

刑诉笔记

• 第一章 概论

- 1、刑诉的概念
 - 3大4小（公检法，国安军保海警监狱）来主持+当事人、其他参与人+5道程序
- 2、刑诉价值：
 - 工具价值（提供各种保障）
 - 独立价值（程序有本身价值，对刑事实体有弥补和影响）
- 3、刑诉理念
 - 惩罚犯罪与保障人权并重（矛盾）
 - 实体公正与程序公正并重
 - 刑事诉讼的价值理念：诉讼效率（简易、速裁、认罪认罚、贪污逃缺席判）
- 4、有啥用：公正、秩序、效益（限制权力、保障权利）
- 5、职能：控诉、辩论、审判
 - 证人、翻译、鉴定人没有刑诉职能

• 第二章 基本原则

- 1、认罪认罚从宽原则
 - 如实供述罪行，承认指控犯罪事实，愿意接受处罚的，可以依法从宽处理
 - 认罪：全盘认不能挑（事实细节可辩解）
 - 认罚：实体上自愿接受刑罚结果（表里如一），程序上认可简化程序的影响（对速裁、简易程序的选择不影响认罚）
 - 从宽：结果上轻一点，过程上温柔一点
 - 体现了宽严相济的政策，形成非对抗格局，化解社会矛盾、维护稳定，实现资源优化配置
 - 同时满足可免罚=重大国家利益、立功+如实供+最高检核准
 - 认罪认罚无限制，任何案件、任何阶段都可以适用（打折幅度有差别）
 - 阶段操作
 - 侦查阶段：辩护人告知嫌疑人权利，记录在案
 - 审查阶段：
 - 应当告知权利、听取意见、审查自愿
 - 签具结书，辩护人/值班律师见证，检察院应当提量刑建议
 - 不用签的：盲聋哑半疯傻、小孩爹有异议，不签不影响认罪认罚适用
 - 审判阶段：
 - 应当告知权利、审查自愿

- 应当采纳检察院指控罪名和量刑建议
 - 质的问题不采纳
 - 量的问题应当告知调整，不调可以直接判
- 速裁程序条件：轻微+清楚+认罪认罚+同意（轻微=3年以下）
- 简易程序：清楚+认罪认罚+同意
- 当庭可认罪，定罪量刑听取控辩意见，打折力度降低
- 认罪之后若反悔，一夜回到解放前
 - 检察院撤回从宽量刑建议，法院转为普通程序依法裁判
- 裁判后被告反悔上诉，（由于上诉会导致一审量刑不当）检察院抗诉，撤回从宽量刑建议、建议法院转普通程序
- **2、具有法定情形不追究刑事责任**
 - 显著轻、过时效、特赦、亲告、人死掉、其他
 - 阶段操作
 - 立案阶段：不立案决定
 - 侦查阶段：撤销案件决定
 - 审查阶段：不起诉决定
 - 审判阶段：
 - 显著轻：宣判无罪
 - 过时效、特赦、亲告、人死掉：裁定终止审理
- **3、依法独立行使职权、实行监督，未经判决不得确定有罪**
 - 法院审判、检察院检察权，在遵守宪法法律的前提下，不受行政机关、社会团体和个人的干涉
 - 法院与检察院内部对比
 - 单个独立：法院内部、上下级独立
 - 整体独立：检察院内部、上下级不独立
 - 两者地域级别上门当户对
 - 检察院的监督方式
 - 小问题：口头纠正意见
 - 大问题：检察长决定纠正通知书
 - 普遍错误：检察长决定检察建议
 - 犯罪：移送追究刑事责任
 - 监督立案
 - 公安不立案：先要求说理，后通知立案
 - 违法立案：先要求说理，后通知撤案
 - 监督侦查

- 介入侦查：商量、不请自来（监委的案子不能不请自来）
- 监督报捕：漏报先要求、后自决逮捕（仅用于公安侦查的案子，自己查的建议报请、决定）
- 监督审判：
 - 庭审的事庭后纠正整体
 - 二审：针对一审未生效裁判，一审法院同级检向上级抗，触发二审
 - 再审：针对一审生效裁判，上级检抗向同级法院抗，触发再审
 - 死刑：最高检向最高法提意见，最高法应当接受
 - 特别程序：
 - 没收裁定、缺席审判判决：提出抗诉
 - 强制医疗决定：提出纠正意见
- 未经判决不得确定有罪
 - 起诉前——犯罪嫌疑人，起诉后——被告人，判决后——罪犯
 - 控方负举证责任，疑罪从无
- 4、侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使，法院、检察院独立行使职权，分工负责、相互配合、相互制约，检察院对刑诉实行法律监督
 - 侦查：主要由公安行使，其他包括国安，检察院对自侦案件，军队对军队内部犯罪，监狱对监狱内罪犯的犯罪（区分个人和司法行为），海警对海域犯罪
 - 程序违反、推翻重来，
- 5、严格遵守法定程序
- 6、犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护
 - 辩护不等于辩论，辩护在刑诉才有
- 7、保障诉讼参与人的诉讼权利
- 8、各民族有权使用本民族语言文字进行诉讼
 - 应当给诉讼参与人请翻译，不是法官
- 9、追究外国人刑事责任适用我国刑法
- **第三章 刑诉中的专门机关和诉讼参与人**
 - 1、公检上下是领导，法院上下是监督
 - 2、3大4小（公检法，国安军保海警监狱）
 - 3、当事人都有的权利
 - 控告、回避、法庭调查、申诉、使用本民族语言
 - 4、被害人权利
 - 报案（不懂法3大都可以报）
 - 公安不立案：申请复议、复核，或找检察院监督申诉，或找法院自诉，没有先后顺序
 - 检察院不起诉：向上一级检察院申诉，或找法院自诉

- 法院判无罪被害人不服：民诉才有上诉，公诉只能找检察院抗诉
- 委托诉讼代理人：侦查阶段没权，移送侦查起诉阶段才可以
- 5、自诉人权利（比被害人丰富）
 - 直接找法院自诉，随时找委托诉讼代理人（如附在公诉案上，只能审查起诉阶段）
 - 有权调解、撤诉、上诉
 - 客观取得不了证据，可以申请法院调取（法院要求公安提供协助）
- 6、犯罪嫌疑人、被告人特有的权利
 - 防御性
 - 有权用本民族语言文字进行诉讼
 - 辩护权
 - 参加法庭调查、辩论权
 - 拒绝回答权
 - 最后陈述权
 - 反诉权（普通自诉案，公诉转自诉不能反诉）
 - 救济性
 - 申请复议权（如不服驳回回避申请）
 - 控告权（如被刑讯逼供）
 - 申请变更强制措施权（如超期羁押）
 - 申诉权（如酌定不起诉、裁判作出并生效）
 - 上诉权（一审未生效裁判才有上诉权，其余的不服都叫申诉）
 - 缺席判决异议权
 - 程序性（略）
- 7、附带民诉的原告和被告权利（参考民诉）——针对民事部分（不能混入刑事部分）
- 8、其他诉讼参与人权利
 - 法定代理人和诉讼代理人：权利约等于本人，但陈述权
 - 犯罪嫌疑人/被告人没有上诉权，法代和诉代也没有
 - 刑诉中的近亲属：小圈

• 第四章 管辖

- 1、立案管辖
 - 检察院：
 - 司法职务犯：损害司法公正
 - 搜：非法搜查罪
 - 拘：非法拘禁罪
 - 滥：滥用职权罪
 - 私：徇私枉法罪

- 逼：刑讯逼供罪
- 暴：暴力取证罪
- 虐：虐待被监管人罪
- 枉：枉法裁判罪
- 玩：玩忽职守罪
- 执：执行判决、裁定失职罪，执行判决、裁定滥用职权罪
- 放：私放在押人员罪
- 假：徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪
- 监
- 脱：失职致使在押人员脱逃罪
- 逃
- 机动侦查权：公务员
 - 公：公安机关管辖的
 - 机：国家机关工作人员
 - 权：利用职权
 - 大：实施重大犯罪案件
 - 省以上：经省检以上决定，【可以】由检察院立案侦查
- 监察机关
 - 职务犯罪：101个（其中的14个司法职务犯，检察院可插手）
- 法院（轻微刑事+自诉）
 - 故意伤害案
 - 非法入侵住宅案
 - 侵犯通信自由案
 - 重婚案
 - 遗弃案
 - 生产、销售伪劣商品案
 - 侵犯知识产权案
 - 刑法分则第4章、第5章规定的，对被告人可能判处3年有期徒刑以下刑法的案件
 - 自诉
- 公安
 - 刑事案件的侦查由公安机关进行，法律另有规定的除外
- 交叉管辖
 - 公安与检察院案件交叉：先分案件该谁跟谁，再看哪边是重罪，重罪那边就是主罪，主罪主侦查、轻罪打辅助
 - 普通案件与监察委案件交叉：该谁给谁，监察为主

- 并案管辖
 - 各职责范围内的案子内部并案侦查处理
 - 具有下列情形之一的，公检法可以在职责范围内并案处理：一人犯数罪，共犯，共犯人还有其他罪，多人之间犯罪有关联、并案后好查的

● 2、审判管辖

● 第五章 回避

- 1、谁要回避：侦检审书翻鉴
 - 不能回避：证人、辩护人、代理人
- 2、理由：利害关系、请客送礼（要拿出证据）、参前不参后（办理和监督分离）
- 3、回避申请时间：诉讼任何阶段
- 4、申请主体：当事人、法定代理人、诉讼代理人、辩护人
- 5、申请方式：口头、书面
- 6、谁决定：一般找老大（院长、检察长、公安负责人），老大找组织（审委会、检查委员会、检查委员会）
- 7、被申请是否暂停：侦查人员不停，其他停
- 8、被驳回：申请人申请复议

● 第六章 辩护与代理

- 1、1人最多找2辩，1人只为1人辩
- 2、不能当辩护人范围：
 - 绝对不可以：刑罚执行中，行政拘留中，小孩精神病
 - 相对不可以（除非是近亲属）：司法机关现职人员，人民陪审员，与本案有利害关系人，外国人，被开除公职和吊销律师，公证员执照的人
- 3、避嫌
 - 审判人员、检察人员离任后2年以内，不得以律师身份（其他身份可以）担任辩护人
 - 检察人员从人民检察院离任后，不得担任原单位办理案件的辩护人
 - 作为监护人、近亲属的除外
 - 检察人员的配偶、子女不得担任该检察人员所任职检察院辖区办理案件的辩护人
- 4、辩护人的诉讼权利
 - (1) 职务保障权
 - (2) 会见通信权
 - 拿执业证、律所证明、委托书或法律援助公函请求会见，看守所应当及时安排会见，至迟不得超过48小时
 - 辩护律师会见在押的犯罪嫌疑人、被告人，可以了解案件有关情况，提供法律咨询等
 - 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的犯罪嫌疑人，应当经侦查机关许可

- 特别重大贿赂犯罪案件，侦查期间辩护律师会见应当经人民检察院许可
 - 涉嫌贿赂犯罪数额在50万元以上、犯罪情节恶劣的
 - 有重大社会影响的
 - 涉及国家重大利益的
- (3) 阅卷权
 - 自检察院审查起诉起，辩护律师可以查阅、摘抄、复制本案的案卷材料，非律辩护人
要申请
- (4) 获取证据权
 - 辩护人认为司法机关有无罪、轻罪的证据材料未提交的，有权申请人民检察院、人民
法院调取
 - 经证人或者其他有关单位和个人同意，辩护律师可以向他们收集与本案有关的材料，
也可以申请人民检察院、人民法院收集、调取证据，或者申请人民法院通知证人出庭
作证
 - 辩护人收集的有关不在犯罪现场、未达到责任年龄、精神病人的证据，应当及时告知
公安机关、人民检察院
- (5) 依法提供或表达辩护意见权
- (6) 其他权利
- 第七章 刑事证据（略）
- 第八章 强制措施（略）
- 第九章 附带民事诉讼（略）
- **第十九章 执行程序**
 - 1、法院负责：收钱（罚金）、杀人（死立执）、不干活（无罪、免除刑罚）
 - 2、监狱负责：徒刑监禁3月起（有期、无期、死缓）
 - 3、公安负责：不足3月，拘留，剥夺政治权利
 - 4、社区矫正：社区最闲陪你玩（管制、宣告缓刑、假释、监外执行）
 - 5、死立执最高院院长签死刑令
 - 原则上由一审法院执行
 - 如死缓期间犯故意新罪，最高院核准死刑的，由服刑地的中院执行
 - 死刑令接到后7日内交付执行，场所可以是刑场或羁押场所
 - 除枪决、注射外的方法要经最高法批准
 - 交付执行3日前通知同级检察院派员临场监督
 - 6、死立执前应当告知会见权、安排会见、应当准许
 - 会见近亲属外的可以允许
 - 7、拘役、有期、无期、死缓，法院宣判、裁定10日内将文书送达相关执行机关，法院不送人
 - 8、罚金清偿顺序
 - 合法财产不足支付的，按：

- 医：人身损害赔偿中的医疗费用
- 赔：退赔被害人损失
- 债：其他民事债务（有优先受偿权顶多排到第2位）
- 罚：罚金
- 没：没收财产
- 9、执行回转：财产刑被撤销的，已执行的要返还，还不了要赔
- 10、死刑变更：
 - 条件：发现漏罪、共犯到案可能影响量刑，怀孕，重大立功等可能影响定罪量刑的错误的
 - 再次呈报最高法，最高法都要发回，除非怀孕了直接依法改判
 - 没问题就再次签发死刑令
- 11、暂予监外执行
 - 严重疾病需要保外就医
 - 孕乳
 - 生活不能自理，不会危害社会
 - 有危险性、自伤自残的，不得保外就医
 - 法院决定后，监狱提出意见、报省级以上监狱管理机关批准，监禁处提出书面意见报主管公安机关批准
 - 由居住地的社区矫正执行，监狱、看守所的监外执行书面意见先抄送监督的检察院
 - 检察院不同意的，决定、批准机关要重新核查
 - 不符合条件、或病好了，刑期未满足要重新收监
 - 如果非法弄出去的全部时间、或合法出去后逃掉的时间，监外期间不计入执行刑期
 - 法院收监执行决定书已经作出，立即生效
- **第二十章 未成年刑事案件诉讼程序**
 - 1、教育为主、惩罚为辅（法庭教育阶段）
 - 2、未成年与成年共犯，首选分案（非绝对）
 - 可以不分案：未成年是头子、分案不好查、不好分配责任
 - 3、未成年人案【审判时】未满18岁，应当不公开审理
 - 17岁犯的事判5年以下的，犯罪记录要封存，与不公开审理冲突，可审判时不组织旁听（非要来要签保密）
 - 4、未成年人案要全面调查，可以做社会调查报告，报告应当听取双方意见
 - 5、犯罪时没满18、立案时不满20，【应当】由少年法庭审理
 - 立案时未满22，【可以】由少年法庭审
 - 6、未成年审判要分配法律援助律师，未成年前可拒绝1次，跨过成年了可以再次拒绝、自己辩
 - 7、必须通知法定代理人或其他有关人员到场，最后陈述后其法定代理人可以进行补充陈述。

• 第二十一章 当事人和解的公诉案件诉讼程序

- 1、和解不等于调解
- 2、可以和解的情形
 - 民间纠纷，人身、财产故意犯罪3年以下、过失犯罪7年以下的案件（渎职犯罪除外）
 - 涉黑、寻衅滋事、聚众斗殴、多次故意犯罪的不属于民间纠纷
- 3、和解条件：赔礼、赔钱、双方自愿、事实清楚、有特定被侵害人（不属于针对不特定对象犯罪）
 - 但：犯罪嫌疑人、被告人5年内曾故意犯罪的，不适用和解
 - 弄死了近亲属来和解，植物人代为和解
- 4、和解不等于无罪
 - 公安向检察院提出从宽处理建议
 - 检察院向法院提出从宽处理建议，情节轻微的也可以酌定不起诉
 - 法院可以依法对被告人从宽处理
- 5、和解协议当事人自己签名，没有强制执行力，不能分期履行

• 第二十二章 缺席审判程序

- 1、情形
 - 逃境外（发现不是下列罪行的，终止审理）
 - 贪污贿赂
 - 严重的危害国家安全、恐怖活动犯罪+最高检核准
 - 得疾病
 - 严重到中止审理超6月，依旧无法出庭，经法代近亲属申请或同意
 - 已死亡
 - 有罪直接终止审理，如果无罪、再审翻案也要缺席改过来
- 2、审判级别比较高，逃境外的要到中院，其他两个正常来
- 3、要组成合议庭审理，要确保当事人知情权、辩护权
- 4、近亲属有独立上诉权
- 5、审理中贪污犯回国了，重审
- 6、生效后到案的，依据判决执行，如果有异议要重审

• 第二十三章 犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序

- 1、贪、恐、重大案，人没了、钱还在
 - 逃了（不单指境外）：通缉1年不能到案，收赃或其他涉案财产
 - 死了：收赃或其他涉案财产
- 2、对象：财物+孳息，以及被告人非法持有的违禁品、犯罪所用的个人财物
- 3、搞钱过程中被告人到案了，没收转公诉，终止审查、退回公安走侦查程序，检察院向法院起诉

- 4、公诉过程中人逃了、中止审理；人死了，终止审理。搞钱就走公诉转没收，搞人就走缺席判。法院不主动，都要检察院申请
- 5、法院不能主动启动没收程序，要检察院申请
- 6、危恐无死没缺席，中院管
- 7、法院采用公告送达的，公告期内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（这套程序没有辩护人）参加诉讼
- 8、开庭与否：来人了就要开
- 9、没收程序有错怎么办
 - 人到了，走公诉
 - 人没到（包括死了），走审判监督
- **第二十四章 依法不负刑事责任的精神病人的强制医疗程序**
 - 1、条件：对人暴力、全疯无责、有危险
 - 2、侦查阶段发现的，公安应当出具强制医疗建议书，移送检察院
 - 检察院30日内作出是否提出申请的决定，认为不符合条件的不同意，并向公安机关书面说明理由
 - 3、检察院的审查起诉阶段中发现的，经鉴定属实，作出不起诉决定
 - 符合强制医疗条件的，向法院提出申请
 - 4、法院审理过程中发现的，对符合强制医疗条件的可以主动作出决定
 - 5、级别管辖：一般是基院，经同意可以不开庭
 - 6、审理要求
 - 法官要亲自会会精神病
 - 必须通知被害人和法代到场
 - 必须通知精神病或其法代到场
 - 必须有诉代
 - 7、法院1个月内要作出决定，被申请不服就复议，检察员不服提出纠正意见
 - 8、检察院申请的强疗
 - 满足条件法院作出强疗决定
 - 不满足条件作出驳回申请决定
 - 还要追刑责的，驳回申请决定退回检察院
 - 9、检察院提起的公诉
 - 无责且符合强疗条件的，法院判决不负刑事责任，同时作出强制医疗的决定
 - 10、强疗决定后5日内，公安执行送交强制医疗
 - 诊断评估正常了提出解除意见，报法院批准，驳回后6个月内不能再申请
- **第二十五章 涉外刑事诉讼程序与司法协助制度**
 - 1、涉外程序不是涉外案件的程序

- 涉外程序可能包括中国人打中国人但有外国证人的情况
- 涉外案件就是人涉外（外国人、国籍不明、无国籍）
- 2、法律适用中国刑法
 - 外交豁免特权除外
- 3、应当找翻译，双语以中文为准
- 4、被告人限制出境，证人暂缓出境
- 5、跨国委托书要经所在国公证机关证明，中央外交主管机关或其授权机关认证，及我国驻该国使领馆认证
- 6、司法协助：
 - 凭国际条约、双边协议、互惠原则提供
 - 内容包括递交文书、移交送达相关资料，询问鉴定人和证人
 - 广义还包括引渡
 - 对外请求都要呈报最高法同意，并经对外联络机关向国外提出请求
 - 外来请求如果属于最高法职权范围的，要经其同意