

# 刑法完善专题研究

XINGFA WANSHAN ZHUANTI YANJIU

主 编 王作富 副主编 赵秉志

中央广播电视大学出版社

国家社会科学基金项目

# 刑法完善专题研究

主 编 王作富

副主编 赵秉志

撰稿人 (以姓氏笔划为序)

王作富 孙 力 肖中华

张智辉 杨正根 胡云腾

赵秉志 桑红华 鲍遂献

赫兴旺

中央广播电视大学出版社

1996年4月·北京

(京)新登字 163 号

图书在版编目 (CIP) 数据

刑法完善专题研究/王作富主编. - 北京: 中央广播电视大学出版社, 1996.10

国家社会科学基金项目

ISBN 7-304-01297-8

I. 刑… II. 王… III. 刑法-专题研究-中国 IV. D924

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (96) 第 19508 号

刑法完善专题研究

主 编 王作富

副主编 赵秉志

---

中央广播电视大学出版社出版

社址: 北京市复兴门内大街 160 号 邮编: 100031

首都师范大学印刷厂印刷 新华书店北京发行所发行

开本 850×1168 1/32 印张 17.375 千字 417

1996 年 5 月第 1 版 1996 年 10 月第 1 次印刷

印数 1—1000

定价 22.70 元

ISBN 7-304-01297-8/D·143



## 主编简介

王作富 1928年生，河北唐山人。现任中国人民大学法学院教授、刑法教研室主任、博士生导师。兼任中国法学会刑法学研究会干事、北京市法学会理事、北京市法学会刑法学研究会副会长、北京市检察学会副会长。多次应邀参加国家立法机关关于刑法修改的研讨与咨询工作。主要著作有：个人专著《中国刑法研究》、《刑法分则要义》，主编《刑法总论》、《刑法各论》、《中国刑法适用》、《经济活动中的罪与非罪界限》，合著《刑法学》、《中国刑法学》、《刑法学原理》、《贿赂犯罪研究》等。



## 副主编简介

赵秉志 1956 年生，河南南阳人。中国人民大学法学博士（1988 年 3 月），美国杜克大学法学院访问学者（1990～1991）。现任中国人民大学法学院教授、博士生导师、法律系副主任、国际刑法研究所副所长。兼任全国人大内务司法委员会青少年专门小组成员、中国法学会刑法学研究会副秘书长、《法学家》杂志常务副主编等职。1988 年以来应邀参加国家立法机关修改刑法的工作。主要著作有：个人专著《犯罪主体论》、《改革开放中的刑法理论与实务》、《犯罪未遂的理论与实践》等，主编、合著（译）《刑法学通论》、《妨害司法活动罪研究》、《刑法学原理》、《刑法争议问题研究》、《香港刑法》等。

## 前 言

本书是国家社会科学基金项目《改革开放与刑事立法完善研究》的最终成果。

刑法是关于犯罪、刑事责任和刑罚的法律，是国家的基本法律之一，对保护公民权益、维护社会秩序、保卫国家利益以及促进社会发展均至关重要。新中国成立后，由于历次政治运动等因素的影响，致使长达 30 年的时间里在刑事法制方面没有一部刑法典。在中国共产党十一届三中全会作出全面建设中国社会主义法制的划时代决策以后不久，新中国第一部刑法典《中华人民共和国刑法》即于 1979 年通过并于 1980 年起施行，从而标志着中国刑法体系的基本确立。刑法典颁行后改革开放十多年以来，国家立法机关又根据需要陆续制定了 24 件单行刑法，并在 80 余部经济、行政等非刑事法律中设立了一些附属性刑法条款。刑法典和这些特别刑法规范在惩治犯罪、保护人民和促进国家发展进步诸方面，发挥了积极的作用。但是，随着近年来国家改革开放实践的日益进展，社会生活和犯罪、司法领域的新情况、新问题不断涌现，加之现行刑法规范本身存在着一些缺陷与不足，因而客观上产生了修改与完善我国现行刑法的需要。国家立法机关正确地把握了我国刑事法制建设发展的这一客观要求，及时作出了修改我国刑法的重大决策，第七届全国人大常委会和第八届全国人大常委会均将刑法修改纳入其立法规划，并在 1988 年以来将刑法修改提上工作日程。目前刑法修改正在加紧进行，可望在不久

的将来有一部经全面系统修改的刑法典出台。

探讨、引导和促进现行刑法的发展完善，乃是刑法理论所应有的重要功能之一。随着刑法修改的酝酿和被国家立法机关提上工作日程，近 10 年来尤其是 1988 年以来，我国刑法学界关于刑法完善的研究热情逐步高涨，研究工作达到了前所未有的高潮。这是我国社会主义法制进步和法学繁荣发展的可喜景象。关于我国现行刑法发展完善的研究，也理所当然地得到了国家科研基金管理机构的重视与大力扶持。本项目就是国家社会科学基金资助的研究刑法完善问题的项目之一。

本项目由中国人民大学法学院博士生导师王作富教授主持，由中国人民大学法学院博士生导师、法学博士赵秉志教授协助主持，由中国人民大学法学院刑法专业的数位博士、硕士参加，共同组成课题组。课题组其他成员包括：中国人民大学法学硕士、最高人民检察院中国检察理论研究所《检察理论研究》杂志副主编张智辉编审（教授）；中国人民大学法学院刑法专业博士后、公安部办公厅综合处处长、法学博士鲍遂献教授；中国人民大学法学博士、中国社会科学院法学研究所刑法室副主任胡云腾副研究员；中国人民大学法学博士、最高人民检察院检察长办公室副主任孙力检察员；中国人民大学法学博士、北京闻达律师事务所桑红华律师；中国人民大学法学院刑法专业博士研究生赫兴旺、杨正根、肖中华。课题组成员近年来围绕刑法完善问题开展了一系列调查研究，完成或发表了一些专题论文；尤其是在全国人大常委会法工委高西江等领导同志和项目主持人王作富教授的鼓励、指导下，由赵秉志教授主编，组织一些中青年刑法专家学者编写并出版了 53 万余言的《刑法修改研究综述》一书（中国人民公安大学出版社 1990 年出版），作为本项目的阶段性成果。上述成果对近年来我国刑法修改的研究及国家立法机关修改刑法的

工作，起到了一定的参考和促进作用。

最近，为顺应国家立法机关加快刑法修改步伐及对有关理论研究的需要，并从本项目的实际条件出发，在中央广播电视大学出版社的人力支持下，我们完成了本书作为本项目的最终成果并交付出版。本书是关于刑法完善的专题研究著作，其中部分专题是已经发表的，收入本书时又视需要作了适当修改；另有部分专题是尚未发表的新作。在体系结构上本书包含三编、三十三个专题：第一编为刑法完善的宏观问题，以九个专题探讨了对于刑法的修改和完善具有全局和基础功能的一些课题；第二编为刑法总则问题的完善，以十个专题研究了刑法总则修改与完善的若干重要内容；第三编为刑法分则问题的完善，以十四个专题研讨了刑法分则一些宏观内容和若干具体犯罪的修改与完善问题。本书作为专题研究著作，对刑法完善的研究虽不甚全面和系统，但也基本上涵盖了刑法修改与完善的基本问题和重要问题。希望本书能对当前正在进行的刑法修改工作及有关理论研究有所裨益。

本书编写的具体分工如下（以撰写专题先后为序）：

- |       |     |     |
|-------|-----|-----|
| 第一专题  | 王作富 | 桑红华 |
| 第二专题  | 赵秉志 |     |
| 第三专题  | 王作富 |     |
| 第四专题  | 张智辉 |     |
| 第五专题  | 桑红华 |     |
| 第六专题  | 赵秉志 |     |
| 第七专题  | 赵秉志 | 赫兴旺 |
| 第八专题  | 赵秉志 |     |
| 第九专题  | 张智辉 |     |
| 第十专题  | 赵秉志 |     |
| 第十一专题 | 赵秉志 | 肖中华 |



|        |     |         |
|--------|-----|---------|
| 第十二专题  | 赵秉志 |         |
| 第十三专题  | 桑红华 |         |
| 第十四专题  | 桑红华 |         |
| 第十五专题  | 胡云腾 |         |
| 第十六专题  | 孙 力 |         |
| 第十七专题  | 鲍遂献 |         |
| 第十八专题  | 桑红华 |         |
| 第十九专题  | 鲍遂献 |         |
| 第二十专题  | 赵秉志 |         |
| 第二十一专题 | 赵秉志 | 赫兴旺     |
| 第二十二专题 | 胡云腾 |         |
| 第二十三专题 | 王作富 | 孙 力     |
| 第二十四专题 | 张智辉 |         |
| 第二十五专题 | 杨正根 |         |
| 第二十六专题 | 杨正根 |         |
| 第二十七专题 | 王作富 |         |
| 第二十八专题 | 赵秉志 | 肖中华     |
| 第二十九专题 | 赵秉志 | 赫兴旺     |
| 第三十专题  | 鲍遂献 |         |
| 第三十一专题 | 赵秉志 | 肖中华     |
| 第三十二专题 | 赵秉志 | 赫兴旺 肖中华 |
| 第三十三专题 | 杨正根 |         |

全书由主编王作富和副主编赵秉志统改定稿。

在本书即将出版之际，谨向资助本课题研究的国家社会科学基金会，向支持本书出版的中央广播电视大学出版社，向为本书出版付出辛勤劳动的责任编辑徐东丽同志，表示诚挚的谢意。

由于水平所限等原因，书中疏漏乃至错误之处在所难免，敬

请读者批评指正。

王作富 赵秉志

1996年3月于中国人民大学静园

# 目 录

## 第一编 宏观问题

|                             |      |
|-----------------------------|------|
| 一、我国新时期刑事立法的反思及改进构想·····    | (2)  |
| (一) 我国新时期刑事立法的反思·····       | (3)  |
| (二) 刑事立法的改进构想·····          | (9)  |
| 二、关于完善刑法宏观争议问题的研讨·····      | (12) |
| (一) 立法指导思想：超前立法与经验立法之争····· | (13) |
| (二) 立法技术：粗疏与细密之争·····       | (20) |
| (三) 刑法调控范围：犯罪化与非犯罪化之争·····  | (29) |
| (四) 刑罚轻重：轻刑化与重刑化之争·····     | (36) |
| 三、从刑事司法中的问题谈刑事立法的完善·····    | (48) |
| (一) 关于刑法用语的明确性和科学性问题的·····  | (48) |
| (二) 关于刑事法律之间的协调问题·····      | (54) |
| (三) 依法办案与立法精神问题·····        | (57) |
| 四、论刑事立法的明确性原则·····          | (59) |
| (一) 明确性是刑法存续的保障·····        | (59) |
| (二) 明确性原则的基本要求·····         | (63) |
| (三) 明确性原则对刑法修改的指导意义·····    | (65) |
| 五、刑事立法方法论及其在刑法完善中的运用·····   | (69) |
| (一) 我国刑事立法方法论·····          | (69) |

|                                     |              |
|-------------------------------------|--------------|
| (二) 系统方法论在刑事立法中的运用 .....            | (76)         |
| <b>六、罪刑法定原则立法化的价值 .....</b>         | <b>(105)</b> |
| (一) 立法价值 .....                      | (106)        |
| (二) 司法价值 .....                      | (109)        |
| (三) 社会价值 .....                      | (111)        |
| <b>七、论特别刑法与刑法典的修改 .....</b>         | <b>(113)</b> |
| (一) 特别刑法的界定 .....                   | (113)        |
| (二) 特别刑法存在的合理性 .....                | (117)        |
| (三) 特别刑法立法方式的缺陷 .....               | (122)        |
| (四) 我国现行特别刑法的弊端 .....               | (124)        |
| (五) 特别刑法规范应系统编纂并纳入刑法典 .....         | (130)        |
| <b>八、附属刑法规范的立法原则及其发展前景 .....</b>    | <b>(133)</b> |
| (一) 非刑事法律中附属刑法规范的立法原则 .....         | (133)        |
| (二) 非刑事法律中附属刑法规范的发展前景 .....         | (145)        |
| <b>九、国际刑法与中国刑法的完善 .....</b>         | <b>(147)</b> |
| (一) 国际刑法规范应当体现在国内刑法中 .....          | (147)        |
| (二) 国际刑法实体规范在中国刑法中的体现 .....         | (151)        |
| (三) 中国刑法修改中与国际刑法<br>有关问题的立法建议 ..... | (157)        |

## 第二编 总则问题

|                                   |              |
|-----------------------------------|--------------|
| <b>十、关于完善我国刑法典总则体系结构的研讨 .....</b> | <b>(170)</b> |
| (一) 关于刑法典总则体系结构完善的总体构想 .....      | (171)        |
| (二) 关于“刑法的基本原则”的增设 .....          | (173)        |
| (三) 关于刑法适用范围独立成章及其内容的充实 .....     | (178)        |
| (四) 关于刑事责任专章的增设 .....             | (182)        |

|                                 |       |
|---------------------------------|-------|
| (五) 关于未成年人犯罪特殊处遇专章的增设·····      | (183) |
| (六) 关于保安处分专章的增设·····            | (184) |
| <b>十一、关于类推制度存废之争的思考·····</b>    | (187) |
| (一) 类推制度存废的不同观点考察·····          | (187) |
| (二) 类推制度废止论·····                | (193) |
| <b>十二、关于完善犯罪主体立法的若干建议·····</b>  | (215) |
| (一) 关于刑事责任年龄和未成年人犯罪的规定·····     | (215) |
| (二) 关于精神障碍人刑事责任的规定·····         | (219) |
| (三) 关于生理醉酒人犯罪的刑事责任的规定·····      | (222) |
| (四) 关于犯罪特殊主体方面的规定·····          | (224) |
| <b>十三、论刑罚改革的方向与刑罚体系的完善·····</b> | (226) |
| (一) 刑罚改革的方向和原则·····             | (226) |
| (二) 刑罚体系的立法完善·····              | (232) |
| <b>十四、论自由刑的立法完善·····</b>        | (238) |
| (一) 管制刑的立法完善·····               | (238) |
| (二) 短期自由刑的立法完善·····             | (242) |
| (三) 有期徒刑的立法完善·····              | (245) |
| (四) 无期徒刑的立法完善·····              | (246) |
| <b>十五、死刑制度的立法完善·····</b>        | (249) |
| (一) 死刑制度发展完善的理论之争·····          | (249) |
| (二) 关于死刑立法完善的构想·····            | (257) |
| <b>十六、论罚金刑的发展与完善·····</b>       | (277) |
| (一) 罚金刑发展与完善的总思路·····           | (277) |
| (二) 罚金刑发展与完善的建言·····            | (284) |
| <b>十七、关于完善缓刑考察制度的设想·····</b>    | (299) |
| (一) 国外缓刑考察制度概览·····             | (299) |
| (二) 我国缓刑考察制度的现状·····            | (302) |

|                                   |              |
|-----------------------------------|--------------|
| (三) 建立和完善我国缓刑考察制度的基本构想·····       | (303)        |
| <b>十八、关于刑罚制度立法完善的若干探讨·····</b>    | <b>(310)</b> |
| (一) 累犯制度的立法完善·····                | (310)        |
| (二) 自首制度的立法完善·····                | (315)        |
| (三) 坦白与立功制度的立法增补·····             | (317)        |
| (四) 数罪并罚制度的立法完善·····              | (321)        |
| <b>十九、关于建立和健全我国保安处分制度的设想·····</b> | <b>(328)</b> |
| (一) 国外保安处分概览·····                 | (328)        |
| (二) 建立和健全我国保安处分制度的构想·····         | (333)        |

### 第三编 分 则 问 题

|                                    |              |
|------------------------------------|--------------|
| <b>二十、关于完善刑法典分则体系结构的新思考·····</b>   | <b>(342)</b> |
| (一) 关于现行刑法典分则体系结构的基本估价·····        | (342)        |
| (二) 完善刑法典分则体系结构的原则·····            | (343)        |
| (三) 关于刑法典分则体系结构的构想<br>和若干问题探讨····· | (346)        |
| <b>二十一、关于经济刑事法律完善的若干问题·····</b>    | <b>(354)</b> |
| (一) 经济刑事法律完善的宏观问题·····             | (354)        |
| (二) 经济刑事法律分则规范的完善问题·····           | (366)        |
| <b>二十二、现行经济刑法及其立法完善刍议·····</b>     | <b>(372)</b> |
| (一) 刑法典颁行以来经济刑法的修改及其特点·····        | (372)        |
| (二) 经济刑法规范增加可能产生的负面影响·····         | (376)        |
| (三) 经济刑法修改完善应突出的几个特点·····          | (382)        |
| <b>二十三、科技进步的刑法保护问题·····</b>        | <b>(386)</b> |
| (一) 问题的提出·····                     | (386)        |
| (二) 树立公正与效益兼容的刑法价值观·····           | (388)        |

|                                     |       |
|-------------------------------------|-------|
| (三) 完善刑事立法, 保护科技成果·····             | (391) |
| (四) 严格区分罪与非罪界限,<br>保障科技人员的合法权益····· | (393) |
| <b>二十四、知识产权刑法保护的立法完善·····</b>       | (399) |
| (一) 中国刑法对知识产权的保护·····               | (399) |
| (二) 知识产权刑法保护现有立法的不足·····            | (403) |
| (三) 完善知识产权刑法保护制度的立法建议·····          | (409) |
| <b>二十五、盗窃罪的立法完善问题·····</b>          | (416) |
| (一) 对盗窃罪、惯窃罪应单立法条·····              | (416) |
| (二) 对盗窃罪应改简单罪状为叙明罪状·····            | (417) |
| (三) 对盗窃罪应废除死刑并增设罚金刑·····            | (419) |
| <b>二十六、诈骗罪的立法完善问题·····</b>          | (421) |
| (一) 诈骗罪的法条设置问题·····                 | (421) |
| (二) 废除法人诈骗罪的规定·····                 | (424) |
| (三) 对诈骗罪增设罚金刑·····                  | (425) |
| (四) 对诈骗罪不宜规定死刑·····                 | (426) |
| <b>二十七、贪污罪主体、客体的立法完善问题·····</b>     | (430) |
| (一) 完善贪污罪主体、客体的立法根据·····            | (430) |
| (二) 完善贪污罪立法的主要观点评析·····             | (433) |
| (三) 关于贪污罪主体的立法完善·····               | (435) |
| (四) 关于贪污罪客体的立法完善·····               | (442) |
| <b>二十八、侵占财物犯罪立法完善之探讨·····</b>       | (447) |
| (一) 侵占财物犯罪立法状况及其完善之必要·····          | (447) |
| (二) 侵占财物犯罪立法完善的具体构想·····            | (449) |
| <b>二十九、中国公职人员财产申报制度及其完善探讨·····</b>  | (453) |
| (一) 中国公职人员财产申报制度创立的背景和意义·····       | (453) |
| (二) 《收入申报规定》的基本内容·····              | (455) |

|                                     |              |
|-------------------------------------|--------------|
| (三)《收入申报规定》的缺陷和不足 .....             | (458)        |
| (四)完善中国公职人员财产申报制度的构想 .....          | (462)        |
| <b>三十、惩治职务犯罪的法律思考 .....</b>         | <b>(468)</b> |
| (一)关于职务犯罪惩治现状的考察 .....              | (468)        |
| (二)关于职务犯罪立法完善的构想 .....              | (472)        |
| (三)关于完善职务犯罪司法的建言 .....              | (482)        |
| <b>三十一、市场经济体制下贿赂犯罪防治对策的完善 .....</b> | <b>(489)</b> |
| (一)市场经济与贿赂犯罪的关系 .....               | (489)        |
| (二)我国目前贿赂犯罪的特点 .....                | (492)        |
| (三)惩治防范贿赂犯罪的对策及其完善 .....            | (494)        |
| <b>三十二、关于完善妨害司法活动罪立法的研讨 .....</b>   | <b>(504)</b> |
| (一)妨害司法活动罪的归类问题 .....               | (504)        |
| (二)妨害司法活动现有罪种的完善问题 .....            | (506)        |
| (三)妨害司法活动新罪名的增设构想 .....             | (513)        |
| (四)妨害司法活动罪条文设计及简要说明 .....           | (522)        |
| <b>三十三、关于增设内幕交易罪的探讨 .....</b>       | <b>(531)</b> |
| (一)增设内幕交易罪的必要性 .....                | (531)        |
| (二)内幕交易罪的概念及其构成要件 .....             | (533)        |
| (三)内幕交易罪的处罚 .....                   | (539)        |



## 第一编

# 宏观问题