

学校编码: 10384
学号: X2012120079

分类号 _____ 密级 _____
UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

困境与路径——刑事庭前会议的角色定位
和制度探索

Difficulties and Methods

The Role Definition and Institutional Research of Penal
Pretrial Conference

马莉娜

指导教师姓名: 刘学敏 副教授

专业名称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2015 年 10 月

论文答辩时间: 2015 年 12 月

学位授予日期: 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2015 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

2012年新修正的《中华人民共和国刑事诉讼法》第一百八十二条第二款首次将庭前会议程序纳入了我国刑事诉讼制度体系内。庭前会议制度的设立,是在起诉、审判阶段之间介入中间程序,将这一程序作为起诉、审判程序中间的直接过渡,在一定程序上保障了庭审活动的顺利进行。但在实践操作过程中,由于该规则制度的法律设计不够完善,法条的内容寥寥无几,制度设计略显单薄,使该制度在运行过程中存在诸多问题。就好比有学者认为庭前会议制度对于保障被告人的诉讼权利、提高诉讼效率都具有重大意义;但也有观点认为,该制度没有任何实际作用,反而会增加司法机关的负担,是一种“花瓶”制度。鉴于以上实践的困境,本文从实践层面提出解决方案,最后为有效构建庭前会议制度提出切实可行的建议,探究刑事庭前会议的角色定位,拟提出符合我国实际情况的制度构想。

本文除引言和结语外还分为四个部分,第一部分,针对庭前会议程序的价值及内涵进行探讨,分析何为庭前会议制度?该制度的立法背景和制度价值何在?结合各方观点后得出认为现行庭前会议制度具有的公正价值及效率价值。找准庭前会议的定位,指出它区别于公诉审查制度、预备会议及庭审活动。

第二部分,分析我国庭前会议的现行立法规范,结合福建省三地市贯彻执行该制度的情况进行考察和调研,汲取有益经验,发现不足和问题,分析庭前会议收到的实践效果以及存在的问题。结合调研报告数据,深入分析和探讨庭前会议的实践操作问题,探究这些问题存在的原因。

第三部分,从比较法视野分析域外做法和经验。

第四部分,结合实践困难及理论争议产生的原因,提出在制度层面上、观念层面上,如何细化和完善庭前会议的程序性、实体性问题。进一步深入研究如何完善我国刑事庭前会议制度,提出符合我国实际情况的制度构想。

关键词: 新刑事诉讼法; 庭前会议; 公正; 效率

ABSTRACT

In the 2012 revised Criminal Procedural Law of the P.R.C., Term 2, Article 182, previously brings pretrial conference into the national penal trial law system. The establishment of pretrial conference procedure intervenes between prosecution and trial. As a transition, it ensures the trial program going on smoothly. However, the imperfect design, only a little contents and weak design of the procedure lead to numerous problems in practice. For example, some scholars think pretrial conference procedure has a significant meaning in protecting defendant's litigious rights, and promoting litigation efficiency; while, others think this procedure has no practical effect but burden judicial organ, they think it's a specious process. Based on above realistic difficulties, this essay propose a solution to finally conclude a practical advice for the efficient establishment of pretrial conference procedure, to explores the definition of this system and to try to propose a procedure that agrees with the actual national situation.

This essay is into 4 parts besides the forward and the conclusion. Part focuses on the value and content of the pretrial conference procedure, and analyzes what the pretrial conference procedure is and what the background and value of the procedure is. With all observations, the essay presents the integrity value and efficiency of the current pretrial conference procedure. To define pretrial conference procedure is to differ it from public Prosecution Censorship Systems, preparatory meetings and trial activities.

Based on the real situation, The Part 2 combines the effects and problems of implementing pretrial conference procedure in 3 municipals in Fujian Province, draws lessons from beneficial experience, and discovers shortcomings and problem. It also analyzes the practical effect and existing problems of pretrial conference procedure. With survey data, this part analyzes and explores the feasibility of pretrial conference procedure, and analyzes the reason cause these problems.

Part 3 analysis of Extraterritorial Practice and Experience From the Comparative Perspective.

Part 4 combines the practical difficulties and theoretical disputes, discusses

how to refine and perfect the procedural and substantive rule of pretrial conference from institutional and conceptual aspects. Additionally, further study how to perfect the pretrial conference procedure system and try to propose a system that agree with the actual national situation.

Key Words: New criminal procedure law; Pretrial conference; Procedural justice; Efficiency.

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

引 言.....	1
第一章 庭前会议的法理基础	2
第一节 庭前会议的立法背景.....	2
第二节 庭前会议的制度价值.....	4
一、庭前会议的公正价值	4
二、庭前会议的效率价值	5
第三节 庭前会议的角色定位.....	5
一、庭前会议不同于公诉审查程序	6
二、庭前会议不同于预备庭会议	7
三、庭前会议不同于庭审程序.....	8
第二章 庭前会议的立法规范及实践运作情况.....	11
第一节 庭前会议的现行立法规范.....	11
第二节 庭前会议实践运作的成效及困境	12
一、三明市召开庭前会议情况调查	13
二、漳州市南靖县召开庭前会议情况调查	15
三、龙岩市新罗区人民法院召开庭前会议情况调查	17
第三节 庭前会议的实践操作问题及其原因.....	21
一、庭前会议的适用率低	21
二、庭前会议的效力不明	21
三、庭前会议的提前预断	23
四、庭前会议的证据出示不明.....	23
五、庭前会议的参与主体不明.....	23
六、庭前会议的启动主体不明.....	24
七、庭前会议的讨论范围不明.....	25
第三章 美日庭前会议及其对我国的借鉴	26
第一节 美国审前程序	26
第二节 日本审前会议	27

第四章 完善我国刑事庭前会议的路径 29

第一节 完善庭前会议的程序性问题 29

一、明确告知内容 29

二、明确启动主体 29

三、明确主持主体 30

四、明确启动时间 30

五、明确是否公开进行 31

六、明确启动条件 31

七、明确简易程序是否适用 31

第二节 完善庭前会议的实体性问题 32

一、关于庭前会议制度的适用范围 32

二、关于庭前会议申请审查结果的处理 33

三、关于庭前会议被告人是否参加及会议场地的设定 33

四、关于庭前会议的形式构成 34

五、关于刑事和解及刑事附带民事部分的调解 34

六、关于控辩双方的证据的展示及争议焦点归纳 35

七、关于非法证据排除问题的解决 36

八、关于案件的定性和量刑 37

九、关于庭前会议达成合意的效力 38

结 论 40

参考文献 47

致 谢 50

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The concept, background of legislation and procedural value of pretrial conference	2
Subchapter 1 The background of legislation of pretrial conference	2
Subchapter 2 Procedural value of pretrial conference	4
Section 1 The value of justice of pretrial conference	4
Section 2 Efficiency of pretrial conference	5
Subchapter 3 The Definition of pretrial conference	5
Section 1 The different examination procedures between pretrial conference and public prosecuting case	6
Section 2 Pretrial conference differs from preparatory meetings	7
Section 3 Pretrial conference differs from procedure of court trial	8
Chapter 2 The definition and practical analysis of pretrial conference	11
Subchapter 1 The definition of pretrial conference	11
Subchapter 2 Pretrial conference implementation survey of 3 municipals in Fujian Province	12
Section 1 Pretrial conference implementation survey of Sanming Municipal	13
Section 2 Pretrial conference implementation survey of Nanjing County, Zhangzhou Municipal	15
Section 3 Pretrial conference implementation survey of Xinluo District, Longyan Municipal People’s Court	17
Subchapter 3 Practical Operation problem and the reason	21
Section 1 Low rate of utilization of pretrial conference	21
Section 2 Unclear effect of pretrial conference	21

Section 3 Pretrial conference may lead to prognosis before trial	23
Section 4 Undefined evidence presenting rule of Pretrial conference	23
Section 5 Undefined attendees of pretrial conference	23
Section 6 Undefined Initiation Subject of pretrial conference	24
Section 7 Undefined discussion scope of pretrial conference	25
Chapter 3 Pretrial Conference Extraterritorial Comparison and Reference for Our Country	26
Subchapter 1 Pretrial procedures in America	26
Subchapter 2 Pretrial conference in Japan	27
Chapter 4 Method Research of Perfecting Penal Pretrial Conference Procedure	29
Subchapter 1 Refine and perfect the pretrial conference procedural rule	29
Section 1 Definitude of disclosure content	29
Section 2 Definitude of Initiation Subject	29
Section 3 Definitude of Host	30
Section 4 Definitude of initial timing	30
Section 5 Decide whether public the situation	31
Section 6 Definitude of start condition	31
Section 7 Decide whether use the simplification procedure	31
Subchapter 2 Refine and perfect the substantive rule of pretrial conference	32
Section 1 Definitude of utilization scope of pretrial conference	32
Section 2 How to handle examination result of pretrial conference application	33
Section 3 Defendant's attendance and settlement conference space	33
Section 4 The formality structure of pretrial conference	34
Section 5 About the criminal reconciliation and the reconciliation of civil lawsuit mediation attached to criminal lawsuit	34

Section 6 About the disclosure of evidences from charge and defense and conclusion of focus of disputes.....	35
Section 7 About exclusion of unlawfully obtained evidence.....	36
Section 8 About the qualitative standards and sentencing exercise	37
Section 9 About Consensus legal efficiency of pretrial conference.....	38
Conclusion	40
Bibliography.....	47

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

北京市第二中级人民法院在 2013 年 6 月 9 日开庭审理了举世瞩目的刘志军受贿、滥用职权案。媒体提出质疑庭审的时间只有短短三个半小时，在这个短短的庭审时间内能审理清楚一个全国瞩目的案件吗？是否存在剥夺被告人合法诉讼权利的情况？是否该庭审只是走过场的形式主义？经案件审判长在庭审后向媒体介绍，该案在庭审之前有辩护人、被告人及检察官参与的情况下召开了庭前会议。在该次庭前会议中把大量无争议的证据提前出示给被告人及辩护人。这样，在正式开庭的时候，证据的展示过程就非常简化了，庭审过程中只针对有争议角度的证据集中系统展开辩论。无独有偶，在薄熙来涉嫌受贿、贪污及滥用职权案中，也于 2013 年 8 月 14 日召开了庭前会议。有学者认为，庭前会议可以让控辩双方在开庭前进行充分有效沟通，对于无争议的问题在庭前会议中解决，对于有争议的部分也可以在庭前会议提出。但是值得深思的是，庭前会议是否能够涉及案件实体问题？对于控辩双方都认可的证据，在开庭的时候可以简化，这种简化到何种程度适宜？被告人本人是否能够作为庭前会议的参与主体？如果被告人不能参与庭前会议，那么如何充分保障其诉讼权利？庭前会议是否能真正节约庭审资源，提高庭审诉讼效率？它是花瓶制度还是程序性的改革创新？以上问题在实践中仍然存在广泛争议。鉴于此，本文将进一步讨论庭前会议的角色定位和制度构建。

第一章 庭前会议的法理基础

第一节 庭前会议的立法背景

新《中华人民共和国刑事诉讼法》（以下称《刑事诉讼法》）于 2012 年修正通过，修改后的《刑事诉讼法》解决了法律实践中的许多难题，在制度创新方面也有了大胆的探索和尝试。庭前会议无疑就是其中一大亮点。

庭前会议制度的出台有其特定的立法背景和现实需要。立法机关提出是出于司法实践和实际的需要，但也有观点认为庭前会议的立法目的是为了了解决旧《刑事诉讼法》实施过程中导致庭审程序可能被中断的情形。庭前会议目的在于消除可能造成庭审中断和拖延的因素，起到程序过滤的作用，利于提高审判人员对庭审的驾驭能力，确保庭审高效、有序开展。旧《刑事诉讼法》在实施过程中，面对被告人较多、案件事实复杂、社会影响重大的案件，因为案多人少的客观原因会导致庭审质量下降，集中、快速、高效审理的目标难以实现。具体原因如下：

一、修改之前的《刑事诉讼法》规定的通知证人到庭和回避的申请往往在正式庭审中提出，庭审过程不得被中断，无形中延长了诉讼时间。如当事人或辩护人在庭审阶段提出对合议庭组成人员、检察机关公诉人的回避申请，诉讼活动立即被中断。合议庭须对是否同意回避申请作出准确判断。如是针对某一公诉人或某一审判人员的回避申请，尚且可以快速裁定是否同意，但如被告人或辩护人提出的回避申请对象是某一法院或某一检察院的整体，即提出了管辖异议，人民法院该如何快速裁定？这样的回避申请一旦被提出，势必会导致庭审的反复中断，进而延长诉讼时间。

二、由于事前不清楚对方的主要观点，控辩双方只能靠猜测得出对方控辩意见，影响了控辩的质量，导致诉讼的拖延。实践审判中，因信息封锁引发的庭审突击时常发生，控辩双方在庭审活动前未充分了解对方的证据材料，导致庭审中无法对证据质证和答辩，庭审中控辩双方的对抗性大大削弱，不利于提高庭审质量。

三、由于缺乏充分庭前准备，审判人员无法明确案件纠纷的争执要点，

眉毛胡子一把抓现象时常存在。审判人员在庭审过程中无法针对案件具体争议焦点进行引导，控辩双方可能对于一些无争议的问题也争论不休，浪费司法资源。庭前会议中争议点的整理，能避免出现前述因信息封锁导致的“庭审突击”和“观点突击”。在开庭审理之前对证据和法律适用问题归纳、整理，使案件围绕争议焦点有效讨论，这一做法对于加快审判节奏，提高审判效率大有裨益。^①

四、庭审活动准备的“虚无化”也导致了“潜规则”的产生。法官与检察官、辩护人、被害人、被告人之间，为了获得更多案件情况，达成调解方案，可能会在庭前接触。这一行为直接影响了刑事审判的严肃性与公正性。

五、非法证据排除对庭审活动的影响也不言而喻。如果当事人或者辩护人在庭审过程中提出非法证据排除的申请，审判机关及公诉机关毫无准备的情况下无法当庭作出该证据是否属于非法证据，是否需要排除的判断，那么庭审过程会被中断。当被告人本人提出其在侦查阶段的某一份或几份笔录是在被刑讯逼供或者诱供的情况下做出的，而且侦查阶段距离庭审阶段时间较久，被告人被刑讯逼供后其身上也无明显伤痕可证实，此外亦无其他相关线索支持。只要辩方提出该理由，人民法院则需做出判断。人民法院在庭审过程中听取该意见后只好根据案件具体情况，休庭或者延期审理，以便有更充分时间核查相关事实。

基于以上现实问题，立法机关在新《刑事诉讼法》修正中提出了审判人员在开庭审理之前可以召开庭前会议。庭前会议从本质上来讲属于庭前准备程序。对它的理解和适用上，应当遵循立法背景。对于回避人员的确认，出庭作证证人名单的确定，非法证据排除的情况审查，确定庭审争议的焦点，以上这些都成为庭前会议的主要任务，对于提高庭审效率有着十分重要的实际意义。这就不难理解，为何有学者认为庭前会议是审判程序改革这顶皇冠上的明珠。^②

^①宋英辉, 陈永生. 刑事案件庭前审查及准备程序研究[J]. 政法论坛, 2002, (2): 25.

^②陈卫东, 杜磊. 庭前会议在制度的规范建构与制度适用——兼评《刑事诉讼法》第一百八十二条第二款之规定[J]. 浙江社会科学, 2012, (11): 48.

第二节 庭前会议的制度价值

提高诉讼进程、加快审判的效率，成为世界各国刑事诉讼程序发展的主流。为此，世界各国及地区采取多样化的快速审判程序之外，如何加快普通程序审理案件的进程，也成为改革的热点之一。深化庭审准备程序改革，在庭审中尽可能消除造成审判拖延和审判中断的隐患，利用灵活多变的庭审准备程序消化大量的拖延和中断因素，以达到提高审判效率的目的。这样的改革，既节约了诉讼成本，又能在庭前准备程序中对争议焦点及证据进行整理，对加速审判大有裨益。^①我国新《刑事诉讼法》规定的庭前会议制度，其价值主要体现在保障公正和提高效率等两个方面。

一、庭前会议的公正价值

惩罚犯罪、保障人权是刑事司法活动的重要任务，诉讼权利作为犯罪嫌疑人或者被告人的一项基本权利，应该成为庭前会议制度所追求的价值之一。刑事庭前会议中人权保障主要是对被指控人的人权保障。被指控者在行使追诉权的国家机关面前，往往处于弱势的境地，其正当权利也容易受到侵害，必须加以保护。犯罪行为给被害人和社会造成了巨大的损害，需要通过刑事诉讼予以补救，被害人的人权也应得到妥帖的保护。^②庭前会议是法庭审判的准备程序，认真落实庭前会议的内容有利于保证被告人诉讼权利的真正实现。例如，根据新《刑事诉讼法》第一百八十二条第二款的规定，庭前会议包括回避、非法证据排除等议题。在庭前会议上，法官告知当事人合议庭成员、书记员、出庭公诉人、鉴定人等人的基本情况后，当事人就可以在充分考虑的基础之上作出是否对上述人员申请回避的决定，当事人对此作出决定时不再受法庭上时间急迫的限制，不像以前仅是在法庭上当法官告知其有此权利时作出的应付式回答。法官在庭前会议上告知相关人员的基本情况有利于被告人回避权的真正实现；再如，庭前会议上，被告人提出非法证据排除的申请，人民法院对该申请进行核实。一方面可以使被告人在法庭上免于遭受非法证据的侵害，另一方面控辩双方在法庭调查时也更有针对性，有利于公平判决的实现。庭前会议制度体现人权保障价值，最终有利于该案件的

^①陈卫东,程磊,主编.2012年刑事诉讼法修改条文理解与适用[M].北京:中国法制出版社,2012.250-251.

^②陈卫东,主编.刑事审前程序与人权保障[M].北京:中国法制出版社,2008.79-80.

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.