

刑事政策学

〔日〕大谷 实/著 黎宏/译



法律出版社

刑事政策学

〔日〕大谷 实/著
黎宏/译

法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

刑事政策学/(日)大谷实著;黎宏译. -北京:法律出版社,2000.10

I. 刑... II. ①大...②黎... III. 刑事政策-理论-研究-日本 IV. D931.34

中国版本图书馆CIP数据核字(2000)第69650号
著作权合同登记
图字:01-2000-2824

出版·发行/法律出版社	经销/新华书店
责任印制/张宇东	责任校对/何萍
印刷/民族印刷厂	
开本/850×1168毫米 1/32	印张/13.375 字数/330千

版本/2000年11月第1版 2000年11月第1次印刷
印数/0,001-5,000

社址/北京市西三环北路甲105号科原大厦A座4层(100037)
电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn
电话/88414899 88414900(发行部) 88414121(总编室)
出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-3212-7/D·2931

定价:26.00元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

序 一

“刑事政策”在西方有广义、狭义、最狭义之分。狭义的刑事政策，指国家为了预防犯罪，对犯罪人或有犯罪危险的人所采取的各种对策。刑事政策学是以刑事政策为研究对象的学科，在日本也称为“作为学问的刑事政策，”或仅称“刑事政策”。人类社会自有国家和犯罪以来，各个社会的统治者，为了镇压和防止犯罪，都有自己的刑事政策，但作为一门学科进行研究的刑事政策，则直到近代才在西方国家出现。在日本，明治末期已有刑事政策学著作出版；日本当代学者对刑事政策的研究极为重视，出版的著作也比较多。而我国在这方面的研究成果只有屈指可数的几种。在这种情况下，黎宏翻译出版日本学者大谷实教授的《刑事政策学》，对促进我国学者关于刑事政策的研究，确实很有意义。

大谷实先生是日本同志社大学法学部教授，日本法制审议会刑事法部会委员，前司法考试委员，日本著名刑法学者。他重视教学，勤于研究，成果丰硕，著作等身。所著《刑事政策学》颇有特色。特色之一是体系严谨，条理清楚。在书中，作者首先论述刑事政策的基础，其中包括刑事政策的概念、沿革、犯罪与犯罪现象、犯罪原因等，为后面的论析作了理论上的铺垫；其次阐述犯罪的对策，着重分析了犯罪人处遇的各种形态以及司法处遇、设施内处遇和社会内处遇，显示出这是本书的重点所在；最后探讨对各种犯罪与犯罪人的特别对策，使犯罪对策的研究进一步深化。从宏观来看，给人以脉络清晰、浑然一体的感觉。特色之二是内容丰富，资料翔实。本书虽然主要论述犯罪对策，但内容充实，涉及学科很广，诸

FB 149/25

如犯罪学、刑罚学、监狱学以及被害人学；在探讨问题时，旁征博引，且经常用数字资料说明论题，并附有众多图表，此外还有大量附注，用以对研究的问题作进一步的说明。根据翔实的资料说话，这样的论证易于使人信服。特色之三是思想稳健，见解中肯。在刑事政策上，有些学者往往提出新的意见，以便更利于改造罪犯，保障人权。这些意见有其合理之处，但只能根据本国的国情来对待。作者正是如此。他不盲目附和某些观点，总是通过具体分析，再提出自己的看法。例如，对于死刑，尽管废除死刑的呼声在国际上较高，但作者则结合日本国情，表示：“作为国民的一般的法感情，不肯定废除死刑是妥当的。”又如，《日本改正刑法草案》对常习累犯规定了不定期刑，作者在分析了这一规定存在的问题后，明确提出：“对这一立法应当采取消极的态度。”由此可以看出作者态度的稳健、见解的中肯。此书的优点，于此大体可以窥见。

黎宏是我和大谷实教授联合培养的博士生，在武汉大学取得博士学位后，又在同志社大学继续攻读并取得日本博士学位。他在大谷实教授指导下学习多年，对日本刑法和刑事政策有较深了解。他翻译大谷先生的《刑事政策学》是很适宜的。由于黎宏的关系，我和大谷先生曾有多次书信来往，并曾应他的邀请访问过日本，受到他的热情接待。现在他的《刑事政策学》中译本即将出版，黎宏邀我作序。鉴于上述情况，我乐意执笔，谨述本书的特色和作、译者的简况如上，并祝愿中译本的出版，为促进中日法律文化的交流作出贡献。是为序。

马克昌

2000年3月15日于武汉珞珈山

序 二

我的《刑事政策讲义》(第4版),由清华大学法学院副教授黎宏译成中文并交付出版,对于我来说,是一件非常光荣且特别满足的事情。黎宏副教授长期在我的研究室里从事研究工作,并获得了法学博士学位,由这样值得信赖的学者来翻译本书,对于我来说,的确是意外之喜。

这本书是客观地概括日本目前的刑事司法制度及其实际运用情况,提出问题并展示解决方法的有关刑事政策的教科书。迄今为止,在日本已一再出版,并获得了广泛的读者群。中国的读者通过本书,若能了解到日本的刑事政策的现状和问题点,便是我的荣幸。

最后,让我再次向克服困难,将本书译成中文的黎宏副教授表示感谢,并向同意并关照翻译本书的日本弘文堂出版公司,深表敬意。

2000年4月20日

同志社大学法学部教授
日本学术会议会员
放送大学客员教授
大谷 实

原书初版序

在本书执笔之际,作者特别留意到了以下几点:

第一,有关犯罪原因论的叙述尽量简洁。这是因为考虑到,大多数犯罪学说是假说,对于学习刑事政策来说,对它们的详细介绍,并不格外重要。但是,完全忽视不顾,对于科学地考察刑事政策来说,也并不妥当。因此,在此仅就一般所知的国内外学说作了罗列性介绍。

第二,对我国现在所实施的刑事政策,包括最新动向,尽量作客观系统的叙述。在此,笔者特别注意到了从刑事司法整体的高度来进行考察。因为,不理解刑事政策的现状,便无法描述现行的政策。

第三,和刑事法相关,尽量采用体系性的叙述方法。因为,刑事法和刑事政策,虽都是为了防止犯罪,但说到底,均是服务于维持、发展社会秩序这一共通目的的。

第四,尽量对刑事政策上的概念进行整理,并作通俗易懂的说明。因为,在刑事政策学中,存在着许多象“再社会化”和“重返社会”之类的用语不同但意义一致的情况,它们妨碍了读者的理解。

在完成本书的过程中,我的同事濑川晃教授在各方面提供了无私的帮助。正在英国留学的京都产业大学副教授藤冈一郎氏也提出了有益的建议。又,弘文堂编辑部的诸位,特别是丸山邦正氏给予了富有诚意的协助。对上述各位,在此一并表示感谢。

1987年9月

大谷 实

原书改订版序

本书初版付梓不过2年半而已,但幸得读者喜爱,为使内容更加充实,便下决心进行修改。此次修改中,在满足各位读者所寄来的有价值的要求和批评的同时,还补充了洗钱的犯罪化、监狱的民营化、电子监视、在家管制等新内容,在统计方面也更换了最新资料。另外,在校正阶段,承蒙京都学园大学讲师川本哲郎氏、京都产业大学教授藤冈一郎氏及同志社大学教授濑川晃氏审阅全稿,并提出了妥当的建议,在此表示感谢。本书中可能仍存有各种各样的疏漏和不恰当的表现,这些当然都由笔者本人负责。希望读者们不吝指教,我本人今后也为本书的最终完成将继续努力。

1990年4月

大谷 实

原书第3版序

改订版发行之后,出现了修改与提高罚金刑金额等有关的刑法(《为提高罚金额而部分修改刑法等的法律》,1991年法律第31号),制定麻药新法(《麻药及精神药物取缔法》,1990年法律第33号)及暴力团对策法(《对暴力团成员的不当行为进行防止等的法律》,1991年法律第77号)等与刑事政策相关的重要立法动向;又,因在犯罪人的处遇方面也有若干变动,遂借此机会,对“财产刑”部分的叙述作了若干调整。同时,还更换了统计图表,以提供最新信息。

在刑事政策的研究方面,新出现的问题是来日外国人的犯罪。被抓获的来日外国人刑法犯,在过去10年间约增加了5倍。在尽显数量大的同时,还呈现出凶猛、恶劣的势头,它们正在不断地提供刑事政策上不可忽视的课题。本书中迟早也会对“来日外国人犯罪”设立专章进行正式研究,但本次的修订中仅只提出问题。另外,叙述变化较大的地方有“女性犯罪”部分。在女性犯罪方面,因对传统见解所主张的“女性所处的社会诸条件若发生变化的话,女性犯罪在质和量上均会和男性犯罪接近”的结论存有疑问,便全面变更了这一部分的叙述。

1994年1月

大谷 实

原书第4版序

本书第3版发行之后,在和刑事政策有关的主要法律方面,有如下修改,即,①以使刑法典条文尽量通俗易懂为目的的刑法修改(《部分修改刑法的法律》,1995年法律第91号),②为促进精神障碍人的自立和参与社会经济活动而对精神保健法的修改(《有关精神保健及精神障碍人福利的法律》,1995年法律第94号),③废止了《改造应急保护法》,制定了新的《改造保护事业法》(1995年法律第86号),同时,对《犯罪人预防改造法》也作了大幅度的修改(《部分修改犯罪人预防改造法的法律》,1995年法律第87号)。特别是《改造应急保护法》,和《犯罪人预防改造法》、《缓期执行者保护观察法》及《保护司法》一道,是规定我国改造保护事业的基本事项的法律,其背景姑且不论,这部法律的废止,对我国的改造保护事业来说,可以说是具有划时代意义的大事。

本次修订,是为了在本书中反映出上述法律的修改而进行的。在新加了上回的修订中所提及的“来日外国人犯罪”的一章的同时,为使表述简明易懂,对全书也作了改动。

本次改订之际,承蒙同志社大学法学院博士研究生川崎友己氏大力帮助。弘文堂编辑部的丸山邦正氏及清水千香氏也付出了充满诚意的努力。在此,特致谢意。

1996年5月大型连休日的最后一天于宇治平等院边的寓所

大谷 实

目 录

第一编 刑事政策的基础

第一章 刑事政策和刑事政策学	3
第一节 刑事政策的概念	3
一、刑事政策的意义	3
二、刑事政策学的观念	5
三、刑事政策学的特征	5
第二节 刑事政策的历史发展	7
一、刑事政策的萌芽期	7
二、启蒙思想的刑事政策	9
三、科学主义的兴起	10
四、我国的展开	11
第三节 刑事政策学的方法	14
一、重返社会思想的展开	14
二、刑事政策学的研究方法	15
第二章 犯罪及犯罪现象	23
第一节 犯罪的概念	23
一、形式的概念和实质的概念	23
二、实质的犯罪的内容	24
第二节 犯罪现象的把握	25
一、概说	25

二、犯罪统计	26
第三节 犯罪现象的推移	30
一、战前的推移	30
二、战后的推移	31
三、刑法犯的趋势	33
第三章 犯罪原因	38
第一节 犯罪学的历史展开	38
一、犯罪学形成的背景	38
二、科学犯罪原因论的登场	39
第二节 犯罪学的现代展开	43
一、犯罪生物学的发展	43
二、犯罪社会学的发展	45
三、新见解	48
第三节 犯罪原因	51
第一款 动态的犯罪观	51
一、素质和环境	51
二、人格的主体性	52
第二款 犯罪的素质原因	53
一、遗传与犯罪	53
二、体形与犯罪	54
三、精神障碍与犯罪	55
四、性别与犯罪	58
五、年龄与犯罪	59
第三款 犯罪的环境性原因	60
一、概说	60
二、自然环境与犯罪	60
三、社会环境与犯罪	61
四、个人环境与犯罪	68

第二编 犯罪对策

第一章 犯罪对策的基本观念	79
第一节 意思自由的问题	79
一、决定论和非决定论	79
二、犯罪对策的基础	80
第二节 犯罪防止对策概观	82
一、犯罪的抑止	82
二、刑事制裁和犯罪对策	83
三、犯罪预防	84
第二章 犯罪化和非犯罪化	85
第一节 犯罪化	85
一、犯罪化的意义	85
二、犯罪化的基准和形式	86
第二节 非犯罪化	88
一、非犯罪化的意义和背景	88
二、无被害人的犯罪	89
三、非犯罪化的类型	93
第三节 刑法的全面修改和犯罪对策	94
一、刑法修改事业的经过	94
二、刑法修改事业的发展去向	95
第三章 犯罪人处遇的各种形态	97
第一节 总 论	97
一、刑罚、保安处分、保护处分	97
二、保安处分和刑罚的关系	99
第二节 刑罚的意义和机能	99
一、刑罚理念的对立	99
二、刑罚的意义	101

三、刑罚的机能	102
四、刑罚的种类	106
五、非刑罚化	107
第三节 死刑	108
一、死刑的意义	108
二、死刑存废论	110
三、对死刑问题的态度	112
第四节 自由刑	115
一、自由刑的意义和种类	115
二、刑事政策上的意义和局限	116
三、自由刑的单一化	119
四、短期自由刑	122
五、不定期刑	126
第五节 财产刑	131
一、总 论	131
二、罚 金	132
三、罚 款	139
四、没收、追征	140
第六节 限制资格	145
一、总 论	145
二、限制资格的刑事政策上的意义	146
第七节 保安处分	147
一、保安处分的意义和沿革	147
二、保安处分的种类	149
三、保安处分的基础	151
四、保安处分和刑罚的关系	152
五、现行法上的保安处分	154
六、我国的保安处分问题	156
第八节 保护处分	158

一、保护处分的法律性质	158
二、保护处分的对象	159
三、程 序	159
第四章 犯罪人的处遇	160
第一节 概 说	160
一、犯罪人处遇的意义	160
二、犯罪人处遇的理念	161
第二节 司法处遇	163
第一款 司法处遇概观	163
第二款 警 察	166
一、警察和刑事政策	166
二、搜查在刑事政策上的意义	167
三、微罪处分	168
第三款 检 察	170
一、检察和刑事政策	170
二、不起诉	170
第四款 审 判	175
一、审判和刑事政策	175
二、量刑	176
三、判决前调查制度	180
四、缓期执行和缓期宣告	183
第三节 设施内处遇	191
第一款 设施内处遇和被收容者的法律地位	191
一、设施内处遇的意义	191
二、被收容者的法律地位	192
第二款 自由刑的执行和受刑人权利的限制	194
一、受刑人处遇的意义	194
二、刑事设施中的生活和纪律秩序	200
三、受刑人的不服申诉制度	207

第三款 受刑人处遇制度	210
一、刑事设施的现状	210
二、受刑人处遇的制度	211
第四款 拘禁的形态	220
一、拘禁形态的变迁	220
二、独居拘禁和杂居拘禁	221
三、开放式处遇	225
第五款 受刑人处遇的内容	229
一、处遇个别化原则的内容	229
二、监狱劳动	231
三、教育活动	237
四、和外部社会的接触	239
五、矫正职员	243
第六款 各种受刑人和被收容人的处遇	244
一、各种受刑人的处遇	244
二、死刑确定者的处遇	248
三、各种被收容者的处遇	249
四、妇女辅导院中的处遇	250
第七款 在押未决犯的处遇	251
一、在押未决犯的意义和法律地位	251
二、在押未决犯的处遇	252
第八款 《监狱法》的修改	254
一、修改问题的经过	254
二、主要修改之处	255
三、修改的争议之处	256
第四节 社会内处遇	258
第一款 社会内处遇的意义和机构	258
一、社会内处遇的意义和沿革	258
二、社会内处遇的机关和实施	261

第二款 假 释	264
一、假释的意义和沿革	264
二、假释的条件和程序	267
三、假释的撤销	271
四、假释的问题	272
第三款 保护观察	277
一、保护观察的意义和种类	277
二、保护观察的内容	279
三、保护观察的机关和处遇	280
四、保护观察的运用现状和问题	283
第四款 改造应急保护恩赦时效	286
一、改造应急保护	286
二、恩赦	288
三、时效	290
第五款 社区服务命令和损害赔偿命令	292
一、社区服务命令	292
二、损害赔偿命令	295
第五章 犯罪预防和对犯罪被害人的保护	297
第一节 犯罪抑止和犯罪预防	297
一、犯罪人处遇的效果	297
二、刑事司法的检讨	298
三、犯罪预防的意义	299
第二节 犯罪预测	300
一、预测的意义	300
二、预测方法的意义及问题	301
第三节 犯罪的预防活动	303
一、警察的预防活动	303
二、治疗式预防活动	304
三、地域组织的预防活动	306