

研究生教学用书

教育部学位管理与研究生教育司推荐

刑事诉讼原理

(第二版)

Theory on Criminal Procedure

宋英辉 主编



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

研究生教学用书

教育部学位管理与研究生教育司推荐

刑事诉讼原理 (第二版)

Theory on Criminal Procedure

宋英辉 主编



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

刑事诉讼原理/宋英辉主编. —2版. —北京:法律出版社,2007.1

(法学研究生教学书系)

ISBN 978-7-5036-6961-3

I. 刑… II. 宋… III. 刑事诉讼法—法的理论—
中国—研究生—教材 IV. D925.201

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 152561 号

法律出版社·中国

责任编辑/朱 荃

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/永恒印刷有限公司

责任印制/张宇东

开本/A5

印张/11.5 字数/290 千

版本/2007 年 3 月第 2 版

印次/2007 年 3 月第 1 次印刷

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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939617

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 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978-7-5036-6961-3

定价:25.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



宋英辉 1957年出生，河北人，法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院教授，博士研究生导师。1982年毕业于河北省师范学院，获哲学学士学位；1989年、1992年毕业于中国政法大学研究生院，分别获得诉讼法专业硕士学位和博士学位。1989年7月始，先后任中国政法大学讲师、副教授、教授；2006年7月始，被聘为北京师范大学“985工程”二期创新团队人员，任刑事法律科学研究院教授，博士研究生导师。研究领域为刑事诉讼法学、证据法学、司法制度。独立完成、合著、主编或参与撰写的著作三十余部，发表学术论文一百余篇。代表性成果有《刑事诉讼目的论》（1995）、《刑事审判前程序研究》（2002）、《刑事诉讼原理导读》（2003）、《外国刑事诉讼法》（2006）等。研究成果获全国首届中青年诉讼法学优秀论文一等奖、全国第二届中青年诉讼法学优秀科研成果（专著）一等奖、北京市第四届哲学社会科学优秀成果二等奖、第二届全国青年优秀社会科学成果奖专著奖等奖项。

主要学术观点：在国内首次系统研究了我国刑事诉讼目的问题，主张以均衡价值观为基点研究我国刑事诉讼目的，以利益权衡原则处理不同利益间的冲突；认为我国刑事诉讼制度的完善，应当兼顾实体公正与程序公正、惩罚犯罪与保障人权、公正与效率，在关注被告人人权保障的同时，注意对被害人权利的保障；主张构建我国程序性裁判体系，以体现程序法的价值，实现诉讼公正；认为应当完善我国刑事审判前程序的诉讼构造，明确审判前程序的裁判权主体。

出版说明

中国的法学研究生教育,如今已蔚成大观,而且依旧在前行。

同法学本科教育与法律硕士教育比起来,法学研究生教育的理论色彩甚强,未来之“法律学术人”,大抵将从这里诞生。另一方面,为数甚多的法学研究生走上法律实务岗位,其业绩亦为突出。从这里看,法学研究生教育仍是一种“宽口径”的教育。培养学生的理论素养,提升学术水平,是其主旨,而进行丰富的职业训练,亦应为培养的题中重意。“法学研究生教学书系”就是一套旨在培养法学研究生的理论素养与实务能力的教学用书。

教科书对于研究生的意义自不同于本科生。在本科生这里,教科书是其学习知识的重要依托,而在研究生这里,大量的学术论著成为研究生汲取知识的来源。但是,尽管如此,研究生毕竟是学生,对研究生来说,教科书体系化、系统化传授知识的方式,仍属不可缺少。事实上,以一本较为深入的教科书为中心传授知识,再辅之以大量的参考书,更易取得系统、深入、广博的较好结合,也更能适应研究生人数增多的现实需要。“法学研究生教学书系”的定位,正在于此。它是深入的,从更深处向学生展现法学魅力;它是系统的,避免了多花采蜜可能带来的知识混杂;它又衔接着更为广博的种种论著,不是封闭,而是将学生导向更加广阔的法学世界。

本丛书启动之时,正逢北京春日,润物春雨,细细无声。回看二十几年来中国法学研究生的培养过程,也恰如这时节、这春雨——没有席卷的风暴,也没有一夜之间骤成的成果,但长久来看,成效显著。改革与事物的生长,大抵如此。我们希望,本丛书亦然,能在为中国法学研究生服务的过程中,默默地、缓缓地、长久地、有力地发挥出它的作用。

法律出版社

第二版说明

《刑事诉讼原理》出版后,承蒙同行及读者的厚爱,三次印刷已达万册,并入选2004—2005年度“教育部学位管理与研究生教育司推荐的‘研究生教学用书’”,在此谨表示诚挚的谢意。

自《刑事诉讼原理》出版以来,有关国家的刑事诉讼制度发生了重大变化,我国相关理论研究也有了新的发展,为了及时反映有关国家刑事诉讼制度发生的变化,吸收理论研究的最新成果,我们对《刑事诉讼原理》进行了修改和补充。

此次修订,由各作者在原承担部分的基础上进行。具体分工如下(以撰写章节先后为序):

宋英辉(北京师范大学刑事法律科学研究院教授、博士生导师),第一章一、二,第三章一至七、十,第六章一;吴卫军(法学博士,电子科技大学法律系副教授),第一章三、四,第五章四;魏晓娜(法学博士,中国人民大学法学院讲师),第二章,第四章;李哲(法学博士,最高人民检察院检察理论研究所助理研究员),第三章八、九、十一至十四,第六章二;许身健(法学博士,中国政法大学法学院副教授),第五章一至三。其中,罗海敏(中国政法大学诉讼法专业博士研究生)参与了第三章三的修改,何挺(中国政法大学诉讼法专业博士研究生)参与了第五章一至三的修改。何挺、王贞会、樊强对本书资料进行了核对。

尽管经过此次修改,但限于时间及水平,错误和不妥之处在所难免,恳请读者不吝赐教。

本书第二版的出版,得到法律出版社丁小宣先生、朱荃小姐的鼎力支持,在此深表感谢。

宋英辉

2007年2月

说 明

教育部人文社会科学重点研究基地——中国政法大学诉讼法学研究中心第一批重大科研项目——诉讼原理研究,于2000年9月18日立项,历经三载,几易其稿,终于面世。

研究诉讼原理势在必行。根据我国民主与法治建设的进程,按照诉讼法学研究发展的规律,从规范诉讼法学走向理论诉讼法学,这是诉讼法学发展的必然趋势。因为诉讼法学的表现形式既包括对三大诉讼法法条的诠释,又包括对法理的阐释,前者为规范诉讼法学,后者为理论诉讼法学。从规范诉讼法学走向理论诉讼法学,这就是法学工作者经常所论:走出注释法学的藩篱,迈向理论法学的自由王国。任何一个部门法学,从“自在”走向“自由”,必须实现这一转变。这一转变的过程就是本学科发展、深入和走向科学的象征。诉讼原理研究就是出于这一目的而立项并深入展开的。

什么叫原理?什么叫诉讼原理?诉讼原理的内涵外延是什么?诉讼原理的阐释与诉讼法条是什么关系……对这一系列问题的思考贯穿于我们研究的全过程。课题组成员关起门来查阅国内外资料,走出门去调查研究,还组织专家学者和实务部门工作者进行专题研讨。当然,人们看法种种,见解不一。我们总结了来自各方面的意见,吸收了国内外最新的成果,梳理编织成书。为了学习和使用上的方便,在成果体例上分列为四个部分:把三大诉讼的共性原理单列一卷,称《诉讼原理》;刑事诉讼的特有原理单列一卷,称《刑事诉讼原理》;民事诉讼的特有原理单列一卷,称《民事诉讼原理》;行政诉讼的特有原理单列一卷,称《行政诉讼原理》。诚然,有关诉讼原理的研究才刚刚起步,而且,由于立项题目内容工程巨大,我们对共同原理和特有原理的概括、抽象是否

符合法学理论之规格和要求,是否挂一漏万,作者实有风险之感。说句心里话,我们的研究只是为了抛砖引玉,求教同仁。

“诉讼原理研究”从立项到结项,得到了各位同行专家、学者及实务工作者的支持和帮助,得到了普通高等学校人文社会科学重点研究基地的资助,得到了法律出版社的支持,在此一并表示真诚的谢意。

项目主持人:樊崇义

2003年1月

目 录

第一章 绪论	(1)
一、研究的对象与内容	(1)
二、研究的目的与意义	(4)
三、研究的主要方法	(8)
四、研究的基本路径	(11)
第二章 刑事诉讼理念	(13)
一、实体正义理念	(14)
(一)位阶排序	(15)
(二)关于保障无辜	(20)
(三)关于惩罚犯罪	(24)
(四)关于罪刑相适应	(31)
二、程序正义理念	(33)
(一)程序正义问题的产生	(33)
(二)程序正义的基本要求	(38)
第三章 刑事诉讼原则	(52)
一、刑事诉讼原则的价值	(52)
(一)刑事诉讼原则释义	(52)
(二)刑事诉讼原则的地位和价值	(57)
二、刑事诉讼原则体系	(60)
(一)研究视角与方法	(60)
(二)刑事诉讼原则体系的层次性	(63)
三、程序法定	(66)
(一)程序法定原则的要求	(66)
(二)外国关于程序法定原则的立法与适用	(68)

(三)程序法定原则的理念基础	(71)
(四)程序法定原则与我国刑事诉讼	(73)
四、司法独立	(74)
(一)司法独立原则的立法、适用及基本要求	(74)
(二)司法独立原则的理念基础与制度价值	(75)
(三)司法独立原则与我国刑事诉讼	(78)
五、国家追诉	(81)
(一)实行国家追诉的历史必然性	(83)
(二)国家追诉原则与我国刑事诉讼	(85)
六、无罪推定	(85)
(一)无罪推定原则的形成及其理念基础	(86)
(二)无罪推定原则与我国刑事诉讼	(92)
七、任何人不受强迫自证其罪	(92)
(一)任何人不受强迫自证其罪原则释义	(92)
(二)关于任何人不受强迫自证其罪原则的立法与适用	(94)
(三)任何人不受强迫自证其罪原则的价值与制度基础	(97)
(四)任何人不受强迫自证其罪原则与我国刑事诉讼	(100)
八、程序参与	(101)
(一)程序参与原则的基本要求	(102)
(二)外国关于程序参与原则的立法与适用	(103)
(三)程序参与原则的功能评析	(110)
(四)程序参与原则与我国刑事诉讼	(111)
九、有效辩护	(112)
(一)有效辩护原则释义	(112)
(二)外国关于有效辩护原则的立法	(113)
(三)有效辩护原则的理念基础	(115)
(四)有效辩护原则与我国刑事诉讼	(116)
十、强制性措施限制适用与适度	(119)
(一)强制性措施限制适用与适度原则的理念基础	(120)
(二)强制性措施限制适用与适度原则与我国刑事	

诉讼	(122)
十一、程序公开	(123)
(一)程序公开原则释义	(123)
(二)外国关于程序公开原则的立法	(124)
(三)程序公开原则产生的理念基础及其制度价值	(127)
(四)程序公开原则与我国刑事诉讼	(130)
十二、社会参与	(131)
(一)社会参与原则释义	(131)
(二)社会参与原则的价值基础	(135)
(三)社会参与原则与我国刑事诉讼	(137)
十三、诉讼及时	(138)
(一)诉讼及时原则释义	(138)
(二)诉讼及时原则的表现	(141)
(三)诉讼及时原则的理念基础	(144)
(四)诉讼及时原则与我国刑事诉讼	(146)
十四、一事不再理与禁止双重危险	(149)
(一)一事不再理与禁止双重危险原则释义	(149)
(二)一事不再理与禁止双重危险原则的适用	(156)
(三)一事不再理与禁止双重危险原则的例外	(159)
(四)一事不再理原则与我国刑事诉讼	(168)
第四章 刑事诉讼基本要素	(172)
一、刑事诉讼主体	(172)
(一)刑事诉讼主体的范围	(172)
(二)刑事诉讼主体之确定	(178)
二、刑事诉讼客体	(184)
(一)刑事诉讼客体的概念	(184)
(二)刑事诉讼客体的单一性	(186)
(三)刑事诉讼客体的同一性	(187)
(四)对传统学说的批评	(190)
(五)我国刑事审判实践中的罪名变更问题	(192)

三、刑事诉讼行为	(196)
(一)刑事诉讼行为含义之界定	(196)
(二)刑事诉讼行为分类	(198)
(三)刑事诉讼行为的效力	(202)
四、刑事诉讼条件	(212)
(一)刑事诉讼条件的分类	(213)
(二)刑事诉讼条件的效果	(215)
第五章 刑事诉讼构造	(217)
一、刑事诉讼构造概述	(218)
(一)刑事诉讼构造释义	(218)
(二)刑事诉讼构造的构成要素	(219)
二、外国关于刑事诉讼构造的理论	(228)
(一)帕卡的犯罪控制模式与正当程序模式	(230)
(二)格里费斯的争斗模式与家庭模式	(233)
(三)达马斯卡的刑事诉讼构造理论	(235)
(四)戈德斯坦的弹劾模式与纠问模式	(241)
三、外国刑事诉讼构造	(242)
(一)纵向构造	(242)
(二)横向构造	(251)
四、诉讼构造理念与我国刑事诉讼构造	(257)
(一)调整诉讼构造的基本理念与原则	(257)
(二)我国刑事诉讼构造之完善	(263)
第六章 刑事诉讼程序	(274)
一、审前程序的理念与原则	(274)
(一)司法权保障原则	(275)
(二)令状原则	(277)
(三)任意侦查原则与强制侦查法定主义	(280)
(四)起诉法定主义与起诉便宜主义	(286)
二、审判程序的理念与原则	(289)
(一)直接、言词审理与传闻证据法则	(290)

(二)集中审理	(301)
(三)证据裁判	(307)
(四)自由心证	(317)
(五)不利益变更之禁止	(327)
主要参考文献	(337)
后 记	(345)

Table of Contents

Chapter 1 Introduction	(1)
1.1 Objects and contents of research	(1)
1.2 Aims and significance of research	(4)
1.3 Main methods of research	(8)
1.4 Basic paths of research	(11)
Chapter 2 Concepts of criminal procedure	(13)
2.1 Concepts of substantial justice	(14)
(a) Rank of priorities of different kinds of justice	(15)
(b) Protection of the innocent	(20)
(c) Crime control	(24)
(d) Punishment according to gravity of offence	(31)
2.2 Concepts of procedural justice	(33)
(a) The origination of concepts of procedural justice	(33)
(b) Basic requirements of procedural justice	(38)
Chapter 3 Criminal procedure principles	(52)
3.1 Values of criminal procedure principles	(52)
(a) Definition of criminal procedure principles	(52)
(b) Position and values of criminal procedure principles	(57)
3.2 System of criminal procedure principles	(60)
(a) Perspective and methods of research	(60)
(b) Hierarchy of criminal procedure principles	(63)
3.3 Legality principle	(66)
(a) Requirements of legality principle	(66)

(b) Legislations and applications of legality principle in foreign countries	(68)
(c) Rationales of legality principle	(71)
(d) Legality principle in China	(73)
3.4 Judicial independence	(74)
(a) Legislations, applications and basic requirements of judicial independence	(74)
(b) Rationales and values of judicial independence	(75)
(c) Judicial independence in China	(78)
3.5 Prosecution by the state	(81)
(a) Historical inevitabilities of prosecution by the state	(83)
(b) Prosecution by the state in China	(85)
3.6 Presumption of innocence	(85)
(a) Origination and rationales of presumption of innocence	(86)
(b) Presumption of innocence in China	(92)
3.7 Privilege against self-incrimination	(92)
(a) Definition of privilege against self-incrimination	(92)
(b) Legislations and applications of privilege against self-incrimination	(94)
(c) Values and foundations of privilege against self-incrimination	(97)
(d) Privilege against self-incrimination in China	(100)
3.8 Procedural participation principle	(101)
(a) Basic requirements of procedural participation principle	(102)
(b) Legislations and applications of procedural participation principle in foreign countries	(103)
(c) Functional evaluations on procedural participation prin-	

ciple	(110)
(d) Procedural participation principle in China	(111)
3.9 Effective defense	(112)
(a) Definition of effective defense principle	(112)
(b) Legislations of effective defense principle in foreign countries	(113)
(c) Rationales of effective defense principle	(115)
(d) Effective defense principle in China	(116)
3.10 Limitation and proportionality of compulsory measures	(119)
(a) Rationales of Principle of limitation and proportionality of compulsory measures	(120)
(b) Principle of limitation and proportionality of compulsory measures in China	(122)
3.11 Open procedure principle	(123)
(a) Definition of open procedure principle	(123)
(b) Legislations of open procedure principle in foreign countries	(124)
(c) Rationales and values of open procedure principle	(127)
(d) Open procedure principle in China	(130)
3.12 Society participation principle	(131)
(a) Definition of society participation principle	(131)
(b) Values of society participation principle	(135)
(c) Society participation principle in China	(137)
3.13 Speedy procedure principle	(138)
(a) Definition of speedy procedure principle	(138)
(b) Embodiment of speedy procedure principle	(141)
(c) Rationales of speedy procedure principle	(144)
(d) Speedy procedure principle in China	(146)
3.14 Ne bis in idem and double jeopardy	(149)

(a) Definition of ne bis in idem and double jeopardy	(149)
(b) Applications of ne bis in idem and double jeopardy	(156)
(c) Exception to ne bis in idem and double jeopardy	(159)
(d) Ne bis in idem (double jeopardy) principle in China	(168)
Chapter 4 Basic elements of criminal procedure	(172)
4.1 Subjects of criminal procedure	(172)
(a) Scope of subjects of criminal procedure	(172)
(b) Qualifications of subjects in criminal procedure	(178)
4.2 Objects of criminal procedure	(184)
(a) Concept of object of criminal procedure	(184)
(b) Indivisibility of object of criminal procedure	(186)
(c) Identicalness of object of criminal procedure	(187)
(d) Review on traditional theory	(190)
(e) Accusal alternation in judicial practice	(192)
4.3 Actions of criminal procedure	(196)
(a) Definition of criminal procedure actions	(196)
(b) Classifications of criminal procedure actions	(198)
(c) Effect of criminal procedure actions	(202)
4.4 Conditions of criminal procedure	(212)
(a) Classifications on conditions of criminal procedure	(213)
(b) Effect of conditions of criminal procedure	(215)
Chapter 5 Structure of criminal procedure	(217)
5.1 Introduction to structure of criminal procedure	(218)
(a) Definition of structure of criminal procedure	(218)
(b) Elements of structure of criminal procedure	(219)
5.2 Theories of structures of criminal procedure in foreign countries	(228)
(a) Crime control model and due process model by Paker	(230)