

FAGUO DANGDAI XINGSHIZHENGCE
YANJIU JI JIEJIAN

法国当代刑事政策 研究及借鉴

©[法] 雅克·博里康 朱琳 编著



中国人民公安大学出版社

法国当代刑事政策 研究及借鉴

[法] 雅克·博里康 朱琳 编著



YZLI 0890085991

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

法国当代刑事政策研究及借鉴/ (法) 博里康, 朱琳编著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2011. 1

ISBN 978 - 7 - 5653 - 0276 - 3

I. ①法… II. ①博…②朱… III. ①刑事政策—研究—法国
IV. ①D956. 54

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 251873 号

法国当代刑事政策研究及借鉴

[法] 雅克·博里康 朱琳 编著

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: 北京兴华昌盛印刷有限公司

版 次: 2011 年 1 月第 1 版

印 次: 2011 年 1 月第 1 次

印 张: 18.625

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 501 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 5653 - 0276 - 3

定 价: 50.00 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

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

序 言

刑事政策可以被定义为一个社会为了消除犯罪现象所采用的一切手段。本书以刑事政策为主题，旨在向中国读者呈现法国当代刑事政策的概况。

本书的创作有多重目的。首先，中法两国都是成文法国家。伟大的中国比较法学家沈家本在 20 世纪初曾经衷心祝愿中国法和部分西方法律能实现融合。这一融合现在尚未实现，或许鉴于我们各自不同的发展历史，如此更为理想，但戴尔玛斯-马蒂教授指出刑法可以成为世界化的一项行为准则。其次，中法两国都面临着犯罪增长的困扰，都需要探索和寻找更恰当的打击犯罪的方式，因此中法两国的刑法典都经历了大规模修改，两国都对立法表现出极大的热情。

中国自 1992 年确定了社会主义市场经济体制改革目标后加快了立法改革，这场改革覆盖了所有的部门法。法国自萨科齐当选为总统后，也经历了一系列迅疾的刑事改革。另外，刑法的国际化

现已成为一种趋势。刑法改革从某种程度上来说是文化变革的必然结果。世界各国的刑事立法出现了观念相互渗透、刑法共同进步和刑法理论相互影响的局面。人权在刑事法律领域的兴起也催生了一系列改革。中国 2001 年加入世界贸易组织标志着其又重返国际舞台。中国的理论学者如同 19 世纪那样对外国的理论和法律产生兴趣,其中,法国刑法对于中国理论学者无疑具有莫大的吸引力。

除上述几点理由之外,中国人对于法国文化的浓厚兴趣也是一个重要因素。

在中国人所关注的法国事务中,刑事政策是一项重要内容。中国人可以从法国的刑事政策中吸取经验教训,但中国不会全盘复制西方的模式。中国人会在了解法国的反犯罪战略并在与中国的反犯罪战略进行比较的基础上寻找下述问题的答案:法国的战略是否符合现实?是否有效?是否可以被移植到中国?法国不敢妄称自己的刑事政策是榜样,但了解其经验和教训对于中国具有借鉴意义,可以避免中国重蹈覆辙。

全书共分三篇。上篇“法国刑事政策之构建篇”旨在对法国刑事政策形成的过程和要素进行分析。该篇第一章分析了法国刑事政策的概念和刑事政策学概况。第二章分析了影响法国刑事政策的

诸因素，即犯罪因素、社会经济因素和意识因素。第三章分析了法国刑事政策制定的过程及关键要素。

中篇“法国刑事政策之落实篇”共分三章。第四章笔者试图通过刑事政策周期这一开创性的观点解析以法国为代表的西方民主国家刑事政策的演变，系统分析了刑事政策演变过程的规律、主要因素及其作用方式。第五章重点分析了法国当代刑事政策的基本格局，即突出惩罚性政策的同时发展预防政策的综合倾向。第六章分析了几项最具有现实意义的具体刑事政策实践：2009年11月新监狱法的颁布标志着监狱政策改革在法国的兴起，法国如火如荼的未成年人刑法改革标志着未成年人犯罪刑事政策的重大变革，在“打击恐怖主义及有组织犯罪之刑事政策”一节中研究针对此类犯罪的刑事立法也具有重要意义。第七章对法国刑事政策所使用的各项工具和技术给予了评价。

下篇“中国之比较借鉴篇”，由中国刑事政策学者根据本书选取的角度，从法国刑事政策的经验和教训出发，提出对中国刑事政策改革的建言。

本书是中国出版的首部较为系统地介绍当代法国刑事政策的著作。我们的目的不是全方位展示法国刑事政策的

全景，而是突出法国刑事政策中最具特色和最新颖的内容，以吸引中国读者的注意。中国读者在阅读中不难发现，法国的经验和实践有的成功、有的失败，有的机制与中国类似，如地区警察、公民参与等。法国某政界负责人“应迅速和严厉打击”的言论甚至令人联想到中国的“严打”。不过，法国的某些技术或实践看似吸引人，但在中国也许无法操作，中国读者应该会避免将其引入中国。

我们希望中国读者能记得并认同中国伟大的思想家和文人辜鸿铭先生的论断：“似乎只有法国人能够完全理解中国人和中国文化，因为法国人具有与中国人同样杰出的思想。”

雅克·博里康

法国艾克斯—马赛第三大学

（或保罗—塞尚大学）经济法

和理学院名誉教授

法国艾克斯市（普罗旺斯地区）

刑事科学和犯罪学院名誉院长

欧洲委员会专家

2009年6月15日于法国埃克斯市

前 言

刑事政策是公共政策的一种，是一门综合与平衡预防政策（社会预防政策、城市政策等）和惩罚政策（旨在打击犯罪及解决相关问题）的艺术。刑事政策的主要目的在于维护社会秩序，最大限度地减少犯罪风险和损害，同时最大程度地限制反犯罪战略的负面效应，特别是对公民的基本权利和自由可能造成的侵害。

法国是大陆法系国家的重要代表，但受语言所限，中国法学界关于法国法律的研究屈指可数。本书是一本偏向实用主义的刑事政策学著作，以实践中应用的刑事政策为核心，较为系统和深入地分析了这些刑事政策构建所需的基本概念、影响因素、制定机构，刑事政策落实所经历的周期规律、基本和特殊的刑事政策内容，以及对刑事政策落实情况的评估，从而全面揭示法国当代刑事政策之重点及最新内容。

马克·安塞尔教授曾指出，刑事政策学研究的目的在于对现存的刑事制度进行批判并提出改善的建议。刑事法律的制定过程是否合法合理、内容是否完备、实施效果是否令人满意、是否存在突出问题等都是刑事政策关注的对象。因此，本书不是一本单纯的介绍性著作，而是在有重点地介绍法国刑事政策的主要内容和最新内容的基础上，对各种纷繁的现象和观点进行总结，从而揭示法国刑事政策这一复杂系统之形成过程、运

行方式、规律及效果。通过我们的分析和研究所提炼出的法国刑事政策各因素之间的关系、各种新颖的刑事政策理论和实践以及刑事政策学的研究思路对于中国刑事政策的研究和实践都具有重要的借鉴意义。

回顾法国刑事政策的当代发展路径：从第二次世界大战后以强调犯罪预防和犯罪人复归社会为主的人道主义刑事政策逐渐过渡到现在的以惩罚犯罪和保护社会免遭犯罪侵害的安全至上的刑事政策。如果套用我们的表达模式，似乎可以用“严宽相济”来形容。这一路径似乎与中国刑事政策从“严打”发展到“宽严相济”的走向正好相反。总结两种反向的发展模式，似乎可以说到目前为止打击刑事犯罪还没有什么灵丹妙药，只有“宽”和“严”的两手，关键在于如何根据所处的历史时代特征，在了解犯罪现实和掌握刑事政策方法和规律的基础上，灵活地运用“宽”、“严”两手，制定合理的反犯罪战略。了解法国刑事政策的形成规律、具体方法及其成功和失败的经验，对于中国学者和实务界认识中国刑事政策的发展规律有一定启发，有利于中国制定更符合社会现实的反犯罪策略。

从理论层面来看，法国的刑事法理论、刑事政策学的研究观点和方法对于我们有一定的启示。从实践层面来看，法国从宽松刑事政策向现代的严厉化刑事政策转型的原因、经过和效果对于我们也有借鉴意义。中国当前正面临前所未有的城市化问题，在农村人口及中低收入人群聚集的城市郊区地带，不排除未来会出现类似于法国城郊目前所经历的犯罪问题。法国的城市政策提出的解决方案未来也许能帮助我们解决类似问题。另外，法国完备的未成年人犯罪刑事政策体系、作为当代学术热点的监狱改革以及颇具特色的打击恐怖主义和有组织犯罪刑事政策对于我们解决相关问题都具有深刻的借鉴意义。

刑事政策是刑事法律的先导，刑事法律是刑事政策的归宿。刑法在面对社会秩序和个人自由时面临一个优先选择的问题，刑事政策同样如此。在采取以安全为导向的严厉刑事政策和加大秩序控制力度的同时，如何尽量避免过多地干预公民自由，是法国未来决策者们面临的难题。“我们应当以国家本来就容易依赖于刑法的抑制机能和秩序维持机能的组织为前提，持续不断地监视其偏向。”^①从目前法国的情况来看，外部的监督主要来自欧洲层面，如欧洲人权法院，内部的监督则依赖于法国完善的法律体制和深厚的法治传统、权力制约机制、人权意识的成熟以及发达的舆论监督等。目前，在法国政府的主持下，刑事立法部门正针对暴力犯罪泛滥的治安形势，对各类严重危害社会治安的犯罪展开专项调查，并准备根据调查报告提出的建议制定相应的措施。这都表明了决策者希望使自己的政策更富理性、更贴近现实的良好意愿。希望在这些积极的努力下，法国未来的刑事政策能够更趋于理性和平衡。

本书分上、中、下三篇，共九章，具体撰写分工如下：

上篇 第一章：朱琳

第二章 第一、二节：雅克·博里康（Jacques Borricand）

第三节：雅克·博里康主笔，朱琳参与部分写作

第四节：朱琳

第三章：雅克·博里康

中篇 第四章：雷蒙·加桑（Raymond Gassin）

^① [日] 西原春夫：《刑法的根基与哲学》，顾肖荣等译，法律出版社2004年版，第45页。

第五章：雅克·博里康主笔，朱琳参与全章写作

第六章 第一节：雅克·博里康主笔，朱琳参与部分写作

第二节：朱琳

第三节：多米尼克·安绍斯佩（Dominique Inchauspé）

第七章：雷纳尔德·奥当诺夫（Reynald Ottenhof）
维吉妮·戈特龙（Virginie Gautron）

下篇 第八章：侯宏林

第九章 第一节：郑莉芳

第二节：李斌

第三节：王顺安

第四节：于国旦

第五节：孙秀艳

朱琳负责所有法文文章的翻译、全书的统稿和修改工作。

作者的基本情况如下：

法方主持人：[法] 雅克·博里康，法国艾克斯—马赛第三大学（或保罗—塞尚大学）经济法和理学院名誉教授，法国艾克斯市（普罗旺斯地区）刑事科学和犯罪学院名誉院长，欧洲委员会专家。

中方主持人：朱琳，中国政法大学讲师，法学博士，法国艾克斯—马赛第三大学（或保罗—塞尚大学）刑法学硕士，北京市应用法学研究中心研究员。

[法] 雷蒙·加桑，法国艾克斯—马赛第三大学（或保罗—塞尚大学）经济法和理学院名誉教授，法国艾克斯市（普罗旺斯地区）刑事科学和犯罪学院名誉院长，法国犯罪学学会前主席。

[法] 雷纳尔德·奥当诺夫教授，南特大学法律和政治学学院荣誉教授，法国犯罪研究所所长，国际刑法学会秘书长。

[法] 维吉妮·戈特龙，南特大学讲师。

[法] 多米尼克·安绍斯佩，巴黎上诉法院律师。

王顺安：中国政法大学刑事司法学院教授，博士生导师。

侯宏林：最高人民法院刑五庭法官，法学博士。

于国旦：中国政法大学刑事司法学院副教授，中国犯罪学研究会理事。

李斌：北京市东城区人民检察院助理检察员，法学博士。

郑莉芳：四川大学法学院讲师，法学博士。

孙秀艳：中国政法大学刑事司法学院刑法学博士研究生。

本书的创作最初源于北京市应用法学研究中心 2007 ~ 2008 年度的课题《中法刑事政策比较研究》（雅克·博里康和朱琳任该课题的共同主持人），2008 年该课题通过审核并已顺利结项。鉴于前期的努力，法中双方学者非常希望课题成果能够正式出版。为了避免同此前已出版的中国刑事政策专题著作重复，我们确定本书的主题为“法国当代刑事政策研究及借鉴”，为此对原课题的内容及结构进行了重大调整。北京市应用法学研究中心对于本课题的前期研究工作给予了大力支持，对此我们深表感谢。

在本书创作阶段，法国著名犯罪学家雷蒙·加桑（Raymond Gassin）教授曾多次对于全书的结构和内容提出重大指导意见，书中也多处引用他关于某特定刑事政策问题精妙的论断。在此，我们向他表示最真诚的谢意。

本书在最后审阅阶段，著名刑法学家何秉松教授对篇章结构的调整提出了宝贵意见。著名犯罪学家冯树梁教授（司法部预防犯罪研究所副所长，中国犯罪学会研究会高级学术顾问、前副会长）对本书部分章节进行了审阅并提出了宝贵的意见。

两位德高望重的学者在百忙之中给予的指导对于本书的最终定稿具有重大意义。在此，特向两位教授表示最真诚的谢意和最崇高的敬意。

本书的出版得到法国外交部和法国驻华使馆“傅雷”图书资助出版计划资助。法国驻华大使馆前法律参赞启优（Jean Luc Quinio）先生对本书的出版给予了大力的支持。对此，我们表示衷心的感谢。同时，我们对所有参与本书编写工作的人员表示衷心的感谢。

朱琳

2010年6月20日于北京

目 录

序言	(1)
前言	(1)

上篇 法国刑事政策之构建篇

第一章 刑事政策的概念及刑事政策学概况	(3)
第一节 法国刑事政策的概念	(3)
一、刑法学者的定义	(4)
二、犯罪学者的定义	(9)
第二节 刑事政策概念与近似概念的区别	(10)
一、刑事政策与刑事法律	(10)
二、刑事政策与社会福利政策 (Politique Sociale ou Politique de Bien Être Social)	(13)
三、刑事政策与刑法政策 (Politique Pénale)	(15)
四、刑事政策与国内安全政策 (Politique de Sécurité Intérieure)	(17)
第三节 法国刑事政策学的研究概况	(23)
一、法国刑事政策学发展的概述	(23)
二、刑事政策学在当代法国的发展及学科地位	(24)
三、法国刑事政策学的研究方法	(29)

四、当代刑事政策学的研究概况	(32)
第二章 影响法国刑事政策的诸因素	(35)
第一节 犯罪因素	(37)
一、数量分析	(38)
二、结构分析	(43)
结论	(48)
第二节 社会经济因素	(48)
一、社会变化与刑事政策	(49)
二、经济变化与刑事政策	(53)
小结	(55)
第三节 意识因素之一：政党和市民社会	(55)
一、政党	(55)
二、市民社会	(61)
第四节 意识因素之二：理论因素	(68)
一、古典主义	(69)
二、新古典学派和监狱学派	(72)
三、实证学派	(77)
四、社会防卫论	(82)
五、当代新古典主义	(102)
六、当代新实用主义	(118)
结论	(121)
第三章 刑事政策的制定	
——参与者的活动	(123)
第一节 决定性参与者	(125)
一、政府的活动	(126)
二、议会的活动	(138)
第二节 边缘性参与者	(144)

一、法学理论家	(144)
二、法律实务者	(153)
小结	(155)

中篇 法国刑事政策之落实篇

第四章 刑事政策周期	(159)
引言	(159)
一、刑事政策的周期	(161)
二、周期内部刑事政策的变化	(177)
结论	(183)
第五章 当代基本的刑事政策	(185)
引言	(185)
第一节 贯穿当代刑事政策的两种倾向	(187)
一、人道主义倾向	(187)
二、安全倾向	(197)
第二节 预防政策	(208)
一、预防犯罪政策的国内理论基础	(208)
二、国际机构的影响	(210)
三、预防犯罪的概念和模式	(212)
四、法国预防政策的沿革	(221)
五、当代的预防犯罪政策：城市政策	(237)
结论	(271)
第三节 惩罚政策	(272)
一、刑事政策向惩罚政策转向的过程	(273)
二、贯彻安全倾向的新刑事惩罚政策	(285)
结论	(321)

第六章 当代特殊的刑事政策	(324)
第一节 监狱政策	(324)
一、监狱体系的组织结构	(328)
二、法国当代的监狱政策	(340)
结论	(352)
第二节 未成年人犯罪刑事政策	(353)
一、导论	(354)
二、未成年人犯罪刑事司法的基本原则	(359)
三、未成年人犯罪刑事司法的专业机构及人员	(364)
四、未成年人犯罪刑事实体法政策	(379)
五、未成年人犯罪刑事程序法政策	(396)
六、未成年人的保护和预防政策	(412)
第三节 打击恐怖主义及有组织犯罪之刑事政策	(430)
一、法国打击恐怖主义的刑事政策	(431)
二、法国反有组织犯罪的刑事政策	(441)
第七章 刑事政策的评估	(448)
第一节 逐步制度化、发展和完善中的评估	(449)
一、科研对刑事政策评估的贡献	(450)
二、公立机构参与刑事政策评估	(452)
第二节 微小的进步	(458)
一、有争议的方法	(459)
二、战略性障碍	(462)
三、评估和审计日益混同	(463)
结论	(466)