



京师刑事法学博士文库 (2)

犯罪控制视野下的刑事诉讼

Criminal Procedure from the Perspective of Crime Control

刘广三 著



中国人民公安大学出版社

◎京师刑事法学博士文库 (2)

犯罪控制视野下的 刑事诉讼

Criminal Procedure from the Perspective of Crime Control

刘广三 著

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

犯罪控制视野下的刑事诉讼/刘广三著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2007. 9

(京师刑事法学博士文库; 2)

ISBN 978 - 7 - 81109 - 835 - 8

I. 犯… II. 刘… III. 刑事诉讼—研究 IV. D915.304

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 140409 号

犯罪控制视野下的刑事诉讼

Criminal Procedure from the Perspective of Crime Control

刘广三 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: 北京兴华昌盛印刷有限公司

版 次: 2007 年 9 月第 1 版

印 次: 2007 年 9 月第 1 次

印 张: 8.5

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 230 千字

印 数: 0001 ~ 3000 册

ISBN 978 - 7 - 81109 - 835 - 8/D · 785

定 价: 23.00 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

www.porclub.com.cn

京师刑事法学博士文库

编审委员会

顾问

- 高铭暄 北京师范大学刑事法律科学研究院名誉院长、特聘教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会名誉会长、国际刑法学协会副主席暨中国分会主席
- 陈光中 中国政法大学诉讼法学研究院名誉院长、教授、博士生导师，北京师范大学法学院特聘教授，中国法学会刑事诉讼法学研究会名誉会长

主任

- 赵秉志 北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长、教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会会长，国际刑法学协会中国分会常务副主席

副主任

- 卢建平 北京师范大学刑事法律科学研究院常务副院长、教授、博士生导师，中国法学会犯罪学研究会副会长，国际刑法学协会副秘书长暨中国分会秘书长
- 宋英辉 北京师范大学刑事法律科学研究院副院长、教授、博士生导师，中国法学会刑事诉讼法学研究会副会长

委员（按姓名音序排列）

- 陈明华 西北政法大学教授，北京师范大学刑事法律科学研究院兼职教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会顾问

- 储槐植** 北京师范大学刑事法律科学研究院特聘教授、博士生导师，北京大学法学院教授，中国法学会刑法学研究会顾问
- 顾肖荣** 上海社会科学院法学研究所所长、研究员，北京师范大学刑事法律科学研究院兼职教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会常务理事
- 胡云腾** 最高人民法院研究室副主任暨应用法学研究所所长，北京师范大学刑事法律科学研究院兼职教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会常务理事
- 黄 风** 北京师范大学刑事法律科学研究院国际刑法研究所所长、教授、博士生导师，国际刑法学协会中国分会常务理事
- 李希慧** 北京师范大学刑事法律科学研究院中国刑法研究所所长、教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会秘书长
- 张智辉** 最高人民检察院检察理论研究所所长、研究员，北京师范大学刑事法律科学研究院兼职教授、博士生导师，国际刑法学协会中国分会副主席

编 辑 部

主 任

- 刘志伟** 北京师范大学刑事法律科学研究院中国刑法研究所副所长、教授，中国法学会刑法学研究会副秘书长

成 员

- 廖 明** 北京师范大学刑事法律科学研究院讲师、法学博士
- 刘 科** 北京师范大学刑事法律科学研究院讲师、法学博士
- 袁 彬** 北京师范大学刑事法律科学研究院讲师、法学博士

京师刑事法学博士文库

序 言

经过精心筹划,“京师刑事法学博士文库”在北京师范大学这所拥有百年历史的著名高等学府面世。该文库在今日之北师大创办,可谓生逢其时,躬逢其势,恰逢其地。

所谓生逢其时,乃指文库诞生于中国刑事法学理论研究进入精耕细作阶段。这是一个需要并且能够产生精深的刑事法学理论专著的时代,文库的内容恰好迎合了这种时代的需要。

所谓躬逢其势,乃指文库诞生之时,恰逢中国法律改革和法治现代化运动如火如荼地展开,方兴未艾,文库有幸见证并参与到这一国家与民族法治振兴的大业之中。

所谓恰逢其地,乃指北京师范大学为文库的茁壮成长提供了良好的环境和肥沃的土壤。众所周知,北京师范大学是我国极少数目前即拥有百余年历史的著名高校之一。她发端于1902年的京师大学堂师范馆。经过百余年的历史积淀,她不仅有着深厚的文化底蕴与优良的人文环境,而且在诸多人文社会学科领域达到了国内或者世界一流的水平,培养了大批国家栋梁之材。长期办学实践形成的厚重稳健的办学风格和“学为人师、行为世范”的办学理念,为法学这一逻辑严谨、内容深邃、价值超凡的社会科学在北师大的发展提供了得天独厚的条件。古人云:“源不深而望流之远,根不固而求木之长,德不厚而思国之安”,犹如“伐根以求木茂,塞源而欲流长”。没有深厚的人文底蕴与长期的学术积淀作为基础,要想在法学领域有所建树,即便费尽一时之心力,亦难免流于肤浅,不成大气。在北师大创办刑事法学博士文

库，自始避免了先天不足。

毋庸讳言，与众多成熟并稳步前进的学科相比较，北京师范大学的法学学科还是非常年轻的学科。由于种种原因，不管是学术人才的培养和引进，还是学术理论的创新和发展，法学学科都要比其他社会学科逊色。这不仅使得京师法学在 20 世纪 90 年代错失发展的良机，而且与北京师范大学闻名遐迩的国内与国际地位极不相称。令人欣慰的是，这种情况自 2005 年有了重大改观。在北京师范大学校领导的大力支持下，以著名中年法学家赵秉志教授为院长的北京师范大学刑事法律科学研究院于 2005 年 8 月 18 日在北京隆重成立，成为中国国内刑事法学领域中首家且目前唯一的、专门从事刑事法学研究与人才培养的独立性、综合性学术研究机构。2006 年 4 月 26 日，在北京师范大学法律系的基础上，北京师范大学又正式成立了法学院。两院相继成立并得以迅速和良性的发展，标志着北京师范大学法学学科全面繁荣的新时代的到来。“人事有代谢，往来成古今。江山留胜迹，我辈复登临。”随着法学科学建设在北师大的全面展开，我们完全有信心经过若干年的努力，让北师大法学研究跻身于中国乃至世界法学强者之林。

“桃李不言，下自成蹊”。北京师范大学以其深厚的学术底蕴与宽松、自由的教育环境，吸引着国内外的青年学人慕名而来，追求精神的提升与文化的发展。“千里之行，始于足下”，任何宏大的事业都必须从一点一滴做起。北京师范大学刑事法律科学研究院深知，“百年之计，莫如树人”，十分重视刑事法学学科的人才建设，在建院不长的时里，不仅引进了多位学术功底深厚、科研能力突出、在国内外有一定学术影响的中青年法学者，而且招聘了一批毕业于国内外著名法学院、综合素质优秀、学术功底扎实的青年才俊。为了培育新人，使其在学术上不断推陈出新，北京师范大学刑事法律科学研究院凭借学校坚实宽广的学术综合实力与浓郁深厚的人文氛围，决定建立“京师刑事法学博士文库”，支持年轻的法学博士和博士后将其博士学位论文、博士后出站报告以学术专著的形式出版。

形式付梓出版，以此作为促进京师刑事法学发展的重大举措之一。由北京师范大学刑事法律科学研究院的资深学者组成的编委会负责“京师刑事法学博士文库”的运作。

“京师刑事法学博士文库”主要面向北京师范大学刑事法律科学研究院所培养的法学博士、博士后以及引进的具有法学博士学位的教学科研人员。鉴于目前刑事法律科学研究院已经初步形成学历层次高、年龄结构年轻化、专业知识结构合理、团结和谐、奋发向上的学术研究梯队，本文库将同时兼顾实体法学与程序法学，以多学科、多维度的精神兼容并蓄，以开放的态度欢迎跨学科方面的研究成果，使其具有视野宽广、包容性强的时代特征。简言之，“京师刑事法学博士文库”将以质取文，唯质取材，但凡有所创新、质量上乘的著作，均可入选。

京师刑事法学博士文库编委会将主动联系新加盟的北京师范大学刑事法律科学研究院的法学博士和研究院毕业的博士生，了解其博士学位论文的选题、内容及结构等，以宁缺毋滥、铸造精品的原则及严谨、踏实、创新的学术态度从中谨慎选择优秀之作，并认真审读，提供切实的修改补充建议，供作者修正参考，并负责联系出版，虚心接受国内外刑事法学同行和社会读者的批评指正。我们希望“京师刑事法学博士文库”的作品虽属阳春白雪之作，却能洞明世事，传递俗理；虽属曲高之作，却不至于合者甚寡。同时特别申明：文库的范围不仅限于博士学位论文，只要是加盟刑事法律科学研究院的法学博士同仁创作出的学术精品，均可列入此文库见诸世间。愿同仁闻弦歌而知雅意，愿我等奏流水而遇知音。

“泰山不拒细壤，故能成其高；江海不择细流，故能就其深”。学术事业的发展与壮大依赖于理论的点滴积累。“京师刑事法学博士文库”在目前也许只是我国刑事法学学术事业中刚刚吐青的新芽，但是我们相信，它会在京师刑事法学博士文库编委会、加盟刑事法律科学研究院的诸位博士以及国内外方家学者和同行的精心培

育之下，逐步成长为国内外瞩目的参天大树，从而为繁荣、深化我国刑事法学学术研究，推动国内外刑事法学思想交流与学术合作，促进社会主义法治建设，作出有益的贡献。

北京师范大学刑事法律科学研究院
京师刑事法学博士文库编委会
二零零七年三月三日

序

人权保护是近年来刑事诉讼法学界讨论得最为热烈的一个话题，而对刑事诉讼的犯罪控制功能则似乎渐渐被遗忘了。刘广三先生的博士论文《犯罪控制视野下的刑事诉讼》从这一不容被忘却的刑事诉讼基本功能出发，对刑事诉讼理论和制度进行了重新的审视和考问，得出了许多新的令人深思的结论。尽管这些新解的确还有值得进一步认真研讨之处，但这种力求创新的精神无疑为博士论文的生命力作了最好的诠释。

予观察，本论文的创新性体现在以下几个方面：

其一，论文以犯罪控制作为视角，研究宏观的刑事诉讼问题，也就是从犯罪学的语境出发使用犯罪控制一词，并用以观照我国刑事诉讼中的各种问题及其发展趋势。首次提出犯罪控制既是刑事诉讼中惩罚犯罪的“度”，也是刑事诉讼中人权保障的“度”。认为犯罪控制与人权保障是两个层面上的问题，刑事诉讼中的惩罚犯罪与人权保障必须统一在犯罪控制的“力度”范围之内。鉴于国家在刑事诉讼中的显赫地位，从国家启动刑事诉讼的角度而言，将刑事诉讼的目的表述为犯罪控制也不为过。国家通过刑事诉讼实现从惩罚犯罪向控制犯罪观念的转变经历了漫长的发展过程。

其二，论文从犯罪控制的角度考察刑事诉讼启动程序与刑事管辖制度，认为我国应当逐渐淡化立案程序的案件分流功能，取消其作为刑事诉讼的一个独立阶段的地位，可以将之改造为刑事诉讼的前期工序，即只作为一种犯罪消息登记程序。我国的刑事诉讼法还应当进一步扩大刑事自诉案件的范围，并且对于告诉才处理以外的

刑事自诉案件，允许当事人自主选择是否按照公诉案件处理。但是，如果确认发生了公诉案件，则由司法机关依照刑事诉讼法的规定进行侦查、起诉和审判，而不能随意将公诉案件转为自诉案件处理。

其三，论文根据犯罪控制中的“度”，从刑事诉讼制度完善和刑事诉讼程序设计两个大的方面列出问题清单。首次论述了通过增加侦查权在行使过程中的制约因素、制定紧急状态法、排除不正当干预以及媒体介入等方案来防止刑事侦查过程中的权力滥用和合理运用技术侦察方法以及采取各种措施切实、有效地提高警察对刑事犯罪的快速反应能力，从总体上增强警察能力。

其四，论文从犯罪控制的社会整体效益出发，主张我国应当在刑事起诉阶段引入恢复性司法程序。主张应当结合我国的具体情况，从缩减起诉成本和增加起诉效益两个方面重塑我国的起诉程序，以更好地控制犯罪。

其五，论文认为刑事审判某项功能的强弱，其实是在犯罪控制方面进行“度”的选择结果。认为保证司法公正是刑事审判实现犯罪控制的支点，提升刑事司法效率几乎可以看成是刑事审判中犯罪控制的同义语，而促进司法民主则可以使刑事审判达到犯罪控制的客观效果。首次主张犯罪控制理念是刑事审判中法官态度的晴雨表，在合理的法官态度中，犯罪控制理念是极其重要的内容。

本论文作者刘广三是我指导的博士研究生，他是我指导的博士研究生中唯一一位入学以后就立即定下博士论文选题的学生，主要原因是他在进入北大攻读博士以前就已经是犯罪学界的成名学者，同时又在高校从事刑事诉讼法学的教学和研究工作。我看重的就是他的这种跨学科优势，希望他能运用犯罪学的理论来研究刑事诉讼法学中的问题，为此给他确定了这一选题。他不负众望，潜心研究，写出了这本高质量的学术专著。在本书形成之前的论文答辩过程中，答辩委员们对本论文的创新性和理论水平给予了充分肯定，

一致认为本论文是优秀博士论文，且已被北大法学院推荐参评北京大学优秀博士论文。吾心甚慰！

广三同我有多重关系：我们是校友，我是北大法律系79级的，他是85级的；我们是乡友，我和他都来自安徽省安庆市；我们是事友，我和他在烟台大学并肩工作过10年的时间，一起体验了创业的艰辛、幸福和愉悦；我们是球友，我们对体育运动有着共同的爱好，在球场上分享着彼此间的默契与配合；我们是生活中的挚友，长时间共同工作的经历使我们之间结下了深厚的兄弟般的情谊。这些都是不可避免也不必回避的事实。正因为如此，有些人对我招收他作为博士研究生有些非议。然而，我要说的是，我之所以招收他并不是因为这些，而是基于对他深厚的学术功底和培养前途的了解。他在考博时已经是教授了，出版了两部个人学术专著，在《法学研究》、《中国法学》等法学核心刊物上发表过数十篇有影响的学术论文，获得过省部级优秀科研成果奖多项，参加过国家青年社会科学基金课题的研究，当选为中国犯罪学会常务理事，被山东省确定为省级高校优秀青年骨干教师，博士课程考试时两门专业课均为专业考生第一名（共有三位教师命题和阅卷）。正是由于这些学术成就，北大法学院学术委员会和研究生院才在他英语未达到分数线的前提下，通过严格的申请、审查、讨论和表决程序后决定破格录取他为博士研究生，并且在网上进行了公示。做学生的总是想投靠在优秀老师的门下，当老师的又有什么理由拒绝如此优秀的学生呢？清者自清，浊者自浊，吾心无愧，别人爱怎么说就怎么说吧！

自广三攻读博士学位后，我们之间的关系也发生了微妙的变化，从前的兄弟关系变成了如今的师生关系，那个从前总是称我为“老汪”的小弟弟，如今变成了称我为“汪导”的学生。但我认为，我们还是很好地处理了这两层关系，在生活中兄弟情感依旧，在学习中则是各自尽着自己的本分。我并没有放松对他学习上的要

求（也许在所有我指导过的博士生中，他是挨我批评比较多的）；他也没有丝毫的懈怠，三年之中，他紧紧围绕自己的论文选题，潜心研读，认真思索，勤于笔耕，最终完成了这部心力之作。这本专著的圆满完成可以看做是对北大破格录取他为博士生的最好回报！

本专著的出版是广三学术道路上又一个新的里程碑，作为他的导师我衷心希望他在学术的道路上越走越远，特此作序！

汪建成

2007年4月于燕园书斋

Doctorial Series of books of Metropolitan Criminal Law Science

Preface

After carefully planned and prepared, “Doctorial Series of books of Metropolitan Criminal Law Science” has been established in this distinguished University with over a century history. We can well say that the establishment of “the Series” is on a proper occasion, in a proper situation and at a proper place.

Being on a proper occasion means “the Series” was established in the exquisite stage of China’s criminal law scientific theory. This is a stage which needs and may produce profound masterpieces of criminal law scientific theory. The content of “the Series” is just right catering for the requirements of this era.

Being in a proper situation means while “the Series” being established, China’s law reform and modernization are experiencing her development in the ascendant, just like a raging fire. “The Series” is lucky to witness and participate in the development of this great cause.

Being at a proper place means Beijing Normal University has facilitated “the Series” with healthy environment and fertile soil. It’s well known, Beijing Normal University is one of the few distinguished Universities with over one century’s history. She grew out of the Faculty of Education of Metropolitan University founded in 1902. After a century of development, through a century of accumulation, she not only holds deep-seated cultural foundation and good environment of the humanities, but also her disciplines of the humanities and social science have reached to the world standard or at the level of First Class in China. She

has cultivated large numbers of National Talents. Firm and steady style and the conception of “studying to teach and acting to example” of running a school has provided the unique condition for the development of law science which requires rigorous logic, deep content and high value. Our ancestors said: “Fountainhead being not deep enough but hoping the water can flow farther, the root being not solid but hoping the trees can grow big, morality being not high but thinking about the safe of our State” is just as “cutting the wood in order for the exuberant trees, blocking up the fountainhead in order for the water flowing far”. Without deep-seated cultural foundation and long term academic accumulation as its base, it seems a bit superficial and ne’er-do-well to get major attainments in the field of law science, even though momentary mental and physical efforts have been used. The establishment of “Doctorial Series of books of Metropolitan Criminal Law Science” avoided the congenital deficiency from the very beginning.

No need for reticence, compared with the many ripe and steadily developed disciplines, the Law Science for Beijing Normal University is still very young. For the varieties of reasons, discipline of law science seems inferior to other social sciences, either in the cultivation and introduction of talents or in the innovation and development of academic theories. It not only made the Law Science of Beijing Normal University lost the chance of development in 1990s, but it is not matching with her famous international and national status as well. To be relieved, things have changed dramatically since 2005. With the support of the leaders of Beijing Normal University, College for Criminal Law Science of Beijing Normal University was solemnly founded in Beijing on August 18, with the noted jurist Professor Zhao bingzhi as the Dean. She has become the only independent and comprehensive academic unit in the criminal law scientific field specializing in taking on the criminal research and the tal-

ents cultivation. Based on the Faculty of Beijing Normal University, Law School of Beijing Normal University was formally founded on July 26, 2006. Successive founding and rapidly well developing of these two schools signifies the prosperous new era is coming. "Human and nature have their own metabolization, old events have passed by. The world left wonders and interests, our generations step up". With the construction of Law Science of Beijing Normal University opening comprehensively, we believe absolutely we can enable Law Science of Beijing Normal University to rank among the world's most advanced influential universities nationally or even globally.

"If we are strict with ourselves, others will surely respect us". With deep-seated cultural foundation and free educational environment, Beijing Normal University has attracted young learners out of admiration home and abroad to pursue for spiritual promotion and cultural development. "A thousand-li journey is started by taking the first step". Any great cause should be done bit by bit. College for Criminal Law Science of Beijing Normal University knows deeply "as to a project of vital and lasting importance, human should be cultivated first". So she strongly emphasizes the construction of talents. Not long before the establishment of the college, she not only has absorbed many middle and young law experts who hold deep-seated academic foundation, good scientific research ability and academic influence home and abroad, but also has engaged a number of young talents who graduated from the famous universities home and abroad and hold good comprehensive qualities and solid academic foundations. In order to cultivate new talents and gradually make them weed through the old to bring forth the new and depend on her solid and wide comprehensive academic ability and strong and deep environment of the humanities, College for Criminal Law Science of Beijing Normal University decides to establish "Doctorial Series of books of

Metropolitan Criminal Law Science” to support young law doctors and postal doctors to put their fruits to be published in the form of academic books, as one of the great measures of promoting law science of College for Criminal Law Science of Beijing Normal University. Noted Editorial board organized by College for Criminal Law Science of Beijing Normal University is responsible for the management of “Doctorial Series of books of Metropolitan Criminal Law Science” .

“Doctorial Series of books of Metropolitan Criminal Law Science” is designed to face the young law doctors and postal doctors cultivated by College for Criminal Law Science of Beijing Normal University and the teaching and researching staff who have doctor degrees in law introduced by the College. Because College for Criminal Law Science of Beijing Normal University has preliminarily formed her united and harmonious academic research group with high record of formal schooling and reasonable specialized knowledge of structure, “the Series” will give considerations to both substantial and procedural law science and welcome multiple disciplines’ academic fruits with her open minded attitude and her spirit of multiple disciplines and sides. Thus she will hold her strongly magnanimous character of era with her wide vision. In brief, “Doctorial Series of books of Metropolitan Criminal Law Science” will choose the fruits merely according to its high quality. If the works are creative and is of high quality, it can be chosen. “Editorial board of Doctorial Series of books of Metropolitan Criminal Law Science” will positively contact the new doctors graduated from College for Criminal Law Science of Beijing Normal University, getting to know the topic, content and structure of their essays. We will abide by the principle of putting quality before quantity and producing fine works and strict and steady and innovative academic attitude, choose the excellent works from them and carefully read and check, provide practical supplementary suggestions of amend-