

司法信箱集

第3辑

刘家琛 主编

最高人民法院《人民司法》编辑部 编

707

2000
102

司法信箱集

(第3辑)

主编 刘家琛

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

司法信箱集. 第3辑/刘家琛主编:《人民司法》
编辑部编. - 北京: 人民法院出版社, 2002.2
ISBN 7-80161-278-7

I. 人… II. ①刘…②人… III. 法律-基本知识
- 中国 IV. D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2002) 第 002705 号

司法信箱集 (第3辑)

刘家琛主编

责任编辑 刘德权
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 64813519 (责任编辑) 65131326 (出版部)
65286879 (发行部)
E - mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店
开 本 890×1240 毫米 开本 A5
字 数 638 千字
印 张 23.875
版 次 2002 年 4 月第 1 版 2002 年 4 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80161-278-7/D·278
定 价 46.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

序

正值最高人民法院机关刊《人民司法》庆祝创刊 45 周年之际，《司法信箱集》（第三辑）出版了，可算是为 45 周年纪念献了一份厚礼。《人民司法》在我国众多的法学刊物中，有这样个性悠久历史的并不多见。更何况几年来《人民司法》一直保持着旺盛的生命力，其最高人民法院机关刊的地位，立足于审判实务进行理论研究的刊风，中文核心期刊和加入中国期刊方阵“双效”期刊的社会评价，包括稳定在 10 万册以上的发行量，都使其在法学刊物中遥遥领先。

正是这样一本刊物，几乎是从创刊一开始，就充分利用最高人民法院机关刊的独特优势，保持着一个金牌栏目——司法信箱。所有的问题都是从读者来稿中筛选出来的，而这些读者绝大部分又都是实际从事审判和执行工作的法官，所以，他们的问题便很有针对性。当然，这些问题都是因法律、法规和司法解释没有规定或规定不明确而在审判实践中引起歧义所产生的，也是审判实践中急需规范的。而所有的答复都经过最高人民法院有关庭室资深法官的精心研究，并且经相关庭室负责人签字。未经庭长、主任签字的司法信箱，《人民司法》是不予刊登的——这足

以说明这些答复的实用性和适法性，完全可以说它代表了最高法院对所回答问题的倾向性意见。所以常有人称《人民司法》的司法信箱为准司法解释，而有些答复后来确实为司法解释所吸纳。

所以，我很高兴担任《司法信箱集》（第三辑）的主编，并为之作序。我更希望《人民司法》的所有栏目都办得像司法信箱一样好，让《人民司法》为指导审判实践，繁荣法学研究，促进司法改革，健全和健全符合中国国情的司法制度做出更大的贡献。

刘宗瑞
2002年11月

说 明

为了满足广大读者的要求，我们继编发《司法信箱集（第一辑）》（1978.8—1987.6）、《司法信箱集（第二辑）》（1987.7—1991.6）之后，又编了这本《司法信箱集（第三辑）》。

本书汇编了《人民司法》1991年第7期至2001年第12期刊登的司法信箱问答，共681篇。其中刑事部分150篇；民事部分109篇；商事部分150篇；行政部分110篇；执行部分45篇；综合部分117篇。因信箱较多，各部分单独排序；又因时间跨度大，期间我国一些重要法律，如刑法、刑事诉讼法、婚姻法等有了很大变化，所以有一些前几年的解答，现在已不适用。为避免误导读者，同时保持信箱的相对完整，我们在这些解答的后面加了注解，以说明这些变化。体例的其他方面与前两辑一样，还是每篇的来信人和复信人略去，并在每篇复信末尾标明了在《人民司法》刊载的年份和期数。

司法信箱的解答由最高人民法院有关审判庭和研究室具有较丰富审判实践经验、较高理论水平的同志撰写；由最高人民法院有关庭、室的负责人审定。在此书的整理过程中，他们又给予我们很多帮助，特此致谢。

由于时间仓促、编辑力量紧张，本书中仍有不周全之处，欢迎大家批评、指正，我们会在今后的编选工作中加以改进。

《人民司法》编辑部

2002年1月

目 录

刑 事

1. 法院能否对公诉案件中的附带民事诉讼部分
 调解结案? (3)
2. 延期审理要不要履行手续和如何计算办案期限? (4)
3. 未办逮捕手续的犯罪分子逃跑的,
 其行为是否构成脱逃罪? (5)
4. 犯罪地公安机关对退役军人在服役期间内的犯罪能否
 行使管辖权? (6)
5. 对伤害检举、揭发、拘捕犯罪分子和制止犯罪行为的
 国家工作人员和公民的罪犯应如何处刑? (8)
6. 上级法院在死刑复核时对应当改判的案件,
 应如何处理? (9)
7. 检察机关抗诉后又撤诉的案件应如何结案? (11)
8. 对无管辖权的公诉案件应采取何种形式
 退回公诉机关? (12)
9. 如何认定正在使用中的电力设备? (13)
10. 如何理解全国人大常委会《关于严惩拐卖、绑架妇女、
 儿童的犯罪分子的决定》的溯及力? (14)
11. 刑事判决书中应否引用铁路法的条款? (15)
12. 刑法与禁毒的决定中对毒品“大量”的规定不一致,
 应如何适用法律? (17)
13. 挪用公款在侦查终结后, 审判前退还的,
 应如何处理? (18)
14. 医院出具的诊断证明能否作为定案的依据? (19)

15. 砍伐自己承包林木的行为，应如何定罪？ (20)
16. 罪犯在服刑期间又犯新罪，宣告判决前前罪刑罚
已执行完毕，应如何处理？ (21)
17. 审理刑事自诉案件中发现被告人尚有其他行为应作为
公诉的，应如何处理？ (21)
18. 如何掌握扰乱社会秩序罪中的“严重损失”？ (22)
19. 多次挪用公款并用后次偿还前次的，
挪用数额如何计算？ (23)
20. 罪犯在缓刑考验期内又犯新罪，在判决时可否
将前罪的羁押日期先行折抵？ (24)
21. 对无法传唤或提押被告人到庭的公诉案件
应按何种程序处理？ (25)
22. 判处缓刑的罪犯，刑期是按缓刑考验期计算，
还是按有期徒刑刑期计算？ (27)
23. 经济纠纷案件判决生效后，检察机关又以诈骗罪将
该案的当事人批捕，对生效的判决如何处理？ (28)
24. 论罪应判无期徒刑、死刑，但有从轻或减轻情节，
可判处有期徒刑的案件，由哪一级法院管辖？ (29)
25. 对“跨年龄段”的盗窃犯罪分子应如何
引用刑法条款？ (30)
26. 贪污挪用公款供他人使用后所获的利息
应定何罪？ (31)
27. 如何正确理解和适用刑法第一百八十九条？ (33)
28. 如何理解拐卖妇女、儿童罪的既遂？ (34)
29. 对检察机关作出不起诉的轻伤案件，被害人可否
向法院提起自诉？ (35)
30. 适用刑法第一百八十八条应定何罪名？ (37)
31. 人民法院受理刑事附带民事诉讼案件能否就民事部分
收取诉讼费？ (38)
32. 如何理解盗窃罪中的初犯？ (39)

33. 对被告人在逃的自诉案件如何处理? (40)
34. 对在审理共同犯罪案件期间潜逃的取保候审的被告人
应如何处理? (41)
35. 审理刑事案件是以检察院确定的罪名, 还是以法院
确定的罪名? (42)
36. 一审法院裁定驳回起诉的自诉案件, 二审法院可否
调解结案? (42)
37. 对劳改劳教人员逃跑或刑满释放后又过失犯罪,
能否从重处罚? (43)
38. 治安联防队员非法拘禁他人, 乡政府应否承担民事
赔偿责任? (44)
39. 如何理解盗掘具有历史、艺术、科学价值的
古墓葬? (45)
40. 对在假释考验期限内再犯新罪的, 应由哪个人民法院
撤销假释? (46)
41. 人民法院能否参照最高人民检察院的司法解释
定罪量刑? (47)
42. 刑事自诉案件中, 由法院直接受理的“其他刑事案件”
是指哪些案件? (48)
43. 未出庭证人的证言能否作为证据使用? (49)
44. 自诉刑事案件宣告被告人无罪的, 对自诉人民事赔偿
部分应如何处理? (50)
45. 取保候审的被告人在审理期间潜逃, 应由哪个机关
执行追捕? (51)
46. 对死缓犯减刑后又假释的, 能否适用刑法第七十三条
有关“特殊情节”的规定? (52)
47. 如何理解《关于严惩严重破坏经济的罪犯的决定》中
犯罪分子和犯罪人员的含义? (53)
48. 人民法院能否裁定驳回公诉? (54)
49. 如何执行数罪中部分犯罪被判处附加刑剥夺

政治权利？	(55)
50. 对检察机关起诉中有漏罪的应如何处理？	(56)
51. 法院能否对公安机关已撤销的轻伤害案件按自诉案件 受理？	(57)
52. 刑事自诉案件自诉人死亡的，法院应否 继续审理？	(59)
53. 自诉人撤回重婚自诉应否允许？	(60)
54. 法院能否指定少年被告人的父母担任其辩护人？	(61)
55. 公诉案件开庭审理后、判决宣告前检察院要求 撤回起诉，应否准许？	(62)
56. 检察院对共同犯罪案件中有的被告人免诉不当，应如 何处理？	(63)
57. 法院对提起公诉的轻伤害案件应否受理？	(65)
58. 经开庭审理，对基本事实不清、证据不足的自诉案件 应如何处理？	(66)
59. 缓刑是否构成累犯的条件？	(67)
60. 对刑事附带民事案件，法院能否先审理附带 民事部分？	(67)
61. 犯罪分子在缓刑考验期内有违法行为， 应否撤销缓刑？	(68)
62. 如何理解《关于审理刑事案件程序的具体规定》第 29 条第 2 款？	(70)
63. 刑事诉讼中尚未提出上诉的被告人在上诉期限内 死亡，应如何处理？	(71)
64. 如何理解最高人民法院《关于执行〈关于禁毒的决定〉 的若干问题的解释》第 17 条第 2 款的规定？	(72)
65. 对被告人在《关于严惩拐卖、绑架妇女、儿童的犯罪 分子的决定》施行前后分别实施的拐卖儿童、妇女行 为应如何定罪处罚？	(73)
66. 可否将没有被追究刑事责任共同致害人列为附带民	

- 事诉讼被告人? (74)
67. 对拒不执行法院执行裁定的被执行人能否拘留? (75)
68. 此种情况应否按投案自首对待? (76)
69. 法院能否依职权追加其他负有赔偿责任的人为刑事附带民事诉讼被告人? (77)
70. 对拒不执行已经生效的支付令的当事人, 能否追究刑事责任? (78)
71. 盗窃伪劣商品应当如何计算盗窃数额? (79)
72. 缓刑考验期满 3 年内又犯新罪是否构成累犯? (80)
73. 被害人对刑事案件中附带的民事部分提出上诉, 二审法院在审理中发现第一审刑事判决确有错误的, 应当如何处理? (81)
74. 庇护精神病人实施的危害社会的行为是否构成包庇罪? (82)
75. 被告人在审理期间丧失刑事责任能力应否追究其刑事责任? (83)
76. 刑事案件的被告人在提出上诉后, 能否撤回上诉? (84)
77. 数罪中有判处两个以上剥夺政治权利附加刑的应如何实行并罚? (85)
78. 刑事案件被告人可否提出管辖权异议? (86)
79. 这种行为能否认定为投案自首? (86)
80. 数罪中被判处两个以上罚金刑的, 能否适用数罪并罚的原则来决定执行的刑罚? (88)
81. 公诉人是否有权要求审判人员回避? (88)
82. 被告人在二审期间退赃, 二审法院能否对一审判决进行改判? (89)
83. 人民法院对自诉案件作出按撤诉处理的裁定, 自诉人能否上诉? (90)
84. 被告人在审理期间显露精神病态, 法院能否依据控诉

材料追究其刑事责任？	(91)
85. 这种情况是否应当认定为累犯？	(91)
86. 单位能否作为刑事附带民事诉讼的原告人直接向人民 法院提起诉讼？	(92)
87. 被告人因同一事实被刑事拘留两次，在计算刑期时， 第一次被拘留的时间是否应计算在内？	(93)
88. 原在押被告人被第一审人民法院依法宣告无罪，应否 立即释放？	(94)
89. 在延期审理期间，检察机关是否有权对被告人变更 强制措施？	(95)
90. 刑事诉讼法第一百二十条中的“医学鉴定”是否包 括法医学鉴定？	(96)
91. 被盗物品市场价格变化，盗窃数额应当 如何计算？	(97)
92. 如何理解刑事诉讼法第一百六十八条第三款规定的 “重新计算审理期限”？	(98)
93. 对减刑、假释案件执行原判刑期二分之一以上的 “起始时间”应当如何理解？	(99)
94. 如何理解刑法第六十七条第二款中“其他罪行”的 含义？	(100)
95. 被告人亲属协助司法机关抓获在逃犯罪嫌疑人，是否 可以认定被告人有立功表现？	(101)
96. 如何理解刑法第八十七条中的“法定最高刑”？	(102)
97. 一审判决遗漏附加刑，二审法院能否直接改判？	(102)
98. 在保外就医服刑期间又犯新罪，服刑期满后才发现， 是否适用数罪并罚？	(103)
99. 人民法院可否从公安机关受理自诉案件？	(104)
100. 如何理解拒不执行判决、裁定案件的 行为发生地？	(106)
101. 对于经济状况较差的被告人是否一定要依法	

并处罚金刑？	(107)
102. 对居间介绍买卖毒品的行为应如何定罪处罚？	(108)
103. 被告人在提交上诉状以后死亡，二审法院 应当如何处理？	(109)
104. 对拒不执行调解书情节严重的行为能否以拒不执行 判决、裁定罪定罪处罚？	(110)
105. 如何理解刑法第八十六条第二款规定的 “未执行完毕的刑罚”？	(111)
106. 不满 18 周岁的人犯罪能否被判处无期徒刑？	(112)
107. 审判新罪的法院能否撤销异地法院作出的原宣告缓 刑的判决、裁定？	(113)
108. 能否对未成年人处以罚金刑？	(114)
109. 一审判决有罪，二审发回重审，一审又改判无罪的， 赔偿义务机关应如何确定？	(114)
110. 如何理解刑法关于追诉时效延长的规定？	(115)
111. 缓刑期内又犯罪而被起诉，被判缓刑前先行羁押的 天数是否折抵刑期？	(117)
112. 缓刑考验期满 5 年内重新犯罪，是否构成累犯？ ...	(117)
113. 不明知嫖宿对象是未满 14 周岁的幼女是否构成嫖 宿幼女罪？	(118)
114. 撤销缓刑实行数罪并罚，是“先减后并”还是 “先并后减”？	(119)
115. 挪用公款借给承包经营者发工资是否 构成犯罪？	(121)
116. 依法应随案移送作为证据使用的实物，公诉机关没 有移送，法院应如何处理？	(122)
117. 被告人在不知公安机关已掌握其犯罪事实的情况下 主动供述，能否认定为自首？	(123)
118. 被告人同时实施了强奸妇女和奸淫幼女行为，应否 数罪并罚？	(124)

119. 强迫卖淫罪是行为犯还是结果犯? (124)
120. 公诉机关起诉了不属其管辖范围的案件, 法院能否
直接变更指控罪名? (125)
121. 是抢劫罪还是寻衅滋事罪? (126)
122. 批准逮捕与提起公诉的不是同一检察机关, 如何确
定赔偿义务机关? (127)
123. 刑事判决书中刑期的起始日期应如何表述? (128)
124. 对一审宣告无罪的人能否采取强制措施? (129)
125. 被告人投案自首, 在取保候审期间逃跑后又投案的,
可否认定为自首? (130)
126. 已被判处缓刑的被告人有漏罪和新罪的, 应采取何
种审理程序? (131)
127. 该案被告人是否构成累犯? (132)
128. 对不属共同致害人而被害人坚持对其提起附带民事诉
讼的, 应如何处理? (133)
129. 以夫妻名义同居生活后又与其他人结婚的, 是否构
成重婚罪? (134)
130. 销赃数额高于赃物价值的, 盗窃数额应当
如何认定? (135)
131. 挪用公款数额巨大, 案发前已全部退还,
应如何量刑? (136)
132. 适用简易程序公开审判的刑事案是否应当
先期公告? (137)
133. 自诉案件数罪并罚后可能判处 3 年以上有期徒刑,
法院应否受理? (138)
134. 1997 年 10 月 1 日后又犯罪, 应如何适用刑法时间效
力的规定? (139)
135. 如何理解追诉期限有关规定中的
“法定最高刑”? (140)
136. 检察机关起诉了属于法院管辖的告诉才处理的自

诉案件，法院该如何处理？	(141)
137. 二审法院按自动撤诉处理的裁定生效前，检察院抗 诉是否合法？	(142)
138. 依法被刑事拘留、逮捕的犯罪嫌疑人可否成为破坏 监管秩序罪的主体？	(143)
139. 1992 年实施的拐卖妇女行为应如何适用法律？	(144)
140. 进入学生宿舍和旅馆抢劫是否构成入户抢劫？	(145)
141. 同一律师是否可以先后接受两名共同犯罪嫌疑人的 辩护委托？	(146)
142. 被判处剥夺政治权利的罪犯能否出版其 自然科学著作？	(147)
143. 非国家工作人员挪用移民资金归个人使用的， 应定何罪？	(148)
144. 对该被告人应按累犯从重处罚， 还是数罪并罚？	(149)
145. 取保候审期间在逃的被告人主动投案能否 按自首论？	(150)
146. 刑事部分因事实不清宣告无罪，附带民事部分可否 直接判决赔偿？	(151)
147. 因既遭受物质损失又遭受精神损失而提起刑事附带 民事诉讼的，法院应如何受理？	(152)
148. 检察机关抗诉后，原审原告未到庭参加诉讼，可否 按撤诉处理？	(153)
149. 检察机关已经提出抗诉，同级法院尚未作出再审查 定，是否应中止执行？	(154)
150. 如何对李某进行刑事处罚？	(155)

民 事

1. 孕期能否解除非法同居关系？	(159)
------------------------	-------

2. 这类案件收案法院能否继续审理? (160)
3. 因工死亡职工的家属享受了劳保待遇, 是否还有权继承死者的人身保险金? (161)
4. 这起离婚案件是否受理? (162)
5. 此案是否适用继承法第八条的规定? (163)
6. “不予受理”和“驳回起诉”的裁定有何异同? (164)
7. 这笔医疗保险金应归谁所有? (165)
8. 在婚姻登记机关办理离婚登记后, 就财产和子女抚养问题又向法院起诉的, 法院可否受理? (167)
9. 未成年人遭意外事故死亡, 其父母是否享受抚恤费? (168)
10. 对无独立请求权的第三人的财产能否实行保全措施? (169)
11. 上诉人不到庭又无合法理由的, 怎么办? (170)
12. 私营企业作为诉讼参与人或其他人员违反民事诉讼法第一百零二条规定的, 应如何适用民事诉讼法第一百零四条规定? (171)
13. 债务人超过法定期限对支付令提出异议的怎么处理? (172)
14. 职工被厂方停薪停职后该怎办? (173)
15. 抽奖抽到空号, 能按头等奖兑现吗? (175)
16. 地主埋藏的金、银贵重物品能否归遗赠受领人所有? (176)
17. 此案应由谁管辖? (176)
18. 法院在审理交通事故中的民事赔偿案件时, 发现公安机关对责任认定有误, 能否直接重新划分责任? (178)
19. 能否认定这些礼品为夫妻共同财产? (179)
20. 在婚姻登记机关达成的离婚协议, 法院能强制执行吗? (180)

21. 此交通肇事案的民事赔偿由谁承担?	(181)
22. 因保管物丢失, 寄托人向法院起诉, 法院能否中止诉讼?	(182)
23. 法院能否受理此案?	(183)
24. 当事人对管辖权提出异议的案件如何计算 审理期限?	(184)
25. 诉前财产保全应由谁管辖?	(185)
26. 造成双目失明终身残废, 侵害人应如何赔偿 经济损失?	(187)
27. 缺席判决, 也要查看夫妻感情是否破裂?	(188)
28. 撤销夫妻财产约定的遗嘱是否有效?	(189)
29. 夫妻离婚后又同居生活, 原告请求“离婚”, 法院应 如何处理?	(190)
30. 张某应否承担偿还债务的责任?	(191)
31. 只有某层人民法院才能向债务人发支付令吗?	(192)
32. 已预交保险费但代办者未予投保的, 出了事故如何索赔?	(193)
33. 是事实婚还是非法同居?	(194)
34. 单位内部房改中的纠纷人民法院应否受理?	(195)
35. 这起增加子女抚育费的纠纷应如何处理?	(196)
36. 婚前财产在何种情况下可视为夫妻共同财产?	(197)
37. 应否准许原告撤诉?	(198)
38. 已在民政部门办理离婚手续后, 能否再就子女抚养及 财产分割提起诉讼?	(199)
39. 对制作、出售假冒他人署名美术作品的行为应如何 适用法律?	(200)
40. 这起房屋买卖应否有效?	(201)
41. 如何理解《关于适用民事诉讼法若干问题的意见》 第 151 条?	(202)
42. 对原告申请撤诉的案件, 裁定中应引用	