



北京师范大学刑事法律科学研究院
京师刑事法文库 (37)

促进死刑改革系列之十
赵秉志·总主编

郭健◎著

韩国死刑制度改革 及其对中国的启示

REFORM OF THE DEATH PENALTY IN THE REPUBLIC OF KOREA AND ITS INSPIRATION TO CHINA/REFORM OF THE DEATH PENALTY IN THE REPUBLIC OF KOREA AND ITS INSPIRATION TO CHINA/REFORM OF THE DEATH PENALTY IN THE REPUBLIC OF KOREA AND ITS INSPIRATION TO CHINA/REFORM OF THE DEATH PENALTY IN THE REPUBLIC OF KOREA AND ITS INSPIRATION TO CHINA/REFORM OF THE DEATH PENALTY IN THE REPUBLIC OF KOREA AND ITS INSPIRATION TO CHINA/



中国人民公安大学出版社



◎北京师范大学刑事法律科学研究院

京师刑事法文库(37)

◎促进死刑改革系列之十

赵秉志 总主编

韩国死刑制度改革 及其对中国的启示

Reform of the Death Penalty in the Republic of
Korea and Its Inspiration to China

郭 健 著

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

韩国死刑制度改革及其对中国的启示/郭健著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2009. 6

(京师刑事法文库)

ISBN 978 - 7 - 81139 - 593 - 8

I. 韩… II. 郭… III. 死刑—司法制度—研究—韩国、中国

IV. D931.264 D924.124

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 092814 号

韩国死刑制度改革及其对中国的启示

Reform of the Death Penalty in the Republic of Korea and Its Inspiration to China

郭 健 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: 北京兴华昌盛印刷有限公司

版 次: 2009 年 6 月第 1 版

印 次: 2009 年 6 月第 1 次

印 张: 9

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 242 千字

印 数: 1 ~ 2000 册

ISBN 978 - 7 - 81139 - 593 - 8/D · 501

定 价: 25.00 元

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

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zbs@cppsu.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 京师刑事法文库

总 序

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。我国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻，对社会的发展进步至关重要。而现代刑事法治则在现代化法治国家中扮演着非常重要的角色。改革开放以来，我国的刑事法治已经取得了长足的进步。但是，在新世纪建设社会主义法治国家的进程中，无论是刑事法学理论还是刑事法治实践，都仍需要进一步发展完善，以更为充分地发挥其应有的作用。

北京师范大学刑事法律科学研究院于2005年8月建立，系专门从事刑事法学研究的、中国刑事法学领域首家且目前唯一的、独立的实体性综合性学术研究机构。研究院以一批中青年专家学者为中坚，并聘请了包括老一辈著名刑法学家、中央政法机关专家型领导以及重要国际组织领导人在内的国内外知名刑事法专家、学者担任特聘顾问教授、专家委员会委员、兼职教授（研究员）。研究院的设立，旨在建设全国领先并与国际知名刑事法学机构看齐的新型刑

事法学术机构，本着刑事法学一体化的精神，逐步全面发展中外刑法学、国际刑法学、区际刑法学、刑事政策学、犯罪学、刑事执行法学、中外刑事诉讼法学、刑事证据学、刑事司法制度等刑事法的诸多学术领域，培养高级刑事法学专门人才，为中国法学研究和高层次人才培养进行新的探索，力争为中国依法治国、建设社会主义法治国家的伟大事业在刑事法学领域作出更大的贡献。

为达此目标，研究院成立伊始即创办“京师刑事法文库”。研究院的主要成员在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作时，亦曾设立“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”，并已颇具规模。为获得更为广阔的学术发展空间与学术交流平台，数位专家学者首批加入北京师范大学创立了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。学术事业是薪火相传、继承发展的事业，为使刑事法学术事业得到进一步传承和发扬，北京师范大学刑事法律科学研究院遂在我们设立的原“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”的基础上，重新创办两个系列著作项目，并定名为“京师刑事法文库”和“京师国际刑事法文库”。两个文库是分工不同、相辅相成的姊妹项目，前者以国内刑事法著作为范围，后者以国际刑事法著作为范围。两个文库以百年名校北京师范大学深厚的学术积淀、悠久的历史传统和浓郁的文化氛围为依托，凭借北京师范大学坚实宽广的人文社会科学和自然科学的综合实力，并广泛争取和吸纳中外刑事法学界的支持与帮助。“京师刑事法文库”的出版领域主要包括国内刑事法律与刑事法学方面（包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法学、刑事侦查、刑事物证技术等领域）的有新意、有深度、有分量的著作与译作，也会涉及我国港澳台地区刑事法暨中国区际刑事法等领域的科研成果，可以是专题研究、综合研究，也可以是论集、有价值的文献资料等形式。同时，为积极关注刑事法治领域的重大现实问题，“京师刑事法文库”还将相关专题的著作予以集中，设立若干系列，并聘请著名刑事法学专家担任总主编。文库的作者以研究院专职、兼职研究人员为主，并向

其他专家、学者开放。

我们希望通过文库的形式能逐步积累学术成果，繁荣、深化和开拓刑事法领域的学术研究，促进国内外刑事法学界的交流与合作，不断提高我国刑事法理论与实践水平，进而有力地促进国家现代法治之昌盛和社会的文明进步。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志 教授

谨识于乙酉年初秋

ches on criminal jurisprudence, to facilitate exchanges and co - operations between domestic and foreign colleagues engaged in criminal jurisprudence and to gradually improve our theoretical and practical expertise of criminal law so as to accelerate the prosperity of our country under rule of law and the progress of social civilization.

Prof. Zhao Bingzhi
Dean of College for Criminal Law Science
Beijing Normal University
Autumn of 2005

序

卢建平^①

我之写序，喜欢写书、写事，同时写人。写书的多，却容易落了俗套；写事的往往是要借题发挥，想说说自己的话；而写人者，多是写我与作者之间的关系，算是流露真情吧。

其书

本书是郭健在其同名博士论文《韩国死刑制度改革及其对中国的启示》的基础上略加修改而成的。

中国的死刑问题长期以来饱受国际社会的批评，严重影响了我 国在国际社会上的形象和与国际社会的对话交流。近 20 年来，国内刑事法学界就死刑存废问题展开了热烈讨论，召开的学术研讨会不计其数，发表的论文专著数不胜数；主存论与主废论针锋相对，国际背景与中国传统悉数被认真关照。然而，迄今还少见对文化根基与中国基本相同的国家死刑废除进程加以系统研究与借鉴的作品。郭健博士的毕业论文无疑填补了这方面的空白。

韩国与中国地缘亲近，文化同脉，由于不执行死刑已逾十年，韩国已成为事实上废止死刑的国家。本书深入分析了韩国控制死刑的经验，并认为其对中国废止死刑的努力和死刑政策具有重要的参考价值。本书选题新颖，研究视角独到，思路独辟蹊径；对本学科

^① 北京师范大学刑事法律科学研究院常务副院长，法学博士，教授，博士生导师，中国法学会理事，中国刑法研究会常务理事，中国犯罪学会副会长。

领域的研究状况和最新进展了解全面，分析综合恰当；全书观点正确，论据充实，逻辑严密，说理中肯，资料丰富，论证有力，实用价值高，是一篇学术水平较高的作品。本书的创新性主要体现在以下几个方面：

（一）对韩国死刑制度进行了全方位的考察（包括历史、立法以及司法的考察等），对韩国死刑存废的主要争论点（包括死刑制度的违宪性之争、死刑与民意、死刑有无威慑力等）作了高度概括和评析，对韩国死刑制度改革作了全面介绍和深度分析。到目前为止，我国法学界还没有对另一个国家的死刑问题作如此全面深入系统的研究。本书是填补空白之作。

（二）本书对我国死刑司法中存在的问题（如人权保护观念淡薄、任意降低死刑适用基准、死刑复核程序长期下放虚置、任意放宽死刑案件证明标准），对我国死刑制度改革面临的问题（主流民意崇尚死刑报应观念根深蒂固、死刑制度改革的社会条件不具备、死刑司法中漠视程序的公正价值），视角精当，分析深刻，切中要害，难能可贵。

（三）本书有关我国死刑制度改革的探讨以及韩国经验对我国的启示的论述，颇有见地。该书最后部分提出了一系列建议，如当前应着力从司法上控制死刑并进而设计可操作的方案，要破除杀人偿命的死刑情结，树立“杀人未必偿命”的司法观，理性引导民意向善等，具有独创性，切合我国国情，是务实的、正确的，对我国死刑制度的改进和完善具有指导意义和应用价值。

其事

本书讨论的是韩国死刑制度改革的经验及其对中国的启示。从问题意识的角度说，这个选题好像有点问题。

首先，一个中国学者，放着中国的问题不管，却去研究别国的死刑制度改革，似乎有点多管闲事的味道。

其次，受纯粹的民族国家主义和主权至上观念的影响，中国国情论泛滥，由此必然引出的质疑是：韩国死刑制度改革的经验对于中国有什么意义？虽然两国在地缘和文化上非常接近，但毕竟两国的政治、经济、社会和法律制度有着巨大的差异。当然，这里还可以再问一个小问题：在死刑制度改革方面，真的有所谓的韩国经验吗？

最后，中国死刑制度改革的问题同样具有很强的不确定性。从宏观的意义上看，死刑制度改革只能说是中国少数学术精英比较热衷的话题，甚至说，虽然在学术界内部已经形成了某种关于死刑制度改革的共识，但是内中的意见分歧也是明显的。从全社会全方位的角度看，我们会发现，死刑制度改革的共识远没有形成。如果诉诸民意，一些人要求废除或者限制死刑，一些人要求增设死罪、扩大死刑的使用范围，而更多的人倾向于保留死刑或维持现状。在中国的死刑制度改革问题尚具有很大不确定性的情况下，研究韩国死刑制度改革的经验及其对中国的启示，又有什么意义？

从方法论的意义上说，以上问题都是本书必须回答的问题。作者通过本书，也通过论文答辩，很好地作了回答。

但是，中国的死刑制度改革确实是一个问题，而且是一个大问题，这个问题远没有解决。在讨论中国死刑制度改革的必要性、可行性，在探索中国死刑制度改革的路径与坐标的时候，我们常常遇到这样的疑问：中国的死刑制度改革究竟是一个内生性的问题还是一个外在强制引发的问题？而要解决这样的问题，我们究竟是要依靠传统的本土资源，还是诉诸普世主义的全球规则？

如今的全球化时代改变了很多东西，比如地球变小了，现代性的时空组织结构被概括为“时空压缩”（time-space compression），而人变大了，从此“天涯若比邻”；国际交往的频繁和便捷，现代沟通技术的发达，几乎使任何地方的局部的问题都成了国际问题或全球问题，由此中国的死刑问题成为了全球瞩目的问题。但全球化没有改变的一点是，中国人的问题终究要靠中国人自己来解决。

我们不能改变内在的基因和外在的肤色，我们无法放弃自己的文化，我们也无法脱离主权的保护，我们甚至无法否认“法律是一种地方性知识”的命题。但是，全球化毕竟又给我们带来了很多东西。我们可以很便捷地将“他山之石”拿来攻玉，可以在不同制度文化的背景下探讨同一个问题，或者讨论一个问题在不同制度文化背景下的不同的呈现，或者在人类共同体意识不断增强的趋势中思考，人之所以为人的意义何在？

也就是在如此的全球化实践和思索中，或者说在全球化的生活中，我们关于中国死刑制度改革话题的讨论，以及对于韩国或别国或国际经验的借鉴，具有了前所未有的不同的意义。

其人

郭健是我在北京师范大学指导的首届刑法学博士生。写到这一节，我必须多写几句。

其实，郭健2005年就考上了我的博士研究生，只是那时我还在人民大学任教。就在他为考上人民大学法学院的博士研究生而踌躇满志的时候，我们已经心生去意；而当他兴高采烈如期到人民大学报到的时候，我们已经做出了在当时看来非常痛苦的抉择——离开学习工作多年的母校，投奔北京师范大学创办新的研究实体。因为我们团队的离去，使郭健也经历了同样痛苦的抉择。他最终放弃了在人大就读的机会，为了追随我们到师大，他毅然再次报名，再一次走进考场，再次通过笔试和面试……个中滋味，只有他自己心里明白。当然，我也由此明白了他的“死心眼”，明白了他的诚实与厚道。先为人再为学，从郭健的为人，我也确信他的为学应该是没有什么疑问的。

入学不久，郭健就和我谈了他的设想。原本他感兴趣的研究方向是刑事立法政策，为此他阅读了大量的文献，并早早就拟定了论文的大纲。然而，我的韩国大哥使郭健的研究计划彻底改变了。

我的韩国大哥姓许，名一泰（Hohl - Dae），是韩国著名的刑法学家，曾经担任韩国东亚大学法学院的院长、韩国比较刑事法学会的会长。2003年夏天我们中国刑法学代表团访问韩国时与他相识，从此不仅一见如故，而且兄弟相待，情谊渐长。虽然我们兄弟之间言语阻隔，他的韩语和我的汉语不通，他会的德语与我所学的法语也不对付，但借助我们共同的英语特别是他的汉字手书，我们之间的交往不断。中韩两国一衣带水，所以许大哥可以每年数次来中国开会、讲学，虽然每次访问的时间都很短，但他都要抽空见见我，关心我的学问，或者切磋问题，而且每次都像大哥哥一样送我礼物。我们到北京师范大学发展以后，许大哥不仅一如既往地精神道义上支持我们，更是以其个人的名义对我们北京师范大学刑事法律科学研究院给予了物质上的帮助。得悉我们刑科院参与了教育部的公派出国留学研修计划以后，许大哥立即热情地发出邀请，要我推荐合适人选到他所在的东亚大学法学院。我第一个想到了郭健，不仅是因为他的人品很好，也是因为他的外语出众。当我向许大哥介绍了郭健的情况后，他立即就同意接受了。不过，他有一个附带的条件——那就是郭健的研究课题和论文题目要改成“韩国的死刑制度改革”，因为在最近几年的中韩刑法学界的学术交流中，死刑问题一直是一个十分热门的话题，韩国死刑制度改革成效显著也始终吸引着我们的注意力，而许一泰教授作为一个坚定的死刑废除论者，在韩国死刑废止的进程中居功至伟。我和郭健很快就接受了许大哥的建议。

2007年9月，郭健受国家留学基金委的资助赴韩国釜山，在许大哥所在的东亚大学法学院进修，收集文献资料，撰写论文初稿。许大哥不仅免除了郭健的学费，而且还为他安排了舒适的住房，提供了优越的学习条件。在繁忙的教学研究和行政工作之余，许大哥不仅担当了郭健的导师，悉心指导他的学业，帮他寻找资料，为他答疑解惑，而且履行了“师伯”的职责，嘘寒问暖，并常常邀请郭健吃饭，改善伙食，缓减郭健的思乡之苦。在许大哥的

亲切关怀之下，郭健在韩国的学业有成，不仅连续发表多篇文章，而且完成了论文的初稿。按期回国以后，经过修改补充，郭健的论文顺利通过答辩，并获得了各位评委很高的评价。可以说，郭健的论文是他个人辛勤努力、苦心钻研的心得，也是许大哥和我兄弟携手、共同指导的结果。

现在，郭健将他的论文修改成书，交付出版，足以见证韩国大哥许一泰和我的兄弟情谊，见证郭健和他的中韩两国导师的学术合作，也能佐证中韩两国人民的友好感情，特别是对于人类美好理想的共同追求。

是为序。

2009年5月1日
于京西世纪城时雨园

College for Criminal Law Science of Beijing Normal University

Criminal Law Library of BNU

Preface

A modern country and a modern civilization should be governed by law. The establishment and actualization of the principal guideline of rule by law is crucial for our society to make progress in the efforts of constructing socialism under rule of law. Modern criminal law, playing a very important part in the development of modern society under rule of law, has achieved great progress since 1978 when the reform and opening – up policy was carried out. Whereas, further development and reform for both theory and judicial practice of criminal law are required in the process of building socialist legal democracy, so as to bring it into full play.

The College for Criminal Jurisprudence Studies of Beijing Normal University, 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. The College is staffed with a group

of famous young and middle - aged criminologists as academic nucleus and a group of criminologists and scholars known home and abroad as specially invited consultative professors, member of experts committee, guest research fellows (professors), including those senior professors, leaders with judicial expertise from the central procuratorial, judicial and public security departments and leaders of some important international academic organizations. The college, aiming at turning into a new national leading academic body which can keep pace with international prestigious organs of criminal jurisprudence, is gradually extending its research fields covering Chinese and foreign criminal jurisprudence, international criminal law, trans - regional criminal law, criminal policy science, criminology, criminal executive law, Chinese and foreign criminal procedure law, criminal evidence law, criminal judicatory and so on following the spirit of integrated criminal science. Meanwhile, the College trains high - level criminal jurisprudence professionals and makes new exploration into research of jurisprudence and cultivation of high - level professional in China. We are trying our best to make a greater contribution in the field of criminal law science to the great cause of building our socialism under rule of law.

Cherishing this hope, the College initiated the *Criminal Law Library of BNU* as soon as it is founded, with the working experience of *Criminal Jurisprudence Library of Renmin University of China (RUC)* and *International Criminal Jurisprudence Library of RUC* which had been established in the Criminal Jurisprudence Research Center of RUC and in a rather large scale before the main staff's transfer to the College. In order to obtain a broader space for academic research, we six scholars transferred from RUC to BNU and founded this first and the only one independent academic entity in our country——College for Criminal Law Science of BNU. Learning is a continuous business, so the College re - establishes

two book – series programs named “*Criminal Law Library of BNU*” and “*International Criminal Law Library of BNU*” based upon the former two libraries so as to further develop our academic cause. The two sisterly programs undertake different missions and supplement each other. The domain of the former focuses on domestic criminal jurisprudence literatures and the latter on international criminal jurisprudence literatures. Depending upon the profound academic deposit, centuries – old historical traditions and full – bodied cultural atmosphere of the prestigious Beijing Normal University and with BNU’ s comprehensive and powerful integrative strength in both fields of humanity social science and nature science, the two libraries will attract and accept the contributions from the field of criminal jurisprudence home and abroad. The publications of *Criminal Law Library of BNU* cover the creative and profound works and translations on domestic and foreign criminal jurisprudence (criminal law, criminology, criminal execution law, criminal procedure law, criminal investigation and criminal evidence etc.) and those academic and research fruits in the field of extroversive criminal law (including international criminal law, comparative criminal law, foreign criminal law and criminal laws of Hong Kong, Macao and Taiwan). The publications may be of either special topics or general topics or translations of foreign literatures and codifications. Meanwhile, in order to attract active concerns with important realistic issues, publications on the related topics will be collected and affiliated to *Criminal Law Library of BNU* as new book – series with famous criminal jurisprudence specialists as their chief editor. The authorships of *Criminal Law Library of BNU* are mainly entitled to full – time and guest research fellows besides other experts and scholars engaged in criminal jurisprudence.

Through these programs of libraries, we seek to help to accumulate academic fruits, to exploit and deepen and thrive the academic research

目 录

绪 论	(1)
一、选题的意义	(1)
二、研究现状	(11)
三、本书的研究思路与方法	(19)
第一章 韩国死刑制度的总体考察	(23)
第一节 韩国死刑制度的历史考察	(23)
一、古代朝鲜的死刑制度	(23)
二、近代韩国的死刑制度	(29)
第二节 韩国现行死刑制度的立法考察	(32)
一、韩国刑法典的制定及其死刑制度	(32)
二、韩国特别刑法的制定及其死刑制度	(35)
三、现行刑事立法中的死刑规定	(37)
四、对韩国死刑立法所存在问题的剖析	(43)
第三节 现行死刑制度的司法考察	(48)
一、死刑的实际执行与宣告情况	(48)
二、韩国宪法人权保障机制与死刑限制	(57)
三、韩国赦免制度与死刑限制	(61)
四、韩国再审制度与死刑	(65)
五、韩国陪审制度的引入与死刑限制	(68)
第二章 韩国死刑存废的主要争议点	(73)
第一节 死刑制度的违宪性之争	(76)
一、宪法与生命权保障	(76)