

STRENGTHENING

死刑案件的辩护

Strengthening the Defence in Death Penalty Cases

◆主编 陈泽宪◆

中国社会科学出版社

死刑案件的辩护

Strengthening the Defence in Death Penalty Cases

◆主编 陈泽宪◆

中国社会科学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

死刑案件的辩护/陈泽宪主编. —北京: 中国社会科学出版社, 2006. 9
ISBN 7-5004-5795-2

I. 死… II. 陈… III. 死刑—辩护制度—研究—中国 IV. D924.124

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 102487 号

选题策划 雁 声
责任编辑 骆 珊
责任校对 郭 娟
封面设计 彩多设计
版式设计 戴 宽

出版发行 中国社会科学出版社

社 址 北京鼓楼西大街甲 158 号 邮 编 100720

电 话 010-84029453 传 真 010-84017153

网 址 <http://www.csspw.cn>

经 销 新华书店

印 刷 北京华审彩色印刷厂 装 订 桃园兴华装订厂

版 次 2006 年 9 月第 1 版 印 次 2006 年 9 月第 1 次印刷

开 本 710×1000 1/16

印 张 26.25 插 页 2

字 数 480 千字

定 价 48.00 元

中国社会科学院刑事法学重点学科论坛
FORUM OF CRIMINAL LAW DEPARTMENT OF CASS

死刑案件的辩护 Strengthening the Defence in Death Penalty Cases

主 编 陈泽宪

副主编 熊秋红

撰稿人 (以姓氏拼音为序)

[德] 汉斯—约格·阿尔布莱希特 陈泽宪 顾永忠

[英] 罗杰·胡德 贾午光 蒋建峰 冀祥德 康均心

[英] 萨尔·勒赫弗瑞德 李贵方 刘仁文 莫洪宪

[德] 约齐姆·欧巴菲尔—福斯 祁建建 祁胜辉 屈学武

[爱] 威廉·沙巴斯 [英] 斯蒂芬·索利 田 禾

王敏远 吴光侠 熊秋红 徐 卉 许兰亭 阎建国

叶小琴 岳礼玲 张绍彦 张星水

前 言

死刑是剥夺罪犯生命的刑罚方法，也是最严厉、历史最为悠久的刑罚。当今世界各国对死刑都采取了极为慎重的态度。一些国家废除了死刑。在保留死刑的国家，也都在诉讼程序上采取了有别于其他自由刑案件的特殊保障，以加强死刑判决的可靠性和减少对死刑的适用。在中国，虽说人们对死刑应保留还是应废除尚有争议，但是，对死刑应予以控制，应慎重使用死刑，并尽可能地减少适用死刑，却是普遍被肯定的基本共识。中国与欧盟“加强死刑案件的辩护”合作项目，旨在限制和减少死刑、保障死刑适用的公正性方面做出努力。

由英国英中中心负责协调的“加强死刑案件的辩护”项目，分为培训、职业发展、研究三部分。其中培训部分由中国的武汉大学和英中中心合作举办，主要开展教育、培训中国死刑案件辩护律师等活动；职业发展部分主要是加强中国与欧盟辩护律师之间的往来，建立职业网络，比较双方的职业差异，建立辩护律师行为规则；研究部分由中国社会科学院法学研究所、德国马普外国刑法及国际刑法研究所、英中中心进行合作，主要是对中国死刑案件中的辩护问题进行理论和实证研究，该部分是其他两部分的基础。

我们所承担的研究部分，中方由中国社会科学院国际法研究中心主任陈泽宪教授担任项目主持人，德方由德国马普外国刑法及国际刑法研究所所长汉斯一约格·阿尔布莱希特教授担任项目主持人。该项目于2004年1月启动，2006年3月结项。

对死刑案件中的辩护问题进行实证研究是该项目的主要特点之一。长期以来，中国学者对死刑问题的研究主要限于学理分析和规范分析，实证研究相当缺乏，究其原因，主要是中国刑事司法数据统计制度不完善、刑事司法活动公开化程度不高、学者缺乏进行深入的实证研究的条件等。实证性研究

的缺乏,使得学者提出的一些改革建议缺乏坚实的实证基础,难以获得公众舆论的广泛支持,也难以以为立法和司法机关所接受。

在死刑问题的研究方面引入实证研究方法,有助于相关问题讨论的进步和发展。“加强死刑案件的辩护”项目旨在通过死刑案件辩护问题的实证调查与分析,了解中国死刑案件的基本状况、死刑案件辩护方面存在的问题以及问题的成因,从而提出有针对性的解决方案。

项目的实证调查活动主要分为两个方面:其一是查阅案卷,了解死刑案件发生、审理、辩护和判决的基本情况;其二是通过与律师、法官的座谈或访谈,了解律师、法官对死刑案件辩护的基本看法,辩护中可能遇到的问题以及提高死刑案件辩护效果的建议等。调研活动分别在中国的四个省市进行,其中第一个为北部发达地区,第二个为北部较发达地区,第三个为西南欠发达地区,第四个为西北欠发达地区。调研活动分两个阶段进行,前一阶段为2004年9—10月,分别在第一、三两个地区进行;后一阶段为2005年10—11月,分别在第二、四两个地区进行。

在该项目实施过程中,我们先后举办了四次国际研讨会,分别是:

(1) 2004年1月8—9日在北京召开的项目启动研讨会。参加此次会议的代表有欧盟驻华代表团的玛丽亚·罗莎·萨比蒂尼(Maria-Rosa Sabelli)女士、牛津大学圣灵学院(All Souls College, Oxford)的罗杰·胡德教授(Professor Roger Hood)、格尔威爱尔兰大学人权中心(Irish Center for Human Rights, University of Ireland, Galway)的威廉·沙巴斯主任(Director William Schabas)、全国人大法工委刑法室的黄太云副主任、最高人民检察院政策研究室的戴玉忠主任、中国社会科学院法学研究所的王家福教授、中国人民大学的陈卫东教授等,以及来自德国马普研究所、法国瑞慈人权合作中心、欧洲刑事律师协会、北京市律师协会、武汉大学法学院、中国社会科学院法学研究所等项目合作单位,还有中国政法大学、司法部中央警官学院、湘潭大学等的代表。

在此次会议上,威廉·沙巴斯教授做了题为《废除死刑的全球性运动》的发言,系统介绍了减少和废除死刑的国际公约、国际刑法的有关规定;斯蒂芬·索利(Stephen Solley)律师介绍了刑事律师的作用;洛克·坦斯(Rock Tansey)大律师介绍了英国刑事辩护律师的职业准则。与会代表就中国法律对有关死刑犯罪、辩护、辩护律师权利、辩护律师介入刑事案件、对判处死刑的人提供法律援助等问题进行了讨论。与会者回顾了欧盟废除死刑的历史及其特定的环境条件,并对中国法律关于死刑和辩护需要改进的方

面交换了意见。

(2) 2005年5月3—4日在德国弗莱堡召开的第二次国际研讨会。德国马普所所长汉斯—约格·阿尔布莱希特教授、海尔慕特—卡瑞教授、约齐姆—欧巴菲尔—福斯博士、哈罗德—卡尼亚博士、马丁—布兰登斯坦先生、亚洲部主任托马斯博士；英国牛津大学犯罪学研究中心主任罗杰·胡德教授；英国英中中心马龙先生、葛珍珠女士、李凯蒂女士(Katie Lee)；中国社会科学院法学所屈学武教授、张绍彦教授、熊秋红教授、项目协调人李西霞女士、硕士生王伟等参加了此次研讨会。参加会议的还有在马普所工作或者攻读博士学位的中国学者(如法学所的樊文先生)以及其他人员。与会者共计二十余人。此次会议主要围绕刑事司法中的实证研究方法、死刑案例调研分析、项目汇报和展望等议题展开了讨论。

(3) 2005年12月2—3日在北京召开的第三次国际研讨会。德国马普所所长汉斯—约格·阿尔布莱希特教授、英国牛津大学犯罪学研究中心主任罗杰·胡德教授、法国瑞慈人权合作中心主任马兰娜(Nicola Macbean)女士、英国英中中心主任李凯蒂女士等七位外方代表以及司法部法律援助中心、中国政法大学和中国社会科学院法学所的十余名代表出席了会议。在研讨会上,中方专家主要就死刑案件辩护的实证研究和法律援助的状况和改革情况做了介绍,德国马普所所长阿尔布莱希特教授等学者介绍了近两三年来西方关于死刑问题的研究成果,与会的中外代表还对死刑案件的法律援助进行了深入研讨。

(4) 2006年1月14—15日在北京召开的第四次国际研讨会。爱尔兰人权中心主任威廉·沙巴斯(William Schabas)教授、欧洲刑事律师协会主席汉·雅黑(Han Jahae)教授、德国马普所所长阿尔布莱希特教授、英国牛津大学犯罪学研究中心主任罗杰·胡德教授、法国瑞慈人权合作中心主任马兰娜女士、欧盟驻华使团项目官员玛丽亚—罗莎·萨比蒂尼女士、英国英中中心主任李凯蒂女士等十余位外方代表以及中国全国人大常委会法制工作委员会、最高人民法院、最高人民检察院、司法部、中国政法大学、武汉大学和中国社会科学院法学所等机构的30名代表出席了会议。在此次会议上,与会专家主要就死刑案件的适用及其限制、死刑案件辩护的困难和解决、律师辩护技能和职业道德、死刑案件的程序问题以及如何加强死刑案件的辩护等展开了研讨。

德国马普所在刑事司法的实证研究方面积累有丰富的经验。为了更好地开展该项目的研究,中国社会科学院法学所派两名学者于2005年4—6月在

德国马普所做了为期三个月的访问研究。在此期间，两名中国学者对刑事司法中的实证研究方法，如小组讨论、个别访谈、刑事案卷分析、参与者观察、问卷设计、数据分析等进行了系统的学习和研究，提高了收集与处理数据的能力，使项目第二阶段的调研比第一阶段在随机性、准确性、完整性等方面有了明显的改进，从而保证了实证研究的质量。

“加强死刑案件的辩护”项目旨在回答以下问题：目前中国死刑案件的辩护中存在问题？该问题是如何造成的？如何加强律师的辩护？对律师辩护的效果应当如何评估？经过两年多的实证研究，我们对上述问题做了初步的回答，这主要体现在该项目的三份研究报告之中，其中两份报告由中方学者撰写、一份报告由欧方学者撰写。由于研究语境的不同，中欧双方的报告在研究结论方面存在一定的差异。透过这些差异，我们可以看到中欧学者观察问题的不同视角。或许这从一个侧面体现了该合作项目研究的学术价值。

编入项目文集的，除了三份研究报告之外，还有中外学者在历次国际研讨会上提交的论文。这些论文主要是从不同角度对死刑案件的辩护问题展开探讨，如目前中国死刑案件的辩护中存在的困难、辩护律师在死刑案件中的作用、律师的辩护技巧、审判模式与死刑案件辩护之间的关系、法律援助在死刑案件中的作用、死刑复核程序中的辩护，等等。此外，还有一些论文涉及对世界范围内死刑问题最新趋向的介绍和分析，以及对死刑问题新近开展的理论与实证研究。由于篇幅所限，我们未能将所有的会议论文全部纳入文集，只能选取其中较具代表性的一部分。对此，谨向有关的作者表示歉意，并衷心感谢他们对该项目的积极参与。

中国社会科学院国际法中心主任
陈泽宪教授

目 录

前言	陈泽宪 (1)
----------	---------

第一部分 “加强死刑案件辩护”项目研究报告

死刑案件辩护访谈分析报告 (死刑案件辩护调查课题组)	
..... [熊秋红 田禾执笔 陈泽宪审定] (3)	
死刑案件辩护案卷分析报告 (死刑案件辩护调查课题组)	
..... [熊秋红 田禾执笔 陈泽宪审定] (22)	
死刑案件辩护实证研究报告 (死刑案件辩护调查课题组)	
..... [[德] 汉斯-约格·阿尔布莱希特执笔]	
(熊琦 祁胜辉 王莹 樊文译) (69)	

第二部分 世界范围内死刑问题的最新趋向

在世界范围内废除死刑的运动	[爱] 威廉·沙巴斯 (李西霞译) (135)
The Death Penalty Worldwide-An Overview of	
Recent Developments	Roger Hood (160)
中国有关死刑的司法解释与适用现状	屈学武 (172)
死刑限制的现实思考	刘仁文 (185)
中国死刑案件中的量刑	祁胜辉 (204)

第三部分 关于死刑问题的理论与实证研究

Death Penalty in the Perspective of	
Legal Psychology	Joachim Obergfell-Fuchs (213)

Proportionality, individualised sentencing and the need for effective mercy procedures in capital cases	Saul Lehrfreund (218)
生命权解析	田 禾 (228)
论死刑的程序控制	王敏远 (240)

第四部分 律师谈死刑案件中的辩护

中国死刑制度初探	张星水 (247)
律师辩护权的保障与困境	阎建国 (252)
关于加强死刑案件辩护的若干问题	顾永忠 (256)
试论死刑案件中刑辩律师的作为	许兰亭 (271)
关于死刑复核程序中的辩护	李贵方 (276)

第五部分 死刑案件中的辩护技巧

刑事辩护律师的作用	斯蒂芬·索利 (李西霞译) (283)
从审判视角看死刑案件辩护理由	陈泽宪 吴光侠 (294)
死刑及其辩护 ——侧重从事实角度的认识	张绍彦 (307)
死刑辩护技巧问题之研究	莫洪宪 康均心 叶小琴 (320)
死刑案件的辩护与有效辩护	冀祥德 (339)

第六部分 死刑案件辩护与制度完善

刑事审判模式与加强死刑案件辩护 ——从对抗制和审问制比较的角度	岳礼玲 (353)
死刑辩护与诉讼程序	祁建建 (367)
中国的法律援助与死刑	徐 卉 (376)
英国刑事法律援助制度对中国的启示 ——侧重死刑辩护法律援助的思考	贾午光 蒋建峰 (382)
中国死刑案件中的辩护之展望	熊秋红 (396)

CONTENT

- Preface (1)

I . Final Reports of the Project of Strengthening Defence in Death Penalty Cases

- Analysis Report on Interviews With Lawyers
..... Qihong Xiong, He Tian, Zexian Chen (3)
- Analysis Report on Case Files of Capital Cases
..... Qihong Xiong, He Tian, Zexian Chen (22)
- Analysis Report on Status of Defence Counsel
..... Hans-Jorg Albrecht (69)

II . Trends of Death Penalty Issue in the World

- Movement Toward World Wide Abolition of the
Death Penalty Willian A. Schabas (135)
- The Death Penalty Worldwide-An Overview of
Recent Developments Roger Hood (160)
- Judicial Interpretation and Application for
Death Penalty in China Xuewu Qu (172)
- Realistic Thinking about Restriction of Death Penalty
..... Renwen Liu (185)
- Sentencing for Capital Cases in China Shenghui Qi (204)

III . Theories and Practices of Death Penalty Issues

- Death Penalty in the Perspective of Legal Psychology
..... Joachim Obergfell-Fuchs (213)
- Proportionality, Individualised Sentencing and the
Need for Effective Mercy Procedures in Capital Cases
..... Saul Lehrfreund (218)
- Analysis on Right to Life He Tian (228)
- Procedure Control of the Death Penalty Minyuan Wang (240)

IV. Defence in Death Penalty Cases

- Chinese Death Penalty System Preliminary Study
..... Xingshui Zhang (247)
- Guarantee and Predicament of Lawyer's Right to Defence
..... Jianguo Yan (252)
- Problems of Strengthening Defence in Death Penalty Cases
..... Yongzhong Gu (256)
- Conduct of Defence Counsel in Death Penalty Cases
..... Lanting Xu (271)
- Defence in Review Proceedings for Death Penalty Cases
..... Guifang Li (276)

V. Skill for Defence in Death Penalty Cases

- Role of the Defence Counsel Stephen Solley (283)
- Defence Reasons From Judge's Angle of View
..... Zexian Chen, Guangxia Wu (294)
- Death Penalty and Defence Shaoyan Zhang (307)
- Studies on Skill for Defence in Death Penalty Cases
..... Hongxian Mo, Junxin Kang, Xiaoqin Ye (320)
- Effective Defence in Death Penalty Cases Xiangde Ji (339)

VI. Improvement of System and Defence in Death Penalty Cases

- Trial Mode and Defence in Death Penalty Cases
..... Liling Yue (353)

- Proceedings and Defence in Death Penalty Cases
..... Jianjian Qi (367)
- Legal Aid and Death Penalty Cases in China
..... Hui Xu (376)
- Draw Lessons from Legal Aid System in Britain
..... Wuguang Jia, Jianfeng Jiang (382)
- Prospect of Defence in Death Penalty Cases
..... Qihong Xiong (396)

第一部分

“加强死刑案件辩护”项目研究报告

死刑案件辩护访谈分析报告

死刑案件辩护调查课题组^①

熊秋红 田禾执笔 陈泽宪审定

死刑是重要的社会防卫手段，它是剥夺犯罪分子生命的最严厉的刑罚，具有不可复还性。当今世界各国对死刑都采取了极为慎重的态度。一些国家废除了死刑。在保留死刑的国家，也都在诉讼程序上采取了有别于其他自由刑案件的特殊保障，以加强死刑判决的可靠性和减少对死刑的适用。在死刑的程序控制中，加强对犯罪嫌疑人、被告人辩护权的保障是限制死刑适用的重要方法之一。而要加强死刑案件的辩护，首先必须了解死刑案件辩护的现状。

对曾经办理过死刑案件的法律职业者——律师、法官、检察官进行访谈，是了解相关信息，对目前死刑案件辩护的基本情况形成感性认识的重要途径。当然，如果能够开展更大范围内的访谈活动，如访谈曾经对死刑案件的审判进行过监督的人大代表、曾经对死刑案件的审判做过跟踪报道的记者、曾经关注过死刑案件审判情况的社会团体成员如妇联等维权组织的人员，则更有利于全面了解死刑案件中的辩护情况。但是，由于条件所限，我们的访谈主要针对律师和法官进行。律师作为刑事诉讼中犯罪嫌疑人

^① 课题组长为中国社会科学院国际法研究中心主任陈泽宪教授，课题组成员有中国社会科学院法学研究所屈学武教授、田禾教授、张绍彦教授、熊秋红教授、冀祥德副教授、宗建文副教授、祁建建副教授；贵州民族学院吴大华教授、杨正万教授、张雯副教授；中国社会科学院法学研究所的硕士研究生高长见、王祎、李遥、张文秀；贵州民族学院研究生杨琼、王开武、陈子军、罗鹰、王飞，本科生朱文君也参与了本课题的调研活动；本报告的执笔人为熊秋红教授、田禾教授，陈泽宪教授审查定稿。

人、被告人的辩护人，他们对死刑案件的辩护情况有最为直接的感受；而法官作为裁判者，他们最了解律师的辩护意见在多大程度上影响了死刑案件的最终结果。因此，通过对律师和法官的访谈，虽然无法全面了解死刑案件中的辩护情况，但却抓住了问题的关键，能够反映死刑案件辩护的基本状况。

我们的访谈活动分别在 P、Q、H、N 四地进行，其中，P 市为北部发达地区，H 省为北部较发达地区，Q 省为西南欠发达地区，N 省为西北欠发达地区，Q 省和 N 省均具有少数民族聚居的特点。访谈活动分两个阶段进行，前一阶段为 2004 年 9—10 月，分别在 P 市、Q 省进行；后一阶段为 2005 年 10—11 月，分别在 H 省、N 省进行。本报告是对 P、Q、H、N 四地访谈情况的集中介绍和综合分析。

一 P 市律师访谈情况

2004 年 9—10 月，课题组对 P 市的 12 名律师进行了访谈，访谈主要采取个别询问的方式，偶尔也采取同时询问 2 名律师的方式。在这 12 名律师中，男律师 9 名，女律师 3 名；他们均具有死刑案件的辩护经验，从事刑事辩护的时间在 5 年以上，其中最长的达 25 年；他们的年龄在 30—60 岁之间。

通过对这 12 名律师的访谈，我们获得了如下信息：

1. 关于被告人获得律师帮助的权利

被告人最终被判死刑的案件，被告人均能获得辩护律师的帮助，但是，贫穷的被告人往往难以获得优秀律师的帮助。在指定辩护的情况下，律师事务所指派的律师执业经验和水平不够理想，被告人难以获得高质量的辩护。高水平的律师不愿意办理死刑案件的情况较为普遍。

2. 关于聘请律师的途径

在死刑案件中，由于犯罪嫌疑人被羁押，因此，一般由其亲属聘请律师，有时由法院指定律师。对于住在大城市的犯罪嫌疑人或者富有的犯罪嫌疑人来说，要获得有经验的律师为其辩护，并不困难。但在农村或者边远地区，情况则有较大的差别。法律援助的案件，律师往往缺乏丰富的辩护经验。由于法律援助费用低廉（500—800 元），有经验的律师一般不愿办理此类案件，即使接手，也无法进行充分的调查取证活动。