



西南政法大学

六十周年校庆系列文库·西南政法大学学子文库

·丁卯·

中国检察权实证研究

A Positive Research on China's Procuratorial Power

恒扬·著

法律出版社
LAW PRESS CHINA



西南政法大学

六十周年校庆系列文库

中国检察权实证研究

贺恒扬 著

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中国检察权实证研究 / 贺恒扬著. —北京: 法律出版社, 2010. 8
(西南政法大学学子文库)
ISBN 978 - 7 - 5118 - 1063 - 2

I. ①中… II. ①贺… III. ①检察机关—司法制度—研究—中国—现代 IV. ①D926. 3

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 147986 号

西南政法大学
学子文库

中国检察权实证研究

贺恒扬 著

责任编辑 易明群 董 飞

装帧设计  ilovee

© 法律出版社·中国

开本 720 × 960 毫米 1/16

版本 2010 年 9 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 23 字数 326 千

印次 2010 年 9 月第 1 次印刷

编辑统筹 学术·对外出版分社

经销 新华书店

责任印制 吕亚莉

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

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

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

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 1063 - 2

定价: 42.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

西南政法大学六十周年校庆系列文库

总 序

六十周年,六十部作品。

2010年是西南政法大学六十华诞。为总结办学经验,醇化学术氛围,凝聚西政情缘,学校定于2010年9月19日至20日举行六十周年校庆活动。经过认真筹备和严格筛选,我们谨向学术界和社会公众呈上自己的作业——西南政法大学六十周年校庆系列文库。

这六十部作品,集中体现了西政学术的传承和创新。全套文库共分为四个系列和两个单品,简称为“4+2模式”:即西南政法大学学术文库(此次共收录15部)、西南政法大学博士文库(此次共收录15部)、西南政法大学学子文库(此次共收录15部)和西南学术大讲堂(此次共收录13部)四个系列,共计58部作品;另有《西南政法学校史(1950—2010)》和《当代中国转型期的法学教育发展之路》各1部。各个品牌项目在持续性出版中通过六十周年校庆活动得到整合和提升。其中,“学术文库”涉及法学、经济学、管理学和哲学等多个领域;“博士文库”则集中展示我校近年来的博士研究生培养水准,此次入选的15部作品皆为各自学科和领域中具有问题性、前瞻性、深刻性和现实性的研究成果;“学子文库”的作者主要来自1980级西政校友,意在同时纪念他们入学三十周年;“学术大讲堂”则汇集了西南法学论坛、金开名家讲坛、名人论坛及我校教师的精彩讲座,将声音固化为文字,将瞬间凝结成历史。《西南政法学校史(1950—2010)》和《当代中国转型期的法学教育发展之路》两书,是西政对于自己及中国法学教育发展历史的一次认真整理和回顾。

这六十部作品,是该校学术实力的又一次整体亮相,也是对我校新近学术成就的一次盘点。她既是法学名家和新锐指点江山、激扬文字的历史见证,也承载着西政校友回报母校、奖携后学的温热期许。尤其是,鉴于西政目前已由法学单科性院校转向为“以法学为主多学科发展”的综合性大学,因此就学术成果展示而言,今年校庆较之以往的校庆最大的不同就在于学科成果多元化,而不再仅限于原来法学单科性院校视阈中的学术成果之展示。

这六十部作品,刻录下在我国改革开放的历史进程中,特别是在我国社会主义民主法治建设进程中,西南法学及其他相关学科发出的一种声音、沉淀的一种思考,与时人共鸣,更让后人知晓并体悟一代又一代西政人为国家的发展、社会的进步与人民的福祉,负责任地思考过什么、呼吁过什么。这是西南政法大学为建校六十周年所提交的一份学术答卷,也是西政人为中国民主法治发展献上的累累教研果实和片片赤诚之心!

我们真切地期待着学术界对西南政法大学六十周年校庆系列文库进行庄重批阅,更真切地期盼当下和未来的读者们细细品味、神思交游,一同探索、领悟中国法学教育、中国法治建设、中国社会发展的理念和正道!

西南毓秀,桃李芬芳。

西南政法大学一直被誉为“中国政法界的黄埔军校”。其学术成就和人才群体,是新中国法学教育、法治建设和社会发展的的重要推动力之一。

西南政法大学原名西南政法学院,其前身是1950年成立的由刘伯承元帅担任校长的西南人民革命大学。“革大”的爱国情怀是西政精神的源头。1953年,以西南人民革命大学为基础,合并重庆大学、四川大学、贵州大学、云南大学、重庆财经学院的法律院(系),正式挂牌成立西南政法学院。建院伊始,学校得到了时任西南局负责人邓小平、刘伯承等老一辈无产阶级革命家的亲切关怀,原东北抗日联军第二路军总指挥周保中将军出任西南政法学院首任院长。西南政法学院建院之初即选择歌乐山下红岩烈士殉难之所作为校址,更是为着“以先烈们的革命精神教育青年、培养政法干部”。1958年,中央公安学院重庆分院又并入西政。特殊的建校背景,使我校既会聚了法学名流又吸纳了实务精英,既秉承了深厚的法学传统又融入了公安教学的特色。学校也因此被誉为新中国法学教育的

“西南联大”。

学校先后经历了由西南大区、司法部、四川省、最高人民法院、司法部、重庆市等多次管理隶属关系的变更。回首往昔,“文革”期间曾一度被迫停办,1977年经中央批准率先恢复招生。1978年,经国务院批准为全国重点大学,是司法部部属政法院校中唯一的重点大学。1995年,学校更名为西南政法大学。2000年,由司法部直属划转重庆市人民政府管理,实行“中央与地方共建、以地方为主”的管理模式。2008年,成为教育部和重庆市重点建设高校。

六十年来,西南人民革命大学、西南政法学院、西南政法大学一脉相承,生生不息;

六十年来,创业的艰辛、曲折的磨难、探索的迷惑,起伏跌宕;

六十年来,从化龙桥、歌乐山披荆斩棘到渝北校区破土拓荒,从复办的艰苦卓绝到三次创业的宏图大展,几代西政人薪火相继,矢志前行,一次次成就骄人的辉煌,共同书写了中国法学教育史上浓墨重彩的一页;

六十年来,西南政法大学发展中的每一个点滴和大小时刻,凝聚、塑造了独特的西政学人风格与学术品格;

六十年来,变化的是历史,不变的是精神。

——心系天下的责任意识。《老子》曰:“圣人无常心,以百姓心为心。”西政人对国家、对社会始终有着强烈的责任感和使命感。巍巍歌乐山,激发了西政人昂扬的浩然正气;泱泱嘉陵水,滋养了西政人强烈的家国情怀。他们或悉心研究,探求法魂,传播法义;或积极践履,敢为人先,奔走在法治实践的第一线;或运送正义,为社会进步鼓与呼。在众多的西政校友中,既有偏居基层或边远地区任劳任怨、默默奉献的法律工作者,也有为人类和平民众平安勇于献身的时代英烈。在诸多历史关头,西政人总是挺身而出,不畏艰险,为国分忧,为民请命。西政人爱校如家,对学校深厚的感情和强烈的凝聚力常令他人感叹不已。西政发展曾屡遭磨难,“文革”期间更是一度停办,但老一辈西政人奔走呼号,反对撤校,为保留西政家园而不屈斗争终获胜利,为后来的“西政现象”奠定了基础。六十年来,西政人风雨同舟,和衷共济,挺过无数难关,熔铸了西政品牌。当学校遇到波折或困难时,西政学子总是发出“天佑西政,生生不息”的共同

呼声。心系天下又爱校如家,这种家国情怀是西政人奉献国家社会的动力源泉,也是学校发展的宝贵财富。

——自强不息的克艰气魄。西政的发展历程,是一部百折不回、逆境崛起的拓荒史,也是一部披荆斩棘、克服万难的励志片。初创时期,在荒山野地上建校,西政人以拓荒者的精神,筚路蓝缕,以启山林。十年浩劫,学校面临灭顶之灾,险被撤销,西政人通过不屈不挠的斗争,赢得率先复办的先机,并成为全国重点大学。刚从“牛棚”中回归讲坛的老师们,怀着对国家命运的忧患意识和学术虔诚,将压抑了十多年的激情转化为传道授业的热心,学生们则为了弥补失去的青春,与时间赛跑,共同创造了“西政现象”;20世纪90年代末管理体制的突然划转和改变,让学校的发展出现波折,但西政人在逆境中不屈服,不气馁、不言败,百折不挠,把困难当磨练,视危机为转机,克服各种困难和不利因素,锐意推动学校发展进步。在任何困难面前,西政人始终表现出一种不屈的抗争精神,一种百折不回的浩然正气。这种勇于面对问题、直面挑战竞争的气魄,这种自强不息、励精图治的奋斗精神,成为一代又一代西政人传承的优良传统,成为西政继续发展的不竭动力和源泉。我们偏居西南一隅,并无太多地利可言,环境条件也曾落后于不少兄弟院校。但莘莘学子正是在偏远之地祛除浮躁之气,砥砺气节情操,潜心研习学问。虽处江湖之远,反得学问之先。这亦是孕育产生光耀中国法学界的“西政现象”的重要因素。

——和衷共济的团队情怀。西政人之间情深义重,亲如家人。西政校友“聚成一团火,散为满天星”,他们虽散布于大江南北,但都有着同一个名字——“西政人”,有着同一份情怀,那就是“爱西政”!无论岁月流逝,无论天南海北,他们情系母校,矢志不渝。聚散离合处,西政情永存。每当母校发展的关键时刻,西政人都会发扬团结协作、和衷共济、共渡难关、奋力拼搏、敢为人先的团队精神,“西政精神”就会得到令人感动的彰显,迸发出强大的精神和物质力量。特别是2003年,经过全校上下的共同努力,西政在全国首批获得法学一级学科博士学位授予权,从此我校所有的法学二级学科均可以招收博士研究生;同时我校法学以外的所有学科也都获得硕士学位授予权,均可以招收硕士研究生;也是在这一年,为迎接西政校庆(当时仍以1953年西南政法学院为建校起点,故为五十年

校庆),全国各地各年级校友众志成城,在短时间内一举推出“西南政法大学学子学术文库”五十部,形式之创新,品质之高端,赢得各界一片好评。2004年,我们在西部地区率先设立法学博士后科研流动站。2005年,整合众多学科的力量,强强联合,集体攻关,获得了国家社科基金A级重大项目“改革发展成果分享法律机制研究”,成为重庆市第一所承担此类项目的高校。2007年,全校上下精诚团结,奋勇争先,在教育部本科教学工作水平评估中获得“优秀”成绩,教育部专家对我校办学成就和办学特色给予了高度评价,进一步鼓舞了士气,增强了凝聚力。2008年,学校成为教育部和重庆市重点建设高校,再次赢得发展机遇,并且借“恢复招生三十年”的契机举办了一系列活动;2009年、2010年,我们将“转型升格”提炼为全体西政人的共识和奋斗目标,开启了创建研究型高水平大学的新征程。

——严谨求实的诚信校风。当年“西南革大”蕴蓄的艰苦朴素的作风、严谨扎实的教风,在西政的发展过程中逐步凝结为“论辩文化”和“实务教育”两个鲜明的办学特色。其源于学校特殊的建校背景,在学校长期的办学过程中积淀形成,又融入了现代教育观念。它看似两个方向,实则高度统一:尚思善辩,才能目光高远;厚德笃行,才能脚踏实地。尚思,但不空谈;笃行,但不功利。这两大特色紧密联系,共同体现了学校培养人才的独特教育模式,也是“西政人”的一个标签。“严谨求实、知行合一”,成为是西政的教学特色,赢得了社会的广泛赞誉。学校历来将以“务实”为基点的学生思想素质教育作为提高教学质量和人才培养质量的首要任务。在改革大潮和依法治国方略的大背景下,学校秉承“务实”的学术传统,将学术研究、人才培养与社会服务密切结合,将培养符合社会需要、社会适应能力强的“务实创新”型高素质专门人才作为育人目标。学校地处西南,偏居一隅的地缘劣势却辩证地造就了一方学术净土。《论语·卫灵公第十五》云:“主忠信,行笃敬。”正是厚德、尚思、笃行的理念,培育了西政人严谨诚信、厚积薄发的学术精神和做人风格。

此次隆重推出的这套西南政法大学六十周年校庆系列文库,正是上述“西政精神”的再一次体现。这种精神,很多人追寻过,希望论证清楚、阐释明白,然而,只有真正拥抱过这片土地和被西政拥抱过的人,才能真

正体悟。“西政精神”——在每一个爱西政的人心中。

总结历史的意义,既在于反思过去,更在于指引未来。

今日的西政人,正走在“第三次创业”的大道上,承继西南革大传统,弘扬“西政精神”,推进高水平大学建设。

六十周年纪念,标志着西政历史的首卷已然浓墨重彩,同时意味着一轴新卷正徐徐展开。我们有理由相信,西政人所拥有的,不仅是六十年无比辉煌的历史让我们自豪;更重要的是,还有着无限美好的未来让我们期待并等待我们描绘!

西政雄风犹在!

是为序。

付子堂

2010年7月31日

于重庆歌乐山下

自序

2010年是母校——西南政法大学建校60周年和80级学子入校30周年。为了表达对母校的思念之情，撰写拙作献给母校，以示对嘉陵江畔那四年大学生活的怀念，以表对歌乐山下烈士墓旁那座校园的敬仰。

1984年7月，我离开孕育和教育我的母校，来到了河南省人民检察院，一晃二十多年过去了，一个稚嫩的大学生变成了一个年过半百的检察官。不仅在人生上有许多感慨，而且在工作上也有不少体会，特别是对检察工作更是情有独钟，也总想从亲身的工作体验中悟出点什么，但始终没能系统总结。今年年初，我因工作原因回到母校，和师兄师弟们把酒临风，闲谈中，师弟付子堂校长和同窗好友林士平建议我为60年校庆做点什么。一番斗争和矛盾之后，我决定提笔舞文弄墨一番，于是就有了这篇肤浅之作，也算是对母校的一点回报吧。

在现时中国，检察机关作为国家法律监督机关，其地位既特殊又特别，其职能既权威又“不强势”，其定位既与西方检察机关有共同之处，又有其中国特色。所以，在撰写这本书的时候，有很多东西想说但又说不清楚，只好凭着自己的认识和感情去说，说对了可以赞同，说错了可以批评。本书没有高深的理论，也没有太多的

引经据典。只是想把工作中的点点滴滴告诉大家,并讲述一个观点:检察机关很特殊,检察制度很稚嫩,检察工作很神圣,做好检察工作一点也不容易。希望各位同仁、各位同窗更加关注检察事业、更加支持检察工作。

最后,祝愿法治的明天更灿烂,祝愿“西政”的明天更辉煌。

贺恒扬

2010年5月1日

目 录

自序 / 001

第一章 中国检察权概述 / 001

第一节 中国检察权的发展历程 / 001

- 一、中国检察权的产生发展 / 001
- 二、中国检察权的理论渊源 / 004
- 三、中国检察权的立法渊源 / 006

第二节 中国检察权的概述 / 008

- 一、中国检察权的定位 / 008
- 二、中国检察权的争议 / 010
- 三、中国检察权的内容 / 010

第三节 中国检察权的基本特征和本质属性 / 011

- 一、检察权是宪政体制下的国家权力,具有宪政权特征 / 011
- 二、检察权是一项独立权力,具有统一性特征 / 014
- 三、检察权是法律监督权,兼有司法权和行政权双重特征 / 016
- 四、检察权以公共利益为出发点和归宿,具有社会公益性特征 / 019
- 五、检察权包含司法处分权能,具有谦抑性特征 / 022

第二章 逮捕权的运用 / 030

第一节 逮捕权的概述 / 030

一、逮捕权的概述 / 030

二、逮捕的属性和功能 / 033

第二节 逮捕权归属的争议 / 040

一、逮捕权归属的争议 / 041

二、人民检察院行使审查逮捕权的正当性和合理性 / 042

三、将逮捕权交给法院于法理相悖于现实脱节 / 045

第三节 审查逮捕证明标准和逮捕条件 / 050

一、对我国现行的逮捕证明标准的回顾与评价 / 051

二、我国现行法定的逮捕证明标准 / 057

三、构建我国逮捕证明标准的思路 / 064

四、对逮捕条件的理解和把握 / 077

五、对无逮捕必要性条件的理解与把握 / 084

第四节 加强逮捕工作的设想及思考 / 092

一、更新逮捕权的司法观念 / 092

二、完善逮捕立法相关规定 / 096

三、改进逮捕的工作方式 / 098

四、完善逮捕的救济机制 / 101

第三章 公诉权的行使 / 104

第一节 公诉权的基本概述 / 104

一、公诉权的概念和内容 / 104

二、公诉权的特点 / 109

第二节 公诉权的行使 / 115

一、公诉权与出庭公诉 / 115

二、公诉权与不起诉 / 126

第三节 公诉的证明标准 / 128

一、公诉的标准 / 129

二、公诉的证明 / 135

第四节 两大法系公诉权的比较研究 / 143

一、检警一体化与检察一体化 / 143

二、职权主义诉讼模式与当事人主义诉讼模式 / 145

三、“卷宗全案移送主义”与“起诉书一本主义” / 146

四、起诉法定主义与起诉便宜主义 / 147

五、世界各国公诉制度的发展趋势 / 148

第五节 公诉制度的改革与立法完善 / 150

一、公诉改革的五大误区 / 151

二、公诉改革的基本理念 / 153

三、公诉结构的构建思路 / 162

四、公诉制度的改革完善 / 163

第四章 职务犯罪侦查权的约束 / 172

第一节 职务犯罪侦查权的概述 / 172

一、职务犯罪侦查权的概念 / 172

二、职务犯罪侦查权的范围 / 174

第二节 职务犯罪侦查权的归属 / 175

一、职务犯罪侦查权的归属之争 / 175

二、我国职务犯罪侦查权归属检察机关的理由 / 176

第三节 职务犯罪侦查权行使中存在的问题 / 184

一、我国职务犯罪侦查权行使过程中出现的问题 / 184

二、目前对职务犯罪侦查监督制约存在的共性问题 / 186

三、人民监督员制度实施过程中存在的问题 / 189

四、职务犯罪案件决定逮捕权上提一级带来的问题 / 190

五、职务犯罪案件适用不起诉出现的问题 / 192

第四节 完善我国职务犯罪侦查权约束的建议 / 193

一、优化我国职务犯罪侦查权的建议 / 193

二、加强我国职务犯罪侦查权监督、约束的建议 / 195

第五章 刑事诉讼监督权的完善 / 206

第一节 刑事立案监督权 / 206

- 一、刑事立案监督的概述 / 206
- 二、刑事立案监督的范围和程序 / 207
- 三、刑事立案监督的具体方法 / 211
- 四、刑事立案监督制度的立法完善 / 212

第二节 侦查活动监督权 / 214

- 一、侦查活动监督权的概述 / 214
- 二、侦查活动监督的内容和途径 / 216
- 三、侦查活动监督工作中应注意的几个关系 / 217

第三节 审判监督权 / 219

- 一、刑事抗诉权 / 219
- 二、刑事抗诉制度的价值探析 / 226
- 三、我国刑事抗诉的基本原则 / 231
- 四、抗诉工作应注意的问题 / 233
- 五、我国刑事抗诉制度运行机制的缺陷 / 237
- 六、我国刑事抗诉制度的立法完善 / 247

第四节 刑罚执行监督权 / 262

- 一、刑罚执行监督中存在的问题 / 262
- 二、刑罚执行监督的立法完善 / 264

第六章 民事、行政诉讼监督权的改革 / 266

第一节 中国民事、行政诉讼监督的概述 / 266

- 一、中国民事抗诉制度概述 / 266
- 二、中国行政抗诉制度概述 / 271

第二节 中国民事、行政抗诉制度运行机制 / 276

- 一、中国民事抗诉制度运行机制 / 276
- 二、中国行政抗诉制度运行机制 / 284

第三节 完善民事、行政抗诉制度的思考 / 296

一、确立民事诉讼监督的理念 / 296

二、完善民事抗诉制度的思考 / 299

三、完善行政抗诉制度的建议 / 323

第四节 公益诉讼探索与实践 / 340

一、我国应当建立完备的公益诉讼制度 / 341

二、我国检察机关是提起公益诉讼的最适格主体 / 342

参考文献 / 344

第一章 中国检察权概述

检察制度的核心问题是检察权问题,只有客观地认识检察权的本质属性和基本特征,才能正确评价我国检察制度,才能按照检察权的属性和检察工作规律合理配置检察机关的职权、界定检察机关职能,才能理直气壮、更加有效地行使检察权,更好地履行检察职能,更有力地保障法律的统一正确实施,维护法律的公正、高效和权威,服务和谐社会建设。

第一节 中国检察权的发展历程

一、中国检察权的产生发展

检察权是伴随着检察制度的产生、发展而不断演变的,因此,考察中国检察权的产生、发展和演变过程,必然要从考察中国的检察制度入手。中国检察制度的历史可以追溯到封建社会的御史制度,但还称不上是检察制度。最早出现检察制度,是清末光绪年间移植德、法、日国家的检察制度。当时,颁行了高等以下各级审判试办章程,规定各级检察厅对于审判厅行使检察职权。按照当时的规定,检察官虽附属于审判厅衙署之内,但职权是代表国家,具有检察制度的雏形。北洋政府、国民