

北京师范大学刑事法律科学研究院  
京师刑事法文库 (30)  
刑事诉讼制度改革系列之一

# 刑事诉讼法 修改问题研究

Study on the Amendment of  
Criminal Procedure Law

宋英辉 / 主编

- 刑事诉讼法修改的理念
- 刑事诉讼法基本原则
- 管辖
- 回避
- 辩护与代理
- 证据
- 强制措施
- 附带民事诉讼
- 立案
- 侦查程序
- 公诉
- 第一审程序
- 第二审程序
- 死刑复核程序
- 审判监督程序
- 执行程序



中国人民公安大学出版社

北京师范大学刑事法律科学研究院

◎**京师刑事法文库**（30）

◎刑事诉讼制度改革系列之一

# 刑事诉讼法修改问题研究

宋英辉 主编

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

**图书在版编目 (CIP) 数据**

刑事诉讼法修改问题研究/宋英辉主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2007. 8

(京师刑事法文库. 刑事诉讼制度改革系列; 1)

ISBN 978 - 7 - 81109 - 824 - 2

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

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 135646 号

**刑事诉讼法修改问题研究**

XINGSHISUSONGFA XIUGAIWENTI YANJIU

宋英辉 主编

---

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: 河北省昌黎县第一印刷厂

---

版 次: 2007 年 8 月第 1 版

印 次: 2007 年 8 月第 1 次

印 张: 17. 25

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 460 千字

---

ISBN 978 - 7 - 81109 - 824 - 2/D · 774

定 价: 39.00 元

---

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E - mail: cpep@public.bta.net.cn

[www.phcpps.com.cn](http://www.phcpps.com.cn)

[www.porclub.com.cn](http://www.porclub.com.cn)

## 京师刑事法文库

## 总 序

现代化的国家是法治国家。现代文明进步的社会是法治社会。我国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻，对社会的发展进步至关重要。而现代刑事法治则在现代化法治国家中扮演着非常重要的角色。改革开放后的二十多年来，我国的刑事法治已经取得了长足的进步。但是，在新世纪建设社会主义法治国家的进程中，无论是刑事法学理论还是刑事法治实践，都仍需要进一步发展与完善，以更为充分地发挥其应有的作用。

北京师范大学刑事法律科学研究院于2005年8月建立，系专门从事刑事法学研究的、中国刑事法学领域首家且目前唯一的、独立的实体性综合性学术研究机构。研究院以一批中青年专家学者为中坚，并聘请了包括老一辈著名刑法学家、中央政法机关专家型领导以及重要国际组织领导人在内的国内外知名刑事法专家、学者担任特聘顾问教授、专家委员会委员、兼职教授（研究员）。研究院的设立，旨在建设全国领先并与国际知名刑事法学机构看齐的新型刑事法学术机构，本着刑事法学一体化的精神，逐步全面发展中外刑法学、国际刑法学、区际刑法学、刑事政策学、犯罪学、刑事执行法学、中外刑事诉讼法学、刑事证据学、刑事司法制度等刑事法的诸多学术领域，培养高级刑事法学专门人才，为中国法学研究和高层次人才培养进行新的探索，力争为中国依法治国、建设社会主义法治国家的伟大事业在刑事法学领域作出更大的贡献。

为达此目标，研究院成立伊始即创办“京师刑事法文库”。研究院的主要成员在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作时，亦曾

设立“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”，并已颇具规模。为获得更为广阔的学术发展空间与学术交流平台，数位专家学者首批加入北京师范大学创立了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。学术事业是薪火相传、继承发展的事业，为使刑事法学术事业得到进一步传承和发扬，北京师范大学刑事法律科学研究院遂在我们设立的原“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”的基础上，重新创办两个系列著作项目，并定名为“京师刑事法文库”和“京师国际刑事法文库”。两个文库是分工不同、相辅相成的姊妹项目，前者以国内刑事法著作为范围，后者以国际刑事法著作为范围。两个文库以百年名校北京师范大学深厚的学术积淀、悠久的历史传统和浓郁的文化氛围为依托，凭借北京师范大学坚实宽广的人文社会科学和自然科学的综合实力，并广泛争取和吸纳中外刑事法学界的支持与帮助。“京师刑事法文库”的出版领域主要包括国内刑事法律与刑事法学方面（包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法学、刑事侦查、刑事物证技术等领域）的有新意、有深度、有分量的著作与译作，也会涉及我国港澳台地区刑法暨中国区际刑事法等领域的科研成果，可以是专题研究、综合研究，也可以是论集、有价值的文献资料等形式。同时，为积极关注刑事法治领域重大现实问题，“京师刑事法文库”还将相关专题的著作予以集中，设立若干系列，并聘请著名刑事法学专家担任总主编。文库的作者以研究院专职、兼职研究人员为主，并向其他专家、学者开放。

我们希望通过文库形式能逐步积累学术成果，繁荣、深化和开拓刑事法领域的学术研究，促进国内外刑事法学界的交流合作，不断提高我国刑事法理论与实践水平，进而有力地促进国家现代法治之昌盛和社会的文明进步。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志 教授

谨识于乙酉年初秋

## “刑事诉讼制度改革系列”序言

在我国建设社会主义法治国家的进程中，刑事法治的现代化程度是检验国家法治文明、人权事业进步的重要标尺。通过诉讼程序实现法治几乎是当今多数法治发达国家的必经之路。刑事诉讼法被称为“应用宪法”，它是刑事法治领域中规范国家权力、保障公民基本权利的重要手段。1996年3月17日第八届全国人民代表大会第四次会议通过《关于修改〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的决定》，对1979年刑事诉讼法进行了重大修改。修正后的刑事诉讼法一经公布，立即在社会各界引起了强烈反响。总体而言，社会各界的反应都比较积极，普遍认为1996年修改刑事诉讼法是我国社会主义法治建设的一件大事，对促进依法治国方略的实现具有重大意义，标志着我国刑事诉讼制度朝着科学化、民主化的方向迈进一大步，成为我国刑事司法制度发展的新的里程碑。但是，修改后的刑事诉讼法本身并非尽善尽美，而是存在诸多缺陷，例如，某些法律条文仍然过于原则，缺乏可操作性，以及一些诉讼制度缺乏必要的配套措施，从而无法在司法实践中得以准确运用等。近年来的司法实践也充分证明，新刑事诉讼法在运行过程中，不仅许多旧的问题没有得到很好的解决，而且不断地暴露出新的问题，例如，刑讯逼供屡禁不止，超期羁押严重，强制措施遭到滥用，辩护难，法庭审判流于形式，证人、被害人、鉴定人普遍不出庭作证，死刑复核名存实亡，裁判不说明理由等。诸多问题的存在，呼唤学术界同仁不仅要刑事诉讼法的内在规律进行研究，而且应当对外国刑事诉讼制度的变革作出深入分析，更要结合我国司法实践，从“司法场景”中发现刑事诉讼的“中国问题”，进而找出切实可行的改革与

完善措施。

全国人大常委会于2003年10月将刑事诉讼法再修改列入“十五”立法规划之中。2004年3月第十届全国人民代表大会第二次会议修改了宪法,明确了“国家尊重和保障人权”,这就为刑事诉讼法的修改提供了重要的宪法依据。尤其是随着我国加入和批准一系列国际人权公约,如何使我国刑事诉讼制度与国际刑事司法准则进行良好的衔接,就成为我国亟待解决的重大理论问题和实践课题。而且,随着我国政治、经济、文化的持续发展,刑事诉讼制度本身也是一个不断发展与进步的动态过程。在这种背景之下,北京师范大学刑事法律科学研究院推出“京师刑事法文库”之“刑事诉讼制度改革系列”丛书有着重要意义。本丛书以刑事诉讼制度的改革为核心,拟出版国内外专家学者在刑事诉讼法学、刑事证据法学等方面的科研成果。本丛书既可以是对刑事诉讼制度专题问题的研讨,也可以是对刑事诉讼制度全方位的综合研究;本丛书不但包括对刑事诉讼原理及规律的探讨,而且涵盖对我国刑事诉讼立法、司法实务问题的分析,还可以是对国外刑事诉讼制度的比较研究。本丛书的著译者以研究院专职、兼职研究人员为主,并向国内外专家、学者开放。我们期待通过推出这一套主题鲜明、题材广泛、视野开阔的“刑事诉讼制度改革系列”丛书,不仅将我国刑事诉讼法学研究推向纵深,而且能够为我国刑事诉讼制度改革提供充分的理论准备,为我国的刑事诉讼立法、司法实践提供重要的参考。

北京师范大学刑事法律科学研究院副院长  
刑事诉讼法研究所所长、教授、博士研究生导师  
“刑事诉讼制度改革系列”丛书总主编

宋英辉

2007年1月

## 编写说明

本书系北京师范大学刑事法律科学研究院“京师刑事法文库”之“刑事诉讼制度改革系列”丛书之一。

全国人大常委会于2003年10月将刑事诉讼法的修改列入“十五”立法规划之中，刑事诉讼法的修改工作开始启动。2004年3月第十届全国人民代表大会第二次会议修改宪法，明确了“国家尊重和保障人权”，这就为刑事诉讼法修改提供了重要的宪法依据。本书即是在此背景下，在广泛吸收我国刑事诉讼法学研究成果的基础上形成的。

本书撰稿分工如下（以撰写章节先后为序）：

宋英辉（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）：引言、第一章；

罗海敏（中国政法大学诉讼法学研究院讲师）：引言；

何挺（中国政法大学刑事诉讼法学专业博士研究生）：第一章、第四章；

孟军（法学博士，北京师范大学法学院讲师）：第二章、第三章；

王舸（中国政法大学刑事诉讼法学专业博士研究生）：第五章；

杨正万（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院教授）：第六章；

廖明（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：第七章、第九章；



杨雄（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：  
第八章、第十一章、第十五章；

刘广三（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院教授）：第十章；

王超（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：  
第十二章；

史立梅（法学博士，北京师范大学法学院副教授）：第十三  
章、第十四章。

本书在集体统稿的基础上，由宋英辉、何挺审定定稿。

由于时间、水平所限，书中难免有不妥之处；同时，由于作者  
写作风格不同，各个部分难免欠协调。这些尚需读者谅解，并恳切  
希望不吝赐教。

本书的出版得到中国人民公安大学出版社的大力支持，在此表  
示诚挚的感谢。

宋英辉

2007年3月10日

## Criminal Law Library of BNU

### Preface

A modern country and a modern civilization should be governed by law. The establishment and actualization of the principal guideline of rule by law is crucial for our society to make progress in the efforts of constructing socialism under rule of law. Modern criminal law, playing a very important part in the development of modern society under rule of law, has achieved great progress in the past two decades since 1978 when the reform and opening-up policy was carried out. Whereas, further development and reform for both theory and judicial practice of criminal law are required in the process of building socialist legal democracy, so as to bring it into full play.

The College for Criminal Jurisprudence Studies of Beijing Normal University, founded in August of 2005, is the first and, at present, the only academic research organ in China specializing in criminal jurisprudence that is independent and comprehensive entity. The college is staffed with a group of famous young and middle-aged criminologists as academic nucleus and a group of criminologists and scholars known home and abroad as specially invited consultative professors, member of experts committee, guest research fellows (professors), including those senior professors, leaders with judicial expertise from the central procuratorial, judicial and public security departments and leaders of some important international academic organizations. The college, aiming at turning into a new national leading academic body which can keep pace with international prestigious organs of criminal jurisprudence, is gradu-

ally extending its research fields covering Chinese and foreign criminal jurisprudence, international criminal law, trans-regional criminal law, criminal policy science, criminology, criminal executive law, Chinese and foreign criminal procedure law, criminal evidence law, criminal judiciary and so on following the spirit of integrated criminal science. Meanwhile, the college trains high-level criminal jurisprudence professionals and makes new exploration into research of jurisprudence and cultivation of high-level professionals in China. We are trying our best to make a greater contribution in the field of criminal law science to the great cause of building our socialism under rule of law.

Cherishing this hope, the college initiated the Criminal Law Library of BNU as soon as it is founded, with the working experience of Criminal Jurisprudence Library of Renmin University of China (RUC) and International Criminal Jurisprudence Library of RUC which had been established in the Criminal Jurisprudence Research Center of RUC and in a rather large scale before the main staff's transfer to the college. In order to obtain a broader space for academic research, we six scholars transferred from RUC to BNU and founded this first and the only one independent academic entity in our country—College for Criminal Law Science of BNU. Learning is a continuous business, so the college re-establishes two book-series programs named “Criminal Law Library of BNU” and “International Criminal Law Library of BNU” based upon the former two libraries so as to further develop our academic cause. The two sisterly programs undertake different missions and supplement each other. The domain of the former focuses on domestic criminal jurisprudence literatures and the latter on international criminal jurisprudence literatures. Depending upon the profound academic deposit, centuries-old historical traditions and full-bodied cultural atmosphere of the prestigious Beijing Normal University and with BNU's comprehensive and powerful integrative strength in both fields of humanity social science and nature science, the two libraries will attract and accept the contributions from the

field of criminal jurisprudence home and abroad. The publications of Criminal Law Library of BNU cover the creative and profound works and translations on domestic and foreign criminal jurisprudence ( criminal law, criminology, criminal execution law, criminal procedure law, criminal investigation and criminal evidence etc. ) and those academic and research fruits in the field of extroversive criminal law ( including international criminal law, comparative criminal law, foreign criminal law and criminal laws of Hong Kong, Macao and Taiwan ). The publications may be of either special topics or general topics or translations of foreign literatures and codifications. Meanwhile, in order to attract active concerns with important realistic issues, publications on the related topics will be collected and affiliated to Criminal Law Library of BNU as new book-series with famous criminal jurisprudence specialists as their chief editor. The authorships of Criminal Law Library of BNU are mainly entitled to full-time and guest research fellows besides other experts and scholars engaged in criminal jurisprudence.

Through these programs of libraries, we seek to help to accumulate academic fruits, to exploit and deepen and thrive the academic researches on criminal jurisprudence, to facilitate exchanges and co-operations between domestic and foreign colleagues engaged in criminal jurisprudence and to gradually improve our theoretical and practical expertise of criminal law so as to accelerate the prosperity of our country under rule of law and the progress of social civilization.

Prof. Zhao Bing - zhi  
Dean of College for Criminal Law Science  
Beijing Normal University  
Autumn of 2005

## 目 录

|                                          |        |
|------------------------------------------|--------|
| 引言：刑事诉讼法修改的理念 .....                      | ( 1 )  |
| 一、追求控制犯罪与人权保障的有机统一 .....                 | ( 1 )  |
| 二、坚持实体公正与程序公正并重 .....                    | ( 4 )  |
| 三、坚持公正优先，兼顾效率 .....                      | ( 5 )  |
| 四、注意犯罪嫌疑人、被告人与被害人<br>权利保障的平衡 .....       | ( 6 )  |
| 五、注意与联合国刑事司法准则相衔接 .....                  | ( 7 )  |
| 六、立足我国国情，借鉴外国有益经验 .....                  | ( 8 )  |
| 七、解决好点与面的问题，逐步推进立法完善，<br>注重法律的可操作性 ..... | ( 9 )  |
| 第一章 刑事诉讼法基本原则 .....                      | ( 11 ) |
| 一、我国刑事诉讼法基本原则修改应遵循的基本思路 ...              | ( 12 ) |
| 二、保留并予以完善的刑事诉讼法基本原则 .....                | ( 15 ) |
| 三、应增加的刑事诉讼法基本原则 .....                    | ( 30 ) |
| 四、不应作为基本原则规定的内容 .....                    | ( 40 ) |
| 五、应废止的刑事诉讼法基本原则 .....                    | ( 42 ) |
| 第二章 管辖 .....                             | ( 44 ) |
| 一、立案管辖 .....                             | ( 45 ) |
| 二、审判管辖 .....                             | ( 51 ) |
| 三、管辖中的其他问题 .....                         | ( 58 ) |
| 第三章 回避 .....                             | ( 70 ) |
| 一、回避的类型 .....                            | ( 71 ) |

|                            |         |
|----------------------------|---------|
| 二、回避的对象 .....              | ( 72 )  |
| 三、回避的理由 .....              | ( 79 )  |
| 四、回避的程序 .....              | ( 83 )  |
| 五、回避的保障制度 .....            | ( 88 )  |
| <b>第四章 辩护与代理</b> .....     | ( 92 )  |
| 一、辩护与代理制度修改所应遵循的基本思路 ..... | ( 93 )  |
| 二、辩护人的选任与委托 .....          | ( 95 )  |
| 三、指定辩护 .....               | ( 105 ) |
| 四、辩护人的权利 .....             | ( 107 ) |
| 五、辩护人的职责、禁止行为和保密义务 .....   | ( 135 ) |
| 六、代理制度 .....               | ( 139 ) |
| <b>第五章 证据</b> .....        | ( 145 ) |
| 一、证据的概念和种类 .....           | ( 145 ) |
| 二、证据法基本原则 .....            | ( 149 ) |
| 三、证据规则 .....               | ( 153 ) |
| 四、证明对象 .....               | ( 163 ) |
| 五、证明责任 .....               | ( 166 ) |
| 六、证明标准 .....               | ( 169 ) |
| 七、证人出庭作证 .....             | ( 174 ) |
| 八、鉴定制度 .....               | ( 189 ) |
| 九、证据保全 .....               | ( 195 ) |
| <b>第六章 强制措施</b> .....      | ( 200 ) |
| 一、拘传 .....                 | ( 202 ) |
| 二、取保候审 .....               | ( 204 ) |
| 三、监视居住 .....               | ( 221 ) |
| 四、拘留 .....                 | ( 228 ) |
| 五、逮捕 .....                 | ( 231 ) |
| 六、单位犯罪案件的刑事强制措施 .....      | ( 243 ) |

|                         |              |
|-------------------------|--------------|
| 七、刑事强制措施的救济机制 .....     | (244)        |
| <b>第七章 附带民事诉讼 .....</b> | <b>(249)</b> |
| 一、附带民事诉讼的当事人 .....      | (250)        |
| 二、附带民事诉讼的提起 .....       | (255)        |
| 三、附带民事诉讼的审理 .....       | (268)        |
| 四、刑事被害人国家补偿问题 .....     | (275)        |
| <b>第八章 立案 .....</b>     | <b>(279)</b> |
| 一、立案程序的性质 .....         | (279)        |
| 二、公诉案件的立案条件 .....       | (282)        |
| 三、对立案材料的审查 .....        | (283)        |
| 四、立案监督 .....            | (287)        |
| <b>第九章 侦查程序 .....</b>   | <b>(292)</b> |
| 一、现有侦查手段的完善 .....       | (293)        |
| 二、应当增加的侦查手段 .....       | (318)        |
| 三、强制侦查的法律控制 .....       | (338)        |
| 四、侦查制度 .....            | (343)        |
| <b>第十章 公诉 .....</b>     | <b>(349)</b> |
| 一、提起公诉的条件 .....         | (350)        |
| 二、不起诉 .....             | (354)        |
| 三、量刑建议 .....            | (366)        |
| <b>第十一章 第一审程序 .....</b> | <b>(373)</b> |
| 一、刑事审判组织 .....          | (374)        |
| 二、公诉案件庭前程序 .....        | (389)        |
| 三、法庭审理 .....            | (397)        |
| 四、评议与宣判 .....           | (414)        |
| 五、自诉案件第一审程序 .....       | (426)        |
| 六、特别程序 .....            | (430)        |

|                                       |       |
|---------------------------------------|-------|
| 第十二章 二审程序 .....                       | (436) |
| 一、二审程序的启动主体 .....                     | (437) |
| 二、二审程序的审查范围 .....                     | (443) |
| 三、二审程序的审理方式 .....                     | (450) |
| 四、上诉不加刑原则 .....                       | (459) |
| 五、程序性上诉 .....                         | (466) |
| 第十三章 死刑复核程序 .....                     | (472) |
| 一、最高人民法院收回死刑核准权及其<br>对死刑复核程序的调整 ..... | (472) |
| 二、死刑复核程序的功能及完善的整体思路 .....             | (476) |
| 三、死刑复核程序的完善 .....                     | (479) |
| 第十四章 审判监督程序 .....                     | (489) |
| 一、审判监督程序的启动 .....                     | (490) |
| 二、审判监督程序的提起理由 .....                   | (497) |
| 三、再审的审理程序 .....                       | (502) |
| 四、审判监督程序的审理结果 .....                   | (505) |
| 五、审判监督程序的期限及提起次数 .....                | (510) |
| 第十五章 执行程序 .....                       | (511) |
| 一、刑事执行权的配置 .....                      | (511) |
| 二、各种判决、裁定的执行程序 .....                  | (514) |
| 三、刑事执行的变更程序 .....                     | (523) |
| 四、人民检察院对执行的监督 .....                   | (526) |
| 主要参考文献 .....                          | (530) |



## 引言：刑事诉讼法修改的理念

1996年我国刑事诉讼法进行了一系列重大修改。随着社会经济不断发展，政治体制和司法体制改革不断深入，以及我国先后签署有关国际条约，刑事诉讼法的一些规定已越来越不适应形势发展的需要。为此，十届全国人大常委会五年立法规划将刑事诉讼法列为第一批修改法律之一。修改刑事诉讼法，必须明确应当遵循什么样的理念，以便实现法律修改之目标。我们认为，刑事诉讼法的修改，应当处理好控制犯罪与人权保障、实体公正与程序公正、公正与效率、犯罪嫌疑人和被告人权利保障与被害人权利保障、立足国情与借鉴外国经验等关系，坚持、遵循以下理念：

### 一、追求控制犯罪与人权保障的有机统一

刑事诉讼的历史表明，过分关注控制犯罪或者单纯追求人权保障，都会带来难以克服的弊端，甚至会出现与立法期望目标完全相反的结果。立法上过分重视控制犯罪，往往导致实践中不择手段地侦破案件和追求高效率的定罪，从而使犯罪嫌疑人、被告人的人权无法得到保障，而且会造成无辜者被定罪，真正的犯罪人得不到追究，社会秩序难以维护的后果。反之，如果片面强调人权保障，许多犯罪者因程序瑕疵而被释放，不仅被害人权利得不到保障，社会秩序得不到维护，而且还会引发私力报复等现象，由此也会导致刑事程序追求的人权保障目标难以在最终意义上得到实现。因此，在刑事诉讼制度、程序的设计上，应追求控制犯罪与人权保障的有机统一，两者兼顾，不能偏废。

在我国，以往较多关注控制犯罪，人权保障强调得不够，因