

学校编码: 10384
学号: X200408070

分类号_____密级_____
UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

刑事附带民事诉讼制度的缺陷及其完善

pertaining to crime subsidiary civil action

the defect of the system and it integrity

何荣添

指导教师姓名: 张 榕 教授

专业名称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2009 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

我国的刑事附带民事诉讼制度作为一种司法救济制度，对于维护司法公正，切实保护当事人的合法权益具有重要作用，其立法的主要目的在于贯彻诉讼经济原则，避免人民法院、当事人、证人等的重复劳动，在惩处犯罪的同时，及时地挽回被害人因犯罪行为所造成的损失，有效地维护被害人的合法权益，减少犯罪行为带来的社会危害，维护社会秩序的稳定。《中华人民共和国刑事诉讼法》、《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国刑事诉讼法〉若干问题的解释》均对此作出了明确的规定。但是，由于立法上的不完善，操作上的不规范，刑事附带民事诉讼在立法及司法实践中均存在不少问题，不利于在诉讼程序上保护被害人的合法权益。本文除引言及结语外，共分为四章：第一章、我国刑事附带民事诉讼制度设计理念概述；第二章、我国刑事附带民事诉讼制度存在的缺失与不足；第三章、关于我国刑事附带民事诉讼制度存废的思考；第四章、完善我国刑事附带民事诉讼制度的设想。

关键词：刑事附带民事；缺陷；完善

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

Our country of the subsidiary civil action system be a kind of judicature succour system, it for maintain judicature sanity, practical keeping client of the lawful right and interests have important operation, the fundamental purpose of its legis lies in carry out to litigate economic axiom, avoidance court of the people, the repeated labor of client, substantiator...etc. is punish transgressive solum in the meantime, the in due course saves victim because of the sacrifice result in by actus reus, availably maintain the lawful right and interests of victim, let up actus reus to bring of society harm, maintain peace of stability. *The People's Republic of China code of criminal procedure, Supreme People's Court concerning carry the People's Republic of China code of criminal procedure some readings of problems* all made definite stipulation to this. But because of legislate up of not perfect, operational not norm, the pertaining to crime subsidiary civil action all exists not a few problems in the legis and the juridical practice, prejudice in safeguard the lawful right and interests of victim on the contentious procedure. Writer approbate text versus our country pertaining to crime subsidiary civil action system of the design principle advance to analyse and contrast abroad concerning pertaining to crime subsidiary civil action system of design principle versus our country versus said the design principle of the system advance to introspect, subsequently versus our country in the pertaining to crime subsidiary civil action the system the top the entity of legis defect and juridical practice subsisting of the problem advance analysis. In the meantime, versus whether our country should abolish pertaining to crime subsidiary civil action or not, the system is perhaps stake that the top of the foundation of the system as to it's advance integrity to advance a thinking. Ultimately aim at the subsidiary civil action system of the our country pertaining to crime entity of flaw and insufficiency how as to it's advance integrity to adduce an own solum to frame.

Key Words: Supplementary civil affair; Flaw; Integrity

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

引 言	1
第一章 我国刑事附带民事诉讼设计理念概述	2
第一节 刑事附带民事诉讼的概念及构成要件	2
一、刑事附带民事诉讼的概念及法律依据	2
二、刑事附带民事诉讼的构成要件	3
第二节 我国刑事附带民事诉讼设计理念探微及反思	5
一、我国刑事附带民事诉讼设计理念探微	5
二、对我国刑事附带民事诉讼设计理念的反思	6
三、世界各国关于刑事附带民事诉讼的主要模式	7
第二章 我国刑事附带民事诉讼制度存在的缺失	9
第一节 立法方面的缺陷及司法实践中存在的不足	9
一、立法过于简单，原则模糊不清	9
二、在减轻讼累及简化诉讼方面具有局限性	9
三、检察机关在刑事附带民事诉讼中地位尴尬	10
四、刑事与民事部份难以避免出现相互矛盾的判决	11
五、刑事法官漠视民事赔偿问题	11
六、对当事人的称谓不规范	12
第二节 与独立的民事诉讼在法律适用上的冲突	12
一、二者在赔偿范围方面对精神损害赔偿的规定存在冲突	12
二、二者在诉讼时效问题上存在冲突	13
三、二者在诉讼费的收取上存在冲突	14
四、刑事诉讼与民事诉讼证明标准的差异问题	15
第三章 关于我国刑事附带民事诉讼制度存废的思考	16
第一节 对我国刑事附带民事诉讼制度存废的理论争议	16
一、肯定说	16

二、彻底分离说.....	16
三、完善说.....	17
第二节 保留我国刑事附带民事诉讼制度的理论依据.....	17
第四章 完善我国刑事附带民事诉讼制度的设想.....	20
第一节 确定合理的指导思想和基本原则.....	20
一、便民、利民、高效的理念.....	20
二、与时俱进、不断创新的理念.....	20
三、符合民事诉讼的基本原则.....	21
四、遵循立足本土、借鉴国外经验的原则.....	21
第二节 完善刑事附带民事诉讼制度的具体措施.....	21
一、赋予当事人程序选择权.....	21
二、将精神损害赔偿纳入赔偿损失的范围.....	22
三、适当限制附带民事诉讼案件的范围.....	24
四、明确附带民事诉讼的时效.....	24
五、诉讼费的收取应采同一规则.....	24
六、附带民事诉讼应适用民事诉讼证据规则.....	25
七、取消检察机关提起附带民事诉讼的职能.....	25
结 语.....	27
参考文献.....	28

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The our country pertaining to crime's supplementary civil case in court system's design's principle all say	2
Subchapter 1 The concept of the pertaining to crime supplementary civil case in court and constitute important item	2
Section 1 Concept and law basis of the pertaining to crime supplementary civil case in court	2
Section 2 Constitute of the pertaining to crime supplementary civil case in court important item	3
Subchapter 2 The our country pertaining to crime's supplementary civil case in court's design's principle explore tiny and introspect	5
Section 1 The our country pertaining to crime's supplementary civil case in court system's design's principle explore tiny	5
Section 2 Supplementary to our country pertaining to crime civil case in court system design introspect of principle	6
Section 3 The main mode concerning pertaining to crime supplementary civil case in court of the international community	7
Chapter 2 Our country pertaining to crime supplementary civil case in court system existence of imperfection	9
Subchapter 1 The blemish of lawmaking and judicatory practice medium existence of shortage	9
Section 1 The lawmaking is too simple and the principle be unclear	9
Section 2 Have to limit sex in the aspects of easing Song to involve in simplification litigation	9
Section 3 Check Cha organization the position be embarrassed in the pertaining to crime supplementary civil case in court	10
Section 4 Pertaining to crime and civil case part hard avoid appearing conflicting verdict	11

Section 5	The pertaining to crime judge ignore civil case indemnification a problem	11
Section 6	To the title of the party concerned not norm	12
Subchapter 2	With independence of the civil case in court is in applying law of conflict	12
Section 1	Twos rules spirit indemnity existence conflict at the indemnification scope	12
Section 2	Two at litigation time limited efficacy problem top existence conflict	13
Section 3	Two is in taking litigation fee existence conflict	14
Section 4	The difference problem of pertaining to crime litigation and civil case in court certificate standard	15
Chapter 3	As for the supplementary civil case in court system of the our country pertaining to crime the thinking saved to discard	16
Subchapter 1	The theories controversy saved to discard to the supplementary civil case in court system of the our country pertaining to crime	16
Section 1	Affirmation say	16
Section 2	Thoroughly separate to say	16
Section 3	Perfect say	17
Subchapter 2	Reserve an our country pertaining to crime supplementary civil case in court system of theories basis	17
Chapter 4	Perfect our country pertaining to crime supplementary civil case in court system of conceive ...	20
Subchapter 1	Assurance reasonable of instruction thought and basic principle	20
Section 1	Conveniences for citizens, benefit people, efficiently of principle ·	20
Section 2	Accompany with hour into, continuously innovation of principle ·	20
Section 3	Basic principle according to civil case in court	21
Section 4	Follow to have a foothold mainland and draw lessons from abroad experience of principle	21

Subchapter 2 The concrete measure of perfect pertaining to crime supplementary civil case in court system	21
Section 1 Give the party concerned procedure the option	21
Section 2 The scope that the spirit indemnity bring in to make up for loss	22
Section 3 Appropriate restriction the scope of the supplementary civil case in court case	24
Section 4 The time limited efficacy of explicit supplementary civil case in court	24
Section 5 The litigation fee take and should adopt same rule	24
Section 6 The supplementary civil case in court should apply a civil case in court proof rule	25
Section 7 The cancel check Cha organization bring up the working talent of supplementary civil case in court	25
Conclusion	27
Bibliography	28

厦门大学博硕士学位论文库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

刑事附带民事诉讼，是指在刑事诉讼过程中，人民法院在解决被告人刑事责任的同时，合并审理由被害人或人民检察院提起的，由于被告人的犯罪行为所引起的损失赔偿等民事责任而进行的诉讼活动。设立这一制度的初衷是为了实现在公正的前提下节省司法资源，提高诉讼效率，降低诉讼成本，方便被害人诉讼，减轻讼累，使其能够及时获赔，实现社会稳定，避免刑民裁判上的矛盾和冲突。但是在审判实践中，由于修订后的《刑法》、《刑事诉讼法》及相关司法解释对刑事附带民事诉讼制度的规定过于粗略且存在较大缺陷及不合理之处，许多规定与独立的民事诉讼亦存在较大的冲突，因此往往导致司法机关在司法裁量时没有统一的认识和执行标准，破坏了法制的统一性。“现行附带民事诉讼制度一方面割裂了民事法适用的统一性和确定性，另一方面忽视了附带民事诉讼救济的独特性。不仅导致了诉讼程序之间的冲突，很多情况下还产生了法律救济的真空。”^①笔者拟通过分析我国刑事附带民事诉讼在司法实践中存在的问题及缺陷，对我国刑事附带民事诉讼制度的完善提出几点设想。

^① 肖建华.刑事附带民事诉讼制度的内在冲突与协调[J].法学研究, 2001, (6): 55-56.

第一章 我国刑事附带民事诉讼制度设计理念概述

第一节 刑事附带民事诉讼的概念及构成要件

一、刑事附带民事诉讼的概念及法律依据

刑事附带民事诉讼自古有之，古巴比伦王国在《汉穆拉比法典》中记载有“卖者为窃贼，应处死；失物之主应收回其失物，买者应从卖者之家收回其所付之银。”在古罗马，法学家把法分为公法和私法，把诉讼分为公诉和私诉，由私人提起。在私诉案件中，被害人不仅可以要求对犯罪人处以刑罚，而且大多数情况下，可以对犯罪人附带民事要求或者单独要求损害赔偿。如《十二铜表法》明确规定，对他人偶然侵害的，侵害人应负赔偿责任。^①我国《尚书·舜典》就明确规定“金作赎刑”。我国关于刑事附带民事诉讼的立法中，并未对刑事附带民事诉讼进行明确定义，理论界也没有统一的看法。比较有代表性的看法有以下三种：第一种观点认为：附带民事诉讼是指公安司法机关在诉讼过程中，在追究被告人刑事责任的同时，附带解决由遭受物质损失的被害人或人民检察院提起的，由于被告人的犯罪行为所引起的物质损失的赔偿而进行的诉讼活动。^②第二种观点认为：刑事附带民事诉讼是指在刑事诉讼程序中，因犯罪而受损害之人提起物质损害赔偿要求，司法机关在审判刑事案件时，附带对民事请求进行审理和裁判的诉讼活动。^③第三种观点认为：附带民事诉讼是指司法机关在刑事诉讼过程中，在解决被告人刑事责任的同时，附带解决遭受损害的人或人民检察院所提起的，由于被告人的犯罪行为所引起的损害所进行的诉讼活动。^④

上述三种对刑事附带民事诉讼定义的表述，在论述民事诉讼和刑事诉讼的关系上是一致的，都指出了民事诉讼的特点即附带性。但是，这三种观点对于附带民事诉讼的主管机关、提起主体以及赔偿范围有着不同的理解。笔者认为，前两种观点有不合理之处。

① 邵世星，刘选.刑事附带民事诉讼疑难问题研究[M].北京:中国检察出版社,2002.5.

② 宋世杰.刑事诉讼法[M].长沙:湖南人民出版社,2001.186.

③ 宋英辉，李忠诚.刑事程序法功能研究[M].北京:中国人民公安大学出版社,2004.198.

④ 孙洁冰.刑事诉讼法学[M].重庆:重庆大学出版社,2002.390.

首先，第一种观点将附带民事诉讼的主管机关界定为“公安司法机关”并不妥当。因为公安机关和人民检察院在诉讼中并不享有裁判权，他们对有关民事问题的处理只能以调解的方式进行，而这种调解并不具有实体上确定的效力。既然公安机关和人民检察院在诉讼中对有关民事责任问题的处理并不具有“诉讼”的性质，自然他们也不能成为附带民事诉讼的主管机关。因此，附带民事诉讼的主管机关应该仅指人民法院，而不包括公安机关和人民检察院。

其次，前两种观点把附带民事诉讼的内容和目的都界定为物质损害赔偿，这虽然符合刑事诉讼法和最高人民法院的有关司法解释的精神，但笔者认为，附带民事诉讼的赔偿范围应当按照民事实体法的规定处理，而且目前司法实践中附带民事诉讼的赔偿范围实际上也已包括精神损害赔偿在内，例如死亡补偿金和伤残补助等。另外，附带民事诉讼的目的，物质赔偿是主要方面，但也不应把追究其他民事责任排除在外。所以，从理论和实践两方面来看，将附带民事诉讼的赔偿范围限定为物质损失都有失偏颇。

第三种观点避免了前两种观点的不足，比较合理，比较全面地表述了刑事附带民事诉讼这一概念。综上，刑事附带民事诉讼的概念基本可以这样表述，刑事附带民事诉讼，是指在刑事诉讼过程中，人民法院在解决被告人刑事责任的同时，附带解决由被害人或人民检察院提起的，由于被告人的犯罪行为所引起的损失赔偿等民事责任而进行的诉讼活动。

刑事附带民事诉讼的法律依据主要体现于《刑法》第36条和《刑事诉讼法》第77条的规定。刑法第36条规定：“由于犯罪行为而使被害人遭受经济损失的，对犯罪分子除依法给予刑事处罚外，并应根据情况判处赔偿经济损失。”刑事诉讼法第77条规定：“被害人由于被告人的犯罪行为而遭受物质损失的，在刑事诉讼过程中，有权提起附带民事诉讼。如果是国家财产、集体财产遭受损失的，人民检察院在提起公诉的时候，可以提起附带民事诉讼。”

二、刑事附带民事诉讼的构成要件

附带民事诉讼的构成要件，是指构成刑事附带民事诉讼所必须具备的一切条件的总和。该条件的总和，是以同一犯罪行为所引起的法律关系竞合分不开的，它应当分为实体与程序两方面的内容。从实体法律关系来看，犯罪这种特殊的侵

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库