



XINGSHI SUSONG DE FALV
YU ZHENGCE WENTI

刑事诉讼的法律 与政策问题



章国田◎主编



中国人民公安大学出版社



CHINESE SOCIETY OF CRIMINOLOGY

中国犯罪学学会

刑事訴訟の法律 と政策問題

2008.11.15

刑事诉讼的法律与政策问题

章国田 主编

中国人民公安大学出版社

·北 京·

图书在牌编目 (CIP) 数据

刑事诉讼的法律与政策问题 / 章国田主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2009. 11

ISBN 978-7-81139-822-9

I. 刑… II. 章… III. 刑事诉讼法—研究—中国 IV. D925.204

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 207466 号

刑事诉讼的法律与政策问题

XINGSHI SUSONG DE FALU YU ZHENGCE WENTI

章国田 主编

出版发行: 中国人民公安大学出版社
地 址: 北京市西城区木樨地南里
邮政编码: 100038
经 销: 新华书店
印 刷: 北京兴华昌盛印刷有限公司

版 次: 2009 年 11 月第 1 版
印 次: 2009 年 11 月第 1 次
印 张: 51.25
开 本: 880 毫米×1230 毫米 1/16
字 数: 1820 千字

ISBN 978-7-81139-822-9/D. 672

定 价: 130.00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.porelub.com.cn

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254
警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253
读者服务部电话 (书店): (010) 83903257
教材分社电话: (010) 83903259
公安图书分社电话: (010) 83905672
法律图书分社电话: (010) 83905637
公安文艺分社电话: (010) 83903973
杂志分社电话: (010) 83903239
电子音像分社电话: (010) 83905727

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换
版权所有 侵权必究

本书编委会

主 任 陈长华（宁波市人民检察院检察长）
委 员 李长江 王 彪 印黎晴 张利兆
王耀飞 焦新祥 章国田
主 编 章国田
副主编 叶林达

编委会办公室

主 任 章国田
秘 书 王志胜
成 员 （以姓氏笔画为序）
于俊峰 于红光 王焰明 王文轩
毛芝红 叶林达 邬烈波 庄梅颖
江海昌 刘丽华 汪闻锋 张建新
曹秉军 章晓民 曾国祥

目 录

一、基 础 篇

第一专题：职务犯罪侦查权

检察机关职务犯罪侦查优先权的时代背景概述	宁波市人民检察院课题组 (1)
检察机关职务犯罪侦查优先权的范畴界定	宁波市人民检察院课题组 (3)
检察机关职务犯罪侦查优先权问题的时代意义与实践价值	张利兆 (5)
我国检察机关职务犯罪侦查优先权的立法嬗变 ——以“机动侦查权”为核心的考察与评价	王文轩 王志胜 (8)
我国纪检监察办案与检察机关职务犯罪侦查之间关系的考察与评价	宁波市人民检察院课题组 (10)
检察机关与纪检监察之间职务犯罪案件办理权的科学协调问题	张兆松 王文轩 (12)
事后性职能管辖权冲突中检察机关的侦查管辖优先权问题	王焰明 邓 强 王志胜 (14)
我国检察机关机动侦查权的完善设想	王文轩 (16)
略论检察机关的“对私优先权”及其救济问题	王志胜 (19)
我国侦查监督机制改革构想	周如郁 章晓民 (21)
我国当前职务犯罪侦查体制缺陷及完善建议	郭鹏飞 (23)

第二专题：刑事检察权

公诉案件职能管辖冲突问题的解决思路	王焰明 邓 强 (25)
侦查监督基本范畴的界定	王文轩 胡洵贤 (28)
关于建立警检咨询与指导关系的思路	董书关 (31)
论我国公诉裁量权的实践和完善	肖 莉 (33)
论我国检察机关刑事审判监督权之完善	王 莹 方春科 (35)
试论我国检察机关的起诉裁量权	方春科 (37)
监所检察权性质微探	陆建强 (40)
试论检察机关的求刑权	俞黎明 (42)
谈检察机关自侦案件的刑事拘留执行权	金忠义 (44)
试论刑事诉讼中的检察监督	童灵芝 (46)
检察机关审查逮捕权初论	李志雄 (48)
两大法系控辩地位比较分析	关 兰 (51)
完善我国侦查监督制度的若干设想	练节晔 关 兰 (53)

第三专题：检察体制机制

论检察人员的职业化问题	李志雄 (55)
关于建立司法警察工作新机制的几点思考	徐立洲 (57)
检察长列席审委会制度浅析	张建新 (59)
论检察机关接受人大监督	全永涛 (61)
完善我国检察监督的若干设想	李 峰 (63)
浅议我国检察权监督机制若干问题	郭鹏飞 (65)
构建民事与行政诉讼之间的附带诉讼制度	沈 静 (67)

试析刑事附带民事诉讼制度存在的问题及对策	沈 静 (69)
论主诉检察官制度实践中存在的问题	马 波 (71)
公诉案件质量保障机制研究	关文来 (73)
关于检务督察工作若干问题的思考	汪 强 (75)
在新的司法鉴定体制下发挥检察机关法医技术职能作用	杨世青 (77)

第四专题：人民监督员制度

人民监督员制度正当性探究	叶林达 (79)
人民监督员制度若干问题阐释	刘孝晖 (82)
人民监督员制度个案监督程序的三个问题	叶林达 (85)
人民监督员制度未来之路之宏观思考	叶林达 (87)

第五专题：检察工作科学发展

论衡量检察工作科学发展的标准	江海昌 (92)
按照司法规律的要求推进检察工作科学发展	方 雁 (94)
基层检察工作中如何提升法律监督能力	沈琳旦 (96)

二、程 序 篇

第一专题：刑事侦查及其监督

不捕案件邀请侦查人员列席之探讨	周君君 (99)
职务犯罪侦查监督机制研究	余照华 (101)
浅谈检察机关立案监督的问题及完善	赖薇薇 (103)
刑事立案检察监督的现状分析与制度完善	楼若林 (105)
和谐视野下对沉默权制度的考察与反思	
——以刑事政策为视角	钱建明 (107)
刑事立案监督之完善	康 丹 (109)
论侦查笔录的全面性问题	
——检察引导侦查取证系列问题探析	吴巧森 张兆松 (111)
论现场勘查的及时性问题	
——检察引导侦查取证系列问题探析	丁襄翔 宋海波 (114)
论现场勘查的重点性问题	
——检察引导侦查取证系列问题探析	丁襄翔 金 涛 (116)
论侦查笔录的关键点问题	舒 晓 李 刚 (118)
论侦查笔录的抗辩性问题	
——检察引导侦查取证系列问题探析	舒 晓 谢海霞 (120)
论侦查笔录的客观性问题	
——检察引导侦查取证系列问题探析	张兆松 宋海波 (122)
关于加强侦查监督工作的几点思考	郑必文 (124)
退回补充侦查状况分析	张 路 (126)
谈刑事警察在侦查过程中自由裁量权的适用问题	石爱莲 (129)
浅析当前我国侦查程序的缺陷问题	刘丽华 (132)
浅议贩毒案件的诱惑侦查	鲍燕舞 (134)
论我国诱惑侦查的规制	裘婧倩 (136)
不批准逮捕工作存在的问题及对策	郑新萍 (138)

浅析对有抗拒心理的嫌疑人的讯问	尹才军 (140)
对职务犯罪嫌疑人追逃问题的探讨	李 迅 (142)
自侦案件办理中制作讯问笔录的两点体会	范旭东 (144)

第二专题：强制措施

从外国的保释制度看我国取保候审制度的完善	毛纪华 (146)
论被逮捕犯罪嫌疑人司法复议权	高 杰 杨安保 (148)
刑事拘留期限论	刘秋平 彭泽民 (151)
审查逮捕案件质量问题探讨	应彩君 康 丹 (154)
取保候审制度亟须完善的空间	徐 萍 (156)
刑事诉讼中的错捕与刑事赔偿中的错捕差异之我见	丁海勇 (158)
慎用逮捕措施与对外来人员平等适用法律问题探讨	李 波 (161)
关于逮捕条件的若干思考	张 静 (163)
论我国审前羁押制度的立法完善	叶施锴 (165)
被害人对不捕决定的申诉权剖析	戴素君 (167)
浅谈职务犯罪案件取保候审风险评估制度	陈 贇 (169)

第三专题：证据及证明

刑事起诉证明标准的角色回归	段麦荣 王志胜 (171)
关于构建我国刑事证据开示制度的若干思考	徐雄杰 (175)
论检察机关在非法口供排除中的证明责任	潘申明 (178)
新律师法视野下我国刑事证据开示制度的构建	代春波 (180)
审计证据转化刑事诉讼证据的几点思考	骆 莺 (183)
侦查人员出庭作证的范围和程序探析	方春科 (185)
刑事证据认定必须遵循经验法则	胡志坚 (188)
略论案件事实的内涵和外延	江 雷 (190)
证据开示制度的困境及出路	
——从江北区人民检察院证据开示的实践看该制度的必要性与可行性	竺国云 (192)
刑事证据保全制度略论	袁玉敏 (195)
直接言词原则与传闻证据规则之比较	刘秋平 (198)
关于构建我国刑事证据开示制度的几点思考	孙小琴 (200)
行贿人出庭作证制度的思考	陈俊超 王小通 (202)
应对律师法修改 完善证据开示制度	石慧超 (204)
浅谈电子证据的取证技术	郑 杰 (206)
浅析我国刑事诉讼中证人作证制度的构建	应宇波 高 燕 (208)
刑事证据开示制度本土化探讨	陈聪聪 (210)
试论传闻证据规则的本土化构建	陈 燕 (212)
刑事证人出庭作证难的成因与对策	崔建国 (214)
共同犯罪案件如何正确适用《刑事诉讼法》第46条	
——兼论共犯口供的证明力	崔建国 (216)
从邱兴华案反思我国精神病司法鉴定启动机制	范东卿 (218)
我国警察不出庭原因及制度实施探讨	鲁伟俊 (220)
浅析如何完善刑事证人出庭制度	裴婧倩 (222)
检察自侦部门运用电子笔录探讨	葛跃伟 (225)
出庭公诉中的多媒体示证	陈会悟 (227)
受贿案件如何对嫌疑人进行调查取证	李 迅 (229)

当前职务犯罪同步录音录像工作中存在的问题及解决方法	李仙伟 (230)
文件检验业务素质之内涵	孙国强 (232)
关于检察环节证据采集与审查的几点思考	陈慈贤 (234)
关于刑事鉴定结论审查方法的探讨	陈 静 (236)
谈视听资料在案件中的应用	黄敏芬 (238)
关于加强刑事证据保全工作的几点思考	王寅江 (240)
浅谈自侦案件查账取证的方法问题	李 迅 (242)

第四专题：公诉及审判监督

检察机关刑事审判监督窘境及其原因剖析	章国田 王志胜 (244)
试论撤回公诉的条件	华 桦 虞振威 (248)
简论公诉人对法官的信息传达	李源福 (250)
浅谈《关于适用普通程序审理“被告人认罪案件”的若干意见》实施中存在的问题及对策	沈丽群 (252)
从公诉视角谈完善我国刑事庭前审查程序的必要性	马柯群 (255)
当前刑事案件普通程序简化审存在的问题及对策	刘艺妍 (257)
论被害人刑事抗诉请求权	姜 欣 童庆庆 (259)
公诉案件刑事简易程序和被告人认罪案件简化审理程序若干问题浅析	祝 刚 (261)
简易程序审理公诉案件存在问题的调查与思考 ——以奉化市人民检察院为例	单 哲 徐 萍 (263)
刑事普通程序简化审理探讨	石 峰 (265)
我国自诉转公诉的立法问题及完善	吕春玲 (268)
浅谈公诉案件被害人权利保障问题	刘 维 (270)
浅析刑事被害人的上诉权	袁仁杰 吕春玲 (272)
撤回起诉权禁止行使的几种情形分析	高为民 (274)
刑事抗诉的制度环境、现实困境及完善措施	曾国祥 (276)
浅议暂缓起诉在我国之构建	陆 军 (278)
刑事诉讼中控辩平等的基本理论问题	任啸雷 (280)
刑事诉讼中公诉变更制度的价值基础与诉讼原理探微	练节晔 (282)
当前我国刑事司法实践中的公诉变更问题	任啸雷 (284)
我国古代刑事起诉制度的特点及启示 ——以《唐律疏议》为例	关 兰 (286)
论公诉变更中的当事人权利保障	任啸雷 (288)
对公诉人正确适用退回补充侦查制度的思考	周力佳 (291)
关于刑事抗诉困境与改革路径的思考	章晓民 黄书建 (293)
浅析我国公诉变更制度的规范缺陷	任啸雷 (295)

第五专题：刑罚的确定与执行

量刑建议制度的正当性分析	包宇翔 李佩霖 (297)
比较法视野下的量刑庭审程序	张 婷 (299)
试论减刑程序的法律监督	刘 浪 (301)
量刑程序规范化视野下量刑情节范围之考量	汪培伟 (304)
关于我国量刑建议制度设计的思考	王志勤 (306)
我国假释制度存在的问题及对策	范宏昕 (308)
量刑建议制度的“存”、“废”之辩	王志勤 (310)
完善我国减刑制度的思考	孙斌辉 (313)

我国量刑建议制度的规范与完善	王 莹 (315)
检察机关量刑建议制度的构建	陈乔芬 (318)
浅议检察机关量刑建议制度的构建	俞 林 (320)
罪刑均衡维度下的量刑均衡研究	徐 虹 (322)
检察机关量刑建议程序之构建	雷建国 (324)
浅议我国的假释制度	沈真真 (326)
试论检察机关如何加强对减刑案件的监督	郑新萍 (328)

第六专题：不起诉

论不起诉决定书的说理	周 静 (331)
试论我国酌定不起诉制度的完善思路	段麦荣 王志胜 (333)
论酌定不起诉制度的完善	陆 虹 (336)
浅论相对不起诉制度的完善	罗贇华 (338)
论相对不起诉制度的完善	王常林 (341)
论控制不起诉率的现状、原因及影响	雷建国 (343)
论不起诉制度的缺陷及其匡正	朱银芳 (345)
论不起诉裁量权的行使与规制	关文来 (347)

第七专题：其 他

拒不执行判决、裁定罪之追诉程序探讨	康 丹 (350)
我国刑事申诉制度存在的问题及对策	吕春玲 (352)
浅议办理刑事赔偿案件中的几个问题	周奇君 (354)
浅谈存疑案件刑事赔偿的立法完善	丁海勇 (356)
浅谈无罪推定原则在我国的适用	胡 赞 (358)
中国当代国情下的无罪推定原则	泮玉燕 (360)
关于刑事立功制度执行现状的思考	单铭君 (366)
律师回避制度刍议	汪剑歆 (368)
当前刑事附带民事诉讼存在的问题及解决办法	陈 坚 (370)

三、实 体 篇

第一专题：刑法总则问题

从“行贿人档案”看我国资格刑制度的完善	章国田 王志胜 (373)
浅论法条竞合及适用原则	李 贞 (377)
未成年人刑事责任年龄认定若干问题探讨	顾列平 岳彦忠 (379)
期待可能性理论的价值蕴涵及其借鉴	刘孝晖 (382)
自首在司法认定中的若干问题探讨	宋立辉 徐京发 (385)
浅谈正犯与帮助犯之区分	宋 杰 (387)
无被害人犯罪刍议	范建波 范宏昕 (389)
以许霆案为视角浅谈罪刑法定司法化问题	林战波 (392)
刑法上的监督过失理论初探	宁积宇 (394)
单位犯罪主体若干问题探讨	高秀峰 徐玲利 (396)
防卫过当判断标准初探	王三忠 周 吉 (398)
论单位犯罪刑事处罚的立法完善	高秀峰 田艳晖 (400)
论单位犯罪直接责任人员的认定	高秀峰 徐玲利 (402)

浅论单位犯罪的认定	曹秉军	陈敏龙 (404)
试论犯罪未遂中的“着手”	张娟	孙斌辉 (406)
指使肇事者逃逸的刑法学浅析		李胜泓 (408)
立功制度若干实务问题浅议		郑敏 (411)
比较法视野中的罪刑法定原则		罗瓚华 (413)
我国累犯制度的理性审视和完善路径	张春宝	刘维 (416)
浅议“亲亲相隐”制度的刑法理论基础及其立法建议		曾庆纲 (418)
不作为犯罪的作为义务的依据		胡炽盛 (421)
刑法中的原因自由行为刍议		汪闻锋 (423)
我国刑法中无限防卫权的缺陷	应彩君	胡炽盛 (425)
对我国累犯制度中单位是否构成累犯的思考		夏冰 (427)
对现行累犯的构成要件之我见		夏冰 (430)
浅析承继的共犯	高为民	胡剑锋 (432)
自首认定中的几个问题探讨		祝丛枫 (434)
聋哑人犯罪的刑事责任能力和能力鉴定		高为民 (436)
试析形迹可疑型自首的认定		胡剑锋 (438)
试析形迹可疑型自首中的人赃俱获问题	王伟	胡剑锋 (439)
持有型犯罪罪数及共同犯罪的认定		沈叶钊 (441)
小议刑法解释的限度		朱世芬 (443)
刑法中的不作为犯刍议		范旭东 (445)
对共同犯罪中的组织犯相关问题的粗探		邹凌雁 (448)
我国刑法上特殊防卫权的立法缺陷分析		伊勤成 (451)
论死刑的存废问题		汪佳娜 (453)
浅析正当防卫		汪佳娜 (456)
如何正确理解刑事责任能力问题		张平寿 (458)
试述正确把握防卫过当		石昊东 (462)
批评与重构		
——刑事诉讼法学界应谨慎应对西方后现代主义思潮		关兰 (464)

第二专题：职务犯罪问题

论受贿罪的几个问题	程贤庆	王佳麟 (466)
国家工作人员利用职务便利侵害私人财产行为的特殊规制		王志胜 (469)
介绍贿赂罪探析		赵勇 (473)
农村基层组织人员职务犯罪的法律适用问题		郑依琼 (475)
挪用社会保障资金犯罪的立法完善		郑依琼 (477)
受贿罪的共同犯罪如何认定		张建勇 (479)
隐匿国有财产并归至改制企业行为的法律认定		向凯雄 (482)
认定贿赂犯罪的情景要素分析		岳彦忠 (484)
论受贿与接受馈赠的司法认定	张娟	陈敏龙 (486)
受贿罪司法认定若干问题浅析		马俊 (488)
受贿后徇私舞弊原则上应当数罪并罚		王英 (490)
挪用公款罪的一个实务问题		
——经单位领导讨论决定挪用公款的是否一概不构成挪用公款罪		毛芝红 (492)
“案发前退回财物或将财物交公”是否影响“收受”的成立		岑颖颖 (494)
对若干种特殊受贿情形的处理思考	孙伏龙	岑颖颖 (496)
涉及“人情往来”的受贿案件认定中的疑难问题	孙伏龙	岑颖颖 (498)

从宪政体制角度分析企业财产权刑法保护存在的问题	吴巧森 (500)
对多次实施贪污数额的计算问题探讨	葛震伟 (502)
对赃款去向影响贪污罪定罪问题之我见	施 坚 (504)
浅谈受贿罪的对象范围	葛震伟 (505)
论玩忽职守罪的主观特征	章建军 漆龙强 (507)
农村基层组织单位犯罪认定分析	刘红新 (509)
单位行为与贪污罪中“非法占有目的”	李 峰 (512)
浅议贿赂犯罪中的贿赂范围	刘芙蓉 (514)

第三专题：侵犯财产权犯罪

对偷税罪的“特赦”

——论《修正案七》偷税罪第四款的理解和运用	虞振威 (517)
-----------------------------	-----------

侵占罪的犯罪对象探讨	张建勇 (519)
盗窃亲友财物的定罪量刑的视角	宋 杰 (521)
试论盗窃罪的法定刑问题	吴坚芳 (523)
浅谈司法实践中的合同诈骗罪	李 明 (525)
浅论信用卡诈骗罪的司法认定	李胜泓 (527)
浅析盗窃犯罪在实践中的复杂多样性及司法处理	汤珏红 (529)
诈骗罪中“被害人错误认识自愿交付”之探讨	汪闻锋 (531)
试论网络信用卡诈骗犯罪	袁仁杰 王 波 (533)
简论非法经营罪中的三个疑难问题	曾庆纲 (535)
论转化型抢劫的加重情节	王常林 (538)
浅谈使用型盗窃行为的认定及司法完善	金 涛 (540)
试析转化型抢劫的先行行为	邬海波 (542)
浅析盗窃罪、抢夺罪、诈骗罪的区别	
——从对骗用手机携机逃离以盗窃罪定性的质疑切入	胡剑锋 (544)
论事后抢劫犯罪的条件	马江领 (546)
也谈虚拟财产的刑法保护	鲁贯毅 (547)
域外事后抢劫立法体例及其借鉴意义	马江领 (549)
浅析转化型抢劫犯罪	白贇涛 (551)
试谈司法实践中的胁迫型抢劫	胡 蓓 (553)

第四专题：危害公共安全、破坏经济社会秩序犯罪

非法储存爆炸物罪的规范疏漏与补足建议	王志胜 段麦荣 (555)
交通肇事罪若干争议问题探析	陈贺评 李勖文 (560)
浅析“六合彩”赌博案件的法律适用	孙 涛 (562)
论非法行医罪主体的确认	叶 芳 周君君 (564)
论网络型开设赌场犯罪中的从犯认定	孙 涛 (566)
收购赃物罪若干问题思考	方春科 (568)
交通肇事罪中“逃逸”的司法认定	俞 林 (571)
论工程重大安全事故罪主体范围的认定	毛纪华 汪闻锋 (573)
“贩卖”毒品行为及其附随问题的司法界定	徐 萍 (575)
交通肇事逃逸行为若干问题探析	王 波 (577)
探讨无赔偿能力能否作为交通肇事罪构罪要件	胡琪炯 (579)
对交通肇事罪中“逃逸致人死亡”立法表述的质疑	胡琪炯 (582)
对非道路交通事故定罪的思考	胡剑锋 (584)

关于增设枉法调解罪的立法建议	严伟望	石慧超	(586)
刍议窝藏、包庇罪的立法缺陷		黄建森	(588)
赌博罪与非罪若干疑难问题研究		张坤远	(589)
合同诈骗罪若干疑难问题研究		刘新锋	(592)
破坏电力设备罪的司法认定		张坤远	(594)
寻衅滋事罪疑难问题的司法认定		雷建国	(596)
浅议赌博罪的司法认定问题		张坤远	(598)
浅议毒品交易中居间行为的定性		张路	(600)
办理毒品犯罪案件的困惑与出路		戴云琴	(602)
论虚假诉讼的刑法应对		胡蓓	(604)
侵犯商业秘密罪理解与认定的若干问题		忻佩燕	(606)

第五专题：侵害人身权犯罪

绑架罪若干问题浅探		马俊	(609)
非法拘禁罪若干问题探讨		任姣	(611)
浅议非法侵入住宅罪		王波	(613)
拐卖妇女儿童罪既遂与未遂的认定	蔡丹	陈会悟	(615)
轮奸犯罪构成之探析	郭伟国	胡剑锋	(617)
正确处理“多人参与的伤害案件”之我见	胡剑锋	胡佳友	(619)
论绑架罪“情节较轻”标准的细化问题		戴素君	(620)
非法拘禁犯罪司法疑难问题探析		刘新锋	(623)

四、政策策略篇

第一专题：宽严相济刑事政策

宽严相济刑事政策在刑事诉讼监督中的适用		王佳麟	(626)
论宽严相济刑事政策在刑事检察工作中的实践	李钟	张建勇	(628)
宽严相济刑事政策在公诉工作中的适用思考	谈江萍	沈慧红	(630)
对审查批捕工作贯彻宽严相济政策问题的思考		杨安保	(632)
如何在抗诉工作中贯彻宽严相济的刑事司法政策		王淑玲	(634)
应从严把握缓刑适用的法定条件		童章军	(636)
对轻刑犯实施社区矫正的思考		卢佳丽	(638)
如何理解和重视现代刑事政策的宽容理念		刘丽华	(640)
建立和谐社会与化解人民内部矛盾的法治化机制			
——以“社区矫正的现状、问题以及法律监督视野中的完善”为视角		周如郁	(644)
论“宽严相济”和“惩办与宽大相结合”的关系		洪光彩	(646)
宽严相济刑事政策价值功能分析		洪光彩	(648)

第二专题：刑事和解

构建我国刑事和解制度之思考		陆虞霖	(650)
轻微刑事案件和解若干问题初探		刘艺妍	(652)
刑事和解理论及我国刑事和解制度的现状	俞俊波	胡瑛	(654)
浅析刑事和解的完善		陈丰轮	(656)
浅论刑事和解制度		罗瓚华	(658)
轻伤害案件检察处理环节的法经济学分析		刘维	(661)

关于在公诉阶段适用刑事和解的探讨	陈 祺 (663)
检察机关审查刑事和解必要性及其可行性	章建军 漆龙强 (665)
刑事和解制度的探讨和应用	鲍燕舞 (667)
论刑事和解制度本土化的设计与践行	郭鹏飞 (670)

第三专题：特殊群体的司法处遇

我国台湾地区的未成年人犯罪刑事政策	章国田 王志胜 (672)
我国香港特区的未成年人犯罪刑事政策	叶林达 王志胜 (674)
澳门特区的未成年人犯罪刑事政策	宁波市人民检察院课题组 (677)
少年犯罪刑事社会政策概述	宁波市人民检察院课题组 (680)
犯罪预防视角下的特殊未成年人群体早期福利保护政策	段麦荣 王志胜 (682)
未成年人犯罪情况实证分析	王佳麟 (685)
犯罪预防视野中的未成年人家庭环境问题	王志胜 段麦荣 (687)
青少年犯罪的特点、原因及对策分析	张建新 (691)
“宽严相济”与老年人犯罪处理	向凯雄 (693)
论我国刑事被害人国家补偿制度之完善	陆虞霖 (695)
和谐社会视角下的老年人犯罪问题研究	于俊峰 仝永涛 (697)
残疾人犯罪司法对策研究	孙斌辉 (699)
刑事被害人补偿制度可行性探索	陈 莹 (702)
对检察环节刑事案件被害人救助工作的思考	江旭萍 (704)
试“论教育为主，惩罚为辅”原则的落实 ——基于未成年人刑事案件思考	刘秋平 田兆余 (706)
农民工犯罪问题研究	张 韬 (709)
剖析青少年犯罪的几个重要动因	单剑杰 曾庆纲 (711)
浅析当前大学生犯罪现象	张春宝 石 峰 (713)
老年犯罪人刑事责任的探讨	石 峰 (716)
关于建立我国未成年人轻罪记录消灭制度的探讨	袁 晴 (718)

第四专题：犯罪预防

谈重大工程建设中职务犯罪的检察预防	施丹莹 (720)
职务犯罪治理视野中的会计中介机构诚信问题及其监管思路	章建军 (722)
商业贿赂犯罪治理困境及立法对策	王三忠 周 吉 (725)
贪污贿赂犯罪的原因及预防对策之经济学分析	宋治强 (727)
浅谈聚众性暴力犯罪的预防和治理	吴江峰 (730)
城市化进程中城乡结合区域涉农职务犯罪预防策略思考	胡佳倍 庄梅颖 (733)
浅论预防工作的群众参与	金 涛 王常林 (735)
涉农职务犯罪预防的社会协作机制研究	徐 虹 (737)
职务犯罪案件发案情况调查及预防对策思考 ——兼论职务犯罪的预防	蔡 峰 (739)
应加强对民营经济的刑法保护	沈海东 胡剑锋 (742)
加强村级职务犯罪预防的思考	竺飞月 张 秋 徐素娥 (744)
试论刑事被害预防的途径	田 园 (745)
刑事被害人与犯罪人角色的互动	田 园 (747)
试论刑事被害预防的重点	田 园 (749)
预防青少年犯罪问题研究	周奇君 (751)
全球化背景下我国知识产权犯罪预防研究	关 兰 (753)

第五专题：新形势下的工作策略

科学发展与和谐检法	徐雄杰 (755)
当前经济形势下的刑事政策研究	蔡 峰 (757)
“一年不开张，开张吃一年”：基层反渎工作思考	莫 名 (760)
反渎职侵权工作的价值与理念	张 婷 (762)
关于查办渎职侵权犯罪案件困难及对策的思考	江惠芳 (764)
浅析新《律师法》对反贪侦查工作的影响及对策	张挺松 (766)
浅议修改后的民事诉讼法对民行检察工作的影响及其对策	林战波 (768)
经济危机背景下认定合同诈骗罪的慎重思考	徐伟刚 陈 然 (770)
从检察公诉角度看创新工作机制助推经济转型升级	蒋小林 (772)
论经济犯罪的刑法介入度	徐 虹 (774)
浅谈如何合理定位检察职能服务经济发展	徐 虹 (777)
以交通肇事为视角对当前经济形势下提高相对不起诉率的思考	蔡松延 (779)
以看守所服刑人员犯罪为视角看科学发展观在法治文明中的运用	陆建强 (782)
贪污贿赂窝串案的查处模式探讨	张道杰 (784)
村干部贪污案件的侦查策略与技巧	鄢培栋 (786)
应对律师法修改 加强反贪初查工作	竺飞月 (788)
正确应对新律师法实施后自侦案件的翻供问题	施 坚 (790)
浅谈办理受贿案件的取证策略问题	李 迅 (791)
浅谈反贪侦查活动中的速决策略	李 迅 (793)
办理涉枪犯罪案件遭遇的困境及其对策	纪素华 (795)
询问行贿人的策略及方法	张 勇 (797)
恶意欠薪者的刑事责任研究	
——以拖欠农民工工资为视角	徐俊玉 (799)
“检察建议”运用中存在的问题及对策	王春丽 (801)
反贪侦查一体化机制的实践意义	任啸雷 周元嗣 杨江之 (803)

一、基础篇

第一专题：职务犯罪侦查权

检察机关职务犯罪侦查优先权的时代背景概述

宁波市人民检察院课题组

当前，如何切实加强检察机关的法律监督能力建设，努力提升新时期、新形势下检察机关服务政治文明与和谐社会构建水平，正成为各级检察机关和关注检察事业发展的人们共同讨论的话题。应当说，检察机关法律监督能力建设的路径是多方面的，其举措不一而足。但从本质上看，检察机关作为肩负多种具体法律职责、享有多种具体法律权限的司法机关，在坚持检察工作政治性、人民性和法律性相统一的前提下，切实加强执法办案工作的力度和能效，弘扬法治的精神与价值，始终是服务现代政治文明与和谐社会构建的根本所在，其意义是不可替代的。职务犯罪侦查权是检察机关的主要权能之一，在服务反腐倡廉、推动依法治国、维护公平正义中发挥着重大作用，因此努力加强职务犯罪侦查工作，不断完善职务犯罪侦查的权能结构和运行模式，以凸显职务犯罪侦查能效，无疑也是新时期加强检察机关法律监督能力建设的重要方面，具有特殊的基础性、保障性作用。但是，鉴于职务犯罪侦查工作的特殊性，职务犯罪侦查能效的提升过程不仅受制于宏观上的检察体制问题和微观上的侦查工作模式、检察官职业素养等问题，在我国对犯罪问题实行“多头并行”（我国的侦查权主体除了公安机关、检察机关这两个最常见的侦查行使者之外，根据刑事诉讼法、海关法等规定，还包括国家安全机关、军队治安保卫部门、监狱及海关的走私犯罪侦查机构等）侦查授权和当前各种犯罪现象日益交叉牵连的情况下，这一工作事实上更面临着各“有权主体”（包括法律虽未规定为侦查权，但实质上极类似于“侦查权”的有关权力，如纪检办案权）之间的权能分配和协调运行问题，并因此而衍生出一系列的矛盾与困惑。这些矛盾和困惑，在检察机关的职务犯罪侦查优先权问题上表现得尤为突出。

我国现行法律体系中，关于检察机关职务犯罪侦查优先权直接、明确的规定十分罕见，充其量也只能在零星的法律条文和司法解释文本中，隐约查询到个别原则性、理念性表述或者某种法意内涵，而且在体系结构上与相关的程序设计存在某些矛盾与冲突。例如，一方面我国现行刑事诉讼法虽然明确赋予了检察机关以刑事立案监督权，但另一方面又大幅度缩小和严格限制检察机关根据实际需要刑事案件的机动侦查权，将立案监督的方式由过去的人民检察院直接受理并侦查，改为以人民检察院通知公安机关立案侦查为主、人民检察院直接受理为辅的模式。人民检察院机动侦查权的范畴仅限于“国家机关工作人员利用职权实施的（贪污贿赂、渎职侵权之外的）其他重大的犯罪案件”，而且还需要“经省级以上人民检察院决定”，造成实践中检察机关的机动侦查权几乎难以启动。因此，有观点认为，从检察机关机动侦查权和刑事立案监督权的关系角度考察，实际上

现行刑事诉讼法的上述设计模式“是一种倒退”。^①应当说,职务犯罪侦查权问题是职务犯罪侦查优先权的基础性问题,而在当前的检察理论研究视野中,存在着一些削弱乃至取消检察机关职务犯罪侦查权的声浪,而且还有一定的影响。因此,当前理论界内部以及理论界和检察机关之间对检察机关职务犯罪侦查权问题的论证、辩驳视角,通常聚焦于检察机关是否应当享有职务犯罪侦查权、应当如何重构职务犯罪侦查权,以及如何监督检察机关的职务犯罪侦查权等方面。相应地,关于职务犯罪侦查优先权问题的研究,也是在一个大的前提性问题的影响下,在很长一段时间中未引起人们的直接重视。

但是,关注我国检察机关职务犯罪侦查权与其他办案机关之间具体的工作关系,主张加强检察机关某些办案权限的声音,很久以来在学界和检察机关就存在,^②只是对侦查优先权本身进行专门性、完整性、系统性阐述的工作,显然还需要进一步开展。

从世界范围内来看,西方各主要国家行使刑事控诉权的公共主体,大多也拥有广泛的直接侦查权,但专门的职务犯罪侦查“优先权”概念和类似问题,却似乎难觅其踪。众所周知,侦查权是一种体现单方意志性、执行保障力明显的权力,具有浓重的行政强制性色彩,因此在许多国家侦查权主体往往是政府天然的职能部门。但较之其他行政权力,侦查权有很强的特殊性,主要表现在其价值取向比较单一,甚至可以说侦查权本身并没有独立的价值取向,它的一切行为及其结果实质上都是围绕“服务控诉”而展开的(因为只有经过控诉及其引起的审判,侦查对象在法律上的责任和制裁措施才能真正实现),这就决定了侦查和刑事控诉有着密不可分的内在联系,刑事控诉权对侦查权运行有着强烈的上位性和导向色彩。在“无控诉即无审判”的西方法治国家,这一点具有重要意义。既然侦查权的目的在于服务控诉,因此为确保侦查行为在效率和质量上不偏离控诉目标,各国往往在授予警察部门侦查权的同时,也将侦查权(至少是部分侦查权)或其指挥权同时授予负责控诉的部门(当然实践中大多数普通案件的侦查工作仍然是由警察机关完成的),一些英美法系国家甚至在机构体系上对控诉部门和侦查部门实行某种程度的一体化设置,尤其是在职务犯罪等重罪侦查领域,最典型的似乎就是美国的联邦司法部和英国的反严重欺诈局。人们熟悉的这两个著名的机构均被赋予强大的侦查权,包括技术侦查权、秘密侦查权以及警察在侦查普通犯罪时所不享有的可以排除犯罪嫌疑人沉默权的强制取证权,并实行“侦诉合一”的体制,对其所管辖的案件既拥有侦查权也拥有起诉权。^③

而在大陆法系的德国、法国、日本、意大利以及我国台湾地区等,虽然检察机关在机构体系上和警察机关是分开设置的,但检察机关几乎都享有一般意义上的侦查权,它们在刑事案件的管辖方面和警察机关并无明确

① 参见潘波等:《刑事立案管辖问题研究》,载张智辉主编:《中国检察——强化法律监督的制度设计》(第6卷),北京大学出版社2004年版。

② 相关论著参见官万路:《侦查主体结构及其职能分工研究》,载陈兴良主编:《刑事法评论》第7卷,中国政法大学出版社2000年版;张智辉:《刑法改革的价值取向》,载《中国法学》2002年第6期;詹复亮:《当代中国反腐败问题与对策》,国际文化出版公司1996年版;徐益初:《论中国反贪机构设置之完善及其职权的强化》,载《第七届国际反贪污大会论文集》,红旗出版社1996年版等。另有不少关于检察权配置的文章涉及机动侦查权问题,此处不一一列举。

③ 英国职务犯罪侦查权的配置总体上比较分散,除苏格兰外,职务犯罪侦查主要由总检察长下的反严重欺诈局和警察局、投诉警方独立监察委员会、海关与税务局等承担。英国普通犯罪的侦查也由警察局负责,但是由皇家检察院负责起诉,海关和税务部门侦查的案件则由税收和海关检察院负责起诉,总的来看实行的也是“侦诉分离主义”。但在严重公职人员犯罪领域,起诉权和侦查权实行“捆绑式设置”,强调了起诉权对侦查权引导和控制的功能。根据《1987年刑事司法法》,反严重欺诈局的职能是侦查和起诉英格兰、威尔士和北爱尔兰涉案金额在100万英镑以上的严重、复杂的欺诈、腐败犯罪案件(包括公职人员的职务犯罪)。也就是说,它不仅拥有对所辖犯罪案件的侦查职能,还拥有起诉职能,不需要移交皇家检察院起诉,而警察局侦查的案件必须由皇家检察院起诉。而且从发展前景看,目前英国正准备对腐败犯罪进行统一立法,其中《2006年反腐败法案》建议将腐败犯罪的侦查职能全归属于反严重欺诈局,从而最终确立“反严重欺诈局是侦查、起诉腐败犯罪的天然之家之一”的角色地位。美国没有类似大陆国家专门的“检察机关”,联邦司法部下属的刑事侦查和起诉部门,实际上行使的就是检察职能,因此美国司法部长也就是联邦总检察长。司法部下属的刑事部门(the Criminal Division of the Department of Justice)是美国联邦的最高公诉机关,其职能不仅包括对所管辖的刑事犯罪提起公诉,还包括对公职人员职务犯罪等重大复杂犯罪进行侦查。美国检察官的犯罪侦查职能与起诉职能没有分开,“这是由公共腐败犯罪的性质所决定的,在侦查和起诉这类犯罪时,这两种职能本身就紧密相关,甚至互相依赖”。依据美国联邦法典,美国总检察长“有权侦查政府官员的犯罪行为”,联邦检察官“对其司法区内实施的违反联邦法律的犯罪行为,有权要求进行或继续侦查”。1970年的《反欺诈反腐败组织法》也明确规定“侦查本法所规定之罪的侦查人员是指任何检察官和由总检察长指定的负责侦查本法规定之罪的人员”。在过去很长一段时间,美国职务犯罪案件的侦查主要由同为联邦司法部下属的联邦调查局负责,作为联邦公诉机关的检察机关则主要承担起诉任务。虽然有侦查权,但除了进行补充侦查外,很少直接进行侦查活动。但从20世纪70年代始,美国检察机关对公职人员职务犯罪的侦查权得到加强,查办了大量的公职人员职务犯罪。“为了回应公众对‘水门’事件及地方公务员腐败行为泛滥的不满,联邦检察机关加强了对白领犯罪及政治腐败的刑事追诉,位于合众国大都市的联邦检察开始重视对案件的侦查,许多地方的联邦检察也开始将一些传统上由联邦警察机构侦查的案件变为由自己直接侦查”。因此,当前美国大多数联邦检察机关和地方检察机关都有犯罪侦查职能,“不管是联邦检察机关还是州检察机关,在是否侦查犯罪中都享有广泛的决定权……在地方层面上,大多数州检察长和县检察官都有自己的侦查人员侦查犯罪案件。”有关观点和资料参见王晓霞博士的论文:《职务犯罪侦查制度比较研究——以侦查权的优化配置为视角》。