



国家司法考试

同步经典题解

2004

刑事诉讼法

作者 付英 王丰



经济科学出版社

国家司法考试

同步经典题解

刑事诉讼法

图书在版编目 (CIP) 数据

2004 国家司法考试同步经典题解刑事诉讼法 / 付英,
王丰著. —北京: 经济科学出版社, 2004. 3

(葵花宝典)

ISBN 7 - 5058 - 4024 - X

I. 2... II. ①付... ②王... III. 刑事诉讼法 - 中
国 - 法律工作者 - 资格考核 - 解题 IV. D925.2 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 014414 号

前言

《国家司法考试同步经典题解》是葵花宝典系列丛书之一，该书按照《国家司法考试高阶教程》相关章节的顺序编排，基本涵盖了所有可能出题的考点，主要适用于已有一定法学基础，旨在巩固相关知识点的同学，也可用于考前冲刺全方位的复习训练。

本书引用的法律及相关司法解释截止于2004年7月1日（施行），答案剖析均采学术通说，对难点、疑点进行了详细的阐释。2004年版答案剖析部分已依据最新的法律和相关的司法解释重新进行了解答。

本书在解决部门法之间、新法与旧法之间的冲突等方面，尽量力求准确，能为你省去在学习过程中为求证而查阅法条的过程，节约大量的复习时间。

如果你在学习本书的过程中有疑难问题，可邮至 Followme@vip.163.com，我们会将解答返回你的信箱。

付英 王丰

二〇〇四年三月

目录

第1章	概述	1
第1节	刑事诉讼法的概念	1
第2节	刑事诉讼法基本原则	1
第2章	刑事诉讼的专门机关、诉讼参与人	10
第1节	刑事诉讼中的专门机关	10
第2节	诉讼参与人	11
第3章	管辖	13
第1节	立案管辖	13
第2节	审判管辖	19
第4章	回避	27
第1节	回避的概念、适用人员、理由	27
第2节	回避的程序	29
第5章	辩护与代理	34
第1节	辩护的内容	34
第2节	辩护人	40
第3节	刑事代理	42
第6章	刑事证据	45
第1节	刑事证据的概念和意义	45
第2节	刑事证据的种类	45
第3节	刑事证据的分类	50
第4节	刑事诉讼证明	55
第7章	强制措施	61
第1节	强制措施概述	61
第2节	拘传	61
第3节	取保候审、监视居住	62
第4节	拘留	66

	第5节 逮捕	66
第8章	附带民事诉讼	72
	第1节 附带民事诉讼的概念和附带民事诉讼的当事人	72
	第2节 附带民事诉讼的程序	77
第9章	期间、送达	84
	第1节 期间	84
	第2节 送达	86
第10章	立案	88
	第1节 立案的概念	88
	第2节 立案的材料来源和条件	88
	第3节 立案程序和立案监督	90
第11章	侦查	97
	第1节 侦查的概念	97
	第2节 侦查行为	97
	第3节 律师在侦查阶段的工作	109
	第4节 侦查终结	115
	第5节 人民检察院对直接受理的案件的侦查	117
	第6节 侦查终结	119
第12章	起诉	120
	第1节 起诉的概念	120
	第2节 提起公诉的程序	120
	第3节 提起自诉的程序	134
第13章	第一审程序	137
	第1节 审判概述	137
	第2节 公诉案件第一审程序对公诉案件的庭前审查	137
	第3节 公诉案件第一审程序法庭审判	139
	第4节 自诉案件第一审程序	143
	第5节 简易程序	144

	第6节 判决、裁定和决定	147
第14章	第二审程序	148
	第1节 第二审程序的概述	148
	第2节 第二审程序的提起	148
	第3节 上诉、抗诉案件的审判	153
	第4节 扣押、冻结在案财物的处理	165
	第5节 在法定刑以下判处刑罚和适用特殊情况假释 的核准程序	165
第15章	死刑复核程序的概念	167
	第1节 死刑复核程序的概述	167
	第2节 判处死刑立即执行案件的复核程序	167
	第3节 判处死刑缓期二年执行案件的复核程序	176
第16章	审判监督程序	178
	第1节 审判监督程序的概念和特点	178
	第2节 审判监督程序的提起	178
	第3节 依照审判监督程序对案件的重新审判	192
第17章	执行	200
	第1节 执行的概念和意义	200
	第2节 各种判决、裁定的执行程序	200
	第3节 执行的变更	206
	第4节 人民检察院对执行的监督	215

第1章 概述

刑事诉讼 第1节 法的概念

(略)

刑事诉讼法 第2节 基本原则

1. 下列 () 刑事案件依法不公开审理。
- A. 可能判处死刑的案件
 - B. 有关个人隐私的案件
 - C. 有关国家秘密的案件
 - D. 不满 16 周岁的未成年人犯罪的案件

答案剖析：BCD。

①《刑事诉讼法》第 152 条规定：“人民法院审判第一审案件应当公开进行。但是有关国家秘密或者个人隐私的案件，不公开审理。

14 周岁以上不满 16 周岁未成年人犯罪的案件，一律不公开审理。
16 周岁以上不满 18 周岁未成年人犯罪的案件，一般也不公开审理。

对于不公开审理的案件，应当当庭宣布不公开审理的理由。”

②《刑诉解释》第 121 条规定：“审判案件应当公开进行。但是涉及国家秘密或者个人隐私的案件，不公开审理。对未成年被告人案件的审理，适用相关规定。

对于当事人提出申请的确属涉及商业秘密的案件，法庭应当决定不公开审理。”

③《关于审理未成年人刑事案件的若干规定》第 11 条规定：“对在开庭审理时不满 16 周岁的未成年人刑事案件，一律不公开审理。对在开庭审理时不满 18 周岁的未成年人刑事案件，一般也不公开审理。

如果有必要公开审理的，必须经过本院院长批准，并且应限制旁听人数和范围。”

综上所述，法院依法一律不公开审理的案件有：

- ①有关国家秘密的案件；
- ②有关个人隐私的案件；
- ③开庭审理时14周岁以上不满16周岁未成年人的刑事案件；
- ④当事人提出申请的确属涉及商业秘密的案件。

一般不公开审理的案件是：开庭审理时16周岁以上不满18周岁未成年人的刑事案件。

2. 对于已满14周岁不满（ ）周岁的未成年人刑事案件，一律不公开审理。

- A. 15 B. 16 C. 17 D. 18

答案剖析：B。（略）

3. 刑事诉讼法规定，未成年人犯罪的案件不公开审理，该未成年被告人的年龄是指（ ）。

- A. 犯罪时的年龄 B. 采取强制措施时的年龄
C. 开庭审理时的年龄 D. 执行时的年龄

答案剖析：C。根据《关于审理未成年人刑事案件的若干规定》第11条规定，未成年人犯罪的案件不公开审理，该未成年被告人的年龄是指其在开庭审理时的年龄。原因在于未成年人的心理和生理尚处于成长、发育状态，思想不稳定，容易受外界的影响，不公开审理有利于对犯罪的未成年人进行教育和挽救。

4. 有下列情形之一的，不追究刑事责任，已经追究的，应当撤销案件，或者不起诉，或者终止审理，或者宣告无罪（ ）。

- A. 经特赦令免除刑罚的
B. 依照刑法告诉才处理的案件，没有告诉或者撤回告诉的
C. 正当防卫过当
D. 紧急避险过当

答案剖析：AB。

AB 两项应选，《刑事诉讼法》第 15 条规定：“有下列情形之一的，不追究刑事责任，已经追究的，应当撤销案件，或者不起诉，或者终止审理，或者宣告无罪：

- （一）情节显著轻微、危害不大，不认为是犯罪的；
- （二）犯罪已过追诉时效期限的；
- （三）经特赦令免除刑罚的；
- （四）依照刑法告诉才处理的犯罪，没有告诉或者撤回告诉的；
- （五）犯罪嫌疑人、被告人死亡的；
- （六）其他法律规定免于追究刑事责任的。”

CD 两项不选，《刑法》第 20 条第 2 款规定：“正当防卫明显超过必要限度造成重大损害的，应当负刑事责任，但是应当减轻或者免除处罚。”

据此，防卫过当应负刑事责任，不属于不予追究刑事责任的情形。

《刑法》第 21 条第 2 款规定：“紧急避险超过必要限度造成不应有的损害的，应当负刑事责任，但是应当减轻或者免除处罚。”

据此，避险过当应当负刑事责任，不属于不予追究刑事责任的情形。

5. 甲区人民检察院经侦查查明该区工商局干部乙利用职权报复陷害他人，但犯罪已过追诉时效期限。对此，该人民检察院应当（ ）。

- A. 免于起诉
- B. 不起诉
- C. 撤销案件
- D. 宣告无罪

答案剖析：C。《刑事诉讼法》第 142 条规定：“犯罪嫌疑人有本法第 15 条规定的情形之一的，人民检察院应当作出不予起诉决定。

对于犯罪情节轻微，依照刑法规定不需要判处刑罚或者免除刑罚的，人民检察院可以作出不予起诉决定。

人民检察院决定不起诉的案件，应当同时对侦查中扣押、冻结的财物解除扣押、冻结。对被不起诉人需要给予行政处罚、行政处分或者需要没收其违法所得的，人民检察院应当提出检察意见，移送有关

主管机关处理。有关主管机关应当将处理结果及时通知人民检察院。”

《高检刑诉规则》第288条规定：“人民检察院对于符合刑事诉讼法第15条规定的情形之一的案件，经检察长决定，应当作出不起诉决定。”

《刑事诉讼法》第15条规定：“有下列情形之一的，不追究刑事责任，已经追究的，应当撤销案件，或者不起诉，或者终止审理，或者宣告无罪：

- (一) 情节显著轻微、危害不大，不认为是犯罪的；
- (二) 犯罪已过追诉时效期限的；
- (三) 经特赦令免除刑罚的；
- (四) 依照刑法告诉才处理的犯罪，没有告诉或者撤回告诉的；
- (五) 犯罪嫌疑人、被告人死亡的；
- (六) 其他法律规定免于追究刑事责任的。”

综上所述，公、检、法三机关在办理刑事案件的过程中，遇到上述6种法定情形之一时，在不同的诉讼阶段，应当由不同的司法机关作出不同的处理决定。具体表现为：

(1) 在侦查阶段发现和出现法定6种情形之一时，应当由侦查机关即公安机关或检察机关作出撤销案件的处理决定。

(2) 当案件移送至检察机关审查起诉时，发现和出现法定6种情形之一时，检察机关应当作出不起诉的决定。

(3) 当案件进入审判阶段时，发现或出现法定6种情形之一的，应当由该法院作出以下决定：

- ①宣告无罪的决定；
- ②撤销案件的决定；
- ③终止审理的决定。

应当注意：本题中所述情形因已过追诉时效，对乙不能宣告无罪，也不能视其曾经有罪，有罪无罪是必须经过法院判决的，在没有作出判决前，也只是犯罪嫌疑人。

6. 某人民检察院渎职犯罪侦查部门接到群众的举报，对某单位领导在一起责任事故中的失职行为立案侦查，经侦查认为该领导虽然有

过失，但其行为尚不构成犯罪，该检察院应当作出何种处理决定？

(A B)。

没有犯罪事实 起诉阶段 已过侦查

A. 免于起诉

B. 撤销案件

C. 不起诉

D. 终止侦查

答案剖析：B。《刑事诉讼法》第15条规定：“有下列情形之一的，不追究刑事责任，已经追究的，应当撤销案件，或者不起诉，或者终止审理，或者宣告无罪：

- (一) 情节显著轻微、危害不大，不认为是犯罪的；
- (二) 犯罪已过追诉时效期限的；
- (三) 经特赦令免除刑罚的；
- (四) 依照刑法告诉才处理的犯罪，没有告诉或者撤回告诉的；
- (五) 犯罪嫌疑人、被告人死亡的；
- (六) 其他法律规定免于追究刑事责任的。”

据此，《刑事诉讼法》第15条规定了不予追究刑事责任的6种法定情形。刑事案件只要具备本条文所述情形之一的，司法机关就应当分别情况，采取适当的不追诉措施，予以处理。

(1) 刑事诉讼开始前已经发现案件具有《刑事诉讼法》第15条规定的6种情形之一的，不应立案受理，不追究行为人的刑事责任。这种处理办法对公、检、法三机关都适用。

(2) 在立案受理后的诉讼过程中，发现案件具有《刑事诉讼法》第15条规定的6种情形之一的，应当采取一定的措施终止诉讼，不再继续追究犯罪嫌疑人或被告人的刑事责任。这些终止诉讼的措施，根据刑事诉讼阶段的不同而不同，具体表现为：

①在侦查阶段，主持侦查工作的公安、检察机关发现案件具有《刑事诉讼法》第15条规定的6种情形之一的，应当撤销案件。

撤销案件是指撤销原来的立案决定和对犯罪嫌疑人采取的强制措施，终止案件的诉讼程序。

②在审查起诉阶段，人民检察院发现案件具有《刑事诉讼法》第15条规定的6种情形之一的，应当作出不起诉的决定。

不起诉决定是审查起诉阶段终止诉讼的惟一措施。

③在审判阶段，人民法院可以根据不同情形采取不同的措施，具

体表现为：

★对于具有《刑事诉讼法》第15条规定的第一种情形的案件，应当作出判决，宣告无罪；

★对于告诉才处理的犯罪案件，被害人撤回告诉的，可以用准许撤诉的裁定结案；

★对于具有其他情形的案件，可以用裁定终止审理。

应当注意：《刑事诉讼法》第15条规定的6种法定情形不论在哪个诉讼阶段上发现，都应由正在负责该阶段诉讼的司法机关依法采取终止诉讼的措施，不应把案件再往其他司法机关移送。

7. 某驻华使馆外交官，酒后杀人，依据我国刑事诉讼法的规定，应当（ ）。

- A. 由我国司法机关解决
- B. 由该国驻我国使馆同我国司法机关协商解决
- C. 通过外交途径解决
- D. 由公安机关将其驱逐出境

答案剖析：C。《刑事诉讼法》第16条规定：“对于外国人犯罪应当追究刑事责任的，适用本法的规定。”

对于享有外交特权和豁免权的外国人犯罪应当追究刑事责任的，通过外交途径解决。”

本题中的驻华使馆外交官享有外交特权和豁免权，故C项应选。

8. 只有（ ）有可能参与刑事诉讼的全过程。

- A. 公安机关
- B. 人民检察院
- C. 人民法院
- D. 监狱

答案剖析：B。只有人民检察院有可能参与刑事诉讼的全过程。

9. 省工商局局长擅自将有贪污嫌疑的本单位一处长隔离反省，其做法违反了（ ）。

- A. 公民在适用法律上一律平等的原则
- B. 依法保障诉讼参与人诉讼权利原则

第1章 概述

C. 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使原则

D. 以事实为根据，以法律为准绳原则

答案剖析：C。《刑事诉讼法》第3条规定了侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使的原则：“对刑事案件的侦查、拘留、执行逮捕、预审，由公安机关负责。检察、批准逮捕、检察机关直接受理的案件的侦查、提起公诉，由人民检察院负责。审判由人民法院负责。除法律特别规定的以外，其他任何机关、团体和个人都无权行使这些权力。

人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼，必须严格遵守本法和和其他法律的有关规定。”

10. 甲，16周岁，因涉嫌盗窃被公安机关立案侦查。在侦查人员讯问甲时，侦查人员（ ）。

- A. 应当通知其法定代理人到场
- B. 应当通知其学校领导或者老师到场
- C. 可以通知其法定代理人到场
- D. 应当通知区教育局工作人员到场

答案剖析：C。《刑事诉讼法》第14条第2款规定：“对于不满18周岁的未成年人犯罪的案件，在讯问和审判时，可以通知犯罪嫌疑人、被告人的法定代理人到场。”

11. 依据刑事诉讼法的规定，在少数民族聚居或者多民族杂居的地区，公安、司法机关（ ）。

- A. 应当用当地通用的语言进行审讯
- B. 对于不通晓当地通用的语言文字的诉讼参与人，可以为他们翻译
- C. 应当用当地通用的文字发布判决书、布告和其他文件
- D. 用汉字发布判决书

答案剖析：AC。《刑事诉讼法》第9条规定：“各民族公民都有用本民族语言文字进行诉讼的权利。人民法院、人民检察院和公安机关对于不通晓当地通用的语言文字的诉讼参与人，应当为他们翻译。

在少数民族聚居或者多民族杂居的地区，应当用当地通用的语言

第1章 概述

进行审讯，用当地通用的文字发布判决书、布告和其他文件。”

12. 法国留华学生甲一日酒醉将他人刺伤。

(1) 本案中，应当适用何种程序追究甲的刑事责任？(A)

- A. 适用我国的刑事诉讼程序
- B. 适用法国的刑事诉讼程序
- C. 由甲选择适用我国或法国的刑事诉讼程序
- D. 通过外交途径解决

(2) 本案应当由 (A) 立案侦查。

- A. 公安机关
- B. 人民检察院
- C. 国家安全机关
- D. 监狱

(3) 在审查起诉过程中，如果甲因病死亡，对于此案，依法应当 (C)。

- A. 撤销案件
- B. 不起诉✓
- C. 终止审理
- D. 宣告无罪

答案剖析：

(1) A。《刑事诉讼法》第16条规定：“对于外国人犯罪应当追究刑事责任的，适用本法的规定。”

对于享有外交特权和豁免权的外国人犯罪应当追究刑事责任的，通过外交途径解决。”

甲是一般留华学生，不属享有外交特权和豁免权的外国人，故对其不能通过外交途径解决，而应适用我国刑事诉讼程序。

(2) A。《刑事诉讼法》第3条第1款规定：“对刑事案件的侦查、拘留、执行逮捕、预审，由公安机关负责。检察、批准逮捕、检察机关直接受理的案件的侦查、提起公诉，由人民检察院负责。审判由人民法院负责。除法律特别规定的以外，其他任何机关、团体和个人都无权行使这些权力。”

本题中既然对甲应适用我国刑事诉讼程序，自然本案应由公安机关负责侦查。

(3) B。《刑事诉讼法》第15条规定：“有下列情形之一的，不追究刑事责任，已经追究的，应当撤销案件，或者不起诉，或者终止审

第1章 概述

理，或者宣告无罪：……（五）犯罪嫌疑人、被告人死亡的；……”

据此，遇有上述情形，应根据不同的诉讼阶段作出不同的处理。
在审查起诉阶段，人民检察院应当作出不起诉的决定。

1. 人民检察院的职权有 (BCD)。

A. 预审

B. 提起公诉

C. 批准逮捕

D. 直接受理的案件的侦查

答案剖析：BCD。人民检察院在刑事诉讼中行使监督权、公诉权、侦查权。具体如下：

(1) 依法对其直接受理的刑事案件，立案侦查并有权适用强制措施；

(2) 对认为需要补充侦查的案件，有权决定补充侦查；

(3) 凡是需要提起公诉的案件均由人民检察院审查决定；

(4) 有权对公安机关的立案侦查活动、人民法院的审判活动进行监督；

(5) 有权对各种刑事判决和裁定的执行情况和监狱等执行机关的活动进行监督，以及对人民法院减刑、假释的裁定是否正确进行监督。

2. 我国人民法院审判案件的基本组织形式是 (A)。

A. 合议庭

B. 独任审判

C. 审判委员会

D. 刑事审判庭

答案剖析：A。《人民法院组织法》第10条规定：“人民法院审判案件，实行合议制。”据此，合议制是人民法院审判案件的基本组织形式。