

【军事法学】

加拿大军事检察体制现代化建设概览

游雅南

(西安政治学院 军事法学系 陕西 西安 710068)

摘要: 传统的英美法系国家对军事司法往往偏重战争适应性,对公正性关注不够。加拿大在 1998 年、2008 年、2013 年分别多次对《国防法》进行修订,奠定了其现行的军事司法制度基础,较好地兼顾了二者的平衡,在解决这个两难的问题上走到了英美法系国家前列。特别是在军事检察制度方面,立法者以修订《国防法》为契机,多角度着手对军事检察体制进行调整与完善,力求使其摆脱军事指挥权的控制和干涉,从而将公平、正义价值提升到与纪律、秩序相同的高度,不断增强军事检察制度的独立性。

关键词: 加拿大; 军事检察体制; 国防法; 军纪法; 女王规则与训令

中图分类号: E266 **文献标识码:** A **文章编号:** 1008-5815(2015)02-0072-05

一、加拿大军事检察体制现代化建设的简要回顾——索马里事件

1992 年,索马里正处于饥荒和内战之中。作为联合国成员之一,加拿大派遣空降团 900 名精英突击队员前往索马里执行维和任务。部队到达之初备受当地民众的欢迎与尊敬,但不久加拿大军人在维和旗帜下对索马里平民实施的一系列暴行便浮出水面。

1993 年 3 月 4 日,一名索马里人误入加拿大在索马里的贝兰德文基地后被枪杀。虽然此案疑点重重,但军事警察并未调查此事。相反,这名索马里人的尸体被用作向士兵展示如何通过刺进喉咙切开气管促使伤员呼吸的医疗实践后,便装进裹尸袋送进了当地医院。12 天之后,又一名索马里少年被加拿大维和士兵折磨而死。1993 年 3 月 16 日晚,一名加拿大士兵在一座废弃的美军基地内发现了 16 岁的阿内罗,他认定这个索马里男孩是想穿过美军基地到加拿大军营偷窃食物和水,但阿内罗声

称自己是来找走丢的妹妹。随后,阿内罗被带到几名士兵面前进行拷问,他们边殴打边拍摄“战利品”照片。几小时后,这名索马里少年停止了呼吸。然而,由于当时部队高层对“索马里事件”态度纵容,使得加拿大维和部队故意隐瞒真相,企图包庇士兵的犯罪行为。

整个事件曝光后,引起了公众和媒体对军事司法制度弊端的广泛关注,索马里军事丑闻被称为“加拿大国家的耻辱”,它暴露出军事检察制度及军事审判制度都受到指挥当局控制,无法有效地履行其职能作用的缺陷。^[1]对此,政府立即成立了索马里驻军调查委员会,同时还委托加拿大最高法院首席大法官布朗·狄克逊率领的特别质询团对军事司法体制进行全面评估。1997 年,调查委员会和特别质询团相继提交了评估报告,加上之前布朗·狄克逊特别质询团制作的关于军事警察和调查局的报告,它们共同促成了军事司法体制全面改革。政府充分采纳了改革建议,于 1998 年 10 月 1 日通

过国防法修正案(Bill - 25) ,1999 年 9 月 1 日颁布实施。^[2]就军事检察制度而言,新《国防法》重新厘定了军事检察机关的职权作用,限制削弱了指挥官的起诉权,着重突出和提升军事检察机关的独立性,从而完善权力配置模式,增强其透明度和合理性。

二、加拿大军事检察局的设立

《军纪法》修改前,军事指挥官在起诉环节占主导地位并享有决定权,即有权直接将案件不做犯罪处理,有权采取行政措施,有权直接起诉或指导法律军官起诉,有权同时采取行政措施和提起公诉。^①对于已经提起公诉的案件,指挥官不论该案件是否归其管辖,均有权撤销对被告的指控。倘若有部分案件分流至“公诉机关”,那么在原来的制度模式下,军事刑事诉讼公诉案件的公诉人是由军事法庭召集当局从在军法署长办公室工作的法律军官当中指定的,因而军事公诉人在军事审判中所扮演的,只是该召集当局代理人的角色,他们无权根据自己的判断对指控作出修改,或者独立决定是否需要将案件提交军事法庭审判。^[3]

由于军事指挥官在案件调查和起诉两环节拥有过多的裁量权,导致其直接控制着军事审判程序的启动,严重制约了军事司法功能的发挥,而且也容易导致调查权起诉权的滥用,进而滋长军事司法腐败。因此,重新设计起诉程序,完善权力配置模式,增强军事司法公正合理性,成为加拿大《国防法》修改的重要内容之一。为了从组织上加强军事检察工作的独立性,《国防法》规定在军法署之下设独立的军事检察局,并于 1999 年 9 月 1 日正式建立。军事检察局受军法署的领导和监督,其人员组成主要有军事检察局长、副局长、检察官和其他工作人员,他们负责案件审查,向军事法庭提起公诉、法庭指控和在军事上诉法院进行上诉。

(一) 人员构成

根据《国防法》规定,加拿大军事检察局主要由局长、副局长、正规部队及预备役部队检察官组成,其他人员还包括行政事务辅助人员和执行军事检察局长委派之任务的文职,比如平民律师助理。军事检察局长由国防部长任命,人选则一般在军法署

长办公室从事法务工作的高级法律军官范围内选拔,而且必须是省级律师协会至少有 10 年执业资历的大律师或律师。军事检察局长的任期为 4 年一届,且不得超期任职。现任军事检察局长为海军上校莱维勒利,他于 2013 年 9 月由加拿大国防部长任命。如果由于某种原因需要免去局长职务,应先通过调查委员会的正式提议,然后由国防部长履行该职责。对于选任的检察官而言,他们在满足军人身份的同时还须是省级或地区级法律协会的成员。检察官的任期时间一般为 3 至 5 年。^[4]

(二) 组织体系

加拿大军事检察局是行使公诉权的职能部门,总部设在渥太华,主要负责处理行政事务、上诉、案件的资料数据收集与研究,必要时也参加其地处于安大略省的军事刑事诉讼活动。其他区域性军事检察办公室共有 4 个,按照东、西、中、大西洋地区的划分,分别设在魁北克省的瓦尔卡尔捷、阿尔伯特省的埃德蒙顿、安大略省的渥太华和新斯科舍省的哈利法克斯。每个检察办公室配有 2 名正规部队检察官,全加拿大配有 9 个预备役检察官职位。为了满足海外军事行动需要,加拿大军事检察工作还可从国内延伸至国外,即派人员参加域外驻军的刑事诉讼活动。

(三) 培养训练

为了增强军事检察官的学识、技能、法律素养以及高效敏锐的判断力,加拿大为他们提供了多种学习进修机会,比如参加加拿大律师协会及其分支机构、加拿大联邦法律协会、安大略皇冠律师协会等举办的会议和培训课程。这些活动不仅可以提升专业技能,更促使军事检察官与来自地方检察系统的同僚增进交流加深联系。除了依托地方在职培训外,军事检察局每年还针对正规部队及预备役部队检察官举行为期一天的研讨会,旨在厘清热点难点问题,提升办案技巧。该研讨会的召开实际上属于军法署法律继续教育计划的一部分内容。此外,军事检察官仍需参与种类繁多的其他培训项目,内容包括:法律人员中级培训、法律人员高级培训、专业军事教育课程、军事技能训练(如急救训

① 《军纪法》是 1998 年修订后《国防法》的第三部分内容。

练、通晓武器装备训练等)。

除自身能力提升外,军事检察院还承载参与一些“培养计划”。比如,对在军法署工作的初级法律军官进行在岗培训;对在加拿大国家军事调查局工作的军事警察开展军事司法相关业务指导;担任为期一周的军事司法法律官员中级培训课程的教官等。

(四) 责任义务

加拿大军事检察局长统揽军事检察院全部工作,他不仅进行业务指导,也负责处理其职责范围内的一切投诉问题。《军纪法》和《女王规则与训令》是加拿大军事检察院工作人员必须遵循的最高行动纲领,与此同时他们还要在其所属法律协会的规章制度框架内行事。军事检察局长对军法署长负责,受军法署长监督管理,因此一旦有他人对军事检察局长的履职能力提出质疑,军法署长则有责任接受并作妥善处理。

三、加拿大军事检察院工作职责划分

(一) 主要工作

加拿大军事检察院是其军事司法体系的重要组成部分,它的设立体现出该国在军事司法价值的选择上既注重公正价值也突出安全价值。

为保证军事司法制度继续朝着现代化的方向迈进,军事检察院承载着多项重要任务:(1)对军事犯罪的调查和初步指控提供法律咨询意见;(2)向军事法庭提起公诉前审查核实案件情况;(3)做好庭前准备工作;(4)确定指控罪名并向军事法庭提起公诉、法庭指控;(5)指导案件进入上诉程序;(6)若对军事上诉法院判决结果有异议,可协助上诉至加拿大最高法院;(7)作为加拿大军方代表出席拘留审查听证会、特别法庭和其他会议;(8)管理、指导加拿大国内及海外军事检察工作;(9)发展、深化军事检控政策、加强军人法制观念;(10)参与教育、培训与军事司法体系有关的其他工作人员。

(二) 军事检察局长

修正后的《国防法》增强了军事检察独立性,新设军事检察局长独立担负检察职能。《国防法》第

165.1—165.17条规定明确划定了军事检察局长的职责范围。如,对军事检察局长的任职条件和任职时间作了具体规定;军事检察局长担负所有移交至军事法庭审理的案件之军事检察工作;即便案件进入审前罪行指控程序,^①军事检察局长也有权决定是否递交起诉书继续诉讼;军事检察局长有权在将案件移交军事法庭审理之前撤销指控,如果案件已进入审判程序,经军事法庭准许,军事检察局长也可撤销指控;对于军事法庭的裁决,除被告可提出上诉外,国防部长或其指定的检察官也可提出上诉。如果国防部长提出上诉,则由军事检察局局长担任其上诉律师以便提供法律咨询意见。与此同时,军事检察局长需及时向军法署长汇报上诉程序进展情况。可见,这些规定不仅有助于提高军事检察局长的权威和自主能力,还强化了军事检察工作的合法性以及独立性。

(三) 军事检察官

作为军事检察院的主要成员,军事检察官在军事检察局长的领导下履行各项职责。

主要包括:(1)经指挥官或加拿大国家军事调查局对案件的调查后,军事检察官需审查所有提交的指控案件并作出是否将案件交由相应的指挥官即决审判,或者是否将案件交军事法庭审判,或者是否撤销指控的决定;(2)对加拿大国家军事调查局调查具体案件时所提出的要求给予及时的法律帮助,比如调查局的军事警察经与军事检察官协商后,应根据调查结论并结合军事检察官的法律建议对嫌疑人提出初步指控;(3)确定被指控的罪名;(4)军事法庭审判(一审程序)以军事检察官向军事法庭行政主管提交起诉书而启动;(5)军事检察官可根据具体的案件性质、危害性、可判处的刑罚,选择相应的军事法庭;^②(6)做好庭前准备工作并出庭支持控诉;(7)作为国防部长指定的人员参加上诉活动。

四、加拿大军事检察院的管辖权

(一) 属人管辖

从人员管辖来看,加拿大坚持非军人不受军事审判的一般原则,同时把与军事行动密切相关的非

^① 此为案件进入审判前的一个重要阶段。进入该程序后,涉嫌犯罪的人员被称为被告,且有权请律师,除非这名被告已被关押在看守所内。

^② 加拿大原军事法庭组织形式共有四种类型即军纪法庭、常设军事法庭、高级军事法庭、特别高级军事法庭。2008年修订后的《国防法》规定,四种法庭类型减为两种,即常设军事法庭和高级军事法庭。

军人纳入军事司法管辖的范围内。具体而言,加拿大军事检察机关管辖的人员包括:(1)正规部队的军官和士兵;(2)特种部队的军官和士兵;(3)接受操练或训练、身着军服、正在执勤等情况下的预备役部队的军官和士兵;(4)某些他国现役军人;(5)境外驻军人员;(6)随军人员;(7)军校学员;(8)间谍;(9)因军事犯罪或犯罪嫌疑而被民间当局或军队羁押人员;(10)自愿接受《军纪法》约束的军队中服务人员。

(二) 案件管辖

专门检察机关的建立旨在促进某类案件检控的专业化和集中化,提高办案效率,避免一些普通检察机关诉讼固疾,如成本高和拖延等,所以在案件管辖范围上明确区别于普通检察机关。设立军事检察机关就是考虑到军队的特殊功能、军人职业、军事刑法和军事犯罪等的特殊性,其目的是快捷及时处理军队中的犯罪行为,从而维护军事纪律和军事秩序,故此,《军纪法》规定加拿大军事检察机关管辖的案件范围是特定的刑事案件:(1)纯军事犯罪,即军纪法规定的而《加拿大刑法典》中未规定的犯罪;(2)军人所犯普通罪,即军纪法规定可由军事司法机关管辖的加拿大刑法典中的民事犯罪(civil offence);(3)驻海外部队人员违犯驻守国法律的犯罪。

五、加拿大军事检察院参与的诉讼程序

在加拿大,军事犯罪案件由指挥官或国家军事调查局负责调查,案件调查结果出来后,经检察官分流案件。一部分案件被撤销;一部分案件交由相应的指挥官即决审判;一部分案件移送给军事检察院,由其负责向军事法庭起诉。具体而言,军事审判程序包括即决审判、一审和上诉三个部分。即决审判由指挥官独任主持,军事检察官并不涉及其中,只有后二者即一审和上诉审由军事检察官或军事检察长具体参与。

军事法庭一审程序以军事检察官向军事法庭行政主管提交起诉书而启动。军事法庭行政主管接到起诉书后,应当迅速召集军事法庭,并在开庭前24小时内,将起诉书副本送达被告,同时告知被

告及军事检察官军事法庭组成人员名单。法庭审理首先由控方进行开庭陈述,以便法庭熟悉案情和指控要点以及将要提出的证据。开庭陈述后,控辩双方对证据证人进行交叉询问。控方举证后,辩方有权以“一个甚至多个对指控至关重要的问题未得到证明”为由提出撤销指控动议。此时,控方必须提出证据证明指控的每一要素,并达到“存在一定证据能让法官或陪审员从中得出定罪结论”的程度。否则,被告将被无罪释放。辩方举证、质证完毕后,向法庭作总结陈词。最后控方向法庭作总结陈词。法庭审理完毕,军事法官宣布休庭,法庭进行评议。

对加拿大军事法庭的判决,存在两重上诉救济渠道。首先是向加拿大军事上诉法庭上诉。^①军事检察院主要参与对无罪裁决的上诉和对量刑的上诉。(1)对无罪裁决的上诉。国防部长和军事检察长或国防部长指定的军事检察官可以以法律问题为由对无罪裁决提出上诉,也可就存在法律问题为由对“被告人因精神异常不适于受审”的裁定进行上诉。(2)对量刑的上诉。国防部长和军事检察长或国防部长指定的军事检察官可以对量刑的合法性提出上诉,经军事上诉法庭同意也可对量刑的合理性提出上诉。其次,对于军事上诉法庭判决的案件,国防部长和军事检察长或国防部长指定的军事检察官还可以就判决中一名军事上诉法庭法官有异议的法律问题为由或经最高法院同意就所有法律问题向最高法院上诉。最高法院对其进行审理,此判决为终审判决。

六、加拿大军事检察院与其他机构的关系

(一) 军事检察院与军法署

军事检察院是军法署下设的一个相对独立的机构,军事检察长向军法署长负责。根据修改后的《国防法》规定,军事检察长受军法署长监管,因军法署长是加拿大总督、国防部长和军队的法律顾问,故军法署长有权发布书面命令或指示对全局或具体的军事检察工作进行部署和指导。军事检察长在确保这些指令顺畅执行的同时,得观察它

^① 加拿大军事上诉法庭的上诉有着严格分类,各类上诉的处理方法不同。主要有四种,分别是定罪上诉,对无罪裁决的上诉,对不适宜受审裁定的上诉,对量刑的上诉。

们是否符合军事检察工作实际需要并及时向军法署长反馈汇报。此外,军事检察局长还须在其任职期间就军事检察各项工作向军法署长作年度报告。

(二) 军事检察局与国家军事调查局

加拿大国家军事调查局独立于指挥序列,主要负责调查严重或敏感或对社会影响较大的军事犯罪案件。军事检察局与国家军事调查局之间虽然彼此独立互不隶属,但他们因工作性质却往来密切,形成一种携手合作、相互支持的关系。军事警察在得出调查结论并与军事检察官协商后有权提出初步指控,军事检察官在此基础上提供相关的法

律帮助包括有:搜查证的使用是否合法;具体调查步骤中的一些时效期限可否续期或延长;进行初步指控时应结合军事检察官的法律建议等。起诉意见交至军事检察局后,则由军事检察长或军事检察官决定案件是否起诉及指控的内容;选择所需军事法庭类型;担负军事法庭中的控诉职能。一旦案件确经查证需要起诉至军事法庭,国家军事调查局应提供更多证据支持军事检察局的公诉以及协助其进行其他工作,例如像送达传票;进行由检察官要求的额外调查;维护证据的安全性和真实性等。

参考文献:

- [1] Winslow Donna. The Parliamentary Inquiry into the Canadian Peace Mission in Somalia ,Strengthening Parliamentary Oversight of International Military Cooperation and Institutions , July 2002.
- [2] The First Independent Review by the Right Honourable Antonio Lamer. P. C. , c. c. , C. D , of the provisions and operation of Bill C - 25 , An Act to amend the National Defence Act and to make consequential amendments to other Acts , as required under section 96 of Statutes of Canada 1988 , c. 35.
- [3] 吴新元. 加拿大 < 军纪法 > 的修改 [A]. 西安政治学院军事法学研究所. 军法论丛第一辑 [C]. 北京: 海潮出版社 2003.
- [4] Bill C - 15: An Act to amend the National Defence Act and to make consequential amendments to other Acts , Library of Parliament , Ottawa , Canada , 2013.

An Overview of Modernization of Canadian Military Procuratorial System

You Yanan

Abstract: The traditional Anglo - American Legal System countries tended to be skewed toward war adaptability to the military justice , fairness is not enough to pay attention to. Canada reformed its Nation Defence Act in 1998 2008 and 2013 , which laid a good foundation of military justice system and balanced the military and fairness. After the reform , the Canadian military justice system has taken the lead worldwide. In the military procuratorial system , legislators to the revision of Nation Defence Act as an opportunity , multi angle proceed with the adjustment and perfection of it. Canada seeks to make the military procuratorial system out of military command control , which will enhance the value of fairness and justice to the same height as discipline and order , strengthening the military system of procuratorial independence.

Keywords: Canada; Military Procuratorial; Nation Defence Act; Code of Service Discipline; Queens Regulations and Orders for the Canadian Forces

[责任编辑: 杨蕾]