

司法考试历年试题解析：刑事诉讼(一) PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/264/2021\\_2022\\_\\_E5\\_8F\\_B8\\_E6\\_B3\\_95\\_E8\\_80\\_83\\_E8\\_c67\\_264965.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/264/2021_2022__E5_8F_B8_E6_B3_95_E8_80_83_E8_c67_264965.htm) 一、单项选择题：

(2002年) 13.王华，因涉嫌挪用资金罪被公安机关立案侦查，侦查终结后移送人民检察院审查起诉。人民检察院经审查后，认为犯罪嫌疑人王华没有犯罪行为，经检察委员会讨论，作出不起诉的决定。下列哪一表述是正确的？ A.本案应由人民检察院立案侦查 B.人民检察院应作出撤销案件的决定 C.人民检察院作出不起诉的决定是正确的，但不应由检察委员会讨论决定 D.人民检察院应当写出书面理由，将案卷退回公安机关处理 答案及解析：D 《中华人民共和国刑事诉讼法》

(以下简称《刑诉法》)第18条规定：“刑事案件的侦查由公安机关进行，法律另有规定的除外。”“贪污贿赂犯罪，国家工作人员的渎职犯罪，国家机关工作人员利用职权实施的非法拘禁、刑讯逼供、报复陷害、非法搜查的侵犯公民人身权利的犯罪以及侵犯公民民主权利的犯罪，由人民检察院立案侦查。对于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。”根据这一规定，人民检察院直接立案侦查的案件一共有五类：一是贪污贿赂犯罪，二是国家工作人员的渎职犯罪，三是国家机关工作人员利用职权实施的侵犯公民人身权利的犯罪，四是国家机关工作人员利用职权实施的侵犯公民民主权利的犯罪，五是需由人民检察院直接受理并经省级以上人民检察院决定的国家机关工作人员利用职权实施的其他重大犯罪案件。

本案王华涉嫌实施的挪用资金罪并不属于以上五类案件，因此，A不正确。最高人民法院发布的《人民检察院刑事诉讼规则》（以下简称《高检规则》）第262条规定：“对公安机关移送审查起诉的案件，发现犯罪嫌疑人没有违法犯罪行为的，应当书面说明理由将案卷退回公安机关处理；发现犯罪事实并非犯罪嫌疑人所为的，应当书面说明理由将案卷退回公安机关并建议公安机关重新侦查。如果犯罪嫌疑人已经被逮捕，应当撤销逮捕决定，通知公安机关立即释放。”据此，可排除B；同时，D符合该规定，为正确答案。C不正确。

《人民检察院刑事诉讼规则》第4条规定：“民检察院办理刑事案件，由检察人员承办，办案部门负责人审核，检察长或者检察委员会决定。”

14.被告人郑某因贪污罪被某市中级人民法院一审判处死刑，缓期二年执行。判决后被告人没有上诉，检察机关也没有抗诉，该中级人民法院遂在抗诉、上诉期满后第二天报请省高级人民法院核准。此时，省高级人民法院不得作出哪种处理？

A.同意判处死缓、作出予以核准的裁定  
B.认为原判适用法律错误，处刑太轻，应判处死刑，立即执行，直接改判并报最高人民法院核准  
C.认为原判刑罚太重，不同意判处死缓，直接改判有期徒刑15年  
D.认为原判事实不清，证据不足，发回重审

答案及解析：B

《六部委规定》第47条规定：“高级人民法院核准死刑缓期二年执行的案件，应当作出核准或者不核准的决定，不能加重被告人的刑罚。”

《刑事诉讼法解释》第278条第3款规定：“高级人民法院核准死刑缓期二年执行的案件，不得以提高审级等方式加重被告人的刑罚。”因此B项改判死刑显属不当。

《刑事诉讼法解释》第285条规定：“对判处死刑的案件，复核后应

当根据案件情形分别作出裁判：（一）原审判决认定事实和适用法律正确、量刑适当的，裁定予以核准；（二）原审判决认定事实错误或者证据不足的，裁定撤销原判，发回重新审判；（三）原审判决认定的事实正确，但适用法律有错误，或者量刑不当，不同意判处死刑的，应当改判；（四）发现第一审人民法院或者第二审人民法院违反法律规定的诉讼程序，可能影响正确判决的，应当裁定撤销原判，发回第一审人民法院或者第二审人民法院重新审判。所以ACD不应选。

15.某市政府机关职员张某，因涉嫌犯间谍罪被有关部门立案侦查，后被依法采取强制措施。下列哪一说法是正确的？

A.本案应由公安机关立案侦查 B.本案应由人民检察院立案侦查 C.对王某的取保候审应由国家安全机关执行 D.对王某的取保候审应由公安机关执行

答案及解析：C 《刑事诉讼法》第4条规定：“国家安全机关依照法律规定，办理危害国家安全的刑事案件，行使与公安机关相同的职权。”因此，间谍罪应由国家安全机关侦查。AB项排除。《最高人民法院 最高人民检察院 公安部 国家安全部关于取保候审若干问题的规定》第2条规定：“对犯罪嫌疑人、被告人取保候审的，由公安机关、国家安全机关、人民检察院、人民法院根据案件的具体情况依法作出决定。公安机关、人民检察院、人民法院决定取保候审的，由公安机关执行。国家安全机关决定取保候审的，以及人民检察院、人民法院在办理国家安全机关移送的犯罪案件时决定取保候审的，由国家安全机关执行。”

16.乙市M区人民法院对孙某盗窃罪和抢劫罪作出判决后，人民检察院不抗诉，但孙某不服提出上诉。市中级人民法院审理后认为，一审判决事实清楚，证据确实、充分，但量刑不当。

一审对孙某盗窃罪和抢劫罪分别判处2年和9年有期徒刑，决定执行的刑期为10年，而两罪准确量刑应分别为5年和7年。二审法院应如何处理？A.直接改判两罪刑罚分别为5年和7年有期徒刑，并在7年以上12年以下决定应当执行的刑期 B.直接改判两罪刑罚分别为5年和7年有期徒刑，并决定应当执行的刑期为10年 C.维持一审判决 D.维持一审判处的2年有期徒刑，将一审判处的9年有期徒刑改为7年，并在7年以上9年以下决定应当执行的刑期 答案及解析：D 《刑诉法》第190条规定：“第二审人民法院审判被告人或者他的法定代理人、辩护人、近亲属上诉的案件，不得加重被告人的刑罚。”“人民检察院提出抗诉或者自诉人提出上诉的，不受前款规定的限制。”《高法解释》第257条第1款第3项规定：“对被告人实行数罪并罪的，不得加重决定执行的刑罚，也不能在维持原判决决定执行的刑罚不变的情况下，加重数罪中某罪的刑罚。”因此，A、B均不正确。《刑诉法》第189条第2项规定：“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，应当改判。”因此，C亦不正确。只有D符合《刑诉法》及《高法解释》的规定。

17.根据我国刑事诉讼法的规定和有关的司法解释，下列哪个说法是正确的？A.上级人民法院不能审判下级人民法院管辖的第一审刑事案件 B.上级人民法院不能指定下级人民法院审判应由上级人民法院管辖的第一审刑事案件 C.上级人民法院不能指定下级人民法院审判管辖不明的案件 D.上级人民法院不能指定下级人民法院审判管辖明确的案件 答案及解析：B 《刑诉法》第23条规定：“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件重大、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管辖。”排除A.《刑诉法》第26条规定：“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管辖。”排除C.《高法解释》第18条规定：“有管辖权的人民法院因案件涉及本院院长需要回避等原因，不宜行使管辖权的，可以请求上一级人民法院管辖；上一级人民法院也可以指定与提出请求人民法院同级的其他人民法院管辖。”排除D。

18.王某是某公安机关的法医，在一起刑事案件的法庭审理过程中，人民法院聘请王某组任该案鉴定人。本案的被告人提出王某与本案有利害关系，申请回避。依照刑事诉讼法的有关规定，谁有权对王某是否回避作出决定？ A.王某所在公安机关的负责人 B.该人民法院院长 C.本案的合议庭 D.本案合议庭的审判长

答案及解析：B 《刑诉法》第30条规定：“审判人员、检察人员、侦查人员的回避，应当由院长、检察长、公安机关负责人决定；院长的回避，由本院审判委员会决定；检察长和公安机关负责人的回避，由同级人民检察院检察委员会决定。”《高法解释》第32条规定：上述有关回避的规定，适用于法庭书记员、翻译人员和鉴定人；其回避由人民法院院长决定。因此选B。

19.侦查人员在杀人案件现场收集到一封信和一张字条，信的内容与案件无关，但根据通信对方的姓名和地址查出了犯罪分子。字条的内容也与案件无关，但根据笔迹鉴定找到了字条的书写人，从而发现了犯罪分子。对于本案中的信件和字条属于何种证据种类，下列表述中哪一项是正确的？ A.信件是物证，字条是物证 B.信件是物证，字条是书证 C.信件是书证，字条是物证 D.信件是书证，字条是书

证 答案及解析：C 根据有关的法学理论，物证是指以其外部特征、存在场所和物质属性证明案件事实的实物和痕迹；书证是指以文字、符号、图画等记载的内容和表达的思想来证明案件事实的书面文件和其他物品。从本质上看，书证以其所记载的内容和表达的思想起证明作用，而物证则以其外部特征、存在场所和物质属性起证明作用。本题题干中的信件是以其所记载的思想内容起证明作用的，因而是书证；字条则是通过其外部特征起作用的，因而是物证。所以选C。

20. 张某被判处无期徒刑，王某被判处拘役，李某被判处有期徒刑10年，赵某被判处死刑缓期2年执行。在符合法律规定的其他条件下，对谁可以依法暂予监外执行？ A. 张某和王某 B. 王某和李某 C. 李某和赵某 D. 张某和李某 答案及解析：B 《刑事诉讼法》第214条之规定，暂予监外执行仅适用于被判处有期徒刑或者拘役的罪犯。题中被判处有期徒刑或拘役刑罚的只有王某和李某，因此B为正确答案。

21. 被告人郑某在法庭审判期间死亡，同时根据已查明的案件事实和认定的证据材料，已能够确认郑某无罪。对此案人民法院应当作出何种处理决定？ A. 以判决宣告无罪 B. 以裁定终止审理 C. 以决定终止审理 D. 撤销案件 答案及解析：A 《高法解释》第176条第9款规定：“审判期间，被告人死亡的，应当裁定终止审理；对于根据已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，应当判决宣告被告人无罪。”据此A当选。

22. 几个同级人民法院都有管辖权的案件，应由最初受理的人民法院审判。在必要的时候可以移送下列哪一法院审判？ A. 犯罪地人民法院 B. 被告人居住地人民法院 C. 主要犯罪地人民法院 D. 被告人经常居住地人民法院 答案及解析：C 《刑事诉讼法》第25条

规定：“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管辖。” 23.根据我国刑事诉讼法的规定，第一审人民法院作出的无罪判决应在何种情况下执行？ A.判决生效后执行 B.判决宣告后立即释放在押的被告人 C.上诉、抗诉期限届满以后 D.二审审理结束，判决作出以后 答案及解析：B 《刑事诉讼法》第209条规定：“第一审人民法院判决被告人无罪、免除刑事处罚的，如果被告人在押，在宣判后应当立即释放。” 100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)