

河南社会科学文库 2016

检察权与人权保障研究

张俊涛 / 著

河南人民出版社

法学
非外借

检察权与人权保障研究

张俊涛 / 著

河南人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

检察权与人权保障研究 / 张俊涛著. — 郑州 : 河南人民出版社, 2016. 12

ISBN 978 - 7 - 215 - 10269 - 9

I. ①检… II. ①张… III. ①检察机关 - 权力 - 研究 - 中国②人权 - 法律保护 - 研究 - 中国 IV. ①D926.3②D920.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 148292 号

河南人民出版社出版发行

(地址:郑州市经五路66号 编辑邮箱:313137877@qq.com 电话:65788050)

新华书店经销

河南文华印务有限公司印刷

开本 680 毫米×960 毫米

1/16

印张 12.25

字数 200 千字

2016 年 12 月第 1 版

2016 年 12 月第 1 次印刷

定价: 45.00 元

河南社会科学文库
编委会

主 任

李庚香 何白鸥

委 员

李庚香 何白鸥

孟繁华 王喜成

王朝纪 张钢杰

关玉梅 李自强

总序

哲学社会科学作为中国特色社会主义事业的重要组成部分,在认识世界、传承文明、创新理论、资政育人、服务社会等方面发挥着重要作用。为充分调动广大社科工作者的积极性、创造性,鼓励社科界多出成果、多出人才、多出精品力作,更好地服务于经济社会发展,为全面建成小康社会、加快中原崛起河南振兴富民强省提供精神动力和智力支持,河南省社会科学界联合会自2010年起设立“河南社会科学文库”资助出版项目,对入选的优秀成果,统一标识,统一版式,统一封面设计,由河南省社会科学界联合会提供全额资助,交河南人民出版社统一编辑出版。至今,已出版六辑共60余册。

2016年是全面实施“十三五”规划和全面建成小康社会决胜阶段的开局之年。面对复杂的外部形势、艰巨的改革发展稳定任务,省委、省政府团结带领全省广大党员干部群众,紧密团结在以习近平总书记为核心的党中央周围,深入贯彻党中央治国理政新理念新思想新战略,统筹推进“五位一体”总体布局和协调推进“四个全面”战略布局,坚持创新、协调、绿色、开放、共享的新发展理念,聚焦中原崛起河南振兴富民强省,在抢抓机遇中乘势而上,在转型攻坚中砥砺前行,取得一系列重大突破。河南发展势能蓄积壮大、地位形象显著提升、影响力不断扩大,全省人民自豪感、自信心、凝聚力明显增强。与此同时,河南社会科学理论界围绕中心、服

务大局,紧密结合经济社会发展中的重大理论与现实问题,认真思考,深入研究,推出了一批丰硕的研究成果。

为展示河南哲学社会科学研究成果,鼓励更多的社科工作者进行理论创新,我们在总结前几年经验的基础上,策划出版2016年“河南社会科学文库”,包括《人学视角的现代思想政治教育研究》《检察权与人权保障研究》《马克思主义经济学研究在美国》《我国知识产权文化培育研究》《河南乡土文化资源产业化研究》《河南杂技文化史》《谶纬与魏晋南北朝文学研究》《古文〈尚书〉文系年注析》《中非农业合作研究》《跨境电子商务价值创造与测度研究》等10部著作。这些作品从不同角度、不同侧面反映了河南哲学社会科学的研究水平,展现了特定历史时期河南省社会科学工作者的探索和思考。

展望2017年,河南省十次党代会描绘了河南发展的美好蓝图,党的十九大即将胜利召开。新形势下,哲学社会科学地位更加重要、任务更加繁重。广大哲学社会科学工作者要以高度的政治责任感和强烈的历史使命感,围绕推进中原智库建设,塑造中国特色哲学社会科学的中原品牌,积极述学立论、建言献策,担负起历史赋予的光荣使命,以优异成绩迎接党的十九大胜利召开。

河南省社会科学界联合会

2016年12月

目 录

绪 论	1
第一节 研究的意义	1
第二节 研究综述	5
第三节 研究思路、研究方法与创新之处	13
第一章 人权理论与人权保障思想	17
第一节 人权概念学说及其内涵、特性、发展	17
第二节 西方国家的人权保障思想	23
第三节 马克思主义人权保障思想	30
第二章 域外国家检察权与人权保障问题分析	42
第一节 美国的检察权	42
第二节 英国的检察权	48
第三节 法国的检察权	52
第四节 德国检察机关的检察权	56
第五节 苏联时期的检察权	59

第三章 我国各个时期的检察制度和检察权	64
第一节 革命根据地时期的检察制度	64
第二节 检察制度的创建和发展	68
第三节 检察权及其法律边界	80
第四章 人权保障视野下检察权行使的原则	100
第一节 罪刑法定原则	100
第二节 罪行均衡原则	104
第三节 证据为本原则	105
第四节 程序法定原则	108
第五节 无罪推定原则	111
第六节 罪行平等原则	114
第七节 保障人权原则	117
第八节 检察机关依纪行使检察权原则	119
第五章 人权保障与检察权	124
第一节 人权保障和检察侦查权	124
第二节 人权保障与批捕权	133
第三节 人权保障与起诉权	141
第四节 人权保障与抗诉权	150
第五节 人权保障与立案监督	157
第六节 人权保障与侦查活动监督	161
第六章 新中国国家机关的监督职能	166
第一节 中国共产党对检察机关的领导	166
第二节 中国共产党的纪律检查委员会和检察机关	172
第三节 我国的行政机关与检察机关	175

第四节 人民代表大会与检察机关·····	179
结 语 ·····	183
参考文献 ·····	185

绪 论

第一节 研究的意义

检察制度是中国特色社会主义司法制度的重要组成部分,检察机关是我国的法律监督机关,检察权是我国公权力体系中的一种重要权力。检察权具有侵犯性、扩张性、破坏性等特点,若不对其进行规范、约束、限制,容易侵犯嫌疑人的生命权、自由权、财产权、人格权等。近些年发生的一系列的冤假错案,诸如 2000 年的杜培武错案,2002 年的李化伟错案,2004 年的李久明错案,2005 年余祥林错案,2010 年赵作海错案,2013 年张高平、张辉错案,2014 年徐辉错案,等等,不同程度地存在刑讯逼供、诱供、超期羁押等等不尊重人权、甚至严重侵犯人权的现象,最终导致冤假错案的发生。检察机关在行使检察权的过程中,存在不够立案条件的强行立案,超期羁押、刑讯逼供、不够逮捕条件勉强逮捕,达不到起诉标准勉强起诉,达到不起诉标准却提起公诉等,都严重侵犯被追诉人的人权。如果检察机关能够从保障人权的角度依法、依纪、文明、规范、理性行使检察侦查权、批捕权、起诉权、抗诉权、监督权等,那么,犯罪嫌疑人(被告人、罪犯)的各项人权就能得到有效的保障。党的十八届三中全会做出了“完善司法人权保障制度”的决定,党的十八届四中全会做出了“加强人权司法保障”的决定,为了实现“依法治国,建设法治国家”的总目标,检

察机关必须高举“人权保障”的旗帜,以“保障人权”为目标配置检察权,行使检察权,最终实现人权保障。

一、理论价值

本书确立了人权的一种学说,即“人性说”,对于研究人权保障具有重要意义。目前,学术界关于人权有多种学说,即“生存条件说”“观念说”“价值确认说”“个体说”“人性说”等,针对学界的多种学说,本书从人权保障的角度,提出了自己主张的观点,主张“人性说”。

本书确立了检察权性质的“法律监督权说”,对于研究检察权具有重要意义。当前,关于检察权的性质,理论界没有达成一致。学界关于检察权的性质,有多种学说,有“司法权说”“行政权说”“双重属性说”“法律监督权说”“刀把子说”等,本书主张“法律监督权说”。

从人权保障的目的出发研究检察权,对于检察机关依法、依纪、文明、规范、理性行使权力,遏制刑讯逼供、预防冤假错案具有十分重要的意义。关于检察权的目的,不同阶段,检察权的目的不一样。新中国成立初期和检察机关创建初期,为了巩固新生的国家政权,严厉打击犯罪、惩罚犯罪是检察权行使的目的;检察制度发展和波折时期,检察权行使的目的是打击犯罪、惩治犯罪;检察制度中断时期,检察机关被撤销、检察人员被分流、遣散,检察业务被取消;1978年检察机关重建至1997年刑事诉讼法、刑法实施期间,检察权的目的是打击犯罪,维护国家安全、经济秩序、社会秩序、生产秩序、生活秩序,轻视人权保障;1997年至今,尤其是2004年宪法确立尊重和保障人权的原則以来,检察权的行使注重保障人权和打击犯罪并重,特别注重了人权保障。

对于丰富人权理论具有重要的意义。人权是人类永恒的价值追求。随着社会的进步、经济的发展、权利意识的提高、依法治国成为国家的治国方略并逐步得到加强,人权保障将越来越受到国家和人民的重视,人权保障水平将越来越高,人权保障的范围将越来越宽,人权保障的内容将越

来越多。本文系统回顾和研究了西方的人权保障思想,研究了马克思恩格斯、列宁、毛泽东、邓小平、江泽民、胡锦涛和习近平等领袖的人权保障思想,总结了马克思主义人权保障思想的内容,并将其作为“依法治国”背景下检察权行使的根本目的,对于丰富人权保障思想具有重要的意义。

把“尊重和保障人权”作为当代检察机关行使检察权的根本目的,对于完善司法人权制度具有重要的意义。打击犯罪一直是检察权行使的目的。随着2004年“尊重和保障人权”被载入根本大法——宪法,2012年“尊重和保障人权”被写入刑事诉讼法总则,人权保障的法治化程度越来越高,人权保障越来越被检察机关重视并作为行使的根本目的。检察制度是中国特色社会主义司法制度的重要内容,检察制度与我国的政体关系密切。我国的政体是“议行合一”的人民代表大会制度,我国的一切权力属于人民,人民是国家权力的主人。检察机关是国家的法律监督机关,监督法律在全国范围内的统一、正确实施。检察权的检察侦查权、公诉权、批捕权、诉讼监督权等权能都具有法律监督的功能。

对于研究检察权的性质具有重要意义。目前,关于检察权的性质,到底是属于司法权、行政权、二种属性都具有;还是法律监督权,在学界和实务界都没有形成共识。检察权究竟是属司法机关,还是行政机关,在中共党内也有不同看法。

对于研究人权具有重要意义。人权的概念,至今在学界仍未形成共识。目前有五种学说,即生存条件说、价值确认说、个体说、人性说、观念说,本文采用人性说,并说明采用人性说的理由,对于研究人权、丰富人权理论具有重要意义。

二、学术价值

在国内,从人权保障的角度研究检察权,目前进行研究的不多。现在的研究要么是研究检察权,要么是研究人权,把人权保障与检察权二者联系在一起进行比较研究的非常少,因此本文的研究具有一定的前沿性。

从天赋人权的思想说起,研究西方的人权保障思想,包括洛克的人权保障思想、孟德斯鸠的人权保障思想、卢梭的人权保障思想、杰斐逊的人权保障思想、潘恩的人权保障思想,研究了马克思主义的人权保障思想,研究了中国特色社会主义理论体系的人权保障思想,具有重要的理论价值。

确立检察权的法律监督性质,对依法行使检察权,监督法院行使审判权、监督公安机关行使侦查权、监督行政机关行使行政权具有重要的意义。

三、现实意义

把人权保障作为检察权行使的目的,摈弃把“惩罚犯罪、打击犯罪”作为检察权行使的唯一目的,具有十分重要的意义。我国从新中国成立初期检察机关成立时,至1997年刑事诉讼法的颁布,这期间检察机关在行使检察权时一直存在着重视打击犯罪、惩罚犯罪、轻视人权保障的思想。近些年从媒体披露的一系列冤假错案,诸如赵作海错案,佘祥林错案,李久明错案,张高平、张辉叔侄错案,等等,可以看出,公安机关、检察机关、法院都存在严重的有罪推定的司法意识,侦查环节存在着刑讯逼供、非法取证,检察环节存在着有罪推定的司法意识,滥用批捕权,法院环节存在着有罪推定的审判意识。随着“依法治国”方略的确立、人权保障的国际化、公民权利意识的提高、经济的快速发展,检察机关必须把“人权保障”作为检察权行使的最终目的,这样,才能适应国家法治建设的需要。

对于检察机关树立科学的司法理念、转变落后的司法观念具有重要的意义。理论是行动的先导,必须用正确的理念指引司法机关的法治实践。随着保障人权越来越被加强、重视,随着我国依法治国方略的推进,检察机关在行使检察侦查权、公诉权、批捕权、法律监督权时,必须以新的、科学的司法理论为指导。

对于检察机关依法、依纪、文明、规范、理性行使检察权具有重要的意义。检察机关在行使权力的过程中存在着侦查时有案不立、压案不查、刑讯逼供、暴力取证等,批准逮捕时存在着“够罪即捕”的做法,批捕措施使用率高,公诉时不起诉率偏低等,以上种种都是侵犯人权的行为。

第二节 研究综述

国内研究检察权的专著较多,研究人权的著作也比较多,而从马克思主义人权保障思想的视野和检察权二者融合研究的文章、论文、专著几乎没有。

一、国内研究现状

(一) 关于检察权方面的研究

我国已经出版的相关著作比较多。《当代中国的检察制度》^①,是较早研究我国检察制度的专著。该书研究了新中国检察制度的开创、检察制度的发展,把检察制度的演变分为创建、波折、中断和重建四个时期;研究了检察机关的性质、任务、设置、组织原则、职权、五个活动原则,即独立行使,平等适用,以事实为根据,分工负责、互相配合、互相制约,依靠群众的原则;研究了检察制度的理论基础,即人民民主专政理论、列宁的法律监督理论等。

《中华人民共和国检察制度研究》^②,该书是我国 20 世纪 90 年代以来比较全面、系统研究检察制度方面的论著。该书研究了我国检察制度的历史渊源,包括我国古代的御史制度,把检察制度的发展分为创建、波

① 李士英:《当代中国的检察制度》,中国社会科学出版社 1988 年版。

② 王桂五:《中华人民共和国检察制度研究》,法律出版社 1991 年版。

折、中断、创建和发展四个时期；研究检察制度的理论基础，检察制度与人民代表大会制度，检察机关的性质、任务和活动原则，法律监督论即把法律监督分为对刑事法律实施的监督、对民事法律实施的监督、对行政法律实施的监督、对监管场所实施的法律监督理论；研究了程序论，把程序分为刑事诉讼的检察程序、民事诉讼的检察程序、行政诉讼的检察程序和非诉讼检察程序；研究了检察制度的组织即检察机关在国家机构中的地位、机构设置、领导体制、检察委员会等；还研究了检察管理等。

《控权型检察制度研究》^①，该书作者提出了“控权型检察制度”的理论，认为作为人民代表大会制度下的检察制度，具有约束国家公权力、保障私人权利、维护宪法法律正确实施的作用，强调了以法律监督与诉讼监督建构我国的检察制度；提出了我国检察制度改革的方向要突破诉讼监督的传统，以法律监督为核心重构法律监督制度；认为监督与制约是两种不同性质的权力，检察权包括法律监督权、刑事追诉权；法律监督是监督性质的权力，刑事追诉是制约性质的权力。

《中国检察制度宪法基础理论研究》^②，该书研究了检察机关的宪法地位、检察机关与权力机关的关系、检察机关与审判机关的关系；研究了检察机关在宪法实施中的宏观功能、在刑事法律实施中的功能、在民事法律实施中的功能、在刑事诉讼中的功能；研究了检察机关的领导体制、人民监督员制度的宪法基础问题。

《中国检察制度》^③，研究了检察制度的发展，检察机关与权力机关、审判机关、侦查机关之间的关系，检察机关的法律定位；检察机关的侦查制度、批捕制度、公诉制度、诉讼监督制度；检察权的制约监督机制，检察活动的原则即法治原则、检察一体原则、独立客观原则、程序正当原则等；还研究了三个检察政策即宽严相济的刑事政策、公共利益政策、诉讼经济政策。

① 蒋德海：《控权型检察制度研究》，人民出版社2012年版。

② 韩大元：《中国检察制度宪法基础理论研究》，中国检察出版社2007年版。

③ 姜伟：《中国检察制度》，北京大学出版社2009年版。

《中国检察权转型问题研究》^①,研究了宪政型检察权的概念,并主张检察机关的监督应专项监督行政权和地方立法权,这是对我国传统检察模式的超越。主张检察权应当转向加强法律监督的制度功能,突出对公权力进行制约的宪政价值。

《检察制度原理》^②,该书研究了检察制度的基本属性,即国家性、司法性、客观性、一体性、法律性、综合性、程序性等,检察制度的沿革、检察机关的地位,任务和职权,机构设置,领导体制,四个活动原则即服从党的领导和接受人大监督,独立行使,平等适用原则,公正、民主、文明原则;研究了不同权力结构模式下的检察权“权力制衡”视角下的检察权功能、检察监督与公平正义、法制统一;研究了正当程序下的检察监督、公诉权、诉讼监督权、检察侦查权;研究了人权保障与检察制度。

《抗诉权》^③,该书只是研究了检察权能中的抗诉权,把抗诉分为刑事抗诉、民事抗诉、行政抗诉等三个方面,并论证了抗诉权。

《检察权研究》^④,该书研究了检察权的概念、性质、内容、主体、检察权行使的原则,即法治原则、公正原则、依法独立原则、检察权一体化原则、无罪推定原则、公益原则、公开原则、合理原则、诉讼经济原则等;研究了检察侦查权、公诉权、诉讼监督权、检察权制约机制,包括理论基础、国外检察权制约机制、我国检察权制约机制及完善等。

《检察学》^⑤,该书研究检察学、中外检察制度、检察制度的基本原理,包括现代检察制度的理论基础即分权原则、保障人权原则、法治原则;中国特色社会主义检察制度的理论基础即权力监督、列宁的法制统一、中国特色社会主义理论;检察机关的性质,法律监督及其与人大监督、内部监督、社会监督的关系;检察机关的法律地位、功能、组织结构、检察官制度;

① 王玄玮:《中国检察权转型问题研究》,法律出版社2013年版。

② 范崇义:《检察制度原理》,法律出版社2009年版。

③ 贺恒扬:《抗诉权》,中国检察出版社2008年版。

④ 邓思清:《检察权研究》,北京大学出版社2007年版。

⑤ 朱孝清、张智辉:《检察学》,中国检察出版社2010年版。

把检察权分为检察侦查权、批准和决定逮捕权、公诉权、诉讼监督权、其他职权,如最高人民检察院的检察解释权;检察活动坚持的基本原则,即依法独立、检察一体、客观公正、保障人权原则;监督制约机制,包括外国检察活动的外部监督制约机制、我国内外部监督制约机制;研究了检察政策、检察决策、检察队伍建设、检务保障、检察业务管理等。

《检察官与人权保障》^①,该书研究了人权、检察官在人权保障中的作用,检察人权保护原则即保障人权原则、独立行使原则、无罪推定原则、平等保护原则,侦查监督与人权保障,职务犯罪与人权保障,公诉与人权保障,在监所检察中要保障人权,刑事控告与人权保障,在刑事申诉中要保障人权,在民事检察中要保障人权,要保障被害人的权利,要保障证人的权利,要保障未成年人的权利,要保障妇女的权利,要保障少数民族的权利等。

《中国检察权配置问题研究》^②,研究了检察权配置的概念、目标、检察权配置的宪政框架与制度环境;检察权配置的基本原则,即尊重宪政体制原则、权力制约监督原则、遵循司法规律原则、检察一体原则、权力结构完整原则、权责统一原则、法律保留原则;公诉权的配置、职务犯罪侦查权的配置、刑事诉讼监督权的配置、民事诉讼监督权的配置、一般监督权的配置、俄罗斯检察制度变迁对我国的影响等。

《检察制度教程》^③,研究了检察制度的演进和类型,包括法国检察制度、英国检察制度的产生、建立,德国检察制度和美国检察制度、俄罗斯检察制度的比较分析;研究了我国检察制度的产生和发展、检察权的性质与法定定位、检察机关的法律监督,包括法律监督的概念、法律监督的模式与效力,中国共产党对检察机关的领导,检察机关的设置、领导体制,检察长和检察委员会制度,检察机关与权力机关、行政机关、审判机关的关系;研究了检察活动的原则,包括法制原则、客观公正原则、依法独立行使原

① 检察官与人权保障编写组:《检察官与人权保障》,中国检察出版社2009年版。

② 韩成军:《中国检察权配置问题研究》,中国检察出版社2012年版。

③ 龙宗智:《检察制度教程》,中国检察出版社2006年版。