

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：X2005120131

UDC_____

廈門大學

硕士学位论文

论未成年人前科消灭制度

——“美丽谎言”铸就“美丽人生”

Juvenile Criminal Record Elimination System "Beautiful Lies" casts "Beautiful Life"

罗沂

指导教师姓名：陈立 教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2010年11月

论文答辩时间：2010年 月

学位授予日期：2010年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2010年11月

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

未成年人的生理特点和心理特点使其容易受到影响或由于一时冲动，走上犯罪道路。同时，由于未成年人可塑性强，容易接受教育和改造。因此，在未成年人的刑事案件办理过程中，应强调对未成年人的特殊保护，应着重考虑如何使其重新融入社会，故应当为未成年人罪犯复归社会、保护未成年人成长提供最为重要的制度性保障。

中国的前科报告制度为犯罪人贴上犯罪标签，使未成年犯在升学、就业方面都受到限制，从某种意义上看，是断绝了未成年犯改过自新之路。各地在认识前科制度弊端的情况下，本着刑法谦抑的精神，发挥刑法的人道主义，将感性的道义与刚性的法律相融和，实践中展开了前科消灭的有益探索。然而，未成年人前科消灭制度的积极意义仍未得到普遍认可，未成年人前科消灭制度的构建及完善刻不容缓。

本文便首先论证了未成年人前科消灭制度的积极意义并反思了我国的前科制度，认为在我国建立未成年人前科消灭制度具有其必然性和可行性；接着论述了前科消灭制度的法律依据和理论依据并介绍各地实务部门的积极探索；最后笔者就未成年人前科消灭制度的构建提出了自己的思考。

关键词：未成年人；前科消灭；制度构建

ABSTRACT

Minors are easy to be influenced because of their physical and mental characteristics and it is also easy for them to commit a crime out of impulse for the aforesaid reason. However, they are in a highly impressionable age which makes them easy to be educated and reformed. Therefore, we should not only emphasize the special protection of minors but also focus on how to reintegrate them into society in the process of handling the juvenile criminal cases. In short, the most important thing is to provide a sound legal system for the growth of minors as well as for juvenile offenders' reintegration into society again.

China's criminal record reporting system attaches labels with offenders, which indicates they were ever criminals. Thus, juvenile offenders are restricted in many areas like further education and employment. In some sense, this system cuts off the road of juvenile offenders' repentance. In view of the shortcomings of criminal record system, adhering to the modesty spirit and humanitarianism of criminal law, blending morality and justice with rigid law, various regions have taken many useful steps in order to abolish this system. However, the positive significance of juvenile criminal record elimination system has not yet been generally recognized. Therefore, it is urgent for us to construct and consummate this system without delay.

In this paper, first of all I demonstrate the positive significance of juvenile criminal record elimination system, meanwhile I ponder on the criminal record system of our country, through which I get a conclusion that it is necessary and feasible to establish juvenile criminal record elimination system in our country; and then I discuss the legal and theoretical basis on which we can take measures to eliminate criminal records. In addition, I introduce the active exploration of practical departments. Finally, I put forward my own thinking about how to construct juvenile criminal record elimination system.

Keywords: minors, elimination of criminal record, system construction

厦门大学博硕士论文摘要库

| | |
|---------------------------------------|-----------|
| 前 言 | 1 |
| 第一章 未成年人前科消灭制度概述 | 3 |
| 第一节 对未成年人前科消灭制度的界定 | 3 |
| 一、未成年人前科消灭制度的含义 | 3 |
| 二、未成年人前科和前科消灭的厘定 | 3 |
| 三、未成年人前科消灭制度的社会意义 | 4 |
| 第二节 从国外“前科消灭制度”反思我国“前科制度” | 5 |
| 一、国外未成年人“前科消灭制度” | 5 |
| 二、“前科”在我国现行制度中的体现 | 7 |
| 三、我国现行前科制度存在的问题 | 8 |
| 第二章 建立我国未成年人前科消灭制度的必然性和可行性 .. | 10 |
| 第一节 建立我国未成年人前科消灭制度的必然性 | 10 |
| 一、符合刑罚趋轻原则 | 10 |
| 二、刑罚功能实现 | 10 |
| 三、履行国际规则义务的需要 | 10 |
| 四、未成年人再社会化的需要 | 11 |
| 第二节 建立我国未成年人前科消灭制度的可行性 | 12 |
| 一、由未成年人自然属性所决定 | 12 |
| 二、我国未成年人刑事司法的需要 | 14 |
| 三、落实宪法面前人人平等这一公民基本权利的需要 | 15 |
| 四、构建“诚实信用”优良社会环境的需要 | 16 |
| 第三章 未成年人前科消灭制度的依据及国内试行情况 | 17 |
| 第一节 未成年人前科消灭制度的法律依据和理论依据 | 17 |

| | |
|---------------------------------------|-----------|
| 一、未成年人前科消灭制度的法律依据 | 17 |
| 二、未成年人前科消灭制度的理论依据 | 18 |
| 第二节 国内实务界的相关尝试 | 19 |
| 一、实务界对未成年人前科消灭制度的尝试 | 19 |
| 二、厦门市思明区检察院在全省率先实行“污点限制公开制度”的情况 | 22 |
| 第四章 在我国构建未成年人前科消灭制度的构建 | 25 |
| 第一节 未成年人前科消灭制度的立法 | 25 |
| 一、未成年人前科消灭条件的条件 | 25 |
| 二、前科消灭的方式 | 26 |
| 三、前科消灭的效力 | 26 |
| 四、未成年人前科消灭制度的司法保障,即设立独立的未成年人法院 | 27 |
| 五、建立未成年人前科消灭的法律体系 | 27 |
| 第二节 未成年人前科有限消灭的综合机制与改革措施 | 28 |
| 一、废除户籍登记制度中的前科记载事项 | 28 |
| 二、社会文化、新闻媒体应坚持正确导向 | 28 |
| 三、建立健全档案管理机构和制度 | 29 |
| 四、建立未成年犯保护事业 | 29 |
| 结 论 | 30 |
| 参考文献: | 31 |

CONTENTS

| | |
|---|-----------|
| Preface | 1 |
| Chapter I Overview of Juvenile Criminal Record Elimination System..... | 3 |
| Section I Definition of juvenile criminal record elimination system..... | 3 |
| 1. Meaning of juvenile criminal record elimination system..... | 3 |
| 2. Stipulation of juvenile criminal record and its elimination | 3 |
| 3. Social significance of juvenile criminal record elimination system | 4 |
| Section II From criminal record elimination system in foreign countries to ponder the criminal record system in our country | 5 |
| 1. The juvenile criminal record elimination system in foreign countries ... | 5 |
| 2. Criminal record in our current system | 7 |
| 3. The problems of our current criminal record system..... | 8 |
| Chapter II Necessity and Feasibility of Establishing Juvenile Criminal Record Elimination System in our Country | 10 |
| Section I Necessity of establishing juvenile criminal record elimination system in our country..... | 10 |
| 1. In line with the rule of adopting lighter punishment | 10 |
| 2. The achievement of the penalty function | 10 |
| 3. The demand of fulfilling the liabilities of international rules | 10 |
| 4. The demand of minors' reintegration into society..... | 11 |
| Section II Feasibility of Establishing Juvenile Criminal Record Elimination System in our Country..... | 12 |
| 1. Decided by minors' natural property | 12 |

| | |
|--|----|
| 2. The demand of Criminal Justice on minors in our country | 14 |
| 3. The demand of implementing the basic rights of citizens in constitution namely all men are equal in law..... | 15 |
| 4. The demand of constructing a good social environment which is filled with honesty..... | 16 |

Chapter III Basis and Domestic Practice of Juvenile Criminal

Record Elimination System..... 17

| | |
|---|----|
| Section I Legal and theoretical basis of juvenile criminal record elimination system..... | 17 |
| 1. Legal basis of juvenile criminal record elimination system..... | 17 |
| 2. Theoretical basis of juvenile criminal record elimination system | 18 |
| Section II Practices in our country | 19 |
| 1. The practice of juvenile criminal record elimination system | 19 |
| 2. The condition of "Restrictive Publicity System of Juvenile criminal record", which is taken the lead by Xiamen Siming District Procuratorate in the province | 22 |

Chapter IV The construction of Juvenile Criminal Record

Elimination System in our country 25

| | |
|---|----|
| Section I Legislation of juvenile criminal record elimination system | 25 |
| 1. Conditions of juvenile criminal record elimination..... | 25 |
| 2. Method of criminal record elimination..... | 26 |
| 3. Effect of criminal record elimination | 26 |
| 4. Judicial indemnity of juvenile criminal record elimination system, which is to establish independent juvenile court | 27 |
| 5. To establish the legal system of juvenile criminal record elimination . | 27 |
| Section II Comprehensive Mechanisms and Reform Measures of Juvenile Criminal Record Restrictive Elimination..... | 28 |

| | |
|---|-----------|
| 1. To abolish the criminal record items noted in the household registration system..... | 28 |
| 2. Correct guide to be established in social culture and media | 28 |
| 3. To establish and improve file management institutions and systems ... | 29 |
| 4. To establish the career on juvenile offenders' protection | 29 |
| Conclusion | 30 |
| References..... | 31 |

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

前 言

未成年人是一个国家和民族的希望和未来，为未成年人提供一个健康、文明、宽和的成长环境是社会文明进步的重要标志。未成年人正处于人生成长的关键时期，身心发育尚不成熟，兼具不稳定性和可塑性的双重特点，与成年人相比有着本质的不同。未成年人的犯罪往往体现出一定的盲目性和随意性，容易受到一些不健康的社会因素包括他人的影响、诱惑，也正因如此，未成年犯具有相对成年人更强的可塑性和挽救性，对其犯罪后的处理方式是否妥善直接关系到对这些未成年人的保护、挽救，关系到和谐社会建设的成败。未成年人刑事案件的办案方式在考虑修复受到违法犯罪损害的社会关系的同时，应将促使未成年犯重新融入社会作为主要目标之一，为未成年人创造正常回归社会良好的司法环境，不应使主观恶性不大的未成年人由于一时冲动而背上一辈子的黑锅。

在北京，曾经发生过这么一个真实的案例，有一个未成年女孩由于受不了一时的诱惑偷了同学的笔记本电脑，出狱后，通过家人找到一个保险公司的工作，需要派出所开具没有犯罪记录的证明，但派出所却拒绝开具。女孩因而失去了本来可以得到的工作，后来自暴自弃，走上卖淫道路，被收容教养。犯罪前科，使主观恶性不大、具有很大可塑空间的未成年犯被打上犯罪人的标签，并迫使他们在进入社会时，不得不一次次向社会宣示这一标签的存在，堵住了其重新融入社会正轨的道路，最终使其自我认知受到极大的扭曲，无可挽回地转变为真正的犯罪人。而同样是由于受不了冲动而走上犯罪道路的小雷则显得幸运得多，由于相关司法机关对小雷适用了限制“前科公开”的做法，这一“美丽谎言”使当年差点被大学拒之门外的少年犯，不仅顺利地考进了重点大学、还读了硕士并到法国留学，如今小雷已经是法国一家大公司派驻我国深圳的高级管理人员，铸就了“美丽人生”。“犯罪档案”能够被单独封存，这对于小雷来说真的是个非常幸运的事，他在一时冲动下触犯了法律，但是他不用拿自己的一生

来为此买单，通过自身的努力，他最终成为了一个对社会有用的人才，而很多未成年犯就没有小雷幸运了。

因此，要为未成年犯创造一个悔罪改过、回归社会、继续发展的宽松的社会环境，就不应使未成年犯的前科记录成为一种无限期的无法消灭的消极影响，我们需要对社会撒一个谎，撒一个孩子没有犯罪的谎言，但这是一个美丽的谎言，这个美丽的谎言将造就他们未来美丽的人生。正是基于这一考虑的前科消灭制度，确保了未成年人在回归社会后得以平等地享受各种权利和机会。未成年人的前科消灭制度已得到国际社会的普遍认可，而从当前我国相关法律规定及司法实践来看，我们对未成年人的刑罚价值取向总体趋势虽与国际相一致，实行教育、感化、挽救的方针，坚持教育为主、惩罚为辅的原则，但相关办案方式改革的重点仍在于审前环节，着重于改善未成年人在侦查、起诉、审判阶段的待遇，并没有进一步解决好未成年人如何顺利重新融入社会的问题，特别是对未成年犯的前科记录如何处理没有相应的特殊规定，实践中仍然适用对待成年犯的前科报告记录和职业限制制度，迫使许多未成年人重新走上犯罪的道路。

未成年人前科消灭制度则改变了以往的改革路径，将未成年人司法制度改革触角延伸到刑罚执行完毕之后，为我们治理和预防未成年人犯罪提供了一条崭新的思路。基于这一认识，各地实务部门本着让未成年人更好地重新融入社会的根本目的，对前科消灭制度进行了积极的探索，2008年12月中央政法委更是在《司法体制和工作机制改革若干问题的意见》中明确要求人民法院要按照教育为主、惩罚为辅的原则，有条件地建立未成年人轻罪犯罪记录消灭制度。但与此同时，学界包括实务界对前科消灭制度改革措施的质疑也一直不断，特别是其条件、期限、程序和法律后果如何界定上存在争议。本文便力图于以一个司法实践者的视角，从前科消灭制度的概念和起源、国外相关立法、我国的实践探索及阻力的解决之道几个方面对未成年人前科消灭制度进行积极探讨，希望前科消灭这一“美丽谎言”能为未成年犯铸就“美丽人生”。

第一章 未成年人前科消灭制度概述

第一节 对未成年人前科消灭制度的界定

一、未成年人前科消灭制度的含义

前科，是指曾经受过有罪宣告或被判处刑罚的事实。^①“前科消灭”在许多国家又被称作“刑事污点消灭”或“取消刑事污点”。我国刑法将已满 14 周岁，未满 18 周岁的人称为未成年人，故本文探讨的是该特殊群体的前科消灭制度。未成年人前科消灭，即指曾经受过有罪宣告或被判处刑罚的未成年人，在具备一定的法定条件下，由法定机关取消其有罪宣告或受过刑罚记录的制度，也称之为未成年人刑事污点取消或未成年人犯罪记录销毁制度。^②其实质是将原来的定罪记载归零，成为“零犯罪记录”，使未成年人的日后生活不受影响。

二、未成年人前科和前科消灭的厘定

当前，世界各国对何为“前科”主要存在两种不同的观点：一是犯罪嫌疑人被法院宣告有罪并被判处了某种具体的刑罚；二是只要被宣告有罪的事实存在即可确定，至于是否被判处刑罚及其具体执行并不影响其成立。目前，大多数国家和地区对未成年人“前科”的界定一般都采用第二种观点。如我国台湾地区《少年事件处理法》（1981）第 83 条规定：“少年受管训处分或刑之宣告，于执行完毕或赦免后，5 年内未再受管训处分或刑之宣告者，视为未曾受该宣告。”我国学术界也基本如此，即认为未成年人的“前科”界定为“因犯罪而受过的有罪宣告或被判处刑罚的事实”更为妥当。但是，在广义的“前科”之内，可能还存在对广义之“前科”进行一定范围的限制的狭义“前科”，如在石家庄市长安区法院提出的试行方案中见到的——“犯罪情节轻微、被判处管制、拘役、三年以下有期徒刑”等。

^①房清侠.前科消灭制度研究[J]. 法学研究, 2001, (4).

^②马克昌. 刑罚通论[M]. 武汉: 武汉大学出版社, 2002. 711

将未成年人因犯罪被处于有罪宣告或相应刑罚的事实界定为“前科”。据此理解，未成年人“前科消灭”主要具有以下特征：

第一，前科消灭的基本条件是行为人有前科的存在，即受过有罪宣告或被判处刑罚的事实；第二，前科消灭具有一定的时间条件，需要在刑罚执行完毕或被赦免后才能具体实施；第三，前科消灭的法律后果是当事人之前的违法记录在档案中被注销；第四，前科消灭的实施、需要考察具体行为人在法定期间是否发生其他违法犯罪行为，这是前科消灭制度实施的主要依据。

三、未成年人前科消灭制度的社会意义

我国《刑法》第 100 条规定：受过刑事处罚的人，在入伍、就业的时候，应当如实向有关单位报告自己曾受过刑事处罚，不得隐瞒。该条款并没有区分成年人还是未成年人。所以长期以来，未成年人被判过刑之后，一般情况下，法院的判决书都会归入未成年人的档案，还会通知学校、驻地派出所等相关机构，未成年人在日后的升学、就业、入伍等过程中，也要如实报告自己曾经犯罪的情况，而一旦单位或学校得知未成年人曾经有过犯罪前科，多数都不会再接受这样的孩子，给未成年犯罪人的个人前途造成很大的障碍，也给未成年犯罪人本人和其家庭带来很大的心理负担。

绝大多数未成年人犯罪都是轻型犯罪，主观恶性很小，未成年犯罪人因为一时冲动或是不清楚自己行为的法律后果就要为自己的行为背一辈子黑锅，并不利于未成年犯罪人回归社会，也不利于社会的和谐与发展。为了让失足后愿意悔过自新的孩子同样能以自己的努力创造美好的未来，不因曾受到刑事处罚而影响到美好的未来，应最大限度地消除犯罪对他们出狱后生活的负面评价及影响，使其能不受歧视地、公平地凭借自身的努力重新获得作为一个公民应有的社会地位及相应的合法权利。前科消灭这一“美丽谎言”能够有效撕去未成年人身上的犯罪标签，为其回归社会提供良好的基础。

正如笔者在前言中提到的小雷，本就是为了为母亲筹集药疗费走上犯罪道路，主观恶性不大、情节较为轻微，如果犯罪前科成为其一辈子的包袱，那么其人生也将走入黑暗之中。其实在小雷的缓刑期还没有执行完时，

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