

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 13620091150205

UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

刑行交叉问题研究

Study of Administrative and Criminal Interweaving Issues

于松锋

指导教师姓名: 刘学敏 副教授

专 业 名 称: 诉 讼 法 学

论文提交日期: 2012 年 4 月

论文答辩时间: 2012 年 月

学位授予日期: 2012 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2012 年 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、缩印或者其他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

行政法与刑法尽管是按照不同原理形成的独立法领域，但两者在规范内容、调整对象以及适用程序等方面存在诸多交叉且彼此依存。法律是一个独立的学科，却不是一个自给自足的学科；为了满足社会发展的需要，它必须不断地从其他学科中汲取知识来充实法律学科的发展。在学科研究自我封闭倾向普遍存在的背景下，研究二者之间的衔接、协调和互动关系具有非常重要的现实意义。行政法的调整范围极为广泛，这决定了其与刑法具有广阔的交叉领域，刑行交叉不仅体现实体方面，更体现在程序方面。然而，在司法实践中，行政法与刑法在适用过程中的交织、冲突及如何解决等问题并未得到应有的重视，存在中断、脱节、重复甚至冲突的现象，忽视了刑法与行政法之间的共性特征和内在联系。举例而言，关于行政不法与刑事不法的界限、行政处罚与刑罚的衔接等问题，仅从单一的部门法角度，显然无法合理解决。

具体而言，刑交叉体现在行政法与刑法的交叉和行政诉讼法与刑事訴訟法的交叉，前者主要体现在如何界定违法行为和犯罪行为的界限问题，后者体现在行政执法与刑事执法的衔接问题，行政诉讼与刑事诉讼不可避免地存在着交织问题。从目前来看，行政诉讼与刑事诉讼的这些交织问题，从法律的角度作出处理，是当前司法理论界和实务界亟待解决的重要问题。寻找一种符合中国实际的解决办法，已经是一个亟待解决的问题。鉴于此，笔者对行刑交叉问题作出初步探索和研究。

**关键词：**刑行交叉；刑事执法；行政执法

## ABSTRACT

Administrative law and criminal law are in accordance with different principles of formation of an independent area of the law, although there are a lot of crossover and interdependent both in the specification content, adjust the object and the application of procedures. The law is an independent subject, not a self-discipline; in order to meet the needs of social development, it must continue to learn from other disciplines of knowledge to enrich the development of legal disciplines. In the context which disciplinary research is self-enclosed generally, studying the convergence, coordination and interaction between the two is very important practical significance. The adjustment range of administrative law is extremely wide, which decides broad cross-field with the criminal law. The cross between criminal law and administrative law is reflected not only in the physical aspect, but also in the procedures. However, in judicial practice, interwoven conflicts between them and how to solve such as have not been given due attention, disruptions, out of touch, repeat and even the phenomenon of conflict, ignoring the criminal law and administrative law between common features and the intrinsic link. For example, the boundaries of administrative lawless and criminal illegal, the convergence of administrative penalty and the criminal penalty, have not reasonable solution only from a single sector law point of view.

In particular, the cross of punishment reflects the intersection and the intersection of the Administrative Procedure Law and Criminal Procedure in Administrative Law and Criminal Law. The former is mainly reflected in the boundaries of the problem of how to define a violation of the law and crime. The latter is reflected in the administrative law enforcement and criminal law enforcement interface issues. There is inevitably intertwined problems between administrative proceedings and criminal proceedings. From the current point of

view, handling these cross-cutting issues in the administrative proceedings and criminal proceedings is an important issue to be solved in the current judicial theory and practice of community. Looking for an actual solution is already a problem to be solved. In view of this, I made a preliminary exploration and execution of cross-cutting issues.

**Key Words:**criminal line cross; criminal law enforcement; administrative law enforcement

厦门大学博硕士论文摘要库

# 目 录

引 言.....	1
<b>第一章 概述 .....</b>	<b>4</b>
第一节 我国刑行交叉的现状.....	4
第二节 现行法律规定以及弊端.....	5
第三节 我国台湾地区以及域外的行刑交叉状况.....	7
<b>第二章 刑事执法与行政执法衔接机制 .....</b>	<b>10</b>
第一节 行政机关与司法机关互相移送案件机制.....	10
一、行政监察机关与检察机关相互移送案件机制.....	10
二、行政机关获取的证据材料在刑事诉讼中的地位.....	12
第二节 行政行为与刑事司法行为交叉与处理.....	15
一、行政监察机关的准司法侦查行为.....	15
二、行政诉讼中刑事侦查行为的界定.....	16
<b>第三章 刑事诉讼与行政诉讼的交叉与处理.....</b>	<b>21</b>
第一节 刑事诉讼与行政诉讼的非冲突性交叉与冲突性交叉.....	21
一、刑事诉讼与行政诉讼的非冲突性交叉.....	22
二、刑事诉讼与行政诉讼的冲突性交叉.....	23
第二节 刑事诉讼与行政诉讼交叉问题的具体处理.....	25
一、冲突处理原则.....	26

二、自诉与行政诉讼的冲突处理.....	28
三、交叉冲突中的再审问题.....	29
<b>第四章 典型案件中的刑行交叉与处理 .....</b>	<b>30</b>
<b>第一节 涉税案件的刑行交叉与处理 .....</b>	<b>30</b>
一、现状与问题.....	30
二、对策.....	31
<b>第二节 涉知识产权案件中的刑行交叉与处理.....</b>	<b>34</b>
<b>结 语.....</b>	<b>37</b>
<b>参 考 文 献 .....</b>	<b>38</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

# CONTENTS

<b>Introduction</b> .....	1
<b>Chapter 1 Outlines</b> .....	4
<b>Subchapter 1 The Currentsituation of China's Criminal Line Cross</b> .....	4
<b>Subchapter 2 The Existing Legal Provisions as Well as Drawbacks</b> .....	5
<b>Subchapter 3 The Execution Status of Cross of the Extraterritorial andTaiwan</b> 7	
<b>Chapter 2 The Bridging Mechanism of the Criminal Law Enforcement and Administrative Law Enforcement</b> .....	10
<b>Subchapter 1 The Mutual Transfer of Cases Mechanisms Between the Executive and the Judiciary</b> .....	10
Section 1 The Mutual Transfer of a Case Mechanism of Administrative Supervision Organs and Procuratorial Organs.....	10
Section 2 The Status of the Administrative Evidence Material in Criminal Proceedings.....	12
<b>Subchapter 2 Crossover with the Handling of Administrative Acts and Acts of Criminal Justice</b> .....	15
Section 1 Quasi-judicial Administrative Supervisory Organs Investigation Act .....	15
Section 2 Administrative Proceedings in the Criminal Investigating Act.....	16
<b>Chapter3 Cross-processing of Criminal Proceedings and Administrative Proceedings</b> .....	21
<b>Subchapter 1 Non-confrontational and Conflict Crossover of Criminal Proceedings and Administrative Litigation</b> .....	21
Section 1 Non-confrontational Crossover of Criminal Proceedings and Administrative Litigation.....	22
Section 2 Conflict Crossover of Criminal Proceedings and Administrative Litigation .....	23
<b>Subchapter 2 Cross-cutting Issues to Deal Specifically with Criminal Proceedings and Administrative Litigation</b> .....	25
Section 1 The Principle .....	26



厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 引 言

学科之间的交叉研究是研究刑事诉讼法学的重要方法之一，然而，长期以来刑事诉讼法学学者擅长在一个相对稳定的体系中从事研究工作，很少将其他学科的研究成果吸纳到自己的研究中。这不仅体现在法学与其他学科的脱节上，而且在法学学科体系内部也出现了“闭门造车”的情况。<sup>①</sup>但是，孤立地研究一门学科而忽略了该学科与其他学科的联系，不仅无法吸收其他学科的研究成果和方法，而且容易导致本学科的理论走向僵化，学术的创新也无从谈起。而且，要想全面系统、有效地解决现实问题，有必要加强综合学科与交叉学科的研究。<sup>②</sup>因此，要摆脱刑事诉讼法学目前所处的困境，就必须保持学术研究的开放性，始终关注相关学科的发展动态。运用交叉研究方法，可以发现之前研究者由于研究领域所限而忽略的大问题。打通刑事诉讼法学与法学体系内其他学科的联系是基础，与社会科学、自然科学的交叉研究是提升。<sup>③</sup>夯实基础是实现提升的必要前提，而且笔者能力有限，暂不能将刑事诉讼法学与其他社会学科的研究，只能在法学体系内尝试研究。以期对传统的刑事诉讼理论作出新的思考，最终有助于刑事诉讼法学的理论创新。加强刑事诉讼法学与行政诉讼法学、民事诉讼法学的研究主要基于两方面原因，一是国家法律体系的完整性要求各部门法之间有密切的配合关系，以全面、正确地调整不同的社会关系；二是社会生活的复杂性将形成错综复杂的社会关系，从法律上解决这些因错综复杂的社会关系导致的复杂疑难案件，需要不同诉讼程序相互协调，以免出现冲突，以至于造成讼累而又无法有效地解决问题。<sup>④</sup>

刑事诉讼、行政诉讼和民事诉讼如同并驾齐驱的三辆马车构成了我国司法制度的有机整体。由于三大诉讼的任务、目的、性质和标的等不同，

<sup>①</sup> 朱苏力.法治及其本土资源[M].北京:中国政法大学出版社,1996.303.

<sup>②</sup> 龙宗旨.证据法的理念、制度与方法[M].北京:法律出版社,2008.39.

<sup>③</sup> 陈瑞华.刑事诉讼的前沿问题(第2版)[M].北京:中国人民大学出版社,200.163-166.

<sup>④</sup> 胡建淼,主编.行政诉讼法学[M].北京:高等教育出版社,2003.318.

各类诉讼形成了自身的特点和特有的诉讼原则，通常情况下，它们彼此之间没有直接的联系。但社会生活中的纠纷并非简单地按照某一类法律规范发生，往往不同性质的纠纷交织在一起，难以用一种实体法或程序法规范处理。当某个主体的行为分别涉及两个或两个以上的部门法时，就会形成两种或两种以上的法律关系，这些法律关系在法律事实上相互联系，在程序上产生交织，处理结果上有可能产出冲突。<sup>①</sup>本文主要研究刑事诉讼与行政诉讼的交织问题。由于在我国现行司法体制之下，由于刑事诉讼与行政诉讼分别由法院内部的不同审判组织适用不同的规则来审理，因此必然会发生两诉讼之间的交织与关联的情况。除了阐述诉讼程序中的交叉问题研究之外，本文还将研究程序之外的交叉问题进行探讨。

司法实践中的诸多交叉案件主要体现在民刑交叉和民行交叉方面，<sup>②</sup>而刑行交叉则较少体现，也许这正是学者们较少关注刑事诉讼与行政诉讼交叉问题的主要原因。然而，在民刑交叉成为当前的热点研究课题下，我选择了备受冷落的刑行交叉问题，原因在于两方面：

第一，我国司法实践中已经出现很多刑行交叉案例。例如，2000年10月27日6时许，陈某驾驶二轮摩托车左转弯过程中与相向行驶的许某所驾的二轮摩托车（后载徐某）相撞，造成许、徐受伤，抢救无效死亡、陈某九级伤残的重大交通事故。交警大队在交通事故责任认定（下称责任认定）中，认定陈某负本事故的主要责任，许某负事故的次要责任，徐某免负事故责任。陈某不服，向当地交警支队申请重新认定，该支队作出维持原责任认定的决定，但未告知陈某诉权和起诉期限。2001年2月26日，当地公安局以陈某涉嫌交通肇事罪对其立案侦查，陈某被取保候审。同年3月14日，陈某以交警大队对其所作的责任认定事实不清、证据不足、程序违法、适用法律错误为由提起行政诉讼，请求撤销该责任认定，法院对陈某的起诉立案受理。次日，检察院以陈某违反交通管理法

<sup>①</sup> 马怀德,主编.行政诉讼原理(第2版)[M].北京:法律出版社,2009.1.

<sup>②</sup> 交叉案件,指当事人的同一行为或者同一法律事实同时违反或触犯两种以上的性质完全不同的法律规范,形成在法律事实上互相关联或者牵连,在处理结果上互为因果或互为前提的案件。参见刘春锋.司法交叉判决效力研究[M].北京:法律出版社,2006.23.

规，发生重大交通事故，致二人死亡，情节特别恶劣，依法应按交通肇事罪追究刑事责任为由提起公诉，法院亦立案审理。这是一宗较为典型的刑事诉讼与行政诉讼相互冲突的案件，本案刑事诉讼的被告人是行政诉讼的原告，行政诉讼标的是刑事诉讼中的证据。对于进入刑事诉讼程序的被告人是否享有行政诉权？及被告人提起与刑事审判有关的行政诉讼后，刑事诉讼与行政诉讼何者为先？<sup>①</sup>

第二，“凡事预则立不预则废”。最初引起学者对民行交叉研究的重视是一起马拉松式的民行交叉诉讼——“焦作房产纠纷案”，<sup>②</sup>一个案件，两种诉讼，三级法院，十年审判，十八份判决。“焦作房产纠纷案”并非一个案情非常复杂的案件，但是其所经历的诉讼过程确实非同一般。该案暴露出我国法律机制的缺陷，引起学者们的重大关注，从而展开对民行交叉问题的研究。以此为鉴，尽管现实中没有出现如此马拉松式的刑行交叉案件，但是我们应该从以上案件中吸取教训，无论是从法律制度的完善还是理论研究上，个人认为都应当有前瞻性。如此才能很好地应对复杂的社会生活中出现的种种争议。故笔者回避热点交叉问题的研究，开拓新领域问题的思考。同时期待自己初探式的研究，引起刑事诉讼法与行政诉讼法学领域的理论界和实务界关注。社会是不断发展的，发展的过程中将会出现众多的疑难复杂的纠纷，为此，需要学者与立法者高瞻远瞩，提高预见性。笔者将在行刑交叉领域进行初步探索，以期抛砖引玉。

---

<sup>①</sup> 陈凤平,吴丽芬.从本案来看刑事诉讼与行政诉讼的冲突与选择  
[EB/OL].<http://oldfyb.chinacourt.org/old/public/detail.php?id=24143>,2011.5.16.

<sup>②</sup> 王贵松,主编.行政与民事争议交织的难题[M].北京:法律出版社,2005.3-16.

## 第一章 概述

### 第一节 我国大陆地区刑行交叉的现状

纵观刑事诉讼法与行政诉讼法的相关规定以及司法解释，我国法律中对刑行交叉问题鲜有涉及。仅有最高人民法院《关于执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释》第51条第1款第（5）项规定：“案件的审判须以相关民事、刑事、或其他行政案件的处理结果为依据，而相关案件尚未审结的，中止诉讼。”除此之外，该法中没有更为具体的程序规定。刑事诉讼法对于此根本没有涉及，对于诉讼中止制度没有明确规定是否因为行政诉讼而中止刑事诉讼，也没有规定其他的交叉问题。鉴于此，有学者开始涉足刑事诉讼与行政诉讼交叉问题研究，但仅限于马怀德、胡建淼等几位行政法领域的学者。

马怀德学者在《行政诉讼原理》一书着重阐述了究竟应该“先刑事后行政”还是“先行政后刑事”的问题。其观点是如果某种诉讼应以另外一种诉讼的结果为依据，就应该中止该诉讼，等待另一种诉讼的裁判结果，并以此为据恢复诉讼进行裁判——“谁为前提谁优先”的原则。除此之外，并进一步阐述了行政诉讼作为刑事诉讼的审判前提问题和刑事诉讼作为行政诉讼前提问题。<sup>①</sup>胡建淼学者主编的《行政诉讼法学》一书中阐述了刑事诉讼与行政诉讼的非冲突性链接与冲突性链接问题，分别对这两种链接的概念、特点以及情形作了分析并提出对策。<sup>②</sup>

通过总结我国之前的几位学者对刑行交叉问题的研究发现，研究内容局限在刑事诉讼与行政诉讼的优先审判问题之上，对于行政诉讼优先审判的几种情形可以说大同小异。举例而言，甲乙两人是夫妻，因感情不和到婚姻登记机关办理了离婚手续。之后，甲与另一女人开始同居。乙对此怀恨在心，到婚姻登记机关声称离婚程序违法，要求登记机关撤销离婚登记。对此，甲并不知情。乙随后到法院提起刑事自诉，要求法院认定甲的行为

<sup>①</sup> 马怀德,主编.行政诉讼原理(第2版)[M].北京:法律出版社,2009.47-53.

<sup>②</sup> 胡建淼,主编.行政诉讼法学[M].北京:高等教育出版社,2003.318-325.



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