

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2005120104

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论宽严相济刑事政策在检察工作中的运用

On Application of Criminal Policy of Temper Justice with
Mercy in Procuratorial Work

李 婷 婷

指导教师姓名: 陈晓明 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2008 年 11 月

论文答辩时间: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2008 年 11 月

论宽严相济刑事政策在检察工作中的运用

李婷婷

指导教师: 陈晓明教授

厦门大学

厦门大学学位论文原创性声明

本人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其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

宽严相济刑事政策是我国现阶段惩治与预防犯罪的基本刑事政策，其形成与提出并非偶然，它是在我国创建和谐社会的背景下，是在对严打政策反思和纠正，以及对惩办与宽大相结合政策的继承和发展的基础上，为应对日益繁杂的犯罪现象，并在追求刑罚效益和有效节省司法资源的要求下产生的。检察机关作为法律监督机构，在维护社会和谐稳定中肩负着重要的职责，必须准确把握宽严相济刑事政策的本质与内涵，深刻认识宽严相济刑事政策的时代意义与定位，在检察工作中贯彻落实宽严相济的刑事政策，努力提高服务社会主义和谐社会建设的水平和能力。

目前，宽严相济刑事政策在司法实践中有两种倾向，一是谈到宽严相济刑事政策，往往将之等同于轻缓化的刑事政策，认为贯彻宽严相济就是应当对犯罪从宽处理。另有一部分人则习惯用“严打”的思维来适用宽严相济刑事政策，一味强调从严打击，导致宽严相济刑事政策在检察运用中出现宽的不合理，严的未到位的执法不规范现象。本文从检察实践出发，对宽严相济刑事政策在检察工作运用中宽严失衡的成因进行分析，对在检察实践中如何准确把握、全面贯彻宽严相济刑事政策提出改进建议，以期抛砖引玉，引起大家对宽严相济刑事政策的深入研究。

关键词：刑事政策；宽严相济；检察机关

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

As a basic criminal policy in China to punish and prevent crimes in current stage, the formation and propose of temper justice with mercy is not by chance, but under the background of creating harmonious society, introspecting and correcting the “strike-hard” policy, as well as basing on the inheritance and development of combining punishment with leniency and under the requirement of seeking efficiency of criminal penalty and saving judicial resource effectively to fight against the increasingly complicated crime phenomenon. As a judicial supervision organ, the procuratorial authority has an important task to maintain the harmony and stable of society, it's necessary to grasp accurately the essence and connotation of temper justice with mercy, to understand deeply its time significance and position, to carry out it in procuratorial work, to improve our ability of serving for construction of a harmonious society.

At present, there are two tendencies in judicial practice of criminal policy of temper justice with mercy. Some regard it as the same of criminal policy leisurely, and to carry out temper justice with mercy is to treat crimes leniently. While others are used to applying the criminal policy of temper justice with mercy in the way of “strike hard” and emphasize to strike heavily. Thus, such abnormal law enforcement phenomenon occurs that both lenient and strict are unreasonable when applying temper justice with mercy in procuratorial work. This text analyses the cause of imbalance of lenient and strict in applying the criminal policy of temper justice with mercy, proposes the improvement suggestions on how to grasp accurately and carry out completely the criminal policy of temper justice with mercy in procuratorial practice, so as to stimulate readers to do deeper research on the criminal policy of temper justice with mercy.

Key words: Criminal policy , temper justice with mercy, procuratorial authority

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 宽严相济刑事政策解读	2
一、宽严相济刑事政策的内涵	2
(一) 宽严相济刑事政策的内容	2
(二) “宽”与“严”的关系	3
二、宽严相济刑事政策的定位	5
三、宽严相济刑事政策与其他刑事政策的关系	7
(一) 对严打政策的理性反思与纠正	7
(二) 对惩办与宽大相结合的刑事政策的继承和发展	8
第二章 宽严相济刑事政策在检察工作中的运用	11
一、在检察工作中对宽严相济刑事政策的把握与适用	11
(一) 贯彻依法从严要求, 做到该严则严	11
(二) 贯彻依法从宽要求, 做到当宽则宽	12
(三) 宽严有据	12
二、检察机关在贯彻宽严相济刑事政策中存在的问题	13
(一) 不起诉总体适用率偏低, 职务犯罪适用不起诉比率远远 高于普通刑事犯罪	13
(二) 未正确处理严格执法与运用刑事政策的关系, 片面强调 法律或政策, 导致宽严失度	14
(三) 不重视法律效果和社会效果的统一, 导致孤立办案、执法不当	15
三、贯彻宽严相济刑事政策中宽严失衡的成因分析	15
(一) 主观方面	15
(二) 客观方面	16
第三章 在检察工作中贯彻宽严相济刑事政策的改进建议	19
一、转换思维方式, 树立宽严相济的司法理念	19

(一) 树立正确的犯罪观, 明确宽严相济刑事政策的功能	19
(二) 理顺刑事政策与法律的辩证关系, 遵循刑法基本原则	20
二、把握宽与严的适用标准	21
(一) 依据刑法的明文规定区分	21
(二) 依据罪种区分	22
(三) 依据情节区分	22
(四) 依据犯罪后的表现区分	23
三、坚持和贯彻严格刑事政策	23
四、探索和落实宽松刑事政策的适用	24
(一) 扩大简易程序和被告人认罪案件简化审理的适用	24
(二) 依法充分运用相对不起诉权	25
(三) 借鉴修复性司法理念, 注重刑事和解制度的适用	27
结 论	30
参考文献	31

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Interpretation of temper justice with mercy	2
Subchapter 1 Connotation of temper justice with mercy	2
Section 1 Content of temper justice with mercy	2
Section 2 relationship of “lenient “and “strict”	3
Subchapter 2 Position of criminal policy of temper justice with mercy	5
Subchapter 3 Relationship of temper justice with mercy with other criminal policies	7
Section 1 Rational introspection and correction of “strike hard” policy	7
Section 2 Inheritance and development of criminal policy combining punishment with leniency	8
Chapter 2 Application of temper justice with mercy in procuratorial work	11
Subchapter 1 Grasp and application of temper justice with mercy in procuratorial work	11
Section 1 Carry out the requirement of being strict according to law, to be strict where it needs to be strict	11
Section 2 Carry out the requirement of being lenient according to law, to be lenient where it needs to be lenient	12
Section 3 Both lenient and strict have grounds	12
Subchapter 2 Problems of Procuratorial Authority in carrying out the criminal policy of temper justice with mercy	13
Section 1 The applicable rate of non prosecution is relatively low in overall, but for duty crime, it is far more higher than normal crime	13
Section 2 Improper treatment of relationship between strict implementation of law and application of criminal policies and one-sided emphasis on law or policies cause imbalance of lenient and strict	14
Section 3 Not value the unity of legal effect and social effect cause isolated handling of cases and improper enforcement	15

Subchapter 3	Causes analysis of imbalance in lenient and strict in carrying out the criminal policy of temper justice with mercy	15
Section 1	Subjective cause	15
Section 2	Objective cause.....	16
Chapter 3	Suggestions on improvement of carrying out the criminal policy of temper justice with mercy in procuratorial work	19
Subchapter 1	Change the way of thinking, set up the judicial concepts of temper justice with mercy	19
Section 1	Set up the correct concept of crime, make clear the function of temper justice with mercy	19
Section 2	Put in order the dialectical relationship of criminal policy and law, follow the basic principals of criminal law	20
Subchapter 2	Grasp the applicable standard of lenient and strict	21
Section 1	Distinguish according to expressly stipulation of criminal law.....	21
Section 2	Distinguish according to categories of crime	22
Section 3	Distinguish according to criminal circumstances	22
Section 4	Distinguish according to performance after committing the crime	23
Subchapter 3	Stick to and carry out the strict criminal policy	23
Subchapter 4	Explore and carry out the application of lenient criminal policy	24
Section 1	Expand the application of simple procedure and simplified trial of cases where the defendant admits guilt.....	24
Section 2	Fully apply the relative non prosecution according to law	25
Section 3	Learn from restorative judicial idea, pay attention to application of criminal conciliation system	27
Conclusion	30
References	31

前 言

刑事政策是现代文明重要成就之一，学者们为了强调刑事政策的重要意义，提出了刑事政策乃是刑事法律制度的灵魂的主张。^①

新中国成立以来，我国长期奉行的基本刑事政策是“惩办与宽大相结合”。该政策最早可以追溯到革命战争年代，是为了适应当时对敌斗争的需要而确立的。1940年毛泽东同志在《论政策》一文中系统地阐述了“惩办与宽大相结合”的思想。1979年立法机关将这一政策列入刑法第一条，该条规定：“中华人民共和国刑法……依照惩办与宽大相结合的政策……制定。”从而以法律的形式肯定了这一基本刑事政策。1983年9月以后，由于社会治安形势严峻，国家开展“严打”斗争，对严重刑事犯罪特别强调严厉打击，使严打刑事政策成为20多年来中国司法机关长期执行的刑事政策。进入21世纪以后，依法治国、司法为民、以人为本的呼声日益高涨，在提倡法治文明发展，构建社会主义和谐社会的时代背景下，“宽严相济”刑事政策便应运而生，成为我国现阶段惩治与预防犯罪的刑事政策。检察机关正确贯彻宽严相济的刑事政策，对于充分发挥检察职能，促进社会主义和谐社会建设具有重大的现实意义。

^① 谢望原,卢建平.《中国刑事政策研究》[M].北京:人民出版社,2006.5.

第一章 宽严相济刑事政策解读

“任何科学的发展，总是与构成该学科内容的概念的明确和完整紧密联系的。只有在概念统一，内涵确切的条件下，才有可能对某一问题进行研究。”^①所以，对宽严相济刑事政策的准确把握是决定研究该政策在检察工作运用情况成败的关键一环。

一、宽严相济刑事政策的内涵

(一) 宽严相济刑事政策的内容

关于宽严相济刑事政策的具体内容，目前权威的解释是：“对刑事犯罪区别对待，做到既要有力打击和震慑犯罪，维护法制的严肃性，又要尽可能减少社会对抗，化消极因素为积极因素，实现法律效果和社会效果的统一。”“一方面，必须坚持“严打”方针不动摇，对严重刑事犯罪依法严厉打击，什么犯罪突出就重点打击什么犯罪，在稳准狠上和及时性上全面体现这一方针。另一方面，要充分重视依法从宽的一面，对轻微违法犯罪人员，对失足青少年，要继续坚持教育、感化、挽救方针，有条件的可适当多判一些缓刑，积极稳妥地推进社区矫正工作。”^②可见，该政策包含两部分的内容：一方面对严重刑事犯罪继续适用严厉的刑事政策；另一方面对主观恶性较小、犯罪情节轻微的适用宽松的刑事政策。不难看出，该政策不再单纯着眼于“严打”政策，而是讲究区别对待。

正确理解宽严相济刑事政策，需要科学界定“宽”、“严”和“济”的涵义。学术界对“宽严相济”有多种表述，但内容基本一致，其中具有代表性的是陈兴良教授的提法。他认为，“宽”是指轻缓，包含该轻而轻、该重而轻两层含义。该轻而轻，是指对于那些较为轻微的犯罪应当判以较轻之刑；该重而轻，是指所犯罪行较重，但行为人具有自首、立功或者坦白等法定或酌定情节的，法律上予以宽宥，在本应判处较重之刑的情况下判处较轻之刑。“严”是指严厉、严格。严格是指该作为犯罪处理的一定要作为犯罪处理，该受到刑罚处罚的一定要受到刑罚处理；严厉是指判处较重刑罚，该重而重。“济”是救济、协调与结合之意，不仅是指对于犯

① 陈兴良.《刑法适用总论》[M].北京:法律出版社,2006.710.

② 《全国政法工作会议》[EB/OL].<http://www.law-lib.com/fzdt/newshtml/fzjd,2005-12-07>.

罪应当有宽有严，而且在宽与严之间还应当具有一定的平衡、互相衔接，形成良性互动。换言之，不能宽大无边或严厉过苛，也不能时宽时严，宽严失当。^①从字面上看，上述的理解并没有问题，也符合政策的本意，笔者也基本同意。但是，应当看到宽严相济刑事政策是根据当前形势，主要是为了解决司法实践中存在的倾向性问题而提出的，它应当有明确的时代含义和针对性。因此笔者认为宽严相济刑事政策就是要求根据犯罪的社会危害性和人身危险性，结合社会总体发展态势，充分考虑科学发展观和构建和谐社会的时代要求，立足于秩序维护和人权保障的法治高度，对具体犯罪和犯罪人采取区别对待、宽严结合的运作手段，实现有力打击、震慑犯罪和尽可能减少社会对抗。其基本策略就是对于轻微犯罪实施刑事立法上的非犯罪化、刑事司法上的非刑罚化以及刑事执行上的非监禁化等宽容的处理办法；相对的，对严重刑事犯罪则实施刑事立法上的较重刑罚、刑事司法及执行上的从重量刑、从严处理，以达到维持社会秩序的目的。

（二）“宽”与“严”的关系

对宽与严的关系，学术界有不同的观点：第一种观点是认为宽严相济的主要精神是宽，宽严相济刑事政策是在对过去严打政策反思的基础上提出来的，并且是在构建和谐社会大背景下提出来的，而且也适应了轻刑化这样一个世界潮流，是一种以宽为价值取向的政策。同时将惩办与宽大相结合与宽严相济作比较，认为惩办与宽大相结合，首先讲惩办，然后是宽大；宽严相济首先讲宽，然后是严，这个语序上的变化反映了思维方式的变化，反映了政策中心的转移，所以宽严相济刑事政策主要是讲轻、宽。^②第二种观点认为宽严相济刑事政策是以严为基础，不能片面地强调宽，并且认为严是基础，是前提，只有在严厉打击刑事犯罪，有效保护人民的情况下，才可能使犯罪分子中的多数人走上坦白从宽的道路，因此讲宽严相济刑事政策，要以严为基础，以社会稳定为出发点。^③第三种观点认为，宽严相济，重在相济，关键是如何协调宽严，如何宽严结合，宽严平衡。^④

笔者认为：诚然，与“惩办与宽大”相比较，“宽严相济”的表述有助于纠正过

① 陈兴良,主编.《宽严相济刑事政策研究》[M].北京:中国人民大学出版社,2007.11-13.

② 黄京平.《宽严相济刑事政策的时代含义及实现方式》[J].法学杂志,2006,(4):10.

③ 欧阳涛.略论宽严相济刑事政策[A].和谐社会的刑事法治(上卷)[C].北京:中国人民公安大学出版社,2006.159.

④ 姜伟,卢宇蓉.《宽严相济刑事政策的辩证关系》[J].中国刑事法杂志,2007,(6):1-9.

去司法实践中一味的“重打击、轻保护”的错误倾向，但并不能据此认为“宽严相济”的侧重点在“宽”。坚持宽严相济的刑事政策，必须防止和克服片面强调某一方面，忽视另一方面的错误倾向。这样才能避免片面化的理解，防止从一个极端走向另一个极端。单纯的宽或者单纯的严都不是这一刑事政策所要求的。在笔者看来，“宽严相济”本身并没有隐含着“重点在宽”或“基础在严”这样的意思，只有把宽与严这两方面进行有机结合，才能最大限度地发挥这一政策的有效作用。对宽与严的关系应作如下理解：

1、宽其所宽、严其所严。

“宽严相济”的一个基本涵义就是“有宽有严、宽严并用”，即刑事政策有宽的一面，也有严的一面。由于犯罪是复杂的，刑事政策不可能一味的宽或一味的严，一方面要通过严厉的刑罚措施震慑犯罪人和社会上不稳定分子，另一方面要对于特殊种类的犯罪和犯罪人给予轻缓的处理，以便更好地对其加以改造，使其更好地回归社会。

2、宽严交融，宽严互补

宽与严是相对的，所谓“宽”不是绝对的宽，所谓“严”也不是绝对的严，宽与严是相对性，没有宽就无所谓严，反之亦然。所以两者必须相互补充，做到宽中有严、严中有宽、宽严互补。宽严相济并不是只讲究对严重犯罪从严，对轻微犯罪从宽，对一般犯罪无效，而是应当在对任何一种犯罪形态的刑事政策都得到充分体现。当我们讲从严惩办时，并不意味着要一概不加区别地顶格适用最高的法定刑。某些犯罪分子所犯的罪行虽然极其严重应当受到刑罚的严厉制裁，但是如果犯罪人具有自首、立功表现的，在从重处罚的同时也还要做到严中有宽，使犯罪人在受到严惩的同时感受到刑罚的体恤与法律的公正，从而认真服法。同时当我们讲宽大处理的时候，也不能不考虑到应当轻罚的犯罪分子可能有从重处罚的情节，即宽中有严。

此外，在刑事司法资源有限的情况下，要想实现对严重犯罪的有力打击，就必须对轻微犯罪使用宽松的程序规则和证据规则，以提高诉讼的效率，才能整合司法资源，集中力量处理大案要案。同时“严”与“宽”能够分别实现不同的功能，前者更多体现惩罚、震慑的效用，后者则主要承载教育、感化的功能，两者在功能上相互补充。可见，在“宽严相济”这一概念中，“宽”、“严”不可偏废，必须兼

顾。

3、宽严有度、宽严适时

宽严有度，即保持宽与严之间的平衡。宽，不是宽大无边，法外施恩；严，也不是严刑苛罚，滥用极刑。宽和严要有一定的标准和界限，这个标准就是法律，超过法律允许的界限，无限的宽或无限的严都是错误的。依法该从严的要必须从严，依法该从宽的要敢于从宽，但无论从严还是从宽，都必须于法有据，宽严适度。

宽严适时，即宽严要审时度势而定，要根据社会政治经济形势及犯罪发展态势，适应国家中心工作变化的需要，在一定时期可侧重强调惩办，在一定时期可侧重强调宽大，符合实际地掌握宽严的节奏和范围。也就是说，处理案件不仅要根据案件本身的实际情况，还要考虑整个社会政治经济大局。对不同性质的犯罪，有的强调从严的方面，有的强调从宽的方面，还有的在此时此地强调从严的方面，而在彼时彼地强调从宽的方面，总之，宽严的选择必须符合客观形势的需要，做到适时有度。

二、宽严相济刑事政策的定位

在宽严相济刑事政策的确立过程中，宽严相济刑事政策有过不同的表述，2004年和2005年底罗干在全国政法工作会议上使用“宽严相济刑事政策”的表述，最高人民法院和最高人民检察院2006年的工作报告也都使用了相同的表述。2006年《中共中央关于构建社会主义和谐社会若干重大问题的决定》表述为“宽严相济的刑事司法政策”，此后，这一表述为相关文件所承袭，包括最高人民检察院2006年12月28日发布的《关于在检察工作中贯彻宽严相济刑事司法政策的若干意见》。对于宽严相济刑事政策是刑事司法政策还是基本刑事政策，学术界有争鸣。有学者认为，“宽严相济”只是一项刑事司法政策，并不能取代“惩办与宽大相结合”的基本刑事政策，高铭喧教授提出：中央文件的正式提法，比如说《关于构建社会主义和谐社会若干重大问题的决定》（以下简称《决定》），只说它是刑事司法政策，并没有说它是基本刑事政策。宽严相济的刑事政策上升为刑事基本政策，既是刑事司法也是刑事立法还是刑事执行政策，还没有看到我们

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.

厦门大学博硕士论文摘要库