

刑事法律科学文库(1)



上册

新中国刑法学五十年

高铭暄 赵秉志/主编



中国方正出版社

刑事法律科学文库(1)

新中国刑法学五十年

上册

主编 / 高铭暄 赵秉志
编辑 / 王秀梅 田宏杰
周洪波 左坚卫

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

新中国刑法学五十年/高铭喧, 赵秉志主编. - 北京: 中国方正出版社, 2000.8

ISBN 7-80107-399-1/D·314

I. 新… II. ①高… ②赵… III. 刑法-法的理论-研究-中国-1949~1999 IV. D924.02

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2000) 第 40605 号

新中国刑法学五十年

中国方正出版社出版发行

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

北京京安印刷厂印刷

开本: 890×1240 毫米 A5 印张: 70.875 字数: 2059 千字

2000 年 8 月第 1 版 2000 年 8 月北京第 1 次印刷

印数: 1—3000 册 定价: 128.00 元 (上、中、下册)

(本书如有印装质量问题, 请与本社出版部联系)

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。中国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻，对中国社会的发展进步至关重要。毋庸置疑，现代刑事法治在现代化法治国家中仍扮演着重要的角色，因而刑事法律学科也相应地为国家所重视，成为公认的改革开放以来我国发展繁荣最为显著的主要法学学科领域之一，并被首批纳入建设国家重点研究基地之规划。在新世纪建设社会主义法治国家的进程中，刑事法学需要进一步发展与完善，以更为充分地发挥其应有的作用。

中国人民大学刑事法律科学研究中心是以刑事法律学科为研究领域的国家重点学术研究机构，系1999年12月首批建立的15个教育部普遍高等学校人文社会科学重点研究基地之一。中国人民大学刑事法律科学研究中心研究人员以中国人民大学法学院刑事法学学科的部分专家学者为专职研究人员，同时聘请国内外一些知名刑事法专家学者作为兼职研究人员。中心主任为著名中青年刑法学者赵秉志教授，中心执行主任为知名中青年刑法学者卢建平教授，中心副主任为知名中青年刑事法学者何家弘、甄贞、郑定、黄京平教授，中心顾问为著名刑法学家高铭暄教授暨中央政法机关几位专家型领导同志。在学术研究范围和布局上，中心以作为国家重点学科的刑法学科为龙头，涵盖古今中外刑事法学之主要学科和研究领域。中心下设四个研究机构和研究方向：第一研究室以中国刑法为研究方向；第二研究室以刑事诉讼法暨刑事侦查、刑事物证技术为研究方向；第三研究室以中外刑事法律史为研究方向；国际刑

法研究所以外国刑法与国际刑法为主要研究方向。刑事法学相关学科的有机结合和研究队伍的合理组合，乃是中心鲜明的优势互补之特色。按照教育部的要求，中心应当是具有明显科研优势和特色的国家级刑事法律科学重点研究基地，并经过努力使整体科研水平和参与重大决策的能力居于国内领先地位，在国际刑事法学学术界亦享有较高声誉。为达此目标和地位，中心要以学术研究为核心，深化科研体制改革，实行全面开放，注重高层次人才培养，加强学术交流，引导和促进刑事法律学科的发展与完善，努力建成全国一流的、名副其实的刑事法律科学领域的重点研究基地。

“刑事法律科学文库”是中国人民大学刑事法律科学研究中心的主要系列著作项目，计划出版国内外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、刑事侦查、刑事物证技术、刑事法律史等领域）的有新意、有深度、有分量的著作与译作，著译者以本中心专职、兼职研究人员为主，并向国内外专家学者开放。旨在繁荣、深化和开拓刑事法学领域的学术研究，积累刑事法学方面的学术成果，为提高我国刑事法学的研究水平作出积极的贡献。

中国人民大学刑事法律科学研究中心

2000年5月

前 言

转眼间，新千年已翩然而至。伴随着新中国法制建设艰难曲折的发展历程，作为法学重要组成部分的刑法学，在经历了创建——停滞——复苏——繁荣几个阶段后，也迈入了充满希望和挑战的新世纪。21 世纪的中国将为刑法学的繁荣发展提供更为有利的发展契机：我国社会主义市场经济体制的确立与初步发展，改革开放的进一步深化，为刑法学的发展奠定了坚实的经济基础；依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立和推行，法治建设的逐步科学化和现代化，则为刑法学的开拓创新提供了有力的政治保障；市场经济的平等观念、法治观念逐渐深入民心，并引起社会观念的巨大转变，为新世纪刑法学的腾飞作好了观念上的准备；而经过 50 年的发展，比较科学、系统的理论体系和研究方法的形成，以及一大批科研人员的培养和成长，又为刑法学的发展提供了丰富的人才资源。因此，面对 21 世纪，我们完全有理由对我国刑法学研究的未来充满信心。但同时，我们也应当清醒地看到，中国刑法学研究还有许多不尽如人意而亟待改进的薄弱环节：研究方法的单一和薄弱，致使我国刑法学研究未能形成独立的理论品格；基础理论研究的相对薄弱，已经成为刑法学研究取得突破性进展的“瓶颈”；研究风气的浮躁和急功近利，也在很大程度上制约着刑法学研究的深入发展。可以断言，21 世纪的中国刑法学将在挑战中前行。如何把握发展契机，迎接挑战，是新世纪赋予中国刑法学者的历史使命。时值中国刑法学研究 50 年之际，客观、全面地审视跌宕起伏，既饱经沧桑和磨难，也取得了骄人成绩的中国刑法学之 50 年历程，要览中国刑法学研究 50

年之成果，总结其成就，反思其得失，展望其在新世纪的发展前景及其发展方向，为后人留下一份有代表性的刑法学研究资料，对于我国刑事法治建设，乃至对法治现代化之进程，无疑具有重要的意义和价值。这也是我们编辑本书的初衷和基本宗旨。

本书内容由三部分组成：

第一部分为学科综述，即新中国刑法学研究 50 年之回顾与前瞻（综述）。由高铭暄、赵秉志撰写。50 年来，我国刑法学的发展经历了创立和发展、萧条和停滞、复苏和繁荣三个基本发展阶段。刑法学的发展与法治建设和国家的整体命运紧密相联，与国家的繁荣和社会的稳定程度相协调。回顾中国刑法学研究之历史，展望中国刑法学研究之未来，有助于中国刑法学研究的开拓进取。

第二部分为论文精选，即新中国 50 年来刑法学论文之荟萃。该部分选择和收录了新中国建国以来各个时期发表的有代表性、学术贡献突出的论文 194 篇（包括老、中、青作者共 212 名），大体上反映了 50 年来刑法学发展的概貌。入选作者的标准主要是看其对新中国刑法学科建设以及新中国刑事法治建设所作出的贡献，同时尽可能兼顾新中国刑法学研究不同历史发展时期的代表性。选编论文原则上采取作者自选的方式，按内容及发表时间先后进行编排，为保留发表时的原貌，只对其中少量篇幅过长的文章由作者本人或编者加以适当删减整理，而未对论文中诸如国家名称的变更等情况予以改动，以客观反映当时的历史背景和刑法学研究状况及其发展水平。

第三部分为书籍通览，即新中国 50 年来刑法学书籍一览。由于刑法学研究 50 年间尤其是近 20 年来成绩卓著，著述丰富，而出版单位、出版时间又较为分散，加之时间紧迫，故虽经本书编者艰苦努力，仍难以保证此部分所收新中国 50 年来刑法学书籍目标中没有遗漏的书目。对此，敬请学界同仁谅解并指正。此外，本书编辑过程中，编者原打算把建国以来发表的刑法学论文的题目及其发表的期刊杂志名称一并附录于后，鉴于 50 年间的刑法学论文数量浩如烟海，工作量太大，尤其是这样一来所占篇幅过长，为尽量多收录一些论文，最后只能忍痛割爱。

本书是国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心“刑

事法律科学文库”推出的第一部书籍。由高铭暄教授（中国人民大学刑事法律科学研究中心顾问、中国人民大学法学院博士生导师、中国法学会刑法学研究会总干事）和赵秉志教授（中国人民大学刑事法律科学研究中心主任、中国人民大学法学院博士生导师、中国法学会刑法学研究会副总干事）主编，王秀梅博士、田宏杰博士和博士生周洪波、左坚卫协助参与编辑。

在本书付梓并即将问世之际，谨对关心中国刑法学研究并为其发展作出巨大贡献的广大刑法理论与实务工作者多年来的辛勤耕耘和默默奉献，对关心并支持本书编写出版的众多作者，对鼎力支持本书出版的中国方正出版社及为本书的面世付出辛勤而卓有成效劳动的责任编辑胡驰博士，表示衷心的感谢与崇高的敬意。

新的世纪，新的希望，新的机遇，新的挑战。让我们衷心祝愿：中国刑法学在新的世纪继续开拓奋进，再创辉煌，再攀高峰。

高铭暄 赵秉志 谨识

2000年5月

于中国人民大学刑事法律科学研究中心

目 录 (上册)

CONTENTS

第一部分 学科综述

Section I Summary

新中国刑法学研究 50 年之回顾与前瞻…………… 高铭暄 赵秉志 (3)

To Review and Look forward from the last Fifty Year' s

Research on the Criminal Law in China

…………… Gao Mingxuan & Zhao Bingzhi (3)

第二部分 论文精选

Section II The Choice Papers

一、新中国建立至 1979 年刑法典颁布…………… (45)

From the Foundation of the People' s Republic of China

to the Promulgation of 1979 Criminal Code …………… (45)

刑法科学中因果关系的几个问题…………… 杨兆龙 (45)

Several Issues on Causality in Criminal Law …………… Yang zhaolong (45)

过失罪…………… 史 言 (51)

Negligent Crime …………… Shi yan (51)

犯罪未遂问题·····	周 珏 (64)
On Crime of Attempted ·····	Zhou jue (64)
中华人民共和国刑法中的有期徒刑缓刑·····	孔 钊 朱华荣 (77)
Probation for Imprisonment in Criminal Law of the PRC.	
·····	Kong Zhao & Zhu Huarong (77)
关于量刑问题·····	冯世名 (99)
Issues on the sentencing ·····	Feng Shiming (99)
中华人民共和国刑法中的自首 ·····	宁汉林 (106)
System of Self - Accusation in Criminal Law of the PRC.	
·····	Ning Hanlin (106)
假释的适用范围 ·····	余叔通 (120)
The Scope over the Application of Parole ·····	Yu shutong (120)
论假释期满未经撤销和撤销的法律后果 ·····	甘雨沛 (135)
The Legal Result without Revoking a Parole over the	
Expiration ·····	Gan Yupei (135)
 二、1979 年刑法典颁布至 1997 年刑法典修订通过 ·····	(143)
From the Promulgation of 1979 Criminal Code to the	
Revision & Adoption of 1997 Criminal Code ·····	(143)
 (一)	
一部闪耀着毛泽东思想光辉的刑法 ·····	高铭暄 (143)
An Criminal Code with Sparkling the Thought of	
Mao Zedong ·····	Gao Mingxuan (143)
学习刑法中的几个问题 ·····	陶希晋 (151)
Several Problems when Learning Criminal Law ·····	Tao Xijin (151)
我国刑法的体系及其创造性 ·····	陈朝壁 (163)
The System & Its Creativeness of Criminal Law in our	
Country ·····	Chen Zhaobi (163)

刑法名称的由来	蔡枢衡 (170)
The Source of the Title of Criminal Law	Cai Shuheng (170)
马克思列宁主义关于刑法理论的基本问题初探	李光灿 罗 平 (183)
Fundamental issues concerning the Theory of Criminal Law	
Lawin Marxism - Leninism	Li Guangcan & LuoPing (183)
论马克思主义的刑法观	樊凤林 (199)
On the Criminal Notion of Marxism	Fan Fenglin (199)
刑法哲学研究论纲	陈兴良 (213)
The Research Outline of Philosophy of Criminal Law	Chen Xingliang (213)
论刑事法律关系的几个问题	陈明华 (224)
On Several Issues concerning Criminal Legal Nexus	Chen Minghua (224)
进一步完善我国刑法的初步设想	高西江 (234)
Principium Visualization on further perfect Our Nation' s Criminal Law	Gao Xijiang (234)
刑法思想与刑法修改完善	高 格 (246)
Criminal Thought and Its Adoption & Perfection	Gao Ge (246)
罪刑矛盾与刑法改革	储槐植 (256)
The Contradiction between Crime and Punishment & Criminal Reform	Chu Huaizhi (256)
社会主义初级阶段的刑法	王 勇 (270)
The Criminal Law in the Elementary Stage of Socialism	Wang Yong (270)
论体制改革中我国刑法观念的转变	苏惠渔 游 伟 (275)
On Changing Our Criminal Notion in the course of System Reform	Shu Huiyu & You Wei (275)

- 论改革开放与完善刑法 欧阳涛 (287)
- On the Reforming & Opening and perfecting Criminal Law
..... Ou Yangtao (287)
- 关于完善我国刑法典总则体系和结构的研讨 赵秉志 (298)
- Deliberation concerning the Perfecting the System &
Structure of Our Criminal Code Zhao Bingzhi (298)
- 我国刑法总则有关条文的修改和完善 张汉良 (311)
- Revising & Improving Several Clauses Relating the
General Provisions in Chinese Criminal Code
..... Zhang Hanliang (311)
- 论惩办与宽大相结合的基本刑事政策 崔庆森 袁作喜 (317)
- On Basic Criminal Policy with the Combination of the
Treatment over Punishment & Leniency
..... Cui Qingsen & Yuan Zuoxi (317)
- 论人权之刑法保障 孙 力 (328)
- On Protecting the Human Rights in Criminal Law Sun Li (328)
- 罪刑法定主义的历史演变及其新发展 朱华荣 (340)
- History Evolvment & Its New Development concerning
nullum crimen sine lege Zhu Huarong (340)
- 罪刑法定原则在我国的现状与展望 田文昌 陈 平 (352)
- Principle of nullum crimen sine lege Now and Forward
in Our Country Tian Wenchang & Chen Ping (352)
- 罪刑法定和类推 李由义 (363)
- nullum crimen sine lege and Aalogy Li Youyi (363)
- 论我国刑法的主客观相统一原则 张 穹 (372)
- On the Principle of Integrating the Subject and the
Object In Our Criminal Law Zhang Qiong (372)
- 论刑法的立法解释 李希慧 (386)
- On the Legislative Interpretation of Criminal Law Li Xihui (386)

论我国刑事司法解释的合法性原则	崔志东 闻长智 (398)
On Legitimacy of Judicial Interpretation over Our Criminal Law	Cui Zhidong & Wen Changzhi (398)
最高审判机关刑事司法解释工作回顾与思考 (1980—1990)	张 军 (407)
Reviewing and Thinking over Criminal Judicial Interpretation by Supreme Adjudicative Organ	Zhang Jun (407)
我国刑法时间效力的立法完善	罗书平 (420)
Legislative Perfection over Time Validation in Our Criminal Law	Luo Shuping (420)
我国单行刑法的若干基本理论问题研析	赫兴旺 (433)
Study on Several Basic Theoretical Problems concerning Our Special Criminal Law	He Xingwang (433)

(二)

试论犯罪的本质特征在刑法科学中的重要地位	曾宪信 (443)
On the Important Status of the Essential Characters of Crime in Criminal Law Science	Zeng Xianxin (443)
犯罪构成初探	张 文 (453)
Primary on Constitution of Crime	Zhang Wen (453)
犯罪构成的层次结构、要件体系与具体模型	赵廷光 (467)
The Hierarchy & Element System of the Constitution of a Crime and its Concrete Model	Zhao Tingguang (467)
有关犯罪客体问题的质疑和新探	江礼华 (477)
Question and Research on Criminal Object	Jiang Lihua (477)
论作为与不作为的区别	熊选国 (485)
On Difference between Action and Omission	Xiong Xuanguo (485)
我国刑法中的因果关系问题探讨	朱继良 (493)
Probe into Causality of Our Criminal Law	Zhu Jiliang (493)

研究刑法中的因果关系要以马克思主义哲学

- 作指导 周柏森 (501)
- Guiding by Philosophy of Marxism to Research Causality
of Criminal Law Zhou Baisen (501)
- 对刑法中因果关系理论的反思 王敏远 (509)
- Reversing on the Theory of Causality in Criminal Law
..... Wang Minyuan (509)
- 也谈刑法中的因果关系 顾肖荣 (522)
- Also On Causality in Criminal Law Gu Xiaorong (522)
- 刑法必然因果关系和偶然因果关系的质疑与探讨 龚明礼 (533)
- Question and Discussion on the Positive Causality and
Fortuitous Causality Gong Mingli (533)
- 论受委托从事公务人员犯罪主体的认定 王前生 (546)
- On Verification of the Criminal Subject Being entrusted
with Public Affairs Wang Qiansheng (546)
- 犯罪故意概念的评析与重构 贾宇 (554)
- Commentary and Reconstruction of the Concept of
Criminal Intention Jia Yu (554)
- 论间接故意与犯罪动机 江任天 (571)
- On Indirect Intention and Criminal Motive Jiang Rentian (571)
- 关于间接故意犯罪中几个问题的研讨 力康泰 (577)
- Study on Several Issues concerning Indirect
Intentional of Crime Li Kangtai (577)
- 论刑法中犯罪构成事实的认识错误 阮齐林 (586)
- On Knowledge Mistake concerning the fact of Constitution
of Crime in Criminal Law Ruan Qilin (586)
- 试论过失犯罪负刑事责任的理论根据 张智辉 (595)
- On the Theoretical Basis concerning the Criminal Liability
of Negligent Crime Zhang Zhihui (595)

对“故意犯罪阶段”的再认识	徐逸仁 (600)
Further Recognizing on the Stage of Intentional Crime	Xu Yiren (600)
犯罪预备行为是具备完整的犯罪构成的行为	钱 毅 (607)
Preparation for a crime is an act with complete constitution of a crime	Qian Yi (607)
论未遂犯的刑事责任	张全仁 (613)
On the Criminal Responsibility of the Attempted	Zhang Quanren (613)
论危险犯概念与特征	鲜铁可 (623)
On the Concept and Characteristics of Dangerous Criminal	Xian Tieke (623)
略谈共犯中的几个问题	吴文翰 (631)
On Several Issues on Accomplice	Wu Wenhan (631)
试论教唆犯的二重性	伍柳村 (641)
On Double Nature of Instigator	Wu Liucun (641)
论法人共同犯罪	马登民 (645)
On Conspiracy of Corporation	Ma Dengmin (645)
论共同过失犯罪	孙国祥 (654)
On Negligent Crime of Conspiracy	Sun Guoxiang (654)
论转化犯	王仲兴 (663)
On Transformed Crime	Wang Zhongxing (663)
关于“不能犯”的几个问题	鲁嵩岳 (672)
Several Issues on “Impossibility”	Lu Songyue (672)
试论正当防卫与防卫过当的界限	金 凯 (677)
On the Limits between Self - defense and Excessive Defense	Jin Kai (677)
浅议正当防卫的主观因素	姜 伟 (685)
On the Subjective Element of self - defense	Jiang Wei (685)

- 对我国正当防卫立法的重新评价和构想 段立文 (692)
 Reevaluating and Supposing the Legislation of Self - defense
 in Our Country Duan Liwen (692)
 刑事责任的本质及在罪刑关系中的地位和作用 向朝阳 (703)
 The Nature of Criminal Responsibility and it' s Status
 & Function between Crime and Punishment
 Xiang Chaoyang (703)
 论刑事责任 林荫茂 (709)
 On Criminal Responsibility Lin Yinmao (709)

(三)

- 重刑与预防犯罪 宋 涛 (722)
 Severe Punishment and Prevention of Crime Song Tao (722)
 罪刑关系立法完善的理论思考 李少平 邓修明 (733)
 Theoretical Thinking about the Legislative Perfection
 concerning The Relationship between Crime and
 Punishment Li Shaoping & Deng Xiuming (733)
 论刑罚个别化原则 周振想 (748)
 On the Principle of Individualization of Punishment
 Zhou Zhenxiang (748)
 初级阶段死刑问题研究 李云龙 (761)
 On Death Penalty in the Primary Phase Li yunlong (761)
 我国刑法对死刑应当确立“限制适用”原则 沈德咏 (768)
 Establishing an Principle of Restricted Application of
 Death Penalty in Our Criminal Law Shen Deyong (768)
 完善我国刑法中的财产刑 廖增昀 (771)
 Perfecting the Property - Related Punishment in Our
 Criminal Law Liao Zengyun (771)

重建我国刑法中资格刑体系的构想	张瑞幸 管应时 (783)
The idea for Reconstructing the System of Qualification	
- Related Punishment in Our Criminal Law	
.....	Zhang Ruixing & Guang Yinshi (783)
我国刑法设立保安处分的构想	屈学武 (794)
The Conception of Setting up System of Security Measures	
in Our Criminal Law	Qu Xuewu (794)
论量刑的方法	魏克家 (804)
On Method of Sentence	Wei Kejia (804)
浅论法官量刑的“自由裁量权”	张绍谦 (815)
On “Discretion” by Judge Sentence	Zhang Shaoqian (815)
论修改和完善我国刑罚制度	鲍遂献 (827)
On Revising and Perfecting Our System Punishment	Bao Suixian (827)
牵连犯处断原则辨析	黄京平 (835)
Analyzing the Condemn Principle of Implicated Offender	
.....	Huang Jingping (835)
试论“从一重重处断”原则	吴振兴 (846)
On the Principle of “Severe Punishment basing on the	
Heavier Punishment”	Wu Zhenxing (846)
略论自首	祝铭山 (856)
On Voluntary Surrender	Zhu Mingshan (856)
论新刑法对自首制度的修改	王学沛 (865)
On Revising the System of Self - accusation	Wang Xuepei (865)
论数罪并罚的方式	陈宝树 (875)
On the Pattern of Cumulative Punishment	Chen Baoshu (875)

(四)

我国刑事法律罪名立法的状况与完善	韩美秀 (884)
The Condition and Perfection concerning the Accusation	
of Legislation in Our Criminal Law	Han Meixiu (884)