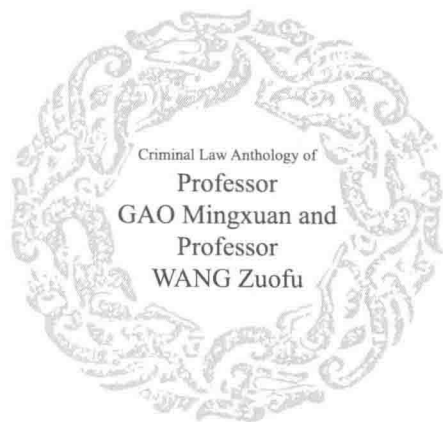


京师刑事法文库 (128)

高铭暄王作富 刑法学文选

——九十华诞自选集

高铭暄 王作富 著



 法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

高铭暄王作富刑法学文选:九十华诞自选集 / 高铭暄,
王作富著. —北京:法律出版社,2017

ISBN 978 - 7 - 5197 - 1338 - 6

I. ①高… II. ①高…②王… III. ①刑法—文集
IV. ①D914.04 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 218448 号

高铭暄王作富刑法学文选:九十华诞自选集
GAOMINGXUAN WANGZUOFU XINGFAXUE
WENXUAN.JIUSHIHUADAN ZIXUANJI

高铭暄 王作富 著

策划编辑 张 岩
责任编辑 张 岩
装帧设计 李 瞻

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 北京京华虎彩印刷有限公司
责任印制 张建伟

编辑统筹 独立项目策划部
开本 787 毫米×1092 毫米 1/16
印张 24 字数 460 千
版本 2017 年 8 月第 1 版
印次 2017 年 8 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

网址/www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792

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、子公司销售电话:

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85330678

重庆分公司/023-67453036

上海分公司/021-62071639/1636

深圳分公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5197 - 1338 - 6

定价:98.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



恭贺高铭暄教授、王作富教授90华诞

传道授业解惑之楷模
立德立功立言的典范



欣逢北京师范大学刑事法律科学研究院名誉院长暨
特聘教授高铭暄先生和特聘教授王作富先生90华诞

北京师范大学刑事法律科学研究院全体师生暨两位
先生的弟子友人特此致贺

京师刑事法文库

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。我国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻,对社会的发展进步至关重要。而现代刑事法治则在现代化法治国家中扮演着非常重要的角色。改革开放以来,我国的刑事法治已经取得了长足的进步。但是,在新世纪建设社会主义法治国家的进程中,无论是刑事法学理论还是刑事法治实践,都仍需要进一步发展与完善,以更为充分地发挥其应有的作用。

北京师范大学刑事法律科学研究院于2005年8月建立,系专门从事刑事法学研究的、中国刑事法学领域首家且目前唯一的、独立的实体性综合性学术研究机构。研究院以一批中青年专家学者为中坚,并聘请了包括老一辈著名刑法学家、中央政法机关专家型领导以及重要国际组织领导人在内的国内外知名刑事法专家、学者担任特聘顾问教授、专家委员会委员、兼职教授(研究员)。研究院的设立,旨在建设全国领先并与国际知名刑事法学机构看齐的新型刑事法学术机构,本着刑事法学一体化的精神,逐步全面发展中外刑法学、国际刑法学、区际刑法学、刑事政策学、犯罪学、刑事执行法学、中外刑事诉讼法学、刑事证据学、刑事司法制度等刑事法的诸多学术领域,培养高级刑事法学专门人才,为中国法学研究和高层次人才培养进行新的探索,力争为中国依法治国、建设社会主义法治国家的伟大事业在刑事法学领域作出更大的贡献。

为达此目标,研究院成立伊始即创办“京师刑事法文库”。研究院的主要成员在中国人民大学刑事法律科学研究中心工

作时,亦曾设立“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”,并已颇具规模。为获得更为广阔的学术发展空间与学术交流平台,数位专家学者首批加入北京师范大学创立了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。学术事业是薪火相传、继承发展的事业,为使刑事法学术事业得到进一步传承和发扬,北京师范大学刑事法律科学研究院遂在我们设立的原“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”的基础上,重新创办两个系列著作项目,并定名为“京师刑事法文库”和“京师国际刑事法文库”。两个文库是分工不同、相辅相成的姊妹项目,前者以国内刑事法著作作为范围,后者以国际刑事法著作作为范围。两个文库以百年名校北京师范大学深厚的学术积淀、悠久的历史传统和浓郁的文化氛围为依托,凭借北京师范大学坚实宽广的人文社会科学和自然科学的综合实力,并广泛争取和吸纳中外刑事法学界的支持与帮助。“京师刑事法文库”的出版领域主要包括国内刑事法律与刑事法学方面(包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法学、刑事侦查、刑事物证技术等领域)的有新意、有深度、有分量的著作与译作,也会涉及我国港澳台地区刑法暨中国区际刑事法等领域的科研成果,可以是专题研究、综合研究,也可以是论集、有价值的文献资料等形式。同时,为积极关注刑事法治领域重大现实问题,“京师刑事法文库”还将相关专题的著作予以集中,设立若干系列,并聘请著名刑事法学专家担任总主编。文库的作者以研究院专职、兼职研究人员为主,并向其他专家、学者开放。

我们希望通过文库形式能逐步积累学术成果,繁荣、深化和开拓刑事法领域的学术研究,促进国内外刑事法学会的交流合作,不断提高我国刑事法理论与实践水平,进而有力地促进国家现代法治之昌盛和社会的文明进步。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志 教授

谨识于乙酉年初秋

Criminal Law Library of BNU

Preface

A modern country and a modern civilization should be governed by law. The establishment and actualization of the principal guideline of rule by law is crucial for our society to make progress in the efforts of constructing socialism under rule of law. Modern criminal law, playing a very important part in the development of modern society under rule of law, has achieved great progress since 1978 when the reform and opening-up policy was carried out. Whereas, further development and reform for both theory and judicial practice of criminal law are required in the process of building socialist legal democracy, so as to bring it into full play.

The College for Criminal Jurisprudence Studies of Beijing Normal University, founded in August of 2005, is the first and, at present, the only academic research organ in China specializing in criminal jurisprudence that is independent and comprehensive entity. The College is staffed with a group of famous young and middle-aged criminologists as academic nucleus and a group of criminologists and scholars known home and abroad as specially invited consultative professors, member of experts committee, guest research fellows (professors), including those senior professors, leaders with judicial expertise from the central procuratorial, judicial and public security departments and leaders of some important international academic organizations. The college, aiming at turning into a new national leading academic body which can keep pace with international prestigious organs of criminal jurisprudence, is gradually extending its research fields

covering Chinese and foreign criminal jurisprudence, international criminal law, trans-regional criminal law, criminal policy science, criminology, criminal executive law, Chinese and foreign criminal procedure law, criminal evidence law, criminal judicatory and so on following the spirit of integrated criminal science. Meanwhile, the College trains high-level criminal jurisprudence professionals and makes new exploration into research of jurisprudence and cultivation of high-level professional in China. We are trying our best to make a greater contribution in the field of criminal law science to the great cause of building our socialism under rule of law.

Cherishing this hope, the College initiated the *Criminal Law Library of BNU* as soon as it is founded, with the working experience of *Criminal Jurisprudence Library of Renmin University of China (RUC)* and *International Criminal Jurisprudence Library of RUC* which had been established in the Criminal Jurisprudence Research Center of RUC and in a rather large scale before the main staff's transfer to the College. In order to obtain a broader space for academic research, we six scholars transferred from RUC to BNU and founded this first and the only one independent academic entity in our country—College for Criminal Law Science of BNU. Learning is a continuous business, so the College re-establishes two book-series programs named "*Criminal Law Library of BNU*" and "*International Criminal Law Library of BNU*" based upon the former two libraries so as to further develop our academic cause. The two sisterly programs undertake different missions and supplement each other. The domain of the former focuses on domestic criminal jurisprudence literatures and the latter on international criminal jurisprudence literatures. Depending upon the profound academic deposit, centuries-old historical traditions and full-bodied cultural atmosphere of the prestigious Beijing Normal University and with BNU's comprehensive and powerful integrative strength in both fields of humanity social science and nature science, the two libraries will attract and accept the contributions from the field of criminal jurisprudence home and abroad. The publications of *Criminal Law Library of BNU* cover the creative and profound works and translations on domestic and foreign criminal jurisprudence (criminal law, criminology, criminal execution law, criminal procedure law, criminal investigation and criminal evidence etc.) and those academic and research fruits in the field of extroversive criminal law (including international criminal law, comparative criminal law, foreign criminal law and criminal laws of Hong Kong, Macao and Taiwan). The publications may be of either special topics or general topics or translations of foreign literatures and codifications. Meanwhile, in order to attract active concerns with important realistic issues, publications on the related topics will be collected and affiliated to *Criminal Law Library of BNU* as new book-series with famous criminal jurisprudence specialists as their chief editor.

The authorships of *Criminal Law Library of BNU* are mainly entitled to full-time and guest research fellows besides other experts and scholars engaged in criminal jurisprudence.

Through these programs of libraries, we seek to help to accumulate academic fruits, to exploit and deepen and thrive the academic researches on criminal jurisprudence, to facilitate exchanges and co-operations between domestic and foreign colleagues engaged in criminal jurisprudence and to gradually improve our theoretical and practical expertise of criminal law so as to accelerate the prosperity of our country under rule of law and the progress of social civilization.

Prof. Zhao Bing-zhi
Dean of College for Criminal Law Science
Beijing Normal University
Autumn of 2005

大师风范 桃李天下

——《高铭暄王作富刑法学文选——九十华诞自选集》前言

为庆贺我国刑法学界的两位泰斗高铭暄先生、王作富先生90华诞,我们专门编辑出版《高铭暄王作富刑法学文选——九十华诞自选集》一书,旨在表达北京师范大学刑事法律科学研究院师生暨两位先生的弟子、友人对两位先生的景仰之情,弘扬两位先生教书育人的光辉业绩,推动全社会的尊师重教之风,并借此机会勉励年轻一代更好地承担起刑法学研究继往开来的使命,继续加强全国刑法学界和法律实务界之间广泛而友好的交往与合作。

一个国家学术事业的传承和发展,离不开学术大师。高铭暄教授、王作富教授是我国当代著名的法学家和法学教育家,也是公认的刑法学术大师。他们既是刑法学深厚传统的集大成者,又是开一代刑法学研究风气的先行者。两位先生均出生于1928年,是新中国培养的第一代刑法学家。20世纪50年代初期,他们毕业于中国人民大学法律系刑法专业研究生班,遂留校联袂任教,迄今已有65个春秋。60多年来,他们怀着对国家法学教育事业的忠诚和对社会主义法治事业的坚定信念,在我国法学教育的园地里辛勤耕耘、精诚合作,在法学人才培养、法学研究和参与国家刑事法治建设诸方面都作出了卓越的贡献。他们教书育人、密切合作的感人事迹,他们对年轻一代的大力扶持,以及他们与全国法学界和法律实务界广泛而友好的交往,在我国法学界、法律界尤其是刑法界传为佳话。

勤耕不辍,硕果累累。几十年来,高铭暄教授、王作富教授每人均已出版、发表有数百万字的著述,可谓著作等身,他们的著作大多成为我国学习研究刑法的必读书,他们的见解很多已成为刑法学界的通说,并且对国家刑法立法和刑事司法产生了重要的影响。《高铭暄王作富刑法学文选——九十华诞自选

集》一书所辑录的成果都是从两位先生数十年来已发表的文章或者著作中精选出来的代表作,凝聚了他们毕生的心血,很多见解至今仍闪耀着学术的光辉。虽然其中一些论文带有鲜明的时代印记,不可避免地含有争议未决的理论观点,但它们真实记录了两位先生数十年间执着探索的思想轨迹,展示了刑法学术研究、理论发展的历史风貌。从中我们可以大致了解两位先生的学术生涯,从一个侧面去感受我国法治建设和法学教育60多年来的曲折发展过程及其对法学人才的重要影响;从中我们还可以真实地体悟到一种以细针密缕之功做平正笃实之学的研究精神,可以深切地感受到一份胸怀祖国、情系人民、关注时代的仁者情怀。我们编辑整理这本文选,也正是期盼这份厚实的学术积淀能够在传播刑法知识、传承学术精神的同时,成为帮助和鼓励中青年刑法学人不断探索、不断创新的理论资源和精神动力。

尊师重教是一种美德,更是一种优良传统。为传承高铭暄、王作富两位先生的学术思想和道德文章,在全社会大力弘扬尊师重教的良好风尚,在高铭暄教授、王作富教授65华诞、70华诞、75华诞、80华诞、85华诞的年份,我们刑法学术团队曾分别通过举办研讨会、出版纪念文集、整理学术思想等多种形式进行了庆贺。此次又适逢两位先生90华诞,在坚持传统庆贺形式的基础上,我们再辟蹊径,首次采取两位先生合著学术专论著作并以“文选”的形式,专门编辑出版《高铭暄王作富刑法学文选——九十华诞自选集》一书,作为对两位先生90华诞的重要献礼,以此彰显两位先生崇高的学术地位和长达半个多世纪的深厚情谊,因而具有更为特别、重要的意义。

《高铭暄王作富刑法学文选——九十华诞自选集》由我和北京师范大学刑事法律科学研究院彭新林副教授编辑整理,共收入两位先生的学术论文38篇,在内容上分设上下两编,上编为“高铭暄刑法学文选”,下编为“王作富刑法学文选”,所有收入文选的论文均经两位先生审定。为保证文选所辑录论文的代表性,在编辑、整理该书时,经与两位先生商议,我们注意遵循了以下几个原则:

第一,兼顾理论实务。本书收入的两位先生的代表性论文,兼顾了理论与实务相结合的特点,既有偏重基础理论研究的,也有偏重刑事司法实践应用的,两者有机结合,彰显了两位先生的学术研究兼顾服务于我国刑事法学研究的繁荣和刑事法治事业进步的特点。

第二,晚近新作为主。本书选择代表性论文时,以收录两位先生晚近十余年来的新作为主,从而体现本书的时代性和现实性,同时也适当考虑时间跨度和论文发表的具体时代背景,对1997年刑法典颁行前的代表性论文亦有所选取。

第三,尊重论著原貌。本书所收录的论文完全尊重论文发表时的原貌,除论文发表时的错别字、标点符号等纯粹编排技术性错误予以纠正以外,均未加任何改动,以历史地、客观地反映两位先生论文发表时的学术见解和有关情况。

第四,只选个人独著。两位先生在教学科研生涯中,重视通过传帮带的方式提升学生科研素质,有不少作品系他们与弟子共同撰写,这些作品当然也反映了两位先生的学

术思想,但为了更好地表明两位先生个人的刑法学研究路径,这次收入文选的代表性论文全系两位先生的个人独著,他们与弟子等合作的作品一概未予收录。

第五,凸显各自特色。两位先生学术研究领域涉猎广泛,涉及刑法学学科的方方面面,既有对刑法总论问题的法理研究,也有对刑法各论问题的精辟解析,还有对刑法学教育、教学问题的深沉思考。尤为难得的是,两位先生刑法学术研究各有侧重,分别在刑法总论和刑法各论领域发表了大量的精品力作,提出了很多标签性的学术观点,形成了各具特色、交相辉映的学术研究路径。本书辑录两位先生代表性论文时,既考虑到各自学术论文的全面性,又着力凸显两位先生的学术专长和特色,“高铭喧刑法学文选”以辑录总论问题论文为主,“王作富刑法学文选”则侧重辑录刑法各论问题论文。

由于篇幅所限,本书收入的只是两位先生一部分较具代表性的成果,要以有限的近40篇论文汇集和代表两位先生数十年来从事刑法学研究的所有精品之作,显然不可能做到,因此难免会有遗珠之憾!好在“管中窥豹,可见一斑”。我们相信,本书的出版,对于我们更加深刻地体会两位先生数十年来教书育人、献身法学与法治事业的感人事迹,更加全面地认识我国刑法学繁荣发展所取得的巨大成就,更加准确地把握我国刑事法治未来的发展方向,当会有所裨益。

北师大刑事法律科学研究院院长

中国刑法学研究会会长

赵秉志教授 谨识

2017年6月

目 录

上编 高铭暄刑法学文选

1. 毛泽东同志关于刑法问题若干论述的指导意义…… (003)
2. 略论刑法学研究的对象和方法…… (012)
3. 关于中国刑法理论若干问题的思考…… (019)
4. 新中国刑法学六十年发展的简要历程和基本经验
…… (049)
5. 从刑法角度看学术在社会建构中的作用…… (061)
6. 我国刑法和刑事诉讼制度…… (065)
7. 试论我国刑法改革的几个问题…… (081)
8. 中国共产党与中国刑法立法的发展…… (089)
9. 20年来我国刑事立法的回顾与展望 …… (098)
10. 关于刑法实施中若干重要问题的建言 …… (104)
11. 论四要件犯罪构成理论的合理性暨对中国刑法学
体系的坚持 …… (110)
12. 对主张以三阶层犯罪成立体系取代我国通行犯罪
构成理论者的回应 …… (119)
13. 论共同犯罪人的分类及其刑事责任 …… (127)
14. 论牵连犯的几个问题 …… (134)
15. 论刑事责任 …… (144)
16. 论量刑的一般原则 …… (154)
17. 宽严相济刑事政策与酌定量刑情节的适用 …… (161)
18. 略谈我国的死刑立法及其发展趋势 …… (169)
19. 略论中国刑法中的死刑替代措施 …… (175)

20. 社区矫正写入刑法的重大意义	(183)
21. 在整个改革开放过程中都要打击经济犯罪 ——学习《邓小平文选》的一点体会	(191)
22. 略论抢劫罪	(198)
23. 略论我国刑法中走私犯罪的对象问题	(202)

下编 王作富刑法学文选

1. 贯彻罪刑法定原则的几个问题	(211)
2. 从刑事司法中的问题谈刑事立法的完善	(215)
3. 犯罪功能分析与价值评判的路径选择	(222)
4. 刑法中的“单位”研究	(233)
5. 谈谈刑罚个别化	(250)
6. 谈谈外国刑法中的死刑问题	(252)
7. 故意杀人罪研究	(259)
8. 奸淫幼女犯罪的认定与主客观相统一原则	(275)
9. 认定抢劫罪的若干问题	(284)
10. 略论诈骗罪认定中的两个界限问题	(305)
11. 略论侵占罪的几个问题	(312)
12. 关于毒品犯罪的几个问题	(320)
13. 关于贪污犯罪的几个问题	(336)
14. 略析受贿犯罪的几个问题	(341)
15. 挪用公款罪司法认定若干问题研究	(345)

Contents

Gao mingxuan's Selected Works of Criminal Law

1. Guiding Significance of Comrade Mao Zedong's Expositions on Criminal Law Issues (003)
2. On the Object and Methods of Criminal Law Research (012)
3. Some Thoughts on Theory of Criminal Law in China (019)
4. Brief History and Basic Experience of Sixty – Year Development of New Criminal Law of China (049)
5. Role of Academic Construction in Social Construction from the Angle of Criminal Law (061)
6. China's Criminal Law and Criminal Procedure System (065)
7. On Several Problems of Criminal Law Reform in China (081)
8. The Communist Party of China and the Development of China's Criminal Law Legislation (089)
9. Review and Prospect of China's Criminal Legislation over the Past 20 Years (098)
10. Suggestions on Important Issues in Implementing of Criminal Law (104)
11. On the Rationality of the Theory of Composition of Four Elements; Adherence to Chinese Criminal Law System (110)
12. Response to Three-stratification Constitution Theory of Crime (119)

13. On Classification of Joint Offenders and Their Criminal Responsibility	(127)
14. Some Questions about Implicated Offenses	(134)
15. On Criminal liability	(144)
16. General Principles of Sentencing	(154)
17. Application of the Criminal Policy of Combining Severity With Mercy and Discretionary Sentencing Circumstances	(161)
18. On China's Death Penalty Legislation and its Development Trend	(169)
19. On Alternatives to the Death Penalty in Chinese Criminal Law	(175)
20. Significance of Adopting Community Corrections into Criminal Law	(183)
21. To Combat Economic Crimes in the Process of Reform and Opening-up-Re- flections of Learning "Selected Works of Deng Xiaoping"	(191)
22. On the Crime of Robbery	(198)
23. On the Object of Smuggling Crimes in Chinese Criminal Law	(202)

Wang Zuofu's Selected Works of Criminal Law

1. Several Issues on Implementation of the Principle of Legality	(211)
2. On the Perfection of Criminal Legislation according to the Problems in Crimi- nal Justice	(215)
3. Analysis of Functions of Crime and the Choice of Value Judgments	(222)
4. On the "unit" in Criminal Law	(233)
5. On Individualization of Penalties	(250)
6. On the Death Penalty in Foreign Criminal Laws	(252)
7. Study on Murder	(259)
8. Judgement of Raping Girls Under the Principle of Unifying Subjective and Objective Elements	(275)
9. Several Problems in the Determination of Robbery	(284)
10. Two Limits in the Determination of Fraud	(305)
11. On Several Issues of Crime of Embezzlement	(312)
12. Some Issues on Drug Offenses	(320)
13. Some Issues on Corruption Crime	(336)
14. Analysis of Several Issues in Bribery Crime	(341)
15. Research on Several Issues of Judicial Determination of Crime of Misappro- priating Public Funds	(345)