

刑事程序法论丛
Criminal Procedure Series

Research on Judicial Integrity:
In the View of Criminal Proceedings

司法诚信研究 ——以刑事诉讼为视角

本书主要以刑事诉讼为视角，研究司法诚信的理论与实践问题，探求解决问题的路径。

刘昂 / 著

出版社
SITY PRESS

Research on Judicial Integrity:
In the View of Criminal Proceedings

司法诚信研究
——以刑事诉讼为视角

刘昂 / 著



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

司法诚信研究:以刑事诉讼为视角/刘昂著. —北京:北京大学出版社,2016.8
(刑事程序法论丛)

ISBN 978-7-301-27475-0

I. ①司… II. ①刘… III. ①刑事诉讼法—研究—中国 IV. ①D925.204

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 206204 号

书 名 司法诚信研究——以刑事诉讼为视角

SIFA CHENGXIN YANJIU

著作责任者 刘 昂 著

责任编辑 孙战营

标准书号 ISBN 978-7-301-27475-0

出版发行 北京大学出版社

地 址 北京市海淀区成府路 205 号 100871

网 址 <http://www.pup.cn>

电子信箱 law@pup.pku.edu.cn

新浪微博 @北京大学出版社 @北大出版社法律图书

电 话 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

印刷者 三河市北燕印装有限公司

经 销 者 新华书店

965 毫米×1300 毫米 16 开本 14 印张 215 千字

2016 年 8 月第 1 版 2016 年 8 月第 1 次印刷

定 价 36.00 元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子信箱: fd@pup.pku.edu.cn

图书如有印装质量问题,请与出版部联系,电话:010-62756370



刑事程序法论丛
Criminal Procedure Series

序 言

本书是作者在博士后出站报告的基础上修改完成的。作为作者的合作导师,我亲历了她选题、开题、写作、修改及答辩的全过程,也看到了她在克服重重困难之后的蜕变和成长。多年来,作者一直在北京市政法系统工作,经常就司法实践问题开展调查研究,具有很好的问题意识和体系意识。作为一门应用学科,刑事诉讼法必然要求理论和实务之间的良性互动,研究者应当具有强烈的问题意识,关注实践难题,并把解决问题作为学术研究的重要价值取向,这也是我在对作者进行指导和培养时所一以贯之的思想。

“司法诚信”是近年来出现的社会热词,不是学术术语。它的出现,反映了公众对司法问题的揭露、不满与批判,寄寓着公众的司法要求与法治理想。公众对司法诚信问题的关注日渐升温,从根本上反映的还是司法状况与公众司法需求的差距问题,司法失信现象的存在不仅影响到公民法律信仰的确立,而且会严重损害我国法治建设的根基。因此,这一问题的理论和实践价值是不言而喻的,当作者提出想以司法诚信作为出站报告选题时,我当即就同意了。

不过,这一选题颇具挑战性。一方面,司法诚信虽然持续为公众关注,但是,什么是司法诚信,其本质是什么,产生的原因是什么,诚信在刑事司法领域的独特内涵是什么,有什么样的评价维度和影响因素,这些内容的理论研究尚不够系统深入,可资借鉴的资料不多,对作者理论体系的建构能力是一个不小的挑战;另一方面,以刑事诉讼为视角,立案、侦查、起诉、审判、执行五大程序阶段的司法诚信问题的具体表现是什么,根源何在,有哪些可行的解决路径,考验的是作者对刑事司法实践状况的了解程度和分析破解难题的能力。在写作过程中,作者是遇到困难的,甚至一度产生了更换题目的想法。我鼓励她要打开思路,攻坚克难,作者的确打了“硬仗”,经历了三年

的艰苦研究,2013年6月,作者顺利完成了出站报告,并在答辩中赢得了答辩委员的一致好评。

法学学术论文的价值在于其对理论的创新性和对实践的指导性,作者的论文很好地体现了理论和实践的良性互动。第一,围绕司法诚信构建了较为完整的理论体系。以刑事诉讼为视角,探讨司法诚信的内涵、特征、本质、时代精神内核、评价维度、现实化的机理、影响因素等基本理论问题,为司法诚信问题提供了较为系统的理论解释;第二,以司法诚信基础理论为指导,以立案、侦查、起诉、审判、执行五大程序阶段为线索,在深入调研的基础上对刑事司法诚信危机进行系统总结,实现了对刑事诉讼过程的全覆盖,这种系统的研究在同类研究成果中尚不多见;第三,从司法与公众的互动关系中探索问题解决的路径,建设性地探讨了刑事司法诚信危机的解决对策,从内因和外因两个方面分析司法诚信危机,强调正确客观合理地看待刑事司法诚信危机,这对于推进刑事司法改革、加强司法诚信建设以及整个社会诚信体系建设具有较强的实践价值;第四,运用系统论的方法,不是孤立地看待、对待司法诚信问题,而是把司法诚信建设看作一个系统工程,细致研究了司法内在系统要素与司法外在系统要素对司法诚信的影响,以系统论的方法为指导,研究破解司法诚信危机的可行路径,这种研究方法具有一定的借鉴意义。

作者出站后,仍然保持对司法诚信问题的持续关注,并对报告进行了多次修改。其间,党的十八届三中全会、四中全会、五中全会相继召开,刑事司法领域的多项改革举措相继出台并进入试点阶段,这些内容都成为作者关注的焦点并成为本书修改完善的重要素材。经历了近三年的精心雕琢,本书终于即将出版,作为合作导师,我由衷地为她感到高兴。

衷心祝愿作者在今后的学习和工作中再接再厉,不断进取,奉献出更好的学术作品。

是为序。

宋英辉

于北京师范大学

2016年2月15日

目 录

导论 / 1

- 一、研究背景与研究动机 / 1
- 二、研究的理论和实践意义 / 2
- 三、研究现状及趋势 / 4
- 四、研究目标与研究思路 / 6
- 五、研究的重点难点 / 7
- 六、研究方法与创新之处 / 8

第一章 刑事诉讼视角下司法诚信的提出 / 9

- 一、何为诚信 / 9
- 二、何为诚信原则 / 13
- 三、何为司法诚信 / 18
- 四、何为刑事诉讼视角下的司法诚信 / 24

第二章 刑事诉讼与司法诚信的契合性论证 / 30

- 一、刑事诉讼与司法诚信契合的伦理基础 / 31
- 二、司法诚信与刑事诉讼契合的价值分析 / 34
- 三、司法诚信与刑事诉讼契合的现实根基 / 41
- 四、司法诚信与刑事诉讼契合的特殊形态 / 51

第三章 刑事诉讼视角下司法诚信状况的评价维度与影响因素 / 63

- 一、刑事诉讼视角下司法诚信状况的评价维度 / 63
- 二、刑事诉讼视角下司法诚信实现的影响因素 / 72

第四章 刑事诉讼领域的司法诚信存在的主要问题 / 80

- 一、立案阶段的不诚信表现 / 80
- 二、侦查阶段的不诚信表现 / 84
- 三、起诉阶段的不诚信表现 / 96
- 四、审判阶段的不诚信表现 / 109
- 五、执行阶段的不诚信表现 / 123

第五章 刑事诉讼领域的司法诚信问题的原因分析 / 136

- 一、内因分析——基于司法内部环境的分析 / 136
- 二、外因分析——基于司法外部环境的分析 / 152

第六章 刑事诉讼领域的司法诚信问题的解决对策 / 164

- 一、端正态度,客观全面看待刑事诉讼领域的司法诚信问题 / 164
- 二、完善法制,为司法诚信的实现提供制度保障 / 168
- 三、加大改革力度,为司法诚信的实现提供动力和支撑 / 181
- 四、强化司法主体的力量,为司法诚信的实现打牢内部根基 / 198

参考文献 / 213

后记 / 219

导 论

一、研究背景与研究动机

当前,我国大力倡导构筑整个社会诚信体系。2011年10月,党的十七届六中全会指出:要“把诚信建设摆在突出位置,大力推进政务诚信、商务诚信、社会诚信和司法公信建设,抓紧建立健全覆盖全社会的征信系统,加大对失信行为惩戒力度,在全社会广泛形成守信光荣、失信可耻的氛围”。这是党中央首次在中央全会决定中明确提出将诚信建设摆在突出位置。党的十八大报告明确提出,要“加强政务诚信、商务诚信、社会诚信和司法公信建设”,把“司法公信力不断提高”作为全面建成小康社会和深化改革开放的重要目标,这是党的代表大会第一次从党和国家工作全局的战略高度提出司法公信建设问题。可见,司法公信作为社会诚信体系中的重要一环,具有特殊的重要性,而诚信恰恰是开启司法公信之门的钥匙。在这种背景下强调司法诚信的重要性,对司法诚信进行更深层次的探讨无疑具有重要的历史和现实意义。

公众对司法诚信问题的关注日渐升温,从根本上反映的还是司法状况与公众司法需求的差距问题。公众司法需求的内容丰富多元。从司法功能上看,要求司法解决自己所遇到的一切纠纷,定分止争;从司法效果上看,

要求司法要实现公正、效率、秩序等价值目标期待;从司法过程上看,要求司法机关和司法人员要善待自己的权利,平和、文明、公正、廉洁执法。公众司法需求内容的丰富多元决定了司法诚信内涵的丰富性,司法诚信之“诚信”因此具有了不同于民法诚信原则中“诚信”的特别内涵。

总体上讲,公众对司法诚信问题的感知、揭示、批判是感性的、零散的,是以个案问题为载体的,很多时候带有浓厚的情绪化色彩。但是,司法诚信问题为公众持续关注,说明问题已经十分严重。随着对这一问题关注度的提升,公众对司法的不信赖感也在不断加剧,这不仅影响公民法律信仰的确立,而且会严重损害我国法治建设的根基。这样看来,司法诚信问题就成为了可能阻碍法治实现的大问题。而在现代社会,除去法治还有什么更好的社会治理方法呢?

基于此,笔者选择了司法诚信这样一个具有重大理论和实践意义的课题,试图通过梳理公众揭示、批判的种种司法不诚信的现象,分析司法诚信的内涵、本质和运作、实现机理,阐明公众的司法期待,解析目前司法诚信存在问题的原因,探寻问题解决对策,以回应社会对司法诚信问题的关切,切实提高司法诚信度和司法公信力,推动我国法治建设进程。

二、研究的理论和实践意义

(一) 研究的实践意义

1. 促进刑事诉讼法律效果和社会效果的统一,推进刑事法治建设

司法诚信是一个关系概念,其核心问题是司法应怎样合乎公众的期待。对公众司法期待的内容进行研究和探讨,恰恰是推进法治建设必须要做的工作。同时,对司法诚信问题进行研究有助于帮助公众确立对司法诚信的正确认识,缓解公众对刑事司法的误解与偏见,促进刑事诉讼法律效果和社会效果的统一,这对于推进我国的刑事法治建设大有助益。

2. 确立审视司法问题的新视角,推动刑事司法改革

司法不是封闭自足的活动,司法归根结底要服务于公众的社会生活。只有从公众司法需求的视角看待司法问题,才能看到司法问题的症结。因

此,以刑事诉讼为视角研究司法诚信问题,在司法与公众的互动关系中,呼应公众对司法诚信的质疑,直面刑事诉讼领域面临的司法诚信危机,归纳现象、深挖原因、探寻对策,有助于公、检、法、司等实务部门和人员正确认识、查找自身问题并加以改造,实现对正在进行的刑事司法改革的有效推动。

3. 促进司法工作者自身诚信意识的形成,实现工作态度、工作方法的转变

司法诚信问题受到关注的实质是司法不能满足公众的司法需求。关注、满足公众的司法需求是司法工作者应有的工作态度。司法工作要取得良好的社会效果,既不能一味清高不顾公众感受,也不能一味迁就致使民意干预司法,而应注重司法与公众的良性互动。研究公众司法需求的内容,解析司法诚信效果产生的机理,以此为指导梳理刑事诉讼领域的司法诚信问题,探寻原因与对策,有助于促进司法工作者自身诚信意识的形成和执法思维的转变,改进工作态度与工作方法。

(二) 研究的理论意义

1. 丰富刑事法治理论

司法诚信问题近年来引起学术界关注,但是理论研究还不够系统深入。以刑事诉讼为视角探讨司法诚信的内涵、特征、本质、评价维度、影响因素等内容,进而构建司法诚信完整的理论体系,这无疑是对刑事法治理论的丰富。

2. 丰富法治建设的方法论

从公众司法需求的视角研究司法中的问题,从司法与公众的互动关系中探索问题解决的路径,这一研究问题的方法丰富了法治建设的方法论。而关于司法诚信问题的理论研究,不仅对分析刑事诉讼领域的司法诚信问题具有指导作用,而且对研究民事、行政领域的司法诚信问题亦具有方法论的意义。

三、研究现状及趋势

(一) 研究的国内外现状

司法诚信问题近年来广为我国社会公众所关注,但学术上鲜见对司法诚信问题深入系统的研究成果,有限的成果主要集中于民事领域,主要围绕诚实信用原则展开。如《诚实信用原则研究》(徐国栋著,中国人民大学出版社2002年版);《合同法诚实信用原则研究——帝王条款的法理阐释》(郑强著,法律出版社2000年版);《合同法中的诚信和公平原则》(陈卫国著,法律出版社2009年版)。近年来,有关诚信原则的研究成果逐渐从传统的民法、合同法领域扩展至行政法、民事诉讼法等公法领域。如《行政法诚实信用原则研究》(阎尔宝著,人民出版社2008年版);《诉讼主体诚信论——以民事诉讼诚信原则立法为中心》(唐东楚著,光明日报出版社2011年版);《诉讼诚信论:民事诉讼诚实信用原则之理论及制度构建》(杜丹著,法律出版社2010年版)。

以刑事诉讼为视角对司法诚信问题展开研究的成果仅见一部专著和几十篇论文。现有的研究成果主要分为三类:第一类是研究刑事诉讼中的诚信原则和诚信机制。如王建林的论文《诚实信用原则在刑事诉讼中的适用基础探析》,闫清华的论文《论诚信原则在刑事诉讼中的适用》,李蓉的论文《论诚信机制在刑事诉讼制度中的确立》;第二类是研究刑事诉讼中的诚信伦理,如宋志军的论文《诚信:刑事诉讼和谐的伦理基础》,张元鹏、李寿荣的论文《刑事诉讼中的和谐价值论纲》;第三类是研究刑事诉讼中的司法诚信现象。这类研究的侧重点又有宏观和微观之别,宏观研究侧重于对刑事司法诚信整体状况的分析,如陈浩栓的论文《当前刑事司法诚信所面临的挑战——基于博弈理论的分析》,韩红俊、魏东的论文《制度危机与刑事司法系统的应对》,孙山、易利娟的论文《司法诚信:诉讼语境中的行为规制》。微观研究主要围绕某一主体、某一诉讼阶段或者某一具体问题展开,如宋志军、李波的论文《律师诚信辩护问题研究》,何家弘、刘为军的论文《圈套、诚信与侦查法治》,龙宗智的论文《欺骗与刑事司法行为的道德界限》,毕惜茜的论

文《论侦查讯问中的司法诚信——从“坦白从宽、抗拒从严”的司法承诺谈起》。到目前为止,左德起的专著《刑事司法诚信问题研究》是唯一一部有关刑事司法诚信问题的专著,探讨了刑事司法中的诚实信用原则,并从侦查权、检察权、辩护权、审判权、执行权权力行使等方面分析了刑事司法诚信的相关问题。

上述论作不乏创见,为深入系统研究司法诚信问题打下了良好的基础。其中有关刑事诉讼领域的司法诚信问题的研究,主要是围绕诚信这一伦理道德规范分析刑事诉讼制度与刑事诉讼行为存在的问题,并以此为指导提出相关完善建议。诚信原则为我们分析、解决现有刑事诉讼中的理论与实践问题提供了新的视角,具有重要价值。但是,司法诚信问题持续为公众热议,其问题的本质是什么,产生的原因是什么,诚信在刑事诉讼领域的独特内容是什么,这些问题同样值得深入研究。以诚信原则为指导研究刑事诉讼中的问题,不同于对公众所反映的司法诚信问题进行研究。前者主要研究诚信这一社会伦理道德规范对刑事诉讼的价值意义、解析问题、提出建议;后者应当对公众所关注的司法失信这一社会现象进行解析,描述其表现形态,揭示其独特内涵、影响因素、问题本质、形成原因,进而探讨问题的解决思路。因此,本书尚有进一步研究的广阔空间。

由于西方国家刑事司法理念和实践相对发达,国外尚无针对刑事诉讼领域的司法诚信问题的专门研究,但有关刑事司法理念和诉讼程序的研究成果可以为本书的研究提供借鉴。

(二) 研究的趋势

中国的法治建设必须植根中国社会的国情、世情,植根于中国社会文化,契合中国公众的需要。因此,探讨司法制度、司法活动与公众司法需求之间的紧张关系,明确紧张关系的内容,不断消解存在的问题,是中国法治建设的必由之路。有关刑事诉讼领域的司法诚信问题的研究,正是属于这样的研究工作。相较于多年来学科式的学术研究活动而言,这种尝试在学术意义和实践意义上都具有非常重要的价值。笔者相信并期待,这种回应公众关切、关注中国问题的选题思路和研究方法会进一步得到理论界和实务界的认同,有关司法诚信问题的研究将会得到进一步关注并逐步走向深入。

四、研究目标与研究思路

(一) 研究目标

1. 价值目标

一是使人们对公众反映的司法诚信问题是什么有一个理性的认识,对刑事诉讼领域的司法诚信问题有一个比较全面具体的了解;二是使人们对司法诚信问题的存在与解决有一个比较理性、客观的态度;三是提供一种新的思考司法问题的视角与方法以资司法理论研究与实践工作借鉴;四是促进刑事司法领域漠视诚信现状的改观,缓解刑事司法诚信危机,提高公众对司法的信任感;五是促进立法吸纳相关原则和制度的合理建议,促进法律的进一步完善。

2. 内容目标

一是揭示司法诚信问题的内容与本质;二是探究司法诚信问题产生的机理;三是梳理我国刑事诉讼领域的司法诚信问题的现实表现;四是以刑事诉讼为视角,探寻司法诚信问题产生的原因与对策。

(二) 研究思路

1. 从现象到本质

从公众关注的司法诚信缺失的现象入手,剖析林林总总的司法不诚信现象,进而分析司法诚信的内涵、本质、内容、现实化的机理等本质问题,形成关于司法诚信问题的系统理论。

2. 从理论到实践

首先研究司法诚信的理论,然后以司法诚信理论为指导,对刑事诉讼领域的司法诚信危机进行系统的现象梳理和原因解读。

3. 从问题到原因、对策

以司法诚信理论为指导,首先分析刑事诉讼领域的司法诚信问题的现状,然后解析问题形成的原因,进而结合原因探寻刑事司法诚信危机的破解之道,强调确立面对、分析问题的客观、理性的态度,注重对策研究的实用性。

五、研究的重点难点

本书的研究重点包括九个方面:一是司法诚信的内涵和特征;二是刑事诉讼视角下司法诚信的精神内核;三是刑事诉讼与司法诚信的契合点;四是刑事诉讼与司法诚信契合的特殊形态;五是刑事诉讼视角下司法诚信状况的评价维度;六是刑事诉讼视角下司法诚信实现的影响因素;七是刑事诉讼领域司法诚信问题的主要表现;八是刑事诉讼领域司法诚信问题的原因分析;九是刑事诉讼领域司法诚信问题的破解之道。

确定以上九个问题为研究重点,基于以下三点考虑:第一,基于研究对象特殊性的考虑。司法诚信问题是公众反映的司法问题,有其独特的内涵。这种独特性体现在两点:一是不同于生活中的诚信。司法诚信的特殊性表现在哪里,其内涵、本质、内容是什么,司法诚信现实化过程中的影响因素有哪些,这些内容需要研究。二是不同于民法中的诚信。一般认为诚信是民事活动的规则,刑事诉讼领域为什么会存在诚信问题,它有哪些独特的精神内涵,这些都是本书必须回答的问题。第二,基于研究内容结构的考虑。本书探讨司法诚信的理论,以理论为指导分析刑事诉讼领域的司法诚信问题的主要表现,剖析原因,探寻对策,因此这些内容应是研究重点。第三,基于研究目标的考虑。前面论及的两项研究目标——价值目标和内容目标也决定了上述研究重点。

研究的难点在于理论部分的建构。解析“司法诚信”这一社会热词的内涵、本质、内容及其现实化的机理是本书的突出价值所在。当然,对刑事诉讼领域芜杂的司法诚信问题进行梳理、剖析原因和探寻对策的研究工作同样非常艰难,但后者的研究可以以前者的理论成果为指导。因此,理论部分的建构和突破是更为困难的任务。课题研究的难点主要有五个:一是司法诚信的内涵;二是刑事诉讼视角下的司法诚信的精神内核;三是刑事诉讼与司法诚信的契合点和特殊形态;四是刑事诉讼视角下司法诚信状况的评价维度;五是刑事诉讼视角下司法诚信实现的影响因素。

六、研究方法与创新之处

(一) 研究方法

除了采用通常的唯物辩证研究、归纳与演绎结合、辩证逻辑与形式逻辑结合等方法外,本书的写作主要采用了如下三种研究方法:

1. 系统论的分析方法

本书不是孤立地看待司法诚信危机现象,而是强调现象归纳、原因分析、对策探寻的系统性。现象部分的研究符合刑事诉讼自身的结构系统,原因部分强调内、外因的综合分析,对策部分强调认识论和方法论的统一。

2. 比较分析法

考虑到国外刑事司法理念与实践已有诸多成熟经验和规定,有不少地方值得我国借鉴,因此,比较研究成为主要研究方法之一。

3. 理性思辨法

本书遵循从现象到本质的研究思路,理性思辨法得到了充分运用。

(二) 创新之处

1. 选题的创新

本书的选题源于社会反映的司法问题,目前尚未有专门以刑事诉讼为视角对司法诚信问题进行专题研究的研究成果,关注司法实践,植根社会问题是选题的独特价值所在。

2. 研究内容的创新

构建了司法诚信的理论体系,系统梳理了刑事诉讼领域的司法诚信问题的主要表现,建设性地探讨了刑事诉讼领域的司法诚信问题的解决对策,这对于推进刑事司法改革、加强司法诚信建设以及整个社会诚信体系建设具有创新意义和实践价值。

3. 方法论的创新

以公众司法感受的视角看待司法问题,从司法与公众的互动关系中探究司法问题的原因和对策,这一新颖的研究视角和研究方法对司法理论问题与实践问题的发现与解决具有方法论意义。

第一章 刑事诉讼视角下司法诚信的提出

司法正义的最高境界,并不在于法形式,而在于法道德,也就是在于法的善良、公平、正义的内涵。所以,司法者不仅要做法律的喉舌,更应该做法道德的楷模。司法诚信即是法道德的表现。在社会伦理观念(或道德意识)与社会生活实践之间,存在着一种反比逻辑:在特定的社会情景下,人们对某一道德问题的关注愈切,恰恰反证着社会对这一道德价值的需求愈强,而按照通常的市场规律推理,社会对某一道德价值的需求愈强,又恰恰反映出该道德价值的社会匮乏程度愈高。所以,人们时下对信用问题的关注,也可以看作是我们这个社会 and 时代严重缺乏信用伦理资源的道德症候。严重的诚信危机使诚信建设成为当前一个十分迫切而又严峻的任务,司法领域的“三聚氰胺”正在考验着人们对司法和诉讼的诚信预期与信心,而刑事诉讼领域的司法诚信问题尤为惹人关注。站在刑事诉讼的视角下,如何解析“司法诚信”,需要进行分层研究。

一、何为诚信

(一)“诚信”的语词理解

汉语中的“诚信”,最初并不连用,而是分开使用的。