

怎样打官司 刑事诉讼

分 册

谢国勤 潘君泽 编著



河海大学出版社

怎样打官司

——刑事诉讼分册

谢国勤 潘君泽 编著

河海大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

怎样打官司：刑事诉讼分册／谢国勤，潘君泽编著．－
南京：河海大学出版社，1999.12

(打官司丛书)

ISBN 7-5630-1438-1

I. 怎… II. ①谢… ②潘… III. ①刑事诉讼－基本知识
－中国②诉讼－基本知识－中国 IV. D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 76403 号

河海大学出版社出版发行

(南京西康路 1 号 邮编:210098)

南京京新印刷厂印刷 江苏省新华书店发行

1999 年 12 月第 1 版 1999 年 12 月第 1 次印刷

开本:850×1168 毫米 1/32 印张:10

字数:260 千字 印数:1~5000 册

定价:14.00 元

再 版 说 明

打官司丛书自问世以来,深受广大读者喜爱,为更好地适应不断变化的现实需求,特进行全面修订,以飨读者。

修订版打官司丛书,书名不再以《怎样打××官司》形式出现,而统一为:《怎样打官司——××分册》,以使书名更具科学性。

修订版打官司丛书,较之以前更具可操作性。法律依据更加充分准确;所选案例更加丰富生动;分析论证更加透彻明晰。

修订版打官司丛书,装帧设计进行了全面调整,能满足其既是畅销书,又是学术专著的特色需要。

修订版打官司丛书,与以往任何版本的版权不存在沿袭关系,新版打官司丛书版权属本书编委会所有,任何侵权行为,必将受到法律追究。

修订版打官司丛书,希望你成功!

丛书编委会

1999.8.10

打官司丛书
编委会

主 编 查一民 王长远

副主编 张 伟 潘科明

编 委 查一民 王长远 张 伟 潘科明

马 荣 谢国伟 李飞坤 孟 红

周亦杨 谢国勤 李友根 徐 军

张宏伟 邢鸿飞 曾丽敏 龚 俊

张晓林 郭伟林 周建明 叶 娅

目 录

第一编 总 则

第一章 任务和基本原则

1. 什么是刑事诉讼? (1)
2. 我国刑事诉讼法的基本原则有哪些? (2)
3. 公、检、法三机关的职权如何分工? (3)
4. 如何正确理解“以事实为根据、以法律为准绳”原则? ... (4)
5. 什么是“对一切公民在适用法律上一律平等”原则? (5)
6. 怎样理解公检法三机关分工负责、互相配合、互相制约的原则? (6)
7. 什么是独立行使审判权、检察权原则? (7)
8. 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督主要体现在哪些方面? (8)
9. 什么是各民族公民都有权用本民族语言文字进行诉讼原则? (9)
10. 什么叫两审终审? (10)
11. 什么叫公开审判? 公开审判有哪些基本要求? (11)
12. 被告人有权获得辩护是什么意思? (12)
13. 未经人民法院依法判决,不得确定有罪原则包含哪些内容? (14)
14. 保障诉讼参与人诉讼权利原则的内容和要求是什么? (15)
15. 有哪些情形依法不追究刑事责任? (15)

16. 如何理解对外国人追究刑事责任适用我国刑事诉讼法的原则? (17)

第二章 管 辖

17. 什么叫管辖? (19)
18. 哪些案件由公安机关立案检查? (20)
19. 哪些案件由人民检察院直接受理? (20)
20. 哪些案件由人民法院直接受理? (22)
21. 如何处理职能管辖不明或管辖争议? (23)
22. 基层人民法院管辖的第一审刑事案件有哪些? (24)
23. 中级人民法院管辖的第一审刑事案件有哪些? (24)
24. 高级人民法院管辖的第一审刑事案件有哪些? (25)
25. 最高人民法院管辖的第一审刑事案件有哪些? (25)
26. 在审级管辖上,如何体现原则性与灵活性相结合的原则?
..... (26)
27. 什么叫地域管辖?我国法律是如何规定的? (27)
28. 什么叫指定管辖?指定管辖适用于哪些情况? (28)
29. 特殊情况下如何确定管辖? (29)
30. 什么叫专门管辖?有何具体规定? (30)

第三章 回 避

31. 什么是回避?回避有哪几种方式? (32)
32. 法定回避的理由有哪些? (33)
33. 回避适用于哪些人? (34)
34. 哪些人有权提出回避申请?辩护人和诉讼代理人能否提出回避申请? (35)
35. 怎样提出回避申请? (35)
36. 回避由哪些人员或组织决定? (36)

第四章 辩护与代理

37. 什么是辩护与代理? 刑事诉讼中的辩护与代理有何区别?
..... (38)
38. 哪些人可以接受委托作为辩护人或诉讼代理人? 哪些人
不能担任辩护人或诉讼代理人? (39)
39. 律师辩护与其他人辩护相比,有何不同? (39)
40. 什么情况下,人民法院应当为被告人指定辩护人? 什么
情况下,人民法院可以为被告人指定辩护人? (41)
41. 辩护人的责任是什么? (41)
42. 刑事诉讼中,辩护人有哪些权利? (42)
43. 刑事诉讼中,辩护人有哪些义务? (44)
44. 辩护人收集证据材料需要注意哪些问题? (45)
45. 辩护律师如何正确处理与犯罪嫌疑人、被告人的关系?
..... (46)
46. 诉讼代理人怎样进行公诉案件的代理? (47)
47. 诉讼代理人怎样进行自诉案件的代理? (48)
48. 诉讼代理人怎样进行附带民事诉讼案件的代理? (48)
49. 什么叫法律帮助? 法律帮助的对象、时间有什么规定?
..... (49)
50. 律师提供法律帮助的具体内容是什么? (51)

第五章 证 据

51. 什么叫刑事诉讼证据? 它有哪些特征? (52)
52. 刑事诉讼证据有哪几种法定形式? (53)
53. 收集证据有哪些要求? (55)
54. 对物证如何审查判断? (56)
55. 对书证如何审查判断? (57)
56. 对证人证言如何审查判断? (58)

57. 对被害人陈述如何审查判断?	(59)
58. 对犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解如何审查判断?	(60)
59. 对鉴定结论如何审查判断?	(61)
60. 对勘验、检查笔录如何审查判断?	(62)
61. 对视听资料如何审查判断?	(63)
62. 是否所有的证据都必须经过法庭查证才能作为定案的 根据?	(63)
63. 什么叫有罪证据? 什么叫无罪证据?	(64)
64. 什么叫原始证据? 什么叫传来证据?	(65)
65. 什么叫直接证据? 什么叫间接证据?	(65)
66. 运用间接证据定案应注意哪些问题?	(66)
67. 什么叫言词证据? 什么叫实物证据?	(67)
68. 需要运用证据证明的案件事实有哪些?	(68)
69. 公诉案件中证明责任由谁来承担?	(69)
70. 犯罪嫌疑人、被告人是否负证明责任?	(70)
71. 自诉案件的证明责任由谁承担?	(70)
72. 如何正确理解“证据确实、充分”?	(71)
73. 非司法工作人员收集的证据是否可以作为证据使用?	(72)
74. 只有被告人供述和被害人的指控,能否认定被告人有罪?	(72)
75. 在审理刑事案件中发现伪证应如何处理?	(73)

第六章 强制措施

76. 什么叫刑事强制措施? 它有哪些种类?	(74)
77. 什么是拘传? 法律是如何规定的? 拘传和传唤有什么 不同?	(75)
78. 什么叫取保候审? 取保候审适用于哪些人? 哪些人不能 取保候审?	(76)

79. 哪些人有权申请取保候审?	(77)
80. 取保候审的保证方法有哪些?	(77)
81. 取保候审的保证人应具备哪些条件?	(78)
82. 取保候审的保证人有哪些权利和义务?	(78)
83. 被取保候审的人应遵守哪些规定?	(79)
84. 法律对监视居住有何规定?	(80)
85. 什么是刑事拘留? 刑事拘留与行政拘留、司法拘留有什么不同?	(81)
86. 刑事拘留应具备哪些条件?	(82)
87. 什么是留置审查措施? 法律是怎样规定的?	(83)
88. 什么叫公民扭送? 法律是如何规定的?	(84)
89. 什么是逮捕? 逮捕与刑事拘留有何区别?	(85)
90. 逮捕犯罪嫌疑人、被告人应具备哪些条件?	(86)
91. 法律对逮捕犯罪嫌疑人、被告人的权限是如何规定的?	(87)
92. 批准、决定逮捕的程序是什么?	(88)
93. 执行逮捕的法律程序是怎样的?	(89)
94. 逮捕、拘留犯罪嫌疑人,是否应当通知其家属或者所在单位?	(89)
95. 对人大代表犯罪的逮捕有何特别批准手续?	(90)
96. 对外国人、无国籍人犯罪的逮捕有何特别批准手续?	(90)
97. 什么是释放? 刑事强制措施中的释放有哪几种情况?	(91)
98. 法律对强制措施的时限有何规定?	(92)
99. 强制措施的变更和撤销有哪些情形?	(92)
100. 律师在强制措施中有哪些作用?	(93)

第七章 附带民事诉讼

- 101. 什么是附带民事诉讼? 它有哪些特点? (95)
- 102. 哪些人可以成为附带民事诉讼原告人? (96)
- 103. 被害单位能否提起附带民事诉讼? (97)
- 104. 由于善意取得了犯罪所得的财物,被司法机关追赃后能否提起附带民事诉讼? (97)
- 105. 附带民事诉讼被告人的范围是什么? (98)
- 106. 附带民事诉讼应当在何时提起? (99)
- 107. 提起附带民事诉讼应当符合哪些条件? (100)
- 108. 被害人由于被告人的犯罪行为遭受的物质损失是指什么? (101)
- 109. 被害人能否就精神损失提起附带民事诉讼? (101)
- 110. 人民法院如何确定被告人的赔偿责任及赔偿数据? (102)
- 111. 人民法院审理附带民事诉讼应注意哪些问题? (102)
- 112. 附带民事诉讼原告人有哪些诉讼权利? (103)

第八章 期间、送达

- 113. 什么是期间? 期间如何计算? (105)
- 114. 法律对刑事诉讼的期间是如何规定的? (105)
- 115. 什么是送达? 法律对送达有何规定? (108)

第九章 其他规定

- 116. 刑事诉讼中的当事人包括哪些? (110)
- 117. 什么是刑事诉讼参与人? (111)
- 118. 刑事诉讼中被害人享有哪些权利? (111)
- 119. 刑事诉讼中自诉人享有哪些权利? (112)
- 120. 刑事诉讼中犯罪嫌疑人享有哪些权利? (113)

121. 刑事诉讼中被告人享有哪些权利? (113)

第二编 立案、侦查和提起公诉

第一章 立案

122. 什么是立案? (115)
123. 立案的条件是什么? (116)
124. 被害人认为应当立案侦查的案件而不立案侦查,怎么办? ...
..... (117)

第二章 侦查

125. 什么是侦查? 哪些机关有侦查权? (119)
126. 什么是侦查行为? 侦查行为有哪几种? (119)
127. 刑事诉讼法对侦查羁押的期限有何规定? (126)

第三章 提起公诉

128. 人民检察院对提起公诉的案件必须查明哪些事实?
..... (127)
129. 决定提起公诉的案件必须符合哪些条件? (128)
130. 哪些情况下人民检察院应当作出不起起诉决定? (129)
131. 公安机关、被害人对人民检察院作出不起起诉决定有异
议的,如何处理? (130)

第三编 审判

第一章 审判组织

132. 我国的审判组织有哪些? (131)

133. 如何组成独立庭和合议庭? (131)
134. 审判委员会的任务是什么? 哪些案件的处理由其决定?
..... (132)

第二章 第一审程序

135. 什么是第一审程序? (133)
136. 人民法院如何对公诉案件进行审查? (133)
137. 人民法院对提起公诉的案件审查后可作哪些处理?
..... (135)
138. 人民法院决定开庭审理,应做好哪些准备工作? (135)
139. 违反法庭秩序的人将受到什么处罚? (137)
140. 法庭审判程序是怎样规定的? (137)
141. 开庭审理后,合议庭对第一审案件将有哪些处理结果?
..... (140)
142. 在什么情况下法庭将会延期审理、中止审理、终止审理?
..... (140)
143. 如何计算第一审案件的审理期限? (141)
144. 法庭辩论中,被告人可否拒绝辩护人的辩护? (142)
145. 什么是自诉案件的受理条件? (143)
146. 自诉人如何向人民法院自诉? (144)
147. 提交自诉状后,人民法院应当在何时作出受理与否的
决定? (144)
148. 人民法院对自诉案件将如何处理? (145)
149. 什么是刑事诉讼中的反诉及条件? (146)
150. 对单位犯罪的案件如何审理? (147)
151. 什么是简易程序? (147)
152. 什么是人民法院的判决、裁定和决定? (149)

第三章 第二审程序

153. 什么是第二审程序? (150)
154. 什么是上诉? 哪些人具有上诉权? (150)
155. 什么是抗诉? (151)
156. 法律对上诉、抗诉的期限是如何规定的? (152)
157. 如何进行上诉、抗诉? (152)
158. 上诉、抗诉后是否可以撤回? (153)
159. 第二审人民法院对上诉、抗诉案件如何进行审理?
..... (154)
160. 第二审人民法院如何确定开庭或不开庭审理案件?
..... (154)
161. 人民法院对上诉、抗诉案件经过审理后,可作出哪些处理?
..... (156)
162. 如何审理二审附带民事诉讼和自诉案件? (157)
163. 人民法院对冻结、扣押的赃款、赃物如何处理? (159)

第四章 死刑复核程序

164. 什么是死刑复核程序? 它与第一、第二审程序有什么
不同? (161)
165. 死刑复核程序中,是否可以将死刑缓期二年执行改判
为死刑? (162)

第五章 审判监督程序

166. 什么是审判监督程序? 它与第二审程序有什么不同?
..... (163)
167. 什么是申诉? 如何提出申诉? (164)
168. 最高人民检察院和上级人民检察院如何提起审判监督
程序? (165)

169. 上级人民法院对哪些案件宜作提审处理? (166)
170. 最高人民法院、上级人民法院如何指令下级人民法院
再审? 再审案件是否应撤销原判决或裁定? 是否停止
原判决或裁定的执行? (167)
171. 依审判监督程序重新审理的案件的审理形式有何规定?
重新审理后将如何处理? (168)
172. 审判监督程序的期限是如何规定的? (168)

第六章 其他审判程序

173. 在法定刑以下判处刑罚如何报请核准? (170)
174. 什么是未成年人刑事案件审判程序? (170)
175. 什么是涉外刑事案件? (172)
176. 刑事诉讼法对涉外刑事案件的管辖是如何规定的?
..... (172)
177. 人民法院对涉外刑事案件如何审理? (174)
178. 什么是刑事司法协助? 其基本原则是什么? (175)
179. 刑事司法协助的程序是如何规定的? (176)

第四编 执 行

180. 什么是执行? 执行有什么特点? (178)
181. 对死刑判决如何执行? (178)
182. 刑事诉讼法对死刑执行的程序是如何规定的? (179)
183. 对判处死刑缓期二年执行的如何执行? (180)
184. 对判处无期徒刑、有期徒刑、拘役的如何执行? (181)
185. 对判处拘役和有期徒刑缓刑的判决如何执行? (182)
186. 缓刑能否撤销? 缓刑能否减刑? (183)
187. 对判处管制和剥夺政治权利的如何执行? (183)
188. 罚金和没收财产如何执行? (184)

189. 死刑缓期二年执行如何减刑?	(185)
190. 怎样办理监外执行?	(186)
191. 人民法院如何办理减刑、假释?	(188)
192. 人民法院如何办理拒不执行判决和裁定案件?	(190)
193. 刑事诉讼法和律师法对刑事审判法律援助是怎样规定的?	(191)
194. 对犯罪嫌疑人、被告人超期限羁押应如何处理?	(192)
195. 什么是刑事赔偿? 刑事赔偿的方式及赔偿标准是如何 规定的?	(193)

附 录

1. 中华人民共和国刑事诉讼法	(196)
2. 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	(236)

第一编 总 则

第一章 任务和基本原则

1. 什么是刑事诉讼?

“诉讼”一词中的诉是指告发、告状、告诉;讼是指争论、辩论。诉讼就是在告的过程中,将是非曲直、事实真相查明弄清。通俗地讲,诉讼就是“打官司”。

由于诉讼所要解决的问题性质不同,可分为刑事诉讼、民事诉讼、行政诉讼等。我国的刑事诉讼,是指公安机关(含国家安全机关)、人民检察院、人民法院在当事人和其他诉讼参与人的参加下,依照法律规定的程序,查明案件事实,应用刑法确定被告人或犯罪嫌疑人行为是否构成犯罪,应否受到刑事处罚所进行的侦查、起诉和审判的活动。

我国刑事诉讼的基本特点是:(1)刑事诉讼是司法机关代表国家所进行的一种专门活动,它是在公安机关、人民检察院、人民法院依据法律赋予的侦查权、检察权和审判权主持下进行的,任何其他机关、团体或者个人都无权行使这一权力。同时,刑事诉讼是在当事人和其他诉讼参与人的参加下进行的,尤其必须要有犯罪嫌疑人、被告人的参加,他们作为诉讼的参加者,与国家司法机关之间形成诉讼中一定的法律关系。国家司法机关应当依法保障当事人和其他诉讼参与人的诉讼权利,当事人和其他诉讼参与人依法行使诉讼权利,并应当履行诉讼义务。(2)刑事诉讼的中心内容是揭露、证实犯罪和惩罚犯罪。通过诉讼,确定被追诉者的刑事责任问题,即犯罪嫌疑人、被告人是否实施了犯罪行为,是否应当受