



国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目
普通高等教育法学专业“十一五”规划教材

刑事诉讼法学

张汉昌 王彬 主编



郑州大学出版社



国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目
普通高等教育法学专业“十一五”规划教材

刑事诉讼法学

张汉昌 王彬 主编



郑州大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

刑事诉讼法学/张汉昌,王彬主编. —郑州:郑州大学出版社,2009.2
(普通高等教育法学专业“十一五”规划教材)
ISBN 978-7-81106-942-6

I. 刑… II. ①张…②王… III. 刑事诉讼法-法的理论-中国-高等学校-教材 IV. D925.201

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 009228 号

郑州大学出版社出版发行

郑州市大学路 40 号

出版人:邓世平

全国新华书店经销

黄委会设计院印刷厂印制

开本:710 mm × 1 010 mm

印张:27.5

字数:569 千字

版次:2009 年 2 月第 1 版

邮政编码:450052

发行部电话:0371-66966070

1/16

印次:2009 年 2 月第 1 次印刷

书号:ISBN 978-7-81106-942-6 定价:46.00 元

本书如有印装质量问题,由本社负责调换

普通高等教育法学专业“十一五” 规划教材编委会名单

总 主 编 田土城 宁金成

执行主编 石茂生

编委会成员(以姓氏笔画为序)

王明锁 杜福磊 李文发 李振江

杨连专 邸瑛琪 宋四辈 沈开举

张汉昌 陈景良 苗连营 姜振颖

娄丙录 黄进才 焦占营 靳义亭

编委会办公室主任 杨秦予

作者名单

主 编 张汉昌 王 彬

副主编 马春娟 巫修社 刘远熙

编 委 (以姓氏笔画为序)

王美丽 李长忠 郑铭勋 赵新彬

胡晓涛 韩 冬

总 序

公平正义乃人类恒久追求的理想目标。公平正义的实现,有赖法治国家的真正建立。欲达此目的,除了经济繁荣、政治昌明、法制健全之外,人们对法律的普遍尊崇和切实信仰,才是法治国家建立的社会基础和根本保障。因为,法律作为社会关系的调节机制,人类交往的行为准则,定分止争的裁判规范,纠纷处理的程序保障,只有被社会普遍认可和尊崇信仰,才会具有真正的意义。所以,公平正义的实现、法治国家的建立,除了加强法学研究,构建科学完备的法律体系之外,法律人才的培养和法学教育的普及,具有更为重要的意义。

自古以来,法学作为公平正义之学、治国安邦之术,一直被贵族阶层所垄断。即使到了中世纪,法学研究和法学教育也始终未曾得以真正普及。虽然,大学建制化的法学教育始于欧洲大陆 11 世纪末的波伦亚大学,但真正近代意义上的法学教育,实际产生于民族国家的建立,尤其是法典编纂和学科分化确立之后。尽管,我国清末也建立了所谓的法律讲堂,但其非现代意义上的法学教育。应当说,随着“西学东渐”和现代大学教育制度的引入,20 世纪初的中国才有了真正意义上的现代法学教育。

新中国的法学教育,除了 20 世纪 50 年代初短暂的存续、引进和改造之外,其实真正兴起于十一届三中全会以后。伴随着改革开放 30 年波澜壮阔的历史巨变,我国的法治建设业已取得了令人瞩目的可喜进步。历经几代法律学人的不懈努力,我国的法学研究和法学教育事业亦呈现出蓬勃发展的良好势头。法学教育机构由原来的几所、十几所,现已发展到 600 多所。法学教育的层次由最初的本科教育,现已发展为本科、硕士、博士等层次齐全的法律教育体系。随着法学教育规模的不断扩大,法学教育质量也在持续稳步提高。改革开放后培养的新一代法律、法学人才,正在逐步成为现代法治建设的生力军。法学教育在法治建设中的重要作用日益显现,并逐步被社会认可。

时下,中国的法学教育正处在一个重要的发展转折时期。从宏观上讲,法学教育正在从原来的精英教育逐步向素质教育和职业教育转

变。但是,由于法律院校的层次不同,不同类型的院校,客观上具有不同的培养目标,肩负着不同的历史使命。高水平大学的法律院系,仍应以精英人才的培养为主;一般大学的法律院系,则应着重于素质教育和职业教育。与此相应,不同大学的法学教材理应具有不同特色,方能发挥不同作用。正是基于这种需要,在河南省法学教育研究会的倡导下,自2004年开始,郑州大学出版社陆续编辑出版了一套主要适用于一般性法律院系教学需要的高等法学教育“十五”规划教材。鉴于该教材的新颖性、全面性、准确性和适用性,在河南乃至全国被广泛使用。经申报评审,本套教材今年被评为国家级重点图书出版项目,并由此重新启动了作为国家新闻出版总署“十一五”规划重点项目的“普通高等教育法学专业‘十一五’规划教材”编写工作。

新一套法学教材的编写,时值全国纪念“改革开放30年”和国家“教学质量工程”实施之际。法学教育的培养目标、课程设计和教学内容改革等,均与相应的教材建设密切相关。精品教材建设,亦为国家“教学质量工程”建设的九大项目之一。因此,法学教材的编写质量,在很大程度上决定着法学“教学质量工程”的建设效果。为了确保本套国家级重点图书的出版质量,河南省法学教育研究会精简并重组了新一届编委会,严格遴选了每本教材的主编和参编人员,原以省内法学学者为主的编写队伍中,增加了不少国内较为著名的法学专家,从而保障了教材的编写质量。编委会认真审定了每本教材的编写大纲;郑州大学出版社针对本套教材,专门制订了严格的编审制度。编委会期望这套教材能够真正成为法学教材中的精品,为国家“教学质量工程”建设作出应有的贡献。

按照编委会的要求,新一套教材将力争体现如下特色。

1. 系统性。为了适应本科生司法考试的需要,本套教材不仅在整体设计上强调全面性,确保涵盖司法考试涉及的所有应考科目;而且,每本教材的编写内容均强调系统性,力求全面反映该课程所有应知应会内容;在尽可能少的篇幅内,包含尽可能多的知识点和信息量,确保学生全面掌握司法考试的基本考点。

2. 准确性。准确性是所有教材,尤其是精品教材的基本要求。因此,编委会要求每本教材均必须确保所有知识要点的准确性。在本套教材的编写中,每本教材都必须按照通说准确介绍基本概念、基本观点、基本理论,让学生在掌握了基本技能之后,能进一步探讨理论争议和学术前沿问题。

3. 新颖性。随着我国法治的不断健全完善,法学理论研究亦日益精深细化。因此,本套教材除了强调编写体例的新颖性之外,特别强调每本教材的内容都要博采众家之长,全面吸收国内外最新研究成果,反映本学科最新学术动态,让学生掌握最新、最准、最全面的法学前沿理论。

4. 适用性。我们认为,教材的体系和内容既要适用课堂讲授,又要适于各类学生的不同要求,更要充分体现服务司法考试的基本观念。因此,在本套教材的编写中,我们特别注意教师授课的进度和节奏,知识要点的相互衔接,以及对司法考试

的适用性。同时,为了使有资质潜力的学生能够从教材中获得更多的知识信息,我们在每本教材的每章之后,除了依常规列出基本概念之外,还分别提供了案例分析、思考与分析等相关内容,为学生提供了进一步深入研究的相关问题及思维空间,有利于优秀学生脱颖而出。

尽管我们已经有了—次教材编写的体验,许多主编和参编者均具有法学教材编写的丰富经验,但我们依然对本套教材的编写质量心存不安。我们深知,精品教材的编写绝非易事。能够确保一本或几本教材真正具有特色已非易事,力求全套教材十全十美几乎不太可能。但是,本着对法学教育的责任心和使命感,我们将通过认真的队伍建设和质量监控,力争使本套教材能够真正成为法学教材的精品。为达此目的,我们衷心期盼国内外学界同仁不吝赐教,以求我们的教材能够日臻完善。

郑州大学法学院院长 田土城

2008 年 12 月

前 言

改革开放 30 年,随着“依法治国”方略的确立和社会主义市场经济的发展,我国的法学教育事业取得了长足的进步和辉煌的成就。为了更好地适应我国高等教育事业跨越式发展的需要,全面提高法学人才的素质,满足我国高校对各类法学人才培养的要求,探索和建立适应这种需要的法学教育教材体系,便成为我国高校教学改革和教材建设所面临的一项重要任务。郑州大学出版社精心组织、遴选了一批理论功底扎实、治学作风严谨、教学经验丰富和注重理论联系实际的专家学者,编写了本套普通高等教育法学专业“十一五”规划教材之一《刑事诉讼法学》。

《刑事诉讼法学》是法学专业的基础性学科,是教育部高等学校法学教育指导委员会确定的法学专业核心课程之一。刑事诉讼法是与宪法具有最密切关系的基本法律,最直接地反映了国家基本刑事司法制度及其运作程序,平衡着保障人权与遏止犯罪之间的关系,也是宪法保障公民人身权利和自由条款的具体体现。此次组织编写的《刑事诉讼法学》教材,是在充分吸收已有的优秀法学研究成果,认真研究法学教学内容改革的基础上,结合我国现行立法和司法的实践编写的,其主要特点有:

一、系统性。本教材的内容系统、完整,较为详细地介绍了我国刑事诉讼法的基本原理、基本原则、基本知识,对刑事诉讼各个环节中的概念、原则、规范和要求等做了较为详尽的系统介绍,有助于学生形成科学而系统的知识体系。

二、适用性。本教材主要是面向高等院校法学本科学生,其内容既注重现行法律和司法解释在刑事诉讼活动的应用,同时,也兼顾了刑事诉讼理论研究的最新成果,特别是国际社会普遍适用的一些基本规则和理论,对学生深入研究刑事诉讼理论是有益处的。

三、创新性。本教材坚持守恒与创新的结合,一方面承袭了刑事诉讼法研究的历史积累,另一方面也以敏锐的视角关注刑事诉讼法研究

的前沿问题,较好地完成了传授知识和启蒙法学专业学生的任务,在一定程度上摆脱了传统教材成为现行法律注释读本的问题。

高等院校法学专业的教学和教材改革是一项十分重要而艰巨的任务。郑州大学出版社为组织本教材的编写和出版,把本教材编写成为精品教材,付出了诸多心血。同时,本教材的编写也参考、借鉴、吸收了有关专家学者的研究成果。在此,一并表示真诚的谢意。

编者

2008 年 12 月

目 录

第一编 总 论

第一章 绪论	1
第一节 刑事诉讼、刑事诉讼法、刑事诉讼法学	
概述	3
一、刑事诉讼	3
二、刑事诉讼法	6
三、刑事诉讼法学	10
第二节 刑事诉讼法的历史沿革	14
一、外国刑事诉讼法的历史沿革	14
二、中国刑事诉讼法的历史沿革	18
第三节 刑事诉讼法学基本范畴	24
一、刑事诉讼目的	24
二、刑事诉讼模式	25
三、刑事诉讼职能	27
四、刑事诉讼主体	28
五、刑事诉讼阶段	29

第二章 刑事诉讼法的制定目的、根据和任务	32
第一节 刑事诉讼法的制定目的和根据	32
一、刑事诉讼法的制定目的	32
二、刑事诉讼法的根据	33
第二节 刑事诉讼法的任务	35
一、保证准确、及时地查明犯罪事实,正确应用法律, 惩罚犯罪分子	35
二、保障无罪的人不受刑事追究	36
三、教育公民自觉遵守法律,积极同犯罪行为 作斗争	36
四、维护社会主义法制,保护公民的合法权利,保障 社会主义建设事业的顺利进行	37
第三章 刑事诉讼法的基本原则和制度	39
第一节 刑事诉讼的基本原则和制度概述	39
一、基本原则概述	39
二、基本制度概述	40
第二节 我国刑事诉讼法的基本原则	41
一、侦查权、检察权、审判权由专门机关依法 行使原则	41
二、人民法院、人民检察院依法独立行使职权原则	42
三、依靠群众原则	43
四、以事实为根据,以法律为准绳原则	44
五、对一切公民在适用法律上一律平等原则	45
六、分工负责、互相配合、互相制约原则	46
七、人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督 原则	47
八、各民族公民有权使用本民族语言文字进行 诉讼原则	49
九、犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护原则	50
十、未经人民法院依法判决不得确定有罪原则	51
十一、保障诉讼参与人依法享有的诉讼权利原则	52
十二、依照法定情形不予追究刑事责任原则	53
十三、追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法 原则	54
十四、司法协助原则	55

第三节 国际社会普遍适用的基本原则	56
一、程序法定原则	56
二、正当程序原则	56
三、司法独立原则	57
四、无罪推定原则	58
五、控辩平等原则	58
六、有效辩护原则	59
七、诉讼及时原则	60
八、禁止重复追究原则	60
第四节 我国刑事诉讼的基本制度	61
一、两审终审制度	61
二、审判公开制度	62
三、人民陪审员制度	63
第四章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人	67
第一节 刑事诉讼中的专门机关	67
一、公安机关和国家安全机关	68
二、人民检察院	69
三、人民法院	70
第二节 刑事诉讼中的诉讼参与人	72
一、当事人	72
二、其他诉讼参与人	76
第五章 管辖	80
第一节 管辖的概念、意义和原则	80
一、管辖的概念	80
二、管辖的意义	81
三、确定管辖的原则	81
第二节 立案管辖	82
一、公安机关直接受理的刑事案件	82
二、人民检察院直接受理的刑事案件	83
三、人民法院直接受理的刑事案件	83
第三节 审判管辖	85
一、级别管辖	85
二、地区管辖	88
三、指定管辖	90

四、专门管辖	91
第六章 回避	94
第一节 回避的概念和意义	94
一、回避的概念	94
二、回避的意义	95
第二节 回避的种类、理由和人员范围	96
一、回避的种类	96
二、回避的理由	97
三、回避的人员范围	99
第三节 回避的程序	100
一、回避的提出	100
二、回避的审查和决定	101
三、对回避决定的复议	102
第七章 辩护与代理	106
第一节 辩 护	106
一、辩护的概念和意义	106
二、辩护的种类	109
三、辩护人制度	111
第二节 代 理	117
一、刑事代理的概述	117
二、刑事诉讼案件的代理	118
三、刑事自诉案件的代理	119
四、刑事附带民事诉讼的代理	120
第八章 强制措施	124
第一节 强制措施概述	124
一、强制措施的概念和特点	124
二、强制措施的适用原则	125
三、强制措施的体系和意义	126
第二节 拘传、取保候审、监视居住	126
一、拘传	126
二、取保候审	128
三、监视居住	131

第三节 拘留	132
一、拘留的概念和条件	132
二、拘留的程序和期限	133
三、刑事拘留与行政拘留、司法拘留的区别	134
四、关于公民的扭送	136
第四节 逮捕	137
一、逮捕的概念和条件	137
二、逮捕的权限	138
三、逮捕的程序	138
第九章 附带民事诉讼	144
第一节 附带民事诉讼的概念和意义	144
一、附带民事诉讼的概念	144
二、附带民事诉讼的意义	145
第二节 附带民事诉讼的提起	146
一、提起附带民事诉讼的条件	146
二、提起附带民事诉讼的原告人和被告人	147
第三节 附带民事诉讼的审判和裁判的执行	150
一、附带民事诉讼案件的审查和开庭前的准备	150
二、附带民事诉讼案件的审判特点	152
三、附带民事诉讼裁判的执行	153
第十章 期间、送达	156
第一节 期间	156
一、期间的概念和意义	156
二、法定期间	157
三、期间的计算	160
四、期间的恢复	161
第二节 送达	162
一、送达的概念	162
二、送达回证	162
三、送达的方式	163
第十一章 刑事诉讼的中止、延期审理和终结	165
第一节 刑事诉讼的中止	165
一、刑事诉讼中止概述	165

二、刑事诉讼中止的适用条件和程序	166
第二节 延期审理	167
一、延期审理概述	167
二、延期审理的适用条件和程序	168
第三节 刑事诉讼的终结	169
一、刑事诉讼终结概述	169
二、刑事诉讼终结的适用条件和程序	170

第二编 证据论

第十二章 刑事证据的一般理论

第一节 刑事证据制度的历史沿革	175
一、外国刑事证据制度的沿革	176
二、中国各个时期的刑事证据制度	178
第二节 刑事证据的概念与意义	183
一、刑事证据的概念	183
二、刑事证据的特征	184
三、刑事证据的意义	186
第三节 刑事诉讼证明	187
一、证明对象	187
二、证明责任	189
三、证明标准	192

第十三章 刑事诉讼证据的种类和分类

第一节 刑事证据的种类	196
一、物证、书证	197
二、证人证言	198
三、被害人陈述	200
四、犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解	200
五、鉴定结论	202
六、勘验、检查笔录	203
七、视听资料	204
第二节 刑事证据的分类	204
一、原始证据与传来证据	205
二、控诉证据与辩护证据	205

三、直接证据与间接证据	206
四、言词证据与实物证据	207

第十四章 刑事证据的收集和审查判断	211
第一节 刑事证据的收集	211
一、刑事证据收集的概念和意义	211
二、刑事证据收集的基本要求	213
第二节 刑事证据的审查判断	215
一、刑事证据审查判断的概念	215
二、刑事证据审查判断的基本原则	216
三、刑事证据审查判断的步骤和方法	219

第三编 普通程序论

第十五章 立案程序	227
第一节 立案概述	227
一、立案的概念	227
二、立案的意义	228
第二节 立案的材料来源和条件	229
一、立案的材料来源	229
二、立案的条件	231
第三节 立案的程序	232
一、对立案材料的接受	232
二、对立案材料的审查	233
三、审查后的处理	234
四、立案监督	235

第十六章 侦查程序	238
第一节 侦查概述	238
一、侦查的概念	238
二、侦查的任务和意义	239
三、侦查活动的基本原则	241
第二节 侦查行为	242
一、讯问犯罪嫌疑人	242
二、询问证人、被害人	244