

SIFAZHIDU YU SIFAGAIGE



司法制度
与
司法改革

熊先觉 / 著

中国法制出版社

司法制度与司法改革

熊先觉 著

中国法制出版社

责任编辑:王淑敏

图书在版编目(CIP)数据

司法制度与司法改革/熊先觉著. —北京:中国法制出版社,2003.5

ISBN 7 - 80083 - 520 - 0

I. 司… II. 熊… III. 司法制度 - 体制改革 - 研究 - 中国 IV. D926

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 034598 号

司法制度与司法改革

SIFA ZHIDU YU SIFA GAIGE

著者/熊先觉

经销/新华书店

印刷/三河市印务有限公司
三河市紫恒印装有限公司

开本/850 × 1168 毫米 32
版次/2003 年 5 月第 2 版

印张/19 字数/474 千
2003 年 5 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN7 - 80083 - 520 - 0/D·498

定价:34.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真:66062741

发行部电话:66062752

编辑部电话:66062738

邮购部电话:66033288

读者俱乐部电话:66026596

前 言

司法制度从古代的司法与行政不分、司法从属于行政到近代的司法独立而形成以司法审判为核心的庞大司法体系，始终伴随经济基础的发展变化而不断地进行改革创新，彼此适应，互动，有力地促进了人类社会的发展。世界各国的司法制度主要分为以德、法为代表的大陆法系司法制度和以美、英为代表的普通法系司法制度。我国实行“一国两制”，存在着两种制度三个法系四个法域。大陆人民司法制度接近大陆法系，澳门、台湾司法制度属于大陆法系，香港司法制度属于普通法系。本书除全面论述我国四个法域的司法制度外，还论述了两大法系主要国家的司法制度，俾便参考借鉴。

当今世界由于贸易自由化的发展，经济全球化所引发的法律世界化的趋势日益凸显，社会制度和意识形态的差异日益淡化，两大法系的鸿沟也日益填平，相互取长补短，“你中有我，我中有你”，大有融合之势。各国都在进行司法改革，我国司法改革更是如火如荼，方兴未艾。

笔者于20世纪80年代曾率先推出《中国司法制度》专著，90年代末复有新论问世，今据党的十六大“推进司法体制改革”精神，在《中国司法制度新论》的基础上大大增补特别是增加司法改革的新内容，并对司法改革提出个人的若干设想而成此书，以期有助于我国的司法体制改革。限于水平和时间，不当之处尚希读者教正。

熊先觉

2003年3月16日于北京

目 录

第一篇 绪 论

| | |
|-----------------------|----|
| 第一章 司法制度的起源和演变 | 1 |
| 第一节 司法制度概述 | 1 |
| 一、司法是历史的产物 | 1 |
| 二、司法权是国家的重要权力 | 2 |
| 三、认定司法机关的标准 | 3 |
| 四、司法制度的基本构成 | 4 |
| 五、司法制度的概念 | 5 |
| 第二节 司法制度的起源 | 6 |
| 一、原始社会以习俗调整社会关系 | 6 |
| 二、司法制度的产生 | 6 |
| 第三节 司法制度的演变 | 7 |
| 一、奴隶社会出现法庭 | 7 |
| 二、古代司法从属行政 | 8 |
| 三、近代司法独立 | 8 |
| 四、现代司法制度 | 9 |
| 第二章 中国司法制度的历史沿革 | 10 |
| 第一节 中国古代司法制度 | 10 |
| 一、中国奴隶社会的司法制度 | 10 |
| 二、中国封建社会的司法制度 | 12 |
| 第二节 中国近现代司法制度 | 15 |

| | |
|-----------------------------------|-----------|
| 一、清末的司法制度 | 15 |
| 二、民国时期的司法制度 | 16 |
| 第三节 中国当代司法制度 | 20 |
| 一、人民司法制度的建立和发展 | 20 |
| 二、“一国两制”的司法制度 | 24 |
| 第三章 人民司法制度的体制 | 27 |
| 第一节 人民司法制度的体制及其地位 | 27 |
| 一、司法体制的概念 | 27 |
| 二、人民司法体制 | 27 |
| 三、人民司法体制的地位 | 28 |
| 第二节 人民司法制度的组织体系 | 29 |
| 一、审判机关的组织体系 | 29 |
| 二、检察机关的组织体系 | 30 |
| 三、侦查机关的组织体系 | 30 |
| 四、司法行政机关的组织体系 | 31 |
| 第三节 司法行政机关的任务变迁 | 32 |
| 一、司法部在建国初期十年的任务 | 32 |
| 二、司法部恢复后的任务变迁 | 34 |
| 第四节 司法人员 | 37 |
| 一、司法人员的概念和分类 | 37 |
| 二、司法人员的资格和任免 | 38 |
| 第四章 人民司法制度的指导思想和基本原则 | 41 |
| 第一节 人民司法制度的指导思想 | 41 |
| 一、指导思想的概念 | 41 |
| 二、人民司法制度的指导思想 | 41 |
| 第二节 人民司法制度的基本原则 | 43 |
| 一、人民司法制度基本原则的概念和特征 | 43 |
| 二、人民司法制度的基本原则 | 45 |
| 第五章 人民司法制度的基本任务和程序体系 | 53 |

| | |
|-----------------------|----|
| 第一节 人民司法制度的基本任务 | 53 |
| 一、人民司法制度的主要功能 | 53 |
| 二、人民司法制度的基本任务 | 53 |
| 第二节 人民司法制度的程序体系 | 54 |
| 一、司法程序的种类和特点 | 54 |
| 二、司法程序体系 | 55 |
| 三、三大司法体系 | 56 |

第二篇 人民司法制度

| | |
|------------------------|----|
| 第六章 审判制度 | 58 |
| 第一节 概述 | 58 |
| 一、审判制度的概念 | 58 |
| 二、法院的特征 | 59 |
| 三、法院的种类 | 61 |
| 第二节 人民法院的性质任务 | 62 |
| 一、人民法院的性质 | 62 |
| 二、人民法院的任务 | 62 |
| 第三节 人民法院的组织和职权 | 66 |
| 一、地方各级人民法院的组织和职权 | 67 |
| 二、专门人民法院的组织和职权 | 69 |
| 三、最高人民法院的组织和职权 | 73 |
| 第四节 人民法院的审判组织 | 75 |
| 一、独任庭 | 76 |
| 二、合议庭 | 76 |
| 三、审判委员会 | 77 |
| 第五节 审判工作的基本原则和制度 | 78 |
| 一、审判工作的基本原则 | 78 |
| 二、公开审判制度 | 78 |

| | |
|---------------------------|------------|
| 三、辩护制度 | 79 |
| 四、两审终审制度 | 80 |
| 五、合议制度 | 81 |
| 六、回避制度 | 82 |
| 七、死刑复核制度 | 83 |
| 八、审判监督制度 | 84 |
| 九、司法协助制度 | 86 |
| 第六节 法官制度 | 87 |
| 一、法官资格和任免制度 | 87 |
| 二、法官保障制度 | 89 |
| 三、法官晋升制度 | 90 |
| 四、法官奖惩制度 | 90 |
| 五、其他制度 | 91 |
| 第七节 审判方式的重大改革 | 91 |
| 一、审判方式改革的意义和推动实行 | 91 |
| 二、审判方式改革的主要内容 | 93 |
| 三、审判方式改革的效果和启迪 | 96 |
| 第八节 审判制度改革的进展和存在的问题 | 97 |
| 一、审判制度改革的进展情况 | 97 |
| 二、审判制度改革存在的问题 | 99 |
| 第七章 检察制度 | 101 |
| 第一节 检察制度的起源和演变 | 101 |
| 一、检察制度的概念和特征 | 101 |
| 二、检察制度的起源 | 102 |
| 三、检察制度的演变 | 103 |
| 第二节 人民检察院的性质和任务 | 105 |
| 一、人民检察院的性质及其地位 | 105 |
| 二、人民检察院的任务 | 107 |
| 第三节 人民检察院的组织和职权 | 107 |

| | |
|---------------------|-----|
| 一、人民检察院的组织特点 | 107 |
| 二、人民检察院的职权 | 108 |
| 第四节 检察委员会和工作机构 | 108 |
| 一、检察委员会 | 108 |
| 二、检察工作机构 | 109 |
| 第五节 检察工作的基本原则和制度 | 110 |
| 一、检察工作的基本原则 | 110 |
| 二、检察工作制度 | 111 |
| 第六节 检察官制度 | 115 |
| 一、检察官制度的重要性 | 115 |
| 二、检察官资格和任免制度 | 117 |
| 三、检察官晋升和奖惩制度 | 118 |
| 四、检察官保障和退休制度 | 120 |
| 第七节 反贪治吏的两大举措 | 121 |
| 一、反贪机构的设立及其性质任务 | 121 |
| 二、举报中心的设立及其性质任务 | 122 |
| 三、举报工作的基本原则制度 | 123 |
| 第八节 检察制度的改革成就和定位问题 | 125 |
| 一、检察制度的改革成就 | 125 |
| 二、检察制度的定位问题 | 126 |
| 第八章 侦查制度 | 129 |
| 第一节 侦查制度的起源和演变 | 129 |
| 一、侦查制度的概念和特征 | 129 |
| 二、侦查制度的起源 | 131 |
| 三、侦查制度的演变 | 132 |
| 四、中国近现代的侦查制度 | 133 |
| 第二节 公安机关的性质任务和管辖 | 134 |
| 一、公安机关的性质 | 134 |
| 二、公安机关的任务 | 135 |

| | |
|----------------------|-----|
| 三、公安机关的侦查管辖 | 136 |
| 第三节 公安机关和国家安全机关的法律地位 | 137 |
| 一、公安机关的法律地位 | 137 |
| 二、国家安全机关的法律地位 | 137 |
| 第四节 侦查工作的基本原则和制度 | 138 |
| 一、侦查工作的基本原则 | 138 |
| 二、侦查工作制度 | 140 |
| 第五节 侦查官制度 | 144 |
| 一、人民警察法规概述 | 144 |
| 二、侦查官 | 144 |
| 三、侦查官资格制度 | 145 |
| 四、侦查官晋升制度 | 145 |
| 五、侦查官纪律制度 | 146 |
| 第六节 公安刑侦改革 | 147 |
| 一、刑侦改革的缘由 | 147 |
| 二、刑侦改革的措施和效果 | 147 |
| 三、刑侦工作的其他改革 | 148 |
| 第七节 国际刑事司法协助 | 149 |
| 一、国际刑事司法协助的概念 | 149 |
| 二、国际刑事司法协助的法律依据 | 149 |
| 三、中国与国际刑警组织的合作 | 150 |
| 第八节 侦查工作面临新问题新对策 | 151 |
| 一、侦查工作面临新的问题 | 151 |
| 二、侦查工作需要新的对策 | 153 |
| 第九章 监狱制度 | 155 |
| 第一节 监狱制度的起源和演变 | 155 |
| 一、监狱的概念和产生 | 155 |
| 二、中国监狱制度的产生和演变 | 156 |
| 三、资本主义国家监狱制度的产生和演变 | 164 |

| | | |
|-----|-------------------|-----|
| 第二节 | 中华人民共和国监狱制度的建立和发展 | 172 |
| 一、 | 改造旧监狱探索创建新型监狱 | 172 |
| 二、 | 劳动改造条例的公布施行 | 173 |
| 三、 | 监狱管理体制的再调整 | 174 |
| 四、 | 监狱法的制定颁布 | 175 |
| 第三节 | 监狱体制 | 176 |
| 一、 | 监狱的主管机关 | 176 |
| 二、 | 监狱的设置及其机构人员 | 177 |
| 三、 | 监狱的财政体制 | 179 |
| 四、 | 监狱的监督体制 | 179 |
| 第四节 | 监狱的性质任务和基本原则 | 180 |
| 一、 | 监狱的性质 | 180 |
| 二、 | 监狱的任务 | 181 |
| 三、 | 监狱工作的基本原则 | 182 |
| 第五节 | 刑罚的执行 | 184 |
| 一、 | 收监 | 184 |
| 二、 | 服刑人的申诉控告和检举 | 185 |
| 三、 | 监外执行 | 186 |
| 四、 | 减刑和假释 | 187 |
| 五、 | 释放和安置 | 187 |
| 第六节 | 狱政管理 | 188 |
| 一、 | 分押分管 | 188 |
| 二、 | 警戒 | 188 |
| 三、 | 戒具和武器的使用 | 188 |
| 四、 | 通信和会见 | 189 |
| 五、 | 生活和卫生 | 189 |
| 六、 | 奖惩 | 189 |
| 七、 | 对罪犯服刑期间犯罪的处理 | 190 |
| 第七节 | 少年犯的教育改造 | 190 |

| | |
|----------------------------|-----|
| 一、执行刑罚的场所····· | 190 |
| 二、实施教育改造的原则····· | 191 |
| 三、剩余刑期的执行····· | 191 |
| 第八节 监狱制度改革及其与劳教制度的区别····· | 192 |
| 一、监狱制度的改革····· | 192 |
| 二、监狱制度与劳教制度的区别····· | 193 |
| 第十章 律师制度 ····· | 196 |
| 第一节 律师制度的起源和演变····· | 196 |
| 一、律师制度的起源····· | 196 |
| 二、律师制度的演变····· | 198 |
| 三、律师制度引进中国····· | 204 |
| 第二节 中华人民共和国律师制度的建立和发展····· | 207 |
| 一、律师制度的草创和夭折····· | 207 |
| 二、律师制度的恢复和改革····· | 209 |
| 三、律师法颁布施行的意义····· | 211 |
| 第三节 律师的性质业务和执业原则····· | 213 |
| 一、律师的性质····· | 213 |
| 二、律师的业务范围····· | 214 |
| 三、律师的执业原则····· | 216 |
| 第四节 律师的执业条件····· | 218 |
| 一、律师资格····· | 218 |
| 二、执业证书····· | 220 |
| 三、执业限制····· | 221 |
| 第五节 律师机构和管理体制····· | 223 |
| 一、律师事务所····· | 223 |
| 二、律师协会····· | 226 |
| 三、管理体制····· | 227 |
| 第六节 律师的权利义务和法律责任····· | 227 |
| 一、律师的权利····· | 227 |

| | |
|--------------------|------------|
| 二、律师的义务 | 228 |
| 三、律师的法律责任 | 229 |
| 第七节 律师收费和法律援助制度 | 231 |
| 一、律师收费制度 | 231 |
| 二、法律援助制度 | 232 |
| 第八节 律师工作面临新形势新业务 | 234 |
| 一、律师工作面临新的形势 | 234 |
| 二、律师工作面临新的业务 | 235 |
| 第十一章 调解制度 | 238 |
| 第一节 调解制度的起源和演变 | 238 |
| 一、调解制度的概念和特征 | 238 |
| 二、中国调解制度的起源和演变 | 239 |
| 三、西方国家的调解制度 | 243 |
| 第二节 人民调解制度的确立和发展 | 245 |
| 一、人民调解制度的确立 | 245 |
| 二、人民调解制度的发展 | 246 |
| 三、人民调解组织条例的颁布实施 | 247 |
| 第三节 人民调解的性质任务和基本原则 | 247 |
| 一、人民调解的性质 | 247 |
| 二、人民调解的任务 | 248 |
| 三、人民调解的基本原则 | 249 |
| 第四节 人民调解的组织形式和指导 | 251 |
| 一、人民调解委员会 | 251 |
| 二、人民调解员 | 252 |
| 三、司法助理员 | 253 |
| 第五节 人民调解的工作程序和方法 | 253 |
| 一、调解程序 | 253 |
| 二、调解方法 | 254 |
| 三、调防结合 | 255 |

| | | |
|-------------|-------------------|-----|
| 第六节 | 人民调解工作制度 | 257 |
| 一、 | 人民调解工作制度的概念和意义 | 257 |
| 二、 | 人民调解工作制度 | 257 |
| 第七节 | 人民调解制度的地位作用和展望 | 259 |
| 一、 | 人民调解制度的地位 | 259 |
| 二、 | 人民调解制度的作用 | 260 |
| 三、 | 人民调解制度的展望 | 261 |
| 第八节 | 人民调解制度的新发展 | 262 |
| 一、 | 确定民调协议的合同性质和法律效力 | 262 |
| 二、 | 规范民间纠纷的受理范围和调解程序 | 264 |
| 第十二章 | 仲裁制度 | 267 |
| 第一节 | 仲裁制度的起源和演变 | 267 |
| 一、 | 仲裁制度的概念和属性 | 267 |
| 二、 | 仲裁制度的起源和发展 | 271 |
| 三、 | 仲裁制度的演变 | 272 |
| 四、 | 仲裁制度引进中国及误译为“公断” | 284 |
| 第二节 | 中华人民共和国仲裁制度的建立和发展 | 286 |
| 一、 | 涉外仲裁制度 | 286 |
| 二、 | 国内仲裁制度 | 289 |
| 三、 | 劳动争议仲裁制度 | 293 |
| 四、 | 仲裁法颁布施行的意义 | 296 |
| 第三节 | 仲裁制度的基本原则和基本制度 | 298 |
| 一、 | 仲裁制度的基本原则 | 298 |
| 二、 | 仲裁制度的基本制度 | 300 |
| 第四节 | 仲裁机构 | 307 |
| 一、 | 仲裁委员会和仲裁员 | 307 |
| 二、 | 仲裁协会 | 311 |
| 第五节 | 仲裁程序 | 311 |
| 一、 | 申请和受理 | 311 |

| | |
|---------------------|------------|
| 二、仲裁庭的组成 | 314 |
| 三、开庭和裁决 | 317 |
| 第六节 申请撤销裁决 | 321 |
| 一、申请撤销裁决的概念和意义 | 321 |
| 二、法定撤销裁决的情形 | 322 |
| 三、申请撤销裁决的条件和期限 | 323 |
| 四、撤销裁决的程序和效力 | 324 |
| 第七节 仲裁裁决的执行 | 324 |
| 一、执行的概念和意义 | 324 |
| 二、申请执行 | 325 |
| 三、裁决不予执行的情形 | 326 |
| 四、执行的中止恢复和终结 | 328 |
| 五、涉外仲裁裁决的执行 | 328 |
| 第八节 仲裁制度亟需改革完善 | 331 |
| 一、仲裁法颁布实施以来的成就和问题 | 331 |
| 二、仲裁制度改革完善的主要内容 | 332 |
| 第十三章 公证制度 | 338 |
| 第一节 公证制度的起源和演变 | 338 |
| 一、公证的概念和性质 | 338 |
| 二、公证制度的起源 | 342 |
| 三、公证制度的演变 | 343 |
| 第二节 中国公证制度的由来和发展 | 345 |
| 一、中国古代的私证和税契制度 | 345 |
| 二、中华民国时期的公证制度 | 345 |
| 三、中华人民共和国公证制度的建立和发展 | 346 |
| 第三节 公证体制的改革问题 | 348 |
| 一、公证处的性质和设置 | 348 |
| 二、公证人的条件和任命 | 349 |
| 第四节 公证的业务原则和效力 | 350 |

| | |
|----------------------|------------|
| 一、公证业务 | 350 |
| 二、公证原则 | 351 |
| 三、公证效力 | 353 |
| 第五节 公证的管辖程序和收费 | 355 |
| 一、公证管辖 | 355 |
| 二、公证程序 | 357 |
| 三、公证收费 | 360 |
| 第六节 涉港澳台公证 | 361 |
| 一、概述 | 361 |
| 二、涉台公证的特征和困难 | 362 |
| 三、涉台民事公证 | 362 |
| 四、涉台经济公证 | 364 |
| 第七节 涉外公证 | 365 |
| 一、涉外公证的概念 | 365 |
| 二、涉外公证的业务范围 | 367 |
| 三、涉外公证和认证 | 369 |
| 第八节 公证程序规则的改进 | 369 |
| 一、公证程序规则的三次变化 | 369 |
| 二、从试行规则到程序规则 | 370 |
| 第十四章 推进司法体制改革 | 372 |
| 第一节 司法改革的纲领和目标 | 372 |
| 一、司法改革的纲领性文件 | 372 |
| 二、司法改革的目标问题 | 373 |
| 三、司法改革的关键问题 | 375 |
| 第二节 司法改革的现状和问题 | 376 |
| 一、司法改革的现状 | 376 |
| 二、司法改革的问题 | 378 |
| 第三节 司法体制改革的若干设想 | 379 |
| 一、建议成立国家司法改革委员会 | 379 |

| | |
|------------------|-----|
| 二、法院体制改革的思路 | 379 |
| 三、改革法官制度的设想 | 383 |
| 四、建立违宪审查制度 | 385 |
| 五、改进和完善司法行政制度 | 386 |
| 第四节 坚持和完善人民陪审员制度 | 389 |
| 一、陪审制度的起源和演变 | 389 |
| 二、百年中国的陪审制度 | 391 |
| 三、坚持和完善人民陪审员制度 | 396 |

第三篇 特区司法制度

| | |
|------------------|-----|
| 第十五章 香港司法制度 | 399 |
| 第一节 概述 | 399 |
| 一、“一国两制”的理论和实践 | 399 |
| 二、香港司法机关的地位 | 400 |
| 三、香港司法制度的基本原则 | 401 |
| 第二节 香港审判制度 | 408 |
| 一、香港法院的历史沿革 | 408 |
| 二、香港特别行政区的司法体制 | 409 |
| 三、司法程序体系 | 415 |
| 四、法官制度 | 417 |
| 五、陪审团制度 | 420 |
| 第三节 香港检察制度 | 424 |
| 一、律政司的性质、任务和机构人员 | 424 |
| 二、刑事检控制度 | 425 |
| 三、民事检察制度 | 428 |
| 第四节 香港监狱制度 | 429 |
| 一、狱政机构和监所法规 | 429 |
| 二、监禁目的和矫正设施 | 429 |