

教育部

人文社会科学重点研究基地基金资助

诉讼法学文库 XXXX

总主编 樊崇义

PROCEDURE LAW TREATIES SERIES

BASIC THEORY OF
PUBLIC PROSECUTION
RIGHT

公诉权原论

◎王新环 著



中国人民公安大学出版社

● 诉讼法学文库 (40)

公 诉 权 原 论

王新环 著

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

公诉权原论/王新环著. —北京: 中国人民公安大学出版社,
2006.3

(诉讼法学文库; 40)

ISBN 7-81109-326-X

I. 公... II. 王... III. 公诉—研究—中国

IV. D925.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 008468 号

公诉权原论

BASIC THEORY OF PUBLIC PROSECUTION RIGHT

王新环 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: 2006 年 3 月第 1 版

印 次: 2006 年 3 月第 1 次

印 张: 15

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 377 千字

印 数: 0001 ~ 3000 册

ISBN 7-81109-326-X/D · 313

定 价: 35.00 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

《诉讼法学文库》总序

诉讼法制是现代法治的重要内容和标志之一，也是依法治国的重要保障。我国法制建设的历程已经证明，诉讼制度是否健全与完善，直接决定着实体法律的实际效力：没有相应的诉讼制度作为依托，实体权利只能是“镜中花、水中月”；没有完善的诉讼制度予以保障，实体法律将无法如其所愿地实现其追求的立法目的。更为重要的是，诉讼法制的完善程度如何，还直接反映和体现着一个国家、一个民族进步、文明、民主和法治的程度，是区分进步与落后、民主与专制、法治与人治的标志。在现代法治国家，诉讼制度作为法治的一个重要环节，受到了前所未有的重视。美国联邦最高法院法官威廉·道格拉斯曾谈到，“权利法案的大多数规定都是程序性条款，这一事实绝不是无意义的。正是程序决定了法治与恣意的人治之间的基本区别。”^①

我国 1999 年宪法修正案正式确立了“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，为推进我国社会主义民主、法制建设，完善我国司法体制，提出了新的纲领和目标。而社会主义市场经济的初步发展则培育了公众的权利观念，并由此对司法公正提出了更高的要求。在此大背景下，通过增设新的诉讼制度以充实公民实体权利的实现途径，通过完善现行诉讼制度以保障实

^① 转引自季卫东著：《法律程序的意义》，载《比较法研究》总第 25 期。

体法律的公正实施，从而推进依法治国，加快社会主义民主与法制建设的步伐，已经成为我国法治建设的关键所在。

诉讼制度的构建，与人们对诉讼原理的认识和把握有着密切的关系。诉讼原理是人类在长期的诉讼实践中，在大量经验教训的基础上总结出来的、对有关诉讼活动的规律性认识。诉讼原理在诉讼制度的构建及运作中发挥着高屋建瓴的作用。只有正确认识和准确把握诉讼原理，才能构建较为完善的诉讼制度，才能推动诉讼活动向良性运作的状态发展。我国在改革与完善诉讼法律制度时，对于人类经过长期理论与实践探索获得的原理性认识，不能不予以重视，也不能不认真加以借鉴、吸收。

我国诉讼的立法和实践曾十分严重地受到“左”倾思潮和法律虚无主义的影响，诉讼规律和诉讼原理长期被忽视、被冷落。由此造成的后果之一是：司法机关和诉讼制度的功能被狭隘化。例如，刑事司法机关和刑事诉讼法律仅仅被视为镇压敌人、惩罚犯罪并通过镇压敌人、惩罚犯罪来维护社会秩序的功能单一的工具，忽视了司法机关和诉讼法制所具有的制约国家权力使之不被滥用和保护包括犯罪嫌疑人、被告人在内的公民基本人权的作用。对诉讼原理、诉讼规律认识的片面和浅陋，已经严重地制约了我国诉讼法制发展的步伐，而且直接对公正、文明地进行诉讼活动产生了非常消极的影响。要扭转这一局面，必须在宏观法律观念上作一个大的转变，同时大力借鉴、吸收法治发达国家丰富的研究成果和宝贵的实践经验，加强对诉讼原理、诉讼规律的研究。

对诉讼原理的正确认识是诉讼立法科学化的前提条件。正确把握了诉讼原理，可以帮助我们全面地认识司法机关的功能，并对各种不同的诉讼模式、规则进行正确的取舍，从而在一定的诉讼原理的指导下构建更为科学和更适合“本土资源”的诉讼模

式、规则。由此制定的法律，将具有更强的民主性、文明性和科学性。反之，如果不能正确把握诉讼原理，对于存在着内在价值冲突的各种可供选择的立法方案就可能难以作出正确的选择，立法活动就可能要多走许多弯路，甚至要付出沉重的代价。

对诉讼原理的正确认识对于司法活动同样具有重要的积极价值。对诉讼原理的正确把握可以在一定程度上弥补立法的不足。法律永远是抽象的。要将抽象的法律适用于具体的案件，就必须有科学的观念作为指导。对基本诉讼原理的正确认识，将有利于指导人们对司法活动中必然存在的种种法律适用问题作出科学的解释，从而使法律文本本身存在的不足得到补救。在现代社会，由于法律的稳定性与现实生活千变万化之间的落差只能通过赋予司法人员自由裁量权的途径予以调和，因此，对基本诉讼原理的认识，还直接决定着司法人员在行使法律赋予的自由裁量权时，能否作出符合公正标准的决定或者裁判。

要贯彻“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，保障诉讼活动公正进行，也必须认真研究诉讼原理，把握诉讼规律。当前，我国已有不少学者开始探索一些诉讼原理性的问题，如诉讼法律观、诉讼法哲学、诉讼目的、诉讼职能、诉讼价值、诉讼法律关系等，并已取得了一定的研究成果，这有力地推动了人们法律观念的变化，并对立法和司法活动发挥着积极的影响作用，但总的看来，我国诉讼法学界对诉讼原理问题的研究距离立法、司法实践的需求还有很大差距，还需要继续深入。尤其是现有的研究成果一般只是就诉讼的某一方面进行探讨，缺乏对一般性诉讼原理的全面、系统的探讨。因此，随着我国法制进程的推进，探讨一般性诉讼原理已经成为我国诉讼法学界必须研究的课题。

中国政法大学诉讼法学研究中心是以诉讼法学为研究领域的

国家重点学术研究机构，系2000年10月经教育部专家评审并批准的法学类六个普通高等学校人文社会科学重点研究基地之一。该中心以中国政法大学诉讼法学部分专家、学者为专职研究人员，同时聘请国内外一些知名诉讼法学专家、学者作为兼职研究人员。中心主任由樊崇义教授（博士研究生导师）担任，著名法学家陈光中教授（博士研究生导师）为名誉主任，著名民事诉讼法学专家杨荣新教授（博士研究生导师）担任中心顾问，知名中青年学者宋英辉教授（博士研究生导师）任中心常务副主任，知名中青年学者卞建林教授（博士研究生导师）、陈桂明教授（博士研究生导师）、马怀德教授（博士研究生导师）、张树义教授为兼职副主任。中心学术研究的范围和布局涵盖整个诉讼法学，下设四个研究机构和研究方向：刑事訴訟法学研究室、民事訴訟法学研究室、行政訴訟法学研究室和证据法学研究室。中心研究内容、结构和研究人员的合理组合，乃是中心优势互补之特色的鲜明体现。该中心在整体科研水平和参与重大决策的能力，以及科研成果、人才培养、国内外学术交流、资料信息和参与国家立法等方面，均居全国同行的领先地位。按照教育部的要求，该中心正以学术研究为核心，深化科研体制改革，实行全面开放，注重高层次人才培养，加强学术交流，引导和推动诉讼法学的发展，为建设全国一流，乃至世界一流的重点研究基地而努力拼搏！

为吸引更多的诉讼法学者致力于诉讼原理的研究，同时也为了能够促使诉讼原理研究及时对立法、司法、学理研究等多个领域产生积极的影响，并对司法实际工作有所帮助，中心特意组织力量进行此项题为“诉讼法学文库”的大型丛书的编辑出版工作。“诉讼法学文库”是中心的一项长期出版项目，面向国内外专家、学者开放，凡以诉讼原理、诉讼规律为内容且有新意、有

深度、有分量的专著、译著，以及对公安、司法工作有指导意义，对立法工作有参考价值的其他诉讼法学著作均可入选。

中国政法大学诉讼法学研究中心主任

A handwritten signature in black ink, consisting of three characters: '樊', '崇', and '羲'.

2003 年 8 月于北京

目 录

第一章 公诉权概论	1
一、公诉权的内涵及本质	1
二、刑事诉讼构造中的公诉权与相关权能	4
三、公诉裁量权的特质	7
四、不同追诉犯罪模式下的公诉权	8
第二章 公诉权与检察制度的产生和发展	11
第一节 西方国家公诉权与检察制度的源起	11
一、法国检察官制的形成	11
二、英国公诉制度的形成	14
三、前苏联中央检察权与最高监督权	20
四、西方国家公诉权与检察官制源起的特点	24
第二节 中国检察制度的滥觞与职权嬗变	29
一、中国检察制度的滥觞	30
二、中国检察官制机构设置及检察官职权嬗变	37
三、移植西方公诉权对中国宪法及公诉制度的影响	47
四、西方公诉权在中国改造与变异的原因透析	50
第三节 民国时期公诉制度存废论争	53
一、法学界对检察官制存废及完善的理据	54
二、立法有关检察官制存废及完善的提案	64
第四节 民族文化与诉讼模式	71
一、民族或者区域主流文化与社会制度文明	71

二、文化对诉讼模式形成与演进的影响	75
第三章 公诉权的理念及制度基础	80
第一节 公诉权源起的理念及制度基础	80
一、控审分立, 实现权力制衡	83
二、统一追诉, 制止地方割据	85
三、专门追诉, 维护整体秩序	87
第二节 现代公诉权的理念及制度基础	89
一、守护宪政, 公正追诉	91
二、监督警察, 规制侦查	101
三、制约法官, 防止专擅	109
四、辩护权制衡, 促成现代公诉权	113
第四章 公诉权的性质与属性	122
第一节 国家权、检察权与公诉权	122
一、国家权与检察权	122
二、检察权与公诉权	124
第二节 公诉权的性质	133
一、公诉权与侦查权和审判权的关系	133
二、中国有关公诉权性质的论争	141
三、对中国公诉权性质的法律规定及法理分析	143
第五章 公诉权行使原则	153
第一节 概述	153
第二节 诉讼构造与公诉原则的关系	154
第三节 公诉原则	157
一、公共利益原则	157
二、诉审分离原则	175
三、追诉合法原则	181
四、诉辩平衡原则	183

五、追诉客观原则·····	187
六、限制再行追诉原则·····	191
第六章 公诉法律关系·····	194
第一节 公诉主体·····	194
一、公诉法律关系主体·····	194
二、公诉主体与侦查主体、审判主体·····	196
三、公诉主体与辩护主体·····	200
四、检察官的司法官属性与原告地位·····	204
第二节 公诉客体·····	209
一、案件的性质·····	209
二、案件的单一性·····	212
三、案件的同一性·····	214
第三节 公诉行为与公诉要件·····	217
一、公诉行为的概念及特征·····	217
二、公诉要件·····	220
三、提起公诉的证据标准·····	225
第七章 公诉的效力·····	232
第一节 公诉效力的范围·····	233
一、被告人的范围·····	233
二、犯罪事实的范围·····	236
第二节 诉讼系属·····	239
一、诉讼系属理论·····	240
二、诉讼系属的法律关系·····	242
三、诉讼系属的法律效果·····	247
第三节 公诉的变更·····	248
一、诉的追加含义及方法·····	248
二、诉的变更·····	250

三、诉的撤回·····	251
第四节 法官变更指控罪名问题·····	254
一、德国、日本法律对法官变更指控罪名的规定·····	254
二、中国法官变更指控罪名的范围与程序·····	255
第八章 公诉权的行使·····	258
第一节 自诉权与公诉权的冲突与协调·····	258
一、私力救济与公力救济的功能·····	259
二、公诉与自诉的两重性·····	264
三、公诉与自诉并存模式·····	266
四、我国特有的自诉与公诉互转追诉模式·····	276
第二节 公诉的证据准备·····	280
一、调查与侦查取证·····	280
二、检察官提交公诉前的先决问题·····	290
三、公诉案件起诉的决策程序·····	296
四、法官的调查职责与检察官举证责任·····	301
五、卷宗证据阅览与证据披露制度·····	309
六、非法证据排除规则与不适格主体 取证效力问题·····	317
第三节 公诉提起的程式·····	321
一、起诉书概况·····	322
二、起诉书的特点及基本内容·····	324
第四节 公诉裁量权的确立与发展·····	325
一、公诉便宜的含义、由来及价值·····	325
二、公诉裁量的内涵及行使·····	333
三、司法对公诉裁量权的监督与制约·····	341
第五节 不起诉决定的效力·····	349
一、不起诉的法律效果·····	349

二、对无受审能力但已构成犯罪的 犯罪嫌疑人的财产的处理问题·····	352
第六节 证据不足不起诉·····	356
一、证据不足不起诉的含义及诉讼价值·····	356
二、证据不足的厘定标准·····	359
三、发现新的有罪证据后重新起诉的问题·····	366
四、证据不足不起诉与刑事赔偿问题·····	368
第七节 公诉政策的功能及价值·····	371
一、起诉政策的含义及其功能·····	371
二、制定起诉政策的原因·····	372
三、起诉裁量政策的冲突与协调·····	379
第八节 公诉权的行使与定罪率·····	380
一、定罪率的内涵·····	380
二、影响定罪率的成因·····	381
三、定罪率的功能价值·····	391
四、有罪、无罪与无辜·····	394
第九章 上诉审程序与再审程序中的公诉权·····	400
第一节 上诉审程序中的公诉权·····	400
第二节 再审程序中的公诉权·····	406
第十章 公诉权独立性的制度保障·····	416
第一节 公诉权独立性的制度性内涵·····	416
一、外国及国际司法准则中检察权独立性的规定·····	416
二、公诉权独立性及其特点·····	419
三、公诉职权属性所体现的独立性·····	426
第二节 公诉权独立性运行存在的问题·····	427
一、独立性的外部保障机制存在的问题·····	427
二、独立性的内部工作机制存在的问题·····	429

第三节 对公诉权存在问题的解决·····	430
一、保障检察长行使权力的独立性·····	430
二、保障检察官依法行使权力的独立性·····	432
三、完善职务豁免权，弹劾程序司法化·····	433
四、建立符合公诉职能所要求的检察官管理体制·····	436
主要参考文献·····	437
后 记·····	448

CONTENTS

Chapter 1	Brief introduction to public prosecution right	1
1.1	Connotation and essence of public prosecution right	1
1.2	Public prosecution right and related rights in criminal litigation structure	4
1.3	Features of discretionary public prosecution right	7
1.4	Public prosecution right under different prosecution models	8
Chapter 2	Public prosecution right and origin and development of public prosecution system	11
2.1	Origin of western countries' public prosecution right and public prosecution system	11
2.1.1	Origin of prosecutor system in France	11
2.1.2	Origin of public prosecution system in England	14
2.1.3	Central prosecutorial right and supreme supervision right in Soviet Union	20
2.1.4	Features of origin of western countries' public prosecution right and prosecutor system	24

II

Basic Theory of Public Prosecution Right

2.2	Origin and evolvement of public prosecution system and prosecutors' rights in China	29
2.2.1	Origin of public prosecution system in China	30
2.2.2	Evolvement of prosecution organization and prosecutors' rights	37
2.2.3	Influence of western prosecution theory on Chinese constitution and public prosecution system	47
2.2.4	Analysis on differentiation of western prosecution right under Chinese culture	50
2.3	Argument on public prosecution system in Minguo period	53
2.3.1		54
2.3.2		64
2.4	National culture and litigation structure	71
2.4.1	National or regional mainstream culture and social system civilization	71
2.4.2	Influence of culture on origin and evolvement of litigation structure	75

Chapter 3	Ideas and system base of public prosecution right	80
------------------	--	-----------

3.1	Ideas and system base of origin of public prosecution right	80
3.1.1	Separating prosecution from trial and balancing state power	83
3.1.2	Establishing uniform prosecution criteria and preventing judicial separation	85

3.1.3	Establishing special system to prosecute crime and maintaining the whole social order	87
3.2	Ideas and system base of modern public prosecution right	89
3.2.1	Safeguarding the rule of constitution and prosecuting the crime fairly	91
3.2.2	Supervising the police and controlling the investigation	101
3.2.3	Restricting the judge and preventing the abuse of judicial power	109
3.2.4	Balancing the defense right and realizing the modern prosecution	113
Chapter 4	Nature of prosecution right	122
4.1	State power , prosecutorial power and public prosecution right	122
4.1.1	State power and prosecutorial power	122
4.1.2	public prosecution right in prosecutorial power	124
4.2	Nature of public prosecution right	133
4.2.1	Relation between public prosecution right and investigation right and jurisdiction	133
4.2.2	Argument on nature of public prosecution right in China	141
4.2.3	Statute and nomological analysis on nature of Chinese public prosecution right	143