



◎京师刑事法文库(66)

国家社科基金青年项目“中国现代赦免制度重构研究”
(项目批准号:06GFX029)的最终成果

现代赦免制度重构研究

Study on Reconstruction of Contemporary Clemency

阴建峰 王 娜 著

中国人民公安大学出版社

·北京·

图书在版编目 (CIP) 数据

现代赦免制度重构研究/阴建峰, 王娜著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2011. 3

ISBN 978 - 7 - 5653 - 0374 - 6

I. ①现… II. ①阴…②王… III. ①大赦—司法制度—研究
②特赦—司法制度—研究 IV. ①D914. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 043249 号

现代赦免制度重构研究

阴建峰 王 娜 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: 2011 年 3 月第 1 版

印 次: 2011 年 3 月第 1 次

印 张: 15. 5

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 444 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 5653 - 0374 - 6

定 价: 46. 00 元

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

电子邮箱: zhs@cppsup.com zhs@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

法律图书分社电话: 010 - 83905745

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

北京师范大学刑事法律科学研究院 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，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

法学学术机构，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为范围，后者以国际刑事法著作为范围。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事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，也可以是论文集、有价值的文献资料等形式。同时，为积极关注刑事法治领域的重大现实问题，“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。

我们希望通过文库的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界的交流与合作，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

College for Criminal Law Science of Beijing Normal University

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 research

ches 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 Bingzhi
Dean of College for Criminal Law Science
Beijing Normal University
Autumn of 2005

目 录

前言：和谐社会呼唤现代赦免制度	(1)
第一章 中国赦免制度的历史与现实	(6)
第一节 中国古代的赦免制度	(6)
一、中国古代赦免制度之考略	(7)
二、中国古代赦免制度之评析	(20)
第二节 中国近代的赦免制度	(33)
一、晚清的赦免制度述评	(33)
二、民国时期的赦免制度述评	(35)
第三节 中国现代的赦免制度	(42)
一、中国内地的赦免制度述评	(42)
二、中国港澳台地区赦免制度概览	(54)
第二章 域外赦免制度的演进与比较	(66)
第一节 大陆法系国家的赦免制度	(66)
一、德国的赦免制度	(67)
二、法国的赦免制度	(77)
三、日本的恩赦制度	(89)
四、韩国的赦免制度	(94)
第二节 英美法系国家的赦免制度	(98)
一、美国的赦免制度	(99)
二、英国的赦免制度	(107)
第三节 国际法上的赦免制度	(113)

一、国际规约中的赦免制度	(113)
二、国际法中的赦免理论	(116)
第四节 中外赦免制度比较研究	(125)
一、中外古代赦免制度比较	(125)
二、中外现代赦免制度比较	(128)
三、国家赦免与国际法的协调	(135)
第三章 赦免制度的概念与特征	(150)
第一节 赦免概念之界定	(150)
一、外国赦免的含义解析	(150)
二、我国对赦免概念的界定	(155)
第二节 赦免制度之形式特征	(163)
一、赦免之补充性特征	(163)
二、赦免之强制性特征	(164)
三、赦免之象征性特征	(165)
第三节 赦免制度之本质特征	(166)
一、关于赦免本质的学说	(166)
二、赦免本质之学说评析	(170)
三、赦免的本质在于宽恕之论证	(174)
第四节 赦免与相关概念之界分	(175)
一、赦免与假释之界限	(175)
二、赦免与缓刑之界限	(177)
三、赦免与豁免之界限	(178)
第四章 赦免制度之法理探究	(180)
第一节 赦免制度利弊之争及其评析	(181)
一、中国关于赦免制度的利弊之争	(181)
二、西方关于赦免制度的利弊之争	(192)
三、赦免制度利弊纷争之评析	(200)
第二节 现代赦免制度之刑事政策意义	(203)
一、现代赦免制度的刑事政策蕴涵	(204)

二、现代赦免制度的刑事政策意义	(208)
第三节 现代赦免制度的正当性根由	(221)
一、赦免制度正当性的伦理学根基	(221)
二、赦免制度正当性的刑法学根基	(233)
三、赦免制度正当性的宪法学根基	(242)
四、赦免制度正当性的法理学根基	(244)
第四节 赦免权的行使及其限制	(248)
一、赦免权属性辨析	(249)
二、限制赦免权行使之必要性	(259)
三、赦免权行使之限制性原则	(269)
第五章 赦免类型研究	(274)
第一节 赦免类型之学理分类	(274)
一、赦免的学理分类方法	(274)
二、赦免学理分类方法之评析	(277)
第二节 大赦	(279)
一、大赦概念之界定	(279)
二、大赦的类型	(285)
三、大赦的效力	(286)
四、大赦的变异	(291)
第三节 特赦	(294)
一、特赦概念之界定	(295)
二、特赦的类型	(297)
三、特赦的范围与效力	(299)
四、特赦的变异	(301)
第四节 赦免性减刑	(302)
一、赦免性减刑之概念	(302)
二、赦免性减刑的类型	(307)
三、赦免性减刑的范围与效力	(310)
四、我国赦免性减刑之实践	(313)

第五节 刑罚执行的免除	(313)
一、刑罚执行的免除之概念	(314)
二、刑罚执行的免除之范围与效力	(317)
第六节 赦免性复权	(319)
一、赦免性复权之概念	(319)
二、赦免性复权的分类	(321)
三、赦免性复权的范围与效力	(322)
四、我国赦免性复权之实践	(323)
第六章 赦免适用范围研究	(324)
第一节 罪名与赦免适用范围	(324)
一、国事犯罪能否赦免	(324)
二、弹劾案件能否赦免	(326)
三、藐视法庭罪能否赦免	(328)
四、国际犯罪能否赦免	(331)
五、重大犯罪能否赦免	(333)
六、腐败犯罪能否赦免	(334)
七、民营企业“原罪”能否赦免	(349)
第二节 刑罚暨其他处分与赦免的适用范围	(356)
一、关于生命刑的赦免	(356)
二、关于自由刑的赦免	(373)
三、关于资格刑的赦免	(374)
四、关于财产刑的赦免	(375)
五、关于保安处分的赦免	(376)
六、关于行政处分的赦免	(380)
第三节 赦免适用范围之总体考量	(382)
第七章 赦免效力研究	(384)
第一节 赦免对人的效力	(384)
一、赦免之效力能否及于共犯	(384)
二、赦免之效力能否及于判决确定前的犯罪人	(386)

三、赦免之效力能否及于通缉犯	(389)
四、赦免之效力能否及于死者	(390)
五、赦免之效力能否及于犯罪之单位	(392)
六、赦免之效力能否及于恶意利用赦免者	(393)
七、赦免能否为被赦免者所拒绝	(395)
第二节 赦免对地的效力	(396)
一、地方赦免裁决之效力能否及于全国	(397)
二、全国性赦免之效力能否及于港澳台地区	(397)
三、本国赦免之效力能否及于他国	(398)
第三节 赦免对时的效力	(399)
一、个别赦免的效力是否始于通知犯罪人之时	(399)
二、一般赦免的效力是否始于公布施行之时	(400)
三、附条件赦免的效力是否始于条件完成之时	(400)
第四节 赦免对事的效力	(401)
一、赦免与罪数形态	(401)
二、赦免与累犯	(404)
三、赦免与自首	(407)
四、赦免与缓刑	(408)
五、赦免与数罪并罚	(412)
六、赦免与假释	(416)
七、赦免与时效	(417)
八、赦免与前科	(418)
九、赦免与再审程序	(421)
十、赦免与民事法律关系	(425)
第八章 赦免程序研究	(427)
第一节 中外赦免程序概览	(427)
一、中国的赦免程序	(427)
二、法国的赦免程序	(429)
三、日本的恩赦程序	(429)

四、美国的赦免程序	(432)
第二节 中外赦免程序比较研究	(434)
一、关于赦免程序的启动	(435)
二、关于赦免的审查	(436)
三、关于赦免的决定	(437)
四、关于赦免的执行	(439)
五、关于赦免的监督	(439)
第九章 现代赦免制度之重构方略	(443)
第一节 重构现代赦免制度的宪政与法治基础	(443)
一、重构现代赦免制度的宪政根基	(443)
二、重构现代赦免制度的法治底蕴	(445)
第二节 重构现代赦免制度的理念基础	(448)
一、树立鲜明的人权观	(448)
二、树立科学的犯罪观	(450)
三、树立理性的刑罚观	(452)
第三节 重构现代赦免制度的现实与法律依据	(453)
一、重构现代赦免制度的现实依据	(454)
二、重构现代赦免制度的法律依据	(459)
第四节 重构现代赦免制度之具体设想	(460)
一、关于赦免之类型	(461)
二、关于赦免之程序	(473)
三、关于赦免之法规	(475)
结语：现阶段择机行赦正逢其时	(483)
主要参考文献	(488)
后 记	(507)

前言：和谐社会呼唤现代赦免制度

作为一种由国家宣告对犯罪人免除其罪，或者虽不能免除其罪，但免除或减轻其刑的刑罚消灭事由，赦免制度无疑具有悠久的历史 and 重要的刑事政策意义。古今中外的法律体系中，都曾或繁或简地设置有赦免制度。中国历代封建王朝都注重利用该制度以彰显帝王恩德、安抚民心甚至纠正冤假错案、维护社会稳定，并且确实也取得了重大成功。而这与封建时代开明帝王崇尚儒学、强调德主刑辅以及祥刑慎罚之思想，无疑具有直接的关系。事实上，不仅我国古代帝王非常重视发挥赦免制度的社会功效，世界各国也大都十分强调对赦免权的运用。这也从某种意义上说明，赦免制度具有其他社会调整手段所无法替代的调整功能。如今，随着社会的深入发展、法治的持续进步以及人权的不断张扬，赦免已从作为无上皇权重要组成之恩赐制度，逐渐演变为统治者用以调节利益冲突、衡平社会关系乃至弥补法律不足之有效的刑事政策。

但是，在我国目前的法律中，只有宪法、刑法与刑事诉讼法对赦免制度稍有涉及。我国现行宪法第 67 条第 17 项规定，全国人大常委会有权决定特赦。而第 80 条同时规定，国家主席根据全国人大常委会的决定发布特赦令。我国 1997 年刑法和 1996 年刑事诉讼法也都只是在关于累犯、不起诉等其他制度的规定中，对赦免有所提及。可以说，我国现行法律对于赦免的施行既无实体规定，也无程序规定，赦免制度已完全被边缘化了。^① 从司法实践而言，自

^① 参见陈兴良为《赦免制度研究》一书所作序，载陈兴良著：《书外说书》，法律出版社 2004 年版，第 230 页。