

学校编码: 10384  
学号: X2009120018

分类号 \_\_\_\_\_ 密级 \_\_\_\_\_  
UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论我国刑事被害人诉讼权利的保护与完善

Discussion on the Protective Improvement of the Criminal

Victims Right in Our Country

陈荣辉

指导教师姓名: 周东平 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2012年11月

论文答辩时间: 2012年 月

学位授予日期: 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2012年11月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 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

## 内容提要

由于传统刑事司法理念上的认识误区、被害人自身消极心理的影响以及司法实践的偏离,我国现行刑事诉讼法在刑事被害人权利保护方面存在着被害人参与诉讼程度不高、对案件的知情权和获得法律援助权上与被告人不对等、获得民事赔偿的范围狭窄等诸多不足之处。2012年3月14日通过的刑诉法修正案虽更加尊重与保障人权,但倾向于以保护犯罪嫌疑人、被告人的权利为中心。关于被害人的权利保障方面,除了新设的和解权外,几乎雷同于1996年刑诉法。从目前立法和司法实践看,需要从更新司法理念、完善权利保护体系、强化被害人对刑事诉讼的参与等方面进一步加强对刑事被害人诉讼权利的保护。

本文针对目前立法和司法现状上存在的诸多缺憾,试图从四个方面阐述理应及时如何加强对被害人诉讼权利的保护。首先,本文就研究对象——“刑事被害人”的概念和范围进行比较和界定,为体现法律对被害人权利的重视,将刑事被害人定义为:合法权益遭到刑事违法行为直接侵害的人;并从三个不同的角度指出加强被害人诉讼权利保护的必要性;之后,介绍分析国外有关被害人诉讼权利的规定及其共性与差异性。其次,在介绍我国被害人诉讼权利现状的基础上,从四个方面对我国刑事被害人诉讼权利进行认真梳理,检讨了现有被害人权利保障制度的缺陷。再次,从报复性司法正义、国家本位主义、被害人诉讼地位弱化和自身因素等方面深刻分析当前被害人诉讼权利保护乏力的根源。最后,就如何完善被害人诉讼权利的保护,选择司法审查申请权、出庭辩论权、量刑意见权、获得赔偿权和法律援助权等有代表性或紧迫性的问题,进行制度设计和构想,提出自己的一些粗浅看法和建议。

**关键词:** 刑事被害人; 诉讼参与; 权利保护

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## Abstract

Due to misunderstanding on the concept of traditional criminal justice, victims' negative mentality and practical judicial deviation, current criminal procedural law presents many disadvantages in terms of protecting criminal victims' rights. For instance, victims can rarely have any chances to file a lawsuit and can't enjoy equal rights with defendants, i.e. rights to know about cases and gain legal support, with difficulties to obtain civil compensation, etc. The Amendment to Criminal Procedural Law enacted on 14<sup>th</sup> March, 2012 pays more attention to respect and protect human rights, but they are more inclined to protect the rights of suspects and defendants. Regarding the protection of victims' rights, the amendment is more or less the same as the Criminal Procedural Law in 1996, except for newly added rights for reconciliation. In view of present legislation and judicial practices, it is necessary to further strengthen the protection of criminal victims' rights and interests by updating judicial concepts, improving rights protection system and reinforcing victims' involvement in criminal proceedings, etc.

Considering the demerits of legislation and judicial laws, this paper attempts to demonstrate how to better protect victims' rights of action from four viewpoints. First of all, it compares and defines the concept and scope of "criminal victim (the research object)", to reveal that laws attach importance to victims' rights. Criminal victims are defined as people whose legitimate rights and interests are directly harmed by violations of criminal law. Besides, this paper points out the necessity for better protecting victims' rights of action from three different perspectives. Thereafter, it introduces and analyzes relevant regulations on victims' rights of action in foreign countries, their similarities and differences. After introducing the status quo of Chinese victims' rights of action, this paper carefully sorts out criminal victims' rights of action in China and analyzes the defects of existing victims' rights protection system. Then, it deeply analyzes fundamental causes for poor protection of victims' rights of action from the viewpoints of vindictive justice, state standards, victims' weakening position in litigation and their own factors. Last but not the least, the author formulates and conceives systems for handling representative or urgent issues such as how to better protect victims' rights of action and select rights to apply for

judicial review, appear in court for debates, put forward proposals for penalty measurement and gain compensation & legal support, bringing forth some superficial ideas and suggestions.

**Keywords:** Criminal victims; Lawsuit participation; Rights protection

厦门大学博硕士论文摘要库



目 录	
引 言 .....	1
第一章 刑事被害人诉讼权利概述 .....	2
第一节 刑事被害人概念的界定 .....	2
一、被害人的基本含义 .....	2
二、刑事被害人的概念 .....	3
第二节 保护刑事被害人诉讼权利的必要性 .....	5
一、实现平等参与司法、确保司法公正的目标 .....	5
二、弥补公诉权行使对被害人权利保障的不足 .....	6
三、庞大刑事被害人群体的现实存在 .....	6
第三节 国外刑事被害人诉讼权利保护掠影 .....	7
一、《宣言》确定的刑事被害人权利保护 .....	7
二、国外刑事被害人保护体制的共性 .....	7
三、两大法系有关刑事被害人保护体制的差异 .....	9
第二章 我国刑事被害人诉讼权利的现状 .....	11
第一节 刑事被害人的法律地位和诉讼权利 .....	11
一、法律有规定，实践中能够正常行使的权利 .....	11
二、法律有规定，需要进一步完善的权利 .....	12
三、法律有规定，实践中缺乏可操作性的权利 .....	14
四、法律没有规定，根据现状应补充规定的权利 .....	14
第二节 现行刑事诉讼法有关被害人诉讼权利的检讨 .....	14
一、刑事被害人起诉权和抗诉请求权缺乏有效的制约保障 .....	15
二、刑事被害人作为当事人参与诉讼不充分 .....	16
三、刑事被害人缺乏获得法律援助的权利 .....	17
四、刑事被害人不能提起精神损害赔偿的诉求 .....	17
第三章 刑事被害人权利保障乏力的根源 .....	19
第一节 报复性司法正义观念的影响 .....	19

第二节 国家本位主义思想的影响 .....	21
第三节 刑事被害人诉讼地位弱化的影响 .....	22
第四节 刑事被害人自身和社会方面的影响 .....	23
<b>第四章 完善我国刑事被害人诉讼权利的思考 .....</b>	<b>25</b>
<b>第一节 司法审查申请权 .....</b>	<b>25</b>
一、司法审查申请权的必要性 .....	25
二、司法审查申请权的内容 .....	26
三、司法审查申请权的价值 .....	26
<b>第二节 出庭辩论权 .....</b>	<b>27</b>
一、增加被害人常设席位 .....	27
二、保障开庭知情权 .....	28
三、刑事被害人参与庭审不会破坏当前诉讼模式 .....	28
四、赋予刑事被害人充分发表意见的机会 .....	29
<b>第三节 量刑意见权 .....</b>	<b>29</b>
一、赋予被害人量刑意见权的可行性 .....	30
二、刑事被害人量刑意见权的具体操作 .....	31
<b>第四节 获得赔偿权 .....</b>	<b>32</b>
一、强化被害人获得赔偿权的构想 .....	32
二、获得赔偿权实现的保障 .....	32
三、完善被害人获取赔偿与被告人减刑假释之间的关联 .....	33
四、将精神损害纳入赔偿范围 .....	34
五、加大赔偿判决的执行力度 .....	35
<b>第五节 获得法律援助权 .....</b>	<b>36</b>
一、赋予被害人获得法律援助权的必要性 .....	36
二、受援助的刑事被害人资格 .....	37
三、被害人获得法律援助权的完善 .....	37
<b>结 语 .....</b>	<b>39</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>40</b>
<b>后 记 .....</b>	<b>43</b>

## CONTENTS

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter 1 General Description of Criminal Victims' Rights</b> .....	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 The Definition of The Concept of Criminal Victims</b> .....	<b>2</b>
Section 1 The basic meaning of victim .....	2
Section 2 The concept of criminal victims .....	3
<b>Subchapter 2 Necessity of Protecting Criminal Victims' Rights</b> .....	<b>5</b>
Section 1 To Achieve equal participation in justice and ensure the goal of judicial justice .....	5
Section 2 To make up for the lack of exercising the public prosecution power to protect the rights of the victims .....	6
Section 3 To protect the large group of criminal victims .....	6
<b>Subchapter 3 Sketch of Foreign Protection on Criminal Victims' Rights</b> .....	<b>7</b>
Section 1 " Declaration " about the protection on criminal victims' rights .....	7
Section 2 The commonness of foreign criminal victims' protection system.....	7
Section 3 The differences between two law systems about criminal victims' protection system .....	9
<b>Chapter 2 Current Situation of Chinese Criminal Victims' Rights</b> .....	<b>11</b>
<b>Subchapter 1 The Legal Status and Litigation Rights of Criminal Victims</b> .....	<b>11</b>
Section 1 The general exercise of rights by law .....	11
Section 2 The rights should be improved by law.....	12
Section 3 The rights lack of exercise in law .....	14
Section 4 The supplementary provisions for law.....	14
<b>Subchapter 2 The Shortage of Current Criminal Procedure Law on Victims' Rights</b> .....	<b>14</b>
Section 1 The lack of protection system on the rights of sue and claims of criminal victims .....	15
Section 2 Insufficient for the criminal victims to participate in litigation.....	16
Section 3 The criminal victims lack of the rights of legal aid .....	17
Section 4 The criminal victims can not request compensation for mental	

damage .....	17
<b>Chapter 3 Root of Lacking in Strength for Criminal Victims’ Protection Rights in Our Country .....</b>	<b>19</b>
<b>Subchapter 1 Influence of Vindictive Justice.....</b>	<b>19</b>
<b>Subchapter 2 Influence of State Departmentalism .....</b>	<b>21</b>
<b>Subchapter 3 Influence of Criminal Victims' Weakening Position in Litigation .....</b>	<b>22</b>
<b>Subchapter 4 Influence of Criminal Victims and Social Aspects .....</b>	<b>23</b>
<b>Chapter 4 Thoughts on Perfecting the Criminal Victims' Rights in Our Country.....</b>	<b>25</b>
<b>Subchapter 1 Rights of Applying for Judicial Review.....</b>	<b>25</b>
Section 1 The necessity to apply for the right of judicial review.....	25
Section 2 The content to apply for the right of judicial review.....	26
Section 3 The value to apply for the right of judicial review .....	26
<b>Subchapter 2 Right of Appear in Court for Debates.....</b>	<b>27</b>
Section 1 To increase the criminal victims permanent seat .....	27
Section 2 Ensuring the right to know about court.....	28
Section 3 Criminal victims' participating in the hearing not destroying the current pattern of litigation .....	28
Section 4 To give criminal victims the full opportunity to comment .....	29
<b>Subchapter 3 The Right of Proposal on Sentencing.....</b>	<b>29</b>
Section 1 The feasibility of giving criminal victims the right of proposal on sentencing.....	30
Section 2 Specific operation of giving criminal victims the right of proposal on sentencing.....	31
<b>Subchapter 4 Right of Gaining Compensation.....</b>	<b>32</b>
Section 1 The idea of strengthening the criminal victims' right of gaining compensation .....	32
Section 2 The insurance of the right of gaining compensation .....	32
Section 3 To improve the association of gaining compensation and commutation & parole on the criminal victims .....	33
Section 4 To specify spiritual damages on compensation .....	34
Section 5 To increase the judgment enforcement on compensation .....	35

---

<b>Subchapter 5 Right of Legal Assistance</b>	<b>36</b>
Section 1 Necessity of the right of legal assistance	36
Section 2 The qualification of criminal victims' legal assistance	37
Section 3 To improve the access to criminal victims' right for legal assistance	37
<b>Conclusion</b>	<b>39</b>
<b>Bibliography</b>	<b>40</b>
<b>Postscript</b>	<b>43</b>

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 引 言

在 20 世纪中叶以前，被告人地位是刑事诉讼中的中心问题，对被告人的权利、待遇和对罪犯的矫正强调得比较多，对刑事被害人的权利保护则没有得到应有的重视。自 20 世纪中期以后，刑事被害人在各国刑事诉讼中的地位日益受到重视，特别是在二战结束后，国际性人权保障运动的主要内容之一就是加强刑事被害人在刑事司法领域中的人权保障。联合国大会 1985 年 11 月 29 日通过的《为罪行和滥用权力行为受害者取得公理的基本原则宣言》（以下简称《宣言》），可视为保护刑事被害人，提高其诉讼待遇的国际宣言，具有里程碑的意义。

近年来，我国刑事诉讼法顺应国际潮流，在刑事被害人的权利保护方面也有了长足发展，将刑事被害人明确为诉讼当事人。但由于刑诉法<sup>①</sup>在保障人权方面仍然偏向于对犯罪嫌疑人、被告人的保护，对被害人的权利保障始终未予以足够的重视。加之被害人权利保护的一些立法规定本身存在许多问题，保障措施也相对欠缺，更常常因执行不力而无法真正落实，导致司法实践中被害人的权利形同虚设，合法权益得不到保障，与国外刑事被害人权利保护存在较大的差距。<sup>②</sup>2012 年 3 月 14 日，第十一届全国人民代表大会第五次会议表决通过了新的刑诉法修正案，该法在人权保障标准、犯罪控制能力以及提升诉讼效率等方面均有明显的突破，其一大亮点就在于明确载入“尊重和保障人权”的宪法原则，且新修订的大部分内容也围绕此原则展开。但令人遗憾的是，“尊重和保障人权”是以被告人为中心，被害人仍处“被遗忘的角落”。

故本文试图通过对刑事被害人诉讼权利保障现状的考察，分析其存在问题的根源，通过理论研究和实践论证，构建适合我国诉讼模式的刑事被害人权利保障体系。

<sup>①</sup> 为了便于表述，本文中的“刑诉法”如无特别表述，均指 2012 年新刑事诉讼法。

<sup>②</sup> 国外对刑事被害人的法律保护从被害的预防、被害后诉讼权利的保障、被害赔偿和补偿、被害支援等诸多方面入手，形成完整体系。而我国立法上还主要局限于刑事诉讼法规定的被害人在诉讼程序中的权利保护，对于如何确保被害人权利救济的实效性、有效地恢复和消除犯罪行为所造成的对被害人的具体的现实的创伤等方面缺乏系统、操作性的规定。

## 第一章 刑事被害人诉讼权利概述

### 第一节 刑事被害人概念的界定

#### 一、被害人的基本含义

被害人一词，源于拉丁文“victim”，我国台湾学者一般称之为被害者，<sup>①</sup>其原义包含两个方面：一是宗教仪式上向神供奉的祭品；二是因他人行为而受伤害或受阻碍的个人、组织、道德或法律秩序。<sup>②</sup>本文研究的被害人指的是它的第二种语义。在我国立法中，“被害人”也是一个广泛使用的法律术语，据统计，1997年《中华人民共和国刑法》提到被害人一词共 10 处，2012 年《中华人民共和国刑事诉讼法》提到被害人一词共 50 处，比修正前的 1996 年刑诉法多了 17 处。

被害人在不同语境和法律关系中有着不同的含义：一是最广义被害人，指因人为因素、自然原因和意外事件而遭受各种损失的人，即只要实际遭受了损失的人即为被害人，而无论是人为、自然因素或意外事件，如因地震、洪水、台风等自然灾害而蒙受损失的灾民。二是广义上的被害人，指因人为因素而遭受损失的人。被害人遭受损失是因为人的过失或故意行为所为，因此，被害人可以通过法律途径使其损失得到救济。这是从“人祸”角度考量的，存在民法和刑法意义上的区别。<sup>③</sup>三是狭义上的被害人，即为犯罪学、刑事诉讼法学、刑法学等刑事法学领域学科共同关注的被害人。有的学者认为专指公诉案件的被害人。<sup>④</sup>有的称为犯罪被害人，有的称为刑事被害人，二者并无实质区别，犯罪被害人通常运用于犯罪学领域，刑事被害人通常运用于刑法学和刑事诉讼法学，从整个被害人学理论的高度出发，称之为刑事被害人更为适宜。

《宣言》中对被害人概念的界定是：“受害人<sup>⑤</sup>系指个人或整体受到伤害包括身心损伤、感情痛苦、经济损失或基本权利的重大损害的人，这种伤害是由于触

<sup>①</sup> 林纪东. 刑事政策学[M]. 台北:台湾正中书局, 1988. 98.

<sup>②</sup> 周国均,宗克华.刑事诉讼中被害人法律地位之研讨[J].河北法学,2003,21(1):40.

<sup>③</sup> 民法学意义上的被害人，通常称之为受害人，是指民事权益因他人的侵权或者违约行为而遭受不利影响的民事主体；刑法学意义上的被害人，是指因违法犯罪行为而遭受损失的人。本文讨论的被害人仅限于刑法学意义上的被害人。

<sup>④</sup> 刘根菊. 关于公诉案件被害人权利保障问题[J]. 法学研究, 2000, (2) :46.

<sup>⑤</sup> 《宣言》的译者将“被害人”译为“受害人”，二者实无差别。



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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库