

国家检察官学院
检察教育专题库

检察前沿报告

——理论与实务

(第五辑)

胡卫列 石少侠·主编

中国检察出版社

国家检察官学院
检察教育专题库

检察前沿报告

——理论与实务

(第五辑)

主 编 胡卫列 石少侠
副主编 郭立新 徐鹤喃

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

检察前沿报告: 理论与实务. 第5辑/胡卫列, 石少侠主编.
—北京: 中国检察出版社, 2015. 12

ISBN 978 - 7 - 5102 - 1523 - 0

I. ①检… II. ①胡… ②石… III. ①检察机关 - 工作 - 中国 - 文集 IV. ①D926.3 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2015) 第 262729 号

检 察 前 沿 报 告

——理论与实务

(第五辑)

主编 胡卫列 石少侠 副主编 郭立新 徐鹤喃

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区香山南路 111 号 (100144)

网 址: 中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

编辑电话: (010) 68682164

发行电话: (010) 68650015 68650016 68650029

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: A5

印 张: 26.375 印张

字 数: 706 千字

版 次: 2015 年 12 月第一版 2015 年 12 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 1523 - 0

定 价: 62.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

出版说明

为适应新形势对检察教育培训工作的新要求，进一步提高检察教育培训的质量，促进检察教育培训的正规化、科学化建设，国家检察官学院在深入开展检察教育培训体系改革的基础上，于2004年决定启动专题库、案例库、师资库和影像资料库等“四库”建设工程，历经11年，已见成效。

总结国家检察官学院24年来特别是自21世纪初以来开展正规化检察教育培训的经验，我们深深地认识到：检察官继续教育区别于普通高校法学教育的重要特点，就在于这种培训已不再是相对稳定的基础知识的系统传授，而是站在理论与实务的前沿对专门业务的专题讲授和研讨，特别是在检察教育实行分类培训以来，更加凸显因人施教和因材施教的特点。检察教育培训的对象和特点，一方面决定了培训教材应具有鲜明的时效性和针对性，一部教材很难适应不同形势和不同对象的工作需要，必须因人而异，与时俱进，不断地进行修订和补充。否则，即便是使用时间较短，因时过境迁，也有可能成为故纸一堆；另一方面，又决定了检察教育培训必须采用专题讲授的形式，以弥补教材的不足，适应不同时期、不同对象的不同需求。这显然是干部教育培训工作的特点或规律，也是干部培训教学改革和教材建设必须解决的实际问题。为此，在改进和加强基本教材建设的同时，必须针对不同培训对象、不同培训班次辅之以不同内容的专题讲义，这无疑是一种更为简便、灵活、实用的教材或辅助教材模式。

为了建立高质量、高水平的专题库，以适应初任检察官和高

级检察官教育培训工作的需要，国家检察官学院在广泛征求学院教师和高检院机关各业务厅、局意见的基础上，精选出 50 个检察理论与检察业务专题，并决定把这些专题作为国家检察官学院的科研项目，在学院专职、兼职教师以及国家检察官学院分院和教学示范基地的检察院范围内招标，对中标者拨出专款予以资助，力争尽快建立起适应检察教育培训工作要求的、具有相当水准的检察教育培训专题库。这一举措，将检察理论与检察教育培训有机地融为一体，既深化了检察理论研究，又丰富了检察教育培训的内容，满足了检察教育培训的需求，可谓一举多得。收入本书的 29 篇专题论文是我院专题库建设的第五批成果，其中有的已在教学培训中以活页讲义的形式印发给学员并颇受好评，现结集出版，以飨读者。

本书收入的 29 篇专题研究成果在选题上具有较强的针对性和实用性，涉及检察基础理论问题、初任检察官培训制度、刑法各罪实务热点问题、附条件逮捕制度、证据制度、量刑程序改革、刑事申诉检察制度、民行检察制度等问题。作者主要由两部分组成：一部分作者是国家检察官学院的教授和副教授，其中许多人具有在检察机关挂职锻炼的经历，既有较精深的专业理论功底，又有较丰富的检察实务经验；另一部分作者来自检察实务部门，他们都具有多年从事检察业务的经验，同时又长期关注和践行检察理论与实务，对实践中的诸多问题都有较强的敏感度和研究热情。由这样的作者撰写的专题研究论文无疑值得一读，读者阅后也一定会受益匪浅。基于编写和出版本书的目的，本书与已出版的前四辑一样，既是国家检察官学院部分教师的科研成果，同时也是检察官教育培训不可缺少的辅助教材，我们真诚地希望本书能够在深化检察基础理论与实践问题研究和提升检察教育培训质量方面发挥其应有的作用。

尽管本书是从近 3 年成果中精选出来的部分论文，但由于水平和条件的局限，其中粗疏错漏之处在所难免，我们真诚地期待读者不吝赐教，提出宝贵的修改意见。

为了本书的付梓出版，国家检察官学院科研部的工作人员，以及中国检察出版社的编辑，都付出了辛勤的劳动。在此，一并致谢。

编 者

2015年6月3日于北京

目 录

检察权的优化配置研究

.....	王敏远等 (1)
一、概念界定及理论前提	(3)
二、诉讼职权与监督职权的关系	(8)
三、优化配置诉讼职权与监督职权的原则和要求	(14)
四、检察机关诉讼职权与监督职权适度分离的必要 性和可行性	(18)
五、检察机关诉讼职权和监督职权优化配置的具体 路径	(25)

法国检察制度的新发展

.....	郭欣阳 (40)
一、法国检察制度概况	(41)
二、法国检察机关的职权范围呈扩大趋势	(42)
三、对诉讼当事人权益的保护力度进一步加大	(47)
四、检察机关独立性有所增强	(50)
五、检察官选任制度日趋严格完备	(53)

中法民事检察制度比较研究

.....	俞 亮 (56)
一、检察机关的性质和地位	(56)
二、民事检察制度的历史演进	(58)
三、民事检察职权的范围	(61)

四、检察机关行使民事职权的方式	(63)
-----------------------	------

五、我国民事检察制度未来的改革方向	(66)
-------------------------	------

广东初任检察官培训实证研究

..... 国家检察官学院广东分院课题组	(73)
----------------------	------

一、绪论	(73)
------------	------

二、广东初任检察官培训需求调查及现状分析	(77)
----------------------------	------

三、广东初任检察官培训模式构建	(93)
-----------------------	------

四、结束语	(106)
-------------	-------

行政处罚与渎职犯罪的关联问题研究

..... 田宏杰 王 然	(109)
---------------	-------

一、本源追溯：行政处罚与渎职犯罪关联案件的成因探析	(111)
---------------------------------	-------

二、路径选择：行政处罚与渎职犯罪衔接问题探析 ...	(115)
----------------------------	-------

三、规则设计：行政处罚与渎职犯罪关联案件对策分析	(117)
--------------------------------	-------

内幕交易犯罪案件中的行政认定问题研究

..... 李薇薇	(122)
-----------	-------

一、行政认定在当前刑事司法活动中的实际状况	(123)
-----------------------------	-------

二、行政认定是否为刑事认定的前置条件	(125)
--------------------------	-------

三、行政认定在刑事司法中的分类及审查判断	(131)
----------------------------	-------

四、对行政机关应司法机关要求出具行政认定意见应予规范	(137)
----------------------------------	-------

五、结论	(138)
------------	-------

侵犯公民个人信息犯罪实证研究

——以北京市朝阳区人民检察院 2009 年至 2013 年司法实践为样本	杨新京等 (139)
--	------------

一、2009 年至 2013 年北京市朝阳区侵犯公民个人信息犯罪案件的特点	(140)
---	-------

二、司法实践中存在的问题及困惑	(142)
三、侵犯公民个人信息犯罪的刑法解释辨析	(147)
四、对侵犯公民个人信息犯罪的立法及司法建言	(163)

集资类犯罪问题研究

——以被害人经济恢复为视角	陈庆安 (166)
一、集资类犯罪被害人经济恢复概述	(166)
二、集资类犯罪被害人经济恢复的法律依据	(176)
三、集资类犯罪被害人经济恢复的法理依据	(184)
四、集资类犯罪被害人的国家救助	(205)
五、集资类犯罪被害人的社会救助	(225)
六、集资类犯罪被害人的财产返还	(238)

非法集资类涉众型经济犯罪的认定与司法适用研究

——以非法吸收公众存款罪为例	吴飞飞等 (253)
一、引言	(253)
二、基本问题概述	(256)
三、非法吸收公众存款罪构成要件的实质解释	(267)
四、实质解释论立场下非法吸收公众存款罪的认定	(301)

城市化进程中的职务犯罪研究

.....	关福金 (309)
一、中国城市化的现实景观	(309)
二、城市化进程中的职务犯罪样态	(317)
三、城市化进程中职务犯罪产生的原因	(322)
四、城市化进程中职务犯罪控制	(330)

检察环节辩护人诉讼权利保障问题研究

.....	甄 贞 闫俊琪 (335)
一、辩护制度的价值与挑战	(336)
二、检察机关保障辩护律师诉讼权利的法理基础	(340)

三、检察机关保障辩护律师权利的现状	(348)
四、现存问题之原因分析	(360)
五、检察机关保障律师权利机制的完善	(366)
六、完善辩护律师表达意见的制度机制	(374)
七、完善辩护律师救济的制度建议	(379)

职务犯罪案件并案侦查机制研究

..... 杨书文等	(381)
一、职务犯罪案件并案侦查机制概述	(381)
二、职务犯罪案件并案侦查机制的重要意义	(385)
三、职务犯罪案件并案侦查机制的适用条件	(386)
四、职务犯罪案件并案侦查机制的司法实践	(388)
五、职务犯罪案件并案侦查机制的配套措施	(391)

“直接影响”在讯问贿赂犯罪嫌疑人中的应用

..... 徐洪祥	(394)
一、引言	(394)
二、“学习”在讯问贿赂犯罪嫌疑人时的应用	(395)
三、“认可”在讯问贿赂犯罪嫌疑人时的应用	(398)
四、“从众”在讯问贿赂犯罪嫌疑人时的应用	(407)

附条件逮捕制度实证分析及完善建议

..... 刘福谦等	(412)
一、各地检察机关适用附条件逮捕的基本情况	(413)
二、各地检察机关适用附条件逮捕存在的问题及原因分析	(415)
三、详尽解读最高人民检察院《关于人民检察院 审查逮捕工作中适用“附条件逮捕”的意见 (试行)》的相关规定	(419)
四、对完善附条件逮捕制度的再思考	(422)

完善附条件逮捕工作机制研究

- 万建成等 (428)
- 一、附条件逮捕制度适用的现状 (2008 年至 2012 年) ... (429)
- 二、附条件逮捕制度相关问题的原因分析 (432)
- 三、完善现行附条件逮捕制度的对策建议 (435)

公诉视角下讯问同步录音录像制度的问题与完善

- 黄河等 (441)
- 一、同步录音录像制度相关规定概述 (441)
- 二、我国讯问同步录音录像实施状况的评析 (443)
- 三、同步录音录像制度实施存在相关问题的反思 (447)
- 四、同步录音录像制度进一步完善的建议 (449)

非法证据排除规则实施问题研究

- 蓝向东 中文宽 (455)
- 一、非法证据排除规则的实证调查情况 (455)
- 二、非法证据排除规则实施存在的问题 (470)
- 三、提升非法证据排除规则实施效果的建议 (482)

量刑规范化改革实证研究

- 徐建波 李 斌 (496)
- 一、量刑规范化改革全面推行两载考：从纸面到现实尚存在一定的距离 (497)
- 二、量刑规范化改革的宏观进路 (504)
- 三、量刑规范化改革的微观进路 (510)

未成年人社会调查报告在量刑程序中的适用研究

- 马迪等 (515)
- 一、未成年人社会调查报告在量刑程序中的性质 (515)
- 二、证据规则对未成年人社会调查报告的规制思路 ... (519)
- 三、在量刑程序中适用未成年人社会调查报告的方式 ... (521)
- 四、结语 (527)

浅谈刑事冤假错案发现机制的完善

——以服刑人员刑事申诉检察制度为分析视角

- 王煜等 (528)
- 一、刑罚执行环节刑事冤假错案的外延限定 (529)
- 二、我国现行刑事冤假错案发现机制之检讨——以
无效申诉为例 (532)
- 三、刑罚执行监督环节服刑人员刑事申诉检察制度
改革与创新 (543)

涉法涉诉信访工作改革对刑事申诉检察工作的影响

- 罗庆东等 (551)
- 一、涉法涉诉信访工作改革的源起 (551)
- 二、涉法涉诉信访工作改革的内容和要求 (555)
- 三、刑事申诉检察工作与涉法涉诉信访工作改革的
关系 (556)
- 四、涉法涉诉信访工作改革对刑事申诉检察工作的
影响 (558)
- 五、刑事申诉检察工作应对涉法涉诉信访工作改革
的对策建议 (564)

刑罚执行变更检察监督机制的完善对策与改革前瞻

- 杨玉俊 徐 建 (574)
- 一、引言 (574)
- 二、刑罚执行变更检察监督机制的概念厘定 (575)
- 三、刑罚执行变更检察监督最新立法及评析 (576)
- 四、刑罚执行变更检察监督的实践做法 (581)
- 五、刑罚执行变更检察监督的实践问题 (587)
- 六、刑罚执行变更检察监督机制的完善对策 (599)
- 七、刑罚执行变更检察监督的类诉讼化程序设计 (607)

《民事诉讼法》修改与民事检察制度的完善

..... 郑新俭 孙加瑞	(610)
一、检察监督范围	(610)
二、关于检察监督的条件	(618)
三、监督方式	(626)
四、关于监督程序	(633)

民事诉讼类案监督的实务考察和完善建议 邵世星 (663)

一、民事诉讼类案监督的实务考察	(663)
二、对类案监督工作的现状分析	(668)
三、类案监督工作的完善	(672)

对调解书的检察监督：角色、范围及实现

..... 张剑文 李清伟	(681)
一、检察监督之定位：对问题诉讼调解案件的规制 ...	(682)
二、检察监督之范围：从三种再审启动途径之关系 出发	(689)
三、检察监督之实现：难题及措施	(695)

民事调解检察监督实证研究

..... 北京市石景山区人民检察院课题组	(700)
一、北京市 2010 年至 2013 年间民事调解检察监督 基本情况	(701)
二、民事调解检察存在的问题分析	(707)
三、制度完善建议	(713)

论民事执行检察监督制度的构建

——以修订后的《民事诉讼法》为视角

..... 许永俊等	(716)
一、民事执行检察监督面临的难点	(716)
二、民事执行检察监督的原则	(719)
三、民事执行检察监督的范围	(725)

四、民事执行检察监督的方式——以监督对象为视角 …	(727)
论行政检察的对象和方式	田力等 (735)
一、确定行政检察对象和方式的立足点	(735)
二、行政检察的对象	(737)
三、行政检察监督的方式	(746)
四、结语	(750)
论非诉行政执行检察监督的制度构建	贾小刚等 (751)
一、导语	(751)
二、非诉行政执行制度概述	(752)
三、非诉行政执行案件情况、特点及其存在的问题 …	(764)
四、对非诉行政执行进行检察监督的制度构建	(786)

检察权的优化配置研究

王敏远 孙春雨 王 伟 张翠松*

检察权是检察制度的核心，也是检察学研究的重要内容，如何科学合理地配置检察权，特别是如何对法律赋予检察机关的各种权力进行优化组合，是关涉到检察机关的宪法定位，关涉到整个司法权的合理调配，关涉到检察改革发展方向，关涉到检察事业长远发展的重大理论和实践问题。从宏观上看，检察权的优化配置涉及检察权与审判权、行政权等国家权力之间的配置。这种配置的状况将直接决定检察权的权力属性及检察机关的宪法定位。从微观上看，检察权的优化配置涉及检察权内部的权力划分和配置。这种配置状况将直接决定检察权运行的模式、路径、法律监督的权威、效率和效果。近年来，随着理论界对检察权的概念、性质等重大问题逐渐形成共识，研究的重点逐渐转向了检察权的内部优化配置上，根据我国现行《宪法》、《人民检察院组织法》、“三大诉讼法”以及《监狱法》、《人民警察法》等相关法律的规定，检察机关享有的职权包括诉讼监督权、刑事公诉权、职务犯罪侦查权以及审查批捕权

* 作者简介：王敏远，中国社会科学院法学研究所研究员、博士生导师，中国刑事诉讼法学研究会副会长；孙春雨，北京市人民检察院第二分院法律政策研究室主任；王伟，北京市人民检察院第二分院法律政策研究室主任助理；张翠松，北京市人民检察院第二分院法律政策研究室科长。

等，这些职权根据权力的性质和运作规律、特点的不同，可以概括为诉讼职权和监督职权，其中，公诉权、批捕权、职务犯罪侦查权属于诉讼职能，而诉讼监督职能包括刑事立案监督、侦查活动监督、刑事审判监督、刑罚执行和监管活动监督、民事行政诉讼监督等权能。

检察权的优化配置涉及多个层次，既有诉讼职权本身的优化配置，比如职务犯罪侦查权的优化配置需要建立反贪和反渎部门联合工作机制，公诉权的优化配置需要设置专业化的公诉机关等，也涉及监督职权的优化配置，比如侦查监督权的优化配置需要将检察机关对自侦案件的监督与对公安、安全等机关的监督分开等，还涉及诉讼职权与监督职权之间的优化配置，而诉讼职权与监督职权的优化配置是更为重要的核心问题，因为近年来，法学界关于检察机关定位的讨论一直围绕着诉讼职权与监督职权二者之间关系的争论进行，但始终没有达成一致认识。因此，如何科学合理地配置诉讼职权和监督职权，特别是如何对法律赋予检察机关的诉讼职权和监督职权进行优化组合，关系到检察权效能的发挥和检察机制的良好运行，因而是我国检察制度发展进程中必须研究并加以解决的重大问题，也是司法体制和工作机制改革始终要面对的重大问题。

近年来，一些地方检察机关在实践上先行一步，探索将诉讼职能与监督职能适度分离，并对现有的机构职责、工作机制进行一定的调整，成立专门的诉讼监督机构。专门诉讼监督机构设立后，其在实践运行中效果如何，至今还没有全面、系统的实证研究予以论证。可以说，目前，检察机关诉讼职权与监督职权优化配置问题，在理论认识上还存有许多争议，在司法实践中还面临不少难题，这也是本课题研究的目的和意义所在。

要解决好检察机关诉讼职权与监督职权优化配置的问题，我们认为，应当重点理解和把握好以下几个问题：即诉讼职能与监督职能概念的内涵、外延，检察机关的性质、检察权的性质和内容、诉讼职权与监督职权的关系，诉讼职权与监督职权优化配置的原则，

实现诉讼职权与监督职权优化合理配置的具体路径等相关问题，上述问题构成了诉讼职权与监督职权优化配置的概念界定、理论前提、决定因素和方式尺度。

一、概念界定及理论前提

（一）诉讼职能和监督职能的名称及内涵

1. 公诉职能、控诉职能、追诉职能还是诉讼职能

在笔者所能查阅到的关于检察机关诉讼职能与监督职能二者之间关系的相关研究文献中，发现学界对与检察机关监督职能相对应的“诉讼职能”^①概念使用名称并不统一，有的称为“追诉职能”^②，有的称为“控诉职能”^③，有的称为“公诉职能”^④，有的称为“诉讼职能”^⑤，虽然名称各不相同，但各位作者研究的语境和场域均主要是指检察机关的刑事公诉职能，只是叫法不同而已。我们认为，当与监督职能相对使用时，“诉讼职能”的叫法是比较恰当的，理由在于如果叫作追诉职能、控诉职能和公诉职能的话，人们很容易就把职权限定在刑事公诉上，而检察机关的职权不仅仅涉及刑事领域，目前民事和行政领域的公诉制度（公益诉讼制度）也是检察机关通过实践积极探索的一项职权，不应该把该项职权排除在检察机关的职能之外。因此，使用“诉讼职能”这一概念比较妥当，其内涵和外延较为丰富，对检察职权的概括也更为全面。

2. 诉讼监督职能还是法律监督职能

这个问题其实又回到法律监督还是诉讼监督这一对概念辨析的

① 笔者这里暂且使用“诉讼职能”这一名称。

② 参见朱孝清：《检察机关集追诉与监督于一身的利弊选择》，载《人民检察》2011年第3期。

③ 参见吕涛、杨红光：《刑事诉讼监督新论》，载《人民检察》2011年第8期。

④ 参见樊崇义：《法律监督职能哲理论纲》，载《人民检察》2010年第1期。

⑤ 参见陈卫东：《检察机关角色矛盾的解决之策——法律监督职能与诉讼职能的分离》，载《法制日报》2011年2月23日第12版。