

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 200408181

UDC_____

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

我国有期徒刑上限改革浅探

A Preliminary Study on Reformation of the Upper Limit of
Fixed-Term Imprisonment

作者姓名 胡萍

指导教师姓名: 周东平 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2007 年 4 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2007 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：_____

日期： 年 月 日

导师签名：_____

日期： 年 月 日

内容摘要

被誉为近代刑罚之花的自由刑，在刑罚体系中占有十分重要的地位，在我国尤其如此。如果说自由刑在我国刑罚体系中占据着中心地位，那么有期徒刑就是中心的中心。有期徒刑是我国刑法中适用范围最广泛的一种刑罚，在刑法分则条文中，凡是对犯罪规定法定刑的，都规定了有期徒刑的刑种。立足于这样一个基本事实，自由刑的中心——有期徒刑的完善应该成为我们对刑罚制度研究的重点之一。有期徒刑的完善有诸多方面，由于篇幅所限，本文主要讨论有期徒刑最高刑期的设置问题，即有期徒刑上限的设置。

全文由四部分组成：

第一章概述了有期徒刑的适用对象、刑期设置、执行及其优劣，并着重指出了我国有期徒刑上限偏低所带来的种种弊端，为下文的论述作铺垫。

第二章重点论述提高有期徒刑上限之依据。笔者首先分别从人均寿命的提高、刑事政策、限制死刑适用、刑罚结构、刑罚预防及刑罚效益六个方面系统论证了应该提高有期徒刑上限，然后引用了一些有期徒刑上限较高国家的有期徒刑刑期规定予以补充论证。

第三章分析提高有期徒刑上限可能引发的问题并提出解决对策，目的在于论证提高有期徒刑上限的可行性。笔者认为可以通过限制适用短期自由刑，扩大缓刑、罚金刑的适用来降低刑罚成本，可以通过出狱人保护政策来解决长期刑受刑人出狱后适应社会生活的问题。

第四章是笔者对我国有期徒刑上限的设置及配套措施的设想。通过评析了各种关于我国有期徒刑上限设置的观点，笔者认为将有期徒刑的上限提高到 20 年，数罪并罚不超过 30 年比较适当。在提高有期徒刑上限的同时，还需要增强死缓、无期徒刑应有的威慑力，以使刑种衔接轻重有别；并改进长期自由刑执行方法，扩大假释的适用，以降低刑罚成本。

关键词：有期徒刑；刑罚结构；刑罚成本

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

Be praised as the flower of modern penalty, the free punishment occupies a vital important position in the penalty system, especially in our country. If the free punishment is occupying the central status in penalty system of our country, then the fixed-term imprisonment is the core of it. The fixed-term imprisonment is the most common type of penalty in our criminal law, any provision which stipulates legal punishment in criminal law, has stipulated the fixed-term imprisonment. Based on such fact, the perfecting of fixed-term imprisonment—the nuclear of free punishment, ought to become one of the priorities that we study about penalty system. There is really much room to improve on Fixed-term imprisonment, because of the space limit, this article mainly discusses the set of highest prison term of fixed-term imprisonment, namely the upper limit of Fixed-term imprisonment.

The entire text contains four chapters:

First chapter outlines the suitable object, prison term setting and execution of fixed-term imprisonment, and its advantages and disadvantages, then emphatically points out the Shortcomings for the low upper limit of fixed-term imprisonment of our country, providing the solid foundations for the following parts.

The second chapter emphasizes the basis of enhancing the upper limit of fixed-term imprisonment of our country. The author systemically proves that we should raise the upper limit of fixed-term imprisonment, respectively from six aspects which contain the rising span of average life, the criminal policy, the restriction of death penalty, the penalty structure, the penalty prevention and the penalty benefit, and then quotes a few countries' legislations to give complement demonstration.

The third chapter analyses the problems probably initiated by enhancing upper limit of fixed-term imprisonment , and proposes the solutions, with a view to expound and prove the feasibility of enhancing the upper limit of fixed-term imprisonment. The author thinks that we can reduce the penalty cost by restricting the short-term imprisonment, expanding suspension of sentence and the fine

punishment, and make the long-term imprisoned person adapt to the social life by the protection policy for the discharged persons from prison.

Fourth chapter is the author's considerations on the setting of upper limit of fixed-term imprisonment of our country and auxiliary measures. Through evaluating each kind of viewpoints about the upper limit set of fixed-term imprisonment of our country, the author thinks it is suitable to raise the upper limit of fixed-term imprisonment to 20 years, and the total term for cumulative punishment should not surpass 30 years. Simultaneously, we also need strengthen the deterrent strength of the death sentence with a suspended execution and imprisonment for life, to make the penalty structure of our country more rational; and improve the execution ways of long-term imprisonment, amplify the application scope of parole, to reduce the penalty cost.

Key word: Fixed-term imprisonment; Penalty structure; Penalty cost.

目 录

引 言.....	1
第一章 有期徒刑概述	3
第一节 有期徒刑的适用对象、刑期设置及执行.....	3
一、有期徒刑的适用对象、刑期设置.....	3
二、有期徒刑的执行.....	4
第二节 有期徒刑优劣之争.....	4
一、有期徒刑的优点.....	4
二、有期徒刑的缺点.....	5
第三节 我国有期徒刑上限偏低所带来的弊端.....	6
第二章 提高有期徒刑上限之依据	9
第一节 提高有期徒刑上限之现实依据.....	9
一、基于人均寿命提高的现实考虑，应提高有期徒刑上限.....	9
二、提高有期徒刑上限符合“轻轻重重”刑事政策的要求.....	9
三、提高有期徒刑上限可使刑罚结构更合理.....	11
四、提高有期徒刑上限可为减少和废除死刑的适用做好铺垫.....	12
五、提高有期徒刑上限有助于刑罚一般预防功能的发挥.....	13
六、提高有期徒刑上限也利于实现刑罚效益.....	14
第二节 各地区关于有期徒刑上限的立法例.....	14
一、亚洲.....	15
二、欧洲.....	16
三、美洲.....	18
第三章 提高有期徒刑上限可能引发的问题及解决对策.....	19
第一节 刑罚成本问题及其解决对策.....	19
一、提高有期徒刑上限带来的刑罚成本问题.....	19
二、解决对策.....	21
第二节 长期刑出狱人适应社会生活的问题及解决对策.....	22
一、长期刑受刑人出狱后能否适应社会生活问题.....	22

二、解决对策：出狱人保护政策.....	22
第四章 关于我国有期徒刑上限设置及配套措施的设置.....	24
第一节 关于我国有期徒刑上限设置的设想.....	24
一、各家观点及评析.....	24
二、将有期徒刑的上限提高到 20 年，数罪并罚不超过 30 年之提倡 ...	25
三、小结.....	25
第二节 提高有期徒刑上限的配套措施	25
一、发挥死缓、无期徒刑的应有威慑力.....	26
二、改进长期刑执行方法，扩大假释的适用.....	28
结 论.....	29
参考文献.....	30

厦门大学博士论文摘要库

CONTENTS

Foreword	1
Chapter 1 An Introduction of the Fixed-Term Imprisonment	3
Subchapter1 Suitable Object, Prison Term Setting and Execution of Fixed-Term Imprisonment	3
Section1 Suitable Object and Prison Term Setting of Fixed-Term Imprisonment	3
Section2 Execution of Fixed-Term Imprisonment	4
Subchapter2 Controversy about the Advantages and Disadvantages of Fixed-Term Imprisonment	4
Section 1 Advantages of Fixed-Term Imprisonment.....	4
Section 2 Disadvantages of Fixed-Term Imprisonment	5
Subchapter3 Shortcomings for the Low Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment of Our Country	6
Chapter 2 Basis of Elevating the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment of Our Country	9
Subchapter1 Realistic Foundation of Elevating the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment	9
Section 1 Considering the Rising Span of Average Life, We Should Raise the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment.....	9
Section 2 The Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment Accords with “light for light and heavy for heavy” Criminal Policy	9
Section 3 The Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment Can Make the Punishment Structure of Our Country More Rational	11
Section 4 The Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment Can Pave ways for the Restriction and Abolition of Death Penalty.....	12
Section 5 The Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment Is Helpful to the General Precautionary Function of Punishment.....	13
Section 6 The Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment Contributes to the Utility of Penalty	14
Subchapter2 Other Regions’ legislations about the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment	14
Section 1 Asia	15

Section 2	Europe.....	16
Section 3	America.....	18
Chapter 3	The Problems Probably Initiated by the Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment and the solutions.....	19
Subchapter1	Penalty Cost and Solutions.....	19
Section1	Penalty Cost Brought by the Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment.....	19
Section2	Solutions.....	21
Subchapter2	Whether the Person Who have been Long Imprisoned Can Adapt to the Social Life and the Solutions.....	22
Section1	Whether the Person Who have been Long Imprisoned Can Adapt to the Social Life.....	22
Section2	Solution: Protection Policy for the Discharged Persons from Prison..	22
Chapter4	Considerations on the Setting of Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment and Auxiliary Measures	24
Subchapter1	Considerations on the Setting of Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment.....	24
Section1	An Introduction and Analysis Viewpoints.....	24
Section2	Affirmation of that the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment Should be Increased to 20 years, and the Total Term for Cumulative Punishment Should be Lower than 30 years.....	25
Section 3	Brief Summary.....	25
Subchapter2	Auxiliary Measures of the Raise of the Upper Limit of Fixed-Term Imprisonment.....	25
Section 1	Bring the Deterrence that Death Sentence with a Suspended Execution and Imprisonment for Life Should have into Play	26
Section 2	Improve the Execution Methods of Long-Term Imprisonment, Amplify the Application Scope of Parole	28
Conclusion	29
Bibliography	30

引 言

2005年1月16日,在“当代刑法与人权保障”全国杰出青年刑法学家论坛上,司法部副部长张军就刑法学者邱兴隆提出的全面废除死刑观点,提出在实践层面全面废止死刑在我国现阶段很难,考虑到打击犯罪和保障人权的统一,更可行的办法是改革刑罚制度,增设20年、30年的长刑,以此逐渐减少死刑的适用。^①此建议一出,立即引起了社会舆论的强烈反响,不少人认为通过增设长期刑来减少死刑是“祸国殃民”,担心长期刑会大幅度增加司法成本。当时争论焦点主要在要不要减少或废除死刑上,而不在要不要增设长期刑上。那么我国究竟是否有必要提高有期徒刑的上限,增设长期刑呢?

2006年10月,北京首例黑社会性质案件终审,团伙头目胡亚东被法院判有组织、领导黑社会性质组织等13项罪名,按照法律规定,所有罪名对应的有期徒刑加起来高达70年零6个月,法院决定执行有期徒刑20年,剥夺政治权利5年,并处罚金262万元。胡亚东之弟胡亚风犯组织、领导黑社会性质组织等10种罪,对应刑期加起来为44年,法院决定执行有期徒刑19年,剥夺政治权利2年,并处罚金262万元。^②此案经报道后,公众大多认为“70年零6个月”的刑期“缩水”至“20年”,便宜了这个身负13项罪名的“黑老大”。确实,一个本该判处70年零6个月徒刑的黑社会团伙头目,无论其主观恶性程度,还是其所犯行的社会危害性,都是特别严重的,而由于我国刑法规定有期徒刑为6个月以上15年以下,数罪并罚不得超过20年,导致最后只能判处20年有期徒刑,使罪犯没有得到应有的法律制裁,付出足够的犯罪成本,这不符合我国刑法的罪刑相适应原则。为此,笔者认为,该案暴露了我国有期徒刑刑期设置的缺陷,上限偏低,不利于刑罚预防功能的发挥,应予改进。

其实,我国有期徒刑上限偏低的缺陷是非常明显的,早在1997年刑法修改前就已有学者建议适当提高,但1997年刑法继续沿用了1979年刑法的规定,没有作任何修改。随着人类文明的发展,严厉的死刑和无期徒刑已经退出主导刑罚体系的历史舞台,取而代之的是现代各国刑法适用广泛的有期徒刑。我国

^① 司法部建议增设20或30年长期刑逐渐减少死刑[EB/OL].
<http://news.sina.com.cn/c/2005-01-17/02274851639s.shtml>. 2005-01-17.

^② 北京首个涉黑团伙头目获刑20年 曾称霸顺义10年[EB/OL].
<http://law.cctv.com/20061016/101096.shtml>. 2006-10-16.

刑法中几乎所有的罪种都以有期徒刑作为主要的法定刑。从完善的角度讲，提高有期徒刑的上限，增设长期刑，以符合罪刑相适应原则并减少死刑的适用，是当前我国刑罚改革的焦点之一。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 有期徒刑概述

有期徒刑，是指剥夺犯罪分子一定期限的人身自由，实行强制劳动和教育改造的刑罚。在我国刑法分则条文中，凡是对犯罪规定法定刑的，都规定了有期徒刑的刑种，它是我国刑法中适用范围最广泛的一种刑罚。如果说自由刑在刑罚体系中占据着中心地位，那么有期徒刑就是中心的中心。

以剥夺犯罪分子人身自由为主要内容的有期徒刑，在各国刑罚史上产生较晚。中国上古时已有圜土（即监狱）制度，与近代在监狱中服刑的徒刑性质相似，但它只适用于过失犯罪，并且其不是以剥夺自由为主要内容。秦朝之后几乎不再沿用。北魏的魏律中开始规定有徒刑的刑名，以后北周、隋、唐、宋、元、明、清等朝代法律相继沿用。但当时的所谓“徒”是使罪犯从事苦役贱事，以示奴辱。^①西方直到 1550 年英国设立伦敦惩治场，才有近代意义的徒刑雏形。17、18 世纪，西方启蒙思想深入人心，自由作为一种基本人权被视为天赋。商品经济的发展，社会生活的商品化为自由刑的发展提供了社会基础。在商品社会，剥夺自由的实质就是剥夺创造价值获得货币的机会与能力。商品经济越发达，自由所体现的价值就越大，自由的丧失让人们付出的代价也越大，因此自由刑的有效性也就越强。自 18 世纪起，自由刑取代中世纪的生命刑和身体刑而崛起，并占据刑罚体系的中心已达数个世纪之久。

目前，尽管自由刑的中心地位不断受到非监禁刑的冲击与挑战，但作为近代刑罚之花的自由刑，仍然在刑罚体系中占有十分重要的地位，在我国尤其如此。立足于这样一个基本事实，自由刑的中心——有期徒刑的完善应该成为我们对刑罚制度研究的重点之一。

第一节 有期徒刑的适用对象、刑期设置及执行

一、有期徒刑的适用对象、刑期设置

有期徒刑适用于罪行较重，但还没有达到严重程度，但必须实行关押的犯罪分子，即适用于比拘役重、比无期徒刑轻的各类犯罪分子。

^① 周其华. 中国刑法总则原理释考[M]. 北京: 中国方正出版社, 2001. 247.

有期徒刑的刑期，根据刑法第 45 条规定，有期徒刑的刑期为 6 个月以上 15 年以下，即我国有期徒刑上限为 15 年，但有以下特殊情况的，最高不超过 20 年：（1）数罪并罚时，有期徒刑的刑期可以在 15 年以上 20 年以下，最高不超过 20 年。（2）被判处死刑缓期 2 年执行的犯罪分子，在死刑缓期执行期间，如果确有重大立功表现，2 年期满以后，减为 15 年以上 20 年以下有期徒刑。（3）被判处无期徒刑的犯罪分子，在刑罚执行期间，确有悔改或者立功表现，参照有关司法解释，也可以减为 18 年以上 20 年以下有期徒刑；对有重大立功表现的，可以减为 13 年以上 18 年以下有期徒刑。

二、有期徒刑的执行

根据刑法第 46 条规定，被判处有期徒刑的犯罪分子，在监狱或者其他执行场所执行。对于已满 14 岁不满 18 周岁的未成年人犯罪，要在未成年犯管教所执行刑罚。被判处有期徒刑的罪犯，在被交付执行刑罚前，剩余刑期在 1 年以下的，在看守所执行。罪犯在执行有期徒刑期间，凡有劳动能力的，都应当参加劳动，接受教育和改造。如果认真遵守监规，接受教育改造，有悔罪表现或者立功表现，可以减刑；确有悔改表现，假释后不致再危害社会的，可以假释。

第二节 有期徒刑优劣之争

由于有期徒刑在刑罚体系中有举足轻重的地位，理论上对有期徒刑的存废基本不存在争论，但关于有期徒刑的优劣却有不同看法。了解有期徒刑优劣之所在，有助于我们更好地扬长避短，发挥有期徒刑的最优效益。

一、有期徒刑的优点

与其他刑种相比较，有期徒刑有着以下明显的优点：

第一，有期徒刑具有合乎人道的严厉惩罚性。有期徒刑在一定期限内将犯罪分子隔离于社会，剥夺了犯罪分子的人身自由，具有一定的严厉惩罚性。与死刑和无期徒刑相比，有期徒刑显得更为温和、人道。

第二，有期徒刑最有利于发挥刑罚的教育性。有期徒刑是对犯罪分子实行强制劳动和教育改造的刑罚方法，它不是单纯地给犯罪人以痛苦和报复，而是

通过教育改造犯罪分子，使之弃恶从善，重新做人。并且有期徒刑在时间上较长的延续性，使刑罚的教育改造功能更为明显。

第三，有期徒刑的适用范围广，具有较强的伸缩性。在自由刑中，无期徒刑不具有可分性，其本身也没有轻重之分。拘役虽具有可分性，但因其刑期幅度小，适用范围也比较小。而有期徒刑期限长，幅度大，有短期有期徒刑、中期有期徒刑、长期有期徒刑之分，它既可适用于罪行较轻的犯罪分子，也可适用于罪行较重的犯罪分子。

第四，有期徒刑最能体现罪刑相适应原则和刑罚的个别化原则的要求。^①有期徒刑有着比较宽的法定刑刑期幅度，不同的刑期决定着有期徒刑的严厉性差别，这就使有期徒刑的轻重程度有比较大的差异，从而可以使司法人员在处理案件时能在最大程度上体现罪刑相适应原则，从而达到重罪重判、轻罪轻判的效果。同时，一定长度期限的行刑过程，也能使执行机关根据不同的犯罪特点，有针对性地采取区别对待的教育、改造措施，因而便于在行刑中贯彻刑罚个别化原则。

二、有期徒刑的缺点

对有期徒刑的指责主要集中在监狱制度实行过程中出现的问题上，主要表现在以下几个方面：

第一，交叉感染现象严重存在。这是对有期徒刑以及监狱制度批判的火力集中点。有期徒刑将犯罪人关押在一定的场所，除实行绝对隔离的独居制外，犯罪人之间难免存在思想上的交流。如果监狱管理不善，监狱不仅不能成为改造犯罪人的场所，而且可能成为犯罪技术的传习所。罪犯经过一段时间的关押，不仅人身危险性没有消除，而且可能增大，也有可能从原先的“单面手”变成“多面手”。^②尤其是一些青少年犯罪人，易感性强，在监狱里进一步堕落的可能性大。

第二，长期的封闭性的监禁模式会使罪犯减低甚至丧失适应正常社会生活的能力。有期徒刑为剥夺自由刑，为了使被监禁者感受到服刑的痛苦，也是为了限制其再犯的可能性，在服刑期间犯罪人完全处于与正常人相隔离的状态，

^① 马克昌. 刑法通论[M]. 湖北: 武汉大学出版社, 1999. 157.

^② 刘宪权. 中国刑法理论前沿问题研究[M]. 北京: 人民出版社, 2005. 283.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士学位论文摘要库