

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: X2007120104

UDC\_\_\_\_\_

# 厦 门 大 学

## 硕 士 学 位 论 文

### 附条件不起诉制度初探

#### Study on Non-Prosecution of Additional Conditions Institution

余 薇

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: 2010 年 11 月

论文答辩时间: 2010 年 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2010 年 11 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：

年    月    日

## 摘 要

2008 年年末，中共中央政治局通过了《中央政法委员会关于深化司法体制和工作机制改革若干问题的意见》，标志着新一轮司法体制改革正式启幕，探索建立附条件不起诉制度也被纳入司法改革的工作之一。本文对附条件不起诉制度的概念进行了辨析，概括总结这一制度的理论基础，并通过对该制度在其他国家或地区的实践情况及我国大陆地区试行情况的介绍，分析其在我国设立的必要性，提出了符合我国国情的附条件不起诉制度运作模式，并对如何完善该制度提出构想。

本文除导言和结语外，共分为五章。

第一章为概述部分。主要介绍附条件不起诉的定义和特征，并将附条件不起诉与法定不起诉、酌定不起诉及存疑不起诉进行比较，以进一步明晰该制度的内涵。

第二章分析附条件不起诉的理论基础与理论争议。附条件不起诉是起诉便宜主义的表现，体现了刑罚的谦抑性，反映了恢复性的司法理念，具有很高的诉讼经济价值；本章还指出了该制度的两点争议：是否会侵犯审判权及是否会导致起诉裁量权的滥用。

第三章考察相关制度在德国、日本、美国、英国以及我国台湾、澳门地区立法、司法状况，并从中得出三点启示：附条件不起诉制度法律化已成为许多国家的共同特征；各国都兼取管束和保护的考察方式；均通过建立完善的监督制约和救济机制防止权力滥用。

第四章介绍我国附条件不起诉制度试行情况，总结与分析该制度在司法实践中存在的价值，同时指出由于该制度在我国没有统一的规定可供参考，所以各试点单位做法极不一致，且容易与法定的酌定不起诉产生竞合。

第五章结合我国国情，从我国不起诉制度的现状、司法资源配置、宽严相济的刑事政策、犯罪人复归社会以及和谐社会构建五方面探讨了附条件不起诉制度建立的必要性；并从立法方面的完善、规范附条件不起诉的运作模式以及建立内外部监督制约和救济机制方面，对建立和完善我国的附条件不起诉制度提出构想。

**关键词：**不起诉；附条件；制度构建

## ABSTRACT

At the end of 2008, the Political Bureau of the CPC Central Committee approved the "Opinions on Deepening Judicial System and Working Mechanism Reforms Issues by CCCPC ", symbolizing that the new round of judicial system reform is officially started, and that an exploration on the establishment of Non-prosecution of Additional Conditions institution should be covered in the reform. This paper clarifies the concept of Non-prosecution of Additional Conditions and summarizes the theoretical basis of this institution. Meanwhile, the paper introduces the institution application cases in other countries and regions as well as pilot cases in mainland China, to analyze the necessity of building such institution, and to propose an operation manner for Non-prosecution of Additional Conditions suitable for China, finally to come up with an idea of how to improve this institution.

This paper mainly involves five chapters except the Preface and Conclusion.

Chapter1, the overview, describes the definition and features of Non-prosecution of Additional Conditions; and makes comparisons between Non-prosecution of Additional Conditions and Legal Non-Prosecution, between Discretionary Non-Prosecution and Non-Prosecution and for doubt, to further explain the connotation of the institution.

Chapter2 analyzes the theoretical basis and disputes of the Non-prosecution of Additional Conditions. It is considered as the Principle of Opportunity, reflecting the modesty of the penalty and the concept of restorative justice, at high economic value of lawsuits. Chapter II also points out two disputes of the institution: will it violate the jurisdiction and will it lead to the abuse of prosecution discretion.

Chapter3, based on examinations on relevant legislation and judicial situations in Germany, Japan, America, Britain and Taiwan, Macao, to get out the conclusions that: The Legalization of Non-prosecution of Additional Conditions is the common characteristics of many countries; all these regions take restraining and protection methods to investigate the non-defendant; all set up supervision and relieve mechanisms to prevent from power abuse.

Chapter4 introduces the pilot situation of Non-prosecution of Additional Conditions in China, to sum up and analyze the value of this institution existed in judicial practice, and point out that since there is no uniform regulation of such

institution for reference in China, each pilot unit has dramatically different mechanism, and will easily result from concurrence with statutory Discretion Non-prosecution.

Chapter5 discusses the necessity of establishing the non-prosecution system with the situation of China, with five aspects: the status of the conditional non-prosecution system, judicial resources allocation, the criminal policy of tempering justice with mercy, criminal's intergradations into society and building a harmonious society. Puts forward ideas on establish and improving the non-prosecution system in China, from improve legislation, regulating the non-prosecution operation mode to establishing the internal and external supervision and restriction and relief mechanism.

**Key words:** Non-prosecution; Additional Conditions; Mechanism Construction

前 言.....	1
第一章 概 述 .....	2
第一节 附条件不起诉的定义和特征 .....	2
第二节 与其他不起诉制度的区别 .....	3
一、与法定不起诉的区别.....	3
二、与酌定不起诉的区别.....	3
三、与存疑不起诉的区别.....	4
第二章 附条件不起诉的理论基础与理论争议.....	5
第一节 理论基础 .....	5
一、起诉便宜主义.....	5
二、刑法谦抑性.....	6
三、恢复性司法理念.....	8
四、诉讼效率考虑.....	9
第二节 理论争议 .....	10
一、是否违背分权制衡的司法原则.....	10
二、是否会导致起诉裁量权滥用.....	11
第三章 若干国家和地区立法、司法状况及启示.....	13
第一节 德国的起诉保留制度 .....	13
第二节 日本的起诉犹豫制度 .....	13
第三节 美国的选择性起诉制度 .....	14
第四节 英国的公共利益检验制度 .....	15
第五节 我国台湾地区的缓起诉制度 .....	16
第六节 我国澳门地区的暂时中止诉讼制度 .....	16
第七节 对我国大陆地区的启示 .....	17
一、附条件不起诉制度法律化是许多国家的共同特征.....	17
二、兼取管束和保护两方面对被附条件不起诉人进行考察.....	18

三、建立完善的监督制约及救济机制.....	18
<b>第四章 我国附条件不起诉制度试行情况 .....</b>	<b>19</b>
<b>第一节 情况简介 .....</b>	<b>19</b>
一、上海长宁区检察院——最早开始探索.....	19
二、南京浦口区检察院——率先被列为试点单位.....	19
三、石家庄长安区检察院——第一份“社会服务令” .....	20
四、宁波北仑区检察院——“行善代刑” .....	20
五、福建省将乐县检察院——面向邻里间轻伤害案件.....	21
<b>第二节 总结分析 .....</b>	<b>21</b>
一、适用对象不同.....	22
二、适用罪行的轻重范围不同.....	22
三、作出附条件不起诉的程序不同.....	22
四、设定的考察期不同.....	22
五、考察帮教的形式多种多样.....	23
<b>第五章 我国附条件不起诉制度的建构 .....</b>	<b>24</b>
<b>第一节 我国建立附条件不起诉制度必要性分析 .....</b>	<b>24</b>
一、有利于弥补我国现行不起诉制度的不足.....	24
二、有利于合理有效配置司法资源.....	24
三、有利于贯彻宽严相济的刑事政策.....	25
四、有利于犯罪人重新回归社会.....	25
五、有利于更好地构建和谐和谐社会.....	26
<b>第二节 如何建立和完善我国附条件不起诉制度 .....</b>	<b>26</b>
一、完善立法.....	26
二、规范运作模式.....	27
三、建立相关配套机制.....	30
<b>结    语.....</b>	<b>33</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>34</b>



## CONTENTS

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Overview</b> .....	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 The Definitions and Characteristics of the Non-prosecution of Additional Conditions</b> .....	<b>2</b>
<b>Subchapter 2 The differences compared with other Non-prosecution systems</b> ...	<b>3</b>
Section 1 The differences compared with Statutory Non-prosecution system .....	3
Section 2 The differences compared with Discretionary Non-prosecution system .....	3
Section 3 The differences compared with Doubtful Non-prosecution system .	4
<b>Chapter 2 The Theoretical basis and Theoretical disputes of the Non-prosecution of Additional Conditions</b> .....	<b>5</b>
<b>Subchapter 1 Theoretical basis</b> .....	<b>5</b>
Section 1 Doctrine of prosecuting discretion.....	5
Section 2 The austerity of criminal law .....	6
Section 3 Restorative Judicial philosophy .....	8
Section 4 Consideration of Litigation efficiency .....	9
<b>Subchapter 2 Theoretical disputes</b> .....	<b>10</b>
Section 1 Whether violating the Judicial principle on Separation of powers ...	10
Section 2 Whether causing the abuse of the power of prosecution discretion...	11
<b>Chapter 3 The legislative, judicial situation and inspiration of number of countries and districts</b> .....	<b>13</b>
<b>Subchapter 1 Section1 Germany reserved prosecution system</b> .....	<b>13</b>
<b>Subchapter 2 Japanese hesitating prosecution system</b> .....	<b>13</b>
<b>Subchapter 3 American optional prosecution system</b> .....	<b>14</b>
<b>Subchapter 4 British public interest test system</b> .....	<b>15</b>
<b>Subchapter 5 Taiwan's Deferred prosecution system</b> .....	<b>16</b>
<b>Subchapter 6 Macao's Suspension of prosecution system</b> .....	<b>16</b>
<b>Subchapter 7 Inspiration to mainland</b> .....	<b>17</b>

Section 1	The Legalization of Non-prosecution of Additional Conditions is the common characteristics of many countries.....	17
Section 2	Inspecting people whose prosecution is temporarily put off in both control and protective ways .....	18
Section 3	Establish and improve mechanisms for supervision , restriction and relief .....	18
<b>Chapter 4</b>	<b>The trial situation of Conditional non-prosecution in China .....</b>	<b>19</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Introduction of the situation.....</b>	<b>19</b>
Section 1	The People's Procuratorate in the Changning District of Shanghai-the first exploration.....	19
Section 2	The People's Procuratorate in the Pukou District of Nanjing -Ranked as the first pilot unit.....	19
Section 3	The People's Procuratorate in the Chang'an District of Shijiazhuang --the first "community service order" .....	20
Section 4	The People's Procuratorate in Beilun District of Ningbo"Beneficence instead of penalty" .....	20
Section 5	The People's Procuratorate in Jiangle County of Fujian--confronted with neighborhood light injury cases .....	21
<b>Subchapter 2</b>	<b>Conclusion and analysis.....</b>	<b>21</b>
Section 1	The difference of the target .....	22
Section 2	The discrimination of the crime application range .....	22
Section 3	Different procedures to Non-prosecution of Additional Conditions .....	22
Section 4	Different surveys deadline .....	22
Section 5	Examine a variety of forms helpers .....	23
<b>Chapter 5</b>	<b>The Constructions of Non-prosecution of Additional Conditions of China .....</b>	<b>24</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>The analysis of the necessity to establish the conditional non-prosecution system in China .....</b>	<b>24</b>
Section 1	Conducive to make up the shortage of Chinese current non-prosecution system .....	24
Section 2	Conducive to reasonably and effectively allotting the judicial	

resources .....	24
Section 3 Conducive to implement the criminal policy of tempering justice with mercy .....	25
Section 4 Conducive to integrate into society for criminals .....	25
Section 5 Conducive to better build a harmonious society .....	26
<b>Subchapter 2 How to establish and improve non-prosecution system in China</b> .....	<b>26</b>
Section 1 Improve legislation .....	26
Section 2 Regulating the operation mode .....	27
Section 3 Establishing the relative supporting mechanism .....	30
<b>Conclusion .....</b>	<b>33</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>34</b>

厦门大学博士论文摘要

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 前 言

新一轮司法体制改革方案通过后，最高人民检察院于 2009 年年初出台了《关于贯彻落实〈中央政法委员会关于深化司法体制和工作机制改革若干问题的意见〉的实施意见——关于深化检察改革 2009—2012 年工作规划》，其中涉及的一项重要内容就是建立附条件不起诉制度。附条件不起诉是西方审前程序中检察官行使自由裁量的方式之一，从某种意义上来说也是对体现起诉便宜主义精神的酌定不起诉的灵活运用和适度调整。近年来，我国一些基层检察院开始进行附条件不起诉制度的试点工作，为了规范附条件不起诉工作的实施，一般都制定了试行办法，并具体规定了附条件不起诉的适用条件、范围、程序和考察监督等，试点工作取得了良好的社会效果，也探索、总结了许多有益的经验 and 做法，但由于附条件不起诉在我国现行的刑事诉讼法中并未予以明确的规定，因此在理论界和司法实务界中产生了较大的争议，褒贬不一。

随着我国公诉制度改革的不断深化，建立附条件不起诉制度的呼声日益高涨，现阶段我国吸收和借鉴他国的先进经验，并结合现实需要构建出符合我国国情的附条件不起诉制度具有深刻的现实意义，附条件不起诉反映了恢复性司法的价值理念，其功效在于发挥刑罚的教育、挽救功能，有利于刑罚轻缓化、个别化，有利于犯罪人的人格矫正，有利于节约司法资源，提高诉讼效率。纵观其他国家（地区）附条件不起诉制度实施的情况以及我国大陆地区近几年的探索与实践，建立附条件不起诉制度已是我国大陆刑事诉讼法修改的必然选择，因此，笔者试图对附条件不起诉制度的若干问题进行探讨，以期对附条件不起诉制度在我国的构建和顺利推行有所助益。

## 第一章 概述

### 第一节 附条件不起诉的定义和特征

附条件不起诉,在我国又被称之为“暂缓起诉、暂缓不起诉”等,是一些基层检察院近年来推行的一项机制创新。所谓附条件不起诉制度是指检察机关对符合一定条件、应当负刑事责任的犯罪嫌疑人,暂时不作出是否起诉决定,代之以设立一定的条件(含期限性条件)进行考察,而后根据其考察期间的表现作出不起起诉或者起诉决定的工作机制。<sup>①</sup>即为:人民检察院在审查起诉时对于行为已经构成犯罪但罪行较轻的犯罪嫌疑人,综合考量其客观犯罪事实、主观的悔罪表现以及其他一些相关因素后,运用自由裁量权作出的一种附条件不予以起诉的处理决定,其规定一定的考验期,要求犯罪嫌疑人在该考验期内履行一定的义务,如果犯罪嫌疑人在考验期内遵守相关法律规定,并积极履行了义务,检察机关将不再对其进行起诉,诉讼程序即告终止;反之,如果犯罪嫌疑人在规定期限内不履行相关义务,或者违反了相关法律规定,检察机关就要对其进行起诉,请求法院追究其相应的刑事责任。

附条件不起诉制度具有如下特征:(1)不起诉附有条件。附条件不起诉必须附加条件或者期限,这与我国现行法律中所规定的其他不起诉制度有着本质的区别。附条件不起诉设置了一定的考验期间,要求犯罪嫌疑人在考验期内必须履行一定的义务并遵守相关规定,如果其没有违反规定,检察机关就会做出不起诉决定,反之,检察机关就会追究其刑事责任,提起公诉。(2)作出附条件不起诉决定的主体只能是检察机关。附条件不起诉作为公诉权之一部分,而公诉权又依法应当由检察机关行使,因此是否对犯罪嫌疑人采取附条件不起诉,只能由检察机关决定。(3)附条件不起诉制度是一种起诉裁量制度,是检察机关享有的暂时搁置起诉的一种自由裁量权。附条件不起诉的决定作出后,案件的最终处理结果具有不确定性,由于所附的条件,因此在“不起诉”的期间内其诉讼程序并未完全终结,而是处于一种待定状态,案件的最终处理结果具有不确定性,起诉或不起诉取决于犯罪嫌疑人在考察期的表现和是否被发现新罪等。

<sup>①</sup> 此概念取自福建省大田县检察院 2010 年 6 月制定的《附条件不起诉案件实施办法(试行)》。

## 第二节 与其他不起诉制度的区别

从我国现行的法律规定来看，不起诉是指人民检察院对公安机关侦查终结移送起诉的案件或者自行侦查终结的案件，经审查认为犯罪嫌疑人具有法定的不予追究刑事责任的情形，或者犯罪情节显著轻微依法不需要判处刑罚或者可以免除刑罚的，以及证据不足不符合起诉条件的，作出不向法院起诉的处理决定，不起诉的决定具有确定的终止公诉程序的效力，即具有确定性和终局性，检察机关一旦对犯罪嫌疑人作出不起诉决定，就意味着诉讼程序的终结，非有法定事由不得就同一案件再行起诉，而附条件不起诉是介于起诉与不起诉之间的一种诉讼效力待定的做法，是对起诉制度的发展和理论延伸。

### 一、与法定不起诉的区别

法定不起诉规定体现在我国现行《刑事诉讼法》第142条第1款，即犯罪嫌疑人有《刑事诉讼法》第15条规定的情形之一的，人民检察院应当作出不起诉决定；在法定不起诉中检察机关没有任何自由裁量的余地，当符合法定情形时，必须作出不起诉决定以终止刑事诉讼，而附条件不起诉则是检察机关运用自由裁量权的结果，是检察机关审查个案后，综合考虑犯罪嫌疑人的犯罪情节和悔罪表现，经过权衡认为不起诉更有利于改造犯罪嫌疑人，且更有利于实现刑罚的目的时，作出的不予以起诉的决定。法定不起诉与附条件不起诉的区别在于，前者没有斟酌决定的余地，后者却有自由裁量之空间。

### 二、与酌定不起诉的区别

附条件不起诉与酌定不起诉是两种既相似又不同的制度，从检察机关的不起诉裁量权来看，二者都是起诉便宜主义的集中体现，均属于检察官自由裁量权的范围，两者的区别在于：一是适用条件不同。酌定不起诉的适用条件为“犯罪情节轻微，依照刑法规定不需要判处刑罚或者免除刑罚的”，而附条件不起诉可超出此范围适用于一些其它的轻罪案件。在酌定不起诉中，检察机关行使裁量权考虑更多的是犯罪本身的因素；而在附条件不起诉中，检察机关不局限于案情，更多地要考虑到犯罪嫌疑人个人情况或者基于公共利益的考量。二是效力不同。酌定不起诉是终止诉讼的程序，具有不起诉的确定效力，检察机关只能基于新的事实和理由，才能对犯罪嫌疑人提起诉讼；而附条件不起诉则是在起诉与不起诉之

间增加一种中间性的中止诉讼方式，建立起阶梯式的起诉裁量制度，从而实现起诉制度的衔接与协调，最终是否诉讼取决于犯罪嫌疑人在考察期内的具体表现和是否有其他需要追究刑事责任的情形。

### 三、与存疑不起诉的区别

附条件不起诉也不同于存疑不起诉，对于存疑不起诉，我国《刑事诉讼法》第140条第4款明确规定：“对于补充侦查的案件，人民检察院仍然认为证据不足，不符合起诉条件的，可以作出不起起诉的决定”。存疑不起诉并非检察官自由裁量之范围，对于证据不足且经过补充侦查后证据仍然不足的情形，检察机关同样没有自由决定起诉或者不起起诉的选择权，而应当作出不起起诉决定，是起诉法定原则的体现，而附条件不起诉主要体现的是检察机关的自由裁量权。另外，存疑不起诉是由于证据不足而不符合起诉条件，因此，在前提要件上也不同于以符合起诉条件为特征的附条件不起诉。



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