

# 辩护律师如何有效参与刑事合规

《法人》特约撰稿 杨帆

随着 2022 年 4 月涉案企业刑事合规改革全面推开，中国的刑事合规大时代到来。刑事诉讼中融入合规，极大改变了传统律师企业犯罪辩护的进程与思路。面对这一变革，辩护律师应主动出击，对刑事辩护的形式、内容进行拓展和充实，确保对刑事合规程序的有效参与。

## 辩护律师有效参与刑事合规的意义

辩护律师在刑事诉讼中的重大作用不言而喻，刑事合规对诉讼程序的变革赋予辩护律师在刑事程序中更为特别的意义。首先，回应刑事合规的要求，保障刑事合规目的实现。相较一般犯罪辩护，刑事合规辩护无论形式还是内容都发生了巨大变化。一方面，合规已成为一种独立的刑事辩护方式或策略。另一方面，辩护律师因为最了解案件，须同时参与合规体系重建。形式上的独立性和内容的复杂性、多样性决定了刑事合规辩护工作的强度和难度大幅度增加。因此，刑事合规案件辩护，通常须组建专业团队。

其次，实现认罪认罚视域下“协商性诉讼”的诉讼结构平衡。2018 年，刑事诉讼法正式确立认罪认罚从宽制度后，契约和协商的理念深入贯彻刑事诉讼全过程。刑事合规实质是企业与追诉机关的合作，因此，企业认罪认罚是合规应有之义。在刑事合规案件中，检察机关更是合规程序主导者和最终决定者。被追诉企业诉讼条件和能力先天不足，无法与控方抗衡。辩护律师以专业能力和丰富刑事经验，可有效充实辩方力量，实现认罪认罚视域下“协商性诉讼”的诉讼



CFP

结构平衡。

最后，最大程度保护企业的合法权益。刑事合规中，企业方拥有较大的自主权和自治权。但企业对刑事合规业务并不是非常熟练，很大程度依赖专业律师的建议，才能实现企业诉讼利益最大化。同时，被追诉企业各项诉讼权利也存在被侵犯的风险。辩护律师的参加，可有效预防上述风险发生。

## 刑事合规程序中辩护律师的功能定位

刑事合规中的辩护律师，主要行使传统的刑事辩护职能以及刑事合规非诉功能。

在传统刑事辩护的基础上，刑事合规的辩护要注意以下问题：

1. 刑事合规程序辩护的多样化选择。世界各国刑事合规的一个共同做法，就是通过程序分流实现刑事合规的程序激励。其中最典型的做法，有美国的合规暂缓起诉和不起诉制度。后来，英国、法国等国，纷纷仿效美国，确立了暂缓起诉制度。中国试点中的企业合规改革，也将合规不起诉作为主要程序激励措施。因此，辩护律师在进行辩护策略和方向选择时，可根据企业犯罪的具体情况，争取获得相应程序激励。

2. 刑事合规实体辩护的充分运用。刑事合规对犯罪的预防，主要是通过将刑法规范中预防犯罪的注意义务，转化为企业合规计划来实现。因此，欧美等地基本上将合规纳入刑法体系中。中国刑法对企业犯罪的追责实现“主客观相统一”原则。但企业合规在中国刑法中缺乏明确规定。当前试点改革中，已经对实体激励提出了一些具体要求，一些辩护律师已经开始尝试在“主客观相统一”原则基础上，逐步引入实体激励的辩护思路。合规实体辩护的充分运用，是刑辩律师有效参与刑事合规的重要路径。

辩护律师已经获得涉案企业的信任，对企业运作以及案情熟悉、了解。企业出于保护商业秘密或工作便利的考虑，会将与刑事辩护相关合规建设工作委托给辩护律师，主要工作包括合规计划打造、应对政府和检察机关的合规调查、参与企业合规体系建设。

刑事合规程序中，有效合规计划是刑事合规的核心内容和实质手段。其作为企业换取合规激励的

证据、认罪认罚从宽协商的筹码、企业自治管理的举措，贯穿刑事合规程序始终。因此，打造有效合规计划，是刑事合规中企业和辩护律师工作的重点。

刑事合规程序进行过程中，企业还会同时面临来自海关、工商、税务等政府部门以及检察机关的各种调查。辩护律师的具体工作主要包括：做好行政合规调查和刑事合规调查的衔接；协助调查机关查明违法犯罪事实，分清企业和自然人个人的法律责任；协助企业提交调查证据；做好强制性调（侦）查措施中企业权利的保护。

企业犯罪暴露的是企业某个或某方面的风险点。着眼于企业长远、全面的发展，企业一般会以此为契机，深挖犯罪原因，同时对企业全部风险点或隐患进行全面体检诊断，以增强企业抵抗力。辩护律师结合案件对企业进行体检具有先天优势。从体检涉及领域来看，包含“常规体检”和“专项体检”。辩护律师最重要的工作是根据体检结果，对企业进行全面合规建设。

### 辩护律师有效参与刑事合规的障碍

近几年，中国刑事合规在检察机关主导下快速发展。但就辩护律师对刑事合规参与而言，社会大众、企业、律师自身以及各项制度、机制建设，似乎并没有做好充足准备。

（一）对律师参与刑事合规的“误解”。因为企业涉嫌犯罪，甚至一些企业的犯罪影响到广大民众切身利益，引起了社会公愤。而作为企业的辩护律师，从维护委托人合法利益最大化的角度出发，为企业确定是否认罪认罚、如何认罪认罚等具体策略，而该策略可能会与公诉机关、被害人的某些利益诉求冲突，引起不满，辩护律师在刑事合规程序中如同“戴着脚镣跳舞”，无法充分发挥相应职能与作用。

（二）律师刑事合规专业性不足。全球范围内，

律师在刑事合规中是不可或缺的重要参与主体。在中国,刑事合规可谓一个全新的业务,全国除了极少数律所及律师开始涉猎刑事合规业务,大多数律所和律师的刑事合规业务意识尚未建立。全国范围内,专业从事刑事合规的律所、律师甚少。面对重大刑事合规案件,中国律师明显力不从心。

(三) 律师参与刑事合规的制度保障缺失。由于整个刑事合规制度处于初创期间,因此辩护律师参与刑事合规的制度、机制及辩护律师权利保障处于严重缺失状态。一方面刑事诉讼法、律师法等基本法律未对辩护律师参与刑事合规作出回应;另一方面,涉及辩护律师参与刑事合规的一些重要事项,尤其是辩护律师在刑事合规中的特别权利保障,现行法律并未涉及。

### 律师有效参与刑事合规的路径

刑事合规将是未来很长一段时间内中国社会治理和司法改革的重大事件,应着重从以下几个方面保障辩护律师有效参与刑事合规:

(一) 转变观念。2019年1月,中国刑事案件律师辩护全覆盖试点改革扩大到全国。辩护律师覆盖扩大到包含刑事合规的全部诉讼流程,是将来刑事诉讼发展的必然趋势。辩护律师有效参与是刑事合规改革顺利推进的重要保障,是维护当事人合法权利的有力支撑,是建立国家法治秩序的基石。缺乏辩护律师有效参与的刑事合规制度,将永远不可能驶入现代法治轨道。


(二) 提升辩护律师刑事合规的业务能力和专业素质。主要包括:

1. 律师事务所专业刑事合规团队的培养。刑事合规业务专业性强,尤其涉及大型企业、跨国企业的刑事合规,需要经验丰富、业务娴熟的刑事合规团队分工负责,才可高效完成。因此,国际上涉及刑事合规的重要案件,如法国巴黎银行案、西门子贿赂案等,都是在专业律师团队共同努力下完成。面对中国刑事

合规业务快速发展,律师事务所应该成立企业刑事合规业务部,提前战略布局,储备专门的刑事合规人才。

2. 律师刑事合规综合素质与能力的提升。刑事合规目标多样、内容复杂,并不单纯是一个刑事辩护的问题,而是一个兼跨公司运营、金融与证券投资、税收监管等多个领域的综合性事项。因此,刑辩律师虽然以辩护为主要职责,但同时还需要具备与刑事合规相关的知识、技能、专业经验。

3. 加强律师之间的合作。刑事辩护律师有思维方面的优势,也存在知识、经验的弱项,开展合规业务不能单兵作战,应当注重与非诉律师、民商事律师的合作,实现优势互补,共同完成帮助企业建立有效合规体系、维护企业合法权益之目的。在中国国际化发展背景之下,中国从事刑事合规的律师,还应加强与其他国家刑事合规律师团队的合作与交流。

(三) 强化辩护律师参与刑事合规的权利保障。主要包括:1. 刑事合规的程序参与权。辩护律师对刑事合规程序启动、进行、结果形成等活动享有程序参与权。2. “律师——委托人”特免权。律师与委托人及相关主体之间的交流不得被披露,更不得作为对其不利的证据使用。3. 获得合规信息的权利。辩护律师有权向检察机关、合规监管委员会等主体了解涉及刑事合规的重要信息。4. 对第三方组织组成人员有提出异议的权利。5. 代表企业与检察机关、第三方组织沟通、磋商的权利。辩护律师有权代表企业与检察机关、第三方组织就认罪认罚、重建合规体系等实质问题进行交涉。6. 其他权利。如以刑事合规为由申请强制措施变更的权利等。

[作者系广东外语外贸大学区域法治研究院副院长;本文为2022年国家社科基金一般项目“‘慎诉’视域下不起诉的范式改造研究”(项目编号:22BFX054)的研究成果之一]

(责编 惠宁宁)