



无期徒刑研究

张秀玲 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



无期徒刑研究

张秀玲



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

图书在版编目(CIP)数据

无期徒刑研究 / 张秀玲著. —北京:法律出版社,
2015.2

ISBN 978-7-5118-7458-0

I. ①无… II. ①张… III. ①徒刑—研究—中国
IV. ①D914.04

中国版本图书馆CIP数据核字(2015)第010800号



张秀玲 著

责任编辑 韩满春
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

开本 720毫米×960毫米 1/16

版本 2015年2月第1版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 固安华明印业有限公司

印张 14.5 字数 202千

印次 2015年2月第1次印刷

编辑统筹 学术·对外出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶 松

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-7458-0

定价:42.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

目 录

前言 / 001

上篇 基础篇

第一章 无期徒刑概述 / 011

第一节 无期徒刑概念诠释 / 011

第二节 无期徒刑特征 / 016

第三节 无期徒刑分类 / 020

第四节 无期徒刑功能 / 023

第二章 无期徒刑的历史与现状 / 027

第一节 无期徒刑起源 / 027

第二节 无期徒刑的产生及发展 / 038

第三节 无期徒刑现状 / 048

第三章 无期徒刑理论基础 / 068

第一节 报应论 / 068

第二节 功利论 / 075

第三节 新刑罚观念下无期徒刑理论基础的发展 / 084

第四节 无期徒刑理论论争 / 094

第五节 刑罚观念变迁中的无期徒刑 / 100

下篇 应用篇

第四章 无期徒刑适用概说 / 111

第一节 无期徒刑与刑事政策 / 111

第二节 无期徒刑适用遵循的基本原则 / 116

第三节 无期徒刑的适用 / 120

第五章 无期徒刑适用与死刑废除 / 125

第一节 废除死刑背景下的无期徒刑 / 125

第二节 废除死刑与国际社会无期徒刑适用实践 / 132

第三节 我国无期徒刑作为死刑替代刑的适用 / 142

第四节 我国无期徒刑作为死刑替代刑的路径 / 158

第六章 无期徒刑适用与刑罚体系改革 / 190

第一节 无期徒刑与国际社会刑罚体系改革 / 190

第二节 我国刑罚体系现状及存在问题 / 198

第三节 无期徒刑变动与我国刑罚体系改革 / 205

结语 / 215

参考文献 / 216

后记 / 225

前 言

一、立意的缘起和现实意义

储槐植先生曾经说过：“刑法现代化的核心是刑罚现代化。”〔1〕在历史上，刑法的每一次巨大变革无不伴随着刑罚的改动与更新。而刑罚，又是怎样的丰富和复杂啊！汇集了犯罪学、刑事政策学、监狱学、心理学、教育学、社会学等知识内容，所以，刑罚的改动与更新的背后，往往是激烈的论辩和艰难的探索。今天，一个新的世纪，一个新的时代的开始，我们再一次站在刑罚改革的历史浪潮里，死刑的限制与废除、刑罚体系的改造与调整、刑罚制度的修正与更新……而在这些刑罚领域里不断兴起的刑罚改革中，无期徒刑这一长久以来受到刑法学界忽视的刑种日渐活跃起来，并一次次进入人们的视线，引起人们的关注和受到人们的青睐。在此，我国有学者提出：死刑之后的下一个关注焦点必然是无期徒刑；〔2〕也有学者明确地指出：以无期徒刑替代死刑进行刑罚制度改革，是牵一发而动全身的系统工程，不仅刑罚结构本身应进行规模较大的调整和建构，司法人员

〔1〕 储槐植：“刑罚现代化：刑法修改的价值定向”，载《法学研究》1997年第1期。

〔2〕 田文昌、颜九红：“简论中国刑罚制度改革”，载《法学杂志》2006年第1期。

素质及司法操作水平等也需提高。^{〔1〕}变动中的刑罚历史已经向我们提出理性审视和全面研究无期徒刑的现实要求。

那么,以无期徒刑作为死刑替代刑是否具有学说理论上和实践应用上的合理性?无期徒刑的变动是否会引导我国刑罚体系的整体变动?为此无期徒刑又需要相应做出哪些方面的变革呢?在废除死刑的国际社会刑罚发展的背景下,在我国严格限制死刑直至废除死刑的现实及未来的历史进程中,对于无期徒刑的基础问题及实践运行的全面研究,能够有益于解决上述所提到的问题,也有益于理性审视和厘清学界相关于此的纷纭迭起的论争。更重要的是,就我国目前存在的主要刑罚问题,能够提出有建设意义的路径方案和有借鉴意义的构想框架。

二、研究现状及存在问题

长久以来,无期徒刑只是被人们简单地视为一个严厉性仅次于死刑的基本刑种,我国学界对无期徒刑的基础问题以及现实运作都鲜有研究。近年来,随着死刑限制、废除问题的不断深入探讨,一些相关无期徒刑的研究成果也开始出现,这其中既有某些著作中的部分内容,也有公开发表的学术论文和硕士学位论文。就此,对于这些研究成果的情况及存在问题予以说明和论述。

(一)研究现状

目前就我国学界对于无期徒刑的研究现状来说,其内容上主要表现为专门针对无期徒刑的研究与其他问题中涉及无期徒刑的研究两种情况。

1. 专门针对无期徒刑的研究

在此方面的研究成果并不多。已发表的主要学术论文有:刘树军的“试析无期徒刑之弊端”(人民检察,1997年第2期),王洪芳、静之的“无期徒刑取代死刑的思考”(四川警官高等专科学校学报,2002年第3期),王继红、孙玺龙的“关于无期徒刑的几点思考”(吉林公安高等专科学校

〔1〕 王洪芳、静之:“无期徒刑取代死刑的思考”,载《四川警官高等专科学校学报》2002年第3期。

学报,2005年第1期),陈青松的“无期徒刑的刑事政策分析”(广西警官高等专科学校学报,2005年第3期),曾亚杰的“我国无期徒刑制度改革探析”(时代法学,2008年第3期),高长富的“废除无期徒刑的思考——兼论相对不定期刑的替代性价值”(行政与法,2008年第3期);硕士学位论文有:王沛学的“论我国无期徒刑制度的缺陷及完善”(吉林大学法学院,2007年度),陈勇的“无期徒刑价值论”(中国政法大学刑事法学院,2007年度),王春迎的“论我国无期徒刑制度及新的体系建构”(苏州大学法学院,2008年度)。

这些专门针对无期徒刑的研究,内容主要包括两点:

其一,指出无期徒刑所具有的若干种弊病,并由此建议废除无期徒刑。具体到无期徒刑的弊端有:无期徒刑内涵不明确、与其他刑种协接不顺、缺少长刑的必要性、缺少惩罚性、无期徒刑的数罪并罚结果导致不公正等。

其二,指出在改革完善无期徒刑的基础上来体现无期徒刑存在的现实价值。具体来说,在当前废除死刑的背景下,无期徒刑有限制、减少死刑的替代刑价值,通过改革完善目前的无期徒刑可以使之发挥这样的价值。而改革完善无期徒刑的建议有:限制无期徒刑的适用范围,实行以假释为主、减刑为辅的行刑制度来调整无期徒刑,提高无期徒刑的实际执行刑期,将无期徒刑划分为相对无期徒刑和绝对无期徒刑或是不可减刑与假释的无期徒刑和可以减刑与假释的无期徒刑。^[1]

2. 其他问题中涉及无期徒刑的研究

这方面的研究成果较多,有的体现在一些著作的某些部分的章节中,有的体现在一些发表的学术论文的某些问题的论述中。就著作来说,典型的是李贵方所著的《自由刑比较研究》(吉林人民出版社,1992年版),该书中专门设置一章“终身自由刑”;就发表的学术论文来说,往往是在三方面问题的研究中涉及无期徒刑:一是刑事政策,如刘仁文的“宽严相济的刑事政策研究”(当代法学,2008年第1期);二是死刑,如高铭暄的“略

[1] 这里的相对无期徒刑与可以减刑与假释的无期徒刑在内涵上是一样的,是指可变更的无期徒刑;这里的绝对无期徒刑与不可减刑与假释的无期徒刑在内涵上是一样的,是指不可变更的无期徒刑。

论中国刑法中的死刑替代”(河北法学,2008年第2期);三是刑罚体系,如陈兴良的“刑罚改革论纲”(法学家,2006年第1期)。

这些其他问题中涉及无期徒刑的研究,内容主要包括两点:

其一,对于无期徒刑的一些基础问题的研究,包括中国及国际社会的无期徒刑现状以及无期徒刑的理论论争问题。这一点内容的研究成果主要体现在李贵方所著的《自由刑比较研究》之中。其是从自由刑的角度来对其中的无期徒刑做出说明和论述的。

其二,在刑事政策、死刑、刑罚体系的研究中涉及无期徒刑的,基本都指出目前无期徒刑缺乏严厉性的状况,并提出各种严厉化无期徒刑的建议。具体来说,在相关刑事政策方面,因无期徒刑缺乏严厉性而难以实现宽严相济刑事政策中“从严”的一面,而同时也影响了“从宽”一面的体现;在相关死刑方面,因无期徒刑缺乏严厉性而难以充当我国限制、废除死刑过程中的死刑替代刑的角色;在相关刑罚体系方面,因无期徒刑缺乏严厉性而难以与死刑、有期徒刑衔接顺畅,且成为我国刑罚体系具有结构性缺陷的原因之一。就所提出的严厉化无期徒刑的建议有:设置不可减刑与假释的无期徒刑、提高无期徒刑最低服刑期、严格无期徒刑适用减刑及假释的条件等。

(二) 存在问题

从上述研究现状的内容来看,虽然本书为陈述方便而做出了两种划分,但整体而言,这两种情况下的研究内容有很多是一致的,如在无期徒刑存在问题及改革完善上,一些观点和认识是相同的。也就是说,这样的两种划分只是角度不同,无论是从无期徒刑自身的角度,还是从自由刑、刑事政策、死刑、刑罚体系的角度,所反映出的无期徒刑的研究内容基本是一样的。

就目前来看,这些研究情况存在这样几个问题:

1. 研究成果缺少系统性

目前相关无期徒刑的研究,还没有出版的著作,研究的内容多体现在学术论文中。而从学术论文的角度来说,往往局限在一个或几个具体问题的研究,难以实现对无期徒刑成系统的从理论到实践的全面研究。由于缺少系统性的研究成果,所以相关无期徒刑的研究目前出现了一种有

些杂乱的局面,令司法实务无所适从。

2. 相关无期徒刑基础问题的研究欠缺

从目前相关无期徒刑研究的具体情况来看,基本都属于是无期徒刑实践运行问题的研究,而在无期徒刑基础问题的研究上,非常之少。李贵方所著的《自由刑比较研究》虽有体现,但毕竟是20世纪90年代的研究情况,时间已过去近20年,无期徒刑的国际现状和理论基础都已经发生了很大的变化。如果对无期徒刑基础问题的研究不全面、不到位,那么对其实践运行的研究在一定意义上就失去了所依据的根基,“皮之不存,毛将焉附”?由此,一些相关实践运行的研究就可能是不切实际的,甚至仅仅是一种空想。

3. 就无期徒刑作为死刑替代刑的路径探讨还未达成统一认识

在近年学界,相关无期徒刑作为死刑替代刑的争议很多,各种观点之间的分歧与冲突较大,表现出一种理论较为混乱和矛盾的现状。在一些具体问题上,如减刑及假释如何调整无期徒刑,无期徒刑与死缓的关系如何协调,无期徒刑的最低服刑期以及类型划分如何设置等,均未形成统一认识。

4. 与无期徒刑相关的完善刑罚体系的研究缺乏统一思路

在相关无期徒刑的改革之中,学界一直争论不休的刑罚体系如何构建的问题,至今缺乏统一思路。有的学者从刑事政策的角度,有的学者从基本原则的角度,有的学者从刑罚轻缓化的角度,等等。

三、本书研究的展开

(一) 论证思路

1. 多视角和动态的考察

多视角的考察,一是体现在论文所涉的知识范围是多学科的,所涉学科以刑法学为主,兼采犯罪学、监狱学、刑事政策学、法史学及法理学等学科,试图以多学科的结合来寻求理论上的突破和创新;二是体现在国际社会的视角,论文的意旨是分析中国无期徒刑的问题并提出解决方案,但为达此目的,必须时时去考察和审视世界其他国家的无期徒刑状况,从而使我们对自已本国无期徒刑的观念和实践更加理性。

动态的考察也是体现在两个方面。一是历史的考察,以史为鉴的意义就在于使我们能够从过去看到未来。无期徒刑的历史发展客观地展示出其规律性的运行轨迹,也昭示着其的未来趋势。二是最新刑罚理论动态的考察,了解并掌握最新刑罚理论动态,也就对现在无期徒刑存在的理论基础具有了更深刻的认识。

2. 一体化分析

刑事一体化是近年来我国刑法学界兴起的研究方法,强调犯罪学、刑事政策学、刑法学、刑事诉讼法学、监狱法学等诸刑事学科交流融会,试图以广阔的视野来对所研究的课题作出透彻全面的分析。把无期徒刑的研究置入一体化的分析中,不仅开阔了研究思路,而且所得到的研究成果更具有理论上的可行性和实践上的操作性。

3. 思辨与实证并重

本书以思辨论证为主,为了论证得透彻,以增强论证的说服力,也进行了以相关统计数字为依据的实证论证。

4. 研究方法多样

本书采用语义分析法、历史分析法、比较分析法、实证分析法、演绎归纳法、逻辑推理法等研究方法,以此对各部分研究进行理论性分析。

(二) 逻辑展开

全书分为上篇和下篇,共有六章,首尾是前言与结语,章内分节。上篇为基础篇,包括三章,主要研究的是无期徒刑的一些基本问题,为后文奠定基础;下篇为应用篇,包括三章,主要研究的是无期徒刑的适用问题,解决实践中无期徒刑自身以及相关无期徒刑的一些重要问题。

无期徒刑基础问题的研究即基本情况、历史与现状、理论基础等,客观展示了无期徒刑的历史及现状的事实情况,并且从刑罚理论发展的视角对无期徒刑的理论基础做出论证;无期徒刑现实的运作即无期徒刑适用概况、无期徒刑适用与死刑废除、无期徒刑适用与刑罚体系改革,说明并归纳了无期徒刑适用中的一般规则性问题,分析并论证了无期徒刑在死刑废除背景下的应用情况以及无期徒刑在刑罚体系改革背景下的应用情况。在对无期徒刑从基础问题到实践应用的研究中,梳理并分析了学

理中相关无期徒刑的一些未成体系的研究成果,澄清了理论以及实务中相关无期徒刑的一些零乱甚至是矛盾的认识。最终就我国无期徒刑作为死刑替代刑的路径提出了有建设意义的方案,就无期徒刑变动视角下我国刑罚体系的改革进行了有借鉴意义的探索。

上篇 基础篇

第一章 无期徒刑概述

第一节 无期徒刑概念诠释

一、无期徒刑语义辨析

无期徒刑是近现代以来世界各国刑罚体系中一种较为普遍的基本刑种。无期徒刑多为亚洲国家或地区的称法,如中国、日本、新加坡、泰国、菲律宾、韩国、朝鲜、中国台湾地区等。英美法系国家一般称无期徒刑是“life imprisonment”、“life sentence”,往往被汉译为终身监禁。在其他西方国家,对无期徒刑的称法不一,目前被译为汉语的称法有终身禁闭、终身重惩役、终身自由刑、终身剥夺自由等。

“无期徒刑”从字面上可以简单地理解为:没有时间限制的徒刑。而对于无期徒刑语义的全面且深入地把握,首先非常必要对“无期徒刑”中“徒”的含义进行说明。据《辞海》解释,“徒”有以下几种含义:(1)步行;(2)步兵;(3)服劳役的人;(4)徒众;(5)同类的人,后多指坏人;(6)从师学道艺的人;(7)信奉某种宗教的人;(8)空;(9)白白地;(10)只,但;(11)中国古代强制罪犯

在一定期限内从事劳动的刑罚。^{〔1〕}在我国古代典籍中,对“徒”也多有记载说明。《广雅·释诂》中载:徒,使也;《公羊昭·八年传》中载:徒,众也;《荀子·王霸篇》中载:人徒谓胥徒,给徭役者也;《易象·上传》中载:徒,尘贱之事也。^{〔2〕}可见,“徒”的汉语内涵多与“劳役”、“低贱之人”等相联系。“徒刑”即可理解为是强制罪犯服劳役的刑罚,这样对无期徒刑的语义可以阐述为:没有期限地或永远地强制罪犯进行劳役的刑罚。

就西方国家一般所称无期徒刑为英文“life imprisonment”来理解,英文“life”在词典中有这样一些含义:(1)生命;(2)生物;(3)人生、生存;(4)生活;(5)人命、性命;(6)一生、终身、终生;(7)生活方式。英文“imprisonment”在词典中的含义是“关押”、“监禁”。^{〔3〕}因而,对“life imprisonment”的语义可以阐述为:将罪犯终生处于关押状态直至其自然生命终结的刑罚。

我们通常将无期徒刑简单地等同于西方国家所称的终身监禁、终身禁闭、终身重役、终身自由刑、终身剥夺自由刑等,认为是一回事。实质上,从语义解释来说,二者虽然都有“没有期限”、“终生”的一面,但是其间的差异还是较为明显的。终身监禁等的称法所反映出的是单纯地剥夺罪犯终身自由的内容,而无期徒刑的称法所反映出的是强制罪犯终身服劳役的内容即剥夺罪犯的终身自由无非是手段,而永远地使其劳役才是目的。

二、无期徒刑与相关术语的界别

近现代以来,无期徒刑是自由刑中的一种。而自由刑的某些表现方式——无上限的有期徒刑、绝对不定期刑,往往因为在剥夺罪犯人身自由上出现没有期限限制的情形,容易与无期徒刑相混淆。另外,保安处分中无期限地剥夺人身自由的方式也需要与无期徒刑加以区分。

(一)无上限的有期徒刑

有期徒刑是有期限限制的自由刑,无上限的有期徒刑是指有期徒刑

〔1〕《辞海》,上海辞书出版社1999年版,第2266页。

〔2〕沈家本:《历代刑法考》,中国检察出版社2003年版,第348页。

〔3〕《高阶英汉双解词典》,外文出版社2005年版,第756页、872~873页。