2023年国家统一法律职业资格考试客观题

# 刑事诉讼法专项练习（卷一卷二合并版）

本文档包含2023年法考卷一卷二中的16道刑事诉讼法题目及详细解析

题目来源：卷一卷二合并

**3. 现甲乙有一侵权案件， 一审法院采用简易程序审理， 由王法官独任审判， 后甲不服一审判决提起 上诉， 二审法院裁定发回重审。关于发回重审， 下列说法中正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：C

【答案解析】本题考查发回重审案件的程序适用和审判组织形式。发回重审案件适用一审普通程序 审理， 须另行组成合议庭且人民陪审员可以担任合议庭组成人员。

ABCD 项： 本案中， 一审适用简易程序独任审理， 二审法院裁定发回重审， 应适用普通程序审理且

需要另行组成合议庭， 即王法官不能担任合议庭组成人员， 但人民陪审员可以担任合议庭组成人员。因 此， C 项正确， ABD 项错误。

综上所述， 本题答案为 C。

──────────────────────────────────────────────────

**17. 向某 （2004 年出生） 住在 H 市， 2022 年 12 月在 G 市旅行期间殴打吕某致其轻伤， 2023 年 1 月该案被 G 市公安机关立案侦查并将向某取保候审， 关于向某的取保候审， 下列选项正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：D

【答案解析】A 项： 根据规定， 取保候审的自动解除有以下几种情况： 1.取保候审依法变更为监视 居住、拘留、逮捕， 并已开始执行。2.检察院作出不起诉决定的。3.法院作出无罪、免罚或不负刑事责 任的判决、裁定已经发生法律效力的。4.被判处管制或者适用缓刑， 社区矫正已经开始执行的。5.被单 处附加刑， 判决已经开始发生法律效力的。6.被判处监禁刑， 刑罚已经开始执行的。公安机关的撤销不 属于以上几种情形。除此外， 根据规定， 对于发现不应当追究被取保候审人刑事责任并作出撤销案件或 者终止侦查决定的， 决定机关应当及时作出解除取保候审决定， 并送交执行机关。因此， A 项表述错误， 不当选。

B 项： 公安机关决定取保候审的， 应当及时通知被取保候审人居住地的派出所执行。被取保候审人 居住地在异地的， 应当及时通知居住地公安机关， 由其指定被取保候审人居住地的派出所执行。本案中

向某的居住地在 H 市， 应当由 H 市的派出所执行， B 项表述错误， 不当选。

C 项： 根据规定， 对犯罪嫌疑人、被告人决定取保候审的， 应当责令其提出保证人或者交纳保证金。 对同一犯罪嫌疑人、被告人决定取保候审的， 不得同时使用保证人保证和保证金保证。对未成年人取保 候审的，应当优先适用保证人保证。本题中对向某采取取保候审时其非未成年人， 因此 C 选项表述错误， 不当选。

D 项： 根据规定， 决定取保候审时， 可以根据案件情况责令被取保候审人不得与下列“特定的人员” 会见或者通信： 证人、鉴定人、被害人及其法定代理人和近亲属， 因此， 公安机关可以要求向某不得向 被害人吕某发送短信， D 项表述正确。

综上所述， 本题答案为 D。

──────────────────────────────────────────────────

**18. 下列关于发回重审后的审判组织， 说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：A

【答案解析】ABC 项： 根据规定， 发回重新审判的案件， 应当另行组成合议庭， 且发回重审和再审 均不适用独任庭。合议庭由法官或者由法官和人民陪审员组成。另行组成合议庭的含义为组成原合议庭 的所有法官， 以及参与原案审理的法官助理、书记员等审判辅助人员， 均不得参与后案的办理工作。因 此， BC 项错误， A 项说法正确。

D 项： 发回重审应当另组新合议庭， 可能按照一审、也可能按照二审程序组成合议庭。因此， 发回 重审后可能是 3 人庭、5 人庭或 7 人庭， 不是必须组成 7 人合议庭。D 项错误。

综上所述， 本题答案为 A。

──────────────────────────────────────────────────

**20. 关于强制医疗程序， 下列说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：A

【答案解析】A 项： 根据规定， 开庭审理适用强制医疗程序的案件， 应当先由合议庭组成人员宣读 对被告人的法医精神病鉴定意见， 说明被告人可能符合强制医疗的条件， 后依次由公诉人和被告人的法 定代理人、诉讼代理人发表意见。故 A 项正确。

B 项： 根据规定， 被告人符合强制医疗条件的， 应当判决宣告被告人不负刑事责任， 同时作出对被 告人强制医疗的决定。因此是同时作出， 不是“决定前”作出。故 B 项错误。

C 项： 有权启动强制医疗程序的主体是检察院和法院。检察院启动的强制医疗程序中的精神病人称 为被申请人， 对于法院启动的强制医疗程序中的精神病人称为被告人。因此， 身份只是因启动主体不同 而称呼不同， 并不会因程序的流转而发生变化。故 C 项错误。

D 项： 首先， 附带民事诉讼中， 若被告人被认定为无罪， 那么附民部分可以与刑事部分一并判决， 也可以告知被害人另行提起民事诉讼。其次， 被决定强制医疗的人， 虽被鉴定为无刑事责任能力人， 不 负法律责任， 但是其危害行为给被害人及社会造成的损害是客观存在的， 依然有权要求民事赔偿。因此 法院可以告知被害人另行提起民事诉讼， 而不是“应当”，说法过于绝对。故 D 项错误。

综上所述， 本题答案为 A。

──────────────────────────────────────────────────

**46. 某检察院以甲诈骗为由提起公诉，法院在审理过程中，发现甲还涉嫌受贿，请问下列哪项做法符 合刑事诉讼法规定？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：A

【答案解析】AB 项： 审判期间， 法院发现新的事实可能影响定罪量刑的， 或者需要补查补证的， 应 当通知检察院， 由其决定是否补充、变更、追加起诉或者补充侦查。法院在司法程序的启动中具有被动 性， 即“不告不理”，对没有起诉的受贿罪不能一并判决。对新的事实应当通知检察院， 由检察院决定是 否补充起诉， 而非“建议”补充起诉。因此 B 选项错误， A 选项正确。

C 项： 根据规定， 案件审理后， 起诉指控的事实清楚， 证据确实、充分， 但指控的罪名不当的， 法 院应当依据法律和审理认定的事实依法作出有罪判决。因此， 如果法院认为罪名有错， 应当直接依据事 实证据作出帮信罪的判决， 无需建议检察院变更起诉。因此， C 选项错误。

D 项： 受贿罪属于监察机关的调查范围， 即便要移送也是移送监察机关， 而非公安机关。D 选项错 误。

综上所述， 本题答案为 A。

──────────────────────────────────────────────────

**66. 甲乙丙丁四人为使其网络赌博网站盈利，从境外向境内一浏览器植入木马病毒，使得浏览器中对 该赌博网站的搜索命中率提高， 后被发现， 甲乙丙被公安机关抓获， 丁逃往境外， 后甲乙丙被起诉。下 列说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：ABC

【答案解析】A 项： 根据规定， 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， 在通缉一年后不能到案的， 人民检察院可以向人民法院提出没收违法所得的申请。同时《刑事 诉讼法》第 298 条规定的“贪污贿赂犯罪、恐怖活动犯罪等重大犯罪案件”包含电信诈骗、网络诈骗犯 罪案件。因此， 本案中丁满足没收违法所得程序的适用条件， A 项正确。

B 项： 根据规定， 对于具有特殊情况， 跨省 （自治区、直辖市） 指定异地公安机关侦查更有利于查 清犯罪事实、保证案件公正处理的重大信息网络犯罪案件， 以及在境外实施的信息网络犯罪案件， 公安 部可以商最高人民检察院和最高人民法院指定侦查管辖。本案属于在境外实施的信息网络犯罪案件， 故 公安部可以商最高检和最高法指定侦查管辖， B 项正确。

C 项： 根据规定， 办理信息网络犯罪案件， 对于数量特别众多且具有同类性质、特征或者功能的物 证、书证、证人证言、被害人陈述、视听资料、电子数据等证据材料， 确因客观条件限制无法逐一收集 的， 应当按照一定比例或者数量选取证据， 并对选取情况作出说明和论证。因此， 本案中电子数据类证 据满足海量证据抽样取证的条件， C 项正确。

D 项： 根据规定， 犯罪嫌疑人只要认罪认罚， 除却“盲聋哑、半疯傻、未成年的法代/辩有异议”的 情形， 均需要签署认罪认罚具结书。共同犯罪中部分犯罪嫌疑人对案件事实、量刑等有异议的， 只影响 案件的程序选择， 而不影响其他犯罪嫌疑人认罪认罚的效力。因此， D 项错误。

综上所述， 本题答案为 ABC。

──────────────────────────────────────────────────

**67. 王富贵酒后驾驶， 在地下商场撞损 4 辆汽车后逃逸， 被保安发现报警， 警察何某赶赴现场将其 抓获。在现场进行讯问时， 王富贵说自己喝了 4 两白酒， 经酒精测试仪测试为 191mg/100ml。之后再 次讯问时， 王富贵又说只喝了一瓶啤酒， 白酒是在逃逸后喝的。检察机关以王富贵犯危险驾驶罪提起公 诉， 以下哪些证据经转化， 查证属实后可作为定案依据？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：CD

【答案解析】ABCD 项： 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、鉴定意见、勘验、检查笔录等证据材料， 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。换言之， 除鉴定意见以外的其他言 词类行政证据， 都不得作为定案的依据。A 项的情况说明不属于上述任何一种证据， 故不得作为证据使 用， A 项错误。 B 项的讯问笔录属于言词类行政证据， 不得作为定案的依据， B 项错误。C 项属于视听 资料， D 项是鉴定意见， 都符合要求， 只要经转化查证属实， 可作为定案依据， 故 CD 项正确。

综上所述， 本题答案为 CD。

──────────────────────────────────────────────────

**68. 某地发生了故意杀人的重大刑事案件，公安机关在现场勘验时请了一名见证人甲，关于见证人甲， 以下说法正确的有？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：AB

【答案解析】A 项： 控辩双方对侦破经过、证据来源、证据真实性或者合法性等有异议， 申请调查 人员、侦查人员或者有关人员出庭， 法院认为有必要的， 应当通知调查人员、侦查人员或者有关人员出 庭。换言之， 只要法院认为有必要， 就可以通知任何人出庭作证。故 A 项正确。

B 项： 根据规定， 勘查现场， 应当拍摄现场照片、绘制现场图， 制作笔录， 由参加勘查的人和见证 人签名。故 B 项正确。

C 项： 刑诉中的诉讼参与人指在诉讼过程中， 除了公、检、法以外所有依法参与诉讼的公民、法人 和其他组织。刑事案件的诉讼参与人有： 当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人、证人、鉴定人和 翻译人员， 见证人不属于诉讼参与人， 故 C 项错误。

D 项： 证人、鉴定人、被害人认为因在诉讼中作证， 本人或者其近亲属的人身安全面临危险的， 可 以向人民法院、人民检察院、公安机关请求予以保护。并不包含见证人。故 D 项错误。

综上所述， 本题答案为 AB。

──────────────────────────────────────────────────

**69. 甲被某中级人民法院判处死刑，同案犯乙因其他罪另案处理，关于本案中最高人民法院死刑复核 程序， 下列说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：ABC

【答案解析】A 项： 根据规定， 报请复核死刑、死刑缓期执行的报告， 应当写明案由、简要案情、 审理过程和判决结果。案件综合报告应当包括以下内容：（六） 需要说明的问题。包括共同犯罪案件中另 案处理的同案犯的处理情况， 案件有无重大社会影响， 以及当事人的反应等情况。故 A 项正确。

B 项： 最高法经过核准， 认为量刑有错的， 原则上应发回重审； 但根据案件情况， 必要时也可依法 改判。故 B 项正确。

C 项： 根据规定， 辩护律师提交委托手续、法律援助手续及辩护意见、证据等书面材料的， 可以经 高级法院同意后代收并随案移送， 也可以寄送至最高人民法院承办案件的审判庭或者在当面反映意见时 提交； 对尚未立案的案件， 辩护律师可以寄送至最高法院立案庭， 由立案庭在立案后随案移送。故 C 正 确。

D 项： 根据规定， 最高检在死刑复核期间提出意见的， 最高法院应当审查并反馈最高检。法律只规 定了辩护律师要求当面反映意见的， 最高人民法院应当在办公场所听取辩护律师的意见。但并无法律规 定最高检提出意见， 最高法一定要当面听取。故 D 项错误。

综上所述， 本题答案为 ABC。

──────────────────────────────────────────────────

**70. 根据《刑事诉讼法》第 277 条的规定， 对犯罪的未成年人实行教育、感化、挽救方针， 坚持教 育为主， 惩罚为辅， 下列表述正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：BD

【答案解析】A 项： 应当排除的非法供述包括使用暴力、威胁、限制人身自由等方式收集的供述， 但并不包括以欺骗或引诱的方式取得的供述， 因此， A 项错误。

B 项： 社会调查报告既可以由公检法自行开展调查， 也可以委托社区矫正机构、社会组织等机构进 行调查。因此， B 项正确。

C 项： 询问未成年女性被害人， 才应当由女性工作人员进行。询问未成年男性被害人， 并不一定要 由女工作人员进行。因此， C 项错误。

D 项： 刑事诉讼法的功能有惩罚犯罪和保障人权， 在惩罚犯罪的过程中， 要保障公民的合法权益不 受侵犯， 因此刑事诉讼中适用存疑有利于被告人的原则， 在事实认定存在模糊之处难以正确适用法律的 时候， 应当作出有利于被告人的结论。因此， D 选项正确。

综上所述， 本题答案为 BD。

──────────────────────────────────────────────────

**72. 马某涉嫌故意伤害，审查起诉阶段，检察机关欲作出酌定不起诉，后经鉴定发现马某是精神病人， 检察机关申请启动强制医疗程序。下列说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：ACD

【答案解析】A 项： 依据规定， 审理检察院申请而启动的强制医疗案件， 法院审理后， 符合强制医 疗条件的， 应当作出对被申请人强制医疗的决定。本题中， 该程序由检察院启动， 法院审查符合强制医 疗条件， 故 A 项正确。

B 项： 依据规定， 审理检察院申请而启动的强制医疗案件， 法院审理后， 认为被申请人具有完全或

者部分刑事责任能力， 依法应当追究刑事责任的， 应当作出驳回强制医疗申请的决定， 并退回检察院依 法处理。本题中， 该程序由检察院启动， 故法院受制于不告不理的原则， 在检察院没有向法院起诉马某 前， 不能直接将马某的程序转为普通程序。故 B 项错误。

C 项： 依据规定， 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。故 C 选项正确。

D 项： 依据规定， 被害人对强制医疗决定不服的， 可以自收到决定书之日起 5 日内向上一级法院申 请复议。复议期间不停止执行强制医疗的决定。故 D 选项正确。

综上所述， 本题答案为 ACD。

──────────────────────────────────────────────────

**86. 根据《法官法》《法院组织法》的规定， 下列说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：BCD

【答案解析】本题考查的是法官的选任、法院的职权、担任仲裁员的条件以及法官离职禁止。

A 项： 根据规定， 法院从法学教学、研究人员中公开选拔法官的条件是参与公开选拔的法学、研究 人员应当有中级以上的职称， 从事教学、研究工作五年以上， 有突出研究能力和相应成果。因此， A 选 项中该副教授仅任教四年， 不符合规定。A 项错误。

B 项： 根据规定， 基层人民法院对人民调解委员会的调解工作进行业务指导。因此， B 选项正确。

C 项： 根据规定， 从事律师工作满八年的可以被聘任为仲裁员。因此仲裁员可以同时从事律师职业， 处理经济纠纷的案件， C 选项正确。

D 项： 根据规定， 法官从法院离任后， 不得担任原任职法院办理案件的诉讼代理人或辩护人， 但作 为当事人的监护人或近亲属代理诉讼或进行辩护的除外。本案中， 该院长为其近亲属代理诉讼， 属于例 外情况， 是允许的。因此， D 项正确。

综上所述， 本题答案为 BCD。

──────────────────────────────────────────────────

**88. 关于刑事诉讼中近亲属的诉讼权利， 下列说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：ACD

【答案解析】本题考查的是刑事诉讼中近亲属的诉讼权利。刑诉中， 近亲属的范围： 夫、妻、父、 母、子、女、同胞兄弟姐妹。

A 项： 根据规定， 被告人的近亲属在缺席审判程序中具有独立的上诉权。法院将判决书送达被告人 及其近亲属、辩护人后， 被告人或者其近亲属不服判决的， 有权向上一级法院上诉。故本案中被告人张 某的妻子作为其近亲属， 可以直接提起上诉。A 项正确。

B 项： 根据规定， 在附带民事诉讼当中， 近亲属仅在被害人死亡或者丧失行为能力时， 有权提起附 带民事诉讼。B 项中， 被害人的儿子属于其近亲属， 且被害人并未死亡或丧失行为能力， 故其子不能代 为提起附带民事诉讼。因此， B 项错误。

C 项： 根据规定， 有权委托诉讼代理人的主体包括： 被害人、 自诉人和附带民事诉讼的当事人； 被 害人、 自诉人和附带民事诉讼的当事人的法定代理人； 被害人的近亲属。本案中被害人胞妹属于被害人 近亲属， 有权代为委托。C 项正确。

D 项： 根据规定， 强制医疗程序中， 被决定强制医疗的人和被害人双方本人及其法定代理人、近亲 属对强制医疗决定不服的， 都可以向上一级法院申请复议。因此， D 项正确。

综上所述， 本题答案为 ACD。

──────────────────────────────────────────────────

**91. 殷某涉嫌强奸 8 岁女孩，公安机关调取的证据显示殷某已年满 14 周岁，但殷某父母表示年龄在 上户时调大了， 殷某实际并未满 14 周岁， 以下“意见证据”可以作为证据使用的有？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：A

【答案解析】本题考查的是对意见证据的审查判断 （意见证据规则）。意见证据， 是证人根据其所能 感知的事实作出的意见或者推定性证言。意见证据规则指证人只能陈述自己亲身感受的事实， 不得陈述 对案件事实的意见或者结论。但是 （1） 鉴定意见、（2） 根据一般生活经验判断符合事实的意见、（3） 有专门知识的人出具的报告 （如价格认定书）、（4） 有关部门针对事故进行调查形成的报告， 这四类意见 证据虽都含有意见， 但是不受意见证据规则约束、不影响其作为证据使用。

ABCD 项： A 项鉴定机构的鉴定结论属于意见证据规则的例外， A 项当选。B 项是证人甲客观陈述 的事实， 并不是猜测性、推断性意见， 不属于意见证据， 但问题问的是哪种意见证据可以作为证据使用， 故 B 不当选。CD 项均属于普通证人发表的猜测性、推断性的意见， 这类推断不得作为证据采用， 不当 选。

综上所述， 本题答案为 A。

──────────────────────────────────────────────────

**99. 沈某因琐事与张某发生口角并殴打张某，公安机关随即将沈某抓获，后张某进行伤情鉴定，经鉴 定机关鉴定张某构成二级轻伤，2021年 11月 12 日县公安局以沈某构成故意伤害罪为由决定立案侦查， 11 月 30 日将沈某刑事拘留， 12 月7 日县检察院作出逮捕决定， 2022 年 5 月 3 日沈某申请对张某伤 情重新鉴定， 重新鉴定结果为张某构成轻微伤， 2022 年 5 月 5 日， 县检察院变更刑事强制措施为取保 候审， 2023 年 5 月5 日， 县公安局决定撤销案件。沈某随即提出赔偿申请， 赔偿义务机关作出不予赔 偿决定。下列选项正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：B

【答案解析】A 项： 错误拘留案件需要赔的有两种情况， ①违反《刑事诉讼法》规定拘留； ②合法 拘留+无罪+超期羁押。本题中县公安局未违反刑事诉讼法的规定采取拘留措施， 且未超期， 因此拘留的 期间不予赔偿。但是， 错捕案件只要“无罪被关了就要赔”。本题中被害人仅构成轻微伤， 且 2023 年5 月 5 日县公安局撤销案件， 说明沈某无罪， 因此错捕期间应予赔偿。本题 2021年 11 月 30 日至 2022 年 5 月5 日期间先进行了错拘， 后进行了错捕。只有检察院错捕期间 （县检察院作出逮捕决定之日起到 2022 年 5 月5 日变更强制措施这段羁押期间） 需要进行赔偿， 而县公安局错误拘留不需要赔偿。因此， A 项错误。

BC 项： 根据《国家赔偿法》第 21条第 3 款的规定：“对公民采取逮捕措施后决定撤销案件、不起 诉或者判决宣告无罪的， 作出逮捕决定的机关为赔偿义务机关。”本题县检察院作出的逮捕决定， 赔偿义 务机关应当是县检察院。因此， B 项正确， C 项错误。

D 项： 司法赔偿程序根据赔偿义务机关的不同， 可分为两种， 第一种， 当赔偿义务机关为法院时， 两步走， 先找赔偿义务机关先行处理， 对处理决定不服的由上一级法院赔委会决定； 第二种， 当赔偿义 务机关为非法院 （公安、检察院） 时， 三步走， 先找赔偿义务机关先行处理， 对处理结果不服的向上一 级机关申请复议， 对复议决定不服的由复议机关的同级法院赔委会决定。本案中， 沈某不服县检察院的 不予赔偿决定， 应当向市检察院申请复议。因此， D 项错误。

综上所述， 本题答案为 B。

──────────────────────────────────────────────────

**100. 杨光因涉嫌寻衅滋事于 2019 年 10 月15 日被县公安局刑事拘留，后县公安局向县检察院申请 批准逮捕杨光，县检察院认为事实不清，证据不足， 于 2019 年 11 月 20 日决定不予逮捕。2019 年 11 月 21 日， 县公安局对杨光变更强制措施为监视居住， 2020 年 5 月20 日解除监视居住。7 月20 日 ， 杨光向县公安局申请国家赔偿， 县公安局驳回赔偿请求， 杨光不服， 提起诉讼。下列说法正确的是？**

──────────────────────────────────────────────────

正确答案：BCD

【答案解析】AB 项： 根据《国家赔偿法》第 17 条第 1 项的规定：“（一） 违反刑事诉讼法的规定对 公民采取拘留措施的， 或者依照刑事诉讼法规定的条件和程序对公民采取拘留措施， 但是拘留时间超过 刑事诉讼法规定的时限， 其后决定撤销案件、不起诉或者判决宣告无罪终止追究刑事责任的；”可知， 杨 光符合申请国家赔偿的条件， 因此， B 项正确。监视居住期间不能获得赔偿， 因此， A 项错误。

CD 项： 根据《国家赔偿法》第 24 条的规定：“赔偿义务机关在规定期限内未作出是否赔偿的决定，

赔偿请求人可以自期限届满之日起三十日内向赔偿义务机关的上一级机关申请复议。”第 21条第 2 款 ： “对公民采取拘留措施， 依照本法的规定应当给予国家赔偿的， 作出拘留决定的机关为赔偿义务机关。” 本题中， 县检察院作出了不予逮捕决定， 因此作出错误拘留决定的县公安局为赔偿机关， 其上级机关市 公安局为复议机关。因此， C 项正确， D 项正确。

综上所述， 本题答案为 BCD。

──────────────────────────────────────────────────