

学校编码：10384
学号：X2011120067

分类号 _____ 密级 _____
UDC _____

廈門大學

碩 士 学 位 论 文

强制医疗程序的法解释学分析

Compulsory Medical Procedures in the Way of Legal
Hermeneutics

丰致辉

指导教师姓名：陆而启 副教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2016年3月

论文答辩时间：2016年 月

学位授予日期：2016年 月

答辩委员会主席： _____

评 阅 人： _____

2016年3月

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，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的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

中文摘要

我国虽然在 1997 年《刑法》就依法不负刑事责任的精神病人规定了强制医疗制度，但由于缺乏相对应的程序性规定，致使该规定流于形式。2012 年《刑事诉讼法》修改将强制医疗的特别程序列入其中，弥补了立法的漏洞，对于公权力的限制、精神病人及社会公众的权利保障都起到了十分积极的作用。我们在看到立法进步的同时，也注意到在具体施行过程中，还需要进一步厘清条文涵义、阐明适用内容、防范滥用可能，从而确保其所追求的保障人权和防卫社会的目的实现。

本文结合司法实践，按照法解释学的方法和原则，根据现有的法律规定，以文义解释为基础，再从比较法解释、目的解释和立法解释等角度，对强制医疗程序相关规定的理解和适用进行了探讨。第一章以检察环节的案件审查为例，对强制医疗的适用条件进行了研究。认为应将强制医疗的适用对象扩展到限制刑事责任能力和无受审能力的精神病人，案件类型扩展到严重危害公民财产安全的犯罪，对适用条件所要求的暴力行为和危害结果应进行更明确的界定，对继续危害社会性的评判应结合发病原因、发病与暴力行为关系、治疗效果及监管条件等进行综合考察，检察机关在鉴定意见等审查中应提高审查能力。第二章围绕在检察机关作出强制医疗申请后，法庭审理过程中程序的设置、合议庭人员的组成、检察机关对法院决定的监督等进行了探讨，认为庭审应不公开审理，应通过合议庭由专业人员组成、鉴定人员出庭作证等方式提高庭审的专业化，应赋予检察机关对法院决定的抗诉权。第三章围绕法院作出强制医疗决定后，在执行过程中执行机关、解除程序、检察机关对解除程序等监督等角度进行了分析，认为强制医疗的解除应建立定期评估制度，赋予检察机关解除程序的启动权等。最后一章，主要对检察机关如何保障案件被申请人以及被害人的合法权益进行了研究。

关键词：精神病人；强制医疗；法解释学。

ABSTRACT

China's 1997 criminal law provisions of the mental patient's compulsory medical treatment system, but because of the lack of procedural regulations correspondingly, resulting in the provisions can not be implemented. 2012 "Criminal Procedure Law" stipulates the special procedure of compulsory medical treatment, which makes up the loophole of legislation. It plays a very positive role in the restriction of public power, the rights of the patients and the public. However, it is very necessary to clarify the meaning of the provisions and the applicable content, to prevent the possibility of abuse, thereby compulsory medical can be implemented correctly and the goal of guarantee of human rights social defense can be realized.

With the judicial practices, according to the existing laws and regulations, with the interpretation of the text meaning as the basis, and then from the comparative law interpretation, the purpose of interpretation and legislative interpretation, this article explains the understanding and application of the compulsory medical procedure from the principles and methods of law interpretation. The first chapter to procuratorial tache of the review of the case as an example, analyses the applicable conditions of compulsory medical treatment. Such as the objects should include the limited mental patients, the people who lost the court hearing and charged with causing malicious damage to property. The act of violence and the dangerous result of crimes should be distinguished clearly. Judging the possibility of mental patients continue to harm society should consider the reason of the illness, the relationship between the act of violence and the illness, treatment effect and the supervision conditions. The procuratorate should improve the ability of reviewing the appraisal opinion of the mental patients. The second chapter focuses on the establishment of the procedure, the composition of the collegiate bench, the supervision of the decision of the court, and the supervision of the court's decision. The cases shall not be tried publicly; the trial can be more specialized by the specialized collegial panel and the appraisal personnel attending the court hearings. The procuratorate should has the right of protest to the decision of the court .The third chapter explains who is the execution organ, the relief procedure, and the right of the

procuratorial in the procedure of relief after the compulsory medical application. The objects should be assessed on time and regularly, the procuratorate should have the right of suggesting the court to start the program. In the last chapter, it makes a study on how to protect the legal rights of the mental patients and the victims.

Key words: Psychopath; Compulsory Medical Procedures; Legal Hermeneutics

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

前 言.....	1
第一章 强制医疗程序的运行现状	2
第二章 强制医疗在检察审查环节的理解与适用	4
第一节 关于强制医疗程序的适用对象.....	4
一、限制刑事责任能力和没有受审能力人的适用.....	4
二、未达到刑事责任年龄的精神病人的适用.....	5
第二节 关于暴力行为与危害结果的认定.....	5
一、具有暴力倾向的人员的适用.....	5
二、暴力行为的程度认定.....	6
三、危害公共安全的认定.....	6
四、严重危害公民人身安全的认定.....	6
五、严重危害公民财产安全的暴力行为的适用.....	7
六、其他案件事实的审查与监督.....	7
第三节 刑事责任能力的审查.....	8
一、刑事责任能力审查面临的困境及原因.....	8
二、检察机关提升审查能力的路径.....	9
第四节 继续危害社会可能性的判断.....	10
一、继续危害社会可能性的认识分歧.....	10
二、继续危害社会可能性的认定标准.....	11
第五节 关于是否具有法律溯及力的问题.....	12
第三章 强制医疗程序在法院审理环节的理解与适用	14
第一节 关于管辖和专门法庭的设立.....	14
一、级别管辖.....	14
二、专门法庭的设立.....	14
第二节 庭审过程中的程序适用.....	15
一、关于公开开庭审理.....	15
二、关于鉴定人员出庭作证.....	16

第三节 对法院决定的复议及监督	16
一、复议程序操作.....	16
二、检察监督职能的实现.....	17
三、驳回检察机关申请后的案件处理.....	17
第四章 强制医疗的执行、解除及监督	19
第一节 强制医疗的执行机关	19
第二节 强制医疗的解除	19
一、解除时间应明确.....	20
二、应赋予检察机关解除启动权.....	20
第三节 继续强制医疗的复议	20
第四节 被强制医疗人员继续实施危害行为的处理	21
第五章 被害人和被申请人的权利保障	22
第一节 被害人的权利保护	22
一、对被害人及其家属诉讼参与权的保障.....	22
二、保证公正司法的实现.....	23
三、加强对被害人的物质赔偿权的保障.....	24
第二节 被申请人的权利保障	25
一、依法保障程序参与权.....	25
二、依法保障治疗权及社区矫正权利.....	27
三、错误适用强制医疗的救济程序.....	28
结 语	29
参考文献	30
后 记	32

CONTENTS

Introduction.....	1
Chapter 1 The situation of the compulsory medical procedure	2
Chapter 2 The understanding and application of the compulsory medical treatment in the examination of the procuratorial work.....	4
Subchapter1 The applicable object of the compulsory medical procedure.....	4
Section1 Restrictions on the application of criminal responsibility and loss of court hearing	4
Section2 The application of the mental patient who has not reached the age of criminal responsibility.....	5
Subchapter2 The identification of violence and harm result.....	5
Section1 Application of persons with violence tendency	5
Section2 Identification of the extent of violence.....	6
Section3 Identification of endangering public safety.....	6
Section4 Identification of the serious harm to the safety of citizens	6
Section5 The application of violence against the safety of civil property	7
Section6 The examination and supervision of the facts of other cases ..	7
Subchapter3 The review of criminal responsibility.....	8
Section1 The dilemma and reason of the criminal responsibility ability examination	8
Section2 The path of the procuratorial organs to improve the examination ability	9
Subchapter4 Judgment on the possibility of continuing harm to society	10
Section1 The divergence of views	10
Section2 The identification standard	11
Subchapter5 Whether has the retroactivity of law.....	12

Chapter 3	Understanding and application of compulsory	
	medical treatment in court	14
Subchapter1	Jurisdiction and special court	14
Section1	Level jurisdiction.....	14
Section2	The establishment of a special court	14
Subchapter2	Procedures in the course of the trial	15
Section1	About whether or not a public hearing	15
Section2	Identification of persons appearing in court	16
Subchapter3	Review and supervision of the court decision.....	16
Section1	The reconsideration procedure	16
Section2	The realization of the function of procuratorial supervision .	17
Section3	Rejection of the case after the prosecution of the case	17
Chapter 4	Enforcement, dissolution and supervision of	
	compulsory medical treatment	19
Subchapter1	Enforcement organ of compulsory medical treatment	19
Subchapter2	The lifting of compulsory medical treatment.....	19
Section1	Release time should be clear	20
Section2	Procuratorial organs should be given the right to remove the starting power	20
Subchapter3	Reconsideration of continuing compulsory medical treatment	20
Subchapter4	On the treatment of re - harm behavior.....	21
Chapter 5	On the rights of the victim and the respondent	22
Subchapter1	The protection of the rights of the victims	22
Section1	The protection of participating in litigation.....	22
Section2	Perfect the way of realizing justice	23
Section3	The protection of the victim's material compensation.....	24
Subchapter2	The protection of the rights of the applicant	25
Section1	The protection of participating in litigation.....	25
Section2	Protect the right to treatment and community correction	27
Section3	Remedies for wrong decisions	28
Conclusion		29
Reference		30
Postscript		32

前言

新修订的《刑事诉讼法》将依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序作为特别程序加以规定，体现了新《刑事诉讼法》在防卫社会公共安全、尊重和保障人权等方面所做的努力。2013年1月，厦门大学学生荆某在厦大医院附近被董某故意伤害后不幸死亡，董某经鉴定患有精神分裂症、丧失辨认能力，被评定为无刑事责任能力，因此该案成为厦门地区第一起强制医疗案件，由于被害人身份的特殊性，该案的办理在社会中引发了较为强烈的社会反响，笔者也参与了该案的办理。在该案办理过程中，发现强制医疗在程序方面虽然已经有了部分规定，但很多具体规定仍不明确，导致操作起来常感到无所适从，由此产生了对该类案件进行进一步研究的计划。笔者长期在检察机关从事案件审查工作，既可以充分了解侦查机关侦查环节、法院审理环节的遇到的问题，又可以全面了解厦门市两级检察机关办理强制医疗案件情况，因此在此便利条件下，结合自身参与办理的几起案件，对近几年厦门市办理的二十几件强制医疗案件进行了全面调研，对全市办理的强制医疗案件的特点及遇到的分歧问题进行了总结。调研过程中进一步认识到该类案件虽然绝对数量少，但是案件涉及面广，案件危害后果较为严重，被申请人与被害人一方矛盾突出，案件的实体审查困难较多。在程序方面，从案件的审查、出庭、执行等各个环节都需要对具体法律规定的理解和适用予以明确。因此，笔者根据强制医疗的基础理论，用法解释学的方法，着重结合检察机关办案实践，对该程序的部分实体和程序问题进行了探讨。

第一章 强制医疗程序的运行现状

新的《刑事诉讼法》正式颁布施行以来，各地相继出现了多起强制医疗案件，部分案件甚至在社会上引起了较为强烈的反响，引发了社会大众对该类案件的关注。下面主要结合厦门市强制医疗案件的办理情况，对强制医疗程序的运行现状进行简单的分析。

1、强制医疗案件总体绝对数量不多。2013年至2015年，厦门市两级检察机关共受理强制医疗案件24件（人数与件数相同，下同），其中2013年受理8件，2014年6件，2015年10件。总体案件数量不多，占全部案件的比例维持在0.1%左右（厦门市普通刑事案件提起公诉人数2013-2015年分别为6936人、7150人、7452人），各年度变化的绝对数量较小。

2、涉案罪名集中，后果严重。共涉及故意杀人、故意伤害、抢劫、寻衅滋事等8个罪名，主要是故意伤害、故意杀人、抢劫等刑事案件，其中故意伤害、故意杀人案件占全部案件比重达66.7%。造成的后果大部分比较严重，其中致人死亡7人，轻伤以上11人。

罪名	案件数量	人数	占比 (%)
故意伤害	9	9	37.50
故意杀人	7	7	29.17
寻衅滋事	3	3	12.50
抢劫	2	2	8.33
妨害公务	1	1	4.17
强奸	1	1	4.17
猥亵儿童	1	1	4.17

3、外地人员为主，男性多，初犯比例高。从被申请人的身份等情况来看，本地人员9人，占37.5%，外地人员14人，占58.3%，无法查明身份人员1人（流浪汉1人，无法查明真实身份）；男性被申请人20人，占83.3%，女性被申请人4人，占16.7%；有前科人员2人，占8.3%。总体来看，外地人员居多，男性居多，多数是初犯，两名有前科人员实施的也是暴力犯罪（寻衅滋事、故意伤害各1件）。

4、侵害的对象多为邻里、近亲属等较为亲近人员。其中侵害近亲属 5 件,占 20.83%,邻里 7 件,占 29.17%,另外侵害公安机关人员 3 件,占 12.5%,主要是公安机关在执法过程中遭到精神病人侵害。

5、检察机关提出申请比例高。从检察机关的处理结果看,厦门市两级检察机关已审结 23 件 23 人,其中移送法院申请强制医疗的共计 21 件 21 人,占比 91.3%。公安机关撤回 1 件 1 人,撤回原因系被申请人脱逃无法到案,决定不提出强制医疗申请的 1 件 1 人,原因是涉嫌寻衅滋事的被申请人杨某到案接受治疗后,经补充鉴定,病情基本恢复,具备监管条件,继续危害社会可能性较小。

6、法院采纳检察意见率高,部分案件存分歧。从法院的审理结果看,对检察机关移送法院申请强制医疗的案件 21 件 21 人,已经审结 16 件 16 人,决定强制医疗 15 件,驳回申请 1 件,检察意见采纳率 93.75%。驳回申请的一件为翔安区人民法院审理的黄某寻衅滋事一案,驳回申请的理由是被申请人系精神病人,案发后经治疗症状已缓解,有监管条件,继续危害社会可能性较小。

7、从案件启动启动程序看,全部强制医疗案件均是由公安机关启动。没有检察机关在审查起诉中发现而启动、法院在审理案件过程中发现的案件。

总体来看,强制医疗案件在厦门市的流程运行较为顺畅,公安、检察、法院在办理该类案件中能各司其职,总结了较为丰富的办案经验。但同时也发现,强制医疗程序作为新刑法增加的一种特别程序,办案过程中也发现对具体法律的理解还存在诸多分歧,无论在程序的具体操作,还是在案件的实体审查过程中,都有必要进行深入的探讨。

第二章 强制医疗在检察审查环节的理解与适用

根据我国《刑事诉讼法》第 284 条对强制医疗的适用对象、适用条件进行了规定，检察机关承担强制医疗案件的审查工作，决定是否向法院提出强制医疗申请，为保证提出申请的准确性，同时保证对侦查机关监督的有效性，需要对该类案件的适用对象、适用条件等问题进行进一步明确。

第一节 关于强制医疗程序的适用对象

对主体要件的审查，主要侧重于被申请人是否达到刑事责任年龄，在实践中主要遇到的问题是对其他类型的精神病人及未成年精神病人能否适用强制医疗程序。

一、限制刑事责任能力和没有受审能力人的适用

《刑事诉讼法》规定的适用对象为依法不负刑事责任的精神病人，主要争议的问题是对于限制刑事责任能力的精神病人和没有受审能力的精神病人（主要指犯罪时无精神病而庭审时患有精神病的人员）能否适用强制医疗。

对于限制刑事责任能力的精神病人，根据我国刑法的相关规定，是需要负刑事责任的。但从具体案件的执行来看，该类罪犯的执行却面临很大的问题，如根据我国《看守所条例》第 10 条的规定，这类精神病人是不予收押的。法律规定的冲突导致该类罪犯被判刑后陷入不知如何执行的尴尬境地。对此，笔者认为可以参照俄罗斯等国的立法规定将强制医疗程序扩展到限制刑事责任能力人。^①程序设计方面，可以在一般程序审理被告人涉嫌犯罪的案件时同时启动强制医疗程序，一般程序对其定罪量刑，强制医疗程序决定对其实施强制医疗。强制医疗取得效果，妨碍入监执行的因素消除后，应再移交刑罚执行机关执行剩余的刑期。

对于犯罪时无精神病而庭审时患有精神病的人员，面临的问题与限制刑事责任能力的精神病人基本一样，笔者同样认为该类人群可以适用强制医疗

^① 《俄罗斯联邦刑法典》第 97 条第 1 款规定，法院可以对无刑事责任能力或限制刑事责任能力的肇祸精神病人、无受审或服刑能力的精神病人适用医疗性强制措施。黄道秀译.俄罗斯刑法典释义[M].北京:中国政法大学出版社, 2000.247

程序。程序设计方面，可以先行启动强制医疗程序，强制医疗后如果行为人为人恢复庭审能力的，则恢复一般程序，同时规定强制医疗期间是否折抵刑期。

二、未达到刑事责任年龄的精神病人的适用

司法实践中，部分侦查机关认为未达到刑事责任年龄的精神病人，如果实施暴力行为造成危害后果的，其社会危害性与普通精神病人无异，在普通刑事案件中，规定该类人群不负刑责，是由于其心智还没有成长完全，不需要通过刑罚而是可通过其自身身心的成长有效增强辨识能力，从而实现预防犯罪的目的，而患有精神病的未成年人则不然。对此笔者不予认同。强制医疗针对的对象是已经实施犯罪行为，因患精神病而不负刑事责任，而未达到刑事责任年龄的人员实施的行为并不是犯罪行为。另外强制医疗毕竟具有对行为人人身自由限制和剥夺的因素在其中，对未成年人的保护不因是否身患病疾而有所区别，对该类人群的治疗和预防可以通过要求监护人加强监管、治疗等其他方式有效实现，实施强制医疗有悖于我国对未成年人立法保护的精神。因此检察机关对该类人群不应提出强制医疗的申请。

第二节 关于暴力行为与危害结果的认定

暴力行为与危害结果要达到什么程度才符合强制医疗的实质要件，现有法律虽有规定，但司法中掌握仍然具有一定难度，有必要对其中一些具体问题探讨。

一、具有暴力倾向的人员的适用

对此，有观点认为对该类人群一并纳入强制医疗范围，^①主要理由是可以有效的预防危害后果的发生，如果行为人暴力倾向明显，即将实施暴力行为的可能性大，仍然坐等其将可能转化为现实，那么强制医疗在保护社会安定中发挥的作用将能以有效发挥，因此在该阶段实施对防止行为人犯罪和改善社会治安均具有正面作用，应将该类人群纳入强制医疗范围。对此笔者不予认同。首先，强制医疗程序是刑事诉讼法规定的一种特别程序，其要解决的问题是已经严重危害法益的违法犯罪行为如何处理的问题，而对精神病人的

^①窦立博. 某强制医疗案件中存在的问题[J]. 法制与社会, 2013, (21).

预防问题不在其调节范围之内，对此可以通过民事等方面的规定予以实现。第二，如该观点成立，则必然导致强制医疗程序的滥用。强制医疗程序本质上来讲还是对行为人的人身自由进行限制甚至是剥夺，因此必须审慎使用，才能实现打击犯罪和保障公民合法权利的最大化。

二、暴力行为的程度认定

强制医疗的暴力行为是否应当界定为严重暴力行为，如可以限定在行凶、杀人等暴力行为，对于轻微暴力行为如推搡等，不宜认定为该法条所规定的暴力行为？笔者认为，对暴力行为的认定，不能简单以暴力强度的大小作为标准，而应当结合危害后果进行综合认定，部分轻微暴力可能造成严重后果，如在悬崖边上轻推他人，部分手段较重的暴力可能造成较小或者未造成危害结果。因此，只要实施的暴力行为达到了《刑事诉讼法》284条规定的危害结果的程度，无论该种暴力强度有多大，都应当适用本条的规定。

三、危害公共安全的认定

从法条规定来看，危害公共安全强调的是危害行为本身的现实危险性，因此只要是行为人的行为客观上已经对不特定多数人的的人身和财产安全达到与犯罪相当的程度即可，不要求实际已经发生现实的危害结果，如近几年频发的针对在校中小学生的案件，只要在校园门口持刀肆意挥砍，实质上已经对不特定人员的人身造成严重威胁，不要求发生他人伤亡的结果。

四、严重危害公民人身安全的认定

从立法过程来看，对比修正草案，我们发现正式颁布的法条将草案中的“危害公共安全、致人重伤、死亡”修改为“严重危害公民人身安全”，从立法本意来看，显然严重危害公民人身安全包括但不限于致人重伤、死亡。但是具体“严重”的标准如何把握，是否一定以造成对被害人的伤亡后果为标准？对虽然没有造成被害人伤亡但对被害人其他人身安全造成危害后果的，如强奸、绑架等行为能否认定？现有法律未进行明确的解释和规定，这是立法需要进一步明确的地方。

犯罪的本质特征是其对国家和公民利益的侵害，这种侵害必须要达到一定程度，但是否只要危害公民人身安全达到犯罪的程度，都应当适用强制医

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts 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.