

“十一五”国家重点图书出版规划项目



京师国际刑事法文库|35

刑法国际化

——全球化背景下中国刑法的完善

胡陆生 著

Internationalization of criminal law :
Improving of Chinese criminal law
in the process of globalization



中国人民公安大学出版社

“十一五”国家重点图书出版规划项目

◎京师国际刑事法文库 (35)

刑法国际化

——全球化背景下中国刑法的完善

Internationalization of criminal law:

Improving of Chinese criminal law in the process of globalization

中国人民公安大学出版社

·北京·

图书在版编目 (CIP) 数据
刑法国际化：全球化背景下中国刑法的完善/胡陆生著. —北京：
中国人民公安大学出版社，2009.7

(京师国际刑事法文库)

“十一五”国家重点图书出版规划项目

ISBN 978 - 7 - 81139 - 587 - 7

I. 刑… II. 胡… III. 刑法—国际化—研究—中国 IV. D924.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 090722 号

刑法国际化
——全球化背景下中国刑法的完善

Internationalization of criminal law:

Improving of Chinese criminal law in the process of globalization

胡陆生 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：山西晋保实业有限公司高速彩印分公司印装

版 次：2009 年 7 月第 1 版

印 次：2009 年 7 月第 1 次

印 张：10

开 本：880 毫米×1230 毫米 1/32

字 数：262 千字

印 数：1~3000 册

ISBN978 - 7 - 81139 - 587 - 7/D · 495

定 价：22.00 元

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

电子邮箱：cpep@public.bta.net.cn zbs@cppsus.edu.cn

营销中心电话 (批销)：(010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购)：(010) 83903253

读者服务部电话 (书店)：(010) 83903257

教材分社电话：(010) 83903259

公安图书分社电话：(010) 83905672

法律图书分社电话：(010) 83905637

公安文艺分社电话：(010) 83903973

杂志分社电话：(010) 83903239

电子音像分社电话：(010) 83905727

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 京师国际刑事法文库

总 序

20世纪70年代末80年代初以来,为顺应现代社会发展进步的历史潮流,在坚定不移地推行改革开放的基本国策的同时,中国政府尤为注重社会主义法治的建设与发展。随着立法日益健全,司法不断完善,法学欣欣向荣,国家和社会已经步入现代法治的轨道,从而有力地维护和推动了经济、政治、文化乃至整个社会全方位的发展与进步。在中国社会发展进步的历程中,社会主义法治系统必将发挥日益重要的作用。这一系统的发展完善离不开现代法学理论的引导和推动。因此,进一步重视法学研究,尤其是外向型、国际型法学研究,无疑具有长远的战略意义,刑法学领域亦然。

北京师范大学刑事法律科学研究院(以下简称刑科院)是北京师范大学重点建设的专门从事刑事法学的中国刑事法学领域首家且目前唯一的具有独立性、实体性、综合性的新型学术研究机构 and 研究生培养单位。刑科院立足本国国情,在大力发展中国刑事法学的同时,专设国际刑法研究所暨外国刑法与比较

刑法研究所，关注国际刑法、外国刑事法、比较刑事法的基础理论研究，并注重对当前国际刑事法理论与实务中热点、难点问题的研究。刑科院国际刑法学、外国刑事法、比较刑事法等外向型研究方面的研究力量，以本单位的教师和博士生为基本队伍，同时聘任、定向联系国内外一些著名大学和研究机构的知名刑事法及国际法专家学者、国际刑事审判机构的法官、联合国暨国际学术研究机构的知名学者。刑科院注重开拓的国际刑法学领域的学术研究范围主要包括：国际刑法的基础理论、国际犯罪、国际刑事审判、国际刑事司法协助与合作等。刑科院力图通过课题研究、学术研讨活动以及同国内外专家、学者和学术机构的学术交流与合作研究等多种渠道、多种形式，努力促进与繁荣我国外向型和国际型刑事法学研究，以适应国家在改革开放中加强刑事法制建设的需要。

“京师国际刑事法文库”，是以开拓和繁荣外向型、国际型刑事法学研究为主旨的一种学术载体形式，与北京师范大学刑事法律科学研究院的“京师刑事法文库”分工不同、相辅相成。本“文库”在广义上理解和包容国际刑事法，拟出版国内外专家学者在国际刑法、比较刑法、外国刑法、比较刑事诉讼法、外国刑事诉讼法等方面的科研成果，可以是专题研究、综合研究，也可以是国外、境外法典、著作的译作或介述研究之作，还可以是国内外专家学者的合作研究项目。其中，研究性著作应具有较高的学术水平，译著、介述书籍和工具书、资料书等应具有重要的参考价值。

古人云：“合抱之木，生于毫末；九层之台，起于垒土；千里之行，始于足下。”聚沙成塔，集腋成裘。我们希望能通过以文库形式的逐步积累，为我国国际刑法学和其他外向型刑事法学的发展，为法治之昌盛和社会之进步，作出应有的贡献。

是为序。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志教授 谨识

2008年12月修订

College for Criminal Law Science of Beijing Normal University

International Criminal Law Library of BNU

Preface

Since the late 1970s and early 1980s, Chinese government, to be in conformance with the trend of progressive development of modern society, has put a special emphasis on the construction and development of socialist legal system, besides firmly adhering to the principal national policy of reform and opening-up to the foreign countries. Along with the gradual perfection of legislation and judicial practice, legal science thrives and our country and society is stepping to the track of modern rule of law, which further forcefully safeguards and facilitates the development and progress of all fields such as economy, politics, culture and even the whole society. In the course of social development and progress in China, our socialist legal system will certainly play a more and more important role, which, however, is impossible without the legal theory to pilot and drive. In other words, it is of significance of long-term strategy to further reinforce legal science

studies (including criminal jurisprudence studies), especially extrovert and international legal studies.

The College for Criminal Law Science of Beijing Normal University (hereinafter The College), 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 and undertakes the mission of educating postgraduates. Basing itself upon the situation of China, The College, in addition to fully developing the studies on Chinese criminal law, specially establishes the Institute for International Criminal Jurisprudence Studies, the Institute for Foreign Criminal Law and the Institute for Comparative Criminal Law, which focuses on constructing the basic theory of international criminal jurisprudence and researching the theoretic and practical hot-topics and difficulties in current international criminal law. The main force of international criminal jurisprudence staffed the College is the professors and doctorate candidates thereof, besides those who are invited as fellow researchers or fellow professors such as famous scholars and specialists engaging in criminal and international law, foreign criminal law and comparative criminal law from the prestigious universities and academic organizations home and abroad, judges from the international criminal judicial agencies and famous scholars from UN and international academic research organizations. With respect to the international criminal jurisprudence, the College opens the main academic fields for research including the basic theory of international criminal jurisprudence, international crimes, international criminal trial, and international judicial assistance in criminal matters and so on. The College seeks to facilitate and thrive studies on the extrovert and international criminal law through various channels and programs such as project researches, academic workshops, academic exchange and cooperation with domestic and foreign special-

ists, scholars and academic organs, so as to meet the requirements of strengthening criminal legal construction in the course of reform and opening up to the foreign countries. International Criminal Law Library of BNU, undertaking different missions from Criminal Jurisprudence Library of BNU but supplementing each other, seeks to exploit and deepen and thrive the academic researches on extrovert and international criminal jurisprudence. With a broad understanding and including of international criminal law, the library consists of the academic achievements by domestic and foreign specialists and scholars on international criminal law, comparative criminal law, foreign criminal law, comparative criminal procedure law and foreign criminal procedure law, which may be of either special topics or general topics in a rather profound academic level, or introduction or translations of foreign literatures and codifications with much value of references, or research projects co-operated by domestic and foreign specialists. As an ancient master said, "A huge tree grows from a tiny seedling; A nine-storey tower begins with a pile of earth; A thousand-li journey begins with the first step." "Grains of sand piled up make a pagoda; The finest fragments of fox fur, sewn together, will make a robe." Through the program of library, we seek to accumulate academic fruits and develop the international criminal jurisprudence and other extrovert criminal jurisprudence, so as to make our contributions to the prosperity of rule of law and progress of the society.

Prof. Zhao Bingzhi
Dean of College for Criminal Law Science
Beijing Normal University
December 2008

序

赵秉志*

胡陆生博士曾是我指导的博士生。他在2001年考入中国人民大学之前，曾在安徽省人民检察院公诉处和法律政策研究室工作过三年，在刑事司法实践上积累了一定的经验。早在华东政法学院攻读刑法学硕士期间，他就发表了相当数量的研究成果。2002年初，当他就博士论文选题征求我的意见时，我向他推荐了“中国刑法的国际化”这一选题。虽然这一选题涉及国际刑法、外国刑法和中国刑法几个方面，而且其中的刑法国际化概念、国内法与国际法关系、国际人权标准与中国的人权保护，如死刑废除等都是争议较多的问题。同时，他也有就基础理论问题写作博士论文的初步打算，但他还是欣然接受了我的建议，愿意就这一具有挑战性的选题进行尝试，遂着手收集国际刑法、国际法和法律国际化的资料，选修国际法、外国刑法的研究生课程，并对论文题目进行了认真的研究和论证。博士论文开题以后，他又收集、阅读了大量的中外文资料，在此基础上写出了22万字的博士学位论文《中国刑法国际化研究》，并顺利通过了博士论文答辩。他是一个做人、做事都比较稳重的人，博士毕业后并未急于出版论文。2004年到暨南大学任教后，他又围绕博士论文中研究的《联合国反腐败公约》与中国刑法完善方面的问题进行了专题研究，并对国际人权法领域的进展予以密切关注。鉴于我指导过的苏彩霞博士后来也以《中国刑法

* 北京师范大学刑事法律科学研究院院长暨法学院院长、教授、法学博士、博士生导师，中国法学会刑法学研究会会长，国际刑法学协会中国分会常务副主席。

国际化研究》为题进行了博士后研究，并出版了同题的专著，同时考虑到二人的研究在基本概念、内容等方面的不同，我建议他将题目改为《刑法国际化——全球化背景下中国刑法的完善》。值中国人民公安大学出版社即将出版其博士论文之际，作为其导师，我非常高兴，也希望我所关注和建议的从国际层面展开中国刑法完善专题研究的想法能有更多的同仁关注，并有更多的成果问世。

刑法国际化是全球化背景下各国刑法完善的重要方向。全球化是主权国家和国际组织根据自身的需要与利益，通过签订协议和制定规则，促进生产社会化和分工发展的客观趋势超越民族、国家疆界和壁垒限制，而不断向全球范围扩展和延伸的过程，及其所形成的世界经济、政治、文化等诸因素相互渗透和紧密依存的状态。在全球化的进程中，犯罪的国际化已经不可避免，即危害国际社会共同利益的犯罪，以及具有跨国因素的国内犯罪日益增多。无论是从国际社会共同利益维护，还是从国家利益维护出发，都需要在国际社会和国家层面作出及时有效的反应。根据罪刑法定这一世界性刑法原则，对于某些侵害了国际社会共同利益的行为必须由国际公约明文加以规定，但由于多数国际公约的特点，具体的罪名与刑事处罚仍然有待各国在国内刑法上的落实。同时，由于对人类自身的尊重，在人权保护上，各国在人权保护上的可取之处，在国际社会也达成了更多的共识，而全球化则进一步提升了国际人权保护的价值。因此，如何通过刑法来实现被害人和被告人的人权保护就不仅仅是一国中的孤立现象，而应体现为世界性的总趋势。因此，国家刑法必须因应犯罪的国际化和人权保护的国际化，适时地加以完善。这种完善就是该论文提倡的刑法国际化，即各国刑法顺应国际社会刑法进步的潮流，根据共同缔结的国际公约进行刑法立法的过程。我认为，作者对刑法国际化概念的界定是比较准确的。

刑法国际化是我国近现代刑事法治进步的主要方面之一。从国家的层面上讲，全球化包括国际化和本土化。其中，国际化体现为社会历史发展的整体性和趋同性，而本土化则表现为这种整体性发

展中的多样化。我国刑法经过清末法制改革实现了中国刑法的近代化，通过1979年《中华人民共和国刑法》和1997年修订的刑法，在现代刑事法治上取得了巨大的进步。但毋庸讳言，中国刑事法治进步的方面和步伐仍然有待扩展与推进。随着我国不断融入国际社会和在国际社会中地位的凸显，刑事法治的现代化更为世人所关注。因此，一方面，我国刑法必须在比较中加快现代化的进程；另一方面，也是当前最为紧迫的任务，就是要实现刑法的国际化。刑法国际化其实是世界各国就打击国际犯罪和人权保护在刑法上的共同要求与表现。它既是一国对其国际义务的履行，相对于在某些方面有所欠缺的国家刑法而言，它也是本国刑法在一定程度上的现代化。因此，刑事法治领域的中国刑法国际化已经超出了刑法国际化本来的意义，于中国刑法完善有事半功倍的效果。当然，它并不排斥中国刑法在借鉴外国刑法的基础上实现更高度度的现代化。因为，国际公约通常要求履行的只是一些最低程度的要求，它不反对甚至鼓励各国做得更好。

刑法国际化也是一个开放性的课题。国家完全可以出于利己的动机而实现刑法的国际化。但由于国家利益与国际社会共同利益的相互依存，而且二者都是不断变化、扩张的概念，中国刑法的国际化也必然会随着国际社会共同利益的不断发现与重新界定而获得更为广阔、深远的视野。

本书在通过国际公约研究中国刑法国际化时，立足于中国已有的刑法国际化立法，对仍需完善的国际化立法和有待国际化的立法重点加以探讨，尤其是将国际人权公约纳入刑法国际化研究范围的做法非常可取。书中研究的问题均是当前刑法完善的主要方面，如有关有组织犯罪、恐怖主义犯罪国际公约与中国刑法国际化的研究等。其中尤其是《联合国反腐败公约》与中国刑法国际化的研究、废除死刑的国际要求与反思，更是当前中国刑法改革的重点。

毫无疑问，对任何一个问题，尤其是前沿性问题的探讨，虽然在提出问题和解决问题方面有很多值得嘉许的地方，但也因为其是

探索性的，因而还存在有待进一步研讨的问题。相信读者在思考之余，也必然会有自己的独到见解。

是为序。

2009年元月

于北京师范大学刑事法律科学研究院

(99)	第三章
(99)	一
(100)	二
(119)	第三章
(119)	一
(121)	一
导言	(1)
一、中国刑法国际化问题的缘起	(1)
二、中国刑法国际化研究的现实意义	(3)
三、中国刑法国际化研究的基本思路	(5)
第一章 刑法国际化范畴研究	(7)
第一节 法律的全球化与国际化	(7)
一、法律与全球化	(7)
二、法律国际化	(20)
第二节 中国刑法国际化	(29)
一、刑法国际化的内涵与表现	(29)
二、刑法国际化与相关范畴的辨析	(36)
第三节 中国刑法国际化的回顾与审视	(41)
一、中国刑法国际化的立法基础	(41)
二、中国刑法国际化中存在的问题	(58)
第二章 中国刑法国际化的理念、原则与途径	(69)
第一节 中国刑法国际化的价值取向	(69)
一、中国刑法国际化中的人权保护	(72)
二、中国刑法国际化中的利益追求	(81)
第二节 中国刑法国际化的法理分析	(87)
一、犯罪的国际化与国际刑法	(87)
二、国际法与国内法的关系及实践	(90)
三、中国刑法国际化与国家主权	(95)

第三节 中国刑法国际化的原则和途径	(99)
一、中国刑法国际化的原则探究	(99)
二、中国刑法国际化的途径选择	(106)
第三章 国际犯罪公约与中国刑法的国际化	(119)
第一节 国际犯罪公约与中国刑法的普遍管辖原则	(119)
一、普遍管辖原则与“或引渡或起诉原则”	(121)
二、普遍管辖原则与外国刑事判决的效力	(123)
三、国际犯罪普遍管辖的立法实例	(127)
第二节 国际恐怖主义犯罪	(131)
一、恐怖主义犯罪国际化立法现状	(131)
二、恐怖主义犯罪国际化立法探讨	(137)
第三节 《联合国打击跨国组织犯罪公约》 与中国刑法	(151)
一、《联合国打击跨国组织犯罪公约》中的 有组织犯罪	(152)
二、有组织犯罪的国际、国内规定比较	(154)
三、《联合国打击跨国组织犯罪公约》的 两个议定书	(157)
第四章 国际人权公约与中国刑法的国际化	(161)
第一节 酷刑罪与中国刑法	(162)
一、关于酷刑罪的定义	(162)
二、酷刑罪的基本特征	(165)
三、酷刑罪中国立法的思考	(168)
第二节 特殊群体的权利保护	(172)
一、有关种族的犯罪	(172)
二、贩卖人口犯罪	(178)
三、未成年人刑事责任	(182)

第五章 区域性公约对中国刑法国际化的促进	
——以环境犯罪和网络犯罪为重点的分析	(191)
第一节 区域刑法对刑法国际化的影响	(191)
一、区域刑法的特点	(191)
二、区域刑法对国际公约的影响	(194)
第二节 环境犯罪国际立法化趋势与中国刑法	(197)
一、国际公约与国际文件中的环境犯罪行为	(197)
二、中外环境犯罪的规定及比较	(203)
三、《欧洲保护环境的刑法公约》及其启示	(207)
第三节 网络犯罪的国际立法趋势与中国刑法	(210)
一、中外计算机犯罪立法及比较	(211)
二、《关于网络犯罪的公约》对中国刑法的启示	(214)
第六章 中国刑法国际化的展望	(222)
第一节 中国腐败犯罪立法国际化的思考	
——以《联合国反腐败公约》为蓝本	(222)
一、贿赂犯罪	(223)
二、侵犯财产的犯罪	(243)
三、滥用职权行为	(246)
四、资产非法增加	(251)
五、洗钱罪	(254)
第二节 中国刑法国际化中的死刑存废	
——以《公民权利和政治权利国际公约》为基础	(266)
一、世界与中国的死刑现状	(266)
二、关于废除死刑的反思	(270)
参考文献	(281)
后 记	(294)

Contents

Introduction	(1)
1. Origin of Internationalization of Chinese criminal law	(1)
2. Current significance of study on Internationalization of Chinese criminal law	(3)
3. Basic train of thought of study on Internationalization of Chinese criminal law	(5)
Chapter 1 Categories of Internationalization of criminal law	(7)
Section 1 Globalization of law and Internationalization	(7)
1. Law and globalization	(7)
2. Internationalization of law	(20)
Section 2 Internationalization of criminal law	(29)
1. The meaning and manifestation of Internationalization of criminal law	(29)
2. The discrimination between categories related to Internationalization of criminal law	(36)
Section 3 Review and examination of Internationalization of Chinese criminal law	(41)
1. Legislative base of Internationalization of Chinese criminal law	(41)

2. Problems of Internationalization of Chinese criminal law (58)

Chapter 2 Theories principles and channels of Internationalization of Chinese criminal law (69)

Section 1 Value orientation of Internationalization of Chinese criminal law (69)

1. Human rights protection of Internationalization of Chinese criminal law (72)

2. Interests pursuation of Internationalization of Chinese criminal law (81)

Section 2 jurisprudential analysis of Internationalization of Chinese criminal law (87)

1. Internationalization of crime and international criminal law (87)

2. Relations and their practice of international law and national law (90)

3. Internationalization of Chinese criminal law and country's sovereignty (95)

Section 3 Principles and channels of Internationalization of Chinese criminal law (99)

1. Inquiry in to principles of Internationalization of Chinese criminal law (99)

2. Channels choice of Internationalization of Chinese criminal law (106)

Chapter 3 International crime conventions and Internationalization of Chinese criminal law (119)

Section 1 International crime conventions and universal jurisdiction (119)