

刑事政策的价值分析

侯宏林 著



中国政法大学出版社

刑事政策的价值分析

侯宏林 著

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

刑事政策的价值分析/侯宏林著. —北京:中国政法大学出版社,
2005.4

ISBN 7-5620-2745-5

I. 刑... II. 侯... III. 刑事政策-研究 IV. D914.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 034038 号

* * * * *

书 名 刑事政策的价值分析
经 销 全国各地新华书店
出版发行 中国政法大学出版社
承 印 固安华明印刷厂
开 本 880×1230 1/32
印 张 12.25
字 数 315 千字
版 本 2005 年 7 月第 1 版 2005 年 7 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-5620-2745-5/D·2705
定 价 28.00 元
社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088
电 话 (010)62229563(发行部) 62229278(总编室) 62229803(邮购部)
电子信箱 z5620@263.net
网 址 <http://www.cuplpress.com>(网络实名:中国政法大学出版社)

声 明 1. 版权所有,侵权必究。
2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

序

20 世纪 90 年代起我就从事刑事政策的研究，并且为硕士生开设了刑事政策学课程。但是，随着研究的深入，我开始为刑事政策学的衰落深感忧虑。我在 2002 年出版的《刑事政策学》的序言中讲到，当前，世界各国的刑事政策学正处于低谷之中，面临着严重危机，需要重新构建，以振兴和发展刑事政策科学。危机存在的原因，首先是刑事政策学研究对象极度混乱，刑事政策缺乏科学的概念，因而涵外延不清，边界和内容不明。其次是理论研究严重落后于实际，20 世纪末，面对全球的犯罪现象恶化和严重化，联合国及其有关机构、区域间组织以及各个国家都制定了新的预防和控制犯罪的战略策略、措施和方法，为刑事政策学的研究提供了极其丰富的经验，也提出许多新的问题，但是，我们对刑事政策的研究，缺乏应有的激情、危机感和责任感，没有以极大的热情投身于预防和控制犯罪的斗争之中，从事刑事政策科学的探索与研究。理论脱离实际，必然落后于实际。再次，是刑事政策科学过于保守，对社会科学的新发展、新成就采取冷漠的态度。近代系统论、政策学的兴起，价值观念的转变，伦理学、社会学、政策学的新发展，对刑事政策科学几乎没有发生任何重大的实质的影响。因此，我主张，在广泛吸收哲学、政治学、人经理学、社会学、刑法学、犯罪学等学科的最新理论发展成果特别是吸收政策学和系统论的基础上，加

强对刑事政策基础理论的研究，在对各国刑事政策进行历史的和比较的研究的基础上，总结刑事政策发展变化的客观规律，提出适合时代精神的刑事政策的基本原理、原则和观念，从战略高度把握刑事政策的发展，构建一个体现 21 世纪新时代精神的刑事政策理论新体系。我主编的《刑事政策学》体系，就是贯彻这种主张的一次新尝试。此后，我鼓励我的博士研究生，把刑事政策学的研究，作为研究方向。他们先后写了多篇刑事政策学的博士论文，其中有的已改写为专著出版。

侯宏林博士的《刑事政策的价值分析》，是继曲新久博士的《刑事政策的权力分析》、刘仁文博士的《刑事政策初步》之后，出版的第三部刑事政策学专著。价值观念的转变，是在新的历史时期发展刑事政策学的一个关键性问题，过去的刑事政策论著，对此缺乏应有的重视，更没有使进行深入的、全面系统的研究，侯宏林博士在学习期间，花了大量的时间和精力，进行了艰苦的研究，写出这篇优秀的论文，经过精心修改，现在又作为专著出版，为刑事政策价值论的研究跨越了重要的一步。我为他在学术上的成就而高兴。在这些优秀的年青一代学者身上，我看到了刑事政策科学复兴的希望，在他们的著作中，我看到了刑事政策科学振兴的曙光。

何秉松

2005 年 5 月于北京静斋

自序

刑事科学包括犯罪学、刑事政策学和刑事法学。多年来，刑事法学和犯罪学的研究成果颇丰，但对刑事政策学的研究却极为贫乏。相对于刑事政策在实践中的巨大作用和我们长期积累起来丰富的刑事政策实践经验，这种理论的贫乏足以让我们汗颜！虽然马克昌教授、杨春洗教授、何秉松教授、肖扬首席大法官等都曾主持过刑事政策的研究，并取得了很多非常有价值的成果，但与其他一些国家相比，我们的研究还是比较薄弱。

何秉松教授非常重视对刑事政策基本理论的研究，多次鼓励我做一些基础性的研究。从哲学的层次分析刑事学专业问题一直是我的一个心愿。当我提出从价值论的角度开展对刑事政策的研究后，何秉松教授欣然支持，并始终给我以热情的鼓励。而论题的选定，则传承了学长曲新久教授的论题“刑事政策的权力分析”，确定为“刑事政策的价值分析”。

从价值论的角度研究刑事政策，其根本点是要将刑事政策与人的基本需要相结合，在对人的需要的满足的意义上评价刑事政策的是非功过、成败得失，进而寻求刑事政策的完善之道。由于“刑事政策的价值分析”这一论题本身的难度和我自身能力的局限，本书还存在诸多不足，希望各位专家学者不吝指正。从价值论的角度对刑事政策进行研究是一个非常重要的课题。若有人能从我的论

2 自序

述中得到一点启发，那我就非常知足了。若复有人，能借助于这点启发，从价值论的角度对刑事政策做更为深入的研究，那我更是要馨香祝福了。

前 言

人类的任何活动都是为了追求生活的幸福，任何制度、反应莫不是为达到这一目的的手段。作为人对犯罪的一种有意识的、有组织的反应，刑事政策必然承载着主体的价值追求。因此，对刑事政策进行价值分析，寻求刑事政策合目的化的途径，就成为刑事政策研究的一个基本的课题。但是，对于这样一个非常重要的课题，学界的研究却极为缺乏。虽然也有学者曾从价值论的角度论及刑事政策，但其论述却多集中于刑事政策的价值目标，且其对价值目标的研究，也多是论断式的，而缺少深入的、系统的论证。对刑事政策进行全面、系统、深入的价值分析，是刑事政策研究中的一个十分重要而又非常迫切的理论课题。

本书试图填补这一空白，希望能在明晰对刑事政策进行价值分析的基本路径的基础上，在明确刑事政策的价值目标的前提下，从价值论的角度对现实的刑事政策进行切实的研究，探索在刑事政策中增添更多的人文关怀。完美的结果绝非仅凭一人之力即可实现，但是，我还是希望，在这一力图实现对人类的终极关怀的基本课题中，能有自己的哪怕只是一点点的“贡献”。

如果就“刑事政策的价值分析”这一论题作简单的逻辑分析，那么，价值分析方法、刑事政策本体内容、对刑事政策进行价值分析所依据的标准和对刑事政策的实证的价值分析就成为其四个基本的子命题。基于对论题的这一理解，本文分四个部分逐步展开对刑

2 前 言

事政策的价值分析。

第一篇是方法论，也即价值分析方法论。第一章对价值分析方法论进行了有针对性的探讨。价值是客体对主体的有用性，是客体在与主体相互作用的关系中产生的一种关系属性。在价值的诸多分类中，以存在的层次和状态所作的目标性价值、事实性价值与规范性价值的分类对建构科学的价值分析理论框架具有十分重要的意义。完整的价值分析包括如下内容：客体的本体论研究、价值目标的确认、事实的描述、价值事实的抽象、价值评判、价值规范の設定以及规范的设置等。

第二篇是对象论，也即刑事政策的基本原理，是对刑事政策的本体论探讨。本书对刑事政策的本体揭示基本遵循了三个思路：一是借鉴政策学的研究成果，在政策学的框架内研究刑事政策；二是注意从与法律、刑事法相区别的角度对政策、刑事政策进行界定；三是坚持将静态的概念研究与动态的过程分析相结合，在“静”与“动”的结合中全面把握刑事政策。其中，第二章是对政策概念及其与法律相区别的初步界定。政策是社会公共权威为解决社会问题而制定的策略，其与法律的基本区别主要表现在主体、内容、渊源三个方面。第三章是对刑事政策概念的研究。在对传统概念进行整合、分析的基础上，从与刑事法相区别的角度，结合刑事政策本身的特性，本书认为，刑事政策就是社会公共权威综合运用刑罚、非刑罚方法与各种社会手段预防、控制犯罪的策略。刑事政策与刑事法的差异主要体现在主体、对象、手段、内容性质、渊源、制定程序等十个方面。在法治的框架内，刑事政策是刑事法的先导和补充，刑事法是刑事政策的升华和边界。综合性、灵活性、开放

性、指引性与倡导性是刑事政策最重要的特性。指引功能、调节功能与符号功能则是刑事政策的三种最基本的功能。第四章在将刑事政策分为制定、执行与变动三环节的框架内对刑事政策过程进行了分析。

第三篇是标准论，也即对刑事政策价值目标的研究，旨在确定作为刑事政策价值分析标准的刑事政策的价值目标。其中，第五章是对刑事政策价值目标的概括研究。价值是对人的需要的满足，因此，以人的需要为“支点”，可以深刻把握价值的根本内容。根据需要的内容与主体的不同，可以分别将刑事政策视野中的人的需要分为经济性需要、伦理性需要两个层次与秩序性需要、个体性需要两个侧面，与此相对应，效率、公正与秩序、自由也就分别成为刑事政策的不同层次的和不同侧面的价值目标。在法治的框架内，刑事政策的价值目标应遵循“效率优先，兼顾公正”与“秩序优先，兼顾自由”的模式。第六章对作为刑事政策价值目标的秩序与自由、第七章对作为刑事政策价值目标的效率与公正做了更为深入的研究。

第四篇是实践论，也即刑事政策的实证性价值分析，是在前述各篇研究成果的基础上对现实的刑事政策进行的实证性的价值分析。社会治安综合治理、惩办与宽大相结合政策、严打政策是我国最主要的三个刑事政策。其中，社会治安综合治理是我国的总刑事政策，惩办与宽大相结合政策是我国的基本刑事政策，严打政策是我国的具体刑事政策。这三个刑事政策，从其基本思路而言，均具有相当程度的合理性。但是由于政策过程中的各种因素，这些政策并不完全符合人的价值追求，因此均须作相应的改进。第八、九、

4 前 言

十章分别对社会治安综合治理、惩办与宽大相结合政策与严打政策进行了实证性的价值分析，在发掘其价值事实、评判其价值得失的基础上，明晰其价值改进的路径。

目 录

序	(1)
自 序	(1)
前 言	(1)

第一篇 方法论——价值分析方法论

第一章 价值分析方法论	(3)
第一节 价值论基础	(3)
一、价值的本质	(4)
二、价值的分类	(12)
第二节 价值分析方法	(17)
一、何谓价值分析	(17)
二、价值分析的基本概念范畴	(24)
三、价值分析的内容与基本环节	(27)
第三节 价值分析方法于刑事政策之应用	(32)
一、对象论：刑事政策的基本原理	(32)

2 目 录

二、标准论：刑事政策的价值目标	(33)
三、实践论：刑事政策的价值分析	(34)

第二篇 对象论——刑事政策的基本原理

第二章 政策的初步界定	(39)
-------------------	------

第一节 什么是政策	(40)
-----------------	------

一、政策现象与政策的传统定义	(40)
----------------------	------

二、政策的概念	(48)
---------------	------

第二节 政策与法律的基本区别	(51)
----------------------	------

一、对政策与法律关系的传统观点	(51)
-----------------------	------

二、政策与法律的基本区别	(53)
--------------------	------

第三章 刑事政策的概念	(62)
-------------------	------

第一节 刑事政策的概念	(62)
-------------------	------

一、学界对刑事政策界定的代表性观点与主要 分歧	(62)
----------------------------------	------

二、刑事政策的概念	(77)
-----------------	------

第二节 刑事政策与刑事法的关系	(89)
-----------------------	------

一、刑事政策与刑事法的异同比较	(89)
-----------------------	------

二、刑事政策与刑事法的联系	(97)
---------------------	------

第三节 刑事政策的分类	(102)
-------------------	-------

一、总刑事政策、基本刑事政策与具体刑事政策	(102)
-----------------------------	-------

二、刑事法律政策与刑事社会政策	(104)
-----------------------	-------

第四节 刑事政策的本质、特性与功能	(107)
一、刑事政策的本质	(107)
二、刑事政策的特性	(109)
三、刑事政策的功能	(113)
第四章 刑事政策的过程	(116)
第一节 政策过程的一般原理	(116)
一、政策过程的含义	(116)
二、政策过程的基本环节	(117)
第二节 刑事政策的制定	(120)
一、刑事政策问题的确认	(121)
二、刑事政策规划	(124)
三、刑事政策合法化	(127)
第三节 刑事政策的执行	(129)
一、刑事政策执行的含义	(129)
二、刑事政策执行的程序	(130)
三、影响刑事政策执行的主要因素	(132)
第四节 刑事政策的变动	(134)
一、刑事政策变动的含义	(135)
二、刑事政策变动的原因	(135)
三、刑事政策变动的内容	(137)

第三篇 标准论——刑事政策的价值目标

4 目 录

第五章 刑事政策的价值目标概述	(141)
第一节 刑事政策视野中的人的需要	(142)
一、人的需要的初步界定	(143)
二、人的需要的基本分类	(144)
三、刑事政策视野中的人的需要	(148)
第二节 刑事政策的价值	(151)
一、刑事政策价值的概念	(151)
二、刑事政策价值的内容	(152)
第三节 刑事政策的价值目标	(155)
一、刑事政策的价值目标	(155)
二、对刑事政策价值目标的不同观点的述评	(155)
三、本书的界定：社会治理模式与刑事政策的价值 目标	(159)
第六章 作为刑事政策价值目标的秩序与自由	(162)
第一节 作为刑事政策价值目标的秩序	(163)
一、秩序概说	(163)
二、作为刑事政策价值目标的秩序	(170)
第二节 作为刑事政策价值目标的自由	(173)
一、自由概说	(173)
二、作为刑事政策价值目标的自由	(179)
第三节 作为刑事政策价值目标的秩序与自由的 关系	(182)

一、秩序价值与自由价值的一般关系	(182)
二、作为刑事法价值目标的秩序与自由的关系	(184)
三、作为刑事政策价值目标的秩序与自由的关系	(188)
第七章 作为刑事政策价值目标的效率与公正	(193)
第一节 作为刑事政策价值目标的效率	(193)
一、效率概说	(193)
二、作为刑事政策价值目标的效率	(199)
第二节 作为刑事政策价值目标的公正	(203)
一、公正概说	(203)
二、作为刑事政策价值目标的公正	(208)
第三节 作为刑事政策价值目标的效率与公正的	
关系	(212)
一、效率与公正的一般关系	(212)
二、作为刑事法价值目标的效率与公正的关系	(218)
三、作为刑事政策价值目标的效率与公正的关系	(221)
 第四篇 实践论——刑事政策的价值分析	
 第八章 社会治安综合治理的价值分析	(227)
第一节 社会治安综合治理的概况	(227)
一、社会治安综合治理的产生与发展	(227)
二、社会治安综合治理的内容	(229)
三、社会治安综合治理的定位	(236)

6 目 录

第二节 社会治安综合治理的评价	(241)
一、治理措施的设计：打击有余而预防不足	(243)
二、犯罪预防的实施：倡导有余而强制不足	(247)
三、法院在综合治理中的地位：配合有余而中立 不足	(251)
第三节 社会治安综合治理的改进	(253)
一、对既发犯罪的反应：从打击到控制	(253)
二、综合治理的重心：从打击犯罪到预防犯罪	(256)
三、犯罪预防策略的实施方式：从政策实施方式到法律 实施方式	(257)
四、法院在综合治理力量体系中的地位：从附属于行政 到司法独立	(260)
第九章 惩办与宽大相结合政策的价值分析	(262)
第一节 惩办与宽大相结合政策的概况	(262)
一、惩办与宽大相结合政策的历史发展	(262)
二、惩办与宽大相结合政策的内容	(267)
第二节 惩办与宽大相结合政策的评价	(272)
一、对惩办与宽大相结合政策的总体评价	(272)
二、对“坦白从宽，抗拒从严”的评价	(276)
第三节 惩办与宽大相结合政策的改进	(284)
一、对惩办与宽大相结合政策的总体改进	(284)
二、对“坦白从宽，抗拒从严”的改进	(287)