



竹马法考  
ZhuMa Law Examination

# 考前攻“客” 100分

KAO QIAN GONG KE 100 FEN

刑诉·陈龙



【陈龙考前刑诉预测 60 题 9 月 18 日下午众合竹马直播开讲】，报名链接

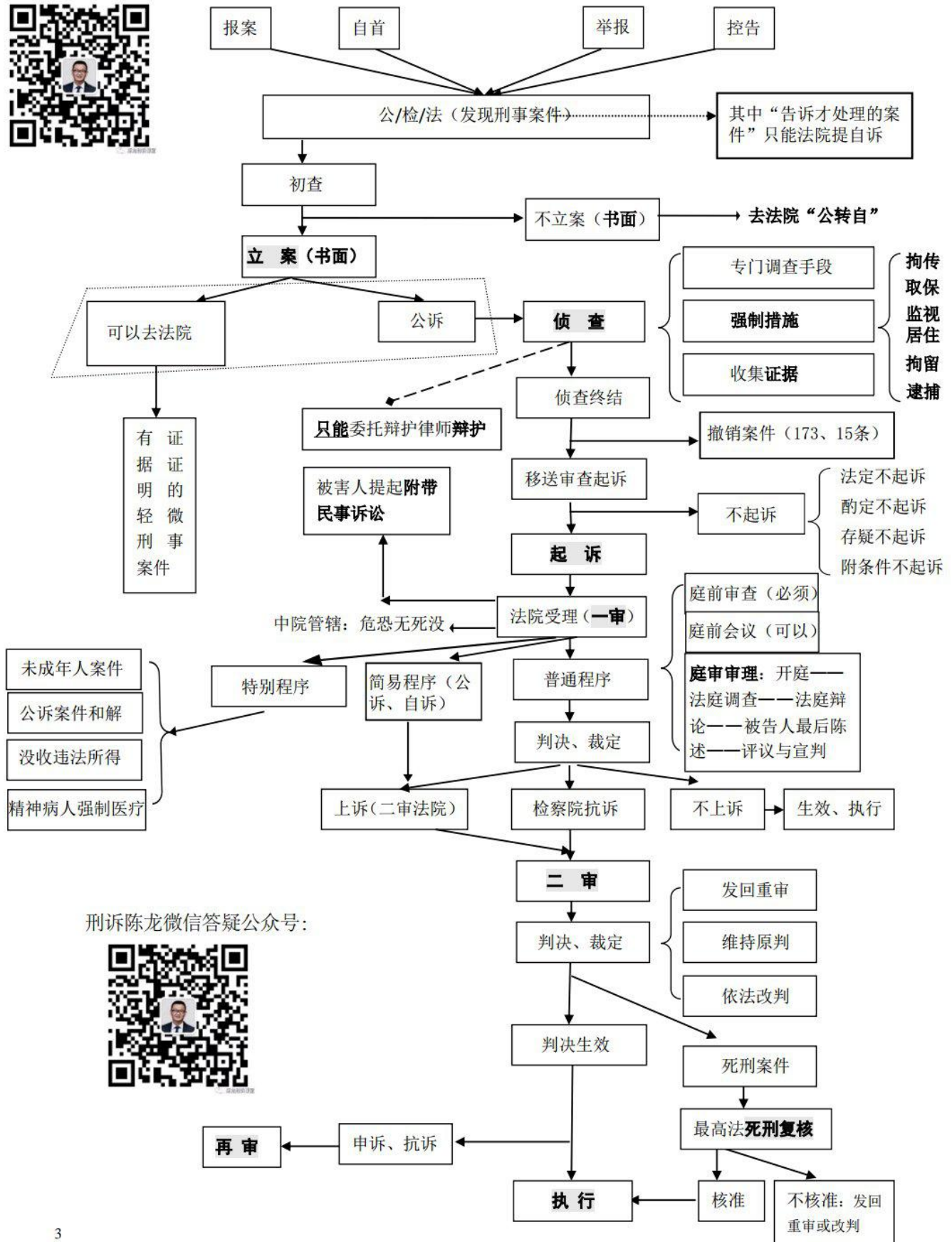
关注微博：@刑诉陈龙 答疑和资料共享微信公众号：xskt360 私人微信：努力的人

<https://www.zhumavip.com/w/productdetail?pld=5b7c01274f9cd339608a2fa8&en=production&from=singlemessage>；扫描报名二维码：



刑诉陈龙微信答疑公众号：

刑诉流程图：新浪微博@刑诉陈龙



### 【考点回忆】刑事诉讼的基本理念

程序公正 实体公正	<p><u>实体公正</u>是结果的公正。</p> <p>【考点】实体公正体现：<u>事实要清楚、证据要充分、定罪要准确、量刑要适当、法律要正确。</u></p> <p><u>程序公正</u>是过程的公正。</p> <p>【考点】程序公正体现：<u>程序参与、程序遵守、程序救济、程序公开、程序中立、程序安定、程序平等、程序保障。</u></p> <p>【考点】既要实体公正又要程序公正，二者应当并重，万一冲突程序优先。</p>
--------------	--

### 【考点回忆】刑事诉讼的构造

类型	当事人主义构造	<p>1.将开始和推动诉讼的<u>主动权委于当事人</u>，控诉、辩护<u>双方当事人在诉讼中居于主导地位。</u></p> <p>2 典型代表：<u>英美法系国家。</u></p> <p>3 适用于程序上<u>保障人权的诉讼目的。</u></p>
	职权主义构造	<p>1 职权主义将诉讼的<u>主动权委于国家专门机关。</u></p> <p>2 典型代表：<u>大陆法系国家。</u></p> <p>3 适用于<u>实体真实的诉讼目的。</u></p>
	混合式诉讼构造	<u>日本在职权主义背景下大量吸收当事人主义因素，从而形成了当事人主义为主，以职权主义为补充的混合式诉讼构造。</u>

### 【考点回忆】刑事诉讼的目的

实体真实 正当程序	实体现实主义	积极实体现实主义	凡事出现了犯罪，就应当 <u>毫无遗漏地加以发现、认定并予以处罚，不使一个犯罪人得以逃脱，刑事程序以发现真相为要。</u>
		消极实体现实主义	刑诉目的不单纯是无遗漏地处罚任何一个犯罪者，本身应包含 <u>力求避免处罚无罪者的意思。</u>
	正当程序主义	刑事诉讼所追求的，是在所给定的程序范围内，竭尽人之所能，将以此认定的事实视作真实。这种事实的认定， <u>应当依正当程序为前提。</u>	

### 【考点回忆】刑事诉讼的价值

公正	公正刑事诉讼价值中居于 <u>核心的地位</u> 。刑事诉讼 <u>终极目的</u> 就是要实现公正。刑事诉讼公正价值包括 <u>实体公正和程序公正</u> 两个方面。
秩序	<p>(1) 通过惩治犯罪维护社会秩序，<u>恢复被犯罪破坏的社会秩序</u>以及预防社会秩序被犯罪所破坏；</p> <p>(2) 是<u>追究犯罪的活动是有序的</u>，要防止政府及其官员滥用权力而使社会成员没有安全保障。所以，国家刑事司法权的行使，必须受到刑事程序的规范。</p>
效益	刑事诉讼的效益价值既包括 <u>效率</u> ，也包括在保证社会生产方面所产生的 <u>效益</u> ，即刑事诉讼对推动社会经济发展方面的效益。

### 【考点回忆】严格遵守法律程序

内容	人民法院、检察院和公安机关进行刑事诉讼，必须严格遵守本法和其他法律的有关规定。
要求	<p>(1) 立法方面的要求，即刑事诉讼程序应当由<u>法律事先明确规定</u>；(有法可依)</p> <p>(2) 司法方面的要求，即刑事诉讼活动应当<u>依据法律规定的刑事程序</u>来进行。(有法必依)</p> <p>【考点】在大陆法系国家，法定原则既包括实体上<u>罪刑法定原则</u>，也包括程序上<u>程序法定原则</u>。</p> <p>【考点】在英美法系国家，刑事程序法定原则具体表现为<u>正当程序原则</u>。</p> <p>【考点】从刑事诉讼法的上述规定以及我国宪法和刑事诉讼法“以法律为准绳”等项规定来看，可以说，<u>我国法律已基本确立了刑事程序法定原则。</u></p>

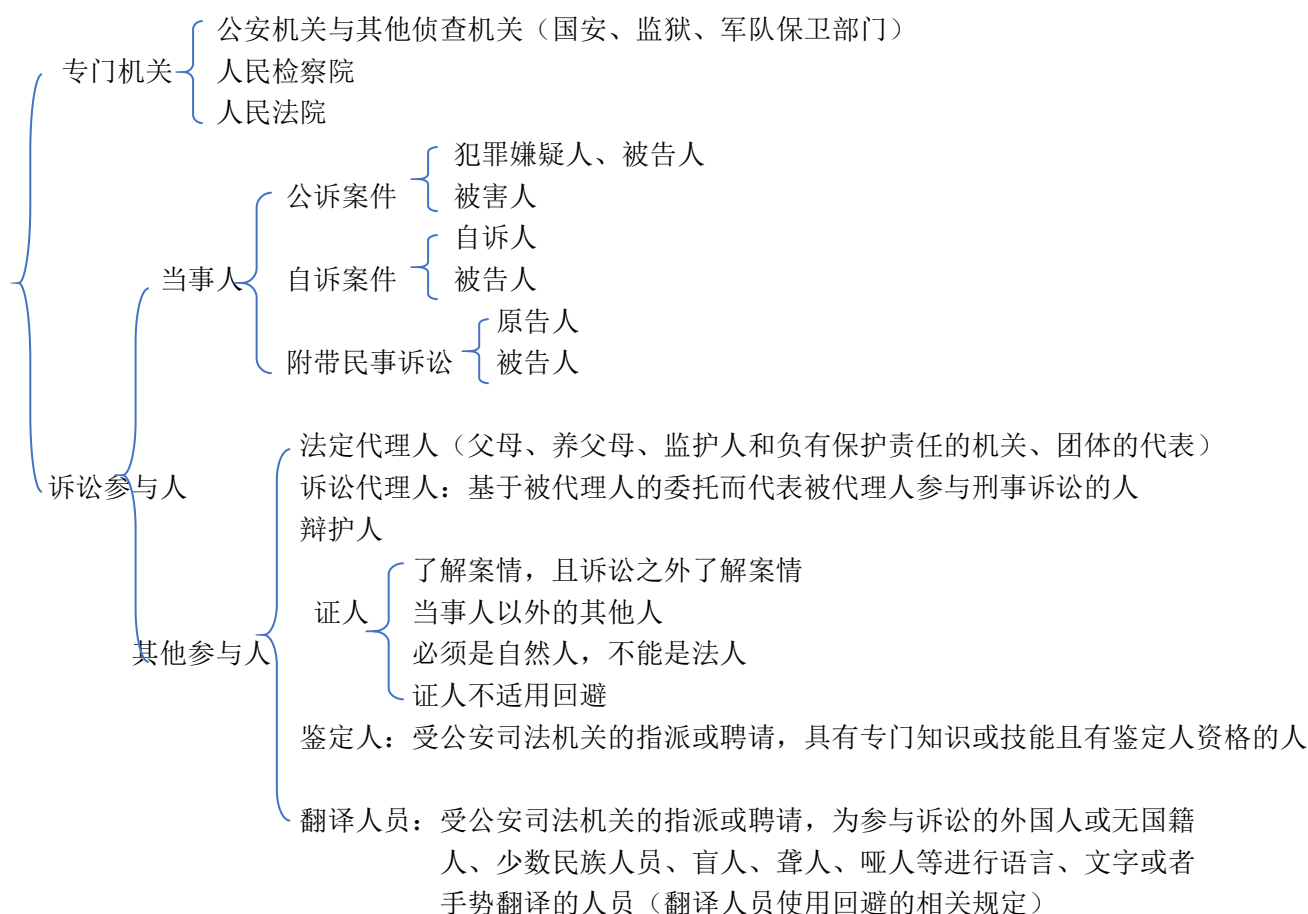
## 【考点回忆】人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督

立案中监督	(1) 公安应当立案而不立案的，有权要求公安 <u>7 日内说明不立案的理由</u> 。 (2) 公安不立案理由不成立的， <u>应通知公安 15 日内立案</u> 。
批捕中监督	(1) 批准逮捕时发现不符合逮捕条件—— <u>不予批捕</u> 。 (2) 批准逮捕时发现该捕的人没报捕—— <u>应当建议公安提请批捕——也可以直接决定逮捕</u>
审查起诉中监督	(1) 对侦查活动的监督。 (2) 发现 <u>遗漏同案犯</u> —— <u>应当要求公安补充移送</u> ——事实清楚、证据充分 <u>也可以直接起诉</u> 。
审判中监督	(1) 对 <u>庭审活动</u> 的监督—— <u>庭后以检察院整体名义提出书面纠正意见</u> 。 (2) 对 <u>一审裁判</u> 的监督—— <u>同级检察院向上一级法院二审抗诉</u> 。 (3) 对 <u>生效裁判</u> 的监督—— <u>上级检察院向同一级法院再审抗诉</u> 。 (4) 死刑复核案件监督—— <u>最高检可以向最高院提出意见，最高院应当将结果通报最高检</u> 。

## 【考点回忆】未经人民法院依法判决，对任何人都不得确定有罪。

含义	确定被告人有罪的权力由人民法院 <u>统一行使</u> ，其他 <u>任何机关</u> 、团体和个人都无权行使。
体现	(1) 区分 <u>犯罪嫌疑人和被告人</u> （以 <u>提起公诉</u> 为界限）； (2) 明确由 <u>控诉方负举证责任</u> ，被告人不负证明自己无罪的义务； (3) “疑罪”从无处理： <u>不起诉（审查起诉阶段）或者无罪判决（第一审阶段）</u> 。 【陷阱点拨】哪些阶段没有体现疑罪从无？（二审、死刑核准中——发回重审）

## 【考点回忆八】：（1）刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人





### 【考点回忆九】被害人的诉讼权利

被害人 (狭义)	权利遭受侵犯	有权 <u>报案</u> 或者 <u>控告</u> , 要求有关机关立案;
	对公安不立案	(1) 可以向 <u>公安</u> 申请 <u>复议</u> (2) 可以向 <u>检察院</u> 提出 <u>申诉</u> (3) 可以向 <u>法院</u> 提出 <u>自诉</u>
	对检察院不起诉	(1) 有权向 <u>上一级检察院</u> 要求 <u>申诉</u> (2) 有权向 <u>法院</u> 提出 <u>自诉</u>
	对未生效判决不服	不能上诉, 只能 <u>请求检察院抗诉</u>
	对生效裁判不服	可以 <u>申诉</u>
	对能力的欠缺	有权自案件 <u>移送审查起诉之日起</u> , 委托诉讼代理人;

### 【考点回忆十】自诉人的诉讼权利

自诉人 (广义被害人)	1 <u>随时</u> 委托诉讼代理人 (区别被害人, 被害人 <u>自移送审查起诉之日起</u> 委托代理人)
	2 对于一审 <u>未生效裁判</u> 不服可以提出 <u>上诉</u> (区别被害人, 被害人不能上诉)
	3 同被告人自行 <u>和解</u> 或 <u>撤回自诉</u> (区别被害人, 被害人不能撤诉)
	4 可以接受 <u>调解</u> (区别被害人, 公诉案件不能调解) 【陷阱点拨】公诉转自诉不可以调解、反诉;

### 【考点储备十一】附民原告人、被告人的诉讼权利

附民原告人、被告人	1 参加法庭调查和辩论。(仅限于附带民事部分)
	2 委托诉讼代理人。(双方都能委托, 委托时间视公诉、自诉而定)
	3 双方都能够对附带民事部分上诉。(仅限于附带民事部分)
	4 有权进行和解或者请求人民法院进行调解。(仅限于附带民事部分)
	5 有权申请诉讼保全和先予执行。(仅限于附带民事部分)

### 【考点回忆十二】法定代理人与诉讼代理人比较

法定代理人	1.产生依据	<u>法律规定</u> 。
	2.代理对象	限制行为能力和无行为能力的人;
	3.范围	父母、养父母、监护人和负有保护责任机关团体的代表;
	4.权限	法定代理人权利= <u>被代理人权利</u> 。(但 <u>最后陈述权除外</u> )
	5.诉讼地位	<u>独立行使权利</u> 不用被代理人同意
诉讼代理人	1.产生依据	<u>基于委托</u> 。
	2.代理对象	①公诉案件: <u>被害人及其法定代理人或近亲属</u> (父母、子女、配偶、同胞兄弟姐妹) ②自诉案件: <u>自诉人及其法定代理人</u> ; ③附带民诉: <u>当事人及其法定代理人</u> 。
	3.范围	律师; 人民团体或者被代理人所在单位推荐的人; 被代理人的监护人、亲友。
	4.权限	委托人 <u>授权范围内</u>
	5.诉讼地位	仅仅是被代理人的 <u>代言人</u> 。

### 【考点回忆十三】辩护人与诉讼代理人的比较

	辩护人	诉讼代理人
1. 诉讼地位不同	具有独立诉讼地位	非独立的诉讼参与人
2. 进行诉讼活动的依据不同	依据事实与法律	在授权范围内进行不得违背被代理人意志
1. 产生的时间不同	(1) 公诉：第一次讯问或者采取强制措施之日起 (2) 自诉：随时	(1) 公诉：移送审查起诉之日起 (2) 自诉：随时
4. 委托的主体不同	犯罪嫌疑人、被告人及其监护人、近亲属	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
5. 承担的诉讼职能不同	辩护职能	控诉职能(附带民诉的当事人委托的诉讼代理人除外)

### 【考点回忆十四】证人

证 人	1.条件	(1) <u>了解案情</u> (2) <u>非当事人</u> (3) <u>诉讼外了解案情</u> (4) <u>自然人</u> (不等于见证人)
	2.资格	能 <u>辨别是非</u> 和 <u>正确表达</u> 。
	3.特征	<u>不可替代性</u> ， <u>优先性</u> 。(证人不适用回避)
	4.权利	查阅证言笔录/控告权/经济补助/要求保证其本人及近亲属安全
	5.义务	<p>(1) <u>证人出庭的条件</u>： ①对证人证言有<u>异议</u>②该证言对案件定罪量刑有<u>重大影响</u></p> <p>(2) <u>证人出庭的例外</u>： ①<u>身患重病</u>或行动不便； ②<u>远离开庭地点且交通极为不便的</u>； ③身处<u>国外短期无法回国的</u>； ④有其他客观原因，确实无法出庭的。 【考点】上述情形，可以通过视频方式作证。</p> <p>(3) <u>证人拒绝作证的后果</u>： ①法院可以<u>强制</u>其到庭 (<u>被告人的配偶、父母、子女除外</u>) ②拒绝出庭或出庭后拒绝作证的，予以<u>训诫</u>，情节严重的，经院长<u>批准</u>，处以<u>十日以下</u>的<u>拘留</u>。被处罚人对拘留决定不服的，可以向<u>上一级法院</u>申请<u>复议</u>。复议期间不停止执行。 ③经人民法院通知，证人没有正当理由<u>拒绝出庭或者出庭后拒绝作证</u>，法庭对其证言的<u>真实性无法确认的</u>，该证人证言不得作为定案的根据。(刑诉解释 78)</p>

### 【考点回忆十五】鉴定人

鉴定人	1 特点	(1) 鉴定人必须具备鉴定某项 <u>专门性问题的知识或技能</u> 。(区别证人)
		(2) 鉴定人通过 <u>指派或者聘请</u> 产生，并且在诉讼过程中可以 <u>更换</u> 。(区别证人)
		(3) 鉴定人通过 <u>参加诉讼的途径</u> 了解案件的真实情况。(区别证人)
		(4) 鉴定人必须是 <u>没有利害关系</u> 的人。(区别证人)
		(5) 鉴定人是 <u>自然人</u> 。(与证人相同)
	3.义务	<p><u>鉴定人应当出庭的条件</u>： (1) 公诉人、当事人或者辩护人、诉讼代理人对鉴定意见有<u>异议</u>，申请法庭通知证人、鉴定人出庭作证，(2) 人民法院认为有<u>必要的</u></p> <p><u>鉴定人不出庭的后果</u>： (1) 经法院通知，鉴定人<u>拒不出庭作证的</u>，<u>鉴定意见不得作为定案根据</u>。 (2) <u>正当理由无法出庭的</u>，人民法院可以根据情况<u>决定延期审理</u>或者<u>重新鉴定</u>。 (3) 拒不出庭作证的鉴定人，法院应当<u>通报司法行政机关或者有关部门</u>。</p>

### 【考点回忆十六】监察机关（各级监察委员会）立案调查：公职人员和有关人员的职务犯罪案件

监察对象	<p><b>第 15 条</b> 监察机关对下列公职人员和有关人员进行监察：</p> <p>（1）中国共产党机关、人民代表大会及其常务委员会机关、人民政府、监察委员会、人民法院、人民检察院、中国人民政治协商会议各级委员会机关、民主党派机关和工商业联合会机关的公务员，以及参照《中华人民共和国公务员法》管理的人员；</p> <p>（2）法律、法规授权或者受国家机关依法委托管理公共事务的组织中从事<u>公务</u>的人员；</p> <p>（3）国有<u>企业</u>管理人员；</p> <p>（4）公办的教育、科研、文化、医疗卫生、体育等单位中从事<u>管理</u>的人员；</p> <p>（5）<u>基层群众性自治组织</u>中从事<u>管理</u>的人员；</p> <p>（6）其他依法履行<u>公职</u>的人员。</p>
监察的犯罪类型	<b>《监察法》第 11 条</b> 涉嫌贪污贿赂、滥用职权、玩忽职守、权力寻租、利益输送、徇私舞弊以及浪费国家资财等职务犯罪。
立案调查、移送程序	<b>第 11 条</b> 对涉嫌职务犯罪的，监察机关立案调查。经过调查认为涉嫌职务犯罪的，将调查结果移送人民检察院依法审查、提起公诉。

### 【考点回忆十七】管辖权竞合的处理

职务犯罪与其他犯罪	<p><b>《监察法》第 34 条</b></p> <p>1、移送： 人民法院、人民检察院、公安机关、审计机关等国家机关在工作中发现公职人员涉嫌贪污贿赂、失职渎职等职务违法或者职务犯罪的问题线索，<u>应当移送监察机关</u>，由监察机关依法调查处置。</p> <p>2、“主调查、协助原则” 被调查人既涉嫌严重职务违法或者职务犯罪，又涉嫌其他违法犯罪的，<u>一般应当由监察机关为主调查</u>，其他机关予以协助。</p>
-----------	--

### 【考点回忆十八】级别管辖的分工

基层人民法院	除上级人民法院管辖的以外
中级人民法院	<p>（一）<u>危害</u>国家安全、<u>恐怖</u>活动案件；（刑诉法 20 条）</p> <p>（二）可能判处<u>无期徒刑</u>、<u>死刑</u>的案件。（刑诉法 20 条）</p> <p>（三）违法所得<u>没收</u>程序。（刑诉法 281 条）</p>
高级人民法院	全省（自治区、直辖市）性的重大刑事案件
最高人民法院	全国性的重大刑事案件（区别于民诉）

### 【考点回忆十九】上下级法院的关系

原 则	表 现
上可审下	<p>上级法院必要时，可以审判下级法院管辖的一审案件；</p> <p><b>【考点】</b>基层人民法院对下列第一审刑事案件，<u>可以</u>请求移送中级人民法院审判：（1）重大、复杂案件；（2）新类型的疑难案件；（3）在法律适用上具有普遍指导意义的案件。</p>
下不可审上	<p>应当由上级人民法院管辖的，不能再指定下级人民法院管辖。</p> <p><b>【考点】</b>基层法院对可能判处<u>无期徒刑</u>、<u>死刑</u>的第一审刑事案件。<u>应当移送</u>中级人民法院审判。</p> <p><b>【考点】</b>《刑诉法解释》第 12 条规定，向中级法院提起公诉的普通刑事案件，<u>中院受理后</u>，认为不需要判处无期徒刑以上刑罚的，<u>应当依法审理</u>，<u>不再交基层人民法院审理</u>。</p>
就高不就低	<p>一人犯数罪、共同犯罪案件，只要一人或一罪属于上级法院管辖，<u>全案</u>由上级人民法院管辖。</p> <p><b>【陷阱】</b>《刑诉法解释》第 464 条规定，对分案起诉至同一人民法院的<u>未成年人与成年人共同犯罪</u>案件，可以由同一个审判组织审理；<u>不宜由同一个审判组织审理的</u>，<u>可以分别由少年法庭、刑事审判庭审理</u>。</p>

### 【考点回忆二十】指定管辖



指定管辖情形	<p>1.管辖不明：地区管辖不明的刑事案件。</p> <p>2.管辖不宜：有管辖权的人民法院不宜行使管辖权的刑事案件。</p> <p>3.规避管辖：规避法院管辖的情形。</p> <p>【关联法条】《刑诉解释》21条<u>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。</u></p>	
指定管辖程序	争议怎么办	在审限内协商解决——协商不成，分别逐级报请共同的上级法院指定管辖。
	案卷怎么办	A.对于 <u>公诉案件</u> ——书面通知检察院，案卷材料退回，同时书面通知当事人； B.对于 <u>自诉案件</u> ——将全部案卷移送被指定管辖的法院，并书面通知当事人。

### 【考点回忆二十一】回避

回避种类	自行回避：主动自觉提出
	申请回避：指案件当事人及其法定代理人、辩护人、诉讼代理人申请回避 指令回避：公、检、法领导责令决定其回避
决定主体	公安机关：一般人员---公安负责人---同级检委会
	检察院：一般人员---检察长---检委会 法院：一般人员---院长---审判委员会 书记员、鉴定人和翻译人员，实行“谁聘请，谁首长”决定
回避效果	对侦查人员的回避在作出决定前或者复议期间，侦查人员不停止相应的工作
	在审查起诉和审判时发现有回避的理由，要停止审查起诉和审判

### 【考点回忆二十二】回避决定的救济方法

救济方法	<p>(1) 谁要复议：被驳回回避申请的<u>当事人及其法定代理人、诉讼代理人、辩护人</u>可以在<u>接到决定时</u>申请<u>复议</u>一次。</p> <p>【陷阱点拨】被回避的人员不能申请复议。</p> <p>(2) 找谁复议：向<u>原决定机关</u>。</p> <p>(3) 特殊情形：对于<u>不具回避理由的</u>，由法庭<u>当庭驳回</u>，<u>并不得申请复议</u>。</p>
------	--

### 【考点回忆二十三】辩护人的范围

积极范围	<p>1 律师；</p> <p>2 人民团体或者犯罪嫌疑人、被告人所在单位推荐的人；</p> <p>3 犯罪嫌疑人、被告人的监护人、<u>亲友</u>。</p>
★消极范围	<p><b>绝对禁止</b></p> <p>1 <u>正在被执行刑罚</u>或者处于缓刑、假释考验期间的人；（刑罚执行中）</p> <p>2 依法被剥夺、限制人身自由的人。（自由受限）</p> <p>3 <u>无行为能力或者限制行为能力</u>的人。（能力受限）</p>
	<p><b>相对禁止</b></p> <p>4 人民法院、人民检察院、公安机关、国家安全机关、监狱的<u>现职人员</u>。</p> <p>5 <u>人民陪审员</u>；（不限本院）</p> <p>6 与本案审理结果有<u>利害关系</u>的人；</p> <p>7 <u>外国人</u>或者无国籍人。</p> <p>【考点提示】4567规定的人员,如果是被告人的<u>近亲属</u>或者<u>监护人</u>，可以作为辩护人。</p>

### 【考点回忆二十四】辩护人的诉讼权利

	律师辩护人	非律师辩护人
阅卷权 ★★★★	<p>(1) 阅卷对象: <u>案卷材料</u> (诉讼文书、证据材料)。 【陷阱点拨】合议庭、审委会讨论记录及其他依法不公开材料除外。</p> <p>(2) 阅卷方法: <u>复印、拍照、扫描等</u></p> <p>(3) 阅卷时间: <u>检察院对案件审查起诉之日起</u> (<u>侦查阶段无阅卷权</u>)</p> <p>(4) 阅卷保障: 提供便利和充分的时间。复制案卷材料的, 只收取工本费; 法律援助律师复制必要的案卷材料的, 应当免收或者减收费用。</p>	需要法、检许可
会见与 通信权 ★★★★	<p>(1) 辩护律师<u>无需许可</u>可以同在押的(含监视居住)犯罪嫌疑人、被告人会见和通信。</p> <p>(2) 辩护律师凭三证(<u>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</u>)即可要求会见在押的犯罪嫌疑人、被告人。</p> <p>(3) <u>看守所</u>至迟不得超过 48 小时安排(见到人)。</p> <p>(4) <u>危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪在侦查期间</u>, 辩护律师会见在押(含监视居住)的犯罪嫌疑人, 应当经<u>侦查机关许可</u>方可会见。上述案件, <u>侦查机关要事先通知看守所</u>。</p> <p>(5) 辩护律师会见在押(含监视居住)的犯罪嫌疑人、被告人, <u>可以了解有关案件情况, 提供法律咨询等</u>; 自案件移送审查起诉之日起, 可向犯罪嫌疑人、被告人<u>核实有关证据</u>。(侦查阶段还不能核实证据)</p> <p>(6) 辩护律师会见在押(含监视居住)犯罪嫌疑人、被告人时<u>不被监听</u>。</p>	需要法、检许可
调查取证 ★★★★	<p>(1) <u>辩方证人</u>: 律师辩护人向证人和有关单位取证, 须经证人和单位同意。</p> <p>(2) <u>控方证人</u>: 律师辩护人向被害人及其近亲属及被害人提供的证人取证, 必须经过检察院或者法院的<u>批准</u>, 并经被害人及其近亲属、以及被害人提供的证人同意。</p> <p>(3) <u>申请取证</u>: 律师辩护人也可以<u>申请法院、检察院调查取证</u>。</p> <p>(4) <u>调取材料</u>: 辩护人认为在侦查、审查起诉期间公安机关、人民检察院收集的证明犯罪嫌疑人、被告人<u>无罪或者罪轻的证据材料</u>未提交的, 可以申请人民检察院、人民法院调取有关证据。</p>	无

### 【考点回忆二十五】辩护的种类

1.自行 辩护	自行辩护贯穿于诉讼始终, <u>任何阶段</u> 都可以。		
2.委托 辩护	委托时间	公诉案件	<u>第一次讯问或采取强制措施之日起</u> , 有权委托辩护人。 【考点提示】 <u>侦查阶段只能委托律师</u> 作为辩护人。
		自诉案件	被告人有权 <u>随时</u> 委托辩护人。
	委托主体	<u>犯罪嫌疑人、被告人、法定代理、近亲属</u>	
	委托对象	记忆辩护人的范围	
3.法律 援助 辩护 ★★★★	特 点	前提	<u>没有辩护人</u>
		阶段	<u>侦、检、审全过程</u>
		主体	只能由 <u>法援律师</u> 来担任
		机关	<u>公、检、法三机关</u> 都有权 <u>通知法援机构指派律师</u>
	情 形	<p>(1) <u>申请法援辩护</u> <u>因经济困难</u>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<u>申请</u>。对符合法律援助条件的, 法律援助机构<u>应当</u>指派律师为其提供辩护。</p>	
		<p>(2) <u>强制法援辩护</u>:</p> <p>(A) <u>盲、聋、哑</u>;</p> <p>(B) <u>尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人</u>; (<u>半疯傻</u>)</p> <p>(C) <u>诉讼时的未满 18 周岁的未成年人</u>;</p> <p>(D) <u>可能判处无期、死刑的</u>;</p> <p>【关联考点】高级人民法院复核死刑案件, 被告人没有委托辩护人的, 应当通知法律援助机构指派律师为其提供辩护。</p>	

(3) 可以裁量法律援助：(略)

【考点回忆二十六】拒绝辩护

拒绝辩护	《刑事诉讼法解释》第254条规定：“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。共同犯罪中的部分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。庭审中辩护人拒绝为被告人辩护的，应当准许；
	【如果是指派的】：要理由+ 1次机会+ 必须有人辩护 【如果是委托的】：不用理由+ 1次机会+ 必须有人辩护
	对法律援助中的“可以指定辩护”情形被告人的拒绝辩护情形处理： 【不管是否指派】：不用理由+ 2次机会+ 最终只能自辩。 ---①第一次都无需理由，应当准许； ---②再次开庭又拒绝辩护，无需理由可以准许；但不能委托和要求指定辩护，只能自行辩护；
	另行委托辩护人或者指派律师的，自案件宣布休庭之日起至第15日止，由辩护人准备辩护，但被告人及其辩护人自愿缩短时间的除外。【计入审限】

【陈龙考前刑诉预测 60 题 9 月 18 日下午众合竹马直播开讲】，报名链接

<https://www.zhumavip.com/w/productdetail?pld=5b7c01274f9cd339608a2fa8&en=production&from=singlemesssage>；扫描报名二维码：



【考点回忆二十七】证据的法定形式

证人证言	概念	证人就其所感知的案件情况向法院所作的陈述。 【陷阱点拨】证人亲笔书写的书面证词也是证言，证言录制成录音录像还是证言。
被害人陈述	概念	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。 【陷阱点拨】被害人既可以是自然人，也可以是法人。证人只能是自然人。
犯罪嫌疑人、被告人供述和辩解	概念	犯罪嫌疑人、被告人，就与案件有关的事实情况向公安司法机关作的供述、辩解和陈述。
	特点	(1) 口供包括供述(有罪、罪重)和辩解(无罪、罪轻) (2) 重证据，重调查研究，不轻信口供；仅有供述不能定案，证据充分没有供述也能定案。

【考点回忆二十八】证据的法定形式

视听资料、	概念	视听资料：指以录音、录像证明案件真实情况的资料。
		电子数据：指以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。

电子数据		【例如】电子邮件、电子数据交换、网上聊天记录、博客、微博客、手机短信、电子签名、域名等项内容
	特点	(1) 录像内容需要与案件事实有关 (2) 录像内容一般产生于诉讼前 【陷阱点拨】在询问证人、被害人、讯问犯罪嫌疑人、被告人过程中进行的录音、录像，应当分别属于 <u>证人证言</u> ， <u>被害人陈述</u> ， <u>犯罪嫌疑人、被告人的供述</u> ；勘验、检查中进行的录像，应当是 <u>勘验、检查笔录</u> 的组成部分。

### 【考点回忆二十九】证据的分类

原始/传来证据	原始证据	凡来自原始出处，即 <u>直接来源于</u> 案件事实的“ <u>第一手</u> ”证据材料。
	传来证据	凡不是直接来源案件事实，而是经过 <u>转述</u> 、 <u>复制</u> 获得的证据材料。
有罪/无罪证据	有罪证据	可以肯定嫌疑人、被告人实施犯罪行为以及可以证明犯罪行为轻重情节的证据。
	无罪证据	能否定犯罪事实存在，或能够证明嫌疑人、被告人未实施犯罪行为的证据。
言词/实物证据	言词证据	凡是通过人的 <u>陈述</u> ，即以 <u>言词作为表现形式</u> 的证据。
	实物证据	凡以物品的性质或外部形态、存在状况以及其内容表现证据价值的证据。
直接/间接证据	直接证据	凡是 <u>可以单独直接证明案件主要事实</u> 的证据。
	间接证据	凡是不能单独、直接证明刑事案件主要事实，需与其他证据相结合才能证明。
		【陷阱点拨】直接证据可以分为 <u>肯定性直接证据</u> 和 <u>否定性直接证据</u> 。肯定性直接证据必须能够同时证明 <u>发生了犯罪事实</u> 和 <u>谁是犯罪人</u> 这两个要素，而否定性直接证据只要足以否定其中的一个要素。

### 【考点回忆三十】证据规则

含义	指在刑事证据制度中，控辩双方收集和出示证据，法庭采纳和应用证据认定事实必须遵守的重要准则。	
内容	关联性规则	指只有与案件事实有关的材料，才能作为证据使用。 【陷阱点拨】 <u>没有关联性的证据不具有可采性</u> ，但 <u>具有关联性的证据未必都具有可采性</u> 。 【考点】 <u>品格证据</u> 、 <u>类似行为</u> 、 <u>特定的诉讼行为</u> ， <u>特定的事实行为</u> ， <u>被害人过去行为</u> 皆不具有关联性。
	非法证据排除规则	指违反法定程序，以非法方法获取的证据， <u>原则上</u> 不具有证据能力，不能为法庭采纳。
	自白任意性规则	指在刑诉中，只有基于被追诉人 <u>自由意志</u> 而做出的 <u>自白</u> （有罪供述），才具有可采性。 <u>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，而是逼供，不具有可采性</u> ，必须予以排除。 【考点】《刑诉法解释》第50条规定，严禁刑讯逼供和以威胁、引诱、欺骗以及其他非法方法收集证据。不得强迫任何人证实自己有罪。 <u>说明我国已经基本确立了自白任意规则</u> 。
	传闻证据规则	法律 <u>排除传闻证据作为认定事实根据的规则</u> 。根据这一规则，如无法定理由， <u>任何人在庭审期间以外及庭审准备期间以外的陈述</u> ，不得作为认定被告人有罪的证据。 【陷阱点拨】《刑诉法解释》78条规定，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。 <u>说明我国现行立法并没有明确规定传闻证据排除规则，只是部分地体现了该规则的精神</u> 。
	意见证据规则	指 <u>证人只能陈述自己亲身感受的事实</u> ， <u>不得陈述对案件事实的意见或者结论</u> 。
	补强证据规则	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依据。 【考点】补强证据必须满足以下条件：(1) <u>具有证据能力</u> 。(2) 具有 <u>担保补强对象真实的能力</u> 。(3) <u>具有独立的来源</u> 。

### 【考点回忆三十一】证明责任

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 <u>提供证据责任</u> 与 <u>说服责任</u> 的统一。
---------	--



	3.证明责任总是和一定的不利诉讼后果相联系。		
证明责任的分配	控方承担	公诉案件	证明犯罪嫌疑人、被告人有罪的责任由 <u>检察院</u> 承担。
		自诉案件	<u>自诉人</u> 应对其控诉承担证明责任。
	辩方不承担	犯罪嫌疑人、被告人一般情况下不承担证明责任。 【陷阱点拨】巨额财产来源不明罪、持有型犯罪例外。	

### 【考点回忆三十二】拘传

1.主体	人民法院、人民检察院和公安机关（国安机关）都可 <u>决定和执行</u> 。		
2.对象	未被逮捕、拘留的犯罪嫌疑人、被告人。 【陷阱点拨】对自诉人、被害人、附民当事人，以及证人、鉴定人、翻译人员等不能适用。 【陷阱点拨】对证人强制到庭，对被告单位代表人的拘传只是 <u>司法拘传</u> ，不属于刑事强制措施。		
3.程序	批准	公安机关负责人、检察院检察长、法院院长批准，签发《拘传证》。	
	地点	被拘传人所在的市、县进行；（辖区外，当地机关协助）	
	执行	人员 <u>两人以上</u> 。	
	手续	<u>必须</u> 向被拘传人出示 <u>拘传证</u> 。抗拒的，可使用械具，强制到案。	
	讯问	（1）对犯罪嫌疑人、被告人拘传后应当 <u>立即讯问</u> 。 （2）一次拘传持续的时间最长不得超过 <u>12 小时</u> ，案情重大复杂，需要拘留逮捕的不超 <u>24 小时</u> ，不得以连续拘传的方式变相拘禁。 （3）两次拘传间隔的时间 <u>一般不得少于 12 小时</u> 。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。	

### 【考点回忆三十三】取保候审

1.主体	决定主体： <u>人民法院、人民检察院和公安机关</u> （国家安全机关）决定。 执行主体： <u>公安机关</u> （国家安全机关）执行。		
2.对象	<u>无需逮捕</u> 的犯罪嫌疑人、被告人。		
3.程序规定	启动	依申请：犯罪嫌疑人、被告人+法定代理人+近亲属+辩护人 依职权：公、检、法主动决定	
	期间	12 个月（不同阶段分别计算）	
	解除	犯罪嫌疑人、被告人+法定代理人+近亲属+辩护人认为取保候审超期，要求解除取保候审。	

### 【考点回忆三十四】取保候审的方式

取 保 方 式 (不能并用)	保证人	适用情形	（1） <u>无力交纳保证金</u> 的； （2） <u>未成年人</u> 或者 <u>已满 75 周岁</u> 的人； （3）其他不宜收取保证金的情形
		适用条件	（1） <u>无牵连</u> ； （2） <u>有能力</u> 履行保证义务； （3）享有 <u>政治权利</u> ，自由未受到限制； （4）有 <u>固定的住处和收入</u> 。
		人数	可以责令其提出 <u>1—2 名</u> 保证人。
		义务责任	<u>监督——报告——罚款</u> （1 千—2 万）—— <u>追究刑事责任</u> 【关联法条】《六机关规定》14 条对取保候审保证人是否履行了保证义务，由 <u>公安机关</u> 认定，对保证人的 <u>罚款决定</u> ，也由 <u>公安机关</u> 作出。
	保证金	收取数额	以 <u>人民币</u> 交纳，起点额为 <u>1000 元</u> （ <u>决定机关</u> 决定）。（ <u>未成年人 500 以上</u> ）
		收取管	取保候审保证金由 <u>县级以上执行机关</u> 统一收取和管理。提供保证金的人应当将保证金



	理	存入 <u>执行机关指定银行</u> 的专门账户。
	考虑因素	保证诉讼活动正常进行的需要，被取保候审人的社会危险性，案件的性质、情节，可能判处刑罚的轻重，被取保候审人的经济状况等情况（无当地经济水平）
	没收、退还	（1）没收保证金、退还保证金的决定等，应当由 <u>县级以上执行机关</u> 作出。 （2）未违反规定的，取保候审结束时， <u>凭解除通知或有关法律文书</u> 到 <u>银行</u> 领取退还的保证金。

### 【考点回忆三十五】取保候审期间的义务

遵守的义务	法定	（1）未经 <u>执行机关批准</u> 不得离开所居住的 <u>市、县</u> ； 【考点提示】《六机关规定》第13条，如果取保候审是由人民检察院、人民法院决定的， <u>执行机关在批准犯罪嫌疑人、被告人离开所居住的市、县前，应当征得决定机关同意。</u> （2） <u>住址、工作单位和联系方式发生变动的</u> ，在 <u>二十四小时</u> 以内向执行机关 <u>报告</u> ； （3）在传讯的时候 <u>及时到案</u> ；（同监视居住） （4） <u>不得以任何形式干扰证人作证</u> ；（同监视居住） （5） <u>不得毁灭、伪造证据或者串供</u> 。（同监视居住）
	酌定	<u>可以根据案件情况</u> ，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： （1）不得进入特定的场所； （2）不得与特定的人员会见或者通信； （3）不得从事特定的活动； （4）将护照等出入境证件、驾驶证件交执行机关保存。
违反义务的后果	违规	已交纳保证金的， <u>没收部分或者全部保证金</u> ，并根据案件的具体情况， <u>责令犯罪嫌疑人、被告人具结悔过，重新交纳保证金或提出保证人</u> 。对于不宜再取保候审的， <u>可以监视居住或者予以逮捕</u> 。对需要予以逮捕的，可以对犯罪嫌疑人、被告人 <u>先行拘留</u> 。
	涉罪	在取保候审期间 <u>涉嫌重新犯罪</u> 被公安司法机关立案侦查的，执行机关应当 <u>暂扣</u> 其交纳的保证金，待人民法院判决生效后，决定是否没收保证金。 （1）对 <u>故意重新犯罪</u> 的，应当 <u>没收</u> 保证金； （2）对 <u>过失犯罪或者不构成犯罪</u> 的，应当 <u>退还</u> 保证金。

### 【考点回忆三十六】监视居住

1.主体	同取保候审	
2.适用情形	替代逮捕	公、检、法对符合逮捕条件，同时有下列特殊情形之一的， <u>可以</u> 监视居住： （1）患有 <u>严重疾病、生活不能自理</u> 的； （2） <u>怀孕或者正在哺乳自己婴儿</u> 的妇女； （3）系 <u>生活不能自理的人的唯一扶养人</u> ； （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 <u>更为适宜</u> 的； （5） <u>羁押期限届满</u> ，案件尚未办结，需要采取监视居住措施的。
	替代取保	对符合取保候审条件，但犯罪嫌疑人、被告人 <u>不能提出保证人，也不交纳保证金</u> 的。

### 【考点回忆三十七】监视居住的义务

3.被监视居住人的义务	（一）未经 <u>执行机关批准</u> 不得离开执行监视居住的 <u>处所</u> ；（区别取保） 【考点提示】法院、检察院决定监视居住的， <u>公安在作出批准决定前，应当征得决定机关同意。</u> （二）未经执行机关批准不得 <u>会见他人或者通信</u> ；（区别取保） 【考点提示】 <u>共同居住的家庭成员和辩护律师以外的人。</u> 【陷阱点拨】会见辩护律师不需要批准，但 <u>危害国安、恐怖活动和特别重大贿赂犯罪案件</u> 除外。 （三）在传讯的时候及时到案；（同取保） （四）不得以任何形式干扰证人作证；（同取保） （五）不得毁灭、伪造证据或者串供；（同取保） （六）将护照等出入境证件、 <u>身份证件</u> 、驾驶证件交执行机关保存。（区别取保）
-------------	--

4. 违反后果	违反规定，情节严重的， <u>可以予以逮捕</u> ；需要予以逮捕的，可以对犯罪嫌疑人、被告人 <u>先行拘留</u> 。
---------	---

### 【考点回忆三十八】监视居住的程序

监视的处所	A 住处	一般都在 <u>住处</u> 。	
	B 指定居所★	情形	(1) <u>无固定住处</u> ； (2) 涉嫌危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪，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 <u>批准</u> 的。
		条件	具备正常生活、休息条件；便于监视、管理；能够保证办案安全。 【陷阱点拨】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。
		费用	不得要求被监视居住人支付费用。
		通知★	指定居所监视居住，除 <u>无法通知</u> ，应在 <u>24 小时内</u> 通知家属。 【陷阱点拨】《刑诉解释》126 条，对被告人指定居所监视居住后，法院应当在 <u>24 小时内</u> ，将监视居住的 <u>原因和处所</u> 通知其家属；确实无法通知的，应当记录在案。
		折抵刑期	(1) <u>指定居所</u> 监视的，被判处管制的，监视居住 1 日折抵 1 日； (2) <u>指定居所</u> 监视的，被判处拘役、有期徒刑的，2 日折抵 1 日。
		必要性审查★	对于特别重大贿赂犯罪案件决定指定居所监视居住的，检察院侦查部门应当自决定指定居所监视居住之日起 <u>每两个月</u> 对指定居所监视居住的必要性进行审查。 (《规则》 112 条)

### 【考点回忆三十九】刑事拘留的程序

程序	拘留证	公安机关拘留人的时候，必须出示 <u>拘留证</u> 。 【陷阱点拨】《公安部规定》第 121 条规定， <u>紧急情况下</u> ，对于符合本规定第 120 条所列情形之一的，应当将犯罪嫌疑人带至公安机关后 <u>立即审查</u> ，办理法律手续。	
	24 小时内三件事	送看守所	拘留后，应当立即将被拘留人 <u>送看守所羁押</u> ，至迟不得超过 24 小时。
		通知家属	应当在拘留后 24 小时以内， <u>通知被拘留人的家属</u> 。 【陷阱点拨】无法通知、涉嫌危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪通知可能有碍侦查的除外。
		讯问	公安机关、检察院对于被拘留的犯罪嫌疑人应当在 24 小时进行 <u>讯问</u> 。 【考点提示】谁决定，谁讯问、谁决定，谁通知。
	异地拘留	<u>应当通知</u> 被拘留人所在地的公安机关，该机关 <u>应当予以配合</u> 。	
期限	公安	(1) 一般：3+7 (2) 复杂 7+7 (3) (流、结、多) 30+7	

### 【考点回忆四十】逮捕的条件

逮捕条件	基本条件	1 证据因素	(1) 有证据 <u>证明</u> 发生了犯罪事实； (2) 有证据证明该犯罪事实是犯罪嫌疑人实施的； (3) 犯罪嫌疑人实施犯罪行为的 <u>证据已有查证属实的</u> 。
		2 刑罚因素	可能判处 <u>有期徒刑以上</u> 刑罚。
		3 危险因素	采取取保候审不足以防止下列危险发生的： (1) 可能实施新的犯罪的； (2) 有危害国家安全、公共安全或者社会秩序的现实危险的； (3) 可能毁灭、伪造证据，干扰证人作证或者串供的； (4) 可能对被害人、举报人、控告人实施打击报复的； (5) 企图自杀或者逃跑的。
	转化型逮捕	《刑法》79 条第三款，被取保候审、监视居住的犯罪嫌疑人、被告人 <u>违反取保候审、监视居住规定</u> ，情节严重的， <u>可以予以逮捕</u> 。 【关联法条】《全国人大常委会关于刑法 79 条第三款的解释》对于被取保候审、监视居住的 <u>可能判处徒刑以下刑罚</u> 的犯罪嫌疑人、被告人，违反取保候审、监视	

		居住规定，严重影响诉讼活动正常进行的， <u>也可以予以逮捕</u> 。
--	--	--------------------------------------

#### 【考点回忆四十一】附带民诉的当事人

原告人	<p>(1) 因为犯罪行为而遭受物质损失的<u>被害人</u>。</p> <p>(2) 当被害人是无诉讼行为能力人时，<u>法定代理人或监护人</u>可以<u>代为提起</u>。</p> <p>(3) 当被害人死亡时，其<u>近亲属</u>可以提起附带民事诉讼。</p> <p>(4) 国家财产、集体财产遭受损失，受损单位未提起，<u>检察院</u>在提起公诉时可以提起附带民事诉讼。</p> <p>【考点提示】人民检察院提起附带民事诉讼的，应当列<u>检察院</u>为附带民事诉讼<u>原告人</u>。</p>
被告人	<p>(1) <u>刑事被告人</u>及没有被追究刑责的<u>其他共同致害人</u>。</p> <p>(2) 刑事被告人的<u>监护人</u>。</p> <p>(3) 已被执行死刑或者共犯中已死亡的罪犯的<u>遗产继承人</u>。</p> <p>(4) 其他对刑事被告人的犯罪行为依法应当承担民事赔偿责任的单位和个人。</p> <p>【陷阱点拨】附带民事诉讼被告人的<u>亲友自愿代为赔偿</u>的，<u>应当准许</u>。此时被告人并不是亲友。</p> <p>【关联考点】被害人<u>仅对部分共同侵害人</u>提起附带民诉的，法院<u>应告知</u>其可对其他共同侵害人，<u>一并提起</u>附带民事诉讼，但共犯<u>在逃的除外</u>。共同犯罪案件，同案犯在逃的，不应列为附带民事诉讼被告人。逃跑的<u>同案犯到案后</u>，被害人可以对其提起附带民事诉讼，但已经从其他共同犯罪人处<u>获得足额赔偿的除外</u>。</p>

#### 【考点回忆四十二】附带民诉的赔偿范围

赔偿范围	<p><u>因被告人的犯罪行为造成的实际的、必然的物质损失</u>。</p> <p>【考点提示】是指被害人的人身、财产遭受犯罪行为的侵害所遭受的<u>物质损失</u>，对于精神损害，不能提起精神损害赔偿，也不能另行提起。</p> <p>【考点提示】损失和犯罪之间有<u>因果关系</u>（因犯罪所致）。犯罪前的民事纠纷不能提附带民诉。</p> <p>【考点提示】该“物质损失”必须是<u>实际、必然</u>的损失。可能得到或者要努力才能得到的不赔。</p> <p>【关联法条】《刑诉解释》第 155 条，犯罪行为造成被害人<u>人身损害</u>的，应当赔偿<u>医疗费、护理费、交通费</u>等为治疗和<u>康复支付的合理费用</u>，以及<u>因误工减少的收入</u>。造成被害人残疾的，还应当赔偿<u>残疾生活辅助具费等费用</u>；造成被害人死亡的，还应当赔偿<u>丧葬费等费用</u>。驾驶机动车致人伤亡或者造成公私财产重大损失，构成犯罪的，依照《中华人民共和国道路交通安全法》第七十六条的规定确定赔偿责任。附带民事诉讼当事人就民事赔偿问题达成<u>调解、和解协议</u>的，<u>赔偿范围、数额不受第二款、第三款规定的限制</u>。</p> <p>【关联法条】《刑诉法解释》第 139 条规定，被告人<u>非法占有、处置被害人财产</u>的，应当依法予以<u>追缴或者责令退赔</u>。被害人提起附带民事诉讼的，<u>人民法院不予受理</u>。追缴、退赔的情况，可以作为量刑情节考虑。</p> <p>【关联法条】《刑诉法解释》第 140 条规定，国家机关工作人员在行使职权时，<u>侵犯他人人身、财产权利构成犯罪</u>，被害人或者其法定代理人、近亲属提起附带民事诉讼的，人民法院<u>不予受理</u>，但应当告知其可以依法申请国家赔偿。</p>
------	--

#### 【考点回忆四十三】提起的期间和方式

期限	<p>立案后（侦查、起诉、移送审查、审判阶段）<u>及时</u>提起。</p> <p>【考点提示1】第一审期间未提起附带民事诉讼，在<u>第二审期间提起的</u>，第二审人民法院可以依法进行<u>调解</u>；调解不成的，告知当事人可以在刑事判决、裁定生效后<u>另行提起民事诉讼</u>。</p> <p>【考点提示2】<u>侦查、审查起诉期间</u>，有权提起附带民事诉讼的人提出赔偿要求，经公安机关、人民检察院<u>调解</u>，当事人双方已经<u>达成协议并全部履行</u>，被害人或者其法定代理人、近亲属又提起附带民事诉讼的，<u>人民法院不予受理，但有证据证明调解违反自愿、合法原则的除外</u>。</p>
----	--

#### 【考点回忆四十四】附带民事诉讼的审理程序

受理程序	人民法院应当在7日内决定是否立案。符合规定的， <u>应当受理</u> ；不符合的， <u>裁定不予受理</u> 。	
审判组织	<p>附带民事诉讼原则上应当同刑事案件<u>一并审判</u>，只有为了防止刑事案件审判的过分迟延，才可以在刑事案件审判后，由<u>同一审判组织</u>继续审理附带民事诉讼。</p> <p>【考点提示】<u>先刑后民/同一组织/民事不能与刑事抵触/民事延期不影响刑事生效</u>。</p>	
证明责任	附带民事诉讼当事人对自己提出的主张，有责任提供证据。	
调解原则	<p>（1）<u>各个阶段</u>（侦查、起诉、审判）可以根据<u>自愿、合法</u>的原则进行调解。</p> <p>（2）经调解达成协议的，审判人员应当制作<u>调解书</u>。</p> <p>（3）调解达成协议并<u>当庭执行完毕的</u>，<u>可以不制作调解书</u>，但应当记入笔录，经双方当事人、审判人员、书记员签名或者盖章即发生法律效力。</p> <p>（4）调解书<u>签收前</u>当事人一方<u>反悔的</u>，<u>应当同刑事诉讼一并判决</u>。</p>	
缺席后果	原告人	无正当理由拒不到庭，或未经许可中途退庭的， <u>应当按撤诉处理</u> 。
	被告人	无正当理由拒不到庭，或未经许可中途退庭的，附带民事部分 <u>可以缺席判决</u> 。 【陷阱点拨】刑事被告人是 <u>不可能缺席判决的</u> ，可以刑事拘传。
处理结果	<p>（1）审理附带民事案件，法院应当结合被告人赔偿被害人物质损失的情况认定其悔罪表现，并在<u>量刑时予以考虑</u>。</p> <p>（2）法院认定公诉案件被告人的行为<u>不构成犯罪</u>，对已经提起的附带民事诉讼，经<u>调解不能达成协议的</u>，<u>应当一并作出刑事附带民事判决</u>。（无罪不等于无责）</p> <p>（3）人民法院审理附带民事诉讼案件，不收取诉讼费。</p>	

#### 【考点回忆四十五】立案监督

被害人的监督	(1) 作为 <u>控告人</u> 对于公安机关不予立案不服的，可以 7 日内向 <u>原决定机关</u> 申请 <u>复议</u> 。		
	(2) 可以向检察院 <u>申诉</u> 要求监督。		
	(3) 可以向法院 <u>自诉</u> 。		
检察院对公安立案活动的监督	具体监督	应立案 不立案	(1) 要求公安机关说明不予立案的理由。 (2) 公安在收到通知书的 <u>7 日内说明</u> 不立案的理由。 (3) 认为公安不立案理由不能成立， <u>应当通知公安机关立案</u> 。 (4) 公安在收到《通知立案书》后，应当在 <u>15 日内决定立案</u> 。
		不应立案却立案的	(1) 应当要求公安机关书面 <u>说明立案理由</u> (2) 公安在收到通知书的 <u>7 日内说明立案的理由</u> 。 (3) 认为公安立案理由不能成立， <u>应当通知公安机关撤销案件</u> 。 (4) 公安收到《通知撤销案件书》后，无异议的应当 <u>立即撤销案件</u> 。
	公安机关 复议复核	(1) 公安机关认为人民检察院撤销案件通知有错误要求 <u>同级人民检察院复议</u> 。 (2) 公安机关不接受检察院复议决定可以提请 <u>上一级人民检察院复核</u> 。	
检察院对检察院立案活动的监督	《高检规则》第 563 条规定，人民检察院侦查监督部门发现本院侦查部门对应当立案侦查的案件不报请立案侦查或者对不应当立案侦查的案件进行立案侦查的，应当 <u>建议侦查部门报请立案侦查或者撤销案件</u> ；建议不被采纳的，应当报请检察长决定。		

#### 【考点回忆四十六】侦查行为的种类



讯问犯罪嫌疑人	主 体	必须由 <u>侦查人员</u> （ <u>2人以上</u> ）	
	地 点	已羁押	应当在 <u>看守所内</u> 进行。
		未羁押	传唤到 <u>所在市、县内的指定地点</u> 或其 <u>住所和现场</u> 。 【陷阱点拨】应当出示 <u>证明文件</u> 。对在 <u>现场</u> 发现的，经出示 <u>工作证件</u> ，可以口头传唤。
	时 间	开始时间	已经被 <u>拘留或逮捕</u> 的犯罪嫌疑人，应当在 <u>拘留或逮捕后 24 小时以内</u> 讯问。
		传唤时间	传唤、拘传持续的时间最长不得超过 <u>12 小时</u> ，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 <u>不得超过 24 小时</u> 。 【陷阱点拨】不等于连续讯问 24 小时，要保证必要休息时间。
	方 法	（1）先问 <u>是否有犯罪</u> ，承认则让其陈述，否认则让其辩解。 （2）犯罪嫌疑人 <u>应当如实回答</u> ，但是对与本案 <u>无关的问题</u> ， <u>有权拒绝回答</u> 。应当告知犯罪嫌疑人 <u>如实供述</u> 自己罪行可以 <u>从宽处理</u> 的法律规定。 （3）讯问同案的犯罪嫌疑人，应当 <u>分别进行</u> 。 （4） <u>无期徒刑、死刑</u> 的案件或者其他重大犯罪案件， <u>应当录音或者录像</u> 。	
	特殊对象	（1）未成年人： <u>应当</u> 通知他的法定代理人或者合适的成年人在场。 （2）女性未成年人： <u>应当</u> 有女性工作人员在场。 （3）聋哑人： <u>应当</u> 找个懂手语的人。	
	禁 止	严禁 <u>刑讯逼供</u> 以及其他非法方法获取供述。	

#### 【考点回忆四十七】侦查行为的种类

询问证人和被害人	主 体	侦查人员（不得少于 2 人）	
	地 点	<u>现场+证人所在单位+证人住处+证人提出的地点</u> 进行。在必要的时候，可以通知证人到人民检察院或者公安机关提供证言。 【陷阱点拨】侦查人员询问证人 <u>不得另行指定其他地点</u> 。（区别讯问嫌疑人） 【考点提示】在 <u>现场</u> 询问，应出示 <u>工作证件</u> ；到证人的所在单位、住处或者证人提出的地点进行，应出示 <u>证明文件</u> 。	
		方 法	侦查人员询问证人，应当 <u>分别进行</u> 。
	禁 止	严禁 <u>暴力、威胁</u> 的方法取证。	

#### 【考点回忆四十八】侦查行为的种类

勘验、检查	主 体	<u>侦查人员</u> 。必要时， <u>可以指派或者聘请具有专门知识的人</u> ，在侦查人员的主持下进行。	
	对 象	勘验	场所、物品、尸体
		检查	<u>活人的身体</u> （包括犯罪嫌疑人、被害人）
	令 状	必须持有公安机关或者人民检察院的 <u>证明文件</u> 。（勘查证）	
	人身检查	（1）检查 <u>妇女的身体</u> （ <u>女性工作人员、医师</u> ）。 （2）对犯罪嫌疑人可以强制检查，对 <u>被害人</u> 不能强制检查。 【考点提示】可以提取指纹信息，采集血液、尿液等生物样本。	
		尸体解剖	对于 <u>死因不明</u> 的尸体，可以解剖尸体，并 <u>通知死者家属</u> （无需同意）到场。
		侦查实验	禁止一切足以造成危险、侮辱人格或者有伤风化的行为。
	复验复查	《刑法》第 132 条 人民检察院审查案件的时候，对公安机关的勘验、检查，认为需要复验、复查时， <u>可以要求</u> 公安机关复验、复查， <u>并且可以</u> 派检察人员参加。	

#### 【考点回忆四十九】侦查行为的种类

搜 查	主 体	侦查人员（2 人以上）
-----	-----	-------------



	范 围	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
	程 序	<p>(1) 搜查<u>妇女</u>的身体,应当由<u>女工作人员</u>进行。</p> <p>(2) 搜查时,<u>必须</u>向被搜查人出示<u>搜查证</u>。</p> <p>【陷阱点拨】在执行<u>逮捕、拘留</u>时,遇有紧急情况,<u>不另用搜查证也可以进行搜查</u>。</p> <p>(3) 公安机关负责人、<u>检察长</u>都有权签发搜查证。(无法院)</p> <p>(4) 搜查时,<u>应当有</u>被搜查人或者他的家属、邻居或者其他见证人<u>在场</u>。</p> <p>(5) 搜查笔录由侦查人员和被搜查人或者他的家属、邻居或者其他见证人<u>签名或者盖章</u>。</p> <p>在逃或者<u>拒绝签名、盖章</u>, <u>应当在笔录上注明</u>。</p>

### 【考点回忆五十】侦查行为的种类

辨 认	主持	<u>侦查人员</u> 主持, <u>2人以上</u> (不够2人违法, 1人也没有要排除)
	批准	自侦案件, 需要辨认犯罪嫌疑人的, 应当经 <u>检察长</u> 批准。
	防止 预断	在辨认前, 应当 <u>向辨认人详细询问</u> 被辨认对象的具体特征, 尤其是 <u>要避免辨认人见到被辨认对象</u>
	单独 原则	几名辨认人对同一对象进行辨认时, 应当由每名辨认人 <u>单独</u> 进行。
	混杂 原则	应当将辨认对象 <u>混杂在同类对象</u> 中。 【考点提示】公安机关: <u>7人/5物/10张照片</u> ; 检察机关: <u>5-10人/5物/5-10张照片</u> 。 【陷阱点拨】对 <u>场所、尸体</u> 等特定辨认对象进行辨认, 或者辨认人能够准确描述物品独有特征的, 陪衬物不受数量的限制。
	禁止 暗示	不得给辨认人任何暗示。
	保密	对犯罪嫌疑人的辨认, 辨认人不愿公开进行的, 可以在不暴露辨认人的情况下进行, 侦查人员 <u>应当为其保密</u> 。
	现场 监督	必要时, <u>可以有见证人</u> 在场。应当制作笔录, 由主持和参加辨认的侦查人员、辨认人、见证人签名或盖章。对辨认对象应当拍照, 必要时可以对辨认过程进行录音录像。

### 【考点回忆五十一】补充侦查

批捕阶段	对于不批准逮捕的, 检察院应当说明理由, 需要补充侦查的, 应当 <u>同时通知公安</u> 。		
审查起诉 阶段	退回补充	补侦主体	<u>公安机关、自侦部门</u> 。
		期限、次数	<u>每次1个月</u> , 以 <u>2次</u> 为限。(即使改变了管辖 <u>前后</u> 总共也不能超过2次)
		补侦后果	(1) 经过 <u>1次</u> 补充侦查的, 证据仍然不足的, <u>可以</u> 不起诉。 (2) 经过 <u>2次</u> 补充侦查的, 证据仍然不足的, <u>应当</u> 不起诉。
		期限计算	补充完毕, 审查起诉的 <u>期限需要重新计算</u> 。
	自行侦查	主体	<u>检察院</u> 。
		期限	应当在 <u>审查起诉期限内</u> 侦查完毕。
审判阶段	补侦主体	只能由 <u>检察院</u> 。(不能退回公安机关补充, 必要时可以由 <u>公安机关协助</u> ) 【陷阱点拨】 <u>法院不能主动退回</u> , 由检察院提出建议。 【陷阱点拨】《刑诉法解释》第226条规定, 审判期间, 合议庭发现被告人可能有 <u>自首、坦白、立功</u> 等法定量刑情节, 而人民检察院移送的案卷中 <u>没有相关证据材料的</u> , <u>应当通知人民检察院移送</u> 。审判期间, 被告人提出 <u>新的立功线索</u> 的, 人民法院 <u>可以建议</u> 人民检察院 <u>补充侦查</u> 。	
		期限、次数	每次 <u>1个月</u> , <u>2次</u> 为限
	补侦后果	在补充侦查延期审理的后, 检察机关 <u>不申请恢复庭审</u> 的, 法院决定按 <u>撤诉</u> 处理。	
	期限计算	出现补充侦查的, 审判期限应当 <u>重新计算</u> 。	

### 【考点回忆五十二】审查起诉

管辖权错误	连同案卷材料 <u>移送</u> 有管辖权的检察院, 同时 <u>通知</u> 公安机关。
-------	---

同案犯在逃	要求公安采取措施保证在逃犯到案后另案移送，在案的照常进行。
漏罪、漏人	应当要求公安补充移送；事实清楚，证据充分，也可以直接公诉。
发现新犯罪	二次补充侦查的案件，在审查起诉中又发现新的犯罪事实的，应当移送侦查机关立案侦查；对已经查清的犯罪事实，应当依法提起公诉。

### 【考点回忆五十三】不起诉的种类

法定	适用情形	无犯罪事实或者刑法 15 条的情形。
酌定	适用条件	(1) 犯罪嫌疑人的行为已经构成犯罪； (2) 犯罪情节轻微，依刑法规定不需要判处刑罚或免除刑罚。
	常见情形（了解）	(1) 犯罪嫌疑人在中华人民共和国领域外犯罪，依照我国刑法规定应当负刑事责任，但在外国已经受过刑事处罚的； (2) 犯罪嫌疑人又聋又哑，或者是盲人犯罪的； (3) 犯罪嫌疑人因防卫过当或紧急避险超过必要限度，并造成不应有危害而犯罪的； (4) 为犯罪准备工具，制造条件的； (5) 在犯罪过程中自动中止或自动有效地防止犯罪结果发生的； (6) 在共同犯罪中，起次要或辅助作用的； (7) 被胁迫、被诱骗参加犯罪的； (8) 犯罪嫌疑人自首或者在自首后有立功表现的。
存疑	情形	(1) 一次补充侦查后，证据不足，可以作出不予起诉决定。 (2) 二次补充侦查后，仍不具备起诉条件的，应当不予起诉。

### 【考点储备五十四】不起诉的救济

公安机关	要求复议、复核。（向原决定机关复议，向上一级复核。）
被害人	(1) 可以向上一级检察院申诉，对申诉不服的可以提起自诉。 (2) 也可不经申诉直接自诉。
被不起诉人	对酌定不起诉向原机关申诉。

### 【考点回忆五十五】庭前审查后的处理

【关联法条】《六机关规定》25 条规定，对于人民检察院提起公诉的案件，人民法院都应当受理，……………

1. 对于不属于本院管辖或者被告人不在案的	应当决定退回人民检察院
2. 宣告无罪，检察院依据新事实、证据材料重新起诉	人民法院应当依法受理
3. 检察院撤诉，没新事实、证据，检察院重新起诉	应当退回人民检察院；
4. 《刑事诉讼法》第 15 条第 2-6 项规定情形	裁定终止审理或者退回人民检察院； (亲告罪，应当退回人民检察院，告知被害人有权自诉)
5. 对于被告人真实身份不明，但符合起诉条件的	人民法院应当依法受理
6. 对于需要补送材料的	应当通知人民检察院在 3 日内补送

### 【考点回忆五十六】辩护的内容与分类【新增考点】

辩护的分类	无罪辩护	(1) 事实上的无罪辩护：犯罪事实不存在、犯罪行为并非嫌疑人所为、事实不清、证据不足的无罪判决 (2) 法律上的无罪辩护：是指事实存在，但法律不认为是犯罪或者不应承担刑事责任 A. 犯罪主体不适格；B. 无刑事责任能力；C 正当行为；D 主观无罪过；E. 刑事责任消灭，如死亡、已过追诉时效、实体法律修改因而不追究刑事责任等情形。
	罪名(轻罪)辩护	【注意】此种辩护并非不需要承担刑事责任，而是承担较轻的刑事责任。

	罪数辩护	属于有罪辩护：数罪辩为一罪或少罪；一罪辩为数罪。
	量刑辩护	适用哪一个法定量刑幅度的角度；指出法定量刑情节；指出法律未明确规定的酌定量刑情节
	程序性辩护	针对公检法办案中存在的违反法律规定的诉讼程序而展开的辩护

### 【考点回忆五十七】评议宣判

评议和宣判	判决类型	有罪判决	1 事实清楚，证据确实充分（指控 A 罪—（同一事实）法院认定 A 罪—判决 A 罪） 2 事实清楚，证据确实充分（指控 A 罪—（同一事实）法院认定 B 罪—判决 B 罪）
		无罪判决	1 事实清楚，证据确实充分，证明被告人无罪。 2 证据不足，不能认定被告人有罪的。（疑罪从无） 【陷阱点拨】案件部分清楚，应作出部分有罪或者无罪判决；其他部分，不予认定。
		不负刑事责任	1 被告人因不满 16 周岁不予刑事处罚的，应当判决宣告被告人不负刑事责任。 2 精神病人不予刑事处罚的，应当判决宣告被告人不负刑事责任。 【陷阱点拨】过时效、特赦的都是裁定终止审理。
		宣判	当庭
	宣判	定期	在 <u>五日内</u> 将判决书送达当事人、法定代理人、诉讼代理人、检察院、辩护人。 <u>立即</u> 将判决书送达当事人、法定代理人、诉讼代理人、检察院、辩护人。

### 【考点回忆五十八】审理中特殊问题

法院发现新事实	审判期间，人民法院发现新的事实，可能影响定罪的，“可以”建议人民检察院补充或者变更起诉；人民检察院不同意或者在七日内未回复意见的，人民法院应当就起诉指控的犯罪事实，依法作出判决、裁定。
检察院发现漏人漏罪	1 发现 <u>遗漏的同案犯</u> 或者 <u>罪行</u> 可以一并起诉和审理的， <u>可以追加、补充起诉</u> 。 2 身份或事实与 <u>指控不符</u> ，或罪名、适用法律与起诉书 <u>不一致</u> ， <u>可以变更起诉</u> ；

### 【考点回忆五十九】单位犯罪案件的审理程序

单位被告人的诉讼代表人	谁当诉讼代表人	首选老大	被告单位的诉讼代表人，应当是 <u>法定代表人</u> 或者 <u>主要负责人</u> ；
		不然其他	法定代表人或者主要负责人被指控为单位犯罪直接负责的主管人员或因客观原因无法出庭，应当由 <u>被告单位委托其他负责人或者职工</u> 。
	代表人不出庭的后果	老大不来	1 无正当理由 <u>拒不出庭</u> 的，可以 <u>拘传</u> 其到庭； 2 因 <u>客观原因</u> 无法出庭的，应当 <u>要求检察院另行确定</u> 诉讼代表人；
		其他不来	不论原因，应当 <u>要求人民检察院另行确定</u> 诉讼代表人出庭。
诉讼代表人权限	被告单位的诉讼代表人享有 <u>刑事诉讼法规定的有关被告人的诉讼权利</u> 。开庭时，诉讼代表人席位置于审判台前左侧，与辩护人席并列。（不承担被告人的责任）		
遗漏单位当事人的处理	（1）单位犯罪案件，检察院只作为自然人犯罪起诉的，法院应当 <u>建议对犯罪单位补充起诉</u> 。 （2）检察院仍以自然人犯罪起诉的，法院应当依法审理， <u>按照单位犯罪中的直接负责的主管人员或者其他直接责任人员追究刑事责任</u> ，并援引刑法分则关于追究单位犯罪中直接负责的主管人员和其他直接责任人员刑事责任的条款。		
单位财产的处理	违法的	被告单位的 <u>违法所得及其孳息</u> ，尚未被依法追缴或者查封、扣押、冻结的，法院应当 <u>决定追缴或者查封、扣押、冻结</u> 。	
	合法的	为保证判决的执行，人民法院可以 <u>先行查封、扣押、冻结</u> 被告单位的财产，或者由被告单位提出担保。	
被告单位注销、变更的处理	单位没了	审判期间，被告单位被 <u>撤销、注销、吊销营业执照或者宣告破产</u> 的，对单位犯罪直接负责的主管人员和其他直接责任人员应当 <u>继续审理</u> 。	
	单位变了	审判期间，被告单位合并、分立的，应当将 <u>原单位</u> 列为被告单位，并注明合并、分立情况。对被告单位所判处的罚金以其在 <u>新单位的财产及收益为限</u> 。	

### 【考点回忆】简易程序

适用范围	积极范围	<p>基层法院管辖的案件，<u>同时符合</u>下列条件的，人民法院可以适用简易程序审判：</p> <p>(1) 案件<u>事实清楚、证据充分</u>的；</p> <p>(2) 被告人<u>认罪</u>；</p> <p>(3) 被告人<u>对适用简易程序没有异议</u>的。</p> <p>【考点提示】<u>应当询问被告人</u>对指控犯罪事实的意见，<u>确认其是否同意</u>适用简易程序。</p> <p>【考点提示】对<u>未成年人</u>刑事案件，人民法院决定适用简易程序审理的，<u>应当征求未成年被告人及其法定代理人、辩护人的意见</u>。上述人员提出异议的，不适用简易程序。</p>
	消极范围	<p>1 被告人是<u>盲、聋、哑人</u>；</p> <p>2 被告人是<u>尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人</u>；</p> <p>3 有<u>重大社会影响</u>的；</p> <p>4 共同犯罪案件中部分被告人<u>不认罪</u>或者对适用简易程序<u>有异议</u>的；</p> <p>5 辩护人作<u>无罪辩护</u>的；</p> <p>6 被告人认罪但经审查认为<u>可能不构成犯罪</u>的；</p> <p>7 不宜适用简易程序审理的其他情形。</p>

### 【考点提示】简易程序

审理特点	审判组织	3 年以下：	<u>可以独任，可以合议庭</u>
		3 年以上：	<u>必须合议庭</u> 。 【考点提示】独任审判中，发现可能判三年以上，应当转为合议庭。
	公诉人出庭	适用简易程序审理的公诉案件 <u>检察院必须派员出庭</u> 。	
	辩护人出庭	适用简易程序审理案件，被告人有辩护人的， <u>应当通知</u> 其出庭。 【陷阱点拨】辩护人经通知未到庭，被告人同意的，法院可以开庭审理，但应当提供法律援助情形的除外。	
	程序简便	即使程序再简便，也 <u>不能省去最后陈述的环节</u> 。	
	审理期限短	3 年以下：	应当在受理后 <u>20 日以内</u> 审结；
		3 年以上：	可以延长至 <u>一个半月</u>

### 【考点回忆】二审审判的原则

上诉不加刑原则	基本含义	<p>二审法院审判<u>只有刑事被告方上诉</u>的案件，不得加重被告人的刑罚。</p> <p>【陷阱点拨】<u>控方上诉、抗诉的，可以加重被告人的刑罚</u>。</p>
	对谁加刑	<u>被上、被抗可加刑</u> 。（与本人是否上诉没有关系）
	何为加刑	<p><u>刑种、刑期、执行方法</u>都不能加重。</p> <p>【陷阱点拨】法院对只是认定的罪名不当的，在<u>不加重原判刑罚的情况下，可以改变罪名</u>。</p> <p>【考点提示】对事实清楚、证据充分，但判处的刑罚畸轻，<u>不得撤销第一审判决，直接加重被告人的刑罚，也不得以事实不清或者证据不足发回原审人民法院重新审理</u>。（不能变相加刑）</p> <p>【考点提示】第二审人民法院发回原审人民法院重新审判的案件，<u>除有新的犯罪事实，人民检察院补充起诉的以外，原审人民法院也不得加重被告人的刑罚</u>。</p>
	那怎么办	必须依法改判的，应当在第二审判决、裁定生效后，按照 <u>审判监督程序</u> 重新审理。

### 【考点回忆】特殊案件的二审



特殊案件的二审程序	自诉案件	①二审反诉：二审反诉的，人民法院应当告知其另行起诉； ②二审调解：可以进行调解，应当制作调解书，第一审判决、裁定视为自动撤销； ③二审和解：自行和解的，法院裁定准许撤回自诉，并撤销第一审判决或者裁定。
	分开生效	只有附民上诉，第一审刑事判决，在上诉期满后即发生法律效力。 【考点提示】二审附带民事诉讼案件审结前，可以暂缓送监执行。
	全案审查	审理附带民事诉讼的上诉、抗诉案件，应当对全案进行审查。
	有错咋办	(1) 只上诉刑事——附民生效——民事有错，对民事审监督予以纠正。 (2) 只上诉民事——刑事生效——刑事有错，对刑事按照审监程序进行再审，并将附民部分与刑事部分一并审理。《解释》第261条，第262条
	增加请求或者反诉	第二审人民法院可以根据当事人自愿的原则就新增加的诉讼请求或者反诉进行调解，调解不成的，告知当事人另行起诉。

### 【考点回忆】二审审理的方式

二审的方式	应当开庭	(1) 一审上诉案件对认定的事实、证据提出异议，可能影响定罪量刑的； (2) 被告人被判处死刑立即执行的上诉案件； (3) 人民检察院抗诉的案件； 【考点提示】被判处死刑立即执行的被告人没有上诉，同案的其他被告人上诉的案件，第二审人民法院应当开庭审理。被告人被判处死刑缓期执行的上诉案件，虽不属于前述情形，有条件的，也应当开庭审理。
	不开庭审理	不开庭审理的，也应当讯问被告人，听取其他当事人、辩护人、诉讼代理人的意见。合议庭全体成员应当阅卷，必要时应当提交书面阅卷意见。

### 【考点回忆】二审的审理结果

二审判决种类	二审结果	<div> <div>① 维持一审（一审没判错）</div> <div> <div>② 改判</div> <div> <div>应当改判（法律、量刑错）</div> <div>可以改判（事实不清、证据不足）【注意：如二审能查清事实，也一次都不发回】</div> </div> </div> <div> <div>③ 发回</div> <div>只发一次</div> <div>可多次</div> <div>应当发回（程序违法）</div> </div> </div>
裁定维持原判		事实清楚，证据充分，适用法律正确，量刑适当 【陷阱点拨】一审虽然量刑过轻，但受上诉不加刑原则的限制，维持原判。
判决改判	应当改判：	原判决认定事实没有错误，但适用法律有错误或者量刑不当的；
	可以改判：	原判决事实不清楚或者证据不足的
裁定发回重审	可以发回：	原判决事实不清楚或者证据不足的 【考点提示】此情形发回重审只能发回一次。
	应当发回：	有下列违反法律规定的诉讼程序的情形之一的： ①违反《刑事诉讼法》有关公开审判的规定的； ②违反回避制度的； ③审判组织的组成不合法的； ④剥夺、限制了当事人的法定诉讼权利，可能影响公正审判的； ⑤其他违反法律规定的诉讼程序，可能影响公正审判的。 【考点提示】原审法院对于发回重新审判的案件，应当另行组成合议庭，依照第一审程序进行审判。对于重新审判后的判决，可以上诉、抗诉。

### 【考点回忆】死刑立即执行的核准



处 理	<p><b>（最高院的死刑复核结果）</b></p> <p>①核准（对一人一罪死刑），没错和纠正认定某一具体事实或引用法律条款瑕疵后裁定核准；</p> <p>②发回 → 事实（不清或新事实） → 证据（不足） → 程序（错误）</p> <p>③改判 → （只有对一人数罪和数人数罪都死刑）有部分人量刑错误，可以用判决改判；</p>	<p><b>（高院死缓复核类似二审判决结果）</b></p> <p>23死缓复核（复核不加刑）</p> <p>①依法核准（没判错） → 应当 法律、量刑错</p> <p>②改判 → 可 事实不清证据不足</p> <p>③发回 → 可 应当 程序违法</p>
-----	---	--

## 【考点回忆】再审的申诉

申诉的主体	<p>申诉的主体是当事人及其法定代理人、近亲属。【区别上诉】</p> <p>【考点提示】《刑诉法解释》371条，案外人认为已经发生法律效力判决、裁定侵害其合法权益，提出申诉的，人民法院应当审查处理。申诉可以委托律师代为进行。</p> <p>【陷阱点拨】被害人没有上诉权但有申诉权；近亲属没有独立的上诉权却有独立的申诉权。</p>
申诉的对象	申诉的对象是已经生效的判决、裁定；【区别上诉】
申诉受理机关	人民法院、人民检察院。【区别上诉】
申诉的效力	<p>（1）申诉不能停止判决、裁定的执行。【区别上诉】</p> <p>（2）申诉不能必然引起审判监督程序。【区别上诉】</p>
申诉时间	<p>申诉人最迟在刑罚执行完毕后2年内提出的申诉；【区别上诉】</p> <p>【陷阱点拨】超过2年申诉，具有下列情形之一，应当受理：①可能对原审被告宣告无罪的；②原审被告人在规定的期限内向法院提出申诉，法院未受理的；③属于疑难、复杂、重大案件的。</p>

## 【考点回忆】提起审判监督程序的主体

法 院	本院	本院院长对本院已经生效的裁判，发现确有错误，提交审判委员会讨论决定本院来审。
	上级法院	提审 上级法院对下级法院已经生效的裁判，如果发现确有错误，有权提审。
		指令再审 上级法院对下级法院已经生效的裁判，如果发现确有错误，有权指令再审。 【考点提示】上级法院指令下级法院再审的，一般应当指令原审法院以外的下级法院审理；由原审法院审理更有利于查明案件事实、纠正裁判错误的，可以指令原审法院审理。
检察院	<p>上级检察院对下级法院已经生效的裁判，如果发现确有错误，有权向同级法院提起再审抗诉。</p> <p>【陷阱点拨】最高检可以针对最高院的裁判提起再审抗诉。</p> <p>【陷阱点拨】基层检察院无权提起再审抗诉。</p>	

## 【考点回忆】再审抗诉与二审抗诉的区别如下：

不同点	二审抗诉	再审抗诉
（1）对象不同	尚未生效的一审裁判	已经生效的判决和裁定
（2）抗诉机关不同	原审法院同级检察院	原审法院之上级检察院或最高检。
（3）接受抗诉机关不同	抗诉检察院的上一级法院	抗诉的检察院的同级法院
（4）提起期限不同	二审抗诉有法定的期限（10天/5天）	法律没有对再审抗诉的期限作规定
（5）效力不同	必然导致第一审裁判不发生法律效力	再审抗诉不会停止原判决、裁定的执行

## 【考点回忆】执行的主体（判决生效后十日内交付执行）

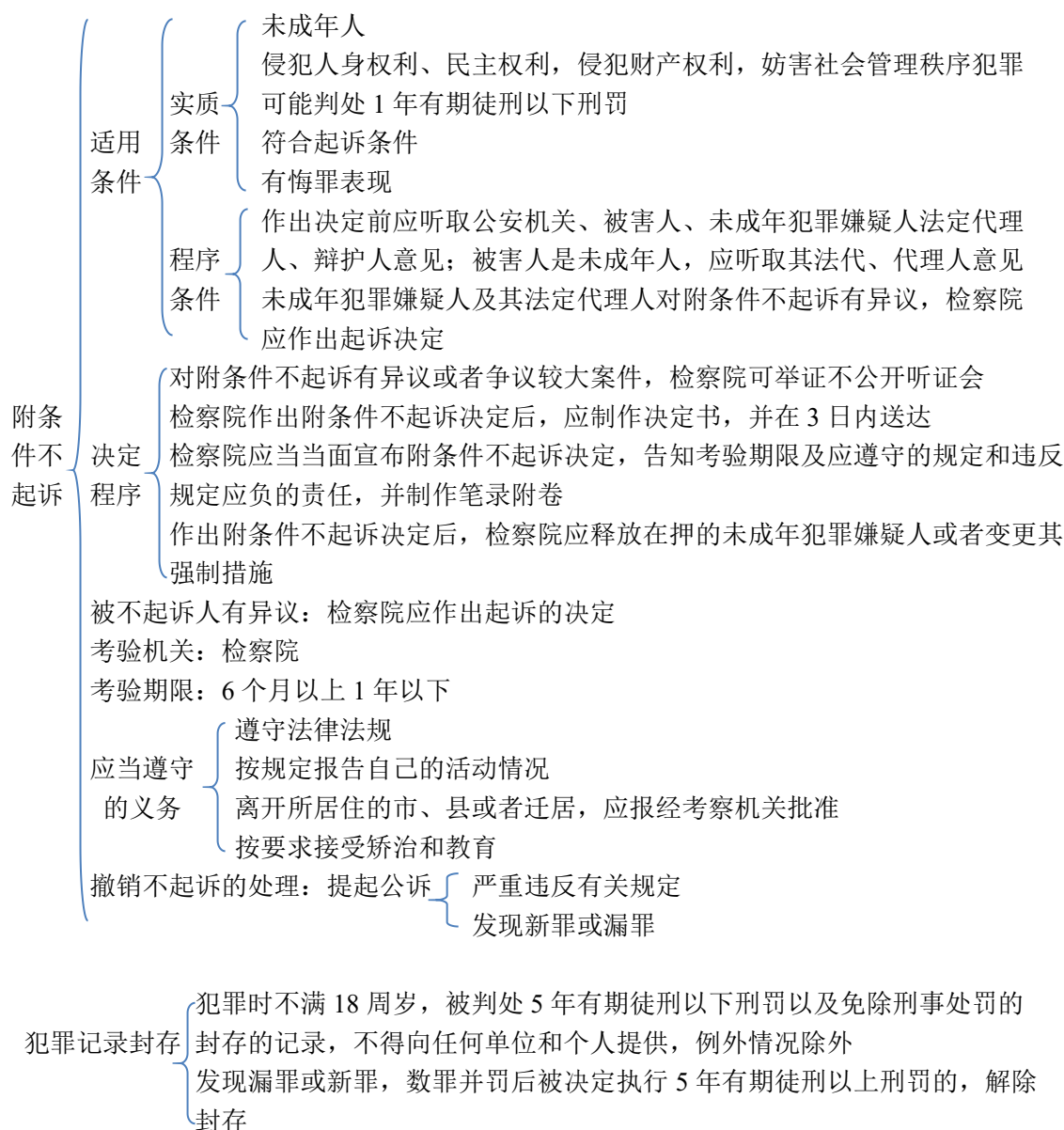
执行机关	执行种类
------	------

(1) 人民法院	死刑立即执行、罚金、没收财产、及无罪、免除刑罚
(2) 监狱	死刑缓期二年执行、无期徒刑、有期徒刑（余刑超3月）
(3) 社区矫正机构	管制、宣告缓刑、假释或暂予监外执行
(4) 公安机关	执行时余刑不足3个月的有期徒刑和拘役、剥夺政治权利

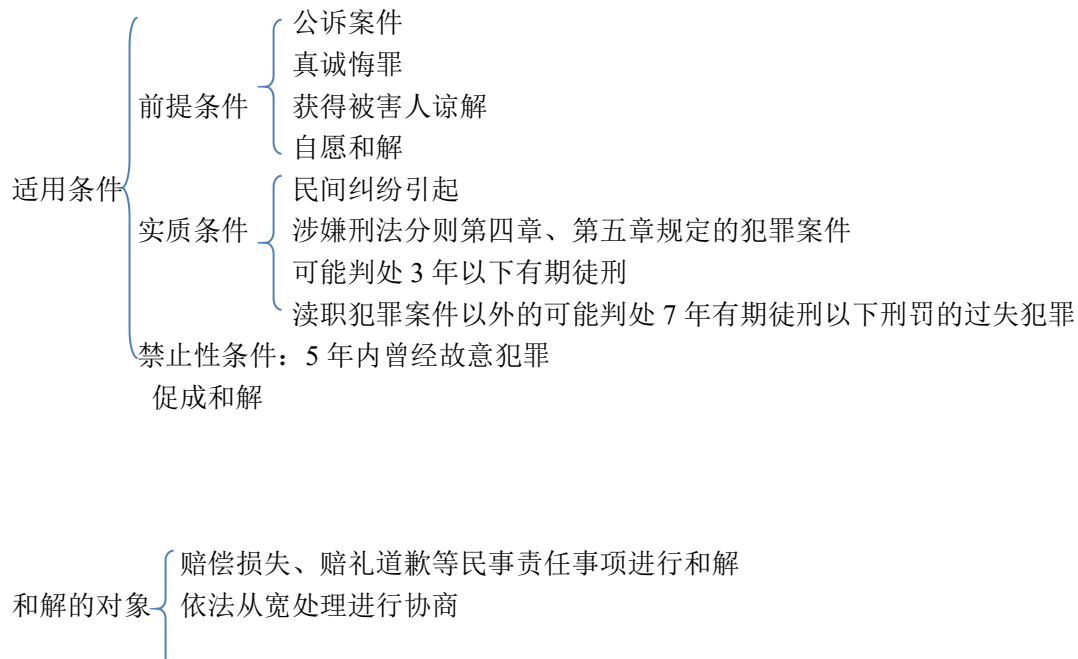
### 【考点回忆】监外执行

对象	判处有期徒刑或者拘役的罪犯。（特殊情形下无期徒刑）		
条件	1. 有严重疾病需要保外就医的。（ <u>省级人民政府指定的医院诊断并开具证明文件</u> ） 2. <u>怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女</u> 。（ <u>无期徒刑的罪犯</u> ，此情形也可以监外执行） 3. <u>生活不能自理</u> ，适用暂予监外执行不致危害社会的。（ <u>有危险性、自伤自残的罪犯</u> ，不得保外就医）		
程序	决定	执行前	在交付执行前，暂予监外执行由交付执行的 <u>法院决定</u> 。
		执行中	（1） <u>监狱提出书面意见</u> ，报 <u>省级以上监狱管理机关批准</u> 。 （2） <u>看守所或拘役所提出书面意见</u> ，报主管 <u>地级以上公安机关批准</u> 。
	执行	由居住地 <u>社区矫正机构</u> 执行。	
	监督	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 <u>书面意见的副本抄送检察院</u> 。检察院可以向决定或者批准机关提出书面意见。
		对决定的监督	决定或者批准机关应当将暂予监外执行 <u>决定书抄送检察院</u> 。检察院认为暂予监外执行不当的，应当自接到通知之日起 <u>一个月以内</u> 将书面意见送交决定或者批准机关，决定或者批准机关接到检察院的书面意见后，应当 <u>立即对该决定进行重新核查</u> 。
	后果	收监	（1） <u>收监情形</u> ： ①不符合监外执行条件；②严重违反有关规定；③情形消失后，罪犯刑期未届满的。 （2） <u>期间计算</u> ： 不符合条件的罪犯通过 <u>贿赂等非法手段</u> 被暂予监外执行的，在监外执行的期间 <u>不计入执行刑期</u> 。罪犯在监外执行期间脱逃的， <u>脱逃的期间不计入执行刑期</u> 。 （3） <u>决定效力</u> ：法院收监执行决定书，一经作出， <u>立即生效</u> 。
		释放	监外执行过程中罪犯服刑期届满的，应当由 <u>原关押监狱等执行机关</u> 办理释放手续。
		死亡	罪犯在暂予监外执行期间死亡， <u>执行机关应当及时通知</u> 原关押监狱或其他执行机关。

### 【考点回忆】、未成年人案件诉讼程序



### 【考点回忆】、当事人和解的公诉案件诉讼程序



公、检、法职权范围内的事宜不得协商

和解协议的反悔 { 不起诉决定作出前反悔的，可另行达成和解。不能的，作出起诉或者不起诉决定  
不起诉决定作出后反悔的，检察院不撤销原裁定，但证据证明非自愿、合法的除外  
和解协议已经全部履行，当事人反悔的，人民法院不予支持，但有证据证明和解违反自愿、合法性的，应认定和解协议无效

和解的效力 { 公安机关可以向检察院提出从宽处理的建议  
检察院可以向法院提出从宽处罚的建议；不需要判处刑罚的，可作出不起诉决定  
法院可以依法对被告人从宽处罚

### 【考点回忆】、犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序

适用条件 { 贪污贿赂犯罪、恐怖活动犯罪等重大犯罪案件，犯罪嫌疑人、被告人逃匿，通缉1年后不能到案，符合没收条件  
犯罪嫌疑人、被告人死亡，符合没收条件

公告期限：6个月

申请参加诉讼 { 犯罪嫌疑人、被告人的近亲属和其他利害关系人，也可以委托诉讼代理人  
申请参加诉讼，应当在公告期间提出  
公告期满后申请参加，能够合理说明原因，并提供证明的，法院应当准许

审理方式 { 应当开庭审理：有利害关系人参加诉讼  
可以不开庭审理：无利害关系人参加诉讼  
开庭转不开庭：利害关系人无正当理由拒不到庭或未经允许中途退庭，但还有其他利害关系人参加诉讼的除外  
开庭审理的，检察院应当派员出席

举证责任：检察院

审理过程中启动 { 审理过程中，被告人死亡的，终止审理；被告人逃脱，中止审理。检察院可以另行向法院提出没收违法所得的申请  
违法所得没收程序 { 审理过程中，被告人死亡或逃脱，符合规定的，检察院向法院提出没收违法所得的申请

救济 { 方式：对没收违法所得或驳回申请的裁定，5日内提出上诉、抗诉  
主体：犯罪嫌疑人、被告人的近亲属和其他利害关系人或检察院

犯罪嫌疑人、被告人到案并对没收裁定提出异议 { 原裁定正确的，予以维持，不再对涉案财产作出判决  
原裁定错误的，应予撤销，并在判决中对涉案财产一并作出处理  
生效裁定有错误，启动审判监督程序予以纠正

审理期限 { 参照公诉案件第一审普通程序和第二审普通程序的审理期限执行  
公告期间和请求刑事司法协助的时间不计入审理期限

### 【考点回忆】、依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序

适用条件 { 实施暴力行为  
危害公共安全或严重危害公民人身安全  
经法定程序鉴定依法不负刑事责任  
有继续危害社会的可能

管辖 { 地域管辖：被申请人实施暴力行为所在地为主；被申请人居住地为辅  
级别管辖：基层检察院（申请）；基层人民法院（审理）

审理程序 { 法院审查（7 日内） { 不属于本案管辖的，应退回检察院  
材料不全的，通知检察院 3 日内补送  
管辖正确，材料齐全，应当受理  
开庭方式：组成合议庭，开庭审理，但被申请人、被告人的法定代理人请求不开庭审理，并经法院同意的除外  
强制要求 { 应当通知被申请人或被告人的法定代理人到场  
没有诉讼代理人的，法院应通知法律援助机构指派律师为其提供帮助  
法院处理：应在 1 个月内作出决定

检察院提出强制医疗申请，法院审理后的处理 { 符合条件的，作出强制医疗的决定  
不符合条件的，驳回申请；造成严重危害结果的，责令其家属或者监护人严加看管和医疗  
具有完全或者部分刑事责任能力应当追究刑事责任的，驳回强制医疗申请的决定，并退回检察院依法处理

法院审理过程中作出强制医疗决定的程序 { 符合条件的，判决不负刑事责任，同时作出对被告强制医疗的决定  
判决被告人无罪或者不负刑事责任；造成危害结果的，应当同时责令其家属或者监护人严加看管和医疗  
被告人具有完全或者部分刑事责任能力，应当追究刑事责任的，依照普通程序继续审理  
二审中，发现被告人符合条件，可依照强制医疗程序对案件作出处理，也可以裁定发回原审法院重新审判

【陈龙考前刑诉预测 60 题 9 月 18 日下午众合竹马直播开讲】，报名链接

<https://www.zhumavip.com/w/productdetail?pld=5b7c01274f9cd339608a2fa8&env=production&from=singlemesssage>；扫描报名二维码：



版权声明：本资料系众合学校资料中心精心编制，著作权归众合学校和授课教师所有，未经众合学校许可，任何人不得以任何方式复制、使用。众合学校保留追究侵权者法律责任之权利。发现者请与我校联系。