

sino *l*aws<sup>®</sup>  
中 法 网

2006 中法网司法考试名师辅导

课 堂 笔 记<sup>®</sup>

# 刑事诉讼法 法律职业道德

卫跃宁 著



[www.1488.com](http://www.1488.com)

世界知识出版社

中法网司法考试名师辅导课堂笔记

# 刑事诉讼法 法律职业道德

卫跃宁 著

世界知识出版社

**图书在版编目(CIP)数据**

刑事诉讼法 法律职业道德/卫跃宁著. —北京:世界知识出版社, 2006. 4

(中法网司法考试名师辅导课堂笔记)

ISBN 7-5012-2803-5

I. 刑... II. 卫... III. ①刑事诉讼法—中国—法律工作者—资格考核—自学参考资料②法律工作者—职业道德—中国—资格考核—自学参考资料

IV. D925. 2 ② D926. 17

中国版本图书馆CIP数据核字(2006)第021716号

责任编辑 涂 钟  
封面设计 王 巍  
责任出版 唐 萍  
责任校对 张 琨

书 名 刑事诉讼法 法律职业道德

出版发行 世界知识出版社  
地址邮编 北京市东城区干面胡同51号(100010)  
网 址 [www.wap1934.com](http://www.wap1934.com)  
经 销 新华书店  
排 版 华文设计中心  
印 刷 三河市华东印刷有限公司  
开本印张 787 × 960 毫米 1/16 20.375印张  
字 数 354千字  
版次印次 2006年4月第一版 2006年4月第一次印刷  
定 价 278.00元(全套)

版权所有 侵权必究

# 序

广大考生盼望已久的 2006 年《中法网司法考试名师辅导课堂笔记》丛书（以下简称《中法网课堂笔记》）终于和大家见面了。本套辅导丛书已连续 4 年成为司法考试畅销书！《中法网课堂笔记》作为“司考”领域惟一国家注册商标，已被广大考生熟知和喜爱。今年又不同往年，正如中法网“司考”教育家隋彭生教授所说：“任何一套辅导书要活过 4 年是一道门槛，课堂笔记第五版必须更新，这是继续保持其旺盛生命力的前提！”在中法网学校组织的“课堂笔记”研讨会上，全体作者达成一致意见：必须下大力度改版，以保持本套丛书“突出重点、解析难点、追踪热点”的重要特色！经过 4 个月的努力，本套丛书终于全新面世了。用著名中法网“司考”教育家阮齐林教授的话讲，谁不愿意把最好的东西给最喜欢的孩子。如此好的稿件加上精心审校设计，在中法网学校的精心策划下，我们有信心负责地把她交给考生。

本套丛书共有以下 8 个分册：

《法理学 法制史 宪法》 高其才 杨帆 焦洪昌 著

《刑法》 阮齐林 著

《刑事诉讼法 法律职业道德》 卫跃宁 著

《民法》 隋彭生 著

《民事诉讼法 仲裁法》 杨秀清 著

《商法 经济法 知识产权法》 魏敬森 席志国 著

《行政法 行政诉讼法》 胡锦涛 著

《国际法 国际私法 国际经济法》 杜新丽 著

为什么大家喜爱《中法网课堂笔记》这套丛书，关键是地科学准确的定位，不可替代的功能，独一无二的形式，立竿见影的效果。考生的目的是什么，通过司法考试，谁能助我，我就选择谁。《中法网课堂笔记》读者、首次国家统一司法考试全国第一名、全军第一名、320 分得主王晓国总结说：“全力以赴+《中法网课堂笔记》=320 分。”第二次司法考试全国第四名、湖南省状元苏楚湘（298 分）说：“《中法网课堂笔记》为我指点迷津，阅后常有茅塞顿开之感。”第三次司法考试福建省状元陈海燕（447 分）说：“我并非法律专业出身，在同学的推荐下购买了《中法网课堂笔记》，这本书为我拨冗解惑，指点迷津。”2005 年司法考试全国前 10 名中有 6 名《中法网课堂笔记》读者，他们是：陈新军（466 分）、马建权（449 分）、



孙斯汀（446分）、李鑫（446分）、张济坤（445分）等。其中的优秀代表、全国第一名陈新军说：“选择《中法网课堂笔记》是正确的。通过对这套笔记的学习，我基本上把握了‘司考’中的重点、难点，而且知识体系更加完备、系统。这为我在今年‘司考’中取得满意的成绩奠定了良好的基础。”

人们都认为听名师讲课，将讲的内容记下来，据此复习，效果最佳。笔记是听课的结晶。现在，不但你有了课堂笔记，而且是专家给你整理的，比课堂上讲的，重点更突出，条理更清晰，语言更严谨。课堂上激情洋溢、生动形象的讲授风格和教案的严谨准确、条理清楚相结合，中法网创造性地推出了“课堂笔记”这一形式独一无二的辅导书，使课堂上最精彩、最有用的内容固化了，可以随身携带，易于复习。《中法网课堂笔记》是科学的产物，她专门解决司法考试考什么（将所有的考点串起来，把考点中的重点、难点、疑点讲清楚）、怎么考（考试的经验、方法与技巧——这是一般教材无法包容的）的问题，是配合考试大纲进行学习的最佳选择。《中法网课堂笔记》是一套具有不可替代的功能的全新的辅导书，其内容质量高，有保障，还因为“这套书的每一个字都是各科署名老师亲笔写的，各科老师各负其责，阵容整齐”（阮齐林教授评语）。

好书有了，就需要充满信心，全力以赴。全国状元王晓国是一名军人，有着不凡的毅力。他把目标写在自己房间的墙上：“冲击全国第一名！”是巧合吗？古人讲，取法乎上，得法乎中；取法乎中，得法乎下。立大志，树信心，别人行，我更行，挺过去就是一番新天地！你一定能通过。

《中法网课堂笔记》读者，4次国家统一司法考试中全国状元和各省状元已经拿到了荣誉证书和奖金。对2006年司法考试《中法网课堂笔记》读者仍设重奖。具体方案是：《中法网课堂笔记》读者取得2006年国家司法考试全国第一名的，奖金10000元，第二名奖金7000元，第三名奖金3000元，颁发荣誉证书。取得本省第一名的，奖金1000元，颁发荣誉证书。凡考分在410分以上的读者，奖励中法网网上购物券1张（价值300元），并获得中法网律师事务所特邀实习资格。名次重复的，按最高名次计。请中法网各类学员留好相关收据或发票，以便从国家正式查分之日起，50天内与中法网联系。

充满信心+全力以赴+《中法网课堂笔记》=一次过关，a piece of cake！  
等着你的好消息，等着你来领奖！

中法网 CEO 谢卫东

2006年4月

# 状元的话

2005年司法考试已经尘埃落定，在这次考试中，无疑我是幸运的，因为我有幸成为全国状元。回首“司考”，我有一些感受，在这里与大家交流一下，希望能对有志于参加司法考试的各位朋友有所启发和帮助。

首先，通过司考，要有必过的信念。众所周知，司法考试因其考查内容多，通过率低，被称之为“天下第一考”，如果没有必过的信念作为支撑，很有可能在枯燥而漫长的备考过程中松懈甚至中途放弃。因此，在整个复习备考过程中，我们应当时常提醒自己，司法考试不是不可逾越的坎，天道酬勤，只要我努力了，付出了，就一定会收获成功的果实。可以说，正是这种必过的信念给了我强有力的精神支柱，使我能够以最佳的精神状态投入到司法考试的复习中，从而获得最佳的复习成果。

其次，通过“司考”，要有一个好的复习计划。古人云“凡事预则立，不预则废”。整个司法考试的备考过程至少需要几个月的时间，而要复习的内容又多而繁杂，因此应当有一套好的复习计划。制定一个适合自己的复习计划，一是为了合理的安排时间，做到有张有弛，既可防止出现疲劳感，也可避免产生惰性；二是为我们的备考过程提供一个行动指南，以便明确目标与步骤，做到心中有数，避免在大量的复习内容面前茫然不知所措。复习计划一旦制定，就要按部就班地认真执行，当然，在执行过程中，需要根据自己的具体复习情况，随时作出相应的调整，以使计划更加有针对性和可行性。

再次，通过“司考”，要有适合自己的复习用书。常言道：“工欲善其事，必先利其器”，好的复习用书对于通过司法考试具有至关重要的作用。在2005年司法考试复习中，我将《中法网课堂笔记》和《国家司法考试辅导用书》放在同等重要位置上。由于众所周知的原因，备考司法考试，《国家司法考试辅导用书》是要看的。而之所以选择《中法网课堂笔记》作为复习备考的基本教材之一，是基于以下几个原因：第一，《中法网课堂笔记》是由“司考”辅导名师亲自编写的，正如阮齐林教授所言：“这



套书的每一个字都是各科署名老师亲笔写的，各科老师各负其责，阵容整齐。”由于这些作者有着多年“司考”辅导经验和出题经验，对命题规律、考试重点有着准确的把握，因此，这套书权威可信。以2005司法考试卷四第二题为例，这道刑法案例题，在当年《中法网课堂笔记——刑法》第166页有一个几乎完全相同的案例。由此可见《中法网课堂笔记》的各位老师对于司考命题趋势把握之精准；第二，《中法网课堂笔记》通俗易懂，在知识点的讲授中穿插了大量的典型案例或者真题。这种讲授方式使晦涩的理论知识变得通俗易懂，既加深了我们对相关知识点的理解，又提高了我们分析问题、解决问题的能力；第三，《中法网课堂笔记》重点突出，难点解析透彻，并对相关知识点进行了归纳总结对比，为我们备考司法考试确定了最佳的复习范围，使我们在复习中真正能够获得事半功倍的效果，不致在大量的复习内容面前茫然不知所措。一个典型的例子是2005年《中法网课堂笔记——民法》第112页至第114页对诉讼时效期间进行了详尽的总结归纳，这样既有利于我们对比掌握，防止混淆，也大大节省了我们的复习时间。

最后，我想说一点，尽管“他山之石，可以攻玉”，但是，司法考试的复习，需要因人而异的方法，我的经验和建议只是提供给大家作为参考，希望大家能够针对自己的具体情况，选择适合自己的复习用书，制定适合自己的复习计划。我相信，只要我们有足够的信心，掌握科学的学习方法与技巧，坚持以法条、教材为主，做题为辅，按照计划认真进行复习，我相信大家最终都能“梦圆司考”。

陈新军（2005年司法考试全国第一名 466分）

2006年3月15日

# 目 录

## 刑事诉讼法

|                           |   |
|---------------------------|---|
| 学习方法提示 .....              | 3 |
| 2005 年司法考试刑事诉讼法试题分析 ..... | 6 |

|                          |    |
|--------------------------|----|
| <b>第一章 刑事诉讼法概述</b> ..... | 22 |
| 第一节 刑事诉讼法的概念 .....       | 22 |
| 第二节 刑事诉讼法的制定目的与任务 .....  | 23 |
| 第三节 刑事诉讼的基本理念 .....      | 24 |
| 第四节 刑事诉讼的基本范畴 .....      | 25 |

|                                 |    |
|---------------------------------|----|
| <b>第二章 刑事诉讼法的基本原则</b> .....     | 28 |
| 第一节 基本原则概述 .....                | 28 |
| 第二节 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使 ..     | 29 |
| 第三节 严格遵守法律程序（见上节） .....         | 30 |
| 第四节 人民法院、人民检察院依法独立行使职权 .....    | 30 |
| 第五节 分工负责，互相配合，互相制约 .....        | 31 |
| 第六节 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督 .....    | 31 |
| 第七节 犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护 .....       | 31 |
| 第八节 未经人民法院依法判决，对任何人不得确定有罪 ..... | 32 |





|                                   |           |
|-----------------------------------|-----------|
| 第九节 保障诉讼参与人的诉讼权利 .....            | 32        |
| 第十节 具有法定情形不予追究刑事责任 .....          | 33        |
| 第十一节 追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法 .....     | 35        |
| 第十二节 刑事司法协助 .....                 | 35        |
| <b>第三章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人</b> ..... | <b>36</b> |
| 第一节 刑事诉讼中的专门机关 .....              | 37        |
| 第二节 诉讼参与人 .....                   | 38        |
| <b>第四章 管 辖</b> .....              | <b>49</b> |
| 第一节 立案管辖 .....                    | 49        |
| 第二节 审判管辖 .....                    | 53        |
| 第三节 管辖的变通 .....                   | 56        |
| <b>第五章 回 避</b> .....              | <b>60</b> |
| 第一节 回避的概念和适用人员 .....              | 61        |
| 第二节 回避的理由与种类 .....                | 61        |
| 第三节 回避的程序 .....                   | 63        |
| <b>第六章 辩护与代理</b> .....            | <b>65</b> |
| 第一节 辩护人 .....                     | 65        |
| 第二节 辩护的种类 .....                   | 70        |
| 第三节 法律援助制度 .....                  | 72        |
| 第四节 刑事代理 .....                    | 77        |
| <b>第七章 刑事证据</b> .....             | <b>78</b> |
| 第一节 刑事证据的概念 .....                 | 78        |
| 第二节 刑事证据的种类 .....                 | 81        |

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| 第三节 刑事证据的分类 .....         | 86  |
| 第四节 刑事诉讼证明 .....          | 89  |
| <b>第八章 强制措施</b> .....     | 92  |
| 第一节 强制措施的概念 .....         | 92  |
| 第二节 拘传、取保候审、监视居住 .....    | 92  |
| 第三节 拘留 .....              | 98  |
| 第四节 逮捕 .....              | 101 |
| <b>第九章 附带民事诉讼</b> .....   | 107 |
| 第一节 附带民事诉讼概述 .....        | 107 |
| 第二节 附带民事诉讼的成立条件 .....     | 108 |
| 第三节 附带民事诉讼的提起 .....       | 109 |
| <b>第十章 期间、送达</b> .....    | 112 |
| 第一节 期 间 .....             | 112 |
| 第二节 送 达 .....             | 113 |
| <b>第十一章 立案</b> .....      | 114 |
| 第一节 立案概述 .....            | 114 |
| 第二节 立案程序和立案监督 .....       | 116 |
| <b>第十二章 侦查</b> .....      | 118 |
| 第一节 概 述 .....             | 118 |
| 第二节 侦查行为 .....            | 119 |
| 第三节 侦查终结 .....            | 129 |
| 第四节 人民检察院对直接受理案件的侦查 ..... | 131 |
| 第五节 补充侦查 .....            | 132 |



|                          |     |
|--------------------------|-----|
| 第六节 侦查监督 .....           | 133 |
| <b>第十三章 起 诉</b> .....    | 135 |
| 第一节 起诉的概念 .....          | 135 |
| 第二节 提起公诉的程序 .....        | 136 |
| 第三节 提起自诉 .....           | 146 |
| <b>第十四章 刑事审判概述</b> ..... | 149 |
| 第一节 刑事审判的概念 .....        | 150 |
| 第二节 刑事审判的模式 .....        | 150 |
| 第三节 刑事审判的原则 .....        | 153 |
| 第四节 审级制度 .....           | 155 |
| 第五节 审判组织 .....           | 156 |
| <b>第十五章 第一审程序</b> .....  | 164 |
| 第一节 第一审程序概述 .....        | 165 |
| 第二节 公诉案件第一审程序 .....      | 165 |
| 第三节 自诉案件第一审程序 .....      | 183 |
| 第四节 简易程序 .....           | 187 |
| 第五节 判决、裁定和决定 .....       | 191 |
| <b>第十六章 第二审程序</b> .....  | 193 |
| 第一节 第二审程序的概念 .....       | 193 |
| 第二节 第二审程序的提起 .....       | 194 |
| 第三节 第二审程序的审判 .....       | 198 |
| 第四节 对扣押、冻结在案财物的处理 .....  | 206 |

|                                                        |     |
|--------------------------------------------------------|-----|
| <b>第十七章 复核核准程序</b>                                     | 208 |
| 第一节 死刑复核程序 .....                                       | 208 |
| 第二节 判处死刑立即执行案件的复核程序 .....                              | 209 |
| 第三节 判处死刑缓期二年执行案件的复核程序 .....                            | 212 |
| 第四节 法定刑以下判处刑罚以及犯罪分子具有特殊情况,<br>不受执行刑期限制的假释案件的复核程序 ..... | 214 |
| <b>第十八章 审判监督程序</b>                                     | 216 |
| 第一节 审判监督程序的概念和特点 .....                                 | 216 |
| 第二节 审判监督程序的提起 .....                                    | 217 |
| 第三节 依照审判监督程序对案件的重新审判 .....                             | 221 |
| <b>第十九章 执 行</b>                                        | 227 |
| 第一节 执行概述 .....                                         | 228 |
| 第二节 各种判决、裁定的执行程序 .....                                 | 229 |
| 第三节 执行的变更程序 .....                                      | 233 |
| 第四节 对新罪、漏罪和申诉的处理 .....                                 | 239 |
| 第五节 检察院对执行的监督 .....                                    | 239 |
| <b>第二十章 未成年人刑事案件诉讼程序</b>                               | 240 |
| 第一节 概 述 .....                                          | 240 |
| 第二节 未成年人案件诉讼程序的特有原则 .....                              | 242 |
| 第三节 未成年人案件诉讼程序的特点 .....                                | 242 |
| <b>第二十一章 涉外刑事诉讼程序与司法协助制度</b>                           | 243 |
| 第一节 涉外刑事诉讼程序概述 .....                                   | 243 |
| 第二节 涉外刑事诉讼的特有原则 .....                                  | 246 |
| 第三节 刑事司法协助制度 .....                                     | 248 |



## 法律职业道德

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| <b>第一章 法律职业道德概述</b>         | 253 |
| 第一节 法律职业道德的概念和特征 .....      | 254 |
| 第二节 法律职业道德的基本原则 .....       | 255 |
| 第三节 加强法律职业道德建设的必要性和作用 ..... | 256 |
| 第四节 法律职业责任概述 .....          | 256 |
| <b>第二章 法官职业道德</b>           | 258 |
| 第一节 法官职业道德的概念 .....         | 258 |
| 第二节 法官职业道德的基本内容 .....       | 259 |
| 第三节 法官职业责任 .....            | 264 |
| <b>第三章 检察官职业道德</b>          | 270 |
| 第一节 检察官职业道德的概念 .....        | 270 |
| 第二节 检察官职业道德的基本内容 .....      | 271 |
| 第三节 检察官职业责任 .....           | 273 |
| <b>第四章 律师职业道德</b>           | 283 |
| 第一节 律师职业道德的概念 .....         | 284 |
| 第二节 委托代理关系的建立和终止 .....      | 285 |
| 第三节 律师的保密 .....             | 290 |
| 第四节 律师收费与财物保管规范 .....       | 291 |
| 第五节 利益冲突和回避 .....           | 293 |
| 第六节 执业推广 .....              | 295 |
| 第七节 律师同行关系中的行为规范 .....      | 297 |
| 第八节 律师在执业机构中的行为规范 .....     | 299 |

|                                    |     |
|------------------------------------|-----|
| 第九节 律师与律师行业管理或行政管理机构关系中的行为规范 ..... | 300 |
| 第十节 律师在诉讼与仲裁中的行为规范 .....           | 300 |
| 第十一节 律师执业机构的行为规范 .....             | 302 |
| 第十二节 律师的职业责任 .....                 | 303 |

# 刑事诉讼法







## 学习方法提示

### 一、刑事诉讼法的司考特点

刑事诉讼法与刑法、民法、民诉法、行政法等部门法一样，在司法考试中处于重中之重的地位。律师资格考试、法官资格考试、检察官资格考试三考合一以后，纵观 2002—2005 连续四年司法考试中的刑事诉讼法试题，其分值一般在 60—70 分之间，占司法考试总分的十分之一以上；其难易程度既保持了稳定性、连续性的特点，又有一定的变化。综合分析四年的刑事诉讼法试题，可以发现六个特点：

1. 四年司法考试中刑事诉讼法涉及的知识点与以往比起来变化不大，既不偏也不难，在司法考试大纲中都有体现。

2. 四年司法考试中刑事诉讼法对基本法条的直接考查仍占试题的重点，这类题目是最容易得分的。从刑事诉讼法自身的特点和历年的考题来看，题目所考查的知识点一半以上都是对法律条文内容的直接考查，理论问题较少见。

3. 刑事诉讼法更侧重于应用性、操作性方面的考查，部分知识点考得非常细。总体来看，刑事诉讼法部分的试题虽然对基本法条的直接考查所占分值较多，但是，对一些具体的司法解释的考查的分值也占到了将近一半，而且，有的题目考得很细。

4. 四年司法考试中刑事诉讼法重复试题增多。2003 年重复的考题占 5 分之多，2004 年重复的考题则占到了 10 分之多。

5. 与刑法、民法、行政法等实体法相比，刑事诉讼法的分值虽然较高，但却不难，易得高分。许多考生反馈，卷二能否及格，比较有把握的是刑事诉讼法，因为刑事诉讼法的答案很容易确定，刑法、行政法则相对较难。

另外，2005 年国家司法考试题目中的刑事诉讼法试题与前几年的试题相比，比较突出的变化有两点：一是对司考大纲中新增内容及最新司法解释的内容有所涉及，大约占 8 分；二是刑事证据的内容所占分值极高，将近 14 分。

### 二、刑事诉讼法学习方法

针对上述特点，可以看出司法考试的范围、重点是可以掌握的，刑事诉讼法的司法考试题目并非不可预测。分析研究刑事诉讼法考题的命题规律和答题技巧，有助于我们在今后的复习中少走弯路、提高复习效率。对