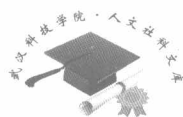




◆ 赵 波 著

交通刑法基本理论研究

湖北长江出版集团
湖北人民出版社



交通刑法基本理论研究

◆赵 波 著

鄂新登字 01 号

图书在版编目(CIP)数据

交通刑法基本理论研究/赵波著.
武汉:湖北人民出版社,2009.4

ISBN 978 - 7 - 216 - 05917 - 6

I. 交…

II. 赵…

III. 交通法:刑法—研究

IV. D912.104 D914.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 018043 号

武汉科技学院·人文社科文库

交通刑法基本理论研究

赵 波 著

出版发行: 湖北长江出版集团
湖北人民出版社

地址:武汉市雄楚大街 268 号
邮编:430070

印刷:武汉市洪林印务有限公司

印张:16.75

开本:787 毫米×1092 毫米 1/16

插页:1

版次:2009 年 4 月第 1 版

印次:2009 年 4 月第 1 次印刷

字数:223 千字

定价:35.00 元

书号:ISBN 978 - 7 - 216 - 05917 - 6

本社网址:<http://www.hbpp.com.cn>



总 序

在高等学校的学科建设中,人文社会学科的建设具有十分重要的意义。对于一所以工科为主的高校来说,人文社会学科的建设则具有特殊的意义。人文社会科学具有积累知识、传承文明、创新理论、服务社会的功能,能为科技、经济和社会的发展提供指导,调节各种社会关系和社会生产要素的优化组合以及根据社会生产、社会生活的运行机制提供程序系统。自然科学技术只有与人文社会科学结合起来,才能在现代社会发挥整体的强大功能。因此,人文社会学科的发展是高校特别是以工科为主的高校不断提升办学水平的一个重要条件。

武汉科技学院是一所以工科为主,多学科协调发展,特色鲜明、优势突出的普通高等学校。在过去五十年的办学历程中,形成了鲜明的纺织服装特色与优势。在新的历史时期,围绕现有特色与优势,促进学科交叉,形成多学科相互支撑、协调发展的学科建设格局,是进一步壮大特色与优势,促进特色的高水平发展的必然选择。我校人文社会学科的发展虽然起步较晚,但是经过近十年的发展,已拥有了一支具有较强实力的学科队伍,承担了一批高层次的科研项目,产出了一批具有较高水平的科研成果。人文社会学科建设突出了学科交叉,围绕学校的特色形成自身优势,取得了良好的效果,为彰显学校的办学特色发挥了重要的作用。

以丛书形式出版“人文社科文库”,旨在展示我校青年学者的研究成果,进一步促进人文社会科学的发展。文库的选题涉及哲学、政治学、文学、教育学、管理学、法学等多个学科领域。关注社会现实,跟踪学术前沿,追求学术创新,是这套文库的一个重要特点。文库的作者都是我校人



文社科学院近年来引进和培养的博士。他们朝气蓬勃,思想活跃,潜心于学术,敢于迎接挑战,在各自的研究领域敢于创新,既有理论上的突破,又有方法上的创新,如引进数学模型阐述理论、运用经济学分析论证哲学问题等,显示出扎实的学术功底,学术成果具有较高的理论价值和现实意义,反映了我校人文社科学院的研究实力。必须指出的是,文库大多是在作者博士论文的基础上进一步研究、修改而成的,虽有名师指导,历经反复推敲修改,达到了一定的学术水平,但其中也难免学术视野、学术方法、学术经验等方面的局限性。因此,这套文库的出版重在为进行人文社会科学研究青年学者提供一个交流和展示研究成果的平台。

学校高度重视文库的出版,并提供了政策支持和全额资助。但文库的出版只是一个出发点,希望这套文库的出版能够在学校人文社会学科建设中发挥积极的作用,促进人文社会科学研究水平的不断提高,使人文社会科学在学校的发展中发挥更大的作用。

武汉科技学院院长 张建钢
2009年3月



序

《交通刑法基本理论研究》一书是赵波在其博士论文基础上修改而成的,即将由湖北人民出版社出版。作为导师,我为赵波感到高兴。

在人类社会日益发展的形势下,人们对交通工具的依赖日益密切,交通的作用越来越重要,越来越繁忙,因而发生在交通中的危害行为也越来越多,其所造成的危害后果可谓怵目惊心。2001年,全国公安交通管理部门共受理道路交通事故案件75.5万起,造成10.6万人死亡,直接经济损失30.9亿元。2002年,全国共发生道路交通事故77.3万起,造成10.9万人死亡、56.2万人受伤,直接经济损失33.2亿元。2003年,全国共受理一般以上道路交通事故66.75万起,造成10.4万人死亡,直接经济损失33.7亿元。2004年,全国道路交通事故死亡人数达9.4万人,居世界第一。2005年,全国共发生道路交通事故45万起,造成9.9万人死亡、4.6万人受伤,直接经济损失18.8亿元。2006年全国共发生道路交通事故37.9万起,造成8.9万人死亡。2007年,全国共发生道路交通事故32.7万起,造成8.2万人死亡、3.8万人受伤,直接经济损失12亿元。为了保障交通安全,有效地维护人类社会的生命、财产安全,必须对危害交通安全的各种行为进行刑法上的规制,从而为惩治危害交通安全的行为提供刑法上的依据,因此,各国都很重视对交通犯罪的研究和治理。然而,在我国,交通犯罪问题在刑法分则体系中由于其罪名的分散而缺乏系统性,以致于长期以来被人们所忽视,误以为其只是个别罪名的问题。我国刑法学界仍未给系统地研究与日常生活密切相关的交通犯罪及其刑法规制以足够的重视。尤其是交通肇事逃逸行为定性的理论纷争和司法解



释的不足,给司法实践中的适用带来极大的困扰。因此,本书选择以交通刑法为题,显然本身就意味着挖掘出一个重大而富有现实意义的议题。在我看来,本书具有以下特点:

一、结构合理,重点突出。以往我国关于交通犯罪的研究,大多着重于具体犯罪罪刑问题的探讨,而对其基本理论问题则关注甚少。本书系统地论述了交通刑法的基础理论、交通刑法的立法模式、交通刑法的刑罚设置、交通刑法中的危险犯问题,以及常见多发又备受争议的交通肇事逃逸问题,着重于对交通犯罪和交通刑法的基本理论的梳理、总结、探讨和思考。既有对宏观理论问题进行的高屋建瓴的论述,又有针对实际问题的深入透彻的剖析;既有对现存立法不足的分析,也有对立法完善的建议。由宏观到微观,依次递进,不断深入,层次清晰,结构合理,重点突出。

二、资料翔实,内容丰富。本书立基于作者对大量著作、文献、资料的艰辛研读、仔细梳理和勤奋思辨,资料翔实,梳理精当。从内容上看,本书共分为五章进行论述:第一章是交通刑法的基础理论。首先对交通犯罪的概念、性质、特征,交通刑法的概念和目的作了归纳和论述,其次探讨了交通刑法的宪法限制和刑事政策问题。最后介绍了交通刑法的限制理论。第二章是交通刑法的立法模式。在考察有关国家和地区的交通刑法的立法现状的基础之上,归纳和评析了交通刑法立法模式的德俄模式、瑞士模式、法国模式、日本模式,提出俄罗斯模式值得我国借鉴,也就是在危害公共安全罪这类犯罪中设立专节规定危害交通安全的犯罪,同时,对我国交通刑法立法模式的完善提出了立法建议。第三章是交通刑法的刑罚设置及完善。在分析了交通刑法的刑罚结构,归纳了各国交通刑法的刑罚设置的基础上,分析了我国交通刑法刑罚设置的不足,从而为我国交通刑法的刑罚设置提出立法完善建议。第四章是交通刑法中的危险犯问题。对交通刑法中的危险犯问题进行了深入的阐述,在分析危险犯的犯罪构成的功能和目的的基础上,分析了抽象危险犯的正当性根据,提出抽象危险犯是抑制交通犯罪的重要手段的命题,并建议在危害公共安全类



罪中设立过失危险犯,同时,具体阐述和论证了不能安全驾驶行为的入罪化原因和依据。第五章是肇事逃逸行为研究。针对日常生活中常见多发而危害严重的肇事逃逸行为进行单独研究。为了更好地打击交通肇事逃逸犯罪,消解学界关于交通肇事逃逸行为定性的纷争及相关司法解释存在的理论问题,统一司法实践,最佳的选择是将交通肇事逃逸行为从交通肇事罪中剥离出来,单独定罪,在刑法中设立肇事逃逸罪。可见,交通犯罪和交通刑法的内容十分丰富,涉及到刑法基本理论的众多基本问题、难点问题,例如,交通刑法的宪法限制所代表的宪法与刑法的关系问题,危险犯概念所代表的现代风险刑法问题,立法模式和刑罚设置所代表的刑罚与刑事政策问题,交通肇事逃逸所代表的刑法立法技术与司法策略问题,等等。

三、观点实用,论证有力。作者在分析交通刑法立法模式的德俄模式、瑞士模式、法国模式、日本模式的基础上,提出俄罗斯模式值得我国借鉴,也就是在危害公共安全罪这类犯罪中设置专节规定破坏交通安全的犯罪,这种主张应当说是值得肯定的。作者关于我国刑法中危害交通安全犯罪应集中设专节加以规定的立法建议也是可取的。本书关于交通刑罚设置的完善建议,即将罚金刑升格为主刑,在交通刑法中配置罚金刑;增设剥夺从事特定职业或者活动的权利的资格刑,尤其是禁止驾驶、吊销驾驶执照或禁止颁发驾驶执照;增设社区服务刑的建议,具有重要的立法参考价值。本书对交通刑法中的危险犯问题进行了深入的阐述,提出了抽象危险犯是抑制交通犯罪的重要手段的命题,并建议在危害公共安全类罪中设立过失危险犯,并充分阐述了其理由。对不能安全驾驶行为入罪的主张及理由进行了深入的论证,具有说服力。关于交通肇事逃逸行为的犯罪化的建议也具有充分的根据,对于预防和惩治这种行为有着重要的作用。

总之,《交通刑法基本理论研究》一书思路清晰、结构合理、资料翔实、内容丰富、观点实用、论证充分,是一部具有重要学术价值和现实指导意



义的著作。尽管书中的观点未必尽善,错漏难以避免,但却瑕不掩瑜。在交通事故频发的今天,交通犯罪日益严重,采用刑事制裁手段预防和惩治交通犯罪是交通安全保护的必不可少的手段之一,本书的出版,对于深入研究交通犯罪、系统探索交通刑法理论乃至完善立法和指导司法实践,都有参考价值。

是为序。

康均心

2009年1月于武昌珞珈山



摘 要

随着经济和科技的发展,机动交通工具的普及,给人类社会带来了方便、快捷和舒适的生活,但同时,交通安全问题已经成为一个我们不得不严肃面对的社会问题。如何运用法律手段规制交通安全问题,已经成为国际社会、世界各国政府以及法律人不断尝试和探讨的课题。作为社会控制重要手段的法律之一,刑法在面对交通安全问题时也应当有所作为。世界各国大都将严重危害交通安全的行为确定为犯罪,用刑罚手段对其进行规制,这是社会防卫和发展所必须的。就刑法而言,在多大范围、多大程度上保护交通安全涉及到一国的刑法定位和刑事政策问题。

交通犯罪是一种复杂的现代型犯罪,它的产生及类型化,与交通事业的发展密切相关。由于交通犯罪具有大量性、多发性,日常性、普遍性,高速性、危险性的特点,对社会公共交通安全和广大人民的生命、身体和财产安全具有巨大的危害性和危险性。因此,有必要动用刑法对其进行规制。于是,交通刑法随着交通犯罪的出现而产生,它是规定交通犯罪及其相应的刑事责任的法律规范的总和。交通刑法所要保护的是没有冲突的交通功能,使安全顺畅的交通得以实现。设立交通刑法的目的在于对社会多数参与交通者的集体利益作一般预防的保护,保障人人交通往来的安全,最终实现保护个人利益的目的。同时,由于刑罚的严厉性,对交通刑法条文内容的设立要受到宪法的限制,必须符合目的正当性、手段必要性以及限制平衡性,才合于法治国家的最基本原则。犯罪化与非犯罪化是交通刑事立法政策的双向思路。在理论上,有被允许危险理论、危险分配理论、信赖原则以及路权原则与优者负担原则对交通刑法进行限制。



从世界各国的刑事立法来看,虽然都规定了有关交通安全的犯罪,但其调控范围和调控模式并不相同。有的国家将交通犯罪作为一类犯罪在刑法典中以专章的形式予以规定,例如日本、芬兰、瑞士;有的国家将各种类型的交通犯罪规定在刑法典危害公共安全类犯罪之中,但各国又有差异,其中,有的国家并没有设置专章规定交通犯罪,例如德国、意大利、中国,而有的国家在危害公共安全类犯罪之下还对该类犯罪进行二级分类,将交通犯罪又作为一小类犯罪设置专章予以规定,例如俄罗斯;还有的国家并不专门规定危及交通安全的交通犯罪,而是用适用于一般的自然犯罪来处罚危及交通安全的交通犯罪行为,例如法国。在对各国交通刑法的立法模式进行比较之后发现,我国刑法对交通犯罪的罪名排列比较混乱,而俄罗斯刑法对交通犯罪的罪名设置得更为明确、细致,在危害公共安全类犯罪中又专门设立危害交通安全类的犯罪,这种立法模式值得我国借鉴。

在各国交通刑法的刑罚体系中,对交通犯罪的刑事制裁手段具有多样性的特征,其中自由刑、罚金刑和资格刑占据了非常重要的位置。在德国、日本、芬兰、俄罗斯,罚金刑、资格刑在刑法中都处于主刑的地位,而在我国,对所有的交通犯罪都没有配置罚金刑,也没有规定资格刑,刑种的配置过于单一化,不利于对交通犯罪的预防和对交通犯罪人的再社会化。要给不同的犯罪人配以更合适的刑罚方式,就必须在立法上给更多选择的空间。因此,应当将罚金刑升格为主刑,在交通刑法中配置罚金刑;要增设剥夺从事特定职业或者活动的权利的资格刑,尤其是禁止驾驶、吊销驾驶执照或禁止颁发驾驶执照;同时,还要增设社区服务刑,以避免短期自由刑的弊端,从而有利于促进交通犯罪人的再社会化,也符合罪犯处遇开放化的趋势。

现代刑事立法的重点仍然是结果犯或实害犯。但是,为了更加周全地保护法益,现代刑事政策也出现了将可罚性范围扩张的趋势,而在结果犯或实害犯之外,不断扩张刑法干预范围,创设独立的危险犯的犯罪构



成,对法益做前置性的保护,其目的在于更严密地编织刑事法网而更周延地保护法益。在交通刑法中,危险犯的犯罪构成占有重要地位。抽象危险构成要件符合刑法所要求的一般预防功能,由于任何人都可能是交通犯罪的潜在犯罪人,所以,抽象危险构成要件被认为是对抗交通犯罪的重要手段。抽象危险犯的处罚根据在于行为人行为的危险性。同时,由于向来我国刑事立法政策上只重视事后惩戒而不关注事前防范,已经不足以有效地保护公民生命健康、财产安全和公共安全,因此,应当在危害公共安全罪(包括交通刑法)中设立过失危险犯罪构成,以便更有效地保护公共安全(包括交通安全)。

研究表明,酒精与交通安全有极为密切的关系。酒后驾车等不能安全驾驶是一个世界性的问题,历来被世界各国政府明令禁止。很多国家和地区将酒后驾车等不能安全驾驶的行为直接规定为犯罪。不能安全驾驶行为所造成的损害往往不可预测而且结果相当严重,为了保护交通安全法益,只有加入刑罚的制裁才能遏止这种行为。因此,将不能安全驾驶行为予以犯罪化,是世界的立法趋势,在我国交通刑法中也应当反映这种趋势。

在交通犯罪中,从中外发生的交通事故犯罪来看,肇事后逃逸占有很大的比重。不同国家和地区对于交通肇事后逃逸行为定性与处理上的不同规定和适用使得该问题不仅受到立法者的极大关注,也备受刑法理论界的重视。对肇事逃逸的行为应当予以犯罪化。



Abstract

As the development of economy and technology, the popularity of motor—transport has brought convenient, fast and comfortable life to the human society, but at the same time, the traffic safety issues have become a social problem we have to face seriously. How to use legal means to regulate the problem of traffic safety has become a subject on which the international community, the governments around the world and the legal persons try to study. As one of the law which an important means of social control, criminal law should also do something in the face of the traffic safety issues.

Most countries have defined the behaviors which seriously jeopardize the traffic safety as crimes, with criminal penalty for regulation, which is necessary to social development. As for criminal law, the protection of the traffic safety is related to the situation of criminal law and criminal policy.

Traffic crime is a complex modern crime. The emergence and type of the traffic crime is closely related to the development of the transportation enterprise. As the traffic offences have massive, multiple, daily, universal, high—speed and risk characteristics, they bring enormous harm and danger to the public traffic safety and the safety of people's life, body and property. Therefore, it is necessary to regulate them with criminal law. Thus, traffic criminal law appeared with the emer-



gence of traffic crime. It is to provide for traffic offences and their corresponding criminal responsibility. Traffic criminal law is to protect the traffic functions with no conflict in order to realize the safe and smooth transportation. The establishment of traffic criminal law is intended to provide general prevention protection for the collective interests of the community who participate in transportation, and achieve the purpose of protection of personal interests finally. At the same time, as the severity of the penalty, the contents of traffic criminal law must be restricted by the Constitution. They must meet the need of the basic principles of the rule of law, with legal objective, necessary means and equal restrictions. Crimination and discrimination are the two-way policy for traffic crime. The theory on the allowed dangers, the theory on the allocation risk, the principle of reliance, the principle of right of way and the principle of priority burden provide restrictions to traffic criminal law.

From the criminal legislation of other countries, all the countries have stipulated the crime of the relevant traffic safety, but the scope of regulation and control model is not the same. Some countries have stipulated traffic offences as a crime in the Criminal Law in a special chapter, such as Japan, Finland and Switzerland. Some countries have stipulated traffic offences in the crime of endangering public safety, but also have a bit difference, some countries have not set up a sub-chapter to stipulate traffic offences, such as Germany, Italy and China, but some countries have set up a sub-chapter to stipulate traffic offences, such as Russia. Some countries have not stipulated traffic offences, but generally apply the natural crime to cope with the traffic offences, such as France. Comparing the legislative model of transportation criminal law, we find that the arrangement of the charges in China's Criminal Law is



confusing, but Russian Criminal Law has set up more explicated and detailed, set up a special traffic crime under the category of crime of endangering public safety. It is worthy of our reference.

The criminal sanctions for traffic offences have the diversity of features in penalty system of transportation criminal law. Punishment, fine penalty and competence penalty have occupied a very important position. Fine penalty and competence penalty are in a position of principal penalty in Germany, Japan, Finland, Russia, but in China, not only fine penalty but also competence penalty are not stipulated for all traffic offences. The type of penalty is too single—targeted and not conducive to the prevention of traffic crime and to recommunity for traffic criminals. To give different criminals more appropriate criminal penalties, the legislation must be given more choices. Therefore, we should made fine penalty become to the principal penalty and stipulated it for all traffic offences. We should add competence penalty of depriving of the rights, especially the prohibition of driving, suspension of driving licence or prohibition of issuing driving licence. We should add community service sentence which can avoid the shortcomings of short—term punishment and be conducive to reintegration into the community for the criminals.

The focus of modern criminal legislation is still on the actual damage offense, however, in order to more comprehensive protection of legal interests, the modern criminal policy is taking on a trend towards expansion of the scope of the violated behaviors, expansion of the scope of the intervention, and creation of an independent constitution of crime to protection of legal interests in the early time, aimed at more closely knitting criminal justice net to protection of legal interests. The consti-



tution of crime of the potential damage offense has an important position in transportation criminal law. The constitutive requirement of the abstract potential damage offense is in conformity with the general prevention function. Every one may be the potential perpetrator of traffic crime, therefore, the constitutive requirement of the abstract potential damage offense is considered as an important means of coping with traffic crime. At the same time, Chinese criminal legislation policy has always been on later punishment rather than early prevention, and it has not effectively protected the life, health and property safety of citizens and public safety. Therefore, we should stipulate "the potential damage offense with negligence" in crimes of endangering public security in order to more effective protection of public safety.

Research shows that alcohol is very closely related to traffic safety. Drunk driving and so unsafe driving is a global problem, the governments around the world have always been strictly prohibited it. Many countries and regions have stipulated it as a crime. We can not predict the damage and the serious results caused by the unsafely driving behavior. In order to protection the legal interests of traffic safety, we should impose penalty to curb such behaviors. Therefore, unsafe driving act as a crime is a legislative trend in the world, we should also reflect this trend in China's Criminal Law.

Flight after making traffic accident takes a large proportion in traffic crime. Not only legislators, but also the criminal law theory pays attention to it, because different countries and regions have different qualitative and different provisions for dealing with this issue. Thus the act of flight after making traffic accident should be criminalized.



目 录

序	1
摘 要	1
Abstract	1
引 言	1
第一章 交通刑法的基础理论	5
第一节 交通犯罪概述	5
一、交通犯罪的概念	5
二、交通犯罪的性质、特点与类型	11
第二节 交通刑法概述	18
一、交通刑法的概念	18
二、交通刑法的目的	19
第三节 交通刑法的宪法限制及刑事政策问题	29
一、交通刑法的宪法限制	29
二、交通刑法的刑事政策问题	38
第四节 交通刑法的限制理论	46
一、被允许危险理论	46
二、危险分配理论	49
三、信赖原则	53
四、路权原则与优者危险负担原则	58
第二章 交通刑法的立法模式	61
第一节 我国交通刑法的立法现状	61