



2

【2009】

总主编 樊崇义

STUDY ON ECOLOGICALIZATION OF THE CRIMINAL PROCEDURE

刑事诉讼生态化 研究

◎张能全 著



中国人民公安大学出版社

●诉讼法学文库 2009 (2)

教育部人文社会科学重点研究基地基金资助

总主编 樊崇义

刑事诉讼生态化研究

Study on Ecologicalization of the
Criminal Procedure

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事诉讼生态化研究/张能全著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2009.2

(诉讼法学文库 2009; 2)

ISBN 978 - 7 - 81139 - 457 - 3

I. 刑… II. 张… III. 刑事诉讼—研究—中国
IV. D925.204

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 013082 号

诉讼法学文库 2009

刑事诉讼生态化研究

Study on Ecologicalization of the Criminal Procedure

张能全 著

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京市泰锐印刷厂

版 次: 2009 年 3 月第 1 版

印 次: 2009 年 3 月第 1 次

印 张: 17.25

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 465 千字

印 数: 1 ~ 3000 册

书 号: ISBN 978 - 7 - 81139 - 457 - 3/D · 381

定 价: 40.00 元

网 址: www.cppsup.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zhs@cppsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253

读者服务部电话 (书店): (010) 83903257

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905637

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像分社电话: (010) 83905727

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

《诉讼法学文库》总序

诉讼法制是现代法治的重要内容和标志之一，也是依法治国的重要保障。我国法制建设的历程已经证明，诉讼制度是否健全与完善，直接决定着实体法律的实际效力：没有相应的诉讼制度作为依托，实体权利只能是“镜中花、水中月”；没有完善的诉讼制度予以保障，实体法律将无法如其所愿地实现其追求的立法目的。更为重要的是，诉讼法制的完善程度如何，还直接反映和体现着一个国家、一个民族进步、文明、民主和法治的程度，是区分进步与落后、民主与专制、法治与人治、文明与野蛮的标志。在现代法治国家，诉讼制度作为法治的一个重要环节，受到了前所未有的重视。美国联邦最高法院法官威廉·道格拉斯曾谈道，“权利法案的大多数规定都是程序性条款，这一事实绝不是无意义的。正是程序决定了法治与恣意的人治之间的基本区别”。^①

我国 1999 年宪法修正案正式确立了“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，为推进我国社会主义民主、法制建设，完善我国司法体制，提出了新的纲领和目标。而社会主义市场经济的初步发展则培育了公众的权利观念，并由此对司法公正提出了更高的要求。在此大背景下，通过增设新的诉讼制度以充实公民实体权利的实现途径，通过完善现行诉讼制度以保障实体法律的公正实施，从而推进依法治国，加快社会主义民主与法制建设的步伐，已经成为我国法治建设的关键所在。

诉讼制度的构建，与人们对诉讼原理的认识和把握有着密切的关系。诉讼原理是人类在长期的诉讼实践中，在大量经验教训的基

^① 转引自季卫东：《法律程序的意义》，载《比较法研究》总第 25 期。

基础上总结出来的、对有关诉讼活动的规律性认识。诉讼原理在诉讼制度的构建及运作中发挥着高屋建瓴的作用。只有正确认识和准确把握诉讼原理，才能构建较为完善的诉讼制度，才能推动诉讼活动向良性运作的状态发展。我国在改革与完善诉讼法律制度时，对于人类经过长期理论与实践探索获得的原理性认识，不能不予以重视，也不能不认真加以借鉴、吸收。

我国诉讼的立法和实践曾十分严重地受到“左”倾思潮和法律虚无主义的影响，诉讼规律和诉讼原理长期被忽视、被冷落。由此造成的后果之一：司法机关和诉讼制度的功能被狭隘化。例如，刑事司法机关和刑事诉讼法律仅仅被视为镇压敌人、惩罚犯罪并通过镇压敌人、惩罚犯罪来维护社会秩序的功能单一的工具，忽视了司法机关和诉讼法制所具有的制约国家权力使之不被滥用和保护包括犯罪嫌疑人、被告人在内的公民基本人权的作用，忽视了刑事诉讼所具有的独立品格和价值。对诉讼原理、诉讼规律认识的片面和浅陋，已经严重地制约了我国诉讼法制发展的步伐，而且直接对公正、文明地进行诉讼活动产生了非常消极的影响。要扭转这一局面，必须在宏观法律观念上作一个大的转变，同时大力借鉴、吸收法治发达国家丰富的研究成果和宝贵的实践经验，加强对诉讼原理、诉讼规律的研究。

对诉讼原理的正确认识是诉讼立法科学化的前提条件。正确把握诉讼原理，可以帮助我们全面地认识司法机关的功能，并对各种不同的诉讼模式、规则进行正确的取舍，从而在一定的诉讼原理的指导下构建更为科学和更适合“本土资源”的诉讼模式、规则。由此制定的法律，将具有更强的民主性、文明性和科学性。反之，如果不能正确把握诉讼原理，对于存在着内在价值冲突的各种可供选择的立法方案就可能难以作出正确的选择，立法活动就可能要多走许多弯路，甚至要付出沉重的代价。

对诉讼原理的正确认识对于司法活动同样具有重要的积极价值。对诉讼原理的正确把握可以在一定程度上弥补立法的不足。法

律永远是抽象的。要将抽象的法律适用于具体的案件，就必须有科学的观念作为指导。对基本诉讼原理的正确认识，将有利于指导人们对司法活动中必然存在的种种法律适用问题作出科学的解释，从而使法律文本本身存在的不足得到补救。在现代社会，由于法律的稳定性与现实生活千变万化之间的落差只能通过赋予司法人员自由裁量权的途径予以调和，因此对基本诉讼原理的认识，还直接决定着司法人员在行使法律赋予的自由裁量权时，能否作出符合公正标准的决定或者裁判。

要贯彻“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，保障诉讼活动的公正进行，也必须认真研究诉讼原理，把握诉讼规律。当前，我国已有不少学者开始探索一些诉讼原理性的问题，如诉讼法律观、诉讼法哲学、诉讼目的、诉讼职能、诉讼价值、诉讼法律关系等，并已取得了一定的研究成果，这有力地推动了人们法律观念的变化，并对立法和司法活动发挥着积极的影响作用。但总的看来，我国诉讼法学界对诉讼原理问题的研究距离立法、司法实践的需求还有很大差距，还需要继续深入。尤其是现有的研究成果一般只是就诉讼的某一方面进行探讨，缺乏对一般性诉讼原理的全面、系统的探讨。因此，随着我国法治进程的推进，探讨一般性诉讼原理已经成为我国诉讼法学界必须研究的课题。

为吸引更多的诉讼法学者致力于诉讼原理的研究，同时也为了能够促使诉讼原理研究及时对立法、司法、学理研究等多个领域产生积极的影响，并对司法实际工作有所帮助，中国政法大学诉讼法学研究中心特意组织力量进行此项题为“诉讼法学文库”的大型丛书的编辑出版工作。“诉讼法学文库”是中心的一项长期出版项目，面向国内外专家、学者开放，凡以诉讼原理、诉讼规律为内容且有新意、有深度、有分量的专著、译著，以及对公安、司法工作有指导意义，对立法工作有参考价值的其他诉讼法学著作均可入选。

《诉讼法学文库》自2001年面世以来，得到了诉讼法学界专

家、学者、实务工作者的热情支持，现已出版发行专著 60 多部，这些成果深受广大读者的青睐，已有多部著作获省部级以上的奖励，在这里特向广大读者和作者致以诚恳的谢意！由于编辑工作的需要，该文库从 2006 年起，每年以入选先后，另行排序。特此说明。

中国政法大学诉讼法学研究中心名誉主任

Handwritten signature in black ink, reading '樊崇义' (Fan Chengxi).

2007 年元月于北京

序

现代系统科学认为世界万事万物是由系统构成的，而生态科学又揭示了任何系统涉及要素、构造与环境三个向度之间的活态共生、动态衡生、网络整生的生态平衡特性。将系统论与生态学最新理论运用于社会科学领域诸学科的研究，意在揭示社会系统的生态平衡规律，用以指导具体制度的生态优化建设，已经成为一个崭新的前沿研究课题。

刑事诉讼法律制度是一种社会系统，它是人类社会法律体系的一个组成部分，它与法律体系中诸法间是一种平衡关系，且与法系统以外的各种社会系统间也存在着平衡关系。学界对这种平衡关系的探讨尚较稀少。对于社会系统的平衡关系能否借助系统科学原理和生态学理论来进行研究也是一个新问题。特别是对刑事诉讼现象内在本质的研究以及解释刑事诉讼法律制度的产生与发展，能否运用生态平衡理论就刑事诉讼要素、构造与环境的调适进行研究，探索它的整生机制的形成，是本学科领域值得认真研究的重大问题之一。

张能全所著的《刑事诉讼生态化研究》正是借助了现代系统科学与生态科学的最新理论成就，运用系统方法和生态方法，结合类型学分析方法和社会学方法，将刑事诉讼这一人类社会严重冲突的解决机制置于广阔的社会环境中全面加以考察，从整体上把握了刑事诉讼法律制度的运行规律与演化特征，揭示了刑事诉讼系统与外部社会环境的有机联系，概括了现代刑事诉讼生态化的主流趋

势。在此基础上，提出了中国刑事诉讼法律制度应与当代中国经济体制的完善，民主宪政建设的推进及以公平、正义为核心的现代伦理道德体系的建构，以及以人权、法治、契约和理性精神为核心的市民社会新型文化的培育相协调，促使刑事诉讼系统与其外部环境保持动态衡生与网络整生的生态平衡的研究结论。

本书的价值在于通过运用多学科理论揭示刑事诉讼法律制度与其赖以生存的社会环境保持高度协调互动的生态平衡关系。具体分析了特定刑事诉讼法律制度与其外部生态环境的有机联系，提出了中国刑事诉讼法律制度改革的建设性意见，有利于读者从理论上把握刑事诉讼法律制度的总体特征与运行规律，在实践中增强和保持刑事诉讼良性运作的自觉性与能动性，并对推动中国刑事诉讼法律制度的改革、完善提供了诸多理论和方法的有益意见。因此，它在理论和实践层面上都具有重要的参考价值与指导意义。

本书在诸多方面有突出创新，具体表现在：

一、选题的创新

刑事诉讼法学博士论文的选题倾向多为具体程序制度或证据种类或具体规则的研究，具有强烈的技术化色彩。尽管这些选题与研究对于程序法研究的细化与深入有重要意义，但是，所有的程序规则、证据法则和具体制度都必须在刑事诉讼总体目标指引下并在社会制度大环境中协调运作，才具有“良法”效应，如果理论研究仅限于微观领域，容易陷入只见树木、不见森林的狭隘思维。对于实践工作的指导意义也因此受限。各种具体规则都不能离开中观层面的制度、宏观层面的原则、统观层面的观念指引和规制，没有后者提供理论预设、阐释及论证将难以说明其存在的意义和适用的环境。特别是对刑事诉讼价值问题的研究于中国社会更具有理论指导性和现实迫切性，应当大力加强，不能忽视。本书在选题上针对刑事诉讼理论研究的薄弱之点，对刑事诉讼系统进行了宏观考察，高

屋建瓴，令人耳目一新。

二、研究方法的重大创新

刑事诉讼法学学科曾长期徘徊于注释式研究。自 20 世纪 90 年代以来，应对研究之风兴起，而且多运用比较研究方法。通常的论证方式是外国制度如何，我国制度如何，我国制度应当如何借鉴外国制度进行改革。这种太过简单的研究模式最终可能导致刑事诉讼法学陷于“东施效颦”的模仿理论。法律制度本身根植于特定社会的政治、经济、文化环境之中，并与特定的历史传统、民族习惯、价值法则等社会因素相联系，离开这些深厚的社会背景是无法理解具体制度的生成条件和运行机制的。本书借助其他学科最新理论成果，以系统理论和生态科学等研究方法为工具，结合社会学理论的分析方法，对刑事诉讼法律制度进行了多视角、多层次的深入系统研究，不仅对诸多理论问题提出了崭新的原创性观点，而且分析透彻，引证丰硕，说服力强，使全书达到了相当的理论高度。

三、理论观点的重大创新

本书理论观点的重大创新在于：全面阐述了刑事诉讼生态、刑事诉讼生态性与刑事诉讼生态化的概念及其相互联系，具体分析了传统刑事诉讼生态与现代刑事诉讼生态不同的类型特征，阐发了刑事诉讼生态化的基本原理，论证了刑事诉讼生态性的政治维度、经济维度、文化维度与社会维度。在这些章节中都闪烁着作者独到的见解。例如，在刑事诉讼生态性的政治维度一章提出政治法律的相对区分与衡态共生，政治公共要素与阶级要素、法律的政治要素与规范要素保持生态平衡，刑事诉讼系统政治要素与法律要素的动态衡生与网络整生，刑事诉讼生态系统功能自治及其与政治秩序的协调互动，等等。尤其在本书的第七章作者指出了现代刑事诉讼的生态化趋势，并集中论证了世界范围内的刑事诉讼生态化对中国刑事

诉讼生态化的重大启示在于：中国刑事诉讼法律制度应与当代中国社会环境的整体变迁相调适，最终实现刑事诉讼系统与外部环境的生态平衡的中心思想。

本书是在作者的博士学位论文的基础上修改出版的。作者学习兴趣广泛，知识面较宽，且有较多的学术积累。在攻读博士学位之前，曾从事政治学、历史学及法学的教学研究。在攻读博士学位期间，他学习非常刻苦，成绩优异，发表了多篇专业学术论文，参加多项国家及省部级课题的研究和教材的编写工作。本书是他攻读博士学位期间学习的结晶，从选题到收集资料、撰写论文、最后定稿，前后历时近三年。在论文以优异成绩通过答辩之后，他又用了一年多时间反复修改，反映出作者严谨的治学态度和踏实的工作作风。作为他的导师，我对本书的面世感到由衷的高兴，并期望作者继续努力，在学术上取得更大成就。

是为序。

徐静村

2008年8月

目 录

绪论	(1)
第一章 刑事诉讼生态化基本原理	(40)
第一节 刑事诉讼辩证法原理	(40)
一、辩证法原理在刑事诉讼系统中的深刻体现	(42)
二、增强运用辩证法原理指导刑事诉讼法律制度建构的 自觉性	(46)
第二节 刑事诉讼系统论原理	(48)
一、系统的基本特征	(49)
二、刑事诉讼的系统特征	(50)
三、运用系统论原理完善刑事诉讼法律制度	(56)
第三节 刑事诉讼生态学原理	(58)
一、生态平衡的方法论意义	(58)
二、刑事诉讼系统生态平衡原理的具体体现	(60)
三、世界各国刑事诉讼新变化揭示了生态平衡规律的 内在机理	(80)
第二章 刑事诉讼生态的类型学分析	(84)
第一节 传统与现代类型分析方法对于刑事诉讼 研究的理论意义	(85)
第二节 传统刑事诉讼生态的基本特征	(88)
一、刑事诉讼目的片面化	(89)
二、刑事诉讼结构线形化	(92)

三、刑事訴訟主體單一化	(95)
四、刑事訴訟程序工具化	(97)
第三節 現代刑事訴訟生態的基本特徵	(101)
一、刑事訴訟目的複合化	(101)
二、刑事訴訟結構立體化	(105)
三、刑事訴訟主體多元化	(106)
四、刑事訴訟程序理性化	(109)
第三章 刑事訴訟生態性的政治維度	(113)
第一節 政治法律的相對區分與衡態共生	(116)
一、政治法律的起源及其演化	(116)
二、政治的公共要素與階級要素的生態平衡	(120)
三、法律的政治要素與規範要素的生態平衡	(125)
四、政治系統與法律系統的動態衡生及網絡整生	(132)
第二節 政治維度中的刑事訴訟生態	(135)
一、刑事訴訟生態系統的政治要素	(135)
二、刑事訴訟生態系統的法律要素	(140)
三、刑事訴訟系統要素失衡——刑事訴訟 泛政治化	(149)
四、刑事訴訟生態系統功能自治及其與政治秩序的 協調互動	(155)
第三節 刑事訴訟法律制度與其政治環境的 生態平衡	(169)
一、原始民主政體與傳統彈劾式訴訟制度的 生態平衡	(169)
二、專制集權政體與傳統糾問式訴訟制度的 生態平衡	(177)
三、現代民主政治體制與辯論式訴訟制度的 生態平衡	(185)

第四节	当代中国刑事诉讼法律制度与其政治环境的 冲突与调适	(193)
一、	当代中国刑事诉讼法律制度的现代要素与 传统要素并存	(194)
二、	当代中国刑事诉讼法律制度所赖以生存的 政治环境	(196)
三、	政治体制环境与刑事诉讼法律制度的相互调适及 生态平衡	(199)
第四章	刑事诉讼生态性的经济维度	(203)
第一节	传统刑事诉讼法律制度与其经济环境的 生态平衡	(206)
一、	伦理秩序下的弹劾式诉讼与原始经济环境的 生态平衡	(207)
二、	行政秩序下的纠问式诉讼与农业经济环境的 生态平衡	(216)
第二节	现代刑事诉讼法律制度与其市场经济环境的 生态平衡	(235)
一、	法律秩序下的控诉式诉讼与商品经济环境的 生态平衡	(235)
二、	现代刑事诉讼法律制度与市民社会及市场经济 环境的生态平衡	(242)
第三节	经济维度中的我国刑事诉讼生态	(250)
一、	计划经济环境与我国超职权主义刑事诉讼法律制度的 衡态共生	(250)
二、	市场经济改革与我国控辩式诉讼制度的相互调适 及生态平衡	(261)
第五章	刑事诉讼生态性的文化维度	(269)
第一节	刑事诉讼与其文化环境的衡态共生	(270)

第二节	传统刑事诉讼法律制度与其文化环境的	
	生态平衡	(276)
一、	诉讼观念与传统刑事诉讼生态演化	(276)
二、	法治及人治文化与传统刑事诉讼生态演化	(289)
三、	西方个人本位价值观及中国国家本位价值观与传统 刑事诉讼生态演化	(302)
第三节	现代刑事诉讼法律制度与其文化环境的	
	生态平衡	(312)
一、	人权法治是现代刑事诉讼生态的价值基础	(313)
二、	民主宪政是现代刑事诉讼生态的政治基础	(326)
三、	市民社会是现代刑事诉讼生态的社会基础	(340)
四、	契约精神是现代刑事诉讼生态的思想基础	(347)
第四节	观念塑造映照下的中国刑事诉讼生态化	(354)
一、	我国刑事诉讼生态化需要相应的价值观 为其支撑	(354)
二、	我国刑事诉讼生态化需要理性的诉讼观 为其基础	(372)
第六章	刑事诉讼生态性的社会维度	(386)
第一节	传统刑事诉讼法律制度与其社会环境的	
	生态平衡	(387)
一、	西方国家社会的重合分化与传统刑事诉讼 生态演化	(388)
二、	中国国家社会的高度同一与传统刑事诉讼 生态演化	(392)
第二节	现代刑事诉讼法律制度与其社会环境的	
	生态平衡	(397)
一、	现代刑事诉讼法律制度赖以生存的社会环境 基本特征	(397)

二、现代市民社会及市场经济环境下的刑事 诉讼生态	(405)
第三节 转型时期我国社会结构与刑事诉讼法律制度的 动态衡生	(411)
一、转型时期的我国社会结构总体特征	(411)
二、转型时期社会结构中的刑事诉讼生态	(422)
第四节 中国社会结构整体转型主要趋势与中国刑事诉讼 法律制度生态优化	(430)
一、我国社会结构整体转型的主要趋势	(430)
二、我国社会结构整体转型中的刑事诉讼制度 生态优化	(435)
第七章 现代刑事诉讼生态化	(445)
第一节 刑事诉讼生态化的主要趋势及基本规律	(445)
第二节 现代刑事诉讼生态化的宏观背景	(450)
一、市场经济的全球化发展态势明显	(451)
二、市场经济全球化必然导致民主政治的全球化	(452)
三、市场经济全球化引发全球文化的趋同化与 多元化发展	(455)
四、人权全球化必然要求人权保障法律机制的 一体化	(458)
五、人权保障的一体化要求世界各国刑事 程序趋同化	(461)
第三节 现代刑事诉讼生态化的基本内容	(466)
一、现代刑事訴訟架构与市场经济体制的生态平衡 ...	(466)
二、现代刑事訴訟体制与民主宪政格局的生态平衡 ...	(469)
三、现代刑事訴訟法律制度与文化趋同性及多元化发展的 生态平衡	(473)

四、现代刑事诉讼功能与基本人权保障一体化的生态平衡	(475)
第四节 现代刑事诉讼生态化趋势对于中国刑事诉讼生态化的重大启示	(478)
一、中国刑事诉讼法律制度与市场经济体制的相互调适	(479)
二、中国刑事诉讼法律制度与民主宪政体制的相互调适	(484)
三、中国刑事诉讼法律制度与新型伦理道德体系的相互调适	(487)
四、中国刑事诉讼法律制度与人权保障机制的相互调适	(490)
余论	(497)
主要参考文献	(501)
后 记	(528)