



刑法学博士文库

# 西方刑罚功能论

钟安惠 著



中国方正出版社

北京大学刑法学博士文库

# 西方刑罚功能论

钟安惠 著

中国方正出版社

## 图书在版编目 (CIP) 数据

西方刑罚功能论/钟安惠著. - 北京: 中国方正出版社,  
2001.5

ISBN 7-80107-480-7

I. 北… II. 钟… III. 刑法-法的理论-文集  
IV. D914.01-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 028218 号

## 西方刑罚功能论

中国方正出版社出版发行 新华书店经销

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

中国农业出版社印刷厂印刷

开本: 850×1168 毫米 1/32 印张: 5 字数: 108 千字

2001 年 6 月第 1 版 2001 年 6 月北京第 1 次印刷

印数: 1—3500 册 定价: 99.20 元 (套) 12.40 元 (册)

(本书如有印装质量问题, 请与本社出版部联系)

# 北京大学刑法学博士文库编委会

主 任 杨春洗  
委 员 (以姓氏笔画为序)  
刘守芬 陈兴良 张 文  
杨春洗 储槐植

# 总 序

北京大学是一所百年老校，追求思想与学术的统一：以思想启迪学术，以学术传递思想；思想栖息在学术中，学术浸润在思想里，开一代风气之先。北京大学刑法学博士点在北大学风的熏陶下，以推动我国刑法现代化，推进我国刑法理论研究为使命，自 1990 年建点以来，推出了一批在思想性与学术性两方面均颇有建树的博士论文。这些论文，除个别已经公开出版以外，其他均未能面世，殊为可惜。有感于此，经与中国方正出版社联系，这些博士论文以北京大学刑法学博士文库的名义正式推出，使之成为社会共享的刑法理论资源。

刑法学是一门理论性与实践性很强的学问，尤其是随着我国刑事立法与刑事司法的发展，刑法理论本身也不断更新。可以说，没有刑法理论的指导，就不会有科学的刑事立法与自觉的刑事司法。北大刑法学博士点历来注重刑法理论的研究，前承蔡枢衡先生、甘雨沛先生等老一辈刑法学家的学术思想，将刑法的研究纳入人文社会科学研究视域，古今中外相观照，以提升刑法学的理论水平。同时，北大刑法学博士点亦十分注重刑法学的应用性，关注刑事立法与刑事司法，力求解决立法实践与司法实践提出的各种疑难问题，从而使刑法理论立足于实践，在实践中获得强大的生命力。北大刑法学博士点在博士生的培养中，坚持上述原则，并反映在博士论文当中。从博士论文的选题和内容来看，有一些属于理论性的论题，作者能够运用刑法理论分析问

题、解决问题,取得了前沿性的研究成果。有一些属于实践性的论题,作者能够面对立法与司法的现实,选取某一个角度,从理论上加以研究,对于刑事立法与刑事司法具有直接的指导意义。还有一些是专门研究外国刑法的,在广泛搜集资料的基础上,对相关问题作了系统的梳理,从而对我国刑法的发展具有借鉴意义。尤其应当指出的是,北大刑法学博士点秉承刑事一体化的原则,除了刑法以外,研究方向还包括犯罪学和监狱学。因此,在出版的博士论文中,也包括犯罪学和监狱学的博士论文,在该领域内部处于领先的学术地位。

学术研究是一项需要持久努力的事业;同时,学术研究又是一项集体共同的事业。北大刑法学博士点就是这样一个刑法学研究基地,在向社会不断输送人才的同时,也使博士点本身不断发展壮大。这套刑法学博士文库,正反映了北大刑法学博士点的理论实力。她不仅包含着各位作者的智慧,也凝聚各位指导教师的心血,可以说是师生共同的学术成果。现在,将这些博士论文出版,也正是为了检验北大刑法学博士点的学术水平。我们相信,随着更多年青人取得博士学位,将会有更多的博士论文收入文库,从而为我国刑法理论研究贡献一分力量。

北京大学刑法学博士文库由北京大学法学院刑法学博士点的博士生导师组成编委会,逐年出版本博士点通过的博士论文。但愿这些博士论文能够成为学术上的新生力量,不断地激活刑法理论。如此,则设立北大刑法学博士文库初衷如愿矣。

《北京大学刑法学博士文库》编委会

1999年夏于北京大学

# 序

杨春洗

刑法研究，归根到底，是要对一切现实生活中的刑法现象进行哲学思考，钟安惠同志的博士论文并由此形成的《西方刑罚功能论》一书，即是刑法哲学命题的研究成果。

众所周知，刑罚功能是刑法学中的重要理论课题，是刑罚理论的基础和核心，它直接关系到刑事立法过程中刑罚结构的设置和刑罚轻重的安排，具有重要的理论价值和立法价值。因此，钟安惠同学选择刑罚功能作为博士论文课题，需要较大的勇气和理论功底，这是其一；其二，这篇论文在写作技巧上，线索清晰、逻辑严密。整篇论文以历史为线索，对西方刑罚功能理论进行评介，在评述报应主义刑罚功能时重点介绍康德、黑格尔，而在评述功利主义刑罚功能时又全面介绍了威慑功能理论、剥夺功能理论和矫正功能理论，点面结合；其三，这篇论文除了系统且简洁地介绍了西方刑罚功能的各种理论外，最重要的是对这些理论的评价，这些评价揭示了刑罚功能理论的内在价值及其对社会的影响力，为我们科学地界定犯罪范围、设置刑罚结构，具有重要的立法价值，同时为我们科学地制定刑事政策奠定了理论基础和依据，特作序推荐本书。

2001年3月

于北京大学中关村

# 内 容 提 要

刑罚功能理论是一个非常复杂的问题，对它的认识、分析、评价，不仅关系到刑罚理论体系的科学性，而且影响到刑罚实践的有效性，特别是涉及国家刑事政策的正确性。事实上，刑罚功能理论正在承受着各种价值的困扰。因此，研究刑罚功能至少具有如下重要意义：（1）有助于建立现实、合理而有效的刑罚体系；（2）国家刑罚权与公民人权在一定程度上存在着矛盾性，正确处理人权与刑罚权的基础在于刑罚功能的理性化；（3）研究刑罚功能有利于建立运用刑罚控制犯罪的现实思想，有助于调整国家的刑事政策方向，摆正刑罚在社会综合治理中的合理位置。

据此，本文通过运用哲学、伦理学、犯罪社会学、文化学的研究成果和方法，在分析只强调绝对正义而不关心社会利益和个人利益的报应主义刑罚功能理论、只强调社会利益、社会价值而漠视个人利益、个人价值的功利主义刑罚功能理论和保障个人利益、个人价值的理性主义刑罚功能理论的基础上，提出了个人利益、个人价值与社会利益、社会价值协调一致的刑罚功能观。

**关键词：**刑罚功能 报应主义 功利主义 理性主义



# Abstract

The theory of penal functions is a very complicated problem. Understanding, analyzing and evaluating it affect not only the system of scientific penal theory, but also the effective practice of penalty, specially the correctness of the government penal policies. In fact, the theory of penal functions is being puzzled by all kinds of values. So, there are at least following significance on studying the theory of penal functions: (1) it is helpful to establish realistic, rational and effective penal system; (2) there are some contradictions between the state's penal power and the citizen's human rights. The basis of correctly resolving these contradictions depends on rationalizing penal functions. (3) It is helpful to establish the realistic thoughts of controlling crime by penal, and revise the government penal Policies, and return penalty to the right place in the comprehensive way.

By utilizing the achievements and the studying methods of philosophy, ethics, criminal sociology and cultural science, on the base of studying the retributive theory of penal functions that emphasizes absolute justice only and doesn't care for social benefit and personal benefit, and the utilitarianism theory of penal functions that emphasizes social benefit and social value only and ignores personal benefit and personal value, and the rational theory of penal functions that

pays attention to personal value and personal benefit, the theory of penal functions that harmonizes personal value and social value, personal benefit and social benefit is put forward in this thesis.

**KEY WORDS:**PENAL FUNCTION  
RETRIBUTIVE THEORY  
UTILITARIANISM THEORY  
RATIONAL THEORY

# ☆西方刑罚功能论☆

## 目 录

|                             |      |
|-----------------------------|------|
| <b>第一章 导 论</b> .....        | (1)  |
| 一、问题的选择 .....               | (1)  |
| 二、刑罚功能的概念及特征 .....          | (3)  |
| <b>第二章 报应主义的刑罚功能论</b> ..... | (9)  |
| 一、报应功能理论的演变 .....           | (9)  |
| (一) 报应理论的雏型——原始复仇思想 .....   | (9)  |
| (二) 报应理论的变型——宗教赎罪思想.....    | (12) |
| (三) 报应理论的成型——罪刑相报思想.....    | (15) |
| 二、报应主义刑罚功能理论 .....          | (16) |
| (一) 康德的报应功能理论 .....         | (16) |
| (二) 黑格尔的报应功能理论 .....        | (21) |
| <b>第三章 功利主义的刑罚功能论</b> ..... | (26) |
| 一、功利主义及其刑罚功能原理 .....        | (26) |
| (一) 功利主义的基本命题 .....         | (26) |
| (二) 功利主义刑罚功能理论的基本命题.....    | (31) |
| 二、威慑功能理论 .....              | (37) |
| (一) 威慑功能的理论模式 .....         | (37) |
| (二) 刑罚的严厉性与威慑功能 .....       | (40) |
| (三) 死刑与威慑功能 .....           | (44) |

|                                  |      |
|----------------------------------|------|
| 三、剥夺功能理论 .....                   | (48) |
| (一) 遗传性的剥夺功能论 .....              | (49) |
| (二) 集体性的剥夺功能论 .....              | (52) |
| (三) 选择性的剥夺功能理论 .....             | (55) |
| (四) 有关结论 .....                   | (57) |
| 四、矫正功能理论 .....                   | (58) |
| (一) 监狱改革与矫正思想 .....              | (59) |
| (二) 矫正功能的转化模式 .....              | (62) |
| (三) 矫正功能的处置形式 .....              | (65) |
| 五、西方刑罚改革的新趋向与功利主义刑罚功能理论的命运 ..... | (68) |

#### 第四章 理性主义的刑罚功能论 .....

|                            |       |
|----------------------------|-------|
| 一、理性主义及其刑罚功能理论的基本内涵 .....  | (73)  |
| 二、理性主义刑罚功能理论的根据 .....      | (75)  |
| (一) 刑罚功能理性化符合犯罪控制规律 .....  | (75)  |
| (二) 刑罚功能理性化符合基本人权的要求 ..... | (79)  |
| (三) 刑罚功能理性化符合市场经济规律 .....  | (82)  |
| 三、理性主义刑罚功能理论与刑事立法 .....    | (84)  |
| (一) 刑罚对象的范围理性化 .....       | (85)  |
| (二) 刑罚种类设置的理性化 .....       | (88)  |
| (三) 罪刑关系的配置理性化 .....       | (95)  |
| 四、理性主义刑罚功能理论与刑事司法 .....    | (96)  |
| (一) 刑罚必然性 .....            | (96)  |
| (二) 刑罚公正性 .....            | (100) |

#### 第五章 结 论 .....

|                         |       |
|-------------------------|-------|
| 一、报应主义刑罚功能理论的社会价值 ..... | (103) |
|-------------------------|-------|

---

|                                          |           |
|------------------------------------------|-----------|
| (一) 报应功能理论与绝对正义 .....                    | (103)     |
| (二) 报应功能理论与报复 .....                      | (105)     |
| 二、功利主义刑罚功能理论的社会价值 .....                  | (111)     |
| (一) 功利主义刑罚功能理论与社会秩序 .....                | (112)     |
| (二) 功利主义刑罚功能理论与社会正义的冲突 .....             | (115)     |
| (三) 功利主义刑罚功能理论与刑罚工具论 .....               | (120)     |
| 三、理性主义刑罚功能理论的基本价值 .....                  | (122)     |
| (一) 理性主义刑罚功能与保障个人价值 .....                | (122)     |
| (二) 理性主义刑罚功能理论与维护作为社会公平正义的<br>价值原则 ..... | (125)     |
| 四、合理的抉择 .....                            | (130)     |
| <br>主要参考书目 .....                         | <br>(133) |
| 后 记 .....                                | (138)     |

☆On the theories of penal functions in the West☆

## Contents

|                    |                                                                                |      |
|--------------------|--------------------------------------------------------------------------------|------|
| <b>Chapter I</b>   | <b>Introductory Statement</b>                                                  | (1)  |
| 1.                 | Choosing the Question                                                          | (1)  |
| 2.                 | Concept and Characteristics of Penal Functions                                 | (3)  |
| <b>Chapter II</b>  | <b>Retributive Theory of Penal Functions</b>                                   | (9)  |
| 1.                 | Evolution of Retributive Theory of Penal Functions                             | (9)  |
| (1)                | Embryonic Form Retributive Theory——Primitive Thoughts<br>of Revenge            | (9)  |
| (2)                | Variation of Retributive Theory——Religious Thoughts<br>of Atonement            | (12) |
| (3)                | Taking Form of Retributive Theory——Thoughts of Requiring<br>Crime with Penalty | (15) |
| 2.                 | Retributive Theory of Penal Functions                                          | (16) |
| (1)                | Kant's Retributive Theory of Penal Functions                                   | (16) |
| (2)                | Hegel's Retributive Theory of Penal Functions                                  | (21) |
| <b>Chapter III</b> | <b>Utilitarianism Theory of Penal Functions</b>                                | (26) |
| 1.                 | Utilitarianism and Its Principles about Penal Functions                        | (26) |
| (1)                | Fundamental Propositions of Utilitarianism                                     | (26) |
| (2)                | Fundamental Propositions of Utilitarianism Theory<br>of Penal Functions        | (31) |

---

|                                                                                                                 |      |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 2. Deterrent Function Theory .....                                                                              | (37) |
| (1) Theoretical Models of Deterrent Function .....                                                              | (37) |
| (2) Severity and Deterrent Function of Penalty .....                                                            | (40) |
| (3) Death Penalty and Deterrent Function .....                                                                  | (44) |
| 3. Deprivation Function Theory .....                                                                            | (48) |
| (1) Hereditary Deprivation Function Theory .....                                                                | (49) |
| (2) Collective Deprivation Function Theory .....                                                                | (52) |
| (3) Selective Deprivation Function Theory .....                                                                 | (55) |
| 4. Corrective Function Theory .....                                                                             | (58) |
| (1) Reformation of Prisons and Thoughts of Correction .....                                                     | (59) |
| (2) Theoretical Models of Corrective Function .....                                                             | (62) |
| (3) Judicial Managing Forms of Corrective Function .....                                                        | (65) |
| 5. New Tendency of Criminal Policy in the West and Destiny<br>of Utilitarianism Theory of Penal Functions ..... | (68) |
| <br><b>Chapter IV     Rational Theory of Penal Functions</b> .....                                              | (73) |
| 1. Fundamental Contents of Rationalism and Its Penal<br>Function Theory .....                                   | (73) |
| 2. Bases of Rational Theory of Penal Functions .....                                                            | (75) |
| (1) Rationalizing Penal Functions Complying with Crime<br>Controlling Law .....                                 | (75) |
| (2) Rationalizing Penal Functions Complying with Basic Requirements<br>of Human Rights .....                    | (79) |
| (3) Rationalizing Penal Functions Complying with Market<br>Economic Law .....                                   | (82) |
| 3. Rational Theory of Penal Functions and Criminal Legislation .....                                            | (84) |
| (1) Rationalizing Punished Conducts' Scope .....                                                                | (85) |
| (2) Rationalizing Legislated Penal Kinds .....                                                                  | (88) |

|                                                                                                     |              |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------|
| (3)Rationalizing Crime and Appropriate Penalty .....                                                | (95)         |
| 4.Rational Theory of Penal Functions and Criminal Judgment .....                                    | (96)         |
| (1)Inevitability of Penalty .....                                                                   | (96)         |
| (2)Justice of Penalty .....                                                                         | (100)        |
| <b>Chapter V Conclusion .....</b>                                                                   | <b>(103)</b> |
| 1.Social Value of Retribive Theory of Penal Functions .....                                         | (103)        |
| (1)Retributive Theory of Penal Functions and Absolute Justice<br>.....                              | (103)        |
| (2)Retributive Theory of Penal Functions and Revenge .....                                          | (105)        |
| 2.Social Value of Utilitarianism Theory of Penal Functions .....                                    | (111)        |
| (1)Utilitarianism Theory of Penal Functions and Public Order .....                                  | (112)        |
| (2)Conflict Between Utilitarianism Theory of Penal Functions and<br>Social Justice .....            | (115)        |
| (3)Utilitarianism Theory of Penal Funtions and Opinion Viewing<br>Penalty as Implement .....        | (120)        |
| 3.Basic Value of Rational Theory of Penal Functions .....                                           | (122)        |
| (1)Rational Theory of Penal Functions and Guarantee of<br>Indiviudal's Value .....                  | (122)        |
| (2)Rational Theory of Penal Functions and Protection of Value<br>Principles of Social Justice ..... | (125)        |
| 4.Reasonable Choice .....                                                                           | (130)        |
| <b>References .....</b>                                                                             | <b>(133)</b> |
| <b>Postscript .....</b>                                                                             | <b>(138)</b> |



# 第一章 导 论

---

## 一、问题的选择

刑罚，伴随着人类同犯罪周旋了几千年。毫无疑义，它是人类社会中最常见的、也是给人印象最深的一种犯罪控制措施，“可以想象，只要通过奖赏和惩罚都能实现对法律的顺从，但事实上人们往往只采用惩罚，当考虑到造成巨大痛苦是多么容易，而给予极大满足又是何等困难时，我们对此就毫不奇怪了。无论奖赏的天平怎样比厄运的天平更为可取，只要制造痛苦是如此之廉价，而造福又是如此之昂贵，那么，惩罚就总是被采用的。”<sup>①</sup>然而，刑罚的常用性并不足以证明人类对刑罚及其功能的认识更具有理性的色彩，也并不足以说明人类对刑罚与犯罪的关系具有准确而明智的理解。相反，人类对刑罚在社会生活中的作用的认识，更多地倾向于经验性判断和感性认识，更多地为人类的情感所制约、所操纵。因此，研究刑罚功能至少具有如下重要意义：（1）有助于建立现实、合理而有效的刑罚体系；（2）国家刑罚权

---

<sup>①</sup> [美] E·A·罗斯：《社会控制》，华夏出版社 1989 年版，第 81 页。