



陈光中

第二卷

法学文选

CHEN GUANGZHONG:

SELECTED WORKS ON LAW

中国政法大学出版社

陈光中

第二卷

法学文选



中国政法大学出版社

2010·北京

第六编 刑事诉讼程序

■ 概 论 / 0771

刑事诉讼法概述 / 0771

中华人民共和国刑事诉讼法 / 0778

中国刑事诉讼程序的阶段划分和特点 / 0785

中国刑事诉讼法的特点 / 0799

0001

■ 刑事和解 / 0811

刑事和解的理论基础与司法适用 / 0811

刑事和解初探 / 0817

再谈刑事和解 / 0839

■ 审前程序 / 0845

侦查阶段律师辩护问题研究

——兼论修订后的《律师法》实施问题 / 0845

论我国酌定不起诉制度 / 0866

附条件不起诉：检察裁量权的新发展 / 0878

■ 审判程序 / 0887

刑事审判结构之研究 / 0887

对刑事审判方式改革的几点看法 / 0900

中国刑事审判模式之改革 / 0906

量刑公正与刑事诉讼制度 / 0917

关于审判公正的调研和改革建议 / 0929

审判公正的基本标准与实现问题 / 0970

论我国刑事一审程序的几个问题 / 0973

论我国刑事审判监督程序之改革 / 0992

■ 死刑政策与相关程序 / 1013

我国死刑审判程序改革刍议 / 1013

构建和谐社会背景下中国死刑政策的调整 / 1024

中国死刑执行方法的改革 / 1036

■ 反贪案件程序 / 1041

惩治贪污贿赂犯罪的诉讼问题研究 / 1041

第七编 刑事诉讼制度

■ 强制措施 / 1053

关于刑事诉讼中强制措施的几个问题 / 1053

中国刑事强制措施制度的改革与完善 / 1065

■ 律师与辩护 / 1077

法治漫途中的进步与期待

——评2007年《中华人民共和国律师法》 / 1077

加强和改进死刑案件的法律援助 / 1087

■ 司法鉴定 / 1089

- 鉴定机构的中立性与制度改革 / 1089
- 完善司法鉴定制度的一项重大改革举措 / 1093
- 刑事司法鉴定制度的进一步改革与完善 / 1097

■ 刑事赔偿 / 1103

- 刑事损害赔偿制度刍议 / 1103
- 论冤狱赔偿制度 / 1116
- 国家刑事赔偿制度改革若干问题探讨 / 1134

■ 海峡两岸法律冲突的处理 / 1157

- 如何处理海峡两岸的法律问题 / 1157
- 海峡两岸刑事管辖冲突及解决路径 / 1161

第八编 国际司法准则与我国刑事司法

- 刑事司法国际准则与中国刑事司法改革 / 1173
- 关于批准和实施《公民权利和政治权利国际公约》的建议 / 1199
- 《联合国反腐败公约》与刑事诉讼法再修改 / 1218
- 国际条约在我国刑事诉讼中的适用
——刑事诉讼国际法优先原则 / 1234

0003

第九编 域外刑事司法制度

■ 综 述 / 1259

- 外国奴隶制、封建制刑事诉讼程序概述 / 1259

- 西方资本主义国家刑事诉讼程序概述 / 1264
苏联、东欧社会主义国家刑事诉讼程序概述 / 1273
外国刑事诉讼程序的近期发展趋势 / 1279
21 世纪初域外刑事诉讼立法之鸟瞰 / 1289

■ 外国刑事司法制度 / 1299

苏联的辩护制度 / 1299

日本的刑事诉讼法

——赴日考察报告 / 1308

法、德、意三国刑事司法制度 / 1319

追求刑事诉讼价值的平衡

——英俄近年刑事司法改革述评 / 1333

对英国《2000 年调查权管理法》的分析研究报告 / 1355

英国司法制度改革考察报告 / 1389

CONTENTS



Part 6 Criminal Procedure

■ Introduction / 0771

Introduction to the Criminal Procedure Law / 0771

Brief Introduction to the Criminal Procedure Law of the
People's Republic of China / 0778

The Stage Division and Features of China's Criminal Procedure / 0785

The Characteristics of China's Criminal Procedure Law / 0799

■ Criminal Reconciliation / 0811

The Theoretical Basis and Judicial Application of Criminal
Reconciliation / 0811

A Primary Study of Criminal Reconciliation / 0817

Further Comments on Criminal Reconciliation / 0839

■ Pre-trial Procedure / 0845

Study on the Issue of the Lawyers' Defence during Investigation;
Also on the Implementation of Amendments to the Lawyers
Law / 0845

On China's Discretionary Non-prosecution System / 0866

Conditional Non-prosecution; the New Development
of Procurators' Discretionary Power / 0878

0005

- **Trial Procedure / 0887**
 - Study on the Structure of Criminal Trial / 0887
 - Comments on the Reform of the Pattern of Criminal Trial / 0900
 - The Reform of the Chinese Criminal Trial Model / 0906
 - Sentencing Fairness and the Criminal Procedural System / 0917
 - A Consolidated Investigation Report and Reform Proposal on Fair Trial Issues / 0929
 - The Basic Standards and Its Implementation of Fair Trial / 0970
 - Several Issues on Criminal Trial of the First Instance in China / 0973
 - On the Reform of China's Criminal Procedures for Trial Supervision / 0992

- **Death Penalty Policies and Relevant Procedures / 1013**
 - Tentative Discussion on the Reform of the Trial Procedure of Death Penalty Cases / 1013
 - Adjustment of the Policy of China's Capital Punishment under the Background of Building a Harmonious Society / 1024
 - China's Reform in the Execution Methods of Death Penalty / 1036

- **Procedures of Anti-corruption Cases / 1041**
 - Study on the Procedures of Punishing Corruption and Bribery Crime / 1041

Part 7 Criminal Procedural System

- **Coercive Measures / 1053**
 - Several Issues on Coercive Measures in the Criminal Procedure / 1053
 - The Reform and Improvement of Criminal Coercive Measures in China / 1065

■ **Lawyers and Defence** / 1077

- The Improvement and Anticipation on the Long Way to Rule of Law;
Comments on Amendments to Lawyers Law 2007 / 1077
To Strengthen and Improve the Legal Aid of Death Penalty
Cases / 1087

■ **Judicial Expertise** / 1089

- Neutralization and System Reform of Judicial Expertise Bodies / 1089
An Important Reforming Act to Improve the Judicial Expertise
System / 1093
Further Reform and Improvement of Criminal Judicial Expertise
System / 1097

■ **Criminal Compensation** / 1103

- A Primary Study on Criminal Compensation System / 1103
On Compensation for Miscarriage of Justice / 1116
Some Issues on the Reform of China's Criminal Compensation
System / 1134

■ **Solutions to Cross-strait Legal Conflicts** / 1157

- How to Deal with the Cross-strait Legal Problems / 1157
On the Cross-strait Criminal Jurisdiction Conflict and Its Solutions / 1161

0007

**Part 8 International Criminal Justice Standards
and China's Counterpart**

- International Criminal Justice Standards and the Reform of China's
Criminal Justice / 1173
Recommendations on Ratification and Implementation
of International Covenant on Civil and Political Rights / 1199
United Nations Convention against Corruption and the Revision of

陈
光
中

China's Criminal Procedure Law / 1218
International Conventions' Application in China's Criminal Procedure;
The Principle of Primacy of International Law in Criminal
Procedure / 1234

Part 9 Criminal Justice Systems outside Mainland China

Overview / 1259

Overview of the Foreign Slavery and Feudalism Criminal Procedure / 1259
Overview of Criminal Procedure of Western Capitalist Countries / 1264
Overview of Criminal Procedure of the Soviet Union and Eastern
European Socialist Countries / 1273
Recent Development Trend of Foreign Criminal Procedure / 1279
Overview of Criminal Procedure Law Outside Mainland China in
the Early 21st Century / 1289

Criminal Justice Systems in Foreign Countries / 1299

The Criminal Defense System in the Soviet Union / 1299
Japan's Criminal Procedure Law: A Mission Report of
the Visit to Japan / 1308
Criminal Justice Systems in France, Germany and Italy / 1319
Pursuing the Balance of the Values of the Criminal Procedure:
A Review of the Recent Reform of the Criminal Justice
System in U. K. and Russia / 1333
The Analysis Report on Investigation Powers Regulation Act
2000 of U. K. / 1355
Investigation Report on the Reform of Justice System
in U. K. / 1389

第六编



刑事诉讼程序



刑事诉讼法概述*

刑事诉讼法是指国家制定和认可的关于刑事诉讼的法律规范的总和。它是现代国家重要的基本法之一。诉讼，拉丁文为 *precessus*，活动过程或程序的意思。在汉语中，“诉，告也”，“讼，争也”（《说文解字》），诉讼就是原告诉被告于裁判机关以争论是非，解决纠纷。刑事诉讼是警察机关、检察机关和法院追究和惩罚犯罪、解决被追诉者刑事责任问题的活动程序。刑事诉讼法的主要内容是规定刑事诉讼的任务、基本原则和制度、证据、管辖、强制措施、当事人的权利和义务，以及侦查、起诉、审判和判决执行等程序。狭义的刑事诉讼法专指刑事诉讼法典。

刑事诉讼法是程序法。它的作用首先是从程序上保证作为实体法的刑法的正确实施。刑法规定了犯罪和刑罚的问题，而当犯罪事件实际发生时，就必须由国家专门机关依照法定程序查明犯罪人及其犯罪事实并公正地加以惩罚，否则，刑法就不能发生实际作用。其次是实现程序本身的正义，即从程序内容上，如审判公开、被告人有辩护权、无罪推定、沉默权等，体现一个国家的民主、法治精神和社会的正义价值。

立法的发展 在奴隶制和封建制国家，在法典形式上实体法和程序法不分，没有专门的刑事诉讼法典。刑事诉讼法除习惯法外，往往和刑法等

* 原载《中国大百科全书·法学》（修订版），中国大百科全书出版社2006年版，题为“刑事诉讼法”。

其他法律规定在一部法典中。古罗马《十二铜表法》中的第1、2表为审判引言、审判条例。古巴比伦《汉穆拉比法典》规定有神明和神示裁判等有关刑事诉讼法的内容。欧洲中世纪神圣罗马帝国的《加洛林纳刑法典》，其中第1部分共103条，是规定刑事诉讼程序的。中国古代的刑事诉讼法，则历来规定在刑律之中。如《法经》第六篇中的“捕法”和“囚法”，唐律中的“斗讼”（“讼”部分）、“捕亡”、“断狱”及其他某些条文，基本上就属于刑事诉讼法。

资产阶级在取得反封建革命的胜利并建立政权后，系统地建立了自己的资本主义法制，并制定了专门的刑事诉讼法典。法国在1808年颁布了《刑事诉讼法典》，其后，欧洲大陆国家及世界其他一些国家，也相继制定了刑事诉讼法典。意大利公布于1865年，德国公布于1877年，日本公布于1890年和1922年。第二次世界大战以后，一些国家根据情况的变化和立法经验的积累，重新修订了刑事诉讼法典。日本重颁于1948年，法国重颁于1958年，德国重颁于1950和1975年，意大利重颁于1988年。英国虽然继承封建时代不成文法的传统，没有制定刑事诉讼法典，但是根据需要颁布了不少单行法律，如1965年《刑事诉讼程序（证人出庭）法》、1980年《治安法院法》、1984年《警察与刑事证据法》、1985年《犯罪起诉法》、1994年《刑事审判与公共秩序法》等。虽然美国也没有统一的刑事诉讼法典，但1945年制定了统一的《联邦刑事诉讼规则》（修改于1975年），有的州制定了刑事诉讼法典。美国的刑事诉讼法典专门规范刑事诉讼程序；证据问题则另制定证据法典，如1975年制定了《联邦证据规则》，有的州也制定了证据法典。

前苏联在十月革命胜利后逐步制定了刑事诉讼法。1922年6月颁布了《俄罗斯联邦刑事诉讼法典》。1924年10月通过了《苏联和各加盟共和国刑事诉讼基本原则》。1958年通过了《苏联和各加盟共和国刑事诉讼纲要》。以后，各加盟共和国根据这个纲要相继制定了新的刑事诉讼法典。其中《俄罗斯联邦刑事诉讼法典》颁布于1960年。1991年12月前苏联解体后，俄罗斯联邦仍然沿用原刑事诉讼法典并不断加以修订，2001年制定了新《俄罗斯联邦刑事诉讼法典》。

中国近代的刑事诉讼法是在欧美日本影响下，从清末开始制定的。清

政府曾于1907年颁行《各级审判厅试办章程》，民事和刑事诉讼法混合在一起。中华民国时期北洋政府于1921年颁布了《刑事诉讼条例》。国民政府于1928年颁行《刑事诉讼法》，1935年、1945年又加以修订。这些刑事诉讼法典的内容主要受日、德两国的影响。国民政府还颁布了一系列特殊的刑事诉讼单行法令，如1929年颁布的《反革命案件陪审暂行法》、1944年颁布的《特种刑事案件诉讼条例》和1948年颁布的《特种刑事法庭审判条例》。这些法令是专门为镇压共产党人、进步人士而制定的。1949年2月，中共中央宣布废除国民政府的旧法，其中包括刑事诉讼法。

中华人民共和国成立后，根据司法工作需要，先后颁布了一些有关刑事诉讼的法律，如1954年颁布了《中华人民共和国逮捕拘留条例》。“文化大革命”结束后，为重建社会主义法制，1979年7月1日颁布了《中华人民共和国刑事诉讼法》。这是中国第一部社会主义性质的刑事诉讼法典。1996年3月17日对该法典作重大修改后重新颁布。

基本原则 刑事诉讼法所规定的基本原则对刑事诉讼的进行具有指导意义，它体现刑事诉讼法的性质和特征，保证刑事诉讼法任务的顺利完成。奴隶制、封建制的刑事诉讼法，没有明确规定什么基本原则，但贯穿着下列特征：①司法不独立。各级行政官吏兼行司法职权，专职法官审判时也必须听从行政长官或封建领主的命令，国王或皇帝是最高裁判者。②维护公开的阶级不平等和等级特权。在古罗马的刑事诉讼中，奴隶没有参与诉讼的权利；奴隶无权充当控诉人；奴隶犯了罪，不需要进行审判就可以由奴隶主直接加以杀害和惩处。奴隶也不能出庭作证，需要奴隶作证时，先在预审中对他进行拷讯并制作笔录，然后在法庭上加以宣读。中国古代的唐律规定：对享有“八议”特权的贵族、官僚和社会上层分子，审判时不得进行拷讯，“违者，以故失论”（《唐律疏议·断狱》“八议请减老小”条）。③诉讼的残酷性。特别是在封建君主专制时期，被告人被视为有罪的人，没有辩护权，受到野蛮的刑讯和折磨。

西方国家的刑事诉讼法，按照资产阶级的民主、自由、平等、人权的观念确定了一系列基本原则。主要有：审判独立、法律面前人人平等、无罪推定、被告人有辩护权、审判公开、辩论原则、直接原则、言词原则、一事不再理等。这些原则与封建诉讼的公开专横相比较，无疑是巨大的历

史进步。除无罪推定外，这些原则基本上为中华民国时期国民政府的刑事诉讼法所继承。

前苏联刑事诉讼法所规定的基本原则有：人身不受侵犯原则，公民在法律和法院面前一律平等，审判员独立审判、只服从法律，诉讼使用民族语言原则，法院审理公开原则，保证被告人享有辩护权等。现行《俄罗斯联邦刑事诉讼法》保留了这些原则，并增加了无罪推定原则。

根据《中华人民共和国宪法》和《中华人民共和国刑事诉讼法》的规定，刑事诉讼的基本原则有：侦查权、检察权、审判权由国家专门机关分别行使；人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼，应当分工负责、互相配合、互相制约；人民法院、人民检察院依法独立行使职权；以事实为依据，以法律为准绳；一切公民在适用法律上一律平等；人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督；用民族语言文字进行诉讼；审判公开；保证被告人有权获得辩护；未经人民法院依法判决不得确定有罪；保障诉讼参与人的诉讼权利。这些基本原则体现了中国刑事诉讼法的社会主义民主法治精神，可以保证公安机关、人民检察院、人民法院准确、及时地查明犯罪事实，正确适用法律，惩罚犯罪分子，保障无罪的人不受刑事追究，保护公民的人身权利、财产权利、民主权利和其他权利，并对公民进行社会主义法制教育。

证据制度 办理刑事案件，首先必须收集、使用证据，准确认定案件事实，然后在此基础上适用法律，正确解决被追诉者的刑事责任问题。因此，证据制度在刑事诉讼法中占有十分重要的地位。

在社会发展的不同历史阶段和不同性质的国家，有不同的证据制度。在奴隶制、封建制的刑事诉讼中，实行过神示制度，即依靠神的示意来判断案件事实，包括：神誓，即以对神宣誓的方式来证明案件事实；神明裁判，即以当事人接受神的考验来证明他们陈述的真伪；司法决斗，即以当事人决斗的胜负来证明他们陈述的真伪。中世纪后期的欧洲各国的刑事诉讼实行法定证据制度，即法律机械地规定各种证据的证明力，以认定案件事实。刑讯逼供、据供定罪的口供主义，始终是奴隶制和封建制证据制度的一个基本特点。资产阶级在革命胜利后，在民主人权的思想指导下，废除了刑讯，摒弃了法定证据制度，大陆法系国家规定了以证据为根据认定

案件事实的证据裁判主义和以法官内心确信判断证据的自由心证主义。英美法系国家则一方面规定了一系列证据规则，另一方面也实行对证据的自由评断。

第二次世界大战以后，美英法系国家对证据规则有所发展，大陆法系国家也不同程度地吸收了英美法系的证据规则。当代资本主义国家所确定的刑事证据规则比较重要的有：证据的关联性和可采性规则、举证责任规则、传闻证据规则、非法证据排除规则、最佳证据规则、证人拒绝作证特权规则、沉默权规则、司法认知与推定规则、排除合理怀疑和自由心证等。

《中华人民共和国刑事诉讼法》第五章对证据作了专门规定，其内容主要有：证据的种类包括物证、书证，证人证言，被害人陈述，犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解，鉴定结论，勘验、检查笔录和视听资料。证据必须依照法定程序收集，严禁刑讯逼供和以威胁、引诱、欺骗以及其他非法的方法收集证据。办案必须忠于事实真相。对一切案件的判处都要重证据、重调查研究，不轻信口供。只有被告人供述，没有其他证据的，不能认定被告人有罪和处以刑罚；没有被告人供述，证据充分确实的，可以认定被告人有罪和处以刑罚。证人证言必须在法庭上经过控辩双方询问、质证，查证属实以后，才能作为定案的根据。人民法院、人民检察院和公安机关应当保障证人及其近亲属的安全。中国刑事诉讼法还在侦查程序中比较详细地规定了讯问犯罪嫌疑人，询问证人，勘验检查，搜查，扣押物证、书证和鉴定等收集证据的方法。

诉讼程序 古代的刑事诉讼，不论是控告式还是纠问式，程序都比较简单，没有专门的侦查机关，侦查程序和法庭审理程序基本不分，上诉和申诉程序不正规。在纠问式程序中，审判不公正，刑讯是合法程序。

资本主义民主法制的建立，使资本主义的刑事诉讼程序逐步健全起来。英美法系和大陆法系由于诉讼模式不同，具体程序也有所区别。其主要程序如下：

侦查程序 英美法系国家的侦查由警察机关负责。警察询问犯罪嫌疑人必须有律师在场，犯罪嫌疑人享有沉默权，但英国对沉默权有一定的限制。警察机关的搜查、扣押和有证逮捕应当通过司法审查程序。大陆法系