矫正立法的基本状况与问题探讨 / 416**

- 416 | 一、我国社区矫正立法的基本状况
- 418 | 二、社区矫正法立法相关问题探讨

**戴艳玲:我国监狱行刑发展趋向之若干思考 / 425**

- 425 | 一、宽严相济刑事司法政策在监狱行刑领域的实践方向
- 430 | 二、逐步推进监狱戒备等级制度
- 432 | 三、监狱工作对于促进社区矫正的积极作用
- 435 | 四、监狱体制改革下劳动改造工作的改进和发展
- 439 | 五、罪犯教育社会化实践拓展
- 442 | 六、监狱行刑领域“个案管理”的一些基本问题

**王毅:上海监狱的现状和趋势**

——以南汇监狱为视角 / 447

- 447 | 一、基本概况

450 | 二、南汇监狱工作特点

455 | 三、结语

## 法学方法

何勤华：论法律至上 / 459

陈金钊：法治思维与法律方法 / 461

461 | 一、法治思维的内涵及特征

467 | 二、法治思维对法治中国建设的积极意义

469 | 三、法律方法是法治思维的技术支撑



# 刑法学





# 当代中国重大刑事法治事件评析<sup>\*</sup>

主讲人:赵秉志,中国刑法学研究会会长、教育部“长江学者”特聘教授、北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长、博士生导师

主持人:闫立,上海政法学院副院长、教授、博士生导师

时 间:2012年9月18日下午

## 一、前 言

法治的发展是一个渐进的过程。新中国成立以来,我国刑事法治建设事业取得了巨大进步。这其中,既包含党和国家决策领导层的政治智慧,也凝聚了民众、学者参与的力量;既体现了我国民主法制建设的发展步伐,也反映了我国公民权利意识的日益觉醒和人权保障观念的不断加强。在我国刑事法治建设发展的进程中,一些具有重大影响的刑事法治事件扮演着重要角色。这些刑事法治事件,有的体现为个案(如林彪、江青反革命案),有的则体现为一类案件(如危险驾驶及肇事行为),有的则体现为相关立法行为和政治决策。

与一般案件相比,刑事法治事件具有两个方面的明显不同:一方面,刑事法治事件通常都是具有重大社会影响的公共事件。由于多涉及公民的自由、公正等基本权利或者某种敏感的社会心理、社会现象,经由媒体报道后,刑事法治事件往往都会产生广泛的社会影响,进而上升为社会公共事件。另一方面,刑事法治事件的内容并不局限于案件本身,它还包括了国家立法、司法、行政等机关和部门所采取的立法反应、司法对策和行政措施。因此,对刑事法治事件的理性处理,不仅有利于解决具体的个案,而且还能推动我国刑事法治甚至整个法治与社会的进步。

在我国刑事法治建设发展的过程中,这些刑事法治事件犹如铺路石,不断地铺就我国刑事法治建设事业不断发展的光明大道;亦如沧海中的明珠,不断折射出现代刑事法治的理性之光。在此,拟就当前我国发生的死刑制度改革、新疆“7·5”事件、危险驾驶及肇事行为的治理、足坛反“假赌黑”风暴等热点刑事法治事件,予以简要评析。

<sup>\*</sup> 本讲稿由主讲人提供,参见赵秉志主编:《刑法论丛》(第23卷),法律出版社2010年版。