



国家出版基金资助项目

中国刑事法制建设丛书·刑事诉讼系列 总主编 陈国庆 孙茂利

刑事执行制度适用

XINGSHI ZHIXING ZHIDU SHIYONG

高伟 著



中国人民公安大学出版社



国家出版基金项目
NATIONAL PUBLICATION FOUNDATION

国家出版基金资助项目

中国刑事法制建设丛书·刑事诉讼系列 总主编 陈国庆 孙茂利

刑事执行制度适用

高 伟 著



NLIC2970825840

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事执行制度适用 / 高伟著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2012. 8

(中国刑事法制建设丛书 / 陈国庆, 孙茂利主编. 刑事诉讼系列)

国家出版基金资助项目

ISBN 978 - 7 - 5653 - 0944 - 1

I. ①刑… II. ①高… III. ①刑事诉讼 - 执行 (法律) - 研究 - 中国

IV. ①D925. 204

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 167047 号

中国刑事法制建设丛书·刑事诉讼系列 总主编 陈国庆 孙茂利

刑事执行制度适用

高 伟 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: 北京蓝空印刷厂

版 次: 2012 年 8 月第 1 版

印 次: 2012 年 8 月第 1 次

印 张: 28.75

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 564 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 5653 - 0944 - 1

定 价: 65.00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: zbs@cppsup.com zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话: 010 - 83903254

读者服务部电话 (门市): 010 - 83903257

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): 010 - 83903253

公安业务分社电话: 010 - 83905641

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

本书咨询电话: (010) 63485228 63453145

中国刑事法制建设丛书·刑事诉讼系列

编 委 会

总 顾 问 高铭暄 马克昌 陈光中

总 主 编 陈国庆 孙茂利

编 委 (以姓氏笔画为序)

王守安	王利民	王宏勇	王茂华
王敏远	卞建林	田文昌	吕广伦
刘国祥	孙茂利	杜 春	李忠诚
吴孟栓	宋英辉	杨万明	杨宇冠
陈卫东	陈玉生	陈国庆	陈瑞华
周振峰	赵学颖	高 峰	高贵君
黄 河	黄太云	韩耀元	裴显鼎
薛春喜			

总 策 划 赵学颖 王宏勇

前言

刑事诉讼法律制度的健全和完善是建设法治国家的重要保障。跨入新世纪以来,随着我国经济社会发展和人权保障观念的日益深入人心,对刑事诉讼理论与实践运行问题的研究日益呈现繁荣的景象。许多研究者本着对刑事法制建设的高度社会责任感,投身于刑事诉讼理论与实务的研究,为刑事诉讼立法的完善提供了理论支持,也为司法工作者严格、准确执行法律提供了理论指引,使公正程序为实体正义的实现提供保障。

受国家出版基金资助,中国人民公安大学出版社启动了《中国刑事法制建设丛书》出版项目,将“刑事诉讼系列”作为丛书的重要组成部分。为了给广大从事刑事诉讼法学研究的专家学者提供一个高层次的交流平台,也使广大读者系统和全面地获取刑事诉讼理论和实践研究的成果,本丛书力求兼顾以下几方面特点:

第一,本丛书入选书目的内容全面覆盖从立案、侦查、提起公诉到审判和执行的各个诉讼阶段中的重要诉讼法律制度。本丛书对理论研究和司法实践中的热点问题予以充分关注,尤其是对管辖、证据、司法鉴定、强制措施适用、刑事被害人权利保障、刑事和解等方面的难点问题进行研究,力求从多角度提供更具可操作性的制度选择方案。在信息化时代,刑事诉讼法律制度必须对科学技术迅猛发展背景下的

电子证据的收集、保全、证据规则、DNA 生物证据的运用等前沿问题作出回应，本丛书也吸纳了一批介绍国外先进经验，探讨新时期程序法运行中的新问题的具有开创性的作品。

第二，本丛书的出发点是在现行的刑事诉讼法律制度基础上，深入探寻刑事诉讼的基本原理、基本规律和价值取向，以期对刑事诉讼立法的完善起到参考作用，帮助广大司法工作者正确理解法律精神，在办案过程中准确解释法律。为此，本丛书选择了一批对我国现行的刑事诉讼法律及司法解释的制定背景、具体内容进行详细解读，进而研究实践操作中存在的问题并提出解决方案的著作。希望这些研究成果能直接服务于刑事诉讼立法和司法工作，尤其是对公检法机关的司法工作人员规范执法、提高办案质量发挥指导作用。

第三，本丛书由最高人民检察院、公安部等长期从事业务指导工作的专家担任总主编，选择了具有前瞻性、独创性、实用性和建设性的刑事诉讼领域的优秀研究成果收入本丛书。

希望在国家出版基金的资助下，《中国刑事法制建设丛书》为我国的刑事法制建设发挥积极的推动作用。

由于时间仓促，疏漏之处在所难免，欢迎广大读者批评指正。

中国刑事法制建设丛书·刑事诉讼系列编委会

2011 年 2 月

目 录

第一章 刑事执行制度概述	(1)
第一节 刑事执行的内涵	(1)
一、刑事执行的概念	(1)
二、刑事执行的特征	(3)
三、刑事执行机关与刑事执行人员	(8)
四、罪 犯	(10)
第二节 刑事执行一体化	(15)
一、我国当前刑事执行体制中存在的问题	(15)
二、刑事执行制度的完善	(16)
第二章 管制刑执行制度	(24)
第一节 管制刑概述	(24)
一、管制刑的定义与特征	(24)
二、管制刑及其执行制度的萌芽与发展	(25)
三、管制刑的执行与管制刑的存废之争	(28)
第二节 我国管制刑执行制度的若干问题	(29)
一、执行体制仍不健全	(29)
二、执行对象的范围过于狭小	(31)
三、执行方法力度不大	(32)
四、专门执行场所缺失	(35)

第三节 管制刑执行制度的改造	(35)
一、变更管制刑的刑期,构成与拘役上下衔接的 有机体系	(36)
二、确立以公益劳动为主要内容的执行方式,增强 管制刑的惩罚性	(37)
三、建立和健全管制刑执行体系	(39)
四、明确管制刑的执行场所	(40)
五、制定奖惩制度,完善评估机制	(41)
六、建立管制和拘役互变的刑罚易科制度	(42)
第三章 拘役刑执行制度	(44)
第一节 拘役刑及其执行制度的历史	(44)
一、我国拘役制度的演化	(44)
二、新中国的拘役制度	(46)
第二节 我国拘役刑执行的特点与现状	(47)
一、我国拘役刑执行的特点	(47)
二、拘役刑的执行现状	(52)
第三节 拘役刑执行中的若干具体问题	(56)
一、拘役与有期徒刑的合并执行方式	(56)
二、数个有期徒刑、拘役部分附加剥夺政治权利 并罚后的执行	(60)
三、拘役犯“回家”权的保障与实现	(65)
第四章 徒刑执行制度	(70)
第一节 徒刑执行概述	(70)
一、徒刑执行思想的演化	(70)
二、执行中应当贯彻的理念	(72)
三、徒刑执行的一般内容	(74)
四、我国监禁刑的现状与展望	(75)

第二节 徒刑罪犯分类管理	(78)
一、罪犯分类的产生与发展	(78)
二、我国罪犯分类管理现状	(80)
三、罪犯分类管理中存在的问题	(81)
四、罪犯分类管理问题原因分析	(84)
五、完善我国罪犯分类管理的思考与建议	(86)
第三节 监狱刑罚执行中应当注意的几个问题	(90)
一、执行中对罪犯的人权保护	(90)
二、监狱追逃工作	(93)
三、《刑法修正案(八)》对监狱执行工作的影响	(95)
第五章 死刑执行制度	(98)
第一节 死刑执行制度概述	(98)
一、死刑执行制度的概念与特征	(98)
二、我国古代的死刑执行制度	(99)
三、域外的死刑执行制度	(101)
第二节 新中国的死刑执行制度	(105)
一、新中国死刑执行制度的立法沿革	(105)
二、我国执行死刑的具体规定	(107)
第三节 我国死刑执行制度的完善	(113)
一、死刑执行主体与监督主体	(113)
二、死刑执行中的人道制度	(117)
三、执行场所的设置	(119)
四、执行方式的选择	(120)
五、死刑执行善后工作	(122)
六、辩护律师在死刑执行中提供必要帮助	(124)
第六章 死缓制度	(126)
第一节 死缓制度概述	(126)
一、死缓制度的概念	(126)

二、死缓制度的历史渊源	(128)
三、死缓制度的性质	(131)
第二节 死缓的适用条件	(134)
一、关于“罪行极其严重”	(134)
二、关于“不是必须立即执行”	(136)
第三节 死缓的执行变更	(139)
一、对死缓考验期内故意犯罪的理解	(140)
二、死缓变更为死刑立即执行的期间	(141)
三、故意犯罪和重大立功竞合的处理	(143)
第四节 死缓制度的缺陷与完善	(145)
一、死缓制度的缺陷	(145)
二、死缓制度的完善	(150)
第七章 罚金刑执行制度	(155)
第一节 罚金刑及其执行制度概述	(155)
一、现代西方各国的罚金刑及其执行制度	(155)
二、我国罚金刑及其执行制度的演化与发展	(157)
第二节 罚金刑执行制度的内容	(159)
一、罚金刑的执行主体	(160)
二、罚金刑的执行对象	(161)
三、罚金刑的执行方式	(165)
第三节 我国罚金刑执行现状研究	(168)
一、罚金刑执结率低	(168)
二、罚金刑执行难	(170)
第四节 罚金刑执行制度的完善	(176)
一、完善现有的罚金刑执行机制	(176)
二、建立罚金刑易科制度	(179)
三、设立罚金刑缓刑制度	(185)

第八章 没收财产刑执行制度	(190)
第一节 没收财产刑及其执行概述	(190)
一、没收财产刑的概念	(190)
二、我国没收财产刑及其执行制度的历史演变	(192)
三、国外的没收财产刑及其执行制度	(195)
第二节 没收财产刑的执行	(196)
一、没收财产刑执行的特点	(196)
二、没收财产刑的执行程序	(198)
三、执行过程中应注意的问题	(199)
四、当前没收财产刑执行中的困境	(205)
第三节 没收财产刑执行制度的完善	(208)
一、完善没收财产刑的裁判	(208)
二、完善没收财产刑的执行	(209)
第九章 资格刑执行制度	(212)
第一节 资格刑及其执行制度概述	(212)
一、资格刑的概念与特征	(212)
二、资格刑及其执行制度的历史	(213)
第二节 我国资格刑及其执行制度现状	(217)
一、剥夺政治权利	(217)
二、驱逐出境	(222)
三、我国资格刑执行上存在的问题	(224)
第三节 我国资格刑执行制度的完善	(225)
一、资格刑的执行对象	(225)
二、资格刑的执行期限	(229)
三、资格刑的执行监督机制	(230)
四、完善资格刑的减刑制度	(231)
五、完善驱逐出境刑	(234)
六、取消剥夺军衔刑	(235)

七、完善行贿犯罪档案查询制度	(236)
第十章 刑事禁止令制度	(239)
第一节 刑事禁止令制度的内容	(239)
一、刑事禁止令的法律性质、功能与意义	(239)
二、刑事禁止令制度的具体内容	(244)
三、刑事禁止令与人身安全保护裁定	(249)
四、刑事禁止令与前科	(250)
第二节 刑事禁止令的适用	(252)
一、刑事禁止令的适用对象	(252)
二、适用刑事禁止令的“犯罪情况”	(253)
三、刑事禁止令的宣告程序	(257)
第三节 刑事禁止令的执行	(258)
一、社区矫正机构如何执行刑事禁止令	(259)
二、违反刑事禁止令的法律责任	(261)
三、刑事禁止令的执行监督	(264)
第四节 刑事禁止令制度的进一步完善	(266)
一、刑事禁止令制度在执行过程中存在的问题及原因	(266)
二、完善现行刑事禁止令制度的对策	(267)
三、刑事禁止令制度的进一步改革方向	(268)
第十一章 缓刑制度	(270)
第一节 缓刑制度概述	(270)
一、缓刑制度的产生和发展	(270)
二、缓刑的概念与特征	(272)
三、缓刑制度的功能	(276)
第二节 我国缓刑适用的现状	(278)
一、缓刑适用的要件	(278)
二、缓刑考察	(284)
三、缓刑的撤销与法律后果	(287)

第三节 缓刑制度的完善	(290)
一、完善缓刑的条件	(290)
二、完善缓刑的考察主体	(292)
三、完善缓刑执行的交付规定	(294)
四、完善缓刑考察制度	(295)
五、完善缓刑的撤销制度	(296)
第十二章 减刑制度	(300)
第一节 减刑制度概述	(300)
一、减刑制度的概念	(300)
二、减刑的性质	(301)
三、减刑制度的功能	(302)
第二节 我国减刑制度的历史和现状	(303)
一、我国减刑制度的历史沿革	(303)
二、现行《刑法》中减刑制度的司法适用	(305)
第三节 当前减刑制度中存在的问题	(311)
一、减刑标准的正当性不足	(312)
二、减刑程序启动机制不足	(315)
三、法院减刑审理程序不规范	(316)
第四节 减刑制度的完善	(321)
一、制定明确、统一的减刑标准,实现罪犯考核奖罚科学化	(321)
二、减刑具体程序的完善	(322)
第十三章 假释制度	(329)
第一节 假释制度概述	(329)
一、假释制度的概念和功能	(329)
二、假释制度的起源和发展	(330)
三、我国假释制度的发展历程	(332)

第二节 假释的条件	(334)
一、假释的形式条件	(334)
二、假释的实质条件	(338)
三、假释的禁止性条件	(342)
第三节 假释的决定	(345)
一、决定机关和决定人员	(345)
二、提请与审理	(348)
第四节 假释的执行	(351)
一、假释的考验	(351)
二、假释的执行机关	(353)
三、假释的执行措施	(353)
四、假释执行的结束	(354)
第五节 假释的撤销	(355)
一、假释撤销的条件	(355)
二、假释撤销的程序	(358)
三、撤销假释的替代措施设计	(359)
第十四章 暂予监外执行制度	(360)
第一节 暂予监外执行制度概述	(360)
一、暂予监外执行的概念	(360)
二、暂予监外执行的理论依据与利弊分析	(361)
三、我国暂予监外执行制度的历史沿革	(363)
第二节 暂予监外执行的程序	(365)
一、刑罚交付执行前决定暂予监外执行的程序	(365)
二、刑罚执行过程中决定暂予监外执行的程序	(366)
三、两类暂予监外执行的差别	(368)
第三节 暂予监外执行制度存在的问题	(369)
一、暂予监外执行立法中存在的问题	(369)
二、暂予监外执行裁决中存在的问题	(372)

三、暂予监外执行过程中存在的问题	(375)
第四节 暂予监外执行制度的完善	(381)
一、进一步完善暂予监外执行的立法	(381)
二、暂予监外执行的决定机关统一为人民法院	(384)
三、规范办理暂予监外执行的程序	(386)
四、完善暂予监外执行中的监督管理措施	(389)
五、加强暂予监外执行工作的检察监督	(390)
第十五章 社区矫正制度	(393)
第一节 社区矫正制度概述	(393)
一、社区矫正的含义	(393)
二、社区矫正的性质	(394)
三、社区矫正的价值	(396)
第二节 我国社区矫正的现实思考	(398)
一、我国社区矫正的必要性和可行性	(398)
二、我国社区矫正制度的产生与发展	(401)
第三节 当前社区矫正工作中存在的问题	(405)
一、刑罚执行观念滞后	(405)
二、法律法规仍有待完善	(406)
三、社区矫正资源紧缺	(408)
第四节 完善我国社区矫正工作的建议	(410)
一、加强社区矫正法制建设	(410)
二、提高社区矫正工作专业化水平	(413)
三、建立科学的社区矫正管理体制	(415)
第十六章 赦免制度	(418)
第一节 赦免制度概述	(418)
一、赦免制度的概念	(418)
二、我国赦免制度的历史沿革	(421)

第二节 现代赦免制度的内容	(425)
一、赦免的类型	(425)
二、新中国成立后的赦免制度及实践	(428)
三、我国现行赦免制度的缺陷	(431)
第三节 我国赦免制度的完善	(434)
一、完善赦免制度的客观必要性	(434)
二、大赦制度的恢复	(435)
三、特赦制度的重新设计	(438)
参考文献	(441)
后 记	(444)

第一章 刑事执行制度概述

第一节 刑事执行的内涵

一、刑事执行的概念

我国刑事诉讼法上的执行与刑事执行法上的执行具有不同的意蕴。刑事执行是刑事执行理论体系的基础性概念,但学者对它的含义却理解不一。德国学者认为,刑罚之实现与刑罚裁判是相衔接的(此乃广义的刑罚之执行)。刑罚之实现又分为狭义的刑罚之执行(即对判决之贯彻的开始及一般的监督)以及自由刑之执行(即个别实施判决事项,在实务上即自由刑之执行)。①中国台湾地区学者认为,执行,即裁判之执行,乃以国家之权力而实现裁判内容,完成刑罚权行使,以达成刑事诉讼目的之行为。②中国大陆学者则指出,执行,是指法定执行机关将人民法院已经发生法律效力之判决、裁定付诸实施的活动。……执行是我国刑事诉讼的最后阶段,但并不是判决、裁定的整个执行过程和各项活动都属于刑事诉讼的范畴。③

从不同法域对刑事执行的表述来看,它们都揭示了实现判决的内容,然而却以两种不同视角来对其含义进行界定:一是从刑事诉讼法的视角来看,它所指的是在制刑、求刑、量刑之后接下来应当干什么,表达一种程序的延续,解决生效裁判交付执行以及执行过程中发生的诉讼两类问题,关注的是程序本身,注重与量刑程序的连贯性,是刑罚实现的“用”。二是从刑事执行法的意义上来看,刑事执行往往指刑罚的执行,即将生效的刑事判决与裁定所判处的刑罚予以兑现和

① [德] 克劳思·罗科信著,吴丽琪译:《刑事诉讼法》,法律出版社2003年版,第551页。

② 林钰雄著:《刑事诉讼法(上册总论编)》,中国人民大学出版社2005年版,第362页。

③ 程荣斌主编:《刑事诉讼法》(第二版),中国人民大学出版社2005年版,第411~412页。