

F 法律顾问

ALÜGUWEN

——刑法、刑事诉讼法部分

河南人民出版社

法 律 顾 问

——刑法、刑事诉讼法部分

翦 彦

河 南 人 民 出 版 社

内 容 提 要

长期轻视法律思想的影响，加上十年动乱对公检法残酷的破坏，使不少干部、群众法制观念薄弱，法律知识贫乏。党的十一届三中全会以来，党和政府强调依法办事。在此情况下，我们的同志困难来了，一遇具体疑难，就无法准确解决。本书所回答的有关刑法、刑事诉讼法的二百七十八个问题，都是广大干部、群众提出并由有关司法工作者和专家回答的。问题，来自实践，代表性广泛；回答，出于权威，确切准确。你有刑法、刑事诉讼法方面的问题吗？请读本书。

法 律 顾 问

——刑法、刑事诉讼法部分

葛 彦

责任编辑 刘连峰

河南人民出版社出版
郑州晚报印刷厂印刷
河南省新华书店发行

787×1092毫米 32开本 6.5印张 119千字

1983年11月第1版 1983年11月第1次印刷

印数： 1— 35,600册

统一书号6105·4 定价0.62元

目 录

《刑法》总则部分

1. 差两天满十四周岁的人犯罪能否追究刑事责任?
..... (1)
2. 满十四岁不满十六岁的人犯强奸罪, 是否追究刑事责任?
..... (1)
3. 十六岁前有一般盗窃行为, 后又继续盗窃, 能否把以前的
行为也作为判刑的根据? (2)
4. 怎样鉴别间歇性精神病人作案时精神是否正常? (2)
5. 精神病人犯法, 应追究监护人的法律责任吗? (3)
6. 醉酒的人犯罪是过失还是故意? (4)
7. 对只聋不哑的犯罪分子是否可以从轻、减轻或免除处罚?
..... (4)
8. “正当防卫”中规定的“不法侵害”应如何理解? (5)
9. 怎样区别免于刑事处罚和免除处罚? (6)
10. 已免于刑事处罚, 是否还要给行政处分? (7)
11. 以从轻、减轻处罚为理由免于刑事处罚妥当吗? (8)
12. 犯罪行为没达到预期结果可算既遂犯吗? (9)
13. 对经济领域中的共同犯罪, 在定罪量刑时, 是以犯罪所得
总额还是以各人所得为准? (10)
14. 如何认定共同犯罪案件中的主犯和制作法律文书? (11)
15. 如何处理有同案犯在逃的共同犯罪案件? (11)
16. 罪犯在判刑前被公安机关收容审查、行政拘留和劳动教养
的日期如何折抵刑期? (12)

17. 一个罪犯两次被拘留，刑期如何计算？……………（13）
18. 怎样区别罚金、没收财产、罚款？……………（13）
19. 检察院可否对被告人处罚金或没收财产？……………（14）
20. 对判处无期徒刑和死刑的罪犯为什么还要剥夺政治权利终身？……………（14）
21. 处有期徒刑、拘役，不附加剥夺政治权利的罪犯，服刑期间有无政治权利？……………（15）
22. 被判处拘役的罪犯，应如何执行？……………（16）
23. 判处管制的犯罪分子是否不再附加剥夺政治权利？……………（16）
24. 判处缓刑和监外执行的罪犯附加剥夺政治权利，应如何执行？……………（17）
25. 法院是否可以判处训诫、具结悔过、赔礼道歉？……………（18）
26. 《刑法》对量刑的规定为何有两种表述方式？……………（19）
27. 累犯与惯犯有什么区别？……………（20）
28. 什么是从重？什么是加重？它们分别适用于哪些犯罪分子？……………（21）
29. 罪犯在被审查期间交待了其他罪行，能否按投案自首论处？……………（22）
30. 数罪并罚的刑期应如何计算？……………（23）
31. 判刑二十年的罪犯当年又犯罪，应怎样处理？……………（24）
32. 受过行政处罚的行为，还能作为定罪的根据吗？……………（25）
33. 死刑缓期执行与一般缓刑有何区别？……………（26）
34. 缓刑考验期应从何日计算？……………（28）
35. 对判处缓刑的犯罪分子怎样进行考察？……………（28）
36. 将判缓刑的临时工交农村进行考察，合适吗？缓刑期满后，是否应该恢复其工作？……………（29）
37. 缓刑犯在缓刑期间政治生活待遇是否和所在单位职工相同？……………（30）
38. 缓刑考验期满，怎样宣告原判的刑罚不再执行？……………（30）

39. 缓刑期满后, 罪犯又犯应判处有期徒刑以上刑罚之罪的,
是否按累犯从重处罚? (31)
40. 对有期徒刑犯的减刑、假释如何处理? (31)
41. 管制期间又被判处有期徒刑的, 如何并罚? 缓刑可以减刑吗?
..... (32)
42. 同一罪名中有几个法定最高刑, 应如何确定其追诉时效?
..... (33)
43. 什么是依照法律从事公务? (34)
44. 刑法没有规定的犯罪, 检察机关是否可以适用类推 (34)

《刑法》分则部分

45. 炸毁银行保险柜的盗窃案应如何处理? (35)
46. 非法制造、运输、买卖火药枪, 能否适用《刑法》第一百
一十二条? (36)
47. 盗窃枪支罪必须具备哪些要件? (36)
48. 倒卖转包合同, 从中牟利, 应定何罪? (37)
49. 私买黄金收藏违法吗? (37)
50. 放高利贷应定何罪? (38)
51. 怎样认定走私罪? (38)
52. 什么叫套汇罪? 如何认定套汇罪? (39)
53. 森林案件的管辖问题如何划分? (40)
54. 单位进行经济违法犯罪活动, 应如何处理? (41)
55. 如何划清故意杀人罪与伤害致伤罪的界限? (43)
56. 怎样区别过失杀人与伤害致死? (44)
57. 故意伤害致人死亡和故意伤害致人自杀死亡的区别是什么?
..... (45)
58. 在打架斗殴中, 致人死亡的该定何罪? (46)
59. “重伤”应以何时情况为准? (46)
60. 因分家, 兄将弟打成重伤, 应否定故意伤害罪? (46)

- 61.诬告陷害罪与报复陷害罪有何区别? (47)
- 62.如何理解强奸罪中“情节特别严重”和“致人重伤、死亡”的规定? (48)
- 63.以“其他手段”强奸妇女,指的是哪些手段? (49)
- 64.奸污患有精神病、呆傻的妇女,是否犯强奸罪? (49)
- 65.“轮奸”是一个独立的罪名吗? (49)
- 66.如何区分强奸与通奸及流氓罪的界限? (50)
- 67.被告强奸妇女后,又将其杀死,是按强奸致死,还是按强奸和杀人数罪并罚? (51)
- 68.被告强奸妇女后,又奸淫不满十四岁幼女,以一罪处罚,还是数罪并罚? (52)
- 69.被告实施强奸时又掏走被害人的钱包,应定什么罪? (52)
- 70.掘墓奸尸应定何罪? (53)
- 71.对猥亵、鸡奸行为应如何处理? (53)
- 72.怎样才算构成了侮辱诽谤罪? (54)
- 73.侮辱罪与诽谤罪有何异同? (55)
- 74.侮辱、诽谤已死的人是否应定罪? (56)
- 75.在审理刑事案件中发现伪证应怎么办? (56)
- 76.“据为己有”的含义是什么? (57)
- 77.抢赌场该不该定抢劫罪? (57)
- 78.对盗窃未成却伤害了房主的被告人如何定罪? (58)
- 79.盗窃粮票、布票等计划供应票证出卖的,如何定罪?
..... (58)
- 80.扒窃行为能否以盗窃罪论处?长期流窜作案的能否以惯窃罪论处? (59)
- 81.掘墓盗窃财物以及盗卖尸骨的应定何罪? (59)
- 82.犯盗窃、诈骗、抢夺罪,又触犯了《刑法》第一百五十三条的,应如何认定罪名? (60)
- 83.伪造进货凭证,冒领货款的,是否定伪造有价证券罪?

- (60)
84. 盗窃支票, 取款时被发觉, 应定盗窃罪还是诈骗罪? (61)
85. 盗开汽车玩耍或以汽车为作案工具的案件, 应如何定性处理? (62)
86. 国家干部勾结社员贪污, 对社员能定贪污罪吗? (62)
87. 受单位委托对外承包工程, 从中骗取大量钱财, 应定诈骗罪还是贪污罪? (63)
88. 邮局营业员, 把订报款用于赌博、吃喝, 但没有伪造账据, 是否构成犯罪? (63)
89. 国家工作人员将公款以个人名义存入银行, 将利息据为己有, 是否构成贪污罪? (64)
90. 被害人不服免于起诉或不起诉的决定, 甚至撕毁决定书, 是否以防害公务罪论处? (64)
91. 如何区别组织越狱罪和脱逃罪? (65)
92. 对犯脱逃罪的罪犯如何适用刑罚? (66)
93. 被羁押人违反监规, 是否构成犯罪? 如何进行处罚? (66)
94. 什么叫窝藏包庇罪? (67)
95. 怎样认定赌博罪? (68)
96. 明知是犯罪所得赃物, 而以低价收买的, 应定何罪? (68)
97. 受贿罪与索贿罪有何区别? (69)
98. 国家工作人员收受半送半卖的高档物品, 算不算受贿? (70)

《刑事诉讼法》总则部分

99. 对已死亡的罪犯, 是否还要起诉? (70)
100. 被告人在审判阶段死亡, 是否一律终止审理? (71)
101. 法院允许被害人和被告人的亲属旁听公开审判吗? (73)

102. 轻微刑事案件, 包括哪些? (73)
103. 哪些属于检察院认为需要自己直接受理的其他案件?
..... (74)
104. 县(区)检察院认为属于中级法院管辖的一审案件? 应如何报送? (75)
105. 罪犯服刑期间又犯罪, 按什么程序办理? (75)
106. 追究伪证罪罪犯的刑事责任应按怎样的诉讼程序进行?
..... (76)
107. 被告人借口申请回避, 公然侮辱、诽谤公诉人, 应如何处理? (76)
108. 被告人主动放弃辩护权怎么办? (77)
109. 律师在诉讼中是不是独立的诉讼主体? (78)
110. 法律顾问处能否接受被告人亲属的委托为被告辩护?
..... (78)
111. 当事人可否委托律师到外地出庭辩护或代理? (79)
112. 律师能拒绝为被告人辩护吗? (80)
113. 律师未经一审出庭辩护能否直接参与上诉审的诉讼活动?
..... (81)
114. 律师担任二审刑事案件的被告辩护人, 可以查阅案卷材料吗? (81)
115. 辩护律师能否直接向证人调查? (82)
116. 律师以外的辩护人能否查阅案卷材料? (83)
117. 人民陪审员能否充当辩护人? (83)
118. 干部能在法庭上为亲属辩护吗? (84)
119. 军人能否担任地方刑事案件被告人的辩护人? (84)
120. 被告人委托的近亲属或监护人在任何情况下都可以为被告人辩护吗? (84)
121. 未成年的被告拒绝接受辩护人时, 法院是否还要为他指定辩护人? (85)
122. 十四岁以下的人都不能作证人吗? (85)

123. 保卫处、科在破案中收集的证据材料能否在刑事诉讼中使用? (87)
124. 有被告人的供述, 又有被害人的控告揭发, 是否就可以认定被告人有罪和处以刑罚? (87)
125. 抢劫集团破获后, 找不到被害人, 能否定罪和追究刑事责任? (88)
126. 证人在案件审理过程中不愿公开自己的姓名时, 司法人员应如何办? (88)
127. 在押犯的证言具有法律效力吗? (89)
128. 以检查处女膜的结论作为强奸罪的依据, 合适吗? (90)
129. 被告人流窜作案使用的自行车可否以作案工具处理?
..... (90)
130. 被告当庭翻供, 该怎么办? (91)
131. 拘传如何具体实施? (92)
132. “取保候审”适用于哪些人? (93)
133. 怎样执行“监视居住”才合法? (93)
134. 公安机关能否直接采用取保候审或监视居住? (94)
135. 取保候审或监视居住, 需要什么法律手续? 二者有何区别? 是否可以并用? (95)
136. 法院对哪些人犯应决定逮捕, 哪些人犯不应决定逮捕?
..... (95)
137. 检察院审查批捕案件, 应办哪些文书手续? 制作文书时, 应注意什么问题? (97)
138. 对拘留提请逮捕的, 主要犯罪事实不清应如何批复? (98)
139. 审查拘留转批捕的案件能否搞“退查”? (98)
140. 审查批捕时发现现有罪该逮捕而漏捕的同案犯, 应如何办手续? (99)
141. 公安机关能以“要求复议”或“提请复核”为由, 将不批准逮捕的人犯继续拘留吗? (99)
142. 公安机关提请逮捕所认定的罪名不当, 检察院是否可以作

- 出变更? (99)
- 143.拘留和逮捕通知书可否同时发出? (100)
- 144.公安机关是否应将执行逮捕的情况通知检察院? (101)
- 145.公安机关报捕的人犯,在审查批捕期间逃跑的,可否先
由检察院办理批准逮捕手续? (101)
- 146.已经逮捕的人犯如果发生死亡、逃跑时,公安机关是否
需要通知检察院? (101)
- 147.需要到外地捕人的案件,怎样办理批捕和逮捕手续?
..... (102)
- 148.未决犯在逮捕关押期间如果患了精神病或精神病发作怎么
办? (102)
- 149.在办理罪犯服刑期间又犯罪的案件时,如被告原判刑期
届满,应如何处理? (103)
- 150.提起公诉的人犯是否必须逮捕? (103)
- 151.对可能判处管制、拘役和附加刑的公诉案件,是否要经
检察院批准逮捕和提起公诉? (104)
- 152.对于执行行政拘留处罚的人,能否再进行刑事拘留?
..... (104)
- 153.看守所把被逮捕的和被刑事拘留的人犯与行政拘留人员混
合关押对吗? (105)
- 154.查获外地逃犯后,没有追捕和押解犯人的证明文件,当地
看守所应否羁押? (105)
- 155.案犯被判处管制,能说批捕是错误的吗? (106)
- 156.依法被逮捕的人犯能保外种田吗? (107)
- 157.对于已经逮捕的人,如发现不应逮捕时,怎样办理释放
手续? (107)
- 158.检察机关作出不批准逮捕决定时,能否再作出其他处理决
定或提出其他处理意见? (108)
- 159.法律上所谓的“正在哺乳自己婴儿的妇女”,其“哺乳期
限”如何计算? (108)

160. 如何理解《刑事诉讼法》第四十二条关于“扭送”的规定? (109)
161. 人民检察院对群众扭送来的人犯, 应如何处理? (110)

立案、侦查和提起公诉

162. 立案时是否一定要有确定的被告人? (110)
163. 没有更多的证据, 可以控告犯罪嫌疑人吗? (111)
164. 立案前的审查和立案后的侦查有什么不同? (112)
165. 勘验尸体是否通知死者家属到场? 勘验后的尸体由谁来处理? (112)
166. 被告人未被逮捕羁押, 能扣押其邮件、电报吗? (113)
167. 公安机关通缉在逃的人犯是否需经检察院批准? (113)
168. 公安机关报送延长羁押期限意见书时, 是否需同时报送案卷材料? (114)
169. 退回公安机关补充侦查的案件, 不能按时终结的, 能否适用刑法第九十二条规定? (114)
170. 检察院受理需要提起公诉的原自诉案件后, 可否退回法院补充侦查? (115)
171. 劳改犯逃跑、重新犯罪需要加刑的, 侦查时限是否按照刑法第九十二条执行? (115)
172. 预审阶段, 经案件复查或备案审查, 发现不应逮捕的, 按何程序纠正? (116)
173. 公安机关撤销案件, 释放被告, 应采取何种方式通知原批准逮捕的检察院? (116)
174. 什么是起诉的法律依据? (117)
175. 中级法院一审案件, 要经两级检察机关审查, 不能在规定时限办结怎么办? (118)
176. 变更了审判管辖权的案件, 应由哪一级检察院起诉和出庭公诉? (113)
177. 变更了审判管辖的案件, 审查起诉时限如何计算? (119)

178. 变更了审判管辖的案件，检察院是否重新制作起诉书？
..... (119)
179. 中级法院管辖的一审刑事案件如何移送起诉和提起公诉？
..... (119)
180. 人民检察院审查起诉时，被告脱逃数日，捕回后又住医院数日，超过了时限怎么办？ (120)
181. 对未决犯在羁押期间犯罪需要追究刑事责任的如何处理？
..... (121)
182. 检察机关办理罪犯服刑期间又犯罪案件，是否也应有法定时间？ (122)
183. 罪犯在脱逃期间犯罪的案件，由检察机关哪个部门受理？
..... (122)
184. 检察员应当在起诉书上署名吗？ (123)
185. 助理检察员代行检察员职务，在起诉书上应该怎样签署职称？ (124)
186. 应当退回补充侦查的公诉案件，法院应以何种形式退回？ (124)
187. 退回补充侦查后的起诉日期从何时算起？ (125)
188. 检察院受理法院移送要求公诉的案件，能否作出免予起诉或不起诉的决定？ (126)
189. 免予起诉和不起诉的申诉期为七日，而被告如在押又应立即释放，对此怎样执行？ (126)
190. 免予起诉的决定怎样公开宣布？送交公安机关和被害人的免予起诉决定书，是否注明“副本”？ (126)
191. 已免予起诉的案件可重新提起公诉吗？对已改为公诉案件的被告人，是否需要逮捕？ (127)
192. 免予起诉和免予刑事处分的被告人，还能劳动教养或行政拘留吗？ (127)
193. 免予起诉的被告人，检察院可否予以训诫或责令具结悔过、赔礼道歉、赔偿损失？ (129)

194. 对免于刑事处罚分子以训诫和责令经济赔偿的人, 应如何制作法律文书? (129)
195. 在免于起诉决定书上能否写上建议行政处分、罚款等意见? (130)
196. 被免于起诉的犯罪分子, 能否继续担任国家机关或企业、事业单位的领导职务? (131)
197. 怎样处理免于起诉、免于刑事处罚人员的工资? (131)

审 判

198. 哪些刑事案件可由审判员一人独任审判? (131)
199. 人民法庭有无独立判决权? (133)
200. 法院接待室用传票传唤当事人妥当吗? (133)
201. 陪审员对案件中的某些事实进行调查, 符合法律规定吗? (134)
202. 法院公开审判时, 未满十八岁者可否旁听? (134)
203. 出庭支持公诉中, 发现起诉书内容有错误怎么办? (135)
204. 出庭支持公诉的检察院能不能参加合议庭评议? (135)
205. 人民法院审判公诉案件时, 检察院是否可以派书记员出庭记录? (136)
206. 法院对于同级检察院提起公诉的案件, 可以裁定驳回吗? ... (136)
207. 检察机关已起诉到法院而需要“撤诉”的案件, 按何程序办理? (137)
208. 法院在审查中发现新罪或部分改变了起诉书中的犯罪事实, 检察院还修改起诉书吗? (137)
209. 在共同犯罪案件中对检察院没有起诉、法院认为需要追究刑事责任的同案人应如何处理? (138)
210. 定期宣判的案件, 公诉人是否出庭? (139)
211. 法院在审理案件中如有违反刑事诉讼法规定时, 检察院能否使用建议纠正违法通知书? (139)
212. 律师在法庭审判中是否可以要求审判长休庭延期审理?

.....	(140)
213.定期宣判的案件,辩护律师是否应该出庭?	(141)
214.不公开审理的案件,检察院是否应当出庭支持公诉? ...	(141)
215.流氓案件能否公开审理?	(142)
216.通奸杀人案是否公开审理?	(143)
217.同一案件中的被告人,有成年人,也有未成年人,是否 可以公开审理?	(143)
218.对患有严重疾病的被告,是否公开审判?	(144)
219.庭审时是否要给被告人解除戒具?	(144)
220.检察院没有派员出庭支持公诉的案件,开庭时要不要宣 读起诉书? 由谁宣读?	(145)
221.公诉案件的被害人,是否必须是出席法庭的诉讼参与者?	(145)
222.公开宣判怎样做才是合法的?	(146)
223.刑事自诉案件如何起诉?	(147)
224.原告撤回自诉,法院还要追究被告的刑事责任吗?	(148)
225.自诉人在二审判决宣告前是否可以撤诉?	(148)
226.人民法院是否可将被告人委托了辩护人的自诉案件,移 送人民检察院要求提起公诉?	(148)
227.如何正确处理自诉伤害案件?	(149)
228.重伤案件应否作为自诉案件由人民法院直接受理?	(151)
229.在自诉刑事案件中,哪些必须移送检察院提起公诉?	(151)
230.法院移送的自诉刑事案件,检察院认为不属自己提起公诉 的,怎样退卷?	(152)
231.当事人拒收或撕毁一审法院判决书、裁定书,直接到二 审法院上诉,是否均应立案受理?	(152)
232.在被告人上诉期间,一审法院的判决有效吗?	(153)
233.被告的家属及所在单位可代为上诉吗?	(153)
234.在法定上诉期限内,是否允许被告人对上诉有反复?	

- (154)
235. 过了上诉期的上诉状, 是否有效? (155)
236. 羁押时间长的案件, 上诉期间, 刑期届满, 对被告是否继续关押? (156)
237. 未经逮捕而被判处拘役的, 在上诉期内是否关押? (156)
238. 不服免于起诉的被告人, 是否有辩护权和上诉权? (157)
239. 被告人“上诉不加刑”的规定应当怎样执行? (157)
240. 发回重审的案件, 能否再退回检察院进行补充侦查? (158)
241. 出席一审的检察员对法院宣告的判决, 能否当庭表示将要提出抗诉的意见? (159)
242. 法院判决被告人无罪或免除刑事处罚的, 都没有上诉、抗诉期限, 是否没有上诉和抗诉的必要? (160)
243. 上级检察院对下级检察院按照审判监督程序提出的抗诉, 应向哪级法院提出? (160)
244. 按照审判监督程序提出的抗诉的案件, 应如何审判? (161)
245. 案件重新审判时, 原承办人员还可以担任审判长吗? (161)
246. 当事人能否查阅案卷? (163)
247. 怎样理解刑事诉讼上的申诉? (164)
248. 在押犯人能否聘请律师为其申诉? (165)
249. 经检察院复查并决定维持原决定的免于起诉案, 被告仍不服, 再次申诉, 如何处理? (166)
250. 一审判决被告人无罪, 是否应当立即释放? (166)
251. 罪犯在交付执行时, 应否附送结案登记表? 执行中的变动情况应否通知有关单位? (167)
252. 被判处死刑的人留下有关财产处理的遗言, 应否予以

执行?	(168)
253. 由法院判处徒刑的病残犯人应不应交劳改单位执行?	(168)
254. 怎样理解监外执行?	(169)
255. 管制期间的罪犯死亡后, 是否还要在管制期满时宣布解除 管制?	(170)
256. 刑事被告人在上诉期间, 本单位立即作出行政处分, 妥 当吗?	(170)

其 他

257. 查获的赃款赃物应如何处理?	(171)
258. 在查获的赃款赃物中属于国营单位的财物应如何处理?	(172)
259. 间歇性精神病人抢劫、抢夺、盗窃他人财物应 不 应 该 归 还失主?	(172)
260. 被告人死亡, 赃物应如何处理?	(173)
261. 什么叫“违法行为”? 应负法律责任就是应受刑事处分吗?	(174)
262. 写反动日记算不算犯罪?	(174)
263. 撕毁逮捕证的行为属什么性质?	(176)
264. 知情不举, 是否构成犯罪?	(177)
265. 对某些私自处死“不屑之子”的所谓“大义灭亲”, 应否 追究刑事责任?	(179)
266. 过失伤害他人构成犯罪, 行为人愿赔偿损失, 被害人没有 告诉, 是否追究刑事责任?	(180)
267. 过失犯罪有无同案犯?	(180)
268. 什么叫牵连犯、结合犯?	(181)
269. 人犯与罪犯有区别吗?	(182)
270. “受害人”和“被害人”两个用语有何区别?	(183)