



司法方法与技能丛书

刑事审判方法

(第二版)

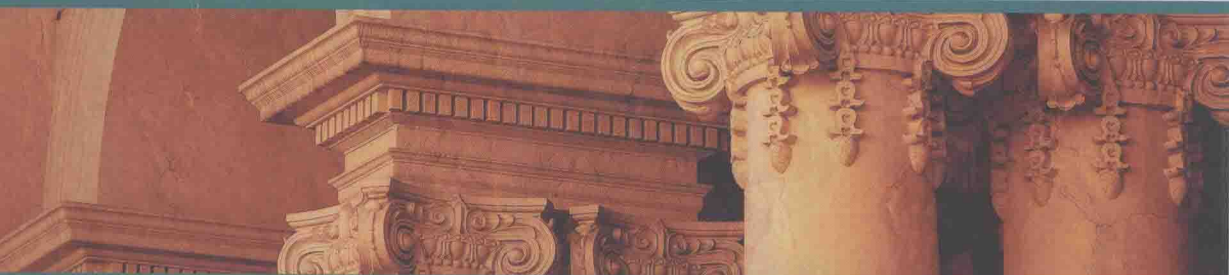
CRIMINAL TRIAL METHOD

Second Edition

主编 南 英 高憬宏

执行主编 戴长林

最高人民法院刑事审判第三庭 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



司法方法与技能丛书

刑事审判方法

(第二版)

CRIMINAL TRIAL METHOD

Second Edition

主编 南 英 高憬宏

执行主编 戴长林

最高人民法院刑事审判第三庭 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

刑事审判方法 / 南英, 高憬宏主编. —2 版. —北京: 法律出版社, 2015. 6

ISBN 978 - 7 - 5118 - 7965 - 3

I. ①刑… II. ①南…②高… III. ①刑事诉讼—审判—研究—中国 IV. ①D925. 218. 24

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 101819 号

刑事审判方法(第二版)

南英 高憬宏 主编

策划编辑 韦钦平

责任编辑 夏旭日

装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

版本 2015 年 6 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 三河市龙大印装有限公司

印张 41.25 字数 718 千

印次 2015 年 6 月第 1 次印刷

编辑统筹 大众出版分社

经销 新华书店

责任印制 沙磊

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 7965 - 3

定价: 98.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

刑事审判方法（第二版）

编委会

主 编：南 英 高憬宏

执行主编：戴长林

执行副主编：丁寿兴 郭 俭

王晓东 罗国良

第二版前言

刑事审判事关国家安全、社会稳定以及公民的生命、自由和财产权益,极具规范性、程序性和专业性。新时期,伴随着依法治国的进程,社会公众对司法公正尤其是刑事案件的公正裁判有了更高的期待和要求。在这种大背景下,刑事法官依法履行审判职责,除了熟知法律外,还要把握刑事审判的理念和方法,努力实现事实认定符合客观真相、办案结果符合实体公正、办案过程符合程序公正。本书就是系统研究刑事案件审理和裁判方法的一部开创性著作。

本书的体例独具一格,包含三个维度:一是以刑事案件一审的审判流程为主线,依次阐述立案、庭前准备、庭审、裁判直至执行等环节的程序规范,清晰地展现刑事审判的诉讼程式和规范要求;二是分别聚焦普通程序、简易程序、救济程序、特别程序等审判程序,以及自诉案件、附带民事诉讼案件、涉外案件、死刑案件等案件,全面地总结各种程序、各类案件的审判方法;三是打破传统部门法的局限,整合刑事实体法、程序法和证据法领域的核心内容,既对审判程序进行系统梳理,又对证据审查判断、案件事实认定、法律适用和解释、刑罚的适用等问题进行专门研究,乃刑事法领域规范、理论与实践的集成之作。

本书的内容特点突出:一是权威性。本书结合最新立法、司法解释等规范性文件对相关法律适用问题作出阐释,其中一些司法解释和规范性文件系参与本书编审的最高人民法院法官为主起草制定,对相关规定的解读具有权威性和准确性。对于法律和司法解释没有作出明确规定的一些问题,本书也结合法理、学理提出较为合理且可行的裁判方法。本书既明确了刑事审判的基本步骤和操作规程,又囊括了审判实践中常见的、重要的问题,刑事法官无论是面对疑难复杂案件还是遇到专业问题,基本上都可以从本书中找到明确的答案或者解决的思路。二是实用性。本书作者均具有丰富的审判经验和较高的理论水平,在编写过程中全面收集了审判实践领域的新型、疑难问题,依据法律原则和法律规范对有关问题提出了解决办法和处理意见,并辅以相关案例加以说明,兼顾学理与法理,注重理论联系实际,采用通俗易懂的方式阐述刑事审判的理念和方法,具有很强的操作

性和指导性,便于刑事法官把握和运用。三是创新性。本书从审判方法的角度,根据实践需要在体系上大胆创新,体现了“刑事一体化”理念。同时,本书的许多观点都具有原创性,吸纳了刑事审判的最新研究成果。

本书第一版面世后,许多刑事法官尤其是基层法官都将之作为案头书。一些法官专门与本书作者联系,对最高人民法院编著该书表示感谢,反映本书解决了他们在审判中面临的一些困惑和问题,消除了此前遇到问题分别查阅多本书籍的烦恼。

近期,一些重要的司法解释和规范性文件陆续出台,本书编审人员不断优化完善有关内容,加上本书第一版早已售罄,确有修订再版的必要。第二版在原有框架基础上,作出较大幅度的调整和修订,增加了对刑事审判理念和原则的论述,在总结实践经验基础上,对庭前会议、庭审程序、附带民事诉讼、证据审查判断、案件事实认定等内容进行了大幅修订。同时,结合近期出台的有关规范性文件,对非法证据排除规则、刑罚适用尤其是量刑规范化改革的最新成果、速裁程序和赃款赃物处理等进行了补充和完善。第二版全面吸纳了最新的法律规范和研究成果,观点更加准确,内容更加充实。

本书第二版由最高人民法院审判委员会委员、刑三庭庭长戴长林主持,并与刑三庭副庭长罗国良共同审定。最高人民法院刑三庭法官刘静坤,上海市高级人民法院法官罗开卷、上海市第一中级人民法院刑一庭副庭长余剑、上海市浦东新区人民法院刑庭副庭长肖波参与统稿、审改工作。

本书是研究刑事审判方法的基础性著作。随着法律的修改完善,以及刑事审判实践的发展,本书将不定期进行修订。

本书的修订出版得到了法律出版社领导尤其是大众分社韦钦平社长的大力支持和帮助,在此并致谢忱!

编者

2015年3月12日

第一版说明

“工欲善其事,必先利其器”。随着中国特色社会主义法律体系的形成和对司法实践问题探讨的不断深入,法律方法和司法技术的研究已成为法学界与实务界探讨的热点。中国经济的快速发展、市场经济主体的多元、诉求的多样、新问题的层出不穷,为中国的司法实践和法官带来了前所未有的挑战。总结吸收实践经验,探索审判规律和法律适用方法,提高法官的司法能力和专业技术水平成为客观必然。

正确适用法律、依法裁判是司法公正的前提。科学、规范、统一的法律适用方法,是维护司法统一、提高司法公信力的基本保障,是提高审判效率、有效化解社会矛盾、促进和谐司法的基础。为此,法律出版社诚邀实务界权威专家、高校著名教授、审判一线资深法官共同组织策划了《司法方法与技能丛书》。丛书内容包括《刑事审判方法》、《民商事审判方法》、《行政审判方法》等。丛书为开放式,不定期陆续推出。

丛书旨在服务审判实践,培养法官的法律逻辑思维方式,科学地总结、提炼适用于中国国情的审判方法和司法技术,为执法办案提供必备的参考与借鉴。丛书特点之一,权威性与原创性,面向全国法院系统收集审判实践中的疑难、新型问题,梳理、总结现有权威研究观点,结合最新立法及司法解释,探讨程序方法与实体法律适用方法,提炼审判规范,传授司法技能;之二,实用性与指导性,将抽象的法律概念、法律原则转化为可观测、可检测的内容,形成清晰可辨的审判步骤和操作规程,关注办理案件的审判思路、可操作性和指导性;之三,新颖性,将随着审判实践的丰富和研究探讨的深入,不断更新和充实内容,定期修订再版,积极回应审判实践中不断出现的难点、热点问题。

“法治文明,始于规则的完善,成于规则的应用”。^①期待法学界与实务界共同为法律的实施、法治文明的进步作出更多的贡献!

编者
2013年3月

^① 最高人民法院江必新副院长提出。

目录 Contents

1	导言
8	第一章 刑事审判的理念和原则
8	第一节 刑事审判职能的本质及其在诉讼中的定位
11	第二节 刑事审判的理念和原则
12	一、罪刑法定原则
15	二、无罪推定原则
19	三、程序公正原则
22	第二章 公诉案件的立案审查和庭前准备
22	第一节 公诉案件的立案审查
22	一、程序性审查的一般事项
31	二、管辖审查
41	第二节 程序事项的准备
42	一、确定审理程序
43	二、确定审判组织及人员
45	三、送达起诉状副本
47	四、确定辩护人、诉讼代理人
53	五、诉讼权利、事项的告知
56	六、确定开庭方式及时间、地点
57	七、开庭通知、传唤及开庭公告
60	第三节 庭前会议以及其他事项的准备
60	一、庭前会议
67	二、管辖及回避问题的处理
70	三、证据的收集、调取与财产保全
73	四、庭前阅卷与庭审准备
77	第三章 第一审普通程序的审理
77	第一节 诉判同一原则
78	一、重新起诉后的级别管辖
78	二、指控事实与审判对象同一
79	三、诉讼客体变更
80	四、法院改变公诉机关指控罪名的规则

目 录

Contents

82	第二节 庭审启动和法庭调查
82	一、庭审启动程序
86	二、法庭调查概述
88	三、讯问被告人
94	四、举证、质证与认证的一般方法
99	五、证人出庭作证
103	六、庭外核实证据
105	七、被告人当庭辩称无罪案件的质证
106	第三节 法庭辩论和最后陈述
106	一、庭审辩论的基础及作用
106	二、辩论的内容、范围及顺序
107	三、法庭辩论应遵循的规则
107	四、法庭在庭审辩论中的立场
108	五、审判长对法庭辩论节奏的控制
108	六、庭审辩论阶段疑难问题的处理
110	七、最后陈述
111	八、中止审理
112	第四节 庭审驾驭和指挥
112	一、诉讼指挥权的行使方法
117	二、审理秩序和法庭纪律的保障
120	第四章 自诉案件的审理
120	第一节 自诉案件的受理和审查
121	一、自诉案件的范围
124	二、自诉状的审查
126	三、证据的审查与认定方法
129	四、一事不再理原则的适用
130	五、反诉的受理
133	六、立案审查中的释明方法
136	第二节 自诉案件的庭审方法
136	一、庭前准备

目 录

Contents

140	二、庭审展开
142	三、强制措施的适用
144	第三节 自诉案件的结案
144	一、审理期限及中止、终止审理
145	二、自诉案件的结案方式
150	第五章 简易程序的审理
150	第一节 简易程序的基本原理与适用范围
150	一、简易程序设计的基本原理
155	二、简易程序适用范围
158	三、简易程序向普通程序转化的疑难问题
162	第二节 简易程序的庭审方法
162	一、简易程序的启动
164	二、简易程序的庭审方法
169	三、简易程序集中审理模式
170	四、简易程序与普通程序简化审的关系
171	五、刑事案件速裁程序审理要点
173	第六章 附带民事诉讼的审理
173	第一节 附带民事诉讼主体及范围
173	一、附带民事诉讼原告人的范围
178	二、附带民事诉讼被告人的范围
182	三、附带民事赔偿的范围
186	第二节 附带民事诉讼的审理程序
186	一、附带民事诉讼的提起及审理
189	二、附带民事诉讼的一审程序
194	三、附带民事诉讼的二审程序
195	四、附带民事诉讼案件审判中的实体问题
203	第三节 附带民事诉讼的调解方法
204	一、附带民事调解的概念及适用范围
212	二、被告人亲友代为参与附带民事调解的程序
214	三、附带民事调解的相关法律文书

219	第七章 证据的审查判断
219	第一节 证据能力和证明力
220	一、证据资格
221	二、证明力
222	第二节 言词证据的审查与认定
222	一、证人证言的审查判断
229	二、被害人陈述的审查判断
230	三、被告人供述的审查判断
234	四、鉴定意见的审查判断
240	五、专业行政管理部门出具的材料和意见的审查判断
243	第三节 实物证据的审查与认定
243	一、实物证据审查的一般方法
247	二、特殊来源的实物证据的审查判断
248	三、现场勘验、检查笔录的审查判断
248	四、侦查实验笔录的审查判断
249	五、视听资料的审查判断
250	六、技术侦查证据的审查判断
251	七、社会调查报告的审查判断
252	第四节 电子数据的审查与认定
252	一、电子数据的特征与取证途径
254	二、电子数据的审查判断
257	三、常见电子数据的审查判断
259	第五节 非法证据排除规则
260	一、非法证据排除规则的属性
262	二、非法证据的含义
262	三、关于刑讯逼供等非法方法的界定
265	四、关于非法实物证据的界定
267	五、非法证据的排除程序
280	第八章 案件事实的认定
280	第一节 证据裁判原则

目 录

Contents

280	一、证据裁判原则的重要意义
281	二、证据裁判原则对定案证据的要求
284	第二节 案件事实的界定和范围
284	一、案件事实的界定
286	二、案件事实的范围
287	第三节 证明责任
287	一、有关诉讼证明的界定
288	二、证明责任的两层含义
289	三、证明责任的分配原则
291	四、控诉方的举证责任
292	第四节 案件事实的认定方法
292	一、经验法则
296	二、司法认知
297	三、事实推定
304	第五节 证据的综合审查与运用
304	一、证据印证关系的审查
306	二、“一对一”证据的审查与采信
308	三、被告人翻供的审查
312	四、对变化证人证言的审查
313	第六节 证明标准
314	一、证据确实、充分的证明标准
318	二、“两个基本”的证明标准
318	三、死刑案件的证明标准
320	第九章 法律适用与解释方法
320	第一节 法条适用方法
320	一、法条适用的时间效力
327	二、法条竞合的处理
333	三、想象竞合的处理
334	四、牵连犯的处理
336	第二节 刑法解释方法

目 录

Contents

336	一、刑法解释的一般理论
337	二、刑法解释的一般方法
342	第三节 定罪活动中常见问题的处理
342	一、罪名确定的一般规则
349	二、罪与非罪的区分
351	三、此罪与彼罪的区分
379	第十章 刑罚的适用
379	第一节 量刑的指导原则和基本方法
379	一、量刑的指导原则
382	二、量刑的方法和步骤
391	第二节 常见量刑情节的适用
391	一、量刑情节的适用原则
394	二、常见量刑情节的适用方法
412	第三节 量刑程序
412	一、量刑事实及其证明责任、证明标准
414	二、量刑建议与量刑意见
415	三、庭审量刑程序
420	第十一章 刑事案件的裁判
420	第一节 评议与判决
420	一、刑事裁判的价值与原理
422	二、合议庭评议方法
426	三、合议庭评议的结果
428	第二节 刑事裁判文书的制作
428	一、刑事判决书制作要点
434	二、刑事判决书简写的基本要求
434	三、事实论证写作要领
437	四、判决说理的基本方法
438	第三节 刑事案件的宣判
439	一、宣判的界定与要素
440	二、当庭宣判的适用

442	三、定期宣判的适用
443	四、几种特殊情形的处理
446	第十二章 救济程序的审理
446	第一节 刑事二审程序
446	一、二审程序的基本原理与审查范围
449	二、二审程序的启动方式
453	三、二审程序的审理方式
460	四、二审程序疑难问题的处理
471	第二节 刑事审判监督程序
471	一、再审程序的基本原理
473	二、再审程序的启动方式
477	三、再审案件的审理方式
482	四、再审案件的改判及赔偿
485	第三节 死刑案件的审理
485	一、死刑政策
486	二、死刑案件的一审、二审
490	三、死刑案件的复核
494	四、死刑缓期执行限制减刑的适用
499	五、死刑案件的执行
505	第十三章 刑罚的执行
505	第一节 主刑的执行
505	一、主刑的交付执行
508	二、非监禁刑的执行方法
522	第二节 附加刑的执行
522	一、财产刑的执行
527	二、剥夺政治权利的执行
530	第三节 赃款赃物的处理
530	一、赃款赃物处理的原则
531	二、赃款赃物处理的实体问题
543	三、赃款赃物处理的程序问题

目 录

Contents

555	第四节 减刑、假释
555	一、减刑、假释的条件
559	二、减刑、假释案件的审理
562	三、减刑案件的法律适用
566	四、假释案件的法律适用
569	第十四章 特别程序的审理
569	第一节 未成年人刑事案件诉讼程序
569	一、管辖与立案
574	二、庭前准备工作
578	三、庭审模式和审判程序
580	四、社会调查与心理干预
583	五、庭审与宣判
590	第二节 当事人和解的公诉案件诉讼程序
591	一、当事人和解程序适用的案件范围
592	二、适用当事人和解程序的事实条件
593	三、人民法院在当事人和解程序中的作用
594	四、当事人和解的主体及其享有的诉讼权利
594	五、人民法院对和解协议的审查义务
595	六、和解协议的制作要求及履行
596	七、当事人和解与附带民事诉讼的关系
597	八、当事人和解的法律后果
598	第三节 犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序
599	一、特别没收程序的适用范围
600	二、特别没收程序的启动
602	三、特别没收程序案件的审理
605	四、特别没收程序的救济制度
606	第四节 依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序
606	一、精神病人强制医疗程序的适用条件

目 录

Contents

607	二、精神病人强制医疗程序的启动
608	三、精神病人强制医疗案件的审理和裁决
613	四、强制医疗的救济及解除程序
615	第十五章 其他问题
615	第一节 涉外刑事案件的审理
615	一、涉外刑事案件的管辖
617	二、涉外刑事案件被告人国籍的确认
620	三、涉外刑事案件强制措施适用
622	四、涉外刑事案件外国籍被告人诉讼权利的保障
624	五、涉外刑事案件对境外证据的审查与认定
626	六、涉外刑事案件刑罚的适用
628	七、引渡案件的审查
630	第二节 刑事强制措施
630	一、刑事强制措施概述
630	二、非羁押强制措施的适用
636	三、羁押强制措施的适用
637	四、强制措施的变更与撤销
638	第三节 刑事诉讼的期间
638	一、刑事诉讼期间的界定
639	二、刑事审判中期间的适用
643	第一版后记

导 言

一

方法,在现代汉语中一般是指认知的办法、技巧、门路等。^①而汉语中“方法”一词最早见于《墨子·天志》,^②原意为度量方形之法。从哲学上讲,方法是人类认识客观世界和改造客观世界应遵循的某种方式、途径和程序的总和。黑格尔认为,方法是关于“逻辑内容的内在自身运动的形式意识”。^③马克思主义认识论和实践论认为,方法就是主体在认识世界和改造世界的实践活动中为达致对某一问题的认识 and 解决所从事的活动所采取的相应步骤和方式。

在法学领域中,法律方法是指法律职业者共同体或法律人适用法律、从事法律职业活动的技术、方法,包括思维方法和工作方法。法律方法作为一种规范的科学,有着特殊的思考形式,既有价值导向的思考,也有体系性的思考,法律的生命在于理解、解释和适用。所以,法律方法不仅着力于正确的发现和实现法律,还关注法律的解释、事实的发现,寻求个案处理的结论;^④法律方法的运用是一种“技术”活动,它重视逻辑,讲究程序模式。

刑事审判方法是刑事法官在审理和裁断刑事案件过程中使用的方法、手段、技巧的总和。刑事审判方法不仅是刑事法官社会生存的唯一方式,而且是刑事法律获得生命的唯一方式。

刑事审判方法是推动诉讼进入下一个环节、案件审判活动不断前进的动力,它包括证据的调查与采纳、案件事实的认定、逻辑推理的运用、法官内心确信的形成、法律的解释与适用、裁决的作出与执行等。它在罪与非罪的最终实体判决上起着决定作用。由此,刑事审判方法是刑事法官思维方法和审判工作流程的结

① 中文中“方法”一词具有多义性。如《汉语大词典》中对“方法”的定义是:(1)测定方形之法;(2)办法、门径;(3)方术、法术;(4)法则。现取其通常含义,度量上的以及宗教上的含义逐渐淡出。

② 《墨子·天志》:“中吾矩者谓之方,不中吾矩者谓之不方,是以方与不方,皆可得而知之。此其故何?则方法明也。”此处“方法”即是用来度量物品是否合乎“规矩”的一种测量办法。

③ [德]黑格尔:《逻辑学》,商务印书馆1966年版,第36页。

④ 戚渊:“法律方法与法学方法”,载《政法论坛》2009年第3期。