



21 SHI JI DE

ZHONG GUO JIAN CHA

ZHI DU YAN JIU

21世纪的 中国检察制度研究

甄贞等著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



首都检察文库 ⑰
SHOU DU JIAN CHA WEN KU

总主编 慕平

21世纪的 中国检察制度研究

甄贞等著

华夏英才基金资助出版



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

21 世纪的中国检察制度研究 / 甄贞等著.
北京:法律出版社,2008.12
(首都检察文库)
ISBN 978-7-5036-9100-3

I. 检… II. 甄… III. 检察机关—司法制度—研究—中
国 IV. D926.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 194349 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/王政君

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/法律出版社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶松

开本/787×960 毫米 1/16

印张/37 字数/603 千

版本/2008 年 12 月第 1 版

印次/2008 年 12 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5036-9100-3

定价:75.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

《首都检察文库》编辑委员会

主 任：慕 平

副主任：马剑光 项 明 伦朝平 朱 晔

编辑委员会委员：方 工 王双进 甄 贞

卢 希 高保京 吴同平

殷 键

编辑委员会办公室

主 任：甄 贞

成 员：郭兴莲 邹开红 王志国

李荣冰

首都检察文库
SHOU DU JIAN CHA WEN KU

《首都检察文库》总序

检察机关作为国家法律监督机关,是中国政权建设和法制建设进程中的历史选择。检察机关的各项职能都与构建社会主义和谐社会密切相关,在贯彻依法治国基本方略、维护社会和谐稳定、积极化解社会矛盾、促进社会公平正义方面具有不可替代的重要作用。党的十七大提出“全面落实依法治国基本方略,加快建设社会主义法治国家”和“深化司法体制改革”,给检察工作指明了前进的方向,明确了奋斗目标。新的时期,检察机关承担着新的考验和艰巨的历史使命。

一、充分发挥首都区位优势,实践中国特色社会主义检察制度

中国特色社会主义检察制度,作为中国特色社会主义制度的有机组成部分,具有鲜明的特色和优越性。高举中国特色社会主义伟大旗帜,坚定不移地坚持中国特色社会主义检察制度,是检察机关义不容辞的历史使命。因此,检察机关必须认真学习和领会十七大关于中国特色社会主义伟大旗帜的重要思想,坚持用中国特色社会主义理论体系指导检察工作,不断深化社会主义法治理念教育,确保检察工作始终沿着正确的方向发展。必须把坚持和发展中国特色社会主义检察制度,作为坚定走中国特色社会主义道路的具体实践,更加自觉地发挥法律监督职能,更好地为经济社会又好又快发展服务,用实践证明我国检察制度的科学性、合理性和优越性。

北京市检察机关在全国地方检察机关中,地位较独特,其作为全国的政治中心的特殊政治地位为各项工作的开展创造了良好的政治氛围,能够及时地了解中央的精神和部署,同时履行职责本身具有较强的政治影响和示范效应,备受全国各地的关注。高检院、北京市委都要求北京检察机关要当好队伍建设和业务建设的“两个表率”,走在全国检察机关前列,激励和鞭策我们要牢固树立为党和国家大局服务的意识,各项工作都要走在前列,与首都的地位相适应。面临着历史使命和现实问题的双重压力,北京市检察机关必须

切实解放思想、转变思路、更新观念,在明确新的要求的基础上,坚定法律监督的宪法定位,牢固树立检察工作是和谐社会重要内容的理念,坚持“以业务建设为中心,以队伍建设为根本,以改革创新为动力,以基层建设为重点”的工作思路,不断破解工作中的难题,在改革创新中探索有首都特色的检察工作发展道路。

二、充分发挥检察资源优势,研究中国特色社会主义检察理论

科学发展观是我们党坚持以邓小平理论和“三个代表”重要思想为指导,在准确把握世界发展趋势、认真总结我国发展经验、深入分析我国发展阶段性特征的基础上提出的重大战略思想。当前和今后一个时期的检察工作最重要的是要全面贯彻科学发展观,把科学发展观作为检察工作必须坚持的重要思想,围绕检察发展提高法律监督能力。因此,检察机关必须认真学习和领会十七大关于科学发展观的重要思想,深刻领会和全面把握科学发展观的重大意义、科学内涵和基本要求,不断提高贯彻落实科学发展观的自觉性和坚定性,全面、协调、可持续地推动各项检察工作。

检察发展依赖于检察理论的发展和检察实践的发展。检察理论的发展和检察实践的发展是相伴相生、相辅相成的。没有科学的检察理论为依托,检察事业的发展将缺乏应有的活力和后劲。历史也证明,对法律监督规律认识片面或者浅陋,对检察基础理论研究和实务工作总结的漠视和冷落,容易使法律监督实践陷入误区。尽管检察改革正在法治的轨道上被稳步推动,但也应该承认,检察改革的理论准备不足,有关的理论资源相当有限,某种程度上实践走在了理论的前面。正确把握法律监督原理,研究检察工作规律,总结检察实践,有助于我们全面认识检察机关的性质、功能、职责、作用,少走不必要的弯路。近年来,北京检察机关充分利用拥有的资源优势,推进检察基础理论研究和应用理论研究协调发展,以实证研究消解实践远离理论的困惑,以理论研究把握重大理论和实践课题,并且积极创造条件使研究成果走入法学界,实务专家能够与法学家同台辩论。创办了《首都检察官》、《北京检察》等首都检察官自己的专业刊物,出版了《检察改革的新探索》等一系列著作,这些刊物和著作已经逐渐成为展示首都检察官研究成果,融入法学界的重要渠道。

三、充分发挥检察研究优势,培植首都检察理论研究的优秀成果

鉴于首都检察工作所面临的新的形势,为适应国家和社会对检察工作提出的新的要求,北京市人民检察院积极与法律出版社研究协商,决定编辑出版《首都检察文库》,陆续出版发行一批能够反映首都检察系统检察理论研

究、法学理论研究和实践业务研究的专著或者论文选集。《首都检察文库》是一个长期的出版计划,将打造成为首都检察系统理论研究和实证研究的培植园地,每年都挑选出若干部具有较高理论水平、应用价值和出版价值的书籍发行,达到集中出版精品、打造规模效应的目的,为检察理论研究增添较有分量的研究成果。通过《首都检察文库》的出版,第一,集首都检察系统理论研究之精华,使得北京市检察机关理论研究能够以一种整体的形式呈现给学界,呈现给实务界,让法律监督实践与检察理论研究恰当融合;第二,展示首都检察官对司法进步深刻思索的理性光芒,从不同侧面折射首都检察工作的全貌,让读者从中深切感受到当代法律监督的真实脉动;第三,搭建学术与实践互动交流的平台,推动学术资源共享,扩大共识,相互争鸣,逐步扩大首都检察理论研究在学术界的影响。

《首都检察文库》各部书将不定期出版,成熟一部编辑发行一部,主要是推出首都检察机关的检察基础理论研究成果、重点调研课题、检察实务研究报告,以积土成山,集腋成裘,在学术研究的阵地上守持话语权,促进检察理论研究环境的改善,争取为领导决策服务,为法律监督实践服务。另外,北京检察机关近几年来陆续招录了一大批博士研究生、硕士研究生,并且一批检察官在职进修获得了博士学位、硕士学位,一定意义上代表了首都检察事业的未来和前途,他们视野开阔,思想敏锐,研究深入,不囿于成见,又敢于创新,他们的学术论文理论水平较高,由于学术著作出版困难使很多研究成果尚未能与读者见面,所以我们将把这些博硕士论文也纳入选编视野。当然,也略感遗憾的是,虽然首都检察研究经历了几年的积累,产生了很多优秀的研究成果,但要按照职务犯罪侦查、刑事检察、诉讼监督三个方面打造文库还暂时不能实现。故此,我们保留着这种文库编辑理想,并虚座以待,殷切地期望着各类相关实践总结和研究成果的出现。希望通过文库的不间断推出和编辑出版,能够逐步积累首都检察学术成果,繁荣、深化和开拓首都检察系统的学术研究和实践总结,促进与学界的交流合作,不断提高首都检察机关的理论水平,不断提升首都检察机关的法律监督能力,进而有力地促进国家法治昌盛、社会和谐稳定、政治安定有序。

文库出版的价值在于质量。尽管我们为书籍的正式出版作了很多基础工作,但也必然会存在种种问题,而且与我们的预期目标还有相当的差距。不过,我们的步子已经迈出来了,研究成果将陆续出版,并且还会坚持下去。所以,为了保障文库能够有质有量地奉献给社会,我们将以开放的姿态接受广大读者对本文库的检验、批评、帮助和建议。同时,也欢迎广大读者对将来

陆续出版的每一部书提出批评指正。毕竟,无论是检察研究者还是首都检察机关本身,都时刻需要社会和学界以及广大同仁各方面的支持与帮助。建议和批评都将作为催促我们精益求精、尽善尽美的动力,倘若应者云集,我们的工作也定将蒸蒸日上。

最后,还必须强调,《首都检察文库》是在法律出版社的支持下才得以出版的。我们要感谢法律出版社有关领导对文库的关心与扶持,尤其要感谢各卷书责任编辑在文库书籍的编选等方面所给予的有见解、有价值的指导,以及为编辑文库书籍付出的辛勤劳动。更重要的是,以后法律出版社与北京市检察系统的长期合作,必将增进首都检察理论研究的学术积累,使实践与理论互融,为推进依法治国和构建和谐社会尽绵薄之力。

是为序。

北京市人民检察院检察长:

慕平

2008年12月5日

前言

检察制度是国家法律制度体系的重要组成部分,在维护国家法律的权威和尊严,保证法律统一正确的实施中,发挥着积极而重要的作用。现代意义上的检察制度起源于西方,检察制度发达的国家已经形成了比较完备的检察理论体系,建立了良好的检察体制运行机制。而中国的检察制度,在其创建和发展的过程中,却走过了一条十分艰难曲折的路程,检察制度的理论研究也打上了深深的时代烙印。目前,国内对检察制度的研究多立足于具体制度的层面,着眼于实际工作中出现的问题,着眼于对外国检察制度的介绍与评述,对中国检察制度的理性思考和整体设计尚显不足,对检察制度基本理论的研究还有待进一步深入。2007年11月,胡锦涛总书记在党的十七大报告中再次明确了“全面落实依法治国基本方略,加快建设社会主义法治国家”和“深化司法体制改革,优化司法职权配置,规范司法行为,建设公正高效权威的社会主义司法制度,保证审判机关、检察机关依法独立公正地行使审判权、检察权”的宏伟目标,为我国的司法改革和检察制度的完善指明了方向。同时,伴随着在经济全球化的趋势下,我国同世界各国交流与合作机会的日益增多,涉及国际公约、世界贸易组织所确立的规则等法律层面的问题也会呈现出上升的趋势。为了适应国家改革开放、深化政治、经济体制改革的客观形势发展的需要,从中国司法实际情况出发,摸清我国检察制度理论和运行机制的现状与特点,澄清中国检察制度基础理论方面对一些基本问题的认识,研究现阶段存在的亟待解决的法律冲突问题,并提出具有先进性、前瞻性、开拓性、可操作性的检察制度改革与完善的具体思路 and 对策,将是现实对诉讼法学研究工作者提出的崭新课题。

自1996年刑事诉讼法修改以来的12年间,中国的司法实践与法学研究早已今非昔比了,社会各界对刑事诉讼法的修改更是千呼万唤,但在刚

刚过去的5年立法计划中,新刑事诉讼法草案却意外地落单了。究其原因,还是各方对未来司法改革的预期弥合甚难,但无论如何,我国诉讼制度在不久的将来会有重大改革已成大势,中国的检察制度无疑也将直面新时代的挑战。从目前司法实践的情况看,我国的检察工作面临的新情况、新问题层出不穷,许多观念需要更新,许多理论问题需要回答。特别是像检察权的性质、中国特色社会主义检察制度的基本特性是什么等问题,涉及检察制度与国体、政体的关系,涉及检察机关在诉讼中的地位和作用,涉及检察职能包含的确切内容,如果对这些基本问题没有一个明确、合理的回答和论证,将会影响到我国检察制度乃至司法改革的步伐和成效。如何抓住深化政治经济体制改革的契机,抓住全球化带给我们的机遇,紧扣时代脉搏,从依法治国的高度和战略出发,本着维护社会公平正义的理念,以全新的视角考察中国的检察制度和检察制度存在的理论基础已然成为我国检察工作不容回避的世纪课题。唯有促进检察观念的更新,促进检察理论的发展,促进检察人员素质的提高,促进检察制度的日臻完善,方能使中国检察制度在现代化进程中实现成功的一跃。

《21 世纪的中国检察制度研究》一书正是立足于这样一个社会变革、观念革新的背景下,紧紧围绕着中国检察制度在本世纪建设与发展这一主题,运用理论与实践相结合的方法,分析检察制度产生的历史根源和发展脉络,寻找蕴涵其中的发展规律,并在借鉴他国检察制度改革成功经验的基础上,对我国检察理论进行丰富与充实的成果。然而我们也深知,理论探索对先进性、前瞻性和开拓性的追求与司法实践对现实操作性的期待尚难完美契合,检察实践与检察理论总是呈现相互促进与滚动式的发展。令人欣慰的是,有那么一大批检察事业的实践者与研究者,包括本书的作者们,他们勇于接受挑战,不断地在各自工作中思辨与探索,力求对中国检察事业中出现的新问题、新观点提出自己的解答与回应。因此本书也体现着同处在一条战线上的我们为我国检察理论体系的现代化贡献绵力的良好愿望。尽管我们也深感自己笔力单薄,学植未深,诸多思考仍待琢磨检讨,但我们还是期待本书能为中国检察立法、科研、教学和实践提供些许参考,即便是有价值的思维互动。

本书作者分工如下:

甄贞(北京市人民检察院副检察长、中国人民大学法学院兼职教授、博士生导师)、王丽(中国人民大学法学院法学博士):第一章、第十章

倪培兴(江苏省无锡市人民检察院检察员):第二章、第三章

甄贞、倪培兴:第四章

甄贞、王玉钰(无锡市南长区人民检察院检察长):第五章、第六章

王德光(最高人民检察院检察员):第七章

甄贞、孟军(北京师范大学法学院讲师、法学博士):第八章、第十三章

孟军:第九章

王超(北京师范大学法学院讲师、法学博士):第十一章、十二章、十四章

甄贞、程捷(中国人民大学法学院博士研究生):第十五章、第十六章

感谢中共中央统战部与华夏基金会对本书出版给予的关心和资助。感谢法律出版社为本书的顺利出版所付出的努力。

甄贞

2008年7月

目 录

前言	1
第一章 检察制度概述	1
第一节 中国检察制度概述	1
一、检察制度简说	1
二、中国检察制度的概念厘清	4
三、中国检察制度的理论基础	8
四、中国检察制度的特色	13
第二节 中国检察制度的沿革与发展	14
一、中国古代检察制度的雏形	14
二、中国近代检察制度的建立	15
三、中国现代检察制度的发展	17
第三节 中外检察制度的比较	19
一、中外检察制度理念的异同	19
二、中外检察制度立法的异同	22
三、中外检察制度设置的异同	29
四、中外检察制度改革的异同	32
第二章 检察权的性质	36
第一节 检察权性质问题的提出	36
一、检察机关及其检察权的性质与定位问题的由来	36
二、研究范式与改革模式的选择	39
第二节 检察权的本质与检察权的生成史	41
一、对犯罪实行国家追诉主义的刑事法制意义	43
二、检察权的产生与分权制衡的司法体制	46
三、检察权的中国特色及其发展趋向	49
第三节 检察权的法律监督权性质	51

一、法律监督的概念	51
二、法律监督的基本特征	53
第四节 检察权的司法权性质	58
一、司法权的语义分析和形式分析与检察权的司法性	58
二、司法权之纯粹法律权力性质与检察权的司法性	62
三、司法之法与检察执法之司法性	63
第三章 中国检察机关的法律地位与组织体制	67
第一节 检察机关的法律地位与检察权的性质	67
第二节 中国检察机关的宪法定位	68
第三节 中国检察机关的独立性	76
一、检察独立与公平正义	77
二、检察独立与司法独立	79
第四节 中国的检察体制	81
一、检察体制与政治体制	82
二、检察体制与司法行政体制	86
三、检察体制的特殊性	87
第四章 中国检察机关的职能	89
第一节 检察职能概述	89
一、检察职能与检察职权	89
二、检察职能与检察机关的职能	90
三、检察职能的体系框架	90
第二节 刑事检察职能	91
一、刑事诉讼程序中的检察职能	92
二、刑事审判程序中的检察职能	97
第三节 民事、行政诉讼检察职能	102
一、检察机关对民事审判和行政诉讼实行法律监督的必要性与可能性	102
二、民事、行政检察职能与司法审查职能	104
第四节 检察职能的改革与完善	107
一、刑事检察职能的改革与完善	107

二、民事、行政检察职能的改革与立法完善	113
第五节 检察职能的拓展	122
第六节 检察职能的行使理念	128
一、检察理念概述	128
二、检察理念对检察职能的意义	130
三、我国检察理念体系的构建	131
第五章 检察机关的活动原则	137
第一节 代表公益诉讼原则	138
第二节 维护公平和正义的原则	143
第三节 独立行使检察权的原则	148
一、独立行使检察权与其他国家机关的关系	150
二、独立行使检察权与坚持党的领导的关系	151
三、独立行使检察权与检察机关领导体制的关系	151
四、独立行使检察权与资产阶级司法独立的关系	152
五、如何保障检察机关依法独立行使检察权	152
第四节 以事实为根据 以法律为准绳的原则	152
一、以事实为根据	154
二、依靠群众,调查研究	154
三、以法律为准绳	155
四、处理好几个关系	155
第五节 公民在适用法律上一律平等的原则	157
第六节 贯彻宽严相济原则	159
一、检察工作与宽严相济	159
二、贯彻宽严相济的路径探究	163
第七节 依靠群众的原则	167
第八节 分工负责、互相配合、互相制约原则	169
第六章 中国检察官的角色定位	174
第一节 检察官身份的概述	174
第二节 检察官的诉讼权限和诉讼地位	176
一、立案侦查阶段的职权	179

二、侦查监督阶段	180
三、审查起诉阶段	181
四、审判阶段	183
五、其他方面的职权	184
第三节 检察官的职业作风	185
一、依法办案的作风	185
二、为民便民的作风	187
三、公开透明的作风	187
四、文明办案的作风	188
五、清正廉洁的作风	188
第四节 检察官的社会主义法治理念	189
一、维护捍卫社会稳定观念	189
二、树立实质法治观念	190
三、坚持党的领导观念	191
四、坚持检察工作的道德性	191
第五节 检察官的独立及保障	192
一、身份保障	194
二、经济保障	195
三、退休制度	195
四、惩戒制度	196
五、检察官的职业道德	196
六、检察官的培训制度	196
第六节 检察官的任命与精英化	197
一、检察从业资格一体化的问题	199
二、检察官职业化的问题	200
三、检察官现代化的问题	201
第七节 主诉检察官制度的建立与完善	201
一、改革的背景和意义	202
二、主诉检察官办案责任制的形式	202
三、主诉检察官的选拔	203

四、主诉检察官职权范围	203
五、主诉检察官办案责任制中相关主体关系探讨	204
六、主诉检察官制度监督机制	204
七、主诉检察官制度的完善	206
第七章 侦查权与侦查监督	208
第一节 中国检察机关侦查权的立法沿革	208
第二节 当前我国侦查权配置中存在的问题	210
一、侦查管辖的划分过分绝对,缺乏包容性	210
二、现有侦查管辖方面的规定可操作性较差	212
三、侦查权配置不当在司法实践中引起执法混乱	212
四、取消检察机关的普遍侦查权不利于侦查监督	212
五、取消检察机关的普遍侦查权不利于公诉职能的行使	213
六、现在法律规定本身也仍有难自圆其说之处	213
七、侦查管辖划分的绝对化造成侦查资源浪费,不利于提高 侦查效率	213
八、侦查管辖划分的绝对化造成侦查管辖疏漏,导致有罪不诉	214
九、侦查权配置不全面,侦查职能发挥不够	214
第三节 检察机关侦查权的调整	214
一、应当由检察机关对职务犯罪等特殊案件行使侦查权的论证	214
二、赋予检察机关有一定限制的普遍侦查权的论证	219
三、在未来适当的时机赋予检察机关侦查指挥权	223
第四节 自侦案件的侦查监督	223
第五节 对非检察机关侦查的公诉案件的侦查监督	226
一、当前侦查监督工作中存在的问题及不足	226
二、加强侦查监督工作的方案	228
第六节 引导侦查机关取证	229
一、检察引导侦查取证的必要性	230
二、加强检察机关引导侦查取证的几点建议	232
第七节 重塑警检关系	234
一、对中国侦诉关系的历史发展考察	234

二、对西方主要国家的侦诉关系的考察	235
三、我国学者对侦诉关系的争论	237
四、对中国现行侦诉关系的评价及调整意见	238
第八章 审查起诉程序	241
第一节 起诉便宜主义与检察官的自由裁量权	241
一、起诉法定主义与起诉便宜主义	241
二、起诉便宜主义与检察官的自由裁量权	247
第二节 起诉的条件及审查	249
一、起诉条件的概念和内容	249
二、起诉条件中的证明标准	252
三、对起诉条件的审查方式	256
第三节 不起诉与暂缓起诉	261
一、不起诉的概念和分类	261
二、不起诉的正当性根据	264
三、不起诉的法律效力	266
四、我国不起诉制度存在的问题及完善	268
五、暂缓起诉	272
第四节 公诉变更	277
一、公诉变更的概念和根据	277
二、公诉变更的权力配置	280
三、我国公诉变更制度	283
第五节 起诉书一本主义	286
一、卷宗移送主义与起诉书一本主义	286
二、起诉书一本主义作用的机理分析	287
三、起诉书一本主义与我国案件移送方式改革	289
第六节 刑事和解	294
一、刑事和解的理论与价值	294
二、我国引入刑事和解的可行性	296
第九章 提起公诉与审判监督	300
第一节 提起公诉的属性和效能	300