

人民司法文选

# 司法信箱集

1978.8 - 1987.6

《人民司法》编辑部编选

人民法院出版社

《人民司法》文选

# 司法信箱集

(1978.8.——1987.6.)

专业资料 注意保存

《人民司法》编辑部编选

法学

三  
187 D12  
mP1

人民法院出版社

**司 法 信 箱 集**

(1978.8.—1987.6.)

《人民司法》编辑部编选

人民法院出版社出版

人民法院出版社出版发行处发行

中国铁道出版社印刷厂印刷

787×1029毫米 32开本 9.18印张 210千字

1987年9月第1版 1988年10月第2次印刷

印数00001—45,000本

书号 ISBN7—80056—009—0/D·602 定价3.13元

# 说 明

《人民司法》是最高人民法院的机关刊物，专业性强，文风严谨，自1978年8月复刊以来，受到各级人民法院干警和司法战线其他同志的欢迎。许多读者来信要求将有关文章分类编选出版，为满足读者要求，我们决定编辑出版《人民司法文选》，将有关专栏文章分别编选出版。《司法信箱集（1978.8.—1987.6.）》是其中之一。

本书编选了各地人民法院及有关同志就如何正确适用有关法律给《人民司法》的询问来信和“本刊研究组”的复信，共218篇。这些复信，均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和较高理论水平的同志撰写。这次出版又重行审定，根据现行法律、政策，对其中部份复信作了修改，个别的作了改写。为节约篇幅，每篇的来信人和复信人均略去，但在每篇复信末尾注明了在《人民司法》刊载的刊期。

本书刑法部份承最高人民法院研究室主任张懋、司级审判员于连泽审定；刑事诉讼法部份承张懋、司级审判员孙家平审定；民法、经济法、民事诉讼法和其他部份承最高人民法院研究室副主任梁书文审定，特此致谢。

由于我们缺乏经验，编选工作存在着不少缺点，欢迎提出批评和改进意见。

编 者

1987年6月

3546

# 目 录

## 刑 法

1. 侵犯违法犯罪分子非法取得的财物是否犯罪?  
..... ( 1 )
2. 犯罪未遂如何定罪量刑? ..... ( 3 )
3. 对二人共同犯罪, 从犯被免予起诉的, 在判决书中是否需认定主犯? ..... ( 4 )
4. 什么是正当防卫? ..... ( 5 )
5. 有期徒刑缓刑同免予刑事处分、罚金同罚款是否有区别? ..... ( 7 )
6. 判处管制附加剥夺政治权利如何适用? ..... ( 8 )
7. 被判处死刑或无期徒刑的犯罪分子为什么应当剥夺政治权利终身? ..... (10)
8. 对曾被判处拘役, 刑满释放后又重新犯罪的犯罪分子, 能否适用全国人大常委会《关于处理逃跑或者重新犯罪的劳改犯和劳教人员的决定》?  
..... (11)
9. 仅有乡派出所证明对被告人的关押审查日期, 可否折抵刑期? ..... (12)
10. 被判处管制的被告人提出上诉的, 一审判决如何计算刑期? ..... (13)
11. 如何理解《关于劳动教养日期可否折抵刑期问题的批复》中所说的“同一行为”? ..... (15)
12. 刑法、刑事诉讼法实施前判处管制的罪犯被刑事拘留日期可否折抵刑期? ..... (16)

13. 刑法、刑事诉讼法施行后收容审查日期是否仍可折抵刑期? ..... (17)
14. 一个罪犯两次被拘留的刑期如何计算? ..... (19)
15. 刑法第三十二条能否独立使用? ..... (21)
16. 人民法院是否可以判处训诫、具结悔过、赔礼道歉? ..... (22)
17. 对于判处无期徒刑以上刑罚的被告人是否适用数罪并罚? ..... (23)
18. 对漏掉与原判决相同罪名的事实是否适用数罪并罚? ..... (24)
19. 适用数罪并罚时, 对所犯数罪中有宣告有期徒刑、拘役和管制的应如何执行? ..... (27)
20. 即将刑满的罪犯又犯新罪, 审判时已经刑满应如何处罚? ..... (28)
21. 关于判处刑罚宣告缓刑中的几个问题? ..... (29)
22. 被判处刑罚宣告缓刑的罪犯, 在缓刑期内是否享有政治权利? ..... (32)
23. 有关缓刑的两个问题 ..... (33)
24. 对具有减轻情节的犯罪分子应如何处罚? ..... (34)
25. 对刑法第七十三条规定的被判处无期徒刑的犯罪分子假释的问题应如何理解? ..... (35)
26. 怎样计算追诉时效的起、止期限? ..... (37)
27. 对于管制、拘役的追诉时效应如何确定? ..... (39)
28. 致人双耳鼓膜穿孔, 是轻伤还是重伤? ..... (40)
29. “五年以下”和“不满五年”有区别吗? ..... (41)
30. 对失火案件应如何确定罪名? ..... (42)
31. 过失杀人与伤害致死怎样区别? ..... (43)
32. 如何理解刑法第一百三十一条中的“对直接责

- 任人员予以刑事处罚”？…………… (45)
33. 对轮奸妇女的罪犯应当在哪个量刑幅度内从重处罚？…………… (46)
34. 关于刑法第一百三十四条和第一百四十五条的两个问题…………… (47)
35. 关于共同盗窃犯罪的刑事责任问题…………… (49)
36. 盗窃数额较大，而造成损失数额巨大，如何适用刑法定罪？…………… (51)
37. 如何认定这种诈骗行为的犯罪数额？…………… (52)
38. 流氓集团中的首要分子是否包含一般共同犯罪中的主犯？…………… (52)
39. 怎样对脱逃罪加以刑罚？…………… (54)
40. 不构成犯罪的人被羁押时脱逃的，是否构成脱逃罪？…………… (55)
41. 有配偶者与人以夫妻关系公开同居的，是否构成重婚罪？…………… (57)
42. 对“有配偶而重婚的，或者明知他人有配偶而与之结婚的”含义如何理解？…………… (58)

## 民 法

43. 失踪人所在单位能否作为利害关系人，向人民法院申请宣告失踪人死亡？…………… (61)
44. 被假释的犯罪分子在假释考验期限内可否结婚？…………… (62)
45. 刘某(女)要求与其外祖母之侄儿陈某结婚，法律是否准许？…………… (62)
46. 对判处死刑立即执行的罪犯的配偶提出离婚应如何处理？…………… (63)

47. 夫妻之间是否有请求损害赔偿的权利? ..... (66)
48. 有负担能力的弟、妹应否扶养不能自食其力的  
兄、姊? ..... (67)
49. 有负担能力的祖父母对于父亲死亡、母亲有病没有  
抚养能力的未成年孙子女是否有抚养义务? ..... (68)
50. 关于收养子女的手续和收养效力问题 ..... (69)
51. 养女有生理缺陷, 养父母可否提出解除收养关  
系? ..... (70)
52. 解除收养关系时, 养子能提出这样的要求吗?  
..... (71)
53. 一方以离婚后养女随对方生活为由, 不再承认  
收养关系的做法, 是否合法? ..... (72)
54. 被收养的成年子女有无赡养养父母的义务? ..... (73)
55. 继母对未受自己抚养的前妻子女有无权利要求  
赡养? ..... (74)
56. 养子女已继承生父母的遗产能否再继承养父母  
的遗产? ..... (75)
57. 遗嘱继承是否能剥夺对其尽了赡养义务的法定  
继承人的继承权? ..... (76)
58. 由兄、姐扶养成人的弟、妹能否作为第一顺序  
继承人继承兄、姐的遗产? ..... (78)
59. 李英有代位继承权吗? ..... (79)
60. 这样的债务应怎样认定? ..... (80)
61. 继承法生效前受理的继承案件应如何处理? ..... (81)
62. 确定房屋产权如何适用政策法律? ..... (82)
63. 社员使用的未建房宅基地可否擅自转让? ..... (85)
64. 如何理解“原则上应视为绝卖”? ..... (86)



## 经 济 法

65. 这样的合同有效吗? ..... ( 89 )
66. 承包人以发包人名义对外发生业务中出现纠纷  
时, 发包人应承担法律责任吗? ..... ( 90 )
67. 由于供方未能请妥车皮, 致使合同延期履行时,  
需方能否请求双倍返还定金? ..... ( 91 )
68. 当事人自行约定违约金数额是否有效? ..... ( 92 )
69. 违约金能作为利润留成吗? ..... ( 92 )
70. 对经济合同纠纷形成的债务纠纷, 逾期付款的  
是应以百分之一计算违约金还是以银行活期存  
款利率计算利息? ..... ( 94 )

## 刑 事 诉 讼 法

71. 基层人民法院对所受理的公诉案件审查后认为  
可能判处无期徒刑以上刑罚的应如何处理? ... ( 95 )
72. 如何受理被害人的近亲属提出控告的重婚案  
件? ..... ( 97 )
73. 重伤案件应否作为自诉案件由人民 法院 直接  
受理? ..... ( 98 )
74. 人民法院书记员的回避应由谁决定? ..... ( 100 )
75. 辩护律师应在何处查阅案卷材料? ..... ( 100 )
76. 一名律师能否同时担任同一案件中两名被告人  
的辩护人? ..... ( 101 )
77. 历史反革命分子是否可以充当辩护人? ..... ( 102 )
78. 对未逮捕的人犯是否可以取保候审和直接起诉?  
..... ( 103 )
79. 公诉案件中取保候审的被告人逃避审判, 人民

- 法院能否做出逮捕决定? ..... (104)
80. 对于未逮捕人犯而提起公诉的案件人民法院应  
否受理? ..... (105)
81. 未经逮捕的人犯人民法院是否可以直接判处刑  
罚? ..... (106)
82. 人民法院对哪些人犯应决定逮捕, 哪些人犯不  
应决定逮捕? ..... (107)
83. 自诉人撤诉后, 对已被逮捕的被告人如何处  
理? ..... (110)
84. 由于被告人的犯罪行为, 造成被害人医疗、误  
工等物质损失, 是否可提起民事诉讼? ..... (111)
85. 对参与共同犯罪因情节显著轻微, 不构成犯罪  
的被告人, 需判处其赔偿被害人经济损失的,  
能否适用刑事附带民事诉讼程序? ..... (112)
86. 刑事附带民事诉讼原告人上诉后, 是否影响原  
审判决刑事部分的执行? ..... (113)
87. 审理重婚案件同时调解离婚是否违反程序? ... (114)
88. 对自诉人要求追究其妻刑事责任的同时, 又请  
求离婚的, 人民法院可否一并审理? ..... (115)
89. 自诉刑事案件的被告人可否委托辩护人? ..... (116)
90. 刑事自诉案件调解达成协议后应下达什么性质  
的法律文书? ..... (117)
91. 刑事自诉案件调解书的名称应怎样确定? ..... (118)
92. 刑事自诉案件上诉后二审人民法院可否进行调  
解? ..... (119)
93. 审理附带民事诉讼的刑事自诉案件, 自诉人愿  
与被告人和解, 经调解达成协议的, 是否要制作  
法律文书? ..... (120)

94. 二审人民法院裁定撤销一审人民法院驳回自诉的裁定，发回重审后，原审人民法院可否仍裁定驳回自诉？……………（121）
95. 二审人民法院应如何处理超出自诉案件收案范围的案件？……………（122）
96. 对同一被告人的自诉案件和公诉案件能否合并审理？……………（123）
97. 构成犯罪的自诉刑事案件，人民法院同意撤诉是否合法？……………（124）
98. 对于应当追究刑事责任的同案人，人民检察院作了免予起诉处理的，应怎么办？……………（125）
99. 出庭支持公诉的检察员能不能参加合议庭评议？……………（126）
100. 人民检察院对于人民法院移送的案件，能否作出免予起诉的决定？……………（127）
101. 送达了开庭通知书以后，人民法院应否允许人民检察院撤诉？……………（129）
102. 由人民检察院提起公诉的伤害（轻伤）案件，被害人和被告人有和解愿望，人民法院能否主持调解？……………（130）
103. 中级人民法院审理原先由区人民检察院起诉到基层人民法院的案件时，应由哪一级人民检察院出庭公诉？……………（131）
104. 不公开审理的案件是否允许被告人亲属旁听？……………（132）
105. 重婚案件可否公开审理？……………（133）
106. 对患有严重疾病的被告人是否应公开审判？…（135）
107. 人民法院审判公诉案件，应否将判决书送达被

- 害人及其家属? ..... (136)
108. 公诉案件的被害人是不是出席法庭的诉讼参与人? 他应当怎样出席法庭和参与诉讼活动? ... (138)
109. 刑事诉讼法第一百一十八条规定的“被害人发言”, 是指哪些案件的被害人可以发言? ..... (140)
110. 未成年被告人的法定代理人享有什么诉讼权利? ..... (141)
111. 人民法院是否有搜查权? ..... (142)
112. 对强奸案件的被害人作精神病鉴定的时间, 是否计入办案期限? ..... (144)
113. 裁定书适用哪些范围? ..... (145)
114. 律师在法庭审判过程中是否可以要求审判长休庭延期审理? ..... (146)
115. 对人民检察院未提出抗诉的共同犯罪中的被告人, 二审人民法院能否改判加刑? ..... (147)
116. 对一审人民法院判决, 被告人提出上诉后又要求撤诉的, 应如何处理? ..... (149)
117. 公诉案件的被害人有无上诉权? ..... (150)
118. 二审人民法院在不改变原判刑罚的情况下, 将原判的数罪并罚改为按一罪处罚, 是否违背“上诉不加刑”的原则? ..... (151)
119. 自诉人和被告人同时上诉, 二审人民法院能否加重被告人的刑罚? ..... (153)
120. 不服第一审判决的上诉期从何时起算? ..... (155)
121. 犯罪时未满十八岁, 审判时已满十八岁的被告人的法定代理人有无参与诉讼和上诉的权利? ..... (156)
122. 对“上诉不加刑”的规定应当怎样执行? ..... (157)

123. 当事人在上诉期限内提出上诉但逾期递交上诉状其上诉是否有效? ..... (159)
124. 一审人民法院判决发生法律效力后, 上级人民法院提审改判的案件, 被告人是否还有上诉权? ..... (160)
125. 对二审终审的案件提出申诉的应由哪级人民法院再审? ..... (161)
126. 上级人民检察院对人民法院的已发生法律效力  
的判决、裁定提出抗诉的, 抗诉书应如何送  
达? ..... (163)
127. 一审人民法院能否对二审人民法院的终审判决  
进行改判? ..... (164)
128. 上级人民检察院对下级人民法院已经发生法律  
效力的判决, 按照审判监督程序提出抗诉, 上  
级人民法院决定提审的, 依照二审程序进行审  
判, 是否正确? ..... (166)
129. 已经发生法律效力  
的判决, 发现有错误, 怎样  
纠正? ..... (167)
130. 在二审期间, 被告人的羁押时间已超过原判刑  
期, 应如何处理? ..... (168)
131. 对犯重婚罪的孕妇如何执行处罚? ..... (169)
132. 被一审人民法院判处拘役的被告人羁押期已  
满, 是否应予释放? ..... (170)
133. 应如何理解“在押”一词? ..... (170)
134. 在押未决犯保外就医期间可否折抵刑期? ..... (172)
135. 刑事诉讼法第一百五十六条规定的执行机关指  
的是哪个机关? ..... (173)
136. 罪犯被执行死刑前可否与家属见面? ..... (174)

137. 一审判决被告人有期徒刑时，被告人在押的期间已超过刑期应如何处理？……（175）
138. 对未逮捕的罪犯判处拘役或有期徒刑后何时收监执行？……（177）
139. 刑事案件执行通知书中的刑期起止、关押抵刑日数和释放日期应如何去填写？……（178）
140. 一审判决被告人无罪，是否应当立即释放？……（180）
141. 对先行羁押的被告人，一审人民法院判处有期徒刑应何时释放被告人？……（181）
142. 对一审判决宣告缓刑的被告人究应何时释放？……（183）

## 民 事 诉 讼 法

143. 户籍所在地与居所地有什么区别？……（187）
144. 可否有两名审判员和一名陪审员组成合议庭？……（188）
145. 应如何确定债务担保人的诉讼地位？……（189）
146. 如何确定这起经济纠纷案的原告？……（190）
147. 某丙在该案中是被告还是第三人？……（191）
148. 谁为被告？谁为第三人？……（192）
149. 人民法院能否判决无独立请求权的第三人承担义务或享有权利？……（193）
150. 对精神病患者有法定代理人而拒绝代理的离婚案件应如何处理？……（194）
151. 有诉讼行为能力的人可否委托代理人进行诉讼？……（195）
152. 委托两名代理人进行诉讼，本人是否还有权参

- 加诉讼活动? ..... (197)
153. 对精神病患者的离婚诉讼, 其已成年的子女可否充当其法定代理人? 在诉讼中, 是否还要履行民法(试行)第五十一条第一、二款的规定? ..... (198)
154. 收养案件中, 谁做未成年养子女的法定代理人? ..... (199)
155. 关于受理民事案件中的几个问题 ..... (200)
156. 什么是“视听资料”? ..... (203)
157. 对离婚案件中, 一方私自转移财产的是否可以按民事诉讼法(试行)第七十七条规定处理? ..... (204)
158. 协助调查的人民法院是否有权对妨害调查的有关人员予以拘留? ..... (205)
159. 怎样做才算是“合法传唤”? ..... (206)
160. 第三人经两次合法传唤拒不参加诉讼, 是否可以适用民事诉讼法(试行)第七十六条或一百一十三条的规定? ..... (207)
161. 对民事诉讼收费办法(试行)第十三条应如何理解? ..... (208)
162. 对民事诉讼收费办法(试行)第二条第二项“其他诉讼费用”如何理解? ..... (210)
163. 怎样理解“案件受理费”和“诉讼费用”这两个概念? ..... (211)
164. 当事人拒绝预付鉴定费, 能否按自动放弃上诉处理? ..... (212)
165. 关于收取执行费的几个问题 ..... (213)
166. 解除婚约引起的财物纠纷法院是否受理? ..... (215)

167. 调解书生效后原告重新起诉的, 法院是否受理?  
..... ( 216 )
168. 案件执行终结后, 被告之子又对原案损害的标的物再次进行损坏, 这属于执行的继续, 还是应作为新案的受理? ..... ( 217 )
169. 此纠纷法院该不该受理? ..... ( 218 )
170. 一方在原婚姻登记机关撤销离婚登记后, 可否向人民法院起诉离婚? ..... ( 219 )
171. 人民法院对甲的起诉应否受理? ..... ( 220 )
172. 未达婚龄而同居, 其亲属诉请法院解除其非法婚姻关系的, 应怎样处理? ..... ( 222 )
173. 受理民事案件在什么情况下适用“驳回起诉”的裁定? ..... ( 223 )
174. 法院能冻结该存款吗? ..... ( 224 )
175. 处理民事案件一方当事人因故不能到庭, 是否可以进行缺席调解? ..... ( 225 )
176. 精神病人离婚达成协议, 似调解还是以判决结案为宜? ..... ( 226 )
177. 调解书送达时当事人翻悔的, 人民法院能否直接作出判决? ..... ( 227 )
178. 调解协议已履行完毕, 法院将调解书送达时, 原告又翻悔怎么办? ..... ( 228 )
179. 如何正确理解民诉法(试行)第一百零三条第二款的规定? ..... ( 229 )
180. 对劳改犯人的离婚案件, 经调解达不成协议如何开庭审理? ..... ( 231 )
181. 审理劳改犯人的离婚案件应如何适用诉讼程序?  
..... ( 232 )



182. 对离婚案件中被告人下落不明的应如何处理? ..... ( 233 )
183. 离婚案件的被告因精神病下落不明, 应如何处理? ..... ( 234 )
184. 缺席判决的案件是否开庭审理? ..... ( 235 )
185. 离婚案件的当事人双方自行和好, 但原告又不  
撤诉的, 如何结案? ..... ( 236 )
186. 对被告提出反诉但又拒不到庭的案件, 应如何  
适用法律? ..... ( 237 )
187. 在审理民事案件过程中可否变换诉讼程序?  
..... ( 238 )
188. 在民事诉讼中对由于判决书的失误影响到当事  
人实体权益是否可以裁定? 如不服裁定可否上  
诉? ..... ( 239 )
189. 人民法院可以用裁定确认合同有效吗? ..... ( 240 )
190. 人民法庭有无独立判决权? ..... ( 241 )
191. 当事人拒收或撕毁一审法院判决书或裁定书直  
接到二审法院上诉是否立案受理? ..... ( 242 )
192. 当事人口头表示上诉但未提出上诉状能视为上  
诉吗? ..... ( 243 )
193. 被告拒收一审判决书怎么办? ..... ( 245 )
194. 经济纠纷案件当事人一方, 未经其法定代表人  
同意而上诉, 如何处理? ..... ( 246 )
195. 公告期满未应诉而缺席判决的离婚案件, 上诉  
期限应为多少天? ..... ( 247 )
196. 民事上诉案件经过二审法院调解达成协议, 一审  
判决应否撤销? ..... ( 248 )
197. 二审人民法院裁定准许上诉人撤诉后, 上诉人