

日本少年事件相关制度研究

——兼与中国的制度比较

吴海航 著



中国政法大学出版社

日本少年事件相关制度研究

——兼与中国的制度比较

吴海航 著



中国政法大学出版社

2011·北京

图书在版编目(CIP)数据

日本少年事件相关制度研究 / 吴海航著. —北京: 中国政法大学出版社,
2011. 7

ISBN 978-7-5620-3984-6

I. 日… II. 吴… III. 青少年犯罪-司法制度-研究-日本 IV. D931.36

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第140730号

- 书 名 日本少年事件相关制度研究——兼与中国的制度比较
RIBEN SHAONIAN SHIJIAN XIANGGUAN ZHIDU YANJIU JIANYU
ZHONGGUO DE ZHIDU BIJIAO
- 出版发行 中国政法大学出版社(北京市海淀区西土城路25号)
北京100088 信箱8034 分箱 邮编100088 zf5620@263.net
<http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)
(010) 58908285(总编室) 58908325(发行部) 58908334(邮购部)
- 承 印 固安华明印刷厂
- 规 格 880mm×1230mm 32开本 9.75印张 215千字
- 版 本 2011年8月第1版 2011年8月第1次印刷
- 书 号 ISBN 978-7-5620-3984-6/D·3944
- 定 价 29.00元

- 声 明
1. 版权所有, 侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题, 由本书发行部负责退换。

日本国际交流基金会北京日本文化
中心提供部分资助，特此致谢！

前 言

本书之所以选择日本少年事件相关制度为研究课题，因为这是一项具有理论意义和现实意义的选题，是与当代中国法制建设进程紧密相关的选题。关于这一选题的由来，须上溯至4年前我在日本进行客座研究的一段经历。

2007年8月20日，我乘坐全日空航班前往东京的日本国际交流基金会总部报到，开始了为期一年的海外研究。抱着对东京都与北京市未成年人犯罪矫正设施进行比较研究的目的，我来到了首都大学东京（原东京都立大学）都市教养学部部长、法学系教授前田雅英先生的门下，荣幸地聆听了前田教授的悉心教诲，并由此获得灵感，逐渐形成了本书选题构成的初步设想。

日本少年事件相关制度，是关于日本涉案少年权利保障的法律制度体系，它包括少年违法犯罪预防与矫正教育的理念、立法、司法及其设施的构成，可以涵盖日本少年法制的全部内容。日本少年事件相关制度体系的结构，受近代以来西方权利观念的支撑，从而形成层级分明、相互引证和说明的立法体制，并辅之以细致完备、结构严密的矫正教育设施网络，从理论研究到制度设计均形成规模体系，成为一个多

世纪以来日本少年法制发展的阶段性重要成果。

近十多年来,日本的少年法制伴随着理论上的争议和实践中的变革在不断发展,在少年法制研究和少年立法、司法实践领域,出现过不同的理论见解和学术争议。例如,自20世纪90年代中期开始,随着若干起少年恶性犯罪事件的连续发生,是否要对少年犯罪行为进行特别的严罚便成为《少年法》修订的争论焦点,不同派别的理论争论和实践中制度改革遭遇的阻力,都表明少年事件已成为日本全社会关注的核心问题,其结果必然影响到少年法制的改革方向。然而,类似的少年事件在中国也曾经发生过,但是,却没有形成学术界和法律实践领域集中关注和探讨少年法制变革的情形,也没有形成全社会关注少年事件的情形,因此,也没有形成促进少年法制改革的动力。日本少年法制在争论中不断地得到完善和发展,而中国的少年法制则仅以阶段性的有限立法成果告一段落,其后便再难出现连续性的立法修订和构建丰富而完整的立法体系的情况,同时也缺乏配套的、多层次的少年犯罪矫正设施的设计与建设过程,这种状态与日本当代少年法制体系结构相比形成了巨大的差距,也与当代中国法制建设的整体进程形成了明显的差距。

本书在研究日本少年事件相关制度时,同时兼顾与中国的制度比较,并提出了作者的个人见解。近代以来,不同国家的法制建设在某些法制领域适当保留民族差异性的同时,更注重不同国家之间的法制演进趋向同一性的问题。经验告诉我们,法律是可以借鉴和移植的,尤其当人类社会法制文明发展到21世纪的今天,法制的差异化特征越来越被法制的同构化特征所取代,适用于一个国家、一个民族的法律制度,同样也可以适用于另一国家和民族。在不同的国家之间,参

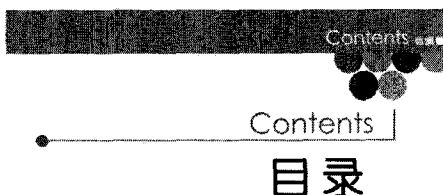
考和学习先进国家的法制成果，已成为当今世界很多法制国家曾经发生的经验和事实。

日本的少年法制创立来源于美国的少年法制经验，其最初的制度构建始自近代明治时期的《感化法》（1900年）以及依法设立的“感化院”设施，并经过大正年间第一部《少年法》（1922年）的颁布，到第二次世界大战后现代少年法制的全面发展，至今经过了一个多世纪的立法实践和设施建设的过程，虽然，如今日本的少年事件相关制度依然处于不断地精益求精之中，但日本的少年法制发展的确已经达到了稳定和成熟的阶段。因此，在当代中国的少年法制体系构建过程中，无疑可以借鉴日本的少年法制建设成果，从立法体系的构成到法典结构的模式，从司法管辖的划分到司法程序的谨严，从矫正设施的种类到设施布局的细密，都可以参考或移植日本的成功经验，结合中国的具体国情，逐步建设成体系完备的中国少年法制结构。

作为制度研究兼及比较，本书虽有许多发微之处，仍难免挂一漏万，容来日进行更为深入细致的研究。研究中若有不足，还望学界师友和同仁赐正，在此特表谢忱。

吴海航

2011年5月



前 言	I
绪 论	1
一、研究对象之缘起	1
(一)问题的提出	1
(二)基本概念	2
(三)研究对象	3
二、结构设计	4
(一)范围界定	4
(二)制度比较	6
(三)决策建议	7
三、研究方法	8
 第一章 少年权利保障制度渊源	
——儿童权利与福利	11
一、日本儿童权利保障的制度渊源	11
(一)《宪法》、《民法》中的儿童权利设置	12
(二)《儿童宪章》中的儿童权利范畴	15
二、日本儿童福利保障的制度渊源	18
(一)儿童福利的理念与制度渊源	18

(二) 儿童福利制度与管理设施	21
(三) 儿童福利制度中的儿童特殊保护	37
三、日本近年的“少子化”与儿童教育政策	42
(一) “少子化”问题与幼儿家庭教育	43
(二) 幼儿家庭教育模式的建立过程	45
(三) 幼儿家庭教育内容及其功能	48
(四) 日本幼儿家庭教育模式的借鉴意义	51
四、中国的儿童权利保障与儿童福利立法	53
(一) 中国加入联合国《儿童权利公约》	53
(二) 中国《妇女儿童权益保护法》的权利内容	54
(三) 暂付阙如的中国“儿童福利法”	55
(四) 中国其他法律文件中的儿童权利与福利	57
(五) 中国农村“留守儿童”的权利现状	60
第二章 涉案少年权利保障法律体系	63
一、日本涉案少年权利保障基本法——《少年法》	64
(一) 《少年法》的发展历程	65
(二) 少年“保护处分”程序的设定及其变化	67
二、围绕日本《少年法》修订过程的权利意识论争	72
(一) 2000 年《少年法》修订时的核心问题	73
(二) 2005 年《少年法》修订时的争论焦点	87
三、日本《少年法》的主要原则及其立法精神	96
(一) 少年保护主义原则	97
(二) 行政解送责任原则	99
(三) 家庭裁判所调查原则	102
四、日本涉案少年权利保障相关立法	103

(一)《少年审判规则》及其立法主旨·····	104
(二)《少年院法》与《少年院处遇规则》的立法 主旨·····	108
(三)《少年鉴别所处遇规则》的立法主旨·····	116
五、中国涉案少年权利保障现状·····	119
(一)《刑法》与“两高”司法解释中的涉案少年 权利保障·····	119
(二)其他法文件中的涉案少年权利保障·····	128
(三)《未成年人保护法》的内容及其问题·····	131
(四)《预防未成年人犯罪法》的立法缺憾·····	135
(五)制定中国“少年法”的必要性·····	137
第三章 法制运行环境中的少年事件处置与预防·····	141
一、日本一般少年不良行为的处置原则·····	142
(一)《少年警察活动规则》对少年不良行为的 适用·····	142
(二)警察与地方政府联手促进少年健康成长·····	155
二、日本少年不良行为及其预防·····	157
(一)少年不良行为解析·····	157
(二)少年不良行为的表现形式·····	161
(三)少年不良行为的早期预防·····	164
三、日本少年非行事件的处置与预防·····	167
(一)少年非行的本质属性解析·····	167
(二)少年非行的历史变迁及其主要样态·····	170
(三)少年非行的对策依据·····	177
四、中日少年不良行为及少年非行的比较·····	180

(一) 中国少年不良行为范畴的法律依据	180
(二) 中日少年不良行为类型差异	182
(三) 中国借鉴“少年非行”概念的意义	186
第四章 少年犯罪预防与矫正的法制演进	189
一、日本社会的少年犯罪历史考察	190
(一) 昭和年间的状况考察	190
(二) 平成年间的状况与典型事件	193
(三) 少年犯罪预防与矫正理论的发展	200
二、日本少年司法制度中的预防与矫正	204
(一) 少年司法改革与犯罪预防	204
(二) 少年保护处分与犯罪矫正	205
三、日本少年犯罪预防与矫正的辅助手段	
——科学统计与预测	207
(一) 法务省《犯罪白皮书》的数据公开	207
(二) 警察厅《警察白皮书》的数据公开	210
(三) 数据统计与编纂的历史功绩	213
(四) 更生保护的相关法制	215
四、中国现代社会少年犯罪的历史考察	216
(一) 新中国前三十年少年犯罪状况	216
(二) 近三十年的少年犯罪状况	218
(三) 间断与非公开的数据统计模式	221
(四) 亟待完善少年犯罪预防与矫正制度	224
第五章 少年矫正设施的体系结构	225
一、日本少年矫正设施的渊源与谱系	225

(一) 矫正设施的结构谱系	226
(二) 广义的少年矫正设施及其渊源	228
(三) 狭义的少年矫正设施	230
二、日本狭义矫正设施的结构与布局	231
(一) 少年鉴别所的矫正功能及其矫正事例	231
(二) 少年院的矫正功能及其矫正事例	235
(三) 少年刑务所的矫正功能及其矫正事例	239
三、日本儿童自立支援设施及其外延	241
(一) 儿童自立支援设施的功能及其布局	241
(二) 儿童商谈所及其功能	246
(三) 少年辅导中心及其功能	254
四、日本社区矫正设施的功能发挥	258
(一) 社区矫正制度的构造	258
(二) 社区矫正的情感关怀	260
五、中国少年犯罪矫正设施的结构及其外延	262
(一) 少年管教所的功能及其外延	262
(二) 社区矫正: 由试点到全国试行	267
(三) 少年工读学校的曲折历程	268
(四) 矫正设施合理布局之需求	270
第六章 少年事件的社会影响与理论对策	273
一、现代社会少年事件的新动向	273
(一) 少年事件与社会发展的关系	273
(二) 少年事件的未来趋势预测	276
二、少年事件与社会影响	277
(一) 少年事件社会影响恶劣探因	277

(二) 日本社会关注少年事件的途径	278
(三) 中国社会关注少年事件的途径	280
三、日本儿童、青年育成支援推进本部的功能	281
(一) 政府责任的有效发挥	281
(二) 少年事件对策的及时例会	284
四、中国共青团、少工委的组织功能	285
(一) 思想教育为主的指导方针	285
(二) 成人化形式的少年教育模式	286
(三) 少年道德教育与法制教育	287
结 语	292
一、日本少年事件相关制度的经验	292
(一) 立法体系的经验	292
(二) 矫正设施的的经验	293
二、中国少年事件相关制度建设前瞻	294
后 记	296

绪 论

一、研究对象之缘起

（一）问题的提出

在2007年8月至2008年8月的一年之间，我作为日本国际交流基金会邀请的研究职员（Fellowship）前往日本东京都立大学（现称“首都大学东京”）进行客座研究，研究的题目是“东京都·北京市未成年人犯罪矫正设施比较”，以实地考察东京都少年事件相关设施及其构造为主，收集重要的第一手资料，历经一年，顺利完成了各月的研究报告和终期报告，圆满结束了该项目的研究，并在回国之后继续进行系统的深入研究和相关论文的发表。在客座研究过程中，得到了日本著名刑法学家、东京都立大学都市教养学部长、少年犯罪问题研究专家前田雅英教授的悉心指导。前田教授要求笔者从解释学的角度看待日本社会的少年犯罪问题，指导笔者从源头认识和研究日本少年事件的相关制度。因此，笔者获得了诸多启发，在研究对象上放宽了视野，同时也树立了信心，开始全面展开了日本少年事件相关制度的比较研究。

前田教授对日本少年犯罪理论以及少年犯罪预防等问题

都有深入的研究,^①同时,对中国的少年犯罪预防问题也非常关心,尤其对中国的少年权利保护立法以及预防未成年人犯罪的立法都有着浓厚的研究兴趣,曾与笔者共同对中国青少年保护立法和中国共产党中央委员会为代表的中央部门有关青少年道德教育和犯罪预防的政策文献,以及中国地方的青少年相关立法进行了较为系统的研究,^②在与笔者的谈话中,他曾明确表示支持和理解中国改革开放以来中共中央及国务院先后多次发布加强对青少年进行思想道德教育的政策性指示,并明确指出这一作法正是日本目前需要借鉴的地方。他强调了国家和政府在立法之外应当具有对国民进行道德提升和品德教化的责任,尤其对青少年一代更具有不可推卸的道德教育责任。他指出,对国民的道德教育,并不是一部或几部立法所能替代的,道德教育的功能不应被忽视。从前田教授的论说中,我看到了日本学者在分析问题全面认识事物规律的思考方法,从而也拓展了我自己认识这一问题的视野。正因为如此,本书在撰写之初,即考虑到在系统研究日本少年事件相关制度的同时,还要适当关注中国的少年事件相关制度,并在可比较的问题上进行对比研究,以期获得相互之间的制度借鉴效果。

(二) 基本概念

概念是研究的起点,也是研究过程中的重要线索。以日本少年事件相关制度作为切入点,正是本课题研究提出问题的关键所在。“少年事件相关制度”不是一般性的少年法律

① [日] 前田雅英:《少年犯罪:由统计见其真相》,东京大学出版社2000年版。这是一部关于日本少年犯罪问题的实证性研究著作。

② 参见[日]前田雅英、吴海航:“中国的青少年保护育成条例”,载《都市政策研究》2009年第3号,第1~39页。

制度，而是属于特殊的法制范畴。“少年事件相关制度”与一般性的少年法律制度相比较，前者较之后者内涵狭窄，但是二者之间在制度渊源方面又存在着必然的联系。

本书中最重要的概念即“少年事件”，这也是本书的基本概念。“少年事件”这一短语在日语中虽以其表面涵义呈现，但实际上它包含的是“涉案少年”的全部概念范畴，它既包括未成年人发生的行政案件，也包括未成年人发生的刑事案件，这一概念连带其次要概念在日本的法律法规中均有相关的特指性。因此，本书在确定主题方面选择使用“少年事件”概念，而不直接使用“涉案少年”的概念。日本少年事件相关的全部法的制度，主要是指法律制度以及法规、政策及相关设施机构，具体为与涉案少年相关联的各项法律法规、国家政策、司法设施等制度系统。此系统中的各类概念的出现与定性，均由法律法规所确定，因此，概念的出处是以法制为依据的。

由于本书中与上述基本概念相关联的其他概念，将涉及到对相关制度的回溯性探讨，因此，在阐述这些基本概念时，必然会引入相关的其他概念。所谓其他概念，是为说明基本概念而引入的相关概念，例如，有关“少年福利”、“少年权利”等主要其他概念的介入即是。这些概念原本属于一般性的少年法律制度，是“少年事件相关制度”的基础制度，因此，在介入此类概念时，同样要围绕其制度构成，展开解释学的探讨，唯有如此，才能有助于完整阐释日本“少年事件相关制度”等问题。

（三）研究对象

本书的研究对象，将涉及日本未成年人违法犯罪矫正教育的制度构成，同时上溯其少年法制的基础制度构成，这使

得研究对象更加完整而立体化。对日本少年事件相关制度进行全面的铺陈与检讨，可以突破对局部问题研究的限制，使得研究对象更加明晰而突出；全面考察日本少年事件相关制度的渊源与流变，追溯日本少年法律制度的由来及其发展路径，尤其在研究过程中，必要时还要对照中国的相关制度构成进行比较，因此，这一研究对象的确定，既是异国之间的同类制度比较，也为国外的法律制度成果在中国的法律制度建设过程中需要借鉴的内容。阐述研究对象之间的状态，将发现其间的移植和继受功能，还对中国未成年人犯罪预防制度的系统建设发挥借鉴功能。

日本少年事件法律制度体系是日本法制社会当中的一项重要内容。在日本法制社会的建设和发展历程中，日本的少年事件相关法制建设始终与国家立法同步前行，成为日本国家的全部法制体系构成的不可分割的重要组成部分。早在 20 世纪 20 年代的日本，国家立法中就已经涉及少年相关法制，西方的资本主义法制近代化进程，也为日本带来了进步的法律意识和先进的立法成果，因此，在国家的全部立法体系中才会保留少年法制的重要席位。有关日本少年法制，将在本书展开研究的过程中作为研究对象之一有所涉及。

二、结构设计

（一）范围界定

本书为了对日本涉案少年问题进行全面系统的研究，必须对日本少年事件相关制度进行历史性的上溯和下探，以期全面回答本研究主题所设定的各项问题。

对于日本少年事件的研究，一定要追溯其制度方面的渊源构成及其法的精神本源，方能对日本少年法律制度予以深