

虹检系列论丛之一

新世纪检察理论与 实务纵横谈

XINSHIJI JIANCHA LILUN
YU SHIWU ZONGHENG TAN

主 编 / 周福民
副主编 / 王志坚 杨亚民



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

虹检系列论丛之一

新世纪检察理论与 实务纵横谈

XINSHIJI JIANCHA LILUN
YU SHIWU ZONGHENG TAN

主 编 / 周福民
副主编 / 王志坚 杨亚民



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

新世纪检察理论与实务纵横谈/周福民主编. —北京:法律出版社, 2006. 4

(虹检系列论丛)

ISBN 7-5036-6191-7

I. 新… II. ①周… III. 检察机关—工作—上海市—文集
IV. D926.32-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 020969 号

©法律出版社·中国

责任编辑/肖逢伟

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律出版社上海出版中心

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶松

开本/787×960 毫米 1/16

印张/23.75 字数/400 千

版本/2006 年 4 月第 1 版

印次/2006 年 4 月第 1 次印刷

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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

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 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 7-5036-6191-7/D·5908

定价:40.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

《新世纪检察理论与实务纵横谈》

编辑委员会

主 任：周福民

副主任：王志坚

编 委：谈剑秋 王 卫 朱志林

李 清 杨亚民

前言

勤奋学习是时代赋予检察干警的政治责任

现代世界已进入信息时代。随着信息迅速广泛传播及科技不断进步,人们的生活方式、交往方式、工作方式乃至社会伦理、社会风尚等都在发生重大变化,社会的治理模式、法律制度等也必然随之发生相应的深刻变革。为了适应不断变化的新情况,了解不断增长的新知识,以跟上时代发展、应对时代挑战,就必须不断学习。党的十六大指出:“形成全民学习、终身学习的社会,促进人的全面发展”。当前,学习型社会的理念不断深入人心,创建学习型城市、学习型单位等实践活动不断发展。教育检察干警树立终身学习的理念,创建学习型检察机关,已经成为检察事业发展的必然要求。通过开展创建活动,用科学理论武装检察干警头脑,不断提高政治素质,进一步坚定理想信念,增强为经济社会发展和构建社会主义和谐社会的自觉性;调动检察干警学习钻研法学专业知识和检察工作技能的积极性,不断提高业务素质,进一步增强实现社会公平与正义的使命感和战斗力;用坚定的职业信念和高尚的职业操守教育干警,不断提高道德素质,进一步树立检察机关的良好形象和社会公信度;用与时俱进的精神激励和引导干警,不断提高改革创新素质,进一步增强推进检察事业发展的使命感和创造力。

一、勤奋学习是时代赋予检察干警的重要责任和政治任务

江泽民同志曾说过:“学习问题,关系到广大干部自身的进步,关系到国家、民族的兴衰和社会主义现代化事业的成败”。勤奋学习对于检察干警来说,不仅是自我的精神追求,更是时代赋予的重要责任和政治任务。

学以立志。通过全面系统地学习马克思列宁主义、毛泽东思想、邓小平理论、“三个代表”重要思想、科学发展观等科学理论,增强理论修养,坚定理想信念,促进自身政治成熟。崇高的理想、坚定的信念,是共产党人安身立命的精神

支柱和不懈奋斗的力量源泉。支柱坚固,就能应对任何复杂的政治局面。思想理论素质是政治素质的灵魂,理论上的清醒是政治上成熟的基础。因此,检察干警只有在提高理论素质上下功夫,才能做到政治上坚定、成熟。

学以立德。古人云:“百行德为首”。德是每个人立身处世的基础,我们对干部的基本要求是“德才兼备”。人民检察官的“德”是什么?首要的是牢固树立马克思主义的世界观、人生观、价值观和正确的权力观、地位观、利益观。检察干警加强学习,就要努力掌握马克思主义的基本原理、科学体系、精神实质,特别是贯穿其中的立场、观点、方法,用以指导各自的工作实践,做到为民、务实、清廉、高效,自重、自警、自省、自励,慎始、慎微、慎独、慎欲。

学以培智。获取知识,汲取营养,培育智慧,是学习的最大益处。古人云:“非学无以广才。”学习是一个人取得进步、提高本领的有效途径。一个重视学习、善于学习的人,一定能够登上光明的顶峰,达到成功的彼岸。纷繁复杂的国际局势,要求我们具有世界眼光、培育战略思维能力。具有世界眼光,就要广泛学习和掌握当今世界的新知识、新经验,自觉地把中国的发展与世界的发展联系起来,从国际形势的变化和世界格局的高度来审视我们面临的新情况、新问题。培育战略思维能力,就要研究和分析各种宏观性、全局性、战略性的重大问题,努力认识和把握事物的本质及其发展规律,不断增强工作的针对性、预见性和主动性。检察干警担负着打击犯罪、保护人民的职责,需要处理大量错综复杂的矛盾、关系,更需要通过学习、掌握法律规定的精神,以精湛的业务技能妥善处理好各类矛盾、关系。

学以陶情。检察干警的道德情操如何培育和体现?一靠科学理论,二靠人格力量。掌握了科学理论,就能够以科学理论指导为最广大人民谋利益的工作实践。人格力量,则来自检察干警自身的品德和操守。检察干警只有具备了高尚的人格力量,才能在执法活动中赢得人民群众的信赖。然而,高尚的品德和操守不是天生的,而是在长期的学习和实践中形成的。把时间虚度在应酬中,消磨在舞池里,耗费在餐桌上,是不会有高尚的品德和操守的。把时间用在学习上,用在思考上,在学习中领悟科学理论的真谛,接受美好事物的熏陶,思想境界才会提高,精神追求就会健康。

学以修身。检察干警在执法活动中,经常面临着权力、利益的诱惑和考验。检察干警手中的权力是人民赋予的,只能用来为人民谋利,为群众执法。检察干警要正确行使法律规定的权力,就必须自觉加强个人修养,耐得住寂寞,抗得住诱惑,刚正不阿,执法如山。个人修养是具体的、实在的,学习就是加强个人修养的重要途径。是非明于学习,名节源于党性,腐败止于正气。只有通过学

习,正确认识权力的来源,正确对待名利,打牢思想基础,筑严思想防线,才能永葆人民检察官的本色,做到抵制利的诱惑,排除情的干扰,顶住势的压力,警惕色的腐蚀,防止权的滥用,经受住各种考验。

二、弘扬新的学习理念

实现现代化,关键是实现人的现代化。而实现人的现代化,是一个不断学习、提高素质的过程。在这个过程中,必须弘扬新的学习理念。

一是由“拥有文凭”向“拥有能力”转变。文凭和学历是靠勤奋学习得来的,表明了一个人受教育的程度。但这并不意味着有文凭就有水平,有学历就有能力。随着时代发展和社会进步,新事物、新情况层出不穷,新知识、新技术不断出现,要求人们必须开阔视野、更新观念,学习新知识,掌握新本领,以适应时代发展的要求。一个拥有较高文凭和学历的人,如果停滞不前,也会落伍,难以跟上潮流、胜任工作、获得进步。相反,一些没有较高文凭和学历的人,通过勤奋学习,同样可以获得丰富的知识和很强的能力,成为某一专业的人才。现实生活中,有些人满足于有文凭,习惯于吃老本,不思进取,结果是不进则退,影响工作和事业。因此,每个人都应该适应新形势、新任务的要求,努力实现由“拥有文凭”向“拥有能力”的转变,不断掌握新知识,积累新经验,增长新本领。

二是由“阶段学习”向“终身学习”转变。终身学习,指一个人的一生都要不断学习,从幼年、少年、青年、中年直至老年,学习伴随人的整个生命历程。这是不断变化的客观世界对人的生存发展提出的要求。早在20世纪60年代中期,联合国教科文组织就提出:教育并非终止于儿童期和青年期,应当伴随人的一生而持续地进行;教育应当借助这种方式,满足个人和社会的永恒要求。现在,我们党和国家对终身学习和终身教育问题愈来愈重视。通过勤奋学习实现人的全面发展,已成为构建社会主义和谐社会的应有之义和必然要求。社会不断发展,学习永无止境。坚持活到老、学到老、改造到老,树立生命不息、学习不止的观念,是时代对每一个人的要求。

三是由“学过什么”向“学会什么”转变。联合国教科文组织出版的《学会生存》一书指出:“未来的文盲,不再是不识字的人,而是没有学会怎样学习的人”。这说明,学习方法在一定意义上说比学习内容更重要。学习的目的在于运用。学习要真正取得成效,不能停留于学过了什么,而应致力于学会了什么;不只是需要明确学什么,更应当知道怎样学。要用科学方法学习,把学到的知识转化为实际能力。有些人看起来也在学习,但效果不明显,原因之一就是学习方法不对头。有的抓不住重点,眉毛胡子一把抓;有的囫囵吞枣,不求甚解;

有的死记硬背,生搬硬套;有的搞实用主义,对上级布置的学习内容浮光掠影学一下,东拼西凑成应景文章交差等,这些情况都不足取。在学习方法上,可以提倡精读法、讨论法、总结法。精读法,就是对一些重要著作反复学习,深刻领悟其精髓。讨论法,就是围绕一个问题进行讨论,开启思路,激发潜能,加深对问题的认识和理解。总结法,就是善于思考,善于总结,把学到的知识转变为素质。只有这样,才能找到学习的规律所在,使学习富有成效。

四是将工作学习化和学习工作化有机融合。要注重学用结合、知行合一,把学习与工作有机地融合起来。工作学习化,就是把每一项工作视为一个学习的机会,从工作中学习新技能、新方法,促进专业知识的增长。学习工作化,就是把学习视为一项必要的工作,如同每天认真工作一样,坚持每天不断学习,并持之以恒。只有将工作与学习有机融合,才能体会终身工作即终身学习,终身学习即终身受益的真谛。在工作中学习,在学习工作中,也符合理论与实践相结合的要求,使我们能够学会做人——完善自制力;学会生存——提升学习力;学会共处——增强凝聚力;学会竞争——提高创新力。

三、完善创建学习型检察院的学习内容

创建学习型检察院,在学习内容上要有针对性,既要贴近检察工作的实际需求,又要根据检察工作的发展不断拓展学习的内容和范围。根据检察工作的要求和检察队伍的现状,当前要着重抓好政治理论、检察业务、市场经济、科技文化和先进典型的学习。

在政治理论学习方面,要着重学习和领会马克思列宁主义、毛泽东思想、邓小平理论的基本问题,以“理论基础、世界眼光、战略思维、党性修养”为基本内涵,掌握马克思主义的立场、观点和方法,用以指导工作实际。要认真学习、实践“三个代表”重要思想和科学发展观,学习和贯彻党的路线、方针、政策。在理论学习上,真学是前提,真懂是基础,真信是关键,真用是目的,以科学理论武装干警头脑,增强大局意识、政治意识、忧患意识、法治意识、群众意识,树立发展是第一要务、科技是第一生产力、稳定是第一责任、人才是第一资源、服务是第一要素的执法指导思想,确立打击与服务并行、惩治与保护并进、查处与预防并举、实体与程序并重的司法理念。

在检察业务学习方面,要着重学习法学基础理论、多门类的法律知识和应用、检察业务知识、与检察工作涉及的法律规定及相关知识等。检察干警要通过学习掌握检察工作的基本理论、基本技能和从事检察所必需的业务知识,进一步提高履行检察职能,依法打击和预防刑事犯罪,维护社会稳定的能力;依法

查办和预防职务犯罪,促进廉政建设的能力;正确处理群众诉求,化解矛盾纠纷,促进社会和谐的能力;敢于监督,善于监督,规范监督,促进严格执法和公正司法的能力;强化自身监督和制约,严格、公正、文明执法的能力。

在市场经济学习方面,主要学习市场经济和法制经济的知识和理论,我国社会主义市场经济运行规律、特点和发展趋势,知识经济的内涵和特征,全面建设小康社会的内涵、特点、目标和当前的主要任务,以及世贸组织的相关知识等。通过学习,不断增强全局观念,提高融入、服务大局的自觉性,提高打击各类犯罪、促进经济社会发展和构建社会主义和谐社会的能力。

在科技文化学习方面,主要学习现代科技知识(尤其是信息化技术)、外语知识、以法律文化为重点的包括哲学、文史、社会学等人文科学。通过学习,完善知识结构,扩大知识面,提高自身分析判断能力、语言文字表达能力、组织协调能力、学习创新自我提高能力,特别是能够熟练运用信息化技术收集证据、固定证据、展示证据能力,拓展举证手段,提高办案效率,增强办案效果。

在先进典型学习方面,主要是学习各类先进人物和单位的先进事迹,以弘扬正气;学习先进工作经验,以推进工作;树立干警身边的先进典型,以发挥引导示范作用。通过学习,保持党组织和共产党员的先进性,教育检察干警做到:身体端正,树好形象,做到“五个正”。即脑正:胸怀为民之心,善谋为民之策,多办为民实事;口正:多读书,少应酬;手正:不以权谋私,不该拿的不拿;脚正:不走歪门邪道,不该去的地方不去;身正:不做有损于共产党员形象的事。精神健康,拒腐防变,树立“五个气”。即志气:坚定“四信”(共产主义的信仰、中国特色社会主义的信念、对党的事业的信心、对党的信任),爱岗敬业;大气:胸怀全局,眼界宽广;正气:刚正不阿,执法如山;锐气:与时俱进,开拓创新;才气:勤于学习,增长才干。牢固树立正确的权力观,把体现人民群众的意志和利益作为检察工作的出发点,把“立检为公、执法为民”的思想落实到执法实践中去,把人民满意作为检察工作的最高标准,在检察干警中形成学习先进、赶超先进的良好风气,激发广大干警争先创优的工作热情,实现“单项工作争第一,整体工作创一流”的目标。

四、探索创建学习型检察院的途径

学习型检察院的核心特征是学习。在创建学习型检察院的过程中,要积极探索符合检察机关实际,具有检察工作特色的学习体系。在学习形式上做到灵活多样,在学习内容上做到针对性强。通过各种检察干警喜闻乐见、行之有效的学习活动,把检察干警中蕴藏的积极性和创造性和工作潜能,最大限度地发挥

出来,更好地服务于检察工作的长远发展。

在学习活动的载体方面,可以采取的方式有:

1. 坚持和完善每周五上午的政治理论形势学习和业务学习制度;
2. 利用社会教育资源,为在职干警提供学历培训;
3. 挑选管理干部和业务骨干,进行短期脱产和在职学习相结合的定向培训;
4. 选送有一定基础、有培养前途的业务骨干去国外、境外短期进修;
5. 选送业务骨干和中层以上领导去上级检察官培训中心专题培训;
6. 发挥院党组中心组在学习方面的引领、带头作用;
7. 根据上级安排,开展全员培训和全员考核;
8. 利用院局域网教育培训平台,开展学习体会交流、调研成果展示、案例分析研究、疑难复杂案件研讨、专题视频讲座等活动;
9. 组织干警开展学习交流、主题演讲、对抗辩论、出庭观摩、记录比赛、文书展评;
10. 开展优秀调研论文评选,倡导干警联系实际撰写调研论文;
11. 邀请专家、学者来院作学术讲座;
12. 邀请英模、先进人物宣讲先进事迹;
13. 开展岗位技能练兵学习活动;
14. 组织优秀公诉人、优秀侦查员、办案能手培训评选活动;
15. 坚持领导干部双休日学习报告会制度;
16. 组织青年理论学习小组;
17. 搞好处级及处级后备干部参加市委组织部组织的在线学习;
18. 成立入党积极分子党的知识学习小组;
19. 组织开放式主题组织生活会,面向社会考察学习;
20. 组织军营一日活动等。

此外,健康有益的文化、体育活动具有协调关系、凝聚人心、陶冶情操、强健体魄、沟通情感的作用,开展群体性文体活动,可以培养干警形成团结融洽、健康向上的精神理念、团队意识,营造和谐氛围。要继续搞好全院的书画、摄影、外语、文体、家政等兴趣小组的活动,加强检察文化建设。

在学习方法上,可以采取:集体通读、个人精读、笔记作业、授课辅导、网络电教、提问答疑、心得体会、讨论交流、实践体验、演讲竞赛、典型示范、考核测试、考试讲评等方法。在创建学习型检察院活动中,关键是要结合检察机关实际,开展丰富多彩、灵活多样的学习形式,使工作学习化和学习工作化有机地融

合起来,做到学习内容特色化、多元化,学习形式立体化、兴趣化,学习方法灵活化、多样化,这样才能营造学习氛围,改进学习方式,增强学习效果。同时,要注意激发干警内在的学习动力,采取各种方法激励干警保持持久的学习热情,最大限度地调动干警工作学习的积极性和创造性。创建学习型检察院活动,需要进一步创新思路、创新方法,在实践中不断总结、探索、丰富、发展,使创建活动逐步引向深入。

上海市虹口区人民检察院检察长 周福民

2005年9月

目 录

第一编 时代进步与检察理论

第一部分 社会发展对检察工作的新要求

加强基层检察机关领导班子建设的思考	周福民(3)
基层检察院加强法律监督能力建设的随想	王志坚(6)
检察公共关系刍议	谈剑秋(11)
基层反贪部门班子应具备的基本素质	王 卫(20)
思想政治工作必须始终贯穿以人为本思想	李 清(24)
加强预防机制 维护司法公正	徐建华(28)
论检察信息化、电子检务与科技强检的关系	陈军标(34)
浅谈信访息诉工作中心理咨询技术的运用	沈 瑾(44)
以科技强侦为途径 促办案水平的提高	顾静薇(51)

第二部分 新时期的检察工作改革

完善主诉官办案制的几点思考	王志坚	杨亚民(54)
论检察机关的综合管理机制		程贺晓(58)
法律文书在社区矫正工作中存在的问题及对策		谢建新(62)
取消收容遣送制度后外来人员犯罪的特点、原因及对策		曹 卫(67)
对测谎技术的认识和探讨		沈一江(72)
论检察机关“参与不干预、到位不越位”的同步预防原则		马秀琴(77)
捕、诉、防一体化工作模式下,如何建立有效的内部制约与 案件质量保障机制		周小萍(82)
论控申部门的执法能力		周炯鸣(88)
对我国侦检关系的反思与重塑		吴应珠(92)
基层检察院如何建设一支标准化、规范化的司法警察队伍		刘伟明(97)

第二编 检察实践与刑法问题

第一部分 实践中的刑法新问题

“但书”规定的作用探究	薛进展	朱铁军(103)
知识产权犯罪的特点、执法中的问题及对策	朱志林	杨亚民(113)
试论刑法中的第三种罪过:推定罪过		潘建安(120)
刑法的解释规则		肖晚祥(127)
当前金融犯罪若干问题研究	杨亚民	邢玲玲(137)
论牵连犯的处罚原则		包文炯(148)
对犯罪故意认识内容的社会危害性之理性思辨		刘 琪(155)
我国刑法无限防卫若干问题研究		韩 峥(163)
论无罪推定原则		崔希俭(176)

第二部分 若干罪名下的法律思考

交通肇事罪中因逃逸致人死亡问题的法律思考	卜 磊	杨亚民(181)
抢回赌资的行为能否定罪起诉		柳文彬(187)
虚假出资罪定性问题探讨		谈金发(192)
高某玩忽职守一案的因果关系探析		江建忠(199)
贷款诈骗罪若干法律问题研究		杨 敏(204)
合同诈骗罪中“非法占有目的”的把握	吴应珠	杨亚民(213)

第三部分 职务犯罪研讨

论国有企业转、改制中职务犯罪手法及预防对策		吴信来(218)
受贿犯罪的心理动因及预防对策		余耀年(222)
论受贿罪构成要件中的“为他人谋取利益”		
——现行立法及其与理论、司法的冲突研究		杨 毅(228)
非物质性损害结果在滥用职权、玩忽职守犯罪中的认定		丁 宁(233)
姚某私分国有单位“账外小金库”资金行为的定性		蒋乃康(236)
加强对国有资产流失的防范和职务犯罪的打击		骆国权(240)
防范职务犯罪治标与治本之关系		杨 列(245)

第三编 检察实务与诉讼制度

第一部分 侦查理论探究

对自侦案件犯罪嫌疑人翻供问题的思考	黄晓石(253)
论“诉辩交易”在贪污贿赂犯罪侦查中的应用	吴标信(258)
对羁押期限检察中工作难点的思考和议	付贤和(263)
试论超期羁押的原因和对策	卢 峻(267)
“望闻问切”在初查实践中的运用	张 榕(271)
未成年人沉默权初探	丁 琪(276)

第二部分 刑事证明剖析

完善我国的刑事证明标准	杨亚民 邢玲玲 蔡桂生(282)
论刑事证人适格性规则	肖蓉晖(292)
犯罪嫌疑人、被告人自白研究	孔 雁(296)
对在审查逮捕阶段运用证据参考标准的思考	曹 卫(311)
试论电子证据检验走向司法实践	陈 荔(315)

第三部分 诉讼理念更新

当前立案监督若干问题的研究	于 强(320)
关于检察机关法律监督的几个问题	侍佰鸣(329)
相对不起诉探讨	张江伟(335)
刑事申诉复查中的息诉问题	樊正福(339)
关于如何开辟案源的几点思考	黄荣国(342)
我国检察机关在民事诉讼中的地位	熊子彬(345)
对未成年刑事被害人合法权益的保护	王 蔚 马爱国(352)
建立检察机关提起民事诉讼制度的设想	鞠世祥(359)

第一编

时代进步与检察理论

第一部分 社会发展对检察工作的新要求

加强基层检察机关领导班子建设的思考

周福民*

领导班子是一个单位的“领头雁”,领导班子的思想、业务、作风和操守等方面的情况,对一个单位的工作、建设和发展,会产生直接的影响。基层检察机关处在执法办案的前沿阵地,要履行好法律监督职能,既要建立一支高素质的检察执法队伍,更要有一个政治坚定、业务精通、管理有力、作风过硬、廉洁高效的领导班子。

一、加强思想政治建设,确保“一班人”的政治合格

政治上是否合格是衡量班子的首要标准。领导班子要保证政治上永远合格,从根本上讲就是要大力加强思想政治建设,提高“一班人”的思想觉悟和认识能力,增强辨别是非、判断真伪的能力,增强从政治上观察、分析和处理问题的能力,使“一班人”始终保持政治坚定和思想道德纯洁,保证在任何情况下都具有坚定正确的政治方向,做到共事一条心,谋事一盘棋,处事一个调,干事一股劲。

要强化加强学习责任意识。“一班人”以什么样的态度抓学习,不是个人兴趣爱好问题,而是称职不称职的突出标志,是对党的事业是否负责任的重要体现。领导班子成员要经常想想肩负的历史使命,时刻不忘党的事业和检察工作的大局,以强烈的政治责任感持之以恒、锲而不舍地抓紧学习。二要注重提高理论思维能力。要在检察工作的实践中,研究探索新形势、新任务和新要求情况下的检察工作的特点和规律,把感性认识升华到理性认识,对现实经验进行理论思考,不断提高自己的领导能力和领导水平。比如在反贪工作中,我

* 上海市虹口区人民检察院检察长。