

总主编◎卞建林

【新时代诉讼法学创新文库】  
(14)

# 司法规律研究

■ 卞建林◎等著

兼外借

 中国人民公安大学出版社

 群众出版社

新时代诉讼法学创新文库 (14)

总主编 卞建林

# 司法规律研究

卞建林 等著

中国人民公安大学出版社

群众出版社

·北京·

## 图书在版编目 (CIP) 数据

司法规律研究/卞建林等著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2019. 4

(新时代诉讼法学创新文库)

ISBN 978-7-5653-3510-5

I. ①司… II. ①卞… III. ①诉讼法—规律—研究

IV. ①D915.01

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2019) 第 001607 号

新时代诉讼法学创新文库

司法规律研究

卞建林 等著

---

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: 北京市泰锐印刷有限责任公司

---

版 次: 2019 年 4 月第 1 版

印 次: 2019 年 4 月第 1 次

印 张: 15.375

开 本: 880 毫米×1230 毫米 1/32

字 数: 414 千字

---

书 号: ISBN 978-7-5653-3510-5

定 价: 59.00 元

---

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

电子邮箱: [zbs@cppsup.com](mailto:zbs@cppsup.com) [zbs@cppsu.edu.cn](mailto:zbs@cppsu.edu.cn)

---

营销中心电话: 010-83903254

读者服务部电话 (门市): 010-83903257

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): 010-83903253

法律图书分社电话: 010-83905745

---

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

## 总 序

党的十九大作出了中国特色社会主义进入新时代、我国社会主要矛盾转化为人民日益增长的美好生活需要和不平衡不充分的发展之间的矛盾等重大政治论断，深刻阐述了新时代中国共产党的历史使命，确定了全面建成小康社会、全面建设社会主义现代化国家的奋斗目标，对新时代推进中国特色社会主义伟大事业和党的建设新的伟大工程作出了全面部署。

全面依法治国是新时代中国特色社会主义的本质要求和重要保障，而法学研究是社会主义法治建设的重要组成部分，肩负着为法治建设提供理性解读与智识支撑的重要任务。诉讼法学作为与法治实践密切相关的应用性学科，面对新时代法治建设的新任务，更需要深入自觉地回应实践发展需求。只有建立能够适应我国国情、符合社会发展趋势的诉讼法学理论学说与制度体系，才能满足司法实践的需要。新时代推进中国特色社会主义法治建设面临的新问题，为诉讼法学研究提供了新的机遇，也使诉讼法学研究面临前所未有的挑战与压力。面对这种挑战与压力，我们有必要重点强调“创新”二字。创新是学术研究与理论发展之魂，是推动诉讼法学研究不断发展的最大动力。创新诉讼法学研究，可以从以下几个方面理解：

首先是学术研究领域的创新。研究领域的创新并不意味着

否定、抛弃过去的研究成果，而是在此基础上往更广、更深、更符合实践需要的方向拓展。这不仅需要我们在今后的研究中进一步加强基础性研究，争取在原有研究范畴上获得更高层次、更有深度的学术成果，并不断挖掘、开发新的理论研究范畴，同时也需要我们进一步加强应用性研究，特别是法律实施问题的研究，从而使得诉讼法学理论研究的成果能够顺利转化到实践中去，能够真正引导国家司法制度的变革与发展。此外，社会的发展是一个系统工程，各个部分、环节与层面的发展都是相互影响与相互制约的，这种影响与制约的关系越来越紧密，因此，诉讼法学的发展要想跟上社会发展的步伐并充分发挥其作用，也必须加强对社会科学及自然科学中相关研究成果的吸收、借鉴，进一步开展跨学科、交叉学科、边缘学科的探索研究。

其次是学术研究思路的创新。过去，诉讼法学研究存在较明显的功利化倾向，同时也难以摆脱条文的限制，从而缺乏研究的深度和新意。从规范诉讼法学走向理论诉讼法学，是诉讼法学发展的必然趋势。加强对诉讼原理、诉讼规律的研究，有助于诉讼立法的科学化，也对正确开展司法活动具有重要的指导作用。在这个过程中，不仅需要我们积极借鉴法制发达国家丰富的研究成果和宝贵的实践经验，也需要我们深刻解读、准确把握中国法治实践与法治道路的客观规律，重点解决国际司法准则的本土化问题，努力打造具有中国特色的诉讼法治话语体系。

再次是学术研究方法的创新。长期以来，我国学者在诉讼法学研究方法的运用上偏重于采用概念推理、理论辨析等传统

方法，缺乏实践调查与数据分析，以致产生理论设想与实践操作之间的偏离与脱节。面对新时代司法实践中出现的诸多问题，我们有必要进一步加强探索实证研究方法，积极开展各种形式的实践调查和试点实验，加强数据采集与定量分析，不断总结、推广试点经验与实证成果，回答和检验理论研究中的特定问题。实证研究方法的运用有利于实现理论法学与应用法学的衔接、法学理论与司法实践的衔接，也有助于将法学研究成果及时地投入到司法实践中加以检验和修正。

最后是学术研究队伍的创新。以往，诉讼法学研究大都局限于自身学科领域，在研究队伍的组建上存在成员单一、结构固定等普遍问题。在中国特色社会主义新时代，面对不同性质、不同诉求的社会矛盾相互交织、共同作用的现实情况，突破学科壁垒与部门围墙，实现多学科、多部门之间的协同创新势在必行。协同创新理念的实施，要求诉讼法学科在自身优势与特色的基础上紧密联系其他学科，在学术研究队伍的搭建与研究项目的设计上努力实现高校、科研院所、司法实务部门以及企事业单位等不同学科、不同主体之间的资源集成与共享，以此消除诉讼法学科与其他学科、理论与司法实践之间的脱节现象。

中国政法大学诉讼法学研究院是从事诉讼法学研究的新颖综合性研究机构。2000年10月，诉讼法学研究院入选教育部普通高等学校人文社会科学百所重点研究基地，成为全国法学专业九个重点研究基地之一。诉讼法学研究院以中国政法大学雄厚的法学专业为基础，以国家级重点学科诉讼法学科为依托，集中开展诉讼法学、证据法学与司法制度研究，下设刑事诉讼

法学研究所、民事诉讼法学研究所、行政诉讼法学研究所和证据法学研究所。自成立以来，诉讼法学研究院坚持以科研为立院之本，积极承担多个国家级、省部级重大攻关项目，注重人才培养与团队建设，广泛开展多层次学术交流与合作，为国家立法完善作出重要贡献，很好地发挥了重点研究基地的引领与示范作用。

面对新时代涌现的诸多研究课题，在学术研究方面不断创新，积极进取，充分展现重点研究基地的学术影响力，是诉讼法学研究院长期建设、发展的主要目标。为了达此目标，诉讼法学研究院专门创办了“新时代诉讼法学创新文库”这一系列著作项目，用以汇集、总结和展示研究院各位研究人员围绕新时代中国特色社会主义诉讼法治理论与实践中的热点、重点、难点问题而形成的各项学术研究成果。这一文库的出版领域涵盖刑事訴訟法学、民事诉讼法学、行政诉讼法学、证据法学、司法制度等多个方面，以有新意、有深度、有分量的专著、译著为主要形式。我们希望能通过这个文库鼓励学术创新，积累学术成果，并为繁荣、深化和开拓诉讼法领域的学术研究积极贡献力量。

中国政法大学诉讼法学研究院院长

卞建林

2018年3月于北京

## 说 明

自党的十八大以来，以习近平同志为核心的党中央高度重视司法改革，并不断深化司法体制改革。中央反复强调司法改革要坚持问题导向，遵循司法活动的客观规律。正如习近平总书记所指出的那样，“完善司法制度，深化司法体制改革，要遵循司法活动的客观规律”。司法改革的顶层设计与制度实践必须遵循司法规律，才能确保司法改革的正确方向，不断完善和发展中国特色社会主义司法制度，最终实现社会公平正义。

规律是事物之间内在的本质联系，客观存在，并不以人的意志为转移，决定着事物的发展趋势。具体到司法活动中，司法规律并非自发生成的，而是在纵向的历史进程中逐步发展并形塑而成的。简言之，司法规律是对司法本质特征的归纳总结，是司法本身固有的、必然的、确定不移的本质。研究司法规律必须从司法的本质着手。司法权在本质上是一种判断权，具有中立性、被动性、亲历性、终局性的特征。习近平总书记指出，“司法活动具有特殊的性质和规律，司法权是对案件事实和法律的判断权和裁决权”。从一般意义上来看，司法活动是一个裁判活动，它缘起于对立冲突，并以特殊的手段化解各种冲突。由此看来，司法遵循着对立冲突规律、国家裁判规律、规范裁判规律、证据裁判规律、中立裁判规律、独立裁判规律、被动裁

判规律和裁判终局规律。在我国当前改革的背景下讨论司法规律，必然要结合中国特色社会主义的相关理论对司法规律做出相应的理论延拓。在中国特色社会主义制度下，司法规律的根本特征表现为党性、人民性和法治性的有机统一，基本规律则体现为权责统一、权力制约、公开公正、尊重程序与裁判终局五个方面。司法规律是司法实践所要遵循的基本趋势，一方面，司法规律是人们对司法实践的理论升华与精要概括；另一方面，司法规律是指导司法实践的基本理念。历史表明，只有正确认识、把握、尊重、遵循司法规律，才能保证司法的顺利发展，司法公正才能得以实现。基于此，我们以“司法规律研究”为主题，分析司法改革中存在的问题、澄清误区、总结经验，希冀对下一阶段的司法改革作出指引，为司法改革顶层设计提供科学论证和学理支持，推动司法改革科学化、规范化、文明化的发展，确保司法改革有理有据。

为了提升研究质量、完成研究目标，我们组织了中国政法大学的部分青年教师和博士研究生参与研究，既包括理论界学者，也有实务部门工作人员，共同深入探讨司法规律相关问题。在全体写作成员的共同努力以及各方领导、专家的支持和帮助下，研究已按期完成，并形成最终成果《司法规律研究》一书。本书总共包括“司法规律基本理论”“司法职权配置规律”“司法职权运行规律”“司法监督规律”“司法管理规律”五章。本书立足于本土化视野，深入研究了中国特色社会主义司法规律的理论精髓以及司法在国家治理现代化中的作用，探讨了司法规律与司法文化、司法理念、司法价值、司法制度、司法实践及司法方法之间的内在关联。本书采取“动静结合”的写作体

例，从静态的角度论证司法职权配置的规律与原则，总结与提炼审判权、检察权、侦查权、执行权的配置规律，剖析司法职权配置中存在的问题并加以展望；从动态的角度分析司法职权运行的规律，即审判权、检察权、侦查权、执行权运行应当遵循的规律，论述司法职权运行中存在的问题与完善路径。权力天生具有被滥用的倾向。司法权理应受到监督和制约，以确保其在合法轨道上运行。本书特此探讨了司法监督规律，强调加强和规范对司法活动的法律监督与社会监督，通过内生性的体系构建和外源性的机制依托，规范司法权的配置和运行。同时，党的十九大报告明确指出，“深化司法体制综合配套改革，全面落实司法责任制，努力让人民群众在每一个司法案件中感受到公平正义”。完善司法改革配套措施有利于提高司法改革的整体效能，是司法改革的应有之义。本书从司法体制内部着手研究司法管理规律，包括司法人员管理和司法业务管理，以实现对司法机关、司法活动的科学化、规范化、高效化管理，确保司法权独立、规范行使。

本书具体撰写分工如下：

第一章司法规律基本理论，负责人卞建林，撰稿人卞建林、桂梦美、王帅、侯思倩、谢澍。

第二章司法职权配置规律，负责人汪海燕，撰稿人汪海燕、谭秋桂、许慧君、许玺铮、刘奕君。

第三章司法职权运行规律，负责人郭志媛，撰稿人郭志媛、谭秋桂、孙卫华、霍艳丽、孙宏斌、张可。

第四章司法监督规律，负责人栗峥，撰稿人栗峥、韩成军、张璐、李振洋。

第五章司法管理规律，负责人王贞会，撰稿人王贞会、倪润、邹开红、李昊昕、王天保。

全体写作成员经过多次修改与统稿形成最终成果，在此感谢他们的辛勤付出。当然，书中难免有疏漏不足之处，敬请各方专家与读者不吝赐教，批评指正。

卞建林

2018年6月10日

## 目 录

|                                      |         |
|--------------------------------------|---------|
| 第一章 司法规律基本理论 .....                   | ( 1 )   |
| 第一节 司法的概念及其在国家治理现代化中的作用 ...          | ( 2 )   |
| 一、司法的概念 .....                        | ( 2 )   |
| 二、司法定位的理论基础 .....                    | ( 8 )   |
| 三、司法在国家治理现代化中的作用 .....               | ( 12 )  |
| 第二节 司法规律的内涵及实践展开 .....               | ( 23 )  |
| 一、关于司法的一般规律 .....                    | ( 24 )  |
| 二、中国特色社会主义对司法规律的理论延拓 .....           | ( 38 )  |
| 三、司法规律在司法职权行使中的展开 .....              | ( 50 )  |
| 第三节 司法规律的关联要素及相互影响 .....             | ( 56 )  |
| 一、司法规律与司法文化 .....                    | ( 56 )  |
| 二、司法规律与司法理念 .....                    | ( 61 )  |
| 三、司法规律与司法价值 .....                    | ( 64 )  |
| 四、司法规律与司法制度 .....                    | ( 68 )  |
| 五、司法规律与司法实践 .....                    | ( 72 )  |
| 六、司法规律与司法方法 .....                    | ( 76 )  |
| 第二章 司法职权配置规律 .....                   | ( 81 )  |
| 第一节 司法职权配置规律概述 .....                 | ( 81 )  |
| 一、司法职权配置规律的概念 .....                  | ( 82 )  |
| 二、司法职权配置的原则 .....                    | ( 85 )  |
| 三、司法职权配置规律与推进以审判为中心的诉讼<br>制度改革 ..... | ( 94 )  |
| 第二节 审判权配置规律 .....                    | ( 105 ) |

|                             |       |
|-----------------------------|-------|
| 一、审判职权的概念与定位 .....          | (106) |
| 二、审判职权配置的一般规律 .....         | (113) |
| 三、我国审判职权配置中的现实问题与完善思路 ..... | (123) |
| 第三节 检察权配置规律 .....           | (143) |
| 一、检察权的概念与属性 .....           | (143) |
| 二、检察机关上下级之间的领导体制 .....      | (159) |
| 三、检察机关内部的职权划分 .....         | (168) |
| 第四节 侦查权配置规律 .....           | (173) |
| 一、侦查权的概念与属性 .....           | (174) |
| 二、侦查权实施主体 .....             | (179) |
| 三、侦查权的配置与划分 .....           | (182) |
| 四、侦查权的控制 .....              | (190) |
| 第五节 执行权配置规律 .....           | (192) |
| 一、执行权的属性 .....              | (193) |
| 二、刑事执行权配置 .....             | (197) |
| 三、民事执行权配置 .....             | (211) |
| 第三章 司法职权运行规律 .....          | (226) |
| 第一节 司法职权运行规律概述 .....        | (226) |
| 一、司法职权运行规律的概念 .....         | (226) |
| 二、司法职权运行的共同规律 .....         | (227) |
| 三、司法职权的交叉运行与相互制衡规律 .....    | (228) |
| 第二节 侦查权运行规律 .....           | (234) |
| 一、侦查权运行规律的研究视角 .....        | (234) |
| 二、侦查权运行的一般规律 .....          | (236) |
| 三、我国侦查权运行存在的问题及完善 .....     | (243) |
| 第三节 检察权运行规律 .....           | (253) |
| 一、检察权运行的一般规律 .....          | (253) |
| 二、我国检察权运行存在的问题 .....        | (259) |
| 三、我国检察权运行的健全 .....          | (263) |

|                           |       |
|---------------------------|-------|
| 第四节 审判权运行规律 .....         | (270) |
| 一、审判权运行的一般规律 .....        | (271) |
| 二、我国审判权运行存在的问题 .....      | (282) |
| 三、我国审判权运行的健全 .....        | (286) |
| 第五节 刑事执行权运行规律 .....       | (300) |
| 一、刑事执行权运行的一般规律 .....      | (300) |
| 二、我国刑事执行权运行存在的问题 .....    | (303) |
| 三、我国刑事执行权运行的健全 .....      | (308) |
| 第六节 民事执行权运行规律 .....       | (314) |
| 一、民事执行权运行的一般规律 .....      | (314) |
| 二、我国民事执行权运行存在的问题 .....    | (317) |
| 三、确保民事执行权科学运行的建议 .....    | (319) |
| 第四章 司法监督规律 .....          | (328) |
| 第一节 司法监督制度概述 .....        | (328) |
| 一、司法监督的概念及分类 .....        | (328) |
| 二、司法监督的必要性 .....          | (332) |
| 三、司法监督的逻辑遵循 .....         | (336) |
| 第二节 司法监督规律的整体呈现 .....     | (341) |
| 一、司法监督的首要前提：权责统一 .....    | (342) |
| 二、司法监督的制度支撑：权力制约 .....    | (346) |
| 三、司法监督的价值取向：公开公正 .....    | (348) |
| 四、司法监督的内在要求：尊重程序 .....    | (349) |
| 五、司法监督的行权边界：裁判终局 .....    | (352) |
| 第三节 检察诉讼监督规律 .....        | (357) |
| 一、检察诉讼监督的一般规律 .....       | (358) |
| 二、我国当下检察诉讼监督存在的主要问题 ..... | (369) |
| 三、我国检察诉讼监督制度的完善 .....     | (381) |
| 第五章 司法管理规律 .....          | (394) |
| 第一节 司法管理规律概述 .....        | (394) |

|                     |       |
|---------------------|-------|
| 一、司法管理的概念与分类 .....  | (394) |
| 二、探讨司法管理规律的意义 ..... | (395) |
| 三、司法管理规律的一般要求 ..... | (398) |
| 第二节 司法人员管理 .....    | (401) |
| 一、司法人员分类管理 .....    | (401) |
| 二、司法人员惩戒制度 .....    | (413) |
| 三、司法人员职业保障 .....    | (423) |
| 第三节 司法业务管理 .....    | (444) |
| 一、案件流程管理 .....      | (444) |
| 二、司法业务考评 .....      | (462) |

习近平总书记指出：“要坚持司法体制改革的正确政治方向，坚持以提高司法公信力为根本尺度，坚持符合国情和遵循司法规律相结合，坚持问题导向、勇于攻坚克难，坚定信心，凝聚共识，锐意进取，破解难题，坚定不移深化司法体制改革，不断促进社会公平正义。”

研究司法规律，遵循司法规律，是坚持司法改革正确方向的理论基础。关于“司法规律”的基本定义，涵盖了“司法”与“规律”两大要点。司法规律既有一般规律，也有中国特色社会主义语境下的特殊规律。从一般意义上来看，司法作为一种“定分止争”的活动，缘起于冲突，并以特殊的手段化解冲突。由此，司法的一般规律表现为对立冲突、国家裁判、规范裁判、证据裁判、中立裁判、独立裁判、被动裁判和裁判终局八个方面。结合中国特色社会主义的语境，司法的根本特征体现为党性、人民性与法治性的有机统一，具体体现为权责统一、权力制约、公开公正、尊重程序与裁判终局五个方面。

在当代，司法的形态主要表现为刑事司法、民事司法和行政司法。司法规律也相应地包括刑事司法规律、民事司法规律和行政司法规律，其中，三大司法活动既有共同的规律，又以刑事司法规律最为典型且内涵最为丰富，因此本书研究主要以刑事司法为分析样本，并着重围绕司法职权的配置、运行、监督和管理来探讨司法规律。

# 第一章 司法规律基本理论

自党的十八大以来，司法改革不断深化且已经进入攻坚期和深水区，司法改革顶层设计与实践必须遵循司法规律，故进一步全

面、系统地研究司法规律具有为司法改革顶层设计提供学理支撑和理论指导、凝聚改革共识和改革力量、推动司法文明等时代意义。司法规律基础理论一般包括司法的概念及其在国家治理现代化中的作用、司法规律的内涵及其理论延拓和司法规律的关联要素及其相互影响等方面。司法规律与司法、司法权、司法活动和司法制度等概念是紧密地联系在一起的并有着共同的逻辑脉络。

# 第一节 司法的概念及其在国家治理现代化中的作用

## 一、司法的概念

描述司法规律本体内容首先需要界定司法的概念，司法（justice）是一个外来词语，系清朝末年从西方国家引进我国本土。根据西方分权理论与宪政制度，司法是与立法和行政相对应的概念，立法权、行政权与司法权三权分立且相互制衡。资产阶级启蒙思想家孟德斯鸠第一次论述了司法的概念，即“司法权就是惩罚犯罪和裁决私人诉争的权力，而司法权应当与立法权和行政权相分离，否则自由就不存在了。法官便将拥有压迫者的力量”。<sup>①</sup>司法是我国当代法学界使用频率最高的词汇之一，但从不同的政治、经济、法律和文化等视域出发，其所表达和使用的司法概念又有着不尽相同的内涵甚至存在诸多分歧，尤其是在我国宪法文本中没有所谓的“司法”概念的背景下。正如詹宁斯所言：“要准确地界定司法权是什么，从来都不是十分容易的，从功能主义的视角司法与行政在本质上是没有什么区别的。”<sup>②</sup>何况英语中的 Justice 的含义包含司

<sup>①</sup> [法] 孟德斯鸠：《论法的精神》（上册），张雁深译，商务印书馆 1997 年版，第 156 页。

<sup>②</sup> [英] 詹宁斯：《法与宪法》，龚祥瑞等译，生活·读书·新知三联书店 1997 年版，第 165 页。