

京师刑事法文库(45) 刑事法学研究述评系列(十) XINGSHI SUSONG FAXUE YANJIU SHUPING

刑事诉讼法学研究述评

学术顾问 陈光中 樊崇义
主 编 宋英辉

(1978—2008)



北京师范大学出版集团
BEIJING NORMAL UNIVERSITY PUBLISHING GROUP
北京师范大学出版社

京师刑事法文库(45)

刑事法学研究述评系列(4) XINGSHI SUSONG FAXUE YANJIU SHUPING

刑事诉讼法学研究述评

学术顾问 陈光中 樊崇义
主 编 宋英辉

(1978—2008)



北京师范大学出版集团
BEIJING NORMAL UNIVERSITY PUBLISHING GROUP
北京师范大学出版社

图书在版编目(CIP) 数据

刑事诉讼法学研究述评 (1978-2008)/ 宋英辉主编. —北京: 北京师范大学出版社, 2009.7

(刑事法学研究述评系列)

ISBN 978-7-303-09855-2

I. 刑… II. 宋… III. 刑事诉讼法—法的理论—研究—中国 IV. D925.201

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 031063 号

营 销 中 心 电 话 010-58802181 58808006
北师大出版社高等教育分社网 <http://gaojiao.bnup.com.cn>
电 子 信 箱 beishida168@126.com

出版发行: 北京师范大学出版社 www.bnup.com.cn
北京新街口外大街 19 号
邮政编码: 100875

印 刷: 北京新丰印刷厂
经 销: 全国新华书店
开 本: 184 mm × 250 mm
印 张: 45.5
字 数: 925 千字
版 次: 2009 年 7 月第 1 版
印 次: 2009 年 7 月第 1 次印刷
定 价: 82.00 元

策划编辑: 周彩云 责任编辑: 周彩云
美术编辑: 高 霞 装帧设计: 高 霞
责任校对: 李 茵 责任印制: 李 丽

版权所有 侵权必究

反盗版、侵权举报电话: 010-58800697

北京读者服务部电话: 010-58808104

外埠邮购电话: 010-58808083

本书如有印装质量问题, 请与印制管理部联系调换。

印制管理部电话: 010-58800825

京师刑事法文库(45)

刑事法学研究述评系列(4)

刑事诉讼法学研究述评(1978—2008)

学术顾问 陈光中 樊崇义

主 编 宋英辉

副 主 编 甄 贞 刘广三

编 辑 部 史立梅(主任) 杨 雄 何 挺

撰稿人(以编写章节先后为序)

宋英辉 何 挺 刘广三 于 岭 肖 萍

杨正万 杨 影 廖 明 孟 军 杨 雄

甄 贞 王 超 史立梅 毛立新

前 言

1978 年到 2008 年，伴随着国家的昌盛、民族的振兴和社会的繁荣，我国的刑事法治事业取得了长足的进展，我国的刑事訴訟法學研究事業也取得了丰硕的成果。可以说，过去的 30 年，是中国刑事訴訟立法逐步走向稳定和成熟的 30 年，也是刑事訴訟法學研究逐步迈向繁荣和辉煌的 30 年。刑事訴訟法學由此得以成为众多法學学科中繁荣发展、令人瞩目的主要法學学科之一。其间许多基本的、重要的和疑难的问题，都在刑事訴訟法理論界和实务界进行了研究。经过研究与争鸣，一些问题基本上达成了共识，但也有不少问题仍在继续争鸣之中。回顾 30 年来我国刑事訴訟法學研究取得的丰硕成果，总结其成就，反思其得失，就显得十分迫切和必要。

为此，北京师范大学刑事法律科学研究院经研究决定组织力量编写出版刑事法學研究述評系列（包括《刑法學總論研究述評（1978—2008）》、《刑法學各論研究述評（1978—2008）》、《國際刑法學研究述評（1978—2008）》和《刑事訴訟法學研究述評（1978—2008）》）。本书作为其中之一，目的在于较为全面和客观地总结 1978 年至 2008 年 30 年来，尤其是 1996 年《刑事訴訟法》修订以来我国刑事訴訟法學研究的成果，便于广大读者系统地了解 30 年来我国刑事訴訟法學研究中的主要问题、争议观点及其论据，把握我国刑事訴訟法學研究的状况，明确研究方向和重点。

为了保证本书的质量和及时出版，北京师范大学刑事法律科学研究院组织了精干学术队伍，由中国法学会刑事訴訟法學研究会名誉会长、中国政法大学终身教授陈光中先生和中国法学会刑事訴訟法學研究会顾问、中国政法大学訴訟法學研究院

名誉院长樊崇义教授担任学术顾问，并专门成立了以北京师范大学法学院史立梅副教授为主任的编辑部负责书稿组织和编务工作。

本书共分四编二十三章。每章下设若干专题，均为刑事诉讼法理论研究中成果显著且内容重要的问题，基本上可以涵盖我国刑事诉讼法学研究的进展与现状、广度与深度。对于每个专题的探讨一般分为三个部分：第一部分为研究概况，介绍各专题研究的发展过程，包括对该专题研究发展的脉络和每个时期研究的主要问题、代表性成果，并视情况概括其研究特点，力求反映出研究的阶段性问题，以明晰该专题在30年间理论研究的进展轨迹；第二部分为研究观点综述，力求客观、准确、全面地介绍各专题主要涉及的问题特别是争议问题的观点，该部分是全书的重点和主要篇幅所在；第三部分为研究述评，力求以客观、公正的态度对各专题研究状况进行整体评论。

本书编写的具体分工如下（以编写章节先后为序）：

宋英辉（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院副院长、教授）：合写第一、二、三章；

何挺（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：合写第一、二、三章，撰写第七章；

刘广三（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院证据法研究所所长、教授）：合写第四章；

于岭（北京师范大学刑事法律科学研究院刑事诉讼法专业博士研究生，河北省保定市人民检察院检察官）：合写第四章；

肖萍（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：撰写第五、六、十七章；

杨正万（法学博士，贵州民族学院教授）：合写第八章；

杨影（北京师范大学刑事法律科学研究院刑事诉讼法专业博士研究生）：合写第八章；

廖明（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：撰写第九、十章；

孟军（法学博士，北京师范大学法学院讲师）：撰写第十一章，合写第十八章；

杨雄（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：撰写第十二、十六、十九章，合写第十八章；

甄贞（法学博士，北京市人民检察院副检察长，北京师范大学兼职教授）：合写第十三章；

王超（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：合写第十三章，撰写第二十章；

史立梅（法学博士，北京师范大学法学院副教授）：撰写第十四、十五章；

毛立新（法学博士，北京师范大学刑事法律科学研究院讲师）：撰写第二十一、

二十二、二十三章。

本书在编写人员集体统稿的基础上，由主编和编辑部人员审改定稿。

需要说明的是，本书是在总结我国广大学者 1978 年至 2008 年 30 年来的刑事诉
讼法学术研究成果的基础上编写而成的，是他们的辛勤劳动和丰硕成果奠定了我国
今日刑事诉讼法学研究的繁荣，在此对他们表示崇高的敬意。受编写者的学术、概
括以及分析能力的制约，以及编写和出版时间等因素的限制，本书中对于原作者观
点的概括、理解和评价难免有不妥之处，请广大作者与读者予以理解和宽容，更欢
迎大家批评和指正。本书的出版得到了北京师范大学出版社有关领导的鼎力支持，
责任编辑周彩云女士为本书的编辑出版付出了辛勤的劳动，在此一并致以衷心的
谢意。

中国法学会刑事诉讼法学研究会副会长 宋英辉教授
北京师范大学刑事法律科学研究院副院长

2009 年 5 月

目 录

第一编 绪论

第一章 刑事诉讼法学的基本范畴 /3

专题一 刑事诉讼价值	4
专题二 刑事诉讼目的	10
专题三 刑事诉讼结构	18
专题四 刑事诉讼主体	24
专题五 刑事诉讼客体	28
专题六 刑事诉讼行为	32
专题七 刑事诉讼法律关系	37
专题八 刑事诉讼职能	40
专题九 刑事诉讼功能	44
专题十 刑事诉讼阶段	48
专题十一 刑事诉讼文化	51

第二章 刑事诉讼法学研究方法 /55

专题一 我国刑事诉讼法学研究方法回顾、归纳与反思	56
专题二 刑事诉讼法学的实证研究方法	60

第三章 刑事诉讼法与宪法、刑法的关系 /62

专题一 刑事诉讼法与宪法的关系	63
专题二 刑事诉讼法与刑法的关系	70

第二编 总论**第四章 刑事诉讼基本原则 /79**

专题一 基本原则的体系	80
专题二 程序法定原则	88
专题三 司法独立原则	92
专题四 无罪推定原则	96
专题五 任何人不受强迫自证其罪原则	100
专题六 控辩平等原则	105
专题七 有效辩护原则	109
专题八 审判公开原则	112
专题九 诉讼及时原则	116
专题十 一事不再理与禁止双重危险原则	120
专题十一 法律监督原则	123

第五章 管 辖 /130

专题一 职能管辖	131
专题二 审判管辖	142
专题三 合并管辖	144

第六章 回 避 /149

专题一 回避的概念和申请回避的主体	149
专题二 回避的事由和回避适用的人员	151
专题三 回避的程序、回避的法律责任及回避错误时的救济	159

第七章 辩护与代理 /164

专题一 辩护人的诉讼角色	165
专题二 辩护人的选任	170
专题三 辩护人的诉讼权利	173
专题四 辩护人的职责、禁止行为和保密义务	182
专题五 程序性辩护	186
专题六 刑事代理制度	189

第八章 强制措施 /193

专题一	强制措施体系	194
专题二	保释与取保候审	196
专题三	监视居住	204
专题四	逮捕	210
专题五	拘留	222

第九章 附带民事诉讼 /229

专题一	附带民事诉讼制度的存废	230
专题二	附带民事诉讼的赔偿范围	236
专题三	刑民关系	242
专题四	刑事被害人国家补偿	244

第三编 程序论**第十章 侦 查 /257**

专题一	立案程序与侦查程序的关系	258
专题二	侦查权的性质与配置	260
专题三	侦查模式	265
专题四	侦查权的司法控制	271
专题五	侦查公开	277
专题六	特殊侦查手段	280
专题七	补充侦查	290
专题八	侦查终结	294
专题九	警检关系	299

第十一章 起 诉 /305

专题一	提起公诉的条件	306
专题二	公诉案卷移送方式	307
专题三	撤回公诉	311
专题四	公诉转自诉	314
专题五	公诉裁量权	316
专题六	不起诉	321
专题七	量刑建议权	330

第十二章 第一审程序 /335

专题一 刑事审判原则	336
专题二 刑事审判组织	339
专题三 公诉案件庭前审查程序	347
专题四 证据开示	350
专题五 法庭审理	356
专题六 证人出庭作证制度	363
专题七 诉因制度	367
专题八 法院改变指控罪名	370
专题九 自诉案件第一审程序	373
专题十 简易程序与被告人认罪案件审理程序	377
专题十一 量刑程序	383
专题十二 缺席审判	389

第十三章 第二审程序 /394

专题一 刑事第二审程序的功能	395
专题二 刑事第二审程序的构造	398
专题三 刑事第二审程序的启动主体	402
专题四 刑事第二审程序的审查范围	404
专题五 刑事第二审程序的审理方式	407
专题六 上诉不加刑原则	411
专题七 程序性上诉	414
专题八 发回重审制度	418
专题九 两审终审制	421

第十四章 死刑复核程序 /428

专题一 死刑复核程序的基本理论	429
专题二 死刑核准权的归属及其行使方式	435
专题三 死刑复核程序的启动	438
专题四 死刑复核程序的审判	439

第十五章 审判监督程序 /450

专题一 审判监督程序的基本理论	451
专题二 审判监督程序的启动	454
专题三 审判监督程序的审判	466
专题四 证据不足、指控的犯罪不能成立的无罪判决的变更	473

第十六章 执 行 /475

专题一	刑事执行权的性质与配置	476
专题二	刑事执行的变更	479
专题三	死刑的执行程序	488
专题四	社区矫正	492

第十七章 辩诉交易、刑事和解与恢复性司法 /497

专题一	辩诉交易	498
专题二	刑事和解	506
专题三	恢复性司法	519

第四编 证据论**第十八章 刑事证据概述 /529**

专题一	刑事证据的概念	530
专题二	刑事证据的属性	534
专题三	刑事证据制度的理论基础	539
专题四	刑事证据制度的基本原则	543
专题五	刑事证据立法的模式	551
专题六	刑事证据法学的研究范畴与学科体系	554

第十九章 刑事证据的种类和分类 /558

专题一	刑事证据的法定种类	559
专题二	刑事证据的理论分类	580

第二十章 刑事证据规则 /588

专题一	证据规则概述	589
专题二	关联性规则	597
专题三	可采性规则	601
专题四	非法证据排除规则	603
专题五	自白规则	610
专题六	传闻证据规则	614
专题七	意见证据规则	621
专题八	最佳证据规则	623
专题九	补强规则	626
专题十	我国刑事证据规则之反思与改革	629

第二十一章 刑事证明概述 /634

专题一	刑事证明的概念	635
专题二	刑事证明的特征与分类	640
专题三	刑事证明对象	646
专题四	免证事实	652

第二十二章 刑事证明责任 /656

专题一	刑事证明责任的概念	657
专题二	刑事证明责任的性质	663
专题三	刑事证明责任分配的原则	667
专题四	刑事证明责任分配的一般规则	671
专题五	刑事证明责任分配的特殊规则	677

第二十三章 刑事证明标准 /686

专题一	刑事证明标准的概念	687
专题二	客观真实、法律真实与相对真实	692
专题三	有罪认定的证明标准	696
专题四	刑事证明标准的多元化与层次性	704

第一编 绪 论

第一章

刑事诉讼法学的基本范畴

关于刑事诉讼法学基本范畴，早在民国时期就有学者在参考国外理论的基础上进行了研究，例如对刑事诉讼主体、刑事诉讼客体、刑事诉讼行为等的研究。自 20 世纪 80 年代刑事诉讼法学研究全面复兴以来，刑事诉讼法学的基本范畴受到学者的关注，许多基本范畴都有相应的研究专著出版，例如刑事诉讼目的、刑事诉讼结构、刑事诉讼价值等。虽然学术界关于刑事诉讼法学的基本范畴在许多方面尚有争议，但对刑事诉讼法学基本范畴的研究，有力地推动了刑事诉讼法学研究的发展，对于形成我国刑事诉讼法学理论体系发挥了积极作用。

有关刑事诉讼法学基本范畴研究的代表性成果主要有：《刑事诉讼构造论》（李心鉴，中国政法大学出版社 1992 年版）；《刑事诉讼目的论》（宋英辉，中国人民公安大学出版社 1995 年版）；《刑事审判原理论》（陈瑞华，北京大学出版社 1997 年第一版、2003 年第二版）；《刑事程序的法哲学原理》（锁正杰，中国人民公安大学出版社 2002 年版）；《刑事诉讼原理》（宋英辉主编，法律出版社 2003 年第一版、2007 年第二版）；《刑事程序法功能研究》（宋英辉、李忠诚主编，中国人民公安大学出版社 2004 年版）；《刑事诉讼行为基础理论研究》（邓云，中国人民公安大学出版社 2004 年版）；《刑事诉讼主体论》（刘涛，中国人民公安大学出版社 2005 年版）；《刑事诉讼的双重结构辨析》（龙宗智，载《现代法学》1991 年第 3 期）；《刑事诉讼职能研究》（王洪祥，中国政法大学 1992 届博士学位论文）；《转型时期的刑诉法及其价值论》（李文健，载《法学研究》1997 年第 4 期）；《刑事诉讼文化研讨》（汪建成，载

《政法论坛》1999年第6期)；《刑事诉讼客体论》(张小玲，中国政法大学2004届博士学位论文)等。

专题一 刑事诉讼价值

我国对刑事诉讼价值理论的研究始于20世纪90年代。对刑事诉讼价值的研究将“价值”这一范畴引入刑事诉讼法学，有力拓展和丰富了刑事诉讼法学的研究内容。

一、刑事诉讼价值的概念

由于“价值”这一范畴本身含义的多样性，刑事诉讼价值的含义也呈现出一种多样性，这直接导致学者们对刑事诉讼价值概念的界定存在意见分歧。正如有的学者所指出的，刑事诉讼价值有三种基本的含义：一是价值观念，也就是存在于某些人或者某一社会之中的法律价值理念(ideas)；二是为人们所接受的一些基本的法律评价标准(standards)；三是值得人们追求和努力实现的价值目标(objectives)。①我国学者对刑事诉讼价值的研究一般是按照后两个维度展开的，对刑事诉讼价值概念的界定主要有以下几种观点。

第一种观点认为，刑事诉讼价值既是指一项刑事审判程序在具体运转中所要实现的过程价值目标，又是人们据以评价和判断一项刑事审判程序是否正当合理的价值标准。②

第二种观点认为，所谓刑事诉讼价值是指刑事诉讼立法及其实施能够满足国家、社会及其一般成员的特定需要而对国家、社会及其一般成员所具有的效用和意义。③

第三种观点认为，刑事诉讼价值是刑事诉讼理论、刑事诉讼立法及其实施能够符合控诉、辩护、裁决三方利益从而对国家、社会和个人所具有的效应。④

第四种观点认为，刑事诉讼价值是指刑事诉讼程序本身所固有的，不依赖于刑事诉讼主体及其需要而独立存在的，能够通过刑事诉讼活动对国家、社会 and 所有公民的合理需要和要求的满足具有积极意义的一种特性。⑤

第五种观点认为，刑事诉讼价值是指制定刑事诉讼法的掌握国家权力的统治阶级或者利益集团赋予的能够满足其特定需要的刑事诉讼的利益属性。该利益属性具

① 参见陈瑞华：《刑事诉讼的前沿问题》，113页，北京，中国人民大学出版社，2000。

② 参见陈瑞华：《刑事审判原理》，22页，北京，北京大学出版社，2003；樊崇义主编：《刑事诉讼法学》，30页，北京，中国政法大学出版社，1999。

③ 参见宋英辉：《刑事诉讼目的论》，13页，北京，中国人民公安大学出版社，1995。

④ 参见赖宇、赵树荣、高娜：《论刑事诉讼价值》，载《法制与社会发展》，1999(4)。

⑤ 参见陈建军、李立宏：《刑事诉讼价值论》，10页，长沙，中南大学出版社，2006。