

刑事法律科学文库 (60)



◎ 时延安 著

中国区际刑事管辖权冲突及其解决研究

STUDY ON THE INTER-REGIONAL
CONCURRENT CRIMINAL
JURISDICTION IN CHINA

中国人民公安大学出版社

中国人民大学刑事法律科学研究中心

◎刑事法律科学文库 (60)

司法部法治建设与法学理论研究部级科研项目成果 (之二)

中国区际刑事管辖权 冲突及其解决研究

STUDY ON THE INTER - REGIONAL CONCURRENT
CRIMINAL JURISDICTION IN CHINA

时延安 著

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

中国区际刑事管辖权冲突及其解决研究/时延安著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2005.5

(刑事法律科学文库; 60)

ISBN 7-81109-076-7

I. 中... II. 时... III. 刑事责任—管辖权—研究—中国
IV. D924.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 042312 号

中国区际刑事管辖权冲突及其解决研究
STUDY ON THE INTER-REGIONAL CONCURRENT
CRIMINAL JURISDICTION IN CHINA

时延安 著

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: 北京市泰锐印刷厂

版 次: 2005 年 5 月第 1 版

印 次: 2005 年 5 月第 1 次

印 张: 9

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 242 千字

印 数: 0001 ~ 3000 册

ISBN 7-81109-076-7/D · 071

定 价: 20.00 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

刑事法律科学文库

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学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暄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，中心应该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，在国际刑事法学术圈亦享有较高声誉。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，努力建设全国一流的、名副其实的刑事法律科学领域的重点研究基地。

“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5月

序

赵秉志*

2002年年中问世的司法部“法治建设与法学理论研究部级科研项目”课题名录中，“中国区际刑法冲突与刑事司法协助研究”是其选题之一。多年来，我一直从事相关领域的研究，于是，我就向司法部提出承担该项目研究的申请。此前，我指导的博士研究生时延安，在我的同意和帮助下，已经选择中国区际刑事管辖权冲突作为其博士论文选题并开始了相关准备工作。项目申请被批准后，时延安博士即主动表示希望将博士论文研究与项目研究结合起来，一方面使学术研究能够得到更丰富的第一手资料，另一方面也可以使学术研究更有针对性，更贴近实践。我一贯主张学术研究要面向社会现实，解决实际问题，因而即同意了他的请求，并将多年来收集的资料倾囊而授。2003年6月，时延安博士顺利通过了博士论文答辩，他的论文《中国区际刑事管辖权冲突及其解决研究》在评议和答辩中被评为优秀，并于2004年10月获得中国人民大学优秀博士论文的殊荣。博士毕业留校任教后，时延安博士多次表示，论文整体仍偏重理论，于实证研究的力度还不够。对此，我也表示赞同，并希望他能够继续充实论文内容，将近年来的一些资料吸收到最终成果中去。今天呈现在读者面前的，即是他在博士论文基础上修改、充实

* 国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心主任，中国人民大学法学院副院长、教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会副会长，国际刑法学协会中国分会副主席。

并完善而成的一部专著，也是“中国区际刑法冲突与刑事司法协助研究”项目最终研究成果的重要组成部分。

中国区际刑事法问题，是中国范围内四个法域之间法律关系调整中一个颇为棘手的方面，因为这直接涉及国家公权力的分配与协调问题，也由此具有一定的政治色彩。而这样的一个难题，迄今在世界范围内还没有先例可供参考，这就需要我们切实结合中国“一国两岸四法域”的现实，从有利于维护祖国统一和加强不同法域之间的交流和合作、及时化解矛盾的原则出发，遵循现代法治精神，构建出一套科学合理、行之有效的法律机制来。多年来，我国内地刑事法学界与实务界就如何解决中国区际刑事法律问题，建立稳定、良性的法律合作机制，提出了诸多有益且颇具可行性的方案及具体措施；港、澳特别行政区和台湾地区学者也从现实的角度提出了诸多好的建议和设想。今后一段时间的工作，就是大力促进“两岸四地”刑事法学者和实务工作者的交流与对话，并积极推动相关司法实务的开展。只有切实地、积极地走好每一步，我们的目标才会圆满的实现。

司法部“中国区际刑法冲突与刑事司法协助研究”项目研究完成了，但是我们对相关领域的研究仍将继续深化下去。作为这一课题的研究成果，是课题组成员编著出版的两本著作（另一本为《中国区际刑法问题专论》，中国人民公安大学出版社2005年3月出版）。我们由衷地希望，它们对于合理解决中国区际刑事法律问题能够起到积极的理论借鉴作用，我们亦更加乐见，中国四个法域之间能够顺利地架起法治的桥梁，使我们的祖国更加繁荣稳定，国富民强。

衷心感谢司法部“法治建设与法学理论研究部级科研项目”的资助。感谢中国人民公安大学出版社的大力支持。

中国人民大学刑事法律科学研究中心主任

司法部“中国区际刑法冲突与刑事司法协助研究项目”主持人

赵秉志教授 谨识

2005年3月

目 录

绪 论	(1)
一、问题·基本思路·意义	(1)
二、用语之厘清	(5)
三、研究脉络及方法	(14)
第一章 中国区际刑事管辖权冲突的一般问题	(16)
第一节 中国区际刑事管辖权冲突的宪法问题	(16)
一、“一国两制”的宪法意义	(17)
二、“四地”法制体系之间的关系	(30)
三、“四地”之间司法权的关系	(32)
第二节 中国区际刑事管辖权冲突的概念及其肇因	(34)
一、中国区际刑事管辖权冲突的概念	(34)
二、中国区际刑事管辖权冲突的特征	(41)
三、中国区际刑事管辖权冲突的肇因	(45)
第三节 中国区际刑事管辖权冲突的性质	(51)
一、主权统一下司法权冲突的原因分析	(52)
二、主权问题与司法权冲突问题是否可以分开来 解决	(54)
第四节 德国区际刑法理论的借鉴意义	(56)
一、德国统一前联邦德国解决涉及民主德国刑事	

案件刑法适用问题的理论与实践	(58)
二、联邦德国国际刑法理论对解决中国区际刑事 管辖权冲突问题的借鉴意义	(67)
第五节 中国区际刑事管辖权冲突问题在中国区际刑法 理论体系中的地位	(71)
一、中国区际刑法的概念	(73)
二、中国区际刑法的基本范畴	(76)
三、中国区际刑法基本范畴的关系	(80)
第二章 中国区际刑事管辖权冲突的表现	(83)
第一节 中国区际刑事管辖权冲突的类型	(83)
一、基于人的要素而形成的刑事管辖权冲突	(86)
二、基于事的要素而形成的刑事管辖权冲突	(88)
三、基于人的要素、事的要素共同作用的刑事 管辖权冲突	(93)
第二节 中国区际跨境犯罪	(94)
一、跨境犯罪的概念	(94)
二、跨境犯罪情形下的刑事管辖权冲突	(96)
三、中国区际跨境犯罪及其种类	(102)
第三节 中国区际刑事管辖权冲突之典型案例剖析	(109)
一、大陆与台湾地区之间发生的有关刑事管辖权 冲突的案件	(109)
二、内地与香港之间发生的有关刑事管辖权冲突的 案件	(118)
三、内地与澳门之间发生的有关刑事管辖权冲突的 案件	(125)

第三章 解决中国区际刑事管辖权冲突之原则——规则体系	(128)
第一节 解决中国区际刑事管辖权问题应确立的政治原则	(129)
一、一个中国原则	(132)
二、法域地位平等原则	(140)
三、相互承认原则	(142)
四、有效惩治和预防犯罪原则	(152)
第二节 解决中国区际刑事管辖权冲突问题的法律原则	(155)
一、一般原则：地域管辖权优先行使	(159)
二、对一法域居民在他法域侵犯本法域或同一法域居民的刑事案件，可采居民管辖权优先行使的原则	(166)
三、特定情形下本法域保护管辖权优先行使的原则	(169)
四、补充原则——先理为优原则	(170)
第三节 解决中国区际跨境犯罪的规则	(171)
一、主要犯罪地的确定	(173)
二、实际控制地优先行使管辖权的情形	(183)
三、以协商途径确定刑事管辖的情形	(188)
第四章 刑事管辖权冲突之解决与中国区际刑事司法互助	(190)
第一节 刑事管辖之确定与中国区际刑事司法互助的关系	(191)
一、刑事管辖之确定程序是中国区际刑事司法互助的一项重要内容	(192)
二、解决中国区际刑事管辖权冲突与中国区际	

刑事司法互助应坚持共通的政治原则	(198)
第二节 确定刑事管辖的具体程序	(208)
一、刑事管辖确定之具体程序设想	(209)
二、刑事管辖确定程序应采取的刑事司法互助模式 ...	(215)
第五章 解决中国区际刑事管辖权冲突问题之立法完善	
探索	(225)
第一节 宪法性法律文件与相关基本法律的完善建议 ...	(225)
一、完善宪法规范的建议	(226)
二、完善内地刑法规范的建议	(228)
三、完善内地刑事诉讼法的建议	(231)
第二节 解决中国区际刑事管辖权冲突司法互助协定	
之初步设想	(233)
结 语	(239)
参考书目	(243)
代 跋	(252)
后 记	(269)

Contents

Introduction (1)

- 1. Questions • Basic Ideas • Significance (1)
- 2. Clarification of the terms (5)
- 3. Research sequence and methods (14)

Part I Basic issues of the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China (16)

- 1. The constitutional questions on the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China (16)
 - 1.1 The constitutional significance of the policy of "one nation, two systems" (17)
 - 1.2 The relationship of the legal systems of the four regions (30)
 - 1.3 The relationship of the judicial powers of the four regions (32)
- 2. The concept and the cause of the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China (34)
 - 2.1 The concept of Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China (34)
 - 2.2 The features of Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China (41)

2.3	The cause of Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China	(45)
3.	The nature of Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China	(51)
3.1	The analysis on the cause of the conflict of judicial powers under a unitary sovereignty	(52)
3.2	Can the problem of the conflict of the judicial powers be resolved regardless of the problem of sovereignty	(54)
4.	The theory of the " Lokales Strafrecht" of the Federal German as reference	(56)
4.1	The introduction of the theory of the " Lokales Strafrecht" of the Federal German	(58)
4.2	To draw lessons from the theory of the " Lokales Strafrecht" to solve the problem of Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China	(67)
5.	The status of the category of the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in the system of the inter – regional criminal law of china	(71)
5.1	The concept of the inter – regional criminal law of china	(73)
5.2	The fundamental categories of the inter – regional criminal law of china	(76)
5.3	The relationship of the fundamental categories of the inter – regional criminal law of china	(80)

Part II Phenomenon of the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction

(83)

1. Types of the Inter – regional Concurrent Criminal

Jurisdiction	(83)
1.1 The concurrent criminal jurisdiction because of the element of people	(86)
1.2 The concurrent criminal jurisdiction because of the element of fact	(88)
1.3 The concurrent criminal jurisdiction because of the elements of people and fact	(93)
2. Trans – regional crime in China	(94)
2.1 The concept of trans – regional crime	(94)
2.2 The Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction under the condition of the trans – regional crimes ...	(96)
2.3 Trans – regional crime in China and its types	(102)
3. The analysis on the typical cases relating to the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China	(109)
3.1 The cases relating to the mainland and Taiwan region	(109)
3.2 The cases relating to the inland and Hongkong region	(118)
3.3 The cases relating to the inland and Macau region	(125)

Part III The principle – regulation system to resolve the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction

(128)

1. The political principles	(129)
1.1 The principle of one China	(132)
1.2 The principle of the equality of different legal regions	(140)

1.3	The principle of recognition	(142)
1.4	The principle of valid preventing and punishing the crimes	(152)
2.	The legal principles	(155)
2.1	The common principle; the prior performance of regional jurisdiction.	(159)
2.2	If the resident of a region violates the region he belongs to or the resident who has the same identity with him in another region, the residential jurisdiction could be prior performed	(166)
2.3	The regional protective jurisdiction could be performed in some special occasions	(169)
2.4	The first prosecution is the supplementary principle	(170)
3.	Regulations to resolve the trans - regional crime in China	(171)
3.1	How to determine the major place of the offense ...	(173)
3.2	The circumstances that the jurisdiction is prior performed in the place where the suspect has been controlled	(183)
3.3	The circumstances to determine the factual jurisdiction by the negotiation	(188)

Part IV The resolution of the concurrent criminal jurisdiction and the inter - regional judicial assistance in criminal matters in China ... (190)

1.	The determination of the factual criminal jurisdiction and the inter - regional judicial assistance in criminal matters in China	(191)
----	--	-------

1.1	The procedure of the determination of the factual criminal jurisdiction is a major part of the inter – regional judicial assistance in criminal matters	(192)
1.2	It must take the same political principles with the inter – regional judicial assistance in criminal matters to resolve the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China	(198)
2.	The concrete procedure to determine the criminal jurisdiction	(208)
2.1	The design of the concrete procedure	(209)
2.2	The model which the procedure of the determination of the factual criminal jurisdiction should take	(215)
Part V The design to perfect the relevant legislation to resolve the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China		(225)
1.	How to perfect the constitutional documents and relevant basic laws	(225)
1.1	How to perfect the constitutional norms	(226)
1.2	How to perfect the inland criminal substantial law	(228)
1.3	How to perfect the inland criminal procedural law	(231)
2.	The preliminary design on the agreement to resolve the Inter – regional Concurrent Criminal Jurisdiction in China	(233)
Conclusion		(239)

Reference		(243)
Postscript		(252)
Postscript		(269)