

上海
检察文库



检察实务丛书 ②

公诉实务教程

Public Prosecution:
A Practical Tutorial

余啸波 主编



上海交通大学出版社
SHANGHAI JIAO TONG UNIVERSITY PRESS



检察实务丛书 ②

公诉实务教程

Public Prosecution:
A Practical Tutorial

主 编 余啸波

副主编 周永年 龚培华 吴元浩
李 宁 高孝义



上海交通大学出版社
SHANGHAI JIAO TONG UNIVERSITY PRESS

内 容 提 要

本书以公诉工作的诉讼进程为主线,共分“公诉制度概述”、“审查起诉”、“出庭公诉”、“刑事审判监督”和“死刑案件办理”五个部分,立足司法实务的实际需要,从公诉理论、公诉制度到公诉技巧、公诉谋略,从公诉工作应遵循的基本规律到公诉人审案与出庭的程序规则等,完整系统地阐述了公诉工作各个环节的要点与难点。

在编写过程中,每章注意选择典型案例以及处理方法为示例。书后附有“庭审问题处置方法释疑”与“常用公诉法律文书格式示例”,以增强本书的规范性和实用性,努力做到理论与实务相结合、知识与经验相结合、广度与深度相结合。

图书在版编目(CIP)数据

公诉实务教程/余啸波主编. —上海:上海交通大学出版社,2012
(上海检察文库. 检察实务丛书)
ISBN 978-7-313-08154-4

I. ①公… II. ①余… III. ①公诉—中国—教材
IV. ①D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 022302 号

公诉实务教程

余啸波 主编

上海交通大学出版社出版发行

(上海市番禺路 951 号 邮政编码 200030)

电话: 64071208 出版人: 韩建民

上海交大印务有限公司印刷 全国新华书店经销

开本: 787mm×960mm 1/16 印张: 32.25 字数: 504 千字

2012 年 2 月第 1 版 2012 年 2 月第 1 次印刷

ISBN 978-7-313-08154-4/D 定价: 69.00 元

版权所有 侵权必究

告读者:如发现本书有印装质量问题请与印刷厂质量科联系
联系电话:021-54742979

《上海检察文库》 编委会

主 任：
陈 旭

委 员：

李培龙	陈辐宽	叶 青	余啸波	郑鲁宁
许佩琴	柳小秋	周越强	刘国清	姚志清
居广鉴	樊荣庆	李 宁	高孝义	郑永生
方 全	丁 宏	高永昌	陶建平	

本书主编：

余啸波

副主编：

周永年 龚培华 吴元浩 李 宁 高孝义

编写人：

王 震 陈为钢 陈茜茜 贺 卫 安 宁 谷晓丽
何继清 邹积超 徐亚之 曹 化 皇甫长城

改革开放三十多年来,我国立法工作取得了举世瞩目的成就,中国特色社会主义法律体系已经形成,社会主义民主法制建设进入崭新的历史阶段。“法律的生命力在于实施”,中国特色社会主义法律体系的形成对检察工作提出了新的更高要求,法律监督工作的重要性愈发凸显,人民群众对法律监督成效的期待更加强烈,要求检察机关忠实履行法律监督职责、切实维护国家法律的尊严、保障国家法律的统一正确实施。

作为全市检察系统的领导机关,上海市人民检察院担负着领导全市检察机关执法办案工作的职责。如何加强市院对下级院的指导,提高检察队伍的职业素质和执法能力,保障全市检察机关坚持党的领导、充分履行各项检察职能、有效服务保障经济社会发展大局是一个需要积极探索的课题。

上海市人民检察院历来重视检察队伍业务素质的提高,多年来采取诸如“听庭评议”活动、“两岗”(岗位练兵、岗位成才)活动、“套餐式”主体教育培训、检委会学习制度、专家讲座、案例通报等一系列措施与方法,充分发挥了对业务工作的指导效果,确保了办案质量,提高了监督水平。编撰出版“检察实务丛书”是市院加大执法能力建设的又一重要举措。

“检察实务丛书”作为“上海检察文库”的重要组成部分,内容涵盖反贪、反渎、侦监、公诉、未检、监所、控申、民检、预防等各项检察实务工作。本丛书将突出以下特点:

一是指导性。丛书由市院统一组织编写,编撰者都是具有深厚法律功底、丰富实践经验和熟练职业技能的资深检察官,同时邀请沪上知名专家教授和检察实务专家担任专家顾问,力求使丛书全面、准确、

完整地反映检察实务工作内容,使本丛书具有较强的指导性和较高的权威性。

二是开放性。丛书不预设任何内容限制,凡是与检察实务有关的论著皆可纳入其中。丛书内容包括所有检察实务,涉及检察实践中一些重大突出、疑难复杂问题的研究;既有实体法问题的阐述,也有程序问题的探讨;既有检察工作实践经验的提炼,也有对检察实务原理的精释;既有我国检察制度的剖析,也有对国外相关检察制度的引介。

三是实用性。丛书推行“检察官教检察官”的指导培训模式,将全部由检察官自己编写,意在突出实用性、操作性的特点,目的是凝聚执法办案检察官的集体思维和智慧积淀。为使本丛书成为检察办案有用的实务教材和重要参考用书,书中要求贯穿司法实践中的生动实例,归纳检察实务的技巧。书末还附有相关文书的格式和样本,有的还随书附赠光盘。

四是时代性。丛书立足于最新的法律法规、司法解释和规范性文件等来阐释检察实务工作,同时吸收了理论界、司法实务界关于检察实务的最新研究成果,运用的案例也多是近年来发生的司法实例。因此本丛书反映了最新的、与现行的检察实务相关的内容,充分展现时代性。

“检察实务丛书”的编撰出版,展现了上海检察机关长期致力于理论与实务研究的浓厚氛围,凸显了检察官对司法实践经验的总结和理论提升的思考,反映了上海“四个中心”建设背景下检察机关走专业化、规范化发展道路的特色。希望丛书的出版能够进一步整合本市检察实务研究的资源,激励广大检察人员对相关法律问题和司法实务的理性思考和深入研究,进一步提升检察队伍的整体素质,从而有力地推动上海检察机关各项业务工作的科学发展。

上海市人民检察院检察长

2011年12月1日

全国检察机关第四次“公诉工作会议”明确指出,公诉是我国检察机关核心的标志性职能之一,是法律监督的重要组成部分。这充分说明公诉职能与检察职能的关系及其重要性。

公诉职能的重要性源于其所具有的原发性、延伸性和综合性的特点。原发性,是指公诉是检察机关最悠久、最古老、最通行的职能,有检察就有公诉;延伸性,是指公诉职能促使检察机关对侦查活动的始末和审判活动的延续实行监督,以确保公诉权的行使;综合性,是指相对于其他部门的职能而言,公诉既要指控,又要监督,既要对侦查活动监督,还要对审判活动监督,职能比较宽泛。也因此,公诉工作倍受关注。

随着我国法治进程的不断推进和公民维权意识的不断增强,司法调整社会利益的途径正不以人们意志为转移地在迅速拓宽。如何以公正司法、规范办案为中轴,不断提高公诉工作的质量与水平,满足人民群众的期待和社会发展的需求,是检察机关面临的重要课题。这不仅要靠每一位公诉人认真学习和精确掌握法律政策的精神,还要靠在实践中不断总结与持续积累公诉经验与成果,并不断传承、发扬广大。

《公诉实务教程》是结合公诉理论,对公诉实践经验进行认真总结的尝试。全书以公诉工作的诉讼进程为主线,共分“公诉制度概述”、“审查起诉”、“出庭公诉”、“刑事审判监督”和“死刑案件办理”五个部分,立足司法实务的实际需要,借鉴与吸收当前的研究成果,从宏观的公诉理论、公诉制度到微观的公诉技巧、公诉谋略,从公诉工作应遵循的基本规律到公诉人审案与出庭的程序规则等各个方面,对公诉实务进行了较为系统的研究与阐述。

编写过程中,我们注意选择典型案例以及庭审问题处置经验为示

例,以增强可读性、实用性,努力做到理论与实务相结合、知识与经验相结合、广度与深度相结合。

希望本书能对有志于从事公诉工作、投身公诉事业的检察同仁有所帮助。

余甯波*

2012年1月

* 上海市人民检察院副检察长。

| 第一章 |

公诉制度概述	1
第一节 现代公诉制度简介	1
一、现代各主要国家公诉制度的演变	1
二、不同法系公诉制度的基本特点分析	4
三、现代各国公诉制度基本内容比较	6
第二节 公诉制度基本原理	7
一、公诉与公诉权概述	7
二、我国公诉权的诉讼职能定位	12
三、我国公诉权的运行机制	13
四、公诉的基本原则	16

| 第二章 |

审查起诉	23
第一节 审查起诉概述	23
一、审查起诉的概念与意义	23
二、审查起诉的内容	25
三、审查起诉的程序	30
第二节 公诉案件的受理与分配	35
一、公诉案件的受理	35
二、公诉案件的分配	40
第三节 审查起诉的权利义务告知	44
一、权利义务告知的概念和诉讼意义	44
二、权利义务告知的内容和要求	47

	三、权利义务告知中应当注意的问题	49
第四节	审查起诉中阅卷	50
	一、阅卷的基本要求	51
	二、阅卷审查的基本内容	54
	三、阅卷的思路和方法	60
	四、阅卷笔录的制作	64
第五节	听取当事人及其委托的人的意见	70
	一、听取当事人及其委托的人的意见的意义	70
	二、听取当事人及其委托的人的意见的基本要求	71
	三、接待当事人委托的人的阅卷	73
第六节	审查和复核证据	77
	一、审查起诉中的证据制度	77
	二、审查和复核证据的基本方法与要求	81
	三、讯问犯罪嫌疑人	88
	四、询问证人、被害人的程序与方法	100
	五、书证、物证及其复制件收集与审查判断	103
	六、勘验、检查笔录的审查判断	107
	七、鉴定结论的审查判断	107
	八、视听资料的审查判断	108
	九、电子证据的收集与审查判断	109
第七节	补充侦查和要求侦查机关提供法庭审判所需的证据材料	114
	一、审查起诉中的补充侦查	114
	二、要求侦查机关提供法庭审判所必需的证据材料	122
第八节	审查起诉的决定	123
	一、决定提起公诉	123
	二、决定不起诉	131
	三、退回侦查机关(部门)处理	138
	四、审查起诉的期限与中止	139
	五、涉案款物的处理	141

第九节 审查报告、起诉书和不起诉决定书的制作	143
一、审查报告的制作	143
二、起诉书的制作	151
三、不起诉决定书的制作	165
 第三章	
出庭公诉	167
第一节 出庭公诉概述	167
一、出庭支持公诉的概念和任务	167
二、法庭审理中公诉人的角色定位	168
三、出庭公诉的举证责任	170
第二节 出庭前的准备	171
一、出庭前准备的概念和意义	171
二、出庭前准备的内容	173
第三节 宣读起诉书	188
一、宣读起诉书的诉讼意义	188
二、宣读起诉书的规范要求	188
三、宣读起诉书应当注意的问题	189
第四节 法庭讯问和询问	190
一、法庭讯问、询问概述	190
二、讯问被告人的策略与方法	193
三、询问被害人、证人、鉴定人的策略与方法	197
四、应对被告人翻供、证人翻证的策略与方法	203
第五节 法庭示证	208
一、法庭示证的概念与要求	208
二、法庭示证的方法	211
三、法庭展示证据的注意事项	215
第六节 法庭质证	225
一、法庭质证概述	225
二、对被告人辩解的质证	229

三、对辩方证人证言的质证	230
四、对其他辩护证据的质证	233
第七节 法庭辩论	236
一、法庭辩论概述	236
二、法庭辩论的基本方法	238
三、公诉人发表公诉意见及法庭答辩的具体方法	241
四、法庭辩论中的常用技巧	247
第八节 量刑建议	249
一、检察机关量刑建议权的概念及性质	249
二、量刑建议的效力及意义	249
三、检察机关提出量刑建议的基本原则	250
四、检察机关提出量刑建议的工作程序	251
五、量刑事实的证明	254
六、对法院判决的监督	256
第九节 出庭支持公诉的其他问题	257
一、公诉的变更、追加和撤回	257
二、申请延期审理	260
第十节 出庭形象和语言	261
一、出庭形象要求	261
二、出庭语言要求	262

第四章

刑事审判监督	266
第一节 刑事审判监督概述	266
一、刑事审判监督的概念、内容和意义	266
二、公诉活动与刑事审判监督的关系	269
三、刑事审判监督的原则	274
第二节 刑事审判活动监督	277
一、刑事审判活动监督的概念和意义	277
二、刑事审判活动监督的范围和内容	279

三、刑事审判活动监督的途径和方法	290
四、刑事审判活动监督应当注意的问题	297
五、《纠正审理违法意见书》的制作	298
第三节 刑事抗诉	301
一、刑事抗诉概述	301
二、二审程序抗诉	306
三、再审程序抗诉	317
四、出席刑事抗诉法庭	323
五、刑事抗诉法律文书制作	329
第四节 出席上诉审、法院再审法庭	339
一、上诉审、法院再审法庭概述	340
二、出席上诉审法庭应当注意的问题	343
三、出席法院再审法庭应当注意的问题	345
四、上诉案件、法院再审案件出庭检察员意见书的制作	346
 第五章	
死刑案件的办理	349
第一节 世界死刑概况	349
一、美国的死刑制度	350
二、英国的死刑制度	351
三、德国的死刑制度	352
四、日本的死刑制度	354
五、我国台湾地区的死刑制度	355
第二节 我国的死刑制度	356
一、中国古代的死刑制度	356
二、清末至新中国成立前的死刑制度	366
三、1949年至1979年的死刑制度	367
四、1979年至1997年的死刑制度	370
第三节 保留死刑、严格控制和慎重适用死刑的刑事政策	378
一、我国死刑政策的历史回顾	378

	二、我国贯彻死刑政策的立法和司法实践	382
第四节	审查判断死刑案件证据的特有要求	384
	一、审查判断死刑案件证据的原则	384
	二、死刑案件的证明标准	385
	三、各类证据的审查判断	388
第五节	检察机关对死刑二审案件的审查和出庭	406
	一、检察机关办理死刑二审案件概述	406
	二、死刑二审案件的审查	409
	三、死刑二审案件的出庭	411
	四、死刑二审案件的诉讼监督	413
第六节	死刑复核程序	414
	一、死刑复核程序概述	414
	二、死刑复核权的演变轨迹	416
	三、死刑复核的具体程序	418
	四、检察机关对死刑复核的监督	420
第七节	死刑执行临场监督	424
	一、死刑执行临场监督概述	424
	二、人民检察院的主要任务	426
	三、建议停止执行与撤销停止执行	427

附录 I

附一	庭审问题处置方法释疑	428
附二	常用公诉法律文书格式示例	471
	(一) 起诉书	471
	(二) 不起诉决定书	474
	(三) 提供法庭审判所需证据材料通知书	476
	(四) 报送(移送)案件意见书	476
	(五) 交办案件通知书	477
	(六) 委托辩护人告知书	478

(七) 委托诉讼代理人告知书	478
(八) 辩护律师收集案件材料许可证	478
(九) 补充移送起诉通知书	478
(十) 提起公诉案件证人名单	479
(十一) 提起公诉案件证据目录	479
(十二) 派员出席法庭通知书	479
(十三) 换押证	480
(十四) 适用简易程序建议书	480
(十五) 适用简易程序意见书	480
(十六) 公诉意见书	480
(十七) 延期审理建议书	481
(十八) 撤回起诉决定书	481
(十九) 移送不起诉案件材料通知书	482
(二十) 移送有关主管机关处理违法所得意见书	482
(二十一) 移送有关主管机关处理违法所得清单	482
(二十二) 撤销不起诉决定书	482
(二十三) 提请抗诉报告书	483
(二十四) 抗诉请求答复书	484
(二十五) 支持刑事抗诉意见书	484
(二十六) 刑事抗诉书格式一(二审程序适用)	485
(二十七) 刑事抗诉书格式二(审判监督程序适用)	487
(二十八) 抗诉(上诉)案件出庭检察员意见书	489
(二十九) 撤回抗诉决定书	490
(三十) 纠正审理违法意见书	490
 参考书目	 492
 后记	 497

第一章

公诉制度概述

第一节 现代公诉制度简介

从历史进程看,相对于审判机关和警察机关,检察机关产生的时间要短许多,而且与审判权和侦查权产生、发育和存续的稳定性相比,公诉权属性具有变动性的特征,公诉制度在当代各国也呈现出多样性的特点。分析、比较不同国家公诉制度的形成及内容构造,有助于我们深化对中国特色公诉制度的理解和把握:一方面,国家制度观念对公诉制度的产生和变化起着重要的引导作用,它为公诉权的产生与运作提供了价值定位和逻辑框架;另一方面,公诉制度的真正基础是公诉实践而不是国家制度观念。可以说,一个国家的公诉制度是国家制度变迁与国家制度观念,以及公诉制度实践、理性构建与自然演进对立统一的过程。

受篇幅所限,本节将重点考察欧陆、英美及社会主义国家中部分具有典型意义的国家和地区的公诉制度。有关我国公诉制度的特点,本书将在后文作专门阐释,故此处仅概要叙述我国公诉制度的产生及发展。

一、现代各主要国家公诉制度的演变^①

公诉,相对于自诉而言,是指由专门的机构代表国家提请法院追究被告人

^① 参见王新环:《公诉权原论》,中国人民公安大学出版社2006年版,第11—50页;郝银钟:《刑事公诉权原理》,人民法院出版社2004年版,第30—45页;朱孝清、张智辉:《检察学》,中国检察出版社2010年版,第128—137页。