



刑法学博士文库

行政刑法比较研究

黄河 著



中国方正出版社

北京大学刑法学博士文库

行政刑法比较研究

黄 河 著

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

行政刑法比较研究/黄河著. - 北京: 中国方正出版社, 2001.5

ISBN 7-80107-480-7

I. 北… II. 黄… 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

行政刑法比较研究

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: 6 字数: 135 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

当前我国正处于改革开放、发展社会主义市场经济的新时期。市场经济以法律为边界，国家为规范市场行为，制定了大量的行政法规，其中一般均附有刑事责任条款，刑法典也有不少行政犯罪的规定。如何使行政刑法规范与刑法典相协调，加强这方面的理论研究，对完善立法和指导司法具有重要意义。黄河同志以行政刑法为博士论文选题，撰写了博士论文《行政刑法比较研究》，其选题具有相当的理论价值和实践意义。

本书是黄河同志在其博士论文的基础上修改而成的，作者以刑法学和行政法学为视角，广泛深入地搜集掌握了行政刑法产生发展的背景资料和德国、日本的代表性学术观点，以及中国的行政刑法立法、司法、学术研究资料，丰富了论文的论据材料。

本书的创造性表现在：（1）界定了行政刑法的概念，认为关键在于界定行政刑法的界域——行政不法与刑法不法之区别；（2）认为中国行政刑法的理想结构应由规定行政犯罪及其刑罚的法律规范和劳动教养的法律规范两部分组成；（3）认为中国行政刑法不属于行政法的范畴，具有刑法性质；（4）明确认为经济犯罪是行政犯罪，经济刑法是行政刑法的一部分；（5）建议中国行政刑法规范同时采用照应性规范的立法方式和独立性的直接规定罪名和法定刑的立法方式；（6）主张在刑法典总则中有劳动教养

的原则性规定，同时制定一部劳动教养法（属特别刑法形式）。此外，作者还在对行政犯罪的社会危害性的理解、行政刑罚结构的理想模式、行政刑罚与行政处罚的衔接等问题提出了意见。总之，作者以创立中国行政刑法体系、内容为中心，根据自己对行政刑法构筑的结构，熟练地运用中外翔实资料进行了思辨性较强的比较研究，在诸多问题上都提出了有一定见地的学术观点。难能可贵的是，作者不仅采取了比较研究的方法，借鉴外国有益的经验；同时坚持理论与实践相结合的研究原则，对我国立法、司法现状也作了实事求是的科学评判。

本书的特色还在于作者集中论证了将劳动教养处分纳入行政刑法范畴的合理性，并为完善劳动教养制度的合理性和合法性设计了方案，这对我国当前的立法工作具有参考价值。文中个别观点尚需进一步研究，但这不影响本书的整体价值。

本书结构完整，层次清晰，观点明确，资料翔实，说理充分，逻辑严谨，文字畅达。

作为黄河同志的博士生导师，我希望黄河同志能够以本书的出版为自己学术研究的开始，千里之行，始于足下。

是为序。

2001年3月
于北京大学中关村

内 容 提 要

行政刑法理论始于本世纪初的德国。而中国的行政刑法研究近年来才刚刚起步。本书从刑法学和行政法学的视角，首先论述行政刑法的产生和发展及其立论基础，然后对国内外行政刑法现有概念加以比较和研究，进而探求适合我国国情的行政刑法的概念和性质。通过对我国现行劳动教养制度在我国法律制裁体系中的地位、性质、作用及存在问题的分析，认为应当明确劳动教养的对象并将劳动教养纳入我国的行政刑法体系。我国行政刑法就是国家为了实现行政管理的目的，维护正常的行政管理秩序，规定行政犯罪及其刑罚的法律规范以及劳动教养法律规范的总称。本书认为，行政刑法具有刑法的性质。在此基础上，本书探讨了行政刑法的立法原则与立法方式，并深入比较研究了有关行政犯罪的概念及其犯罪构成要件，就有关行政刑罚的概念、功能和目的进行了分析，提出行政刑法应该针对行政犯罪的特殊性建立起相应的行政刑罚体系以实现国家的行政管理目的。

关键词：行政刑法 劳动教养 行政犯罪 行政刑罚

Abstract

The theory of administrative criminal law originated in Germany in 1902. The thesis, considering the fact that the study of administrative criminal law is still in bud in China at present, begins by presenting a comparative review of the theories, legislation, jurisdiction and execution concerning other countries in the world, tries to define the concept and nature of administrative criminal law on the basis of the conditions of China. After analyzing the nature, the functions and the problems of the rehabilitation – through – labour system in our country, the thesis regards the administrative criminal law of China as the law prescribing the administrative crimes, punishments and rehabilitation – through – labour in order to achieve the administrative aims. The thesis presents some legislative proposals for the law of rehabilitation – through – labour. And the thesis also studies the concept and characteristics of administrative crimes, the concept, the functions and the aims of administrative punishments, so as to set up a theoretical framework of Chinese administrative criminal law, to supply some practical suggestions for the improvement of the legal system and the protection of human rights in China.

KEY WORDS: ADMINISTRATIVE CRIMINAL LAW
REHABILITATION – THROUGH – LABOUR
ADMINISTRATIVE CRIME
ADMINISTRATIVE PUNISHMENT



作者简介

黄河 男, 1967年4月出生, 四川合江人。1988年7月毕业于四川大学物理系, 获理学学士学位; 1991年7月毕业于四川大学法律系, 获法学硕士学位; 1991年至1993年在云南省高级人民法院刑事审判第一庭工作; 1993年在北京大学法律学系攻读博士学位, 于1996年7月获法学博士学位。现为最高人民检察院检察员、公诉厅起诉一处处长。主持或参与撰写《中国刑法论》、《危害税收征管罪的认定与处理》、《犯罪场论》、《刑事抗诉的理论与实务》等著作10余部, 发表论文20余篇。

Resume of Author

Huang He, male, born in April 1967, in Sichuan Province. Graduated from Law Department, Peking University in 1996, getting Ph.D. Prosecutor of Supreme People's Procuratorate of PRC.

☆行政刑法比较研究☆

目 录

导 言	(1)
第一章 行政刑法的产生与发展	(5)
第一节 行政刑法的产生和发展过程	(5)
一、以德国为代表的欧洲大陆国家行政刑法的产生与发展	(6)
二、日本行政刑法的产生与发展	(10)
第二节 行政刑法的立法背景和立论基础	(11)
第二章 行政刑法概论	(20)
第一节 行政刑法的概念	(20)
一、行政与行政不法	(20)
二、各国行政刑法概念的比较	(22)
三、行政不法与刑事不法的区别	(29)
四、我国行政刑法概念的建构	(39)
第二节 我国行政刑法的渊源	(58)
第三节 行政刑法的性质	(61)
一、行政刑法的性质	(61)
二、行政刑法与行政法、刑法典、经济刑法的关系	(64)
第三章 行政刑法的立法原则与立法方式	(69)
第一节 行政刑法的立法原则	(69)
一、必要性原则	(69)
二、明确性原则	(71)

三、相当性原则	(71)
四、协调性原则	(72)
第二节 行政刑法的立法方式	(73)
一、我国行政法律中的刑法规范的立法方式	(73)
二、外国行政刑法规范的立法方式	(76)
三、中外行政刑法规范的立法方式之比较	(77)
四、我国行政法律中的刑法规范宜采用的立法方式	(80)
第三节 关于劳动教养的立法构想	(81)
第四章 行政犯罪	(86)
第一节 行政犯罪的概念	(86)
一、外国刑法中行政犯的概念之剖析	(86)
二、我国行政刑法中行政犯罪的概念和特征	(91)
第二节 行政犯罪的分类	(102)
第三节 行政犯罪的构成特点	(105)
一、中外刑法行政犯罪的构成理论概述	(105)
二、中外刑法中行政犯罪的构成理论之比较	(126)
第五章 行政刑罚	(132)
第一节 行政刑罚概论	(132)
第二节 行政刑罚的功能和行政刑罚的目的	(140)
一、行政刑罚的功能	(140)
二、行政刑罚的目的	(142)
第三节 行政刑罚的结构	(145)
一、限制行政刑法中死刑立法, 对行政犯罪慎用死刑	(146)
二、建立以自由刑、罚金刑、资格刑为中心的行政刑罚 体系	(147)
三、适当使用劳动教养保安处分	(154)

第四节 行政刑罚与行政处罚的衔接	(155)
结 语	(161)
主要参考文献	(165)
后 记	(172)

Contents

Introduction		(1)
---------------------	-------	-----

Chapter I	Origin and Development of Administrative Criminal Law		(5)
------------------	--	-------	-----

Section 1	Origin and Development of Administrative Criminal Law		(5)
-----------	---	-------	-----

1.	Origin and Development of Administrative Criminal Law in European Countries with Germany as Representative		(6)
2.	Origin and Development of Administrative Criminal Law of Japan		(10)

Section 2	Legislative Foundation and Theoretical Basis of Administrative Criminal Law		(11)
-----------	---	-------	------

Chapter II	Concept of Administrative Criminal Law		(20)
-------------------	---	-------	------

Section 1	Concept of Administrative Criminal Law		(20)
-----------	--	-------	------

1.	Administration and Administrative Offenses		(20)
2.	Comparison of Concepts of Administrative Criminal Law in Different Countries		(22)
3.	Difference Between Administrative Offenses and Criminal Offenses		(29)
4.	Constitution of China's Administrative Criminal Law		(39)

Section 2	Origin of China's Administrative Criminal Law	(58)
Section 3	Nature of Administrative Criminal Law	(61)
1.	Nature of Administrative Criminal Law	(61)
2.	Relationship of Administrative Criminal Law with Administrative Law, Penal Code and Economic Criminal Law	(64)
Chapter III	Legislative Principles and Methods of Administrative Criminal Law	(69)
Section 1	Legislative Principles	(69)
Section 2	Legislative Methods	(73)
1.	Legislative Methods of Norms of China's Administrative Criminal Law	(73)
2.	Legislative Methods of Administrative Criminal Law in Foreign Countries	(76)
3.	Comparative Study	(77)
4.	Legislative Methods Suitable for China's Administrative Criminal Law	(80)
Section 3	On Introduction of Law of Rehabilitation Through Labor	(81)
Chapter IV	Administrative Crime	(86)
Section 1	Concept of Administrative Crime	(86)
1.	Analysis on Concepts of Administrative Crime in China and Foreign Countries	(86)
2.	Definition and Character of Administrative Crime in China's Administrative Criminal Law	(91)
Section 2	Classification of Administrative Crime	(102)
Section 3	Constituents of Administrative Crime	(105)

1. Theories of Constituents of Administrative Crime in China and Foreign Countries (105)
2. Comparison of Theories of Constituents of Administrative Crime in Chinese and Foreign Criminal Laws (126)

Chapter V Administrative Criminal Penalty (132)

Section 1 Overview of Administrative Criminal Penalty (132)

Section 2 Function and Purpose of Administrative Criminal Penalty
..... (140)

1. Function (140)

2. Purpose (142)

Section 3 Structure of Administrative Criminal Penalty (145)

1. Restricted Use of Death Penalty (146)

2. Constructing an Administrative Criminal Penalty System Centered
on Free Penalty, Fine Penalty and Entitlement Penalty (147)

3. Application of Rehabilitation Through Labor (154)

Section 4 Administrative Criminal Penalty and Disciplinary
Punishment Conclusion (155)

Epilogue (161)

Bibliography (165)

Epilogue (172)