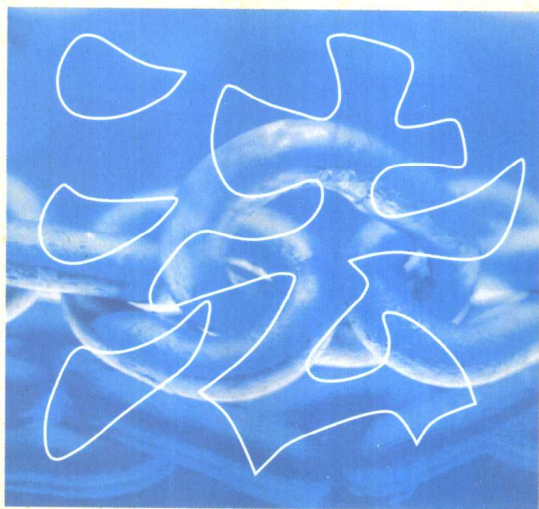


高等法学教育「十五」规划教材

司法制度教程

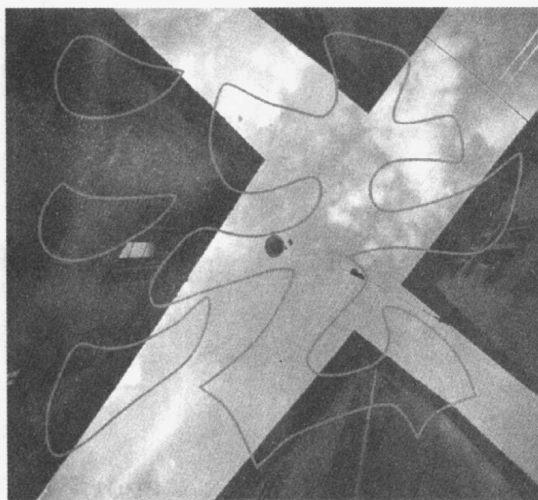
主编◎李卫平



 郑州大学出版社

司法制度教程

主编◎李卫平



 郑州大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

司法制度教程/李卫平主编. —郑州:郑州大学出版社, 2004. 7

ISBN 7-81048-915-1

I. 司… II. 李… III. ①司法制度-高等学校-教材 IV. D916

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 060693 号

郑州大学出版社出版发行

(郑州市大学路 40 号)

全国新华书店经销

郑州文华印务有限公司印制

开本: 710 mm × 1 010 mm

印张: 21.5

字数: 433 千字

版次: 2004 年 7 月第 1 版

邮政编码: 450052)

发行部电话: 0371-6966070

1/16

印次: 2004 年 7 月第 1 次印刷

书号: ISBN 7-81048-915-1/D·44 定价: 31.00 元

本书如有印装质量问题, 由承印厂负责调换

Law 编委会名单

总 主 编:田土城 宁金成 王明锁

执 行 主 编:石茂生

编委会委员:(按姓氏笔画排列)

于鲁原	王 盼	王长水
王肖凤	王济东	王荣猷
田留轩	刘德法	孙金伟
安立民	成先平	吴 洪
吴泽勇	宋四辈	宋雅芳
张友亮	张秀全	张豫生
李卫平	李盈福	李振江
杨 丽	杨连专	杨培景
沈开举	沈贵明	肖国兴
林五星	林玉河	苗连营
姜建初	姜振颖	祝晓玲
禹桂枝	赵建文	赵朝琴
栗克元	秦恩才	郭志祥
郭学德	梁凤荣	黄进才
焦占营	程宝山	韩明德
翟桂范		

编委会办公室主任:程昱晖

总策划:杨秦予

Law 作者名单

主 编:李卫平

副主编:李金星

撰稿人:(按姓氏笔画排序)

许红霞 李卫平 李金星

赵朝琴 高 辉 褚耿芳

Law 内容提要

本书是河南省高等法学教育“十五”规划本科教材。该教材分为4编16章,详细介绍了中国大陆及港、澳、台司法制度和国外司法制度,并对司法制度改革问题进行了深刻的剖析和探索。

本书内容全面、翔实,便于读者进行比较研究,并在此基础上,突出新颖性,介绍了国内外司法制度及改革的最新理论和作者独到的见解。

该教材既可以作为高等院校法学专业学生学习司法制度的教材,也可以作为关注中国司法制度建设的广大理论界人士和司法实践部门工作人员的参考书。

Law 总序

在新中国历史上,迄今大概有三次编写教材的高潮。20世纪50年代,各种教材的相继问世,标志着各学科在新中国的最初创建;80年代,各类教材的重新编写,主要因“文革”后各学科的拨乱反正;本世纪初,林林总总的新教材层出不穷,则反映了新世纪各学科不断发展完善的喜人局面。就法学教材而言,除了教育部组织编写的《全国高等学校法学专业核心课程教材》外,还有许多各具特色的行业教材和地方教材。应当说,在国家规定的《法学类核心课程教学基本要求》的规范下,各式各样法学教材的编写出版,对繁荣发展我国的法学理论和法学教育事业,具有十分重要的意义。

河南省地处中原,具有悠久的历史传统和深厚的文化积淀。法学教育虽起步较晚,但近年来已有较大发展。自1980年郑州大学建立法律系开始,河南的法学教育步入了快速发展的阶段。目前,全省已有法律本专科学院系二十多个,在校学生达数万人之多。如何切实保障并尽快提高河南的法学教育水平,为我省的经济腾飞、法治建设和社会发展培养德才兼备的法律人才,是尽快实现中原崛起的重要条件,也是我们法律教育工作者义不容辞的历史重任。为此,在郑州大学法学院、河南大学法学院和河南省政法干部管理学院倡导下,全省二十多个法律院系共同成立了河南省法学教育研究会,并于2003年7月在郑州召开了河南省法律院系领导联席会。会议集中研讨了河南法学教育发展的大计,并决定共同编写一套《河南省高等法学教育“十五”规划教材》。大家期望通过全面、系统的教材编写,进一步加强学术交流与协作,共同促进河南法学教育的发展。

为了确保教材的编写质量,编委会对作者队伍进行了认真筛选。每本教材的主编,均由具有教授职称的学科带头人担任;大多数参编作者,均具有高级职称或者博士学位。编委会还对教材的编写体例和质量标准做出了具体要求,并建立了严格的编审制度。我们希望并要求这套教材

能够具有如下特点。

一、新颖性。首先是体例的新颖性。每本教材都要在博采众家之长的基础上,力求建立独具特色、科学合理的编写体例。其次是内容的新颖性。所有教材都力求全面吸收最新的研究成果,反映最新的学术动向。

二、全面性。一是这套教材的覆盖面较广,预计有三十余种,包括了法学专业的所有核心课程和大部分选修课程。二是每本教材的具体内容都力求全面反映该课程所有应知应会的内容。在有限的篇幅内,包含尽可能多的知识点和信息量。

三、准确性。按照教材的基本特点,我们力求每本教材都必须确保知识要点的准确性。只有按照通说准确介绍了基本概念、基本观点、基本理论,让学生掌握了基本技能之后,才能进一步深入探讨理论争议和学术前沿问题。

四、适用性。我们认为,教材的体系和内容既要适于课堂讲授,又要适于各类学生的不同要求。所以,这套教材的编写特别注意到了教师授课的进度和节奏,知识要点的相互衔接。同时,我们还在一定程度上为基础较好的学生提供了较为广阔的思维空间。

我们深知,编写一套高水平、高质量的法学教材绝非易事。因为,大学教材既不同于专业领域的学术专著,更不同于普及法律的通俗读物。其既要全面系统、科学合理,又要准确无误、新颖适用,是一项看似简单其实极难的工作。但是,为了河南法学教育的发展,我们将以强烈的使命感,尽力做好这一有益的尝试。当然,理想不等于现实。尽管我们将竭尽所能,但由于水平所限,教材中总会有不尽人意之处。我们诚恳企盼国内外专家学者不吝赐教,以求我们的教材能日臻完善。

在第一本教材即将付印之时,受河南省法律院系领导联席会和教材编委会委托,勉为其难地将这套教材的编写缘由和主要特点作以简介。是为序,亦不为序。

郑州大学法学院院长:田土城教授

2004年3月

Law 前言

司法制度古已有之,但中外有别,用“桔生淮南为桔,生淮北则为枳”来形容是最恰当不过的了。我国司法制度自建立以来,在几十年司法实践中发挥了巨大作用。但是,随着我国社会主义市场经济体制的建立及我国加入 WTO,司法制度改革的问题已提到议事日程上来。

本书内容上具有以下特点:一是“全”,本书在比较详细地介绍我国司法制度的同时,也介绍了西方主要国家及港、澳、台地区的司法制度,便于与我国司法制度进行比较;二是“新”,本书对国内外司法制度及改革的最新理论进行了系统的介绍和剖析,试图探索我国司法制度改革的路子。

在本书编写过程中,参阅和吸收了国内知名专家、学者的大量最新科研成果,谨在此表示深深的敬意和谢意!

由于作者学识有限,加之时间紧迫,疏漏之处在所难免,敬请读者批评指正。

本书由主编、副主编共同统稿,最后由主编定稿。

本书作者分工如下(按章节先后顺序排列):

李卫平(导论;第二章后三节;第十三章;第十四章;第十五章;第十六章)

高辉(第一章;第九章;第十章;第十一章)

许红霞(第三章;第十二章)

褚耿芳(第四章)

赵朝琴(第二章前四节;第八章)

李金星(第五章;第六章;第七章)

编者

于 2004 年 1 月

导 论

1	第一节 司法制度概述	
	一、司法、司法权、司法制度	1
	二、狭义的司法制度	3
	三、广义的司法制度	7
8	第二节 司法制度的起源与演变	
	一、司法制度起源	8
	二、司法制度演变	9
11	第三节 中国司法制度的历史沿革	
	一、中国古代司法制度	11
	二、中国近代司法制度	13
	三、人民司法制度的产生和发展	15

第一编 现行司法制度

第一章 侦查制度

21	第一节 侦查制度的建立与发展	
22	第二节 侦查的性质与任务	
	一、侦查的概念	22
	二、侦查的性质与任务	23
25	第三节 侦查的基本原则	
	一、合法原则	25
	二、迅速及时原则	26
	三、客观全面原则	26
	四、依靠群众与科技相结合原则	26
27	第四节 侦查主体	
	一、侦查机关	27
	二、侦查官	29
31	第五节 侦查工作制度	
	一、侦查立案	31
	二、侦查行为	32
	三、侦查结案	34

	第二章 检察制度	
36	第一节 检察制度的产生与发展	
	一、检察制度的产生	36
	二、我国检察制度的历史沿革	39
40	第二节 检察机关的性质	
	一、国外检察机关的性质	40
	二、我国检察机关的性质	42
43	第三节 检察机关的职权	
	一、国外检察机关的职权	43
	二、我国检察机关的职权	47
49	第四节 检察机关的组织体系	
	一、国外检察机关的组织体系	49
	二、我国检察机关组织体系	50
53	第五节 检察机关的领导体制	
	一、国外检察机关的领导体制	53
	二、我国检察机关的领导体制	53
	三、党对检察机关的领导	55
56	第六节 检察机关的内设机构	
	一、国外检察机关的内设机构	56
	二、我国检察机关内设机构的历史沿革	57
	三、我国检察机关的内部领导机构	58
	四、我国检察机关的内设业务机构 和其他辅助机构	58
60	第七节 检察官制度	
	一、检察官任职资格制度	60
	二、检察官选任制度	61
	三、检察官职务保障制度	63
	四、检察官培训制度	64

	第三章 审判制度	
66	第一节 审判制度概述	
	一、审判制度的概念	66
	二、法院的种类	67
	三、法院的地位	67

68	第二节 人民法院的性质和任务	
	一、人民法院的性质	68
	二、人民法院的任务	69
70	第三节 法院的组织体系	
	一、法院组织体系概述	70
	二、最高人民法院	71
	三、地方各级人民法院	71
	四、专门人民法院	73
75	第四节 法院的职权	
	一、法院的职权概述	75
	二、我国人民法院的职权	78
80	第五节 法官制度	
	一、法官的概念	81
	二、法官的条件与任免	81
	三、法官的义务与权利	85
	四、任职回避	86
	五、对法官的培训、考核与奖惩	87
	六、法官的工资、保险和福利	89
	七、辞职、辞退	89
	八、申诉和控告	90
90	第六节 审判组织	
	一、审判组织概述	90
	二、独任庭	90
	三、合议庭	91
	四、审判委员会	92
92	第七节 审判工作制度	
	一、公开审判制度	92
	二、两审终审制度	93
	三、合议制度	94
	四、辩护制度	95
	五、回避制度	95
	六、死刑复核制度	97

第四章 律师制度

99 | 第一节 律师制度概述

	一、律师制度的概念和特征	99
	二、律师制度的起源与发展	100
	三、我国律师制度的历史沿革	101
103	第二节 律师执业的条件	
	一、律师资格	103
	二、律师执业证书	106
107	第三节 律师执业的基本原则	
	一、遵守宪法和法律	107
	二、恪守律师职业道德和执业纪律	108
	三、以事实为根据、以法律为准绳	109
	四、接受国家、社会和当事人监督	109
	五、依法执业受法律保护	110
111	第四节 律师事务所	
	一、律师事务所的演变	111
	二、设立律师事务所的条件和程序	111
113	第五节 律师执业的范围	
	一、法律顾问	113
	二、诉讼案件的代理	114
	三、刑事辩护	116
	四、非诉讼的代理活动	116
	五、法律咨询与代书	118
118	第六节 律师的权利和义务	
	一、律师的权利	118
	二、律师的义务	119
121	第七节 律师协会	
	一、律师协会的性质	121
	二、律师协会的设置	121
	三、律师协会的职责	122
122	第八节 律师法律责任	
	一、律师行政法律责任	122
	二、律师民事法律责任	124
	三、律师刑事法律责任	125

第五章 公证制度

128 | 第一节 公证制度的形成

	一、公证制度的起源	128
	二、中国公证制度的沿革	129
129	第二节 公证制度概述	
	一、公证的概念与特征	129
	二、公证的作用和意义	130
131	第三节 公证的业务范围	
	一、公证机构的主要业务	131
	二、公证机构的业务类别	132
	三、公证机构的辅助性业务	133
134	第四节 公证的基本原则	
	一、真实、合法原则	134
	二、自愿公证的原则	134
	三、直接原则	135
	四、保密原则	135
	五、回避原则	135
	六、便民原则	136
	七、使用中文和民族语言文字的原则	136
136	第五节 公证机构和公证员	
	一、公证机构	136
	二、公证员	137
	三、对公证的管理	137
138	第六节 公证管辖	
	一、地域管辖	138
	二、协商管辖	138
	三、指定管辖	138
	四、特殊管辖	138
139	第七节 公证程序	
	一、申请与受理	139
	二、审查	140
	三、出证	141
	四、特别程序	141
	五、公证的其他程序性规定	142
143	第八节 公证的效力	
	一、证据效力	143

二、使法律行为生效的效力	143
三、强制执行效力	144

第六章 仲裁制度

145	第一节 仲裁概述	
	一、仲裁的概念和特征	145
	二、仲裁的历史发展	146
	三、仲裁的种类	146
	四、仲裁与民事诉讼的关系	147
148	第二节 仲裁的适用范围	
148	第三节 仲裁的基本原则和基本制度	
	一、仲裁的基本原则	148
	二、仲裁的基本制度	150
151	第四节 仲裁机构、仲裁员和仲裁委员会	
	一、仲裁机构	151
	二、仲裁员	153
	三、仲裁委员会	154
155	第五节 仲裁协议	
	一、仲裁协议的概念和特征	155
	二、仲裁协议的类型	155
	三、仲裁协议有效的条件	156
	四、仲裁协议的效力	157
157	第六节 仲裁程序	
	一、申请和受理	157
	二、组成仲裁庭	159
	三、开庭和裁决	159
161	第七节 仲裁裁决的撤销和执行	
	一、仲裁裁决的撤销	161
	二、仲裁裁决的执行	162
163	第八节 涉外仲裁	
	一、涉外仲裁的概述	163
	二、涉外仲裁的机构	164
	三、涉外仲裁的规则	165
	四、涉外仲裁的仲裁协议	165
	五、仲裁程序	166

六、涉外仲裁裁决的承认和执行	168
----------------	-----

第七章 人民调解制度

170	第一节 中国特色的法律制度	
	一、民间调解在中国源远流长	170
	二、民间调解在中国存在和发展的原因	171
	三、现时民间调解的必要性	171
	四、人民调解的作用	172
173	第二节 人民调解委员会	
	一、人民调解委员会的设置	173
	二、人民调解委员会的任务	173
	三、人民调解委员会的组成	174
174	第三节 人民调解委员会委员	
	一、人民调解委员会委员的素质和产生	174
	二、人民调解委员会委员的工作纪律	174
174	第四节 人民调解工作的原则	
	一、依照法律、社会公德和 善良习惯调解的原则	174
	二、自愿调解的原则	174
	三、查明事实、弄清是非的原则	175
175	第五节 调解协议	
	一、调解协议的概念	175
	二、调解协议的效力	175
176	第六节 对人民调解委员会的指导和监督	
	一、基层人民政府对人民调解 委员会的指导	176
	二、基层人民法院对人民调解 委员会的指导和监督	176

第八章 监狱制度

177	第一节 监狱制度概述	
	一、监狱制度的概念	177
	二、监狱制度的历史沿革	178
	三、新中国监狱制度的建立和发展	180
181	第二节 监狱类型、管理体制和管理人员	

	一、监狱的类型	181
	二、监狱管理体制	182
	三、监狱管理人员	183
185	第三节 刑罚的执行	
	一、刑罚执行对象(罪犯)	185
	二、刑罚的执行原则	186
	三、刑罚的执行	187
192	第四节 狱政管理措施	
	一、国外狱政管理措施	192
	二、我国狱政管理措施	192

第二编 港、澳、台司法制度

第九章 香港司法制度

199	第一节 概述	
	一、“一国两制”理论及其实践	199
	二、香港司法机关的性质、地位	200
201	第二节 香港审判制度	
	一、香港审判机关的历史	201
	二、香港特别行政区的现行司法体制	202
	三、法官制度及陪审制度	203
206	第三节 香港检察制度	
	一、香港检察机关的称谓	206
	二、香港检察机关的性质和任务	206
	三、香港检察机关的机构和人员	207
	四、廉政公署	208
209	第四节 香港律师制度	
	一、由来与演变	209
	二、律师种类	209
211	第五节 其他司法制度	
	一、监狱制度	211
	二、公证制度	213
	三、仲裁制度	213
	四、司法协作制度	214