

刑事申诉论

胡摇铭摇著

中国人民公安大学出版社

· 北摇京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事申诉论 胡摇铭著 北京：中国人民公安大学出版社，

2005.10

(博士文丛)

法律 刑法 刑事诉讼法 申诉

I 援刑援援 II 援胡援援 III 援刑事诉讼—申诉—研究—

中国 IV 援D924.75 援D924.75 援D924.75

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 150000 号

刑事申诉论

胡摇铭著

胡摇铭著

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

经销：新华书店

邮政编码：100054

印刷：

版次：2005 年 10 月第 1 版

印次：2005 年 10 月第 1 次印刷

印张：15

开本：16 毫米 85 毫米 32 开

字数：30 千字

印数：1000 册

法律 刑法 刑事诉讼法 申诉

定价：15.00 元

本社图书出现印装质量问题，由发行部负责调换

联系电话：(010) 68611111

版权所有 侵权必究

法律 刑法 刑事诉讼法 申诉

法律 刑法 刑事诉讼法 申诉

作者简介

胡铭，男，1968年生，浙江乐清人，现为中国政法大学国际法专业博士研究生。先后以第一名的成绩考取硕士研究生、博士研究生，分别师从我国著名法学家崔敏教授和陈光中教授。曾担任研究生班班长、研究生会执委会主任委员、《研究生学刊》主编等学生职务，现任院博士生班班长。曾获得北京市级三好学生、市级优秀毕业生、优秀毕业研究生、研究生优秀科研奖、“五四”论文研讨会一等奖，两次受到嘉奖，多次获得一等奖学金、优秀学生干部等荣誉。先后获得律师职业资格和司法职业资格。论文入选第二届全国博士生论坛。曾于1995年公派韩国警察大学研修学习。

先后在《政法论坛》、《诉讼法论丛》、《西南政法大学学报》、《台湾法研究》等刊物发表学术论文 40 余篇，曾参与《21 世纪域外刑事诉讼立法最新发展》、《审判公正研究》等近十部学术著作的撰写，曾参与《加入〈公民权利和政治权利国际公约〉对我国刑事诉讼的影响及对策研究》、《中国刑事诉讼法再修改》等 9 项国家级课题的研究工作，当前的主要研究领域是刑事诉讼法学、证据法学、司法制度基础理论、台湾地区刑事司法制度等。

序一

申诉是我国司法实践中的一个难点问题。由于程序和相关制度的不完善等多方面的原因，申诉难问题在当前成了困扰当事人、司法机关和政府部门的一个极为头痛的问题，这不仅不利于保障当事人的权利，还会造成社会秩序的混乱和司法权威的沦丧。申诉权是公民享有的一项重要权利，我国宪法和刑事诉讼法都对公民的申诉权作出了明确的规定。保障申诉权，解决申诉难问题，是保障人权的重要内容，更是构建社会主义和谐社会的必要条件。申诉是一种生效裁判救济程序，通过特定程序纠正冤假错案是人性的要求，也是司法公正的基本要求。由我主持的司法部法律援助中心刑事法律援助部，这些年来接待了很多申诉、上访的群众，并对一些申诉案件提供了免费的法律援助，在办案的过程中让我们深深地感受到了研究申诉问题的紧迫性和重要性。当前，我国已经启动了刑事诉讼法的再修改工程，如何在本次修改中完善我国的刑事申诉程序，缓解申诉难问题是我们必须面对的一个难题。我国已经签署了联合国《公民权利和政治权利国际公约》，批准和实施公约只是时间问题。一事不再理是公约规定的一项基本原则，也就是说我们必须考虑一事不再理原则在我国的确立问题，这就需要我们认真思考如何从国内法的层面协调申诉和一事不再理原则的关系问题。

刑事申诉是与诉讼基本理论紧密相连的一个问题。对于申

诉的研究涉及诉讼模式、诉权、司法权、权利救济、既判力等理论问题，申诉权与诉权的关系，申诉权与司法权的关系，申诉与既判力的关系等问题都比较复杂。以往，我们对于申诉的研究是很不够的。虽然国内对于再审、一事不再理等问题已经有一些论著，但是，对于申诉问题的专门研究尚为少见，本书在该领域的探索无疑是一项有一定理论和实践价值的开拓性研究。

本书的研究融理论探索与实务辨析于一体，从刑事申诉权和刑事申诉程序的定位入手，运用哲学思辨、价值分析、心理分析、比较研究、实证研究等方法对申诉问题进行多元探讨。全文以权利分析、权利保障、权力制约和申诉的诉讼化为基本立足点，重点围绕申诉权、申诉程序和完善申诉制度推进和谐社会建设三个层面，就申诉的价值与目的、申诉的理论基础、申诉在司法实践中的真实情况、立法完善的方向和具体规则的设计等问题展开讨论。通过对刑事申诉程序的限权性及其人权保障功能的研究，更多地关注刑事申诉程序的公正性与民主性，关注申诉人的权利的实现，从而彰显其人文关怀。本书的研究大量收集了我国刑事申诉的有关法律法规、司法解释、实践经验、改革试点和理论成果，广泛考察、借鉴了国外相关立法和理论，详细介绍了两大法系错案救济程序的基本情况，突出了英国司法纠错程序的新动态、欧洲人权法院审理申诉案件的新情况、一事不再理原则在国际社会的新发展等。提出了一些有一定价值的新观点，如首次提出申诉权属于一种合法的小反抗权，探讨了这种小反抗权合法性的根源与限度，指出如果这种小反抗权能保持在非暴力等特定限度内并合理、有效地行使，便是一种社会减压阀从而对社会良性发展具有重要价值；提出运用平衡理论在实事求是和一事不再理之间构架一种动态

的平衡并以此为申诉程序改革的主要理论基础；提出了完善刑事申诉的双重路径之构想等。

总之，关注现实问题、理论与实践相结合是本书的最大特点，作者对热烈的人文主义理想投入冷峻的现实主义眼光，试图将价值追求与经验实证、应然法与实然法在方法论层面上结合起来。诚然，书中有的地方写得还不够深入，个别观点还不太成熟或有待商榷，但是，总的来看本书不失为一本有价值的专著。

本书作者胡铭是我指导的博士生。作为导师，我对于他的印象是法学基本功比较扎实、勤奋刻苦并有一定的才华和潜力。在读期间，他参加了由我主持的多项重点课题的研究工作，已经公开发表了四十余篇论文，并担任了院博士生班班长。他能在攻读博士期间就写出个人专著，作为老师当然很高兴，并期待他在今后的学习、科研中继续努力，取得更加丰硕的成果。

是为序。

陈光中*

2015年 源月 愿日

* 中国政法大学终身教授、博士生导师、中国法学会诉讼法学研究会会长。

序二

一部即将付印的书稿——《刑事申诉论》摆在我的面前，作者是一位年仅 26 岁的年轻人，但他的功底不薄，文笔也颇为顺畅。这部书稿的内容丰富，涉及有关论题的方方面面，对刑事申诉制度作了系统阐述，并有若干独到的见解。它虽是一位博士生的习作，但却独辟蹊径，别开生面，值得推荐给读者一读。

本书的作者胡铭曾是我的学生，因而我对他的情况颇为了解。第一次见到胡铭是在 1988 年 8 月。当时，公安大学法律系举办了一次本科生论文评奖活动，并让获得优秀论文一、二、三等奖的学生向全系同学宣读本人所写的论文。系领导邀请我到会助兴，并对获奖论文作几点简要的评论。我坐在阶梯教室的第一排，认真倾听三位作者宣读他们的论文。胡铭当时是本科二年级的学生，他的论文题目是《刑事诉讼法的时代价值——兼谈新刑事诉讼法的价值取向》，这篇论文的思路清晰，立论的起点较高，论证也颇为严密，理念颇为超前，展现出一股清新的气息。由于这篇论文被评为一等奖，因而胡铭是最后一个登台演讲。他在宣读论文时，能对内容的详略把握适度，语言表达清楚，毫无扭捏局促之态，表现得颇为自信，落落大方，给听众留下了深刻的印象。在三位获奖作者讲演完毕后，系主任唐若雷教授让我对这三篇获奖论文进行点评，于是我上台向获奖者祝贺，对三篇论文作了简要的评论，并向每位

同学赠送了刚出版的我的一本文集——《呼唤法制文明》。由于胡铭的论文是刑事诉讼法方面的，我便鼓励他继续努力，建议他在本科毕业后争取攻读硕士研究生。或许胡铭本人原本就打算考研，或许是我的这几句话增强了他的信心，到 1994 年本科毕业时，他以第一名的成绩考取了本校诉讼法学专业刑事诉讼法学方向的硕士研究生，由我负责指导，遂正式形成了师生关系。

胡铭在攻读硕士研究生阶段，学习十分刻苦，他的悟性很好，凡研究一个问题，很快就能进入角色，并能举一反三地联想到若干相关问题，提出自己的见解。他对老师尊重、对同学友善，被同学们推选为研究生学生会执委会主任委员。他创办了一个《研究生学刊》，担任主编，自己又陆续撰写了十余篇论文在几个学报上发表。其中，在《北京人民警察学院学报》上发表的一篇论文，获该学报颁发的优秀论文三等奖。在攻读硕士学位期间，胡铭已表现出具有较强的理论研究能力和创新能力。我对他的基本评价是：机敏聪慧，谦虚好学。

胡铭于 1995 年取得硕士学位，并被评为公安大学优秀毕业研究生。他的硕士论文是《刑事申诉制度研究》，分为四个部分，该文在对刑事申诉制度进行历史分析与比较研究的基础上，着重探讨了刑事申诉制度的理论基础，并对我国刑事申诉制度的现状作了考察与反思。胡铭认为应当区分有利于被告人和不利被告人的申诉，并提出建立申请再审制度、申诉听证制度等设想。该文有一定深度和广度，行文流畅，胡铭在进行答辩时对导师们提出的问题回答都较为得体，这篇论文最后被评为优秀硕士论文。当时，胡铭曾表示：对这个问题研究并非到此结束，今后如有可能，他还准备继续收集资料，进一步钻研下去。

基于胡铭有较好的专业基础和较强的文字功夫，有钻研进取精神和继续深造的愿望，我推荐他报考中国政法大学的博士研究生。经过认真的准备，~~四四年~~四年，他以第一名的成绩被录取，实现了自己的愿望，师从陈光中教授，开始了向更高境界的冲刺。

近两年来，胡铭跟随导师陈光中先生参与了好几个重大项目的研究，业已取得了相当可观且颇有分量的研究成果。但他对两年前那篇硕士学位论文的选题依然啃住不放，又广泛收集资料 and 实际案例，进行冷静的理性思考，从理论上进一步探索，并参考、借鉴现代法治国家的经验和做法，务求将这一问题研究透彻。诚如古人所言：“功夫不负苦心人”，经过将近两年的思考与加工，《刑事申诉论》终于成书了。我对胡铭的这种刻苦钻研、锲而不舍的精神表示赞赏，并以喜悦与兴奋的心情向读者朋友推荐胡铭的这部处女作——《刑事申诉论》，祝愿他在今后继续努力，取得更为丰硕的研究成果。

崔摇敏*

~~四四年~~四年 源月 怨日

* 中国人民公安大学特聘教授、博士生导师、中国法学会诉讼法学研究会副会长。

目摇摇录

序一	员
----------	---

序二	员
----------	---

导摇摇论

导摇言：思考的起点	猿
-----------------	---

一、问题的提出：申诉难与社会不和谐	猿
-------------------------	---

二、研究的方法与路径	源
------------------	---

三、本书的基本结构设计	缘
-------------------	---

第一章摇刑事申诉之概述	愿
-------------------	---

一、刑事申诉的概念与性质	愿
--------------------	---

摇（一）概念之界定	愿
-----------------	---

摇（二）申诉的性质	园
-----------------	---

二、刑事申诉的价值分析	园
-------------------	---

摇（一）刑事申诉与司法公正	园
---------------------	---

摇（二）刑事申诉与诉讼效率	猿
---------------------	---

三、刑事申诉的目的与构造	猿
--------------------	---

摇 (一) 刑事申诉制度的双重目的	獠
摇 (二) 刑事申诉的诉讼构造	獠
四、刑事申诉的心理学分析	獠
摇 (一) 认知心理: 打开申诉者心理的钥匙	獠
摇 (二) 群体心理: 集体申诉的心理特征分析	獠
五、刑事申诉与构建社会主义和谐社会	獠

上篇: 历史分析与比较研究

第二章摇我国刑事申诉之溯源与演进	獠
一、我国古代刑事申诉演进的基本脉络	獠
二、三种代表性的古代申诉方式之检视:	
击登闻鼓、邀车驾、上书皇帝	獠
摇 (一) 击登闻鼓	獠
摇 (二) 邀车驾	獠
摇 (三) 上书皇帝	獠
三、我国古代申诉之终结: 清代的京控	獠
四、我国古代刑事申诉评析及其对今天的影响	獠
五、西法东渐: 中国近代及国民党统治时期的	
相关制度	獠
六、实事求是与强调真实: 新中国刑事申诉	
制度的产生与发展	獠

第三章摇域外相关制度之比较与评析	獠
一、域外相关制度概览	獠
二、相关比较之一: 再审程序之启动	獠

摇 (一) 再审的理由	愿
摇 (二) 申请再审的主体	愿
摇 (三) 再审的管辖	愿
摇 (四) 申请再审的期限	愿
摇 (五) 申请再审材料的审查	愿
三、相关比较之二: 监督程序之相关问题	愿
摇 (一) 人身保护令: 伟大的令状	愿
摇 (二) 非常上诉: 违反法令之救济	愿
四、英国关于司法纠错程序的新近改革	愿
五、评述: 本土资源与拿来主义之间	愿
第四章摇国际刑事司法准则视野下的刑事申诉	愿
一、国际刑事司法准则中一事不再理原则	
的内涵与要求	愿
二、一事不再理原则的例外	愿
三、改革申诉制度, 为批准和实施公约	
做好充分准备	愿
四、第十七届世界刑法学大会关于一事	
不再理的决议	愿
摇 (一) 国内层面的基本原则和要求	愿
摇 (二) 横向的跨国“一事不再理”	愿
摇 (三) 纵向的国家——超国家的竞合	愿
摇 (四) 横向的国际(超国家的) 竞合	愿

中篇：理论支点与理念转型

第五章摇实事求是与一事不再理	员圆
一、关于实事求是原则	员圆
摇（一）消极真实主义：有错必纠的合理 价值趋向	员圆
摇（二）权利平等主义：向弱势群体倾斜	员圆
二、关于一事不再理与禁止双重危险原则	员圆
三、完善刑事申诉制度中的权衡：实事求是 与一事不再理	员圆
摇（一）基础：实事求是与一事不再理的统一	员圆
摇（二）冲突：两利相权取其重	员圆
摇（三）动向：适当限制一事不再理	员圆
第六章摇社会冲突与纠纷解决	员圆
一、社会冲突与刑事申诉	员圆
摇（一）社会冲突的根源与价值	员圆
摇（二）刑事申诉：社会冲突的一种类型	员圆
二、纠纷解决与刑事申诉	员圆
摇（一）作为刑事审判目的之一的纠纷解决	员圆
摇（二）纠纷解决的可选路径：以可接受性 为导向	员圆
摇（三）刑事申诉的理想归宿：具有可接受性 的纠纷解决	员圆

第七章摇权利意识的勃兴与司法的民主化	员愿
一、权利意识与刑事申诉	员怨
摇 (一) 权利本位: 现代法的基本精神	员怨
摇 (二) 刑事申诉权: 一种合法的反抗权	员愿
二、司法民主与刑事申诉	员缘
摇 (一) 司法民主化: 现代法治发展的必然趋势 ...	员缘
摇 (二) 参与、公开、监督: 刑事申诉程序的 民主化	员愿
第八章摇价值多元与理念更新	员猿
一、价值多元与刑事申诉	员猿
摇 (一) 从法律多元到价值多元	员猿
摇 (二) 价值多元指引下的申诉理念更新	员缘
二、与申诉相关的亟待更新的几项法律理念	员远
摇 (一) 司法公正理念	员远
摇 (二) 既判力理念	圆园
摇 (三) 有利被告理念	圆源
摇 (四) 价值权衡理念	圆远

下篇: 实证考察与改革路径

第九章摇我国刑事申诉制度和实践之考察与反思	圆猿
一、对我国现行刑事申诉制度的考察	圆猿
摇 (一) 我国立法所确立的刑事申诉制度	圆猿

摇 (二) 地方司法机关对刑事申诉制度改革的探索：以广东为例	圆苑
摇 (三) 对我国司法实践中的刑事申诉制度的观察	圆猿
二、刑事申诉的个案分析：以三个典型案例为例	圆苑
摇 (一) 案例 员：被告人申诉	圆苑
摇 (二) 案例 圆：被害人申诉	圆猿
摇 (三) 案例 猿：司法机关主动启动再审	圆苑
摇 (四) 几点总的评述	圆怨
三、律师参与、法律文书与刑事申诉	圆源
摇 (一) 律师在刑事申诉案件中的作用	圆源
摇 (二) 关于刑事申诉案件中的法律援助	圆源
摇 (三) 关于刑事申诉状	圆苑
摇 (四) 关于申诉案件裁判文书的说理性	圆苑
四、对我国现行刑事申诉制度与实践之评析	圆缘
摇 (一) 纵向视角：完善与摸索之中	圆缘
摇 (二) 横向视角：存在差距，必须改革	圆苑
五、改革与完善我国刑事申诉制度之指导思想	圆园

第十章摇双重路径：改革我国刑事申诉制度之

若干构想	圆源
------------	----

摇摇一、刑事申诉制度改革的路径之一：疏导与分流	圆源
二、刑事申诉制度改革的路径之二：适度限制与诉讼化	圆苑
摇 (一) 建立申请再审制度之构想	圆苑
摇 (二) 建立申请再审听证制度之构想	圆源
三、完善我国刑事申诉制度的若干相关配套问题	圆苑

结语：认真对待刑事申诉的权利，推进社会主义 和谐社会的建设	猿园
参考文献	猿园
后摇摇记	猿猿

导摇摇论

没有一个伟大人物没有德行，没有一个伟大民族不尊重权利，因为一个理性和良知的集合体怎么能单凭强制而结合起来呢？

——托克维尔