



非羁押性强制措施研究

FEI JIE YA XING QIANG ZHI CUO SHI YAN JIU

魏玉民 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

非羁押性强制措施研究

FEI JIE YA XING QIANG ZHI CUO SHI YAN JIU

魏玉民 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

非羁押性强制措施研究 / 魏玉民著. —北京:法律出版社, 2010. 12

ISBN 978 - 7 - 5118 - 1455 - 5

I. ①非… II. ①魏… III. ①强制执行—研究—中国
IV. ①D925.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 216550 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/彭 雨

装帧设计/马 帅

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
印刷/北京外文印刷厂

编辑统筹/法律出版社上海出版中心
经销/新华书店
责任印制/陶 松

开本/A5
版本/2010 年 12 月第 1 版
印数/1 - 3000

印张/8.625 字数/210 千
印次/2010 年 12 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

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 1455 - 5

定价:29.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

序

强制措施制度是刑事诉讼的重要问题之一,其不仅是保证刑事诉讼顺利进行的“催化剂”,更是体现程序法治、人权保障等一系列刑事诉讼基本原则的“风向标”。综观我国当前审前程序的司法实践,非法羁押、超期羁押的现象仍然比较严重,羁押率高、变更强制措施难的局面依旧难以扭转,这些缺憾与问题显然与现代刑事司法准则的根本要求不相符合,并阻碍着我国公正、高效、权威的社会主义司法制度的科学构建。如何理顺我国强制措施制度的扭曲与错位,消除强制措施制度实然与应然的距离,自然成为开启强制措施制度改革与完善大门的“钥匙”。魏玉民博士作为全国模范检察官、山东省首届十佳基层检察长和山东省首届检察业务专家,其凭借丰富的检察实践经验和敏锐的学术洞察能力选择了“非羁押性强制措施”作为博士论文选题,并为此进行了大量的实证研究和理论探索,最终完成博士论文的写作。此书即为其在博士论文基础上修订完成之作。

在对魏玉民博士的论文指导过程中,我们便达成这样的共识:论文写作应当注意吸收国际刑事司法的基本准则,体现国际刑事司法的发展趋势。在准确有效地追诉犯罪的同时,将国家公权力的行使限制在合理范围之内,因为保障包括被追诉人在内的所有诉讼参与人的基本人权已经成为各国刑事司法活动所追求的价值目标。具体到强制措施制度,尽量选择非强制性或者强制性较弱的措施,严格规范羁押性强制措施的适用,扩大非羁押性强制措施的适用,加强强制措施之间的转换与变更,这应当是当代刑事诉讼程序发展的必然选择。

在这样的理念指引之下,魏玉民博士自撰写论文之初即花费了大

量的时间与精力来着重考察非羁押性强制措施的国际发展趋势,探寻非羁押性强制措施的内在机理和运行规律,实现研究成果的前瞻性与哲理性。魏玉民博士在本书中指出,非羁押性强制措施强化了强制措施适用中的司法民主、程序正义和人权保障,优先适用这一措施应当成为我国刑事司法的一般准则;未来我国强制措施制度的整体框架构建应当实现逮捕与羁押相分离,建立司法审查制度,等等。这样的结论,大致能够反映当今非羁押性强制措施的国际发展要求。与此同时,作者还充分注意到羁押性强制措施和非羁押性强制措施之间的内在密切关系,认为两者在适用过程中往往非此即彼:羁押性强制措施的过度适用必然导致非羁押性强制措施适用的萎缩与消减;反之,非羁押性强制措施体系的不完善也在某种意义上造成了司法实务人员对羁押性强制措施的依赖。基于这一认识,作者在研究非羁押性强制措施时并不局限于制度本身,而是着眼于强制措施的整体考量,寻求强制措施设置的内在逻辑,并提出了限制羁押性强制措施适用、完善非羁押性强制措施体系以及协调羁押性强制措施和非羁押性强制措施有效变更等改革建议。

实证研究是本书的又一大亮点。为了获得真实可靠的实证数据,魏玉民博士积极促成山东省东营市人民检察院与中国政法大学诉讼法学研究院合作,共同开展了“非羁押性强制措施适用与完善”项目实证试点,专门成立了项目组,并亲自担任项目负责人。此项试点,不仅得到东营市两级检察院的高度重视,并且得到了当地法院和公安机关的积极配合。项目组紧密围绕非羁押性强制措施这一课题,邀请了国内知名专家、学者进行充分论证,制订了详尽的试点方案和计划,并依此分步骤实施了项目前期调查、项目试点开展、实证数据分析等工作。在历时将近一年的项目试点中,包括魏玉民博士在内的项目组成员付出了大量的心血和努力,其中仅召开项目协调会议就达十余次,最终取得了丰硕而有价值的成果,这在本书中也得到了充分体现。开展实证项目试点,通过数据采集、数据对比分析等方法来准确揭示司法实践中非羁押性强制措施适用存在的现实问题,并在此基础上提出相应的改革意见和建议,这种法学研究的范式应当值得肯定和推广,其研究成果也颇具可信性和说服力,更能为司法实践部门所接受

和采纳。

当然,囿于作者的能力和思考或有未周全之处,本书对非羁押性强制措施制度的研究也可能存在疏漏和不足,对于实证研究数据的分析也还存在进一步深入和拓展的空间等。并且,刑事诉讼对于实践性的要求较高,制度的完善往往需要经历司法实践的反复检验和研究人员的不断修正。这也是对魏玉民博士提出的新要求、新挑战。

博士论文的写作是一个充满艰辛和曲折的过程,其中的酸甜苦辣只有身处其中才能真切感受,但这显然不失为人生的一笔宝贵财富。魏玉民博士自读硕士起即是我的学生,在五年多的时间里,我发现他严谨自律,灵活思辨,认真专注,不仅在工作实践中要求严格,精益求精,在法学理论探索上也重视创新,注重实效。其作为检察实务部门的负责人,在承担繁重的业务工作的同时,潜心向学,不畏学校环境的艰苦和学习生活的艰辛,带着工作中的困惑和不解求教问道,先后攻读硕士、博士学位并顺利、出色地完成学业,收获硕果累累,实现工作与学习同步、思考与实践并举,实在是难能可贵,也让我备感欣慰。“见不尽者,天下之事;读不尽者,天下之书;参不尽者,天下之理。”作为魏玉民博士的导师,衷心希望他在以后的工作生活中,孜孜不倦,锲而不舍,上下求索,做公平正义的守护者和人民满意的好公仆,续谱自己无愧的人生。

中国政法大学诉讼法学研究院院长
中国法学会刑事诉讼法学研究会会长

卞建林

2010年10月

摘 要

刑事强制措施作为刑事诉讼的重要组成部分,直接关系到刑事诉讼能否顺利进行,影响到刑事诉讼中基本权利的保障,作用于司法机关实施法律行为。当前我国在审前程序中非法羁押、超期羁押现象比较严重,改革非羁押性强制措施制度,重构我国的刑事强制措施体系已成为理论界和实践界讨论的热点。目前,对非羁押性强制措施的研究取得了大量共识性的成果,为刑事司法改革准备了较为充分的知识积累。但现有研究也存在一定的不足:实证研究尚待进一步加强;如何深化非羁押性强制措施的研究,增强研究的系统性;增强理论成果的实践可行性尚有许多工作要做。

研究非羁押性强制措施,要着力于从人权保障的角度发展与规划非羁押性强制措施体系的未来,立足于犯罪嫌疑人、被告人基本权利与被害人人权关系的平衡,协调刑事诉讼各种价值理念的关系。在我国现行司法体制改革的大背景下,从理论与实践相结合的角度入手,研究非羁押性强制措施的相关问题,推动非羁押性强制措施迈向科学和理性。本书以拘传、取保候审、监视居住为重点,深入考察三者之间的关系与各自特色,在顾及具体措施微观论证的同时,深入研究非羁押性强制措施的基础理论,把握其运作规律;再结合作者长期的司法实践,宏观分析非羁押性强制措施的具体适用,并在此基础上,选取 S 省 Y 市部分地区非羁押性强制措施的适用情况作为样本,进行实证分析,总结司法实践中的成功经验,发现存在的问题,并提出具体的改革方案;通过当地司法机关的配合,进行了“非羁押性强制措施适用与完善”的试点工作,检验试点方案的科学性和可行性,以期得出对

司法实践更具指导意义的、切实解决实际问题的研究成果。本书共分为六章：

第一章为非羁押性强制措施概述。该部分结合刑事强制措施必须考虑限制适用与适度适用、尊重和保障人权的原则，将非羁押性强制措施放到刑事强制措施体系中进行研究。同时，探讨我国非羁押性强制措施的概念和种类体系，并简要地总结非羁押性强制措施的国际发展趋势。

第二章为非羁押性强制措施的原理解读。该部分论述非羁押性强制措施的功能、原则和价值，重点从应然层面上论述了非羁押性强制措施功能；进一步论证了非羁押性强制措施在立法和司法中应当遵循的准则；同时，基于诉讼观念更新、诉讼目的进化的要求，分析了非羁押性强制措施制度必须关注的正义、秩序、人权保障和诉讼效益等价值。

第三章为域外非羁押性强制措施的比较研究。该部分对域外有代表性的国家和地区非羁押性强制措施的历史演变和当前实践进行了深入分析，总结域外非羁押性强制措施理论与实践的经验。在此基础上，分析了国际刑事司法准则对各国刑事司法改革的影响，指出了国际刑事司法准则对“非羁押作为一般原则”的要求是保障人身自由权的基础。

第四章为我国非羁押性强制措施的现状与成因分析。该部分总结我国非羁押性强制措施的立法不足和司法实践中存在的羁押性强制措施滥用、非羁押性强制措施适用不规范、非羁押性强制措施制度不科学和功能萎缩等问题，并相应从刑事诉讼理念、诉讼模式和司法体制等方面分析其成因。

第五章为我国非羁押性强制措施的改革与完善。该部分讨论我国非羁押性强制措施改革的必要性，并提出非羁押性强制措施改革的基本思路和设想，指出实行逮捕与羁押相分离、建立司法审查制度及完善非羁押性强制措施体系等有针对性的改革思路。同时，对非羁押性强制措施改革和羁押性强制措施控制、规范提出了建设性的制度设计。

第六章为非羁押性强制措施的实证研究和改革试验。该部分对

S省Y市部分地区所开展的改革试点工作的背景、思路、试点方案以及开展情况进行了介绍,调查收集了开展试点工作前后的大量数据,发现非羁押性强制措施适用中存在的问题,对比分析试点工作的成效,并对试点工作的体会和收获进行客观、全面的总结。

ABSTRACT

As an important part of criminal proceedings, criminal compulsory measures relate to the process of criminal prosecution, impact on the protection of fundamental rights in criminal proceedings, and affect the enforcement of law of judicial organs. At present, illegal detention and extended detention are quite serious in pretrial proceedings in China. The reform of non-custodial compulsory measures and the reconstruction of criminal compulsory measures system have become hot topics among theorists and practitioners. The research on non-custodial compulsory measures has achieved a great deal of consensus, and prepared comparative adequate knowledge accumulation for criminal judicial reform. However, there are several defects, i. e. empirical research needs to be strengthened, and how to make a further research on non-custodial compulsory measures, to enhance the systemic of the research, and to enhance the feasibility of the practice of the theories.

To research on criminal compulsory measures, people should focus on developing and planning the future of compulsory measures system from the perspective of human rights protection, and coordinate the various values in criminal proceedings on the basis of the balanced relationship of the human rights between criminal suspects and defendants. Under the current context of judicial reform in China, this book researches on the related problems of non-custodial compulsory measures from the starting point of combining theory with practice to

promote non-custodial compulsory measures towards scientific and rational. In this book, it takes subpoena, bail and residential surveillance as the focal points to find out the relationship and respective characteristic of the three. While taking into account the microscopic demonstration of the specific measures, it makes an in-depth research on the basic theories of non-custodial compulsory measures and seizes the regular pattern of the operation, then makes a macro-analysis on the specific application of non-custodial compulsory measures combined by the author's long-term judicial practice. Based on the above, it takes the application of non-custodial compulsory measures in Y City, S Province as the sample to make an empirical analysis, to summarize the successful experience in judicial practice, find out the problems, and propose the specific reform plan. Through the co-ordination of local judiciary, the pilot of "Application and perfection of criminal compulsory measures" has been carried out to exam the scientific and feasibility of the pilot program with a view to get more instructive and practical achievements. The whole book is divided into six chapters.

Chapter I is an overview of non-custodial compulsory measures. In this part it researches non-custodial compulsory measures in the system of criminal compulsory measures combining with the principle of criminal compulsory measures must be applied according to the proportionality principle, and the principle of respecting and safeguarding human rights. At the same time, it discusses the concept and characteristic of non-custodial criminal compulsory measures, and makes a brief summary on the international trends of non-custodial compulsory measures.

Chapter II is the interpretation to the principles of non-custodial compulsory measures. In this part, it discusses the functions, principles and values of non-custodial measures with the focus on discussing the functions of non-custodial compulsory measures from the level of it ought to be. It further demonstrates the principles which must be

followed in the legislation and justice, and analyses the values of justice, order, human rights protection and benefits which non-custodial compulsory measures must pay attention to on the basis of the update of litigation concept and the evolution of litigation purposes.

Chapter III is the study on the comparative law of non-custodial compulsory measures abroad. In this part it studies the historical evolution and current practice of non-custodial compulsory measures in representative nations and regions, and concludes the experience of theory and practice of non-custodial compulsory measures. On the basis, it analyses the impacts of international criminal justice norms on the criminal justice reform in different countries, and indicates that the mandate of “non-custodial is a general principle” from international criminal justice norms is the foundation of protecting the right to personal liberty.

Chapter IV is the analysis to the status and causes of practice of the non-custodial compulsory measures in China. In this part, it concludes the shortcomings in legislation and the problems exists in the judicial practices such as the abuse of custodial compulsory measures, irregular application of non-custodial compulsory measures, the unscientific and functional degradation of non-custodial compulsory measures. It also analyses the causes from the perspectives of criminal procedural concepts, procedural models and judicial system etc.

Chapter V is the reform and improvement of the non-custodial compulsory measures in China. In this part, it discusses the necessity of the reform to the non-custodial compulsory measures in China, puts forward the basic ideas on the reform of non-custodial compulsory measures, and points out the targeted programs such as separating arrest from detention, establishing the judicial review system and improving the system of non-custodial compulsory measures. At the same time, it proposes constructive system design for the reform of non-custodial compulsory measures as well as the coercion and specification of

custodial criminal compulsory measures.

Chapter VI is the empirical research and reform experiment on non-custodial compulsory measures. In this part, it introduces the backgrounds, ideas, programs and implementations of the pilot project, collects a large amounts of data before and after the pilot project, find out the problems in the application of non-custodial compulsory measures, makes a comparative analysis on the effectiveness of the pilot project, and makes an object and comprehensive conclusion on the understandings and achievements of the pilot project.

CONTENTS

目 录

导论 1

- 一、研究背景 1
- 二、研究现状 3
- 三、研究方法 4

第一章 非羁押性强制措施概述 7

- 一、刑事强制措施的体系 7
- 二、非羁押性强制措施的概念与性质 15
- 三、我国非羁押性强制措施的种类 21
- 四、非羁押性强制措施的国际发展趋势 28

第二章 非羁押性强制措施的原理解读 34

- 一、非羁押性强制措施的功能 34
- 二、非羁押性强制措施的原则 39
- 三、非羁押性强制措施的价值 58

第三章 域外非羁押性强制措施比较法考察 65

- 一、国外非羁押性强制措施的历史考察 65
- 二、国外非羁押性强制措施制度的实践 77
- 三、我国香港、澳门和台湾地区的非羁押性强制措施 99

四、国际刑事司法准则视野下的非羁押性强制措施 106

第四章 我国非羁押性强制措施的现状与成因分析 113

一、我国非羁押性强制措施的立法不足 114

二、我国非羁押性强制措施的司法现状 125

三、我国非羁押性强制措施的成因分析 133

第五章 我国非羁押性强制措施改革的改革与完善 142

一、我国非羁押性强制措施改革的必要性 142

二、我国非羁押性强制措施改革的基本思路 146

三、我国非羁押性强制措施改革的制度设计 157

第六章 非羁押性强制措施实证研究 171

一、非羁押性强制措施适用试点的背景和思路 171

二、非羁押性强制措施的适用情况调查 175

三、非羁押性强制措施适用试点开展情况 199

四、非羁押性强制措施适用试点的收获和体会 219

参考文献 234

后记 255

导 论

一、研究背景

刑事强制措施作为刑事诉讼的重要组成部分,在整个刑事诉讼的进程中起着至关重要的作用。强制措施的实施直接关系到刑事诉讼能否顺利进行,直接影响到刑事诉讼中基本权利的保障,直接涉及司法机关实施法律行为。强制措施问题历来是刑事诉讼法学不可忽视的焦点与难点,是衡量刑事司法程序民主与文明的重要标志,是检验诉讼权利保障的试金石。从一定意义上说,研究刑事强制措施问题对我国刑事诉讼理论建设与实践探索都具有极其重要的学术价值和实践意义,能充分地体现出对发展建设有中国特色社会主义司法制度的时代要求。为此,在我国现行司法体制改革的大背景下,从理论与实践相结合的角度入手,研究非羁押性强制措施的相关问题,推动非羁押性强制措施迈向科学和理性。

我国 1996 年修订刑事诉讼法时,对刑事强制措施作出重大调整,与时俱进地提出了符合现代司法要求的刑事强制措施制度,形成了独具特色的框架体系。同时也应当看到,无论是诉讼理念还是司法实践,在刑事强制措施的适用过程中暴露了诸多不尽如人意的方面,其中的疏忽与遗漏、悖反与扭曲等问题表现得较为明显,引起了学术界与实务界的高度关注。1998 年我国签署了联合国《公民权利与政治权利国际公约》,2004 年将“国家尊重和保障人权”纳入了宪法。我国在有关刑事强制措施方面的改革与完善大踏步地前进,产生了较为成熟的实施体系与规则要求。随着司法改革进程深入与公民权利保障

的不断深入和强化,强制措施制度将逐步走上科学化、规范化、合理化、严明化的法治轨道。

之所以强调刑事强制措施制度的重要性,是因为无论从宏大叙事还是从微观论证的角度,强制措施制度都彰显出以下理念:

其一,强制措施体现了国家法治的要求。强制措施是代表国家权力的司法机关,为了保证刑事诉讼的顺利进行而采取的以国家强制力为后盾的法定强制方法,能够充分地体现出国家权力对涉及诉讼的犯罪嫌疑人、被告人的强制,而这种强制是以合法的规则体系为依据,以国家的法律制度为依托。国家法治的进程以及国家公权力的限制,依赖于强制措施的合理适用与理性谦抑,需要司法机关严格履行有关强制措施的实施规则与操作方式。强制措施适用得准确与否直接影响到犯罪嫌疑人、被告人的权利实现,更重要的是,将会辐射到社会的其他民众,影响司法在群众中的权威形象。公民究竟是给予严格实行强制措施充分的信心,还是担心自身容易受到强制措施的滥用,都与是否能够规范强制措施、是否能够建立科学的强制措施体系具有紧密的联系。所以,依法治国方略通过强制措施这一领域可以充分体现国家公权与私权的良性互动,足以衡量这个国家法治水准的高低。综观世界各国,凡是强制措施适用良好、平稳、规范的国家,其法治的进程与水平都较为领先。我国在强制措施的适用方面,与发达的西方国家,如美国、法国、德国相比,还存在一定差距。中国法治的发展需要借鉴西方发达国家有关强制措施的先进经验与先进制度,不断完善自身强制措施体系的建构。唯有如此,才能真正实现以法强国、以法治国的理想目标。

其二,强制措施的实施与规制有利于刑事诉讼中的人权保障。人权保障是现代刑事司法的核心前提,是建立良好的司法制度与法治理念的基石。强制措施直接地体现出对刑事诉讼中的犯罪嫌疑人、被告人的人身权、财产权的限制与控制,容易成为司法机关权力滥用的场所,而经常为法律的监督所忽略。当前,我国在审前程序中发生非法羁押、超期羁押的现象比较严重,改革刑事审前程序,重构我国的非羁押性刑事强制措施体系已成为理论界和实务界讨论的热点。对于强制措施体系的完善而言,非羁押性强制措施的设计是否科学规范,适