

司法考试刑事诉讼法历年试题及解析（上）PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/47/2021_2022__E5_8F_B8_E6_B3_95_E8_80_83_E8_c36_47116.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，五是需要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。法律教育网 <http://www.chinalawedu.com>

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 《刑诉法》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。法律教育网 <http://www.chinalawedu.com>

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 《刑诉法》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。”（2003年） 13.甲和乙是盗窃案的共犯，被人民法院判处有期徒刑后在同一监狱服刑。二人在服刑期间脱逃至A市。甲在A市某宾馆吃饭时被抓获，押解回监狱后发现甲在A市还犯有盗窃罪；乙在A市抢劫时被当场抓获。对甲和乙所犯的新罪应当如何进行侦查？ A.二人均由监狱一并进行侦查 B.二人均由A市公安局一并进行侦查 C.甲由监狱进行侦查，乙由A市公安局进行侦查 D.乙由监狱进行侦查，甲由A市公安局进行侦查 答案及解析：C 《刑诉解释》第14条规定，正在服刑的罪犯在脱逃期间的犯罪，如果是在犯罪地捕获并发现的，由犯罪地的人民法院管辖；如果是被缉捕押解回监狱后发现的，由罪犯服刑地的人民法院管辖。由此可确定相应的侦查机关，故选C. 14.在审理自诉案件中，自诉人甲经两次依法传唤，无正当理由拒不到庭，法院应如何处理？ A.依法拘传自诉人 B.开庭审理，缺席判决 C.延期审理 D.按自诉人撤回起诉处理 答案及解析：D 依刑事诉讼法第171条规定，自诉人经过两次依法传唤，无正当理由拒不到庭的，或者未经法庭许可中途退庭的，按撤诉处理。故选D. 15.控辩双方对第一

审刑事判决未提出抗诉或者上诉，但被告人对第一审刑事附带民事诉讼判决中的附带民事部分不服，提起上诉，第二审法院审查后，认为第一审民事部分判决正确，但刑事部分判决有错误。第二审法院应当如何处理？ A.指令下级法院按审判监督程序再审刑事部分 B.裁定将全案发回重审刑事部分 C.按审判监督程序再审刑事部分，同附带民事部分一并审理，依法判决 D.裁定将刑事部分发回重审 答案及解析：C 依《刑诉解释》第262条规定，第二审人民法院审理附带民事上诉案件，刑事部分已经发生法律效力，如果发现第一审判决或裁定中的刑事部分确有错误，应当对刑事部分按照审判监督程序指令再审，并将附带民事诉讼部分发回与刑事案件一并审理。故选C.

16.人民检察院审查起诉部门对于本院侦查部门移送审查起诉的案件，发现犯罪事实不是犯罪嫌疑人所为，应当如何处理？ A.应当书面说明理由将案卷退回侦查部门，并建议侦查部门重新侦查 B.应当退回侦查部门，建议撤销案件 C.应当书面说明理由，将案件退回侦查部门处 D.应当退回侦查部门，建议补充侦查 答案及解析：B 依《检院规则》第237条规定，侦查过程中，发现具有下列情形之一的，应当由检察人员写出撤销案件意见书，经侦查部门负责人审核后，报请检察长或者检察委员会决定撤销案件： 具有刑事诉讼法第十五条规定情形之一的； 没有犯罪事实的，或者依照刑法规定不负刑事责任和不是犯罪的； 虽有犯罪事实，但不是犯罪嫌疑人所为的。故选B.

17.在审理过程中，被告人趁上厕所之机逃跑，较长时间一直未被抓获，应当作出何种处理？ A.延期审理的决定 B.延期审理的裁定 C.中止审理的决定 D.中止审理的裁定 答案及解析：D 依《刑诉解释》第181

条规定，在审判过程中，自诉人或者被告人患精神病或者其他严重疾病以及案件起诉到人民法院后被告人脱逃，致使案件在较长时间内无法继续审理的，人民法院应当裁定中止审理。由于其他不能抗拒的原因，使案件无法继续审理的，可以裁定中止审理。

18.某人民检察院渎职犯罪侦查部门接到群众的举报，对某单位领导在一起责任事故中的失职行为立案侦查，经侦查认为该领导虽然有过失，但其行为尚不构成犯罪，该检察院应当作出何种处理决定？ A.免予起诉 B.撤销案件 C.不起诉 D.终止侦查

答案及解析：B 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： 情节显著轻微、危害不大，不认为是犯罪的； 犯罪已过追诉时效期限的； 经特赦令免除刑罚的； 依照刑法告诉才处理的犯罪，没有告诉或者撤回告诉的； 犯罪嫌疑人、被告人死亡的； 其他法律规定免予追究刑事责任的。刑诉法第15条确立了具有法定情形不予追究刑事责任原则。具体说来，若处于侦查阶段，应当撤销案件。故选B.

19.被告人张某系退伍军人，被告人赵某系现役军人。张某曾在服役期间伙同赵某犯有抢劫罪。关于该案的审判管辖，下列说法哪一个是正确的？ A.应当由军事法院一并管辖 B.应当由地方人民法院一并管辖 C.被告人张某由地方人民法院管辖，被告人赵某由军事法院管辖 D.应当先由军事法院一并管辖，然后再把被告人张某移交地方人民法院管辖

答案及解析：C 《高法解释》第20条规定：“现役军人（含军内在编职工，下同）和非军人共同犯罪的，分别由军事法院和地方人民法院或者其他专门法院管辖；涉及国家军事秘密的，全案由军事法院管辖。” 故选C.

20.某直辖市

人民检察院分院发现本市中级人民法院以挪用公款罪判处被告人李某有期徒刑15年的第二审生效判决在适用法律上确有错误，该检察分院按下列哪一个程序处理是正确的？ A.向本市中级人民法院提起抗诉 B.向本市高级人民法院提起抗诉 C.报请市人民检察院，由市人民检察院向市高级人民法院提起抗诉 D.向本市中级人民法院提出纠正意见

答案及解析：C 依《刑诉解释》第306条规定，人民检察院系统启动审判监督程序主要包括两方面：来自最高人民法院 来自作出生效判决和裁定的人民法院上级人民检察院。地方各级人民检察院发现同级人民法院已经发生法律效力的判决和裁定确有错误时，无权按照审判监督程序提出抗诉，应当报请上级人民检察院按照审判监督程序，向它的同级人民法院提出抗诉。

21.孙某因犯故意杀人罪被某中级人民法院第一审判处列刑缓期二年执行，检察院提起抗诉。第二审法院审理后改判孙某死刑立即执行。对此案的处理，下列说法哪一个是正确的？

A.第二审法院应另行组成合议庭进行死刑复核 B.应当报请最高人民法院核准 C.因杀人罪判处死刑的核准权已经授权高级人民法院行使，不必报请最高人民法院核准 D.该死刑判决是高级人民法院作出的终审判决，应当生效，执行刑

答案及解析：B 《六机关规定》第46条规定：“对于人民检察院抗诉的案件，经第二审人民法院审查后，认为应当判处被告人死刑的，按照刑事诉讼法第一百八十九条的规定处理，即第二审人民法院认为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；认为原判决事实不清或者证据不足的，可以在查清事实后改判或者发回重审。其中，对于第二审人民法院直接改判死刑的案件，无论该案件的死

刑核准权是否下放，都应当报请最高人民法院核准。”《高法解释》第274条规定：“死刑由最高人民法院核准，但依法授权高级人民法院核准的除外。因人民检察院提出抗诉而由人民法院按照第二审程序改判死刑的案件，应当报请最高人民法院核准。”因此，B项正确。

22.在第二审案件的裁判中，下列哪一个表述不违反上诉不加刑原则？

A.第一审刑事附带民事诉讼判决后，被告人的父亲经被告人同意提出上诉，被害人对附带民事部分也提出上诉，法院第二审判决对被告人加刑

B.被告人上诉的案件，第二审判决在不改变刑期的情况下，将抢夺罪改为抢劫罪

C.被告人上诉的案件，第二审法院审理后，认为第一审判决认定犯罪事实和适用法律没有错误，但量刑偏轻，遂撤销原判，发回原审法院重审，原审法院重审后对被告人加刑

D.第一审判处被告人盗窃罪和故意伤害罪，被告人提出上诉，第二审法院认为第一审判决对盗窃罪量刑偏轻，而对故意伤害罪量刑偏重，故在数罪并罚执行刑期不变的情况下，增加盗窃罪的刑期，减少故意伤害罪的刑期。

答案及解析：B 《高法解释》第257条规定：“第二审人民法院审理被告人或者其法定代理人、辩护人、近亲属提出上诉的案件，不得加重被告人的刑罚，并应当进行下列具体规定：（一）共同犯罪案件，只有部分被告人上诉的，既不能加重提出上诉的被告人的刑罚，也不能加重其他同案被告人的刑罚；（二）对原判认定事实清楚、证据充分，只是认定的罪名不当的，在不加重原判刑罚的情况下，可以改变罪名；（三）对被告人实行数罪并罚的，不得加重决定执行的刑罚，也不能在维持原判决定执行的刑罚不变的情况下，加重数罪中某罪的刑罚；（四）对被告人判处拘役或者有

期徒刑宣告缓刑的，不得撤销原判决宣告的缓刑或者延长缓刑考验期；（五）对事实清楚、证据充分，但判处的刑罚畸轻，或者应当适用附加刑而没有适用的案件，不得撤销第一审判决，直接加重被告人的刑罚或者适用附加刑，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。必须依法改判的，应当在第二审判决、裁定生效后，按照审判监督程序重新审理。人民检察院提出抗诉或者自诉人提出上诉的案件，不受前款规定的限制。但是人民检察院抗诉，经第二审人民法院审查后，改判被告人死刑立即执行的，应当报请最高人民法院核准。” 故选B.（2004年）21.刘某因贪污罪被某市中级人民法院一审判处死刑，缓期2年执行。判决后刘某未上诉，人民检察院也未抗诉，市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。省高级人民法院不得作出下列哪项处理？ A.认为原判事实不清，证据不足，发回重审 B.认为原判刑罚太重，不同意判处死缓，直接改判为有期徒刑15年 C.认为原判刑罚太轻，应判处死刑立即执行，直接改判并报最高人民法院核准 D.同意判处死缓，作出予以核准的裁定 答案及解析：C 对于依授权可以由高级人民法院核准的死刑案件，中级人民法院判处死刑后，被告人不上诉、人民检察院不抗诉的，在上诉、抗诉期满后三日内报请高级人民法院核准。高级人民法院同意判处死刑的，应当裁定核准死刑；不同意判处死刑的，应当依法改判；认为原判事实不清，证据不足的，应当发回中级人民法院重新审判。因此，本题中ABD符合上面列举的三种结果，而对于C高级法院是不可以直接改判死刑立即执行的。 22.张某故意伤害案由公安机关侦查终结后移送人民检察院审查起诉。人民检

察院审查后认为张某犯罪情节轻微，可以免除刑罚，决定不起诉。公安机关如果认为人民检察院的决定有错误，依法可以作出什么处理？ A.请求人民法院审查人民检察院的决定 B.请求上一级公安机关移送人民检察院审查起诉 C.提请上一级人民检察院复议 D.要求作出决定的人民检察院复议，意见不被接受时向上一级人民检察院提请复核 答案及解析：D 本题考察的是公安机关对于人民检察院不起诉决定不服的救济途径。按照《刑事诉讼法》第一百四十四条的规定，对于公安机关移送起诉的案件，人民检察院决定不起诉的，应当将不起诉决定书送达公安机关。公安机关认为不起诉的决定有错误的时候，可以要求复议，如果意见不被接受，可以向上一级人民检察院提请复核。本案中，张某故意伤害案由公安机关侦查终结后移送人民检察院审查起诉，人民检察院审查后认为张某犯罪情节轻微，可以免除刑罚，决定不起诉，公安机关如果认为人民检察院的决定有错误，可以要求作出决定的人民检察院复议，意见不被接受时向上一级人民检察院提请复核，而不能直接向上一级检察院复议，必须按照法定程序进行。 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