

中国法学会刑法学研究会
Criminal Law Research Association of China Law Society

中国刑法学年会文集

Series of 2005 Annual Conference of China Criminal Law

(2005年度)

第一卷：刑罚制度研究(上册)

Volume I : Studies On the System of Punishment (Top Volume)

学术顾问	高铭暄	马克昌
主 编	李希慧	刘宪权



中国人民公安大学出版社

中国刑法学年会文集

(2005 年度)

Series of 2005 Annual Conference
of China Criminal Law

第一卷：刑罚制度研究（上册）

Volume I : Studies On the System of Punishment
(Top Volume)

学术顾问	高铭暄	马克昌
主 编	李希慧	刘宪权
副 主 编	刘明祥	齐文远

中国人民公安大学出版社
· 北 京 ·

图书在版编目 (C I P) 数据

中国刑法学年会文集. 2005 年度. 第 1 卷/李希慧,
刘宪权主编. —北京: 中国人民公安大学出版社,
2005. 10

ISBN 7 - 81109 - 203 - 4

I. 中... II. ①李... ②刘... III. 刑法 - 法的理
论 - 中国 - 学术会议 - 文集 IV. D924.01 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 116807 号

中国刑法学年会文集 (2005 年度)

**Series of 2005 Annual Conference
of China Criminal Law**

第一卷: 刑罚制度研究 (上册)

主编 李希慧 刘宪权

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: 2005 年 10 月第 1 版

印 次: 2005 年 10 月第 1 次

印 张: 78.25

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 1462 千字

ISBN 7 - 81109 - 203 - 4/D · 197

定 价: 162.00 元 (上、下册)

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 翻印必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

www.jgclub.com.cn

中国刑法学年会文集 (2005 年度)

编辑委员会

学术顾问 高铭暄 马克昌
编委会主任 赵秉志
编委会副主任 李希慧 刘宪权

编委 (按音序排列)

鲍遂猷	陈明华	陈兴良	陈忠林	顾肖荣
胡云腾	黄林异	姜 伟	郎 胜	李文燕
李希慧	刘明祥	刘守芬	刘宪权	卢建平
齐文远	阮齐林	吴振兴	张 军	张明楷
赵秉志				

编辑部主任 陈家林

编辑部成员 徐 立 蒋羽扬 郭泽强

编写说明

中国法学会刑法学研究会 2005 年年会将于 2005 年 10 月 28 日至 10 月 30 日在湖北省武汉市召开。作为每年一次的刑法学学术交流的盛会，本届年会事先拟定了三大方面的议题，即刑罚的裁量制度研究、渎职犯罪研究以及《刑法修正案（五）》有关问题研究。这些议题都与我国创建和谐社会的现实需要密切相关。

刑罚的裁量制度关系到刑法理论与司法实践诸多问题。如何完善我国的刑罚裁量制度，进一步提高刑罚裁量规范的可操作性，实现刑罚的正当化、个别化、人性化等多种功能，亟待我们从理论上加以深入研究。渎职犯罪是我国现阶段常见的多发型犯罪，近年来，渎职犯罪的发生率不断攀升，手段愈益隐蔽，案情纷繁复杂，不仅严重败坏党和政府在公众中的形象，而且引发了一系列的社会矛盾和问题。如何有效地预防与打击渎职犯罪，成为摆在广大刑法工作者面前的一个重大的理论与实践课题。《刑法修正案（五）》对于信用卡犯罪以及危害国防利益罪作了重要的修改，如何正确理解和把握这一规定，也需要进行深入的研究。本届年会确定以上议题，表明我国刑法学界对于这些问题的关注。从论文的收集情况看，学者们均从不同的角度深入地探讨了上述理论领域的几乎所有重要问题，发表了不少真知灼见，反映了我国刑法学界在这些领域的最新研究成果。

本届刑法学年会原定于 2005 年 5 月 30 日截稿，后因故推迟至 6 月 20 日最终截稿。年会共收到论文 324 篇，合计 310 余万字，由于受出版规模限制，我们不得不对提交的论文作了较大幅度的删减。在编辑过程中，除本会理事外，对其他作者提交的论文只能择优选用。本着一位作者一篇论文的原则，对于一人同时提交数篇论

文的，我们也只能选择其中的一篇。对于未能如愿收录本论文集的作者，我们在此深表歉意，并由衷地感谢大家对本届年会的积极参与，同时我们也希望今后大家能一如既往地支持刑法学研究会的工作。

按照本届年会议题的安排，2005 年度的论文集共分为两卷：第一卷为《刑罚制度研究》；第二卷为《实务问题研究》。本年会论文集在中国法学会刑法学研究会的具体指导下，由本会副会长、中南财经政法大学法学院教授李希慧和本会副会长、华东政法学院教授刘宪权担任主编，由本会常务理事、武汉大学法学院教授刘明祥和本会常务理事、中南财经政法大学法学院教授齐文远担任副主编。编辑部的成员为武汉大学法学院刑事法研究中心陈家林博士以及中南财经政法大学教师徐立、蒋羽扬、郭泽强博士。

感谢中国人民公安大学出版社对中国法学会刑法学研究会的大力支持，从而使本论文集得以及时地、高质量地面世，对于出版社领导和编辑同志的辛勤劳动，谨表崇高之敬意。

中国法学会刑法学研究会

2005 年 8 月 15 日于武汉

目 录

上 册

(一)

略论累犯	欧阳涛	(1)
普通累犯制度的法律解析	王利荣	(8)
累犯制度研究	贾 宇 舒洪水	(16)
累犯制度若干问题研究	李凤梅	(33)
普通累犯成立条件研究	胡东飞	(43)
累犯构成的主体要件若干问题研究	程 璞 陈玉和	(50)
累犯的后罪的条件新探		
——以案例分析为视角	张 波	(56)
累犯若干问题的理论探讨与立法完善	梁华仁 陈清浦	(61)
累犯与犯罪人格	陈京春	(71)
从学派论争角度观累犯制度	郭泽强	(79)
累犯人格责任论及其刑罚对策	孙昌军 周 亮	(85)
论我国累犯刑事政策的重构	颜九红	(92)
关于累犯制度的再思考	江献军	(97)
质疑累犯制度		
——兼谈我国累犯制度的另类发展路径	王 娜	(103)
也论过失累犯	王志远	(118)
单位普通累犯刍议	张 勇 张继钢	(126)
单位累犯否定新论	于改之 吴玉萍	(136)

单位累犯的否定性思考	江礼华 栾 莉	(146)
“单位累犯”问题的思考与制度构建	肖 怡	(156)
设立单位累犯制度的几点思考	王小玲	(164)
普通累犯成立条件新探	刘爱军	(169)
加强未成年人保护 完善我国累犯制度	张 蓉	(177)
我国累犯制度之完善		
——以法律后果为视角	徐光华	(181)
累犯及数罪并罚中若干问题探析	周振晓	(187)
我国大陆与港、澳、台地区一般累犯制度之比较		
.....	李永升 陈 伟	(197)
中美累犯制度比较研究		
——以美国“三振出局法”为视角	王文华	(211)
中俄累犯制度比较研究	党日红	(223)
(二)		
构筑犯罪分子的第二座黄金桥		
——自首制度及其完善	刘 辉 祝 伟	(232)
论设立自白制度		
——兼谈自首制度的立法完善	阮方民 俞亦群	(240)
论几种特殊情况下自首的认定	许发民	(247)
自首从宽原则与量刑公正的实现	唐稷尧	(254)
论我国自首法律制度的进一步完善问题	费贵廉 王瑞祥	(262)
自动投案认定中的若干实务问题辨析	孙国祥	(272)
自首制度探解	韩 轶	(281)
一般自首中投案时机条件的若干问题	童伟华	(293)

自首认定的根据

- 由一则案例所想到的 肖 洪 (302)
- 从理念渊源看自首 孙万怀 苏惠渔 (313)
- 自首认定问题研究 贾学胜 (323)
- 论自首制度的正当化根据 廖 瑜 (330)
- 自首制度存在价值浅析 蒋涤非 (334)
- 关于自首制度的文本及刑事政策分析 衣家奇 (341)
- “自动投案”成立条件的认定 高秀东 (350)
- 浅论准自首 宋 昕 (358)
- 特别自首制度研究 朱 勇 李 研 (364)
- 论余罪自首 陈明华 李凤林 (374)
- 略论首服 邓小刚 (379)
- 对向犯的自首问题研究 陈家林 (386)
- 共同犯罪责任的原则与共同犯罪的自首 何荣功 (394)
- 余罪自首的认定与适用 林 辉 (402)
- 论单位自首 石 磊 (408)
- 再论单位自首 李志雄 张振鹏 (416)
- 单位自首研究 牛忠志 王笃芳 (428)

论想象竞合犯的自首认定

——如实供述竞合数罪之一部分行为事实的

- 自首认定 冯殿美 王 芳 (438)
- 论网络犯罪的自首 刘祥和 (446)
- 数罪自首的认定 吕英杰 (456)
- 职务犯罪案件适用自首几个问题的研究 王明喜 (465)
- 自首、立功若干规定的理念及反思 林亚刚 (470)
- 从两起特殊案例看自首与立功制度的完善与适用 马天山 (476)

犯罪后的出路

——量刑从宽制度的理性分析	向朝阳 甘华银	(484)
立功认定中若干疑难问题探析	叶良芳	(496)
对立功制度价值的若干反思	黄广进	(504)
关于立功制度本质的探讨	张 森 杨辉忠	(512)
立功制度若干问题研究	于世忠	(521)
试论立功的几个问题	黄丽勤	(531)
论立功的成立条件	高铭暄 彭凤莲	(538)
论刑法中的立功制度	韩美秀 袁 安	(548)
我国立功制度立法的得与失	叶希善	(559)
单位立功问题研究	卢勤忠	(568)

下 册

(三)

论构建适应中国刑法特点的罪数论体系	阮齐林	(577)
罪数、并罚与司法实践	康凤英	(585)
数罪并罚中不同刑种的适用原则	张国伟 卢 山	(590)
关于同种数罪处罚原则的再思考	张云鹏 路 军	(602)
罪数、数罪及并罚根据考辨	屈学武	(609)
数罪并罚，还是一罪处断		
——我国牵连犯处罚原则探讨	游 伟 谢锡美	(620)
限制加重原则基础观念重述	陈 航	(631)
数罪并罚成立范围之立法检讨	陈 立 林俊辉	(638)

简析刑法第 69 条中限制加重原则表述的缺陷及

其修改建议	张汉良	(646)
数罪并罚原则探析	单晓华	(648)
简论数罪并罚制度理解与适用中的几个问题	时延安	(655)
数罪并罚制度疑难问题探究	阎二鹏	(665)
想象竞合与法条竞合的立法选择		
——兼评最高人民法院关于审理森林犯罪案件的司法解释		
.....	楼伯坤	(675)
贩卖盗版光盘行为构成销售侵权复制品罪还是非法经营罪		
——兼论想象竞合与法条竞合的区别	黄祥青	(685)
牵连犯数罪并罚问题研究	张利兆	(691)

(四)

略论我国缓刑制度的改革与完善	陈明华	(701)
对完善我国缓刑考察制度的几点思考	李希慧 徐 立	(709)
论罚金刑的缓刑	郭晓红	(717)
论缓刑的矫正制度	李恩慈	(724)
论缓刑的刑事政策意义		
——以短期自由刑为视角	周 姪	(732)
论我国缓刑监督考察制度的完善		
——以行刑社会化为视角	冯卫国 王振海	(741)
论我国缓刑制度中的考察监督问题	田鹏辉 张 倩	(749)
徘徊在公正与功利之间的我国缓刑		
——对我国缓刑立法与司法的反思	刘志伟 左坚卫	(759)
我国缓刑实务操作完善的初步构想	胡嘉金	(770)
完善我国缓刑制度二题	陈 晖	(778)
缺陷与补救：一般缓刑制度的立法完善	吴情树	(790)

中国缓刑的实证考察与完善建议	魏 东 唐 丹 魏 英	(803)
缓刑根据研究		
——以实证为视角的分析	赵 星	(836)
改良缓刑研究	李卫红 王殿英	(847)
关于完善我国缓刑适用条件的探讨	唐大森 牛 猛	(859)
缓刑执行说之论证		
——从“原判的刑罚就不再执行”切入	黄京平 陈鹏展	(866)
缓刑附加剥夺政治权利若干问题探讨	刘 流	(877)
缓刑类型研究	刘守芬 丁 鹏	(884)
缓刑适用中的数罪并罚问题探讨	孟庆华	(898)
缓刑与和谐社会		
——关于山东缓刑及缓刑和解的调查报告	周玉华 秦秀春	(904)
缓刑制度的价值分析	蔡 军	(914)
缓刑制度的刑事政策分析	刘 军	(928)
缓刑制度赘说	杨佩正	(938)
未成年犯罪人缓刑适用条件的思考	杜宪苗 杨建军	(945)
对未成年犯罪人适用缓刑的理性思考和构建设想	郑丽萍	(953)
论未成年人犯罪缓刑适用的两个问题	张亚平	(961)
论未成年罪犯缓刑的适用		
——兼论我国缓刑制度的完善	高珊琦 鲍莹玉	(971)
军人犯罪的缓刑适用	夏 勇	(980)
我国缓刑制度刑法完善研究	刘宪权	(991)
台湾地区“刑法”缓刑制度修正述评	马克昌	(1001)
缓刑制度比较研究	王政勋	(1008)
缓刑制度的比较研究	史先玲	(1028)
我国大陆与澳门、台湾地区刑法缓刑制度的比较研究	龙 洋	(1043)

(五)

犯罪集团的首要分子及其刑事责任的承担	吴仁碧	(1056)
对我国重刑主义的反思	胡学相 周婷婷	(1065)
论死刑案件的情节审查	陈华杰	(1074)
论死缓、无期徒刑减刑后适用假释的考验期	卢有学	(1091)
死刑的司法与立法限制		
——量刑情节的制约	曾粤兴	(1095)
中国刑事处罚改革及其构想	谢望原	(1104)
社区矫正执行机构的构建		
——兼论缓刑执行主体的确定	刘东根	(1121)
刑罚新理念：修复司法的可能性	王 充	(1132)
论我国社区矫正的制度性构建	刘 霜	(1139)
论无期徒刑减刑后的假释考验期限		
——一个合理性解释	周国文	(1148)
减刑假释制度的发展趋势和利弊	刘京华	(1160)
减刑制度的负效应及其堵截	王志亮	(1178)
略论民意对于我国刑罚裁量的影响		
——关乎正当性与合法性的思考	陈 山	(1185)
刍议量刑主体的扩张	江凌燕	(1193)

Index

Top Volume

Part I

A Brief Discussion on Recidivism	Ouyang Tao	(1)
Legal Analysis on the Common Recidivism	Wang Lirong	(8)
Research on the System of Recidivism	Jia Yu & Shu Hongshui	(16)
Research on Several Problems of the System of Recidivism	Li Fengmei	(33)
Research on the Constituent Conditions of the Common Recidivism	Hu Dongfei	(43)
Research on Several Problems of the Subject of Recidivism	Cheng Pu & Chen Yuhe	(50)
A New Probe into the Constituent Conditions of the Later Crime in Recidivism ——From an Angle of Cases Analysis	Zhang Bo	(56)
Theoretical Discussion on Several Problems of Recidivism and the Legislative Perfection	Liang Huaren & Chen Qingfu	(61)
Recidivism and the Criminal Personality	Chen Jingchun	(71)
Review the Recidivism from the Angle of Shool Debating	Guo Zeqiang	(79)
Theory of Personality Responsibility and its Penalty Countermeasures in the Recidivism	Sun Changjun & Zhou Liang	(85)

Consideration on Reconstruction of the Criminal Policy in Our Country's	
Recidivism	Yan Jiuhong (92)
Reconsideration on the System of Recidivism	
Jiang Xianjun (97)	
On the Query of Recidivism	
—Along with Consideration on Another Develop Route of Our	
Country's Recidivism	Wang Na (103)
About the Recidivism of Neglect Crimes	
Wang Zhiyuan (118)	
A Tentative Study on the Normal Recidivism of Unit Crime	
.....	Zhang Yong & Zhang Jigang (126)
New Analysis on Negative of the Unit Recidivism	
.....	Yu Gaizhi & Wu Yuping (136)
Negative Consideration on the Unit Recidivism	
.....	Jiang Lihua & Luan Li (146)
Ponder on the Problems of “Unit Recidivism” and Its Systems	
Construction	Xiao Yi (156)
Ponder on the Establishment of the Normal Recidivism of Unit Crime	
.....	Wang Xiaoling (164)
A New Probe into the Constituent Conditions of the Common Recidivism	
.....	Liu Aijun (169)
Strengthen the protection of the Junior Perfect the System of	
Recidivism of Our Country	Zhang Rong (177)
On Perfecting the System of Recidivism of Our Country	
—From the Angle of Aftereffect in Law	Xu Guanghua (181)
Analysis on Several Problems of Recidivism and Combined	
Punishments of Plural Crimes	Zhou Zhenxiao (187)

- A Comparative Study on the System of Normal Recidivism among
the Mainland, Hongkong, Macau and Taiwan
..... Li Yongsheng & Chen Wei (197)

- A Comparative Study on the System of Recidivism between
China and America
——From the Angle of American “Three - Strikes”
..... Wang Wenhua (211)

- A Comparative Study on the System of Recidivism between
China and Russia Dang Rihong (223)

Part II

- Construction of the Second Gold Bridge for the Criminals
——the System of surrender and its Perfection
..... Liu Hui & Zhu Wei (232)

- Ponder on Construction of the System of Confession
——Along with the legislative Perfection of Surrender
..... Ruan Fangmin & Yu Yiqun (240)

- Analysis on the Cognizance of Surrender in Several Special Conditions
..... Xu Famin (247)

- On Principle of Leniency for Surrender and the Realization of
Justness in the Penalty's Judgment Tang Jiyao (254)

- On Further Perfection of the System of Our Country's Surrender
..... Fei Guilian & Wang Ruixiang (262)

- Analysis on Several Practical Problems of Ascertaining the Surrender
..... Sun Guoxiang (272)

Analysis on the System of Surrender	Han Yi	(281)
On Several Problems of the Time Conditions for the Normal Surrender	Tong Weihua	(293)
the Foundation of Ascertaining the Surrender ——Considering from a Practical Case	Xiao Hong	(302)
Review on Surrender from Its Origination in Spirit	Sun Wanhui & Su Huiyu	(313)
Research on the Cognition of Surrender	Jia Xuesheng	(323)
Analysis on the Proper Foundation of Surrender	Liao Yu	(330)
Analysis on the Existence of Surrender	Jiang Difei	(334)
Analysis on the Literal Legislation and the Criminal Policy of Surrender	Yi Jiaqi	(341)
On Cognition of the Constituent Conditions of “Surrender to the Police”	Gao Xiudong	(350)
A Tentative Study on Quasi – surrender	Song Xin	(358)
A Study on the System of Special Surrender ...	Zhu Yong & Li Yan	(364)
Analysis on the Confession of Remaining Crimes	Chen Minghua & Li Fenglin	(374)
A Tentative Analysis on the First Surrender	Deng Xiaogang	(379)
Research on the Surrender of the Parallel Crime	Chen Jialin	(386)
The Principle of Responsibility for the Joint Crime and its Surrender	He Ronggong	(394)
The Cognition and Application of the Confession of Remaining Crimes	Lin Hui	(402)
Analysis on the Surrender of Unit	Shi Lei	(408)