

中国检察

· 第25卷 ·

主 编 王守安

副主编 谢鹏程 单民 陈波

中国检察出版社

中国检察

· 第25卷 ·

主 编 王守安

副主编 谢鹏程 单民 陈波

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

中国检察. 第25卷/王守安主编. —北京: 中国检察出版社, 2016. 4

ISBN 978 - 7 - 5102 - 1638 - 1

I. ①中… II. ①王… III. ①检察机关 - 工作 - 中国 - 文集

IV. ①D926. 3 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 064160 号

中国检察 第25卷

主编 王守安 副主编 谢鹏程 单 民 陈 波

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区香山南路 111 号 (100144)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

编辑电话: (010) 68630384

发行电话: (010) 68650029

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市西华印务有限公司

开 本: 710 mm × 960 mm 16 开

印 张: 44. 75 印张 插页 4

字 数: 778 千字

版 次: 2016 年 4 月第一版 2016 年 4 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 1638 - 1

定 价: 82. 00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

卷首语

2015年,随着“全面建成小康社会、全面深化改革、全面依法治国、全面从严治党”战略布局在检察机关的深入贯彻落实,依法治国驶入“快车道”,法治在国家和社会治理体系中发挥着越来越重要的作用。反腐败法治化步伐加快。全面深化改革成效明显,深化司法体制改革取得实质性进展,检察机关落实中央各项司法改革任务,完善司法人员分类管理、完善司法责任制、健全司法人员职业保障、推动省以下地方法院检察院人财物统一管理四项改革试点深入推进。检察体制创新完善、内涵发展,法律监督职能配置和机构设置进一步优化,结合履行诉讼监督职能,提出检察建议、提起公益诉讼等试点工作稳步推进。“检察理论研究作为检察工作的重要组成部分,着力加强司法改革、检察制度、诉讼理论和检察实务研究,形成了一批既有理论高度又有应用价值的研究成果,为推进检察事业发展提供了重要理论支撑和智力支持”(参见《曹建明检察长对2015年检察理论研究工作有关情况的批示》)。本年度《中国检察》收录过去两年检察理论研究课题近30篇较为成型的研究成果,供读者参考、借鉴。

“行政检察权与促进法治政府建设”课题,提出合理规制对生效判决的抗诉权,进一步完善抗诉和再审的程序制度,赋予检察机关相应的程序权力,明确再审案件审理的法院和审限等;赋予检察机关提起行政公诉的权力。

“检察视野下的司法管辖区改革研究”课题,提出就独立司法辖区设置改革而言,建议维持基层司法辖区范围、扩大市级司法辖区范围、维持省级司法辖区范围、建议最高人民法院设巡回法庭、整合交通司法辖区的设置、设置相对统一的专门司法辖区。

“检察机关内设机构科学设置研究”课题,借鉴“大部制”改革的经验,按照检察权的内在运行规律和强化法律监督的需要,进行机构增删、合并、调整,将职能相近、业务范围雷同的事项相对集中,由一个部门综合管理。

“检察人员管理制度改革研究”课题,提出应切实按照实现检察官队伍正规化、专业化、职业化的管理目标,切实避免或纠正检察人员管理制度改革中已经出现或可能出现的一些错误做法。

“检察官办案责任制改革实证研究”课题,指出检察官办案责任制改革的提出有着深刻的政策背景和实践需求,改革试点工作形成了不同的改革模式范本,也积累了丰富的实践经验,改革试点既有成效也有不足,需要慎重对待改革试点中暴露出的问题,推动完善政策规定,确保试点工作沿着正确方向积极稳妥推进。

“依法独立公正行使检察权研究”课题,提出实现依法独立公正行使检察权,去除当前检察权运行模式中的制度积弊是一项系统工程,其中既涉及组织体系、管理模式“硬件”配置,也包括检察权运行机制“软件”系统。办案组织与人员分类管理改革等是检察权运行机制的“硬件”更新,检察官办案责任制则是检察权运行机制的“软件”升级。

“职务犯罪初查工作机制研究”课题,提出建立职务犯罪初查线索发现、收集机制,线索审查、筛选、评估机制,初查配合协作机制,初查监督制约机制等若干构想,促进职务犯罪初查工作稳健发展。

“民事再审检察建议研究”课题,通过对十余年来四川省检察机关民事再审检察建议的运行情况进行全面总结,在此基础上反思民事再审检察建议的价值所在,分析立法修改前民事再审检察建议面临的现实困境和立法修改后面临的发展瓶颈,并探寻其症结原因,最后从技术层面对完善民事再审检察建议提出解决之道,以期为下一次立法修改和制定相关司法解释提供

参考。

“民事再审抗诉实证研究”课题，通过对Q市检察院近十年民事抗诉数据的分析发现，民事抗诉存在较为普遍的问题，包括抗诉事由以实体错误为主，民事抗诉制度的实践出现了目标置换和功能变异。民事抗诉应当回归再审程序的目标与功能定位，从严把握法定抗诉事由的法律解释；调整抗诉审查重点，紧扣程序规则识别抗诉理由；遵循民事诉讼规律，调整民行工作考核评价办法。

“民事申诉制度改革与检察监督研究”课题，提出应当在强化现有的抗诉监督权、完善民事检察业务管理机制、建立恶意申诉防范惩戒机制、建立息诉服判机制、加强对民事执行活动的检察监督等方面加以完善。

“指定居所监视居住的适用与规制”课题，提出指定监视居住制度的改革完善，应以彻底消除羁押化倾向为目标，明确监视方式强制性的权力限度，对权力主体和执行方式进行调整，并容忍较低比例的危险性结果的发生。

“羁押必要性审查制度研究”课题，提出捕后羁押必要性审查制度的运行，对于降低审前羁押率和保障犯罪嫌疑人、被告人合法权益意义显著。科学设计业务考评标准、合理配置审查主体权力、多路径提升检察建议的可接受性，是完善捕后羁押必要性审查制度的积极举措。

“庭前会议中的检察职能研究”课题，提出在庭前会议中，对要求出庭作证人员、质证范围等方面不同意见，应通过“合谈”的方式寻求解决之道。如果能够使辩方接受，庭前无须由审判人员决定，直接以合意的形式在记录中固定。如果公诉人在听取辩方意见后予以接受的，也应当允许公诉方改变主张；公诉人应重视辩方收集的无罪证据，如果控方接受辩方的无罪证据，应该允许公诉人作出撤诉处理。

“附条件不起诉对象的考察与管理”课题，通过整合我国各地检察机关的代表性做法及存在的问题，尝试引入社区矫正，探索构建多元化的考察与管理主体模式、完善风险评估机制、规范考察与管理体制、建立健全社会观护的考察与管理工作机制，实现该项工作的平等性、全面性及系统化。

“刑事诉讼中的强制医疗程序构建与完善”课题，提出刑事强制医疗程序存在适用对象过窄、适用条件模糊、鉴定启动垄断、权利救济不力等问题。应当借鉴域外有益的经验，秉持保卫社会与保障权利并重的精神，对我国刑事强制医疗程序的适用对象、适用条件、启动程序、决定程序、救济程序等方面予以进一步完善。

“在押人员投诉处理检察监督机制研究”课题，建议以畅通在押人投诉渠道为基础，完善投诉受理机制；以维护在押人合法权益为重点，完善投诉处理机制；以明确投诉处理责任为保障，规范处理投诉制度；以巡视检察为抓手，多途径发现和解决投诉处理问题；以在押人投诉处理机制研究及经验为借鉴，不断改革和完善在押人投诉处理检察监督机制。

“错案的认定标准与责任追究”课题，提出应当坚持程序正义与实体正义并重，通过立法进一步确认错案的范围，同时规范不应当追究裁判者法律责任的错案。在错案认定与责任追究机构的设置上，可以分两级在各省、中央建立专门、统一的司法惩戒委员会。同时，改变传统的“单线、平面追责与剥权模式”，建构“立体、动态纠正与救济模式”。

目 录

专 栏

行政检察监督与法治政府建设	(3)
一、前言	(3)
二、中国检察制度与法治政府建设的契合	(5)
(一) 中国法治政府建设的基本理论	(5)
(二) 检察机关法律监督与建设法治政府的内在联系	(10)
(三) 行政检察权的基本原理	(14)
三、行政检察的功能定位	(17)
(一) 明确行政检察功能定位的意义	(18)
(二) 行政检察功能定位的反思	(20)
(三) 域外行政检察制度功能考察	(22)
(四) 行政检察的功能定位——促进行政法治	(25)
四、行政检察权范围与边界	(28)
(一) 行政检察权的取得方式	(28)
(二) 行政检察与其他监督制度的关系	(34)
(三) 行政检察对象之确定	(39)
(四) 检察权监督行政权的强度	(43)
五、行政公职人员检察监督制度的改革与完善	(45)
(一) 行政法理在认定职务犯罪中的作用	(45)
(二) 职务犯罪检察与监督行政程序的衔接	(48)
六、行政行为检察监督制度的改革与完善	(52)
(一) 完善现有行政行为检察监督制度的必要性和意义	(53)
(二) 完善和强化行政行为检察监督的建议	(55)

七、行政诉讼检察监督制度的改革与完善	(59)
(一) 行政诉讼检察监督的现状与问题	(59)
(二) 改革和完善行政诉讼检察制度的现实意义	(62)
(三) 更新观念, 塑造具有时代精神的行政诉讼检察制度 品格	(68)
(四) 完善行政诉讼检察的具体制度	(73)

检察改革问题研究

检察视野下的司法管辖区改革研究	(93)
一、引言	(93)
二、司法管辖制度的历史发展	(94)
(一) 初创时期 (1949 年至 1956 年)	(94)
(二) 挫折时期 (1957 年至 1977 年)	(94)
(三) 恢复时期 (1978 年至 1984 年)	(94)
(四) 发展时期 (1985 年至 2005 年)	(95)
(五) 改革时期 (2005 年至今)	(95)
三、司法管辖制度的域外简介	(95)
(一) 德法司法管辖制度简介	(96)
(二) 英美司法管辖制度简介	(97)
(三) 亚洲司法管辖制度简介	(99)
(四) 域外司法管辖制度启示	(102)
四、司法管辖制度的现状分析	(104)
(一) 普通司法管辖区与行政区划分离的实践	(104)
(二) 专门司法管辖区与行政区划分离的实践	(106)
(三) 司法辖区与行政区划分离的启示	(109)
五、司法管辖区改革具体方案	(111)
(一) 维持基层司法辖区的范围	(111)
(二) 扩大市级司法辖区的范围	(112)
(三) 维持省级司法辖区的范围	(112)
(四) 建议最高法院设巡回法庭	(113)
(五) 整合交通司法辖区的设置	(113)
(六) 设相对统一专门司法辖区	(114)

检察内设机构的科学设置研究	(116)
一、检察机关内设机构的现状分析	(117)
(一) 当前检察内设机构的设置情况	(117)
(二) 改革试点检察院内设机构的设置情况	(121)
二、检察机关内设机构改革的必要性分析	(123)
(一) 优化检察职权的内在要求	(123)
(二) 整合检察资源的现实需要	(124)
(三) 检察改革发展的紧迫需要	(125)
三、检察内设机构设置的应然性分析	(126)
(一) 检察内设机构的设置标准	(126)
(二) 我国检察职权的配置与划分	(128)
(三) 我国检察职权的运行体系	(130)
四、检察内设机构科学设置的改革构想	(133)
(一) 检察内设机构改革的指导思想	(133)
(二) 检察内设机构的改革构想	(135)
五、改革中的顾虑和问题	(140)
(一) 内设机构改革的进度问题	(140)
(二) 内设机关整合与检察专业化的问题	(141)
(三) 检察人员职业发展空间的问题	(141)
六、机构整合后时代面临的新问题	(141)
检察人员管理制度改革研究	(143)
一、序言	(143)
二、检察人员管理制度概念界定与现状分析	(144)
(一) 管理主体：存在多头管理现象	(144)
(二) 管理对象：存在复杂性现象	(146)
(三) 管理目标：存在错位现象	(148)
(四) 管理方式：存在混同化现象	(149)
三、国内检察人员管理制度改革的积极探索	(149)
(一) 首批改革试点省市关于检察人员管理制度改革的主 要做法	(150)
(二) 改革中存在的问题	(155)
四、我国检察人员管理制度改革的建议	(158)
(一) 在宏观层面	(158)

(二) 在微观层面	(160)
检察官办案责任制改革实证研究	(167)
一、引言	(167)
二、检察官办案责任制的内涵及改革动因分析	(169)
(一) 检察官办案责任制的界定	(169)
(二) 检察官办案责任制改革的动因	(171)
三、首批试点单位主任检察官办案责任制改革试点情况	(173)
(一) 首批试点单位主任检察官的权责配置	(174)
(二) 首批试点单位主任检察官制度的特色	(181)
(三) 主任检察官制度改革试点面临的困境	(183)
四、我国检察官办案责任制的完善	(185)
(一) 变化与成效	(185)
(二) 缺憾与不足	(187)
五、强化检察官的主体地位	(188)
(一) 确立检察官独立的法律人格	(188)
(二) 赋予检察官相应的办案决定权	(189)
(三) 明确检察官意思表示的法律效力	(191)
六、健全办案组织形式	(192)
七、理顺检察一体化与检察官独立性的关系	(193)
(一) 检察一体化及其限制	(193)
(二) 检察官独立性及其保障	(194)
八、严格落实检察官的司法责任	(194)
检察官办案责任制改革实证研究	
——以湖北省随州市检察机关改革试点工作为例	(197)
一、检察官办案责任制改革试点工作的实践探索	(198)
(一) 因地制宜, 探索模式	(198)
(二) 整合资源, 准确切入	(199)
(三) 建章立制, 规范运行	(201)
二、检察官办案责任制改革试点工作的成效	(203)
(一) 契合职能定位, 符合司法体制改革方向	(203)
(二) 优化职权配置, 促进检察权科学运行	(204)
(三) 完善运行模式, 维护和彰显司法公正	(204)

三、检察官办案责任制改革试点工作中存在的困难和问题	(205)
(一) 体制基础和法律基础先天不足影响试点工作进程	(205)
(二) 检察人员的观念束缚导致积极性和主动性减退	(208)
(三) 检察权运行机制的基本架构尚待统一完善	(209)
(四) 相关配套制度衔接不畅造成实际运行困难障碍	(213)
四、完善检察官办案责任制的对策建议	(214)
(一) 强化责任本位, 优化主任检察官的职权配置	(214)
(二) 重塑责任主体, 构建良性的检察权运行机制	(215)
(三) 强化履责效能, 整合内设机构和建立办案组织	(218)
(四) 落实责任评价绩效, 完善监督制约机制	(221)
(五) 适应履责要求, 创新落实检察官履职保障	(223)
检察官办案责任制实证研究	(225)
一、检察官办案责任制改革背景及内涵	(225)
(一) 改革背景和进展情况	(225)
(二) 改革的必要性和可行性	(227)
(三) 检察官办案责任制内涵	(229)
二、各地主任检察官办案责任制改革主要模式	(230)
(一) 上海闵行模式	(230)
(二) 重庆模式	(231)
(三) 广东深圳模式	(233)
(四) 北京西城模式	(234)
三、检察官办案责任制运行实证分析——以北京市改革试点为例	(235)
(一) 成效	(235)
(二) 不足	(237)
四、检察官办案责任制完善建议	(239)
(一) 各项司法改革措施应协调推进	(239)
(二) 固化各办案主体的职责权限	(239)
(三) 加强对检察官执法办案的监督	(240)
深化检务公开机制研究	(241)
一、检察执法活动深化公开的实践分析	(242)
(一) 检察执法活动公开的分类考察	(242)
(二) 基于个案与数据的实践效果评价	(248)

(三) 检察执法活动公开的实践问题剖析	(252)
二、检察执法活动深化公开机制完善的构建阐释	(258)
(一) 检察执法活动公开机制要素的协调推进	(258)
(二) 检察执法活动公开机制构建遵循的原则	(260)
(三) 实践运行基础上的案件信息公开优化路径	(262)
(四) 理论明晰下的检察执法公开审查完善思路	(267)

检察权能完善研究

程序正义和法律监督职能的实现	(275)
一、程序正义对法律监督职能实现的基本要求	(276)
二、程序参与性与法律监督职能的实现	(278)
(一) 法律监督当事人的程序参与	(278)
(二) 法律监督辩护律师的程序参与	(279)
(三) 法律监督中民众的程序参与	(280)
三、程序公正性与法律监督职能的实现	(282)
(一) 检察官法律守护人地位	(282)
(二) 检察官客观公正义务	(283)
(三) 健全检察官依法独立行使监督权机制	(284)
四、程序对等性与法律监督职能的实现	(285)
(一) 平等权力配置	(286)
(二) 控辩平等	(287)
(三) 控辩对抗	(287)
五、程序控权性与法律监督职能的实现	(289)
(一) 厘清法律监督权的边界	(289)
(二) 法律监督权的内部控制	(290)
(三) 法律监督权的外部控制	(292)
六、结语	(293)

依法独立公正行使检察权研究

——以上海市闵行区人民检察院的先行试点为视角	(295)
一、司法改革“新形势”下的“老话题”回顾	(296)
(一) 对检察权依法独立公正行使的再认识	(296)

(二) 从权属定位角度对检察权依法独立公正行使的解读	(297)
(三) 检察权依法、独立、公正行使三者之间的关系	(299)
(四) 如何使检察权运行模式与当前检察改革总体目标相 契合	(302)
二、检察权运行的制度积弊与上海检察改革概况	(303)
(一) 阻碍检察权依法独立公正行使的现实成因	(303)
(二) 阻碍检察权依法独立公正行使的制度积弊	(305)
(三) 上海检察改革先行试点中的“去地方化”、“去行政 化”概况	(307)
三、办案组织与人员分类管理改革：检察权依法独立公正行使 的“硬件”更新	(308)
(一) 办案组织与内设机构整合试点	(308)
(二) 检察人员分类管理试点	(310)
(三) 健全检察官职业保障	(312)
(四) 建立省级以下检察人财物统一管理制度	(313)
四、检察官办案责任制：检察权依法独立公正行使的“软件 升级”	(314)
(一) 以检察官为中心的办案责任制体系	(314)
(二) 制定“三三制”权力清单充分放权，确保检察权依 法独立行使	(315)
(三) 强化监督制约机制合理限权，确保检察权公正行使	(317)
五、余论：继续深化改革需处理好的两项关系	(318)

职务犯罪惩治与预防研究

职务犯罪初查机制研究	(321)
一、职务犯罪初查概念之考察	(322)
二、职务犯罪初查合法性之辨析	(324)
三、职务犯罪初查适用之问题	(327)
(一) 职务犯罪初查工作之利好	(327)
(二) 职务犯罪初查工作存在的问题	(329)
四、职务犯罪初查机制之构建	(329)
(一) 构建职务犯罪初查线索发现、收集机制	(330)

(二) 构建职务犯罪线索审查、筛选、评估机制	(332)
(三) 构建职务犯罪初查协作配合机制	(335)
(四) 构建职务犯罪初查监督制约机制	(336)
五、 余 论	(339)
反腐败检察工作机制完善	
——以深化职务犯罪侦查权内部配置机制改革为视角	(341)
一、职务犯罪侦查权检察机关横纵配置的变迁考察	(342)
二、职务犯罪新态势与现有侦查权内部配置机制的矛盾分析	(344)
(一) 职务犯罪渎职与贿赂相交织与侦查权“以罪名配置” 的矛盾	(344)
(二) 职务犯罪主体群体化特征凸显与办案力量分散的矛盾	(346)
(三) 职务犯罪行业性特征突出与侦查权“非专业分类” 的矛盾	(347)
三、香港廉政公署侦查主体内部运行机制启示	(348)
四、职务犯罪侦查权内部配置机制改革的路径及意义	(349)
(一) 职务犯罪侦查权内部配置机制改革的路径	(350)
(二) 职务犯罪侦查权内部配置机制改革的意义	(350)
中国惩治和预防职务犯罪管理模式研究	(355)
一、 导 论	(355)
二、中国惩治和预防职务犯罪管理模式研究概述	(356)
(一) 创新管理模式的重要意义	(356)
(二) 研究惩治和预防职务犯罪管理模式的基本方法	(360)
(三) 惩治和预防职务犯罪管理模式的基本内涵	(362)
(四) 惩治和预防职务犯罪管理模式研究的理论基础	(364)
(五) 惩治和预防职务犯罪管理面临的挑战	(368)
三、惩治和预防职务犯罪管理模式的宏观构建	(372)
(一) 价值目标	(373)
(二) “一体化”工作机构	(374)
(三) 建立完善惩治和预防职务犯罪工作制度	(375)
(四) “一体化”工作机制	(376)
四、惩治和预防职务犯罪管理模式的微观构建	(378)
(一) 惩治和预防职务犯罪理念	(378)

(二) 职务犯罪举报线索管理	(379)
(三) 职务犯罪侦查管理	(379)
(四) 职务犯罪侦查组织指挥管理	(380)
(五) 惩治和预防职务犯罪信息化建设	(380)
(六) 职务犯罪侦查权的监督约束	(381)
(七) 预防职务犯罪管理体系	(382)
(八) 查办职务犯罪能力建设	(382)
(九) 惩治和预防职务犯罪检察队伍管理	(383)

民事行政检察监督研究

诉讼外行政检察监督研究	(387)
一、建立诉讼外行政检察监督制度的正当性研究	(387)
(一) 建立诉讼外行政检察监督制度的现实必要性	(388)
(二) 建立诉讼外行政检察监督制度的理论基础	(389)
(三) 目前开展诉讼外行政检察监督的规范性依据	(392)
(四) 探索建立诉讼外行政检察监督制度的实践依据	(394)
(五) 诉讼外行政检察监督制度的功能和价值	(397)
二、诉讼外行政检察监督的基本概念	(398)
(一) 诉讼外行政检察监督的含义	(398)
(二) 诉讼外行政检察监督的特征	(400)
(三) 诉讼外行政检察监督的范围	(401)
(四) 诉讼外行政检察监督的基本原则	(404)
(五) 诉讼外行政检察监督的效力	(405)
三、国内外相关制度的考察与借鉴	(408)
(一) 西方国家议会行政监察专员制度	(408)
(二) 我国古代的监察制度	(409)
(三) 基于孙中山监察思想的台湾地区“监察院”制度	(410)
(四) 新中国成立初期检察机关与当今俄罗斯检察机关的 一般监督职能	(411)
(五) 对我国建立诉讼外行政检察监督制度的启示	(414)
四、诉讼外行政检察监督制度的构建设想	(416)
(一) 目前探索建立诉讼外行政检察监督制度过程中存在 的问题及原因	(416)

(二) 制度构建的设想	(419)
(三) 立法化路径	(422)
民事再审检察建议研究	(424)
一、民事再审检察建议概述	(425)
(一) 民事再审检察建议的概念	(425)
(二) 民事再审检察建议的特点	(426)
(三) 民事再审检察建议的历史发展源流	(428)
二、民事再审检察建议的实证分析	(432)
三、民事再审检察建议的价值	(438)
(一) 体现中国法治的自主型进路的理论价值	(438)
(二) 推动社会发展的经济社会价值	(439)
(三) 在审判权改革中恰当补位的司法价值	(441)
(四) 与民事抗诉比较的实践价值	(443)
(五) 民事再审检察建议的主要司法价值取向	(445)
四、民事再审检察建议的现实困境和原因分析	(446)
(一) 问题与困境	(446)
(二) 民事再审检察建议面临虚化的原因分析	(450)
五、完善民事再审检察建议的技术思考	(453)
(一) 从基层社会治理角度加强检察监督	(453)
(二) 完善立法和司法解释层面的建议	(454)
(三) 民事再审检察建议运行机制的完善	(455)
(四) 培养和建立检察机关与外部力量良性互动的司法生态与工作机制	(463)
六、结语	(464)
民事抗诉实证研究	
——以 Q 市检察院民事抗诉工作为样本	(465)
一、问题意识与研究方法	(465)
二、Q 市检察院民事抗诉工作数据分析	(467)
(一) 民事抗诉案件数量	(467)
(二) 抗诉事由分布	(473)
(三) 民事抗诉质量	(474)
三、审判监督目标多元与民事抗诉的目标置换	(476)