

2003年司考试题及解析(试卷二) B PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/480/2021_2022_2003_E5_B9_B4_E5_8F_B8_c36_480063.htm 51.根据我国刑事诉讼法的规定

，下列哪些情况需要省级人民政府指定的医院进行鉴定或者出具证明文件？ A.某被害人对公安机关的轻伤鉴定不服，要求重新鉴定 B.犯罪嫌疑人的父亲提出犯罪嫌疑人患有精神病要求进行鉴定 C.已被逮捕的犯罪嫌疑人提出自己患有严重疾病要求取保候审 D.正在服刑的罪犯提出自己患有严重疾病，要求监外执行 答案及解析：ABD 依刑法第120条规定，对

人身伤害的医学鉴定有争议需要重新鉴定或者对精神病的医学鉴定，由省级人民政府指定的医院进行。鉴定人进行鉴定后，应当写出鉴定结论，并且由鉴定人签名，医院加盖公章。故选A、B项。依刑法第214条规定 对于被判处有期徒刑或者拘役的罪犯，有下列情形之一的，可以暂予监外执行：

有严重疾病需要保外就医的； 怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女。对于适用保外就医可能有社会危险性的罪犯，或者自伤自残的罪犯，不得保外就医。对于罪犯确有严重疾病，必须保外就医的，由省级人民政府指定的医院开具证明文件，依照法律规定的程序审批。发现被保外就医的罪犯不符合保外就医条件的，或者严重违反有关保外就医的规定的，应当及时收监。故选D。 52.某市人民检察院接到举报后，对张某的受贿行为进行立案侦查，经过侦查和审查起诉后，发现指控其受贿罪的证据不足。但是该检察院发现张某拥有小别墅一栋、私家宝马车一部、另有近百万元银行存款，犯罪嫌疑很大。如果检察机关要追究张某的刑事责任，对张某提

起公诉，需要证明下列哪些事项？ A. 张某是国家机关工作人员 B. 张某是国家工作人员 C. 张某的合法收入数、实际财产数以及二者之间的差距为30万元以上 D. 上述C项中所指差距部分的来源情况 答案及解析：BC 巨额财产来源不明罪，是指国家工作人员的财产或者支出明显超过合法收入，差额巨大，而本人又不能说明其来源合法的行为。又依最高检《关于人民检察院直接受理立案侦查案件立案标准的规定》第（九）条规定，涉嫌巨额财产来源不明，数额在30万元以上的，应予立案。故选B、C项。

53. 甲故意杀人案件中，公安机关在侦查过程中除了其他证据外，还收集到了下列材料，如果要认定甲犯有故意杀人罪，这些材料中哪些不具备证据的相关性特征？ A. 甲写给被害人的恐吓信 B. 甲在10年以前曾采用过与本案相同的手段实施过杀人行为（未遂，被判过刑） C. 甲吃、喝、嫖、赌，道德品质败坏 D. 甲的情妇证明，在本案的作案时间中，甲曾与她一起在某电影院看电影，电影的名字是《泰坦尼克号》 答案及解析：BC 诉讼证据的关联性（相关性）是指诉讼证据与案件的待证事实之间存在客观的联系。故选B、C项。

54. 被告人刘某，17岁，被判处有期徒刑3年，判决生效后刘某被送往当地监狱服刑，下列哪些人员有权对本案提出申诉？ A. 被害人温某 B. 刘某的父亲 C. 刘某的哥哥 D. 刘某的辩护人史某 答案及解析：ABC 依刑事诉讼法第203条规定：当事人及其法定代理人、近亲属，对已经发生法律效力的判决、裁定，可以向人民法院或者人民检察院提出申诉，但是不能停止判决、裁定的执行。故选A、B、C项。

55. 甲（20岁）和乙（17岁）是盗窃案的同案被告人，现在押。甲聘请某律师为辩护人，乙的父亲（在国家机关任现职）担

任乙的辩护人。乙的父亲有权行使下列哪些诉讼权利？ A.有权独立进行辩护 B.有权依法定程序向证人或者其他单位和个人调查取证 C.有权在第一审判决宣告后，不经乙同意，提出上诉 D.同甲的辩护人一样，享有独立的同被告人会见和通信权

答案及解析：AC 辩护人有权根据事实和法律，独立进行辩护。故选A。根据刑事诉讼法第37条的规定，辩护律师经证人或者其他有关单位和个人同意，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。辩护律师经人民检察院或者人民法院许可，并且经被害人或者其近亲属、被害人提供的证人同意，可以向他们收集与本案有关的材料。其他辩护人则没有这项权利。故不选B。根据刑事诉讼法第180条的规定，有权提起上诉的主体有：被告人、自诉人和他们的法定代理人；经被告人同意的辩护人、近亲属；以及附带民事诉讼的当事人及其法定代理人。被告人、自诉人及其法定代理人是享有独立上诉权的主体。故选C。在审判阶段，辩护律师可以查阅、摘抄、复制本案所指控的犯罪事实的材料，可以同在押的被告人会见、通信。其他辩护人经人民法院许可，也可以查阅、摘抄、复制上述材料，同在押的被告人会见、通信。故不选D。

56.甲、乙、丙三人共同伤害被害人，检察机关对甲和乙提起公诉，对丙作了不起诉处理。被害人欲提起附带民事诉讼，下列说法哪些是正确的？ A.应将甲和乙作为共同被告 B.应将甲、乙、丙作为共同被告 C.既可以将甲和乙作为被告，也可以将甲、乙、丙作为被告 D.由于只有丙有赔偿能力，可以只以丙为被告

答案及解析：CD 附带民事诉讼的被告人，一般是刑事诉讼的被告人（包括公民、法人和其他组织），但在有些特殊情况

下，应当赔偿物质损失的附带民事诉讼被告人，可能不是承担刑事责任的被告人。主要是指以下几种情形： 未成年刑事被告人的监护人。 未被追究刑事责任的其他共同致害人。 已被执行死刑的罪犯的遗产继承人和共同犯罪案件中案件审结前已死亡的被告人的遗产继承人。 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。 故选C、D项。

57.下列第一审刑事案件，哪些应当由中级人民法院管辖？ A.张某玩忽职守案 B.陈某组织武装叛乱案 C.钱某故意杀人案 D.岳某抢夺某外国公民财物案 答案及解析：BC 依刑事诉讼法第20条规定，中级人民法院管辖下列第一审刑事案件： 危害国家安全案件； 可能判处无期徒刑、死刑的普通刑事案件； 外国人犯罪的刑事案件。 故选B、C项。 注意，D情形中外国公民是被害人，不属于外国人犯罪的刑事案件。

58.高某因涉嫌偷税被公安机关刑事拘留，拘留期间，下列哪些人有权为高某申请取保候审？ A.高某本人 B.高某的妻子 C.高某的叔叔 D.高某聘请的律师 答案及解析：ABD 依刑事诉讼法第52条规定，被羁押的犯罪嫌疑人、被告人及其法定代理人、近亲属有权申请取保候审。 故选A、B项。 依刑事诉讼法第96条规定，犯罪嫌疑人在被侦查机关第一次讯问后或者采取强制措施之日起，可以聘请律师为其提供法律咨询、代理申诉、控告。 犯罪嫌疑人被逮捕的，聘请的律师可以为其申请取保候审。 涉及国家秘密的案件，犯罪嫌疑人聘请律师，应当经侦查机关批准。 故选D项。

59.下列证据中，既属于直接证据又属于原始证据的有哪些？ A.犯罪嫌疑人在侦查阶段向侦查人员所作的有关犯罪过程的供述 B.侦查人员在现场提取的犯罪嫌疑人的指纹 C.被害人关于刘某抢劫其钱财的陈述

D.沾有血迹的杀人凶器 答案及解析：AC 根据证据材料的来源的不同，可以分为原始证据和传来证据。凡是来自原始出处，即直接来源于案件事实的证据材料，叫做原始证据。根据证据与案件主要事实的证明关系的不同，可以将证据划分为直接证据与间接证据。凡是单独直接证明案件主要事实的证据，属于直接证据。故选A、C项。B、D项属于原始证据却不属于直接证据。60.某公安机关法医鉴定室的法医王某一天下班途中，亲眼目睹了李某故意伤害案的经过。下列说法哪些是正确的？ A.王某既不能作鉴定人，又不能作证人 B.王某既可以作鉴定人，又可以作证人 C.王某应当作证人，但不能作鉴定人 D.王某是本案的诉讼参与人 答案及解析

：CD 根据刑事诉讼法第82条的规定，诉讼参与人共有七种：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。证人必须是在诉讼之外了解案件情况的人。参与案件办理的侦查、审查起诉、审判人员以及辩护人、诉讼代理人、鉴定人等在诉讼过程中也了解了案件情况，但其对案件情况的了解是在诉讼开始后，即在诉讼过程中形成的，因而不属于证人。这些人员如果在诉讼开始之前就了解了案件情况，就应当优先作证人，一般不得参与案件的办理。故选C、D项。61.某诈骗案，被告人甲17岁。在开庭审理过程中，甲的父亲乙提出申请，要求担任本案庭审记录工作的书记员丙回避，理由是听人说被害人的父亲丁在开庭前曾请丙出去吃过饭。关于本案中的回避，下列说法哪些是正确的？ A.乙提出回避申请，应当经过甲同意 B.乙提出回避申请时，应当提供相应的证明材料 C.是否批准本案中的回避申请，由审判长决定 D.是否批准本案中的回避申请，由法院院长决定 答

案及解析：BD 依刑法第28条规定，当事人及其法定代理人有权提出回避。故A错误。依刑法第29条规定，审判人员、检察人员、侦查人员不得接受当事人及其委托的人的请客送礼，不得违反规定会见当事人及其委托的人。审判人员、检察人员、侦查人员违反前述规定的，应当依法追究法律责任。当事人及其法定代理人有权要求他们回避。根据刑法第29条，提出回避申请的，应当提供有关证明材料。故B正确。刑诉法第30条规定：审判人员、检察人员、侦查人员的回避，应当分别由院长、检察长、公安机关负责人决定；以上规定也适用于书记员、翻译人员和鉴定人。故C错误，D正确。

62.被害人王某，1998年向县公安机关控告刘某故意伤害，公安机关立案侦查后，认为刘某的行为不构成犯罪，依法撤销了该案。后王某向人民法院起诉，人民法院受理了该案，人民法院适用简易程序审理了该案，该案中哪些做法符合刑事诉讼法规定的程序？ A.公安机关撤销该案 B.人民法院受理该案 C.王某向人民法院起诉 D.人民法院使用简易程序审理此案

答案及解析：ABC 被害人有证据证明对被害人侵犯自己人身、财产权利的行为应当依法追究刑事责任，而公安机关或者人民检察院不予追究被告人刑事责任的案件属于自诉案件（第三种）。公安机关或者人民检察院不予追究被告人刑事责任的案件，是指公安机关或人民检察院已作出不予追究的书面决定的案件。即公安机关、人民检察院已经作出不立案、撤销案件、不起诉等书面决定。在法律规定的自诉案件范围内，遭受犯罪行为直接侵害的被害人有权向人民法院提起自诉。依刑事诉讼法第174条规定，三种自诉案件中的第三种情形不适用简易程序。

63.童某涉嫌故意杀人案，有下列几种

证据，其中属于书证的有哪些？ A.精神病医院为其开具的精神病情况的诊断结论 B.案发现场找到的童某写的一封尚未邮寄出去的家信，通过对信上的笔迹鉴定，找到了犯罪嫌疑人童某 C.童某单位开具的关于童某一贯表现的证明 D.被害人临死之前在地上写下的一组数字，通过数字查到了童某的门房号码 答案及解析：CD 书证，是指以其记载的内容和反映的思想来证明案件真实情况的书面材料或其他物质材料。故选C、D项。A属鉴定结论。B属物证（因为这封信起到证据作用的是笔迹，而非内容）。

64.人民法院在受理某泄露国家机密案后，决定不公开审理。下列说法中正确的有哪些？ A.应当在开庭审判3日以前公告不公开审理的理由 B.应当在开庭审理时宣布不公开审理的理由 C.应当公开宣告判决 D.不应当公开宣告判决 答案及解析：BC 依刑事诉讼法第152条规定，对于不公开审理的案件，应当当庭宣布不公开审理的理由。

65.某公司被盗手提电脑一台，侦查人员怀疑是王某所为，王某一开始不承认，但后来经过刑讯承认了盗窃事实，并供述已将电脑卖给刘某，同时还说他之所以拿公司的电脑是因为公司拖欠了6个月的工资。侦查人员找到刘某后，刘某说电脑又倒卖给了秦某。秦某起初不承认，侦查人员威胁他：“如果不承认就按共同盗窃论罪！”秦某害怕，承认了购买电脑一事，并交出了电脑。此案中下列哪些证据不能作为定案的根据？ A.王某承认盗窃事实的供述 B.王某有关公司拖欠他工资的辩解 C.秦某的证言 D.手提电脑 答案及解析：AC 《刑诉解释》第61条明确规定：严禁以非法的方法收集证据。凡经查证确实属于采用刑讯逼供或者威胁、引诱、欺骗等非法方法取得的证人证言、被害人陈述、被告人供述，不能作为

定案的根据。故选A、C项。

66.某市人民法院受理了该市人民检察院提起公诉的被告人张某盗窃案，在庭前审查阶段，下列哪些事项不属于审查的内容？ A.本案是否属于本院管辖 B.本案的犯罪事实是否清楚，证据是否充分确实 C.被告人的行为是否构成犯罪 D.是否按照刑事诉讼法第150条的规定移送有关材料

答案及解析：BC 依《刑诉解释》第116条规定，人民法院对人民检察院提起的公诉案件，应当在收到起诉书后，指定审判员审查以下内容：案件是否属于本院管辖；是否附有起诉前收集的证据的目录；是否附有能够证明指控犯罪行为性质、情节等内容的主要证据复印件或者照片；是否附有起诉前提供了证言的证人名单。对公诉案件的审查，是一种程序性审查，并不是对案件进行审理，它不解决对被告人定罪量刑问题。故选B、C项

67.公安机关在侦查林某贩毒案时，对林某的住处进行了搜查，并对搜查过程中所获取的毒品及其他有关物品进行扣押。有关本案的扣押，下列说法哪些是正确的？ A.进行扣押时，应当出示扣押证 B.进行扣押时，不必出示扣押证 C.扣押物品时应当制作扣押物品清单 D.公安机关在侦查过程中，如果发现其中被扣押的某些物品与本案无关时，应当在5日以内返还物品持有人

答案及解析：BC 扣押的法定程序： 扣押物证、书证通常是在勘验、搜查时进行的。 对于扣押的物品和文件，应当会同在场见证人和被扣押物品持有人查点清楚，当场开列清单一式两份，由侦查人员、见证人和持有人签名或者盖章，一份交给持有人，另一份附卷备查。 对于扣押的物品、文件，要妥善保管或者封存，不得使用或者损毁。 对于扣押的物品、文件经查明确实与案件无关的，应当在3日以内解除扣押，退还原主。故

选B、C项。68.黄某和刘某是夫妻，其中刘某是哑巴，他们日常生活中用哑语进行交流。一天晚上，他们夫妻二人目睹了犯罪嫌疑人抢劫邻居的全过程。公安机关对他们进行询问，下列有关询问方式的说法中哪些是错误的？A.应当单独询问黄某 B.应当单独询问刘某，但可以请黄某在现场对其哑语进行翻译 C.应当单独询问刘某，但应当另请懂哑语的人在现场对其哑语进行翻译 D.可以将黄某和刘某传唤到指定的某宾馆进行询问 答案及解析：BD 依刑事诉讼法第97条、第94条规定，侦查人员询问证人，可以到证人的所在单位或者住处进行，但是必须出示公安机关或者人民检察院的证明文件。在必要的时候，也可以通知证人到公安机关或者人民检察院提供证言。侦查人员询问证人，不得另行指定其他地点。询问聋、哑证人，应当有通晓聋、哑手势的人作翻译，并将这种情况记入笔录。故选B、D项。

69.某区公安分局因追赃将甲厂的机器设备连同其产品、工具等物品一并扣押，经评估价值10万元。甲厂雇人看管扣押的设备等物品，共花费900元。后市公安局通过复议决定撤销区公安分局的扣押决定，区公安分局将全部扣押物品退还甲厂。甲厂将所退物品运回厂内安装，自付运输、装卸费800元。甲厂提出国家赔偿请求。依据国家赔偿法的规定，下列哪些损失应予赔偿？A.5000元的购买设备贷款利息 B.设备被扣押期间2万元的企业利润损失 C.800元的运输、装卸费 D.900元的看管费 答案及解析：CD 依国家赔偿法第28条规定，财产损失赔偿的计算标准如下：查封、扣押、冻结财产造成的赔偿。查封、扣押、冻结财产的，应当解除对财产的查封、扣押、冻结，应当返还财产损坏的，能够恢复原状的恢复原状，不能恢复原状的，国家承担赔

偿责任，按照损害程度给付相应的赔偿金。应当返还的财产灭失的，给付相应的赔偿金。 财产权其他损害赔偿。对财产权造成损害的，按照直接损失给予赔偿。 故选C、D项。

70. 我国《种子法》规定，违法经营、推广应当审定而未经审定通过的种子的，可处以1万元以上5万元以下罚款。某省人民政府在其制定的《某省种子法实施办法》中规定，违法经营、推广应当审定而未经审定通过的种子的，可处以3万元以上5万元以下罚款。下列说法哪些是正确的？ A.《实施办法》超越了《种子法》的规定，无效 B.《实施办法》没有超越《种子法》的规定，有效 C.国务院若认为《实施办法》超越了《种子法》的规定，有权予以撤销 D.受处罚人不服处罚申请行政复议的同时，可以对《实施办法》一并请求审查

答案及解析：AC 地方规章可以在法律、法规规定的给予行政处罚的行为、种类和幅度的范围内作出具体规定。依立法法第87条规定，法律、行政法规、地方性法规、自治条例和单行条例、规章有下列情形之一的，由有关机关依照本法第八十八条规定的权限予以改变或者撤销： 超越权限的； 下位法违反上位法规定的；……依立法法第88条规定，国务院有权改变或者撤销不适当的部门规章和地方政府规章。另依行政复议法第7条规定，公民、法人或者其他组织认为行政机关的具体行政行为所依据的下列规定不合法，在对具体行政行为申请行政复议时，可以一并向行政复议机关提出对该规定的审查申请： 国务院部门的规定； 县级以上地方各级人民政府及其工作部门的规定； 乡、镇人民政府的规定。前款所列规定不含国务院部、委员会规章和地方政府规章。规章的审查依照法律、行政法规办理。 故选A、C项。

71. 下列哪

些情形属于国家赔偿的范围？ A.警察王某之子玩弄王某手枪走火，致人伤残的 B.章某因盗窃被判刑后，为达到保外就医目的而自伤的 C.民事诉讼中，申请人提供担保后，法院未及时采取保全措施致使判决无法执行，给申请人造成损失的 D.警察接到报警后，拒不出警造成财物被抢劫的 答案及解析

：CD 依国家赔偿法第5条规定，行政机关工作人员与行使职权无关的个人行为国家不予赔偿，故不选A。依国家赔偿法第17条规定，因公民自伤、自残等故意行为致使损害发生的国家不予赔偿，故不选B。国家赔偿法第31条规定，人民法院在民事诉讼、行政诉讼过程中，违法采取对妨害诉讼的强制措施、保全措施或者对判决、裁定及其他生效法律文书执行错误，造成损害的，赔偿请求人要求赔偿的程序，适用本法刑事赔偿程序的规定。故选C。依国家赔偿法第4条规定，D

情形属于国家赔偿范围。72.公安局以徐某经营的录像厅涉嫌播放淫秽录像为由，将录像带、一台VCD机和一台彩色电视机扣押，对徐某作出罚款500元的决定。徐某不服提起行政诉讼后，公安局向法院提交了有关录像带的鉴定结论。下列说法哪些是正确的？ A.该鉴定结论中应当载明鉴定所使用的科学技术手段 B.徐某认为鉴定结论有误口头申请重新鉴定，人民法院应予准许 C.徐某要求鉴定人出庭接受询问，除有正当事由外鉴定人应当出庭 D.徐某证明鉴定结论内容不完整，人民法院应不予采纳 答案及解析：ACD A正确，行政诉讼中的鉴定结论主要包括两类：一类是人民法院依当事人申请或在必要情况依职权提交鉴定人进行的鉴定，另一类是被告行政机关向人民法院提供的在行政程序中采用的鉴定结论。依《行政证据规定》第14条规定，提交给法院的后一类鉴定结论

，应当载明委托人和委托鉴定的事项、向鉴定部门提交的相关材料、鉴定的依据和使用的科学技术手段、鉴定部门和鉴定人鉴定资格的说明，并应有鉴定人的签名和鉴定部门的盖章。通过分析获得的鉴定结论，应当说明分析过程。B错误，依《行政证据规定》第29条规定，原告或者第三人有证据或者有正当理由表明被告据以认定案件事实的鉴定结论可能有错误，在举证期限内书面申请重新鉴定的，人民法院应予准许。C正确，依《行政证据规定》第47条规定，在对鉴定意见进行质证时，当事人可以要求鉴定人出庭接受询问。鉴定人因正当事由不能出庭的，经法庭准许，可以不出庭，由当事人对其书面鉴定结论进行质证。D正确，依《行政证据规定》第32条规定，人民法院对委托或者指定的鉴定部门出具的鉴定书，应当审查其内容，若鉴定书内容欠缺或者鉴定结论不明确的，人民法院可以要求鉴定部门予以说明、补充鉴定或者重新鉴定。

73. 甲乙两村因某一土地所有权发生争议，县人民政府将该土地确定为甲村所有，乙村在法定期限内没有向法院起诉，但仍继续占有并使用该片土地。下列说法哪些是正确的？

A. 甲村无权向人民法院申请强制执行
B. 县政府可以向人民法院申请强制执行
C. 甲村可以要求县政府履行法定职责
D. 甲村可以对乙村提起民事诉讼

答案及解析：BCD A错误，B、C项正确。依《行政诉讼法解释》第90条规定：行政机关根据法律的授权对平等主体之间民事争议作出裁决后，当事人在法定期限内不起诉又不履行，作出裁决的行政机关在申请执行的期限内未申请人民法院强制执行的，生效具体行政行为确定的权利人或者其继承人、权利承受人在90日内可以申请人民法院强制执行。依行政复议法第8条规定，不服

行政机关作出的行政处分或者其他人事处理决定的，依照有关法律、行政法规的规定提出申诉。不服行政机关对民事纠纷作出的调解或者其他处理，依法申请仲裁或者向人民法院提起诉讼。此处的“诉讼”是指民事诉讼，而不得提起行政诉讼或申请行政复议。

74. 甲市刘某违反《治安管理处罚条例》，被乙市铁路公安分局给予拘留10天的处罚，刘某不服向乙市公安局申请复议，乙市公安局将处罚结果更改为罚款200元。刘某不服向法院提起行政诉讼。对此案有管辖权的法院有哪些？ A. 乙市铁路运输法院 B. 甲市刘某所在地基层人民法院 C. 乙市铁路公安分局所在地基层人民法院 D. 乙市公安局所在地基层人民法院

答案及解析：CD 依行政诉讼法第17条规定，复议机关改变了原具体行政行为，可以由作出原具体行政行为的行政机关所在地的法院管辖，也可以由复议机关所在地的法院管辖。故选C、D项。

75. 某市某区公安分局认定赵某有嫖娼行为，对其处以拘留15天，罚款3000元。赵某不服申请复议，市公安局维持了原处罚决定。赵某提起行政诉讼。在一审程序中，原处罚机关认定赵某有介绍嫖娼行为，将原处罚决定变更为罚款1000元。赵某对改变后的处罚决定仍不服。下列说法哪些是正确的？ A. 法院应继续审理原处罚决定 B. 法院应审理改变后的处罚决定 C. 审理原处罚决定还是改变后的处罚决定由法院决定 D. 原告对原处罚决定不申请撤诉的，法院应当对原处罚决定作出相应判决

答案及解析：BD 根据行政诉讼法的规定，改变后的具体行政行为的效力及由此产生的结果一定程度上取决于原告的态度。如果原告同意被告对被诉具体行政行为的改变，并提出撤诉申请，经人民法院准许，诉讼结束。如果原告不同意被告对被诉具体

行政行为的改变，不提出撤诉申请，人民法院应当继续对原具体行政行为进行审理，并就原具体行政行为作出裁判。不过，因被告曾对原具体行政行为进行过改变，在判决时法院应注意判决形式：人民法院经审查认为原具体行政行为违法的，应当作出确认其违法的判决，而非撤销判决；认为原具体行政行为合法的，应当判决驳回原告的诉讼请求，而不是作出维持判决。如果原告或者第三人对改变后的行为不服提起诉讼的，人民法院应当就改变后的具体行政行为进行审理。故选B、D项。

76.关于规章制定，下列说法哪些是正确的？

A.起草的规章直接涉及公民切身利益的，起草单位必须举行听证会

B.部门规章送审稿，由国务院法制机构统一审查

C.除特殊情况外，规章应当自公布之日起30日后施行

D.规章应当自公布之日起30日内，由法制机构依法报有关机关备案

答案及解析：CD

A错误，依立法法第58条规定，行政法规在起草过程中，应当广泛听取有关机关、组织和公民的意见。听取意见可以采取座谈会、论证会、听证会等多种形式。起草规章没有必须举行听证会的规定。

B错误，依立法法第75条规定，部门规章应当经部务会议或者委员会会议决定。地方政府规章应当经政府常务会议或者全体会议决定。

C正确，依《规章制定程序条例》第32条，规章应当自公布之日起30日后施行；但是，涉及国家安全、外汇汇率、货币政策的确定以及公布后不立即施行将有碍规章施行的，可以自公布之日起施行。

D正确，依立法法第89条规定，行政法规、地方性法规、自治条例和单行条例、规章应当在公布后的30日内依照规定报有关机关备案。

77.按照《立法法》和相关法律的规定，下列哪些机关或者机构具有制定规章的权力？

A.国务

院办公厅 B.国家体育总局 C.国务院法制办公室 D.审计署 答案

及解析：BD 依立法法第71条规定，国务院各部、委员会、中国人民银行、审计署和具有行政管理职能的直属机构，可以根据法律和国务院的行政法规、决定、命令，在本部门的权限范围内，制定规章。故选B、D项。

78.市城市规划局批准建设的居住小区整体结构设计违反了国家的有关法律规定，给原告甲村的利益造成严重损害，但是房屋及其配套设施等已经建成交付使用。撤销批准建设的具体行政行为将会给公共利益造成重大损失，人民法院应当如何处理？ A.判决确认被诉具体行政行为违法 B.判决被告对原告承担赔偿责任 C.责令被诉行政机关采取相应的补救措施 D.维持被诉具体行政行为

答案及解析：ABC 通常情况下，被诉具体行政行为违法人民法院应当作出撤销判决，通过撤销被诉具体行政行为保护当事人的合法权益，但如果撤销该具体行政行为将会给国家利益和公共利益带来重大损失，从维护国家利益和公共利益大局出发，人民法院不应作出撤销判决，而作出确认违法判决。不过，为保护当事人的合法权益，人民法院应同时判令被诉行政机关采取相应的补救措施；同时，如果对造成损害的当事人，人民法院还应依法判决被诉行政机关承担赔偿责任，以补救当事人的损失。故选A、B、C项

79.上市公司蓝索公司因严重违规操作被证券监督管理委员会终止股票交易，对于该项决定，能够以蓝索公司名义提起行政诉讼的主体有哪些？ A.拥有蓝索公司股票的股民 B.蓝索公司的股东代表大会 C.蓝索公司的主要债权人 D.蓝索公司的董事会 答案及解析

：BD 依《行政诉讼法解释》第18条规定，股份制企业的股东大会、股东代表大会、董事会等认为行政机关作出的具体行

政行为侵犯企业经营自主权的。可以以企业名义提起诉讼。股份制企业的内部机构被赋予了原告的资格，但是，起诉时必须以企业的名义。

80.下列哪些国家侵权行为不适用消除影响、恢复名誉、赔礼道歉的责任方式？

A.公安人员盘问过程中殴打刘某
B.海关违法扣留张某5小时
C.法院以转移被查封财产为由错误拘留陈某15日
D.镇政府公布本镇有不良嗜好人员名单

答案及解析：ACD 根据国家赔偿法第30条规定，并非所有侵犯名誉权、荣誉权的行为都适用消除影响、恢复名誉、赔礼道歉这些赔偿方式，其仅适用下列侵权行为：行政机关违法拘留或者违法采取限制公民人身自由的行政强制措施，侵犯受害人名誉权和荣誉权；行政机关非法拘留或者以其他方式非法剥夺公民人身自由，侵犯受害人名誉权和荣誉权的；行使侦查、检察、审判权的国家机关对没有犯罪事实的人错误逮捕，侵犯受害人名誉权和荣誉权的；依照审判监督程序再审改判无罪，原判刑罚已经执行完毕并致受害人名誉权和荣誉权损害的。故选A、C、D项不适用。

三、不定项选择题，每题所给的选项中有一个或一个以上正确答案，不答、少答或多答均不得分。本部分81100题，每题1分，共20分。

（一）王某怀疑其妻与其表兄刘某有不正当关系，遂于某晚跟踪其妻至刘某住所。进屋后，王发现其妻披头散发，正在哭泣，刘某站在旁边，王大怒，遂殴打其妻，并与刘发生争吵。王知道刘某有百万家财，决定抓住这个机会狠狠敲诈他一笔，于是谎称到其父母家中解决问题，将刘某骗至其姘妇叶某的住所（当时叶不在家），并对刘某进行殴打、捆绑，反锁屋门将刘拘禁达一天之久。刘某在不堪忍受的情况下，承认与王妻有不正当关系，提出用金钱补偿，并在

王的胁迫下，先后三次给家人打电话，要家人将30万元放在某公园指定场所，刘的家人并未照办。不久，叶某返回住所，王某以实情相告，叶未加制止，并与王某一起致信刘妻，信称：刘某系卑鄙小人，现在我等控制之中，为示惩戒，速送30万元至某公园指定地点，钱到放人，不得报警；否则，后果自负。刘妻害怕，将钱放至指定地点，并通知王。王某叫叶某去公园取钱，叶某不敢去。于是，王某留下叶某看管刘某，自己去取赃款。在王外出取钱之时，刘某哀求叶某将自己放掉，并称王某心狠手辣，钱到手后，决不会放过叶某。叶某恐惧，将刘某放掉，并和刘某一起去派出所报警，带领公安人员去公园捉拿王某。人们赶到公园时，王某早已携款逃走。请回答以下81 - 84题。81.王某的行为不属于：A.敲诈勒索罪 B.绑架罪 C.抢劫罪 D.非法拘禁罪 答案及解析

：ACD 绑架罪，是指以勒索财物为目的，采取暴力、胁迫或者其他方法绑架他人，或者绑架他人作为人质的行为。区分绑架罪与非法拘禁罪的界限。行为目的不同。前者是为了威胁被绑架人以达到自己获取财物或者其他不法利益的目的，后者是为了使被害人遭受拘禁之苦，并不提出财物或者其他不法利益的要求。82.叶某的行为属于：A.犯罪预备 B.犯罪未遂 C.犯罪中止 D.犯罪既遂 答案及解析：D 叶某与王某构成共同犯罪，在犯罪既遂之后，不可能再成立犯罪中止。83.叶某在共同犯罪中属于：A.主犯 B.从犯 C.胁从犯 D.实行犯 答案及解析：BD 根据刑法第27条第1款的规定，在共同犯罪中起次要或者辅助作用的，是从犯。实行行为是刑法分则所规定的具体犯罪构成要件的行为，叶某“与王某一起致信刘妻”、“看管刘某”等行为说明叶某是实行犯。84.假设王某在犯

罪过程中杀害了刘某，其行为构成：A.绑架罪 B.故意杀人罪 C.抢劫罪 D.绑架罪和故意杀人罪 答案及解析：A 属法条竞合。仍然定绑架罪，不另定故意杀人罪。（二）被告人江某与被害人郑某是同一家电脑公司的工作人员，二人同住一间集体宿舍。某日，郑某将自己的信用卡交江某保管，3天之后索回。一周后，郑某发现自己的信用卡丢失，到银行挂失时，得知卡上1.5万元已被人取走。郑某报案后，司法机关找到了江某。江承认是其所为，但对作案事实前后供述不一。第一次供述称，在郑某将信用卡交其保管时，利用以前与郑某一起取款时偷记下的郑某信用卡上的密码，私下在取款机上取款；第二次供述称，是仿制了一张信用卡后，用所获取的郑某信用卡上的有关信息取款；第三次供述却称，是拾得郑某的信用卡后，用该卡取款。但被害人郑某怀疑是江某盗窃其信用卡后取走卡上所存的钱款。请回答以下85 - 88题。85.如果郑某将信用卡交江某保管时，江某私下用来取走了现金，下列说法正确的是：A.江某构成侵占罪 B.江某构成信用卡诈骗罪 C.江某构成盗窃罪 D.江某不构成犯罪 答案及解析：B 信用卡诈骗罪，是指使用伪造、作废的信用卡，或者冒用他人的信用卡，或者利用信用卡恶意透支进行诈骗活动，数额较大的行为。客观方面表述为四种情形：使用伪造的信用卡的；使用变造的信用卡的；冒用他人信用卡的；恶意透支的。86.如果江某用自己仿制的信用卡在自动取款机上提取了现金，下列说法正确的是：A.江某构成伪造金融票证罪 B.江某构成伪造信用卡罪 C.江某构成信用卡诈骗罪 D.应该实行数罪并罚 答案及解析：C 本题属于信用卡诈骗罪的第一种情形：使用伪造的信用卡的。87.如果江某拾得信用卡后，用该

信用卡在自动取款机上提取了现金，下列说法错误的是：A.江某构成侵占罪 B.江某构成信用卡诈骗罪 C.江某构成侵占遗失物罪 D.江某不构成犯罪，其行为属不当得利 答案及解析

：ACD 本题属于信用卡诈骗罪的第三种情形：冒用他人信用卡的。88.如果江某盗窃信用卡后，用该信用卡在自动取款机上提取了现金，下列说法正确的是：A.江某构成盗窃信用卡罪 B.江某构成信用卡诈骗罪 C.江某既构成盗窃罪又构成信用卡诈骗罪，应实行数罪并罚 D.江某构成盗窃罪 答案及解析

：D 依刑法第196条规定，盗窃信用卡并使用的，不以信用卡诈骗罪论处，而是以盗窃罪定罪处罚。89.某大学教授在讲授刑事诉讼法课时，让学生回答如何理解“人民法院依法独立行使审判权”原则，下列四个同学的回答中，正确的理解是：A.甲同学认为是指法官个人独立审判案件，不受任何他人影响 B.乙同学认为是指合议庭独立审判案件，不受任何组织或个人的影响 C.丙同学认为是指法院独立审判案件，不受行政机关、社会团体和个人的干涉 D.丁同学认为是指法院依法独立审判案件，上级法院不能对下级法院正在审理的具体案件如何处理发布指示或命令 答案及解析：CD 刑事诉讼法第5条规定：人民法院依照法律规定独立行使审判权，人民检察院依照法律规定独立行使检察权，不受行政机关、社会团体和个人的干涉。人民法院、人民检察院在依法独立行使职权过程中，必须接受中国共产党的领导，必须接受各级人民代表大会的监督并向其报告工作。故A、B项错误，C正确。宪法第127条第2款规定：“最高人民法院监督地方各级人民法院和专门人民法院的审判工作，上级人民法院监督下级人民法院的审判工作。”这表明上下级人民法院之间的关系不是

领导关系，而是监督关系。根据这一规定，上级人民法院不能直接指挥命令下级人民法院如何进行审判，只能对下级人民法院在审判活动中是否正确适用法律进行审查监督。故D正确。

90.某伤害案，由于犯罪嫌疑人系当地公安局局长的儿子，当地公安机关对被害人的报案作出了不立案的处理决定。被害人不服，向检察院提出，要求检察院对此进行监督。人民检察院应当如何处理？

A.应该改变管辖，直接由检察院对此案进行立案侦查
B.检察委员会可以作出决定，要求该局长回避
C.可以直接书面通知公安机关立案
D.可以要求公安机关说明不立案的理由，如果认为理由不能成立，可以书面通知公安机关立案

答案及解析：BD 依刑事诉讼法第87条规定，人民检察院认为公安机关对应当立案侦查的案件而不立案侦查的，或者被害人认为公安机关对应当立案侦查的案件而不立案侦查，向人民检察院提出的，人民检察院应当要求公安机关说明不立案的理由。人民检察院认为公安机关不立案理由不能成立的，应当通知公安机关立案，公安机关接到通知后应当立案。故A、C项错误，D正确。依刑事诉讼法第30条规定，审判人员、检察人员、侦查人员的回避，应当分别由院长、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。故B正确。

91.在某案的法庭审判过程中，被告人的母亲张某对公诉人不满，冲进审判区，出言辱骂，并将一茶杯向公诉人掷去，严重扰乱了法庭秩序。对张某这一行为的下列处理办法中正确的是：

A.合议庭当庭以藐视法庭罪判处其有期徒刑1年
B.审判长决定将其强行带出法庭
C.审判长决定处1000元以下罚款
D.经院长批准，处15

日以下拘留 答案及解析：BD 依刑事诉讼法第161条规定，在法庭审判过程中，如果诉讼参与人或者旁听人员违反法庭秩序，审判长应当警告制止。对不听制止的，可以强行带出法庭；情节严重的，处以一千元以下的罚款或者十五日以下的拘留。罚款、拘留必须经院长批准。被处罚人对罚款、拘留的决定不服的，可以向上一级人民法院申请复议。复议期间不停止执行。对聚众哄闹、冲击法庭或者侮辱、诽谤、威胁、殴打司法工作人员或者诉讼参与人，严重扰乱法庭秩序，构成犯罪的，依法追究刑事责任。故B、D项正确。C错在未经院长批准。

92.犯罪嫌疑人甲于1994年因琐事将邻居捅成轻伤后逃跑，2000年春节他以为没事，回家过年，被害人发现后到当地公安机关报案，要求追究其刑事责任，公安机关决定立案侦查，并将其拘留，报请人民检察院批准逮捕。那么，对此案应当如何处理？ A.人民检察院应当作出不批准逮捕的决定 B.人民检察院应当作出退回补充侦查的决定 C.公安机关应当作出撤销案件的决定 D.公安机关应当释放嫌疑人，并发给释放证明 答案及解析：ACD 依刑法第87条规定，犯罪经过下列期限不再追诉： 法定最高刑为不满五年有期徒刑的，经过五年； 法定最高刑为五年以上不满十年有期徒刑的，经过十年； 法定最高刑为十年以上有期徒刑的，经过十五年； 法定最高刑为无期徒刑、死刑的，经过二十年。如果二十年以后认为必须追诉的，须报请最高人民检察院核准。此案已过追诉时效。依刑事诉讼法第15条规定，犯罪已过追诉时效期限的，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。依刑事诉讼法第130条规定，在侦查过程中，发现不应对犯罪嫌疑人

追究刑事责任的，应当撤销案件；犯罪嫌疑人已被逮捕的，应当立即释放，发给释放证明，并且通知原批准逮捕的人民检察院。故选A、C、D项。

93.某公安机关接到群众报案，称邻居何某坠楼而死，公安机关立即派人到现场进行了现场勘验。如果此事要作为一起刑事案件立案的话，那么在立案阶段应当查明的事项是：A.何某死亡的准确时间 B.何某是跳楼自杀还是他人谋杀 C.如果是他人谋杀，犯罪嫌疑人是谁 D.如果是他人谋杀，作案人的动机是什么

答案及解析：B 刑事诉讼法第86条规定，人民法院、人民检察院或者公安机关对于报案、控告、举报和自首的材料，应当按照管辖范围，迅速进行审查，认为有犯罪事实需要追究刑事责任的时候，应当立案；认为没有犯罪事实，或者犯罪事实显著轻微，不需要追究刑事责任的时候，不予立案，并且将不立案的原因通知控告人。控告人如果不服，可以申请复议。故选B。

94.某市检察院以刘某犯有抢劫罪向市中级人民法院提起公诉，法院受理后认为该案不需要判处无期徒刑以上刑罚。对此案，该法院下列做法中正确的是：A.驳回检察院的起诉 B.将案件交由下级法院审理 C.继续审理本案 D.向上级法院请示可否审理

答案及解析：BC 依刑事诉讼法第4条规定，人民检察院认为可能判处无期徒刑、死刑而向中级人民法院提起公诉的普通刑事案件，中级人民法院受理后，认为不需要判处无期徒刑以上刑罚的，可以依法审理，不再交基层人民法院审理。故选B、C项

95.在某自诉案件的审理程序中，法庭主持双方当事人对一刑事自诉案件进行了调解，双方协商一致达成协议，但当法院向自诉人送达调解书时，自诉人发现调解书中的内容发生了不利于己的重大变化。该自诉人下列何种做法是正确

的？ A.接受调解书，然后提出上诉 B.接受调解书，然后重新起诉 C.拒绝在送达回执上签字 D.要求法院判决 答案及解析

：CD 依《刑诉解释》第200条规定，调解应当在自愿、合法，不损害国家、集体和其他公民利益的前提下进行。调解达成协议的，人民法院应当制作刑事自诉案件调解书，由审判人员和书记员署名，并加盖人民法院印章。调解书经双方当事人签收后即发生法律效力。调解没有达成协议或者调解书签收前当事人反悔的，人民法院应当进行判决。故选C、D项。

96.甲乙两人互殴，公安机关依据《治安管理处罚条例》进行调解处理。双方就医疗费赔付达成调解协议。事后，甲履行了协议而乙没有履行。甲依法可以选择的救济途径是： A.提起民事诉讼要求乙赔偿损失 B.提起行政诉讼要求撤销该调解协议 C.要求公安机关强制执行该调解协议 D.提起行政附带民事诉讼要求撤销调解协议并判决乙赔偿损失 答案及解析

：A 依行政复议法第8条规定，不服行政机关作出的行政处分或者其他人事处理决定的，依照有关法律、行政法规的规定提出申诉。不服行政机关对民事纠纷作出的调解或者其他处理，依法申请仲裁或者向人民法院提起诉讼。故选A。97.公安局对甲作出治安拘留10天处罚决定后随即执行。甲申请复议，上级公安局作出维持原处罚的复议决定。甲向法院提起诉讼，第一审法院判决维持拘留决定，甲在上诉中又提出行政赔偿请求。第二审人民法院经审理，认定公安局对甲的拘留违法，应如何处理此案？ A.撤销第一审判决，并撤销拘留决定，判令公安局赔偿甲的损失 B.撤销第一审判决，并确认拘留决定违法，就赔偿问题进行调解，调解不成应将全案发回重审 C.撤销第一审判决，并确认拘留决定违法，就赔偿问

题进行调解，调解不成应将行政赔偿部分发回重审 D.撤销第一审判决，并撤销拘留决定，并就赔偿问题进行调解，调解不成的，告知甲就赔偿问题另行起诉 答案及解析：D 依《行政诉讼法解释》第71条规定，当事人在第二审期间提出行政赔偿请求的，第二审人民法院可以进行调解；调解不成的，应当告知当事人另行起诉。故选D。

98.卫生防疫站对王某经营的餐馆进行卫生检查，发现厨师在操作间未戴帽子，备用餐具有油腻及小飞虫，当场制作了检查笔录。两天后对王某处以200元罚款。王某不服向法院起诉，卫生防疫站向法院提供了检查笔录。下列何种说法是正确的？ A.检查笔录应至少有2名执法人员的签名 B.检查笔录应加盖卫生防疫站的公章 C.检查笔录必须有当事人的签名 D.法院对检查笔录进行审查时，制作笔录的执法人员必须出庭 答案及解析：A A正确，依行政处罚法第37条规定，行政机关在调查或者进行检查时，执法人员不得少于两人，并应当向当事人或者有关人员出示证件。当事人或者有关人员应当如实回答询问，并协助调查或者检查，不得阻挠。询问或者检查应当制作笔录。B、C项错误，依《行政证据规定》第15条规定，根据行政诉讼法第三十一条第一款第（七）项的规定，被告向人民法院提供的现场笔录，应当载明时间、地点和事件等内容，并由执法人员和当事人签名。当事人拒绝签名或者不能签名的，应当注明原因。有其他人在现场的，可由其他人签名。法律、法规和规章对现场笔录的制作形式另有规定的，从其规定。D错误，依《行政证据规定》第44条规定，有下列情形之一的，原告或者第三人可以要求相关行政执法人员作为证人出庭作证： 对现场笔录的合法性或者真实性有异议的； 对扣押财

产的品种或者数量有异议的； 对检验的物品取样或者保管有异议的； 对行政执法人员的身份的合法性有异议的； 需要出庭作证的其他情形。注意：并不是“必须出庭”

。99.2001年5月某市公安局以涉嫌诈骗为由对甲进行刑事立案侦查。公安局将甲带至局内留置盘问48小时，搜查了甲的住处，扣押了搜出的现金10万元，冻结了搜出的20万元银行存款，并对甲实行监视居住。次年1月，公安局以甲刊登虚假广告、骗取学生学费为由，决定没收违法所得10万元，解除冻结。此后公安局一直未对甲诈骗一事作出处理，甲向法院提起行政诉讼。下列何种行为可以成为法院的审理对象？ A.没收违法所得10万元 B.扣押现金10万元 C.冻结20万元银行存款 D.留置盘问48小时

答案及解析：A 依行政诉讼法第11条规定，人民法院受理公民、法人和其他组织对下列具体行政行为不服提起的诉讼：对拘留、罚款、吊销许可证和执照、责令停产停业、没收财物等行政处罚不服的……故选A。依行政诉讼法解释第1条规定，公民、法人或者其他组织对下列行为不服提起诉讼的，不属于人民法院行政诉讼的受案范围：行政诉讼法第十二条规定的行为； 公安、国家安全等机关依照刑事诉讼法的明确授权实施的行为； 调解行为以及法律规定的仲裁行为； 不具有强制力的行政指导行为； 驳回当事人对行政行为提起申诉的重复处理行为； 对公民、法人或者其他组织权利义务不产生实际影响的行为。故不选B、C、D项。100.在某法院受理的一起交通处罚案件中，被告提供了当事人闯红灯的现场笔录。该现场笔录载明了当事人闯红灯的时间、地点和拒绝签名的情况，但没有当事人的签名，也没有其他证人签名。原告主张当时不在现场，并有一

朋友为其出庭作证。根据原被告双方提供的证据，法院应如何认定？ A.法院可以认定原告闯红灯 B.法院可以认定原告没有闯红灯 C.法院对原告是否闯红灯无法认定 D.法院需进一步调查后再作认定答案及解析：A 依《行政证据规定》第63条规定，在对证据进行审核认定过程中，如果发现证明同一事实的数个证据，其证明效力一般可以按照以下情形认定：鉴定结论、现场笔录、勘验笔录、档案材料以及经过公证或者登记的书证优于其他书证、视听资料和证人证言……故选A。特别说明：本文由“中国律师杂志社司法考试培训班”提供 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