

# 完善社区矫正之1 :

( j

(; 南大学法学院 ; 南; < ('"!\$)

内容提要: WX | } > x S ~ \_ w x y x l E t u v ! ] > p " j D & \* 8 { # > x \$ % p q & ' l P ( ) \* . Y Z + c & ' l q S y z O \$ E t u v > x S ~ ! ] e , & - D . . 6 / O E t u v > x y x 1 2 l 1 3 . M 4 E t u v > x d l l 5 G h 6 l S T . \$ E t u v ! ] > p ! @ W X & e D . 7 r 8 9 E t u v ! ] > p > : l p q ; < . 1 ] b J > x \$ % 9 x , > = s > > x \$ % 3 d .

关键词: E t u v > x S ~ w x y x ! ] > p ! @ e q

DOI:10.16092/j.cnki.1001-618x.2018.04.014

## 一、社区矫正= > 质? 离、@ = ABC D、6789不E的问题反思

我国社区矫正经过十多年的试点与探索,在刑法中取得了法律效和社会效,但仍存在一些理论和解决的问题。其中,“法律”与制度CDO是刑事质B(以及此=P的6 l l < " k 和B理体制的mM。Q/有的学者所W6的: r 社区矫正的全国试点情况P Q, ] ^ 存在L 重视教育IQ、心理I 7 以及各种形式的b N, 而刑I 6I 的I < 被OP '、^ \_' 的现象,这) 将导致社区IQi 展的O5性BI。<sup>①</sup>

## + ] - E t u v > x S ~ \_ w x y x l ! ] 1 3

#6 社区矫正刑I M质B( 导致刑I f d Q 后。我国现行社区矫正的刑I f d, + 有刑I } 行的原则mn 和法律内Q, 但并未XH明确与刑I M质相RC的刑I 定\_ 和法律规\$。 - /: 《刑法修Q案(j \* ) + 将社区矫正纳入国家刑事法律体E, 但y 于其在法律形态AI 表8 为一种监/B理O式, 并未对社区矫正的刑I M质作6明确a 体的法律界定, 可以说这在根MA ^ \_ 了刑I O式与M制性n 施之Z 的M质 l j 。再者, 《社区矫正4 施办法》+ 对社区< 刑人~ 的监/B理和教育b N[ 6了\* ' 性规

作者简介: ( j + # & \$ # , - . / . O 1 . k l 3 m 6 . n 3 : " ! " ; o < = .

ST & ! " # ( % 8 p E A q r s % c d " E t u v l w x y x z < ~ { y z B C b + c d & g h # ( T J ) ! ' - l ' ( M D ) .

① H会6 《r " l j 过Q" 到 " NK 并H" --- 我国社区矫正理n 重d 与4' ; r 》, 载《77 与法律》! " # 年第( 期。

定,但4际A它既未明确社区I Q\ P的刑I M质,t 未明确社区I Q对象的刑I 身S。

!6社区I Q刑I M质B( hi 6I I <" k。7社区I Q刑I M质B( 的法理f 导与刑 I f dQ后的制度s T,gA我国社区I Q的制度f g者和\* >4施者X! }! 一种C全区 N于z { 监UI Q^式的现代T 监UI Q^式的: V,有意d无意中WK了社区I Q的刑I I <,r 而将社区I Q的制度重心无形中y 6 I 和监BB5了教育与b N,在一定\* 度A制 n了社区I Q的6I 性和制裁性,主要表现在: (#\* 社区I Q6I n施o" 。y 于现行社区I Q制度对6I n施F 未作6裁量性\_ ' 规定, 导致必要性\_ ' 与裁量性\_ ' 之Z #重pq9 #重k X,hi 对社区< 刑人~ 监/ 考察多4} 性和B理n施M制性的" k。(!\* 社区I Q6 I 手段# X。y 于社区I Q) 门机b 和社会\* >对社区I Q的刑I M质F 未C全形成法律- } ,因而在刑I 4+ 中,VV对社区< 刑人~ B 而m#、I 而m4。特N是在规\$ n' 其I Q 行为O面,@有M' 应有的6I 手段和M制n 施,对社区< 刑人~ 违法违规行为的M制性6 I n施F < 于= < Y态。

+j -E t u v! ] >p>: I p q; <

#6社区I Q机b的刑I } 行地\* m明确。《社区I Q4施办法》《关于全面Y进社区I Q n作的意见》+, O社区I Q的hMf ' 作了原则性规定,但y 于其并未a体明确社区I Q 机b的刑I M质、刑I I <、刑I 地\* ,这O在 某种的册M导致了社区I Q与监YI Q在刑I M质和刑I I <O面的^ \_ 性,导致了社区I Q机b与监YB理机关在刑I 地\* 与刑I I Z O面的I j 性。

!6社区I Q机b的刑I } 行I < m到\* 。《社区I Q4施办法》《关于全面Y进社区I Q n作的意见》+, 规定了社区I Q机b在监质 I , 面的 但OM

}

刑

作

行

刚

的D刑'、人T'、社会'的刑I，势和Us取5。我；只有将法社会学理论与社区IQ4+进行有机的x合,k < r 中# J 地B纳现代T监U刑I的i学理n,为重d我国社区IQ的刑I M质和6I I < x & # 多的理论2据。

+j - ? n E t u v > x S ~ \_ w x y x ! ] e , l 5 G h 6

#6在社区IQ刑I 7w、刑I I <、刑I 体制的高Gf g和法律f d等O面,应# J 地贯d社区IQ刑I M质,以体现社区IQ刑I的#e性、{一性和I Z性。时,2据现代社区IQ刑I M质的hM内Q和hM原理,既要R J z { 监U刑与现代T监U刑在刑I } 行M质O面的-有属性,2要R J z { 监U刑与现代T监U刑在刑I } 行O式O面的m. 属性X既要[ 过对社区<刑人~的#SB理监/P体现刑I的M质,2要[ 过为社区<刑人~x & 教育I Qb NP体现刑I的M质。

!6在社区IQI < 体E中,L X x N 6I I <的法律地\*,M' 6I I <的法律作用,r D体A优'社区IQI < 体E的I < = b, # J 地f 合当[ x界社区IQ制度的i展要求。在社区IQI < 4施中,z持以6I I <为主导,i挥6I I <对各uI <的?h作用。X H运用6I 性与} K性并重的I < ^ 式,# J 地体现社区IQ在刑I } 行\* ' 中的公@与Q\_。

三、完善社&456789

+ ] - W X E t u v ! ] > p l { ~ B C

#6全面Y进2法7国与全面c'司法改/的现4需要。《中-中#关于全面Y进2法7国若1重T问题的决定》x 6: “2法7国,是z持和i展中国特I社会主\_的M质要求和重要E F,是4现国家7理体E和7理< X现代'的必,要求,事关我; ] } 7g国,事关人民hi安A,事关]和国家长7j安。”根据中#的部k和要求,COI ] 刑I M质和6I I <的社区IQB理体制,无疑是我;在CO司法B理体制和司法I X运行机制O面面u的重要

f'。作为我国社区IQ制度改/m新的重要内容,它关E到刑I制度的法制'现代',关E到刑I制度的现代h明和历n进\$,关E到法7社会的司法公@和社会公Q,最)将ABd ZB地CD到全面Y进2法7国和全面c'司法改/的历n进\*。

!6CO刑I } 行制度和{ 一刑I } 行体制的现4需要。《中-中#关于全面Y进2法7国若1重T问题的决定》明确要求“CO司法体制,YP4行O判I和}行I相H(的体制改/试点。CO刑I } 行制度,{ 一刑I } 行体制。”根据中#的部k与要求,CO刑I } 行制度和{ 一刑I } 行体制已经成为当前我国全面Y进2法7国的重要f'和全面c'司法改/的重要内容。其中,社区IQB理体制作为国家刑I } 行体制的hMb成,3, t O成为了CO刑I } 行制度的关o内容,成为了{ 一刑I } 行体制的当'之p。只有f对社区IQB理体制mM的法律" L, L X b } I ] 刑I M质和6I I <的社区IQB理体制,k < g k CO刑I } 行制度和{ 一刑I } 行体制的改/进\*, t k < ^ Qr 根MA助Y我国T监U刑I } 行制度的法制'、现代'。

C6优'司法MI Cd和x N司法B理效<的现4需要。《中-中#关于全面Y进2法7国若1重T问题的决定》M调“要优'司法M I Cd, M全公安机关、检察机关、O判机关、司法行7机关各司其M, | 查I、检察I、O判I、}行I相9C合、相9制n的体制机制。”r我国现行T监U刑I 4 + Q,只有运用现代刑I理n,对社区IQ进行符合我国国情的法律C O, k < 有效i < 现行B理体制mM的法律" L,规\$和CO现代B理体制的运行机制。在此h础A,# J 地D合刑I } 行! p, ms地M'刑I } 行< X, r 根MAx N我国以社区IQB理< X为E F的刑I } 行法律效<。

+j - W X E t u v ! ] > p l & ' Z y

#6Y进社区IQB理^式一体'。b鉴x界各国社区IQB理体制的成I经验和i展1

],根据我国{ 一刑I }行体制的改/H\与改/要求,%者对社区I QB理体制和B理机制CO的主要bX是:在我国}! M全以司法行7机关为主体的4中{ 一的社区I QB理体制和B理机制。其重要性必要性包括:(#\* y司法行7机关{ 一B理社区I Q,有C于Y进刑I }行体制的改/m新,x N社区I Q的B理<X和法律效J ,gk我国现代刑I 的h明与进\$。(!\* y司法行7机关{ 一B理社区I Q,有C于i 学调D各刑I 机b的M<Cd,改c多@B理、l <[ q、Mwm明=P的体制性, - 和机制性CD。(C\* y司法行7机关{ 一B理社区I Q,有C于D合刑I }行的行7! p和社会! p,最T限度地避E社区I Q! p r 入的重Kds 8。

%者认为为了Y进社区I QB理体制的一体' } f,确E我国司法行7机关对社区I Q的{ 一B理,需要4现以下O面的t u:(#\* 2法EF司法行7机关对社区I Q的{ 一B理I <。即,[ 过! 法\* ',2法确! 和x N司法行7机关{ 一B理社区I Q的主体地\* 。r B理I <A,4现刑I 裁量与刑I }行的I <H(X r B理机制A,4现公检法司机关C合制n的机制Xr B理M质A,4现{ 一刑I }行体制的改/H\。在此h基础A,ab改c社区I QB理体制多@H\的被P%面,ab改c社区I QB理Mw^\_ms的=<Y态。[ 过社区I QB理I <的合理Cd,为司法行7机关{ 一行使社区I QB理I <,全面[ 行社区I QB理Mw,x &法律2据和EF。

(!\* 2法EF司法行7机关对社区I Q的{ 一}法I <。即,[ 过! 法\* ',2法EF和M'司法行7机关规\$B理社区I Q的}法I <。a体包括:第一,Y进Z释}法^式y司法属性5行7属性的vw,EF司法行7机关及其所属社区I Q机b的Z释决定I 与Z释}法I X第O,Y进x刑}法^式裁定I 与23I H

(,EF司法行7机关c#x刑的行7决定I X第三,Y进C刑}法^式yL一司法属性5K合司法属性的"#,EF司法行7机关及其所属社区I Q机b对社区<刑人~的C刑决定I X第I ,Y进yF监R}行}法^式的m新,EF司法行7机关对各类yF监R}行罪犯的{ 一B理I 和L监}行决定I X第p,Y进社区I Q6I ^式的o域v张,EF司法行7机关对社区<刑人~违x监/B理规定和人民法院UDz行为的7安<I I X第{ ,Y进其: T监U刑I }行n施的{ 一}法I ,EF司法行7机关对社区<刑人~的解BB制决定I 、| F刑}行I 。

!64现社区I QB理机b}~'。考察x界各国社区I QB理体制,其hM形态和hM特征4中表现在] ^ f! 了) 门的社区I Q}行机b。这些机b,在B理体制A,多| 明确为y司法行7机关ABB理,属于司法行7机关所属的一J) 门机b。<sup>③</sup> N其是在Z@国家,社区I Q}行机b^7全社会,已经形成适应社区I Q需要的\* >}~。在适度b鉴国R现代^式和有J 经验的h基础A,我国应b}一J 符合中国国情、I ] 刑I M质、在司法行7机关4中{ 一B理下的社区I Qn作}~。%者主要f X:

(#\* 4现社区I QB理机b与}行机b相D合。首先,GGf! 社区I QB理机b。即,在国家司法部内f d归' f! 社区I QB理%,作为全国社区I Qn作最高\* >W导H调机bX在各x( 37区、A! 9\* 司法" (%\* f! 相对Z! 的# "\$社区I QB理%( YGx \$监YB理%的. b^式\*,作为地Ox \$社区I Qn作日%B理机bX在各地(%、9\* 司法%(<\* 归' f! 相对Z! 的# %(<\* \$社区I QB理%(<\*,作为hG7^社区I Q日%B理的中Z9B机b。其次,] ^ f! 社区I Q}行机b。即,在各&( 9、区\* 司法%

③ k H': 《社区I Q比较研究》,中国人民T学6>社!"##年>,第-! 页。

] ^归' f! # % \$ 的社区I Qn作中心,在各( ) ( \* T \* ] ^ f! 社区I Qn作+,作为各地最hG最AB的社区I Q} 行机b。

(! \* 4现社区I Q) 门机b与H调议事机b相=合。在全面Y进社区I Qn作的进\*中,在司法行7机关{ 一B理社区I Q的4+中,Q确<理J ) 门n作机b与H调议事机b之Z的体制关E。特N是当前在社区I Q改/i 展面u种种Os 的情况下,司法行7机关要O于b助H调议事机b的重要作用与有C条件,, 2j ] b 7 ^ 的关心o导和相关M<部门的C合/持,有效' 解社区I Q的制n因', Y进社区I Q的MCi 展。时,] b 7 ^ ? @的H调议事机b,则应# 多地/ 持b助司法行7机关的{ 一B理,避E以H调议事机b取代) 门n作机b, ^ Q形成以H调议事机b为ho,以) 门n作机b为主体的社区I Q运行机制。# J 地体现社区I QB理体制的H调性、I Z性、4效性,有XY进社区I Q的刑I 4+。

(C\* 4现社区I Q- AB理与. 5B理相x合。在社区I QB理^式和运行机制A, 4行- AB理与. 5B理相x合、条条B理与/ / B理相x合,b} 一J 适应社区I QB理体制需要的社区I Q运行机制。a体^式vw是在x( 37区、A! 9\* 和地( %、9\* J \$ 4行社区I Q的- AB理,M' 相对Z! 的B理机b, 4行相对Z! 的运行机制X在&( 9、区\* 和( ) ( \* T \* J \$ 4行社区I Q的. 5B理, 2 chG7 ^ 的B理@x, 4行相对O定的运行机制。

C6 4行社区I QB理1 2体E' 。当[ x 界各国的现代社区I Q制度] ^ =重B理1 2的) { ' 现代' } f, 并已形成相对成3相对O定的社区I Q1 2体E。国R现代社区I Q的4+ 经验表明,社区I QB理1 2决定社区

I QB理效>,这是社区I QB理体制和B理机制CO的重要h础。f 对我国社区I Q1 2 ' 质相对B\*、1 2} f 进展x 4、1 2=bz 人56的现Y,在社区I QB理体制和B理机制CO的过\* 中,%者} 议L Xb} 一J y 司法7察、社会志g者和社会n作者三\* 一体的社区I Q1 2体E。a体的. b是:

(#\* 以司法7察为社区I Q} 法主体。即YG司法行7机关所属的监Y人民7察和M制8) 人民7察的1 2^式,将全国各\$社区I QB理机b和} 行机b的国家公M人~全部纳入司法7察M' E &中,形成社区I Q人民7察7种,4行国家人民7察的) { ' M{ ' B理,并2法EF 其对社区<刑人~行使社区I Q和社区7安的} 法I。以司法7察为社区I

主要是[ 过各种\ ] 和各种O式, gT 社区I Q的社会宣z 和社会P ~ ,将# 多的社会志g 者和社会志g \* > P ~ 和h 导到社区I Q事{ 中P,使之成为社区I Qn 作m可! 视的h 基础 X量。第O,明确社会志g 者< ' \$ %和< ' \ ] 。主要是2法确! 社会志g 者和社会志g \* > 的社区I Q< ' 定\* ,明确其在教育I 7 和社会bN中的n 作f ' 与n 作规\$,并在H 助C合社区I Q刑I } 行和B理监/ O面,# J 地i 挥其应有的作用。

(