

田凯·主编  
张捍卫  
贾佳·副主编



执行监督

论

On Law  
Enforcement  
Supervision

中国检察出版社



河南省2008年度社会科学规划项目结项成果[2008CFX008]  
国家检察官学院2010年度科研课题结项成果

# 执行监督论

On Law Enforcement Supervision

中国检察出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

执行监督论/田凯主编. --北京:中国检察出版社,2010.7

ISBN 978-7-5102-0291-9

I. ①执… II. ①田… III. ①执行(法律)-司法监督-研究-中国 IV. ①D926.34

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第094809号

## 执行监督论

主编 田凯 副主编 张捍卫 贾佳

---

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](http://www.zgjccbs.com))

电子邮箱:[zgjcbs@vip.sina.com](mailto:zgjcbs@vip.sina.com)

电 话:(010)68639243(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销:新华书店

印 刷:三河市西华印务有限公司

开 本:720mm×960mm 16开

印 张:27印张 插页4

字 数:496千字

版 次:2010年8月第一版 2010年8月第一次印刷

书 号:ISBN 978-7-5102-0291-9

定 价:48.00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

## 《执行监督论》编委会

主 编：田 凯

副主编：张捍卫 贾 佳

撰稿人：（以姓氏笔画为序）

马书彬 巴 金 王靖媛 田 凯

冯海宽 李建红 张捍卫 陈耀武

罗 瑞 岳 然 贾 佳 雷 蜜

# 序

蔡 宁\*

中国检察制度是中国特色社会主义制度的重要组成部分，具有鲜明的中国特色。研究中国检察制度必须立足中国国情，借鉴国外检察制度亦要考虑与中国宪政结构和法律文化的兼容与整合。坚持好、发展好中国特色社会主义检察制度，让其充满生机和活力，一是要有系统完整的理论基础，二是要有坚实丰富的实践基础。在中央政法委和高检院提出深入推进矛盾化解、社会管理创新、公正廉洁执法三项重点工作，进一步促进社会和谐稳定之际，适时对执行活动的检察监督进行实践和理论层面的深入研究，实现前瞻性理论创新和制度创新，对完善中国检察制度具有重要理论价值与现实意义。

《执行监督论》是田凯等一批热爱检察制度研究的检察官编写的，他们研究态度严谨，掌握材料翔实，从历史考察、中外比较研究以及检察业务实证研究的角度，对执行监督进行科学分类，研究检察机关在民事执行、刑事执行和行政执行监督中的地位、作用、存在问题和成因，并在此基础上，形成执行检察监督的制度设计和立法构想。这本书以检察监督为主线，贯穿刑事、民事和行政三大领域研究执行活动监督问题，是当前检察制度研究成果中一个值得关注的“亮点”。我认为本书具有三个特点：

一是选题具有时代性。这本书选取执行检察监督为研究对象，坚持马克思主义法学观为理论指导，坚持党的领导、人民当家做主和依法治国的有机统一，尊重司法规律，强化检察机关“强化法律监督，维护公平正义”的工作主题，具有鲜明的时代特色。该书立足中国国情，同时借鉴大陆法系和英美法系国家的经验做法，在中国宪政结构和根本政治制度之下，依据权力分立和制约基本

---

\* 河南省人民检察院检察长、二级大检察官。

## 执行监督论

原理和法律监督理论等，深化中国建立执行监督制度的理论和实践，并重点研究如何进一步完善相关制度和规定，符合中央关于司法改革要加强权力制约和监督的根本要求。选取这一问题进行研究，对于推动我国司法改革和检察制度改革具有一定价值，也体现了作者们立足现实、改革创新的独特研究旨趣。

二是结构具有严谨性。该书开篇论述执行监督共性和规律性的问题，包括执行监督概念、特征和分类，理论基础与价值分析，基本原则，加强执行监督的路径选择等一系列内容。这对后面论述检察机关民事执行监督、刑事执行监督和行政执行监督起到提纲挈领的作用。然后民事执行监督、刑事执行监督和行政执行监督单独列编，分别研究，结构合理，思路清晰。以检察监督为主线，从全局涵盖民事执行、刑事执行以及行政执行，为检察执行监督理论的发展提供了良好的思路。另外，本书运用价值分析、实证分析、比较分析以及系统分析等多种研究方法，对执行检察监督制度完善与发展过程中涉及的一般规律性问题和具体制度设计问题进行了详细阐述，理论基础扎实，论据具有说服力，研究结论发人深省。

三是成果具有实用性。“法律的生命在于它的实行。”执行是法律实行过程中最后一道程序，是司法制度终结性环节，是最直观体现法律生命力的表现形式。历史经验告诉我们，寄希望于一种权力内部救济与自律，正义常常会被搁置，因此，执行活动的检察监督是十分必要的。我国的刑事执行监督尽管开展时日已久，但也存在监督范围、方式的改革与创新，民事和行政执行检察监督更显薄弱，为此，一些检察机关已进行了一些初步的探索和尝试，当前，需要系统的研究成果从理论上厘清思路，制度上进行创新。这本书既有站在理论高度的深入思考，又有立足实践的具体回应，正是解决这些实际问题的现实之作，具有很强的实用价值。

《执行监督论》一书付梓之时，我希望冀田凯同志和这些热爱研究的检察官，能够继续发扬勤于学习、善于思考、勇于探索的实践精神，理论联系实际，在检察制度研究领域不断有新的研究成果问世，为我国检察事业的发展作出应有的贡献。

2010年6月

# 目 录

绪 论 / 1

## 第一编 执行监督概论

第 1 章 执行与执行监督概述 / 7

1.1 执行的概念和种类 / 7

1.2 执行监督概述 / 24

1.3 执行监督与相关法律制度的关系 / 46

第 2 章 执行监督的理论基础与价值分析 / 66

2.1 理论基础 / 66

2.2 价值分析 / 86

第 3 章 执行监督的基本原则 / 98

3.1 法定原则 / 98

3.2 公正原则 / 100

3.3 效率原则 / 101

3.4 谦抑原则 / 103

3.5 程序保障原则 / 104

第 4 章 加强执行监督的路径选择 / 106

4.1 加强执法理念的更新 / 106

## 执行监督论

- 4.2 改革和完善执行监督的工作机制 / 112
- 4.3 提高人员素质, 拓展监督能力 / 117
- 4.4 加强执行监督的理论研究, 完善相关立法 / 122

## 第二编 民事执行监督

### 第5章 民事执行监督概述 / 131

- 5.1 民事执行与民事执行监督 / 131
- 5.2 国内外民事执行监督制度概述 / 141
- 5.3 民事执行检察监督的功能 / 151

### 第6章 民事执行和执行监督的实证考察 / 156

- 6.1 民事执行存在的主要问题及成因分析 / 156
- 6.2 民事执行监督现状实证分析 / 159

### 第7章 民事执行监督的制度构建 / 173

- 7.1 民事执行监督的基本原则 / 175
- 7.2 民事执行监督的范围与对象 / 176
- 7.3 民事执行监督的程序 / 177

## 第三编 刑事执行监督

### 第8章 刑事执行监督概述 / 185

- 8.1 刑事执行的概念和特征 / 185
- 8.2 刑事执行监督的概念和特征 / 192



8.3	刑事执行监督的主体和对象 / 200
8.4	刑事执行监督的内容 / 210
8.5	社区矫正中的检察监督 / 240
<b>第9章</b>	<b>我国刑事执行监督制度的历史发展 / 246</b>
9.1	起步阶段 / 246
9.2	低谷阶段 / 247
9.3	重启阶段 / 247
9.4	全面发展阶段 / 248
<b>第10章</b>	<b>域外及我国港澳台地区刑事执行监督比较研究 / 250</b>
10.1	英美法系国家的刑事执行监督制度 / 251
10.2	大陆法系国家的刑事执行监督制度 / 255
10.3	前苏联和俄罗斯的刑事执行监督制度 / 261
10.4	我国港澳台三地区刑事执行监督制度 / 264
10.5	刑事执行监督制度比较研究 / 265
<b>第11章</b>	<b>我国刑事执行监督的现状和问题 / 275</b>
11.1	我国刑事执行监督的现状 / 275
11.2	现行刑事执行监督存在的问题 / 281
<b>第12章</b>	<b>完善我国刑事执行监督的总体构想 / 290</b>
12.1	确立现代刑事执行监督理念 / 290
12.2	制定统一刑事执行法典 / 292
12.3	改革刑事执行司法体制 / 293
12.4	整合刑事执行监督内部体系 / 299
12.5	完善刑事执行监督法律制度 / 303
12.6	改进刑事执行监督手段 / 307

## 执行监督论

12.7 提高刑事执行监督效能 / 312

### 第13章 完善我国刑事执行监督的具体构想 / 316

13.1 生命刑执行监督的完善 / 316

13.2 自由刑执行监督的完善 / 320

13.3 非监禁刑执行监督的完善 / 323

13.4 财产刑执行监督的完善 / 328

13.5 资格刑执行监督的完善 / 331

13.6 减刑执行监督的完善 / 333

13.7 假释执行监督的完善 / 337

13.8 缓刑执行监督的完善 / 341

13.9 暂予监外执行监督的完善 / 345

## 第四编 行政执行监督

### 第14章 行政执行监督概述 / 353

14.1 行政执行的概念和特征 / 353

14.2 行政执行的种类 / 355

14.3 行政执行现状和行政执行监督现状 / 362

### 第15章 行政执行监督理论基础和制度渊源 / 377

15.1 行政执行监督理论基础 / 377

15.2 我国行政权监督制度的历史演变 / 380

15.3 西方国家检察机关对行政权力监督制约的制度 / 384

### 第16章 我国对行政执法行为开展检察监督的路径 / 389

16.1 运用检察建议监督违法行政执法行为 / 389

- 16.2 支持被侵权的行政相对人起诉 / 391
- 16.3 对侵害国家公共利益的行政执行行为提起公诉 / 394
- 16.4 依法提起行政抗诉 / 396
- 16.5 对行政执行领域的职务犯罪进行查处 / 398

参考文献 / 401

后 记 / 418

# 绪论

我国检察机关是宪法规定的法律监督机关，按照宪法规定，检察机关有义务保证国家法律的统一正确实施。但是我国检察机关对于执行行为的监督，目前法律只对刑罚的执行赋予检察机关监督的职能，在《刑事诉讼法》中有很少的规定，并且很不完善，而对民事执行和行政执行的检察监督法律尚且没有规定。现行立法与检察机关宪法行为和司法实践的冲突，刑事执行监督主要表现在：一是执行主体多元化，权力分工不合理；二是立法过于原则，法律监督缺乏操作性；三是监督方式缺乏强制力，监督不力。现行民事、行政执行监督主要表现在：第一，立法缺位是执行监督的最大障碍；第二，监督方式存在一定的局限性；第三，合理的可操作性程序缺失。执行机关在执法活动中有法不依，执法不公，徇私舞弊，利用执法权牟取私利的现象时有发生，群众对此反映强烈。这些问题的存在不利于建设社会主义法治国家，不利于实现社会公平正义，更不利于和谐社会的构建，现实迫切需要检察机关对执行活动进行监督，消除和遏制腐败，防止司法权的滥用，维护司法公正。这就需要对执行检察监督制度进行系统的研究，立足于中国国情，借鉴国外先进的司法制度和司法理念，尊重司法规律，尊重传统的法律文化，与时俱进，大胆探索，履行“强化法律监督，维护公平正义”的工作主题，拓展检察监督职能，构建中国特色的执行检察监督制度。

据掌握的资料看，目前中国法学界对这一制度的研究很少涉及，一些成果仅仅局限于对制度必要性的探讨，对于制度的具体设计研究几乎空白。本研究立足于中国国情，主要厘清执行监督制度的基本理论和具

## 执行监督论

体制度建构，系统而全面地阐述执行检察监督制度，丰富、发展了中国特色的社会主义检察制度，推动了民事执行监督和行政执行监督制度的逐步建立，完善了刑事执行监督制度，同时为今后《人民检察院组织法》、《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》、《行政诉讼法》和《强制执行法》等法律的修改建言献策。研究内容主要分为四个部分：

第一部分探讨了执行监督的一般性问题。包括执行监督的概念、特征和分类；执行监督的意义和作用；执行监督与执行救济、审判监督的关系；执行监督的理论基础与价值分析；执行监督的基本原则；加强执行监督的路径选择等内容。系统论述了执行监督的共性和规律性问题。

第二部分研究民事执行监督制度。分为三个方面：第一，民事执行监督概述。包括民事执行与民事执行监督；国内外民事执行监督制度概述，论述了我国民事执行监督的现状、法律渊源，法国、俄罗斯、德国、英美法系的民事执行监督制度以及对我国民事执行监督制度的借鉴意义。第二，民事执行和执行监督的实证考察。包括民事执行工作的现状、存在的问题及成因分析；民事执行监督的实证分析，《民事诉讼法》对民事执行监督规定存在的问题，检察机关开展民事执行监督的必要性、正当性、可行性分析，检察机关开展民事执行监督的实践与探索。第三，民事执行监督的制度。包括民事执行的公正与效率原则、全面与同步监督原则、平等保护原则；民事执行监督的范围与对象；民事执行监督的程序等内容。

第三部分研究刑事执行监督制度。分为六个方面：第一，刑事执行监督概述。包括刑事执行的概念和特征；刑事执行监督的概念和特征；刑事执行监督的主体和对象；刑事执行监督的内容；社区矫正中的检察监督。第二，我国刑事执行监督制度的历史发展的起步阶段、低谷阶段、重启阶段、全面发展阶段。第三，域外刑事执行监督比较研究。包括英美法系和大陆法系国家的刑罚执行监督制度。第四，我国刑事执行监督的现状和问题。第五，完善我国刑事执行监督的总体构想。确立现代刑事执行监督理念；制定统一刑事执行法典；改革刑事执行司法体

制；整合刑事执行监督内部体系；完善刑事执行监督法律制度；改进刑事执行监督手段；提高刑法执行监督效能。第六，完善我国刑事执行监督的具体构想。提出了对生命刑执行监督的完善、自由刑执行监督的完善、非监禁刑执行监督的完善、财产刑执行监督的完善、资格刑执行监督的完善、减刑执行监督的完善、假释执行监督的完善、缓刑执行监督的完善、暂予监外执行监督的完善等具体构想。

第四部分研究行政执行监督制度。分为四个方面：第一，行政执行监督概述。阐述了行政执行的概念和特征；行政执行的种类；我国行政执行和行政执行监督现状。第二，行政执行监督理论基础和制度渊源。第三，西方国家检察机关对行政权力监督制约制度。第四，我国对行政执法行为开展检察监督的路径。包括运用检察建议监督违法行为；支持被侵权的行政相对人起诉；对侵害国家公共利益的行政行为提起公诉；依法提起行政诉讼；对行政执法领域的职务犯罪行为进行查处。

在研究方法上，本研究以法理学、检察学、宪法学等为理论基础，继承我国古代的法律文化，立足我国的国情、宪政结构，借鉴英美法系和大陆法系关于执行检察监督的制度，运用价值分析、实证分析、比较分析以及系统分析等多种研究方法，研究执行监督产生的现实条件和理论基础以及执行监督制度的建立和发展趋势。通过深入的调查研究，从中国现行的执行监督实践入手，寻找执行监督实践中存在的合理性和缺陷，建立适合中国国情的执行监督制度的创新方案和具体运作机制。

本研究理论创新着力于以下两点：第一，立足于中国国情，在中国的宪政结构和根本政治制度之下，依据权力分立和制约的基本原理和法律监督理论等，探讨中国建立执行监督制度的理论基础，现实可行性，并重点研究如何设立具有中国特色的检察执行监督制度。第二，研究站在本土化的基点上，借鉴国外的检察制度亦考虑与本土宪政结构和法律文化的兼容与整合。

经过文献检索发现，本研究是国内系统、深入、全面研究执行监督制度的不多见的成果之一，其特点是：第一，具有系统完整的理论基

## 执行监督论

础；第二，具有坚实丰富的实践基础。在我国法学研究的各个领域，执行检察监督理论研究一直处于相对薄弱和滞后的状态，而在社会生活中迫切需要检察机关对执行活动进行外部监督，破解执行难和执行不公的问题，需要检察制度的改革和创新，这又亟须执行检察监督理论的指导。本研究掌握的材料翔实，学术研究态度严谨，从历史考察角度、中外考察与比较研究以及检察实践实证的角度，对执行监督进行系统分类，研究检察机关在民事执行、刑事执行和行政执行监督中的地位、作用、存在的问题和原因，并在此基础上，形成了执行监督检察制度重构的制度设计和立法构想。

检察机关对民事执行和行政执行的监督法律尚未明确规定，对刑事执行的监督很不完善。各地检察机关对执行行为的监督，开展了有益的探索和实践，但是因缺少法律规定，缺乏统一的标准，在实践中也遇到很多的障碍。在我国以检察权制约执行权，检察机关开展执行监督，在民事执行和行政执行行为引入检察监督，赋予检察机关在执行监督中新的职能是大势所趋，虽然在这方面积累了丰富的实践经验和感性认识，但是完全上升为理论，还有一定的限制。另外，在执行监督制度的研究中没有引入社会学、经济学、文化学等研究方法。这些都有待于今后继续总结执行监督的实践经验，结合理论进一步深入研究这一课题。

## 第一编 执行监督概论

在法学领域，执行又称司法执行，按照法律部门的划分方式，或者按照法院审判庭的不同，将司法执行分为民事执行、刑事执行和行政执行，它们是我国执行制度的三个组成部分，它们之间既有共同点，也存在明显的区别。执行监督，是指对执行工作的监督。开篇探讨执行和执行监督的概念和种类，深入研究其理论基础和价值分析，总结执行监督的基本原则，最后从宏观上探讨执行监督的路径选择，对于下一步分析各个诉讼环节的执行监督打下了良好基础，也是各个诉讼执行监督纲领性的概括和总结升华。



