

审判程序中 讯问被告人问题研究

Research on Interrogation
of the Defendant
in Trial Procedures



马云雪 / 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

审判程序中 讯问被告人问题研究

Research on Interrogation
of the Defendant
in Trial Procedures

马云雪 / 著

谨以此书献给我的儿子——蒋思远

图书在版编目 (CIP) 数据

审判程序中讯问被告人问题研究 / 马云雪著. —北京:
中国法制出版社, 2016. 1
ISBN 978-7-5093-7239-5

I. ①审… II. ①马… III. ①刑事诉讼—审判—诉讼
程序—研究—中国 IV. ①D925. 218. 24

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 027756 号

责任编辑 刘晓霞

封面设计 李 宁

审判程序中讯问被告人问题研究

SHENPANCHENGXUZHONG XUNWEN BEIGAOREN WENTI YANJIU

经销/新华书店

印刷/北京九州迅驰传媒文化有限公司

开本/850 毫米×1168 毫米 32

版次/2016 年 5 月第 1 版

印张/ 6.5 字数/ 140 千

2016 年 5 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-7239-5

定价: 24.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 66033393

值班电话: 66026508

传真: 66031119

编辑部电话: 66066627

邮购部电话: 66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010-66032926)

序

我国刑事诉讼活动长期受困于惩罚犯罪和保护人权的价值纠葛。在这场持久的争夺战中，惩罚犯罪借着防卫社会、保障社会的“正名”，时常撬动了天平的平衡，人权保障不免浅尝旁落之味。晚近以来，犯罪控制理念渐成共识，人权保障理念更加深入人心，犯罪控制与人权保障迎来了“蜜月期”，为我国刑事诉讼司法改革提供了源源不断的动力，不断续写犯罪控制视野下刑事诉讼变革与进步的新篇章。

在我国，无论是刑事诉讼的一审程序、二审程序，还是死刑复核程序，都有关于讯问被告人的规定，客观地说，讯问被告人确实对于发现案件真实具有重要的意义与作用。但是，从程序公正的角度来看，我国审判程序中讯问被告人程序尚存在很多与程序公正理念相违背的地方，而且，这些问题却正触及程序正义的核心问题。例如，被告人的沉默权、无罪推定、诉讼的主体地位、控辩平等、法官中立等。这些问题严重影响到讯问被告人程序的公正，也是积极探索审判程序中询问被告人正当程序的理论意义与司法价值之所在。

纵观《审判程序中讯问被告人问题研究》一书，窃以为：

彰显人权保障的依法治国理念。犯罪控制理念与人权保障理念可以相得益彰，人权保障事业是刑事诉讼的生命线，《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》勾勒了人权保障的法治蓝图，也为具体刑事诉讼活动规划了指南。《审判程序中讯问被告人问题研究》一书紧密追踪这一主旨，关注讯问被告人的正当权益，无疑是刑事诉讼保障人权的有力举措。

秉持程序正义的根本诉讼价值。程序正当是国际司法准则的基石，是各国刑事诉讼的核心价值，更是刑事诉讼活动的基本原则。《审判程序中讯问被告人问题研究》一书有着鲜明的问题意识，聚焦我国刑事审判程序中讯问被告人的不足与结构性矛盾，从刑事诉讼基本原则出发，从多个角度展开探索，寻求“供给侧”的变革路径，力图努力实现“让人民群众在每一个司法案件中感受到公平正义”的终极目标。

呼应以审判为中心的重大司法改革。我国刑事诉讼活动一度弱化了审判阶段的重要地位与作用，是我国刑事诉讼问题难断的主要隐患之一。《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》明确要求“推进以审判为中心的诉讼制度改革”，实乃“对症下药”之良剂。《审判程序中讯问被告人问题研究》一书充分围绕“审判中心”理念展开研究，对一审、二审、再审中的讯问被告人程序采取了深入浅出、轻重得当的探讨，并立足中国国情提出了有益的解决方案。

马云雪是我指导的优秀博士之一，后又选择去中国社会科学院法学研究所博士后流动站继续深造。而今欣闻其作即将出版，要我作序，欣然应允。希望再接再厉，持之以恒，不断进步。

刘广三*

2016年1月19日于京师新主楼

* 刘广三，北京师范大学刑事法律科学研究院教授、博士生导师，证据法研究所所长，原北京市石景山区人民检察院副检察长（挂职）、现最高人民法院刑三庭副庭长（挂职）。

前 言

程序公正理念所表达的注重程序，既体现了刑事诉讼中对人权的尊重与保障，亦是现代法治的基本要求，当今世界各文明国家的刑事诉讼无不体现出正当程序这一基本理念，我国也将程序公正作为刑事诉讼所追求的核心价值。从目前来看，我国的刑事诉讼程序中存在着一些根本性的问题，这些问题几乎都与程序公正有关。在我国，无论是刑事诉讼的一审程序、二审程序还是死刑复核程序中都有关于讯问被告人的规定，客观地说，讯问被告人的确对于发现案件真实具有重要的意义与作用，但是从程序公正的角度来看，我国审判程序中讯问被告人程序存在很多与程序公正相违背的问题，而这些问题却正触及程序正义的核心问题。例如被告人的沉默权、无罪推定、诉讼的主体地位、控辩平等、法官中立等。这些问题严重影响到讯问被告人程序的公正。因此，本文以一审到二审以及死刑复核程序中讯问被告人的问题为研究内容，以程序公正为研究基础，对审判程序中讯问被告人问题进行深入系统的分析，并以此为基础，提出建立公正合理的讯问程序的建议。

本书共分为八章，在第一章导论里，笔者主要介绍了本书研究的缘起、研究的意义、国内外研究的现状及其研究的方法。第

第二章主要阐述了审判程序中讯问被告人的内涵、特点以及与其他相关概念的比较。第三章重点论述了我国刑事诉讼审判程序中讯问被告人的基本理论问题,如讯问被告人的理论基础、价值、功能。在第四章里,笔者对国外审判程序中有关讯问被告人程序进行了系统的介绍,以期望为我国审判程序中讯问被告人的完善提供可资借鉴之处。在接下来的第五章、第六章以及第七章中笔者分别对我国刑事诉讼一审程序、二审程序以及死刑复核程序中讯问被告人存在的相关问题进行分析论证。最后一章为结语,在对本文进行总结的基础上,指出本书研究的不足及其以后努力的方向等。

刑事一审程序是刑事诉讼基础性程序。从程序公正的角度来看,我国一审程序中讯问被告人问题主要集中体现在讯问被告人主体二元化,控审不分,法官僭越公诉人的位置而成为事实上的讯问者等相关问题。这些违背程序公正的做法,严重地损害了被告人的人权。同时,被告人在强大的国家权力面前,在很多情况下,根本无法对侵犯自身诉讼权利的行为进行救济,这使得被告人在刑事诉讼中处于更为不利的地位。因此,如何改变这种讯问被告人的现状是需要集中探讨的问题。其内容主要涉及转变理念,完善相关的法律规定等方面。

刑事二审程序是我国的救济程序,权利救济可以说是二审程序设立的最为重要的目的之一。我国法律规定,二审开庭审理的案件参照一审程序进行,因此,在这一章中,对二审开庭审理程序中讯问被告人问题不再赘述。着重探讨的是二审不开庭审理中讯问被告人的程序问题,在明确了二审程序中检察官公诉人地位

的前提下，分析了我国二审程中讯问被告人的单方面性及秘密性等问题，从某种意义上说，这种讯问方式与程序正义原则相违背。因此，有必要对二审中讯问被告人的程序进行完善。

死刑复核程序是审理死刑案件所必经的一个诉讼程序，为我国所独有。我国《刑事诉讼法》明确规定了死刑复核程序中应当讯问被告人。死刑复核程序中的讯问与二审程序中的讯问具有明显的区别，死刑复核程序中，检察官主要承担法律监督者的角色。目前死刑复核程序中讯问被告人问题最为突出的表现是远程视频讯问。从目前的司法现状来看，由于信息化社会的高度发展，电子化已经渗透到了司法领域，在死刑复核程序中的集中表现就是远程视频讯问。所有死刑案件的复核都由最高法院到被告人关押的所在地进行讯问是很难做到的，因此，远程视频讯问正是在适应我国司法实践状况的条件下产生的。近些年来，最高法院积极推广视频讯问，这是刑事司法信息化中出现的一个新生事物，从社会进步的角度来看，这无疑具有重要的意义。但同时死刑复核案件中的视频讯问也给传统刑事司法带来了前所未有的挑战，例如对程序公正的影响等。目前我国法律并没有对视频讯问进行明确的规定，因此有必要对视频讯问进行理论上的研究和探讨。

目 录

1 导 论	001
1.1 研究的缘起	002
1.2 研究的现状	002
1.3 研究的意义	005
1.3.1 审判程序中讯问被告人研究的理论意义 ...	005
1.3.2 审判程序中讯问被告人研究的实践意义 ...	006
1.4 研究的思路与方法	006
1.4.1 研究思路	006
1.4.2 研究方法	007
2 我国审判程序中讯问被告人概述	009
2.1 我国审判程序中讯问被告人内涵	010
2.2 我国审判程序中讯问与询问、发问之辨析 ...	011

2.2.1 讯问、询问、发问之目的指向·····	011
2.2.2 讯问、询问、发问之对象比较·····	012
2.2.3 讯问、询问、发问之利益倾向比较·····	012
2.3 我国审判程序中讯问被告人的特点 ·····	013
2.3.1 审判程序中讯问被告人具有法定性和公开性 ···	013
2.3.2 审判程序中讯问对象和讯问内容针对性 ···	013
2.3.3 审判程序中讯问的冲突性 ·····	014
2.4 我国审判程序中讯问与侦查讯问比较 ·····	014
2.4.1 二者的价值取向不同 ·····	017
2.4.2 二者所侧重的功能不同 ·····	018
 3 审判程序中讯问被告人基本理论 ·····	 019
3.1 理论基础 ·····	020
3.1.1 程序公正基础 ·····	020
3.1.2 主体性基础 ·····	029
3.1.3 信息论基础 ·····	032
3.2 审判程序中讯问被告人的功能及价值评判 ···	040
3.2.1 审判程序中讯问被告人的功能 ·····	040
3.2.2 审判程序中讯问被告人价值评判 ·····	045
3.3 小 结 ·····	055
 4 审判程序中讯问被告人比较考察 ·····	 057
4.1 当事人主义审判程序中讯问被告人 ·····	058
4.2 职权主义审判程序中讯问被告人 ·····	065

4.3 混合式诉讼模式审判程序中讯问被告人	067
4.4 我国刑事审判程序中讯问被告人	070
5 我国第一审程序中讯问被告人	075
5.1 我国第一审程序中讯问被告人历史演变	076
5.2 我国第一审程序中讯问被告人存在的问题 ...	078
5.2.1 讯问被告人主体二元化	079
5.2.2 讯问被告人时法官充当公诉人角色	081
5.2.3 讯问被告人顺序质疑	082
5.2.4 翻供讯问中对质权缺失	083
5.2.5 讯问被告人规则问题	087
5.3 我国第一审程序中讯问被告人存在问题的原因 分析	091
5.3.1 观念上的原因	091
5.3.2 法律上的原因	093
5.3.3 实践操作上的原因	093
5.4 我国第一审程序中讯问被告人问题的完善 ...	094
5.4.1 观念的重构	095
5.4.2 讯问被告人程序的完善	102
6 我国第二审程序中讯问被告人	113
6.1 我国第二审程序中检察官角色定位	115
6.1.1 法律监督的含义	117
6.1.2 第二审检察官的角色定位	119

6.2 我国第二审程序中讯问被告人现状	122
6.3 我国第二审不开庭审理案件中讯问被告人 程序的质疑	125
6.3.1 第二审不开庭审理案件中法官讯问	126
6.3.2 第二审不开庭审理中讯问被告人时检察官的 缺位	130
6.4 我国第二审不开庭审理中讯问被告人程序 重构	131
6.4.1 第二审不开庭程序中讯问被告人程序诉讼化 改造的合理性	132
6.4.2 第二审不开庭审理案件中讯问被告人程序诉 讼化改造的可行性	135
6.4.3 第二审不开庭审理案件中讯问被告人程序诉 讼化改造及其立法建议	138
6.5 结 语	143
7 死刑复核程序中的远程视频讯问	145
7.1 死刑复核程序中的讯问与二审程序中讯问的 比较	147
7.2 死刑复核案件中视频讯问的产生及其适用 现状	149
7.3 死刑复核程序视频讯问司法运用所面临的 问题	151
7.3.1 死刑复核程序中远程视频讯问对程序公正理	

念的影响	152
7.3.2 死刑复核程序中远程视频讯问时检察官的监 督问题	156
7.3.3 死刑复核程序中远程视频讯问听取辩护律师 意见问题	157
7.4 死刑复核程序中远程视频讯问的完善	159
7.4.1 视频讯问的被告人程序选择权	160
7.4.2 视频讯问适用的死刑复核案件类型	161
7.4.3 死刑复核程序中远程视频讯问时法律监督程 序完善	162
7.4.4 死刑复核程序中远程视频讯问时律师在场权 的确立	165
7.5 小 结	168
 8 结 论	 171
 参考文献	 174
致 谢	185
附 录	187

1 导 论

- 1.1 研究的缘起
- 1.2 研究的现状
- 1.3 研究的意义
- 1.4 研究的思路与方法

1.1 研究的缘起

关于讯问问题的研究，主要集中在侦查阶段，其国内外的研究成果可谓汗牛充栋，不胜枚举。但是笔者将研究的范围界定为我国审判程序中讯问被告人问题研究主要基于以下考量：鉴于我国司法实践中刑讯逼供、暴力取证导致的错案层出不穷，广受舆论的谴责，反映到学术研究中，则是对刑事侦查讯问的批判和深入的探讨。其关注的重点主要集中在侦查讯问的本质和侦查讯问中出现的刑讯逼供等相关问题。与审前程序中讯问的研究相比，审判程序中讯问问题的研究明显滞后很多。但是就目前我国司法实践状况而言，由于法律规定的概括性和司法实践中存在的种种弊端，无论是在一审、二审还是在死刑复核程序的审理过程中，讯问被告人程序都面临着很多问题，这些问题严重地影响了司法的公正。但受各种因素的影响，审判程序中讯问被告人问题并没有得到学术界应有的重视，研究也没有深入地进行。可以说对我国刑事审判程序中讯问被告人问题的研究是完善我国庭审制度的重要内容之一。

1.2 研究的现状

首先，我国审判程序中讯问被告人问题研究现状。

从笔者目前收集到的资料来看,审判程序中讯问被告人问题的研究主要集中在讯问的以下几个方面,一是关于讯问策略方面,相关论文主要有:徐志高的《法庭审理中公诉人的讯问技巧》(《中国检察官》2007年第1期),靳国忠的《公诉人当庭讯问应注意的几个问题》(《人民检察》1998年第8期),游晓琴的《法庭讯问:方法决定效果,细节决定成败》(《检察日报》2005年第9期),吴斌的《公诉人在庭审中讯问的策略和技巧》(《检察实践》2001年第1期),谭翠云的《庭审讯问三法》(《检察实践》2000年第4期),熊红文的《对庭审中不认罪被告人的讯问策略与技巧》(《人民检察》2006年第5期),韩勇的《掌握庭审讯问技巧,提高公诉水平》(《法学杂志》2003年第1期),任景波的《刑事案件庭审中的讯问、质证策略》(《人民司法》2006年第8期),季刚的《试论公诉人在庭审中对被告人的讯问》(《政治与法律》2001年第4期)。二是从语言学的角度对庭审程序中讯问被告人问题进行了研究,例如王征的硕士论文《法庭讯问的语用策略研究》,毛凤凡的《法庭讯问中的模糊限定语引发的语用冲突及对法庭审判的启示》(《外语研究》2006年第4期)。三是从讯问程序中的讯问顺序的角度对讯问被告人问题进行了分析,相关论文有季刚、刘晶的《刑事庭审中讯问被告人程序研究》(《上海政法管理干部学院学报》2002年第1期),雷建昌、王凉、高晋中《法庭讯(问)问方式比较研究》(《人民检察》2005年第3)。

从上面的相关研究成果来看,我国目前庭审程序中有关讯问的研究主要集中在从公诉人支持公诉的角度上来研究讯问的技巧