



竞技体育刑法规制 问题研究

JINGJI TIYU XINGFA GUIZHI WENTI YANJIU

郭玉川 / 著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



竞技体育刑法规制 问题研究

JINGJI TIYU XINGFA GUIZHI WENTI YANJIU

郭玉川 / 著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

竞技体育刑法规制问题研究 / 郭玉川著. —北京 :
法律出版社, 2013.6

ISBN 978 - 7 - 5118 - 5065 - 2

I. ①竞… II. ①郭… III. ①竞技体育—刑事犯罪—
研究—中国 IV. ①D924.305

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 141351 号

竞技体育刑法规制问题研究
郭玉川 / 著

编辑统筹 大众出版分社
责任编辑 朱海波
装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 世纪千禧印刷(北京)有限公司
责任印制 沙磊

开本 A5
印张 7
字数 162千
版本 2013年8月第1版
印次 2013年8月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 5065 - 2

定价:24.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

中文摘要

体育是人类社会生活的重要组成部分。在当代,竞技体育更是承载了人们许多的追求和梦想,具有重要的文化、伦理、经济和政治等价值。实行职业化和商业化以来,竞技体育获得了飞速发展,但同时也产生了一系列负面的东西,典型的如“假球”、“赌球”、“黑哨”等。因此需要采取有力的措施对这些问题加以规制,而刑法手段无疑是其中最强有力的。但是,由于我国刑法和有关法律中缺乏对这些问题的规定,或者规定得不是很明确,操作性较差,使得刑法在介入竞技体育时面临重重困难。所以,探讨对竞技体育领域有关行为是否予以犯罪化,以及在刑法现有规定的基础上司法如何介入问题十分必要。

研究上述问题的前提和基础是有一个正确的竞技体育犯罪概念,其外延既不能过大,把竞技体育领域发生的所有危害行为都包含进去;也不能过小,只限于体育竞技中的伤害行为。竞技体育犯罪应指的是竞技体育的参与者在竞技体育比赛过程中实施的违反法律或比赛规则的行为。具体包括伤害型、欺诈型和赌博型三类犯罪行为。

伤害型竞技体育犯罪主要包括体育竞技中的伤害行为和赛场骚乱。对体育竞技中的伤害行为应立足于现有刑法的规定,在分析其主观和客观特征的基础上决定是否予以刑罚惩

治,以及依照何种罪名处罚。当然,考虑到体育竞技伤害行为的特殊性,可以考虑在合适的时候对故意犯规致人重伤、死亡的情况设置新的罪名。对于引起严重后果的赛场骚乱行为,对其中的首要分子可按聚众扰乱公共场所秩序、交通秩序罪定罪处罚,也可根据实际情况分别以故意伤害罪、故意杀人罪等予以处罚。

欺诈型竞技体育犯罪主要包括“假球”、“黑哨”和使用兴奋剂等。“假球”对公众来说是一种欺骗行为,但“假球”行为本身按照我国刑法的规定并不是犯罪,如果是因受贿而实施“假球”行为的,可以按非国家工作人员受贿罪处罚。目前将“假球”行为规定为犯罪的时机还不成熟。“黑哨”分为两种:一种是图利型的,另一种是非图利型的。图利型“黑哨”可以按非国家工作人员受贿罪处罚,而非图利型的不构成犯罪。使用兴奋剂是一种严重违背体育道德的行为,但目前刑法上的罪名,如诈骗罪、强迫他人吸毒罪、引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪、故意伤害罪都不完全适合这种行为,因此应按无罪处理。从发展趋势看,应在刑法中规定新的罪名对这种行为予以惩治。

赌博型竞技体育犯罪中最典型的就是现在正在打击的“赌球”行为,即因赌球而操纵体育比赛结果的行为。如果行为人是因接受赌球人的贿赂而操纵比赛的,根据其身份不同分别以受贿罪和非国家工作人员受贿罪处理;如果行为人自己参与赌球而操纵比赛结果的,根据情况不同分别以开设赌场罪、赌博罪及无罪处理。操纵体育比赛结果是一种危害严重的行为,可以将为获取不正当利益而操纵体育比赛结果的行为予以犯罪化。

关键词: 竞技体育 刑法规制 社会危害性 社会相当性

Abstract

Sport is an important component of human social life. In modern times, competitive sports is that people carrying a lot of pursuits and dreams, have important cultural, ethical, economic and political values. The implementation of occupational and commercialization has gained rapid development of athletic sports, but it also produced a series of negative things, typically such as “soccer fraud”, “gambling”, “black whistle” and so on. Therefore, effective measures need to be taken to regulate these issues, while the criminal law is undoubtedly one of the most powerful tools. However, due to China’s Criminal Law and relevant laws, the lack of provisions on these issues, or requirements not very clear, makes the criminal law involved in competitive sports is very difficult. Therefore, it is necessary to discuss the questions of the criminalization of the conduct in the field of competitive sports and the approach of criminal law to intervene in the issue on the basis of existing rules of justice.

A correct concept of competitive sports crime is necessary to examine the issue. The extension of the concept can not cover the field of competitive sports all occurring hazard behavior. On the

same time, the extension of this concept can not be limited in the injurious behavior at the sports match. Sports crime refers to the participants' behaviors that violate the laws and the rules of game in the course of sporting events, including three categories: injury type, fraud, and gambling-based crime.

Injury-type sports crime includes sports injuries and stadium disturbances. Whether and how to punish the sports injuries are decided by the subjective and objective characteristics of it and the existing criminal law provisions. Of course, we could set up a new charge at the right time for the behavior of violating the rules intentionally and causing serious injuries or death. The ringleader who caused serious consequences should be punished according to assembling a crowd to disturb order in public places, traffic order convicted. And it also can be punished according to willful assault, intentional homicide based on the actual situation.

Fraud-type competitive sports crimes include "soccer fraud", "black whistle" and doping. "Soccer fraud" is a kind of behavior cheating the public. But it is not a crime in accordance with the provisions of the criminal law. If it is implemented due to bribery, it can be punished according to non-national staff of taking bribes. At present it is inappropriate to stipulate "soccer fraud" a crime. "Black whistle" can be divided into two kinds: one is profit-oriented, another is non-profit type. A profit-type "black whistle" can be punished according to non-national staff of taking bribes, rather than a non-profit does not constitute a crime. Doping is a serious breach of sportsmanlike behavior, but charges

of criminal law, such as fraud, forced others to drug-related offenses, temptation, abetting, cheating others, drug-related offenses, the crime of intentional injury are not completely suited to such an act, so treatment should be not guilty. From the development trend, the provisions of the Criminal Code should be a new offense to be punished for such acts.

The most typical of gambling-type sports crime is now working against the “gambling” behavior, that is a result of sports gambling to manipulate the results of games. If the perpetrator is a person from receiving bribes from gambling and manipulate the results of games, the charges are bribes and non-national staff of taking bribes according to the identity of the different respectively. If the actors have taken part in gambling and match-fixing, it is different according to the situation, respectively for the creation of casinos crime, gambling, dealing and innocence. Manipulating sports game is a serious hazard behavior, we can formulate the behavior that manipulated the game for the illegitimate interests a charge.

Key words: sport; criminal control; social harmfulness; the theory of social worthiness

目 录

中文摘要	1
Abstract	1
引 言	1
第一章 竞技体育概述	5
第一节 竞技体育的概念和特征	5
一、竞技体育概念的界定	5
二、竞技体育的特征	6
第二节 竞技体育的作用	10
一、陶冶人的情操	10
二、凝聚民族精神	12
三、展示国家实力	12
四、促进经济发展	13
第二章 竞技体育领域的犯罪问题	15
第一节 竞技体育犯罪的概念	15
一、有关观点介评	15
二、竞技体育犯罪概念探讨	16
第二节 竞技体育犯罪的现状和原因	19
一、竞技体育犯罪的现状	19
二、竞技体育犯罪的原因	22

第三节 竞技体育犯罪的类型	28
一、以竞技体育犯罪主体为标准的分类	28
二、以竞技体育犯罪客体为标准的分类	29
三、以竞技体育犯罪行为方式为标准的分类	29
第三章 竞技体育刑法规制的基本问题	35
第一节 竞技体育刑法规制的价值	35
一、促进竞技体育良性发展	35
二、弘扬积极向上的体育精神	36
三、满足民众打击竞技体育领域丑恶现象的呼声	37
四、维护我国良好的国际形象	37
第二节 竞技体育刑法规制存在的问题	38
一、观念上的问题	38
二、法律规定方面的问题	42
三、程序上的问题	46
第三节 竞技体育刑法规制与其他规制手段的关系	48
一、刑法规制手段和体育行业规范的关系	49
二、竞技体育规制中的其他法律规制手段	56
第四节 竞技体育刑法规制的理论基础	58
一、社会危害性:竞技体育刑法规制的根据	58
二、社会相当性:竞技体育刑法规制的限制	65
第五节 竞技体育刑法规制的基本原则	72
一、刑法谦抑主义原则	72
二、促进竞技体育健康发展原则	74
第四章 伤害型竞技体育犯罪行为的刑法规制	76
第一节 体育竞技伤害行为的刑法规制	76
一、体育竞技伤害行为的现状	77

二、有关理论学说评析	79
三、体育竞技伤害行为的概念和种类分析	86
四、体育竞技伤害行为的刑法规制	90
五、体育竞技伤害行为刑法规制的程序问题	98
第二节 赛场骚乱的刑法规制	99
一、赛场骚乱概念的界定	100
二、赛场骚乱的现状扫描及原因分析	103
三、国外关于赛场骚乱的立法措施	109
四、赛场骚乱的刑法适用	114
五、非刑罚手段在控制赛场骚乱中的作用	119
六、关于反赛场骚乱立法问题	121
第三节 其他伤害型竞技体育犯罪行为的刑法规制	122
一、运动员对裁判、观众伤害的刑法规制	122
二、观众对裁判、运动员伤害行为的刑法规制	125
第五章 欺诈型竞技体育犯罪行为的刑法规制	126
第一节 “假球”的刑法规制	126
一、“假球”的概念和特征	126
二、“假球”的危害	131
三、“假球”的成因分析	132
四、“假球”行为的种类分析	135
五、“假球”行为的主体分析	138
六、“假球”行为刑法介入的路径	140
第二节 “黑哨”的刑法规制	148
一、“黑哨”的概念、种类和危害	149
二、“黑哨”的成因分析	153
三、“黑哨”刑法适用的几种观点	156

四、“黑哨”的刑法适用	161
第三节 刑法在反兴奋剂工作中的作用探讨	164
一、兴奋剂的概念及危害	165
二、国际社会反兴奋剂立法概述	170
三、我国反兴奋剂工作的立法情况	172
四、使用兴奋剂行为的刑法规制	174
第六章 赌博型竞技体育犯罪的刑法规制	181
第一节 赌博型竞技体育犯罪的现状和危害	181
一、赌博型竞技体育犯罪的现状	181
二、赌博型竞技体育犯罪的危害	185
第二节 赌博型竞技体育犯罪的刑法介入	
——以当前足坛反赌案例为样本	187
一、中国足坛反赌风暴回顾	187
二、赌球参与人刑法适用分析	190
三、关于赌球问题中有关司法和立法完善的	
几点思考	194
参考文献	199
后 记	211

引 言

体育是现代人类生活的重要造成部分,对强健人的体魄、陶冶人的情操、娱乐人们的生活以及促进经济的发展等发挥着重要的作用。随着体育的日益商业化和职业化,在竞技体育项目方面的竞争越发激烈,比赛更加精彩,参与的人群越来越多,影响越来越多。但与此同时,也出现了一些负面的东西:赛场上,运动员动作粗野,故意犯规致人伤害、因不服裁判判罚而暴力相向;裁判员不顾职业道德不公正判罚,“黑哨”之声不断在人们耳边响起;为了取得好的比赛成绩,抛却体育精神和体育道德服用兴奋剂;近年来,我国足坛的“假球”、“赌球”更是大行其道,严重制约了我国足球水平的提高,影响了我国足球和国家形象,引起人们的高度不满。

竞技体育领域的现实迫使人们以理性的思维考虑刑法的介入问题。刑法是保障社会秩序有力的工具,但由于刑法的严厉性及其存在的一些负面作用,刑法对社会生活的介入是审慎的。但这并不是说在社会中存在处于刑法视野之外的领域,相反,社会的方方面面都是刑法所关注的。一种行为不被规定为犯罪,不是因为这类行为有不受刑法约束的特权,而是因为它的危害性没有达到动用刑法的必要。而一种行为的社会危害性的大小在不同的时期是不一样的,因此刑法在某一领域的适

时介入和退出是必要的。竞技体育领域也不例外,它和其他领域一样都处于刑法的调整和规范之下。但是,由于竞技体育自身的特殊性,如竞技体育领域一直有行业自治,以行规和惯例处理问题的传统,因此长期以来人们的观念中认为司法是不能介入体育的,竞技体育领域成了法律之外的一片“净土”。而且,不仅观念上存在着刑法介入竞技体育领域的障碍,而且在现实法律规定上也存在困难。我国目前刑法上并没有专门针对竞技体育领域犯罪的具体规定,《体育法》对竞技体育犯罪的规定也仅在法律责任一章中附带提及,而且规定十分原则,操作性不强。因此当现实中发生了龚建平“黑哨”事件后,龚建平是有罪还是无罪、触犯何罪名这个问题在法学界争执不休,各方观点激烈交锋,引起了我国竞技体育犯罪研究的一次高潮。

长期以来,我国刑法学界对竞技体育有关犯罪问题的研究集中在体育竞技中伤害行为的正当化问题上,也形成了一系列的观点。但对其他问题的研究不是很多,只是在2002年龚建平案件发生后针对“黑哨”行为的刑法定性问题展开过讨论。可是,竞技体育领域的很多问题需要刑法研究者参与到其中有关问题的探讨中去。一则是因为体育界的学者虽然具有较丰富的体育专业知识,但在刑法理论方面的掌握上刑法专业人士具有一定优势,二者各自从不同的角度对有关问题进行分析,碰撞出的思想火花可能更能反映问题的本质,提出的对策会更具针对性和有效。二则是竞技体育领域的现状确实已达触目惊心,刑法的介入已不可避免,作为刑法研究者应对刑法介入的理论根据和途径进行阐释,以服务于现实的需要。正是基于这种考虑,笔者不揣冒昧也对这一问题进行粗浅的研究,以求能抛砖引玉,引起大家对这一问题的关注。

在研究的过程中,笔者十分注意对刑法介入的度的把握。因为竞技体育领域和一般社会领域相比确实有其自身的特殊之处,如在体育竞技中,一定条件下的伤害是被允许的;比赛中一定程度的犯规在人们的观念中也是可以接受的;“假球”行为中真与假互相交织、各种目的和追求恶性不同。因此,刑法的介入一定要谨慎,不能将刑法的触角延伸到竞技体育领域的方方面面。为此目的,笔者注重在两个方面对刑法的介入进行限制。

首先,提出了刑法规制竞技体育的理论基础。刑法规制竞技体育的理论基础是社会危害性理论和社会相当性理论。只有对于那些具有严重社会危害性的行为才有予以刑法规制的必要,同时,依靠社会相当性理论,可以将那些虽有一定社会危害性,但在人们观念上认为正当的行为排除在刑法规制范围之外。

其次,笔者十分注意对竞技体育领域有关危害行为的分类。科学的分类是理论研究的前提和基础,特别是对于竞技体育刑法规制问题的研究更是如此,因为竞技体育领域的一些行为十分复杂,如体育竞技中发生的伤害行为,有的是规则允许条件下实施的,有的是过失犯规实施的,有的是故意犯规实施的,有的是恶意犯规实施的,甚至有的就是在伤害他人的故意下实施的,有的造成了轻伤害,有的造成了重伤甚至死亡的结果。因此单纯地说某种行为应该予以刑法规制或者不该刑法规制是不严谨的,也是不科学的。必须在对某种行为进行科学分析,予以科学分类之后,再讨论其具体的刑法规制问题,只有这样,得出的结论才会科学合理。

在坚持上述两点要求下,笔者对竞技体育犯罪概念和类型

进行了具体研究。竞技体育犯罪的概念目前还尚不统一,有的外延过大而有的又过窄,笔者认为竞技体育犯罪概念的界定应立足于竞技体育领域有关行为的现实和规制的需要,既不能过于宽泛,也不能过窄。具体来说,竞技体育犯罪的外延应包括伤害型竞技体育犯罪、欺诈型竞技体育犯罪和赌博型竞技体育犯罪三类,这三类犯罪既把当前竞技体育领域一些严重的危害社会行为基本都包括在内,又避免了竞技体育犯罪外延过于扩大,把一切与体育沾边的危害行为都网罗在内的弊端。

因此,本书的研究重点也就主要是关于这三类行为的刑法适用问题以及有关行为的犯罪化问题。刑法适用主要是在现有刑法规定的前提下探讨有关行为构成何罪问题,而犯罪化问题,则是在现行刑法没有相应规定的前提下,探讨是否有必要设立新的罪名对其予以刑法规制问题。

第一章 竞技体育概述

第一节 竞技体育的概念和特征

一、竞技体育概念的界定

竞技体育并不是体育的全部,除了竞技体育外,还包括群众体育、学校体育。三者虽然有共性,但在很多方面还是有区别的,如它们的目的、对象、对社会的影响都有很大的不同。学校体育以教育为其目的,大众体育以健身和娱乐为其追求,而竞技体育关心的则主要是比赛最终的胜负。

国际体育名词协会在《体育名词术语》中对竞技体育有一个比较经典的描述,它认为竞技体育指的是:“个人或集体为了超过自己或对手的纪录而充分发挥自身生理及心理的能力的一种专门竞赛活动。”而我国的学者对竞技体育一般是这样界定的:“竞技体育是体育的重要组成部分,是以体育竞赛为主要特征,以创造优异运动成绩、夺取比赛优胜为主要目标的社会