

刑事审级制度研究

朱立恒 著



Research on
the System
of Criminal
Trial Grade

BY ZHU LI HENG

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

D915.318.2/3

2008

刑事审级制度研究

朱立恒 著


法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

刑事审级制度研究 / 朱立恒著. —北京:法律出版社, 2008. 5

ISBN 978 - 7 - 5036 - 8252 - 0

I. 刑… II. 朱… III. 刑事诉讼法—审级制度—研究—

中国 IV. D925. 210. 4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 033265 号

© 法律出版社·中国

刑事审级制度研究

朱立恒 著

责任编辑 孙东育 田会文

装帧设计 乔智炜

开本 A5

版本 2008 年 5 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京中科印刷有限公司

印张 10.25 字数 248 千

印次 2008 年 5 月第 1 次印刷

编辑统筹 法学学术出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶 松

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

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939686

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

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

苏州公司/0512-65193110

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 8252 - 0

定价:28.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

序

刑事审级制度主要是关于审判机关在纵向组织体系上的层级划分,以及刑事案件的判决或者裁定发生法律效力层级数的制度。刑事审级制度是一国普通程序内部的纠错机制,其设计科学与否,直接关系到公正、效率等刑事诉讼价值和惩罚犯罪、保障人权等刑事诉讼目的的实现。新中国成立后不久,我国就确立了四级两审终审的刑事审级制度,一直沿用至今,基本无甚变动。经过几十年的司法实践,两审终审制暴露出了不少问题,学界也就此展开了许多讨论,形成了一定的研究成果。然而,我国目前还没有一部以刑事审级制度为题的学术专著或者是博士论文,对于刑事审级制度进行比较全面、系统、细致、深入的研究。朱立恒博士经过几年的刻苦钻研,日前完成了这一工作,其撰写的《刑事审级制度研究》一书即将交付出版,我首先表示赞赏与祝贺。

本书共五章,内容丰富。明确了刑事审级制度

的概念、构成要素以及刑事审级制度与刑事上诉制度、刑事再审制度以及死刑复核程序之间的关系。分析了刑事审级制度应当遵循的基本原则及刑事审级制度所具有的功能。对法国、德国、英国、美国、日本和俄罗斯等法治发达国家的刑事审级制度进行了全面考察、系统地比较分析。探索刑事审级制度的构建原理。对我国两审终审制存在的问题和缺陷进行了全面的剖析,并对我国刑事审级制度的修改与完善问题提出了个人见解。这些研究在以下三个方面体现出与现有成果的差异,从而使本书更具有学术价值和借鉴意义:

首先,提出并对刑事审级制度的基本原理问题进行了比较深入的探索。刑事审级制度的产生和发展受政治制度、经济状况、文化背景、历史传统、社会发展等多种因素的影响和制约,因而比较复杂。但刑事审级制度的建立并非毫无章法,仍有一定的规律可循。刑事审级制度的基本原理就是关于刑事审级制度发展演变规律的高度概括与提炼,是完善刑事审级制度的理论基础。准确把握刑事审级制度的基本原理,对于刑事审级制度的科学化建构、对于刑事审级制度功能的充分发挥、对于刑事诉讼目的与价值目标的实现都具有重要意义。本书分别从认识论、价值论及技术论三个方面,寻求刑事审级制度的建构原理。这对于提升我国刑事审级制度研究的理论层次,对推进我国刑事审级制度,乃至刑事司法制度的改革,都具有重要意义。

其次,对于两审终审制进行了全面的反思。关于我国两审终审制所存在的问题,在实践中有所暴露,学界对此也有不少分析,但像本书分别从理论、立法与实践三个维度对于我国两审终审制度的缺陷进行全面的梳理与总结尚属首次,这对于充分认识我国两审终审制度,并进而有针对性地进行改革非常必要,也非常关键。

最后,形成渐进确立三审终审制的主张。从我国两审终审制存在的诸多问题和缺陷来看,我国刑事审级制度的改革迫在眉睫。目前学界的改革方案最主要的就是实行三审终审制。尽管这方面的具体建议有很

多详细的阐述,但对于这样的改革在我国可能面临的困境,以及其能否解决现行刑事审级制度存在的问题,似乎缺乏足够的关注与分析。作者指出我国刑事审级制度的改革是一项内容复杂、任务艰巨的改革,在改革的过程中可能会遇到各种难以预测的困难。这决定了我国刑事审级制度改革不会一蹴而就,只能走循序渐进的道路。主张应当分别制定近期、中期与远期改革目标,并根据上述目标制定不同的改革措施,分阶段、有计划地加以实施。这种改革方案与思路的优点是能够比较成功地避免改革将会对我国刑事审级制度乃至整个刑事司法制度形成较大的冲击,所可能导致的混乱与可接受性危机。对于存在的问题根据其轻重缓急,逐步予以解决,使得改革得以逐步推进,从而达到水到渠成的效果。既维护了现有制度与法律秩序的相对稳定,又能够实现制度改革的目标。这种思路和方法对于我国刑事审级制度的改革,乃至整个司法制度的改革都具有参考价值。

祝愿朱立恒博士在以后的学术研究中能够有更多的收获,为推动我国社会主义法治建设贡献智慧。

读后有感,聊作数言,是为序。

最高人民法院副院长

熊选国

2008年2月25日

目 录

导论 / 1

一、研究意义 / 1

二、研究方法 / 7

三、本书结构 / 10

第一章 刑事审级制度概述 / 12

一、刑事审级制度的概念分析 / 12

(一) 刑事审级制度的含义及其构成要素 / 13

(二) 刑事审级制度与相关概念之比较 / 16

二、刑事审级制度的基本原则 / 22

(一) 审级独立原则 / 22

(二) 上诉不加刑原则 / 33

(三) 有限审查原则 / 38

三、刑事审级制度的功能 / 42

(一) 保障被告人的合法权益 / 42

(二) 保障司法裁判的正确性 / 45

2 刑事审级制度研究

(三)促进程序公正/ 50

(四)统一法律适用/ 54

(五)防止权力滥用/ 56

(六)解释和发展法律/ 60

四、小结/ 64

第二章 国外刑事审级制度比较分析/ 68

一、刑事审级制度模式之比较/ 69

(一)两审终审制模式/ 69

(二)三审终审制模式/ 71

(三)其他模式/ 73

(四)几点启示/ 74

二、刑事法院等级之比较/ 75

(一)法院的等级划分/ 75

(二)各级法院的功能/ 84

(三)各级法院的管辖范围/ 84

三、刑事初审程序之比较/ 95

(一)刑事初审普通程序的一般考察/ 95

(二)各国刑事初审普通程序的异同/111

四、刑事上诉程序之比较/113

(一)刑事上诉程序的构造/113

(二)刑事上诉程序的审查范围和上诉理由/117

(三)刑事上诉程序的裁判方式/122

(四)刑事上诉的主体/124

(五)刑事上诉的期限/129

五、小结/130

第三章 刑事审级制度的构建原理/133

一、认识论原理/133

(一) 刑事审判活动是一种特殊的认识活动/134

(二) 认识论与刑事审级制度的构建/139

二、价值均衡原理/145

(一) 司法公正/146

(二) 司法效率/153

(三) 司法公正与司法效率之间的均衡与刑事审级制度的构建/156

三、技术原理/160

(一) 初审程序与上诉程序审判对象之间的区分/160

(二) 初审程序与上诉程序之间的功能划分/166

(三) 程序分流机制/171

四、小结/177

第四章 中国刑事审级制度的缺陷/180

一、中国刑事审级制度概述/181

(一) 新中国两审终审制的起源和演变/181

(二) 两审终审制的主要内容/185

(三) 设立两审终审制的根据/190

二、中国刑事审级制度的理论缺陷/193

(一) 两审终审制是否符合中国国情/193

(二) 审级制度设置是否应当以诉讼效率为主导/199

(三) 补救措施能否弥补两审终审制的缺陷/201

三、中国刑事审级制度的立法缺陷/203

(一) 侧重私人目的的刑事审级制度功能/203

(二) 法院制度不尽合理/207

(三) 缺乏相对独立的法律审/212

(四) 全面审查原则有悖法理/215

(五) 上诉与抗诉失衡/217

(六) 上诉不加刑原则存在漏洞/218

(七) 发回重审制度有悖于无罪推定原则的基本精神/222

4 刑事审级制度研究

(八)超职权主义仍然存在/223

四、中国刑事审级制度的实践缺陷/225

(一)粗糙的第一审程序/225

(二)流于形式的上诉审理/227

(三)书面为主的审理方式/229

(四)上诉不加刑原则难以得到贯彻落实/232

(五)发回重审存在诸多弊端/233

(六)事与愿违的死刑复核程序/236

(七)终审不终/239

五、小结/241

第五章 中国刑事审级制度的修改与完善/245

一、三审终审制改革方案评析/245

(一)增加第三审程序/246

(二)调整各级法院的设置、功能与管辖权/246

(三)区分权利性上诉和裁量性上诉/249

(四)区分事实审和法律审/250

(五)废除全面审查原则,实行有限审查原则/251

(六)改革上诉程序的审理方式/251

(七)建立判例制度/253

二、三审终审制改革方案可能面临的障碍/253

(一)三审终审制改革是一项成本高昂的改革/254

(二)三审终审制改革可能因为行政化的法院关系而落空/255

(三)法律审与事实审之间的区分存在较大难度/256

(四)难以处理上诉程序与死刑复核程序、再审程序之间的关系/257

(五)现行刑事初审程序无法为三审终审制改革提供足够的支持/259

(六)过低的律师参与率将会影响三审终审制改革的实施效果/260

三、中国刑事审级制度改革的目标与途径/262

(一)中国刑事审级制度改革的渐进性/263

(二)中国刑事审级制度改革的近期目标及其措施/268

(三)中国刑事审级制度改革的中期目标及其措施/275

(四)中国刑事审级制度改革的远期目标及其措施/277

四、小结/281

结语/284

参考文献/289

Contents

Introduction/ 1

1. Significance of research/ 1
2. Methods of research/ 7
3. Structure of the book/ 10

Chapter One Overview of the system of criminal trial grade abroad/ 12

1. Conception analysis/ 12
 - 1.1 Definition and elements of the system of criminal trial grade/ 13
 - 1.2 Conceptual Comparison with Relevant Terms of the system of criminal trial grade/ 16
2. Basic principles of the system of criminal trial grade/ 22
 - 2.1 Principle of Independence of trial grade/ 22
 - 2.2 Principle of no increase of criminal punishment resulting from appeal/ 33
 - 2.3 Principle of limited review/ 38
3. Functions of the system of criminal trial grade/ 42

2 刑事审级制度研究

- 3.1 Protection of Defendants' legal rights/ 42
- 3.2 Ensuring justice of criminal adjudication/ 45
- 3.3 Promoting Procedural justice/ 50
- 3.4 Make law application uniform/ 54
- 3.5 Preventing power abuse/ 56
- 3.6 Interpreting and developing laws/ 60
- 4. Summary/ 64

Chapter Two Comparative analysis of the system of criminal trial grade / 68

- 1. Comparative Analysis on modes of the system of criminal trial grade/ 69
 - 1.1 The mode of the system of the court of second instance being the final instance/ 69
 - 1.2 The mode of the system of the court of third instance being the final instance/ 71
 - 1.3 Other modes/ 73
 - 1.4 Several enlightenments/ 74
- 2. Comparative analysis on trial grade of criminal courts/ 75
 - 2.1 Division of trial grade of Courts/ 75
 - 2.2 Functions of courts at all levels/ 84
 - 2.3 Jurisdiction of courts at all levels/ 84
- 3. Comparative analysis on the criminal procedure of the first instance/ 95
 - 3.1 Overview of the criminal procedure of the first instance/ 95
 - 3.2 Similarities and differences of foreign criminal procedures of the first instance/111
- 4. Comparative Analysis on criminal procedure of the second instance/113
 - 4.1 Structure of the criminal procedure of the Second instance/113
 - 4.2 Review scope and grounds for appeal of the criminal procedure of the second instance/117

- 4.3 Jurisprudence method of the criminal procedure of the second instance/122
- 4.4 Criminal appellants/124
- 4.5 Time limit for appeal/129
- 5. Summary/130

Chapter Three Theories of the system of criminal trial grade /133

- 1. Epistemology/133
 - 1.1 Criminal trial as a special recognition activity/134
 - 1.2 Epistemology & constructing the system of criminal trial grade /139
- 2. Value balancing/145
 - 2.1 Juridical justice/146
 - 2.2 Juridical efficiency/153
 - 2.3 Balance between juridical justice and juridical efficiency & constructing the system of criminal trial grade /156
- 3. Technology/160
 - 3.1 Division of objects between the procedure of the first instance and the second one/160
 - 3.2 Distribution between procedure between the procedure of the first instance and the second one/166
 - 3.3 Procedure division system/171
- 4. Summary/177

Chapter Four Deficiencies of Chinese system of criminal trial grade/180

- 1. Overview of Chinese system of criminal trial grade/181
 - 1.1 Origin and development of the system of the court of second instance being the final instance in China/181
 - 1.2 Contents of the system of the court of second instance being the final instance in China/185
 - 1.3 Basis of establishing the system of the court of second instance being

4 刑事审级制度研究

the final instance/190

2. Theoretic deficiencies of Chinese system of criminal trial grade/193
 - 2.1 Whether the system of the court of second instance being the final instance conform with the Characteristics of China/193
 - 2.2 Whether the system of trial grade should be trial efficiency-oriented? /199
 - 2.3 Whether remedy measures could offset deficiencies? /201
3. Legislation deficiencies of Chinese system of criminal trial grade/203
 - 3.1 With function focus on private purposes/203
 - 3.2 Unreasonable court organization/207
 - 3.3 Lack of independent trial of law/212
 - 3.4 All-round review against legal principles/215
 - 3.5 Unbalance between appeal and protest procedures/217
 - 3.6 Deficiencies in Appeal Not Infliction Principle/218
 - 3.7 Remand for retrial against spirit of presumption of innocence principle/222
 - 3.8 Inquisitorial system still in existence/223
4. Practice deficiencies of Chinese system of criminal trial grade/225
 - 4.1 Rough procedure of the first instance/225
 - 4.2 Formatic appellate hearing/227
 - 4.3 Mainly documents-based hearing/229
 - 4.4 Failure of implementation of the principle of no increase of criminal punishment resulting from appeal/232
 - 4.5 Deficiencies in remand for retrial/233
 - 4.6 Review of death sentences contrary to expectations/236
 - 4.7 The second instance not final/239
5. Summary/241

Chapter Five To improve Chinese system of criminal trial grade /245

1. Overview of the Reform Proposal of the system of the court of third instance being the final instance/245

- 1.1 To add the third instance/246
- 1.2 To adjust courts establishment , functions distribution and jurisdiction/246
- 1.3 To distinguish between appeals based upon rights and discretion/249
- 1.4 To distinguish between trial of fact and that of Law/250
- 1.5 To abolish all-round review and to employ limited review/251
- 1.6 To reform hearing method of appeals/251
- 1.7 To establish case law system/253
2. Possible obstacles to reform proposal of the system of the court of third instance being the final instance/253
 - 2.1 Cost-demanding/254
 - 2.2 To be undermined by administrative tendency of judicial system /255
 - 2.3 Hard to distinguish between trial of fact and trial of law/256
 - 2.4 Hard to handle relationships among appeals , reviews of death sentences and retrials/257
 - 2.5 Present the first-instance procedure incapable to offer sufficient supports for the reform of the system of the court of third instance being the final instance/259
 - 2.6 Low lawyer involvement would impact the reform the system of the court of third instance being the final instance/260
3. Goals and approaches of Chinese system of criminal trial grade/262
 - 3.1 Gradual reform of Chinese system of criminal trial grade /263
 - 3.2 Short-term goals and approaches of Chinese system of criminal trial grade/ 268
 - 3.3 Medium-term goals and approaches of Chinese system of criminal trial grade/275
 - 3.4 Long-term goals and approaches of Chinese system of criminal trial grade/ 277
4. Summary/281

Conclusion/284

References/289

导 论

一、研究意义

近年来,新闻媒体报道的诸如辽宁李化伟案件、云南杜培武案件、湖北佘祥林案件、河北聂树斌案件等一系列冤案引起了全国社会各界的广泛关注。这些案件之所以在社会各界引起强烈反响,甚至促使最高人民法院于2007年正式收回下放20余年的死刑核准权,不仅在于这些案件本身给相关人员在肉体上或者精神上带来了巨大的伤害,而且深刻地反映了中国刑事司法制度存在的一系列弊端,如非法取证、刑讯逼供屡禁不止,超期羁押现象比较严重,刑事辩护难,刑事诉讼证据规则缺失,有罪推定,司法不独立,法庭审判流于形式,死刑复核名存实亡等。研究这些冤案,我们不难发现许多冤案从产生到发展,再从发现冤案到最终纠正冤案,几乎遵循着相同的运行轨迹:第一步,在一起杀人案件发生以后,在有罪推定思想的推动下,无辜者被