

杨雄讲新华考资卷
www.xhkzedu.com

刑法，公权与私权之博弈场，
程序与制度的交织网。

杨雄





绪 论 / 1

- 一、命题的重点..... 1
- 二、刑事诉讼流程图..... 3

第一章 刑事诉讼法概述 / 4

- 一、刑事诉讼的特征和刑事诉讼法的渊源..... 4
- 二、刑事诉讼法与刑法的关系..... 5
- 三、刑事诉讼法与法治国家的关系..... 6
- 四、刑事诉讼的基本理念..... 7
- 五、刑事诉讼的基本范畴..... 7

第二章 刑事诉讼法的基本原则 / 12

- 一、刑事诉讼法的基本原则的概念和特点 12
- 二、严格遵守法律程序(程序法定原则) 13
- 三、未经人民法院依法判决,对任何人都不得确定有罪和无罪推定..... 13
- 四、保障诉讼参与人的诉讼权利原则 14
- 五、具有法定情形不予追究刑事责任 14

第三章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人 / 15

第四章 管辖 / 17

| | |
|---------------|----|
| 一、管辖的概念 | 17 |
| 二、立案管辖 | 18 |
| 三、审判管辖 | 20 |

第五章 回避 / 22

| | |
|------------------|----|
| 一、回避的概念 | 22 |
| 二、回避的种类与程序 | 23 |

第六章 辩护和代理 / 25

| | |
|-----------------------|----|
| 一、基本概念 | 25 |
| 二、辩护人的诉讼地位 | 26 |
| 三、辩护人的诉讼权利和诉讼义务 | 27 |
| 四、诉讼代理人与辩护人的区别 | 29 |

第七章 刑事证据 / 31

| | |
|---------------------|----|
| 一、证据的概念 | 32 |
| 二、证据的基本特征 | 32 |
| 三、刑事证据制度的基本原则 | 32 |
| 四、证据的法定种类 | 33 |
| 五、证据的理论分类 | 34 |
| 六、刑事证据规则 | 35 |
| 七、刑事证明 | 37 |

第八章 强制措施 / 38

| | |
|----------------------|----|
| 一、强制措施的特点和适用原则 | 38 |
| 二、各种强制措施 | 39 |

第九章 附带民事诉讼 / 41

| | |
|------------|----|
| 一、概念 | 41 |
|------------|----|

| | |
|---------------------|----|
| 二、附带民事诉讼成立的条件 | 41 |
|---------------------|----|

第十章 期间

新华考资

www.xhkzedu.com

| | |
|------------------|----|
| 一、期间与期日的区别 | 43 |
| 二、送达 | 44 |

第十一章 立案 / 45

| | |
|--------------------|----|
| 一、立案材料的来源 | 45 |
| 二、立案的条件和立案监督 | 46 |

第十二章 侦查 / 47

| | |
|-----------------|----|
| 一、侦查的司法控制 | 48 |
| 二、主要的侦查手段 | 48 |

第十三章 起诉 / 52

| | |
|----------------|----|
| 一、刑事起诉制度 | 52 |
| 二、不起诉 | 53 |

第十四章 刑事审判概述 / 55

| | |
|-----------------|----|
| 一、刑事审判的特征 | 55 |
| 二、刑事审判的模式 | 56 |
| 三、审判原则 | 57 |

第十五章 第一审程序 / 58

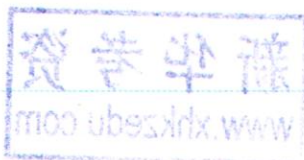
| | |
|--------------|----|
| 一、概念 | 59 |
| 二、法庭审判 | 59 |
| 三、简易程序 | 61 |

第十六章 第二审程序 / 63

| | |
|---------------|----|
| 一、上诉和抗诉 | 63 |
|---------------|----|

| | |
|-----------------|----|
| 二、上诉不加刑原则 | 65 |
|-----------------|----|

第十七章 死刑复核程序 / 67



第十八章 审判监督程序 / 69

| | |
|--------------------------|----|
| 一、一事不再理原则和禁止双重危险原则 | 69 |
| 二、提起审判监督程序的主体及权限 | 70 |
| 三、二审抗诉和再审抗诉的区别 | 71 |

第十九章 执行 / 72

| | |
|---------------|----|
| 一、执行机关 | 73 |
| 二、监外执行 | 73 |
| 三、减刑、假释 | 74 |

第二十章 未成年人刑事案件诉讼程序 / 76

第二十一章 当事人和解的公诉案件诉讼程序 / 80



第二十二章 犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序 / 82

第二十三章 依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序 / 84

第二十四章 涉外刑事诉讼程序与司法协助制度 / 86

| | |
|------------------|----|
| 一、涉外刑事诉讼程序 | 86 |
| 二、刑事司法协助 | 87 |



一、命题的重点

| 近九年来的考点按照分值从高到低排列(前四名) | | |
|------------------------------|--------------------------------------|----------------------------------|
| 2016 年 | (1) 二审程序;(2) 证据;(3) 一审程序;(4) 强制措施 | |
| 2015 年 | (1) 证据;(2) 特别程序;(3) 一审程序;(4) 侦查程序 | |
| 2014 年 | (1) 特别程序;(2) 证据;(3) 一审程序;(4) 侦查程序 | |
| 2013 年 | (1) 侦查程序;(2) 证据;(3) 强制措施;(4) 一审程序 | |
| 2012 年 | (1) 证据;(2) 刑事诉讼法概述;(3) 特别程序;(4) 侦查程序 | |
| 2011 年 | (1) 证据;(2) 一审程序;(3) 死刑复核程序;(4) 二审程序 | |
| 2010 年 | (1) 证据;(2) 一审程序;(3) 执行程序;(4) 审判概述 | |
| 2009 年 | (1) 一审程序;(2) 二审与再审程序;(3) 证据;(4) 执行程序 | |
| 2008 年 | (1) 附带民事诉讼;(2) 一审程序;(3) 证据;(4) 强制措施 | |
| 2016 年司法考试刑事诉讼法考点明细表(共 77 分) | | |
| 章节 | 共计分值 | 考查细目 |
| 刑事诉讼法概述 | 2.25 | 刑事诉讼职能(0.25);刑事诉讼法的独立价值(2) |
| 基本原则 | 1.5 | 保障诉讼参与人的诉讼权利原则(1.5) |
| 刑事诉讼主体 | 0.5 | 被害人的诉讼权利(0.5) |
| 管辖 | 4.5 | 立案管辖(1.5);指定管辖(1);级别管辖、特殊地域管辖(2) |
| 回避 | 0 | |

续表

| | | |
|--------|------|---|
| 辩护与代理 | 3.25 | 辩护人的范围和人数(1);辩护律师的诉讼权利(1);辩护人的特定证据开示义务(1);法律援助辩护(0.25)、 |
| 证据 | 10.5 | 证据的关联性、证据的理论分类、意见证据规则(2);非法证据排除程序(0.5);物证的排除(0.5);辨认笔录的排除(0.5);证人证言、被害人陈述的排除、行政证据向刑事证据的转化(1.5);证明责任的分配(1);证明对象和免证事项(2);电子数据的认定和提取、证据的关联性(2);证人补助(0.5) |
| 强制措施 | 6 | 被取保候审人的义务(1);拘留、逮捕、监视居住(2);逮捕后的羁押必要性审查(1);强制措施的变更和解除(2) |
| 附带民诉 | 2.5 | 附带民事赔偿范围(1);附带民事诉讼原告人的范围、附带民事审理程序(1.5) |
| 期间、送达 | 0.5 | 期间的计算(0.5) |
| 立案 | 2 | 初查手段(2) |
| 侦查程序 | 4.25 | 见证人(0.5);被害方对撤销案件的救济方式(1);辨认(0.5);讯问犯罪嫌疑人、询问被害人、勘查、查封(2.25) |
| 审查起诉程序 | 5.5 | 审查起诉阶段遇到特殊情形的处理方式(1);审查起诉后的处理方式(0.5);检察院补充起诉(4) |
| 审判概述 | 1.75 | 审判原则、审判的特征、审判模式(0.75);公开审判原则(1)、 |
| 一审程序 | 6.5 | 开庭审理(0.25);审判阶段遇到特殊情形的处理方式(1);简易程序(1.75);法庭上对被告人讯问和发问(0.5);庭前会议(3) |
| 二审程序 | 12 | 二审的审理方式(0.5);上诉不加刑、二审的处理方式(11.5) |
| 死刑复核程序 | 1 | 死刑立即执行案件的复核程序(1) |
| 审判监督程序 | 2 | 再审不加刑、审判监督程序的功能和理念(2) |
| 执行程序 | 1.5 | 刑罚的执行机关(1);监外执行、减刑程序(0.5) |

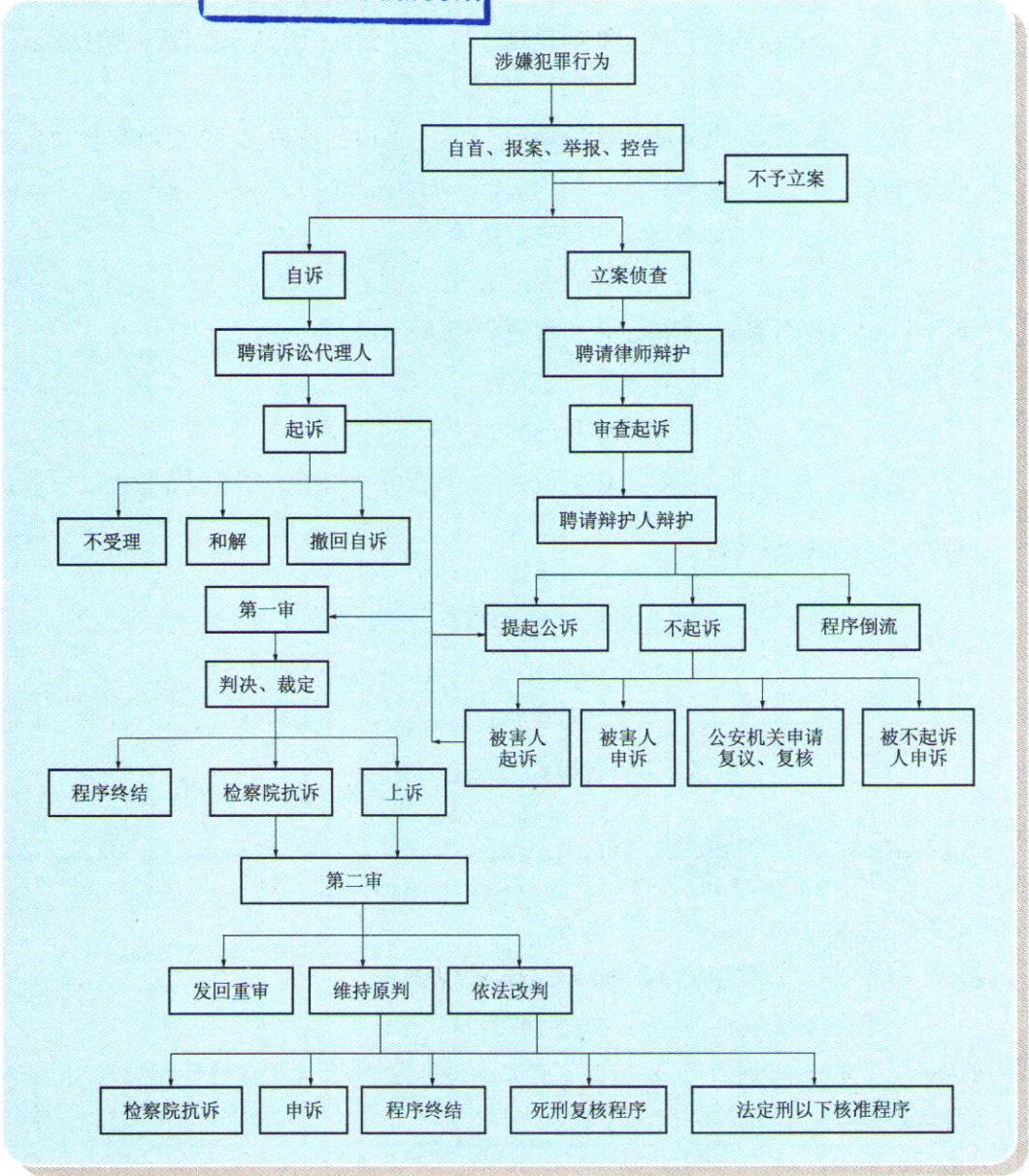
续表

| | | |
|----------|---|--|
| 特别程序 | 4 | 附条件不起诉考察期内应遵守的规定(2);当事人和解的公诉案件诉讼程序适用的条件(1);强制医疗程序的审理程序和处理方式(1) |
| 涉外刑事诉讼程序 | 5 | 境外取得证据的运用(5) |

新华考资

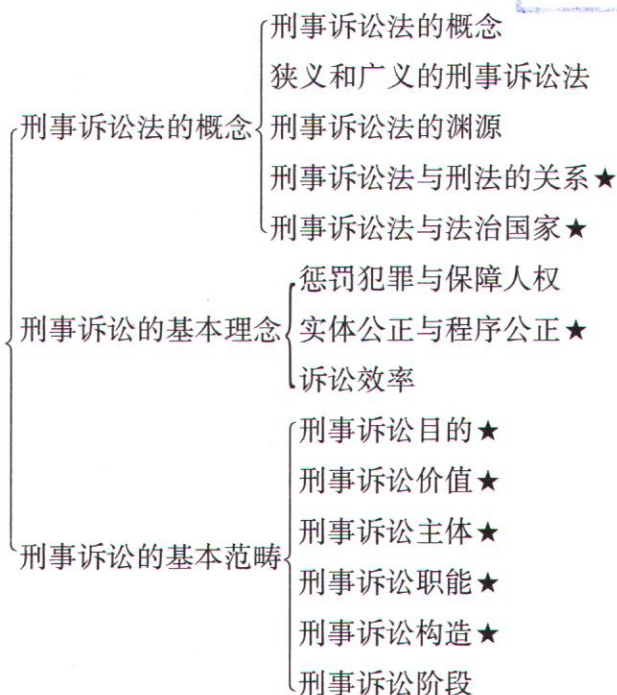
二、刑事诉讼流程图

www.xhkzedu.com



第一章

刑事诉讼法概述



一、刑事诉讼的特征和刑事诉讼法的渊源

表-1

| | |
|------------|--|
| 刑事诉讼的特征 | ①由公检法主持进行; ②是实现国家刑罚权的活动; ③依照法律规定的程序进行; ④在当事人和其他诉讼参与人的参加下进行。 |
| 我国刑事诉讼法的渊源 | ①宪法;②刑事诉讼法典;③有关法律规定;④有关法律解释和规定;⑤地方性法规;⑥国际公约、条约。 |

二、刑事诉讼法与刑法的关系★★

表-2

| | |
|------------------|---|
| 工 具 价 值 | ①通过明确对刑事案件行使侦查权、起诉权、审判权的专门机关,为调查和明确案件事实、适用刑事实体法提供了组织上的保障。 |
| | ②刑事诉讼法通过明确行使侦查权、起诉权、审判权主体的权力与职责及诉讼参与人的权利与义务,为调查和明确案件事实及适用刑事实体法的活动提供了基本构架;同时,由于有明确的活动方式和程序,也为刑事实体法适用的有序性提供了保障。 |
| | ③规定了收集证据的方法与运用证据的规则,证明责任和证明标准,为刑事实体法适用提供证据上的保障。 |
| | ④关于程序系统的设计,可以在相当程度上避免、减少案件实体上的误差。 |
| | ⑤针对不同案件或不同情况设计不同的具有针对性的程序,使得案件处理简繁有别,保证处理案件的效率。 |
| 独 立 价 值 | ①刑事诉讼法所规定的诉讼结构、原则、制度、程序,体现着程序本身的民主、法治、人权精神,也反映出一国刑事司法制度的进步、文明程度,是衡量社会公正的一个极为重要的指标。 |
| | ②刑事诉讼法具有弥补刑事实体法不足并“创制”刑事实体法的功能。 |
| | ③刑事诉讼法具有阻却或影响刑事实体法实现的功能。 |

典型真题



刑事诉讼法的独立价值之一是具有影响刑事实体法实现的功能。下列哪些选项体现了这一功能?(2016/2/64,多选题)

- A. 被告人与被害人达成刑事和解而被法院量刑时从轻处理
- B. 因排除犯罪嫌疑人的口供,检察院作出证据不足不起诉的决定
- C. 侦查机关对于已超过追诉期限的案件不予立案
- D. 只有被告人一方上诉的案件,二审法院判决时不得对被告人判处重于原判的刑罚

三、刑事诉讼法与法治国家的关系

表-3

| | | |
|-------------------|-------------|---|
| ★★ 刑诉法与法治国家的关系 | 刑事诉讼法与法治国家 | <p>①刑事诉讼法在实现法治国家方面的作用,集中体现在与宪法的关系之中。</p> <p>②刑事诉讼法规范和限制国家权力,从而成为保障公民基本人权的基石。而国家权力得以规范行使与公民基本人权和自由得以充分保障,正是法治国家的基本标志。</p> |
| | 刑事诉讼法与宪法的关系 | <p>①一方面体现为其在宪法中的重要地位,以至于宪法关于程序性条款的规定成为法治国家的基本标志。体现法治主义的有关刑事诉讼的<u>程序性条款</u>,构成了各国宪法或宪法性文件中关于人权保障条款的核心。以至于有这种说法:宪法是静态的刑事诉讼法,刑事诉讼法是动态的宪法。</p> <p>②各国刑诉法律规范中有关强制措施,羁押期限,辩护,侦查、审判的原则和程序等规定,都直接体现了宪法或者宪法性文件关于公民人身、住宅、财产不受非法搜查、逮捕、扣押以及犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护等规定的精神。</p> <p>③一方面体现为其在维护宪法制度方面发挥的重要作用。具体而言:其一,要通过刑事诉讼法保证刑法的实施来实现;其二,要通过刑事诉讼法本身的实施来实现。</p> |

典型真题

关于《刑事诉讼法》“尊重和保障人权,保护公民的人身权利、财产权利、民主权利和其他权利”的规定,下列哪一选项是正确的?(2012/2/22,单选题)

- A. 体现了以人为本、保障和维护公民基本权利和自由的理念
- B. 体现了犯罪嫌疑人、被告人权利至上的理念
- C. 体现了实体公正与程序公正并重的理念
- D. 体现了公正优先、兼顾效率的理念

四、刑事诉讼的基本理念★★

表-4

| | |
|-----------|--|
| 惩罚犯罪与保障人权 | <p>惩罚犯罪,是指通过刑事诉讼活动,在准确、及时地查明案件事实真相的基础上,对构成犯罪的被告人公正适用刑法,以抑制犯罪,以及通过刑事程序本身的作用来抑制犯罪。</p> <p>保障人权,是指在通过刑事诉讼惩罚犯罪的过程中,保障公民合法权益不受非法侵犯。具体包括:①无辜的人不受追究;②有罪的人受到公正处罚;③诉讼权利得到充分保障和行使。</p> |
| 程序公与实体公正 | <p>诉讼公正,包括实体公正和程序公正两个方面。实体公正,即结果公正,指案件实体的结局处理所体现的公正。程序公正,指诉讼程序方面体现的公正。</p> |
| 诉讼效率 | <p>诉讼效率指诉讼中所投入的司法资源(包括人力、财力、物力等)与案件处理数量的比例。</p> |

典型真题



下列关于刑事诉讼中程序公正含义的表述哪一项不正确?(2005/2/21,单选题)

- A. 诉讼参与人对诉讼能充分有效地参与
- B. 程序违法能得到救济
- C. 刑事诉讼程序能得到遵守
- D. 刑事诉讼判决结果符合事实真相

新华考资
www.xhkzedu.com

五、刑事诉讼的基本范畴★★

(一)刑事诉讼目的

表-5

| | | |
|------|-----------------------------------|-----------|
| 通说 | 刑事诉讼目的是指国家制定刑法法和进行刑事诉讼活动所期望达到的结果。 | |
| | 根本目的 | 维护社会秩序 |
| | 直接目的 | 惩罚犯罪和保障人权 |
| 其他学说 | 犯罪控制模式与正当程序模式、家庭模式、实体真实主义与正当程序主义 | |

典型真题



在刑事司法实践中坚持不偏不倚、不枉不纵、秉公执法原则,反映了我国刑事诉讼“惩罚犯罪与保障人权并重”的理论观点。如果有观点认为“司法机关注重发现案件真相的立足点是防止无辜者被错误定罪”,该观点属于下列哪一种学说?(2013/2/22,单选题)

- A. 正当程序主义
- B. 形式真实发现主义
- C. 积极实体真实主义
- D. 消极实体真实主义

(二)刑事诉讼价值

表-6

刑事诉讼价值,是指刑事诉讼立法及其实施对国家、社会及其一般成员具有的效用和意义。

| | |
|----|--|
| 秩序 | 其一是通过惩治犯罪,维护社会秩序,即恢复被犯罪破坏的社会秩序以及预防社会秩序被犯罪所破坏;其二是追究犯罪的活动是有序的。 |
| 公正 | 公正刑事诉讼价值中居于核心的地位。刑事诉讼公正价值包括实体公正和程序公正两个方面。 |
| 效益 | 刑事诉讼的效益价值既包括效率,也包括在保证社会生产方面所产生的效益,即刑事诉讼对推动社会经济发展方面的效益。 |

刑事诉讼秩序、公正、效益价值是通过刑事诉讼法的制定和实施来实现的。一方面,刑事诉讼法保证刑法的正确实施,实现秩序、公正、效益价值,这称为刑事诉讼法的工具价值;另一方面,刑事诉讼法的制定和适用本身也在实现着秩序、公正、效益价值,这称为刑事诉讼法的独立价值。

典型真题

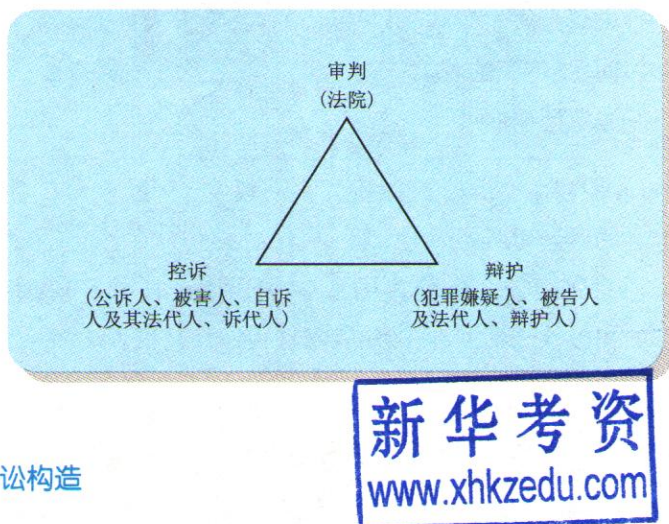


关于刑事诉讼价值的理解,下列哪一选项是错误的?(2015/2/22,单选题)

- A. 公正在刑事诉讼价值中居于核心的地位
- B. 通过刑事程序规范国家刑事司法权的行使,是秩序价值的重要内容
- C. 效益价值属刑事诉讼法的工具价值,而不属刑事诉讼法的独立价值
- D. 适用强制措施遵循比例原则是公正价值的应有之义

(三) 刑事诉讼职能(表-7)

刑事诉讼职能是指根据法律规定,国家专门机关和诉讼参与人在刑事诉讼中所承担的职责、具有的作用和功能。



(四) 刑事诉讼构造

表-8

| | |
|----------|--|
| 刑事诉讼构造 | <p>①刑事诉讼构造是指刑事诉讼法所确立的进行刑事诉讼的基本方式以及专门机关、诉讼参与人在刑事诉讼中形成的法律关系的基本格局,它集中体现为控诉、辩护、审判三方在刑事诉讼中的地位及其相互间的法律关系。</p> <p>②一个国家特定时期的刑事诉讼目的与构造具有内在的一致性,他们都受到当时占主导地位的关于刑事诉讼的法律价值观的深刻影响。</p> |
| 弹劾式诉讼的特征 | <p>①私人追诉;</p> <p>②不告不理;</p> <p>③传唤被告一般由原告自己负责;</p> <p>④原告、被告地位平等,并居于主导地位,法官以仲裁者的身份听取原、被告的诉讼主张、证据及辩论,并据此作出判决;</p> <p>⑤神明裁判。</p> |
| 纠问式诉讼的特征 | <p>①法官集侦查、控诉、审判职能于一身,即使没有被害人或其他人的控告,法官也可以依职权主动追究犯罪;</p> |

续表

| | |
|------------------------|--|
| <p>纠问式诉讼 的特征</p> | <p>②法官负责调查事实、收集证据,侦查和审判秘密进行;</p> <p>③刑讯合法化、制度化;</p> <p>④无论是原告还是被告都不具有现代意义上的当事人的诉讼地位,被害人只是提供线索、引起诉讼的人,被告人处于诉讼客体的地位,是被拷问、被追究的对象;</p> <p>⑤法定证据制度。</p> |
| <p>职权主义诉讼 的特征</p> | <p>(1)职权主义诉讼 将诉讼的主动权委于国家专门机关,适用于实体真实的诉讼目的。</p> <p>(2)职权主义审判模式 的基本特征:①法官居于中心地位;②控辩双方的积极性受到抑制;③法官掌握程序控制权。</p> |
| <p>当事人主义诉讼 的特征</p> | <p>(1)当事人主义诉讼 将开始和推动诉讼的主动权委于当事人,控诉、辩护双方当事人诉讼中居于主导地位,适用于程序上保障人权的诉讼目的。</p> <p>(2)当事人主义审判模式 的基本特征:①法官消极中立;②控辩双方积极主动和平等对抗;③控辩双方共同控制法庭审理的进程。</p> |
| <p>混合式诉讼 的特征</p> | <p>混合当事人主义和职权主义的特征</p> |

典型真题

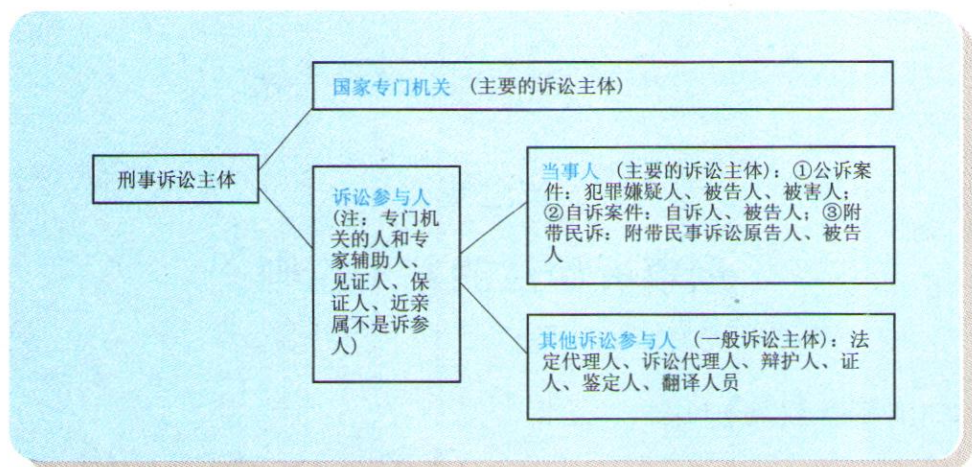


在刑事诉讼中,法官消极中立,通过当事人举证、辩论发现事实真相,并由当事人推动诉讼进程。这种诉讼构造属于下列哪一种类型?(2013/2/23,单选题)

- A. 职权主义
- B. 当事人主义
- C. 纠问主义
- D. 混合主义

(五)刑事诉讼主体(刑诉法第106条)(表-9)

刑事诉讼主体是所有参与刑事诉讼活动,在刑事诉讼中享有一定权利、承担一定义务的国家专门机关和诉讼参与人。其中承担基本诉讼职能的专门机关和当事人是主要的诉讼主体,其他诉讼参与人是一般诉讼主体。



典型真题



下列哪些人是承担控诉职能的诉讼参与人?

- A. 公诉人 B. 自诉人
C. 被害人 D. 控方证人

新华考资

www.xhxxzedu.com

(六) 刑事诉讼阶段

表 - 10

| | |
|------|--|
| 阶段 | ①公诉案件的诉讼阶段:立案→侦查→起诉→审判→执行 ②自诉案件的诉讼阶段:受理→审判→执行 |
| 划分标准 | 各个阶段的直接任务、参加诉讼的机关和个人的构成、诉讼行为的方式、诉讼法律关系、诉讼的总结性文书 |

第二章

刑事诉讼法的基本原则

基本原则概述(概念和特点)

侦查权、检察权、审判权由专门机关行使

办理刑事案件的职权具有
专属性和排他性
享有侦查权的六大机关及其分工
专门机关在办理刑事案件时的
职权分工

严格遵守法律程序★★★

人民法院、人民检察院依法独立行使职权★

分工负责,互相配合,互相制约

人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督★

各民族公民有权使用本民族语言文字进行诉讼

犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护★

未经人民法院依法判决不得确定有罪★

保障诉讼参与人的诉讼权利★

具有法定情形不予追究刑事责任

不予追究刑事责任的六种法定情形★★★
不予追究刑事责任的处理方式★★★

追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法

一、刑事诉讼法的基本原则的概念和特点

表-11

| | |
|----|--|
| 概念 | 刑事诉讼法的基本原则,是指反映刑事诉讼理念和目的的要求,贯穿于刑事诉讼的全过程或者主要诉讼阶段,对刑事诉讼过程具有普遍或者重大指导意义和规范作用,为国家专门机关和诉讼参与人参与刑事诉讼必须遵循的基本行为准则。 |
|----|--|

续表

| | |
|----|---|
| 特点 | <p>①体现刑事诉讼活动的基本规律。而且,有着深厚的法律理论基础和丰富的思想内涵。</p> <p>②必须由法律明确规定。刑事诉讼原则可以由法律明文规定,也可以体现于刑事诉讼法的指导思想、目的、任务、具体制度和程序之中。刑事诉讼法的基本原则必须由法律作出明确规定。刑事诉讼法规定的基本原则包括两大类:一类是一般原则,另一类是刑事诉讼所独有的基本原则。</p> <p>③一般贯穿于刑事诉讼全过程或主要诉讼阶段,具有较普遍的指导意义。</p> <p>④具有法律约束力。</p> |
|----|---|

二、严格遵守法律程序★★★(程序法定原则)(刑诉法第3条第2款)

新华考资
www.xhkzedu.com

表-12

| | |
|-------------|--|
| 程序法定原则的基本要求 | <p>①立法方面的要求,即刑事诉讼程序应当由法律事先明确规定;(有法可依)</p> <p>②司法方面的要求,即刑事诉讼活动应当依据国家法律规定的刑事程序来进行。(有法必依)</p> <p>(在英美法系国家,刑事程序法定原则具体表现为“正当程序”原则。)</p> |
| 严格遵守法律程序含义 | 违背法定程序,将导致程序无效。这里所说的“其他法律”,是指所有与刑事诉讼程序有关的法律。 |

典型真题



关于程序法定,下列哪些说法是正确的?(2015/2/64,多选题)

- A. 程序法定要求法律预先规定刑事诉讼程序
- B. 程序法定是大陆法系国家法定原则的重要内容之一
- C. 英美国家实行判例制度而不实程序法定
- D. 以法律为准绳意味着我国实程序法定

三、未经人民法院依法判决,对任何人都不得确定有罪和无罪推定★

表-13

| | |
|---------------------------------------|--|
| <p>未经人民法院依法判决,</p> <p>对任何人都不得确定有罪</p> | <p>①明确规定了确定被告人有罪的权力由人民法院统一行使,其他任何机关、团体和个人都无权行使。</p> <p>②人民法院判决被告人有罪,必须严格依照法定程序,在保障被告人享有充分的辩护权的基础上,依法组成审判庭进行公正、公开的审理。</p> |
|---------------------------------------|--|

续表

| | |
|------|-------------------------|
| 无罪推定 | 任何人,在未经依法确定有罪以前,应假定其无罪。 |
|------|-------------------------|

四、保障诉讼参与人的诉讼权利原则(刑诉法第14条)

表-14

| | |
|----------------|---|
| 保障诉讼参与人的诉讼权利原则 | 诉讼权利是诉讼参与者享有的法定权利,法律予以保护,公安司法机关不得以 任何方式 加以 剥夺 。 |
| | 公安司法机关有 义务保障 诉讼参与者充分行使诉讼权利。 |
| | 诉讼参与者在享有诉讼权利的同时,还应当 承担 法律规定的 诉讼义务 。 |

典型真题

新华考资
www.xhkzedu.com

关于保障诉讼参与人的诉讼权利原则,下列哪些选项是正确的?(2016/2/65,多选题)

- A. 是对《宪法》和《刑事诉讼法》尊重和保障人权的具体化
- B. 保障诉讼参与人的诉讼权利,核心在于保护犯罪嫌疑人、被告人的辩护权
- C. 要求诉讼参与者在享有诉讼权利的同时,还应承担法律规定的诉讼义务
- D. 保障受犯罪侵害的人的起诉权和上诉权,是这一原则的重要内容

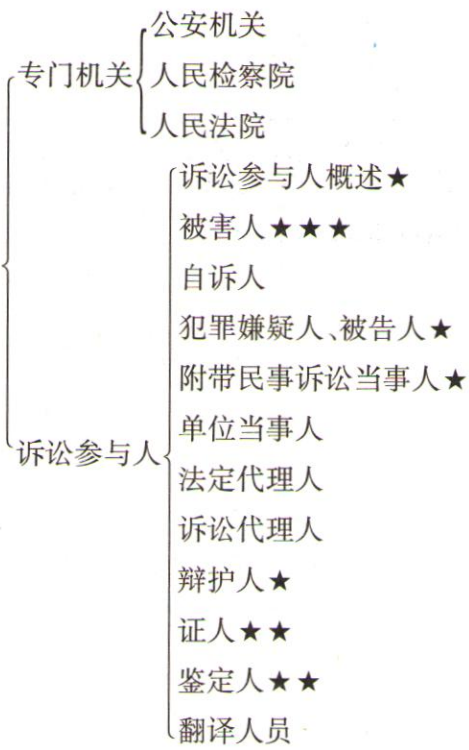
五、具有法定情形不予追究刑事责任★★★(刑诉法第15条)

表-15

| 情形 \ 阶段 | 立案 | 侦查 | 审查起诉 | 审判 |
|-----------------------------|-------------|------|------|------------|
| 情节 显著轻微 ,危害不大,不认为是犯罪 | 不立案/不受理 | 撤销案件 | 不起诉 | 宣告无罪 |
| 犯罪已过 追诉时效 期限的 | 不立案/不受理 | 撤销案件 | 不起诉 | 终止审理 |
| 经 特赦 令赦免的 | 不立案/不受理 | 撤销案件 | 不起诉 | 终止审理 |
| 告诉才处理的, 没有告诉或者撤回告诉 | 退回人民检察院/不受理 | —— | —— | 终止审理 |
| 犯罪嫌疑人、被告人 死亡 的 | 不立案/不受理 | 撤销案件 | 不起诉 | 终止审理或者宣告无罪 |
| 其他 免于刑事责任 的 | 不立案/不受理 | 撤销案件 | 不起诉 | 终止审理 |

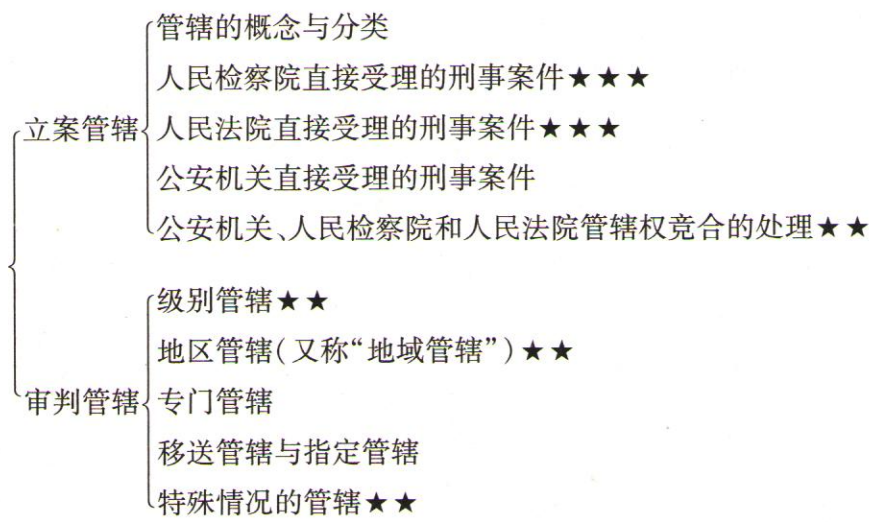
第三章 |

刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人

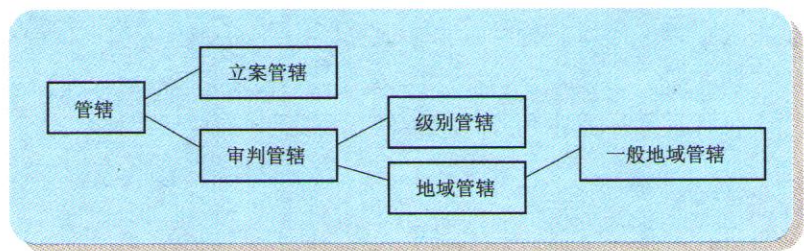


| 表 - 16 | |
|--------|---|
| 诉讼参与人 | 诉讼参与人 是指在刑事诉讼过程中享有一定诉讼权利,承担一定诉讼义务的除国家专门机关工作人员以外的人。 |
| 当事人 | 当事人 是指与案件的结局有着直接利害关系,对刑事诉讼进程发挥着较大影响作用的诉讼参与人。诉讼参与人要成为当事人必须同时具备两项条件:①与案件的最终结局有直接的利害关系;②当事人必须在诉讼中拥有较广泛的诉讼权利,并能对诉讼过程和诉讼结局发挥比其他诉讼参与人更大的影响。 |

第四章 | 管 辖



刑事诉讼管辖示意图



一、管辖的概念

表 - 17

| | |
|----|--|
| 管辖 | 我国刑事诉讼中的管辖,是指公安机关、检察机关和审判机关等在直接受理刑事案件上的权限划分以及审判机关系统内部在审理第一审刑事案件上的权限划分。 |
|----|--|

二、立案管辖

(一)概念

表 - 18

| | |
|------|---|
| 立案管辖 | 立案管辖,是指人民法院、人民检察院和公安机关之间,在直接受理刑事案件范围上的权限划分。 |
|------|---|

(二)人民检察院直接受理的刑事案件★★★(《高检规则》第8条)

表 - 19

| 种类(四种) | 具体罪名和特征 |
|--------------------------------------|---|
| ①贪污贿赂罪 | 行贿罪和介绍贿赂罪的主体为一般主体,其他罪多为特殊主体。 |
| ②渎职罪 | 渎职罪的主体为国家机关工作人员 |
| ③国家机关工作人员利用职权实施的危害人身权利和民主权利的犯罪(7种) | 非法拘禁案;非法搜查案;刑讯逼供案;暴力取证案;虐待被监管人案;报复陷害案;破坏选举案。 |
| ④国家机关工作人员利用职权实施的其他重大犯罪,经省级以上人民检察院决定。 | ①主体:国家机关工作人员 ②行为特征:利用职权 ③程序:省级以上人民检察院决定 |

典型真题



孙某系甲省乙市海关科长,与走私集团通谋,利用职权走私国家禁止出口的文物,情节特别严重。关于本案管辖,下列哪些选项是正确的?(2015/2/67,多选题)

- A. 可由公安机关立案侦查
- B. 经甲省检察院决定,可由检察院立案侦查
- C. 甲省检察院决定立案侦查后可根据案件情况自行侦查
- D. 甲省检察院决定立案侦查后可根据案件情况指定甲省丙市检察院侦查

(三) 人民法院直接受理的刑事案件★★★(《高法解释》第1条)

表-20

| 种类(三种) | 具体罪名和特征 |
|---|--|
| 纯自诉:告诉才处理的(四类五罪) | ①侮辱、诽谤案(危害社会秩序和国家利益的除外); ②暴力干涉婚姻自由案(致人死亡的除外); ③虐待案(致人重伤或死亡的;被害人没有能力告诉,或者因受到强制、威吓无法告诉的除外); ④侵占案。 |
| 自诉与公诉交叉:被害人有证据证明的轻微刑事案件(8种,《高法解释》第1条2款) | ①故意伤害案(轻伤害)(刑法第234条第1款规定); ②非法侵入住宅案(刑法第245条规定); ③侵犯通信自由案(刑法第252条规定); ④重婚案(刑法第258条规定); ⑤遗弃案(刑法第261条规定); ⑥生产、销售伪劣商品案(刑法分则第3章第1节规定的,但是严重危害社会秩序和国家利益的除外); ⑦侵犯知识产权案(刑法分则第3章第7节规定的,但是严重危害社会秩序和国家利益的除外); ⑧属于刑法分则第四章、第五章规定的,对被告人可能判处三年有期徒刑以下刑罚的案件。 对上列八项案件,既可公诉又可自诉;被害人直接向人民法院起诉的,人民法院应当依法受理。对其中证据不足、可以由公安机关受理的,或者认为对被告人可能判处三年以上有期徒刑以上刑罚的,应当告知被害人向公安机关报案,或者移送公安机关立案侦查。 |
| 公诉转自诉 | ①被害人有证据证明; ②被犯人身权利、财产权利; ③被告人的行为应当依法追究刑事责任; ④被害人有证据证明曾经提出控告,但公安机关、检察院不予追究被告人刑事责任。 |

典型真题



甲偷偷将乙家的一群羊赶走卖掉,获得赃款 3000 元。乙向法院起诉,并提供了足以证明甲盗窃的证据,要求追究甲盗窃罪的刑事责任。法院应采用下列哪一做法处理此案?(2008 延考/2/29,单选题)

- A. 裁定不予受理
B. 告知乙向公安机关控告
C. 先受理,然后移送公安机关处理
D. 依法受理

三、审判管辖

(一)概念

表-21

| | |
|------|--|
| 审判管辖 | 审判管辖,是指各级人民法院之间、同级人民法院之间、普通人民法院与专门人民法院之间、各专门人民法院之间在审判 第一审 刑事案件上的职权划分。 |
| 级别管辖 | 级别管辖,是指 各级人民法院之间 在审判第一审刑事案件上的权限分工。 |
| 地域管辖 | 地域管辖,又称为地区管辖,是指 同级人民法院之间 ,在 审判第一审刑事案件 上的权限划分。 |
| 移送管辖 | 移送管辖,是指本来受理案件的人民法院,出于实践中某些特殊情况的需要,将案件移送其他法院管辖。 |
| 指定管辖 | 指定管辖,是指当 管辖不明或者有管辖权的法院不宜行使管辖权 时,由上级人民法院以指定的方式确定案件的管辖。 |
| 专门管辖 | 专门管辖是专门人民法院与普通人民法院之间,各种专门人民法院之间以及各专门人民法院系统内部在受理第一审刑事案件上的权限分工。 |

(二)级别管辖(刑诉法第 19-22 条)

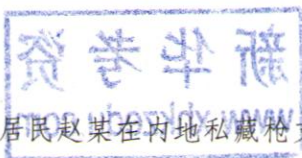
表-22

| 法 院 | 管辖的范围 |
|--------|---------------------|
| 最高人民法院 | 全国性的重大刑事案件 |
| 高级人民法院 | 全省(自治区、直辖市)性的重大刑事案件 |

续表

| | |
|-----------|---|
| ★★★中级人民法院 | ①危害 国家安全、恐怖活动 案件;②可能判处 死刑、无期徒刑 的;(刑诉法第20条)③违法所得的 没收 案件(刑诉法第281条) |
| 基层人民法院 | 除上级人民法院管辖的以外 |

典型真题



美国人杰克与香港居民赵某在内地私藏枪支、弹药,公安人员查缉枪支、弹药时,赵某以暴力方法阻碍公安人员依法执行职务。下列哪一说法是正确的?(2011/2/23,单选题)

- A. 全案由犯罪地的基层法院审判,因为私藏枪支、弹药罪和妨碍公务罪都不属于可能判处无期徒刑以上刑罚的案件
- B. 杰克由犯罪地中级法院审判,赵某由犯罪地的基层法院审判
- C. 杰克由犯罪地中级法院审判,赵某由中级法院根据具体案件情况而决定是否交由基层法院审判
- D. 全案由犯罪地的中级法院审判



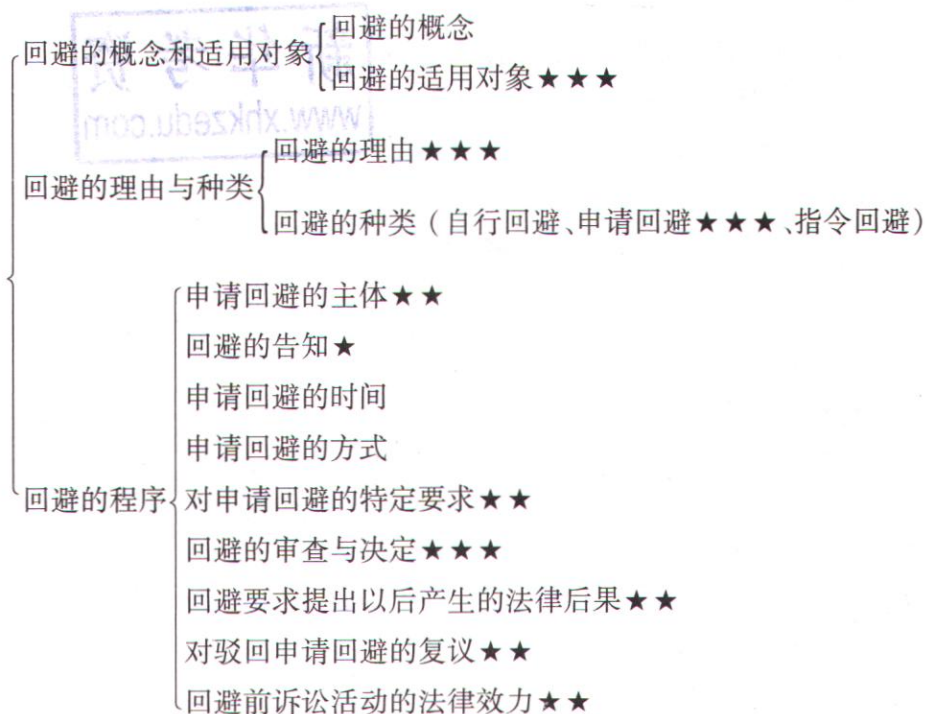
(三)地域管辖★★(刑诉法第24-25条)

表-23

| 原 则 | 注意事项 | |
|---|----------------------------|---|
| 以 犯罪地 法院管辖为主, 被告人居住地 法院管辖为辅。 | 犯罪地 | 犯罪地包括 犯罪行为发生地 和 犯罪结果发生地 。(《六机关规定》第2条) |
| | 被告人居住地 | ①被告人的户籍地为其居住地。经常居住地与户籍地不一致的, 经常居住地 为其居住地。经常居住地为 被告人被追诉前已连续居住一年以上的地方 ,但 住院就医 的除外。 ②被告单位 登记的住所地 为其居住地。主要营业地或者主要办事机构所在地与登记的住所地不一致的, 主要营业地或者主要办事机构所在地 为其居住地。(《高法解释》第3条) |
| 以 最初受理 的法院审判为主, 主要犯罪地 法院审判为辅。 | ①民事诉讼(最先立案) ②行政诉讼(最先立案) | |

第五章

新华考资
www.xhkzedu.com



一、回避的概念

表 - 24

| | |
|----|---|
| 回避 | <p>刑事诉讼中的回避,是指根据刑事诉讼法和有关法律的规定,侦查人员、检察人员、审判人员以及书记员、翻译人员和鉴定人等同案件有法定利害关系或者其他可能影响案件公正处理的关系,因而不得参与该案诉讼活动的一项诉讼制度。</p> |
|----|---|

二、回避的种类与程序★★★(刑法第28、30、31条;《高法解释》第

26-34条)

(一)回避的种类

表-25

| | |
|------|--|
| 自行回避 | 自行回避是指审判人员、检察人员、侦查人员等在刑事诉讼中遇有法定的回避情形时,主动要求退出诉讼活动的制度。 |
| 申请回避 | 申请回避是指当事人及其法定代理人、辩护人和诉讼代理人认为审判人员、检察人员、侦查人员等有法定应当回避的情形时,向人民法院、人民检察院或者公安机关等提出申请,要求他们退出诉讼活动的制度。 |
| 指令回避 | 指令回避是指审判人员、检察人员、侦查人员等遇有法定的回避情形时,没有自行回避,当事人等也没有申请回避,其所在机关的有关组织或负责人可以依职权命令其退出案件诉讼活动的制度。 |

(二)申请回避的程序

表-26

| | |
|-----------|---|
| 申请主体 | 当事人及其法定代理人、辩护人、诉讼代理人 |
| 申请期间 | 诉讼的任何阶段 |
| 申请方式 | 书面或者口头(不论是检察人员、审判人员自行申请回避,还是当事人等申请办案人员回避) |
| 决定主体 | ①院长:审判人员、法院书记员、翻译人员、鉴定人; ②检察长:检察人员、检察院书记员、以及检察院聘请或指派的鉴定人、翻译人员; ③侦查机关负责人:侦查人员以及由其指派或聘请的翻译人员、鉴定人; ④机关决定:审委会决定院长、检委会决定检察长和侦查机关负责人。 |
| 申请的 效果 | ①非法定情况的,法庭当庭驳回,并不得复议。(《高法解释》第30条) ②提出回避申请——(审查期间)——作出回避与否的决定,申请复议一次——(复议期间)——复议决定。 ③申请复议一次的主体:被驳回回避申请的当事人及其法定代理人、辩护人、诉讼代理人(接到决定时)。(《高法解释》第30条) ④审查期间原则上程序停止,但侦查程序例外。 |

续表

| | |
|-----------|--|
| 申请的 效果 | <p>⑤复议期间,诉讼活动不停止。</p> <p>⑥符合法定情形而回避的检察人员,在回避决定作出以前所取得的证据和进行的诉讼行为是否有效,由检察委员会或者检察长根据案件具体情况决定。 (《高检规则》第31条)</p> |
|-----------|--|

典型真题



1、甲涉嫌刑讯逼供罪被立案侦查。甲以该案侦查人员王某与被害人存在近亲属关系为由,提出回避申请。对此,下列哪一选项是错误的?(2010/2/21,单选题)

- A. 王某可以口头提出自行回避的申请
- B. 作出回避决定以前,王某不能停止案件的侦查工作
- C. 王某的回避由公安机关负责人决定
- D. 如甲的回避申请被驳回,甲有权申请复议一次

2、未成年人小付涉嫌故意伤害袁某,袁某向法院提起自诉。小付的父亲委托律师黄某担任辩护人,袁某委托其在法学院上学的儿子担任诉讼代理人。本案中,下列哪些人有权要求审判人员回避?(2015/2/68,多选题)

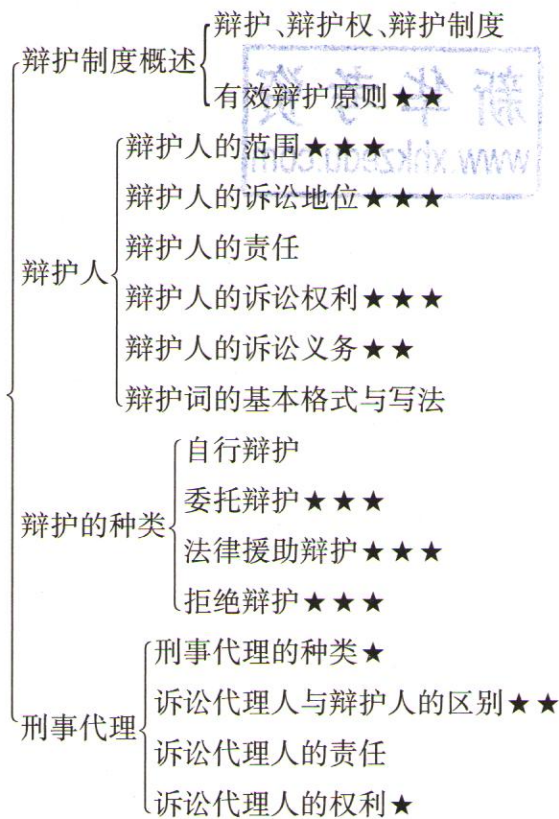
- A. 黄某
- B. 袁某
- C. 袁某的儿子
- D. 小付的父亲

第六章

辩护和代理

新华考资

www.xhkzedu.com



一、基本概念

| 表 - 27 | |
|--------|---|
| 辩护权 | 辩护权是法律赋予受到刑事追诉的人针对所受到的指控进行反驳、辩解和申辩,以维护其合法权益的一种诉讼权利。 |
| 自行辩护 | 自行辩护是指犯罪嫌疑人、被告人自己针对指控进行反驳、申辩和辩解的行为。 |

续表

| | |
|--------|---|
| 委托辩护 | 委托辩护是指犯罪嫌疑人、被告人依法委托律师或其他公民担任辩护人,协助其进行辩护。 |
| 法律援助辩护 | 法律援助辩护是指犯罪嫌疑人、被告人及其近亲属因经济困难或者其他原因没有委托辩护人而向法律援助机构申请的,或者具备法定情形时由公检法机关直接通知法律援助机构,由法律援助机构指派律师为其提供辩护。 |
| 代理 | 刑事诉讼中的代理,是指代理人接受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、附带民事诉讼的当事人及其法定代理人的委托,以被代理人的名义参加诉讼,由被代理人承担代理行为的法律后果的一项诉讼活动。 |

新华考资

www.xhkzedu.com

二、辩护人的诉讼地位★★(刑诉法第35条)

表-28

| | | |
|--|---|---------------------|
| 诉讼地位 | ①独立的诉讼参与人 | 依事实和法律进行辩护。 |
| | | 独立于犯罪嫌疑人、被告人、公、检、法。 |
| | ②所维护的是犯罪嫌疑人、被告人的诉讼权利和其他合法权益,而不是非法权益。 | |
| | ③犯罪嫌疑人、被告人合法权益的专门维护者。 | |
| 注意:辩护权是犯罪嫌疑人、被告人最基本的诉讼权利;在任何情况下,对任何犯罪嫌疑人、被告人都不得以任何理由限制或剥夺其辩护权。公检法机关有义务保障犯罪嫌疑人、被告人享有辩护权,体现在:告知义务;为犯罪嫌疑人、被告人提供辩护的条件。 | | |
| 有效辩护原则 | <p>有效辩护原则是辩护权的体现,也是对辩护权的保障;辩护应当对保护犯罪嫌疑人、被告人的权利具有实质意义,而不仅仅是形式上的,这就是有效辩护原则的基本要求。</p> <p>有效辩护原则应包括以下几方面的内容:</p> <p>①犯罪嫌疑人、被告人作为刑事诉讼的当事人在整个诉讼过程中应当享有充分的辩护权。</p> <p>②允许犯罪嫌疑人、被告人聘请合格的能够有效履行辩护职责的辩护人为其辩护,这种辩护同样应当覆盖从侦查到审判甚至执行阶段的整个刑事诉讼过程。(委托辩护中的体现)</p> | |

续表

| | |
|--------|--|
| 有效辩护原则 | ③国家应当保障犯罪嫌疑人、被告人 自行辩护权 的充分行使,并通过设立 法律援助制度 确保犯罪嫌疑人、被告人能够获得 符合最低标准并具有实质意义的律师帮助 。(自行辩护和法律援助辩护中的体现) |
|--------|--|

典型真题

1、关于律师担任刑事案件被告人的辩护人,下列哪些选项是正确的?(2007/2/66,多选题)

- A. 辩护人不是被告人的代言人
- B. 辩护人应当维护被告人的合法权益
- C. 辩护人须按照被告人的要求作无罪辩护
- D. 辩护人有权独立发表辩护意见

2、关于有效辩护原则,下列哪些理解是正确的?(2015/2/69,多选题)

- A. 有效辩护原则的确立有助于实现控辩平等对抗
- B. 有效辩护是一项主要适用于审判阶段的原则,但侦查、审查起诉阶段对辩护人权利的保障是审判阶段实现有效辩护的前提
- C. 根据有效辩护原则的要求,法庭审理过程中一般不应限制被告人及其辩护人发言的时间
- D. 指派没有刑事辩护经验的律师为可能被判处无期徒刑、死刑的被告人提供法律援助,有违有效辩护原则

三、辩护人的诉讼权利和诉讼义务

(一)辩护律师与非律师辩护人诉讼权利之比较

| 表 - 29 - 1 | | |
|-----------------------|--|------------|
| 辩护人的诉讼权利 | 辩护律师 | 非律师辩护人 |
| ★★★阅卷权 (刑诉法第 38 条) | 无需检察院、法院许可 | 须经检察院、法院许可 |
| | 阅卷的范围:自人民检察院对案件审查起诉之日起,可以查阅、摘抄、复制 本案的案卷材料 | |

续表

| | |
|--------------------------------------|--|
| <p>★★★会见、通信权 (刑事诉讼法第 37 条)</p> | <p>无需检察院、法院许可(与在押或被监视居住的犯罪嫌疑人、被告人会见通信)</p> <p>须经检察院、法院许可</p> <p>①辩护律师持“三证”(律师执业证书、律师事务所证明和委托书或者法律援助公函),即可行使会见权。(刑事诉讼法第 37 条)</p> <p>②辩护律师要求会见在押的犯罪嫌疑人、被告人的,看守所应当及时安排会见,至迟不得超过 48 小时。(刑事诉讼法第 37 条)</p> <p>③危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、特别重大贿赂犯罪案件,在侦查期间,辩护律师会见在押(或被监视居住)的犯罪嫌疑人,应当经侦查机关许可。上述案件,侦查机关应当事先通知看守所。(刑事诉讼法第 37 条)因有碍侦查或者可能泄露国家秘密的情形,侦查机关可不许可会见。</p> <p>④辩护律师会见在押(或被监视居住)的犯罪嫌疑人、被告人(被监视居住的犯罪嫌疑人、被告人),可以了解案件有关情况,提供法律咨询等;自案件移送审查起诉之日起,可以向犯罪嫌疑人、被告人核实有关证据。(刑事诉讼法第 37 条)</p> <p>⑤辩护律师会见在押(或被监视居住)的犯罪嫌疑人、被告人时不被监听。(刑事诉讼法第 37 条)办案机关不得派员在场。</p> |
| <p>★★★调查取证权 (刑事诉讼法第 39、41 条)</p> | <p>①亲自取证的主体:辩护律师。</p> <p>②调取的方式:亲自收集;或者申请检察院、法院收集。</p> <p>③亲自取证:A、向控方证人(被害人及其近亲属以及被害人提供的证人)取证,需过两关;B、向辩方证人取证,需过一关。(刑事诉讼法第 41 条)</p> <p>④申请调取无罪、罪轻证据:辩护人认为在侦查、审查起诉期间公安机关、检察院收集的证明犯罪嫌疑人、被告人无罪或者罪轻的证据材料未提交的,有权申请检察院、法院调取。(刑事诉讼法第 39 条)</p> |

(二)辩护人的诉讼义务

表 - 29 - 2

| | |
|----------------------|--|
| <p>特定证据 开示义务</p> | <p>辩护人收集的有关犯罪嫌疑人不在犯罪现场、未达到刑事责任年龄、属于依法不负刑事责任的精神病人的证据,应当及时告知公安机关、人民检察院。(刑事诉讼法第 40 条)</p> |
|----------------------|--|

续表

| | |
|-------------------|--|
| 保密义务 | 辩护律师对在执业活动中知悉的委托人的有关情况和信息,有权予以保密。但是,辩护律师在执业活动中知悉委托人或者其他人员,准备或者正在实施危害国家安全、公共安全以及严重危害他人人身安全的犯罪的,应当及时告知司法机关。(刑诉法第46条) |
| 不得破坏证据和干扰诉讼活动 | 辩护人或者其他任何人,不得帮助犯罪嫌疑人、被告人隐匿、毁灭、伪造证据或者串供,不得威胁、引诱证人作伪证以及进行其他干扰司法机关诉讼活动的行为。违反上述规定的,应当依法追究法律责任。(刑诉法第42条) |
| ★★★ 追究辩护人犯罪的程序 | ①辩护人涉嫌犯罪的,应当由办理辩护人所承办案件的侦查机关以外的侦查机关办理。(同案侦查机关回避) ②辩护人是律师的,应当及时通知其所在的律师事务所或者所属的律师协会。(刑诉法第42条) |

典型真题



根据《刑事诉讼法》的规定,辩护律师收集到的下列哪一证据应及时告知公安机关、检察院?(2016/2/27,单选题)

- A. 强奸案中被害人系精神病人的证据
- B. 故意伤害案中犯罪嫌疑人系正当防卫的证据
- C. 投放危险物质案中犯罪嫌疑人案发时在外地出差的证据
- D. 制造毒品案中犯罪嫌疑人犯罪时刚满16周岁的证据

四、诉讼代理人与辩护人的区别

表-30

| 区别点 | 诉讼代理人 | 辩护人 |
|-------|---|--------------------|
| 地位 | 非独立诉讼参与人 | 独立的诉讼参与人 |
| 代理的依据 | 被代理人的意思 | 事实和法律 |
| 职能 | 控诉 | 辩护 |
| 资格 | 相同 | |
| 委托人 | 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,自诉人及其法定代理人 | 犯罪嫌疑人、被告人及其监护人、近亲属 |

续表

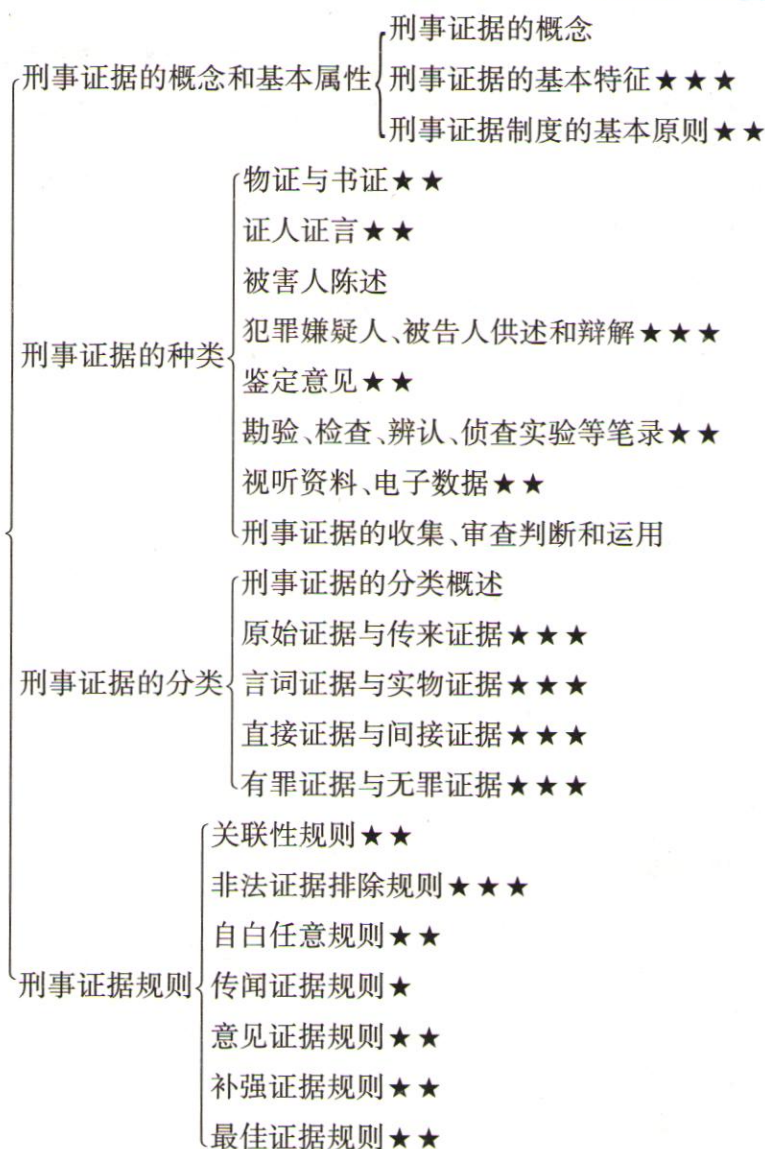
| | | |
|-------|-------------------------------------|---|
| 产生的时间 | ①公诉案件:审查起诉之日起; ②自诉案件:随时(刑诉法第44条) | ①公诉案件:自被侦查机关第一次讯问或者采取强制措施之日 ③自诉案件:随时 |
| 诉讼权利 | 二者基本相同 | |

典型真题



在张某故意毁坏李某汽车案中,张某聘请赵律师为辩护人,李某聘请孙律师为诉讼代理人。关于该案辩护人和诉讼代理人,下列哪一选项是正确的?(2010/2/22,单选题)

- A. 赵律师、孙律师均自案件移送审查起诉之日起方可接受委托担任辩护人、诉讼代理人
- B. 赵律师、孙律师均有权申请该案的审判人员和公诉人员回避
- C. 赵律师可在审判中向张某发问,孙律师无权向张某发问
- D. 赵律师应以张某的意见作为辩护意见,孙律师应以李某的意见为代理意见



| | |
|----------|-----------|
| { 刑事诉讼证明 | 刑事诉讼证明的特征 |
| | 证明对象★★★ |
| | 证明责任★★★ |
| | 证明标准★★★ |

一、证据的概念★（刑诉法第48条）

表-31

| | |
|----|---|
| 概念 | 证据,是指以法律规定的形式表现出来的能够证明案件真实情况的材料。 |
| 理解 | <p>(1) 刑事证据本身是一种客观存在的材料;</p> <p>(2) 刑事证据是证明案件真实情况的根据和认定案件事实的手段;</p> <p>(3) 刑事证据必须符合法律规定的八种表现形式。</p> <p>证据包括:①物证;②书证;③证人证言;④被害人陈述;⑤犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解;⑥鉴定意见;⑦勘验、检查、辨认、侦查实验等笔录;⑧视听资料、电子数据。(刑诉法第48条)</p> |

二、证据的基本特征★★

表-32

| 特 征 | 含 义 |
|-----|---|
| 客观性 | 客观存在的事实,不是人的主观猜测和虚假的东西。 |
| 关联性 | <p>诉讼证据与案件的待证事实之间存在客观的联系。</p> <p>★★不具有关联性的证据。(类似行为、品格证据、特定的诉讼行为、特定的事实行为、被害人过去的行为)</p> |
| 合法性 | <p>①证据的形式应合法(刑诉法第48条);(警犬辨认、心理测试结论等不具备合法性)</p> <p>②证据提供、收集和审查的程序应合法。</p> |

三、刑事证据制度的基本原则★★

表-33

| 原 则 | 含义和体现 |
|--------|--|
| 证据裁判原则 | <p>含义 是指对于案件事实的认定,必须有相应的证据予以证明。没有证据或者证据不充分,不能认定案件事实。</p> |

续表

| | | |
|--------|----|--|
| 证据裁判原则 | 体现 | ①认定案件事实 必须依靠证据 ,没有证据不能认定案件事实;②用于认定案件事实的证据必须 具有证据能力 ,即具有证据资格;③用于定案的证据必须是法庭上 查证属实的证据 ,除非法律另有规定。 |
| 自由心证原则 | 含义 | 是指证据的取舍、证据的 证明力 大小以及 对案件事实的认定规则 等,法律不预先加以明确规定,而由裁判主体按照自己的良心、理性形成内心确信,以此作为对案件事实认定的一项证据原则。 |
| | 体现 | 自由心证原则包含两方面的内容,一是 自由判断 ,二是 内心确信 。 |

四、证据的法定种类★★★

表-34

| | |
|-----------------|--|
| 物证 | 物证是指证明案件真实情况的一切 物品和痕迹 。 |
| 书证 | 书证是指以记载的 内容 和反映的 思想 来证明案件真实情况的书面材料或其他物质材料。 |
| 证人证言 | 证人证言是指 证人 就其所了解的案件情况向 公安司法机关 所作的陈述。 |
| 被害人陈述 | 被害人陈述是指刑事 被害人 就其受害情况和其他与案件有关的情况向 公安司法机关 所作的陈述。 |
| 犯罪嫌疑人、被告人的供述和辩解 | 犯罪嫌疑人、被告人的供述和辩解是指犯罪嫌疑人、被告人就有关案件的情况向侦查、检察和审判人员所作的陈述,通常称为 口供 。它的内容主要包括犯罪嫌疑人、被告人承认自己 有罪 的 供述 和说明自己 无罪 、 罪轻 的 辩解 。 |
| 鉴定意见 | 鉴定意见是指 公安司法机关 为了解决案件中某些专门性问题, 指派或聘请 具有这方面 专门知识和技能 的人,进行鉴定后所作的书面意见。 |
| 勘验笔录 | 勘验笔录是指 办案人员 对与犯罪有关的 场所、物品、尸体 等进行勘查、检验后所作的记录。 |
| 视听资料、电子数据 | 视听资料、电子数据是指以 录音、录像、电子计算机或其他高科技设备 所存储的信息证明案件真实情况的资料。 |

典型真题



下列哪些证据属于书证?(2005/2/69,多选题)

A. 某强奸案,在犯罪嫌疑人住处收集的笔记本,其中记载着其作案经过及对被害人

的描述

- B. 某贪污案,为查明帐册涂改人而进行鉴定的笔迹
- C. 某故意伤害案,证人书写的书面证词
- D. 某走私淫秽物品案,犯罪嫌疑人非法携带的淫秽书刊

新华考资
www.xhkzedu.com

五、证据的理论分类

表-35

| 划分标准 | 种 类 | |
|---------------|---|---|
| 证据材料的来源 | 原始证据(凡是来自原始出处,即直接来源于案件事实的证据材料,是原始证据。) | 传来证据(凡是不是直接来源于案件事实,而是从间接的非第一来源获得的证据材料,称为传来证据。) |
| 证据与案件主要事实证明关系 | 直接证据(直接证据是能够单独、直接证明案件主要事实的证据。) | 间接证据(间接证据是不能单独、直接证明刑事案件主要事实,需要与其他证据相结合才能证明的证据。) |
| 证据的表现形式 | 言词证据(凡是表现为人的陈述,即以言词作为表现形式的证据,是言词证据。) | 实物证据(凡是表现为物品、痕迹和以其内容具有证据价值的书面文件,即以实物作为表现形式的证据,是实物证据。) |
| 与证明被告人有罪的关系 | 有罪证据(凡是能够证明犯罪事实存在和犯罪行为系犯罪嫌疑人、被告人所为的证据,是有罪证据。) | 无罪证据(凡是能够否定犯罪事实存在,或者能够证明犯罪嫌疑人、被告人未实施犯罪行为的证据,是无罪证据。) |

典型真题

甲涉嫌盗窃室友乙存放在储物柜中的笔记本电脑一台并转卖他人,但甲辩称该电脑系其本人所有,只是暂存于乙处。下列哪一选项既属于原始证据,又属于直接证据?(2015/2/25,单选题)

- A. 侦查人员在乙储物柜的把手上提取的甲的一枚指纹
- B. 侦查人员在室友丙手机中直接提取的视频,内容为丙偶然拍下的甲打开储物柜取走电脑的过程
- C. 室友丁的证言,内容是曾看到甲将一台相同的笔记本电脑交给乙保管

D. 甲转卖电脑时出具的现金收条

六、刑事证据规则★★★

表 - 36

| | |
|----------|--|
| 关联性规则 | <p>①没有关联性的证据不具有可采性,但具有关联性的证据未必都具有可采性,仍有可能出于利益考虑,或者由于某种特殊规则,而不具有可采性。</p> <p>②证据的关联性是证据证明力的原因。所谓证明力,也就是证据对证明案件事实的证明作用,也就是证据对证明案件事实的价值。证据对案件事实有无证明力以及证明力的大小,取决于证据本身与案件事实有无联系以及联系的紧密、强弱程度。</p> |
| 非法证据排除规则 | <p>(1)非法的供述——刑讯逼供等。</p> <p>(2)非法的证人证言、被害人陈述——暴力、威胁等。</p> <p>(3)非法的物证、书证——①不符合法定程序;②可能严重影响司法公正的;③不能补正或者作出合理解释。</p> |
| 补强证据规则 | <p>(1)补强证据规则,是指为了防止误认定事实或发生其他危险性,而在运用某些证明力显然薄弱的证据认定案情时,必须有其他证据补强其证明力,才能被法庭采信为定案根据。</p> <p>(2)一般来说,在刑事诉讼中需要补强的不仅包括被追诉人的供述,而且包括证人证言、被害人陈述等特定证据。</p> <p>(3)补强证据必须满足以下条件:①补强证据必须具有证据能力;②补强证据本身必须具有担保补强对象真实的能力;③补强证据必须具有独立的来源。</p> |
| 传闻证据规则 | <p>(1)根据传闻证据规则,即如无法定理由,任何人在庭审期间以外及庭审准备期间以外的陈述,不得作为认定被告人有罪的证据。</p> <p>(2)传闻证据主要包括两种形式:一是书面传闻证据,即亲身感受了案件事实的证人在庭审期日之外所作的书面证人证言,及警察、检察人员所作的(证人)询问笔录;二是言词传闻证据,即证人并非就自己亲自感受的事实作证,而是向法庭转述他从别人那里听到的情况。简而言之,传闻证据包括“庭外陈述”和“庭上转述”。</p> <p>(3)之所以排除传闻证据,主要理由是:①传闻证据有可能失真;②传闻证据无法接受交叉询问,无法在法庭上当面对质,真实性无法证实,也妨碍当事人权利的行使;③传闻证据并非在裁判官面前的陈述,裁判官无法通过察言观色来辨别该陈述的真伪。</p> |

新华考资
www.xhkzedu.com

续表

| | |
|--------|--|
| 意见证据规则 | <p>(1) 意见证据规则,是指证人只能陈述自己亲自感受和经历的事实,而不得陈述对该事实的意见或者结论。</p> <p>(2) 意见证据规则的理论根据主要表现在:①证人发表意见侵犯了审理事实者的职权;②证人发表意见有可能对案件事实的认定产生误导;③普通证人缺乏发表意见所需要的专门性知识或者基本的技能训练与经验;④普通证人的意见证据对案件事实的认定没有价值。</p> |
| 最佳证据规则 | <p>又称原始证据规则,是指以文字、符号、图形等方式记载的内容来证明案情时,其原件才是最佳证据。该规则要求书证的提供证应尽量提供原件,如果提供副本、抄本、影印本等非原始材料,则必须提供充足理由加以说明,否则,该书证不具有可采性。</p> |
| 自白任意规则 | <p>又称非任意自白排除规则,是指在刑事诉讼中,只有基于被追诉人自由意志而作出的自白(即承认有罪的供述),才具有可采性;违背当事人意愿或违反法定程序而强制作出的供述不是自白,不具有可采性,必须予以排除。</p> |

典型真题



1、在法庭审理过程中,被告人屠某、沈某和证人朱某提出在侦查期间遭到非法取证,要求确认其审前供述或证言不具备证据能力。下列哪些情形下应当根据法律规定排除上述证据?(2013/2/68,多选题)

- A. 将屠某“大”字型吊铐在窗户的铁栏杆上,双脚离地
- B. 对沈某进行引诱,说“讲了就可以回去”
- C. 对沈某进行威胁,说“不讲就把你老婆一起抓进来”
- D. 对朱某进行威胁,说“不配合我们的工作就把你关进来”

2、下列哪一选项属于传闻证据?(2015/2/26,单选题)

- A. 甲作为专家辅助人在法庭上就一起伤害案的鉴定意见提出的意见
- B. 乙了解案件情况但因重病无法出庭,法官自行前往调查核实的证人证言
- C. 丙作为技术人员“就证明讯问过程合法性的同步录音录像是否经过剪辑”在法庭上所作的说明
- D. 丁曾路过发生杀人案的院子,其开庭审理时所作的“当时看到一个人从那里走出来,好像喝了许多酒”的证言

七、刑事证明★★★

表-37

| | |
|------|---|
| 证明对象 | 刑事诉讼的证明对象也称证明客体、待证事实或要证事实,是证明主体运用一定的证明方法所要证明的一切法律要件事实。 |
| 证明责任 | <p>(1)证明责任也称举证责任,是指检察院或某些当事人应当收集或提供证据证明应予认定的案件事实或有利于自己的主张的责任;否则,将承担其主张不能成立的危险。</p> <p>(2)证明责任的特点:①证明责任总是与一定的诉讼主张相联系;②证明责任是提供证据责任与说服责任的统一;③证明责任总是和一定的不利诉讼后果相联系。</p> <p>(3)从整体上看,刑事诉讼中的证明责任是一个专属于控诉方的概念。但是,在少数持有类的特定案件,犯罪嫌疑人、被告人也负有提出证据的责任。</p> <p>《刑诉法》第49条规定:公诉案件中被告人有罪的举证责任由人民检察院承担,自诉案件中被告人有罪的举证责任由自诉人承担。</p> |
| 证明标准 | 刑事诉讼中的证明标准,是指法律规定的检察机关和当事人运用证据证明案件事实要求达到的程度。 |

典型真题



关于《刑事诉讼法》规定的证明责任分担,下列哪一选项是正确的?(2016/2/30,单选题)

- A. 公诉案件中检察院负有证明被告人有罪的责任,证明被告人无罪的责任由被告方承担
- B. 自诉案件的证明责任分配依据“谁主张,谁举证”的法则确定
- C. 巨额财产来源不明案中,被告人承担说服责任
- D. 非法持有枪支案中,被告人负有提出证据的责任



| | |
|--------------|---|
| 强制措施概述 | <ul style="list-style-type: none"> 刑事强制措施的概念、种类 刑事强制措施的特征 ★ |
| 拘传、取保候审、监视居住 | <ul style="list-style-type: none"> 拘传 取保候审 ★★★ 监视居住 ★★★ |
| 拘留 | <ul style="list-style-type: none"> 刑事拘留、司法拘留和行政拘留的区别 刑事拘留的适用情形 ★★ 刑事拘留的程序 ★★ |
| 逮捕 | <ul style="list-style-type: none"> 逮捕的适用条件 ★★★ 逮捕的权限 ★★ 对几种特殊犯罪嫌疑人逮捕的审批程序 ★★★ 逮捕的批准和决定程序 ★★★ 逮捕的执行程序 羁押必要性审查 ★★★ 逮捕的变更、撤销或解除 |
| 强制措施的变更与解除 | |

一、强制措施的特点和适用原则

表 - 38

| | |
|------|---------------------------------|
| 主体特定 | 公安机关(包括其他侦查机关)、人民检察院和人民法院 |
| 对象特定 | 犯罪嫌疑人、被告人 |
| 内容特定 | 限制或者剥夺犯罪嫌疑人、被告人的人身自由,不包括对物的强制处分 |

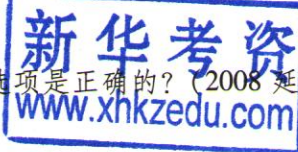
续表

| | |
|---|--|
| 目的具有预防性 | 它不具备惩罚性,不是惩戒性措施 |
| 时间具有临时性 | 必须记住每种强制措施不同的适用期限 |
| 注意:① 扭送 的性质:不是强制措施;② 扭送 的主体:任何公民;③ 扭送 的对象:正在实行犯罪或者在犯罪后即时被发觉的;通缉在案的;越狱逃跑的;正在被追捕的。(刑法第82条) | |
| 强制措施适用的原则 | 适用强制措施应当遵循 必要性原则 和 相当性原则 。 必要性原则 是指只有在为保证刑事诉讼的顺利进行而有必要时方能采取,若无必要,不得随意适用强制措施。 相当性原则 ,又称为 比例原则 ,是指适用何种强制措施,应当与犯罪嫌疑人、被告人的人身危险性程度和涉嫌犯罪的轻重程度相适应。 |

典型真题



关于刑事诉讼强制措施的适用对象,下列哪一选项是正确的?(2008 延考/2/36,单选题)



- A. 只适用于公诉案件的犯罪嫌疑人、被告人
- B. 可以适用于自诉案件的被告人
- C. 可以适用于自诉人
- D. 可以适用于单位犯罪案件的诉讼代表人

二、各种强制措施

(一)各种强制措施的概念

表-39-1

| | |
|------|--|
| 拘传 | 拘传是指 公安机关、人民检察院和人民法院 对 未被羁押的犯罪嫌疑人、被告人 ,依法强制其到案接受讯问的一种强制措施。 |
| 取保候审 | 取保候审是指在刑事诉讼过程中, 公安机关、人民检察院、人民法院 责令 犯罪嫌疑人、被告人 提出 保证人或者交纳保证金 ,保证犯罪嫌疑人、被告人不逃避或妨碍侦查、起诉和审判,并随传随到的一种强制措施。 |
| 监视居住 | 监视居住是指 公安机关、人民检察院、人民法院 在刑事诉讼过程中对于 符合逮捕条件但具有法定情形 的犯罪嫌疑人、被告人,责令在一定期限内 不得离开住处或者指定的居所 ,并对其活动予以监视和控制的一种强制措施。 |

续表

| | |
|----------|---|
| 刑事 拘留 | 刑事诉讼强制措施中的拘留,是指公安机关、人民检察院等侦查机关对直接受理的案件,在侦查过程中,遇有紧急情况下,依法临时剥夺某些现行犯或者重大嫌疑分子的人身自由的一种强制措施。 |
| 逮捕 | 逮捕,是指公安机关、人民检察院和人民法院,为了防止犯罪嫌疑人或者被告人实施妨碍刑事诉讼的行为,逃避侦查、起诉、审判或者发生社会危险性,而依法暂时剥夺其人身自由的一种强制措施。 |

(二)各种强制措施的決定、批准和执行机关

表 - 39 - 2

| 强制措施 | 决定或者批准机关 | 执行机关 |
|------|----------------|-------------|
| 拘传 | 公检法 | 公检法 |
| 取保候审 | 公检法 | 公安机关和国家安全机关 |
| 监视居住 | 公检法 | 公安机关和国家安全机关 |
| 刑事拘留 | 公安机关、检察院 | 公安机关 |
| 逮捕 | 检察院批准或者决定;法院决定 | 公安机关 |



附带民事诉讼概述

附带民事诉讼的成立条件★★★

附带民事诉讼当事人★★

附带民事诉讼的提起★

附带民事诉讼的财产保全★★

附带民事诉讼的审理程序 { 附带民事诉讼的第一审程序★★★

附带民事诉讼的二审和审判监督程序★

一、概念

表-40

附带民事诉讼是指司法机关在刑事诉讼过程中,在解决被告人刑事责任的同时,附带解决因被告人的**犯罪行为**所造成的**物质损失**的赔偿问题而进行的诉讼活动。

二、附带民事诉讼成立的条件★★

表-41

| | |
|--|--|
| 以刑事诉讼成立为前提 | 刑事诉讼成立是指案件进入立案、侦查、起诉、审判程序中。(刑事诉讼法第99条) |
| 附带民事诉讼的请求权人(刑事诉讼法第99条、《高法解释》第138、142条) | <p>①被害人;</p> <p>②被害人死亡或者丧失行为能力的,被害人的法定代理人、近亲属有权提起;</p> <p>③检察院:国家、集体财产遭受损失的,且受损失的单位未提起附带民事诉讼时,才有权提起附带民事诉讼。检察院提起附带民事诉讼的,应当列为附带民事诉讼原告人。</p> |

续表

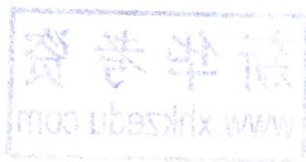
| | |
|------------------------|---|
| 有明确的被告人及具体的要求和事实、理由 | <p>①刑事被告人以及未被追究刑事责任的其他共同侵害人；</p> <p>②刑事被告人的监护人；</p> <p>③死刑罪犯的遗产继承人；</p> <p>④共同犯罪案件中，案件审结前死亡的被告人的遗产继承人；</p> <p>⑤对被害人的物质损失依法应当承担赔偿责任的其他单位和个人。</p> <p>附带民事诉讼被告人的亲友自愿代为赔偿的，应当准许。</p> <p>（《高法解释》第 143 条）</p> |
| ★★★被害人的损失是由被告人的犯罪行为造成的 | <p>①因人身权利受到犯罪侵犯而遭受物质损失；</p> <p>②因财物被犯罪分子毁坏而遭受物质损失的。</p> <p>（实际损失和必然遭受的物质损失）</p> |

典型真题

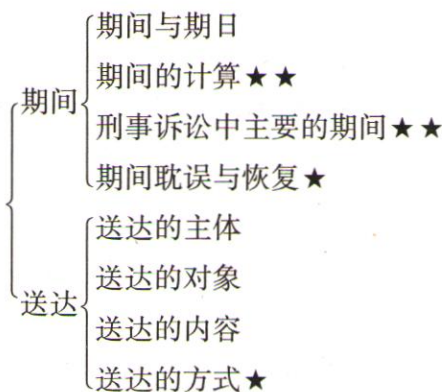


法院可以受理被害人提起的下列哪一附带民事诉讼案件？（2015/2/30，单选题）

- A. 抢夺案，要求被告人赔偿被夺走并变卖的手机
- B. 寻衅滋事案，要求被告人赔偿所造成的物质损失
- C. 虐待被监管人案，要求被告人赔偿因体罚虐待致身体损害所产生的医疗费
- D. 非法搜查案，要求被告人赔偿因非法搜查所导致的物质损失



第十章



一、期间与期日的区别

表-42

| 期日 | 期间 |
|--|---|
| 期日是一个 特定的时间单位 ，如某日、某时 | 期间则是指一定期限内的时间，即由一个期日起至另一个期日止的一段时间， 既含有时间的数量，又含有时间的限度 |
| 期日是公安司法机关和诉讼参与人 共同 进行某项刑事诉讼活动的时间 | 期间则是指公安司法机关和诉讼参与人 各自单独 进行某项诉讼活动的时间 |
| 期日由公安司法机关 指定 ，遇有重大理由时，可以另行指定期日 | 期间原则上 由法律规定 ，不得任意变更 |
| 期日 只规定开始的时间，不规定终止的时间 ，以诉讼行为的开始为开始，以诉讼行为的实行完毕为结束 | 期间在具体案件中 一旦确定开始时间，终止的时间也随之确定 |
| 期日 开始后 ，必须 立即实施 某项诉讼行为或开始某项诉讼活动 | 期间 开始后不要求立即实施 诉讼行为，只要是在期间届满之前，任何时候实施都是有效的 |

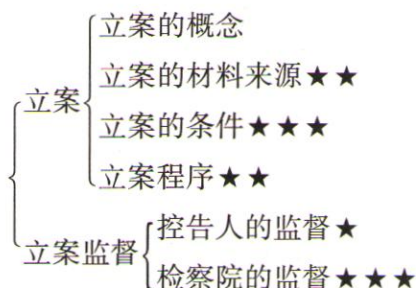
二、送达★

表-43

| | |
|------|--|
| 送达 | <p>刑事诉讼中的送达,是指法院、检察院和公安机关依照法定程序和方式,将诉讼文件送交诉讼参与人、有关机关和单位的诉讼活动。</p> <p>注意:诉讼参与人向公检法机关递交法律文书,不属于法定的送达。</p> |
| 直接送达 | <p>即公安司法机关派员将诉讼文件直接交给收件人。如果收件人本人不在,由他的成年家属或所在单位的负责收件的人员代收。</p> |
| 留置送达 | <p>收件人本人或者代收人拒绝接收或者拒绝签名、盖章时,送达人可以邀请他的邻居或者其他见证人到场,说明情况,在送达回证上注明拒收的事由和日期,由送达人、见证人签名或者盖章,将诉讼文书留在收件人、代收人的住处或者单位;也可以把诉讼文书留在受送达人的住处,并采用拍照、录像等方式记录送达过程,即视为送达。</p> |
| 委托送达 | <p>是指承办案件的公安司法机关委托收件人所在地的公安司法机关代为送达的方式。</p> |
| 邮寄送达 | <p>指承办案件的公安司法机关在直接送达有困难的情况下,通过邮局将诉讼文书、送达回证用挂号邮寄给收件人的送达方式。</p> |
| 转交送达 | <p>①含义:指承办案件的公安司法机关将诉讼文书交收件人所在机关、单位代收后再转给收件人的送达方式。</p> <p>②通常适用于军人、正在服刑的犯人和正被采取强制性教育措施的人。</p> |

第十一章

立案



一、立案材料的来源★★（注意：报案、举报和控告的区别）（刑诉法第107、108条）

表-44

| 来源途径 | 特别提示 |
|--------------------------------|---|
| ①公安机关或者人民检察院直接发现的犯罪事实或者获得的犯罪线索 | 这里的主体不包括人民法院,人民法院遵循不告不理原则 |
| ②单位和个人的报案和举报 | 报案的主体是 被害人或者第三人 ;举报的主体只能是 第三人 ,报案和举报均能指出犯罪事实。但是,报案 不能 指出 犯罪嫌疑人 ,举报则 能 指出 |
| ③被害人的报案或者控告 | 控告的主体是 被害人 ,既能指出犯罪事实,也能指明犯罪嫌疑人 |
| ④犯罪人的自首、自诉人的起诉 | 犯罪人自动投案,如实供述自己罪行,并接受公安司法机关的审查 |

典型真题



国家机关工作人员李某多次利用职务之便向境外间谍机构提供涉及国家机密的情报,同事赵某发现其行迹后决定写信揭发李某。关于赵某行为的性质,下列哪一选项是

正确的？(2009/2/26, 单选题)

- A. 控告 B. 告诉 C. 举报 D. 报案

二、立案的条件和立案监督★★

表-45

| | |
|---------------|--|
| 公诉案件的 立案条件 | ①有犯罪事实; ②需要追究刑事责任。(刑诉法第 110 条) |
| 立案监督 | ① 控告人的监督 :控告人不服的,可以向原决定机关申请复议。(刑诉法第 110 条)控告人对不予立案的 复议决定 不服的,可以在收到复议决定书后 7 日以内向上一级公安机关 申请复核 。(《公安部规定》第 176 条) ② 检察院的监督 :检察院认为公安机关对应当立案侦查的案件而不立案侦查的,或者被害人认为公安机关对应当立案侦查的案件而不立案侦查,向检察院提出的,检察院应当要求公安机关说明不立案的理由。检察院认为公安机关 不立案理由不能成立的 ,应当通知公安机关立案,公安机关接到通知后应当立案。(刑诉法第 111 条) |

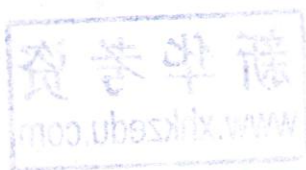
典型真题



甲公司以虚构工程及伪造文件的方式,骗取乙工程保证金 400 余万元。公安机关接到乙控告后,以尚无明确证据证明甲涉嫌犯罪为由不予立案。关于本案,下列哪一选项是正确的?(2015/2/32, 单选题)

- A. 乙应先申请公安机关复议,只有不服复议决定的才能请求检察院立案监督
B. 乙请求立案监督,检察院审查后认为公安机关应立案的,可通知公安机关立案
C. 公安机关接到检察院立案通知后仍不立案的,经省级检察院决定,检察院可自行立案侦查
D. 乙可直接向法院提起自诉

第十二章



- 侦查行为
 - 侦查概述
 - 讯问犯罪嫌疑人 ★★★
 - 询问证人、被害人 ★★
 - 勘验、检查 ★★
 - 搜查 ★★★
 - 查封、扣押物证、书证 ★★
 - 鉴定 ★★
 - 技术侦查 ★★★
 - 辨认 ★
 - 通缉 ★
- 侦查终结
 - 侦查终结的审查程序
 - 侦查终结的条件和处理
 - 侦查羁押期限 ★★★
- 补充侦查
 - 审查批捕阶段的补充侦查 ★
 - 审查起诉阶段的补充侦查 ★★★
 - 法庭审理阶段的补充侦查 ★★★
- 对违法侦查行为的申诉、控告 ★★★
 - 申诉、控告的范围
 - 申诉、控告的提起以及处理

一、侦查的司法控制

表 - 46

| 司法控制形式 | 特点 |
|--------|---|
| 事前审查 | <p>①在侦查机关作出影响公民基本权利的侦查行为之前,应由裁判主体也就是法官来进行司法审查,由其作出决定。</p> <p>②要接受事前审查的侦查行为主要是强行性侦查措施,具体包括逮捕、羁押、搜查等。</p> |
| 事后审查 | <p>①任意性侦查措施的采用则可由侦查机关独立地作出决定。</p> <p>②针对侦查过程中违法行为的存在和缺乏制裁的问题,则应对其进行事后审查。具体而言,公民对于侦查机关在侦查过程中对其合法权益的侵害,可以寻求司法途径进行救济,也就是采取提起行政诉讼的方式进行。</p> |

典型真题



对侦查所实施的司法控制,包括对某些侦查行为进行事后审查。下列哪一选项是正确的?(2013/2/35,单选题)

- A. 事后审查的对象主要包括逮捕、羁押、搜查等
- B. 事后审查主要针对的是强行性侦查措施
- C. 采取这类侦查行为不可以由侦查机关独立作出决定
- D. 对于这类行为,公民认为侦查机关侵犯其合法权益的,可以寻求司法途径进行救济

二、主要的侦查手段

表 - 47

| | |
|---------|--|
| 讯问犯罪嫌疑人 | <p>(1)主体:侦查人员,不得少于2人。</p> <p>(2)时间:传唤、拘传持续的时间一般为12小时,案情特别重大、复杂,需要采取拘留、逮捕措施的,不得超过24小时。</p> <p>(3)地点:</p> <p>①被羁押的:应当在看守所内进行讯问。(刑诉法第116条)</p> <p>②未被羁押的:现场(需出示工作证件,才可以口头传唤);住处;指定地点;检察院、公安机关。(刑诉法第117条)</p> |
|---------|--|

续表

| | |
|---------|---|
| 讯问犯罪嫌疑人 | <p>(4)程序:</p> <p>①应当首先讯问犯罪嫌疑人是否有犯罪行为。</p> <p>②如果犯罪嫌疑人承认有犯罪行为,即让其陈述有罪的情节;如果犯罪嫌疑人否认有犯罪事实,则让其陈述无罪的辩解,然后根据其陈述,向犯罪嫌疑人提出问题。</p> <p>③犯罪嫌疑人对侦查人员的提问,应当如实回答。但是对与本案无关的问题,有权拒绝回答。侦查人员在讯问犯罪嫌疑人的时候,应当告知犯罪嫌疑人如实供述自己罪行可以从宽处理的法律规定。(刑法第118条)</p> <p>④同步录音录像:</p> <p>A. 侦查人员在讯问犯罪嫌疑人的时候,可以对讯问过程进行录音或者录像;对于可能判处无期徒刑、死刑的案件或者其他重大犯罪案件,应当对讯问过程进行录音或者录像。(刑法第121条)</p> <p>检察院立案侦查职务犯罪案件,在每次讯问犯罪嫌疑人的时候,应当对讯问过程实行全程录音、录像。(《高检规则》第201条)</p> <p>B. 录音或者录像应当全程进行,保持完整性。</p> |
| 勘验、检查 | <p>(1)主体:侦查人员,检查妇女的身体只能是女工作人员或医师。</p> <p>(2)对象:①勘验的对象:场所、物品、尸体;②检查的对象:活人的身体(包括犯罪嫌疑人、被害人)</p> <p>(3)是否需要令状:需要勘查证。</p> <p>(4)是否需要见证人:勘验、检查均需见证人。</p> <p>(5)方式:①对被害人不能强制检查,对犯罪嫌疑人可以强制检查。</p> <p>②对于死因不明的尸体,公安机关有权决定解剖,并且通知死者家属到场。</p> |
| 搜查 | <p>(1)主体:侦查人员(两名)(搜查妇女的身体,应当由女工作人员进行);</p> <p>(2)对象:犯罪嫌疑人以及可能隐藏罪犯或者罪证的人的身体、物品、住处和其他有关地方;</p> <p>(3)原则上需要搜查证;但是,侦查人员在执行逮捕、拘留的时候,遇有紧急情况,不另用搜查证也可进行搜查;</p> <p>(4)见证人:搜查的时候,应当有被搜查人或他的家属、邻居或其他见证人在场。</p> |

新华考资
www.xhkzedu.com

续表

| | |
|-------------|--|
| <p>技术侦查</p> | <p>(1)适用范围</p> <p>①公安机关在立案后,对于危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪、重大毒品犯罪或者其他严重危害社会的犯罪案件,根据侦查犯罪的需要,经过严格的批准手续,可以采取技术侦查措施。</p> <p>②检察院在立案后,对于重大的贪污、贿赂犯罪案件以及利用职权实施的严重侵犯公民人身权利的重大犯罪案件,根据侦查犯罪的需要,经过严格的批准手续,可以采取技术侦查措施,按照规定交有关机关执行。</p> <p>③追捕被通缉或者被批准、决定逮捕的在逃的犯罪嫌疑人、被告人,经过批准,可以采取追捕所必需的技术侦查措施。(刑诉法第148条)</p> <p>(2)适用主体</p> <p>①决定主体——公安机关、国家安全机关、检察院;</p> <p>②执行主体:公安机关、国家安全机关。</p> <p>(3)期限</p> <p>批准决定自签发之日起3个月内有效。对于不需要继续采取技术侦查措施的,应当及时解除;对于复杂、疑难案件,期限届满仍有必要继续采取技术侦查措施的,经过批准,有效期可以延长,每次不得超过3个月。(刑诉法第149条)</p> <p>(4)秘密侦查</p> <p>①隐匿身份实施侦查</p> <p>为了查明案情,在必要的时候,经公安机关负责人决定,可以由有关人员隐匿其身份实施侦查,但是,不得诱使他人犯罪,不得采用可能危害公共安全或者发生重大人身危险的方法。</p> <p>②控制下交付</p> <p>对涉及给付毒品等违禁品或者财物的犯罪活动,公安机关根据侦查犯罪的需要,可以依照规定实施控制下交付。(刑诉法第151条)</p> <p>(5)证据运用</p> <p>依照技术侦查和秘密侦查措施所收集的材料在刑事诉讼中可以作为证据使用。如果使用该证据可能危及特定人员的人身安全,或者可能产生其他严重后果的,应当采取不暴露有关人员身份、技术方法等保护措施,必要的时候可以由审判人员在庭外对证据进行核实。(刑诉法第152条)</p> |
|-------------|--|

新华考资
www.xhkzedu.com

典型真题



鲁某与关某涉嫌贩卖冰毒 500 余克,B 省 A 市中级人民法院开庭审理后,以鲁某犯贩卖毒品罪,判处死刑立即执行,关某犯贩卖毒品罪,判处死刑缓期二年执行。一审宣判后,关某以量刑过重为由向 B 省高级人民法院提起上诉,鲁某未上诉,检察院也未提起抗诉。关于本案侦查,下列选项正确的是:(2015/2/94,不定项选择题)

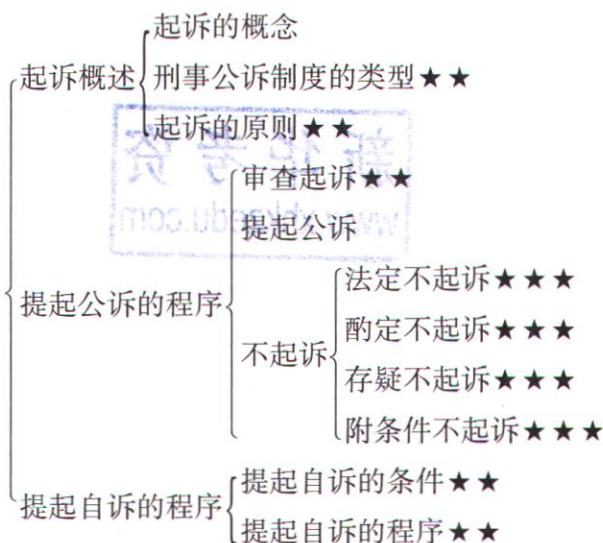
- A. 本案经批准可采用控制下交付的侦查措施
- B. 对鲁某采取技术侦查的期限不得超过 9 个月
- C. 侦查机关只有在对鲁某与关某立案后,才能派遣侦查人员隐匿身份实施侦查
- D. 通过技术侦查措施收集到的证据材料可作为定案的依据,但须经法庭调查程序查证属实或由审判人员在庭外予以核实

新华考资

www.xhkzedu.com

第十三章

起诉



一、刑事起诉制度★★

表-48

| | |
|------|---|
| 起诉方式 | <p>①刑事公诉制度主要分两种类型： 一种是刑事公诉独占主义，即刑事案件的起诉权被国家垄断，排除被害人自诉； 另一种是刑事公诉兼自诉制度，即较为严重犯罪案件的起诉权由检察机关代表国家行使，而少数轻微的刑事案件允许公民自诉。</p> <p>②我国刑事诉讼实行以公诉为主、自诉为辅的犯罪追诉机制。</p> |
| 起诉原则 | <p>①在起诉原则上，我国采用以起诉法定主义为主，兼采起诉便宜主义。</p> <p>②起诉法定主义，即只要被告人的行为符合法定起诉条件，公诉机关不享有自由裁量的权力，必须起诉，而不论具体情节。</p> <p>③起诉便宜主义，即被告人的行为在具备起诉条件时，是否起诉，由检察官根据被告人及其行为的具体情况以及刑事政策等因素自由裁量。</p> |

典型真题



关于我国刑事起诉制度,下列哪些选项是正确的?(2010/2/70,多选题)

- A. 实行公诉为主、自诉为辅的犯罪追诉机制
- B. 公诉为主表明公诉机关可主动干预自诉
- C. 实行的起诉原则为起诉法定主义为主,兼采起诉便宜主义
- D. 起诉法定为要求凡构成犯罪的必须起诉

二、不起诉

(一)概念

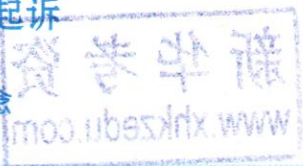


表-49

| | |
|-------|--|
| 法定不起诉 | 法定不起诉,又称绝对不起诉或应当不起诉。法定不起诉,是指犯罪嫌疑人没有犯罪事实或者具有刑事诉讼法第 15 条规定的不追究刑事责任情形之一的,人民检察院应当作出的不起诉决定。 |
| 酌定不起诉 | 酌定不起诉,又称相对不起诉,是指人民检察院认为犯罪嫌疑人的犯罪情节轻微,依照刑法规定不需要判处刑罚或者免除刑罚的案件,可以作出的不起诉决定。 |
| 存疑不起诉 | 存疑不起诉,又称证据不足的不起诉,是指检察机关对于经过补充侦查的案件,仍然认为证据不足,不符合起诉条件的,经检察长或者检察委员会讨论决定,可以作出不予起诉决定。 |

(二)三类不起诉的区别

表-50

| 种类 区别 | 法定不起诉 | 酌定不起诉 | 存疑不起诉 |
|----------|---------------------------|-----------------------------|--------------|
| 适用对象 | 没有犯罪事实,或者刑法第 15 条规定的情形★★★ | 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 | 证据不足,不符合起诉条件 |
| 有无裁量权 | 无 | 有 | 有 |

续表

| 决定主体 | 检察长或者检察委员会 | | |
|-----------|--|----|-----|
| 能否再起诉 | 不能 | 不能 | 能 |
| 被害人可否申诉 | 可以 | 可以 | 可以 |
| 被不起诉人可否申诉 | 不可以 | 可以 | 不可以 |
| 不起诉的救济程序 | ①被不起诉人:酌定不起诉可向原决定的检察院申诉。 ②被害人:向上一级检察院申诉,然后向人民法院起诉,或直接起诉。 ③公安机关:向原决定机关复议,向上一级复核。(与不批捕的救济程序一样) | | |

新华考资
www.xhkzedu.com

典型真题

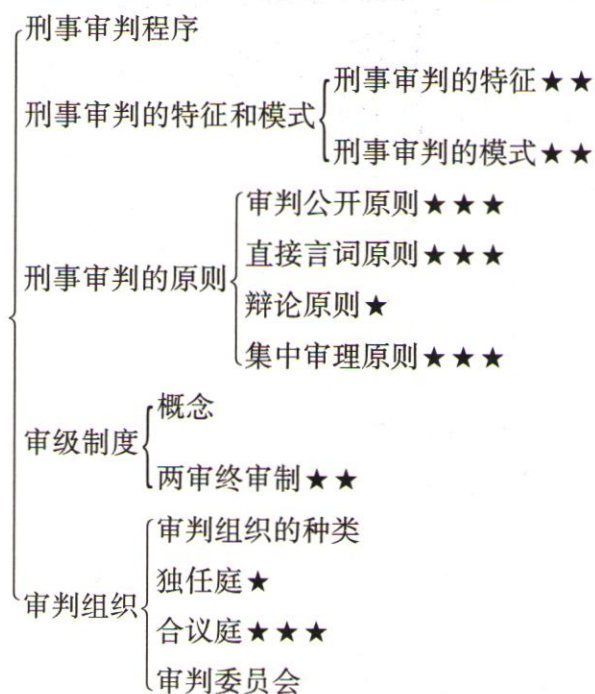
甲、乙、丙、丁四人涉嫌多次结伙盗窃,公安机关侦查终结移送审查起诉后,甲突然死亡。检察院审查后发现,甲和乙共同盗窃1次,数额未达刑事立案标准;乙和丙共同盗窃1次,数额刚达刑事立案标准;甲、丙、丁三人共同盗窃1次,数额巨大,但经两次退回公安机关补充侦查后仍证据不足;乙对其参与的2起盗窃有自首情节。关于本案,下列哪一选项是正确的?(2015/2/33,单选题)

- A. 对甲可作出酌定不起诉决定
- B. 对乙可作出法定不起诉决定
- C. 对丙应作出证据不足不起诉决定
- D. 对丁应作出证据不足不起诉决定

第十四章

刑事审判概述

新华考资
www.xhkzedu.com



一、刑事审判的特征★

表-51

| | |
|------|---|
| ①职权性 | 是指刑事案件一经起诉到法院,就产生诉讼系属的法律效力,法院就有义务、有权力进行审理并作出裁判。 |
| ②亲历性 | 是指案件的裁判者必须自始至终参与审理,审查所有证据,对案件作出判决必须以充分听取控辩双方的意见为前提。 |
| ③程序性 | 是指审判活动应当严格遵循法定的程序,否则,可能导致审判活动无效并需要重新进行的法律后果。 |

续表

其他特征:④审判程序启动的被动性;⑤独立性;⑥中立性;⑦公开性;⑧公正性;⑨终局性。

二、刑事审判的模式

表-52

| | | |
|-----------|--|--|
| 概 念 | 刑事审判模式,是指控诉、辩护和审判三方在刑事审判程序中的诉讼地位和相互关系,以及与之相适应的审判程序组合方式。刑事审判模式是刑事诉讼模式在审判阶段的体现。 | |
| 分 类 | 当事人主义审判模式(对抗制、抗辩式审判模式) | (1)特点:①法官消极中立;②控辩双方积极主动和平等对抗;③控辩双方共同控制法庭审理的进程。 (2)优点:具有鲜明的诉讼民主和程序公正的特点。 (3)缺点:容易造成审判效率的降低,诉讼成本高昂。 |
| | 职权主义审判模式(审问式审判模式) | (1)特点:①法官居于中心地位,主导法庭审理的进行;②控辩双方的积极性受到抑制,处于消极被动的地位;③法官掌握程序控制权。 (2)优点:有利于提高效率以及发现事实真相。 (3)缺点:程序的正义性略显不足。 |
| | 混合式审判模式 | 混合式审判模式是指吸收当事人主义审判模式和职权主义审判模式的长处,使两种审判模式融合的一种审判模式,该模式还是可以看出其中更多地体现了当事人主义审判模式或职权主义审判模式的一些程序特征。 |
| 我国的刑事审判模式 | <p>①1979年刑事诉讼法确立了超职权主义审判模式。</p> <p>②1996年修正的刑事诉讼法对审判模式进行了重大改革,主要是吸收了英美法系当事人主义的对抗性因素,并保留了职权主义的某些特征。</p> <p>③2012年刑事诉讼法的再次修改,沿着控辩式庭审方式改革方向取得了新的进展。如规定辩护人有权申请回避及复议;改革辩护制度;修改证据制度,明确“公诉案件中被告人有罪的举证责任由人民检察院承担”的规则,建立了非法证据排除规则、证人作证补偿制度,完善了证人保护制度;完善审判程序,规定强制证人出庭作证制度,此外,辩护人有权申请法庭通知有专门知识的人出庭,辩护人就可以就定罪、量刑问题进行辩论,等等,上述新规定都有助于控辩式庭审方式改革的深化。</p> | |

三、审判原则★★(刑法第183、274条、《高法解释》第186-187条)

表-53

| | |
|-----------------|---|
| 审判公开原则 | 含义是指人民法院的审理活动向 社会公开 。 |
| 直接言词原则 | ①所谓 直接原则 ,包括 直接审理原则 (指法官必须与诉讼当事人和诉讼参与人直接接触)和 直接采证原则 (指法官直接审查案件事实材料和证据)。 |
| | ②所谓 言词原则 ,是指法庭审理须以 口头陈述 的方式进行。 |
| 辩论原则 | ①辩论的 主体 是控辩双方和其他当事人; ②辩论的 内容 是证据问题、事实问题、程序问题和法律适用问题; ③法院裁判的作出应以 充分的辩论 为必经程序。 |
| 集中审理原则(不中断审理原则) | ①一个案件组成一个审判庭进行审判,而且在案件审理已经开始尚未结束以前不允许法庭再审理任何其他案件。 ②法庭成员不可更换。 ③集中证据调查与法庭辩论。 ④庭审不中断并迅速作出裁判。 |

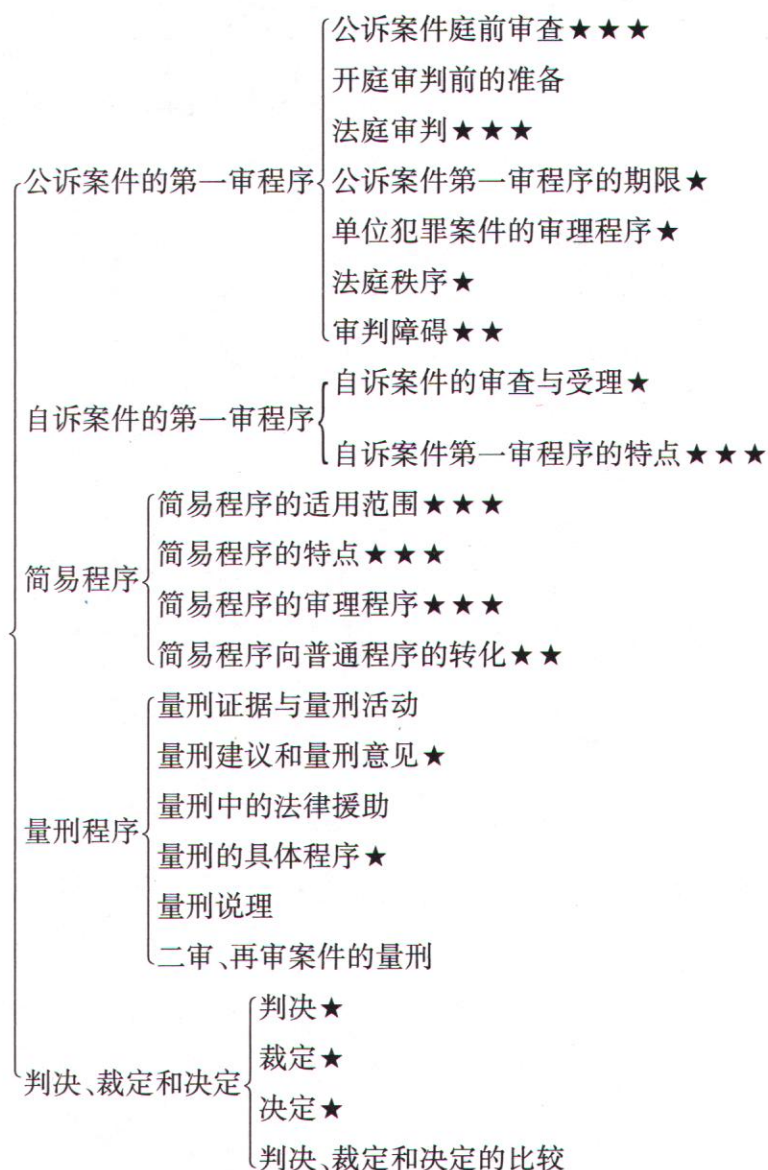
典型真题



《中共中央关于全面深化改革若干重大问题的决定》提出“让审理者裁判、由裁判者负责”。结合刑事诉讼基本原理,关于这一表述的理解,下列哪一选项是正确的?(2016/2/22,单选题)

- A. 体现了我国刑事诉讼职能的进一步细化与完善
- B. 体现了刑事诉讼直接原则的要求
- C. 体现了刑事审判的程序性特征
- D. 体现了刑事审判控辩式庭审方式改革的方向

第十五章
第一审程序
新华考资
www.xhkzedu.com



一、概念

| | |
|----------|--|
| 表 - 54 | |
| 公诉案件庭前审查 | 公诉案件庭前审查,是指法院对检察院提起公诉的案件进行庭前审查,以决定是否开庭审判的活动。对公诉案件的审查,是一种程序性审查,并不是对案件进行审理,它不解决对被告人的定罪量刑问题。 |
| 开庭审判 | 开庭审判是法院在公诉人、被害人、被告人、法定代理人、辩护人、诉讼代理人、证人等的参加下,依照法律规定的审判制度和程序,当庭对案件进行全面审理,查清案件事实,并依法对案件作出判决的诉讼活动。 |
| 延期审理 | 延期审理是指在法庭审判过程中,遇有足以影响审判进行的情形时,法庭决定延期审理,待影响审判进行的原因消失后,再行开庭审理。 |
| 中止审理 | 中止审理是指法院在审判案件过程中,因发生某种情况影响了审判的正常进行,而决定暂停审理,待其消失后,再行开庭审理。 |
| 终止审理 | 终止审理是指法院在审判案件过程中,遇有法律规定的情形致使审判不应当或者不需要继续进行时终结案件的诉讼活动。 |

二、法庭审判

开庭——>法庭调查——>法庭辩论——>被告人最后陈述——>评议、宣判

| | |
|-------------|---|
| 表 - 55 | |
| 宣布开庭 | 注意书记员和审判长的分工(审判长查明当事人的情况,宣布合议庭组成和告知诉讼权利)(刑诉法第 185 条) |
| ★★★ 法庭调查 | 总顺序:公诉人宣读起诉书——>被告人、被害人陈述——>讯问、询问被告人——>询问被害人——>询问证人、鉴定人——>出示物证、宣读鉴定意见和有关笔录 |
| | 法庭调查的原则:先控方、后辩方;先人证,后物证 |
| | 发问被告人的规则:除书记员以外都可以发问,但是除公诉人外,其他人发问需经审判长许可。(刑诉法第 186 条) |
| | 对人证的调查:(刑诉法第 187 - 189 条、《高法解释》第 212 - 216 条) |
| | ①询问证人、鉴定人的顺序。(谁提请通知的,谁先问) ②应当出庭作证的证人:公诉人、当事人或者辩护人、诉讼代理人对证人证言有异议,且该证人证言对案件定罪量刑有重大影响,法院认为证人有必要出庭作证的; |

续表

| | | |
|---------------------|--|--|
| | <p>应当出庭作证的鉴定人:公诉人、当事人或者辩护人、诉讼代理人对鉴定意见有异议,法院认为鉴定人有必要出庭的。</p> <p>③询问证人、鉴定人的规则:单独询问、证人、鉴定人不能旁听案件、发问的内容应当与本案事实有关、不得以诱导方式发问、不得威胁证人、不得损害证人的的人格尊严。</p> | |
| | <p>对物证的调查:</p> <p>举证方当庭出示证据后,由对方进行辨认并发表意见。控辩双方可以互相质问、辩论。(刑法第 190 条、《高法解释》第 218 条)</p> | |
| <p>★★★ 法庭调查</p> | <p>专家辅助人</p> | <p>①参加诉讼的方式:公诉人、当事人及其辩护人、诉讼代理人申请法庭通知有专门知识的人出庭。</p> <p>②作用:就鉴定意见提出意见。</p> <p>③法院的处理:法庭对于申请有专门知识的人出庭,应当作出是否同意的决定。法庭认为有必要的,应当通知有专门知识的人出庭。</p> <p>④人数:申请有专门知识的人出庭,不得超过二人。有多种类鉴定意见的,可以相应增加人数。(《高法解释》第 217 条第 1、2 款)</p> <p>⑤出庭规则:</p> <p>A. 有专门知识的人出庭,适用鉴定人的有关规定。(刑法第 192 条)有专门知识的人可向鉴定人发问。</p> <p>B. 有专门知识的人不得旁听对本案的审理。(《高法解释》第 216 条)</p> |
| | <p>法庭调查权</p> | <p>可采用勘验、检查、查封、扣押、鉴定和查询、冻结,但无搜查权;必要时,可以通知检察人员、辩护人、自诉人及其法定代理人到场。</p> |
| <p>法庭辩论</p> | <p>①范围:与定罪、量刑有关的事实、证据(与法庭调查相同)、法律</p> <p>②原则:先控方、后辩方(即公诉人——被害人及其诉讼代理人——被告人——辩护人)</p> <p>③发现与定罪、量刑有关的新事实的处理:必要时,可以恢复法庭调查</p> | |
| <p>被告人最后陈述</p> | <p>①被告人最后陈述权是不可剥夺的权利、不可由他人代替行使;</p> <p>②未成年被告人最后陈述后,其法定代理人可以进行补充陈述;(刑法第 270 条)</p> <p>③可以制止的情形(多次重复自己的意见);应当制止的情形(蔑视法庭、公诉人,损害他人及社会公共利益,与本案无关的;公开国家秘密、个人隐私或者商业秘密)</p> | |

续表

| | |
|-------|---|
| 评议和宣判 | <p>①评议一律不公开;</p> <p>②宣判一律公开,分当庭宣判、定期宣判;</p> <p>③判决种类:有罪判决、无罪判决(查清确实无罪、证据不足的无罪判决)、被告人不负刑事责任的判决(不满16周岁、精神病人,不予处罚的);</p> <p>④变更罪名(判决事实应与起诉事实必须一致)。</p> <p>注意:审判期间,法院发现新的事实,可能影响定罪的,可以建议检察院补充或者变更起诉;检察院不同意或者在7日内未回复意见的,法院应当就起诉指控的犯罪事实依法作出裁判。(《高法解释》第243条)</p> |
|-------|---|

三、简易程序★★★(刑事诉讼法第208-215条、《高法解释》第289-298条)

表-56

| | |
|---------|--|
| 适用范围 | <p>(1)审级:基层、一审</p> <p>(2)案件:</p> <p>①案件事实清楚、证据充分的;</p> <p>②被告人承认自己所犯罪行,对指控的犯罪事实没有异议的;</p> <p>③被告人对适用简易程序没有异议的。</p> |
| 不适用的情形 | <p>①被告人是盲、聋、哑人;</p> <p>②被告人是尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人;</p> <p>③有重大社会影响的;</p> <p>④共同犯罪案件中部分被告人不认罪或者对适用简易程序有异议的;</p> <p>⑤辩护人作无罪辩护的;</p> <p>⑥被告人认罪但经审查认为可能不构成犯罪的;</p> <p>⑦不宜适用简易程序审理的其他情形。(《高法解释》第290条)</p> |
| 简易程序的特点 | <p>①传唤、送达简便。</p> <p>②审判组织可简化:可能判处三年有期徒刑以下刑罚的——由合议庭或者独任庭审理;可能判处的有期徒刑超过三年的——由合议庭审理。</p> <p>③适用简易程序审理公诉案件,检察院应当派员出席法庭。</p> <p>④审判人员应当询问被告人对指控的犯罪事实的意见,告知被告人适用简易程序审理的法律规定,确认被告人是否同意适用简易程序审理。</p> |

续表

| | |
|---------|--|
| 简易程序的特点 | ⑤审理程序简便(不受普通程序关于送达期限、讯问被告人、询问证人、鉴定人、出示证据、法庭辩论程序规定的限制,但在判决宣告前应当听取被告人的最后陈述意见)。 |
| 审理期限 | ①用简易程序审理案件,法院应当在受理后 20 日以内审结; ②对可能判处的有期徒刑超过三年的,可以延长至一个半月; ③转为普通程序审理的案件,审理期限应当从决定转为普通程序之日起计算。 |

第十六章

第二审程序

新华考资

www.xhkzedu.com

| | |
|-----------------|---|
| 第二审程序概述 | |
| 第二审程序的提起 | <div>上诉和抗诉的提起★★★</div> <div>上诉与抗诉的撤回★</div> |
| 第二审程序的审判 | <div>第二审程序的审判原则★★</div> <div>第二审程序的审理★★★</div> <div>第二审程序的处理★★★</div> <div>对附带民事诉讼案件的处理★</div> <div>对自诉案件的处理★</div> <div>第二审的审理期限</div> |
| 对扣押、冻结在案财物的处理 | <div>对扣押、冻结在案财物的处理★</div> <div>违法处理扣押、冻结在案财物的法律责任</div> |
| 在法定刑以下判处刑罚的核准程序 | <div>实行逐级报请制度</div> <div>任何一个上级法院都有否决权</div> <div>最高人民法院复核后的处理</div> <div>审理期限</div> |

一、上诉和抗诉★★★

| | | |
|--------|---|--|
| 表 - 57 | | |
| | 上 诉 | 抗 诉 |
| 概念 | 上诉是指上诉权主体不服地方各级法院尚未发生法律效力的一审判决或者裁定,要求上一级法院对案件重新进行审判的诉讼活动。 | 二审抗诉是指地方各级检察院认为同级人民法院第一审尚未发生法律效力的判决或裁定确有错误时,提请上一级法院进行第二次审判的诉讼活动。 |

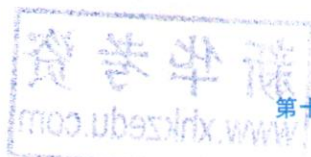
续表

| | 上 诉 | 抗 诉 |
|---------------------------------|---|---|
| 主体 | ① 独立的上诉主体 :被告人、自诉人及其法定代理人、附带民事诉讼当事人及其法定代理人; ② 非独立的上诉主体 :被告人的辩护人和近亲属。(刑诉法第216条) | ① 抗诉主体 :提起公诉的检察机关; ② 申请抗诉的主体 :公诉案件的被害人及其法定代理人有申请抗诉权(只能针对 判决) (刑诉法第217-218条) |
| 理由 | 无需理由 | 确有错误 |
| 形式 | 书面或者口头 | 书面 |
| 途径 | 通过原审人民法院或二审法院 | 通过原审人民法院 |
| 期限 | ① 判决 :10天; 裁定 :5天; ② 附带民事诉讼的计算 :一并审理的:按照刑诉计算——10天、5天; 分开的审理:也按照刑诉计算——10天、5天 。(刑诉法第219条、《高法解释》第301条) | |
| 撤回 (《高法解释》第304、305、307、308条) | ① 上诉期限内 撤回上诉的,应当 准许 。 ② 上诉期满后 撤回上诉的,二审法院应当 审查 。如果认为原判正确的,应当裁定准许撤回上诉;如果认为原判事实不清、证据不足或者将无罪判为有罪、轻罪重判等的,应当不予准许,继续按照上诉案件审理。 ③ 被判处死刑立即执行的被告人提出上诉,在第二审开庭后宣告裁判前申请撤回上诉的,应当不予准许,继续按照上诉案件审理 。 | ①检察院在抗诉期限内撤回抗诉的,第一审法院不再向上一级法院移送案件; ②在抗诉期满后第二审法院宣告裁判前撤回抗诉的,第二审法院可以裁定准许,并通知第一审法院和当事人。 |
| | ① 期满前 撤诉的,第一审判决、裁定在 上诉、抗诉期满之日 起生效; ② 期满后 撤诉的,准许的,裁定书 送达之日 起生效。 | |

典型真题



黄某倒卖文物案于2014年5月28日一审终结。6月9日(星期一),法庭宣判黄某犯倒卖文物罪,判处有期徒刑4年并立即送达了判决书,黄某当即提起上诉,但于6月13日经法院准许撤回上诉;检察院以量刑畸轻为由于6月12日提起抗诉,上级检察院认为抗诉不当,于6月17日向同级法院撤回了抗诉。关于一审判决生效的时间,下列哪



一选项是正确的？(2015/2/38, 单选题)

A. 6月9日

B. 6月17日

C. 6月19日

D. 6月20日

二、上诉不加刑原则★★★(刑诉法第226条、《高法解释》第325条)

表-58

| | |
|---------------|--|
| 含 义 | 上诉不加刑原则是第二审法院审判只有被告人一方上诉的案件,在作出新的判决时,不得对被告人判处重于原判的刑罚的一项原则。 |
| 理 解 | <p>(1) 只有在被告人一方提起上诉的时候,上诉不加刑才能使用。</p> <p>①被告人或者他的法定代理人、辩护人、近亲属上诉的案件,不得加重被告人的刑罚。</p> <p>②第二审法院发回原审法院重新审判的案件,除有新的犯罪事实,检察院补充起诉的以外,原审法院也不得加重被告人的刑罚。</p> <p>③检察院提出抗诉或者自诉人提出上诉的,不受上诉不加刑的限制。</p> <p>④既有被告人一方上诉,又有检察院提出抗诉或者自诉人提出上诉的,同样不受上诉不加刑原则的限制。</p> <p>(2) 上诉不加刑的刑包括三个内容:刑种、刑期、刑罚的执行方法。</p> <p>①对被告人实行数罪并罚的,不得加重决定执行的刑罚,也不得加重数罪中某罪的刑罚;</p> <p>②对被告人宣告缓刑的,不得撤销缓刑或者延长缓刑考验期;</p> <p>③原判没有宣告禁止令的,不得增加宣告;原判宣告禁止令的,不得增加内容、延长期限;</p> <p>④原判对被告人判处死刑缓期执行没有限制减刑的,不得限制减刑。</p> <p>(3) 原判事实清楚,证据确实、充分,只是认定的罪名不当的,可以改变罪名,但不得加重刑罚。</p> |
| 共同犯罪中的上诉不加刑原则 | <p>①同案审理的案件,只有部分被告人上诉的,既不得加重上诉人的刑罚,也不得加重其他同案被告人的刑罚;(一并原则)</p> <p>②检察院只对部分被告人的判决提出抗诉,或者自诉人只对部分被告人的判决提出上诉的,第二审法院不得对其他同案被告人加重刑罚。(对于被抗诉的人可以加刑)(分离原则)</p> |
| 如何加刑 | 原判事实清楚,证据确实、充分,但判处的刑罚畸轻、应当适用附加刑而没有适用的,不得直接加重刑罚、适用附加刑,也不得以事实不清、证据不足为由发回第一审人民法院重新审判。必须依法改判的,应当在第二审判决、裁定生效后,依照审判监督程序重新审判。 |

典型真题



下列哪一选项违反上诉不加刑原则？（2009/2/35，单选题）

- A. 一审法院认定马某犯伤害罪判处有期徒刑3年，马某上诉，检察院没有抗诉，二审法院认为一审判决认定事实不清，发回原审法院重新审判
- B. 一审法院认定赵某犯抢夺罪判处有期徒刑5年，赵某上诉，检察院没有抗诉，二审法院在没有改变刑期的情况下将罪名改判为抢劫罪
- C. 一审法院以盗窃罪判处金某有期徒刑2年、王某有期徒刑1年，金某、王某以没有实施犯罪为由提起上诉，检察院认为对金某量刑畸轻提出抗诉，二审法院经审理认为一审对金某、王某量刑均偏轻，但仅对金某改判为5年
- D. 一审法院认定石某犯杀人罪判处死刑立即执行，犯抢劫罪判处无期徒刑，数罪并罚决定执行死刑立即执行。石某上诉后，二审法院认为石某在抢劫现场杀人只构成抢劫罪一个罪，遂撤销一审对杀人罪的认定，以抢劫罪判处死刑立即执行

第十七章

死刑复核程序

新华考资
www.xhkzedu.com

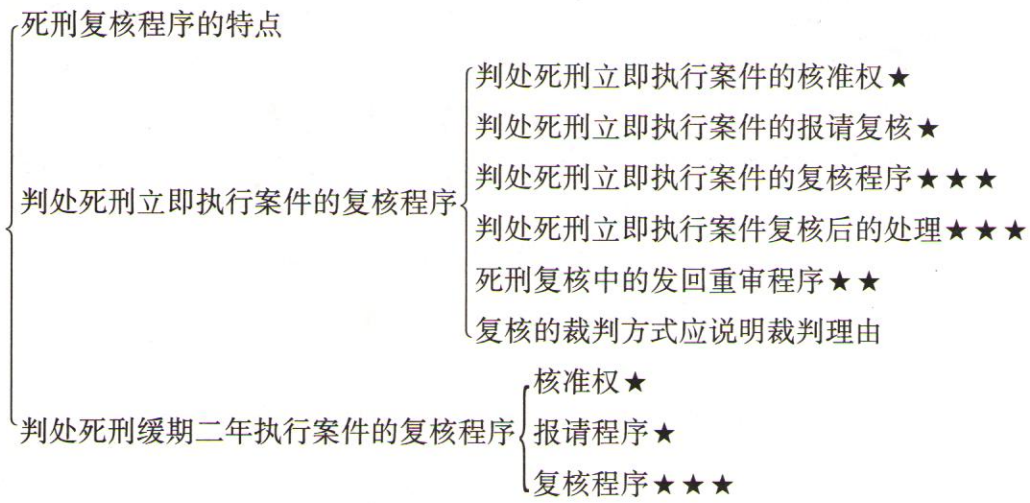


表 - 59

| 区别点 | 死刑立即执行案件 | 死刑缓期二年执行案件 |
|----------------------|---|----------------|
| 核准法院 | 最高人民法院(除依法由最高人民法院判决的以外) | 高级人民法院和解放军军事法院 |
| 报请程序 | 自动上报(10 日内)、逐级上报、一案一报 | |
| 复核庭组成 | 3 名审判员 | |
| 讯问被告人 | ★★★必须 | |
| ★★★ 律师和最高人民检察院的参与 | <div>①辩护律师提出要求的,应当听取辩护律师的意见。</div> <div>②在复核死刑案件过程中,最高人民检察院可以向最高人民法院提出意见。最高人民法院应当将死刑复核结果通报最高人民法院。</div> | —— |

续表

| 全面审查原则 | | |
|-----------|--|--|
| ★★★ 处理 | 最高人民法院复核死刑案件,应当作出核准或者不核准死刑的裁定。对于不核准死刑的,最高人民法院可以发回重新审判或者予以改判。 | 高级人民法院复核死刑缓期执行案件,不得加重被告人的刑罚。 (“死缓不加刑”) (《高法解释》第 349 条) |

典型真题

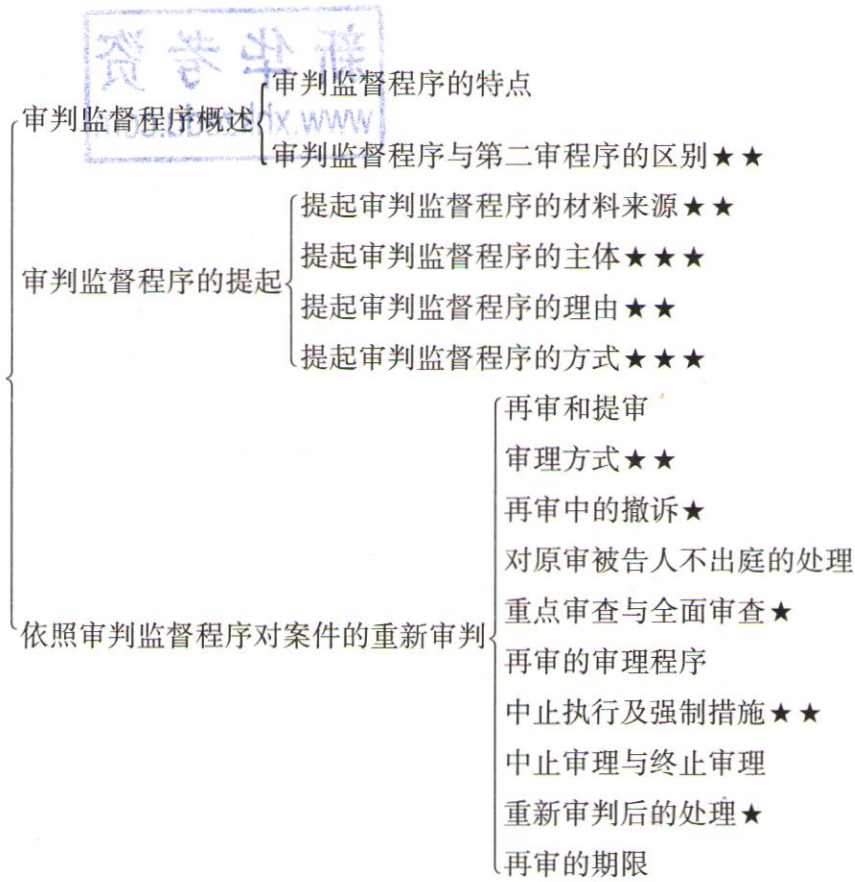


关于死刑复核程序,下列哪一选项是正确的? (2012/2/33, 单选题)

- A. 最高法院复核死刑案件,可以不讯问被告人
- B. 最高法院复核死刑案件,应当听取辩护律师的意见
- C. 在复核死刑案件过程中,最高检察院应当向最高法院提出意见
- D. 最高法院应当将死刑复核结果通报最高检察院

第十八章

审判监督程序



一、一事不再理原则和禁止双重危险原则

| | 一事不再理原则(大陆法系) | 禁止双重危险原则(英美法系) |
|----|---|---|
| 概念 | 一事不再理的原则,是指对同一行为,法院作出的判决生效后,除法律另有规定外,不得对行为人再行追诉和审判。 | 禁止双重危险原则,是指一个人不能因同一行为或同一罪名受到两次或多次审判或处罚。 |

续表

| | | |
|-------------------------------|--|--|
| 区别 | <p>①一事不再理原则适用的前提是法院作出生效裁判；</p> <p>②一事不再理原则的主要功能是通过防止法院对同一事实作出前后矛盾的裁判，以维护司法的威信，保证法秩序的安定性。</p> | <p>①禁止双重危险原则的适用不以法院作出生效裁判为前提，只要司法程序已经对被告人产生了“危险”，则被告人就不应受第二次“危险”；</p> <p>②禁止双重危险原则主要功能是防止国家滥用追诉权，避免被告人因同一罪行受到双重危险。</p> |
| 我国《刑事诉讼法》未确立禁止双重危险原则和一事不再理原则。 | | |

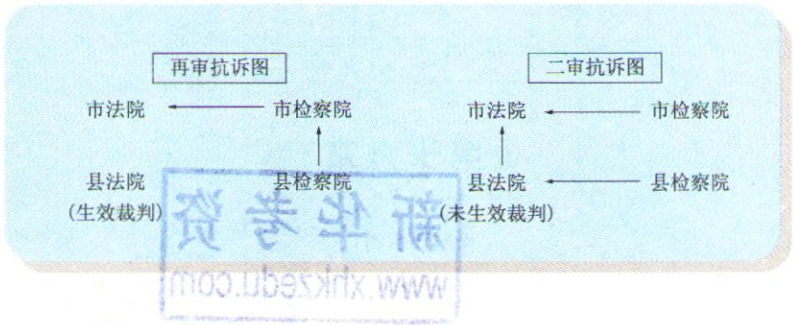
新华考资
www.xhkzedu.com

二、提起审判监督程序的主体及权限★★★（刑诉法第243条）

表-60

| 主 体 | 特别提示 |
|-------------------|--|
| 各级人民法院院长和审判委员会 | 《刑诉法》第243条第1款规定：“各级人民法院院长对本院已经发生法律效力的判决和裁定，如果发现认定事实上有错误，必须提交审判委员会处理。” |
| 最高人民法院和其他上级人民法院 | <p>最高法院——各级法院；上级法院——下级法院</p> <p>《刑诉法》第243条第2款规定：“最高人民法院对各级人民法院已经发生法律效力的判决和裁定，上级人民法院对下级人民法院已经发生法律效力的判决和裁定，如果发现确有错误，有权提审或者指令下级人民法院再审。”</p> |
| 最高人民检察院和其他上级人民检察院 | <p>①二审中的抗诉：下级检察院向上级法院提起</p> <p>②再审中的抗诉：上对下同级抗诉（最高检例外）</p> <p>《刑诉法》第243条第3款规定：“最高人民检察院对各级人民法院已经发生法律效力的判决、裁定，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、裁定，如果发现确有错误，有权按照审判监督程序向同级人民法院提出抗诉。”</p> |

再审抗诉与二审抗诉比较图



典型真题



某直辖市人民检察院分院发现本市中级人民法院以挪用公款罪判处被告人李某有期徒刑 15 年的第二审生效判决在适用法律上确有错误,该检察分院按下列哪一个程序处理是正确的?(2003/2/20,单选题)

- A. 向本市中级人民法院提起抗诉
- B. 向本市高级人民法院提起抗诉
- C. 报请市人民检察院,由市人民检察院向市高级人民法院提起抗诉
- D. 向本市中级人民法院提出纠正意见

三、二审抗诉和再审抗诉的区别

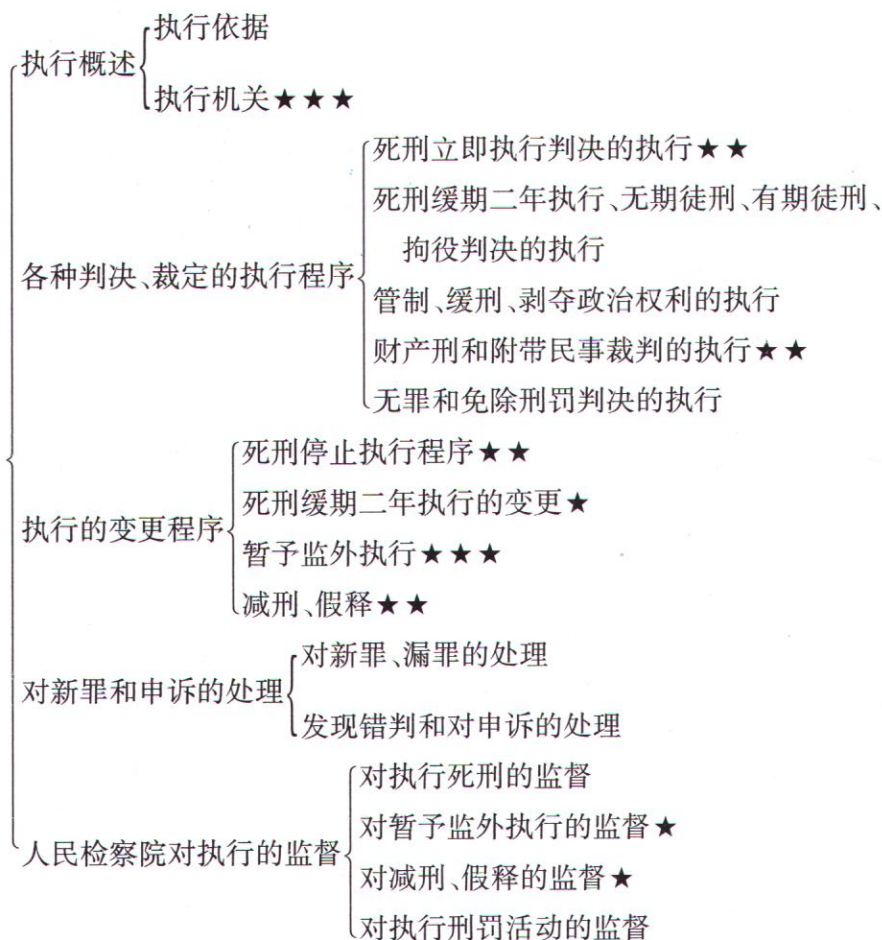
表 - 61

| 区别点 | 二审抗诉 | 再审抗诉 |
|-------------|---|---|
| 对象不同 | 地方各级法院尚未发生法律效力的一审判决、裁定 | 已经发生法律效力的判决和裁定 |
| 权限不同 | 除最高人民检察院外,任何一级人民检察院都有权对同级人民法院的一审判决、裁定提出二审抗诉 | 除最高人民检察院有权对同级的最高人民法院发生法律效力的判决、裁定提出再审抗诉外,其他各级检察院只能对其下级法院发生法律效力的判决、裁定提出再审抗诉 |
| 接受抗诉的审判机关不同 | 接受二审抗诉的是提出抗诉的检察院的上一级法院 | 接受再审抗诉的是提出抗诉的检察院的同级法院 |
| 期限不同 | 二审抗诉必须在法定期限内提出 | 法律对再审抗诉的提起没有规定期限 |
| 效力不同 | 二审抗诉将阻止第一审判决、裁定发生法律效力 | 再审抗诉并不导致原判决、裁定在法院按照审判监督程序重新审判期间执行的停止 |

第十九章

新华考资

www.xhkzedu.com



一、执行机关★★★(刑法第 248 - 250、253、258、260、261 条)

表 - 62

| | |
|---------|--------------------------------------|
| 法院 | 无罪、免除刑罚、罚金和没收财产及死刑立即执行判决 |
| 监狱 | 有期徒刑(剩余刑期超过 3 个月的)、无期徒刑、死刑缓期 2 年执行判决 |
| 未成年犯管教所 | 未成年犯判决 |
| 公安机关 | 拘役、剥夺政治权利和(剩余刑期在 3 个月以下的)有期徒刑 |
| 社区矫正机构 | 管制、宣告缓刑、假释或者暂予监外执行(刑法第 258 条) |

典型真题



关于生效裁判执行,下列哪一做法是正确的?

新华考资
2016/2/40, 单选题
www.xhkzedu.com

- A. 甲被判处管制 1 年,由公安机关执行
- B. 乙被判处有期徒刑 1 年宣告缓刑 2 年,由社区矫正机构执行
- C. 丙被判处有期徒刑 1 年 6 个月,在被交付执行前,剩余刑期 5 个月,由看守所代为执行
- D. 丁被判处 10 年有期徒刑并处没收财产,没收财产部分由公安机关执行

二、监外执行★★(刑法第 254 - 258 条)

表 - 63

| | | |
|------|--|---|
| 概念 | 暂予监外执行,是指对被判处一定刑罚的罪犯,具有法律规定的某种特殊情况,不适宜在监狱或者拘役所等场所执行刑罚,暂时采取不予关押的一种变通执行方法。 | |
| 适用对象 | 有期徒刑或者拘役 | <p>对于被判处有期徒刑或者拘役的罪犯,有下列情形之一的,可以暂予监外执行:</p> <p>①有严重疾病需要保外就医的;(省级人民政府指定的医院诊断并开具证明文件)</p> <p>②怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女;</p> <p>③生活不能自理,适用暂予监外执行不致危害社会的。</p> <p>对适用保外就医可能有社会危险性的罪犯,或者自伤自残的罪犯,不得保外就医。</p> |

续表

| | | |
|---------|------|---|
| 适用对象 | 无期徒刑 | ①暂予监外执行的法定情形:怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女。 ②对适用保外就医可能有社会危险性的罪犯,或者自伤自残的罪犯,不得保外就医。 |
| 适用主体 | | ①交付执行前:交付执行的法院; ②交付执行后:监狱提出意见——省级以上监狱管理机关批准;看守所提出意见——设区的市一级以上公安机关批准。(刑法第 254 条) |
| 监外执行的监督 | | ①对意见的监督:监狱、看守所提出暂予监外执行的书面意见的,应当将书面意见的副本抄送检察院。检察院可以向决定或者批准机关提出书面意见。 ②对决定的监督:决定或者批准暂予监外执行的机关应当将暂予监外执行决定抄送检察院。检察院认为暂予监外执行不当的,应当自接到通知之日起一个月以内将书面意见送交决定或者批准暂予监外执行的机关,决定或者批准暂予监外执行的机关接到检察院的书面意见后,应当立即对该决定进行重新核查。 |
| 收监的情形 | 情形 | ①发现不符合暂予监外执行条件的; ②严重违反有关暂予监外执行监督管理规定的; ③暂予监外执行的情形消失后,罪犯刑期未满的。 |
| | 决定主体 | 对于法院决定暂予监外执行的罪犯应当予以收监的,由法院作出决定,将有关的法律文书送达公安机关、监狱或者其他执行机关。 |
| 特殊情形的处理 | | ①不符合暂予监外执行条件的罪犯通过贿赂等非法手段被暂予监外执行的,在监外执行的期间不计入执行刑期。 ②罪犯在暂予监外执行期间脱逃的,脱逃的期间不计入执行刑期。 ③罪犯在暂予监外执行期间死亡的,执行机关应当及时通知监狱或者看守所。 |

三、减刑、假释★★(刑法 262、263 条、《高法解释》第 449、453-456 条、《最高人民法院关于减刑、假释案件审理程序的规定》第 4、6-8、14-16、21 条)

表 - 64

| | |
|------|--|
| 减刑程序 | ①无期徒刑:罪犯服刑地的高级法院裁定 ②有期徒刑(包括减为有期徒刑)、拘役、管制以及有期徒刑缓刑、拘役缓刑:罪犯服刑地的中级法院裁定。 |
|------|--|

续表

| | |
|--------------|--|
| 假释程序 | <p>①无期徒刑:罪犯服刑地的高级法院裁定;</p> <p>②有期徒刑:罪犯服刑地的中级法院裁定。</p> <p>③在假释考验期限内再犯新罪或者被发现判决宣告以前还有其他罪没有判决,应当撤销假释的,由审判新罪的法院撤销原判决、裁定宣告的假释。</p> |
| 减刑、假释案件的审理方式 | <p>(1)审理组织:应当由审判员或者由审判员和人民陪审员组成合议庭进行。</p> <p>(2)审理方式:可以开庭审理或者书面审理。但下列减刑、假释案件,应当开庭审理:</p> <p>①因罪犯有重大立功表现报请减刑的;</p> <p>②报请减刑的起始时间、间隔时间或者减刑幅度不符合司法解释一般规定的;</p> <p>③公示期间收到不同意见的;</p> <p>④检察院有异议的;</p> <p>⑤被报请减刑、假释罪犯系职务犯罪罪犯,组织(领导、参加、包庇、纵容)黑社会性质组织犯罪罪犯,破坏金融管理秩序和金融诈骗犯罪罪犯及其他在社会上有重大影响或社会关注度高的;</p> <p>⑥法院认为其他应当开庭审理的。</p> <p>(3)开庭审理的参与主体</p> <p>法院开庭审理减刑、假释案件,应当通知检察院、执行机关及被报请减刑、假释罪犯参加庭审。法院开庭审理减刑、假释案件的,检察院应当指派检察人员出席法庭,发表检察意见,并对法庭审理活动是否合法进行监督。</p> <p>法院根据需要,可以通知证明罪犯确有悔改表现或者立功、重大立功表现的证人,公示期间提出不同意见的人,以及鉴定人、翻译人员等其他人员参加庭审。</p> <p>(4)书面审理的要求</p> <p>法院书面审理减刑、假释案件,可以就被报请减刑、假释罪犯是否符合减刑、假释条件进行调查核实或听取有关方面意见。</p> <p>法院书面审理减刑案件,可以提讯被报请减刑罪犯;书面审理假释案件,应当提讯被报请假释罪犯。</p> |

第二十章

未成年人刑事案件诉讼程序

新华考资
www.xhkzedu.com

未成年人刑事案件诉讼程序概述

未成年人刑事案件诉讼程序的特有原则

- 教育、感化、挽救的原则
- 社会调查原则★★
- 分案处理原则★
- 不公开审理原则★★
- 及时原则
- 和缓原则

未成年人刑事案件诉讼程序的特点

- 必须查明犯罪嫌疑人、被告人的准确出生日期
- 由专门机构或专职人员承办
- 诉讼工作的全面性和细致性
- 未成年犯罪嫌疑人、被告人享有特别的诉讼权利★
- 严格限制强制措施适用★
- 区别对待的起诉政策
- 相对缓和的办案和处理方式★★

表-65

| | |
|--------|--|
| 办理原则 | 对犯罪的未成年人实行教育、感化、挽救的方针,坚持教育为主、惩罚为辅的原则。(刑诉法第266条) |
| 法律援助辩护 | 未成年犯罪嫌疑人、被告人没有委托辩护人的,法院、检察院、公安机关应当通知法律援助机构指派律师为其提供辩护。(刑诉法第267条) |
| 社会调查 | 公安机关、检察院、法院办理未成年人刑事案件,根据情况可以对未成年犯罪嫌疑人、被告人的成长经历、犯罪原因、监护教育等情况进行调查。(刑诉法第268条) |

| | |
|-----------------|--|
| 强制措施适用 | 对于未成年犯罪嫌疑人、被告人应当严格限制适用逮捕措施。检察院审查批准逮捕和法院决定逮捕,应当讯问未成年犯罪嫌疑人、被告人,听取辩护律师的意见。 |
| 法定代理人、合适成年人在场制度 | <p>①对于未成年人刑事案件,在讯问和审判时,应当通知未成年人犯罪嫌疑人、被告人的法定代理人到场。无法通知、法定代理人不能到场或者法定代理人是共犯的,也可以通知未成年人犯罪嫌疑人、被告人的其他成年亲属,所在学校、单位、居住地基层组织或者未成年人保护组织的代表到场,并将有关情况记录在案。到场的法定代理人可以代为行使未成年犯罪嫌疑人、被告人的诉讼权利。</p> <p>②到场的法定代理人或者其他人员认为办案人员在讯问、审判中侵犯未成年人合法权益的,可以提出意见。讯问笔录、法庭笔录应当交给到场的法定代理人或者其他人员阅读或者向他宣读。</p> <p>③讯问女性未成年犯罪嫌疑人,应当有女工作人员在场。</p> <p>④审判未成年人刑事案件,未成年被告人最后陈述后,其法定代理人可以进行补充陈述。</p> <p>⑤询问未成年被害人、证人,适用上述①、②、③的规定。(刑诉法第 270 条)</p> |
| 不公开审理 | 审判的时候被告人不满 18 岁的案件,不公开审理。但是,经未成年被告人及其法定代理人同意,未成年被告人所在学校和未成年人保护组织可以派代表到场。(刑诉法第 274 条) |
| 犯罪记录的封存 | <p>①犯罪的时候不满 18 岁,被判处 5 年有期徒刑以下刑罚的,应当对相关犯罪记录予以封存。</p> <p>②犯罪记录被封存的,不得向任何单位和个人提供,但司法机关为办案需要或者有关单位根据国家规定进行查询的除外。依法进行查询的单位,应当对被封存的犯罪记录的情况予以保密。(刑诉法第 275 条)</p> |
| 附条件不起诉 | <p>①概念:附条件不起诉,是指检察机关对应当负刑事责任的未成年犯罪嫌疑人,认为可以不立即追究刑事责任时,予以设立一定考验期限,如果未成年犯罪嫌疑人在考验期限内积极履行相关社会义务,并完成与被害人及检察机关约定的相关义务,足以证实其悔罪表现的,检察机关将依法作出不起诉决定的制度。</p> |

续表

| | | | |
|----------------------------|---|---|--|
| 附 条 件 不 起 诉 | 概念 和 意 义 | <p>②意义:附条件不起诉制度是对本应进入刑事诉讼程序的刑事案件转向为非刑事诉讼的方式处置的非司法化,一些国家称之为转向处置。实践证明,转向处置能避免刑事诉讼的消极性作用,从而给予犯罪未成年人实质性的保护。</p> <p>我国附条件不起诉制度正是在合理吸收转向处置核心要素的基础上,结合司法实践和对未成年人特别保护的现实需要,创造性地设立了中国特色的未成年非司法化制度。</p> | |
| | 适 用 条 件 | 实 体 要 件 | <p>①对于未成年人涉嫌刑法分则第四章、第五章、第六章规定的犯罪;</p> <p>②可能判处一年有期徒刑以下刑罚;③符合起诉条件;④但有悔罪表现的,检察院可以作出附条件不起诉的决定。</p> |
| | | 程 序 要 件 | <p>①检察院在作出附条件不起诉的决定以前,应当听取公安机关、被害人的意见。</p> <p>②未成年犯罪嫌疑人及其法定代理人对人民检察院决定附条件不起诉有异议的,检察院应当作出起诉的决定。(刑诉法第 271 条)</p> |
| | 考 验 期 内 的 监 督 考 察 | <p>(1)在附条件不起诉的考验期内,由检察院对被附条件不起诉的未成年犯罪嫌疑人进行监督考察。未成年犯罪嫌疑人的监护人,应当对未成年犯罪嫌疑人加强管教,配合人民检察院做好监督考察工作。</p> <p>(2)附条件不起诉的考验期为六个月以上一年以下,从检察院作出附条件不起诉的决定之日起计算。</p> <p>(3)被附条件不起诉的未成年犯罪嫌疑人,应当遵守下列规定:</p> <p>①遵守法律法规,服从监督;</p> <p>②按照考察机关的规定报告自己的活动情况;</p> <p>③离开所居住的市、县或者迁居,应当报经考察机关批准;</p> <p>④按照考察机关的要求接受矫治和教育(刑诉法第 272 条)。</p> | |
| | 考 验 后 的 处 理 | <p>(1)被附条件不起诉的未成年犯罪嫌疑人,在考验期内发现有下列情形之一的,检察院应当撤销附条件不起诉的决定,提起公诉:</p> <p>①实施新的犯罪或者发现决定附条件不起诉以前还有其他犯罪需要追诉的;</p> <p>②违反治安管理规定或者考察机关有关附条件不起诉的监督管理规定,情节严重的。</p> <p>(2)被附条件不起诉的未成年犯罪嫌疑人,在考验期内没有上述情形,考验期满的,检察院应当作出不起诉的决定。(刑诉法第 273 条)</p> | |

新华考资
www.xhkzedu.com

续表

| | |
|------|--|
| 救济途径 | 对附条件不起诉的决定,公安机关可以要求复议、提起复核或者被害人可以申诉,适用刑诉法第 175 条、第 176 条的规定。(刑诉法第 271 条) |
|------|--|

典型真题



全国人大常委会关于《刑事诉讼法》第二百七十一条第二款的解释规定,检察院办理未成年人刑事案件,在作出附条件不起诉决定以及考验期满作出不起诉决定前,应听取被害人的意见。被害人对检察院作出的附条件不起诉的决定和不起诉的决定,可向上级检察院申诉,但不能向法院提起自诉。关于这一解释的理解,下列哪些选项是正确的?(2015/2/71,多选题)

- A. 增加了听取被害人陈述意见的机会
- B. 有利于对未成年犯罪嫌疑人的转向处置
- C. 体现了对未成年犯罪嫌疑人的特殊保护
- D. 是刑事公诉独占主义的一种体现

第二十一章

当事人和解的公诉案件诉讼程序

| | |
|----------------|--------------------|
| 当事人和解的公诉案件诉讼程序 | 适用的条件 |
| | 适用的案件范围 |
| | 适用的阶段 |
| | 达成和解的主体 |
| | 和解的对象 |
| | 自愿性、合法性的审查 |
| | 和解协议书的制作 |
| | 和解协议的履行 |
| | 达成和解协议后提起附带民事诉讼的处理 |
| | 和解协议的反悔 |
| | 和解协议的无效 |
| | 对和解案件的处理 |

表 - 66

| | | |
|---------------|--|---|
| 适用条件(刑法第277条) | 正面条件 | 下列公诉案件,犯罪嫌疑人、被告人真诚悔罪,通过向被害人赔偿损失、赔礼道歉等方式获得被害人谅解,被害人自愿和解的,双方当事人可以和解: ①因民间纠纷引起,涉嫌刑法分则第四章、第五章规定的犯罪案件,可能判处三年有期徒刑以下刑罚的; ②除渎职犯罪以外的可能判处7年有期徒刑以下刑罚的过失犯罪案件。 |
| | 禁止性条件 | 犯罪嫌疑人、被告人在五年以内曾经故意犯罪的,不适用本章规定的当事人和解程序。 |
| 审查程序 | 双方当事人和解的,①公检法应当听取当事人和其他有关人员的意见,②对和解的自愿性、合法性进行审查,③并主持制作和解协议书。(刑事诉讼法第278条) | |

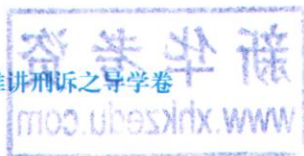
| | |
|-----------|---|
| 和解的 效力 | <p>①对于达成和解协议的案件,公安机关可以向检察院提出从宽处理的建议。</p> <p>②检察院可以向法院提出从宽处罚的建议;对于犯罪情节轻微,不需要判处刑罚的,可以作出不起起诉的决定。</p> <p>③法院可以依法对被告人从宽处罚。(刑诉法第 279 条)</p> |
|-----------|---|

典型真题



下列哪一案件可以适用当事人和解的公诉案件诉讼程序?(2016/2/41,单选题)

- A. 甲因侵占罪被免除处罚 2 年后,又涉嫌故意伤害致人轻伤
- B. 乙涉嫌寻衅滋事,在押期间由其父亲代为和解,被害人表示同意
- C. 丙涉嫌过失致人重伤,被害人系限制行为能力人,被害人父亲愿意代为和解
- D. 丁涉嫌破坏计算机信息系统,被害人表示愿意和解



第二十二章

犯罪嫌疑人、被告人逃匿、 死亡案件违法所得的没收程序

新华考资

www.xhkzedu.com

法律性质

适用条件

犯罪嫌疑人、被告人逃匿、
死亡案件违法所得的没收程序

侦查机关提出没收的意见
检察院对没收意见的审查和处理
法院的管辖和审判组织
法院对没收违法所得的申请的审查和处理
没收违法所得公告的内容及方式
利害关系人的认定及其申请参加诉讼
没收违法所得案件的审理程序
没收违法所得案件的二审程序
终止没收程序案件的审理
审理过程中启动违法所得没收程序
没收程序案件的审理期限
违法所得没收程序的救济途径

表-67

| | |
|----------|---|
| 适用 条件 | ①对于贪污贿赂犯罪、恐怖活动犯罪等重大犯罪案件;②犯罪嫌疑人、被告人逃匿,在通缉一年后不能到案,或者犯罪嫌疑人、被告人死亡;③依照刑法规定应当追缴其违法所得及其他涉案财产的,检察院可以向法院提出没收违法所得的申请。 |
| 申请 程序 | ①公安机关认为符合法定的没收情形的,应当写出没收违法所得意见书,移送检察院。 ②没收违法所得的申请应当提供与犯罪事实、违法所得相关的证据材料,并列明财产的种类、数量、所在地及查封、扣押、冻结的情况。 |

续表

| | |
|----------------|--|
| 管辖法院、 审理组织 | 犯罪地或者犯罪嫌疑人、被告人居住地的中级法院组成合议庭进行审理。 |
| 公告 | 法院受理没收违法所得的申请后,应当发出公告。公告期间为六个月。 |
| 委托诉讼代理人 代理人 | 犯罪嫌疑人、被告人的近亲属和其他利害关系人有权申请参加诉讼,也可以委托诉讼代理人参加诉讼。 |
| 审理方式 | 法院在公告期满后对没收违法所得的申请进行审理。利害关系人参加诉讼的,法院应当开庭审理。(刑诉法第 281 条) |
| 保全 措施 | 法院在必要的时候,可以查封、扣押、冻结申请没收的财产。(刑诉法第 280 条) |
| 裁决 方式 | 人民法院经审理,对经查证属于违法所得及其他涉案财产,除依法返还被害人的以外,应当裁定予以没收;对不属于应当追缴的财产的,应当裁定驳回申请,解除查封、扣押、冻结措施。 |
| 救济程序 | 对于法院依照上述规定作出的裁定,犯罪嫌疑人、被告人的近亲属和其他利害关系人或者检察院可以提出上诉、抗诉。 |
| 特殊情形 的处理 | ①在审理过程中,在逃的犯罪嫌疑人、被告人自动投案或者被抓获的,法院应当终止审理。 ②没收犯罪嫌疑人、被告人财产确有错误的,应当予以返还、赔偿。(刑诉法第 282 条) |

典型真题



关于犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序,下列哪一说法是正确的?(2012/2/38,单选题)

- A. 贪污贿赂犯罪案件的犯罪嫌疑人潜逃,通缉 1 年后不能到案的,依照《刑法》规定应当追缴其违法所得及其他涉案财产的,公安机关可以向法院提出没收违法所得的申请
- B. 在 A 选项所列情形下,检察院可以向法院提出没收违法所得的申请
- C. 没收违法所得及其他涉案财产的申请,由犯罪地的基层法院组成合议庭进行审理
- D. 没收违法所得案件审理中,在逃犯罪嫌疑人被抓获的,法院应当中止审理

第二十三章

依法不负刑事责任的精神

病人的强制医疗程序

新华考资
www.xhkzedu.com

依法不负刑事责任的精神
病人的强制医疗程序

- 概念、性质和特征
- 适用条件
- 启动程序
- 决定程序
- 救济程序
- 强制医疗的交付执行
- 强制医疗的解除程序
- 强制医疗案件的检察监督

表 - 68

| | |
|---------|--|
| 适用条件 | ①实施暴力行为,危害公共安全或者严重危害公民人身安全;②经法定程序鉴定依法不负刑事责任的精神病人;③有继续危害社会可能的,可以予以强制医疗。(刑诉法第 284 条) |
| 决定主体 | 根据本章规定对精神病人强制医疗的,由法院决定。 |
| 申请和决定程序 | ①公安机关发现精神病人符合强制医疗条件的,应当写出强制医疗意见书,移送检察院。 ②对于公安机关移送的或者在审查起诉过程中发现的精神病人符合强制医疗条件的,检察院应当向人民法院提出强制医疗的申请。 ③法院在审理案件过程中发现被告人符合强制医疗条件的,可以作出强制医疗的决定。 |
| 保护性约束措施 | 对实施暴力行为的精神病人,在法院决定强制医疗前,公安机关可以采取临时的保护性约束措施。(刑诉法第 285 条) |
| 审理组织 | 法院受理强制医疗的申请后,应当组成合议庭进行审理。 |

续表

| | |
|--------------|---|
| 法定代理人到场和法律援助 | 法院审理强制医疗案件,应当通知被申请人或者被告人的法定代理人到场。被申请人或者被告人没有委托诉讼代理人的,法院应当通知法律援助机构指派律师为其提供法律帮助。(刑事诉讼法第 286 条) |
| 审理期限 | 法院经审理,对于被申请人或者被告人符合强制医疗条件的,应当在一个月以内作出强制医疗的决定。(刑事诉讼法第 287 条) |
| 救济程序 | 被决定强制医疗的人、被害人及其法定代理人、近亲属对强制医疗决定不服的,可以向上一级法院申请复议。(刑事诉讼法第 287 条) |
| 解除程序 | ①强制医疗机构应当定期对被强制医疗的人进行诊断评估。对于已不具有人身危险性,不需要继续强制医疗的,应当及时提出解除意见,报决定强制医疗的人民法院批准。 ②被强制医疗的人及其近亲属有权申请解除强制医疗。(刑事诉讼法第 288 条) |
| 检察院的监督 | 检察院对强制医疗的决定和执行实行监督。(刑事诉讼法第 289 条) |

典型真题



依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序是一种特别程序。关于其特别之处,下列哪一说法是正确的?(2015/2/42,单选题)

A. 不同于普通案件奉行的不告不理原则,法院可未经检察院对案件的起诉或申请而启动这一程序

B. 不同于普通案件审理时被告人必须到庭,可在被申请人不到庭的情况下审理并作出强制医疗的决定

C. 不同于普通案件中的抗诉或上诉,被决定强制医疗的人可通过向上一级法院申请复议启动二审程序

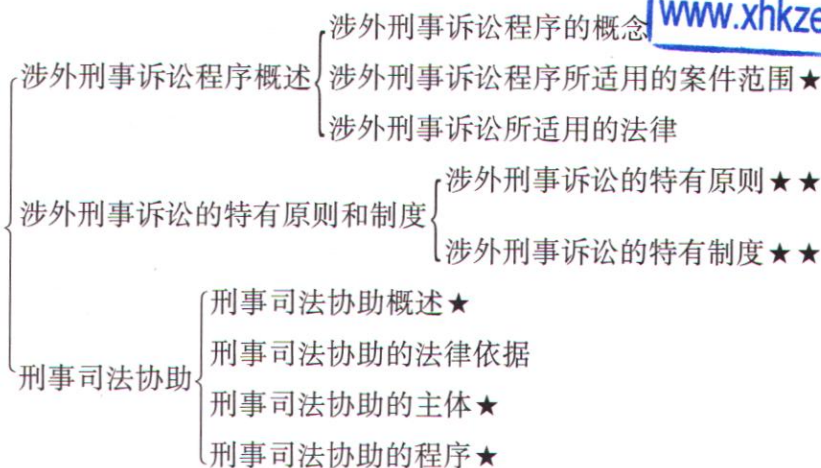
D. 开庭审理时无需区分法庭调查与法庭辩论阶段

第二十四章

涉外刑事诉讼程序与司法协助制度

新华考资

www.xhkzedu.com



一、涉外刑事诉讼程序

表 - 69

| | |
|-----------|--|
| 涉外刑事诉讼程序 | 涉外刑事诉讼程序,是指诉讼活动涉及外国人(包括无国籍人)或需要在国外进行的刑事诉讼所特有的方式、方法和步骤。 |
| 涉外刑事案件 | 涉外刑事案件是指以下两类案件:①在中华人民共和国领域内,外国人犯罪的或者中国公民侵犯外国人合法权益的刑事案件;②在中华人民共和国领域外,符合刑法第7-10条规定的中国公民犯罪或者外国人对中华人民共和国国家和公民犯罪的案件。 |
| 涉外案件的刑事诉讼 | 涉外案件的刑事诉讼,是指中国司法机关处理涉外刑事案件的方式、方法和步骤。 涉外案件的刑事诉讼(又称涉外刑事案件的诉讼)与涉外刑事诉讼不同。涉外刑事诉讼是指刑事诉讼活动涉及外国人或者某些诉讼活动需要在国外进行这两种情况。 |

二、刑事司法协助

表 - 70

| | | |
|---------------------------|----|--|
| 刑事司法协助原则 (刑事诉讼法第 17 条) | 概念 | 刑事司法协助是指一国的法院或者其他的司法机关,根据另一国的法院或者其他司法机关的请求,代为或者协助实行与刑事诉讼有关的司法行为。 |
| | 渊源 | 协议、国际条约和互惠原则 |
| | 主体 | 我国司法机关(公、检、法、司)和国外司法机关 |
| | 内容 | 狭义的是送达、取证等;广义的还包括引渡和承认和执行外国的判决和裁定 |

天道酬勤!