

法律版

2007年司法考试 重点法条配套金题

5

刑事诉讼法·民事诉讼法与仲裁制度

法律考试中心 组编 刘玫 编著

怎样才能让司考对你不再是脑筋急转弯式的考试？

——适当做些练习是必要的。

练什么最合适呢？

——其一是法律条文；其二是案例。

法条是有限的，越练越熟越扎实，

才能以不变应万变；

案例是无穷的，应当精挑细选，

达到举一反三、事半功倍之功效。

名师铸就 助您成功



法律出版社

D926-44

43

:2007(5)

2007

2007 年司法考试重点法条配套金题

刑事诉讼法·民事诉讼法与仲裁制度

法律考试中心 组编

刘 玫 编著

法律出版社

编写说明

历年国家司法考试中,刑事诉讼法、民事诉讼法与仲裁制度、行政诉讼法三大诉讼法所占分值达到总分的1/3左右,其重要性不言而喻。由于诉讼法具有很强的实践性,其考试内容主要以测试诉讼法及相关司法解释为主,因此,诉讼法部分的复习以法条为主。但是,诉讼法及其相关司法解释内容非常庞杂,理论深奥而且知识点琐碎,复习起来难度很大,有时即使熟悉了相关法条,但应对模拟测试题还是不甚理想。本册涉及三大诉讼法中的民诉与仲裁和刑诉两大诉讼法,针对两者的特点,我们在总结多年司法考试辅导经验的基础上,应广大考生之需求,特编写此书。

本书将重点法条、司法解释和配套练习题及解析融于一体,无疑能使考生的学习效率大大提高,达到事半功倍的效果。本书主要包括以下栏目:

1. 重点法条。复习诉讼法的法条,掌握重点法条是其捷径。为了使考生准确理解法条的真谛,我们按照类型化法则对法条进行分类,对历年常考以及新出的重点法条按类选取,排列组合。

2. 相关链接。参照司法考试题型之设计和中国司法实践之丰富内涵,将其他法律规定及司法解释的相关内容在此进行归类和比照。

3. 配套练习。为了使法条的要旨得到展示并直接与司法考试相衔接,在法条之后,设置了配套练习题及解析,使考生巩固理解法条。

因时间仓促,本书中可能存在疏漏和不足,衷心希望广大考生对此书提出批评和建议,我们将不断修订改进。

预祝阅读本书的考生顺利通过司法考试!

编者

2007年1月

法规简称全称对照表

(依简称顺序排列)

简称	全称	制定机关和时间
被告人认罪案件意见	关于适用普通程序审理“被告人认罪案件”的若干意见(试行)	2003年3月14日,最高人民法院,最高人民检察院,司法部
公安机关规定	公安机关办理刑事案件程序规定	1998年4月20日公安部部长办公会议通过,1998年5月14日第35号公安部令发布施行
海事诉讼特别程序法	中华人民共和国海事诉讼特别程序法	1999年12月25日第九届全国人民代表大会常务委员会第十三次会议通过
检察院规则	人民检察院刑事诉讼规则	1997年1月15日最高人民检察院第八届检察委员会第六十九次会议通过,1998年12月16日最高人民检察院第九届检察委员会第二十一次会议修订
简易程序民事规定	最高人民法院关于适用简易程序审理民事案件的若干规定	2003年7月4日最高人民法院审判委员会第1280次会议通过
经济审判规定	最高人民法院关于在经济审判工作中严格执行《中华人民共和国民事诉讼法》的若干规定	1994年12月22日
立法法	中华人民共和国立法法	2000年3月15日第九届全国人民代表大会第三次会议通过
六机关规定	最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部、全国人大常委会法制工作委员会关于刑事诉讼法实施中若干问题的规定	1998年1月19日通过
律师法	中华人民共和国律师法	1996年5月15日第八届全国人民代表大会常务委员会第十九次会议通过,根据2001年12月29日第九届全国人民代表大会常务委员会第二十五次会议《关于修改〈中华人民共和国律师法〉的决定》修正
贸仲规则	中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁规则(2005)	中国国际贸易促进委员会/中国国际商会2005年1月11日修订并通过,2005年5月1日起施行
民事调解规定	最高人民法院关于人民法院民事调解工作若干问题的规定	2004年8月18日最高人民法院审判委员会第1321次会议通过

简称	全称	制定机关和时间
民事审判改革规定	关于民事经济审判方式改革问题的若干规定	1998年7月6日,最高人民法院
民事诉讼法	中华人民共和国民事诉讼法	1991年4月9日第七届全国人民代表大会第四次会议通过
民事证据规定	最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定	2001年12月6日最高人民法院审判委员会第1201次会议通过
民诉意见	最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见	最高人民法院审判委员会第528次会议讨论通过
名誉权问题解答	最高人民法院关于审理名誉权案件若干问题的解答	1993年8月7日
死刑二审开庭审理程序规定	最高人民法院、最高人民检察院《关于死刑第二审案件开庭审理程序若干问题的规定(试行)》	2006年8月28日最高人民法院审判委员会第1398次会议通过,2006年9月11日最高人民检察院第十届检察委员会第60次会议通过,2006年9月21日公布,自2006年9月25日起施行
适用简易程序意见	关于适用简易程序审理公诉案件的若干意见	2003年3月14日,最高人民法院,最高人民检察院,司法部
刑法	中华人民共和国刑法	1979年7月1日第五届全国人民代表大会第二次会议通过,1997年3月14日第八届全国人民代表大会第五次会议修订
刑事诉讼法	中华人民共和国刑事诉讼法	1979年7月1日第五届全国人民代表大会第二次会议通过,根据1996年3月17日第八届全国人民代表大会第四次会议《关于修改〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的决定》修正
刑诉解释	最高人民法院关于执行《中华人民共和国刑事诉讼法》若干问题的解释	1998年6月29日最高人民法院审判委员会第989次会议通过
再审立案意见	最高人民法院关于规范人民法院再审立案的若干意见(试行)	2002年9月10日
执行工作规定	最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)	1998年7月8日
仲裁法	中华人民共和国仲裁法	1994年8月31日第八届全国人民代表大会常务委员会第九次会议通过
专递邮寄送达规定	最高人民法院关于以法院专递方式邮寄送达民事诉讼文书的若干规定	2004年9月7日最高人民法院审判委员会第1324次会议通过
仲裁法解释	最高人民法院关于适用《中华人民共和国仲裁法》若干问题的解释	2005年12月26日最高人民法院审判委员会第1357次会议通过,2006年8月23日公布

目 录

法规简称全称对照表	1
-----------------	---

刑事诉讼法

刑事诉讼法	1
重点法条 1 刑事诉讼的基本范畴	1
重点法条 2 人民法院、人民检察院依法独立行使职权原则	1
重点法条 3 分工负责、互相配合、互相制约原则	2
重点法条 4 人民检察院法律监督原则	2
重点法条 5 保障诉讼参与人的诉讼权利	2
重点法条 6 具有法定情形不予追究刑事责任	3
重点法条 7 刑事司法协助原则	4
重点法条 8 专门机关和诉讼参与人	4
重点法条 9 立案管辖	7
重点法条 10 级别管辖	10
重点法条 11 地区管辖	11
重点法条 12 管辖的变通	13
重点法条 13 回避的适用人员	15
重点法条 14 回避的程序	16
重点法条 15 辩护人的范围	19
重点法条 16 辩护人介入诉讼的时间	19
重点法条 17 指定辩护	20
重点法条 18 辩护人的权利	22
重点法条 19 辩护律师取证	22
重点法条 20 拒绝辩护	24
重点法条 21 刑事代理	25
重点法条 22 证据的种类及特征	26
重点法条 23 刑事诉讼证明	29
重点法条 24 刑事强制措施的适用	31
重点法条 25 取保候审保证人的条件和义务	32
重点法条 26 被取保候审人的义务	34
重点法条 27 被监视居住人的义务	35
重点法条 28 刑事拘留和扭送	35
重点法条 29 逮捕的批准和决定程序	36
重点法条 30 逮捕的执行程序	38
重点法条 31 强制措施的变更或解除	38
重点法条 32 附带民事诉讼的成立条件	39
重点法条 33 附带民事诉讼的审判	41

重点法条 34	期间	42
重点法条 35	送达	42
重点法条 36	立案的条件	42
重点法条 37	立案监督	44
重点法条 38	讯问犯罪嫌疑人	44
重点法条 39	询问证人	45
重点法条 40	勘验、检查	45
重点法条 41	搜查、扣押	46
重点法条 42	查询、冻结存款、汇款	46
重点法条 43	鉴定	47
重点法条 44	通缉	48
重点法条 45	侦查阶段的律师帮助	48
重点法条 46	侦查羁押期限	50
重点法条 47	侦查中的撤销案件	51
重点法条 48	人民检察院的侦查适用	51
重点法条 49	补充侦查	52
重点法条 50	提起公诉的程序	53
重点法条 51	不起诉	54
重点法条 52	审级制度和审判组织	55
重点法条 53	公开审判	57
重点法条 54	公诉案件庭前审查	58
重点法条 55	开庭前的准备	60
重点法条 56	证人出庭作证	61
重点法条 57	调查核实物证、书证	62
重点法条 58	违反法庭秩序的处理	64
重点法条 59	一审裁判	65
重点法条 60	延期审理	66
重点法条 61	单位犯罪案件的审理程序	67
重点法条 62	被告人认罪案件	68
重点法条 63	第一审程序的期限	69
重点法条 64	人民检察院对审判活动的监督	69
重点法条 65	自诉案件第一审程序	69
重点法条 66	自诉案件中的调解与反诉	73
重点法条 67	简易程序适用范围	74
重点法条 68	简易程序的审判程序	75
重点法条 69	上诉、抗诉的主体	76
重点法条 70	上诉、抗诉的程序	78
重点法条 71	二审全面审查原则	79
重点法条 72	二审上诉不加刑原则	81
重点法条 73	二审程序的审理	83
重点法条 74	二审的裁判	85
重点法条 75	在法定刑以下判处刑罚的核准	87
重点法条 76	死刑立即执行的复核程序	88
重点法条 77	死刑缓期二年执行的复核程序	89

重点法条 78	申诉	90
重点法条 79	提起审判监督的主体和理由	91
重点法条 80	依照审判监督程序对案件的重新审判	93
重点法条 81	各种判决、裁定的执行程序	94
重点法条 82	执行的变更程序	96
重点法条 83	执行监督	99

民事诉讼法与仲裁制度

民事诉讼法		101
重点法条 1	适用范围与效力	101
重点法条 2	基本原则	101
重点法条 3	基本制度	103
重点法条 4	级别管辖	104
重点法条 5	一般地域管辖	105
重点法条 6	特殊地域管辖	105
重点法条 7	协议管辖	108
重点法条 8	专属管辖	109
重点法条 9	共同管辖	110
重点法条 10	移送管辖	110
重点法条 11	指定管辖	111
重点法条 12	管辖权转移	112
重点法条 13	管辖权异议	112
重点法条 14	审判组织	113
重点法条 15	回避	114
重点法条 16	当事人	115
重点法条 17	共同诉讼	117
重点法条 18	代表人诉讼	119
重点法条 19	诉讼第三人	120
重点法条 20	诉讼代理人	121
重点法条 21	证据种类	123
重点法条 22	证据保全	126
重点法条 23	证明责任	127
重点法条 24	举证和质证	131
重点法条 25	证据的判断	133
重点法条 26	期间的种类和计算	135
重点法条 27	期间的耽误和顺延	136
重点法条 28	直接送达与留置送达	137
重点法条 29	委托送达、邮寄送达与转交送达	137
重点法条 30	公告送达	139
重点法条 31	调解适用范围	140
重点法条 32	调解程序	141
重点法条 33	调解协议和调解书	142
重点法条 34	财产保全	144

重点法条 35	先予执行	146
重点法条 36	对裁定不服的处理方式	147
重点法条 37	妨害民事诉讼行为的种类	148
重点法条 38	对妨害民事诉讼强制措施适用	148
重点法条 39	起诉和受理	149
重点法条 40	审理前的准备	151
重点法条 41	开庭审理	152
重点法条 42	判决和裁定	153
重点法条 43	撤诉和缺席判决	153
重点法条 44	延期审理、诉讼中止和诉讼终结	154
重点法条 45	简易程序适用范围	156
重点法条 46	简易程序的具体适用	157
重点法条 47	上诉的提起与受理	159
重点法条 48	上诉案件的审理	160
重点法条 49	上诉案件的调解和裁判	162
重点法条 50	特别程序的一般规定	164
重点法条 51	选民资格案件	164
重点法条 52	宣告公民失踪、死亡案件	165
重点法条 53	认定公民无行为能力或者限制行为能力的案件	166
重点法条 54	认定财产无主的案件	167
重点法条 55	因人民法院行使审判监督权启动的再审	167
重点法条 56	因当事人申请启动的再审	168
重点法条 57	因人民检察院抗诉启动的再审	170
重点法条 58	再审案件的审判程序	170
重点法条 59	督促程序	171
重点法条 60	公示催告程序	173
重点法条 61	执行根据和执行管辖	174
重点法条 62	执行异议	175
重点法条 63	委托执行	176
重点法条 64	执行和解	176
重点法条 65	执行担保	177
重点法条 66	执行回转	177
重点法条 67	执行的申请和移送	178
重点法条 68	执行措施	178
重点法条 69	执行中止和终结	181
重点法条 70	涉外民事诉讼程序的一般原则	182
重点法条 71	涉外民事诉讼的管辖	183
重点法条 72	涉外民事诉讼的送达和期间	183
重点法条 73	涉外民事诉讼的诉讼保全	185
重点法条 74	涉外仲裁	185
重点法条 75	一般司法协助	186
重点法条 76	特殊司法协助	187

仲裁法	189
重点法条 1 仲裁的适用范围	189
重点法条 2 仲裁与诉讼的关系	189
重点法条 3 协议仲裁和一裁终局	190
重点法条 4 仲裁委员会和仲裁协会	191
重点法条 5 仲裁协议的内容和效力	192
重点法条 6 仲裁程序的启动和仲裁代理	194
重点法条 7 仲裁中的财产保全和证据保全	195
重点法条 8 仲裁庭的组成	195
重点法条 9 仲裁庭的回避	197
重点法条 10 仲裁的审理	197
重点法条 11 仲裁中的和解与调解	199
重点法条 12 仲裁裁决	199
重点法条 13 撤销仲裁裁决	201
重点法条 14 仲裁裁决的执行与不予执行	202
重点法条 15 涉外裁决	204

刑事诉讼法

重点法条 1 刑事诉讼的基本范畴

第二条 中华人民共和国刑事诉讼法的任务,是保证准确、及时地查明犯罪事实,正确应用法律,惩罚犯罪分子,保障无罪的人不受刑事追究,教育公民自觉遵守法律,积极同犯罪行为作斗争,以维护社会主义法制,保护公民的人身权利、财产权利、民主权利和其他权利,保障社会主义建设事业的顺利进行。

【配套练习】

1. 刑事诉讼法学中的许多关于理论与实践的问题最终都可归结为诉讼公正与诉讼效率这两大问题,据此,关于刑事诉讼的价值目标,正确说法是:

- A. 公正与效率并重
- B. 公正优先,兼顾效率
- C. 效率优先,兼顾公正
- D. 上述选项都不正确

【答案】 B

【解析】 此题属于理论考查,公正与效率均是刑事诉讼的价值目标,但二者不能并重,公正在于刑事诉讼价值中居于核心的地位。

2. 关于刑事诉讼目的,学术界主要有以下哪些观点:

- A. 自由与安全论
- B. 刑事诉讼目的层次论
- C. 实体真实与法律程序统一论
- D. 公正与效率论

【答案】 ABC

【解析】 此题属于理论考查,公正与效率论是关于刑事诉讼价值的观点。

重点法条 2 人民法院、人民检察院依法独立行使职权原则

第五条 人民法院依照法律规定独立行使审

判权,人民检察院依照法律规定独立行使检察权,不受行政机关、社会团体和个人的干涉。

【配套练习】

1. 某大学教授在讲授刑事诉讼法课时,让学生回答如何理解“人民法院依法独立行使审判权”原则,下列四个同学的回答中,正确的理解是:

A. 甲同学认为是指法官个人独立审判案件,不受任何他人影响

B. 乙同学认为是指合议庭独立审判案件,不受任何组织或个人的影响

C. 丙同学认为是指法院独立审判案件,不受行政机关、社会团体和个人的干涉

D. 丁同学认为是指法院依法独立审判案件,上级法院不能对下级法院正在审理的具体案件如何处理发布指示或命令

【答案】 CD

【解析】 我国的人民法院依法独立行使职权是法院整体的独立,不是法官或者审判组织的独立。

2. 某大学校园发生多次盗窃案件,经学生报案,学校保卫部认为某系学生何某的嫌疑很大,那么学校保卫部可以进行下列哪些工作?

A. 拘留犯罪嫌疑人何某

B. 对发案现场采取保护措施,通知公安机关进行现场勘验

C. 对现场提取的指纹进行鉴定

D. 公安机关搜查犯罪嫌疑人何某住处时,派员作为见证人在场

【答案】 BD

【解析】 A项属于强制措施,C项属于侦查行为,都只能由侦查机关行使,学校保卫部不是侦查机关,只能协助侦查,不能采取强制措施和侦查行为。

3. 根据我国刑事诉讼法的规定,下列说法正

确的是:

A. 一自诉案件,甲市乙区一派出法庭判处被告人有期徒刑1年,被告人不服,应向甲市中级人民法院上诉

B. 上级人民法院和下级人民法院是领导关系,下级人民法院应当执行上级人民法院的指示

C. 某商场丢失一块手表,认为顾客甲有重大嫌疑,商场保安可先行拘留甲,等待公安机关处理

D. 某刑事案件,公安机关经侦查认为属犯罪情节轻微的,可以作出撤销案件处理

【答案】 A

【解析】 对B项,上级人民法院和下级人民法院之间是监督关系,而不是领导关系;对C项,商场保安不是侦查人员,无权采取强制措施;对D项,根据《公安机关规定》第168条规定,公安机关无权作出撤销案件的处理决定。

重点法条 3 分工负责、互相配合、互相制约原则

第七条 人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼,应当分工负责,互相配合,互相制约,以保证准确有效地执行法律。

【配套练习】

在我国的司法实践中,个别地区遇到特大案件时,常常在侦查阶段即要求人民法院派员介入,名曰公检法三机关联合办案,这种做法从法律上看:

A. 符合刑事诉讼法规定的人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼,应当互相配合的原则

B. 体现了我国的司法机关与西方国家司法机关本质上的不同

C. 违背了法律规定的人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼,应当分工负责的原则

D. 符合我国刑事诉讼惩罚犯罪、保护人民、保障国家和社会公众安全、维护社会主义社会秩序的目的

【答案】 C

【解析】 公安司法机关的互相配合不能理解为“联合办案”、“提前介入”等,没有分工的互相配合是违反本原则的,是违法的。

重点法条 4 人民检察院法律监督原则

第八条 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督。

律监督。

【配套练习】

某案,公诉人在开庭审理过程中发现人民法院审判案件的合议庭审判长是被告人的哥哥,但是他本人没有自行回避,当事人也没有申请回避,那么该公诉人应当如何处理?

A. 他应当依法履行审判监督职责,当庭要求该审判长回避

B. 他应当建议休庭,然后向检察院汇报,由检察院向法院提出意见,要求更换审判长

C. 他应当继续参加审理,待第一审判决后,再以第一审判决严重违反诉讼程序为理由提出抗诉

D. 他应当直接向法院院长提出更换审判长的要求

【答案】 B

【解析】 《刑事诉讼法》第169条规定,人民检察院发现人民法院审理案件违反法律规定的诉讼程序,有权向人民法院提出纠正意见。该条体现了人民检察院的法律监督职能。

重点法条 5 保障诉讼参与人的诉讼权利

第九条 各民族公民都有用本民族语言文字进行诉讼的权利。人民法院、人民检察院和公安机关对于不通晓当地通用的语言文字的诉讼参与人,应当为他们翻译。

在少数民族聚居或者多民族杂居的地区,应当用当地通用的语言进行审讯,用当地通用的文字发布判决书、布告和其他文件。

第十四条 人民法院、人民检察院和公安机关应当保障诉讼参与人依法享有的诉讼权利。

对于不满十八岁的未成年人犯罪的案件,在讯问和审判时,可以通知犯罪嫌疑人、被告人的法定代理人到场。

诉讼参与人对于审判人员、检察人员和侦查人员侵犯公民诉讼权利和人身侮辱的行为,有权提出控告。

【配套练习】

1. 在我国的新疆维吾尔自治区,如果刑事诉讼的当事人中有汉族人,也有维吾尔族人,那么:

A. 汉族当事人必须使用维吾尔族语进行诉讼

B. 维吾尔族当事人必须使用维吾尔族语进行诉讼

C. 每个当事人都可以选择使用汉语进行诉讼,也可以选择使用维吾尔族语进行诉讼

D. 在诉讼过程中,使用何种语言,应由人民法院、人民检察院或者公安机关决定

【答案】 C

【解析】 用本民族语言文字进行诉讼是诉讼参与人的权利,不应由人民法院、人民检察院、公安机关决定,而且,是权利就可以放弃。

2. 根据我国刑事诉讼法规定的基本原则,在少数民族聚居或者多民族杂居的地区,人民法院、人民检察院或者公安机关:

A. 应当用当地通用的语言进行审讯

B. 对于不通晓当地通用的语言文字的诉讼参与人,可以为他们翻译

C. 应当用当地通用的文字发布布告和其他文件

D. 应当用汉字发布判决书

【答案】 AC

【解析】 根据《刑事诉讼法》第9条的规定,人民法院、人民检察院或者公安机关在少数民族聚居或者多民族杂居的地区,应当用当地通用的语言进行审讯,用当地通用的文字发布判决书、布告和其他文件。B项错在对于不通晓当地通用的语言文字的诉讼参与人,是“应当”为他们翻译,而不是“可以”。

3. 下列有关刑事诉讼参与人的诉讼权利,哪些说法是正确的?

A. 对于不满18周岁的未成年人犯罪的案件,在讯问时,其法定代理人必须在场

B. 对于不满18周岁的未成年人犯罪的案件,在审判时,其法定代理人可以不在场

C. 诉讼参与人享有一定的诉讼权利,同时,公安司法机关也有权力要求诉讼参与人履行相应的义务

D. 对于侦查人员侵犯公民诉讼权利的行为,诉讼参与人有权提出控告

【答案】 BCD

【解析】 根据《刑事诉讼法》第14条规定,对于不满18周岁的未成年人犯罪的案件,在讯问和审判时,可以通知其法定代理人到场,也即:其法定代理人不是必须在场。

4. 北京市某区法院审理一起强奸案件。被告人张某,藏族,西藏人,在法庭审理前,他提出自己只会藏文,听不懂普通话,要求提供翻译。对

此,以下说法正确的是:

A. 张某无权提出这一请求,因为普通话是国语,张某提出请求只是借口

B. 对张某的这一请求,法院不应当准许,因为不符合申请翻译的条件

C. 对张某的这一请求,法院应当准许,但应由张某承担翻译费用

D. 对张某的这一请求,法院应当准许,并且无须张某承担翻译费用

【答案】 D

【解析】 根据《刑事诉讼法》第9条规定,翻译的费用由国家支付,而不由诉讼参与人承担。

重点法条 6 具有法定情形不予追究刑事责任

第十五条 有下列情形之一的,不追究刑事责任,已经追究的,应当撤销案件,或者不起诉,或者终止审理,或者宣告无罪:

(一)情节显著轻微、危害不大,不认为是犯罪的;

(二)犯罪已过追诉时效期限的;

(三)经特赦令免除刑罚的;

(四)依照刑法告诉才处理的犯罪,没有告诉或者撤回告诉的;

(五)犯罪嫌疑人、被告人死亡的;

(六)其他法律规定免于追究刑事责任的。

【相关链接】 《刑诉解释》

第一百七十六条 人民法院应当根据案件的具体情形,分别作出裁判:

(一)起诉指控的事实清楚,证据确实、充分,依据法律认定被告人的罪名成立的,应当作出有罪判决;

(二)起诉指控的事实清楚,证据确实、充分,指控的罪名与人民法院审理认定的罪名不一致的,应当作出有罪判决;

(三)案件事实清楚,证据确实、充分,依据法律认定被告人无罪的,应当判决宣告被告人无罪;

(四)证据不足,不能认定被告人有罪的,应当以证据不足,指控的犯罪不能成立,判决宣告被告人无罪;

(五)案件事实部分清楚,证据确实、充分的,应当依法作出有罪或者无罪的判决;事实不清,证据不足部分,依法不予认定;

(六)被告人因不满十六周岁,不予刑事处罚的,应当判决宣告被告人不负刑事责任;

(七)被告人是精神病人,在不能辨认或者不能控制自己行为的时候造成危害结果,不予刑事处罚的,应当判决宣告被告人不负刑事责任;

(八)犯罪已过追诉时效期限,并且不是必须追诉或者经特赦令免除刑罚的,应当裁定终止审理;

(九)被告人死亡的,应当裁定终止审理;对于根据已查明的案件事实和认定的证据材料,能够确认被告人无罪的,应当判决宣告被告人无罪。

【配套练习】

1. D县人民检察院在侦查该县环保局负责人某甲环境监管失职案中发现某甲的犯罪已过追诉时效期限。对此应当作出何种处理?

- A. 撤销案件
- B. 不起诉
- C. 终止审理
- D. 宣告无罪

【答案】 A

【解析】 根据《刑事诉讼法》第15条规定,此题属于第(2)项的规定。

2. 犯罪嫌疑人甲于1994年因琐事将邻居捅成轻伤后逃跑,2000年春节他以为没事,回家过年,被害人发现后到当地公安机关报案,要求追究其刑事责任,公安机关决定立案侦查,并将其拘留,报请人民检察院批准逮捕。那么,对此案应当如何处理?

- A. 人民检察院应当作出不批准逮捕的决定
- B. 人民检察院应当作出退回补充侦查的决定
- C. 公安机关应当作出撤销案件的决定
- D. 公安机关应当释放嫌疑人,并发给释放证明

【答案】 ACD

【解析】 因为轻伤的追诉时效为五年,该案属于已过诉讼时效的情形。

3. 甲因涉嫌盗窃罪于1999年9月28日被检察机关批准逮捕,10月15日该案移交检察机关审查起诉。在审查起诉期间,甲因心脏病突发死亡,并且从检察机关掌握的证据来看,甲涉嫌盗窃的是其与他人有产权争议的财物,不符合盗窃罪的犯罪构成。对此案,检察机关的正确处理方式是:

- A. 因甲已死亡,无须追究刑事责任,撤销案件
- B. 因甲已死亡,决定不起诉
- C. 以甲已死亡为由建议法院终止审理

D. 因现有证据表明甲的行为不构成盗窃罪,宣告甲无罪

【答案】 B

【解析】 根据《刑事诉讼法》第15条的规定,犯罪嫌疑人在审查起诉期间死亡是不予追究刑事责任的法定情形之一,因此检察机关应当作出不起诉的决定。同时检察机关不具有审判权,不能直接宣告甲无罪,如果本案中在审判阶段甲死亡,法院应当宣告甲无罪。考生应特别注意撤销案件、不起诉、终止审理等处理方式与刑事诉讼的不同阶段之间的严格对应关系。

4. 赵某涉嫌犯罪经公安机关侦查终结移送人民检察院审查起诉,人民检察院审查并发现该案属于一起侵占案,则人民检察院:

- A. 应当撤销案件
- B. 应当不起诉
- C. 可以决定起诉
- D. 退回公安机关

【答案】 B

【解析】 根据《刑事诉讼法》第15条、第142条规定可知侵占案属于自诉案件,本案中没有受害人的告诉,在审查起诉阶段,应当作出不起诉的决定。

重点法条 7 刑事司法协助原则

第十七条 根据中华人民共和国缔结或者参加的国际条约,或者按照互惠原则,我国司法机关和外国司法机关可以相互请求刑事司法协助。

【配套练习】

根据我国缔结或者参加的国际条约及实践,我国的刑事司法协助属于狭义的刑事司法协助范畴。据此,我国的司法协助包括哪些活动?

- A. 刑事诉讼的移转管辖
- B. 询问证人和鉴定人
- C. 搜查和扣押及移交物品
- D. 刑事判决的承认与执行

【答案】 BC

【解析】 刑事判决的承认与执行属于广义的司法协助,刑事诉讼的移转管辖不属于司法协助的范畴。

重点法条 8 专门机关和诉讼参与人

第三条 对刑事案件的侦查、拘留、执行逮

捕、预审,由公安机关负责。检察、批准逮捕、检察机关直接受理的案件的侦查、提起公诉,由人民检察院负责。审判由人民法院负责。除法律特别规定的以外,其他任何机关、团体和个人都无权行使这些权力。

人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼,必须严格遵守本法和其他法律的有关规定。

第四条 国家安全机关依照法律规定,办理危害国家安全的刑事案件,行使与公安机关相同的职权。

第八十二条 本法下列用语的含意是:

(一)“侦查”是指公安机关、人民检察院在办理案件过程中,依照法律进行的专门调查工作和有关的强制性措施;

(二)“当事人”是指被害人、自诉人、犯罪嫌疑人、被告人、附带民事诉讼的原告人和被告人;

(三)“法定代理人”是指被代理人的父母、养父母、监护人和负有保护责任的机关、团体的代表;

(四)“诉讼参与人”是指当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人、证人、鉴定人和翻译人员;

(五)“诉讼代理人”是指公诉案件的被害人及其法定代理人或者近亲属、自诉案件的自诉人及其法定代理人委托代为参加诉讼的人和附带民事诉讼的当事人及其法定代理人委托代为参加诉讼的人;

(六)“近亲属”是指夫、妻、父、母、子、女、同胞兄弟姊妹。

【配套练习】

1. 某市政府机关工作人员张某,因涉嫌犯间谍罪而被有关部门立案侦查,继而被依法逮捕,下列说法正确的有:

- A. 本案应由公安机关立案侦查
- B. 本案应由人民检察院立案侦查
- C. 对张某的逮捕应由人民检察院批准
- D. 对张某的逮捕应由公安机关执行

【答案】 C

【解析】 间谍罪属于危害国家安全的犯罪,应由国家安全机关立案侦查。逮捕也应由安全机关来执行,它行使同公安机关相同的职权,但批准逮捕仍是检察院的职权。

2. 下列哪些人员属于我国《刑事诉讼法》规定的近亲属?

- A. 父母
- B. 夫妻
- C. 同胞兄弟姐妹
- D. 祖父母、外祖父母

【答案】 ABC

【解析】 根据《刑事诉讼法》第82条第6项的规定,刑事诉讼中的“近亲属”是指夫、妻、父、母、子、女、同胞兄弟姐妹。刑事法律的近亲属范围小于民事法律。民事还包括:祖父母、外祖父母、孙子女、外孙子女,兄弟姐妹也并不限于“同胞”。

3. 在刑事诉讼中,哪些人有权委托诉讼代理人?

- A. 刑事案件的被害人及其法定代理人或者近亲属
- B. 附带民事诉讼的当事人及其法定代理人
- C. 自诉案件的自诉人及其法定代理人
- D. 自诉案件的被告人及其法定代理人

【答案】 ABC

【解析】 自诉案件的被告人及其法定代理人只有权委托辩护人。

4. 某公安机关法医鉴定室的法医王某一天下班途中,亲眼目睹了李某故意伤害案的经过。下列说法哪些是正确的?

- A. 王某既不能作鉴定人,又不能作证人
- B. 王某既可能作鉴定人,又可以作证人
- C. 王某应当作证人,但不能作鉴定人
- D. 王某是本案的诉讼参与人

【答案】 CD

【解析】 证人和鉴定人都属于诉讼参与人,但由于证人的不可替代性,当证人的身份与鉴定人的身份冲突时,证人优先。

5. 张某以盗窃的手段获取了某公司的商业秘密,被控侵犯商业秘密罪。在本案诉讼中,被盜公司行使下列哪些诉讼权利于法有据?

- A. 委托诉讼代理人参加诉讼
- B. 以涉及商业秘密为由申请不公开审理
- C. 不服检察机关的不起诉决定而向上一级检察机关提出申诉
- D. 以审判人员违反规定会见当事人为由申请其回避

【答案】 ABCD

【解析】 该题中,单位处于被害人的地位,享有被害人的权利。

6. 贾某因涉嫌诈骗罪被D县公安机关依法拘传讯问。自被拘传之日起,贾某在侦查阶段享

有下列哪些诉讼权利?

- A. 自行辩护的权利
- B. 聘请律师提供法律咨询、代理申诉和控告
- C. 另行委托辩护人
- D. 对与本案无关的问题拒绝回答

【答案】 ABD

【解析】 根据《刑事诉讼法》第96条的规定,犯罪嫌疑人在侦查阶段不能委托辩护人,只能聘请律师提供法律咨询、代理申诉和控告。

7. 高某因与伊某的母亲有仇。故意致15岁的伊某重伤。在法庭审理该案件时,伊某的母亲请求法庭判决被告人赔偿伊某医疗费等人民币3200元。请问,伊某的母亲处于何种诉讼地位?

- A. 诉讼参与者
- B. 法定代理人
- C. 诉讼代理人
- D. 辩护人

【答案】 ABC

【解析】 因为伊某是未成年被害人,故其监护人母亲是其法定代理人,法定代理人属于广义的诉讼代理人,也属于诉讼参与者。

8. 某盗窃案件中,犯罪嫌疑人孙某,19岁,下列人员哪些人不是诉讼参与者?

- A. 证人蔡某
- B. 孙某的父亲(作为孙某取保候审保证人)
- C. 被害人委托的诉讼代理人李律师
- D. 本案审理中的人民陪审员刘某

【答案】 BD

【解析】 根据《刑事诉讼法》第82条的规定,“诉讼参与者”是指当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人、证人、鉴定人和翻译人员。

9. 法医刘某,是某公安机关的工作人员,他对一起伤害案件的伤情进行了鉴定,鉴定结论为重伤,那么关于他在诉讼中的地位,下列哪一种表述方法是正确的?

- A. 刘某是侦查人员
- B. 刘某是诉讼参与者
- C. 刘某既是侦查人员,又是诉讼参与者
- D. 刘某既不是侦查人员,又不是诉讼参与者

【答案】 B

【解析】 刘某的身份应为鉴定人,属于诉讼参与者。

10. 我国刑事诉讼中的被告人:

- A. 只能是被人民检察院提起公诉的人
- B. 是指在刑事诉讼过程中,被侦查机关、检

察机关追究刑事责任的人

- C. 可以是在自诉案件中被追究刑事责任的人
- D. 不能提起反诉

【答案】 C

【解析】 自诉案件中也有被告人,且可以提起反诉。

11. 某案,被害人王某是精神病人,那么对其在诉讼中的地位,下列哪一表述是准确的?

- A. 王某不是当事人
- B. 王某是当事人,但其诉讼权利应由其法定代理人代为行使
- C. 王某不是附带民事诉讼的原告,应当由其法定代理人作为原告
- D. 王某是附带民事诉讼的原告,而且必须有他参加,法庭才能开庭审理附带民事诉讼

【答案】 B

【解析】 被害人没有行为能力的要求,附带民事诉讼原告也没有诉讼能力的要求,同时根据《刑诉解释》第123条规定,被害人、诉讼代理人、证人、鉴定人经人民法院传唤或者通知未到庭,不影响开庭审判的,人民法院可以开庭审理。

12. 下列各种人员中,属于我国刑事诉讼中的当事人的是:

- A. 犯罪嫌疑人
- B. 自诉人
- C. 公诉人
- D. 被害人

【答案】 ABD

【解析】 根据《刑事诉讼法》第82条的规定,“当事人”是指被害人、自诉人、犯罪嫌疑人、被告人、附带民事诉讼的原告人和被告人。

13. 小英,女,16岁,高中学生,因涉嫌盗窃而被公安机关立案侦查,在侦查过程中,依照我国刑事诉讼法的规定,侦查人员讯问小英时,下述正确的做法是:

- A. 可以通知其父母到场
- B. 应当通知其父母到场
- C. 应当通知其老师到场
- D. 应当通知团组织或者妇联的工作人员到场

【答案】 B

【解析】 根据《公安机关规定》,讯问未成年犯罪嫌疑人,除有碍侦查或者无法通知的情形外,应当通知其家长、监护人或者教师在场。

14. 某地发生一起强奸案件,被害人为一名

24 岁的女青年,在由本案提起的刑事诉讼中,被害人有权进行下列哪些活动?

- A. 有权就自己在犯罪侵害中受到的物质侵害提起附带民事诉讼
- B. 有权委托诉讼代理人
- C. 有权出庭作证,向司法机关提供证人证言
- D. 有权就附带民事诉讼的判决提出上诉

【答案】 ABD

【解析】 被害人与证人在刑事诉讼中是相互并列的两类诉讼参与人,被害人向司法机关提供的有关案件的言辞证据是被害人陈述,不属于证人证言。

15. 下列诉讼权利中,所有当事人都享有的权利是:

- A. 上诉权
- B. 反诉权
- C. 申请回避
- D. 撤诉权

【答案】 C

【解析】 被害人不享有上诉权,公诉案件的被告人不享有反诉权、撤诉权。

16. 受犯罪行为侵害的人在刑事诉讼中有可能成为:

- A. 自诉人
- B. 公诉案件的证人
- C. 公诉案件的被害人
- D. 附带民事诉讼原告

【答案】 ACD

【解析】 我国被害人的身份是由于其遭受犯罪行为侵害造成的,是法定的,不能成为公诉案件的证人。

17. 下列人员中有权随时委托诉讼代理人的是:

- A. 自诉人
- B. 公诉案件的被害人
- C. 公诉案件被害人的近亲属
- D. 自诉人的法定代理人

【答案】 AD

【解析】 根据《刑事诉讼法》第 40 条的规定,自诉案件的自诉人及其法定代理人,附带民事诉讼的当事人及其法定代理人,有权随时委托诉讼代理人。

18. 在一起故意伤害案中,小李被小张用木棍打伤,后小李被人送到医院由医生赵某治疗。公安机关工作人员刘某和徐某调查此案,向目击者小夏提取了证言,小李的伤情由法医胡某作鉴

定。小李为未成年人。在这起案件中,属于诉讼参与人的是:

- A. 小李的父亲和医生赵某
- B. 小张和小李
- C. 警察刘某和法医胡某
- D. 小夏

【答案】 BD

【解析】 诉讼参与人的范围包括当事人、法定代理人、诉讼代理人、证人、鉴定人等。小张和小李是案件的当事人、小夏是证人,均属诉讼参与人。法医胡某是鉴定人,小李的父亲是小李的法定代理人,也属诉讼参与人;警察刘某和医生赵某不是诉讼参与人。

19. 刑事诉讼程序意义上的被害人:

- A. 指所有遭受犯罪行为侵害的人
- B. 仅仅指公诉案件的被害人
- C. 可以是自诉人
- D. 包括刑事案件中被害死的人

【答案】 B

【解析】 被害人是特定称谓,仅指公诉案件的被害人。

重点法条 9 立案管辖

第十八条 刑事案件的侦查由公安机关进行,法律另有规定的除外。

贪污贿赂犯罪,国家工作人员的渎职犯罪,国家机关工作人员利用职权实施的非法拘禁、刑讯逼供、报复陷害、非法搜查的侵犯公民人身权利的犯罪以及侵犯公民民主权利的犯罪,由人民检察院立案侦查。对于国家机关工作人员利用职权实施的其他重大的犯罪案件,需要由人民检察院直接受理的时候,经省级以上人民检察院决定,可以由人民检察院立案侦查。

自诉案件,由人民法院直接受理。

【相关链接】 《六机关规定》

1. 按照刑事诉讼法对刑事案件管辖的分工的规定,人民检察院管辖“贪污贿赂犯罪,国家工作人员的渎职犯罪,国家机关工作人员利用职权实施的非法拘禁、刑讯逼供、报复陷害、非法搜查的侵犯公民人身权利的犯罪以及侵犯公民民主权利的犯罪”。对于涉税等案件由公安机关管辖,公安机关应当立案侦查,人民检察院不再受理。任何不符合刑事诉讼法关于案件管辖分工规定的文件一律无效。