

国家司法考试

零距离训练与突破

● 刑事诉讼法

● 刑法

名师专家倾力打造

最具权威备考教材

航空工业出版社

国家司法考试零距离训练与突破

——刑事诉讼法、刑法

蒋 坡 总主编

航空工业出版社

内 容 提 要

全套丛书共7本,分别为:《国家司法考试零距离训练与突破——法理学、宪法、行政法与行政诉讼法》,《国家司法考试零距离训练与突破——刑事诉讼法、刑法》,《国家司法考试零距离训练与突破——民法》,《国家司法考试零距离训练与突破——民事诉讼法与仲裁制度》,《国家司法考试零距离训练与突破——法律职业道德、经济法、商法》,《国家司法考试零距离训练与突破——国际私法、国际法、国际经济法》和《国家司法考试零距离训练与突破——模拟测试卷集》,前6本对应司法考试大纲中的13个科目(法制史除外);模拟测试卷集供考生考前进行大题量模拟练习。

《国家司法考试零距离训练与突破——刑事诉讼法、刑法》是全套丛书之一。全书分为二大编:第一编为“刑事诉讼法”,第二编为“刑法”。每编主要由“2002年国家司法考试分析”和以下三部分组成:考试理论篇、考试实战篇、解题思路与方法实践。

本书可作为参加2003年国家司法考试的人员学习和辅导用书。

图书在版编目(CIP)数据

国家司法考试零距离训练与突破. 刑事诉讼法、刑法 / 蒋坡主编. —北京: 航空工业出版社, 2003.8

ISBN 7-80183-206-X

I. 国... II. 蒋... 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刑法—中国—法律工作者—资格考核—自学参考资料 IV. D92

中国版本图书馆CIP数据核字(2003)第078398号

航空工业出版社出版发行

(北京市安定门外小关东里14号 100029)

江阴市天江印刷有限公司

2003年8月第1版

开本:787×1092 1/16

印数:1-5000

印张:44.75

全国各地新华书店经售

2003年8月第1次印刷

字数:1074千字

定价:66.00元

前 言

为了帮助参加国家司法考试的考生作好备考准备,我们于去年就联系了在国家司法考试领域有相当经验的数十位教师、学者,着手策划本套国家司法考试零距离训练与突破系列丛书。新的《国家司法考试大纲》一颁布,编者就对大纲新精神进行深入研究和全面总结,对照大纲,对本套丛书的内容作了较大的调整。经过策划者、作者、编辑们日以继夜的努力和密切合作,丛书终于赶在8月份与读者见面了。

全套丛书共7本,分别为:《国家司法考试零距离训练与突破——法理学、宪法、行政法与行政诉讼法》、《国家司法考试零距离训练与突破——刑事诉讼法、刑法》、《国家司法考试零距离训练与突破——民法》、《国家司法考试零距离训练与突破——民事诉讼法与仲裁制度》、《国家司法考试零距离训练与突破——法律职业道德、经济法、商法》、《国家司法考试零距离训练与突破——国际私法、国际法、国际经济法》、《国家司法考试零距离训练与突破——模拟测试卷集》,前6本对应司法考试大纲中的13个科目(法制史除外);模拟测试卷集供考生考前进行大题量模拟练习。

本套备考丛书的主要特点是:“三从一大”——从难、从严、从实战出发,大題量训练。愿这“三从一大”能助您一臂之力。

《国家司法考试零距离训练与突破——刑事诉讼法、刑法》是全套丛书之一,是严格按照《国家司法考试大纲》编写的辅导用书。全书分为两大编:第一编为“刑事诉讼法”,第二编为“刑法”。每编主要由“2002年国家司法考试分析”和以下三部分组成:

第一部分 考试理论篇

本部分的每一章(节)以最新的考试大纲规定的知识点为线索,以章(节)为基本单位进行编写。每章(节)按“考试要求”、“知识网络图”、“知识串讲”、“应试难点”、“典型试题分析”和“练习题”等模块进行编写。各模块特点如下:

[考试要求]:根据考试涉及到的可能性的大小,在每一章(节)“考试要求”中列出了考生需要了解、掌握或重点掌握的知识点;[知识网络图]:将每一章(节)的内容制作成“知识网络图”,使考生在复习的时候有一个非常清楚的体系,便于

考生有次序地掌握内容;[知识串讲]:将考纲要求的知识内容简明扼要地予以串讲;[应试难点]:在认真分析《国家司法考试大纲》的基础上,每章均罗列出了国家司法考试的难点;[典型试题]:将最近三年的律师资格考试和国家司法考试的题目作为“典型试题”分插在各章中,便于考生掌握最新的考试动态;[练习题]:本书在每一章的后面,根据知识点和考点安排了相当数量的“练习题”。

第二部分 考试实战篇

本部分主要提供了“国家司法考试”的大量模拟试题,出题点往往集中在各学科的一些热门“考点”上,而且这些考点“久考不衰”。希望能让考生通过练习,加深对本学科各知识点的理解,及时地进行拾遗补缺。

第三部分 解题思路与方法实践

本部分主要是针对“第一部分”每章后面的“练习题”和“第二部分”的“实战练习”,提供了详细的答案、考点和分析。通过这些考点和分析的学习,能够巩固并加深理解各学科的知识。

总体上,本书具有以下特色:

1. 严格按照《国家司法考试大纲》进行编写,对于大纲中要求掌握的知识点,在本书中都进行了详略得当的介绍。

2. 注意按考试要求对考生进行辅导。在要求掌握基本知识、基本理论和基本技能的基础上,侧重注意培养考生的分析、答题能力。题量“大”,考点“热”,分析“透彻”。

3. 本书编者对《国家司法考试大纲》进行了深入的分析,比照《2002年国家司法考试大纲》,罗列出的“应试难点”正是对国家司法考试所作的大胆预测,以便帮助考生备战国家司法考试,使考生能做到事半功倍。

本书由何学仪策划,蒋坡担任总主编。第一编《刑事诉讼法》由江维龙担任主编。第二编《刑法》由朱沅沅担任主编,岳平、陈丽天参编。由于时间仓促,编者虽然尽心尽力,书中不足之处在所难免,恳请广大读者不吝赐教指正。

编者

2003年7月

第一编

刑事诉讼法

蒋 坡 总主编

江维龙 主 编

目 录

第一编 刑事诉讼法

2002 年国家司法考试《刑事诉讼法》分析	1
-----------------------	---

第一部分 考试理论篇

第一章 刑事诉讼法概述	5
1.1 刑事诉讼法的概念	5
1.2 刑事诉讼法的制定目的和任务	7
1.3 刑事诉讼目的与价值	7
第二章 刑事诉讼法的基本原则	10
2.1 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使	10
2.2 严格遵守法律程序	11
2.3 人民法院、人民检察院依法独立行使职权	11
2.4 分工负责、互相配合、互相制约	11
2.5 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督	12
2.6 犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护	12
2.7 未经人民法院依法判决,对任何人都不得确定有罪	12
2.8 具有法定情形不予追究刑事责任	13
2.9 追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法	13
2.10 刑事司法协助	13
第三章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人	17
3.1 刑事诉讼中的专门机关	18
3.2 诉讼参与人	20
第四章 管 辖	28
4.1 立案管辖	29
4.2 审判管辖	31
第五章 回 避	40
5.1 回避的概念和适用人员	40
5.2 回避的理由	41
5.3 回避的程序	42
第六章 辩护与代理	46

6.1 辩护人	47
6.2 辩护的种类	48
6.3 刑事代理	49
第七章 刑事证据	56
7.1 刑事证据的概念和意义	57
7.2 刑事证据的种类	57
7.3 刑事证据的分类	60
第八章 强制措施	66
8.1 强制措施概述	67
8.2 拘传、取保候审、监视居住	68
8.3 拘留	69
8.4 逮捕	71
第九章 附带民事诉讼	77
9.1 附带民事诉讼概述	77
9.2 附带民事诉讼的成立条件	78
9.3 附带民事诉讼的提起和审判	78
第十章 期间、送达	86
10.1 期间	86
10.2 送达	87
第十一章 立案	93
11.1 立案的概念和意义	93
11.2 立案的材料来源和条件	94
11.3 立案程序和立案监督	95
第十二章 侦查	99
12.1 侦查概述	100
12.2 侦查行为	101
12.3 侦查终结	105
12.4 人民检察院对直接受理案件的侦查	106
12.5 补充侦查	106
第十三章 起诉	111
13.1 起诉的概念和意义	111
13.2 提起公诉的程序	112
13.3 提起自诉的程序	116
第十四章 审判概述	122
14.1 审判的概念和任务	122
14.2 审级制度	124
14.3 审判组织	124
14.4 公开审判	126
第十五章 第一审程序	129

15.1 第一审程序概述	130
15.2 公诉案件第一审程序	130
15.3 自诉案件第一审程序	136
15.4 简易程序	137
15.5 判决、裁定和决定	139
第十六章 第二审程序	149
16.1 第二审程序的概念	150
16.2 第二审程序的提起	150
16.3 第二审程序的审判	152
16.4 对扣押、冻结在案财物的处理	156
16.5 在法定刑以下判处刑罚的核准程序	157
第十七章 死刑复核程序	164
17.1 死刑复核程序的概念和意义	165
17.2 判处死刑立即执行案件的复核程序	165
17.3 判处死刑缓期二年执行案件的复核程序	168
第十八章 审判监督程序	172
18.1 审判监督程序的概念和特点	172
18.2 审判监督程序的提起	173
18.3 依照审判监督程序对案件的重新审判	175
第十九章 执 行	180
19.1 执行概述	181
19.2 各种判决、裁定的执行程序	181
19.3 变更的执行程序	183
19.4 对新罪和申诉的处理	185
19.5 人民检察院对执行的监督	186
第二部分 考试实战篇	
实战练习	195
第三部分 解题思路与方法实践	
解题思路与方法实践	225

第二编 刑 法

2002 年国家司法考试《刑法》分析	273
第一部分 考试理论篇	
第一章 刑法概说	277

1.1	刑法的概念、性质和体系·····	277
1.2	刑法的基本原则·····	278
1.3	刑法的适用范围·····	279
第二章	犯罪概说·····	287
2.1	犯罪的概念·····	288
2.2	犯罪的分类·····	288
第三章	犯罪构成·····	292
3.1	犯罪构成概述·····	292
3.2	犯罪客体·····	294
3.3	犯罪客观要件·····	296
3.4	犯罪主体·····	300
3.5	犯罪主观要件·····	302
第四章	排除犯罪的事由·····	308
4.1	排除犯罪的事由概述·····	308
4.2	正当防卫·····	309
4.3	紧急避险·····	311
第五章	故意犯罪形态·····	319
5.1	故意犯罪形态概述·····	319
5.2	犯罪预备·····	320
5.3	犯罪未遂·····	321
5.4	犯罪中止·····	323
第六章	共同犯罪·····	330
6.1	共同犯罪概述·····	330
6.2	共同犯罪的成立条件·····	331
6.3	共同犯罪的形式·····	331
6.4	共犯人的分类及其刑事责任·····	332
第七章	罪数·····	338
7.1	罪数的区分·····	338
7.2	实质的一罪·····	339
7.3	法定的一罪·····	339
7.4	处断的一罪·····	339
第八章	刑罚概说·····	346
8.1	刑罚的概念·····	346
8.2	刑罚的目的·····	347
第九章	刑罚的体系·····	351
9.1	刑罚的体系概述·····	351
9.2	主刑·····	352
9.3	附加刑·····	355
第十章	刑罚的裁量·····	364

10.1	量刑概述	364
10.2	量刑情节	365
10.3	量刑制度	372
第十一章	刑罚的执行	383
11.1	刑罚执行概述	383
11.2	减刑制度	384
11.3	假释制度	384
第十二章	刑罚的消灭	389
12.1	刑罚的消灭概述	389
12.2	时效	390
12.3	赦免	391
第十三章	罪刑各论概述	394
13.1	刑法分则的体系	394
13.2	刑法分则的条文结构	395
13.3	刑法分则的法条竞合	397
第十四章	危害国家安全罪	401
14.1	危害国家、颠覆政权的犯罪	401
14.2	叛变、叛逃的犯罪	402
14.3	间谍、资敌的犯罪	403
第十五章	危害公共安全罪	407
15.1	以危险方法危害公共安全的犯罪	407
15.2	破坏公用工具、设施危害公共安全的犯罪	409
15.3	实施恐怖、危险活动危害公共安全的犯罪	412
15.4	违反枪支、弹药、爆炸物、危险物质管理规定危害公共安全罪的犯罪	413
15.5	造成重大事故危害公共安全的犯罪	415
第十六章	破坏社会主义市场经济秩序罪	420
16.1	生产、销售伪劣商品罪	420
16.2	走私罪	425
16.3	妨害对公司、企业的管理秩序罪	428
16.4	破坏金融管理秩序罪	431
16.5	金融诈骗罪	438
16.6	危害税收征管罪	443
16.7	侵犯知识产权罪	447
16.8	扰乱市场秩序罪	451
第十七章	侵犯公民人身权利、民主权利罪	461
17.1	侵犯生命、健康的犯罪	461
17.2	侵犯妇女、儿童身心健康的犯罪	465
17.3	侵犯人身自由的犯罪	467
17.4	侵犯名誉、人格的犯罪	473

17.5 侵犯民主权利的犯罪·····	474
17.6 妨碍婚姻家庭权利的犯罪·····	475
第十八章 侵犯财产罪·····	483
18.1 暴力、胁迫型财产犯罪·····	483
18.2 窃取、骗取型财产犯罪·····	487
18.3 侵占、挪用型财产犯罪·····	489
18.4 毁坏、破坏型财产犯罪·····	491
第十九章 妨害社会管理秩序罪·····	500
19.1 扰乱公共秩序罪·····	500
19.2 妨害司法罪·····	507
19.3 妨害国(边)境管理罪·····	511
19.4 妨害文物管理罪·····	513
19.5 危害公共卫生罪·····	514
19.6 破坏环境资源保护罪·····	517
19.7 走私、贩卖、运输、制造毒品罪·····	520
19.8 组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪·····	522
19.9 制作、贩卖、传播淫秽物品罪·····	524
第二十章 危害国防利益罪·····	532
20.1 平时危害国防利益的犯罪·····	533
20.2 战时危害国防利益的犯罪·····	536
第二十一章 贪污贿赂罪·····	539
21.1 贪污犯罪·····	539
21.2 贿赂犯罪·····	545
第二十二章 渎职罪·····	556
22.1 一般国家机关工作人员的渎职罪·····	556
22.2 司法工作人员的渎职罪·····	558
22.3 特定国家机关工作人员的渎职罪·····	560
第二十三章 军人违反职责罪·····	563
23.1 危害作战利益的犯罪·····	564
23.2 违反部队管理制度的犯罪·····	564
23.3 危害军事秘密的犯罪·····	566
23.4 危害部队物资保障的犯罪·····	566
23.5 侵犯部属、伤病军人、居民、俘虏利益的犯罪·····	567

第二部分 考试实战篇

实战练习·····	573
-----------	-----

第三部分 解题思路与方法实践

解题思路与方法实践·····	605
----------------	-----

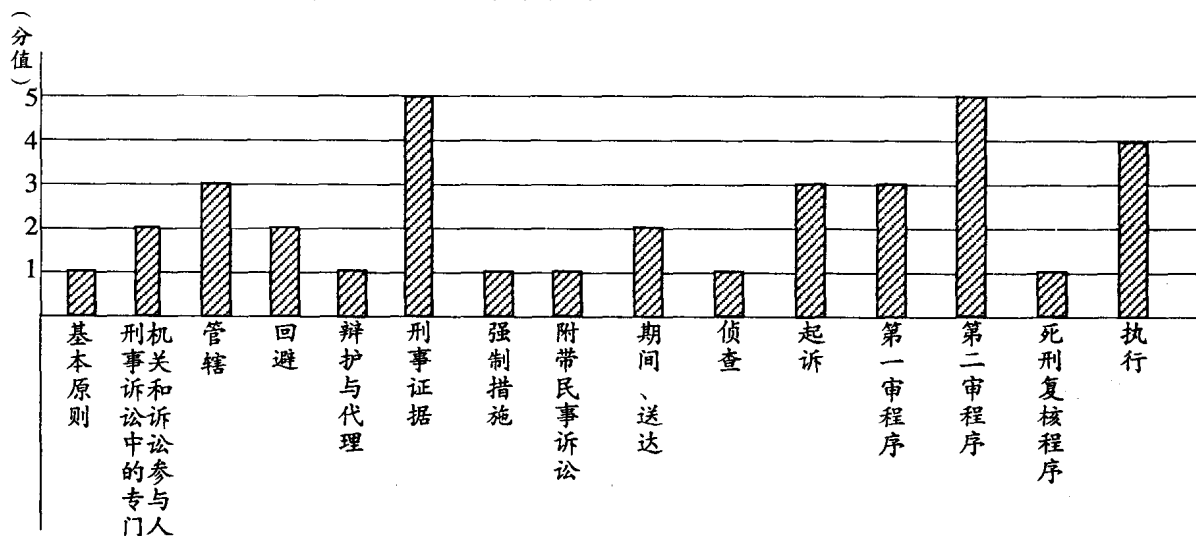
2002 年国家司法考试《刑事诉讼法》分析

一、分值分布

2002 年的司法考试刑事诉讼法部分有两个较明显的特点，一是分值大，二是题目难度不大，但较细。同时与历年试题相比，理论性方面的考试内容有所加深。

从分值上看，《刑事诉讼法》作为一个重要的部门法，在历年的律师资格考试中都占有非常重要的地位，一般都占到 35 分左右，和刑法、民法同属于司法考试中的“高分大户”。2002 年刑事诉讼法部分的分值约 56 分，是历年最高分。

2002 年国家司法考试刑事诉讼法分值分布图：



二、考试类型

2002 年刑事诉讼法部分共有单项选择题、多项选择题、不定项选择题、案例分析题，如果加上法律文书写作，实际上刑事诉讼法部分覆盖了司法考试的所有题型。各题型分值分布情况如下：卷二：单项选择题 11 分；多项选择题 18 分；不定项选择题 6 分。卷四：案例分析题 10 分；法律文书写作约 11 分。总分为 56 分。

三、考试的具体内容分析

与往年相比，2002 年的试题在考查理论知识方面有所增加。比如，题目中出现了多道关于证据分类、证明对象这类纯理论性的证据题目，如第 67 题和第 68 题。还有一些题目要求考生对法条进行综合运用才能得出正确答案，如不定项选择题第 91 题：某人涉嫌黑社会性质组织罪、走私罪、抢劫罪等几个严重的犯罪，该案因属于重大复杂、取证困难且可能判处 10

年以上有期徒刑的刑罚，所以可以在法定正常情况下 3 个月的侦查羁押期限基础上再延长 4 个月。这就需要考生将刑事诉讼法第 124 条、第 126 条和第 127 条结合起来进行综合判断。

从刑事诉讼法部分的试题难度上看，题目所考查的知识点几乎全部是对法律条文、司法解释内容的直接考查，这也是司法考试刑事诉讼法部分历年命题的基本特点和规律。如第 62 题：张某居住在 A 县，因涉嫌受贿被检察机关决定取保候审。取保候审期间，张某应当遵守的义务有哪些？很明显这题是《刑事诉讼法》第 56 条的直接规定。类似这样的题目还很多。有些题目考查得非常细，甚至考查了个别词。如第 93 题，考查的是最高人民法院《关于执行刑事诉讼法若干问题的解释》第 256 条中的没有提出上诉的被告人应当参加第二审的法庭调查，但不是应当参加法庭辩论，而是可以参加。

刑事诉讼法部分所涉知识点主要有：基本原则、诉讼参与人的权利、管辖、回避、辩护与代理、刑事证据、强制措施、附带民事诉讼、期间、侦查、起诉、第一审程序、第二审程序、死刑复核程序、执行。

从所考察的知识点来看，管辖、刑事证据、起诉、第一审程序、第二审程序和执行是 2002 年刑事诉讼法考试涉及最多的知识点。其中尤以起诉和一、二审程序最为特出。因为 2002 年的案例和司法文书写作都集中在这两个部分中。执行这一部分的分值基本与往年持平。

四、重点注意

针对 2002 年的刑事诉讼法试题，现对应对司法考试刑法部分的学习和复习提出如下意见：

1. 刑事诉讼法部分仍是今后司法考试的一个重点内容，考生应引起充分的重视。

2. 考生不但要掌握刑事诉讼法典，更要掌握司法解释尤其是要掌握《六机关实施规则》、《法院执行解释》、《检察院刑诉规则》、《公安部机关办案程序》四个司法解释的内容。司法解释由于其对某一内容规定得通常比法典详细，而更易受到司法考试的青睐。这一点在今年和历年的司法考试中也有充分的反映。如未成年不公开审理的问题，法典中只规定 16 岁以上不满 18 岁未成年人犯罪的案件，一般也不公开审理。是审理不满 18 岁还是犯罪时不满 18 岁，存在着两种解释。最高人民法院的司法解释中明文规定是审理时不满 18 岁，因此，在理解这一条时就应以司法解释的规定为准。注意法条中的“应当”、“可以”等规定，这是一个常考的考点，一定要记清楚，而不能模棱两可。

3. 对近几年的试题进行适当研究，从中发现命题重点和规律。另外，试题重复的现象在今天的考试中较为明显，做历年试题能够直接帮助我们得分。因此我们认为，模拟题和历年试题都必须进行大量的练习。

第一部分

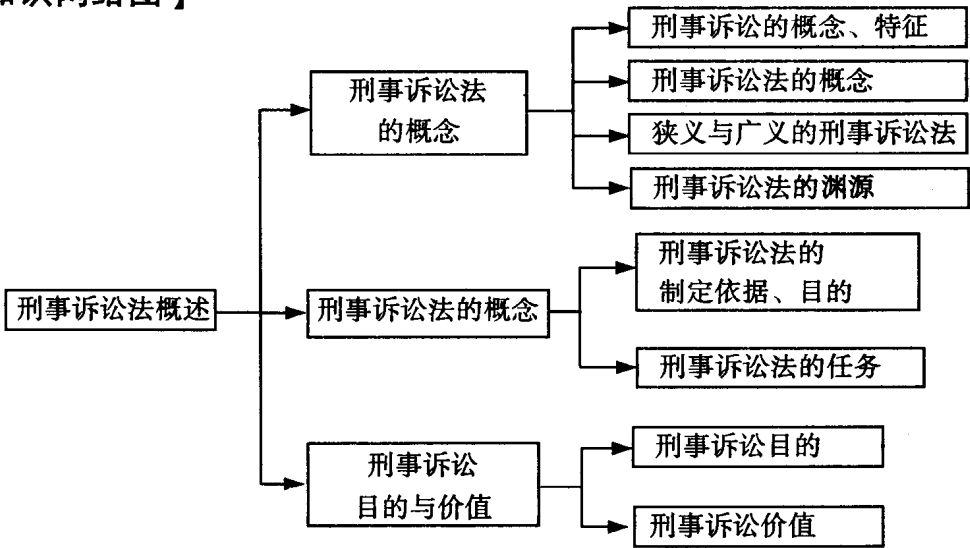
考试理论篇

第一章 刑事诉讼法概述

【考试要求】

- 1. 了解：刑事诉讼的概念、特征。
- 2. 掌握：刑事诉讼法的制定依据、目的；刑事诉讼法的任务；刑事诉讼目的；刑事诉讼价值。
- 3. 重点掌握：刑事诉讼法的概念，狭义与广义的刑事诉讼法，刑事诉讼法的渊源。

【知识网络图】



【知识串讲】

1.1 刑事诉讼法的概念

一、刑事诉讼法的概念、特征

1. 刑事诉讼的概念

刑事诉讼是指国家司法机关在当事人和其他诉讼参与人的参加下，依法揭露犯罪、证实犯罪和惩罚犯罪的活动。

2. 刑事诉讼的特征

(1) 刑事诉讼是司法机关代表国家进行的一种活动，是国家执法活动的重要组成部分。
《宪法》第 153 条规定：“人民法院、人民检察院、公安机关办理刑事案件，应当分工负责，