



法学精要文库

刑事诉讼法学

(上)

X I N G S H I S U S O N G F A X U E

王敏远 主编



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位



法学精要文库

013066252

D925. 204

79

V1

刑事诉讼法学

(上)

XINGSHI SUSONG FAXUE

王敏远 主编



北航

C1673880



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

01306325

内容提要

本书以2012年《刑事诉讼法》内容为主线。与市面上类似的书相比,本书具有两个突出的特点:系统性与开放性。其系统性,一方面体现在各章的专题研究涵盖了刑事诉讼法学的主要内容,其中包括新增加的特别程序的内容;另一方面则体现在对中外相关制度的比较、对实践的关注以及学界对这些问题研究的主要观点。其开放性,主要体现在每一章的最后部分——“问题与思考”。这个具有很高附加值的部分,字数虽不多,但为读者的进一步研究提供了方向和方法。

读者范围:在读法学研究生和考研学生、高年级法学本科生以及法学院教师。

责任编辑: 龚卫

责任校对: 韩秀天

封面设计: SUN 工作室

责任出版: 卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

刑事诉讼法学(上、下册)/王敏远主编. —北京:知识产权出版社,2013.2

(法学精要文库)

ISBN 978-7-5130-1878-4

I. ①刑… II. ①王… III. ①刑事诉讼法—研究—中国 IV. ①D925.204

中国版本图书馆CIP数据核字(2013)第024181号

法学精要文库

刑事诉讼法学(上)

王敏远 主编

出版发行: 知识产权出版社

社址: 北京市海淀区马甸南村1号

网 址: <http://www.ipph.cn>

发行电话: 010-82000860 转 8101/8102

责编电话: 010-82000860 转 8120

印 刷: 北京紫瑞利印刷有限公司

开 本: 787mm×1092mm 1/16

版 次: 2013年6月第1版

总 字 数: 1162千字

邮 编: 100088

邮 箱: bjb@cnipr.com

传 真: 010-82005070/82000893

责编邮箱: gongwei@cnipr.com

经 销: 各大网络书店、新华书店及相关销售网点

总 印 张: 67.75

印 次: 2013年6月第1次印刷

定 价: 176.00元(上下册)

ISBN 978-7-5130-1878-4/D·1688 (4723)

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

《法学精要文库》 出版说明

法学是一门应用性、实践性很强的学科，培养适应当今社会政治、经济、文化等各方面事业发展需求的职业法律人才，是法学教育的核心目标。但是，仅停留在基本概念和法律条款的解读及法律实用技巧的传授层面的法律教育，是无法在法律意识和文化价值层面养成受教育者捍卫公平正义的理性追求和法治精神的，依法治国的宪法原则和宪政实践也会因为缺乏信念和理论的支撑而流于形式。因此，法学教育还应有其超越实践的一面，它不仅应当回应和关注当前的法律实践需求，更应在价值观树造和思想导引方面给现实社会生活和法治实践以理论支撑；法治精神的培育，法治社会的建成，宪政国家的实现，都需要有成熟而深邃的法学理论积淀和指引，并最终使人们建立起坚定而自觉的法律信仰。

改革开放以来，随着我国法制建设实践的突飞猛进，我国法学教育事业取得了辉煌成就。然而，与我国法制建设实践和法学教育事业的蓬勃发展相比，大陆法学界能够深刻影响我国当代社会生活的法学大师、法律思想和优秀法学作品仍屈指可数。而在英美法系、大陆法系的一些先进国家，反映每一时代社会发展变革要求、体现每一时代法治建设进步水平、承载每一时代法学家思想精华的法学名著和法律经典却不胜枚举；有些名著和经典还成为引领后世各国社会革命或成功改良的火炬，构建近现代国家及其政治法律制度的指南，孕育法学家、革命家的思想摇篮，造就杰出法律人才、培养现代社会公民法律意识的“圣经”，因而成为当今世界各国法学专家学者、法科院校学生乃至法律从业人员案头必备的“宝典”，对近现代社会革命、法治化进程、法制建设实践、法学教育和研究都产生了巨大影响。

党的十八大以来，新一届中央领导集体提出实现中华民族伟大复兴的“中国梦”，得到海内外炎黄子孙的广泛认同。“中国梦”既是一种崇高的理想，也是一项宏伟的系统工程。而把我国建成现代法治国家，实现全社会的公平正义，

则是这一系统工程的重要组成部分，是“中国梦”中的“法律梦”，更是我们广大法律职业共同体的艰巨历史使命。我们有责任、有义务立于各自的角色定位，贡献自己的智慧、才能和力量。法学家应当立志担当起当代中国的“卢梭”、“洛克”、“孟德斯鸠”……的角色，为把我国建成现代法治国家贡献强大的思想武器，提供深厚的法学理论基础；法律媒介出版者应当积极挖掘国内外优秀法律思想成果，传之四方，使其深入人心，与法学家共铸“中国法律梦”。

基于上述认识和担当，知识产权出版社精心打造并推出这套法学精品读物——《法学精要文库》。我们愿携手中国法学界广大仁人志士，唱响依法治国的主旋律，让《法学精要文库》成为法律学者们绽放法律思想火花的园地，交流法律思想成果的平台；力图把《法学精要文库》打造成孕育中国法学大师的摇篮，为我国法治社会建设构筑经典法学理论的阵地。

为此，持续出版国内法律学者们的优秀法律思想成果、优秀法学作品，将是我们不懈的追求，永恒的祈盼。

知识产权出版社

2013年5月

作者简介

王敏远 中国社会科学院法学研究所研究员、博士生导师，中国社会科学院研究生院法学系教学委员会主席，兼任中国刑事诉讼法学研究会副会长，最高人民检察院专家咨询委员会委员，湖南大学兼职教授。曾在《法学研究》《中国法学》《中外法学》《政法论坛》《法学家》《法学》《检察官学院学报》等期刊上发表学术论文七十余篇。代表作：《刑事司法理论与实践检讨》《一个谬误、两句废话、三种学说——对案件事实、证据的哲学、历史学分析》等。

冀祥德 法学博士、博士后，中国社会科学院法学研究所所长助理、研究员，中国社会科学院研究生院法学系常务副主任、教授、博士生导师，兼任中国法学教育研究会副会长、中国行为法学会律师执业行为研究会副会长。发表学术论文一百六十余篇、著作三十余部。代表作：《控辩平等论》《建立中国控辩协商制度研究》《建立中国刑事辩护准入制度理论与实证研究》《司法制度新论》《法学教育的中国模式》等。

郭 华 法学博士、博士后，中央财经大学法学院副教授、硕士生导师，预防金融证券犯罪研究所所长，兼任中国刑事诉讼法研究会理事、华东政法大学研究员、贵州民族大学法学院教授、中国政法大学法律适用研究中心研究员。曾在《法学研究》《政法论坛》《法学家》《法学》等期刊上发表学术论文六十余篇。代表作：《案件事实认定方法》《鉴定结论论》《鉴定意见证明论》等。

祁建建 法学博士、博士后，中国社会科学院法学研究所副研究员，中国社会科学院研究生院法学系副教授、硕士生导师。2006~2007 年韩国刑事政策研究院访问学者，2010~2011 年美国哥伦比亚大学访问学者。先后在《法学研究》《中国法学》等期刊上发表学术论文数十篇，代表作：《美国辩诉交易研究》。

程 雷 法学博士、博士后，中国人民大学法学院副教授、硕士生导师，先后在《法学研究》《法学家》《中外法学》《法律科学》等期刊上发表学术论

文二十余篇。荣获第二届中青年刑事诉讼法学优秀科研成果一等奖（专著类），承担国家社科基金项目“秘密侦查立法问题研究”等。

张品泽 法学博士、博士后，中国人民公安大学法律系副教授、硕士生导师，诉讼法教研室主任，兼任中国政法大学法律实证研究中心研究员。发表学术论文四十多篇，代表作：《人本精神与刑事程序——人权保障的一种探索》《外国检察制度比较研究》《中国检察制度原理研究》《外国反恐怖刑事程序法比较研究》等。

李伟 法学博士，中央财经大学法学院讲师、硕士生导师。2006年德国马普外国与国际刑事法律研究所访问学者。发表论文二十余篇，参与撰写：《遏制酷刑的三重路径：程序制裁、羁押场所的预防与警察讯问技能的提升》等。

龚卫 法学博士，知识产权出版社副编审。发表论文十余篇，代表作：《刑事司法鉴定启动权研究》等。

孔军 2012年毕业于中国社会科学院研究生院，获法学博士学位。

前言

在刑事诉讼法学教材已经如此众多、新的教材仍呈层出不穷之势的时候，如何编写这本研究生教材，是个颇费思量的事情。

以我的理解，研究生教材应当满足研究生教学的需要，这应是我们编写这本教材的主导。然而，这个道理看似浅显，其实有其特定的含义。

为此，我们需要确定不同于本科生教材的特点究竟何在？这只有通过比较才能予以说明。在我主编本科教材（《中国刑事诉讼法教程》，中国政法大学出版社2009年出版）时，主导思想是，法学本科生的学习，主要是系统学习我国《刑事诉讼法》的规定，正确认识、理解和掌握关于刑事诉讼的诸多法律规定，这是其今后进一步学习或参加工作的必要的基础。这个阶段的学习，尽管也会涉及刑事诉讼理论等我国法律规定之外的内容，但那不是学习的主要内容。而对研究生阶段的学习来说，重复这些知识显然不妥。在我看来，研究生学习的主要应是刑事诉讼法学理论。

在确定了研究生阶段的主要学习内容之后，我们需要根据这种学习的需要及研究生教学的特点编写这本教材。

本教材的编写体例，从宏观的角度来看，它的结构并不完全与法律的规定相对应，而更偏重于体现理论研究的专题性特点。这种体例当然有利有弊。其利在于，对学习刑事诉讼法学理论来说，这样的体例使理论知识结构较为完整，相关研究的内容反映比较充分；其弊是刑事诉讼法律所规定的许多内容，因为学界探讨不多，而未能形成单独的专题。例如，这次《刑事诉讼法》修改所增设的第五编“特别程序”中的特定犯罪之违法所得财产没收程序、有暴力行为的精神病人的强制医疗程序等，在这本教材中就未予涉及。当然，这些可以在今后学界讨论较多时再予以补充。

本教材的编写体例，从各章的结构来看，突出的是理论研究的综述。每章除了开始的“导读”和最后的“问题与思考”，从结构来说主要由三个部分构

成，即该章的概述、相关的立法情况以及理论研究综述。有的章节因为涉及实践的内容较多，对相关司法实践也予以关注。这样的体例，对研究生的学习来说，所强调的是，法律规定固然应当重视，而且，不仅应当关注我国刑事诉讼法的规定，还应当关注国际公约的相关规定及有代表性的法治发达国家的情况，但这些只是学习的基础，研究生学习的主要内容应是刑事诉讼法学理论。而刑事诉讼法学理论，不仅包括刑事诉讼的基本原理，而且包括对各相关理论、立法和司法实践问题的探讨，包括理论的分歧、观点的流变等。

当然，对研究生的学习来说，重要的不仅是学习的内容，而且应注重学习的方法。为此，我将自己给研究生关于学习方法的讲课记录作为“绪论”置于本书的第一部分。希望同学们通过对此的学习，体会到刑事诉讼法学理论学习之特点。当然，通过对教材各个章节的内容的学习，对此会有更深的体会。

刑事诉讼法学的理论研究，随着理论研究的拓展和深入，随着法律制度的变化，随着司法实践的发展，内容会有增减，重点和热点会有转变，因此，研究生对刑事诉讼法学理论的学习，重要的不是确定无疑的知识，而是对知识的探求。希望这本教材能对研究生学习刑事诉讼法学有所助益。

王敏远

2012年10月20日

目 录

绪论 法学研究生学习刑事诉讼法学的方法	2
引言：关于研究前提的说明	2
一、规范分析法	8
二、价值分析法	13
三、实证分析法	25
四、比较分析法	28
五、系统分析法	32

上 篇

第一章 刑事诉讼中的主体与客体	
导读	37
第一节 刑事诉讼的主体	38
一、刑事诉讼主体的概念与范围之争	38
二、刑事诉讼主体的个别化研究	45
第二节 刑事诉讼的客体	47
一、刑事诉讼客体的概念之争	47
二、公诉事实与诉因的比较分析	52
三、刑事案件的单一性和同一性	60
问题与思考	68

参考文献	71
------------	----

第二章 正当程序

导读	74
第一节 正当程序的内涵、规范与实践	75
一、正当程序的内涵	75
二、正当程序的有关立法规定	79
三、正当程序的有关实践	91
第二节 刑事正当程序研究观点综述	95
一、刑事正当程序的价值	95
二、刑事正当程序的标准	100
三、我国刑事程序的正当化	108
问题与思考	113
参考文献	114

第三章 刑事诉讼的目的

导读	118
第一节 相关法律关于刑事诉讼目的之规定	118
第二节 刑事诉讼目的理论综述	121
一、刑事诉讼目的的含义	122
二、刑事诉讼目的与刑事诉讼价值的关系	123
三、国外有关刑事诉讼目的的学说	125
四、我国学界关于刑事诉讼目的的学说	130
问题与思考	139
参考文献	141

第四章 程序公正与实体公正

009 导读	143
第一节 程序公正解读	144
一、程序公正的起源	145
二、程序公正的内涵	147
三、程序公正存在的内在逻辑	151
第二节 实体公正解读	154
一、实体公正的要素	154
二、实体公正的价值及其局限性	160
第三节 程序公正与实体公正关系综述及评价	161
一、实体公正和程序公正关系理论综述	161
二、实体公正和程序公正关系评价	166
699 问题与思考	172
参考文献	173

第五章 刑事诉讼的效率

082 导读	175
第一节 刑事诉讼效率及其与司法公正关系的界分	177
一、刑事诉讼效率的界分	177
二、刑事诉讼效率与司法公正的关系界分	179
第二节 具体刑事诉讼制度的效率分析	182
一、程序分流机制的效率分析	182
二、审级制度、各级审判程序改造的效率分析	191
三、审查逮捕制度运作的效率分析	194
问题与思考	196
参考文献	197

第六章 刑事诉讼的构造

导读	200
第一节 刑事诉讼构造的概念及相关问题	201
一、刑事诉讼构造的概念及其源与流	201
二、刑事诉讼构造的构成要素与制约因素	204
三、刑事诉讼构造的基本理念和原则	205
第二节 刑事诉讼构造研究综述	206
一、刑事诉讼构造的基本类型	206
二、国外关于刑事诉讼构造的理论学说	214
三、关于我国刑事诉讼构造的研究	219
四、关于我国刑事诉讼构造的完善	222
问题与思考	225
参考文献	226

第七章 无罪推定

导读	230
第一节 我国刑事诉讼立法与实践中的无罪推定问题	231
一、无罪推定的基本内涵	231
二、我国刑事诉讼立法与实践中的无罪推定问题	232
第二节 无罪推定原则讨论综述	239
一、无罪推定的概念	240
二、无罪推定与实事求是的关系	242
三、无罪推定是否应成为我国刑事诉讼的基本原则	244
问题与思考	252
参考文献	253

第八章 刑事证据的基本理论

导读	256
第一节 刑事证据概述	257
一、证据的概念	257
二、有关刑事证据概念的法律规范	258
第二节 刑事证据理论研究综述	259
一、证据的概念	260
二、证据的属性	264
第三节 证据法学的理论基础研究综述	274
一、辩证唯物主义认识论的一元论	274
二、价值论的一元论	275
三、以辩证唯物主义认识论为基础的二元论	277
四、多元论	278
问题与思考	279
参考文献	280

第九章 刑事证明的基本原理

导读	284
第一节 证明标准概述及研究综述	285
一、证明标准的概念及关于证明标准的几个基本问题	286
二、刑事证明标准研究综述	290
第二节 刑事证明对象概述及观点综述	310
一、证明对象及其研究的意义	310
二、证明对象问题研究综述	311
第三节 刑事证明责任研究概述	316
一、关于刑事证明责任的几个基本问题	316
二、证明责任研究综述	318

问题与思考	333
参考文献	334

第十章 程序性法律后果

导读	338
第一节 界定程序性法律后果:理论阐释与立法规定	338
一、程序性法律后果的概念	339
二、程序性法律后果的立法规定	340
三、程序性法律后果的特征及性质	341
第二节 程序性法律后果研究综述	342
一、设置程序性法律后果的意义	342
二、程序性法律后果的类型	346
三、构建程序性法律后果的原则	347
四、程序性辩护及其意义与困境	353
问题与思考	355
参考文献	357

第十一章 刑事管辖制度

导读	358
第一节 管辖概述及关于管辖的几个基本问题	358
一、管辖的概念及分类	359
二、立案管辖	360
三、审判管辖	365
四、特殊管辖	372
第二节 管辖问题研究综述	373
一、关于人民法院的职能管辖问题	373
二、关于级别管辖的问题	381
三、刑事诉讼管辖异议制度	384

问题与思考	388
参考文献	389

第十二章 回避制度

导读	390
第一节 回避制度概述	390
一、回避制度的概念	391
二、回避制度的意义	392
三、回避制度的立法规定	393
四、国外回避制度的概况	393
第二节 回避制度研究综述	394
一、回避的理由	394
二、回避的主体	399
三、回避的决定、救济、法律责任等其他程序性问题	408
问题与思考	412
参考文献	413

第十三章 辩护与代理制度

导读	415
第一节 辩护制度的一般原理	416
一、辩护、辩护权、辩护制度的概念辨析及其逻辑关系	416
二、辩护制度的形成与发展及其思考	419
三、辩护制度的理论基础	423
四、辩护制度的价值	426
第二节 律师角色定位与辩护人地位、责任	428
一、关于律师定位的讨论	428
二、关于辩护人诉讼地位的讨论	431
三、关于辩护人责任的讨论	435

第三节 中国刑事辩护制度现状分析	437
一、中国刑事辩护的实际状况	438
二、中国辩护制度存在的主要问题	440
三、2012年《刑事诉讼法》修改与中国刑事辩护制度的完善	441
第四节 刑事法律援助制度	444
一、我国刑事法律援助制度的法律依据	445
二、对我国刑事法律援助制度的反思	446
三、我国刑事法律援助制度的发展路径	447
第五节 刑事代理制度	448
一、刑事代理制度的理论基础	449
二、刑事代理人的诉讼地位	449
三、委托诉讼代理人期间	450
四、刑事代理人的权利	450
问题与思考	451
参考文献	452

第十四章 强制措施制度

导读	455
第一节 强制措施及有关强制措施的几个基本问题	456
一、强制措施的概念	457
二、强制措施的法律规定	459
第二节 强制措施问题研究综述	467
一、强制措施的性质、功能及适用原则问题的研究	467
二、刑事拘传的相关研究	473
三、取保候审的相关研究	474
四、监视居住的相关研究	477
五、刑事拘留的相关研究	480
六、逮捕制度的相关研究	482
七、审前羁押的相关研究	487