



新版“律师业务必备”丛书

最·权·威·的·中·国·律·师·业·务·指·南

刑事辩护操作指引

XINGSHI BIANHU CAOZUO ZHIYIN



门金玲 主编

Editor-in-Chief Men Jinling



尚权律师事务所 编著



法律出版社

LAW PRESS · CHINA



新版“律师业务必备”

最·权·威·的·中·国·律·师·业·务·指·南

刑事辩护操作指引

XINGSHI BIANHU CAOZUO ZHIYIN

门金玲 主编

Editor-in-Chief Men Jinling

尚权律师事务所 编著



法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

刑事辩护操作指引 / 门金玲主编. —2 版. —北京:
法律出版社, 2015. 1

ISBN 978 - 7 - 5118 - 7443 - 6

I. ①刑… II. ①门… III. ①刑事诉讼—辩护—研究—
中国 IV. ①D925.215.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 008256 号

刑事辩护操作指引

主编 门金玲

编辑统筹 法律应用出版分社

策划编辑 何海刚

责任编辑 何海刚

装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 三河市兴达印务有限公司

责任印制 翟国磊

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

印张 22.75

字数 372 千

版本 2015 年 5 月第 2 版

印次 2015 年 5 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 7443 - 6

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



一、总类

中国律师执业必备手册
法律意见书的研究与制作
律师谋略——原告的诉讼策略与技巧
被告谋略——被告的诉讼策略与技巧
律师实务技能十字诀——律师各项业务的特点和操作要领
律师执业基本技能：法律服务收费谈判
律师事务所精细化管理手册
法律谈判策略与技巧
法律咨询策略与技巧

二、民事业务

民商事再审程序操作指引
医疗纠纷案件律师业务
婚姻家庭纠纷案件律师业务（最新修订版）
反不正当竞争法律制度与实务技能

三、房地产与建设工程业务

律师房地产法律服务技能
建设工程法：法律制度与实务技能
房地产诉讼谋略与非诉技巧

四、公司业务

企业法律顾问实务全书（最新修订版）
并购重组操作指引
证券律师实务
中小企业境内上市法律实务
律师国有资产业务
企业国有产权转让律师业务
中国税务律师实务
破产清算律师实务
应诉欧共体反倾销律师业务
商业特许经营法律实务——纠纷解决与风险防控

五、刑事业务

○ 刑事辩护操作指引

死刑辩护——加强中国死刑案件辩护技能培训
刑事辩护实务操作技能与执业风险防范（最新修订版）
死刑改判操作指引

六、行政法业务

律师行政法业务
政府法律顾问实务



主 编 简 介

门金玲,女,1969年生,河北邯郸人,北京大学法学博士。现任中国青年政治学院法律系副教授,硕士生导师,北京市尚权律师事务所兼职律师;主要研究领域为刑事诉讼法学和证据法学。著有《侦审关系研究》(独著),在《政法论坛》、《中国刑事法杂志》、《河北法学》等核心刊物上发表论文十余篇,参加撰写论著、教材数部,参与国家社科基金、公安部、司法部、北京市、全国律协刑辩委员会以及国外民间基金会赞助的课题十余项。专业代理刑事案件,常年从事刑事辩护。



编写组成员简介

常铮,北京市尚权律师事务所主任、合伙人,专业刑事辩护律师;北京市律师协会女律师工作委员会副秘书长,北京市未成年人保护公益律师团成员,首届“北京市十佳青年律师”,第二届北京市东城区律师协会理事,第二届北京市东城区律师协会权益保证委员会主任,北京市第十三次妇女代表大会代表,CCTV2009年度“律师行业之星”;中国社会科学院法学研究所法学系硕士生导师;毕业于中国政法大学,法学硕士学位,多篇论文被《法律与生活》、《北京律师》收录,被誉为名副其实的“资深青年刑辩律师”。

张青松,北京市尚权律师事务所创始人,合伙人,专业刑事辩护律师;全国律师协会刑事专业委员会副秘书长,北京市律师协会刑事诉讼法专业委员会副主任,中国社会科学院法学所法律硕士导师;在近二十年的法律工作中,其丰富的法律工作经验和严谨的工作态度,深受嘉许,被称为刑事辩护的“京城四少”,曾被权威媒体评为“全国律师界十大新闻人物”、“年度精英律师刑事辩护奖”等。

林昌炽,北京市尚权(深圳)律师事务所主任,合伙人,专业刑事辩护律师;广东省人民警察学校毕业(现广东警官学院),留英法学硕士;曾从事公安工作,被评为深圳市劳动模范、深圳市首届优秀律师、全国优秀律师;当选深圳市律师协会第八届副会长、深圳市第四、第五届人大代表。

蔡华,北京市尚权(深圳)律师事务所执行主任,合伙人,专业刑事辩护律师;中华全国律师协会刑事专业委员会委员,广东省律师协会理事、刑事专业委员会副主任兼秘书长,深圳市律师协会刑事法律专业委员会主任;中国社会科学院法学所法律硕士导师;曾获首届深圳市十佳刑事辩护律师、首届深圳市优秀专业律师、首届全国律师电视辩论大赛优秀辩手、广东省公诉人与律师控辩大赛最佳辩手、江西省律师辩论大赛最佳辩手;二十多年来,累积承办400余起刑事案件,其中不乏大量复杂、疑难和在全国具有重大影响的案件,留下了一本本能经得起历史检验的卷宗,让一个、两个乃至许多个蒙冤的当事人离开高墙获得自由,充分彰显了一个刑事辩护律师的风采。

刘文元,北京市尚权律师事务所专业刑事辩护律师;中华全国律师协会刑事业务委员会委员,北京市律师协会刑法专业委员会委员,北京市刑事辩护优秀律师;先后从事过警察、法官、律师工作,曾任刑庭副庭长职务,是我国1979年律师制度恢复以来的第一批律师,作为当今仍在执业的中国资格最老的律师之一;三十年来先后承办了1200多起案件,其中有1000余起是刑事辩护案件,收录在册的有960起。

王耀刚,北京市尚权律师事务所专业刑事辩护律师;刑事技术工程师;法学学士;中国社会科学院研究生院法学系硕士研究生导师;曾任某市公安局副局长,从事公安工作三十年,侦办了大量刑事案件,熟知公安机关的工作程序、取证方法和侦查措施,精通刑事案件的现场勘查及指纹、足迹、笔迹检验等刑事技术,了解法医学基本常识。积累了丰富的办理刑事案件的经验,善于办理各类重大、疑难案件,能够准确把握案件焦点,从容应对庭审,赢得了检察官的尊重、法官的赞许、当事人的好评。2009年加入尚权以来,先后办理了重庆、内蒙古、贵州、河北、湖南、广东等地组织领导黑社会性质组织案的辩护,以及全国各地数十件重大案件的辩护或代理,曾多次接受新华网、凤凰网、财新网、法邦网、《法治周末》、《瞭望东方周刊》、《中国青年报》、《法制晚报》、《辽沈晚报》等多家媒体采访,就社会热点问题、承办案件及法律修改发表意见。

张兴梅,北京市尚权律师事务所专业刑事辩护律师;西南政法大学法学学士学位;曾在人民法院从事刑事审判工作,担任过刑事审判庭庭长、审判委员会委员,2000年被省高级人民法院评为“人民满意的好法官”。

万大强,北京市尚权律师事务所专业刑事辩护律师;教育学、法学双学士学位;中国社会科学院研究生院法学系硕士研究生导师;中国法学会会员、北京市律师协会纪律委员会裁判员、北京市公安局维护民警执法权益律师、北京市律师协会未成年人保护专业委员会副主任,全国律师协会刑事专业委员会委员,北京市百名优秀刑辩律师。

杨帆,北京市尚权(深圳)律师事务所专业刑事辩护律师;2001年毕业于中南财经政法大学、法学学士,2010年毕业于美国伊州理工大学肯特法学院,国际比较法硕士;深圳市中级人民法院特邀调解员、第九届深圳市律师协会刑事法律业务委员会委员,广东省律师协会继续教育委员会委员,深圳市福田区司法局法律工作委员会委员,深圳律师协会业务发展委员会委员;办案作风严谨认真、思维敏捷、待人真诚,具有强烈的正义感和高度的责任心,以“维护当事人的合法权益”为不变的信仰和坚守的原则,以“尽一己之力,扶正法律的天平”为永恒不变



的追求。

高文龙,北京市尚权律师事务所专业刑事辩护律师;2000年毕业于中央民族大学法律系,法学学士;北京市东城区律师协会业务发展与继续教育委员会委员,北京市东城区对外联络委员会委员;曾在北京大学法学院工作,主要负责全国法院系统和检察系统的在职干部的专升本和初任、晋高等继续教育培训,为全国法检系统培养了大量优秀的法官、检察官,其中大部分已经成为该系统骨干力量。

张雨,北京市尚权律师事务所专业刑事辩护律师;尚权精英刑事团队成员,北京市律师协会法律援助与公益专业委员会委员;年富力强、勤勉尽责、不畏艰难,执业以来,凭着对司法正义的执着追求,充分发挥自身和律师事务所的优势,承接办理了来自全国各地的各类刑事案件百余起,其中不乏有影响的大案要案,充分维护了当事人的合法权益,深得当事人的信任。同时,热衷于刑事法律援助工作,接受法律援助中心的指定,办理了大量刑事法律援助案件,为诸多无力聘请律师的刑事案件当事人无偿提供了大量优质高效的法律服务。2012年,入选北京市律师协会法律援助与公益专业委员会。

陈鸿宇,北京市尚权律师事务所专业刑事辩护律师;大学本科毕业,法学学士学位;热爱刑事辩护事业,自加盟尚权以来,以专业刑辩为目标,参与了多起涉黑、贪污、受贿刑事案件的办理,积累了诸多有益的经验。

吴骋,北京市律师协会刑法专业委员会委员,专业刑事辩护律师。1993年毕业于西南政法大学。曾任职检察院,既担任过反贪污贿赂局的侦查人员,也担当过国家公诉人,积累了丰富的刑事司法实践经验。

孔祥承,中国青年政治学院法学院诉讼法专业硕士研究生,主要研究方向为刑事诉讼法学和证据法学,在《研究生法学》、《江西警察学院学报》等期刊上发表了多篇论文。



序 言 一

从20世纪80年代以来,中国的刑事辩护制度伴随着国家法制建设的脚步,走过了一条艰难曲折的发展道路。30年来,一代又一代刑辩律师成长起来,成为这个领域的中坚力量。北京尚权律师事务所是全国为数不多的专门办理刑事业务的律师事务所,该所主任张青松律师现任全国律师协会刑事业务委员会委员、北京市律师协会刑事诉讼法专业委员会副主任,是一位在刑事辩护领域享有盛誉的资深律师,他带领本所的律师团队,办理了大量有影响的刑事案件,并形成了独具特色的办案风格。张青松律师和他的团队不仅善于办案,而且善于总结办理刑事辩护的规律,本书就是他们律师事务所办理刑案经验的结晶。

刑事法治发展的重要标志就是拥有一支成熟专业的刑事辩护律师队伍,本书属于律师从事刑事辩护实务的指导性丛书,相对于目前已经出版发行的律师实务操作指南书籍而言,本书有不少可圈可点之处。

首先,本书的写作团队是一支专门从事刑事辩护实务的专业化律师团队,他们在工作中遇到的问题和积累的经验广泛而深刻,本书作为他们实践办案的经验总结,对于初入其道的辩护新手具有特殊的指导价值。

其次,本书的写作体例是目前操作指南类丛书中的首创。一般的实务操作指南类丛书的写作体例都是按照刑事诉讼的基本流程,解释其中与律师相关的法律规范。这种方法可以直观地展现律师的权利义务,但是,很难让律师感知到实务操作中可能遇到的问题,更是无法从中读出解决之策。本书秉持从问题入手,针对律师从业的需要,使得读者可以根据自己在实务操作中遇到的困难直接有的放矢地在书中找到答案。全书分为一般问题、基本流程、会见、申请变更强制措施、阅卷、调查取证、法庭辩护以及改革前沿(分为两章),共计九章。每一章的写作体例由三个板块构成,第一板块由法律规定的基本权利义务、法条链接和相关法条索引组成,这样方便律师在执业过程中就不同阶段遇到的问题查询法律依据。第二板块由技能技巧和实务操作流程组成,这些内容都是尚权团队在长期从事刑事辩护实务中积累的经验总结,内容的广泛度包括诸如如何就案件

与侦查人员、检察官沟通观点等。读者可以直接根据自己在办案实践中遇到的问题到书中找答案。第三板块由问题提示和风险评估组成。这一板块将刑事辩护诸环节常见的问题进行了类型化总结,将潜在的风险进行了客观评述,提醒律师从业时要坚守法律的底线。这一内容对于律师从事刑事辩护业务具有直接现实意义。特别需要指出的是本书同样关注了改革的前沿。按照惯常的出版进度,《关于办理刑事案件排除非法证据若干问题的规定》和《关于办理死刑案件审查判断证据若干问题的规定》应该是在本书成稿之后出台的,面对这一情况,本书的主编门金玲博士亲自撰写两章内容,以律师辩护为视角,对新出台的两个证据规定做出了较为详尽的解读。

最后,本书的内容是从一般教科书中看不到的。在中国目前优秀律师的成长离不开师徒之间一对一的传帮带,中国目前的教科书主要集中于法律规范的解读,对于法律规范之外的律师从业的技能技巧的相关内容匮乏,一名好的律师的出炉必定需要一个资深律师亲自无私的指点。本书将律师从事刑事辩护过程中所要走过的每一个环节都做出了详尽的论述和指引,特别是包含了许多尚权团队在工作实践中摸索出来的个性化的经验,这是一般操作指南类丛书中没有的内容,它可以让一个初入门的律师感性感受到刑事辩护实务的基本技能和技巧。

诚然,本书还有一些不尽如人意之处,但瑕不掩瑜,对于一个专门从事刑事辩护业务的团队来说,著书立说、传播自己的经验这件事本身就足以称道。我祝愿尚权律师事务所未来的路越走越宽,祝愿中国的刑事法治有更加光明的未来。

陈瑞华

2010年9月25日

于北大中关村



序 言 二

在中国,律师制度是舶来的。

西方社会律师制度的萌芽出现于古罗马时期,可以追溯历史几千年,至资本主义社会时已经高度发达,成为社会生活和社会秩序中不可缺少的组成部分。而中国历史上却没有出现过律师制度,中国古代的“讼师”的作用只是替人写诉状,并没有在法庭上代理诉讼的权利,所以,不能称之为律师。

直至清朝末年,中国才开始自西方引进律师制度。然而,随着清政府的垮台和辛亥革命后的战乱,律师制度无法得到正常发展。1949年新中国成立后,废除了国民党时期旧法统,也包括律师制度。至50年代初期借鉴苏联的法律体系开始重建律师制度。然而,仅仅几年时间,在1957年反右派斗争中刚刚建立起来的律师制度又被彻底取消,直至1979年改革开放以后,才再一次恢复建立律师制度。由此可见,在中国社会几千年的历史长河中,引进律师制度的时间才只有一百年,而律师制度真正得到正常发展的时间却只有三十余年。因此,在这个意义上又可以说,律师制度在中国也是一种新生事物。

律师制度的历史过于短暂,这是中国社会区别于其他法治国家的特有现象,也是中国律师界所面临的一大难题。在律师制度高度发达的时代大潮中,中国律师却经历了一个几乎是从无到有的创建、发展过程。在此情况下,从律师基本概念的确立,到律师操作的技能与规范;从社会公众对律师的开始认知到全社会对律师的接受与认同,几乎是一切都要从零开始。于是,本是律师业务中一项最古老的传统业务的刑事辩护业务,在中国也需要从头做起,从头学起。

三十余年来,中国的律师业务尤其是刑辩业务得到了长足发展,但遗憾的是,刑辩技能的总结与培训还显得十分薄弱,刑辩律师基本上是在各显其能,摸索前进,这种现状,严重限制了刑辩业务的进一步发展。

近年来,我一直在倡导和呼吁律师们多总结一些经验,多搞一些研究,多写一些文章,多出一些著作。但至今为止,可以说是重视不够,成果甚微。

《刑事辩护实务操作指南——尚权刑辩经验与风险提示》的问世,是一种大

胆的尝试,更是一种率先的尝试。我一直认为并且也一直在呼吁,律师刑辩技巧这一篇大文章,要由全国刑辩律师共同来完成。《刑事辩护实务操作指南——尚权刑辩经验与风险提示》就是这篇文章的一部分,也可以说是奠定基础的一部分。无论将来人们作何评价,其贵就贵在“率先”二字,因为在从无到有的过程中,“先”字最为重要!

希望在《刑事辩护实务操作指南——尚权刑辩经验与风险提示》面世后,会有更多的同类作品陆续出台,共同谱写出一篇引领与指导中国刑辩业务发展的大文章!

田文昌

2010年10月12日

于北京

再版前言

用诉讼模式解决国家追究公民犯罪的问题,是现代文明发展的成果,是国家理性的体现。然则,在强大的国家公权力面前,如何保障公民有足够平等的话语权,是一个极其敏感而又困难的命题,刑事辩护律师作为刑事诉讼活动中公民权利的代言人,也就必然站在国家公权力与公民权利对抗的最前沿。

律师本无派,但如今站在社会舆论风口浪尖的刑事辩护律师被社会公众区分为“死磕派”和“勾兑派”。似乎,“死磕派”律师就是以与公、检、法机关作对的方式进行辩护,“勾兑派”律师就是走与公、检、法机关合作的路子。两大派系在网络上也偶有开战,似乎“死磕派”与“勾兑派”不是辩护技术上的分野,而是两个不同“阶级”的斗争。实际上,作为刑事辩护律师,时刻都应该有职业共同体的认知,无论哪一派别的律师,都需要坚持在法律规范的框架内进行辩护。对于“死磕派”而言,死磕的时候不能僭越法律的底线和诉讼的基本原则,永远不可以有“用一种违法对付另一种违法”的逻辑。对于“勾兑派”而言,与检察官、法官协调案件的处理结果时,必须是在法律允许的范围内,必须是将当事人的利益放在第一位,不可以有“用一种违法实现另一种合法”的做法。

在法曹三方中,检察官专职从事刑事追诉,是专业化的;而律师可能会代理各种案件,如何形成专业化的刑事辩护思路,应对专业化的检察官,是一个亟待解决的问题。本书从实务的角度,摒弃了抽象的法理说教,揭示了许多法律规范之外的技能技巧问题,手把手教你进行刑事辩护。刑事辩护律师的兴旺与国家法治建设的状况息息相关,希望有越来越多的青年律师加入到专业刑事辩护的行列中来。

《刑事辩护实务操作指南》的再版是我意料之外的事情,感谢广大读者的厚爱!当何海刚编辑通知我书已售罄,希望能够修订再版时,适逢2012年12月,全面修订的《刑事诉讼法》马上就要实施。在北京市尚权律师事务所广大同仁的共同努力下,《刑事辩护实务操作指南》第二版与大家见面了,感谢法律出版社的大

力支持,感谢戴伟社长的信任,感谢何海刚编辑的辛勤工作,愿本书能够伴随一个又一个青年律师走向充满挑战的刑辩之路!

门金玲

2015年2月5日于碧桐园寓所



编写说明

本书第二版因循了第一版的精神,致力于打造律师从事刑事辩护实务的操作指南类图书,本书具有以下特色:

1. 体现有关刑事诉讼立法的最新成果。2012年12月,全面修订的《刑事诉讼法》为刑事辩护律师提出了新的要求。2010年由中央政法委牵头,由最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部联合签署,并以通知的形式出台了《关于办理死刑案件审查判断证据若干问题的规定》和《关于办理刑事案件排除非法证据若干问题的规定》,这两个证据规定尚未废止,本书及时捕捉立法前沿,对新的《刑事诉讼法》和两个证据规定以律师辩护为视角做出了详尽的解读。

2. 对与律师从事刑事辩护业务相关的法律规范有精要的解析。不能只从字面上理解法律条文,透过法律条文看其背后的立法意旨,以准确掌握相关法律规范含义,是一个刑事辩护律师从事刑事辩护事业的基本条件,本书对相关法律规范的解释力求准确深刻。

3. 对律师从事刑事辩护中经常遇到的问题分析客观中肯。律师在从事刑事辩护业务中常常遇到很多意想不到的问题,本书详细指出了这些常见问题并相应地给出了参考对策,以为读者提供解决问题的路径。

4. 体例新颖,开拓创新。本书除在内容上有所突破创新以外,在体例安排上在目前已经出版的实务操作类图书中亦属首例。从实务操作的实践出发,采用将问题分成板块的形式,更有助于读者从中找到自己想要的东西。

本书的编写者来自北京市尚权律师事务所和中国青年政治学院,均为长期从事专业刑事辩护的律师和研究刑事诉讼法学的教师。具体分工如下:

主编:门金玲

撰稿人(以撰写章节先后为序)

第一章:张青松、陈泓宇

第二章:常铮



第三章:吴骋

第四章:王耀刚、杨帆

第五章:张兴梅、张雨

第六章:刘文元、高文龙

第七章:万太强、蔡华

第八章:门金玲、孔祥承

第九章:林昌炽

第十章:门金玲

感谢中国青年政治学院研究生杨惠蓬、张旭、吴妍、李谊、王宇飞、周琰为本书第二版付出的辛勤劳动。

编著者
2015年2月

目 录

序言一	陈瑞华	1
序言二	田文昌	1
再版前言		1
编写说明		1
第一章 刑事辩护的一般问题		1
一、正确理解律师在刑事诉讼中的地位		2
二、恰当处理律师与客户之间的关系		3
三、充分尊重办案机关的工作人员		6
四、清醒认识刑事辩护的风险		8
第二章 刑事辩护的基本流程		12
一、接待来访客户,把潜在客户变成真正的客户		12
二、接受委托,办理委托手续		15
三、进入案件办理环节		19
四、案件办结后的客户维系		39
第三章 会 见		41
一、权利义务		41
二、文书提交		46
三、会见技巧		47