



中国社会科学院创新工程学术出版资助项目



全国博士后管理委员会

刑事诉讼法律关系 客体研究

The Objects of Legal Relationship of
Criminal Proceedings

马 可 著



方志出版社
Publishing House of Local Records

刑事诉讼法律关系客体研究

The Objects of Legal Relationship of
Criminal Proceedings

马 可 著



方志出版社
Publishing House of Local Records

图书在版编目(CIP)数据

刑事诉讼法律关系客体研究/马可著. —北京:方志出版社,2014. 12

ISBN 978 - 7 - 5144 - 1479 - 0

I. ①刑… II. ①马… III. ①刑事诉讼—法律关系—客体—研究 IV. ①D915. 304

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 282355 号

刑事诉讼法律关系客体研究

著 者: 马 可

责任编辑: 陈 菁

出 版 人: 冀祥德

出 版 者: 方志出版社

地址 北京市朝阳区潘家园东里9号(国家方志馆4层)

邮编 100021

网址 <http://www.fzph.org>

发 行: 方志出版社发行中心

电话 (010) 67110500

经 销: 各地新华书店

排 版: 北京宝蕾元科技发展有限责任公司

印 刷: 北京京都六环印刷厂

开 本: 700 × 1000 1/16

印 张: 14.5

字 数: 242 千字

版 次: 2014 年 12 月第 1 版 2014 年 12 月第 1 次印刷

ISBN 978 - 7 - 5144 - 1479 - 0/D · 89 定价: 50.00 元

序 一

博士后制度是 19 世纪下半叶首先在若干发达国家逐渐形成的一种培养高级优秀专业人才的制度，至今已有一百多年历史。

20 世纪 80 年代初，由著名物理学家李政道先生积极倡导，在邓小平同志大力支持下，中国开始酝酿实施博士后制度。1985 年，首批博士后研究人员进站。

中国的博士后制度最初仅覆盖了自然科学诸领域。经过若干年实践，为了适应国家加快改革开放和建设社会主义市场经济制度的需要，全国博士后管理委员会决定，将设站领域拓展至社会科学。1992 年，首批社会科学博士后人员进站，至今已整整 20 年。

20 世纪 90 年代初期，正是中国经济社会发展和改革开放突飞猛进之时。理论突破和实践跨越的双重需求，使中国的社会科学工作者们获得了前所未有的发展空间。毋庸讳言，与发达国家相比，中国的社会科学在理论体系、研究方法乃至研究手段上均存在较大的差距。正是这种差距，激励中国的社会科学界正视国外，大量引进，兼收并蓄，同时，不忘植根本土，深究国情，开拓创新，从而开创了中国社会科学历史上最为繁荣的时期。在短短 20 余年内，随着学术交流渠道的拓宽、交流方式的创新和交流频率的提高，中国的社会科学不仅基本完成了理论上从传统体制向社会主义市场经济体制的转换，而且在中国丰富实践的基础上展开了自己的

伟大创造。中国的社会科学和社会科学工作者们在改革开放和现代化建设事业中发挥了不可替代的重要作用。在这个波澜壮阔的历史进程中，中国社会科学博士后制度功不可没。

值此中国实施社会科学博士后制度20周年之际，为了充分展示中国社会科学博士后的研究成果，推动中国社会科学博士后制度进一步发展，全国博士后管理委员会和中国社会科学院经反复磋商，并征求了多家设站单位的意见，决定推出《中国社会科学博士后文库》(以下简称《文库》)。作为一个集中、系统、全面展示社会科学领域博士后优秀成果的学术平台，《文库》将成为展示中国社会科学博士后学术风采、扩大博士后群体的学术影响力和社会影响力的园地，成为调动广大博士后科研人员的积极性和创造力的加速器，成为培养中国社会科学领域各学科领军人才的孵化器。

创新、影响和规范，是《文库》的基本追求。

我们提倡创新，首先就是要求，入选的著作应能提供经过严密论证的新结论，或者提供有助于对所述论题进一步深入研究的新材料、新方法和新思路。与当前社会上一些机构对学术成果的要求不同，我们不提倡在一部著作中提出多少观点，一般地，我们甚至也不追求观点之“新”。我们需要的是有翔实的资料支撑，经过科学论证，而且能够被证实或证伪的论点。对于那些缺少严格的前提设定，没有充分的资料支撑，缺乏合乎逻辑的推理过程，仅仅凭借少数来路模糊的资料和数据，便一下子导出几个很“强”的结论的论著，我们概不收录。因为，在我们看来，提出一种观点和论证一种观点相比较，后者可能更为重要：观点未经论证，至多只是天才的猜测；经过论证的观点，才能成为科学。

我们提倡创新，还表现在研究方法之新上。这里所说的方法，显然不是指那种在时下的课题论证书中常见的老调重弹，诸如“历史与逻辑并重”“演绎与归纳统一”之类；也不是我们在很多论文中见到的那种敷衍塞责的表述，诸如“理论与实证分析的统

一”等等。我们所说的方法，就理论研究而论，指的是在某一研究领域确定或建立基本事实以及这些事实之间关系的假设、模型、推论及其检验；就应用研究而言，则指的是根据某一理论假设，为了完成一个既定目标，所使用的具体模型、技术、工具或程序。众所周知，在方法上求新如同在理论上创新一样，殊非易事。因此，我们亦不强求提出全新的理论方法，我们的最低要求，是要按照现代社会科学的研究规范来展开研究并构造论著。

我们支持那些有影响力的著述入选。这里说的影响力，既包括学术影响力，也包括社会影响力和国际影响力。就学术影响力而言，入选的成果应达到公认的学科高水平，要在本学科领域得到学术界的普遍认可，还要经得起历史和时间的检验，若干年后仍然能够为学者引用或参考。就社会影响力而言，入选的成果应能向正在进行的社会经济进程转化。哲学社会科学与自然科学一样，也有一个转化问题。其研究成果要向现实生产力转化，要向现实政策转化，要向和谐社会建设转化，要向文化产业转化，要向人才培养转化。就国际影响力而言，中国哲学社会科学要想发挥巨大影响，就要瞄准国际一流水平，站在学术高峰，为世界文明的发展作出贡献。

我们尊奉严谨治学、实事求是的学风。我们强调恪守学术规范，尊重知识产权，坚决抵制各种学术不端之风，自觉维护哲学社会科学工作者的良好形象。当此学术界世风日下之时，我们希望本《文库》能通过自己良好的学术形象，为整肃不良学风贡献力量。

李扬

中国社会科学院副院长

中国社会科学院博士后管理委员会主任

2012年9月

序 二

在 21 世纪的全球化时代，人才已成为国家的核心竞争力之一。从人才培养和学科发展的历史来看，哲学社会科学的发展水平体现着一个国家或民族的思维能力、精神状况和文明素质。

培养优秀的哲学社会科学人才，是我国可持续发展战略的重要内容之一。哲学社会科学的人才队伍、科研能力和研究成果作为国家的“软实力”，在综合国力体系中占据越来越重要的地位。在全面建设小康社会、加快推进社会主义现代化、实现中华民族伟大复兴的历史进程中，哲学社会科学具有不可替代的重大作用。胡锦涛同志强调，一定要从党和国家事业发展全局的战略高度，把繁荣发展哲学社会科学作为一项重大而紧迫的战略任务切实抓紧抓好，推动我国哲学社会科学新的更大的发展，为中国特色社会主义事业提供强有力的思想保证、精神动力和智力支持。因此，国家与社会要实现可持续健康发展，必须切实重视哲学社会科学，“努力建设具有中国特色、中国风格、中国气派的哲学社会科学”，充分展示当代中国哲学社会科学的本土情怀与世界眼光，力争在当代世界思想与学术的舞台上赢得应有的尊严与地位。

在培养和造就哲学社会科学人才的战略与实践上，博士后制度发挥了重要作用。我国的博士后制度是在世界著名物理学家、诺贝

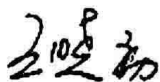
尔奖获得者李政道先生的建议下，由邓小平同志亲自决策，经国务院批准于1985年开始实施的。这也是我国有计划、有目的地培养高层次青年人才的一项重要制度。二十多年来，在党中央、国务院的领导下，经过各方共同努力，我国已建立了科学、完备的博士后制度体系，同时，形成了培养和使用相结合，产学研相结合，政府调控和社会参与相结合，服务物质文明与精神文明建设的鲜明特色。通过实施博士后制度，我国培养了一支优秀的高素质哲学社会科学人才队伍。他们在科研机构或高等院校依托自身优势和兴趣，自主从事开拓性、创新性研究工作，从而具有宽广的学术视野、突出的研究能力和强烈的探索精神。其中，一些出站博士后已成为哲学社会科学领域的科研骨干和学术带头人，在“长江学者”“新世纪百千万人才工程”等国家重大科研人才梯队中占据越来越大的比重。可以说，博士后制度已成为国家培养哲学社会科学拔尖人才的重要途径，而且为哲学社会科学的发展造就了一支新的生力军。

哲学社会科学领域部分博士后的优秀研究成果不仅具有重要的学术价值，而且具有解决当前社会问题的现实意义，但往往因为一些客观因素，这些成果不能尽快问世，不能发挥其应有的现实作用，着实令人痛惜。

可喜的是，今天我们在支持哲学社会科学领域博士后研究成果出版方面迈出了坚实的一步。全国博士后管理委员会与中国社会科学院共同设立了《中国社会科学博士后文库》，每年在全国范围内择优出版哲学社会科学博士后的科研成果，并为其提供出版资助。这一举措不仅在建立以质量为导向的人才培养机制上具有积极的示范作用，而且有益于提升博士后青年科研人才的学术地位，扩大其学术影响力和社会影响力，更有益于人才强国战略的实施。

今天，借《中国社会科学博士后文库》出版之际，我衷心地希望更多的人、更多的部门与机构能够了解和关心哲学社会科学领域

博士后及其研究成果，积极支持博士后工作。可以预见，我国的博士后事业也将取得新的更大的发展。让我们携起手来，共同努力，推动实现社会主义现代化事业的可持续发展与中华民族的伟大复兴。



人力资源和社会保障部副部长

全国博士后管理委员会主任

2012年9月

摘 要

刑事诉讼法律关系客体，是刑事诉讼法律关系主体的权利义务所指向的对象，也同样是主体实施诉讼行为所指向的对象，从某种意义上说，也是刑事诉讼过程中认识和证明的对象，对刑事诉讼中一系列制度的设计和运行发挥着重要的影响和作用。

刑事诉讼法律关系客体的外延在英美法系和大陆法系所包含的内容有所不同。在大陆法系，客体外延对应着公诉事实，而在英美法系，客体外延则对应着刑事诉因。大陆法系的客体外延仅包含公诉事实，而英美法系的客体外延既包括公诉事实又包括法律评价。在审判阶段，刑事诉讼法律关系客体的外在形式可以理解为刑事审判对象。刑事审判对象是刑事审判活动所针对的对象，刑事诉讼法律关系客体与其是抽象与具体、实质与形式的关系。公诉事实和诉因分别是大陆法系和英美法系刑事诉讼法律关系客体的外在形式，二者都可用审判对象这一概念加以指代。因此也可以说，审判对象是刑事诉讼法律关系客体的外在形式，而公诉事实和诉因为刑事诉讼法律关系客体在大陆法系和英美法系的表现形式。

刑事诉讼法律关系客体研究具有非常重要的意义：其一，客体研究有利于保障控审分离原则和禁止重复追诉原则的实施；其二，客体研究有利于保障被告人（被追诉人）的权利；其三，客体研究有利于刑事诉讼基础理论研究的深化与拓展；其四，客体研究有利于解决司法实践中的一系列实务问题；其五，客体研究有利于我国更好地履行国际公约义务。

筆者擬比較刑事訴訟法律關係客體在大陸法系和英美法系的表現形式——公訴事實和訴因，分析刑事訴訟法律關係客體的外在形式和內在實質，並以此為基礎，分析刑事訴訟法律關係客體與刑事訴訟模式之間的相互影響。同時，分析我國刑事訴訟法律關係客體的內涵和外延，以控審分離原則和禁止重複追訴原則為基礎，運用理論和某些實證方法，深入研究一系列起訴問題和審判問題。

本書的主體部分共分為七章，着力研究刑事訴訟法律關係客體的基本概念與基本原理，並對與客體相關的訴訟制度和司法實踐加以探討：

第一章為“刑事訴訟法律關係客體概述”。首先，從實體和程序兩個層面分別介紹刑事訴訟法律關係，並對法律關係的客體進行界定；其次，概述刑事訴訟法律關係客體理論，介紹關於刑事訴訟法律關係客體概念的不同學說，並對不同的客體概念進行分析。

第二章為“刑事訴訟法律關係客體的价值和功能”，是對客體研究意義的系統闡釋。其一，客體通過控審分離原則和禁止重複追訴原則發揮作用，客體研究有利於規範國家追訴機關和審判機關的任意性；其二，客體研究有利於被告人的人權保障，可以保障被告人的辯護權，避免其被重複追訴；其三，客體研究有利於刑事訴訟基礎理論的拓展，在若干理論方面存在着突破和創新的可能；其四，客體的單一性和同一性研究是客體理論指導實務問題的切入點，客體研究有利於指導實務問題的解決；其五，客體研究具有國際人權法價值，有利於我國國內法與國際人權公約的接軌，能夠促進我國更好地履行國際公約義務。

第三章為“刑事訴訟法律關係客體與相關概念和近似概念”。其一，對與客體研究相關的若干概念進行了辨析，厘清了一系列重要概念；其二，對客體的近似概念進行比較，對刑事訴訟客體、刑事審判對象、公訴事實和訴因這四個概念逐一闡釋和比較；其三，系統分析了刑事訴訟法律關係客體與刑事

诉讼客体的关系。

第四章为“刑事诉讼法律关系客体的外在形式”。首先，介绍了刑事审判对象的概念和研究情况，分析了客体与审判对象之间的关系——内在实质与外在形式；其次，分析了刑事诉讼法律关系客体在大陆法系的表现形式（公诉事实）、英美法系的表现形式（诉因）和日本法中的表现形式。

第五章为“刑事诉讼法律关系客体的内在实质”。首先，辨析刑事诉讼中的证明与认识，分析二者的区别和联系，对刑事诉讼的实质加以探索，并对刑事诉讼与刑事证明的关系进行分析；其次，分别分析客体在审判阶段、审查起诉和侦查阶段的内在实质，在此基础上，对客体的内在实质进行整体分析；再次，从新的证明对象、新的裁判对象和新的刑事诉讼法律关系客体三个维度对程序法事实的地位和作用加以分析；最后，阐述了程序法事实证明引发的新的刑事诉讼法律关系，介绍了新的程序法事实客体，对刑事诉讼法律关系客体外延进行了再探索。

第六章为“刑事诉讼法律关系客体与刑事诉讼模式”。其一，介绍了大陆法系和英美法系的两种刑事诉讼模式，分析了刑事诉讼法律关系客体与审判对象的关系，以及两大法系审判对象的区别；其二，从控审分离、客体变更、重复追诉这三个方面比较了两大法系的区别；其三，从证明与诉讼（审判）关系这一个方面比较了两大法系的区别；其四，分析了两种由不同刑事诉讼模式的客体差别引发的实务问题——客体变更问题和禁止重复追诉问题。

第七章为“刑事诉讼法律关系客体与中国实务问题”。其一，阐述了中国法客体的内涵和外延，并分析了其两个特征；其二，阐述了中国法中与客体实务问题密切相关的两个原则——控审分离原则与禁止重复追诉原则；其三，具体分析中国法实务问题客体变更中的公诉变更问题；其四，具体分析客体变更中的法院（官）变更起诉罪名问题；其五，具体介绍客体变更中的法院（官）变更公诉事实问题；其六，阐述客体变

更问题的改革思路；最后，分析（与禁止重复追诉原则相关的）中国法实务问题审判监督程序。

关键词：刑事诉讼法律关系客体；客体外在形式；客体内在实质；诉讼模式；定罪证明三段论；量刑证明三段论；程序性裁判（程序法事实裁判）法律关系；客体变更；重复追诉

Abstract

The Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings is pointed by the rights and obligations of the subject and the legal action of the subject, in a sense, it is the object which should be recognized and proved during the criminal proceedings. It's playing an important role in design and operation of a series of system in criminal proceedings.

The extension of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings is different between the common law system and civil law system. In civil law systems, the extension of the object is the prosecution facts; on the contrary, the extension of object is the cause in common law system. The extension of object only contains the prosecution facts in civil law system, however, the extension of object includes both public the prosecution facts and the legal evaluation. In the trial stage, the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings's external form can be regarded as a criminal trial object. The criminal trial object is the object which criminal trial activities target. Their relationship are between the two abstract and concrete, and the essence and form. The criminal trial object is expressed as the facts of the case or the public prosecution facts in the civil law system. On the contrary, it is expressed as the cause in common law system. The prosecution facts and the causes are the external form of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings in civil law

system and common law system respectively, the two concepts are available to refer to the trial object. In other word, the trial object can be considered as the “external form” of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings, and the prosecution facts and the causes are the “expressions” of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings in civil law system and common law system.

The research in the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings are of great significances: First, it will help protect the principle of the separation of accusation and judgments (no sue no trial principle) and the prohibiting double prosecution principle; Second, it will help protect defendant's (the accused) rights; Third, it will help deepen and expand the research on basic criminal theory; Fourth, the research in the singleness and identity of the object will help solve a series of practical problems in judicial practice; Fifth, it will help China to fulfill international obligations better under the Convention.

Author intends to analyze the trial object which is the “expressions” of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings in civil law system and common law system, and on this basis, to explore connotation and denotation of the criminal litigation legal relationship in China. Based on the above and combined with the problems in judicial practice, the author carry on the research unity and identity issues of object deeply, try to explain and answer the prosecution and trial questions mentioned previously, by using of theoretical and some empirical methods.

The main part of this paper is divided into seven chapters, that focus on the basic concepts and principles about the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings, with a view towards the litigation system and judicial practice about the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings.

The first chapter is “Overview of the Object of Legal Relation in

Criminal Proceeding”. Firstly, it introduces the concept of the Object of Legal Relation of Criminal Proceedings from both substantive and procedural views, and defines the Object of Legal Relations. Secondly, it introduces the theory about the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings briefly, and introduces the concept of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings in different doctrines, and analyzes the concept of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings therein.

The second chapter is “The Values and Fuction of Object of Legal Relations in Criminal Proceeding”, which is a systematic explanation of meaning of studying the Object. Firstly, the concept of the Object functions in the judicial practice through the principle of separation of accusation and adjudication, and the principle of the prohibition of double prosecution, therefore, it limits the arbitrariness of prosecutor and court. Secondly, the research on the Object is conducive to the protection of the human rights of defendents, and protects the defence rights of defendents and prevents defendents from repeated prosecutions. Thirdly, the research on the Object is conducive to the development and advancement of the basic theories concerning criminal litigation, and there exists possibilities for theoretical innovations in certain respects. Fourthly, the research on the Object helps solve practical issues, the entry point is the study on the unity and identity of Object. Finally, from the perspective of international human rights law, the research on the Object promotes the integration between China’s domestic laws and international conventions, promotes China’s fulfillment of international obligations under international conventions.

The third chapter is “Object of Legal Relations in Criminal Proceeding and Related and Similar Concepts”. Firstly, it compares several concepts related to the Object, and it differentiates and analyses a series concepts. Secondly, it compares several concepts that are similar to the Object, it paraphrases and compares the concepts of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings, the object of

criminal trial, the prosecution facts and the cause. Thirdly, it systematically analyses the relations between the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings and the object of criminal proceedings.

The fourth chapter is “The External Form of the Object of Legal Relations in Criminal Proceeding”. Firstly, it describes the concept about the object of criminal trial and its research situation, also analyses the relations between the object of criminal trial and the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings from the perspectives of substance and procedure. Secondly, it introduces the expressions of the Object of Legal Relationship of Criminal Proceedings, i. e., The prosecution facts in civil law country, the cause in common law country, and its expression in Japan.

The fifth chapter is “The Substance of the Object of Legal relations in Criminal Proceeding”. Firstly, it analyses the proof and recognition in criminal proceedings, and analyses the distinctions and connections thereof, explores the substance of criminal proceedings, and analyses the relationship between criminal proceeding and criminal proof. Secondly, it analyses the substances of the Object in the stages of trial, review of prosecution and investigation, based upon which it analyses the inner substance of the Object comprehensively. Thirdly, it analyses the status and role of procedural legal facts from the perspectives of new object of proof, new object of adjudication and new object of legal relationship in criminal proceedings. Finally, it explains the new legal relationship in criminal proceedings caused by procedural legal facts, and introduces new procedural legal facts, and explores the extension of the legal relationship in criminal proceedings.

The sixth chapter is “Object of Legal Relation in Criminal Proceeding and Criminal Litigation mode”. Firstly, it introduces the modes of criminal proceedings in the two main legal systems, and analyses the relationship between the Object of legal relation of