



三校名师
www.sanxiaomingshi.com

2009^年 国家司法考试
百分百系列

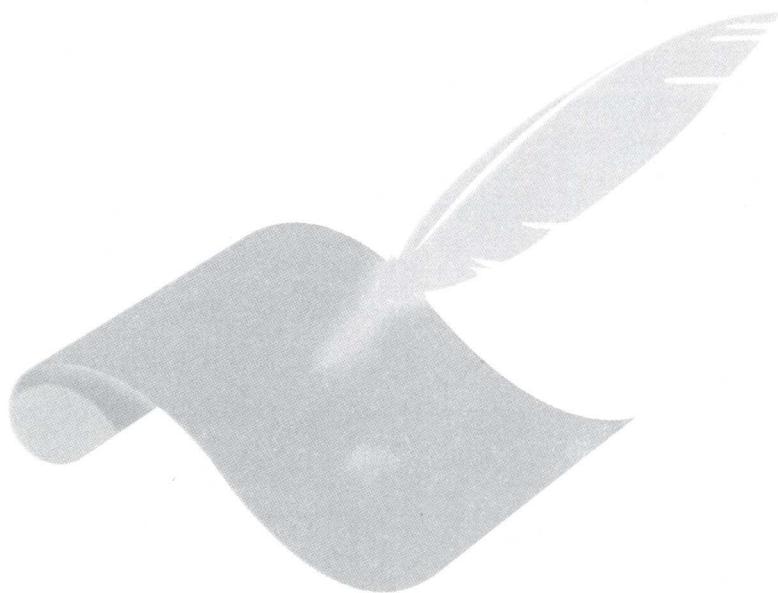
1

三校名师随堂试题

③ 诉讼法卷

最高人民法院人民法院出版社司考研究中心 策划

北京三校名师学校 编著



图书在版编目(CIP)数据

三校名师随堂试题·诉讼法卷/北京三校名师学校编著. 北京:
人民法院出版社, 2009. 5

(国家司法考试百分百系列)

ISBN 978 - 7 - 80217 - 798 - 7

I. 三… II. 北… III. 诉讼法 - 中国 - 法律工作者 - 资格考
核 - 习题 IV. D92 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 054594 号

三校名师随堂试题——诉讼法卷

北京三校名师学校 编著

责任编辑 林志农 张承兵 丁文严 孟 晋

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)

电 话 (010)67550563 67550567(责任编辑)

67550516(出版部) 67550558(发行部)

网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市中华美凯印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787 × 1092 毫米 1/16

字 数 1098 千字

印 张 45

版 次 2009 年 5 月第 1 版 2009 年 5 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 80217 - 798 - 7

定 价 100.00 元(全 5 册)

版权所有 侵权必究

目 录

刑事诉讼法

- 专题一 刑事诉讼概述 (1)
 答案及解析 / 1
- 专题二 刑事诉讼法的基本原则 (3)
 答案及解析 / 4
- 专题三 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人 (7)
 答案及解析 / 8
- 专题四 管 辖 (10)
 答案及解析 / 12
- 专题五 回 避 (14)
 答案及解析 / 15
- 专题六 辩护与代理 (16)
 答案及解析 / 17
- 专题七 刑事证据 (19)
 答案及解析 / 22
- 专题八 强制措施 (24)
 答案及解析 / 26
- 专题九 附带民事诉讼 (28)
 答案及解析 / 30
- 专题十 期间、送达 (32)
 答案及解析 / 33
- 专题十一 立 案 (33)
 答案及解析 / 35
- 专题十二 侦 查 (36)
 答案及解析 / 39
- 专题十三 起 诉 (41)



	答案及解析 / 44
专题十四	刑事审判概述 (47)
	答案及解析 / 48
专题十五	第一审程序 (49)
	答案及解析 / 52
专题十六	第二审程序 (56)
	答案及解析 / 58
专题十七	死刑复核程序 (61)
	答案及解析 / 62
专题十八	审判监督程序 (63)
	答案及解析 / 64
专题十九	执 行 (66)
	答案及解析 / 67
专题二十	未成年人刑事案件诉讼程序 (68)
	答案及解析 / 68
专题二十一	涉外刑事诉讼程序与司法协助制度 (69)
	答案及解析 / 70

民事诉讼法

专题一	民事诉讼与民事诉讼法 (71)
	答案及解析 / 71
专题二	民事诉讼法的基本原则和制度 (72)
	答案及解析 / 73
专题三	主管与管辖 (73)
	答案及解析 / 76
专题四	诉 (79)
	答案及解析 / 79
专题五	当事人 (80)
	答案及解析 / 82
专题六	诉讼代理人 (83)
	答案及解析 / 83
专题七	民事诉讼证据 (84)
	答案及解析 / 85
专题八	民事诉讼中的证明 (86)

答案及解析 / 88	
专题九 期间、送达	(91)
答案及解析 / 91	
专题十 法院调解	(92)
答案及解析 / 93	
专题十一 财产保全与先予执行	(94)
答案及解析 / 95	
专题十二 对妨害民事诉讼行为的强制措施	(96)
答案及解析 / 97	
专题十三 普通程序	(98)
答案及解析 / 100	
专题十四 简易程序	(101)
答案及解析 / 102	
专题十五 二审程序	(105)
答案及解析 / 106	
专题十六 特别程序	(108)
答案及解析 / 109	
专题十七 审判监督程序	(109)
答案及解析 / 112	
专题十八 督促程序	(115)
答案及解析 / 116	
专题十九 公示催告程序	(118)
答案及解析 / 118	
专题二十 民事裁判	(119)
答案及解析 / 120	
专题二十一 执行程序	(121)
答案及解析 / 124	
专题二十二 涉外民事诉讼程序	(128)
答案及解析 / 129	

仲裁制度

专题一 仲裁与仲裁法概述	(131)
答案及解析 / 131	
专题二 仲裁委员会和仲裁协会	(132)



	答案及解析 / 132	
专题三	仲裁协议	(133)
	答案及解析 / 134	
专题四	仲裁程序	(135)
	答案及解析 / 136	
专题五	申请撤销仲裁裁决	(136)
	答案及解析 / 137	
专题六	仲裁裁决的执行与不予执行	(138)
	答案及解析 / 139	
专题七	涉外仲裁	(139)
	答案及解析 / 139	

◎ 刑事诉讼法

专题一 刑事诉讼概述

一、单项选择题

1. 我国刑事诉讼法在狭义上是指下列哪项？

- A. 1979 年制定、1996 年修订的《中华人民共和国刑事诉讼法》
- B. 1979 年制定、1996 年修正的《中华人民共和国刑事诉讼法》
- C. 1996 年制定的《中华人民共和国刑事诉讼法》
- D. 1979 年制定的《中华人民共和国刑事诉讼法》

2. 按照通常的理解，我国的刑事诉讼指的是下列哪种？

- A. 人民法院对刑事案件的审判活动
- B. 人民检察院提起公诉的活动
- C. 公安机关的侦查活动
- D. 公、检、法三机关在当事人及其他诉讼参与人的参加下，解决被追诉者刑事责任的活动

二、多项选择题

1. 刑事诉讼、民事诉讼、行政诉讼的不同点有哪些？

- A. 解决实体问题的差别
- B. 陪审制度上的差别
- C. 起诉制度上的差别
- D. 执行程序上的差别

2. 关于刑事诉讼中的程序公正，下列说法正确的是哪些？

- A. 对于错误处理的案件，采取救济的方法，及时予以纠正和补偿
- B. 切实保障诉讼参与人、特别是犯罪嫌疑人、被告人的合法权益
- C. 裁判者应当平等地对待争议双方，不得歧视任何一方
- D. 真正实现司法机关独立行使职权

答案及解析

一、单项选择题

1. 【答案】B

【解析】刑事诉讼法在外延上有广义和狭义之分。狭义的刑事诉讼法单指国家立法机关制定的成文的刑事诉讼法典。在我国是指 1979 年 7 月 1 日第五届全国人民代表大会第二次会议通过，1996 年 3 月 17 日第八届全国人民代表大会第四次会议修正



的《中华人民共和国刑事诉讼法》。而广义的刑事诉讼法是指一切与刑事诉讼有关的法律规范。因此，B项正确。

2. 【答案】D

【解析】诉讼是国家司法机关在当事人和其他诉讼参与人的参加下，按照法定程序解决各种案件争议的专门活动。我国的刑事诉讼是指公、检、法三机关在当事人及其他诉讼参与人的参加下，依照法律规定程序，解决被追诉者刑事责任问题的活动。因此，D项正确。

二、多项选择题

1. 【答案】A、C、D

【解析】(1) 刑事诉讼、民事诉讼和行政诉讼解决的实体问题不同：刑事诉讼是通过法定程序确定犯罪嫌疑人、被告人的行为是否构成刑法上的犯罪，如构成犯罪，应处以何种刑罚，以及保障无罪的人不受追究；民事诉讼是解决平等主体之间的民事纠纷，确定是否存在违反合同或法定民事义务的行为或侵权行为，以及构成这些行为的人应承担何种民事责任；行政诉讼要解决的是行政机关的具体行政行为是否合法，以及对不合法的行为应如何补救，以维护行政相对人的合法权益。(2) 由于解决的实体问题不同，这三种诉讼在程序上也有很大的差别。①在起诉制度上：刑事诉讼主要实行国家公诉制度，国家司法机关主动追究犯罪人的刑事责任，只有个别案件允许当事人自诉；民事诉讼实行法院“不告不理”原则，即当事人要主动对侵害自己合法权益的人提起诉讼，法院不能主动追究有关当事人的民事责任；行政诉讼由不服具体行政行为的相对人提出，被告是有关行政机关。②在执行程序上：刑事诉讼由有关司法机关或司法行政机关执行，不待当事人请求；民事诉讼则需由权利人请求，由法院执行；行政诉讼执行的对象比较特殊，分为对相对人不履行法院生效判决的执行和对行政机关不履行的执行，每一种情况又各有其特点。由此可见，本题A、C、D项正确。我国《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》都规定了陪审制度，没有什么实质性差别。因此，B项不正确。

2. 【答案】B、C、D

【解析】公正是诉讼追求的首要价值目标，在价值体系中处于核心的地位。司法公正包括实体公正和程序公正两个方面。所谓实体公正，是指案件裁判结果的公正，司法裁判应当以客观存在的事实为依据，公正适用法律的原则和规范，对案件作出正确的处理。实体公正包括以下要求：(1) 据以定罪量刑的犯罪事实应当做到事实清楚，证据确实、充分；(2) 正确适用刑法、准确认定犯罪嫌疑人是否有罪及其罪名；(3) 按照罪刑相适应的原则准确判定刑罚；(4) 对错误处理的案件，采取救济的方法，及时予以纠正和补偿。

所谓程序公正，是指刑事诉讼法本身符合公平和正义的一些基本要求，其核心是指对诉讼参与人，特别是犯罪嫌疑人、被告人的权利给予应有的尊重和保障。程序公正的主要内容有：(1) 严格遵守刑事诉讼法的规定实施诉讼行为；(2) 切实保障诉讼参与人，特别是犯罪嫌疑人、被告人的合法权利；(3) 保障与案件有直接利害关系的人有充分的参与机会，能够对裁判结果施加有效的影响；(4) 真正实现司法机关独立行使职权；(5) 裁判者应当平等地对待争议双方，不得歧视任何一方；(6) 诉讼程序及时终结，裁判不被轻易推翻。因此，B、C、D项正确。A项属于实体公正范畴，不当选。

专题二 刑事诉讼法的基本原则

一、单项选择题

1. 某超市保安人员怀疑顾客李某在超市有盗窃行为，于是将李某领到经理办公室扣留并搜身，要求其交代犯罪事实，这种做法违反了下列哪项原则？

- A. 依法保障诉讼参与人诉讼权利的原则
- B. 公民在适用法律上一律平等的原则
- C. 公、检、法三机关分工负责、互相配合、互相制约的原则
- D. 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使的原则

2. 某县人民法院审理了被告人王某故意杀人案，但并未当庭判决。后王某在等待审判过程中死亡，而此时法院已经根据庭审过程得出王某无罪的结论。试问人民法院应该如何处理？

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

3. 关于侦查权的归属，下列说法错误的是哪项？

- A. 侦查权专属于公安机关
- B. 国家安全机关对危害国家安全的案件，可以依法执行公安机关的侦查权
- C. 监狱对于在监狱内部发生的案件，可以依法执行侦查权
- D. 军队保卫部门对于军队内部发生的案件，可以依法执行公安机关享有的侦查权

4. 罪刑法定原则在刑事诉讼中的体现如何？

- A. 公民非依法定程序不受司法审查
- B. 公民非依法定程序不受逮捕
- C. 公民非依法定程序不受刑事追究
- D. 未经人民法院依法判决，对任何人都不得确定有罪

5. 对于刑事诉讼中各民族公民有权使用本民族语言进行诉讼的原则的理解，下列说法正确的是哪项？

- A. 为当事人提供翻译的费用，一律由国家承担
- B. 当事人有权使用本民族语言进行诉讼，辩护人与诉讼代理人不一定有此权利
- C. 当事人、诉讼参与人不通晓当地语言时，公安司法机关有义务为其提供翻译
- D. 在少数民族聚居地方的裁判文书，应当使用当地通用语言，而在各少数民族杂居区的裁判文书，并非一律使用当地通用语言

二、多项选择题

1. 诉讼参与人对审判人员、检察人员和侦查人员的下列哪些行为，有权提出控告？

- A. 故意包庇犯罪嫌疑人
- B. 侵犯公民诉讼权利
- C. 进行人身侮辱
- D. 对公民的控诉拒不受理、互相推诿

2. 根据《刑事诉讼法》规定，人民检察院作出的不起诉决定共有三类，即法定



不起诉、酌定不起诉和存疑不起诉。下列情况人民检察院均可作出不起诉决定，其中哪些不属于法定不起诉的情况？

- A. 共同犯罪中的从犯
- B. 聋、哑、盲人犯罪
- C. 犯罪嫌疑人自首后有重大立功表现
- D. 犯罪情节轻微，依照刑法不需要判处刑罚

3. 人民检察院在刑事诉讼中的职权有哪些？

- A. 批准逮捕
- B. 提起公诉
- C. 对部分刑事案件的立案侦查
- D. 对人民法院、公安机关的诉讼活动实现法律监督

4. 郭某于2002年与张某发生口角，将张某打成轻伤后逃至其他地方。2008年春节郭某回家过年时，被张某发现，张某随即到当地公安机关报案，要求追究郭某的刑事责任。公安机关将郭某拘留，并报请人民检察院批准逮捕。那么对于该案应当如何处理？

- A. 公安机关应当立即释放郭某
- B. 人民检察院应当退回公安机关补充侦查
- C. 公安机关应当作出撤销案件的决定
- D. 人民检察院应当作出不批准逮捕的决定

三、不定项选择题

在我国刑事诉讼中，如果某人民法院因违法审判造成了错案，则根据我国《宪法》、《刑事诉讼法》和有关法律的规定，下列说法正确的是哪些？

- A. 可由人民检察院行使监督权
- B. 可以由同级党委对该判决予以纠正
- C. 可以由党的纪律检查委员会对该判决予以纠正
- D. 可以由人民代表大会及其常务委员会对该判决予以纠正

答案及解析

一、单项选择题

1. 【答案】D

【解析】《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。因此，盗窃案的侦查权应由公安机关行使，超市无权对顾客行使。超市的正确做法是：向公安机关报案，并说明对李某怀疑的理由，由公安机关决定是否对李某进行讯问或采取强制措施。超市非法拘留顾客并搜身，不仅侵犯了公安机关依法享有的侦查权，还严重侵犯了公民的人身权。综上，本题的正确答案为D项。

2. 【答案】A

【解析】根据《刑事诉讼法》第15条的规定，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：(1) 情节显著轻微、危害不大，不认为是犯罪的；(2) 犯罪已过追诉时效期限的；(3) 经特赦令免除刑罚的；(4) 依照刑法告诉才处理的犯罪，没有告诉或者撤回告诉的；(5) 犯罪嫌疑人、被告人死亡的；(6) 其他法律规定免予追究刑事责任的。最高人民法院关于执行《中华人民共和国刑事诉讼法》若干问题的解释（以下简称《刑事诉讼法解释》）第176条第(9)项规定：被告人死亡的，应当裁定终止审理；对于根据已查明的案件事实和认定的证据材料，能够确认被告人无罪的，应当判决宣告被告人无罪。所以，王某应判处无罪，故A项正确。

3. 【答案】A

【解析】根据《刑事诉讼法》第3条的规定，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。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。该法第4条规定：国家安全机关依照法律规定，办理危害国家安全的刑事案件，行使与公安机关相同的职权。该法第225条规定：军队保卫部门对军队内部发生的刑事案件行使侦查权。对罪犯在监狱内犯罪的案件由监狱进行侦查。军队保卫部门、监狱办理刑事案件，适用本法的有关规定。由此可见，除公安机关享有侦查权外，检察院、国家安全机关、军队保卫部和监狱都享有一定的侦查权，故A项错误。

4. 【答案】D

【解析】根据《刑事诉讼法》第12条的规定，未经人民法院依法判决，对任何人都不得确定有罪。”这里包含两个要素：一是要经过法定的专门审判机关人民法院判决；二是人民法院的判决必须依法作出。只有符合这两项条件，才能确定公民有罪。因此，D项正确。

5. 【答案】C

【解析】《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进行审讯，用当地通用的文字发布判决书、布告和其他文件。可以看出，使用本民族语言文字进行诉讼的权利，不仅包括当事人，还包括诉讼参与人、辩护人与诉讼代理人，所以B项错误。当事人翻译的费用，只有中国公民进行诉讼的，翻译费用由国家承担，外国当事人的费用由其自己承担，所以A项错误。C项符合《刑事诉讼法》第9条的规定，故C项正确。发布裁判文书不管在少数民族聚居区还是杂居区都应当使用当地通用语言，故D项错误。

二、多项选择题

1. 【答案】B、C

【解析】根据《刑事诉讼法》第14条第3款的规定，诉讼参与人对于审判人员、检察人员和侦查人员侵犯公民诉讼权利和人身侮辱的行为，有权提出控告。因此，



的则作出无罪判决。具有法定情形不予追究刑事责任的几种情形中，注意犯罪嫌疑人（被告人）死亡的，如果是法院审理阶段的一般是终止审理，但如果能确认无罪

本题正确答案为 B、C 项。

2. 【答案】A、B、C、D

【解析】法定不起诉，是指犯罪嫌疑人具有上述《刑事诉讼法》第 15 条规定的的不追究刑事责任的情形之一的，人民检察院应当作出的不起诉决定。本题中 A、B、C 三项的情形依照《刑法》规定都可能被免除处罚，但不属于法定不起诉的情形。至于 D 项，根据《刑事诉讼法》第 142 条的规定，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。人民检察院决定不予起诉的案件，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。由此可见，D 项仅仅是可以依法酌定不起诉的情形而不是法定不起诉的情形。因此，本题正确答案为 A、B、C、D 项。

3. 【答案】A、B、C、D

【解析】根据《刑事诉讼法》第 3 条的规定：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。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其他法律的有关规定。该法第 8 条规定：人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督。因此，A、B、C、D 项正确。

4. 【答案】A、C、D

【解析】在本案中，郭某造成他人轻伤，该行为的追诉时效是 5 年，但是被害人张某直到 6 年后才将该行为向公安机关报案，已经过了追诉时效。根据《刑事诉讼法》第 15 条的规定，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：（1）情节显著轻微、危害不大，不认为是犯罪的；（2）犯罪已过追诉时效期限的；（3）经特赦令免除刑罚的；（4）依照刑法告诉才处理的犯罪，没有告诉或者撤回告诉的；（5）犯罪嫌疑人、被告人死亡的；（6）其他法律规定免予追究刑事责任的。因此，公安机关应当作出撤销案件的决定，C 项正确。B 项显然是错误的，按照最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部、全国人民代表大会常委会法制工作委员会《关于刑事诉讼法实施中若干问题的规定》（以下简称《六机关规定》）第 27 条的规定，人民检察院审查公安机关提请批准逮捕的案件，应当作出批准或不批准逮捕的决定，对报请批准逮捕的案件不另行侦查。而依据《刑事诉讼法》第 69 条第 3 款的规定，人民检察院应当自接到公安机关批准逮捕后的 7 日以内，作出批准逮捕或者不批准逮捕的决定。人民检察院不批准逮捕的，公安机关应当在接到通知后立即释放，并且将执行情况及时通知人民检察院。对于需要继续侦查，并且符合取保候审、监视居住条件的，依法取保候审或者监视居住。据此，可以直接选 A、D 项。

三、不定项选择题

【答案】A

【解析】根据我国《刑事诉讼法》第 5 条的规定，人民法院依照法律规定独立行使审判权，人民检察院依照法律规定独立行使检察权，不受行政机关、社会团体和个人的干

涉。该法第8条规定：人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督。因此，A项正确。

专题三 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人

一、单项选择题

1. 下列关于近亲属的表述正确的是哪项？

- A. 甲是被害人乙的丈夫，属于刑事诉讼法规定中乙的近亲属的范围
- B. 刑事诉讼法中的近亲属仅指父母
- C. 刑事诉讼法中的近亲属包括同父异母的姐妹
- D. 刑事诉讼法中的近亲属的概念同日常生活中的概念等同

2. 下列人员中，不属于诉讼参与人的是哪项？

- A. 公诉人 B. 鉴定人 C. 辩护人 D. 法定代理人

3. 有关证人的表述，下列说法正确的是哪项？

- A. 证人只能是自然人，而不是法人
- B. 被告人的近亲属不能作为证人
- C. 证人没有义务出庭作证，只需提供书面证言
- D. 证人无权要求对其因作证而受到的经济损失给予适当补偿

4. 下列关于法定代理人的说法正确的是哪项？

- A. 法定代理人的产生是基于被代理人的意思表示
- B. 法定代理人在刑事诉讼中有着辅助的诉讼地位
- C. 法定代理人在刑事诉讼中有着独立的诉讼地位
- D. 法定代理人在刑事诉讼中可以代行被代理人所有的诉讼权利和义务

5. 关于被害人在法庭审理中的诉讼权利，下列哪一选项是错误的？

- A. 有权委托诉讼代理人
- B. 有权申请回避
- C. 无权参与刑事部分的法庭调查和辩论，只能参加附带民事诉讼部分的审理活动
- D. 对刑事判决部分不能提起上诉

二、多项选择题

1. 下列诉讼主体中属于主要刑事诉讼主体的有哪些？

- A. 被告人 B. 公安机关 C. 人民法院 D. 人民检察院

2. 关于诉讼代理人，下列说法正确的是哪些？

- A. 犯罪嫌疑人、被告人委托的帮助其行使辩护权，以维护其合法权益的人
- B. 自诉案件的自诉人及其法定代理人委托的代为参加诉讼的人
- C. 公诉案件的被害人及其法定代理人或者近亲属委托的代为参加诉讼的人
- D. 附带民事诉讼的当事人及其法定代理人委托的代为参加诉讼的人



3. 下列哪些选项，既不属于控诉一方，也不属于辩护一方的诉讼参与人？

- A. 辩护人 B. 证人 C. 翻译人员 D. 鉴定人

4. 某过失伤害案中，犯罪嫌疑人甲（20岁）被公安机关依法予以取保候审，下列哪些人员是本案的诉讼参与人？

- A. 保证人乙（甲的母亲） B. 证人丙
C. 甲的辩护律师丁 D. 被害人的诉讼代理人戊

5. 甲（20岁）故意伤害乙（17岁）致重伤，现在押。甲聘请律师丙担任其辩护人，乙的父亲丁作为乙的诉讼代理人参加了诉讼。下列哪些人是本案的当事人？

- A. 甲 B. 乙 C. 丙 D. 丁

答案及解析

一、单项选择题

1. 【答案】A

【解析】根据《刑事诉讼法》第82条第（6）项的规定，“近亲属”是指夫、妻、父、母、子、女、同胞兄弟姊妹。日常生活中所指近亲属往往还包括祖父母、外祖父母等，其外延要大于刑事诉讼中的近亲属范围。因此，D项错误。本题正确答案为A项。

2. 【答案】A

【解析】根据《刑事诉讼法》第82条第（4）项的规定，诉讼参与人是指当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人、证人、鉴定人和翻译人员。本题中，B、C、D项所述人员均为诉讼参与人。公诉人虽然在刑事诉讼中实际处于原告方的地位，但其是代表国家追究被告人的刑事责任，是刑事诉讼中的专门机关人民检察院中依法办案的人员，不是诉讼参与人。因此，A项当选。

3. 【答案】A

【解析】证人是直接利害冲突双方以外的向司法机关提供自己了解到的案件情况的诉讼参与人。证人一般应当出庭作证，并在法庭上接受公诉人、被害人和被告人、辩护人等的询问、质证。同时，证人如果有意作伪证还可能承担相应的刑事责任。因此，刑事诉讼中的证人只能是自然人，而不能是法人。证人有权查阅询问笔录并要求依法加以修正或补充，有权要求对其因作证而受到的经济损失给予适当补偿。证人也负有义务出庭作证，以及如实陈述其知道的有关案件情况。根据《刑事诉讼法》第48条的规定，凡是知道案件情况的人，都有作证的义务。生理上、精神上有缺陷或者年幼，不能辨别是非、不能正确表达的人，不能作证人。因此，被告人的近亲属只要了解案情并且有认知能力就有资格作证人。综上所述，A项正确。

4. 【答案】C

【解析】法定代理人在诉讼中有着独立的诉讼地位。一般而言，法定代理人的诉讼行为，视为被代理人的诉讼行为，具有相同的法律效果，但是法定代理人不得为被代理人承担与其特定人身有关的诉讼义务。同时法定代理权的产生是基于法律规定，而不是基于被代理人的意思表示，故C项正确。

5. 【答案】C

【解析】依据《刑事诉讼法》第40条规定,公诉案件的被害人及其法定代理人或者近亲属,附带民事诉讼的当事人及其法定代理人,自案件移送审查起诉之日起,有权委托诉讼代理人。自诉案件的自诉人及其法定代理人,附带民事诉讼的当事人及其法定代理人,有权随时委托诉讼代理人。人民检察院自收到移送审查起诉的案件材料之日起3日以内,应当告知被害人及其法定代理人或者其近亲属、附带民事诉讼的当事人及其法定代理人有权委托诉讼代理人。人民法院自受理自诉案件之日起3日以内,应当告知自诉人及其法定代理人、附带民事诉讼的当事人及其法定代理人有权委托诉讼代理人。因此,A项正确,不当选。

《刑事诉讼法》第28条规定:审判人员、检察人员、侦查人员有下列情形之一的,应当自行回避,当事人及其法定代理人也有权要求他们回避:(1)是本案的当事人或者是当事人的近亲属的;(2)本人或者他的近亲属和本案有利害关系的;(3)担任过本案的证人、鉴定人、辩护人、诉讼代理人的;(4)与本案当事人有其他关系,可能影响公正处理案件的。因此,B项正确,不当选。

《刑事诉讼法》第182条规定:被害人及其法定代理人不服地方各级人民法院第一审的判决的,自收到判决书后5日以内,有权请求人民检察院提出抗诉。人民检察院自收到被害人及其法定代理人的请求后5日以内,应当作出是否抗诉的决定并且答复请求人。根据该条及《刑事诉讼法》第180条的规定可知,被害人对刑事判决部分不服,可以申请人民检察院抗诉,但不能提出上诉。根据《刑事诉讼法》第160条的规定,公诉案件的被害人作为当事人,享有参加法庭辩论的权利。所以,C项错误、D项正确。

本题主要是考查法条,但是要对一个知识点联系的几个法条进行归纳总结,另外也要注意对被害人当事人化的理解。

二、多项选择题

1. 【答案】A、B、C、D

【解析】刑事诉讼法主体包括刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人。其中刑事诉讼中的专门机关有公安机关、人民检察院和人民法院。公、检、法三机关在刑事诉讼中的职权是紧密衔接的,并且对整个刑事诉讼的进程具有决定作用。所以公安机关、人民检察院和人民法院都是刑事诉讼的主要诉讼主体。犯罪嫌疑人、被告人是刑事诉讼中被追究的对象,处于被控诉地位,如果没有犯罪嫌疑人、被告人,刑事诉讼的进行就失去了意义。因此,犯罪嫌疑人、被告人也是刑事诉讼的主要主体,故A、B、C、D项全选。

2. 【答案】B、C、D

【解析】根据《刑事诉讼法》第82条第(5)项的规定,“诉讼代理人”是指公诉案件的被害人及其法定代理人或者近亲属、自诉案件的自诉人及其法定代理人委托代为参加诉讼的人和附带民事诉讼的当事人及其法定代理人委托代为参加诉讼的人。因此,B、C、D项正确。A项是辩护人的涵义。

3. 【答案】B、C、D

【解析】证人是以自己感知的案件事实向公安司法机关提供证据的人。鉴定人是以自己的专门知识和技能解决刑事案件中的专门问题的人。翻译人员是为刑事诉讼活动进行翻译的人员。这三种人是中立的,既不属于控诉方,也不属于辩护一方。而辩护人属于辩护一方,公诉人属于控诉一方。因此,本题答案为B、C、D项。



4. 【答案】B、C、D

【解析】根据《刑事诉讼法》第82条第(4)项的规定，诉讼参与人是指当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人、证人、鉴定人和翻译人员。可见，保证人不是诉讼参与人，且本案中甲已成年，乙亦非其法定代理人。因此，本题正确答案为B、C、D项。

5. 【答案】A、B

【解析】根据《刑事诉讼法》第82条的规定，(1)“侦查”是指公安机关、人民检察院在办理案件过程中，依照法律进行的专门调查工作和有关的强制性措施；(2)“当事人”是指被害人、自诉人、犯罪嫌疑人、被告人、附带民事诉讼的原告人和被告人；(3)“法定代理人”是指被代理人的父母、养父母、监护人和负有保护责任的机关、团体的代表；(4)“诉讼参与人”是指当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人、证人、鉴定人和翻译人员；(5)“诉讼代理人”是指公诉案件的被害人及其法定代理人或者近亲属、自诉案件的自诉人及其法定代理人委托代为参加诉讼的人和附带民事诉讼的当事人及其法定代理人委托代为参加诉讼的人；(6)“近亲属”是指夫、妻、父、母、子、女、同胞兄弟姊妹。甲为被告人，乙为被害人，丙为辩护人，丁为法定代理人和诉讼代理人，因此，甲、乙为当事人，而丙、丁为诉讼参与人，故本题应选A、B项。

专题四 管 辖

一、单项选择题

1. 下列哪项不属于中级人民法院审理的案件？

- A. 中国人对外国人进行犯罪的案件
- B. 外国人对我国公民进行的犯罪案件
- C. 危害国家安全的案件
- D. 可能判处无期徒刑、死刑的普通刑事案件

2. 我国的《刑事诉讼法》对刑事案件的地域管辖作了具体的规定，下述哪项说法不正确？

- A. 可以移送主要犯罪地人民法院管辖
- B. 可以由被告人居住地人民法院管辖
- C. 必须由最初受理的人民法院管辖
- D. 一般由犯罪地人民法院管辖

3. 关于上下级人民检察院对于案件受理的说法正确的有哪些？

- A. 下级人民检察院不能请求将案件移送上级人民检察院侦查
- B. 上级人民检察院不能直接侦查下级人民检察院管辖的案件
- C. 上级人民检察院不能将本院管辖的案件交由下级人民检察院侦查
- D. 下级人民检察院可以请求案件移送上级人民检察院侦查

4. 下列哪一种案件不应由人民检察院直接立案侦查？

- A. 甲破坏选举案
- B. 乙在日常经营中骗取出口退税案

- C. 国有企业厂长丙私分国有资产案
- D. 税务局副局长丁徇私舞弊不征、少征税款案

5. 河南省新野市和湖北省襄阳市是两个相邻的县级市，在两市的交界处发生了一起故意杀人案，两法院为该案的管辖权发生争议。新野市人民法院的上级法院是河南省南阳市中级人民法院，襄阳市人民法院的上级法院是湖北省襄樊市中级人民法院，那么，本案应当由哪个法院指定管辖？

- A. 经河南省南阳市中级人民法院和湖北省襄樊市中级人民法院协商后指定
- B. 经湖北省高级人民法院和河南省高级人民法院协商后指定
- C. 由首先立案的法院的上级法院指定
- D. 由最高人民法院指定

二、多项选择题

1. 李强非法拘禁于红于甲市 A 区，后又用汽车经该市 B 区、C 区，将于红转移到 D 区继续拘禁。对于李强所涉的非法拘禁案，下列哪些法院依法享有管辖权？

- A. 甲市 A 区
- B. 甲市 B 区
- C. 甲市 C 区
- D. 甲市 D 区

2. 对因管辖不明而发生争议的案件，上级人民法院如何处理？

- A. 指定有争议的法院协商解决
- B. 指定某一下级法院审判
- C. 指定有管辖权的法院协商解决
- D. 指定下级人民法院将案件移送其他人民法院审判

3. 2008 年 2 月，某监狱发现服刑人赵某有漏罪的情形、服刑人李某在监狱中又故意伤害人。下列关于对罪犯在服刑期间发现漏罪及又犯新罪的审判管辖的陈述中正确的是哪些？

- A. 正在服刑的罪犯在脱逃期间的犯罪，如果是被缉捕押解回监狱后发现的，由罪犯服刑地的人民法院管辖
- B. 正在服刑的罪犯在脱逃期间的犯罪，如果是在犯罪地捕获并发现的，由犯罪地的人民法院管辖
- C. 正在服刑的罪犯在服刑期间又犯罪的，由服刑地的人民法院管辖
- D. 发现正在服刑的罪犯在判决宣告前还有其他犯罪没有受到审判的，由原审人民法院管辖；如果罪犯服刑地或者新发现罪的主要犯罪地的人民法院管辖更为适宜的，可以由服刑地或者新发现罪的主要犯罪地的人民法院管辖

三、不定项选择题

位于深圳市南山区的某超市保安人员怀疑袁某偷拿了超市的东西，于是留住袁某不让其离开，袁某不承认，与保安人员发生口角，继而有打斗。保安人员迅速制服了袁某，随即对其进行殴打，致袁某轻伤。请回答下列 1~3 题。

1. 对本案的立案管辖，下列说法正确的是哪些？

- A. 本案只能由公安机关立案侦查
- B. 袁某可以向人民法院提起自诉
- C. 应当由人民法院对本案进行立案侦查