

刑事法律科学文库(54)

主 编 赵秉志

刑事政策专题探讨

RESEARCH ON
SPECIAL TOPIC OF
CRIMINAL POLICY



中国人民公安大学出版社

刑事政策专题探讨

学术顾问 高铭暄

主 编 赵秉志

执行主编 魏 东

编 委 (以姓氏音序为序)

黄京平 刘 远 刘志伟

卢建平 魏 东 谢望原

翟中东 张远煌 赵秉志

中国人民公安大学出版社

·北 京·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事政策专题探讨/赵秉志主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2005.5
(刑事法律科学文库; 54)

ISBN 7-81109-047-3

I. 刑... II. 赵... III. 刑事政策—研究—中国—文集
IV. D924.04-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 023352 号

刑事政策专题探讨

research on special topic of criminal Policy

赵秉志 主编

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京通天印刷有限责任公司

版 次: 2005 年 5 月第 1 版

印 次: 2005 年 5 月第 1 次

印 张: 59

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 1137 千字

印 数: 0001 ~ 1500 册

ISBN 7-81109-047-3/D·042

定 价: 128.00 元

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

www.jgclub.com.cn

总序

现代化的国家是法治国家，现代文明进步的社会是法治社会。中国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻，对中国社会的发展进步至关重要。毋庸置疑，现代刑事法治在现代化法治国家中仍扮演着重要的角色，因而刑事法律学科也相应地为国家所重视，成为公认的改革开放以来我国发展、繁荣最为显著的主要法学学科领域之一，并被首批纳入建设国家重点研究基地之规划。在新世纪建设社会主义法治国家的进程中，刑事法学需要进一步发展与完善，以更为充分地发挥其应有的作用。

中国人民大学刑事法律科学研究中心是以刑事法律学科为研究领域的国家重点学术研究机构，系1999年12月首批建立的15个教育部普通高等学校人文社会科学重点研究基地之一。中国人民大学刑事法律科学研究中心研究人员以中国人民大学法学院刑事法学学科的部分专家学者为专职研究人员，同时聘请国内外一些知名刑事法专家学者作为兼职研究人员。中心主任为著名中青年刑法学者赵秉志教授，中心执行主任为知名中青年刑法学者卢建平教授，中心副主任为知名中青年刑事法学者何家弘、甄贞、郑定、黄京平教授，中心顾问为著名刑法学家高铭喧教授暨中央政法机关几位专家型领导同志。在学术研究范围和布局上，中心以作为国家重点学科的刑法学科为龙头，涵盖古今中外刑事法学之主要学科和研究领域。中心下设四个研究机构和研究方向：第一研究室以中国刑法为研究方向；第二研究室以刑事诉讼法暨刑事侦查、刑事物证技术为研究方向；第三研究室以中外刑事法律史为研究方向；国际刑法研究所以外国刑法与国际刑法为主要研究方向。刑事法学相关学科的有机结合和研究队伍的合理组合，乃是中心鲜明的优势互补之特色。按照教育部的要求，中心应当是具有明显科研优势和特色的国家级刑事法律科学重点研究基地，并经过努力使整体科研水平和参与重大决策的能力居于国内领先地位，在国际刑事法学学术界亦享有较高声誉。为达此目标和地位，中心要以学术研究为核心，深化科研体制改革，实行全面开放，注重高层次人才培养，加强学术交流，引导和促进刑事法律学科的发展与完善，努力建成全国一流的、名副其实的刑事法律科学领域的重点研究基地。

2 刑事政策专题探讨

“刑事法律科学文库”是中国人民大学刑事法律科学研究中心的主要系列著作项目，计划出版国内外刑事法律与刑事法学方面（包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法、刑事侦查、刑事物证技术、刑事法律史等领域）的有新意、有深度、有分量的著作与译作，著译者以本中心专职、兼职研究人员为主，并向国内外专家学者开放。旨在繁荣、深化和开拓刑事法学领域的学术研究，积累刑事法学方面的学术成果，为提高我国刑事法学的研究水平作出积极的贡献。

中国人民大学刑事法律科学研究中心

2000 年 1 月

前 言

刑事政策因其本身所具有的独特学科品质及其在现代社会生活中所具有的重大价值而逐渐成为一门显学，已经引起国内外理论界和实务部门的广泛关注。但是，毋庸讳言的是学术界对此领域研究还不够，尤其缺乏专题研究，亟须通过组织专门学术研讨活动和积累专题学术研究成果，以有力推进刑事政策问题的深入广泛研究。

魏东博士于2003年10月至2004年8月在本中心驻站从事研究工作期间，对刑事政策领域学术兴趣颇浓厚，提出开展刑事政策问题专题研究，希望中心组织一本专题研究刑事政策问题的学术专著，能够对此领域有所贡献。中心和我本人深以为然，遂将刑事政策作为本中心的一个专题科研项目，由魏东博士具体负责，邀约部分中青年专家学者对此领域进行专题研究，合力撰著成书。

本书特点是注重研究领域的专题性，所有论文都针对刑事政策问题展开专门研讨，研究内容覆盖了刑事政策的主要方面，既有刑事政策基础理论问题的学术探索，也有刑事政策实践中具体问题的专门检讨。全书由“刑事政策界定与学科建构”、“刑事政策的形成与发展”、“刑事法理论与刑事政策分析”、“犯罪人境遇问题研究”、“犯罪防控专题研究”等五个专题组成。当然，本书并非刑事政策原理的系统研究，因而并不注重理论研究的系统性。但我们有理由相信，本书对于推进我国的刑事政策理论研究仍然具有重大意义。

本书由黄京平、刘远、卢建平、魏东、谢望原、翟中东、张远煌、赵秉志八名学者组成编委，由高铭暄教授担任学术顾问，赵秉志教授担任主编，魏东博士担任执行主编。全书最后由赵秉志教授和魏东博士共同审改定稿。

赵秉志 谨识

2004年9月30日

目 录

上编 刑事政策基本问题探讨

第一专题 刑事政策界定与学科建构

刑事政策的概念界定与学科建构	卢建平 (5)
刑事政策概念的结构分析——兼评刑事政策法治化 ...	黄京平 李 翔 (16)
论刑事政策的概念	张远煌 (30)
刑事政策的本体价值范畴	魏 东 (41)
刑事政策的界定与体系	刘 远 刘 军 (53)
刑事政策的概念界定与基本原则	钟云华 (66)
刑事诉讼中的刑事政策分析理路	古立峰 (93)
将人格纳入刑事政策的根据	翟中东 孙 霞 (112)
刑事政策与刑事法律的基本关系	魏 东 (123)
刑事政策与刑法的关系	李 静 (129)
韩国刑事政策的基本思想	安铜准 (149)

第二专题 刑事政策的形成与发展

犯罪防控对策观的发展变化	洛桑东洲 (155)
刑事政策上的犯罪化与非犯罪化	魏 东 肖 敏 (167)
无被害人犯罪研究	黄京平 陈鹏展 (217)

第三专题 刑事法理论与刑事政策分析

刑罚政策的基本问题	郭理蓉 (237)
死刑存废的政策分析与我国的选择	赵秉志 郭理蓉 (286)
死刑政策分析检讨	魏 东 刘沛胥 (296)
无期徒刑的刑事政策分析	王 媛 (309)
短期自由刑的刑事政策分析	聂 颖 (316)
管制刑的刑事政策分析	邓双双 (331)

2 刑事政策专题探讨

资格刑的刑事政策分析	李 衡 (338)
不定期刑的刑事政策分析	蒋 华 (345)
罚金刑的刑事政策检讨	李 凯 (357)
罚金刑的刑事政策分析	莫俊敏 (386)
没收财产刑执行制度研讨	刘志伟 (405)
劳动教养的制度缺陷与改进方案	魏 东 江崇德 (423)
劳动教养政策的初步分析	张小霞 (453)
保安处分的刑事政策分析	邹佳铭 (468)
保护处分的刑事政策分析	刘 秀 (477)
缓刑政策的反思与重构	唐 丹 (487)
假释制度的缺陷与改进	魏 东 何文强 (532)
假释政策检讨	邓北燕 (545)
略论赦免的刑事政策意义	谢望原 (571)
赦免制度研讨	刘 科 刘志伟 (582)
检察活动的刑事政策分析	郑莉芳 (607)
审判活动的刑事政策分析	姜 涛 (628)
中国律师权利的保障问题	魏 东 唐 丹 李 珊 (644)

下编 刑事政策专门问题探讨

第四专题 犯罪人处遇问题研究

犯罪嫌疑人和被告人的人权保障	刘海蓉 肖仕卫 (675)
监狱哲学的几个基本问题	高 文 (686)
社区矫正制度的本土化问题	白田甜 (710)
行刑政策分析	郭理蓉 (738)

第五专题 犯罪防控专题研究

国际恐怖主义犯罪的界定与应对措施

.....	赵秉志 魏 东 蒋 华 李 珊 (759)
公司犯罪刑事政策论	蒋熙辉 (815)
法人犯罪的刑事政策分析	魏 东 章谷雅 (840)
经济犯罪的刑罚配置政策	倪永红 (882)

Content

Part One Probing into Fundamental Issues of Criminal Policy

I Definition of Criminal Policy and Construction of Subject

Definition of the Concept of Criminal Policy and Construction of Subject	Lu Jianping (5)
Structural Analysis of the Concept of Criminal policy; as well as the	
Legalization of Criminal Policy	Huang Jingping & Li Xiang (16)
On the Concept of Criminal Policy	Zhang Yuanhuang (30)
Ontic Value of Criminal Policy	Wei Dong (41)
Definition and System of Criminal Policy	Liu Yuan & Liu Jun (53)
Definition and Fundamental Principal of Criminal Policy	Zhong Yunhua (66)
Analysis of Criminal Policy in Criminal Action	Gu Lifeng (93)
Foundation of Bringing Personality into Criminal Policy	
	Zhai Zhongdong & Sun Xia (112)
Fundamental Relationship between Criminal Policy and Criminal Law	
	Wei Dong (123)
Relationship Between Criminal Policy and Criminal Law	Li Jing (129)
Fundamental Thought of Criminal Policy in Korea	An Tongzhun (149)

II Naissance and Development of Criminal Policy

Development of the Idea of Countermeasures to Prevent and Control Crime	
	Luo Sang Dongzhou (155)
Crimilization and Decrimilization in View of Criminal Policy	
	Wei Dong & Xiao Min (167)
Study on victimless crime	Huang Jingping & Chen Pengzhan (217)

III Theory of Criminal Law and Analysis of Criminal Policy

Fundamental Issues of Penal Policy	Guo Lirong (237)
Analysis of the Policy on Maintenance and Abolishment of Death Penalty and China's choice	Zhao Bingzhi & Guo Lirong (286)
Analysis and Review on the Policy of Death Penalty	Wei Dong & Liu Peixu (296)
Analysis of the Criminal Policy of Life Imprisonment	Wang Yuan (309)
Analysis of the Criminal Policy of Short – time Imprisonment	Nie Ying (316)
Analysis of the Criminal Policy of Public Surveillance	Deng Shuangshuang (331)
Analysis of the Criminal Policy of Punishment Against Qualifications	Li Heng (338)
Analysis of the Criminal Policy of Indeterminate Sentence	Jiang Hua (345)
Review on the Criminal Policy of Pecuniary Penalty	Li Kai (357)
Analysis of the Criminal Policy of Pecuniary Penalty	Mo Junmin (386)
Entering into the Execution System of Confiscation of Property	Liu Zhiwei (405)
Limitation of the System of Reeducation Through Labor and Scheme of Improvement	Wei Dong & Jiang Chongde (423)
Elementary Analysis of the Policy of Reeducation Through Labor	Zhang Xiaoxia (453)
Elementary Analysis of the Criminal Policy of Security Arrangements	Zou Jiaming (468)
Elementary Analysis of the Criminal Policy of Protective Measure ...	Liu Xiu (477)
Review and Reconstruction of the Policy of Probation	Tang Dan (487)
Limitation and Improvement of the System of Parole	Wei Dong & He Wenqiang (532)
Review on the Policy of Parole	Deng Beiyuan (545)
On the Significance of the Criminal Policy of Amnesty	Xie Wangyuan (571)
Study on the System of Amnesty	Liu Ke & Liu Zhiwei (582)
Analysis of the Criminal Policy of Prosecutorial Action	Zheng Lifang (607)
Analysis of the Criminal Policy of Judicial Action	Jiang Tao (628)

Issues Concerning Safeguarding the Right of Lawyers in China

..... Wei Dong & Tang Dan & Li Shan (644)

Part Two Probing Into the Special Issues of Criminal Policy

IV Study on the Issues concerning the Treatment of Criminals

Safeguard of the Human Rights of the Criminal Suspects and Defendants

..... Liu Hairong & Xiao Shiwei (675)

Several Fundamental Issues of Penological Philosophy Gao Wen (686)

Localization of the system of Communal Correction Bai Tiantian (710)

Analysis of the Policy of Execution Guo Lirong (738)

V Study on the Prevention and Control of Crime

Definition and Countermeasures of International Crime of Terrorism

..... Zhao Bingzhi & Wei Dong & Jiang Hua & Li Shan (759)

On the Criminal Policy of Corporate Crime Jiang Xihui (815)

Analysis of the Criminal Policy of Corporate Crime

..... Wei Dong & Zhang Guya (840)

Disposition Policy of the Penalty of Economic Crimes Ni Yonghong (882)

上 编

刑事政策基本问题探讨

第一专题

刑事政策界定与学科建构

刑事政策的概念界定与学科建构

卢建平*

目次:

- 一、刑事政策的概念
- 二、刑事政策学的研究对象与范围
- 三、刑事政策学与相邻学科的关系
- 四、刑事政策学的学科建构

在我国刑事科学界,刑事政策学正日益成为一门显学,但是围绕刑事政策的一系列基本问题,学界的见识仍是很不统一的。在诸如刑事政策的概念、研究对象与范围及其与相邻学科的关系等基本问题上,学界的观点仍然有相当的分歧。从贯彻“双百方针”、弘扬学术自由的立场看,这种局面固然可喜,但是如果刑事政策学科的根基问题不解决,则势必阻碍该学科的发展,也许会导致另一种“泡沫经济”式的刑事政策学的表面繁荣。^①若刑事政策没有一个正确的定位,我们对于犯罪现象以及反犯罪的斗争的种种方法措施就没有一个理性的思考和科学的抉择,难以有效应对我国正面临的犯罪形势的严峻挑战。本文的注意力就集中在刑事政策学的基本问题上。

一、刑事政策的概念

“刑事政策”这一概念,最早出现在18世纪末19世纪初德国法学教授克兰斯洛德和费尔巴哈的著作中。克兰斯洛德认为,刑事政策是“立法者根据各个国家的具体情况而采取的预防犯罪、保护公民自然权利的措施”;费尔巴哈则认为,刑事政策是国家据以与犯罪作斗争的惩罚措施的总和,“刑事政策是立法国家的智慧”。^②由此可见,刚开始人们总习惯于把刑事政策看做是一种立法技术或技巧,这无疑限制了刑事政策的内容及其地位与作用。

此后这一概念沉寂了相当长的时间,一直到20世纪初才由德国刑法学家冯·李斯特将刑事政策定义为:“国家与社会据以组织反犯罪斗争的原则的总和。”他

* 中国人民大学刑事法律科学研究中心执行主任、教授、法学博士、博士研究生导师。

① 高铭喧、赵秉志:《新中国刑法学五十年》,中国方正出版社2000年版,第38页。

② [德]费尔巴哈:《Lehrbuch》,1803年版。

的这一定义一经提出便引起了各国法学家的关注，很多人在此基础上提出了自己的定义。如法国早期刑事政策学家亨利·多纳迪·德瓦布尔等人认为，刑事政策就是国家对犯罪所作出的反应，刑事政策的作用就是对犯罪进行惩罚。^① 因为该定义过分强调刑事政策的惩罚性，所以其影响并不大。而法国著名法学家马克·安塞尔将刑事政策视为“观察的科学”与“组织反犯罪斗争的艺术与战略”，他指出：“刑事政策是由社会，实际上也就是由立法者和法官在认定法律所要惩罚的犯罪，保护‘高尚公民’时所作的选择。”^② 这一定义更多地被现代刑事政策学家所接受，并由他的门徒继承并发扬光大。如法国著名刑事政策学家克里斯蒂娜·拉塞杰在她所著的《刑事政策学》一书中认为：“政策，一般地说，就是对城邦事务的认识与管理。刑事政策一方面是对犯罪这一城邦内部的特殊事务的认识与分析，另一方面是用来解决犯罪行为或越轨行为所带来的一系列问题的战略。”^③ 米海依尔·戴尔玛斯-马蒂将费尔巴哈的格言加以扩展，认为：“刑事政策就是社会整体据以组织对犯罪现象的反映的方法的总和，因而是不同社会控制形式的理论和实践。”^④

应该注意的是，自马克·安塞尔等为刑事政策重新定义以后，西方大多数法学家或刑事政策学家都倾向于认为，刑事政策既是打击和预防犯罪的斗争策略，是一个国家总政策的组成部分，同时也是研究犯罪现象及其对策的科学。如此界定的刑事政策在概念、体系、内容上自然与我国对刑事政策的理解大为不同。无论是我国的刑事法律科学工作者还是实际工作者，对刑事政策的理解还停留在狭义的刑事政策观上，即将之视为惩罚犯罪、保护人民的刑法政策或策略，或等同于我们党和国家在处理犯罪问题、对待犯罪时一些具体的政策措施，如“惩罚与教育改造相结合”，“惩办与宽大相结合”，“惩前毖后，治病救人”，“坦白从宽，抗拒从严”，“从重从快”等。这种狭隘的刑事政策观不仅因为“可操作性概念”的缺少而妨碍我国与国际学术界的对话与交流，阻碍了我国刑事政策学研究的发展与兴旺，而且也不利于我国科学而又合理的刑事政策的制定与执行。因此，我们需要借鉴国外关于刑事政策的科学定义。现今西方最流行的刑事政策的定义表述为：“从认识的角度看，刑事政策是对犯罪现象的综合分析，对犯罪现象以及与违法犯罪行为作斗争的方法措施的解析；它同时也是建立在一定理论基础之上的旨在解决对广义的犯罪

① [法] 亨利·多纳迪·德瓦布尔：《专制国家刑事政策》（法文版），巴黎 1938 年版。

② [法] 马克·安塞尔：《社会防卫思想》（中文版），卢建平译，香港天地图书有限公司 1988 年版。

③ [法] 克里斯蒂娜·拉塞杰：《刑事政策学》（法文版），法国大学出版社 1987 年版，第 5 页。

④ [法] 米海依尔·戴尔玛斯-马蒂：《刑事政策的主要体系》（中文版），卢建平译，法律出版社 2000 年版，第 2 页。