



# 反腐败国际追赃 司法机制研究

A Study on Judicial Mechanism of  
International Asset Recovery Concerning Anti-Corruption

胡冬华 著



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA

# 反腐败国际追赃 司法机制研究

A Study on Judicial Mechanism of  
International Asset Recovery Concerning Anti-Corruption

胡冬华 著



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA

## 图书在版编目(CIP)数据

反腐败国际追赃司法机制研究 / 胡冬华著. —北京:  
法律出版社, 2017

ISBN 978 - 7 - 5197 - 1363 - 8

I. ①反… II. ①胡… III. ①廉政建设—国际刑法—  
司法协助—研究 IV. ①D997.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 222583 号

反腐败国际追赃司法机制研究  
FANFUBAI GUOJI ZHUIZANG SIFA JIZHI YANJIU

胡冬华 著

策划编辑 解 锟  
责任编辑 解 锟  
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  
责任校对 郭艳萍  
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 财经出版分社  
开本 A5  
印张 10.5  
字数 240 千  
版本 2017 年 10 月第 1 版  
印次 2017 年 10 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 978-7-5197-1363-8

定价:43.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

## 自序

1996年我挥别坚守了7年的讲台,走进中南政法学院,开始全日制攻读国际法专业硕士学位。当时的中南政法学院,有国际法的“三剑客”——国际公法的王献枢教授、国际私法的张仲伯教授、国际经济法的孙光才教授,他们都是中国国际法学界的著名学者。正是在这几位老师和我的硕士生导师邹立刚教授的启蒙教育下,我对国际法产生了浓厚的兴趣。

1999年研究生毕业以来,无论工作如何变化,我始终保持着对国际法的学习兴趣。研究生毕业时,被选调至长沙市雨花区法院工作。初入法院,从行政庭书记员起步。此后18年,我在三级法院写过的材料、执笔过的文稿已逾数百万字;主审过民商事、知识产权和涉外案件500余件,参审案件千余件,撰写过的判决书也逾百万字;被授予“长沙市优秀秘书工作者”“长沙市首

届最具影响力十大法治人物”“湖南省首届审判业务专家”等荣誉称号。除在知识产权和涉外商事审判庭工作期间偶尔用得上海国际法专业知识外,我曾历练过的工作岗位与自己所学的国际法专业没有实质性关联,但我基于法官职业需要终身学习的理念,几乎没有间断过法学理论学习与思考,也一直保持着对国际法领域前沿理论问题和实践课题的关注。正是这种态度,尤其是对国际法专业的执着成就了我这名学习型法官。

2006年我被最高人民法院公派到英国伦敦大学学习,获国际比较法硕士学位,当时的硕士学位论文是国际人权法方向的,后来该论文发表于《中国法学》2007年英文版。2011年我又考入湖南师范大学攻读国际法博士学位。读博期间,在国际人权法领域收集了一些外文资料,也打算在伦敦大学硕士学位论文的基础上撰写博士学位论文。2014年以来,我国掀起境外追逃追赃风暴,我在导师肖北庚教授的指导下,适时地将论题调整为《反腐败国际追赃司法机制研究》。

诚然,反腐败国际追赃是一个有待深入、系统研究的理论问题,也是一个有待在司法实践中丰富与发展的课题。虽然在《联合国反腐败公约》框架下的国际追赃机制被越来越多的国家转化为国内立法,也在越来越多的国际追赃案件中发挥了积极的作用,但是,作为国际法领域的新生事物,该机制据以存在并发展的理论基础需要夯实,司法实践中遇到的问题需要解决。因此,我从2015年10月开始收集资料,经过1年8个月的学习和专题研究,终于完成了博士学位论文的写作。该项研究的落脚点在于分析我国反腐败国际追赃的现状和问题,提出完善我国国际追赃司法机制的路径。

掩卷自问,该文可取之处何在?咀嚼之后,自认为有3点创新:一是在理论上以法律全球化、国际法碎片化、国际法与国内法的关系

系等理论为基础,对反腐败国际合作中兴起的国际追赃之司法化趋势、独立程序价值、正当法律程序以及国际追赃域外经验的普适性意义进行探讨,力求开创性。二是在方法上运用综合统计法,对中央纪委、监察部官网上的反腐败新闻条目从类别、内容等方面进行大数据分析,以此管窥我国反腐败国际追赃的历史脉络、现实状况、典型案例以及实际操作中存在的主要问题,力求新颖性。三是在技术上运用立法技术,以国际追赃步骤统一化、程序类型化为逻辑起点,归纳我国反腐败国际追赃操作规程的要领,并借鉴域外国际追赃操作指南的格式和内容,起草我国反腐败国际追赃操作指南(学术建议稿),力求实用性。

正因如此,才有在本人博士学位论文基础上修改,作为我人生第一部专著出版的想法。

在本书即将付梓之际,惊悉我的国际法启蒙老师王献枢教授于2017年8月6日仙逝的噩耗,无比沉痛,哀悼在心!我将永远怀念恩师,祈愿在天堂里还会有先生讲授国际法的音容与笑颜!谨以此书寄托哀思!

以上草草,聊充序言。

胡冬华

2017年8月10日于长沙

# 目 录

绪 论/1

第一章 反腐败国际合作背景下的国际追赃/18

第一节 反腐败国际合作中兴起的国际追  
赃/19

一、全球化与法律全球化/19

二、腐败全球化/41

三、反腐败国际合作/48

四、作为反腐败国际合作新领域的国际  
追赃/63

第二节 国际追赃的独立程序价值/65

一、国际追赃与国际追逃的比较/66

二、“重追逃、轻追赃”现象反思/68

三、国际追赃独立性缺失的中国样本/71

四、国际追赃的程序价值体现/73

### 第三节 国际追赃司法化趋势/77

- 一、国际司法的勃兴/77
- 二、国际刑事司法协助的新发展/81
- 三、国际追赃的司法化表征/85

## 第二章 UNCAC 框架下国际追赃司法机制/94

### 第一节 UNCAC 框架概览/95

- 一、UNCAC 的主要内容/95
- 二、UNCAC 的法治意义/98

### 第二节 国际追赃司法机制中的正当法律程序理念/103

- 一、正当法律程序之一般分析/103
- 二、国际追赃司法机制中正当法律程序价值之内涵/106

### 第三节 UNCAC 框架下国际追赃司法机制的运行/114

- 一、国际追赃司法机制的内在规定性/114
- 二、UNCAC 框架下国际追赃司法机制运行的两条途径/122
- 三、国际追赃司法机制运行中的主要障碍/126

## 第三章 国际追赃司法机制的域外范式/137

### 第一节 美国“反恐”导向模式/137

- 一、“反恐”导向国际追赃模式的产生/138
- 二、美国国际追赃模式概览/139



三、国际追赃合作的主要途径/147

四、值得关注的行政没收程序/152

## 第二节 英国单行法模式/153

一、英国的法治文化传统/154

二、英国的腐败治理理念/155

三、《2002年犯罪收益追缴法》的追赃制度/157

四、实践操作指南/162

## 第三节 加拿大“组合拳”模式/165

一、加拿大反腐败机制概述/165

二、以国际刑事司法协助程序为枢纽的间接追赃机制/168

三、以民事诉讼程序为依托的直接追赃模式/173

四、犯罪资产分享模式/174

# 第四章 国际追赃域外司法机制对解决我国类似问题之启示/177

## 第一节 域外国际追赃司法机制所面临的主要问题/178

一、反腐败工作的法律定性问题/178

二、反腐败工作的管理机制问题/179

三、国际法与国内法的衔接问题/182

四、腐败犯罪资产的分享问题/185

五、国际追赃法律制度配套问题/187

第二节 我国反腐败国际追赃的现实状况/189

一、基本方式/189

二、法律依据/192

三、主要特点/199

四、典型案例/204

第三节 我国国际追赃司法机制亟须解决的突出问题/211

一、管理机制的问题/211

二、与 UNCAC 衔接机制的问题/215

三、配套机制的问题/235

第五章 我国反腐败国际追赃司法机制的完善/242

第一节 我国反腐败国际追赃管理机制的改革/243

一、我国反腐败国际追赃管理机制的历史沿革/243

二、调整我国反腐败国际追赃管理机关/244

第二节 我国反腐败国际追赃制度与 UNCAC 机制的衔接/250

一、完善反腐败刑事法律体系/250

二、健全腐败犯罪收益没收机制/256

三、健全承认与执行域外法院裁决制度/263

四、确立资产来源国与流入国分享犯罪资产制度/265

第三节 我国反腐败国际追赃配套机制的  
构建/267

一、强化财产申报的法定义务/267

二、完善反洗钱法律制度/271

三、完善条约司法适用机制/273

四、搭建外国法查明平台/275

第四节 我国反腐败国际追赃操作流程的  
规范/277

一、反腐败国际追赃程序的规范化/277

二、反腐败国际追赃工作的系统化/278

三、我国反腐败国际追赃操作规程之要  
领/281

结 语/289

参 考 文 献/292

附 录/307

后 记/322

# 绪 论

## 一、选题意义

### (一) 选题背景

腐败已经成为全球的公害,需要全球治理。在全球化的背景下,腐败也呈现出全球化趋势,腐败犯罪嫌疑人或被告人千方百计逃往国外或境外,不遗余力地将腐败犯罪的赃款赃物转移出去。尽管作为经济、政治、文化、社会生活全球化在法律方面的反映,法律全球化的步伐越来越快,全球治理法治化程度越来越高,但源自各国法律文化及制度差异所形成的“壁垒”和“暗箱”仍然是反腐败国际合作所面临的障碍。可以说,国家边界无法阻挡腐败犯罪行为 and 结果超出一个主权国家的管辖范围,却在无形中阻挠着各国反腐败法律制度发挥作用,并影响反腐败国际合作的开展。

为了遏制腐败蔓延势头,铲除滋生腐败的根

源,联合国等国际组织一直致力于构建国际反腐败合作机制,推动全球反腐败运动。《联合国反腐败公约》(以下简称 UNCAC)就是这样一个合作机制,它是目前关于国际反腐败的最全面、最完整、最权威的国际法依据,它的通过标志着国际社会采取一致行动预防并控制腐败的新时代的到来。UNCAC 的最大亮点是,抓住了反腐败国际合作的要害,构建了国际追赃机制,UNCAC 框架的两大支柱是:其一,第四章“国际合作”,将缔约国在司法协助上的权利义务予以明确规定,并拓宽了国际刑事司法协助的外延,即从赃款赃物的查找、辨认、查封、扣押、冻结、没收直至返还和分享,都属于根据 UNCAC 开展国际刑事司法协助的范围。其二,第五章“资产追回”,专门对腐败犯罪资产的追回进行具体说明,将犯罪资产的返还作为公约的一项基本原则,要求缔约国在这方面共同开展最广泛的合作,相互提供最广泛的协助,明确规定了直接追回财产、通过没收事宜的国际合作追回财产、资产的返还和处分等内容。

UNCAC 框架下的国际追赃机制被越来越多的国家转化为国内立法,也在越来越多的国际追赃案件中发挥了积极的作用。但是,作为国际法领域的新生事物,该机制存在并发展的理论基础需要夯实,司法实践中遇到的问题需要解决。

## (二) 理论意义

以全球化和法律全球化为背景,研究反腐败国际追赃的司法机制,所触及的理论问题不少,似乎为更多、更深的理性思考留下了空间。一是全球化对国际法与国内法关系的影响。国际关系的法律化是正在发生的现实趋势。国际法必须能够及时适应国际形势的变化,为解决各种现实问题提供有效的方法。仅仅关注单一法律体系或者单一国家的国内法,而忽视多个法律秩序和多个法律体系或规则体系的共存的现实,可能会导致更多的法治“壁垒”。因此,应当

遵循“全球性思维,地方性关注”这一准则,履行国际条约义务,完善国内立法,使国内法与国际法兼容衔接,为国家治理与全球治理兼容协调提供保障。二是国际追赃的独立程序价值和正当法律程序理念。国际法学界研究者不多,理论成果仍然空白。国际追赃作为反腐败国际合作中兴起的新手段和新领域,既是国际法的新课题,也是反腐败国际合作中的新实践,如何改变以往“重追逃、轻追赃”的司法理念,如何在反腐败国际追赃案件中保障人权,即人权国际保障与国际追赃价值冲突如何解决,都是理论界应当重视的命题。三是反腐败国际追赃司法机制的内涵、外延、运行途径及障碍、操作规程等都需要从理论上进行研究,并服务于司法实践。

笔者结合典型案例分析,运用多年积累的司法实践经验,以司法改革时代应有的视角,尝试性研究国际追赃的独立程序价值和正当法律理念,探讨性归纳域外国际追赃司法机制范式及其所应对的主要问题,并结合我国国际追赃工作现状分析域外经验对我国现实问题解决之启示意义。同时,根据“问题导向”原则,以比较研究的方法,找出我国反腐败国际追赃司法机制中存在的问题,并建设性地提出完善我国国际追赃司法机制的几点构想。总之,通过开展初步的理论与实践结合性研究,旨在为理论界提供一些实务参考,为实务界打开一扇理性视窗。

### (三) 实践意义

该项研究的落脚点在于分析我国反腐败国际追赃的现状和问题,提出完善我国国际追赃司法机制的路径。

追逃追赃工作,是反腐败斗争的重要组成部分。近年来,我国大力开展反腐败国际追逃追赃工作,取得了重大成果。2016年1~11月的数据显示,成功追逃908人,成功追赃23亿余元,涉及70多个

国家和地区。<sup>①</sup>但是,面对腐败犯罪嫌疑人外逃带走的涉案资产滞留国外,绝大部分难以追回的现实,反腐败工作的压力难以减轻。

从认识层面看,作为反腐败斗争的重要组成部分,国际追赃工作仍然没有受到足够的重视。以2017年3月开播的反腐电视剧《人民的名义》为例,该剧从贪官(京州市副市长丁义珍)外逃(美国)切入,徐徐拉开腐败与反腐败博弈的大幕,直到欧阳菁、赵瑞龙、祁同伟、高小琴等腐败犯罪嫌疑人案发后外逃的企图破灭,折射出当前腐败犯罪“窝案化”和腐败犯罪嫌疑人跨国跨境潜逃并转移资产的特点,呈现了我国反腐败斗争的伟大实践和巨大挑战,回应了人民对反腐败工作的热切期盼和强烈呼声。然而,在这部宏大叙事、全景写实的反腐剧中,国际追逃追赃工作没有得到充分反映。

从现实需求看,尽管反腐败国际追逃追赃是中央高压反腐的重要内容,但仍有腐败犯罪嫌疑人出逃的新闻见诸报端。就在2017年3月,湖南基础建设投资集团有限公司党委书记、董事长彭旭峰“失联”,估计已从上海出境,潜逃国外。此前,他已安排家人出国。彭旭峰曾任长沙市住建委副主任、长沙轨道交通集团党委书记、董事长。长沙轨道交通集团注册资金50亿元,为国有独资公司,主要进行轨道项目投资、建设、运营管理,土地一级整理、开发、市政基础设施的建设,以及建筑材料的销售。彭旭峰任该集团一把手期间,长沙从“地铁元年”进入“换乘时代”,地铁1号线、2号线和磁悬浮线路先后开通,地铁3号线、4号线也在建设当中。面对该事件,社会各界反响巨大,纪委、检察机关迅速行动,对涉及长沙轨道交通集团或牵涉彭旭峰的所有案件线索进行排查,也有一批领导干部陆续接

---

<sup>①</sup> “两高”司法解释:《5类案件嫌疑人逃匿、死亡可没收违法所得》,载新华网:[http://news.Xinhuanet.com/legal/2017-01/05/c\\_1120253062.htm](http://news.Xinhuanet.com/legal/2017-01/05/c_1120253062.htm),最后访问日期:2017年1月5日。

受组织调查,有些已被移送司法机关。然而,至今没有看到哪个部门启动、开展国际追赃行动,这一现象进一步凸显了亟须构建一个具有可操作性的反腐败国际追赃司法机制。

从法律视角来看,作为 UNCAC 早已确立的国际追赃机制,理应在我国得到落实,然而现实状况却不尽如人意。2006年1月13日,UNCAC 正式对我国生效,但我国在执行的过程中,面临诸多问题,从宏观上说,主要有3个方面:其一,在管理机制方面,我国开展国际刑事司法互助合作的中央机关数量较多,呈多头管理、职能交叉、权力分配不明确、沟通不通畅的局面。其二,在衔接机制方面,我国的《刑事诉讼法》和《民事诉讼法》与 UNCAC 框架兼容协调存在问题,涉外追逃追赃还没有设计出一套完整的诉讼制度,如没收令或刑事裁决的域外执行问题还是法律空白。在实践中,多数账款难以追回,这是主要原因。其三,在配套机制方面,国际追赃是一项综合工程,涉及国内法与国际法、本国法与外国法,而我国法律体系呈现条块分割状态,配套性能较差。比如,由于缺乏条约的适用机制,我国签订的国际条约在司法机关办案过程中很少适用。再如,由于外国法查明的机制缺乏可操作性,导致涉外案件尤其是国际追赃案件中,外国法应用率低。我国反腐败国际追赃机制中存在的问题,症结在于立法不完善,行政化、政治化色彩依然浓厚,系统化、司法化程度不高,与 UNCAC 机制的要求差距较大。

如何解决这些问题,不仅需要理论研究的深入,更需要司法实践的探索。为此,本书在考察我国国际追赃现状、审视国际追赃法律依据、分析国际追赃机制问题的基础上,提出8个方面的改革方案和改良思路,最后为我国开展境外追赃工作以及外国在我国进行追赃活动拟就操作指南(学术建议稿)。可以说,本书始终紧扣实践,以期解决司法实务中遇到的法律问题。



## 二、研究动态

国际追赃是国际法近年发展的一个新领域,是国际司法协助与合作制度的重要内容。基于中国知网的大数据分析,国内学界在该领域的成果不多。截至2017年3月20日,在中国知网进行文献检索,主题、篇名、关键词包含“国际追赃”的期刊、报纸、学位论文分别为286篇、114篇、3篇;主题、篇名、关键词包含“国际追赃、司法”的期刊、报纸、学位论文分别为71篇、10篇、0篇。目前,国内学界的研究视角主要集中在境外追逃追赃与国际司法合作、我国刑事司法制度与UNCAC的差距、外国反腐败经验与我国反腐败制度的完善等方面。研究主要集中在国际追赃机制中的某一项制度、某一个具体问题。学术界在国际追赃领域成果最多的是北京师范大学黄风教授,自2008年以来,出版专著(独著或合著),包括《境外追逃追赃与国际司法合作》《资产追回问题比较研究》《中国境外追逃追赃经验与反思》《国际刑事司法合作:研究与文献》4部。发表论文包括:《建立境外追逃追赃长效机制的几个法律问题》《等值没收及可追缴资产评估规则探析》《综合运用执法与司法合作措施开展国际追逃追赃》等。实务界最活跃的研究者是最高人民检察院高级检察官陈雷,自2007年以来一直关注并参与国际追赃工作,出版了《国际反腐风云》《国际反贪与“海外追逃”》《反腐败国际合作理论与实务》等专著,发表论文有《论我国追赃国际合作的法律依据和主要方式》《追诉国际合作成境外反腐追逃追赃常态》等。中国反腐败司法研究中心每年发布《中国法治反腐研究年度报告》。吴建雄主编的2014~2015年度报告分为高层论坛决策解析报告、时势观察理性思考报告、基础理论学术证成报告以及司法实践对策研究报告等四编,共56篇论文35万余字,内容丰富。中国社会科学院也推出了“廉政智库丛书”。该院中国廉政研究中心首任理事长李秋芳与孙