

2012

国家司法考试新大纲辅导用书

司法考试刑事诉讼法 命题点解读

梁 宇 编著

根据2012年刑事诉讼法全新编写

紧扣修订法条

全面详尽解读

揭秘命题角度

剖析答题思路

梳理历届真题

旧题精练新做

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

2012

国家司法考试新大纲辅导用书

司法考试刑事诉讼法 命题点解读

梁 宇 编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

2012 司法考试刑事诉讼法命题点解读/ 梁宇编著.

—北京: 中国法制出版社, 2012. 5

ISBN 978 - 7 - 5093 - 3716 - 5

I. ①2… II. ①梁… III. ①刑事诉讼法 - 中国 - 法律工作者 - 资格考试 - 自学参考资料 IV. ①D925. 2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 085043 号

责任编辑 胡 斌

封面设计 杨泽江

2012 司法考试刑事诉讼法命题点解读

2012 SIFA KAOSHI XINGSHI SUSONGFA MINGTIDIAN JIEDU

编著/梁宇

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/850 × 1168 毫米 32

版次/2012 年 6 月第 1 版

印张/9.5 字数/176 千

2012 年 6 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 3716 - 5

定价: 25.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfsz.com>

编辑部电话: 66065672

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

致考生

刑事诉讼法一直是司法考试中的重要学科，每年的分值一直保持在 70 至 80 分之间，是决定考生能否通过考试的重要部门法。相比于其他部门法，刑事诉讼法的自身特点受到其自身以下两个方面性质的影响：第一，刑事诉讼法属于程序法，为了保证程序适用的规范和统一，法条内容往往非常明确、具体和细致，从而尽量减少办案人员自由裁量、限制其滥用职权的空间。虽然刑事诉讼法学也有自身独特的理论和理念，但往往只对最初的立法模式和立法内容的选择产生影响。而一旦立法内容被确定之后，执法人员在适用过程中通常不会遇到太大的争议。因此，总体上讲，刑事诉讼法的理论色彩较弱，更多的内容都是一些繁杂、琐碎、细致的知识点，从考试的角度来看，考生们只要能够准确记住相应的知识点即可，无需花费过多的精力去探究法条背后的理论依据。第二，刑事诉讼法属于公法，是国家与公民之间划分各自权利与义务的基本准则，也是约束国家权力，保障基本人权的“大宪章”，因此刑事诉讼法除了要规定各个诉讼阶段基本办案程序之外，更要通过设立一些特别的制度来约束和限制公权力的滥用，而这一理念也同样体现在了司法考试当中。纵观历年司法考试刑事诉讼法部分的试题，其重点始终落在辩护制度、证据制度、强制措施制度、侦查程序和审判程序这几个方面，而这几个方面也恰恰是刑事诉讼法区别于其他诉讼法的关键所在。2012 年 3 月，我国刑事诉讼法经历了一次重大的修改，并且在社会上引起了前

所未有的关注，而其中改动最大、争议最多的也恰恰是以上几个方面，而这几部分内容也必然是今年司法考试的重中之重。

本书是笔者多年从事刑事诉讼法学科科研、教学和司法考试培训工作的经验总结，并且对今年司法考试刑事诉讼法部分进行了科学的预测，其具有以下三个方面的特色：

第一，全面解读、剖析修订后刑事诉讼法中的重要知识点。本次修改条文共有一百一十条之多，占整个修订后刑事诉讼法的三分之一以上。不但许多传统的知识点有重大修改，而且还创设了“刑事技术侦查”、“特别程序”等全新的制度。笔者从司法考试命题的角度对本次刑事诉讼法新增的知识点进行了重点解读，提升了今年司法考试最可能出题的知识点和出题角度。例如，由于受到考试题量总数的限制和各知识点平衡的要求，虽然“特别程序”是本次司法考试必考的内容，但四类特别程序并非是同等重要，除了“未成年人刑事案件特别程序”仍然是必考知识点以外，其他三个特别程序只会再考到一个程序，而根据笔者的经验，“犯罪嫌疑人、被告人死亡、逃匿案件的犯罪所得没收程序”显然更为重要一些。

第二，紧扣修订后刑事诉讼法修改内容，全面解读历年司法考试真题。由于司法考试的刑事诉讼法试题一直是采用题库制，且重复率相当高，因此做真题一直是备战司法考试不二的法门。本次刑事诉讼法修订后不但不会使历年的真题失去作用，反而使其显得更为重要，因为过去的考题很有可能会根据修订后的刑事诉讼法得出不同的答案，从而在考查应试者是否关注最新立法修改动态方面反而具有更为重要的意义。本书对从2002年以来的司法考试刑事诉讼部分的真题进行了重新梳理，特别对辩护制度、证据制度、强制措施制度这几章修改幅度较大，从而导致答案发生变化的往年司法考试真题进行了重点提示，并对根据修订后刑事诉讼法得出的新答案进行详细地解读，从而使“老题”获得了

新的生命。

第三，对知识点进行科学梳理和总结，对法条进行科学的精炼。刑事诉讼的法条内容体现了立法者的思路和表述方式，但却未必与司法考试者的考试思路相一致。因此完全按照法条的顺序进行学习，或者完全将法条简单地罗列并不能使考生发现考试的重点，而且也不利于考生从总体上对法律形成系统、清晰的思路。本书根据作者的经验对各章的知识点进行了系统地归纳和总结，并特别使用表格的方式将其表现出来，从而使考试能够总体上把握住各章知识点的结构和关系。同时表格的内容也较法条本身更为精炼，只从考试的角度提取关键的信息，以节约考生的阅读时间。

当然，本书的结构和写作方式还仅仅是作者个人经验的总结，还具有很大的改进空间，希望广大考生在阅读之后能够提出宝贵的意见。

梁宇

2012年5月

目 录

第一章 刑事诉讼法概述	1
一、刑事诉讼 ☆ / 1	
二、刑事诉讼法 / 2	
三、刑事诉讼的基本理念 ★★ / 3	
第二章 刑事诉讼法的基本原则	4
一、侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使 ★ / 5	
二、严格遵守法律程序 / 6	
三、人民法院、人民检察院依法独立行使职权 ★★ ☆ / 6	
四、人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督 ★★ ☆ / 7	
五、各民族公民有权使用本民族语言文字进行诉讼 ★ / 7	
六、未经人民法院依法判决，对任何人都不得确定有罪 / 8	
七、具有法定情形不予追究刑事责任 ★★★★★ / 8	
八、追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法 ★ / 9	
第三章 专门机关、诉讼参与人	16
一、刑事诉讼中的专门机关 / 16	
二、诉讼参与人 / 17	
第四章 管 辖	30
一、立案管辖 / 30	
二、关于执行立案管辖的几个问题 / 32	
三、各级法院管辖的第一审案件 ★★★★★ / 32	
四、地域管辖 ★★ ★ / 32	
五、专门管辖 ★★ / 34	

六、管辖的变通★★★★ / 36	
第五章 回 避	47
第六章 辩护与代理	55
一、辩护人的诉讼地位★ / 56	
二、辩护人的概念、人数、范围★★★★ / 56	
三、侦查阶段律师的诉讼地位和诉讼权利义务★★ / 57	
四、侦查阶段的委托辩护★★ / 57	
五、侦查阶段律师会见通信权★★ / 57	
六、刑事诉讼中律师与非律师权利义务的区别★★★ / 58	
七、法律援助辩护★★★ / 59	
八、拒绝辩护问题★★★ / 59	
九、诉讼代理人和辩护人之比较 / 61	
第七章 刑事证据	70
一、刑事证据的基本特征 / 71	
二、刑事证据的种类 / 74	
三、刑事证据的分类★★★★★★ / 78	
四、刑事诉讼证明 / 81	
第八章 强制措施	97
一、强制措施的性质和特点★★☆ / 98	
二、刑事诉讼强制措施与行政诉讼、民事诉讼中有 关措施的区别 / 98	
三、办案机关适用强制措施的权限★★ / 99	
四、强制措施的适用原则 / 99	
五、扭送（非强制措施） / 99	
六、拘传★★★★ / 99	
七、取保候审 / 101	
八、监视居住 / 103	
九、拘留 / 105	

十、逮捕 / 107	
第九章 附带民事诉讼	122
一、附带民事诉讼的范围 / 122	
二、附带民事诉讼的成立条件 / 123	
三、附带民事诉讼当事人 / 124	
四、附带民事诉讼的提起 / 125	
五、附带民事诉讼的审判★★★★☆ / 126	
第十章 期间、送达	137
一、期间★★☆ / 137	
二、送达★★ / 139	
第十一章 立案	145
一、立案的材料来源和条件★★ / 145	
二、立案程序和立案监督★★★ / 146	
第十二章 侦查	151
一、概述 / 152	
二、侦查行为★★★★★ / 153	
第十三章 起诉	171
一、起诉的机制和原则 / 171	
二、提起公诉的程序 / 171	
三、提起自诉的程序★★★ / 174	
第十四章 刑事审判概述	183
一、刑事审判的特征 / 183	
二、刑事审判程序 / 183	
三、刑事审判原则 / 184	
四、审级制度★★ / 185	
五、审判组织★★★★ / 185	
第十五章 第一审程序	194
一、公诉案件第一审程序 / 195	

二、庭审笔录 / 198	
三、对违反法庭秩序的处理及程序 / 198	
四、延期审理★★★ / 199	
五、中止审理★★★ / 199	
六、终止审理（用裁定） / 200	
七、审理期限★★ / 200	
八、判决、裁定和决定★★★ / 200	
第十六章 简易程序	215
一、简易程序的适用范围与条件★★★★ / 215	
二、简易程序的特殊规定★★★★★ / 216	
第十七章 自诉程序	220
一、自诉案件的受理程序★★★ / 220	
二、自诉的可分性★★ / 221	
三、自诉的反诉★★ / 221	
四、自诉案件的审限 / 221	
第十八章 二审程序	229
一、二审程序的提起主体★★★ / 230	
二、上诉、抗诉的撤回★★ / 230	
三、附带民事诉讼的上诉、抗诉案件★★★ / 230	
四、全面审查原则★★★ / 231	
五、上诉不加刑原则★★★★ / 231	
六、二审开庭审理的情形★★★ / 232	
七、二审对自诉案件、附带民事诉讼案件的 处理★★★ / 233	
八、二审的审理结果★★★★ / 233	
九、二审的审理期限 / 234	
第十九章 死刑复核	245
一、判处死刑立即执行案件的复核程序★★★★★ / 245	

二、判处死刑缓期二年执行案件的复核程序★★★ / 247	
第二十章 审判监督程序	253
一、审判监督程序的提起★★★ / 253	
二、依照审判监督程序对案件的重新审判★★★ / 256	
第二十一章 执 行	262
一、执行的依据：已生效裁判 / 262	
二、执行的主体★★★★ / 263	
三、交付执行程序 / 263	
四、死刑的执行停止的情形★★★ / 264	
五、死刑停止执行后的处理 / 264	
六、暂予监外执行★★★★★★ / 264	
七、对新罪和申诉的处理 / 266	
八、减刑、假释程序 / 266	
九、财产刑的执行程序 / 266	
第二十二章 未成年人刑事案件诉讼程序	272
一、方针和特有原则 / 272	
二、未成年人的特别权利保障制度（重点） / 274	
三、附条件不起诉制度★★★★★ / 275	
四、未成年人刑事案件审判组织 / 276	
第二十三章 当事人和解的公诉案件诉讼程序	279
一、当事人和解的公诉案件诉讼程序适用的 条件和案件范围 / 279	
二、当事人和解协议 / 280	
三、当事人和解的法律效果 / 280	
四、对于未成年人犯罪的案件，如果既符合当事人 和解公诉案件诉讼程序的范围，又符合附条件 不起诉的范围，检察院可以根据案件情况作出 附条件不起诉的决定 / 281	

第二十四章 犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的 没收程序	282
一、没收程序的案件范围、启动条件、对象和 申请程序 / 282	
二、审判程序 / 283	
第二十五章 依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序 ...	285
一、可以（不是应当）对实施暴力行为的精神病人的 强制医疗程序的条件 / 285	
二、强制医疗的相关规定 / 285	
第二十六章 涉外刑事诉讼程序与司法协助制度★★★★★.....	287
一、涉外刑事诉讼程序所适用的案件范围 / 287	
二、涉外刑事诉讼所适用的法律：适用中国刑事法 律和信守国际条约相结合的原则 / 288	
三、外国籍犯罪嫌疑人、被告人享有中国法律规定的 诉讼权利并承担诉讼义务的原则 使用中国 通用的语言文字进行诉讼的原则 / 288	
四、外国籍当事人委托中国律师辩护或代理的原则 / 288	
五、刑事司法协助的概念 / 288	
六、刑事司法协助的主体：公安机关、司法行政机 关、人民检察院、人民法院 / 288	
七、程序（以送达为例） / 288	
八、处理 / 288	

第一章 刑事诉讼法概述

📖 地位分析

本章内容在以前的各种考试尤其是司法考试中基本不涉及。但是，随着对考生法学理论水平要求的进一步提高，以后的各种考试包括司法考试对这一部分内容的考核将会逐步增加。

已考考点

已考考点	考查次数
程序公正的含义	1

📖 考点剖析

一、刑事诉讼☆

(一) 概念

广义：	是国家追诉犯罪嫌疑人、被告人是否有罪这一问题所经历的整个过程。
狭义：	仅指刑事审判

(二) 特点 (与民事诉讼、行政诉讼的区别) ★★☆☆

诉讼类型 诉讼特征	刑事诉讼	民事诉讼	行政诉讼
1. 诉讼主体	侦查、检察、审判机关及诉讼参与人	审判机关及诉讼参与人	
2. 诉讼原则与理念	无罪推定	自由处分	行政法定
3. 证据制度	公诉方承担证明责任	原告承担 (有八项例外)	被告承担
4. 诉讼程序	立案、侦查、审查起诉、审判及执行	审前、审判及执行	

二、刑事诉讼法

(一) 概念 (狭义与广义的刑事诉法; 刑事诉讼法的渊源)

广义	刑事诉讼法典 (狭义)
	宪法
	相关法律: 刑法、人民法院组织法、人民检察院组织法、法官法、检察官法等
	相关法律解释: 六机关规定、最高人民法院解释、最高人民检察院规则等
	相关行政法规: 公安机关办理刑事案件程序规定
	国际公约: 反酷刑公约、反腐公约

(二) 刑事诉讼法与刑法的关系

相同点	1. 公法; 2. 保障人权 (无罪推定、罪刑法定)
不同点	1. 程序法 (刑诉法) 和实体法 (刑法); 2. 动态 (刑诉法) 与静态 (刑法)
逻辑顺序	1. 以实体法的罪名确定管辖; 2. 以诉讼结果确定实体法的适用

三、刑事诉讼的基本理念★★

基本理念	含义	关系	例证
1. 惩罚犯罪 与保障人权	打击犯罪	是保障人权优先 于打击犯罪	未决羁押 制度
	保护诉讼参与人的人权		
2. 程序公正 与实体公正	符合刑事诉讼法规定	依情况决定一方 优先	非法证据 排除规则
	符合刑法规定		
3. 诉讼公正 与诉讼效率	程序公正与实体公正	公正优先于效率	简易程序
	时间、金钱等方面的节约		

☞ 经典真题

下列关于刑事诉讼中程序公正含义的表述哪一项不正确？
(2005 - 2 - 21)

- A. 诉讼参与人对诉讼能充分有效地参与
- B. 程序违法能得到救济
- C. 刑事诉讼程序能得到遵守
- D. 刑事诉讼判决结果符合事实真相

【解析】D 体现的是实体公正

【答案】D

☞ 高仿真题

我国《刑事诉讼法》的立法根据和法律渊源是（ ）

- A. 刑法
- B. 人民法院组织法
- C. 立法法
- D. 宪法

【答案】D

第二章 刑事诉讼法的基本原则

地位分析

本章大纲中共安排了12节的篇幅。其内容很多,也很繁杂,很多考生面对各种考试,不知如何复习。但是,各种考试尤其是司法考试常考的知识点是:1. 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使;2. 人民法院、人民检察院依法独立行使职权;3. 审判公开;4. 未经人民法院依法判决,对任何人都不得确定有罪原则;5. 具有法定情形不予追究刑事责任;6. 刑事司法协助的含义与内容。另外,本章内容还要结合教材中其他章节的有关内容来理解。

已考考点

已考考点	考查次数
具有法定情形不予追究刑事责任	5
审判原则	4

☞ 考点剖析

一、侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使★

(一) 基本含义

权力类型	权力主体	职权内容
侦查权	公、检、国安、监狱、军队保卫部门、海关走私犯罪侦查部门	侦查、拘留、执行逮捕、预审
检察权	人民检察院	检察、批准逮捕、检察机关直接受理案件的侦查、提起公诉
审判权	人民法院	审判、必要的强制措施权、执行权

(二) 控审分离原则

1. 刑事诉讼职能：(1) 控诉职能；(2) 辩护职能；(3) 审判职能

2. 法院发现新罪该如何处理

法院在审案件类型	发现新罪性质	处理方式
(1) 刑事公诉	公诉类罪	建议补充、变更起诉
(2) 刑事自诉		转交有权机关处理
(3) 民事审判		
(4) 案外发现		先接受、后移送
(5) 任何情况下	自诉类罪	告知当事人诉权