



新审判方式 操作实务全书

(上卷)

张海廷 主编

学苑出版社

新审判方式 操作实务全书

(上)

张海廷 主编

学苑出版社

图书在版编目(CIP)数据

新审判方式操作实务全书/张海廷主编. —北京:学苑出版社,1998.7
ISBN 7-5077-1402-0

I. 新… II. 张… III. 审判-诉讼程序-基本知识-中国 IV. D925
中国版本图书馆 CIP 数据核字(98)第 17081 号

学苑出版社出版发行

北京市万寿路西街 11 号 100036

北京利民印刷厂印刷 新华书店经销

787×1092 1/16 开本 156.25 印张 2805 千字

1998 年 7 月北京第 1 版 1998 年 7 月北京第 1 次印刷

印数:0001—3000 册 定价:498.00 元

《新审判方式操作实务全书》

编 委 会

主 编：张海廷

编委及编撰者：（以姓氏笔划为序）

马景阳	孙慧贞	杨光斌	张海廷
张建明	郑自文	赵传顺	胡圣云
聂 勇	徐克恩	徐景林	秦德占
高桂兰	黄大松	常丽敏	傅 华
谢德胜	韩荣贵	程学本	

ABC92/01

前 言

所谓审判方式,简单地说,就是指因法官和当事人在诉讼活动中所处的地位和发挥的作用不同而形成的审判案件的方法和形式。概括起来分析,当今世界各国的审判方式可分为两类:一类是以英、美为代表的普通法系国家实行的当事人主义;一类是以法国、德国为代表的大陆法系国家实行的职权主义。

我国目前进行的审判方式改革是兼收以上两种审判方式的优点,结合中国国情,而不是单纯地照搬。我国审判方式改革的目的在于改革过去传统的法官包揽调查,“先定后审”、“纠问式”、“合而不议”、“审而不判”等弊病,以便能更好地体现公平、公正和效率。因此,我国目前审判方式改革的重点是:强调当事人举证责任,建立完善举证制度;强化当庭质证认证,充分发挥庭审功能;强化合议庭和独任审判员的职责,实行“审”、“判”统一等。

本书结合我国目前审判方式改革的目的是重点,在体例的安排上,分刑事、民事和经济、行政审判方式等编对新的审判方式从理论到实践进行了探讨。除介绍新审判方式一般理论之外,还分章介绍庭审前的审查与准备、庭审运作、证据、文书格式等内容,使全书具有实用性、可操作性、资料性等特点。审判方式改革是一个系统工程,除涉及法院外,本书还专章介绍检察机关参与新审判方式和律师参与新审判方式的操作方法,使得该书不失为检察机关和律师办案的必备参考工具。第四编、第五编为理论探讨和有关法律、法规汇编,通过理论探讨可以加深对新审判方式的认知,了解把握审判方式改革的理论前沿问题;有关的法律、法规汇编,则是法院、检察机关、律师和公民适用新审判方式、参与诉讼、维护自身合法权益的必要资料。

编 者

1998年6月

目 录

第一编 新刑事审判方式

第一章 新刑事审判方式概述	(3)
第一节 新刑事审判方式的概念和特点	(3)
一、新刑事审判方式的概念	(3)
二、新刑事审判方式的特点	(7)
三、新刑事案件审判方式的现存不足	(10)
第二节 新刑事审判方式的内容、规则	(12)
一、新刑事审判方式的内容	(12)
(一) 直接开庭	(12)
(二) 公开审判	(14)
(三) 控、辩、审诉讼地位独立	(15)
(四) 实行当事人陈述	(17)
(五) 公诉人、辩护人举证、法院核证	(18)
(六) 当庭互相质证认证和合议庭认证	(20)
(七) 当庭辩论	(22)
(八) 适用法律建议	(23)
(九) 法官听述、听证、听辩	(24)
(十) 合议庭当庭裁判	(25)
二、新刑事审判方式的一般规则	(26)
(一) 庭前指导规则	(26)
(二) 庭前准备规则	(27)
(三) 开庭审理规则	(29)
(四) 指导当庭陈述规则	(29)

(五) 指导当庭举证规则	(30)
(六) 指导当庭质证规则	(33)
(七) 指导当庭辩论规则	(34)
(八) 指导当庭调解规则	(35)
(九) 当庭裁判规则	(36)

第三节 新刑事审判方式适用中应注意的问题

一、关于主要证据	(39)
二、关于辩护律师在审判阶段的阅卷范围	(40)
三、关于证人出庭作证	(41)

第二章 新刑事审判方式（公诉案件）的开庭前

审查和准备

第一节 新刑事审判方式（公诉案件）开庭前审查

一、开庭前审查程序的改革	(43)
二、庭前审查的概念、性质和任务	(44)
三、开庭前的程序性审查	(45)

第二节 新刑事审判方式（公诉案件）开庭前准备

一、法院的开庭前准备	(50)
(一) 参诉指导	(51)
(二) 举证指导	(52)
(三) 确定合议庭的组成人员	(53)
(四) 对在押被告人办理换押手续	(53)
(五) 告知有权提起附带民事诉讼的人提起附带民事诉讼	(53)
(六) 送达人民法院起诉书副本，告知当事人委托辩护人或 诉讼代理人	(54)
(七) 为被告人指定辩护人	(54)
(八) 通知辩护人和诉讼代理人阅卷	(54)
(九) 通知被告人、辩护人提供与证据有关的材料	(55)
(十) 收集、调取证据材料	(55)
(十一) 将开庭的时间和地点通知人民检察院	(55)
(十二) 向当事人及其他诉讼参与人送达传票和通知书	(55)
(十三) 公开审判的案件，先期进行公告	(56)
(十四) 上述开庭前的准备工作应当记入笔录，由审判人员和	

书记员签员	(56)
二、人民检察院开庭前的准备	(57)
(一) 审查	(57)
(二) 制作起诉书	(58)
(三) 证据材料的移送	(60)
(四) 准备出庭	(63)
三、辩护律师于开庭前的准备	(64)
(一) 侦查阶段	(64)
1. 与犯罪嫌疑人取得联系	(64)
2. 会见犯罪嫌疑人	(65)
3. 提供法律咨询	(67)
4. 代理申诉、控告、申请取保候审	(67)
5. 申请解除强制措施	(69)
(二) 起诉阶段	(69)
1. 查阅案卷材料	(71)
2. 收集证据材料	(73)
3. 向人民检察院审查起诉部门反映意见	(75)
4. 代理申诉	(76)
(三) 诉讼阶段	(77)
1. 查阅案卷材料	(77)
2. 审阅起诉书	(80)
3. 会见被告人	(81)
4. 制作辩护词	(82)
5. 编制办案卷宗	(85)
6. 其他准备工作	(87)

第三章 新刑事审判方式（公诉案件）的庭审

运作

第一节 人民法院的庭审运作

- 一、开庭
- 二、法庭调查
- 三、法庭辩论
- 四、被告人最后陈述

五、评议、宣判	(94)
六、延期审理、变更、追加及撤回起诉	(95)
(一) 延期审理	(95)
(二) 变更、追加、撤回起诉	(96)
七、法庭审判记录	(96)
第二节 人民检察院参与庭审的运作	(96)
(一) 首次陈述	(97)
(二) 询问证人	(97)
(三) 讯问被告人	(100)
(四) 询问鉴定人	(101)
(五) 出示物证	(101)
(六) 宣读书证、未到庭的证人的证言笔录、未到庭的被害人的陈述笔录、未到庭的鉴定人作出的鉴定书、勘验、 检察笔录以及其他作为证据的文书	(102)
(七) 辩论	(102)
(八) 要求法庭延期审理	(104)
第三节 新刑事审判方式律师参与庭审的运作	(105)
一、法庭调查阶段	(105)
(一) 提出己方证人、鉴定人	(105)
1. 律师提请传唤己方证人出庭作证	(105)
2. 律师提请传唤己方鉴定人出庭作证	(107)
(二) 出示书面证人证言、鉴定结论、物证等其他证据	(108)
1. 律师出示未到庭的证人证言、鉴定结论	(108)
2. 律师出示物证	(109)
3. 律师出示其他证据	(110)
(三) 询问被害人	(110)
1. 询问被害人与被告人的关系	(110)
2. 询问被害人的方式要恰当	(110)
3. 询问被害人受侵害时的具体情况	(110)
4. 询问被害人关于案件事实陈述的具体内容	(111)
5. 从对被害人的询问中发现证据目录上尚未列明的证据	(111)
(四) 交叉询问对方出庭证人、鉴定人等	(111)

1. 律师交叉询问对方出庭证人	(111)
2. 律师交叉询问出庭鉴定人	(114)
3. 律师交叉询问出庭的勘验、检查笔录制作人	(114)
(五) 对对方其他证据的质证	(115)
二、法庭辩论阶段	(117)
附一：第一审刑事公诉案件庭审程序	(117)
附二：新刑事（公诉案件）审判方式审理程序介绍实例	(128)
第四章 新刑事审判方式（自诉案件）开庭前的 审查和准备	(150)
第一节 新刑事审判方式（自诉案件）开庭前审查	(150)
一、刑事自诉案件的范围	(150)
二、自诉案件的法律特征	(151)
三、刑事自诉案件的起诉条件	(152)
四、刑事自诉状	(152)
五、不予受理	(153)
六、刑事自诉案件的管辖审查	(154)
七、立案处理	(154)
第二节 新刑事审判方式（自诉案件）开庭前准备	(155)
一、人民法院的开庭前准备	(155)
(一) 应诉指导	(155)
(二) 庭前准备	(158)
二、律师的开庭前准备	(160)
第五章 新刑事（自诉）审判方式的庭审运作	(163)
第一节 人民法院的庭审运作	(163)
一、准备开庭	(163)
二、新刑事（自诉）审判方式当庭陈述的运作	(165)
三、新刑事（自诉）审判方式当庭举证的运作	(166)
四、新刑事（自诉）审判方式当庭质证的运作	(166)
五、新刑事（自诉）审判方式当庭辩论的运作	(168)
附：自诉案件的受理范围	(168)

第二节 律师参与庭审的运作	(170)
一、确定自诉人是否出庭	(171)
二、法庭调查阶段的律师代理	(171)
三、法庭辩论阶段的律师代理	(172)
四、配合法院促成和解	(172)
五、判决、裁定宣告后的律师代理	(172)
第六章 新刑事审判方式中的证据	(174)
第一节 新刑事审判方式证据的一般理论	(174)
一、证据的概念	(174)
二、证据的特性	(175)
(一) 证据的证明力	(175)
(二) 证据的证据能力	(176)
三、证据的种类	(179)
(一) 物证	(179)
(二) 书证	(180)
(三) 证人证言	(180)
(四) 被害人陈述	(182)
(五) 犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解	(183)
(六) 鉴定结论	(185)
(七) 勘验、检查笔录	(186)
1. 勘验笔录	(186)
2. 检查笔录	(187)
(八) 视听资料	(187)
第二节 部分常见公诉案件的证据范围	(188)
一、走私案件的举证范围	(188)
1. 公诉人举证范围	(188)
2. 辩护人举证范围	(192)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(192)
二、偷税案件的举证范围	(192)
1. 公诉人举证范围	(193)
2. 辩护人举证范围	(195)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(196)

三、伪造有价证券案件的举证范围	(196)
1. 公诉人的举证范围	(196)
2. 辩护人举证范围	(198)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(199)
四、生产、销售伪劣产品案件的举证范围	(199)
1. 公诉人举证范围	(199)
2. 辩护人举证范围	(203)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(203)
五、故意杀人案件的举证范围	(203)
1. 公诉人举证范围	(203)
2. 辩护人举证范围	(207)
3. 附带民事诉讼当事人举证范围	(207)
4. 人民法院调查核实证据的范围	(208)
六、强奸妇女案件的举证范围	(208)
1. 公诉人举证范围	(208)
2. 辩护人举证范围	(212)
3. 附带民事诉讼当事人举证范围	(212)
4. 人民法院调查核实证据的范围	(212)
七、拐卖人口案件的举证范围	(213)
1. 公诉人举证范围	(213)
2. 辩护人举证范围	(216)
3. 附带民事诉讼当事人举证范围	(216)
4. 人民法院调查核实证据的范围	(217)
八、侵犯少数民族风俗习惯案件的举证范围	(217)
1. 公诉人举证范围	(217)
2. 辩护人举证范围	(219)
3. 附带民事诉讼当事人举证的范围	(219)
4. 人民法院调查核实证据的范围	(219)
九、绑架妇女、儿童案件的举证范围	(220)
1. 公证人举证范围	(220)
2. 辩护人举证范围	(223)
3. 附带民事诉讼当事人举证的范围	(223)
4. 人民法院调查核实证据的范围	(223)

十、抢劫案件的举证范围	(223)
1. 公诉人举证范围	(223)
2. 辩护人举证范围	(227)
3. 附带民事诉讼当事人举证的范围	(228)
4. 人民法院调查核实证据的范围	(228)
十一、盗窃案件的举证范围	(228)
1. 公诉人举证范围	(228)
2. 辩护人举证范围	(232)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(232)
十二、诈骗案件的举证范围	(232)
1. 公诉人举证范围	(232)
2. 辩护人举证范围	(235)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(235)
十三、贪污案件的举证范围	(236)
1. 公诉人举证范围	(236)
2. 辩护人举证范围	(239)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(239)
十四、挪用公款案件的举证范围	(239)
1. 公诉人举证范围	(239)
2. 辩护人举证范围	(242)
3. 人民法院调查核实证据的范围	(242)
第三节 部分常见刑事自诉案件的举证责任的范围	(242)
一、伤害案件的举证范围	(242)
1. 自诉人举证范围	(242)
2. 人民法院依职权调取证据的范围	(245)
3. 举证须知	(245)
二、侮辱、诽谤案件的举证范围	(245)
1. 自诉人举证范围	(246)
2. 人民法院依职权调取证据的范围	(247)
三、暴力干涉婚姻自由案件的举证范围	(247)
1. 自诉人举证范围	(248)
2. 人民法院依职权调取证据的范围	(250)
四、重婚案件的举证范围	(250)

1. 自诉人举证范围·····	(250)
2. 人民法院依职权调取证据的范围·····	(252)
五、破坏现役军人婚姻案件的举证范围·····	(252)
1. 自诉人举证范围·····	(252)
2. 人民法院以职权调查证据的范围·····	(254)
六、虐待案件的举证范围·····	(255)
1. 自诉人举证范围·····	(255)
2. 人民法院依职权调取证据的范围·····	(257)
七、遗弃案件的举证范围·····	(257)
1. 自诉人举证范围·····	(257)
2. 人民法院依职权调取证据的范围·····	(259)
附：新刑事审判方式中的证据有关案例精选·····	(259)
第七章 新刑事审判方式文书规范格式 ·····	(265)
第一节 新刑事（自诉）审判方式文书规范 ·····	(265)
一、询问证人笔录规范·····	(265)
1. 概念·····	(265)
2. 内容·····	(265)
3. 样式·····	(265)
二、证人出庭作证笔录规范·····	(266)
1. 概念·····	(266)
2. 内容·····	(266)
3. 样式·····	(266)
三、刑事（公诉）鉴定结论规范·····	(268)
1. 概念·····	(268)
2. 内容·····	(268)
3. 样式·····	(268)
四、勘验笔录规范·····	(269)
1. 概念·····	(269)
2. 内容·····	(269)
3. 样式·····	(269)
五、一审普通程序刑事庭审笔录规范·····	(272)
1. 概念·····	(272)

2. 内容	(272)
3. 样式	(272)
六、简易程序庭审笔录规范	(294)
1. 概念	(294)
2. 内容	(294)
3. 样式	(294)
七、第二审程序刑事庭审笔录规范	(304)
1. 概念	(304)
2. 内容	(304)
3. 样式	(304)
八、再审程序刑事庭审笔录规范	(329)
1. 概念	(329)
2. 内容	(329)
3. 样式	(329)
九、合议庭评议笔录规范	(351)
1. 概念	(351)
2. 内容	(351)
3. 样式	(352)
十、审判委员会讨论案件笔录规范	(353)
1. 概念	(353)
2. 内容	(353)
3. 样式	(354)
十一、一审刑事判决书的规范	(355)
1. 概念	(355)
2. 内容	(356)
3. 样式	(356)
十二、二审刑事判决书的规范	(357)
1. 概念	(357)
2. 内容	(358)
3. 样式	(358)
十三、再审刑事判决书的规范	(359)
1. 概念	(359)
2. 内容	(360)

3. 样式	(360)
十四、一审刑事裁定书的规范	(362)
1. 概念	(362)
2. 内容	(362)
3. 样式	(362)
十五、二审刑事裁定书的规范	(363)
1. 概念	(363)
2. 内容	(363)
3. 样式	(363)
十六、再审刑事裁定书的规范	(365)
1. 概念	(365)
2. 内容	(365)
3. 样式	(365)
十七、一审刑事附带民事判决书的规范	(366)
1. 概念	(366)
2. 内容	(366)
3. 样式	(366)
十八、二审刑事附带民事判决书的规范	(368)
1. 概念	(368)
2. 内容	(368)
3. 样式	(368)
十九、再审刑事附带民事判决书的规范	(371)
1. 概念	(371)
2. 内容	(371)
3. 样式	(371)
二十、一审刑事附带民事调解书的规范	(373)
1. 概念	(373)
2. 内容	(373)
3. 样式	(374)
二十一、二审刑事附带民事调解书的规范	(375)
1. 概念	(375)
2. 内容	(375)
3. 样式	(375)

二十二、再审刑事附带民事调解书的规范	(376)
1. 概念	(376)
2. 内容	(377)
3. 样式	(377)
第二节 新刑事（自诉）审判方式文书规范	(378)
一、询问证人笔录规范	(378)
1. 概念	(378)
2. 内容	(378)
3. 样式	(378)
二、证人出庭作证笔录规范	(379)
1. 概念	(379)
2. 内容	(379)
3. 样式	(380)
三、刑事自诉鉴定结论规范	(381)
1. 概念	(381)
2. 内容	(381)
3. 样式	(381)
四、刑事自诉勘验笔录规范	(382)
1. 概念	(382)
2. 内容	(382)
3. 样式	(383)
五、一审普通程序刑事自诉庭审笔录规范	(384)
1. 概念	(384)
2. 内容	(385)
3. 样式	(385)
六、简易程序刑事自诉庭审笔录规范	(401)
1. 概念	(401)
2. 内容	(401)
3. 样式	(401)
七、第二审程序刑事自诉庭审笔录规范	(410)
1. 概念	(410)
2. 内容	(410)
3. 样式	(410)