

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: X200108124

UDC \_\_\_\_\_

## 学 位 论 文

# 刑罚暂缓宣告制研究

The Study of System of Suspended Pronouncement of Sentence

郭 少 聪

指导教师姓名: 陈 晓 明 教 授

申请学位级别: 硕 士

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交时间: 2005 年 5 月

论文答辩日期: 2005 年 月

学位授予单位: 厦 门 大 学

学位授予日期: 2005 年 月

答辩委员会主席\_\_\_\_\_

评 阅 人\_\_\_\_\_

2005 年 5 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，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而产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

## 内 容 摘 要

刑罚暂缓宣告制，又称宣告犹豫制，是指法院对被告人所犯之罪确认以后，在一定期间只定其罪，但暂缓宣告，规定一定的考验期间，在考验期间内没有出现应取消缓刑的情况，则赦免其罪。不仅是英美法系的国家实施该制度，许多大陆法系的国家如德国、法国也有借鉴使用。目前，我国现有的缓刑制度由于形式过于单一而不能适应形势的发展需要，有必要对该项制度进行研究借鉴。

本文从分析该制度的特点入手，总结前人的有关论述并结合自己的见解，归纳出刑罚暂缓宣告所具有的价值及其对预防和改造未成年罪犯所具有的特殊作用；论述了该制度的特有的功能并比较分析了国内外各种缓刑的适用条件，结合我国当前的司法实际，提出刑罚暂缓宣告制度实施需要具备的要件。全文约二万五千多字，除引言和结论外共分成四部分。

第一部分：概括介绍当今世界各国主要的缓刑形式和刑罚暂缓宣告制度的含义、特点。此部分展现了刑罚暂缓宣告制的全貌，为下文的论述做好铺垫。

第二部分：分析了当今世界普遍公认的刑罚适用价值取向，论述刑罚暂缓宣告制度所具有的价值、功能以及其对未成年人犯罪的特殊功效。

第三部分：比较介绍世界各国各种缓刑制度的适用条件，结合我国司法实际，提出刑罚缓期宣告制度的形式要件和实质要件，并分析研究有犯罪前科者和受过劳动教养者以及性质严重的犯罪分子不能适用的原因。

第四部分：重点阐述对刑罚暂缓宣告制度实施的配套规定，对犯罪人适用前的再犯预测，以及刑罚暂缓宣告制度的考察机关、考察期限、考察内容、撤销条件做了具体分析。

**关键词：** 暂缓宣告； 考察； 适用

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## Abstract

The system of suspended pronouncement of sentence can also be called system of hesitation for pronouncement of sentence. We can describe this system as follows: when the accused is guilty, the judge only pronounces the accusation, and doesn't pronounce the punishment. Meanwhile, the judge rules that if the circumstances for which judge can cancel the probation don't appear in the probationary periods, the accused will be exempt of the accusation and punishment. In essence, it is not only a proceeding which suspends to find the accused guilty temporarily, but a probation system which submits the accused to test. This system is applied in many countries belonging to Anglo-American genealogy of law. Even the countries belonging to the continental genealogy of law such as German and France also use it for reference. Nowadays, the system of probation in china can't adapt the need of the development of society for its single form, and it is necessary for us to do some research on this system.

Starting with analyzing the characteristics of system of suspended pronouncement of sentence, the author makes a conclusion that system of suspended pronouncement of sentence has four penal values and one special function. System of suspended pronouncement of sentence plays a special part in preventing and correcting juvenile delinquency. Three penal functions about system of suspended pronouncement of sentence are discussed in this theory. Furthermore, comparing the applying conditions of probation in china with that of foreign countries and combining with china's judicial practice, the author considers that china should regulate the formal element and substantial element on system of suspended pronouncement of sentence if this system would apply in china. There are about 2, 5000 words in this theory. Besides the foreword and conclusion, this article is divided into four parts.

In the first part, the author introduces the main forms of probation, the definition and characteristics of system of suspended pronouncement of sentence.

This part displays the panorama of system of suspended pronouncement of sentence, and provides a good basis for further discussion.

In the second part, the author analyzes the well-known value trend of penal application and discusses the value, the function of system of suspended pronouncement of sentence. Apart from the above, the special function of the system for the juvenile offence is discussed in this part.

In the third part, comparing the applying conditions of probation in china with that of foreign countries and combining with china's judicial practice, the author considers that china should regulate the formal element and substantial element on system of suspended pronouncement of sentence if this system would apply in china. Meanwhile, the author analyzes the reason for which the criminals, persons undergoing reeducation through labor and serious criminals can't apply the system.

In the last part, the author stresses that china should make some related regulations for the system. Furthermore, the predication of recommitment of offenders, the reviewing organization, term, contents and withdrawing conditions about system of suspended pronouncement of sentence are analyzed detailedly.

**Keywords:** system of suspended ; pronouncement of sentence ; reviewing application

目 录

引 言	1
第一章 刑罚暂缓宣告制概论	3
第一节 缓刑的基本形式	3
第二节 刑罚暂缓宣告制的特点	4
第三节 刑罚暂缓宣告制与其他相似刑罚制度的区别	6
第二章 刑罚暂缓宣告制的适用价值与功能	8
第一节 刑罚暂缓宣告制符合当前刑罚适用价值取向	8
第二节 刑罚暂缓宣告制的价值	9
第三节 刑罚暂缓宣告制的功能	13
第四节 刑罚暂缓宣告制对预防和改造未成年犯的特殊功效	16
第三章 刑罚暂缓宣告制的适用条件	18
第一节 刑罚暂缓宣告适用的形式要件	18
第二节 刑罚暂缓宣告适用的实质要件	20
第四章 刑罚暂缓宣告制的其他问题	23
第一节 再犯预测	23
第二节 考察机关与考察期限	24
第三节 考察内容与程序	27
第四节 撤销条件	29
结 论	32
参考文献	33

厦门大学博硕士学位论文摘要库



## Contents

<b>Foreword</b> .....	1
<b>Chapter 1 the introduction of system of suspended pronouncement of sentence</b> .....	3
<b>Subchapter 1 the basic forms of probation</b> .....	3
<b>Subchapter 2 the characteristics of system of suspended pronouncement of sentence</b> .....	4
<b>Subchapter 3 the difference between system of suspended pronouncement of sentence and other similar penal systems</b> .....	6
<b>Chapter 2 the applying value and function of system of suspended pronouncement of sentence</b> .....	8
<b>Subchapter 1 according with the general value tropism of penalty nowadays</b> .....	8
<b>Subchapter 2 the value of system of suspended pronouncement of sentence</b> .....	9
<b>Subchapter 3 the function of system of suspended pronounce of sentence</b> .....	13
<b>Subchapter 4 the special function on preventing and reforming the young offenders</b> .....	16
<b>Chapter 3 the application elements of suspension of pronouncement of sentence</b> .....	18
<b>Subchapter 1 the formal element of applications of suspended pronounce of sentence</b> .....	18
<b>Subchapter 2 the substantial element of applications of suspended pronounce of sentence</b> .....	20
<b>Chapter 4 other problems about system of suspended pronouncement of sentence</b> .....	23

<b>Subchapter 1</b>	<b>predication of recommitment</b>	23
<b>Subchapter 2</b>	<b>the reviewing organization and term</b>	24
<b>Subchapter 3</b>	<b>the reviewing contents and procedure</b>	27
<b>Subchapter 4</b>	<b>withdrawing conditions</b>	29
<b>Conclusion</b>		32
<b>Bibliography</b>		33

厦门大学博硕士论文摘要库

## 引言

2004年6月,20岁的梅云(化名)以总分518分的成绩从贵州兴仁县考入南京林业大学。在他进校两个月后,被学校以“正在服刑的犯罪分子”退回原籍,原因是梅云2003年因故意伤害罪被判处有期徒刑三年缓期四年执行。高考前,因为两个班级之间踢足球,梅云的好朋友杨某与张某发生摩擦,张约杨和梅云以及另一位金姓同学吃饭讲和,喝了一些啤酒后,张某的朋友崔某等人走了进来,言语之间,几个年轻人发生了冲突,于是互相打斗起来,混乱中梅云用随身携带的折叠刀刺入崔的右肩胛,经法医鉴定为重伤。法院认为:梅云因小事与他人发生争执,不冷静处理,持刀致人重伤的行为已构成故意伤害罪,鉴于梅云是青少年犯罪,在庭审中能自愿认罪,并在法庭主持下积极赔偿伤者经济损失,确有悔罪表现,可酌情从轻处罚。同年10月30日,法院对梅云作出了有期徒刑三年,缓刑四年的判决。<sup>①</sup>

根据我国有关法律规定,犯罪人在刑罚执行期间或执行完毕后,其学习、就业权利不受歧视。然而,在实际生活中,法律规定是一回事,执行又是另一回事,上文所说的贵州省的梅云同学最后终究上不了大学。在我国,一个人一旦被贴上犯罪标签,就一辈子很难洗刷干净,前科的影响会象影子一样,无声无息却伴随其一生;罪犯的标签像瘟疫一样使人们畏而远之,有前科者很难与他人建立正常的人际关系,这就可能加大他们再社会化的难度,提高再次犯罪的可能性。真是“一失足成千古恨”,浪子难有回头路。

当前,我国正处于“社会转型期”,在经济全球化背景下,各种道德观念和价值的对立和冲突产生了“失范状态”。<sup>②</sup>面对社会转型和经济全球化所带来的复杂的犯罪态势,我们需要在刑事政策领域作出积极的回应,既要打击严厉刑事犯罪,又要充分保障人权。因而,我们的刑罚结构和机制调整要充分体

<sup>①</sup> 申爱山.有关法律专家以案说法:被判缓刑期内能上大学吗? [EB/01].www.iolaw.org.cn.2004-12-30.

<sup>②</sup> 郑杭生.社会学概论新修[M].北京:中国人民大学出版社,1998.105.

现“轻轻重重”的世界趋势。<sup>①</sup>我国现有的缓刑制度作为刑罚轻刑化的体现形式之一，实施二十几年来，避免了大量罪行较轻的犯罪分子关押在监狱内所可能带来的不利后果，既节约了司法资源，又消除了他们可能失业、失学的危险，使他们得以重新回归社会，社会效果显著。但是，随着社会的发展，现有缓刑制度规定的形式过于单一，已经不能很好适应刑罚个别化的要求。为能适应新的复杂形势下的打击、防范、改造罪犯的需要，为能有效解决一些罪行较轻、在犯罪后又确实有悔改表现并能真正弃恶从善（尤其是未成年犯）的罪犯的前科问题，笔者认为有必要探讨借鉴源于英美法系的刑罚暂缓宣告制度，吸取其精华，以完善我国现有的缓刑制度，促进我国缓刑形式多样化。

---

<sup>①</sup> 陈兴良.刑法适用总论.（下卷）[M].北京：法律出版社，1999.78.

## 第一章 刑罚暂缓宣告制概论

### 第一节 缓刑的基本形式

目前,世界各国刑法所规定的缓刑基本形式主要有三种。第一种是刑罚暂缓宣告制,又称宣告犹豫制。这是指法院对被告人所犯之罪确认以后,在一定期间只定其罪,但暂不宣告,规定一定的考验期间,在考验期间内没有出现应取消缓刑的情况,则不宣告其罪与刑。第二种是刑罚暂缓执行,又称执行犹豫制。这是指对被告人判处刑罚并予以宣告,但在一定期间内暂缓执行,如果在缓刑期间没有出现应取消缓刑的情况,就不再执行所宣告的刑罚。否则,撤销缓刑,执行对其所宣告的刑罚。第三种,缓予起诉,又称起诉犹豫制。这是对于犯有轻微罪行的人,如果在一定期间内遵守一定的法律规定,就不予起诉。缓刑制度经过一百多年的发展,不仅创立上述基本形式的国家按照自己的法律传统不断发展缓刑制度,而且出现相互借鉴的趋势,从而使缓刑形式日益多样化。美国是刑罚暂缓宣告制的创始国,而当今的美国,除了附条件的有罪宣告形式的缓刑,还有刑罚暂缓执行的缓刑,此外还有附条件释放、审前考察监督、综合缓刑等形式的缓刑。在法国,新的刑法除了规定普通缓刑制,而且规定了附考验的缓刑、附完成公共利益劳动义务的缓刑、附考验的推迟刑罚宣告的缓刑。在德国,法律除了规定缓刑交付考验制度,还规定了借鉴英美刑罚暂缓宣告制的保留刑罚警告制度。附条件的有罪宣告制首创于比利时,后为法国等国家普遍采用。<sup>①</sup>缓刑形式的多样化和相互借鉴能更好体现刑罚个别化精神,司法机关可以根据犯罪分子的社会危险性、个人状况,决定不同形式的缓刑,如法国的法官可以根据缓刑人员的具体情况决定是否对其判处参与社会生活的缓刑;同样,在英国,服普通缓刑令的缓刑人员意味需要接受比较严格的行为规范,而服社会服务令的缓刑人员意味需

<sup>①</sup> 赵秉志.刑罚总论问题探索[M].北京:法律出版社,2003.557.

在规定时间内从事一定劳动和社会服务。

虽然我国 97 刑法对 79 刑法的缓刑制度有作修改,但仍维持了原规定的基本形式。我国现有的缓刑适用形式属于上述所说的第二种,即刑罚暂缓执行制或称执行犹豫制,而且也只此一种。目前,我国一些基层法院在具体实践中也对一些青少年犯罪在审判方式上作一些有益的尝试,如上海市长宁区法院近年来实行的“暂缓判决”,昆明市盘龙区法院对三名涉嫌抢夺罪的在校中学生实施的“社区公益服务令”等等,取得良好的社会效果;<sup>①</sup>但这些做法毕竟是个别地方法院进行司法改革的有限举措,由于刑法没有再次修改相关规定,这些做法的法律依据并不充分,因而不可能在全国范围内全面铺开。总的说来,由于我国有关缓刑制度的刑事立法滞后,已经影响到缓刑制度的发挥和未成年犯的教育改造。据此笔者认为,我国刑法在保留现有的刑罚暂缓执行制的同时,应当考虑增设其他缓刑形式,如刑罚暂缓宣告制,并根据不同犯罪人需要适用不同类型。具体而言,就是对一些过失犯罪或悔罪表现比较突出的、尤其是对于未成年犯,只要根据其犯罪事实可能被判处的刑期在一年以下,就应优先考虑适用能够消灭前科的刑罚暂缓宣告制;而对其他符合缓刑条件的,则可适用刑罚暂缓执行制。

## 第二节 刑罚暂缓宣告制的特点

关于刑罚暂缓宣告制的定义,不同的学者有不同的说法;笔者认为我国刑法学家陈兴良的定义比较准确。他认为,所谓刑罚暂缓宣告制是指初犯轻罪之被告,虽经确定为有罪,但既不交付执行,而且还不宣告其罪,而于一定期间内考验其行状,倘以善行经过此期间,则赦免其刑。否则,犯人于缓刑期间,不能悔悟自新,违背缓刑条件,其前后罪一并宣告,交付执行。在考验期间内没有出现应取消缓刑的情况,则不宣告其罪与刑。<sup>②</sup>该制度的主要特点有:

<sup>①</sup> 向朝阳,刘秀.我国未成年人犯罪非刑罚处置措施研究[A].陈兴良,胡云腾.中国刑法学年会文集第二卷(2004年度)[C].北京:中国人民公安大学出版社,2004.830.

<sup>②</sup> 陈兴良.刑法适用总论[M].北京:法律出版社,1999.560.

一、刑罚暂缓宣告的适用主体是法院。刑罚暂缓宣告是在刑事诉讼进行到开庭审理阶段，由法官根据涉案被告人的犯罪事实、悔罪表现，结合对被告人的判前人格调查情况而对其作有罪确定，但暂不宣告，同时交付考察监督机关考察。它是在案件审理后，所有的证据经法庭当庭质证后，法官根据法律规定和自己的判断，中止或者终结刑事诉讼程序。因而，刑罚暂缓宣告的案件必须经由法院开庭审理，最后由法院裁决使用。

二、刑罚暂缓宣告的适用对象一般是犯有轻罪或被判处短期自由刑的人。刑罚暂缓宣告制源自于英美法系的国家，因而属于英美法系的韩国、美国、丹麦、英国等国家均有采用，但大陆法系的德国、法国、比利时、丹麦、瑞典、挪威也借鉴建立了这一制度。大多数国家都立法规定刑罚暂缓宣告的适用者，应是可能被宣告为轻罪或有期徒刑（短期徒刑）、拘役的犯罪人。因为刑罚暂缓宣告是把犯罪分子留在社会上进行考察改造，为防止再犯，不致再危害社会方面考虑，它只能适用于处刑轻微、危害程度较小的犯罪人，对重罪、长期徒刑的犯人当然不能适用。如韩国、巴西等是以短期自由刑为前提；而德国的刑罚暂缓宣告制度——“保留刑罚的警告”，<sup>①</sup>其适用的形式条件是行为人因犯罪被判处少于一百八十单位日罚金的刑罚。有的国家虽然没限定刑期和罪名，但在裁判时轻罪容易被判缓刑，重罪则少见，如美国被认定有罪的非暴力犯罪（拥有毒品、欺骗或伪造）比暴力犯罪（杀人、强奸）更容易获得缓刑。下面的数字是1997年后美国司法统计局统计的缓刑在不同类型的重罪（可判1年以上）犯罪中所占的比例是：杀人3%，强奸12%，抢劫12%，严重伤害25%，毒品贸易27%，拥有毒品34%，入室盗窃25%，机动车盗窃28%，欺骗伪造41%。<sup>②</sup>

三、刑罚暂缓宣告适用的法律后果是只要被适用者在考验期内善行其行，将不留下犯罪前科。刑罚暂缓宣告制的被告人经法院审理后被确定有罪，但法院暂不作宣告，为犯罪人留一个机会，通过这样的方法警告他，要求他在

<sup>①</sup> 赵秉志.刑罚总论问题探索[M].北京：法律出版社，2003.526.

<sup>②</sup> 刘强.美国社区矫正的理论与实践[M].北京：中国人民大学出版社，2003.49.

一定期间内务必善行其行，否则将对其宣告并执行刑罚，并与新罪一起合并量刑；如果行为人在缓刑考验期间没有出现应当撤销缓刑的情形，则原确定丧失效力，并不留下犯罪记录，犯罪人的法律地位与没有犯过罪的人相同。刑罚暂缓宣告虽然是以确定行为人有罪为前提，但是暂不作宣告，其目的在于帮助那些确有悔改表现的犯罪人没有任何负担地重返社会，让他们在社区中服从管教而不予关押，过着与正常人完全一样的生活，同时只要他们努力保持善行，改过自新，就能避免受到刑之宣告与执行。

### 第三节 刑罚暂缓宣告制与其他相似刑罚制度的区别

#### 一、刑罚暂缓宣告制与刑罚暂缓执行制的区别

刑罚暂缓宣告制与刑罚暂缓执行制在适用条件、管束条件、撤销条件、考验期限等方面的区别不大，它们最主要区别有两点：一是刑罚暂缓宣告制属宣告犹豫制，是对被告人确定有罪后附条件的暂缓宣告，而刑罚暂缓执行制是在罪与刑宣告后附条件的暂缓执行刑罚。二是刑罚暂缓宣告制的被告人只要在缓刑期间善行其行，则不作罪与刑的宣告并导致罪之失效，被告人并无前科记录；刑罚暂缓执行制尽管被告人在缓刑期间善行其行，只是刑罚不予执行，但被告人已留下前科记录。从刑罚的一般预防角度来看，暂缓执行制度因为有刑罚的宣告，当然优于没有刑罚宣告的暂缓宣告制度。但是，给予犯罪人最佳教育改善机会的，却是暂缓宣告制度。暂缓执行制度事后虽然可以使刑的宣告失去效力，与自始未受刑罚执行的情形相同，但其无法抹销官方的前科记录，而暂缓宣告制则通过对被告人暂停宣告刑罚，施加一定的压力，给他以悔罪的机会，观察他的实际表现，最后导致罪与刑均失效，其就如自始没有犯过罪一样，这对轻微犯罪者的教育改造是能收到一些效果的。

#### 二、刑罚暂缓宣告制与我国免于刑事处罚的区别

免于刑事处罚是定罪免刑，即人民法院对于犯罪情节轻微不需要判处刑



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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士学位论文摘要库