

# 2014 年国家司法考试刑事诉讼法讲义

## 左 宁

### 刑事诉讼法全局架构



## 第一章 刑事诉讼法概述\*\*

### 【本章重点】

### 第一节 刑事诉讼法的概念

#### 一、刑事诉讼的概念与特征

刑事诉讼是指人民法院、人民检察院和公安机关（含国家安全机关等，下同）在当事人及其他诉讼参与人的参加下，依照法律规定的程序，解决被追诉者刑事责任问题的活动。

特征：（1）刑事诉讼是公、检、法机关主持进行的活动；（2）刑事诉讼是实现国家刑罚权、解决被追诉者刑事责任问题的活动；（3）刑事诉讼是依法规定的程序进行的活动；（4）刑事诉讼是在当事人及其他诉讼参与人的参加下进行的一种活动。

## 二、刑事诉讼法的特征与渊源※

刑事诉讼法是指，国家制定的规范人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼，当事人和其他诉讼参与人参加刑事诉讼的法律。

刑事诉讼法有广义和狭义的区别。狭义的刑事诉讼法仅指《中华人民共和国刑事诉讼法》法典，而广义的刑事诉讼法指一切有关刑事诉讼的法律规范。

（如《高法解释》、《高检规则》等均属于广义的刑诉法）

刑事诉讼法的渊源是指刑事诉讼法律规范的存在形式。我国刑事诉讼法的渊源包括：

- 1、宪法
- 2、刑事诉讼法典
- 3、有关法律规定：即其他法律的规定，如《律师法》，《刑法》，《检察官法》等
- 4、有关司法解释：即《最高法解释》、《高检规则》等
- 5、地方性法规：地方人大或常委会颁布的涉及刑诉法内容的法规
- 6、国际公约、条约

## 三、刑事诉讼法与刑法的关系※※

- 1、刑法是 法，刑诉法是 法。
- 2、刑诉法可以帮助刑法实现，具有 。
- 3、刑诉法也有自己的 价值，即 。
- 4、刑法更加倾向于 ，刑诉法更加倾向于 。

### 【试题例举】

#### 2012 年多项选择题第 65 题：

二审法院发现一审法院的审理违反《刑事诉讼法》关于公开审判、回避等规定的，应当裁定撤销原判、发回原审法院重新审判。关于该规定，下列哪些说法是正确的？

- A. 体现了分工负责、互相配合、互相制约的原则
- B. 体现了严格遵守法定程序原则的要求
- C. 表明违反法定程序严重的，应当承担相应法律后果
- D. 表明程序公正具有独立的价值

## 四、刑事诉讼法与法治国家※

（一）基本概念（区分法制、法治、人治、宪法、宪政）

法制：

法治：

人治：

宪法：



宪政：

## （二）刑事诉讼法与法治国家的关系

1、刑事诉讼法与宪法的理念和精神是一致的。

2、一方面，刑事诉讼法的完善与落实是我国构建法治国家的基础；另一方面，只有法治进步了，公民守法、遵法的意识增强了，才能为刑事诉讼法在司法实践中得以落实提供环境保障。二者的关系是互为依靠，相辅相成的。

## 第二节 刑事诉讼法的制定目的与任务

### 一、刑事诉讼法的制定目的

《刑事诉讼法》第1条规定：“为了保证刑法的正确实施，惩罚犯罪，保护人民，保障国家和社会公共安全，维护社会主义社会秩序，根据宪法，制定本法。”

刑事诉讼法的制定目的可以作以下理解：（1）保证刑法正确实施；（2）惩罚犯罪，保护人民；（3）保障国家和社会公共安全；（4）维护社会主义社会秩序。

### 二、刑事诉讼法的任务※※

《刑事诉讼法》第2条修改为：“中华人民共和国刑事诉讼法的任务，是保证准确、及时地查明犯罪事实，正确应用法律，惩罚犯罪分子，保障无罪的人不受刑事追究，教育公民自觉遵守法律，积极同犯罪行为作斗争，维护社会主义法制，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，保障社会主义建设事业的顺利进行。”

### 【试题例举】

#### 2012 年单项选择题第 22 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？

- 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

## 第三节 刑事诉讼的基本理念

### 一、惩罚犯罪与保障人权

惩罚犯罪指通过刑事诉讼活动，在准确、及时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。即运用刑事实体法和刑事程序法来抑制犯罪。

保障人权指：（1）无辜的人不受追究；（2）有罪的人受到公正处罚；（罚当其罪，不能罚轻于其罪，也不能罚重于其罪，这是司法实践中考量司法公正的重要指标。）（3）诉讼权利得到充分保障和行使。

### 二、实体公正与程序公正

诉讼公正包含实体公正与程序公正两个方面。

实体公正即结果公正，具体要求有：（1）据以定罪量刑的犯罪事实应当证据确实充分；（2）正确适用刑法，准确认定犯罪嫌疑人是否犯罪及其罪名；（3）按照罪行相适应原则，依法适度判定刑罚；（4）对于错误处理的案件，采取救济方法纠正、补偿。

程序公正即过程公正，具体要求有：（1）严格遵守刑事诉讼法的规定；（2）认真保障当事人和其他诉讼参与人，特别是犯罪嫌疑人、被告人和被害人的诉讼权利；（3）严禁刑讯逼供和以其他非法手段取证；（4）司法机关依法独立行使职权；（5）保障诉讼程序的公开性和透明度；（6）依法定期限办案、结案。

考生应当重点记忆。实体公正即结果公正；程序公正即过程公正。

### 三、诉讼效率

诉讼效率是指诉讼中所投入的司法资源（包括人力、财力、物力）与案件处理数量的比例。

## 第四节 刑事诉讼的基本范畴

### 一、刑事诉讼目的※

刑事诉讼目的是指国家制定刑事诉讼法和进行刑事诉讼活动所期望达到的结果。可以区分为根本目的与直接目的。

根本目的并非刑法所特有，国家制定的所有法律都是这个目的，即，通过制定刑法和实施刑法活动想要达到维护社会秩序之目的。

直接目的表现为两方面：（1）通过刑事诉讼活动，对构成犯罪的被告人适用刑法，惩罚犯罪，实现国家刑罚权；（2）在刑事诉讼活动中，保障人权，使诉讼参与人的合法诉讼权利不受侵犯，特别是犯罪嫌疑人、被告人和被害人的诉讼权利。

根本目的与直接目的的关系：刑事诉讼根本目的的实现有赖于直接目的的实现。

### 二、刑事诉讼价值

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。刑事诉讼价值包括：秩序、公正、效益等。

秩序价值：（1）通过惩治犯罪，维护社会秩序；（2）惩治犯罪活动的本身应当是有序的。应当严格依刑事诉讼程序法办事。

公正价值：是诸价值的核心。包括实体公正和程序公正。前文已述，此不赘述。

效益价值：注意效益与效率的区别，刑事诉讼效益既包括效率，还包括刑事诉讼对推动社会经济发展方面的效益。

### 【试题例举】

#### 2012 年多项选择题第 64 题：

关于刑事诉讼的秩序价值的表述，下列哪些选项是正确的？

- A. 通过惩罚犯罪维护社会秩序
- B. 追究犯罪的活动必须是有序的
- C. 刑事司法权的行使，必须受到刑事程序的规范

D. 效率越高, 越有利于秩序的实现

### 三、刑事诉讼主体

刑事诉讼主体是指所有参加刑事诉讼活动, 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。

### 四、刑事诉讼职能

刑事诉讼具有三种基本职能: 控诉、辩护和审判。

### 五、刑事诉讼结构

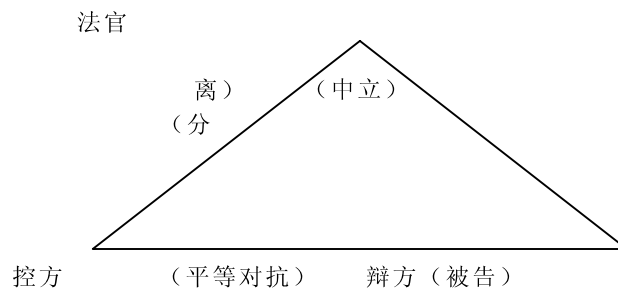
刑事诉讼三种职能(控诉、辩护、审判)之间的地位和相互作用不同, 导致不同模式的诉讼结构。刑事诉讼结构就是控、辩、审三方在刑事诉讼中的地位及相互关系。刑事诉讼结构由刑事诉讼目的决定, 一个国家制定刑诉法的目的如何, 就会采取相应的诉讼结构, 至于一个国家持何诉讼目的, 又会受到当时对诉讼价值认识的影响。

即:

一国对诉讼价值(秩序、公正、效益等)的认识程度和水平  
决定  
一国制定刑诉法的目的(根本目的、直接目的)  
再决定  
一国采取什么样的诉讼结构

我国理想的诉讼结构应当是法官居中裁判, 控、辩平等对抗, 控审分离的等腰三角形诉讼结构。

如图:



### 六、刑事诉讼阶段

我国刑事诉讼可划分为: 立案、侦查、起诉、审判、执行五个阶段。

#### 【精题例举】

不定项选择题:

下面说法正确的有:

- A 为了充分有效地执行刑事诉讼法, 最高人民法院的司法解释可以适用于检察院系统, 最高人民检察院的司法解释也可以适用于法院系统
- B 《联合国关于律师作用的基本原则》也可以成为刑事诉讼法的渊源
- C 自诉案件也可以经过立案、侦查、起诉、审判和执行五个诉讼阶段
- D 在刑法与刑诉法的关系上, 应当坚持刑诉法工具主义

**【复习重点】**

- 1、刑事诉讼法的渊源
- 2、刑事诉讼法与刑法的关系
- 3、刑事诉讼法与法治国家
- 4、刑事诉讼法的人权条款
- 5、刑事诉讼法的基本理念
- 6、刑事诉讼目的
- 7、刑事诉讼价值
- 8、刑事诉讼职能
- 9、刑事诉讼阶段

## 第二章 刑事诉讼法的基本原则※※

**【本章重点】**

### 第一节 基本原则概述

#### 一、刑事诉讼法基本原则的概念※

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。

是否贯穿于刑诉法全过程或主要诉讼阶段是辨别刑诉法基本原则与其他基本原则的关键。

#### 二、刑事诉讼法基本原则的特点

- (一) 体现刑事诉讼活动的基本规律；
- (二) 由刑诉法明确规定；
- (三) 一般贯穿于刑事诉讼全过程；
- (四) 具有法律约束力。

### 第二节 人民法院、人民检察院依法独立行使职权※※

《刑诉法》第 5 条规定：“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。”

**【试题例举】****2003 年不定项选择题第 89 题：**

某大学教授在讲授刑事诉讼法课时，让学生回答如何理解“人民法院依法独立行使审判权”原则，下列四个同学的回答中，正确的理解是：

- A. 甲同学认为是指法官个人独立审判案件，不受任何他人影响
- B. 乙同学认为是指合议庭独立审判案件，不受任何组织或个人的影响
- C. 丙同学认为是指法院独立审判案件，不受行政机关、社会团体和个人的干涉

D.丁同学认为是指法院依法独立审判案件，上级法院不能对下级法院正在审理的具体案件如何处理发布指示或命令

### 第三节 分工负责，相互配合，相互制约

《刑诉法》第7条规定：“人民法院、人民检察院和公安机关进行刑事诉讼，应当分工负责，互相配合，互相制约，以保证准确有效地执行法律”。

### 第四节 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督※

《刑诉法》第8条规定：“人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督。”  
行刑罚的活动是否合法的监督。

### 第五节 各民族公民有权使用本民族语言文字进行诉讼※

《刑诉法》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。”

#### 【精题例举】

不定项选择题：

下列说法不正确的有：

- A 甲是汉族人，在新疆抢劫，侦查机关应当用汉语讯问甲
- B 乙是少数民族人，在广州故意伤害他人，应为其发布少数民族语言文字的判决书
- C 汉族人丙是某案件的证人，法官应当用汉语询问他
- D 少数民族丁是某案件的证人，法官应当用少数民族语言询问他

### 第六节 未经人民法院依法判决，对任何人都不得确定有罪※※

《刑诉法》第12条规定：“未经人民法院依法判决，对任何人都不得确定有罪。”

#### “图表记忆”

被追诉人的称谓

立案后	侦查中	审查起诉时	决定起诉	审判	执行

### 第七节 具有法定情节不予追究刑事责任※※

《刑诉法》第15条规定：“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：

- (一) 情节显著轻微、危害不大，不认为是犯罪的；

- (二) 犯罪已过追诉时效期限的;
- (三) 经特赦令免除刑罚的;
- (四) 依照刑法告诉才处理的犯罪, 没有告诉或者撤回告诉的;
- (五) 犯罪嫌疑人、被告人死亡的;
- (六) 其他法律规定免予追究刑事责任的。”

**【学习重点】**

本原则是刑法原则中最常考的重要原则, 务必请考生认真把握:

- 1、上述六项情形请考生背熟; 其中第一项注意是情节“显著”轻微, 而非情节轻微。
- 2、出现了这六种情形后, 不同诉讼阶段的处理是重点:
  - 立案阶段----- 决定
  - 侦查阶段----- 决定
  - 审查起诉阶段----- 决定
  - 审判阶段----- (1) 对于属于第一种情形, 即“情节显著轻微、危害不大, 不认为是犯罪的”, 判决 ;
  - (2) 对于属于第二至六种情形的, 应当裁定 或者决定 。
  - (3) 对于第五种情形, 即“被告人死亡的”, 应当裁定 ; 对于根据已经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 。此外, 在第二审程序中, 如果共同犯罪案件中提出上诉的被告人死亡, 其他被告人没有提出上诉, 第二审人民法院仍应当对全案进行审查, 死亡的被告人不构成犯罪的, 应当 ; 审查后认为构成犯罪的, 应当宣布 , 对其他同案被告人仍应当作出判决或裁定。

**【试题例举】****2005 年单项选择题第 22 题:**

某法院决定开庭审理张某贪污案, 被告人张某在开庭前突发心脏病死亡。该法院应当如何处理?

- A. 裁定撤销案件
- B. 宣告被告人张某无罪
- C. 裁定终止审理
- D. 退回起诉的人民检察院处理

**2005 年单项选择题第 31 题:**

某县公安机关收到孙某控告何某对其强奸的材料, 经审查后认为何某没有强奸的犯罪事实。县公安机关应当如何处理?

- A. 不予立案
- B. 要求孙某撤回控告
- C. 撤销案件
- D. 侦查终结后移送检察院作不起诉决定



**2004 年单项选择题第 36 题：**

某人民检察院立案侦查该市工商局长利用职权报复陷害他人，侦查中发现犯罪已过追诉时效期限。人民检察院应当如何处理？

- A. 不起诉
- B. 撤销案件
- C. 宣告无罪
- D. 移送法院处理

**【复习重点】**

- 1、刑事诉讼法基本原则的特点
- 2、人民法院、人民检察院依法独立行使职权
- 3、各民族公民有权使用本民族语言文字进行诉讼
- 4、未经人民法院依法判决，对任何人都不得确定有罪
- 5、具有法定情节不予追究刑事责任

### 第三章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人

**【本章重点】**

#### 第一节 刑事诉讼中的专门机关

刑事诉讼中的专门机关，是指依照法定职权进行刑事诉讼活动，并在诉讼中承担一定职能的国家机关。刑事诉讼中的专门机关主要是指人民法院、人民检察院和公安机关。另外，还包括国家安全机关、军队保卫部门、监狱、海关走私犯罪侦查部门等。

#### 一、公安机关的性质、组织体系

（一）公安机关的性质：

（二）公安机关的组织体系

1、上下级关系：

- 2、中央一级-----公安部
- 省、自治区、直辖市-----公安厅
- （局）
- 地区、自治州、省辖市-----公安处
- （局）
- 县、县级市、自治县、直辖市、中等城市的市辖区-----公安（分）局

3、根据需要，在大中城市街道办事处和县属的乡镇设立公安派出所，他们是基层公安机关的派出工作机构，履行基层公安机关的部分职责，但不是一级公安机关。

4、公安部和地方公安机关根据工作需要，经国务院批准，可以在一些特殊的部门或单位设立专门公安机关，如我国的海关缉私局，还有在铁路、交通、林业、民航等系统设立的公安机关。



## 二、其他侦查机关

其他侦查机关主要是指：国家安全机关、军队保卫部门、监狱和走私犯罪侦查机关。这些部门在各自领域中行使与公安机关相同的职权。其申请批捕由相应的检察机关批准。

## 三、人民检察院的性质、组织体系

(一) 人民检察院的性质：

(二) 人民检察院的组织体系

1、上下级关系：

2、各级人民检察院设置如下：

最高人民检察院



地方各级人民检察院 → 省、自治区、直辖市人民检察院



省、自治区、直辖市人民检察院分院，自治州和省辖市人民检察院



县、县级市、自治县和市辖区人民检察院

## 四、人民法院的性质、组织体系

(一) 人民法院的性质：

(二) 组织体系

1、上下级关系：

2、各级人民法院的设置如下：

最高人民法院



地方各级人民法院 → 省、自治区、直辖市高级人民法院



省、自治区内按地区设立的中级人民法院，直辖市内设立的中级人民法院，  
省、自治区所辖市的中级人民法院，自治州中级人民法院



县、县级市、自治县和市辖区人民法院

## 第二节 诉讼参与人※

### 一、诉讼参与人概述

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了国家专门机关工作人员以外的人。

诉讼参与人 { 当事人：被害人，被告人，自诉人，犯罪嫌疑人，附带民事诉讼原、被告

其他诉讼参与人：法定代理人，诉讼代理人，辩护人，证人，鉴定人，翻译人员

### 【试题例举】

#### 2007 年多项选择题第 76 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

### 二、法定代理人

法定代理人是由法律规定的对被代理人负有专门保护义务并代其进行诉讼的人。《刑诉法》第 106 条第 3 项规定，“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；

法定代理人的任务是保护被代理人的合法权益，因而应当是有完全行为能力的自然人。在法定代理人为多人时，只能由其中一人参加诉讼。法定代理人的诉讼权利与被代理人相同，承担相应的义务，但不能代替陈述，也不能代替承担与人身自由相关联的义务。

### 三、诉讼代理人

诉讼代理人是基于被代理人的委托而代表被代理人参与刑事诉讼的人。

《刑诉法》第 106 条第 5 款规定，“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。

### 【学习重点】

1、诉讼代理人与法定代理人的区别是重点：

“图表记忆”

诉讼代理人与法定代理人的区别

区别	法定代理人	诉讼代理人
1、根据不同		
2、权限不同		
3、效力不同		

2、注意刑诉法中的近亲属范围比较狭窄。

### 【试题例举】

#### 2009 年多项选择题第 67 题：

关于刑事诉讼法定代理人与诉讼代理人的区别，下列哪些选项是正确的？

- A. 法定代理人基于法律规定或法定程序产生，诉讼代理人基于被代理人委托产生
- B. 法定代理人的权利源于法律授权，诉讼代理人的权利源于委托协议授权
- C. 法定代理人可以违背被代理人的意志进行诉讼活动，诉讼代理人的代理活动不得违背被代理人的意志

D. 法定代理人可以代替被代理人陈述案情，诉讼代理人不能代替被代理人陈述案情

#### 四、辩护人

辩护人是指在刑事诉讼中接受犯罪嫌疑人、被告人及其法定代理人的委托，或者接受人民法院的指定，依法为犯罪嫌疑人、被告人辩护，以维护其合法权益的人。

#### 五、证人

《刑诉法》第 60 条规定：“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。”

##### 【学习重点】

注意证人的特点或条件：

- 1、证人是当事人以外的人。
- 2、证人只能是自然人。
- 3、不能作为证人的关键条件是：不能辨别是非，不能正确表达的。
- 4、证人所作证言不一定真实。
- 5、证人具有不可替代性。
- 6、证人优先原则。

#### 六、鉴定人

刑事诉讼中的鉴定人是指受公安司法机关的指派或者聘请，运用自己的专门知识或者技能对刑事案件中专门性问题进行分析判断并提出书面鉴定意见的人。

鉴定人的书面分析意见称为鉴定意见，是刑诉法证据种类之一。

##### “图表记忆”

鉴定人与证人的区别：

区别	鉴定人	证人
(1) 利害关系		
(2) 指派聘请		
(3) 产生时间		
(4) 可替代性		
(5) 专门知识		
(6) 资质年龄		

##### 【精题例举】

不定项选择题：

下列选项中不正确的有：

- A 有专门知识的人不属于鉴定人，属于证人
- B 贪污犯罪被告人王某的妻子不能作为王某贪污案的证人
- C 法定代理人可以代理被代理人全部的诉讼行为
- D 鉴定人可以是单位

### 【复习重点】

- 1、公、检、法的性质与组织关系
- 2、诉讼参与人的范围
- 3、诉讼代理人与法定代理人的区别
- 4、鉴定人与证人的区别

## 第四章 管 辖※※

### 【本章重点】

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。一般将管辖分为立案管辖和审判管辖，审判管辖又可以分为级别管辖和地区管辖等。

### 第一节 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。

#### 一、公安机关立案的案件

### 【关联法条】

《刑法》第 18 条第 1 款 刑事案件的侦查由公安机关进行，法律另有规定的除外。

#### 二、检察机关立案的案件※※

##### 1、检察机关立案管辖图表

### “图表记忆”

检察机关管辖案件	
1	贪污贿赂犯罪
2	渎职犯罪
3	国家机关工作人员利用职权实施的侵犯公民人身权利和民主权利的犯罪案件包括： <ol style="list-style-type: none"> <li>(1) 非法搜查案</li> <li>(2) 非法拘禁案</li> <li>(3) 刑讯逼供案</li> <li>(4) 暴力取证案</li> <li>(5) 虐待被监管人案</li> <li>(6) 报复陷害案</li> <li>(7) 破坏选举案</li> </ol>
4	国家机关工作人员利用职权实施的其他重大犯罪案件，需要由人民检察院直接受理的时候，经省级以上人民检察院决定，可以由人民检察院立案侦查。

##### 2、公安机关与人民检察院配合立案管辖的案件：

司法实践中，很多犯罪嫌疑人是一人涉嫌犯数罪的，因此就可能出现一个人所犯的数个罪行中既有应由公安机关立案管辖的案件，也有属于检察机关立案管辖的案件，此时考生应当把握好处理原则：

(1) 公安机关侦查刑事案件涉及人民检察院管辖的贪污贿赂案件时，应当将贪污贿赂案件移送人民检察院；

(2) 人民检察院侦查贪污贿赂案件涉及公安机关管辖的刑事案件，应当将属于公安机关管辖的刑事案件移送公安机关。

(3) 在上述情况中，如果涉嫌主罪属于公安机关管辖，由公安机关为主侦查，人民检察院予以配合；如果涉嫌主罪属于人民检察院管辖，由人民检察院为主侦查，公安机关予以配合。

### 三、人民法院直接受理的案件※※

由人民法院直接受理的刑事案件，是指不需要经过公安机关、人民检察院或者其他侦查机关立案侦查，不通过人民检察院提起公诉，由人民法院对当事人提起的诉讼直接立案和审判的案件，在刑事诉讼中称为自诉案件。

#### “图表记忆”

法院管辖案件——自诉案件	
(一)	告诉才处理的案件：
	1. 侮辱、诽谤案（但严重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（致被害人重伤或者死亡的除外）； 4. 侵占案（不含职务侵占）。
(二)	被害人有证据证明的轻微刑事案件：
	1. 故意伤害案（刑法第二百三十四条第一款规定的）； 2. 非法侵入住宅案（刑法第二百四十五条规定的）； 3. 侵犯通信自由案（刑法第二百五十二条规定的）； 4. 重婚案（刑法第二百五十八条规定的）； 5. 遗弃案（刑法第二百六十一条规定的）； 6. 生产、销售伪劣商品案（刑法分则第三章第一节规定的，但严重危害社会秩序和国家利益的除外）； 7. 侵犯知识产权案（刑法分则第三章第七节规定的，但严重危害社会秩序和国家利益的除外）； 8. 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。
	本项规定的案件，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（1）证据不足、可以由公安机关受理的，或者（2）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。
(三)	公诉转自诉案件：
	被害人有证据证明对被告人侵犯自己人身、财产权利的行为应当依法追究刑事责任，且有证据证明曾经提出控告，而公安机关或者人民检察院不予追究被告人刑事责任的案件。

## 第二节 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。解决的是一起刑事案件应该由哪一个人民法院进行第一审的问题。包括：级别管辖，地区管辖，专门管辖，移送管辖，指定管辖。

### 一、级别管辖

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。即基本法院审哪些案件，中院审哪些案件，高院或最高院审哪些案件。

### 【关联法条】

《刑法》：

第19条 基层人民法院管辖第一审普通刑事案件，但是依照本法由上级人民法院管辖的除外。

第20条 中级人民法院管辖下列第一审刑事案件：

（一）危害国家安全、恐怖活动案件；

（二）可能判处无期徒刑、死刑的案件。

第21条 高级人民法院管辖的第一审刑事案件，是全省（自治区、直辖市）性的重大刑事案件。

第22条 最高人民法院管辖的第一审刑事案件，是全国性的重大刑事案件。

《高法解释》：

第12条 人民检察院认为可能判处无期徒刑、死刑，向中级人民法院提起公诉的案件，中级人民法院受理后，认为不需要判处无期徒刑、死刑的，应当依法审判，不再交基层人民法院审判。

第13条 一人犯数罪、共同犯罪和其他需要并案审理的案件，其中一人或者一罪属于上级人民法院管辖的，全案由上级人民法院管辖。

## 二、地区管辖※

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。就比如，一个刑事案件，是由甲地A区人民法院管辖还是由甲地B区人民法院管辖的问题。

### 【关联法条】

《刑法》：

第24条 刑事案件由犯罪地的人民法院管辖。如果由被告人居住地的人民法院审判更为适宜的，可以由被告人居住地的人民法院管辖。

第25条 几个同级人民法院都有权管辖的案件，由最初受理的人民法院审判。在必要的时候，可以移送主要犯罪地的人民法院审判。

## 三、移送管辖、指定管辖※

移送管辖是指本来受理案件的人民法院，出于实践中出现的某些特殊情况（不适宜审理，难以审理等）的需要，将案件移送其他法院管辖。

指定管辖是指当管辖权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权。

（一）基本规定



【关联法条】

《刑法》：

第 23 条 上级人民法院在必要的时候，可以审判下级人民法院管辖的第一审刑事案件；下级人民法院认为案情重大、复杂需要由上级人民法院审判的第一审刑事案件，可以请求移送上一级人民法院审判。

第 26 条 上级人民法院可以指定下级人民法院审判管辖不明的案件，也可以指定下级人民法院将案件移送其他人民法院审判。

《高法解释》：

第 17 条 两个以上同级人民法院都有管辖权的案件，由最初受理的人民法院审判。必要时，可以移送被告人主要犯罪地的人民法院审判。

管辖权发生争议的，应当在审理期限内协商解决；协商不成的，由争议的人民法院分别层报共同的上级人民法院指定管辖。

(二) 重点、难点

1、二审法院对发回原审案件的控制

《高法解释》：

第 21 条 第二审人民法院发回重新审判的案件，人民检察院撤回起诉后，又向原第一审人民法院的下级人民法院重新提起公诉的，下级人民法院应当将有关情况层报原第二审人民法院。原第二审人民法院根据具体情况，可以决定将案件移送原第一审人民法院或者其他人民法院审判。

2、并案处理

《六机关规定》：

3. 具有下列情形之一的，人民法院、人民检察院、公安机关可以在其职责范围内并案处理：

(一) 一人犯数罪的；

(二) 共同犯罪的；

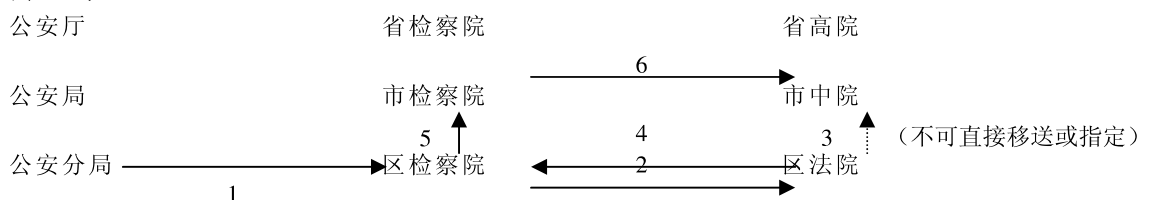
(三) 共同犯罪的犯罪嫌疑人、被告人还实施其他犯罪的；

(四) 多个犯罪嫌疑人、被告人实施的犯罪存在关联，并案处理有利于查明案件事实的。

3、移送以检察院为轴心

如果发生了移送或指定管辖的情况，人民法院要“书面通知提起公诉的检察院，并将案卷材料退回”，这是为什么？请同学们注意，在案件的相互移送过程中，检察机关是“轴心”，因为必须做到同级起诉。

“图表记忆”



【精题例举】

不定项选择题：

下列关于刑事案件管辖的表述，不正确的有：

A 公安机关管辖绝大多数刑事案件，检察机关管辖自侦和自诉案件



- B 某省高级法院一审后，被告人上诉，最高人民法院经过审理裁定撤销原判、发回重新，某省检察院撤回起诉后又指令某市检察院向某市中级人民法院重新提起公诉。这一做法是错误的
- C 某县公安局立案侦查一起故意杀人案，某市公安局通知某县公安局将案件移交市局管辖，某县公安局随将案件移送某县检察院，由某县检察院移送某市检察院，再由某市检察院移送某市公安局。这一做法是错误的。
- D 甲涉嫌挪用公款罪和合同诈骗罪被立案侦查，侦查机关可以对甲涉嫌的犯罪并案处理

**【复习重点】**

- 1、检察机关立案的案件
- 2、人民法院直接受理的案件
- 3、中级人民法院管辖的第一审刑事案件
- 4、地区管辖的一般规则
- 5、二审法院对发回原审案件的控制
- 6、并案处理的情形
- 7、移送以检察院为轴心

## 第五章 回避※

**【本章重点】**

### 第一节 回避的概念和适用人员

#### 一、回避的概念

刑事诉讼中的回避，是指根据刑法和有关法律，侦查人员、检察人员、审判人员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，因而不得参加该案诉讼活动的一项诉讼制度。

#### 二、回避的适用人员

回避的适用人员：

（一）审判人员：各级人民法院院长、副院长、审判委员会委员、庭长、副庭长、审判员、助理审判员、其他在法院中占行政编制的工作人员、人民陪审员；

（二）检察人员：各级人民检察院检察官，书记员，司法行政人员，检察委员会委员；

（三）侦查人员；

（四）参加侦查、起诉、审判活动的书记员、翻译员、鉴定人。

### 第二节 回避的理由与种类

#### 一、回避的理由※

**【关联法条】**

《刑法》：

第 28 条 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：

- (一) 是本案的当事人或者是当事人的近亲属的；
- (二) 本人或者他的近亲属和本案有利害关系的；
- (三) 担任过本案的证人、鉴定人、辩护人、诉讼代理人的；
- (四) 与本案当事人有其他关系，可能影响公正处理案件的。

第 29 条 审判人员、检察人员、侦查人员不得接受当事人及其委托的人的请客送礼，不得违反规定会见当事人及其委托的人。

审判人员、检察人员、侦查人员违反前款规定的，应当依法追究法律责任。当事人及其法定代理人有权要求他们回避。

《高法解释》：

第 23 条 审判人员具有下列情形之一的，应当自行回避，当事人及其法定代理人有权申请其回避：

- (一) 是本案的当事人或者是当事人的近亲属的；
- (二) 本人或者其近亲属与本案有利害关系的；
- (三) 担任过本案的证人、鉴定人、辩护人、诉讼代理人、翻译人员的；
- (四) 与本案的辩护人、诉讼代理人有近亲属关系的；
- (五) 与本案当事人有其他利害关系，可能影响公正审判的。

第 24 条 审判人员违反规定，具有下列情形之一的，当事人及其法定代理人有权申请其回避：

- (一) 违反规定会见本案当事人、辩护人、诉讼代理人的；
- (二) 为本案当事人推荐、介绍辩护人、诉讼代理人，或者为律师、其他人员介绍办理本案的；
- (三) 索取、接受本案当事人及其委托人的财物或者其他利益的；
- (四) 接受本案当事人及其委托人的宴请，或者参加由其支付费用的活动的；
- (五) 向本案当事人及其委托人借用款物的；
- (六) 有其他不正当行为，可能影响公正审判的。

### 【学习重点】

回避的理由是重点，请考生注意。

“图表记忆”

	回避的理由	当事人及其法定代理人是否需要提供证明材料
1	是本案的当事人或者是当事人、本案辩护人、诉讼代理人的近亲属	否
2	本人或者他的近亲属和本案有利害关系	否
3	担任过本案的证人、鉴定人、辩护人、诉讼代理人、翻译人员	否
4	参加过案件前一诉讼阶段工作，又参加同一案件后续诉讼阶段工作	否
5	接受当事人及其委托的人的请客送礼	是
6	违反规定会见当事人及其委托的人	是
7	为本案当事人推荐、介绍辩护人、诉讼代理人，或者为律师、其他人员介绍办理本案	是
8	索取、接受本案当事人及其委托人的财物或者其他利益	是
9	向本案当事人及其委托人借用款物	是

## 二、回避的种类※

回避种类可分为三类：

1、自行回避。审判人员、检察人员、侦查人员主动提出要求退出诉讼活动。

2、申请回避。要求回避、申请复议的主体有四个：当事人、法定代理人、辩护人、诉讼代理人。

3、指令回避。是应当回避的审判人员、检察人员、侦查人员自己没有主动提出回避，当事人及其法定代理人也没有申请其回避，法院、检察院或公安机关负责人可以依职权命令其退出诉讼活动。

## 第三节 回避的程序

### 一、回避的期间

在刑事诉讼中各个阶段，如侦查、起诉或审判阶段（一审、二审、死刑复核、审判监督程序都适用），有关组织或个人都可以启动回避程序，使相关人员退出刑事诉讼活动。

### 二、回避的决定※

回避人员	决定主体	其他注意
侦查人员	一般侦查人员，公安机关负责人决定回避；公安机关负责人，同级检委会决定回避。	（1）要求公安机关负责人回避，应当向公安机关同级的人民检察院提出，而不是向公安机关提出。 （2）回避作出决定前，侦查人员不停止侦查工作。
检察人员	一般检察人员，检察长决定回避；检察长，检委会决定回避。	（1）检察委员会讨论检察长回避问题时，由副检察长主持，检察长不得参加。 （2）检察人员被决定回避，之前收集的证据与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。
审判人员	一般审判人员，院长决定回避；审判长，审委会决定回避。	（1）审判委员会讨论院长回避问题时，由副院长主持，院长不得参加。 （2）对回避申请，人民法院可以口头或者书面作出决定。 （3）法官无权决定检察官回避。如果当事人及其法定代理人申请出庭的检察人员回避的，人民法院应当决定休庭，并通知人民检察院。

### 三、对驳回回避申请的复议※

#### 【关联法条】

《刑事诉讼法》：

第 30 条第 3 款 对驳回申请回避的决定，当事人及其法定代理人可以申请复议一次。

《高法解释》：

第 30 条 对当事人及其法定代理人提出的回避申请，人民法院可以口头或者书面作出决定，并将决定告知申请人。

当事人及其法定代理人申请回避被驳回的，可以在接到决定时申请复议一次。不属于刑事诉讼法第二十八条、第二十九条规定情形的回避申请，由法庭当庭驳回，并不得申请复议。

第 34 条 辩护人、诉讼代理人可以依照本章的有关规定要求回避、申请复议。

### 【精题例举】

#### 不定项选择题：

赵某涉嫌故意伤害罪被检察机关提起公诉，庭审时赵某得知负责办理该案的公诉人蔡某是被害人的胞兄，欲申请其回避。下列选项正确的有？

- A 赵某的辩护人有权申请蔡某回避
- B 赵某申请蔡某回避，应当提供证明材料
- C 如果法官发现蔡某确实是被害人的胞兄，应当作出蔡某回避的决定
- D 蔡某被决定回避后，如果不服，有权申请复议一次

### 【复习重点】

- 1、回避的适用人员
- 2、回避的理由
- 3、回避的种类
- 4、回避的决定
- 5、对驳回回避申请的复议

## 第六章 辩护与代理※※

### 【本章重点】

#### 第一节 辩护人

##### 一、辩护人的概念、人数

辩护人是指接受犯罪嫌疑人、被告人的委托或人民法院的指定，帮助犯罪嫌疑人、被告人行使辩护权，以维护其合法权益的人。

辩护人的人数：

### 【关联法条】

《刑诉法》：

第 32 条第 1 款 犯罪嫌疑人、被告人除自己行使辩护权以外，还可以委托一至二人作为辩护人。

《高法解释》：

第 38 条 一名被告人可以委托一至二人作为辩护人。

一名辩护人不得为两名以上的同案被告人，或者未同案处理但犯罪事实存在关联的被告人辩护。

##### 二、辩护人的范围※※

律师只是辩护人之一，请考生把握哪些人可以担任辩护人，哪些人不能担任辩护人。

### 【关联法条】

《刑诉法》：

第 32 条 犯罪嫌疑人、被告人除自己行使辩护权以外，还可以委托一至二人作为辩护人。下列的人可以被委托为辩护人：

- （一）律师；
- （二）人民团体或者犯罪嫌疑人、被告人所在单位推荐的人；
- （三）犯罪嫌疑人、被告人的监护人、亲友。

正在被执行刑罚或者依法被剥夺、限制人身自由的人，不得担任辩护人。

《高法解释》：

第 35 条 人民法院审判案件，应当充分保障被告人依法享有的辩护权利。

被告人除自己行使辩护权以外，还可以委托辩护人辩护。下列人员不得担任辩护人：

- （一）正在被执行刑罚或者处于缓刑、假释考验期间的人；
- （二）依法被剥夺、限制人身自由的人；
- （三）无行为能力或者限制行为能力的人；
- （四）人民法院、人民检察院、公安机关、国家安全机关、监狱的现职人员；
- （五）人民陪审员；
- （六）与本案审理结果有利害关系的人；
- （七）外国人或者无国籍人。

前款第四项至第七项规定的人员，如果是被告人的监护人、近亲属，由被告人委托担任辩护人的，可以准许。

### 三、辩护人的诉讼地位与责任※

#### （一）辩护人的诉讼地位

辩护人在刑事诉讼中具有独立的诉讼地位，依法独立履行职务，只维护犯罪嫌疑人、被告人的合法权益，没有控诉的义务。

#### （二）辩护人的责任

### 【关联法条】

《刑诉法》：

第 35 条 辩护人的责任是根据事实和法律，提出犯罪嫌疑人、被告人无罪、罪轻或者减轻、免除其刑事责任的材料和意见，维护犯罪嫌疑人、被告人的诉讼权利和其他合法权益。

### 四、辩护人的权利、义务※※

这是本章的重点，请考生认真学习。

#### （一）辩护人的权利：

“图表记忆”

	权利	内容	注意
1	侦查阶段了解案件情况权	（1）提供法律帮助； （2）代理申诉、控告； （3）申请变更强制措施； （4）了解犯罪嫌疑人涉嫌的罪名和案件有关情况，提出意见。	（1）犯罪嫌疑人委托辩护人的时间：自被侦查机关第一次讯问或者采取强制措施之日起， （2）在侦查期间，犯罪嫌疑人只能委托律师作为辩护人。被告人有权

			<p>随时委托辩护人。</p> <p>(3) 了解犯罪嫌疑人涉嫌的罪名和案件“有关情况”是指：</p> <p>(a) 了解罪名。</p> <p>(b) 当时已查明的该罪的主要事实。</p> <p>(c) 犯罪嫌疑人被采取、变更、解除强制措施的情况。</p> <p>(d) 侦查机关延长侦查羁押期限情况。</p>
2	会见权	<p>(1) 其他辩护人同在押的犯罪嫌疑人、被告人会见和通信需要事先经过人民法院、人民检察院的许可。</p> <p>(2) 辩护律师会见在押的犯罪嫌疑人、被告人需要持有三证：律师执业证书、律师事务所证明、委托书或者法律援助公函。（委托书和法律援助公函往往择一）</p> <p>(2) 辩护律师持三证要求会见在押的犯罪嫌疑人、被告人的，看守所安排，至迟不得超过 48 小时。</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，律师会见前需要经过侦查机关许可。但仅限于侦查阶段。</p> <p>(4) 核实证据只能发生与审查起诉阶段，侦查阶段不可以。</p> <p>(5) 辩护律师会见犯罪嫌疑人、被告人时不被监听，但可以被监视。</p>	<p>(1) 正确理解“特别重大贿赂犯罪”：(a) 涉嫌贿赂犯罪数额在五十万元以上，犯罪情节恶劣的；(b) 有重大社会影响的；(c) 涉及国家重大利益的。</p> <p>(2) 对于特别重大贿赂犯罪案件，辩护律师在侦查期间提出会见在押或者被监视居住的犯罪嫌疑人的，人民检察院侦查部门应当提出是否许可的意见，在三日以内报检察长决定并答复辩护律师。</p> <p>(3) 特别重大贿赂犯罪案件律师会见前要经过侦查机关许可的目的是为了防止会见有碍侦查，但是，在有碍侦查的情形消失后，辩护律师可以不经许可会见犯罪嫌疑人。</p> <p>(4) 对于特别重大贿赂犯罪案件，人民检察院在侦查终结前应当许可辩护律师见到犯罪嫌疑人。</p> <p>(5) 辩护律师要求会见在押的犯罪嫌疑人、被告人的，看守所不能仅仅是在 48 小时内进行会见的工作安排，还应当保证律师在 48 小时以内见到在押的犯罪嫌疑人、被告人。</p>
3	阅卷权	<p>(1) 辩护律师自审查起诉之日起，可以阅卷。侦查阶段不可以阅卷。</p> <p>(2) 其他辩护人经人民法院、人民检察院许可，也可以阅卷。</p>	<p>(1) 案卷材料包括案件的 (a) 诉讼文书和 (b) 证据材料。但是，法院合议庭、审判委员会的讨论记录以及其他依法不公开的材料不接受阅卷。</p> <p>(2) 在检察院阅卷，阅卷由案件管理部门及时安排，由公诉部门提供案卷材料。无法及时安排的，应当向辩护人说明，并安排辩护人自即日起三个工作日以内阅卷，公诉部门应当予以配合。</p> <p>(3) 在检察院阅卷，必要时，人民检察院可以派员在场协助。</p> <p>(4) 阅卷，可以采取复印、拍照、扫描等方式，只收取必需的工本费用。对于承办法律援助案件的辩护律师复制必要的案卷材料的费用，应当根据具体情况予以减收或者免收。</p>



4	调查取证权	<p><b>辩护律师：</b></p> <p>（1）辩护律师享有调查取证权。</p> <p>根据待查取证的对象不同，律师调查取证可以分为向被害人及其近亲属、被害人提供的证人调查取证与向其他证人或者有关单位、个人调查取证。</p> <p>其一，律师向被害人、被害人或者其近亲属、被害人提供的证人调查取证。</p> <p>（a）需要双许可。辩护律师不仅要经人民检察院或者人民法院许可，并且要经被害人或者其近亲属、被害人提供的证人同意，方可向他们调查取证。</p> <p>（b）对于法院而言，律师如果申请向被害人及其近亲属、被害人提供的证人调查取证，法院认为确有必要的，应当签发准许调查书。该文书即为法院许可调查取证的凭证。</p> <p>其二，辩护律师向其他证人或者其他有关单位调查取证。辩护律师经证人或者其他有关单位和个人同意，可以向他们调查取证，无需经过检察院或者法院许可。</p> <p>（2）辩护律师享有申请调查取证权。程序是重点：</p> <p>（a）律师认为公安、检察院收集对犯罪嫌疑人、被告人有利的证据没有提交，申请检察院、法院调取。</p> <p>（b）辩护律师调查取证时，因证人或者有关单位、个人不同意，申请人民法院收集、调取，或者申请通知证人出庭作证的，法院要审查是否必要，认为必要的，应当同意。</p> <p>（c）辩护律师直接申请法院调查取证，法院需要审查两个方面：是否必要，是否不宜或者不能由律师收集、调取，如果两个方面同时符合，法院应当同意。</p> <p>（d）对于律师的申请，检察院、法院认为需要调查取证的，应当由检察院、法院亲自调取，不得向律师签发准许调查决定书，让律师调取。</p> <p><b>其他辩护人：</b></p> <p>其他辩护人只享有申请调查取证权，而不享有调查取证权。即其他辩护人认为公安、检察院收集对犯罪嫌疑人、被告人有利的证据没有提交，申请检察院、法院调取。</p>	<p>（1）辩护人向法院申请调取证据的，应当以书面形式提出，并提供相关线索或者材料。</p> <p>（2）检察院或者法院根据辩护律师的申请收集、调取证据时，辩护律师可以在场。</p> <p>（3）对辩护律师的申请，人民法院应当在五日内作出是否准许、同意的决定，并通知申请人；决定不准许、不同意的，应当说明理由。</p>
---	-------	---	---



5	保密权	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。	注意保密权的例外，见辩护人的义务。
6	申诉控告权	辩护人、诉讼代理人认为公检法阻碍其依法行使诉讼权利的，有权向同级或者上一级人民检察院申诉或者控告。	检察院在受理申诉或者控告后应当在十日以内将处理情况书面答复提出申诉或者控告的辩护人、诉讼代理人。

## （二）辩护人的义务：

### “图表记忆”

	义务	内容	注意
1	法定情形及时告知无罪事由	辩护人收集的有关 (1) 犯罪嫌疑人不在犯罪现场、(2) 未达到刑事责任年龄、(3) 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。	这些证据都是可以证明犯罪嫌疑人、被告人无罪或者不负刑事责任的证据。在司法实践中，有些辩护人即使在侦查阶段或者审查起诉阶段发现了上述证据也不会向公安机关、检察机关告知，因为他会等到正式庭审时才将这些“杀手锏”信息爆料，以获得无罪辩护的效果。无罪辩护代表了律师的成功执业经历，会为其今后的执业前景带来潜在利益。但如果律师在侦查阶段、起诉阶段知道了上述情况而故意不说，代价是犯罪嫌疑人还要看看看守所内被继续羁押受苦，国家要为正式审判进行准备和花费，这些钱都是纳税人的钱。是故，立法规定，辩护律师在审前阶段得知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。
2	不得干扰司法机关诉讼活动	(1) 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。 (2) 违反上述规定的，应当依法追究法律责任，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。(3) 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。	(1) 律师在刑事诉讼活动中存在着执业风险。有的律师的确实实施了隐匿、毁灭、伪造证据或者串供等犯罪行为，而有的律师则被错误地立案、侦查。如果由辩护人所承办案件的侦查机关立案、侦查，一方面，会给侦查机关利用职权打击报复辩护人留下空间，对辩护人极不公平。另一方面，即使辩护人涉嫌犯罪行为，也会另一些不明真相甚至居心叵测的人认为侦查机关是在故意整治辩护人。因此，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。 (2) 公安机关、人民检察院发现辩护人涉嫌犯罪，或者接受报案、控告、举报、有关机关的移送，依照侦查管辖分工进行审查后认为符合立案条件的：(a) 应当按照规定报请办理辩护人所承办案件的侦查机关的上一级侦查机关指定其他侦查机关立案侦查，(b) 或者由上一级侦查机关立案侦查。(c) 不得指定办理辩护人所承办案件的侦查机关的下级侦查机关立案侦查。 (3) 检察机关发现辩护人可能涉嫌犯罪的，如果涉嫌犯罪属于公安机关管辖的，应当将辩护人涉嫌犯罪的线索或者证据材料移送同级公安机关按照有关规定处理。

			(4) 检察机关发现辩护人可能涉嫌犯罪的, 涉嫌犯罪属于人民检察院管辖的, (a) 应当报请上一级人民检察院立案侦查或者 (b) 由上一级人民检察院指定其他人民检察院立案侦查。(c) 上一级人民检察院不得指定办理辩护人所承办案件的人民检察院的下级人民检察院立案侦查。
3	法定情形及时告知违法行为	辩护律师在执业活动中知悉委托人或者其他, 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。	应当为反映有关情况的辩护律师保密。

### 【试题例举】

#### 2012 年单项选择题第 25 题:

关于辩护律师在刑事诉讼中享有的权利和承担的义务, 下列哪一说法是正确的?

- A. 在侦查期间可以向犯罪嫌疑人核实证据
- B. 会见在押的犯罪嫌疑人、被告人, 可以了解案件有关情况
- C. 收集到的有利于犯罪嫌疑人的证据, 均应及时告知公安机关、检察院
- D. 在执业活动中知悉犯罪嫌疑人、被告人曾经实施犯罪的, 应及时告知司法机关

### 五、拒绝辩护※※

拒绝辩护有两种: 一种是辩护律师拒绝为犯罪嫌疑人、被告人辩护; 一种是犯罪嫌疑人、被告人拒绝辩护人为其辩护。后者是重点。

(一) 辩护律师拒绝为犯罪嫌疑人、被告人辩护

《高法解释》第 255 条规定: “法庭审理过程中, 辩护人拒绝为被告人辩护的, 应当准许。”

(二) 犯罪嫌疑人、被告人拒绝辩护人为其辩护

### 【关联法条】

《刑事诉讼法》:

第 43 条 在审判过程中, 被告人可以拒绝辩护人继续为他辩护, 也可以另行委托辩护人辩护。

《高法解释》:

第 254 条 被告人当庭拒绝辩护人辩护, 要求另行委托辩护人或者指派律师的, 合议庭应当准许。被告人拒绝辩护人辩护后, 没有辩护人的, 应当宣布休庭; 仍有辩护人的, 庭审可以继续进行。

有多名被告人的案件, 部分被告人拒绝辩护人辩护后, 没有辩护人的, 根据案件情况, 可以对该被告人另案处理, 对其他被告人的庭审继续进行。

重新开庭后, 被告人再次当庭拒绝辩护人辩护的, 可以准许, 但被告人不得再次另行委托辩护人或者要求另行指派律师, 由其自行辩护。

被告人属于应当提供法律援助的情形, 重新开庭后再次当庭拒绝辩护人辩护的, 不予准许。

## 第二节 辩护的种类※※

刑事诉讼中辩护的种类分为自行辩护、委托辩护和指定辩护三种。

### 一、自行辩护

自行辩护是犯罪嫌疑人、被告人天然而首要的权利。被追诉人有权对任何针对他的指控进行自我辩解。

### 二、委托辩护

绝大多数犯罪嫌疑人、被告人不是法律专家，甚至对法律一窍不通。因此，犯罪嫌疑人、被告人需要委托专业的律师帮助辩护。

#### （一）委托辩护的时间

刑法第 33 条明确规定：“犯罪嫌疑人自被侦查机关第一次讯问或者采取强制措施之日起，有权委托辩护人；在侦查期间，只能委托律师作为辩护人。被告人有权随时委托辩护人。”

侦查机关在第一次讯问犯罪嫌疑人或者对犯罪嫌疑人采取强制措施的时候，应当告知犯罪嫌疑人有权委托辩护人。人民检察院自收到移送审查起诉的案件材料之日起三日以内，应当告知犯罪嫌疑人有权委托辩护人。人民法院自受理案件之日起三日以内，应当告知被告人有权委托辩护人。犯罪嫌疑人、被告人在押期间要求委托辩护人的，人民法院、人民检察院和公安机关应当及时转达其要求。

犯罪嫌疑人、被告人在押的，也可以由其监护人、近亲属代为委托辩护人。

辩护人接受犯罪嫌疑人、被告人委托后，应当及时告知办理案件的机关。”

#### （二）委托要求的转交

对于检察院而言，《高检规则》第 37 条规定：“人民检察院办理直接受理立案侦查案件、审查逮捕案件和审查起诉案件，在押或者被指定居所监视居住的犯罪嫌疑人提出委托辩护人要求的，侦查部门、侦查监督部门和公诉部门应当及时向其监护人、近亲属或者其指定的人员转达其要求，并记录在案。”

对于法院而言，《高法解释》第 40 条规定：“审判期间，在押的被告人要求委托辩护人的，人民法院应当在三日内向其监护人、近亲属或者其指定的人员转达要求。被告人应当提供有关人员的联系方式。有关人员无法通知的，应当告知被告人。”

### 三、法律援助辩护※※

对于某些刑事案件，为了最大化地保障犯罪嫌疑人、被告人的合法权益，在犯罪嫌疑人、被告人没有或者拒绝委托辩护人时，公安机关、检察机关或者人民法院通过法律援助机构指派法律援助律师为其辩护。

#### 【关联法条】

《刑法》：

第34条 犯罪嫌疑人、被告人因经济困难或者其他原因没有委托辩护人的，本人及其近亲属可以向法律援助机构提出申请。对符合法律援助条件的，法律援助机构应当指派律师为其提供辩护。

犯罪嫌疑人、被告人是盲、聋、哑人，或者是尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人，没有委托辩护人的，人民法院、人民检察院和公安

机关应当通知法律援助机构指派律师为其提供辩护。

犯罪嫌疑人、被告人可能被判处无期徒刑、死刑，没有委托辩护人的，人民法院、人民检察院和公安机关应当通知法律援助机构指派律师为其提供辩护。

第267条 未成年犯罪嫌疑人、被告人没有委托辩护人的，人民法院、人民检察院、公安机关应当通知法律援助机构指派律师为其提供辩护。

第286条 人民法院受理强制医疗的申请后，应当组成合议庭进行审理。

人民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，人民法院应当通知法律援助机构指派律师为其提供法律帮助。

可见，应当法律援助的情形包括：

- 1、（1）犯罪嫌疑人、被告人因经济困难或者其他原因没有委托辩护人。
- （2）本人及其近亲属向法律援助机构提出申请。（3）符合法律援助条件。
- 2、盲、聋、哑。
- 3、尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人。
- 4、可能被判处无期徒刑、死刑。
- 5、未成年人。
- 6、精神病强制医疗程序中的被告人没有委托诉讼代理人。

### 第三节 刑事代理

#### 【关联法条】

##### 《刑法》

第44条 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三日以内，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三日以内，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。

#### 【精题例举】

##### 不定项选择题：

根据《刑事诉讼法》的规定，下列何人有权委托诉讼代理人？

- A. 涉嫌强奸罪被告人的父亲
- B. 抢劫案被害人的胞妹
- C. 伤害案中附带民事被告人的胞弟
- D. 虐待案自诉人的胞妹

下列公安机关、检察机关和审判机关都负有应当法律援助职责的情形有：

- A 甲故意伤害案，系未成年人，未委托辩护人

- B 乙故意杀人案，系不负刑事责任的精神病人，在精神病强制医疗程序中未委托诉讼代理人
- C 丙诈骗案，家庭经济状况特别困难，未委托辩护人
- D 丁抢劫案，庭审时发现丁的行为可能不构成犯罪，丁未委托辩护人

**【复习重点】**

- 1、辩护人的范围
- 2、辩护人的权利
- 3、辩护人的义务
- 4、拒绝辩护
- 5、法律援助辩护
- 6、委托诉讼代理人

## 第七章 刑事证据※※

**【本章重点】**

### 第一节 刑事证据

#### 一、刑事证据的概念与属性※

刑事证据的概念与属性是重要的理论考点，相关学说众多。但考生只需要把握下述通说即可。

##### （一）刑事证据的概念

《刑法》第 48 条第 1 款规定：“可以用于证明案件事实的材料，都是证据。”“证据必须经过查证属实，才能作为定案的根据”

##### （二）刑事证据的基本属性

刑事证据具有以下三个紧密联系的基本属性：

- 1、客观性。
- 2、关联性。
- 3、合法性。

**【试题例举】****2003 年多项选择题第 53 题：**

53. 甲故意杀人案件中，公安机关在侦查过程中除了其他证据外，还收集到了下列材料，如果要认定甲犯有故意杀人罪，这些材料中哪些不具备证据的相关性特征？

- A. 甲写给被害人的恐吓信
- B. 甲在 10 年以前曾采用过与本案相同的手段实施过杀人行为（未遂，被判过刑）
- C. 甲吃、喝、嫖、赌，道德品质败坏
- D. 甲的情妇证明，在本案的作案时间中，甲曾与她一起在某电影院看电影，电影的名字是《泰坦尼克号》

## 二、刑事证据的种类与分类※※

### （一）刑事证据的种类

刑事证据共有八种。《刑诉法》第 48 条第 2 款规定：“证据包括：

- （一）物证；
- （二）书证；
- （三）证人证言；
- （四）被害人陈述；
- （五）犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解；
- （六）鉴定意见；
- （七）勘验、检查、辨认、侦查实验等笔录；
- （八）视听资料、电子数据。”

### 【试题例举】

#### 2005 年多项选择题第 69 题：

69. 下列哪些证据属于书证？

- 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

### （二）刑事证据的分类

刑事证据的分类主要有四种：

- 1、原始证据与传来证据
- 2、有罪证据与无罪证据
- 3、言词证据与实物证据
- 4、直接证据与间接证据

### 【试题例举】

#### 2008 年多项选择题第 74 题：

74. 下列哪些选项属于实物证据？

- A. 杀人案中现场勘验笔录
- B. 贪污案中证明贪污数额的账册
- C. 强奸案中证明被害人精神状态的鉴定结论
- D. 伤害案中证明伤害发生过程情况的监控录像

#### 2005 年单项选择题第 26 题：

26. 下列哪一种证据属于直接证据？

- A. 韩某杀人案，证明被告人到过案发现场的证人证言
- B. 马某盗窃案，被害人陈某关于犯罪给自己造成物质损害的陈述
- C. 高某放火案，表明大火系因电器短路引起的录像
- D. 吴某投毒案，证明被告人指纹与现场提取的指纹同一的鉴定结论

## 三、刑事证据原则与规则※※



刑事证据原则指的是能够指导证据收集、审查与运用的根本性的准则。刑事证据规则，是指在收集、采用、核实证据和运用证据认定案情时必须遵守的具体准则。

### （一）刑事证据原则

刑事证据原则有两个：证据裁判原则和自由心证原则。

1、证据裁判原则

2、自由心证原则（内心确信原则）

### （二）刑事证据规则

刑事证据规则是规范证据的收集、审查、评价等诉讼证明活动的准则。大多数刑事证据规则都源于英美法系。

刑事证据规则主要有：非法证据排除规则，自白任意性规则，传闻证据规则，最佳证据规则，意见证据规则，关联性规则，补强证据规则。

### 【试题例举】

#### 2012 年单项选择题第 40 题：

关于补强证据，下列哪一说法是正确的？

- A. 应当具有证据能力
- B. 可以和被补强证据来源相同
- C. 对整个待证事实有证明作用
- D. 应当是物证或者书证

### （三）非法证据排除规则

#### “图表记忆”

非法证据排除规则要点：

非法证据排除规则	内容	注意
1、非法手段与非法证据	（1）刑讯逼供等——供述 （2）暴力、威胁等——证言、被害人陈述 （3）（a）不符合法定程序，（b）可能严重影响司法公正的，（c）不能补正或者作出合理解释——物证、书证	（1）刑讯逼供：（a）使用肉刑或者变相肉刑，（b）针对肉体或者精神，（c）遭受剧烈疼痛或者痛苦。 （2）其他非法方法是指违法程度和对犯罪嫌疑人的强迫程度与刑讯逼供或者暴力、威胁相当而迫使其违背意愿供述的方法。 （3）可能严重影响司法公正是指收集物证、书证不符合法定程序的行为明显违法或者情节严重，可能对司法机关办理案件的公正性造成严重损害；补正是指对取证程序上的非实质性瑕疵进行补救；合理解释是指对取证程序的瑕疵作出符合常理及逻辑的解释。
2、排除非法证据的诉讼阶段及结果	在侦查、审查起诉、审判时发现应当排除的证据的，应当依法予以排除，不得作为起诉意见、起诉决定和判决的依据。	检察院排除非法证据后：（1）其他证据不能证明犯罪嫌疑人实施犯罪行为的，应当不批准或者决定逮捕，（2）已经移送审查起



		诉的, 可以 (a) 将案件退回侦查机关补充侦查或者 (b) 作出不起诉决定。
3、监督非法取证行为	人民检察院接到报案、控告、举报或者发现侦查人员以非法方法收集证据的, 应当进行调查核实。对于确有以非法方法收集证据情形的, 应当提出纠正意见; 构成犯罪的, 依法追究刑事责任。	监督的不是非法证据而是非法取证行为, 体现了对非法取证由事后监督延伸至事前监督。
4、排除非法证据的程序	<p>检察机关排除程序:</p> <p>(1) 对于非法证据的调查核实, 在侦查阶段由侦查监督部门负责; 在审查起诉、审判阶段由公诉部门负责。必要时, 渎职侵权检察部门可以派员参加。</p> <p>(2) 人民检察院可以采取以下方式对非法取证行为进行调查核实: 讯问、询问、听取、调取、检查、鉴定等方式。</p> <p>审判机关排除程序:</p> <p>(1) 启动方式:</p> <p>(a) 依职权启动: 法庭审理过程中, 审判人员认为可能存在本法第五十四条规定的以非法方法收集证据情形的, 应当对证据收集的合法性进行法庭调查。</p> <p>(b) 依申请启动: 当事人及其辩护人、诉讼代理人有权申请人民法院对以非法方法收集的证据依法予以排除。申请排除以非法方法收集的证据的, 应当提供相关线索或者材料。</p> <p>(2) 申请排除的时间:</p> <p>人民法院向被告及其辩护人送达起诉书副本时, 应当告知其申请排除非法证据的, 应当在开庭审理前提出, 但在庭审期间才发现相关线索或者材料的除外。</p> <p>法庭审理过程中, 当事人及其辩护人、诉讼代理人申请排除非法证据的, 法庭应当进行审查。经审查, 对证据收集的合法性有疑问的, 应当进行调查; 没有疑问的, 应当当庭说明情况和理由, 继续法庭审理。当事人及其辩护人、诉讼代理人以相同理由再次申请排除非法证据的, 法庭不再进行审查。</p> <p>(3) 对证据收集合法性进行调查的时间:</p> <p>对证据收集合法性的调查, 根据具体情况, 可以在当事人及其辩护人、诉讼代理人提出排除非法证据的申请后进行, 也可以在法庭调查结束前一并进行。</p> <p>法庭审理过程中, 当事人及其辩护人、诉讼代理人申请排除非法证据, 人民法院经审查, 不符合本解释第九十七条规定的, 应当在法庭调查结束前一并进行审查, 并决定是否进行证据收集合法性的调查。</p> <p>(4) 侦查人员出庭作证:</p> <p>现有证据材料不能证明证据收集的合</p>	<p>(1) 审判机关的排除程序是重点。</p> <p>(2) 法庭经对当事人及其辩护人、诉讼代理人提供的相关线索或者材料进行审查后, 认为可能存在刑事诉讼法第五十四条规定的以非法方法收集证据情形的, 应当对证据收集的合法性进行法庭调查。法庭调查的顺序由法庭根据案件审理情况确定。</p> <p>(3) 开庭审理前, 当事人及其辩护人、诉讼代理人申请排除非法证据, 人民法院经审查, 对证据收集的合法性有疑问的, 应当召开庭前会议, 就非法证据排除等问题了解情况, 听取意见。人民检察院可以通过出示有关证据材料等方式, 对证据收集的合法性加以说明。</p> <p>(4) 法庭决定对证据收集的合法性进行调查的, 可以由公诉人通过出示、宣读讯问笔录或者其他证据, 有针对性地播放讯问过程的录音录像, 提请法庭通知有关侦查人员或者其他人员出庭说明情况等方式, 证明证据收集的合法性。</p> <p>(5) 公诉人提交的取证过程合法的说明材料, 应当经有关侦查人员签名, 并加盖公章。未经有关侦查人员签名的, 不得作为证据使用。上述说明材料不能单独作为证明取证过程合法的根据。</p>

	<p>法性的，人民检察院可以提请人民法院通知有关侦查人员或者其他人员出庭说明情况；人民法院可以通知有关侦查人员或者其他人员出庭说明情况。有关侦查人员或者其他人员也可以要求出庭说明情况。经人民法院通知，有关人员应当出庭。</p> <p>(5) 调查后的处理：</p> <p>人民法院对证据收集的合法性进行调查后，应当将调查结论告知公诉人、当事人和辩护人、诉讼代理人。</p> <p>(6) 二审救济：</p> <p>具有下列情形之一的，第二审人民法院应当对证据收集的合法性进行审查，并根据刑事诉讼法和本解释的有关规定作出处理：</p> <p>(a) 第一审人民法院对当事人及其辩护人、诉讼代理人排除非法证据的申请没有审查，且以该证据作为定案根据的；</p> <p>(b) 人民检察院或者被告人、自诉人及其法定代理人不服第一审人民法院作出的有关证据收集合法性的调查结论，提出抗诉、上诉的；</p> <p>(c) 当事人及其辩护人、诉讼代理人在第一审结束后才发现相关线索或者材料，申请人民法院排除非法证据的。</p> <p>(7) 取证合法性的证明责任与证明标准：</p> <p>人民检察院应当对证据收集的合法性加以证明。</p> <p>对于确认或者不能排除存在以非法方法收集证据情形的，对有关证据应当予以排除。</p>	
--	---	--

### 【试题例举】

#### 2012 年多项选择题第 67 题：

关于非法证据的排除，下列哪些说法是正确的？

- A. 非法证据排除的程序，可以根据当事人等申请而启动，也可以由法庭依职权启动
- B. 申请排除以非法方法收集的证据的，应当提供相关线索或者材料
- C. 检察院应当对证据收集的合法性加以证明
- D. 只有确认存在《刑事诉讼法》第 54 条规定的以非法方法收集证据情形时，才可以对有关证据应当予以排除

### 四、刑事证据的收集、审查和运用※※

#### (一) 刑事证据收集、审查和运用的一般规则

#### “图表记忆”

	一般规则	注意
1	不得强迫自证其罪	不等于沉默权。沉默权强调沉默，不说话。不得强迫自证其罪强调不被强制供述。

2	行政证据转化为刑事证据	<p>(1) 对于检察院自侦案件, 行政机关在行政执法和查办案件过程中收集的物证、书证、视听资料、电子数据证据材料, 应当以该机关的名义移送, 经人民检察院审查符合法定要求的, 可以作为证据使用。</p> <p>(2) 对于检察院自侦案件, 行政机关在行政执法和查办案件过程中收集的鉴定意见、勘验、检查笔录, 经人民检察院审查符合法定要求的, 可以作为证据使用。</p> <p>(3) 人民检察院办理直接受理立案侦查的案件, 对于有关机关在行政执法和查办案件过程中收集的涉案人员供述或者相关人员的证言、陈述, 应当重新收集; 确有证据证实涉案人员或者相关人员因路途遥远、死亡、失踪或者丧失作证能力, 无法重新收集, 但供述、证言或者陈述的来源、收集程序合法, 并有其他证据相印证, 经人民检察院审查符合法定要求的, 可以作为证据使用。</p> <p>(4) 在审判阶段, 行政机关在行政执法和查办案件过程中收集的物证、书证、视听资料、电子数据等证据材料, 在刑事诉讼中可以作为证据使用; 经法庭查证属实, 且收集程序符合有关法律、行政法规规定的, 可以作为定案的根据。</p> <p>(5) 根据法律、法规赋予的职责查处行政违法、违纪案件的组织属于本条规定的行政机关。</p>
3	根据供述取得的物证、书证	可以认定被告人有罪需要: (1) 被告人的供述与其他证明犯罪事实发生的证据相互印证。(2) 并排除串供、逼供、诱供等可能性。
4	需要与其他证据印证方可采信的证据	<p>(1) 生理上、精神上有缺陷, 对案件事实的认知和表达存在一定困难, 但尚未丧失正确认知、表达能力的被害人、证人和被告人所作的陈述、证言和供述;</p> <p>(2) 与被告人有亲属关系或者其他密切关系的证人所作的有利被告人的证言, 或者与被告人有利害冲突的证人所作的不利被告人的证言。</p>
5	法定责任年龄的认定	<p>(1) 应当根据户籍证明、出生证明文件、学籍卡、人口普查登记、无利害关系人的证言等证据综合判断。</p> <p>(2) 证明年龄的证据不足, 应当作出有利于被告人的认定。</p>

## (二) 各种证据的收集、审查和运用

### “图表记忆”

	种类	不得作为定案根据的情形	是否存在瑕疵状态	注意
1	物证	在勘验、检查、搜查过程中提取、扣押的物证、书证, (1) 未附笔录或者清单, (2) 不能证明物证、书证来源的, 不得作为定案的根据。	存在	物证、书证的收集程序、方式有瑕疵, 经补正或者作出合理解释的, 可以采用。当然, 不能补正或者作出合理解释的, 不得作为定案的根据。
2	书证			
3	证人证言	<p>(1) 处于明显醉酒、中毒或者麻醉等状态, 不能正常感知或者正确表达的证人所提供的证言, 不得作为证据使用。</p> <p>(2) 证人的猜测性、评论性、推断性的证言, 不得作为证据使用, 但根据一般生活经验判断符合事实的除外。</p>	存在	<p>(1) 单位不能作证人</p> <p>(2) 证人作证的两个基本规则: 一个是证人的不可替代性规则, 另一个是证人作证优先规则。</p> <p>(3) 证人证言必须在法庭上经过公诉人、被害人和被告人、辩护人双方质证并且查实以</p>

		<p>(3) 证人证言具有下列情形之一的，不得作为定案的根据：</p> <p>(a) 询问证人没有个别进行的；</p> <p>(b) 书面证言没有经证人核对确认的；</p> <p>(c) 询问聋、哑人，应当提供通晓聋、哑手势的人员而未提供的；</p> <p>(d) 询问不通晓当地通用语言、文字的证人，应当提供翻译人员而未提供的。</p> <p>(4) 经人民法院通知，证人没有正当理由拒绝出庭或者出庭后拒绝作证，法庭对其证言的真实性无法确认的，该证人证言不得作为定案的根据。</p>		<p>后，才能作为定案的根据。</p> <p>(4) 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。</p> <p>(5) 证人当庭作出的证言与其庭前证言矛盾，证人能够作出合理解释，并有相关证据印证的，应当采信其庭审证言；不能作出合理解释，而其庭前证言有相关证据印证的，可以采信其庭前证言。</p>
4	被害人陈述	同“证人证言”	存在	
5	犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解	<p>被告人供述具有下列情形之一的，不得作为定案的根据：</p> <p>(1) 讯问笔录没有经被告人核对确认的；</p> <p>(2) 讯问聋、哑人，应当提供通晓聋、哑手势的人员而未提供的；</p> <p>(3) 讯问不通晓当地通用语言、文字的被告人，应当提供翻译人员而未提供的。</p>	存在	<p>(1) 只有被告人供述，没有其他证据的，不能认定被告人有罪和处以刑罚；没有被告人供述，证据确实、充分的，可以认定被告人有罪和处以刑罚。</p> <p>(2) 被告人庭审中翻供，但不能合理说明翻供原因或者其辩解与全案证据矛盾，而其庭前供述与其他证据相互印证的，可以采信其庭前供述。</p> <p>被告人庭前供述和辩解存在反复，但庭审中供认，且与其他证据相互印证的，可以采信其庭审供述；</p> <p>被告人庭前供述和辩解存在反复，庭审中不供认，且无其他证据与庭前供述印证的，不得采信其庭前供述。</p>
6	鉴定意见	<p>(1) 鉴定意见具有下列情形之一的，不得作为定案的根据：</p> <p>(a) 鉴定机构不具备法定资质，或者鉴定事项超出该鉴定机构业务范围、技术条件的；</p> <p>(b) 鉴定人不具备法定资质，不具有相关专业技术或者职称，或者违反回避规定的；</p> <p>(c) 送检材料、样本来源不明，或者因污染不具备鉴定条件的；</p> <p>(d) 鉴定对象与送检材料、样本不一致的；</p> <p>(e) 鉴定程序违反规定的；</p> <p>(f) 鉴定过程和方法不符合相关专业的规范要求的；</p> <p>(g) 鉴定文书缺少签名、盖章</p>	没有	<p>(1) 鉴定意见没有瑕疵状态是因为，鉴定意见与案件实体结果密切相关，只要存在瑕疵，就会影响鉴定意见的证据能力。</p> <p>(2) 鉴定人由于不能抗拒的原因或者其他正当理由无法出庭的，人民法院可以根据情况决定延期审理或者重新鉴定。</p> <p>(3) 对案件中的专门性问题需要鉴定，但没有法定司法鉴定机构，或者法律、司法解释规定可以进行检验的，可以指派、聘请有专门知识的人进行检验，检验报告可以作为定罪量刑的参考。</p>

		的； (h) 鉴定意见与案件待证事实没有关联的； (2) 经人民法院通知，鉴定人拒不出庭作证的，鉴定意见不得作为定案的根据。		
7	勘验、检查、辨认、侦查实验等笔录	(1) 勘验、检查笔录存在明显不符合法律、有关规定的情形，不能作出合理解释或者说明的，不得作为定案的根据。 (2) 辨认笔录具有下列情形之一的，不得作为定案的根据： (a) 辨认不是在侦查人员主持下进行的； (b) 辨认前使辨认人见到辨认对象的； (c) 辨认活动没有个别进行的； (d) 辨认对象没有混杂在具有类似特征的其他对象中，或者供辨认的对象数量不符合规定的； (e) 辨认中给辨认人明显暗示或者明显有指认嫌疑的； (3) 侦查实验的条件与事件发生时的条件有明显差异，或者存在影响实验结论科学性的其他情形的，侦查实验笔录不得作为定案的根据。	存在	勘验针对没有生命的对象；检查针对活的人身；
8	视听资料、电子数据	视听资料、电子数据具有下列情形之一的，不得作为定案的根据： (1) 经审查无法确定真伪的； (2) 制作、取得的时间、地点、方式等有疑问，不能提供必要证明或者作出合理解释的。	存在	

### 【试题例举】

#### 2012 年单项选择题第 42 题：

关于证人证言的收集程序和方式存在瑕疵，经补正或者作出合理解释后，可以作为证据使用的情形，下列哪一选项是正确的？

- A. 询问证人时没有个别进行的
- B. 询问笔录反映出在同一时间内，同一询问人员询问不同证人的
- C. 询问聋哑人时应当提供翻译而未提供的
- D. 没有经证人核对确认并签名（盖章）、捺指印的

## 第二节 刑事证明

### 一、刑事证明

刑事证明是指国家公诉机关和诉讼当事人在法庭审理中依照法律规定的程序和要求向审判机关提出证据，运用证据阐明系争事实，论证诉讼主张成立的活动。

### 二、刑事证明对象※

刑事诉讼的证明对象指的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。

#### 【关联法条】

《高法解释》：

第 64 条第 1 款 应当运用证据证明的案件事实包括：

- （一）被告人、被害人的身份；
- （二）被指控的犯罪是否存在；
- （三）被指控的犯罪是否为被告人所实施；
- （四）被告人有无刑事责任能力，有无罪过，实施犯罪的动机、目的；
- （五）实施犯罪的时间、地点、手段、后果以及案件起因等；
- （六）被告人在共同犯罪中的地位、作用；
- （七）被告人有无从重、从轻、减轻、免除处罚情节；
- （八）有关附带民事诉讼、涉案财物处理的事实；
- （九）有关管辖、回避、延期审理等的程序事实；
- （十）与定罪量刑有关的其他事实。

### 三、刑事证明责任※※

证明责任是指，证明主体应当提供证据证明自己的主张，否则，将承担其主张不能成立的败诉责任。证明责任所要解决的问题是：（1）应当由谁提供证据加以证明。（2）如果案件事实真伪不明，应当由谁来承担败诉或不利的诉讼后果。

#### 【关联法条】

《刑诉法》：

第 49 条 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。

### 四、刑事证明标准※※

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。我国刑事诉讼证明标准是：证据确实、充分。

#### 【关联法条】

《刑诉法》：

第 53 条 对一切案件的判处都要重证据，重调查研究，不轻信口供。只有被告人供述，没有其他证据的，不能认定被告人有罪和处以刑罚；没有被告人供述，证据确实、充分的，可以认定被告人有罪和处以刑罚。

证据确实、充分，应当符合以下条件：

- （一）定罪量刑的事实都有证据证明；
- （二）据以定案的证据均经法定程序查证属实；



(三) 综合全案证据, 对所认定事实已排除合理怀疑。

《高法解释》:

第 64 条第 2 款 认定被告人有罪和对被告人从重处罚, 应当适用证据确实、充分的证明标准。

### 【复习重点】

- 1、刑事证据的种类与分类
- 2、刑事证据规则
- 3、非法证据排除规则
- 4、各种刑事证据的收集、审查和运用
- 5、刑事证明责任
- 6、刑事证明标准

## 第八章 强制措施※※

### 【本章重点】

### 第一节 强制措施概述

#### 一、强制措施的概念、特点、种类

刑事诉讼中的强制措施, 是指公安机关、人民检察院和人民法院为了保证刑事诉讼的顺利进行, 依法对刑事案件的犯罪嫌疑人、被告人的人身自由进行限制或者剥夺的各种强制性方法。

强制措施的特点如下:

- 1、主体的特定性。有权适用强制措施的主体只能是公安机关( 包括其他侦查机关)、人民检察院和人民法院。
- 2、对象的唯一性。强制措施的适用对象是犯罪嫌疑人、被告人, 对于诉讼参与人和案外人不得采用强制措施。
- 3、剥夺的权利具有人身性, 不包括对物的强制处分。
- 4、目的具有预防性, 强制措施不是惩戒性措施。
- 5、适用上具有法定性。
- 6、时间上具有临时性。

强制措施有五种: 按照强制力度轻重的顺序排列依次为拘传、取保候审、监视居住、拘留、逮捕。

#### 二、公民的扭送※

扭送是指公民将具有法定情形的人立即送交公、检、法机关处理的行为。

### 【关联法条】

《刑事诉讼法》:

第 82 条 对于有下列情形的人, 任何公民都可以立即扭送公安机关、人民检察院或者人民法院处理:

- (一) 正在实行犯罪或者在犯罪后即时被发觉的
- (二) 通缉在案的;
- (三) 越狱逃跑的;
- (四) 正在被追捕的。

## 第二节 拘传、取保候审、监视居住※※

### 一、拘传※

#### （一）拘传的概念

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。拘传是我国刑事诉讼强制措施体系中最轻的一种。

#### （二）拘传与传唤的区别

传唤是指人民法院、人民检察院和公安机关使用传票的形式通知犯罪嫌疑人、被告人、证人或者其他人在指定的时间自行到指定的地点接受讯问、询问，其性质等同于通知，不具有强制性。

传唤不是拘传的必经程序，人民法院、人民检察院和公安机关根据案件的具体情况，可以不经传唤，直接拘传犯罪嫌疑人、被告人。

#### （三）拘传的程序

1、拘传的适用对象。只能适用于犯罪嫌疑人、被告人。

2、拘传的适用机关。公安机关、检察机关和人民法院。其他行使侦查权的机关也有权适用拘传的强制措施，如国家安全机关、军队保卫部门等。

3、拘传的适用程序。

（1）对不需要逮捕、拘留的犯罪嫌疑人，可以传唤到犯罪嫌疑人所在市、县内的指定地点或者到他的住处进行讯问，但是应当出示人民检察院或者公安机关的证明文件。对在现场发现的犯罪嫌疑人，经出示工作证件，可以口头传唤，但应当在讯问笔录中注明。

（2）传唤、拘传持续的时间不得超过十二小时；案情特别重大、复杂，需要采取拘留、逮捕措施的，传唤、拘传持续的时间不得超过二十四小时。

（3）不得以连续传唤、拘传的形式变相拘禁犯罪嫌疑人。传唤、拘传犯罪嫌疑人，应当保证犯罪嫌疑人的饮食和必要的休息时间。（《高检规则》中进一步规定，两次拘传间隔的时间一般不得少于十二小时）

（4）公、检、法都能决定拘传，也都能执行拘传。执行拘传的公安司法人员不得少于2人。

### 【试题例举】

#### 2012 年多项选择题第 66 题：

关于拘传，下列哪些说法是正确的？

- A. 对在现场发现的犯罪嫌疑人，经出示工作证件可以口头拘传，并在笔录中注明
- B. 拘传持续的时间不得超过 12 小时
- C. 案情特别重大、复杂，需要采取拘留、逮捕措施的，拘传持续的时间不得超过 24 小时
- D. 对于被拘传的犯罪嫌疑人，可以连续讯问 24 小时

### 二、取保候审※※

取保候审总结

“图表记忆”

取保	内容	注意
(一) 条件	1、可能判处管制、拘役或者独立适用附加刑的； 2、可能判处有期徒刑以上刑罚，采取取保候审不致发生社会危险性的； 3、患有严重疾病、生活不能自理，怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女，采取取保候审不致发生社会危险性的； 4、羁押期限届满，案件尚未办结，需要采取取保候审的。	1、有期徒刑以上，需要没有社会危险性。 2、疾病、怀孕、哺乳的人，只需要没有社会危险性，没有刑罚的限制。
(二) 机关	决定机关：公、检、法 执行机关：公安机关	
(三) 程序	应当责令犯罪嫌疑人、被告人提出保证人或者交纳保证金。不得同时使用保证人保证与保证金保证。 1、保证人保证： (1) 适用保证人的条件： 对符合取保候审条件，具有下列情形之一的犯罪嫌疑人，决定取保候审时，可以责令其提供一至二名保证人： (a) 无力交纳保证金的； (b) 系未成年人或者已满七十五周岁的人； (c) 其他不宜收取保证金的。 (2) 保证人条件： (a) 与本案无牵连； (b) 有能力履行保证义务； (c) 享有政治权利，人身自由未受到限制； (d) 有固定的住处和收入。 (3) 保证人应当履行以下义务： (a) 监督被保证人遵守本法第六十九条的规定； (b) 发现被保证人可能发生或者已经发生违反本法第六十九条规定的行为的，应当及时向执行机关报告。 2、保证金保证 (1) 提供保证金的人应当将保证金存入执行机关指定银行的专门账户。犯罪嫌疑人在取保候审期间未违反本法第六十九条规定的，取保候审结束的时候，凭解除取保候审的通知或者有关法律文书到银行领取退还的保证金。 (2) 采取保证金担保方式的，人民检察院可以根据犯罪嫌疑人的社会危险性，案件的性质、情节、危害后果，可能判处刑罚的轻重，犯罪嫌疑人的经济状况等，责令犯罪嫌疑人交纳一千元以上的保证金，对于未成年犯罪嫌疑人可以责令交纳五百元以上的保证金。 (3) 人民检察院发现犯罪嫌疑人违反取保候审的义务，已交纳保证金的，应当书面通知公安机关没收部分或者全部保证金，并且根据案件的具体情况，责令犯罪嫌疑人具结悔过，重新交纳保证金、提出保证人或者决定	1、被保证人有违反取保候审义务的行为，保证人未履行保证义务的，对保证人处以罚款，构成犯罪的，依法追究刑事责任。 2、根据案件事实和法律规定，认为已经构成犯罪的被告人在取保候审期间逃匿的，如果系保证人协助被告人逃匿，或者保证人明知被告人藏匿地点但拒绝向司法机关提供，对保证人应当依法追究刑事责任。 3、人民检察院发现保证人没有履行取保候审的义务，应当通知公安机关，要求公安机关对保证人作出罚款决定。构成犯罪的，依法追究保证人的刑事责任。

	<p>监视居住、予以逮捕。</p> <p>公安机关发现犯罪嫌疑人违反取保候审的义务,提出没收保证金或者变更强制措施意见的,人民检察院应当在收到意见后五日以内作出决定,并通知公安机关。</p> <p>人民法院发现使用保证金保证的被取保候审人违反取保候审的义务,应当提出没收部分或者全部保证金的书面意见,连同有关材料一并送交负责执行的公安机关处理。</p> <p>(4)对被取保候审的被告人的判决、裁定生效后,应当解除取保候审、退还保证金的,如果保证金属于其个人财产,人民法院可以书面通知公安机关将保证金移交人民法院,用以退赔被害人、履行附带民事赔偿义务或者执行财产刑,剩余部分应当退还被告人。</p>	
(四) 义务	<p>1、被取保候审的犯罪嫌疑人、被告人应当遵守以下规定:</p> <p>(1) 未经执行机关批准、决定机关同意,不得离开所居住的市、县;</p> <p>(2) 住址、工作单位和联系方式发生变动的,在二十四小时以内向执行机关报告;</p> <p>(3) 在传讯的时候及时到案;</p> <p>(4) 不得以任何形式干扰证人作证;</p> <p>(5) 不得毁灭、伪造证据或者串供。</p> <p>2、人民法院、人民检察院和公安机关可以根据案件情况,责令被取保候审的犯罪嫌疑人、被告人遵守以下一项或者多项规定:</p> <p>(1) 不得进入特定的场所;</p> <p>(2) 不得与特定的人员会见或者通信;</p> <p>(3) 不得从事特定的活动;</p> <p>(4) 将护照等出入境证件、驾驶证件交执行机关保存。</p>	<p>1、被取保候审的犯罪嫌疑人、被告人违反取保候审规定,已交纳保证金的,没收部分或者全部保证金,并且区别情形,责令犯罪嫌疑人、被告人具结悔过,重新交纳保证金、提出保证人,或者监视居住、予以逮捕。</p> <p>2、对违反取保候审规定,需要予以逮捕的,可以对犯罪嫌疑人、被告人先行拘留。</p> <p>3、如果取保候审、监视居住是由人民检察院、人民法院决定的,执行机关在批准犯罪嫌疑人、被告人离开所居住的市、县或者执行监视居住的处所前,应当征得决定机关同意。</p> <p>4、犯罪嫌疑人有下列违反取保候审规定的行为,人民检察院应当对犯罪嫌疑人予以逮捕:</p> <p>(a) 故意实施新的犯罪的;</p> <p>(b) 企图自杀、逃跑,逃避侦查、审查起诉的;</p> <p>(c) 实施毁灭、伪造证据,串供或者干扰证人作证,足以影响侦查、审查起诉工作正常进行的;</p> <p>(d) 对被害人、证人、举报人、控告人及其他人员实施打击报复的。</p>
(五) 期限、变更	<p>1、取保候审最长不得超过 12 个月。</p> <p>2、犯罪嫌疑人及其法定代理人、近亲属或者辩护人认为取保候审期限届满,向人民检察院提出解除取保候审要求的,人民检察院应当在三日以内审查决定。经审查认为法定期限届满的,经检察长批准后,解除取保候审;经审查未超过法定期限的,书面答复申请人。</p>	<p>1、依法没收保证金后,责令重新交纳保证金或者提出保证人的,对犯罪嫌疑人继续取保候审的,取保候审的时间应当累计计算。</p> <p>2、公安机关决定对犯罪嫌疑人取保候审,案件移送人民检察院审查起诉后,对于需要继续取保候审的,人民检察院应当依法重</p>

		新作出取保候审决定, 并对犯罪嫌疑人办理取保候审手续。取保候审的期限应当重新计算并告知犯罪嫌疑人。对继续采取保证金方式取保候审的, 被取保候审人没有违反取保候审义务的, 不变更保证金数额, 不再重新收取保证金。
--	--	---

### 三、监视居住※※

#### “图表记忆”

#### 监视居住总结:

监居	内容	注意
(一) 条件	1、人民法院、人民检察院和公安机关对符合逮捕条件, 有下列情形之一的犯罪嫌疑人、被告人, 可以监视居住: (1) 患有严重疾病、生活不能自理的; (2) 怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女; (3) 系生活不能自理的人的唯一扶养人; (4) 因为案件的特殊情况或者办理案件的需要, 采取监视居住措施更为适宜的; (5) 羁押期限届满, 案件尚未办结, 需要采取监视居住措施的。 2、对符合取保候审条件, 但犯罪嫌疑人、被告人不能提出保证人, 也不交纳保证金的, 可以监视居住。	系生活不能自理的人的唯一扶养人中的“扶养关系”包括父母、祖父母、外祖父母对子女、孙子女、外孙子女的抚养和子女、孙子女、外孙子女对父母、祖父母、外祖父母的赡养以及配偶、兄弟姐妹之间的相互扶养。
(二) 机关	决定机关: 公、检、法 执行机关: 公安机关	
(三) 程序	1、监视居住的地点 (1) 监视居住应当在犯罪嫌疑人、被告人的住处执行。 (2) (a) 无固定住处的, 可以在指定的居所执行。(b) 对于涉嫌危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、特别重大贿赂犯罪, 在住处执行可能有碍侦查的, 经上一级人民检察院或者公安机关批准, 也可以在指定的居所执行。 (3) 但是, 不得在羁押场所、专门的办案场所执行。 具言之, 采取指定居所监视居住的, 不得在看守所、拘留所、监狱等羁押、监管场所以及留置室、讯问室等专门的办案场所、办公区域执行。 2、指定居所监视居住的通知: 指定居所监视居住的, 除无法通知的以外, 应当在执行监视居住后二十四小时以内, 通知被监视居住人的家属。 3、监视居住的监督 人民检察院对指定居所监视居住的决定和执行是否合法实行监督。 4、监视居住的监控 执行机关对被监视居住的犯罪嫌疑人、被告人, 可以采取电子监控、不定期检查等	1、有下列情形之一的, 属于有碍侦查: (1) 可能毁灭、伪造证据, 干扰证人作证或者串供的; (2) 可能自杀或者逃跑的; (3) 可能导致同案犯逃避侦查的; (4) 在住处执行监视居住可能导致犯罪嫌疑人面临人身危险的; (5) 犯罪嫌疑人的家属或者其所在单位的人员与犯罪有牵连的; (6) 可能对举报人、控告人、证人及其他人员等实施打击报复的。 2、指定的居所应当符合下列条件: (1) 具备正常的生活、休息条件; (2) 便于监视、管理; (3) 能够保证办案安全。 3、无法通知包括以下情形: (1) 被监视居住人无家属的; (2) 与其家属无法取得联系的; (3) 受自然灾害等不可抗力阻碍的。 4、人民检察院可以根据案件的具体情况, 商请公安机关对被监视居住的犯罪嫌疑人采取电子监控、不定期检查、监控通信等监



	<p>监视方法对其遵守监视居住规定的情况进行监督；在侦查期间，可以对被监视居住的犯罪嫌疑人的通信进行监控。</p> <p>5、监视居住的决定宣读及费用承担</p> <p>指定居所监视居住的, 不得要求被监视居住人支付费用。</p>	<p>视方法, 对其遵守监视居住规定的情况进行监督。</p>
(四) 义务	<p>1、被监视居住的犯罪嫌疑人、被告人应当遵守以下规定：</p> <p>(1) 未经执行机关批准、决定机关同意，不得离开执行监视居住的处所；</p> <p>(2) 未经执行机关批准不得会见他人或者通信；</p> <p>(3) 在传讯的时候及时到案；</p> <p>(4) 不得以任何形式干扰证人作证；</p> <p>(5) 不得毁灭、伪造证据或者串供；</p> <p>(6) 将护照等出入境证件、身份证件、驾驶证件交执行机关保存。</p> <p>2、被监视居住的犯罪嫌疑人、被告人违反前款规定，情节严重的，可以予以逮捕；需要予以逮捕的，可以对犯罪嫌疑人、被告人先行拘留。</p>	<p>1、注意区别被监视居住人的义务与被取保候审人的义务。</p> <p>(1) 未经批准，不得离开执行监视居住的处所。取保候审是不得离开所居住的市、县。</p> <p>(2) 未经执行机关批准不得会见他人或者通信。取保候审中，是否禁止与他人会见通信由公、检、法根据案件具体情况决定。</p> <p>(3) 将护照等出入境证件、身份证件、驾驶证件交执行机关保存。取保候审中，是否需要交证件由公、检、法根据案件具体情况决定。且上交的证件中，没有身份证。</p> <p>2、根据《六机关规定》第 13 条和《高检规则》第 115 条第 2 款的规定，人民检察院应当告知公安机关在执行期间拟批准犯罪嫌疑人离开执行监视居住的处所、会见他人或者通信的, 批准前应当征得人民检察院同意。即，既要执行机关批准，又要决定机关同意。</p> <p>3、根据《高检规则》第 100 条和第 121 条的规定，对于犯罪嫌疑人违反取保候审或者监视居住规定, 检察院应当逮捕犯罪嫌疑人的情形是一样的：新的犯罪、自杀逃跑、毁灭伪造、串供干扰、打击报复。</p>
(五) 期限、变更	<p>1、监视居住最长不得超过 6 个月。</p> <p>2、指定居所监视居住的期限应当折抵刑期。被判处管制的，监视居住 1 日折抵刑期 1 日；被判处有期徒刑、拘役、死刑缓期执行的，监视居住 2 日折抵刑期 1 日。</p> <p>3、对于特别重大贿赂犯罪案件决定指定居所监视居住的, 人民检察院侦查部门应当自决定指定居所监视居住之日起每 2 个月对指定居所监视居住的必要性进行审查, 没有必要继续指定居所监视居住或者案件已经办结的, 应当解除指定居所监视居住或者变更强制措施。</p> <p>4、犯罪嫌疑人及其法定代理人、近亲属或者辩护人认为不再具备指定居所监视居住条件的, 有权向人民检察院申请变更强制措施。</p>	<p>1、公安机关决定对犯罪嫌疑人监视居住, 案件移送人民检察院审查起诉后, 对于需要继续监视居住的, 人民检察院应当依法重新作出监视居住决定, 并对犯罪嫌疑人办理监视居住手续。监视居住的期限应当重新计算并告知犯罪嫌疑人。</p> <p>2、犯罪嫌疑人有下列违反监视居住规定的行为, 人民检察院应当对犯罪嫌疑人予以逮捕: (1) 故意实施新的犯罪行为的; (2) 企图自杀、逃跑, 逃避侦查、审查起诉的; (3) 实施毁灭、伪造证据或者串供、干扰证人作证行为, 足</p>