

附条件不起诉



制度研究

张智辉 主编

FU TIAOJIAN BU QISU
ZHIDU YANJIU

中国检察出版社

附条件不起诉



制度研究

主 编 张智辉

副主编 谢鹏程 邓思清

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

附条件不起诉制度研究 / 张智辉主编. — 北京: 中国检察出版社, 2011. 9

ISBN 978 - 7 - 5102 - 0541 - 5

I. ①附… II. ①张… III. ①刑事诉讼 - 中止 - 起诉 - 研究 - 中国 IV. ①D925.210.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 170041 号

附条件不起诉制度研究

主 编 张智辉 副主编 谢鹏程 邓思清

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

电 话: (010)68630384(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 北京画中画印刷有限公司

开 本: A5

印 张: 12.125 印张 插页 4

字 数: 339 千字

版 次: 2011 年 6 月第一版 2011 年 6 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 0541 - 5

定 价: 35.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

前 言

为了借鉴国外有关附条件不起诉制度的立法经验，推进我国司法改革，配合我国刑事诉讼法修改工作，促进我国检察权的优化配置和人权保障立法的完善，我们组织开展了“法律监督与刑事诉讼法人权保障条款的完善和实施”课题研究，对国外有关附条件不起诉制度和人权保障的立法和实践经验，我国有关附条件不起诉的试点情况和存在的问题，以及确立我国附条件不起诉制度的有关立法建议等问题进行研究。

本课题的研究得到丹麦人权研究中心的资助。在丹麦项目官员Bjarne Andreassen 和 Tiziana Tota 的指导下，课题组成员经过研究，拟定了《附条件不起诉立法建议稿》初稿。经过两次平台会议的讨论，课题组吸收了平台各方提出的修改意见，对《附条件不起诉立法建议稿》初稿进行了相应的修改。之后，课题组将修改后的《附条件不起诉立法建议稿》提交丹麦人权研究中心征求意见，该中心的 Lone Lindholt 教授、Paul Dalton 教授对建议稿提出了一些宝贵意见。课题组经过认真的讨论并听取了各地检察机关的意见后，再次对《附条件不起诉立法建议稿》进行了修改，形成了目前的《附条件不起诉立法建议稿》。

为了拟定和修改《附条件不起诉立法建议稿》，我们组织召开了两次大型研讨会，即2010年6月湖北省宜昌市的“附条件不起诉制度研讨会”和2010年12月广东省广州市的“检察权的优化配置研讨会”。最高人民检察院司法改革体制改革领导小组办公室

张安平副主任、最高人民检察院公诉厅张寒玉处长、北京师范大学宋英辉教授、清华大学张建伟教授等专家学者，湖北省人民检察院徐汉明常务副检察长、山东省人民检察院吕涛副检察长以及部分市县（区）院的检察长、副检察长参加了湖北省宜昌市的“附条件不起诉制度研讨会”。最高人民检察院监所厅袁其国厅长、最高人民检察院司法改革体制改革领导小组办公室王洪祥主任、中国政法法学陈光中终身教授、北京师范大学宋英辉教授、中国人民大学汤维建教授、四川大学龙宗智教授、广东省人民检察院王学成副检察长、浙江省人民检察院张雪樵副检察长、广州市人民检察院王福成检察长以及部分省院研究室主任和市县（区）院的检察长、副检察长等参加了广东省广州市的“检察权的优化配置研讨会”。会上，专家学者与实务部门的检察官围绕附条件不起诉制度建立的必要性、可行性以及案件适用范围、附加的条件（义务）、考验期限、法律后果等立法问题进行了深入而热烈的讨论。两次研讨会后，我们收到了与会人员提交的论文，择优选编成本书。

总体上看，两次研讨会的论文具有较高的学术研究水平和较强的应用性，对立法、司法以及法学教育、研究部门具有重要的参考价值。因为篇幅所限，我们对部分论文作了一些删减，请作者谅解。同时，由于时间仓促，书中疏漏之处在所难免，恳请读者指正。

本课题的圆满完成得到了丹麦人权研究中心、全国各级检察机关的领导、专家学者的大力支持，我们对此表示衷心的感谢！同时，本文集的出版得到中国检察出版社王庆新社长的鼎力支持，史朝霞编辑也付出了许多辛劳，在此表示衷心的感谢！

张智辉

2011年6月

目 录

第一部分 附条件不起诉立法建议稿及论证	(1)
附条件不起诉立法建议稿	(1)
附：立法建议稿英文版	(4)
附条件不起诉立法建议稿及其论证	(9)
附：立法建议稿论证英文版	(24)
第二部分 附条件不起诉制度问题研究	(37)
附条件不起诉制度的立法思考	(37)
附条件不起诉制度立法中的若干问题	(74)
附条件不起诉适用范围的界定	(96)
论附条件不起诉的适用条件	(102)
被附条件不起诉人义务论纲	(115)
附条件不起诉之“条件”研究	(130)
附条件不起诉的义务	(139)
论附条件不起诉书的几个问题	(143)
论附条件不起诉救济制度的必要性及制度构建	(149)
论附条件不起诉的法律后果	(158)
附条件不起诉法律后果研究	(167)
第三部分 附条件不起诉制度构建研究	(176)
附条件不起诉制度的法理基础探讨	(176)
附条件不起诉制度研究	(184)
我国附条件不起诉之理论构建	(194)
附条件不起诉制度理论与实践问题研究	(206)
刑事司法权配置与附条件不起诉制度	(214)

论附条件不起诉制度在检察实务中的构建	(223)
附条件不起诉之三种立法路径评析	(240)
附条件不起诉对精神病人实施轻罪案件的程序分流	(253)
检察机关附条件不起诉制度研究	(276)
附条件不起诉制度问题研究	(288)
构建附条件不起诉制度探析	(293)
附条件不起诉制度探究	(299)
附条件不起诉制度的构建	(306)
关于附条件不起诉制度的思考	(316)
附条件不起诉制度研究	
——以刑事和解试点工作经验为借鉴	(326)
人民监督员监督附条件不起诉思考	(332)
附条件不起诉制度的实践探索与制度构建	(337)
附条件不起诉制度实证研究	(347)
附条件不起诉五则案例	(360)
第四部分 部分检察机关关于附条件不起诉的规定	(366)
河南省人民检察院关于适用附条件不起诉的	
规定（试行）	(366)
无锡市人民检察院关于探索开展轻微刑事案件	
附条件不起诉工作的规定	(369)
无锡市惠山区人民检察院附条件不起诉操作	
规则（试行）	(373)
重庆市永川区人民检察院附条件不起诉规则	(376)
重庆市涪陵区人民检察院附条件不起诉实施细则	(382)

第一部分 附条件不起诉立法 建议稿及论证

附条件不起诉立法建议稿

(2010年12月28日修订)

第一条 适用条件

对可能判处七年以下有期徒刑的犯罪嫌疑人，同时具备下列情形的，经本人同意，人民检察院可以作出附条件不起诉的决定：

(一) 在校读书的学生、正在怀孕或哺乳自己婴儿的妇女、家中有七十五岁以上老人或者学龄前儿童或者身患生活不能自理的病人需要赡养或抚养或照顾且无其他近亲属帮助的人；

(二) 自愿认罪的；

(三) 不致再发生社会危险性的；

(四) 具备良好帮教条件的；

(五) 得到被害人谅解的。

第二条 决定程序

对于符合附条件不起诉的案件，人民检察院对犯罪嫌疑人作出附条件不起诉的，应当通过检察委员会会议讨论决定。

人民检察院拟作出附条件不起诉的案件，被害人有不同意见或者案件的社会影响较大的，应当召集侦查人员、被害人及其法定代理人、诉讼代理人，犯罪嫌疑人及其法定代理人、辩护人，听取各方的意见和理由后，作出是否附条件不起诉的决定。

人民检察院根据案件的需要，征得犯罪嫌疑人同意后，可以通知其所在单位或者社区的代表、家属参加，也可以邀请有关法律人士或者对犯罪嫌疑人有帮教作用的人员参加。

第三条 考验期限

人民检察院决定对犯罪嫌疑人附条件不起诉的，应当根据犯罪嫌疑人的具体情况确定三个月以上一年以下的考验期限。

考验期限从人民检察院作出附条件不起诉决定之日起计算。

对附条件不起诉人的考验由其户籍所在地的公安机关负责。

第四条 被附条件不起诉人的义务

人民检察院对犯罪嫌疑人决定适用附条件不起诉并确定考验期后，被附条件不起诉人在考验期间内，应当遵守下列义务：

- （一）接受帮教、考察，服从监督；
- （二）不得侵扰证人和被害人；
- （三）离开所居住的市、县或者迁居，应当报请批准；
- （四）遵守关于会客的规定；
- （五）定期报告自己的活动情况。

人民检察院根据被附条件不起诉人的具体情况，可以为其确定下列中的一项或多项义务：

- （一）积极履行约定的给付和对被害人其他承诺；
- （二）接受戒瘾治疗；
- （三）为社区等提供公益性服务；
- （四）不得出入特定场所；
- （五）不得实施某种特定行为。

第五条 附条件不起诉书

人民检察院对犯罪嫌疑人决定附条件不起诉的，应当制作附条件不起诉书。自决定之日起三日内送达被附条件不起诉人和他的所在单位、被害人或者其近亲属、辩护人、诉讼代理人和考察机构。

对于公安机关移送起诉的案件，人民检察院决定附条件不起诉的，应当自决定之日起三日内将附条件不起诉决定书送达公安机关。

第六条 附条件不起诉的救济

公安机关认为附条件不起诉的决定有错误的，可以要求人民检察院进行复议。如果意见不被接受，公安机关可以向上一级人民检察院要求复核。人民检察院对公安机关的复议、复核要求，应当在一个月内作出复议、复核决定。

被害人对附条件不起诉决定不服的，可以自收到决定书后七日内向上一级人民检察院申诉，请求提起公诉。人民检察院接到申诉后，应当在一个月内作出复查决定，并将复查决定告知被害人。对人民检察院维持附条件不起诉决定的，被害人可以向人民法院起诉。被害人也可以不经申诉，直接向人民法院起诉。人民法院受理案件后，人民检察院应当撤销附条件不起诉决定，并将有关案件材料移送人民法院。

第七条 附条件不起诉的撤销

在考验期内，被附条件不起诉人有下列情形之一的，人民检察院应当撤销附条件不起诉决定，依法提起公诉：

- （一）故意犯罪的；
- （二）违反附条件不起诉义务的规定，情节严重的；
- （三）发现在附条件不起诉以前还有其他犯罪，需要追诉的。

在考验期内，人民检察院发现被附条件不起诉人符合法定不起诉条件的，应当撤销附条件不起诉决定，作出不起诉决定。

上级人民检察院发现下级人民检察院的附条件不起诉决定不当时，可以撤销或者要求下级人民检察院撤销附条件不起诉决定，下级人民检察院应当撤销附条件不起诉决定并依法起诉。

第八条 附条件不起诉的后果

人民检察院宣布附条件不起诉后，被附条件不起诉人被逮捕的，应当立即释放。被附条件不起诉人被采取其他强制措施的，应当予以解除。

被附条件不起诉人在考验期内遵守规定，履行相应义务，考验期满后，对于扣押、查封、冻结的财产，应当立即解除扣押、查封、冻结，属于被害人的财产，应当返还被害人。

附：立法建议稿英文版

Legislative Proposal Concerning Conditional Non – Prosecution

28 December, 2010

Article 1 Applicability

The people's procuratorate may decide not to initiate prosecution against a suspect who would probably be sentenced to imprisonment of less than seven years if the suspect:

- (1) is a student, a pregnant woman or a woman breast – feeding her own baby, or he or she must support over 70 years old family members, raise preschool children or take care of family members who are unable to look after themselves in everyday life and who are lack of assistance from other close relatives;
- (2) voluntarily confessed his or her crime;
- (3) would not endanger society;
- (4) can obtain aid and education;
- (5) is forgiven by the victim, and he or she consents to non – prosecution.

Article 2 Decision Procedure

If a case meets the conditions of conditional non – prosecution, the decision of conditional non – prosecution by the people's procuratorate must be submitted to procuratorial committee for discussion and decision.

If the people's procuratorate is not going to prosecute the suspect whereas the victim has different opinions or the case has a fairly large social influence, the people's procuratorate shall only decide not to initiate prosecution after it has convened investigators, victim and his or

her legal representatives, victim's legal counsels, suspect and his or her legal representatives, defendant counsel and heard their opinions and reasons.

The people's procuratorate, when necessary, may notify representatives of the unit or community where the suspect belongs to or his or her family members to participate decision procedure. The people's procuratorate may also invite concerned jurists or persons who may assist and educate the suspect.

Article 3 Probation Period

When the procuratorate decides not to initiate prosecution, it shall set a probation period of three to twelve months, based upon specific circumstances of the suspect.

The probation period shall start from the date on which the procuratorate makes the decision of conditional non – prosecution.

The probation of person subject to conditional non – prosecution is charged by public security organ in the place where his or her residence is registered.

Article 4 Obligations of the Person Subject to Conditional Non – Prosecution

After the people's procuratorate decideds not to prosecute the suspect and set a probation period, the suspect shall comply with the following obligations within the probation period:

- (1) accepting correction efforts, examination and supervision;
- (2) no harassment of witnesses and victims;
- (3) seeking approval when temporarily or permanently leaving the city or county of residence;
- (4) observing regulations on reception of guests;
- (5) regularly reporting his or her activities.

The people's procuratorate may set one or more of the following obligations, based on specific circumstances of the person not prosecuted:

- (1) actively performing agreed payment and fulfilling other promises made to the victim;
- (2) accepting treatment for addiction;
- (3) providing public interest services for the community, etc.;
- (4) refraining from leaving or entering certain places;
- (5) refraining from undertaking certain activities.

Article 5 Bill of Conditional Non – Prosecution

Upon the decision of conditional non – prosecution, the people's procuratorate shall make bill of conditional non – prosecution, which shall be served, within three days of decision, to the suspect subject to conditional non – prosecution and his or her unit, the victim or his or her close relatives, defending counsel, agent ad litem and probation agency.

Regarding cases which were submitted by public security organs for prosecution, if the people's procuratorate decides not to initiate prosecution, the bill of conditional non – prosecution shall be served to public security organs within three days of decision.

Article 6 Remedies for Conditional Non – Prosecution

If the public security organ considers decision of non – prosecution false, it may apply for review of the decision by the people's procuratorate. If application is denied, the public security organ may apply for review by the people's procuratorate at the next higher level. The people's procuratorate shall decide whether to review the case within one month after receipt of the application.

If the victim is not satisfied with the decision of conditional non – prosecution, he or she may apply for review by the people's procuratorate at the next higher level. The procuratorate shall decide whether to review the case within one month after receipt of the application and notify the victim of its decision. If the people's procuratorate maintains the decision of non – prosecution, the victim may appeal to the people's

court. The victim may also appeal to the court without application for review by the people's procuratorate. If the people's court accepts the appeal, the people's procuratorate shall revoke the decision of non – prosecution and transfer relevant case documents to the people's court.

Article 7 Revocation of Conditional Non – Prosecution

Within probation period, if the suspect subject to conditional non – prosecution meets one of the following circumstances, the prosecutors of office shall revoke the conditional non – prosecution decision, and continue with the prosecution:

- (1) intentionally committing a crime;
- (2) violating obligations under the conditional non – prosecution and the circumstances are serious;
- (3) other crimes committed before the conditional non – prosecution decision have been discovered and need to be prosecuted.

Within probation period, if the people's procuratorate discovers that the suspect actually meets the conditions for non – prosecution, it shall revoke the decision of conditional non – prosecution and make a decision of non – prosecution.

If the people's procuratorate at higher level finds that the decision of conditional non – prosecution by the people's procuratorate at lower level is inappropriate, it may revoke the decision or demand the people's procuratorate at lower level to revoke the decision, and the people's procuratorate at lower level shall revoke the decision and initiate prosecution according to law.

Article 8 Consequence of Conditional Non – Prosecution

After the people's procuratorate announces the conditional non – prosecution decision, the person subject to conditional non – prosecution shall be released immediately if he has been under arrest. Other coercive measures against him shall be removed.

While' the person subject to conditional non – prosecution obeys

附条件不起诉制度研究

provisions and complies to obligations, property seized, sealed up or frozen shall be released immediately after the end of probation period. If property belongs to the victim, it shall be returned to the victim.

附条件不起诉立法建议稿及其论证

第一条 适用条件

对可能判处七年以下有期徒刑的犯罪嫌疑人，同时具备下列情形的，经本人同意，人民检察院可以作出附条件不起诉的决定：

（一）在校读书的学生、正在怀孕或哺乳自己婴儿的妇女、家中有七十五岁以上老人或者学龄前儿童或者身患生活不能自理的病人需要赡养或抚养或照顾且无其他近亲属帮助的人；

（二）自愿认罪的；

（三）不致再发生社会危险性的；

（四）具备良好帮教条件的；

（五）得到被害人谅解的。

〔说明〕

本条是关于附条件不起诉适用条件的规定。本条规定只对“三类特殊人员”可以适用附条件不起诉。其案件范围比目前法律规定的的不起诉条件有所扩大，同时，增加了“犯罪嫌疑人自愿认罪”、“得到被害人谅解”和“经犯罪嫌疑人同意”的程序性条件等。

〔论证〕

关于检察机关对于什么案件和人员可以作出附条件不起诉决定，目前有两种观点：一种观点认为，附条件不起诉的案件可以适当放宽。即附条件不起诉可以适用于可能判处5年以下有期徒刑的未成年人犯罪案件。^①其理由是：目前法律规定的的不起诉案件是可

^① 参见樊崇义、李岚：“‘刑事起诉与不起诉’制度研究观点综述”，载《法学杂志》2006年第3期。

能判处3年以下有期徒刑、拘役、管制和罚金刑的案件，为了贯彻宽严相济的刑事政策，及时有效地化解社会矛盾，在刑事诉讼活动中可以进行刑事和解，为此可以适当扩大检察机关的自由裁量权，扩大检察机关适用不起诉案件的范围。同时，附条件不起诉比一般的要不起诉要严厉，因而也应当放宽不起诉案件的适用范围。另一种观点认为，附条件不起诉的案件不应当放宽，即附条件不起诉仍应适用于可能判处3年以下有期徒刑、拘役、管制和罚金刑的轻微刑事案件。^①因为附条件不起诉本质上是一种不起诉，只是在检察机关作出不起诉时附加了一定的条件，所以附条件不起诉只能适用于轻罪案件，即可能判处3年以下有期徒刑、拘役、管制和罚金刑的轻微刑事案件，检察机关才能适用附条件不起诉。

我们认为，为了贯彻宽严相济的刑事政策，体现对特殊人群予以特别从宽的精神，应当在现行法律规定的三种不起诉（法定不起诉、酌定不起诉和证据不足不起诉）基础上，增加一种不起诉，即附条件不起诉，并扩大其适用范围，因而建议“对可能判处七以下有期徒刑的三类犯罪嫌疑人”，可以适用附条件不起诉。其中，“三类犯罪嫌疑人”包括在校读书的学生、正在怀孕或哺乳自己婴儿的妇女、家中有七十五岁以上老人或者学龄前儿童或者身患生活不能自理的病人需要赡养或抚养或照顾且无其他近亲属帮助的人。对他们适用附条件不起诉，除了具备案件事实清楚、证据确实充分的一般条件外，还应当同时具备以下五个条件：（一）犯罪嫌疑人自愿认罪的；（二）不致再发生社会危险性的；（三）具备良好帮教条件的；（四）得到被害人谅解的；（五）犯罪嫌疑人同意适用附条件不起诉。

1. 将“犯罪嫌疑人自愿认罪”作为一个前提条件，是因为犯罪嫌疑人认罪的案件，再加上“事实清楚，证据确实充分”的要求，一般来说案件不会出现错误，对这类案件由检察机关进行处

^① 参见高斌、王惠：“专家聚焦‘附条件不起诉’”，载《检察日报》2007年12月7日。