

● 诉讼法学文库 (XXXVIII)

底 限 正 义 论

万摇毅摇著

中国人民公安大学出版社

· 北摇京 ·

《诉讼法学文库》编辑委员会

主任：陈光中

副主任：樊崇义 杨荣新 应松年

编辑委员会委员：(按姓氏笔画排列)

马怀德 卞建林 江必新 李浩 宋英辉

汪建成 陈光中 陈桂明 陈卫东 应松年

杨荣新 张树义 张卫平 樊崇义

主编：樊崇义

副主编：宋英辉 马怀德

学术秘书：吴宏耀

电子邮箱：~~zhangshuyi@163.com~~ ~~zhangshuyi@163.com~~ ~~zhangshuyi@163.com~~

《诉讼法学文库》总序

诉讼法制是现代法治的重要内容和标志之一，也是依法治国的重要保障。我国法制建设的历程已经证明，诉讼制度是否健全与完善，决定着实体法律的实际效力：没有相应的诉讼制度作为依托，实体权利只能是“镜中花、水中月”；没有完善的诉讼制度予以保障，实体法律将无法如其所愿地实现其追求的立法目的。更为重要的是，诉讼法制的完善程度如何，还直接反映和体现着一个国家、一个民族进步、文明、民主和法治的程度，是区分进步与落后、民主与专制、法治与人治的标志。在现代法治国家，诉讼制度作为法治的一个重要环节，受到了前所未有的重视。美国联邦最高法院法官威廉·道格拉斯曾谈到，“权利法案的大多数规定都是程序性条款，这一事实决不是无意义的。正是程序决定了法治与恣意的人治之间的基本区别”^①。

我国1999年宪法修正案正式确立了“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，为推进我国社会主义民主、法制建设，完善我国司法体制，提出了新的纲领和目标。而社会主义市场经济的初步发展则培育了公众的权利观念，并由此对司法公正提出了更高的要求。在这一大背景下，通过增设新的诉讼制度以充实公民实体权利的实现途径，通过完善现行诉讼制度以保障实体法律的公正实施，从而推进依法治国，加快社会主义民主与法制建设的步伐，已经成为我国法治建设的关键所在。

^① 转引自季卫东著：《法律程序的意义》，载《比较法研究》总第100期。

诉讼制度的构建，与人们对诉讼原理的认识和把握有着密切的关系。诉讼原理是人类在长期的诉讼实践中，在大量经验教训的基础上总结出来的、对有关诉讼活动的规律性认识。诉讼原理在诉讼制度的构建及运作中发挥着高屋建瓴的作用。只有正确认识和准确把握诉讼原理，才能构建较为完善的诉讼制度，才能推动诉讼活动向良性运作的状态发展。我国在改革与完善诉讼法律制度时，对于人类经过长期理论与实践探索获得的原理性认识，不能不予以重视，也不能不认真加以借鉴、吸收。

我国诉讼的立法和实践曾十分严重地受到“左”倾思潮和法律虚无主义的影响，诉讼规律和诉讼原理长期被忽视、被冷落。由此造成的后果之一是司法机关和诉讼制度的功能被狭隘化。例如，刑事司法机关和刑事诉讼法律仅仅被视为镇压敌人、惩罚犯罪，并通过镇压敌人、惩罚犯罪来维护社会秩序的功能单一的工具，忽视了司法机关和诉讼法制所具有的制约国家权力使之不被滥用和保护包括犯罪嫌疑人、被告人在内的公民基本人权的作用。对诉讼原理、诉讼规律认识的片面和浅陋，已经严重地制约了我国诉讼法制发展的步伐，而且直接对公正、文明地进行诉讼活动产生了非常消极的影响。要扭转这一局面，必须在宏观法律观念上作一个大的转变，同时大力借鉴、吸收法治发达国家丰富的研究成果和宝贵的实践经验，加强对诉讼原理、诉讼规律的研究。

对诉讼原理的正确认识是诉讼立法科学化的前提条件。正确把握诉讼原理，可以帮助我们全面地认识司法机关的功能，并对各种不同的诉讼模式、规则进行正确的取舍，从而在一定的诉讼原理的指导下构建更为科学和更适合“本土资源”的诉讼模式、规则。由此制定的法律，将具有更强的民主性、文明性和科学性。反之，如果不能正确把握诉讼原理，对于存在着内在价值冲突的各种可供选择的立法方案就可能难以作出正确的选择，立法活动就可能要多走许多弯路，甚至要付出沉重的代价。

对诉讼原理的正确认识，对于司法活动同样具有重要的积极价值。对诉讼原理的正确把握，可以在一定程度上弥补立法的不足。法律永远是抽象的。要将抽象的法律适用于具体的案件，就必须有科学的观念作为指导。对基本诉讼原理的正确认识，将有利于指导人们对司法活动中必然存在的种种法律适用问题作出科学的解释，从而使法律文本本身存在的不足得到补救。在现代社会，由于法律的稳定性与现实生活千变万化之间的落差只能通过赋予司法人员自由裁量权的途径予以调和。因此，对基本诉讼原理的认识，还直接决定着司法人员在行使法律赋予的自由裁量权时，能否作出符合公正标准的决定或者裁判。

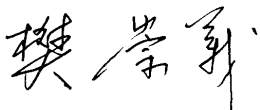
要贯彻“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，保障诉讼活动公正进行，也必须认真研究诉讼原理，把握诉讼规律。当前，我国已有不少学者开始探索一些诉讼原理性的问题，如诉讼法律观、诉讼法哲学、诉讼目的、诉讼职能、诉讼价值、诉讼法律关系等，并已取得了一定的研究成果，这有力地推动了人们法律观念的变化，并对立法和司法活动发挥着积极的影响作用。但总的看来，我国诉讼法学界对诉讼原理问题的研究距离立法、司法实践的需求还有很大差距，还需要继续深入。尤其是现有的研究成果一般只是就诉讼的某一方面进行探讨，缺乏对一般性诉讼原理的全面、系统的探讨。因此，随着我国法制进程的推进，探讨一般性诉讼原理已经成为我国诉讼法学界必须研究的课题。

中国政法大学诉讼法学研究中心是以诉讼法学为研究领域的国家重点学术研究机构，系 1995 年 6 月经教育部专家评审并批准的法学类六个普通高等学校人文社会科学重点研究基地之一。该中心以中国政法大学诉讼法学部分专家、学者为专职研究人员，同时聘请国内外一些知名诉讼法学专家、学者作为兼职研究人员。中心主任由樊崇义教授（博士研究生导师）担任，著名法学家陈光中教授（博士研究生导师）为名誉主任，著名民事

诉讼法学专家杨荣新教授（博士研究生导师）担任中心顾问，知名中青年学者宋英辉教授（博士研究生导师）任中心常务副主任，知名中青年学者卞建林教授（博士研究生导师）、陈桂明教授（博士研究生导师）、马怀德教授（博士研究生导师）、张树义教授为兼职副主任。中心的学术研究的范围和布局涵盖整个诉讼法学，下设四个研究机构和研究方向：刑事诉讼法学研究室、民事诉讼法学研究室、行政诉讼法学研究室和证据法学研究室。中心研究内容、结构和研究人员的合理组合，乃是中心优势互补之特色的鲜明体现。该中心在整体科研水平和参与重大决策的能力，以及科研成果、人才培养、国内外学术交流、资料信息和参与国家立法等方面，均居全国同行的领先地位。按照教育部的要求，该中心正以学术研究为核心，深化科研体制改革，实行全面开放，注重高层次人才培养，加强学术交流，引导和推动诉讼法学的发展，为建设全国一流，乃至世界一流的重点研究基地而努力拼搏！

为吸引更多的诉讼法学者致力于诉讼原理的研究，同时也为了能够促使诉讼原理研究及时对立法、司法、学理研究等多个领域产生积极的影响，并对司法实际工作有所帮助，中心特意组织力量进行此项题为《诉讼法学文库》的大型丛书的编辑出版工作。《诉讼法学文库》是中心的一项长期出版项目，面向国内外专家、学者开放，凡以诉讼原理、诉讼规律为内容且有新意、有深度、有分量的专著、译著，以及对公安、司法工作有指导意义，对立法工作有参考价值的其他诉讼法学著作均可入选。

中国政法大学诉讼法学研究中心主任



二〇〇一年 愿月于北京

目 录

绪论 研究方法 与 立场

刑事诉讼制度改革中的“底限正义”

- 对中国刑事诉讼制度改革理路的质评…………… 猿
- 一、“底限正义”理论之基础…………… 猿
- 二、“底限正义”理论与我国刑事诉讼制度改革…………… 猿
- 三、“底限正义”理论与刑事诉讼法学理论研究…………… 猿

上篇 宏观体制 及 原理

第一章 自由 : 刑事司法制度的本位价值…………… 猿

- 一、自由价值之于刑事司法制度的意义…………… 猿
- 二、刑事司法制度中自由之多重涵义…………… 猿
- 三、自由价值与刑事司法制度之设计…………… 猿

第二章 刑事司法中公正与效率关系辨正…………… 猿

- 一、公正 : 司法的本质属性…………… 猿
- 二、效率 : 司法的外在价值尺度之一…………… 猿
- 三、司法中公正与效率关系辨正…………… 猿
- 四、对“普通程序简易审”的再认识…………… 猿

第三章 宪政型与集权型 : 刑事诉讼模式的导向性分析…………… 猿

一、问题的提出 :作为一种分类研究范式的宪政—— 集权型刑事诉讼模式	员园
二、宪政——集权型刑事诉讼制度的特征比较	员愿
三、我国刑事诉讼制度的定位与改革走向	员员员
 第四章 现代刑事诉讼法的“帝王”原则 :	
程序法定原则重述	员源
一、形式与实质 程序法定原则的双重内涵	员远
二、程序法定原则的具体样态	员员
三、程序法定原则的运作机制	员缘
四、结语 程序法定原则与我国刑事诉讼程序改革	员源
 第五章 刑事诉讼中检察官角色定位	
——以侦查权的配置为中心	员苑
一、检察机关行使侦查权的法理基础	员苑
二、检察机关行使侦查权的具体样态	员缘
三、关于我国检察机关自侦权改革的思考	员苑
 下篇 微观程序与制度	
第六章 盘查程序研究	员缘
一、导论 :关于盘查	员缘
二、盘查的法律定位	员园
三、盘查的程序控制	员缘
四、我国盘查制度存在的主要问题及其改革思路	员远
 第七章 刑事诉讼中被追诉人财产权保障研究	
一、刑事诉讼中被追诉人财产权保障的理论基础	员员
二、刑事诉讼中被追诉人财产权保障的程序原则	员愿

三、我国刑事诉讼中财产权保障的现状、 问题与改革	圆愿
第八章摇刑事审限制度检讨	圆愿
一、制度史的梳理与问题的导出	圆愿
二、比较法视野内的考察	圆猿
三、理论与实践层面的驳难	圆愿
四、改革的走向与进路	圆源
第九章摇罪名变更的法理基础及其模式选择	
——刑事一体化角度的思考	圆苑
一、立法例审视 :比较法视野的考察	圆愿
二、观点述评 :我国法学界关于罪名变更 问题的理论争论	圆缘
三、理论进路 :诉因制度本土化理论之提出 及其论证	圆愿
第十章摇死刑政策 · 正当程序 · 死刑复核	
——我国死刑审判制度之检讨与重塑	圆苑
一、政策变迁背景下的死刑复核制度 : 以死刑复核权的“命运”为中心	圆愿
二、司法视野内的死刑复核程序 :正当化的难题	圆园
三、审级改造与程序改革 :我国死刑审判制度 改革的两重进路	圆源
第十一章摇判决中的不同意见 :公开与否 ?	
——制度选择的逻辑与背景	猿园
一、制度史的梳理 :起源与发展	猿员

二、制度分疏与融合的内在逻辑：	
以制度类型与制度转型为背景	猿员
三、中国语境下的思考	猿员
第十二章摇历史与现实交困中的案件请示制度	猿苑
一、案件请示制度的历史源起与现状	猿愿
二、案件请示制度的成因透析	猿猿
三、案件请示制度的利弊分析	猿员
四、案件请示制度的改革与走向	猿源
附录《司改日记》六则	猿怨
参考文献	猿园
后摇摇记	源缘

猥爰栽藻忒土懣穉苴言藻穉苴皂 燥燥藻藻通通苴苴

責吐響藻 員緣

源爰栽藻性聖巨曾興澤 燥藻藻通通苴苴責吐響藻苴

悅暈苴澤豐聖苴若責燥藻苴苴聖巨曾興澤土師藻電 員源

悅霽費藻緣栽藻剡栗穉燥燥土燥剡責燥藻剡剡苴 則藻藻

蚤土糶聖聖苴若責燥藻苴苴燥土責燥藻剡剡苴

蚤土糶聖聖苴若責燥藻剡 員遠

員爰栽藻藻聖若豐苴若燥責燥藻剡剡苴 蚤土糶聖聖苴若責燥藻剡

..... 員苑

園爰栽藻藻糶穉藻燥電 燥責燥藻剡剡苴 蚤土糶聖聖苴若責燥藻剡

責燥藻剡 員緣

猥爰栽藻藻糶穉藻燥土燥土燥藻剡剡電 燥責燥藻剡剡苴

蚤土糶聖聖苴若責燥藻剡蚤土悅暈苴 員苑

孛剡剡燥皂皂糶燥藻苴苴責燥藻剡剡苴苴苴聖澤糶燥土

悅霽費藻剡遠尠臧曾燥土責燥藻剡剡苴聖苴燥剡剡苴苴

苴苴藻苴聖苴苴 員緣

員郟燥燥苴苴燥土燥土蚤燥剡剡苴苴苴苴藻苴聖苴苴

..... 員緣

園爰栽藻藻聖若若燥藻燥燥土燥土蚤燥剡剡苴苴苴苴

藻苴聖苴苴 員園

猥爰栽藻藻燥藻苴苴若豐燥燥土蚤燥剡剡苴苴苴苴

藻苴聖苴苴 員緣

源爰栽藻皂苴蚤責燥藻皂 苴苴則燥電 苴苴則燥電 責燥藻剡剡苴

責燥藻剡剡苴聖苴燥剡剡苴苴苴藻苴聖苴苴 員遠

悅霽費藻剡苑尠臧曾燥土責燥藻剡剡土燥苴藻藻苴苴

責燥藻剡剡苴聖苴燥剡剡苴苴藻苴聖苴苴若責燥藻剡剡苴 員員

