



樊崇义教授八十华诞著作系列

9

Theories of Litigation

诉讼原理

◆ 主编 樊崇义



中国人民公安大学出版社

樊崇义教授八十华诞著作系列9

诉 讼 原 理

主编 樊崇义

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

诉讼原理 / 樊崇义主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2020. 1
(樊崇义教授八十华诞著作系列; 9)

ISBN 978 -7 -5653 -3799 -4

I. ①诉… II. ①樊… III. ①诉讼法 - 法的理论 - 研究 IV. ①D915.01
中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2019) 第 216395 号

诉讼原理

主编 樊崇义

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 天津盛辉印刷有限公司

版 次: 2020 年 1 月第 1 版

印 次: 2020 年 1 月第 1 次

印 张: 42.25

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 710 千字

书 号: ISBN 978 -7 -5653 -3799 -4

定 价: 175.00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: zbs@cppsup.com zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话: 010 - 83903254

读者服务部电话 (门市): 010 - 83903257

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): 010 - 83903253

公安业务分社电话: 010 - 83905672

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换
版权所有 侵权必究

总序

樊崇义教授是我国著名法学家，是刑事诉讼法学、证据法学的领军者，在国际上享有崇高声誉和威望。在长期的法学教育和科研工作中，樊崇义教授笔耕不辍，著述鸿博，成果丰硕，他出版著作、教材近四十部，发表论文三百五十余篇，主持国家级、省部级以上科研课题十余项，有多部著作获司法部、教育部等省部级以上科研奖。他主编的《迈向理性刑事诉讼法学》一书获得第一届中国出版政府奖提名奖；主编的《刑事诉讼法学》和《证据法学》多次再版，被司法部、教育部列为法学高等教育国家级规划教材。

追求真理是樊崇义教授的学术使命。樊崇义教授拥有认知事物、辨别真理的大智慧，在长期的法学理论和实务研究中，积极主张我国刑事诉讼程序的科学化与民主化，证据法学的哲理化与现代化，开创性地提出了许多奠定我国刑事诉讼法学和证据法学学科及其理论基础的重要学术理论和研究方法，在法学界和实务界得到了广泛的认同。早在1996年，他在证明标准上提出了“法律真实观”；2000年年初，提出了“诉讼认识论”和“刑事诉讼法律观的转型”；2002年，提倡“刑事诉讼人本主义”，倡导实证研究方法；近年来，又率先提出部门法学哲理化，首倡刑事诉讼法哲理思维。这些都对我国刑事诉讼和证据理论及其应用产生了深远影响。

学以致用体现了樊崇义教授的使命担当。樊崇义教授长期投身于我国法治现代化建设，积极参与刑事诉讼法修改和司法体制改革，为国家立法建言献策，将自己的学术主张变为立法现实，为我国法治建设作出了杰出贡献。例如，樊崇义教授主持了侦查讯问中的录音、录像和律师在场等三项制度项目研究，其成果——全程录音、录像制度在2012年刑事诉讼法修改时被正式确立为一项诉讼制度；2018年刑事诉讼法修正案确立的值班律师制度也是该项目

研究成果——律师在场的重要体现。2012年刑事诉讼法修改时将“证据确实、充分”的证明标准解释为“排除合理怀疑”，这是对樊崇义教授提出的“法律真实观”的接受和肯认。此外，樊崇义教授还经常走出校门，到实务部门讲学，播撒最前沿的法学知识，提升司法人员业务素质，直接推动我国法治文明的进步。

适逢樊崇义教授八十华诞之际，应学界同仁及同门弟子盛情相邀，获中国人民公安大学出版社鼎力支持，我们编辑出版了“樊崇义教授八十华诞著作系列”，该著作系列共二十部，包括四部分：

一是樊崇义教授近年来独著、合著或主编的理论价值较高、在法学界和实务界影响较大的学术著作的重新编辑出版，共十四部，包括《刑事诉讼法实施问题与对策研究》《刑事诉讼法再修改理性思考》《正当法律程序研究——以刑事诉讼程序为视角》《刑事审前程序改革实证研究——侦查讯问程序中律师在场（试验）》《迈向理性刑事诉讼法学》《侦查讯问程序改革实证研究——侦查讯问中律师在场、录音、录像制度试验》《部门法学哲理化研究》《检察制度原理》《诉讼原理》《刑事诉讼法哲理思维》《刑事证据制度发展与适用》《论检察》《刑事证据规则研究》《底线——刑事错案防范标准》。这些著作的重新出版基本上保持了书稿原貌，只是校正原书中的错字、漏字、衍字及明显有误的标点符号，订正错误的引注。这些著作出版时间跨度较大，其间刑事诉讼法经过两次大修，《宪法》《律师法》和其他法律法规、司法解释也有修改，为避免不必要的混乱，原书中涉及或者援引的法律条文序号及内容保持不变。一方面，书中有很多内容是针对原法条的不足和缺陷提出的分析和修改完善意见，保持原样可以更好地体现当时的学术讨论与争鸣的原貌；另一方面，读者可以从法条内容的前后变化和书中修改完善意见的比较中发现樊崇义教授对于我国刑事诉讼和证据立法的贡献。

二是樊崇义教授近十年来发表的主要学术论文，按照研究的内容及其内在的逻辑关系，整理编辑形成四部新的学术专著，包括《刑事诉讼法学方法论》《刑事诉讼程序的改革与发展》《证据法治与证据理论的新发展》《司法制度与司法改革》。所选论文均是樊崇义教授七十华诞后至今公开发表的论文，具有很强的思想性、时代性和创新性，反映了樊崇义教授的理论思想、创新思维和研究范式，同时也展现了樊崇义教授最近十年的学术历程。所选论文原则上保持了发表时的原貌，对于有些论题相同或者相近的论文，为避免内容重复，在充分考虑原

文整体性和逻辑性的前提下，对部分论文进行了内容整合、适当删节和编辑加工；有些论文发表时有中英文“摘要”“提要”“关键词”等，收录本书时全部予以删除；部分论文是樊崇义教授与学生合作发表的成果，收录本书时均标有题注，标明了合著作者的姓名、论文发表的报刊或其他出版物的名称、时间等。

三是樊崇义教授主编的一部新作《法律援助制度研究》。该书围绕我国法律援助制度及其实施过程中的历史发展、基本理论、性质定位、功能设置、制度建设、立法建言等若干重大问题展开研究，旨在进一步推动我国当前正在进行的法律援助立法工作、法律援助制度的现代化发展及其优化实施。

四是樊崇义教授指导的学生为其八十华诞撰写的庆贺文集《刑事诉讼法哲理思考》。该文集收录七十一篇文章，内容涉及樊崇义教授学术思想、理论贡献、为人师表以及长期关注或者当前司法改革的重要理论和实践问题等方面，同门弟子以各自不同的方式表达了对樊崇义教授杰出的学术成就、高尚的品格和他对高级法学人才培养等方面所作贡献的崇高敬意！

樊崇义教授是始终走在时代前列的法学家，在学术上所取得的成就是巨大的，对于我国刑事诉讼法学和证据法学的理论贡献是有目共睹的，而谦虚谨慎的人格和锐意进取的精神更能展示出他作为一个真正学者的伟大品质。老骥伏枥，志在千里。八十高龄的樊崇义教授依然身先士卒地活跃在刑事诉讼法学研究的前沿，躬行求索在推进中国刑事诉讼法治化进程的道路上，以不倦的学术追寻引领中国法学前行！

衷心祝愿樊崇义教授学术人生不老，思想之树常青！

樊崇义教授八十华诞著作系列编辑小组
2019年8月

出版说明

樊崇义教授主持研究的《诉讼原理》分别于2003年4月和2009年10月由法律出版社第一版和第二版出版发行，均在当时产生了广泛的学术影响。本次由中国人民公安大学出版社再版出版。

《诉讼原理》主要研究刑事诉讼、民事诉讼和行政诉讼三大诉讼的共同原理，在全国尚属首次，面临难度大、挑战多、要求高的诸多困难，樊崇义教授带领的研究团队遵循诉讼规律，经过认真、反复和艰辛的研究，为诉讼法学界奉献了一份学术大典，对指导诉讼实践和繁荣学术创新均具有重大意义。全书分为诉讼文化、诉讼价值与人权；诉讼认识与诉讼行为；司法运行机制与法律移植三篇。本书是国内第一本系统、全面介绍诉讼原理的法学专著，标志着我国刑事、民事、行政三大诉讼法学从注释法学走向理论法学。本书首次提出了诉讼文化、诉讼人权、诉讼认识论、诉讼价值、诉讼法律移植、诉讼透明等一系列新概念，吸收了当时国内外最新科研成果。本书的出版，为诉讼法学界的理论研究和实践工作提供了重要的价值指引和方法论参考，影响深远。

2013年11月12日，中国共产党第十八届中央委员会第三次全体会议通过《中共中央关于全面深化改革若干重大问题的决定》提出：建设法治中国，必须坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进，坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设。深化司法体制改革，加快建设公正高效权威的社会主义司法制度，维护人民权益，让人民群众在每一个司法案件中都感受到公平正义。2014年10月23日，中国共产党第十八届中央委员会第四次全体会议通过《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》提出，推进以审判为中心的诉讼制度改革，确保侦查、审查起诉的案件事实证据经得起法律的检验。全面贯彻证据裁判规则，严格依法收集、固定、保存、审查、运用证据，完善证人、鉴定人出

庭制度，保证庭审在查明事实、认定证据、保护诉权、公正裁判中发挥决定性作用。2012年3月14日，第十一届全国人民代表大会第五次会议《关于修改〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的决定》对我国《刑事诉讼法》进行了第二次修正。2018年10月26日，第十三届全国人民代表大会常务委员会第六次会议《关于修改〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的决定》对我国《刑事诉讼法》进行了第三次修正。客观来说，上述中央文件和刑事诉讼法法典的修正，都鲜明贯彻了诉讼原理尤其是刑事诉讼相关原理的精神和内容，樊崇义教授主编出版的《诉讼原理》为我国历年的立法实践和司法改革作出了重要的理论贡献和学术指引。

本次出版由刘文化博士负责统稿。

樊崇义教授八十华诞著作系列编辑小组
2019年8月

撰稿人及其写作分工

(以撰写章节先后为序)

- 樊崇义 (中国政法大学教授、博士生导师), 导论
宋英辉 (北京师范大学教授、博士生导师), 第一章
吴卫军 (成都电子科技大学副教授、博士), 第一章
肖建华 (中国政法大学教授、博士生导师) 第二章
肖建国 (中国人民大学副教授、博士), 第三章
魏晓娜 (中国人民大学副教授、博士), 第四章
杨宇冠 (中国政法大学教授、博士生导师), 第五章
吴宏耀 (中国政法大学副教授、博士), 第六章
陈永生 (北京大学副教授、博士), 第七章
张建伟 (清华大学教授、博士), 第八、九、十一章
高家伟 (中国政法大学教授、博士生导师), 第十章 (博士刘东亮协助)

目 录

CONTENTS

导 论	(1)
第一节 诉讼原理界定	(1)
第二节 推进诉讼法学的发展, 必须研究诉讼原理	(5)
第三节 诉讼原理概述	(15)
第四节 如何学习诉讼原理	(27)

上编 诉讼文化、诉讼价值与人权

第一章 诉讼文化	(33)
第一节 诉讼文化的一般理论	(33)
一、文化、法律文化、诉讼文化	(33)
二、诉讼文化的特征	(34)
三、诉讼文化的结构	(37)
四、诉讼文化由传统到现代的演进	(40)
五、解读诉讼文化的意义	(41)
第二节 中西传统诉讼文化之比较	(43)
一、追求“无讼”与实现“正义”——诉讼文化的 特征差异之一	(44)

二、“程序化”与“非程序化”——诉讼文化的特征差异之二	(47)
三、伦理性与宗教性——诉讼文化的特征差异之三	(51)
四、封闭性与开放性——诉讼文化的特征差异之四	(54)
第三节 我国诉讼文化演进之研讨	(57)
一、诉讼文化落后导致制度设计的虚置——演进之必要性分析	(57)
二、诉讼文化演进的历史动力——演进之可行性分析	(60)
三、诉讼文化演进的难点	(62)
第四节 我国诉讼文化的建构	(66)
一、对诉讼功能的认识	(66)
二、对诉讼价值的认识	(68)
三、对诉讼国际标准的认识	(70)
四、对“认识论”的认识	(72)
五、其他诉讼观念的转变	(74)
第二章 诉讼仪式与诉讼本质	(76)
第一节 诉讼本质问题的探讨路径	(76)
第二节 文化仪式的社会功能	(82)
一、放纵与克制之间的文化仪式	(82)
二、仪式化生活何以有必要	(84)
三、文化仪式与社会控制	(87)
第三节 仪式化的诉讼	(90)
一、仪式与诉讼的共通性	(90)
二、雅典的民主制与诉讼	(94)
三、古罗马审判的程式化	(101)
四、神判	(106)
第四节 权力的“合法化”与酷刑——欧洲	(115)
第五节 仪式、诉讼与政治权威	(122)
一、诉讼仪式的神圣性	(122)

二、诉讼仪式与君主独断的权威·····	(124)
三、西方资产阶级的法治与诉讼·····	(125)
第六节 回归诉讼的本质：我国诉讼现代化的障碍与出路·····	(130)
一、专制传统和人治意识：中国法治现代化的障碍·····	(130)
二、庄严法律程序，确立法律权威：中国法治的出路·····	(136)
第三章 诉讼价值·····	(144)
第一节 关于诉讼价值范畴的若干理论预设·····	(146)
一、诉讼及其基本结构·····	(146)
二、诉讼价值主体、价值关系及其结构·····	(152)
三、诉讼价值的客观性与主体性·····	(156)
四、诉讼价值的类型·····	(163)
第二节 程序公正·····	(166)
一、程序公正的历史观念·····	(167)
二、程序公正的基本标准·····	(171)
第三节 实体公正·····	(181)
一、实体公正与结果主义价值论·····	(181)
二、实体公正的判断标准·····	(182)
第四节 诉讼效益·····	(189)
一、诉讼效益的内涵·····	(189)
二、诉讼效益的实现模式·····	(191)
第五节 程序公正与诉讼效益、程序公正与实体公正的关系·····	(203)
一、程序公正与诉讼效益的关系·····	(203)
二、程序公正与实体公正的关系·····	(207)
第六节 诉讼价值在中国的实现·····	(213)
一、确立程序公正对实体公正的优越地位·····	(213)
二、确立程序公正对诉讼效益的优越地位·····	(217)
三、确立诉讼权对审判权的优越地位·····	(218)
四、中国的司法改革与程序意识的觉醒·····	(219)

第四章 程序正义·····	(226)
第一节 导 论·····	(227)
第二节 程序正义观的历史·····	(229)
一、程序正义观的起源·····	(229)
二、程序正义观的演进·····	(232)
第三节 程序正义问题的产生·····	(237)
一、权利面临被剥夺的危险·····	(237)
二、权利具有重要性·····	(239)
第四节 程序正义的一般要求·····	(240)
一、裁判者的公正性·····	(240)
二、关于获得审判的机会·····	(244)
三、判决理由·····	(249)
四、形式正义·····	(254)
第五章 诉讼人权·····	(262)
第一节 诉讼人权的概念和性质·····	(262)
一、诉讼人权的概念·····	(262)
二、诉讼人权的性质·····	(268)
第二节 诉讼人权保障的意义·····	(278)
一、以诉讼的方式保障人权是人类文明的标志·····	(278)
二、广义诉讼人权保障的意义·····	(280)
三、狭义诉讼人权保障的意义·····	(285)
四、诉讼人权保障与国家专门机关及诉讼各方的关系·····	(287)
第三节 诉讼人权保障的内容·····	(290)
一、提起和参与诉讼的权利·····	(290)
二、刑事诉讼人权保障·····	(293)
三、民事诉讼人权保障·····	(300)
四、行政诉讼人权保障·····	(303)

第四节 完善我国诉讼人权保障若干问题研究·····	(305)
一、诉讼人权保障与法制的关系·····	(305)
二、诉讼人权保障与诉讼文化·····	(310)
三、诉讼人权保障与错案赔偿制度·····	(312)
四、诉讼人权保障的若干问题·····	(315)

中编 诉讼认识与诉讼行为

第六章 诉讼认识·····	(327)
第一节 诉讼认识的主体与客体·····	(327)
一、诉讼认识主体·····	(327)
二、诉讼认识客体·····	(330)
第二节 诉讼认识的本质属性·····	(332)
一、诉讼认识本质上是一种历史认识·····	(332)
二、诉讼认识是一种特殊的历史认识·····	(334)
第三节 诉讼认知模式：证据的自由评价·····	(339)
一、证据评价的两种模式·····	(340)
二、自由评价模式的构成要素·····	(342)
三、自由评价模式的推理方式·····	(356)
第四节 诉讼认识结果：裁判事实的客观性·····	(365)
一、什么是“客观真实”·····	(367)
二、能否达到“客观真实”·····	(368)
三、“客观真实”与裁判事实·····	(376)
第七章 诉讼行为·····	(391)
第一节 诉讼行为理论的产生及沿革·····	(392)
第二节 诉讼行为的概念及分类·····	(395)
一、诉讼行为的概念·····	(395)
二、诉讼行为的分类·····	(397)

第三节	诉讼行为的评价及要件·····	(400)
一、	诉讼行为的评价·····	(400)
二、	诉讼行为的要件·····	(403)
第四节	诉讼行为的无效·····	(409)
一、	无效的标准·····	(409)
二、	无效的分类·····	(411)
三、	无效的治愈·····	(415)
四、	无效的后果·····	(417)
第五节	可被宣告无效行为的范围·····	(418)
一、	侦查行为·····	(420)
二、	起诉行为·····	(422)
三、	法官行为·····	(423)
四、	执行行为·····	(425)
五、	司法协助·····	(425)
六、	当事人行为·····	(426)
七、	共同性行为·····	(426)
第六节	诉讼行为无效制度在我国的建构·····	(427)
一、	我国立法的相关规定·····	(427)
二、	建立诉讼行为无效制度的必要性·····	(430)
三、	诉讼行为无效制度的具体设计·····	(433)

下编 司法运行机制与法律移植

第八章	司法独立·····	(445)
第一节	司法权独立和司法权的独占性·····	(445)
一、	司法权的含义·····	(445)
二、	司法权独立的国际标准·····	(446)
三、	司法权的独占性·····	(448)
第二节	法院独立·····	(449)

第三节 法官独立及其制度保障	(451)
一、法官独立的含义和标准	(451)
二、司法独立的保障制度	(453)
第四节 司法独立的起源及发展	(457)
第五节 司法独立的意义	(466)
一、司法独立与法治有着密切的关系,司法独立是现代法治的重要组成部分	(466)
二、司法独立与自由紧密联系,司法独立是个人自由的基本保障手段	(467)
三、司法独立是一个国家司法文明程度的表现	(468)
四、司法独立有利于法官保持较高素质,并促使在法官选任方面保持较高标准	(470)
第六节 我国的审判体制:历史和改革	(471)
第七节 检察体制	(478)
一、检察一体化原则	(478)
二、检察体制不同于审判体制的原因	(483)
第八节 司法体制改革	(487)
一、落实合议庭独立行使职权的法律规定	(490)
二、解决好法院行政化问题	(491)
三、法官精英化,为司法独立和公正创造条件	(492)
第九章 司法透明	(495)
第一节 司法透明的含义	(495)
第二节 知情作为一项权利	(496)
第三节 向当事人公开:诉讼当事人的知情权	(499)
一、民事诉讼当事人的知情权	(499)
二、刑事诉讼当事人的知情权	(500)
三、对当事人知情权的限制	(508)
第四节 向公众公开:一般民众的知情权	(509)
一、作为法律正当程序的审判公开	(510)

二、司法过程开放的范围和形式·····	(511)
三、审判结果的公开性·····	(512)
第五节 大众传播媒体与司法公正·····	(516)
一、新闻报道与司法公正·····	(516)
二、电视转播法庭审判的利弊·····	(518)
三、对新闻报道的限制·····	(522)
四、新闻舆论与司法机关独立行使职权的关系·····	(525)
第六节 透明度与司法的公信力·····	(526)
第十章 诉讼体系·····	(529)
第一节 作为现代诉讼制度构筑基础的诉讼体系理论·····	(529)
一、诉讼体系的含义·····	(529)
二、诉讼体系理论·····	(534)
第二节 诉讼体系构建的社会实证基础·····	(537)
一、诉讼体系构建的一般社会条件·····	(537)
二、我国现行诉讼体系的形成和特点·····	(546)
三、我国现行诉讼体系的缺陷·····	(551)
第三节 社会纠纷的类型化与诉讼体系构建·····	(553)
一、社会纠纷的类型化·····	(553)
二、宪法争端与宪法诉讼·····	(557)
三、特殊类型社会纠纷的解决·····	(570)
四、未类型化社会纠纷的解决·····	(572)
第四节 诉讼关系的协调与诉讼体系构建·····	(575)
一、诉讼关系的协调·····	(576)
二、诉讼关系冲突·····	(583)
第十一章 诉讼法律移植·····	(586)
第一节 法律移植的概念和意义·····	(586)
第二节 诉讼法律发展各阶段的法律移植现象·····	(587)
一、传统诉讼法律发展过程中的法律移植·····	(587)