

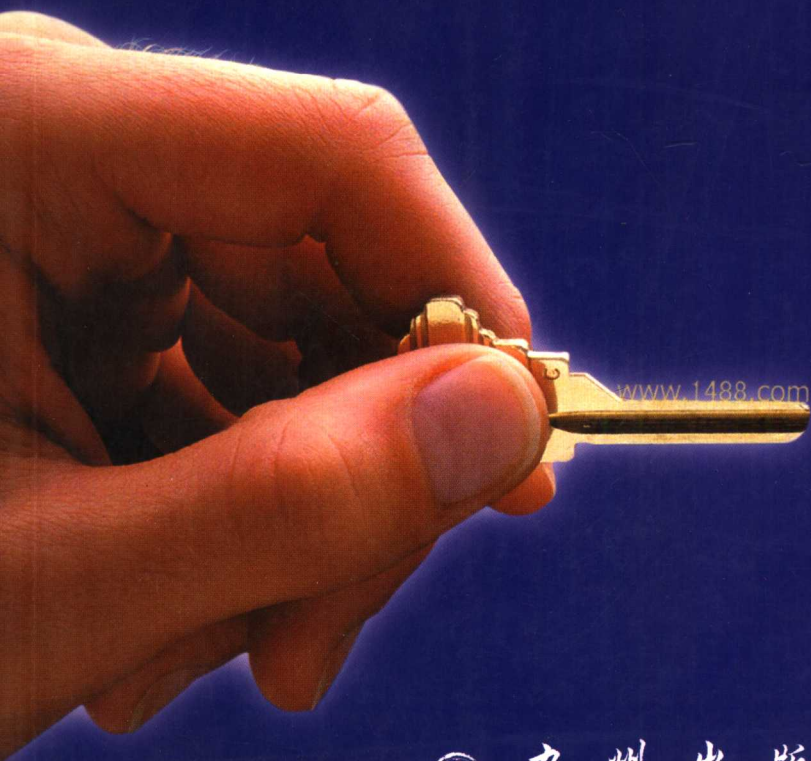
sino *l*aws™
中 法 网

2004 中法网司法考试名师辅导

基础 **课** **堂** **笔** **记**®

刑事诉讼法

洪道德 著



九州出版社
JIUZHOU PRESS

中法网司法考试名师辅导

基础课堂笔记

刑事诉讼法

洪道德 著

九州出版社

图书在版编目(C I P)数据

中法网司法考试名师辅导基础课堂笔记. 3, 刑事诉讼法 / 洪道德著.
—北京:九州出版社, 2004. 5
ISBN 7-80195-083-6

I. 中… II. 洪… III. 刑事诉讼法—中国—法律工作者—资格考核—自学参考资料 IV. D92

中国版本图书馆CIP数据核字(2004)第039303号

中法网司法考试名师辅导基础课堂笔记 刑事诉讼法

作 者 / 洪道德 著

出 版 / 九州出版社

出 版 人 / 徐尚定

地 址 / 北京市西城区阜外大街甲35号

邮政编码 / 100037

电子邮箱 / jiuzhoupress@vip.sina.com

责任编辑 / 程军

总 经 销 / 九州出版社发行部

电 话 / (010)68992192/3/5/6

经 销 / 各地书店

法律顾问 / 北京法大律师事务所

印 刷 / 保定五四三印刷厂

开 本 / 787 x 960 毫米 1/16 开

印 张 / 11

字 数 / 168 千字

版 次 / 2004年5月第1版

印 次 / 2004年5月第1次印刷

书 号 / ISBN 7-80195-083-6/D · 115

定 价 / 278 元 (全9册)

序

序

广大考生盼望已久的 2004《中法网司法考试名师辅导基础课堂笔记》丛书(以下简称《中法网课堂笔记》)终于和大家见面了。或许晚了点,或许会少销售一些,但当我们把她呈现在您面前的时候,心里很踏实。因为她完全按 2004 年司法考试新的出题变化、由中法网司法考试教育家们精心编著,每位老师都尽了自己最大的努力,一些部门法甚至完全重写,增加了大量的案例。本次最大的变化,是增加了“习题与分析”,这是贯彻《中法网课堂笔记》精髓的又一重大举措。考生们可以“边看书,边思考”,看完一章就做题,加深印象,举一反三。用著名中法网司法考试教育家阮齐林教授的话讲,谁不愿意把最好的东西给最喜欢的孩子。如此好的稿子加上精心审校,精心设计,在中法网的精心策划下,我们有信心负责地把她交给考生。

但是,毕竟迟了一些,向大家表示歉意!

本套丛书共分 9 个分册:

1. 法理学 法制史 宪法 高其才 江兴国 曾尔恕 焦洪昌 著
2. 刑法 阮齐林 著
3. 刑事诉讼法 洪道德 著
4. 民法 李显冬 张今 著
5. 合同法 隋彭生 著
6. 民事诉讼法 杨秀清 著
7. 经济法 商法 吴景明 魏敬森 著
8. 行政法 行政诉讼法 胡锦涛 著
9. 国际法 国际私法 国际经济法 杜新丽 著

为什么大家盼望《中法网课堂笔记》这套丛书,关键是她的科学准确的定位,不可替代的功能,独一无二的形式,立竿见影的效果。考生的目的是什么,通过司法考试,谁能助我,我就选择谁。首次国家统一司法考试全国前 11 名中有 9 位是《中法网课堂笔记》的读者,均在 300 分以上!而 240 分就可以过关。《中法网课堂笔记》读者、首次国家统一司法考试全国第一名、全军第一名、320 分得主王晓国总结说“全力以赴+《中法网课堂笔记》=320 分。”第二次司考全国第四名、湖南省状元苏楚湘说:“《中法网课堂笔记》为我指点迷津,阅后常有茅塞顿开之感觉。”



人们都认为名师讲课，将讲的内容记下来，据以复习，效果最佳。笔记是听课的结晶。现在，不但您有了课堂笔记，而且是专家给您整理的，比课堂上讲的，重点更突出，条理更清晰，语言更严谨。课堂上激情洋溢、生动形象的讲授风格和教案的严谨准确、条理清楚相结合，中法网创造性地推出了“课堂笔记”这一形式独一无二的辅导书，使课堂上最精彩、最有用的内容固化了，可以随身携带，易于复习。《中法网课堂笔记》是科学的产物，她专门解决司法考试考什么（把所有的考点串起来，把考点中的重点、难点、疑点讲清楚）、怎么考（考试的经验、方法与技巧——这是一般教材无法包容的）的问题，是配合考试大纲进行学习的最佳选择。著名中法网教育家李显冬教授讲：“好的辅导书应当符合9个字，看得懂，记得住，用得上。《中法网课堂笔记》就具备这些特点。”《中法网课堂笔记》是一套具有不可替代的功能的全新的辅导书。《中法网课堂笔记》内容的质量高，有保障，还因为“这套书的每一个字都是各科署名老师亲笔写的，各科老师各负其责，阵容整齐”（著名中法网司法考试教育家阮齐林教授评语）。

好书有了，还需要充满信心，全力以赴。全国状元王晓国是一名军人，有着不凡的毅力。他把目标写在自己房间的墙上：“冲击全国第一名！”是巧合吗？古人讲，取法乎上，得法乎中；取法乎中，得法乎下。立大志，树信心，别人行，我更行，挺过去就是一番新天地！您一定能通过。

《中法网课堂笔记》读者，首次、第二次国家统一司法考试全国状元和各省状元已经拿到了荣誉证书和奖金。对2004年司法考试《中法网课堂笔记》读者仍设重奖。具体方案是：《中法网课堂笔记》读者取得2004年国家司法考试全国第一名的，奖金一万元，第二名奖金7000元，第三名奖金3000元，颁发荣誉证书。取得本省第一名的，奖金1000元和三年期的中法网法律服务卡（价值1080元）一张，颁发荣誉证书。凡考分在280分以上的读者，奖励三年期的中法网法律服务卡（价值1080元）一张，颁发荣誉证书。名次重复的，按最高名次计。请中法网各类学员留好相关收据或发票，以便从国家正式查分之日起，50天内与中法网联系。

充满信心+全力以赴+《中法网课堂笔记》，一次过关，a piece of cake!

等着您的好消息，等着您来领奖！

中法网 CEO 谢卫东

2004年5月10日

状元的话

亲爱的考生朋友们：

我是一名军人，一名基层连队的政治指导员。320分对我来说只是通过司考，但“首次司法考试全国状元”却给了我和我的军队以荣誉。我为能给我们的军队赢得了一点荣誉而欣慰。当我知道我是全国第一名时，我的心情十分激动，我要由衷地感谢给我关爱和支持的人们。下面是我的感谢，也算是我对司考的一点体会吧。

第一要感谢组织和领导给了我充足的学习时间。我是1998年从地方大学入伍的。1999年、2000年两次律考均败北。有热嘲，有冷讽，有白眼，有嗤笑。为什么一个从正规院校毕业的法律本科生还不如一些白手起家、半路出家的同志呢？我认为最主要的原因是自己学习的时间太少。2000年底，我被调到某集团军机关工作，组织和领导给了我大力支持，尽量减轻我的工作量，多给我复习的时间。我敢肯定，如果没有这么多的时间，我一定通过不了这次考试。所以有些人说，突击一个月就能通过司考，我是不信的。也希望对突击抱有幻想的同志，尽早放弃这种想法，想方设法减少应酬，保证自己真正拥有至少三个月的复习时间。充足的时间储备，这是成功的前提条件。

第二要感谢中法网给我提供了很好的学习资料。我认为好的学习资料，实际上就是一种好的方法。参加司考光看教材、法条不行，因为许多题眼不容易看出，自己归纳也需要时间，“假舆车者，可以致千里”。用一套好的学习资料可以节省时间、精力。随着司法考试不断升温，大量的司考资料如雨后春笋般充斥着图书市场，林林总总，让人目不暇接。不可否认，有些学习资料是



一些专家教授心血凝结的精品；也不可否认，有些学习资料是滥竽充数、混淆视听、七拼八凑的垃圾。我就扔过两本错误百出的司法考试模拟试题集。这样的书看了还不如不看，看了会使自己丧失自信心。有的同志见书就买，有的见专家编的就买，有的哪科差就买哪科补。我觉得自己要带着问题去买学习资料，谁的能帮你解决问题，就买谁的。我买中法网推出的一套《课堂笔记》也是偶然的机会。一次到书店翻到阮齐林老师在《刑法课堂笔记》中讲的犯罪的形态，讲得相当透彻。再看，许多围绕着自己刑法学习方面的难点都找到了答案。于是我就买了这套书，在后来的复习中的确给我极大的帮助，功不可没。它不但把题眼串了起来，而且拔到相当高的高度，掌握了这些知识，就有一种“一览众山小”的感觉。一套很好的学习资料的确能起到事半功倍的作用。

第三要感谢我自己的辛勤付出。再多的复习时间，再好的学习资料，没有自己的刻苦努力是不行的。我在书桌上面的墙上贴了一张纸条，写着“冲击全国第一名”。许多亲友来玩，看到这张纸条都笑笑，他们不相信，我自己也不相信，全国第一名不是那么容易冲击的，这不过是刺激自己的一种方式。当被告知自己是全国第一名时，我真有点迷信了。不过，我是中共党员，我知道成绩是怎么得来的。曾国藩云：“不问收获，但问耕耘”。自己的确耕耘得很辛苦。自己付出了心血，取得这个成绩，也应了“有志者事竟成”这句古话。当然，学习不能打疲劳战，要劳逸结合。也许是在部队养成的习惯，我每天坚持一个小时的体能训练。复习期间精力充沛，没生过病，确保了学习时间的充分利用。第三次司法考试又临近了，一想起有无数朋友跟我当初一样在做艰辛的努力，我就从心里生出一种感动。

祝亲爱的朋友们梦想成真，祝我们的祖国繁荣昌盛。

王晓国

2004年5月



目 录

刑事诉讼法

学习方法提示	3
第一章 概 述	5
第一节 刑事诉讼法的概念	5
第二节 刑事诉讼法的制定目的和任务	6
第二章 刑事诉讼法的基本原则	8
第一节 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使	8
第二节 严格遵守法律程序	9
第三节 人民法院、人民检察院依法独立行使职权	10
第四节 分工负责，互相配合，互相制约	11
第五节 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督	12
第六节 犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护	12
第七节 未经人民法院依法判决，对任何人不得确定有罪	12
第八节 具有法定情形不予追究刑事责任	13
第九节 追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法	14
第十节 刑事司法协助	15
第三章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人	16
第一节 刑事诉讼中的专门机关	16
第二节 诉讼参与人	17

**第四章 管 辖** 19

- 第一节 立案管辖 19
- 第二节 审判管辖 22

第五章 回 避 27

- 第一节 回避的概念和适用人员 27
- 第二节 回避的理由 27
- 第三节 回避的程序 28

第六章 辩护与代理 30

- 第一节 辩护人 30
- 第二节 辩护的种类 34
- 第三节 刑事代理 37

第七章 刑事证据 38

- 第一节 刑事证据的概念和意义 38
- 第二节 刑事证据的种类 39
- 第三节 刑事证据的分类 42
- 第四节 刑事诉讼证明 44

第八章 强制措施 46

- 第一节 强制措施概述 46
- 第二节 拘传、取保候审、监视居住 47
- 第三节 拘留 50
- 第四节 逮捕 52

**第九章 附带民事诉讼** 54

- 第一节 附带民事诉讼概述 54
- 第二节 附带民事诉讼的成立条件 55
- 第三节 附带民事诉讼的提起和审判 57

第十章 期间、送达 61

- 第一节 期间 61
- 第二节 送达 63

第十一章 立案 64

- 第一节 立案的概念和意义 64
- 第二节 立案的材料来源和条件 64
- 第三节 立案程序和立案监督 66

第十二章 侦查 68

- 第一节 概述 68
- 第二节 侦查行为 69
- 第三节 侦查终结 73
- 第四节 人民检察院对直接受理案件的侦查 73
- 第五节 补充侦查 74

第十三章 起诉 76

- 第一节 起诉的概念的意义 76
- 第二节 提起公诉的程序 76
- 第三节 提起自诉的程序 82



第十四章 审判概述	83
第一节 审判的概念和任务	83
第二节 审级制度	83
第三节 审判组织	84
第四节 公开审判	86
第十五章 第一审程序	87
第一节 第一审程序概述	87
第二节 公诉案件第一审程序	87
第三节 自诉案件第一审程序	95
第四节 简易程序	95
第五节 判决、裁定或决定	96
第十六章 第二审程序	107
第一节 第二审程序的概念	107
第二节 第二审程序的提起	107
第三节 第二审程序的审判	110
第四节 扣押、冻结在案财物的处理	119
第五节 在法定刑以下判处刑罚的核准程序	119
第十七章 死刑复核程序	120
第一节 死刑复核程序的概念和意义	120
第二节 判处死刑立即执行案件的复核程序	121
第三节 判处死刑缓期二年执行案件的复核程序	121
第十八章 审判监督程序	123
第一节 审判监督程序的概念和特点	123



第二节	审判监督程序的提起	123
第三节	依照审判监督程序对案件的重新审判	126
第十九章	执 行	128
第一节	执行概述	128
第二节	各种判决、裁定的执行程序	129
第三节	变更的执行程序	129
第四节	人民检察院对执行的监督	130

法律职业道德

第一章	法律职业道德概述	135
第一节	法律职业道德的概念和特征	135
第二节	法律职业道德的基本原则	135
第三节	加强法律职业道德建设件的必要性和作用	136
第四节	法律职业责任概述	136
第二章	法官职业道德	138
第一节	法官职业道德的概念	138
第二节	法官职业道德的基本内容	138
第三节	法官职业责任	141
第三章	检察官职业道德	147
第一节	检察官职业道德的概念	147
第二节	检察官职业道德的基本内容	148
第三节	检察官职业责任	150



第四章 律师职业道德和职业责任

156

第一节 律师职业道德的概念	156
第二节 律师职业道德的基本内容	156
第三节 律师职业责任	158

刑事诉讼法



学习方法提示

在讲授刑事诉讼法的具体内容之前，我想先谈点个人想法。从应试的角度看，学习刑事诉讼法首先应当注意这么几个特点：

第一个特点，这门课程所占分数比较多，1997年是37分，1998年是45分，1999年是32分，2000年是33分，2002年是45分。很显然，就司法考试来讲，刑事诉讼法是大法之一，自然要作为重点科目来学习掌握。

第二个特点，往年试题题型只有选择和案例分析两种，人们一般都认为选择题是客观题，案例分析题是主观题，实际上就刑事诉讼法这一部分来讲，案例分析是纯粹的客观题，因为刑事诉讼法的案例分析一般都是找错，在考题所给的内容当中，找出诉讼程序上有哪些错误，其判断的惟一根据就是法律、法规的条文规定，答题时只能根据法条去寻找答案去判断对错，决不能将任何一点个人的观点和理论学术上的分析意见作为判断标准。至于选择题，不论是单选、多选还是任选，绝大多数试题是出在法条上，因此可以说，刑事诉讼法这一部分试题如果能依照法条去判断，考取高分也就有把握了。

如何做到这一点，这就要看到第三个特点。第三个特点，司法部国家司法考试委员会编审的全国司法考试指定用书是命题的依据和范围，因此一定得多看多学，指定的教材和法规在理解的基础上要熟练掌握，教材和法规两个都要看，至于以哪个为重，则可以根据具体的特点来确定。因为教材内容实际上就是对涉及的法律、法规进行分析理解，看教材要既能把握需要看的法律、法规的范围，又能理解消化法条的含义，刑事诉讼法和中央六部门《关于刑事诉讼法实施中若干问题的规定》，是必须要熟读的。至于公检法机关各自的司法解释，则可以有重点地学习，也就是说侧重掌握教材中引用的和提到的那些部分。为了使同学们学起来有个具体的范围，我在讲课中就以司法部的指定用书为底本，只讲知识，不侧重书上的观点介绍。另外，为了方便起见，把《中华人民共和国刑事诉讼法》简称为刑事诉讼法；把最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部、全



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)简称为六部委规定;把公安部制定的《公安机关办理刑事案件程序规定》(1998年4月20日)简称为公安部规定;把最高人民检察院制定的《人民检察院刑事诉讼规则》(1998年12月16日)简称为《高检规则》;把最高人民法院《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9月2日)简称为《高法解释》。