

教育部
资助优秀年轻教师基金项目

诉讼法学文库 XXIII

总主编 樊崇义

PROCEDURE LAW TREATIES SERIES

RESEARCH ON
FUNCTIONS OF
CRIMINAL
PROCEDURE LAW

刑事程序法功能研究

◎宋英辉 李忠诚 主编

中国人民公安大学出版社

中国政法大学
CHINA UNIVERSITY OF POLITICAL SCIENCE AND LAW

政法理论系列 2008 年第 1 期

2008 年第 1 期

刑事程序法功能研究

王世海 著

THE FUNCTION OF
CRIMINAL PROCEDURE
LAW
WANG SHIHAI

中国政法大学政法理论系列 2008 年第 1 期

中国政法大学政法理论系列

● 诉讼法学文库(X X III)

刑事程序法功能研究

主 编 宋英辉 李忠诚

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目(CIP)数据

刑事程序法功能研究/宋英辉,李忠诚主编.—北京:中国人民公安大学出版社,2004.5

(诉讼法学文库;23/樊崇义主编)

ISBN 7-81087-716-X

I. 刑... II. ①宋...②李... III. 刑事诉讼—诉讼程序—研究—中国 IV. D925.218

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 029385 号

刑事程序法功能研究

Research on Functions of Criminal Procedure Law

主编 宋英辉 李忠诚

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:北京蓝空印刷厂

版 次:2004 年 5 月第 1 版

印 次:2004 年 5 月第 1 次

印 张:19.5

开 本:880 毫米×1230 毫米 1/32

字 数:470 千字

印 数:0001~3000 册

ISBN 7-81087-716-X/D·543

定 价:38.00 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)83903254

版权所有 侵权必究

E-mail:cpep@public.bta.net.cn

www.jgclub.com.cn

《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,直接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,这一事实绝不是无意义的。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。在此大背景下,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。

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

① 转引自季卫东著:《法律程序的意义》,载《比较法研究》总第 25 期。

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。正确把握了诉讼原理,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。

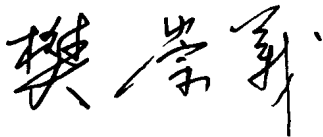
要贯彻“依法治国,建设社会主义法治国家”的治国方略,保障诉讼活动公正进行,也必须认真研究诉讼原理,把握诉讼规律。当前,我国已有不少学者开始探索一些诉讼原理性的问题,如诉讼法律观、诉讼法哲学、诉讼目的、诉讼职能、诉讼价值、诉讼法律关系等,并已取得了一定的研究成果,这有力地推动了人们法律观念的变化,并对立法和司法活动发挥着积极的影响作用。但总的看来,我国诉讼法学界对诉讼原理问题的研究距离立法、司法实践的需求还有很大差距,还需要继续深入。尤其是现有的研究成果一般只是就诉讼的某一方面进行探讨,缺乏对一般性诉讼原理的全面、系统的探讨。因此,随着我国法制进程的推进,探讨一般性诉讼原理已经成为我国诉讼法学界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

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2000年10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



2003年8月于北京

前 言

本书是教育部资助优秀年轻教师基金项目《刑事程序法功能研究》的最终成果。

关于刑事程序法功能问题,国内缺乏系统研究,尤其是缺乏实证研究。在本课题研究中,课题组通过问卷和实地调研等方式,收集了相当的实际材料和数据,努力使研究紧密结合实际。本书在实证研究的基础上,分析刑事程序法在实现社会控制中的应有功能与现实之间的差距、原因,探讨对策,力图为立法和执法提供理论依据和方法借鉴,以便通过刑事程序法功能的有效发挥,为我国经济建设提供良好的社会环境。然而,限于资料和研究水平,不当之处在所难免,敬请读者指正。

本书撰稿分工如下:宋英辉(法学博士、中国政法大学诉讼法研究中心教授、博士研究生导师)撰写第一章,第六章四,第八章三,第十四章三;李忠诚(法学博士、最高人民检察院监所检察厅副厅长)撰写第二章,第三章,第六章一至三,第十五章;陈海光(法学博士、最高人民法院政治部副处长、国家法官学院教授)撰写第十一章一;王新环(北京市人民检察院研究室副主任)撰写第十章五,第十四章一、二;杨立新(中国政法大学刑事司法学院讲师)撰写第七章,第十三章;吴宏耀(法学博士、中国政法大学诉讼法研究中心副教授)撰写第八章一、二,第十章一至四;魏晓娜(法学博士、中国人民大学法学院讲师)撰写第四章;张弘(西安交通大学人文学院法律系讲师)撰写第九章;许身健(中国政法大学诉讼法专业博士

研究生)撰写第五章,第十六章;赵永红(北京市人民检察院助理检察员)撰写第十一章二至四,第十二章。许身健、李哲、冷玉进行了问卷设计及数据整理;中国政法大学诉讼法研究中心罗海敏、诉讼法专业硕士研究生冷玉、徐英、何挺、赵欣对本书引证资料进行了核对。全书由宋英辉审改定稿。

本书的出版得到中国人民公安大学出版社的大力支持,赵学颖、孙静女士为本书出版付出了诸多辛苦,在此一并表示诚挚的感谢。

宋英辉
2004年1月

目 录

第一章 绪论·····	(1)
一、刑事程序法功能释义 ·····	(1)
二、刑事程序法的功能及其分类 ·····	(8)
三、影响刑事程序法功能的因素 ·····	(17)
四、研究的主要方法 ·····	(30)
五、研究的基本路径 ·····	(32)
第二章 管辖·····	(35)
一、管辖制度的功能 ·····	(35)
二、我国管辖制度的功能 ·····	(37)
三、我国管辖制度的应有功能与制度构建 ·····	(42)
第三章 回避·····	(46)
一、回避制度的功能 ·····	(46)
二、我国回避制度的功能 ·····	(48)
三、我国回避制度的应有功能与制度构建 ·····	(55)
第四章 辩护·····	(64)
一、辩护制度的根据与功能 ·····	(64)
二、辩护制度功能的发挥 ·····	(81)

三、辩护制度功能的发挥与刑事法律援助制度	(103)
第五章 证据	(111)
一、诉讼证据制度的功能	(111)
二、我国证据制度的功能与存在的问题	(124)
三、证据制度的应有功能与我国证据法规范的完善 ..	(130)
第六章 强制措施	(143)
一、刑事强制措施的功能	(143)
二、我国刑事强制措施功能的分析	(147)
三、我国刑事强制措施功能的发挥与制度完善	(159)
四、联合国司法准则与我国逮捕制度的重新建构	(165)
第七章 附带民事诉讼	(198)
一、附带民事诉讼制度的功能	(199)
二、世界主要国家采取的模式	(204)
三、我国刑事附带民事诉讼制度的功能分析与完善 ..	(215)
第八章 刑事诉讼启动程序	(228)
一、刑事诉讼启动程序的功能	(228)
二、刑事诉讼启动程序的比较法考察	(235)
三、我国刑事诉讼的启动程序	(248)
第九章 侦查	(262)
一、侦查程序的应有功能	(262)
二、世界主要国家侦查程序考察及功能评析	(265)
三、我国侦查程序的法定功能	(287)

四、我国侦查程序功能的发挥与制度完善	(297)
第十章 公诉	(305)
一、现代起诉制度的两种功能模式	(307)
二、现代起诉制度的基本功能	(316)
三、我国起诉制度的功能定位	(324)
四、我国起诉制度的功能分析	(335)
五、我国起诉制度的功能调整	(345)
第十一章 第一审程序	(349)
一、第一审程序的功能	(349)
二、我国庭前审查程序的功能	(358)
三、我国第一审庭审程序的功能	(369)
四、我国第一审庭审程序的完善	(377)
第十二章 第二审程序	(404)
一、第二审程序的一般功能	(404)
二、我国第二审程序的功能	(411)
三、关于完善我国第二审程序的几个问题	(421)
四、关于重新构建我国普通救济程序的问题	(435)
第十三章 死刑复核程序	(437)
一、死刑复核程序的应有功能	(438)
二、死刑复核程序的实有功能	(449)
三、我国死刑复核程序的改造与构建	(463)

第十四章 审判监督程序·····	(469)
一、确定裁判救济程序的功能·····	(469)
二、我国立法规定的审判监督程序的功能·····	(474)
三、我国确定裁判救济程序功能的发挥与程序完善···	(485)
第十五章 刑事执行与监督·····	(508)
一、刑事执行程序的应有功能·····	(509)
二、我国刑事执行程序的法定功能及存在问题·····	(511)
三、我国执行程序的实有功能及存在的问题·····	(518)
四、我国有关刑事执行的立法完善与监管人员素质的提高·····	(524)
五、我国刑事执行监督功能的现状与立法完善·····	(529)
第十六章 保安处分程序·····	(539)
一、保安处分程序的功能·····	(540)
二、我国立法中保安处分制度的功能·····	(547)
三、保安处分程序功能的发挥与制度构建·····	(555)
附：	
审判人员眼中的刑事诉讼·····	(560)
检察官眼中的刑事诉讼·····	(570)
侦查人员眼中的刑事诉讼·····	(585)
律师眼中的刑事诉讼·····	(592)

Table of Contents

CHAPTER I INTRODUCTION	(1)
Section 1 Definition of the Function of Criminal Procedure Law	(1)
Section 2 The Functions and Their Classifications of Criminal Procedure Law	(8)
Section 3 Factors Influencing the Functions of Criminal Procedure Law	(17)
Section 4 The Main Methods of Research	(30)
Section 5 The Basic Path of Research	(32)
 CHAPTER II JURISDICTION	 (35)
Section 1 The Functions of Jurisdiction	(35)
Section 2 The Functions of Jurisdiction in China	(37)
Section 3 The Essential Functions and System Construction of the Jurisdiction in China	(42)
 CHAPTER III WITHDRAWAL	 (46)
Section 1 The Functions of the Withdrawal	(46)
Section 2 The Functions of the Withdrawal in China	(48)
Section 3 The Essential Functions and System Construction of the Withdrawal in China ...	(55)

CHAPTER IV DEFENCE	(64)
Section 1 The Basis and Functions of the Defence System	(64)
Section 2 The Exertion of the Functions of the Defence System	(81)
Section 3 The Exertion of the Functions of the Defence • System and the System of Criminal Legal Aid	(103)
CHAPTER V EVIDENCE	(111)
Section 1 The Functions of the Evidence System in Criminal Procedure	(111)
Section 2 The Function and Existence of the Evidence System in Criminal Procedure of China	(124)
Section 3 The Essential Functions of Evidence System and the Perfection of Evidence Law in China	(130)
CHAPTER VI COMPULSORY MEASURES	(143)
Section 1 The Functions of Criminal Compulsory Measures	(143)
Section 2 The Analyses of the Functions of Criminal Compulsory Measures in China	(147)
Section 3 The Exertion and Perfection of the Functions of Criminal Compulsory Measures in China	(159)
Section 4 The United Nations' Norms of Criminal	

Justice and the Re – construction of the Arrest System in China	(165)
CHAPTER VII INCIDENTAL CIVIL ACTIONS	(198)
Section 1 The Functions of Incidental Civil Actions	(199)
Section 2 The Modes Adopted by the Major Countries of the World	(204)
Section 3 The Analyses of the Functions of the Incidental Civil Actions and Its Perfection in China	(215)
CHAPTER VIII THE INITIATION OF CRIMINAL PROCEDURE	(228)
Section 1 The Functions of the Initiation of Criminal Procedure	(228)
Section 2 The Comparative Legal Review of the Initiation of Criminal Procedure	(235)
Section 3 The Initiation of Criminal Procedure in China	(248)
CHAPTER IX INVESTIGATION	(262)
Section 1 The Essential Functions of Investigation Procedure	(262)
Section 2 The Review of the Investigation Procedure in the Major Countries of the World and the Evaluation of Their Functions	(265)
Section 3 The Functions of the Investigation Procedure in China provided by Law	(287)