

XINGSHISUSONGQUANCHENG BIZHIDE
YIBAIBASHIGE CHANGSHI

廖明 孟军◎著

最新

刑事诉讼 全程必知的

180个常识

—— 一册在手 全程尽知 ——

最新颖的解读

最通俗的阐释

最生动的案例

最丰富的常识

2012最实用的刑事诉讼全程指南！

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

廖明 孟军◎著

最新

刑事诉讼 全程必知的

180个常识

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目(CIP)数据

刑事诉讼全程必知的180个常识 / 廖明, 孟军著. —北京: 中国法制出版社, 2012.3

ISBN 978-7-5093-3638-0

I. ①刑… II. ①廖… ②孟… III. ①刑事诉讼法—基本知识—中国 IV. ①D925.2

中国版本图书馆CIP数据核字(2012)第050917号

策划编辑: 王佩琳

封面设计: 杨泽江

刑事诉讼全程必知的180个常识

XINGSHI SUSONG QUANCHENG BIZHI DE 180 GE CHANGSHI

著者 / 廖明 孟军

经销 / 新华书店

印刷 / 河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本 / 880 × 1230毫米 32

印张 / 11.5 字数 / 268千

版次 / 2012年3月第1版

2012年3月第1次印刷

中国法制出版社出版

书号ISBN 978-7-5093-3638-0

定价: 28.00元

北京西单横二条2号 邮政编码100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66038139

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

前 言

Preface

给非法律专业的人讲明白法律，说起来容易，做起来并不容易。任何一个公民，包括公检法人员等法律专业人士，都有可能某一天成为犯罪嫌疑人、被告人，这个时候，如何运用你所知道的刑事诉讼法专业知识最大可能地保障自己的合法权益、为你的亲朋好友提供法律帮助，就显得至关重要。以最简单、最便捷的方式给老百姓，给非刑事诉讼法专业的人讲明白刑事诉讼法，让刑事诉讼法走出超凡脱俗的象牙塔，步入寻常百姓家，这是我们努力的目标，也是本书的宗旨。

本书以刑事诉讼实践中最容易遇到的各种问题为切入点，通过对理论的阐释与解答，通过对案例的例证和分析，通过对法条的索引和列举，让读者一书在手，疑难尽解。本书以最短的篇幅，能让你花最少的时间，最全面、最深入地了解和理解刑事诉讼程序。让你在因为各种原因牵涉到刑事诉讼中时，知道如何切实保障自己的合法权益；在权利遭到侵害时，知道如何寻求救济。

需要说明的是，本书紧密围绕 2012 年修改后的《刑事诉讼法》所撰写，第一时间为广大读者，包括法律人士和非法律人士提供最实用、最全面、最简洁的工具书。笔者相信，本书定

能傲立于群，经久不衰。因为，本书以实用性为宗旨，简单明了是它的最大特点，有了它，晦涩的法条不再难懂；有了它，不用再去翻阅那些动辄数十万字的大部头教材——这些教材苦读后，可能你还是不懂；有了它，你能知道案件如何办理，权益如何保障，犯罪如何追究。

中国刑事司法环境趋向文明仍需要相当长的时间。与金钱相比，自由和生命更为可贵。作为一个普通的公民，如何保障自己及亲朋好友的权益？本书将给你提供最简明的文字，最全面的阐释，最权威的解答，最实用的指南。

本书由北京师范大学刑事法律科学研究院的廖明博士与北京师范大学法学院孟军博士合著。前十部分由廖明博士撰写，后十部分由孟军博士撰写，初稿完成后，由廖明博士统稿。

廖 明

2012年3月28日于北京师范大学



一、基本原则 / 1

| | |
|------------------------------------|----|
| 1. 侦查权由哪些机关行使? | 1 |
| 2. 检察权由哪个机关独立行使? | 2 |
| 3. 审判权由哪个机关独立行使? | 4 |
| 4. “官二代”或“富二代”是否有超越法律的特权或例外? | 6 |
| 5. 公民是否有权使用本民族语言文字进行诉讼? | 8 |
| 6. 如何才能确定某个人有罪? | 9 |
| 7. 什么情况下, 不再追究刑事责任? | 11 |
| 8. 追究外国人刑事责任, 适用哪国刑事诉讼法? | 14 |

二、管辖 / 17

| | |
|-----------------------------------|----|
| 9. 哪些案件由公安机关立案侦查? | 17 |
| 10. 哪些案件由检察机关立案侦查? | 18 |
| 11. 哪些案件由法院直接受理? | 21 |
| 12. 哪些案件由基层人民法院管辖? | 24 |
| 13. 哪些案件由中级人民法院管辖? | 25 |
| 14. 哪些案件由高级人民法院管辖? | 27 |
| 15. 上级法院何时可以一审本应由下级法院一审的案件? | 29 |

- 16. 刑事案件一般由哪个地区的法院管辖? 31
- 17. 涉及多个犯罪地的刑事案件, 由哪个地区的法院管辖? 32
- 18. 多个地区的法院对管辖权发生争议时, 如何处理? 34
- 19. 军事法院管辖哪些案件? 35

三、回避 / 38

- 20. 哪些人员在遇到法定情形时, 应当回避? 38
- 21. 哪些人可以要求应当回避的人员回避? 40
- 22. 哪些情形属于应当回避的法定情形? 41
- 23. 是否回避, 由哪个主体决定? 44

四、辩护与代理 / 46

- 24. 犯罪嫌疑人、被告人自何时起, 可以行使辩护权? 46
- 25. 哪些人可以担任辩护人? 哪些人可以担任诉讼代理人? 47
- 26. 犯罪嫌疑人什么时候可以委托辩护人? 50
- 27. 被告人什么时候可以委托辩护人? 52
- 28. 哪些情形由法律援助机构为犯罪嫌疑人、被告人指定辩护?
..... 52
- 29. 被告人可以拒绝辩护人辩护吗? 55
- 30. 辩护律师可以拒绝辩护吗? 56
- 31. 辩护人能否指控犯罪嫌疑人、被告人有罪? 57
- 32. 刑事诉讼法对辩护人的会见权是如何规定的, 如何适用? 59
- 33. 刑事诉讼法对辩护人的阅卷权是如何规定的, 如何适用? 62
- 34. 辩护律师如何调查取证? 63
- 35. 律师实施什么行为会构成“律师伪证罪”? “律师伪证罪”
由哪个侦查机关立案侦查? 66

36. 哪些人在何种情形下, 以及在什么时候可以委托诉讼代理人? 68
37. 辩护人可以和犯罪嫌疑人、被告人的意见不一致吗? 71
38. 诉讼代理人可以和被代理人的意见不一致吗? 73

五、证据 / 75

39. 刑事诉讼中证明犯罪嫌疑人、被告人有罪的责任由谁承担?
 犯罪嫌疑人、被告人需要证明自己无罪吗? 75
40. 公安司法机关可以强迫某个人证明自己有罪吗? 77
41. 公安司法机关有收集犯罪嫌疑人、被告人无罪、罪轻证据的义务吗? 79
42. 行政机关在行政执法中收集的证据, 可以在刑事诉讼中作为证据吗? 80
43. 涉密证据是否可以公开? 81
44. 仅有口供能否定案? 没有口供能否定案? 82
45. 证据要达到什么标准, 才能认定犯罪事实? 84
46. 非法收集的证据, 应否排除? 如何排除? 86
47. 证据的合法性, 由谁证明? 89
48. 年幼的人能作为证人吗? 精神病人能作为证人吗? 91
49. 证人是否应当如实作证? 93
50. 如何保护证人及其亲属的安全? 94
51. 证人作证, 应否获得经济补偿? 如何补偿? 97

六、强制措施 / 100

52. 传唤与拘传有什么区别? 100
53. 犯罪嫌疑人、被告人在什么情形下可以取保候审? 101

- 54. 什么情形适用保证人保证? 保证人必须符合什么条件? 103
- 55. 保证金的数额如何确定? 如何收取和管理? 105
- 56. 被取保候审的犯罪嫌疑人、被告人要遵守哪些规定? 107
- 57. 犯罪嫌疑人、被告人在什么情形下可以监视居住? 110
- 58. 监视居住在什么场所执行? 112
- 59. 被监视居住的犯罪嫌疑人、被告人要遵守哪些规定? 113
- 60. 取保候审和监视居住的期限分别多长? 115
- 61. 监视居住的期限如何折抵刑期? 116
- 62. 犯罪嫌疑人、被告人在什么情形下应当逮捕? 117
- 63. 什么情形下的犯罪嫌疑人可以先行拘留? 120
- 64. 逮捕由哪个机关决定或批准? 由哪个机关执行? 122
- 65. 执行拘留、逮捕是否要出示拘留证、逮捕证? 124
- 66. 拘留、逮捕后多长时间进行讯问? 125
- 67. 指定居所监视居住、拘留、逮捕后, 多长时间通知犯罪嫌疑人、被告人的家属? 126
- 68. 拘留的期限多长? 128
- 69. 哪些情形可以扭送? 扭送是否属于强制措施? 130

七、附带民事诉讼 / 132

- 70. 附带民事诉讼的成立条件是什么? 132
- 71. 精神损失能否提起附带民事诉讼? 134
- 72. 哪些单位和个人能够提起附带民事诉讼? 136
- 73. 附带民事诉讼能否采取财产保全或者先予执行措施? 138
- 74. 附带民事诉讼是否要同刑事案件一并审判? 140

八、期间送达 / 143

- 75. 刑事诉讼中的期间以什么为计算单位？不同的计算单位如何计算期间？ 143
- 76. 法定期间是否包括路途上的时间？上诉状或者其他文件在期满前已经交邮的，是否过期？ 145
- 77. 期间耽误了能否恢复？ 146
- 78. 送达的方式包括哪些？各自有什么要求？ 148

九、立案 / 151

- 79. 立案的材料来源包括哪些？公、检、法机关对于不同的材料来源，如何处理？ 151
- 80. 公诉案件的立案条件是什么？ 154
- 81. 自诉案件的立案条件是什么？ 157
- 82. 公检法机关对立案材料审查后，会作出怎样的处理？ 158
- 83. 公安机关应当立案而不立案的，如何救济和监督？ 160

十、侦查 / 163

- 84. 诉讼参与人和利害关系人对于公安司法机关侵犯诉讼权利和合法权益的行为，有何救济措施？ 163
- 85. 刑事诉讼法对讯问主体有什么要求？ 165
- 86. 刑事诉讼法对讯问地点有什么要求？ 166
- 87. 刑事诉讼法对讯问时间有什么要求？ 168
- 88. 讯问犯罪嫌疑人，是否要录音录像？ 169
- 89. 犯罪嫌疑人是否有沉默权？ 171
- 90. 刑事诉讼法对询问地点有什么要求？ 173

- 91. 询问能否几个证人、被害人同时进行? 174
- 92. 勘验、检查要遵守什么程序? 175
- 93. 侦查实验要遵守什么程序? 179
- 94. 搜查要遵守什么程序? 181
- 95. 查封、扣押、冻结要遵守什么程序? 185
- 96. 对于哪些案件,可以采取技术侦查措施? 188
- 97. 适用技术侦查措施,要遵守什么程序? 192
- 98. 通缉令由什么主体发布? 195
- 99. 侦查中的羁押期限多长? 196
- 100. 侦查终结移送起诉需要满足什么条件? 199
- 101. 补充侦查的期限多长? 补充侦查的次数有限制吗? 201

十一、提起公诉 / 205

- 102. 检察机关审查起诉需要审查哪些内容? 205
- 103. 审查起诉的期限如何计算? 207
- 104. 检察机关向法院提起公诉需要满足什么条件? 209
- 105. 在哪些情况下,检察机关应当作出不起诉决定? 210
- 106. 在哪些情况下,检察机关可以酌定作出不起诉决定? 212
- 107. 被害人对检察机关作出的不起诉决定不服,如何寻求救济?
..... 214
- 108. 被不起诉人对检察机关作出的不起诉决定不服,如何寻求
救济? 216

十二、第一审程序 / 218

- 109. 审理刑事案件的审判组织有哪些? 218
- 110. 合议庭如何组成? 220

| | |
|---|-----|
| 111. 合议庭成员对案件处理的意见有分歧, 怎么办? | 222 |
| 112. 法院开庭审理案件要做哪些准备工作? | 223 |
| 113. 人民法院对哪些案件不公开审理? | 225 |
| 114. 哪些证人应当出庭作证? | 227 |
| 115. 应当出庭作证的证人拒绝出庭该怎么办? | 229 |
| 116. 警察要出庭作证吗? | 231 |
| 117. 鉴定人必须出庭作证吗? | 233 |
| 118. 法庭审判分哪几个阶段? | 234 |
| 119. 人民法院在什么情况下, 可以收集、调查证据? | 238 |
| 120. 当事人对鉴定意见不服, 可以申请重新鉴定吗? | 240 |
| 121. 在法庭审判过程中, 被告人的家属聚众哄闹、冲击法庭该 怎么办? | 242 |
| 122. 法庭审判过程中, 哪些情况下可以延期审理? | 244 |
| 123. 法庭审判过程中, 被告人脱逃的该如何处理? | 245 |
| 124. 自诉案件的自诉人未经法庭许可中途退庭的, 法院会如何 处理? | 247 |
| 125. 自诉案件在审理过程中, 自诉人和被告人可以自行和解吗? | 249 |
| 126. 自诉案件在审理过程中, 人民法院可以在自诉人和被告人 之间进行调解吗? | 250 |
| 127. 自诉案件在审理过程中, 被告人可以提起反诉吗? | 252 |
| 128. 哪些案件可以适用简易程序审判? | 253 |
| 129. 哪些案件不能适用简易程序进行审判? | 255 |
| 130. 适用简易程序审理公诉案件, 人民检察院可以不派员出席 法庭吗? | 257 |

131. 人民法院适用简易程序审理案件需要征求被告人的意见吗?
..... 258

十三、第二审程序 / 260

132. 被告人对人民法院第一审判决不服，他的近亲属可以代替他向上一级人民法院提起上诉吗? 260
133. 被害人对人民法院第一审判决不服，可以向上一级人民法院提起上诉吗? 262
134. 被告人对人民法院第一审判决不服，可以不经第一审人民法院直接向第二审人民法院提起上诉吗? 263
135. 人民检察院认为同级人民法院第一审判决确有错误，可以不经第一审人民法院直接向第二审人民法院提起抗诉吗?
..... 265
136. 共同犯罪案件只有部分被告人上诉的，人民法院需要对全案进行审查吗? 266
137. 第二审法院对上诉案件必须开庭审理吗? 268
138. 对于第二审案件，人民检察院必须派员出席法庭吗? 270
139. 第二审法院可以对上诉案件多次发回原审法院重审吗? ... 272
140. 只有被告人一方提起上诉的案件，第二审法院可以加重对他的刑罚处罚吗? 274
141. 第二审人民法院发现一审法院合议庭的法官应当回避而没有回避并参加了一审案件审理，第二审人民法院该如何处理? 276
142. 被告人对第二审判决不服，可以继续向第二审法院的上一级法院提起上诉吗? 278
143. 盗窃案件中，被害人丢失的财物能够及时得到返还吗? ... 279

十四、死刑复核程序 / 282

144. 判处死刑立即执行案件由哪一级人民法院核准? 282
145. 中级人民法院判处死刑的第一审案件, 被告人提出上诉的, 高级人民法院二审判决是终审判决吗? 284
146. 判处死刑缓期二年执行的案件由哪一级法院核准? 285
147. 最高人民法院复核死刑案件, 会作出怎样的复核决定? ... 287
148. 最高人民法院复核死刑案件采用开庭的方式吗? 288

十五、审判监督程序 / 291

149. 对已经发生法律效力判决、裁定, 哪些人可以向人民法院或者人民检察院提出申诉? 291
150. 对于当事人提出申诉的案件, 人民法院必须重新审判吗? 292
151. 人民法院对本院已经发生法律效力判决和裁定, 如果发现在认定事实或者适用法律上确有错误, 该如何处理? 294
152. 上级人民法院对下级人民法院已经发生法律效力判决和裁定, 如果发现在认定事实或者在适用法律上确有错误, 该如何处理? 296
153. 人民检察院对人民法院已经发生法律效力判决和裁定, 如果发现在认定事实或者在适用法律上确有错误, 该如何处理? 299
154. 人民法院按照审判监督程序重新审判的案件适用何种审判程序? 301
155. 按照审判监督程序进行审判, 可以对被告人采取强制措施吗? 302

十六、执行 / 305

156. 发生法律效力判决和裁定有哪些种类? 305
157. 被判处死刑立即执行的罪犯, 在交付执行前发现罪犯正在怀孕, 该如何处理? 307
158. 监狱负责执行哪些刑罚? 309
159. 对服刑人员暂予监外执行需要满足什么条件? 310
160. 暂予监外执行的情形消失, 罪犯刑期未满, 该如何处理? 312
161. 社区矫正的对象包括哪些人? 314
162. 剥夺政治权利的刑罚由哪个机关执行? 315
163. 没收财产的刑罚由哪个机关执行? 316
164. 对正在服刑的罪犯需要减刑、假释的, 由哪个机关审核? 318
165. 正在服刑的罪犯提出申诉, 该如何处理? 320

十七、未成年人刑事案件诉讼程序 / 322

166. 对未成年人的社会调查在案件处理过程中有什么意义? ... 322
167. 对被采取强制措施和执行刑罚的未成年人是和成年人关押在一起吗? 324
168. 对于未成年人刑事案件, 在讯问和审判的时候, 必须通知其法定代理人到场吗? 326
169. 在什么情况下可以对未成年人附条件不起诉? 328
170. 附条件不起诉期间, 未成年人应当遵守哪些规定? 330
171. 未成年人犯罪记录封存需要满足什么条件? 332

十八、当事人和解的公诉案件诉讼程序 / 334

172. 哪些公诉案件的犯罪嫌疑人、被告人可以和被害人进行和解? 334
173. 刑事和解就是“花钱买刑”吗? 336
174. 对于当事人达成和解协议的案件, 公安机关、人民检察院、
人民法院如何处理? 338

十九、犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序 / 341

175. 对于重大犯罪案件, 被告人逃匿, 依照刑法规定应当追缴其违法所得的, 该如何处理? 341
176. 没收违法所得申请的案件, 由哪一级别的法院管辖? 343
177. 没收违法所得申请的案件审理过程中, 在逃的被告人被抓
获的, 人民法院该如何处理? 344

二十、对实施暴力行为的精神病人的强制医疗程序 / 347

178. 哪些精神病人需要进行强制医疗? 347
179. 是否对精神病人进行强制医疗, 由哪个机关决定? 349
180. 被决定强制医疗的人经过治疗, 得到康复的, 该如何处理?
..... 351

一 基本原则

1. 侦查权由哪些机关行使？

权威解答

侦查权，是依法搜集证据，揭露和证实犯罪，查获犯罪人，并采取必要的强制措施的权利。在我国，有权行使侦查权的机关，包括公安机关、国家安全机关、人民检察院、军队保卫部门、监狱、海关缉私部门。当然，它们之间在行使侦查权方面是有明确分工的。其中，公安机关对绝大部分刑事案件行使侦查权；国家安全机关对危害国家安全案件行使侦查权；人民检察院对职务犯罪案件行使侦查权；军队保卫部门对军队内部发生的刑事案件行使侦查权；监狱对罪犯在监狱内犯罪的案件行使侦查权。除上述机关外，其他任何机关、团体、企事业单位和个人，都无权行使侦查权，如果行使就是违法犯罪行为，对于这种行为，任何公民都有权予以抵制、揭发和控告，要求有关部门追究其法律责任。

以案说法

2009年12月29号，某大型超市保安部门怀疑顾客李某盗窃超市财物，遂将其带到保安室，强制对其搜身，并将其强制扣留