

最高人民法院政治部 审定
最高人民检察院政治部

2006年

国家司法考试 应试指导

最高人民法院
最高人民检察院 国家司法考试指导用书编委会 编审

刑法

刑事诉讼法

民事诉讼法与仲裁法学

2

人民法院出版社
中国检察出版社

最高人民法院政治部 最高人民检察院政治部 审定

2006 年 国家司法考试应试指导

(第二卷)

最高人民法院 最高人民检察院
国家司法考试指导用书编委会 编审

人民法院出版社 中国检察出版社

图书在版编目(CIP)数据

2006 年国家司法考试应试指导/最高人民法院、最高人民检察院,国家司法考试指导用书编委会编审. - 3 版,
北京:人民法院出版社,2006.4

ISBN 7-80161-759-2

I .2… II .①最…②最…③国… III .法律工作者-资格考核-中国-自学参考资料 IV .D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 026140 号

2006 年国家司法考试应试指导(第二卷)

最高人民法院 最高人民检察院
国家司法考试指导用书编委会 编审

责任编辑 吴秀军 兰丽专 陈建德
出版发行 人民法院出版社 中国检察出版社
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店
开 本 787×1092 毫米 1/16
字 数 1030 千字
版 次 2006 年 4 月第 3 版 2006 年 4 月第 1 次印刷
印 张 41.125

人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)
电 话 (010)85250558 85250551 85250571
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org> E-mail: courtpress@sohu.com

中国检察出版社

地 址 北京市石景山区鲁谷西路 5 号(100040)
电 话 (010)68650015 68650016
网 址 www.zgjccbs.com E-mail: zgjcbs@vip.sina.com

书 号 ISBN 7-80161-759-2/D·759
定 价 198.00 元(全三卷)

版权所有 侵权必究

《2006 年国家司法考试应试指导》编委会

- 主 任** 赵秉志（中国人民大学法学院副院长、教授、博士生导师，中国人民大学刑事法律科学研究中心主任，最高人民法院咨询委员会委员）
- 委 员** （按姓氏笔划为序）
- 尹 田（北京大学法学院教授、博士生导师）
- 王卫国（中国政法大学教授、博士生导师）
- 王少峰（最高人民检察院政治部教育培训部部长，高级检察官，国家司法考试协调委员会委员）
- 石少侠（国家检察官学院副院长、教授、博士生导师，国家司法考试协调委员会委员）
- 阮齐林（中国政法大学教授）
- 余劲松（中国人民大学法学院教授、博士生导师）
- 张智辉（最高人民检察院检察理论研究所所长、研究员，国家司法考试协调委员会委员）
- 宋建朝（最高人民法院政治部副主任，二级高级法官，国家司法考试协调委员会委员）
- 陈瑞华（北京大学法学院教授、博士生导师）
- 李建伟（法学博士、中国政法大学副教授）
- 周旺生（北京大学法学院教授、博士生导师）
- 郑 定（中国人民大学法学院教授、博士生导师）
- 郑成良（原国家法官学院院长、上海交通大学法学院教授、博士生导师）
- 胡锦涛（中国人民大学法学院教授、博士生导师）
- 骆 勇（北京万国学校校长）
- 曲新久（中国政法大学教授、博士生导师）
- 李仁玉（北京工商大学教授）
- 张明楷（清华大学法学院教授、博士生导师）
- 钱明星（北京大学法学院教授、博士生导师）
- 舒国滢（中国政法大学教授、博士生导师）

李元起（中国人民大学教授）
赵晓耕（中国人民大学教授、博士生导师）
焦洪昌（中国政法大学教授）
黄 进（武汉大学法学院教授、博士生导师）
陈治东（复旦大学法学院教授、博士生导师）
陈桂明（中国政法大学教授、博士生导师）
洪道德（中国政法大学教授）
张树义（中国政法大学教授、博士生导师）
王保树（清华大学法学院教授、博士生导师）
樊崇义（中国政法大学教授、博士生导师、诉讼法科学研究中心主任）

《2006 年国家司法考试应试指导》编辑办公室

主 任：王运声 袁其国 张晓秦 赵汝琨 刘德权

成 员：（按姓氏笔划为序）

吴秀军 张承兵 辛秋玲 陈 健 陈建德
林志农 胡玉莹 赵作棟 贾 毅 赖佐夫

**《2006 年国家司法考试应试指导》
审定、编写人员**

刑法

赵秉志 阮齐林/审定

袁登明/编著

民法

尹 田/审定

李建伟/编著

法理学

周旺生/审定

王 锴/编著

法制史

郑 定/审定

季 宏/编著

宪法

周旺生/审定

王 锴/编著

国际法

余劲松/审定

李 毅/编著

国际私法

余劲松/审定

段庆喜/编著

国际经济法

余劲松/审定

段庆喜/编著

刑事诉讼法

陈瑞华/审定

房保国/编著

民事诉讼法与仲裁制度

陈瑞华/审定

华小鹏/编著

行政法与行政诉讼法

胡锦光/审定

林鸿潮/编著

法律职业道德

陈瑞华/审定

邹建章/编著

商法、经济法

王卫国/审定

郑其斌 王小龙/编著

编写说明

为了适应国家司法考试命题的需要,使国家司法考试的复习更加科学,更加符合实际,参照国家司法考试大纲,并结合历年国家司法考试的命题要求、特点和规律,我们编辑出版了这套《国家司法考试应试指导》。

本书共分3卷,内容涵盖了国家司法考试的14门法学主干课程,包括:法理学;宪法;中国法制史;外国法制史;国际法;国际私法;国际经济法;商法;经济法;行政法;行政诉讼法;民法;刑法;民事诉讼法;刑事诉讼法。

本书的编写,内容采用学术通说,注重法学基本理论和法律实务的结合,对应试人员应当掌握的各学科基本理论,结合往年考试情况进行了系统阐释,有较强的针对性、指导性和适用性;在体例编排上,更加突出司法考试的应试要求,合并了一些科目和章节,使之区别于一般的法律专业教材,便于应试人员复习应试;在内容上,覆盖了国家司法考试大纲的要求,力求详略得当,重点突出;在材料取舍上,充分照顾了国家司法考试对法学理论、法律法规和实例三结合的要求,使之更贴近国家司法考试的应试要求。

国家司法考试命题将以指定的法律、法规汇编为依据,本书对列入考试范围的法律、法规和司法解释的阐述尤为注重,应试人员在使用本书时应注意掌握、了解与之相关的法律法规和司法解释。

本书由最高人民法院、最高人民检察院国家司法考试指导用书编辑委员会编审,由对国家司法考试有深入研究和丰富辅导教学经验的专家担纲编写。全书编写完成后,约请了北京大学、中国人民大学、清华大学、中国政法大学等院校的知名法学专家审定。

本书在编写过程中,得到了最高人民法院、最高人民检察院、北京大学法学院、中国人民大学法学院、清华大学法学院、中国政法大学、国家法官学院、国家检察官学院以及北京万国学校等单位的大力支持。最高人民法院政治部、最高人民检察院政治部的领导对本书的编写非常重视,给予了具体指导,在此一并表示诚挚的谢意。

需要指出的是,由于编写时间仓促,不当之处在所难免,敬请广大考生和读者谅解,并欢迎批评指正。

最高人民法院 最高人民检察院
国家司法考试指导用书编委会

2006年4月

目 录

刑 法

· 导读 ·	(1)
第一章 刑法概说	(3)
第一节 刑法的概念、性质和体系	(3)
第二节 刑法的基本原则	(5)
第三节 刑法的适用范围	(6)
第二章 犯罪与犯罪构成	(12)
第一节 犯罪概述	(12)
第二节 犯罪构成	(15)
第三章 犯罪构成要件	(18)
第一节 犯罪客体	(18)
第二节 犯罪客观要件	(20)
第三节 犯罪主体	(26)
第四节 犯罪主观要件	(30)
第四章 排除犯罪的事由	(40)
第一节 排除犯罪的事由概述	(40)
第二节 正当防卫	(40)
第三节 紧急避险	(45)
第五章 故意犯罪停止形态	(48)
第一节 故意犯罪停止形态概述	(48)
第二节 犯罪既遂	(49)
第三节 犯罪预备	(51)
第四节 犯罪未遂	(52)
第五节 犯罪中止	(56)
第六章 共同犯罪	(59)
第一节 共同犯罪概述	(59)
第二节 共同犯罪的成立条件	(59)
第三节 共同犯罪的形式	(61)

第四节 共犯人的分类及其刑事责任	(63)
第七章 罪 数	(67)
第一节 罪数形态概述	(67)
第二节 实质的一罪	(68)
第三节 法定的一罪	(70)
第四节 处断的一罪	(71)
第五节 数罪的类型	(74)
第八章 刑罚概说	(76)
第一节 刑罚的概念	(76)
第二节 刑罚的目的	(77)
第九章 刑罚的体系	(80)
第一节 刑罚体系概念	(80)
第二节 主刑	(80)
第三节 附加刑	(85)
第十章 刑罚的裁量	(89)
第一节 刑罚裁量概述	(89)
第二节 量刑情节	(90)
第三节 累犯	(93)
第四节 自首和立功	(95)
第五节 数罪并罚制度	(98)
第六节 缓刑	(103)
第十一章 刑罚的执行	(106)
第一节 刑罚执行概述	(106)
第二节 减刑制度	(107)
第三节 假释制度	(109)
第十二章 刑罚的消灭	(113)
第一节 刑罚消灭概述	(113)
第二节 时效	(113)
第三节 赦免	(116)
第十三章 刑法各论概述	(118)
第一节 刑法分则的体系	(118)
第二节 具体犯罪条文的构成	(119)
第三节 刑法分则的法条竞合	(122)
第十四章 危害国家安全罪	(125)
第一节 危害国家、颠覆政权的犯罪	(125)
第二节 叛变、叛逃的犯罪	(126)
第三节 间谍、资敌的犯罪	(127)
第十五章 危害公共安全罪	(130)
第一节 以危险方法危害公共安全的犯罪	(130)

第二节	破坏公共设备、设施危害公共安全的犯罪·····	(133)
第三节	实施恐怖、危险活动危害公共安全的犯罪·····	(136)
第四节	违反枪支、弹药、爆炸物及危险物质管理危害公共安全的犯罪·····	(138)
第五节	造成重大责任事故危害公共安全的犯罪·····	(141)
第十六章	破坏社会主义市场经济秩序罪·····	(147)
第一节	生产、销售伪劣商品罪·····	(147)
第二节	走私罪·····	(150)
第三节	妨害对公司、企业的管理秩序罪·····	(154)
第四节	破坏金融管理秩序罪·····	(157)
第五节	金融诈骗罪·····	(166)
第六节	危害税收征管罪·····	(169)
第七节	侵犯知识产权罪·····	(173)
第八节	扰乱市场秩序罪·····	(175)
第十七章	侵犯公民人身权利、民主权利罪·····	(180)
第一节	侵犯生命、健康的犯罪·····	(180)
第二节	侵犯妇女、儿童身心健康的犯罪·····	(183)
第三节	侵犯人身自由的犯罪·····	(187)
第四节	借国家机关权力侵犯人身权利的犯罪·····	(193)
第五节	侵犯名誉、人格的犯罪·····	(195)
第六节	侵犯民主权利的犯罪·····	(197)
第七节	妨害婚姻家庭权利的犯罪·····	(199)
第十八章	侵犯财产罪·····	(204)
第一节	暴力、胁迫型财产犯罪·····	(204)
第二节	窃取、骗取型财产犯罪·····	(209)
第三节	侵占、挪用型财产犯罪·····	(213)
第四节	毁坏、破坏型财产犯罪·····	(216)
第十九章	妨害社会管理秩序罪·····	(217)
第一节	扰乱公共秩序罪·····	(217)
第二节	妨害司法罪·····	(227)
第三节	妨害国(边)境管理罪·····	(233)
第四节	妨害文物管理罪·····	(235)
第五节	危害公共卫生罪·····	(236)
第六节	破坏环境资源保护罪·····	(238)
第七节	走私、贩卖、运输、制造毒品罪·····	(242)
第八节	组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪·····	(245)
第九节	制造、贩卖、传播淫秽物品罪·····	(248)
第二十章	危害国防利益罪·····	(250)
第一节	平时危害国防利益的犯罪·····	(250)
第二节	战时危害国防利益的犯罪·····	(253)

第二十一章 贪污贿赂罪	(255)
第一节 贪污犯罪.....	(255)
第二节 贿赂犯罪.....	(262)
第二十二章 渎职罪	(269)
第一节 一般国家机关工作人员的渎职罪.....	(269)
第二节 司法工作人员的渎职罪.....	(272)
第三节 其他特定机关工作人员的渎职罪.....	(275)
第二十三章 军人违反职责罪	(280)
第一节 危害部队作战利益的犯罪.....	(280)
第二节 违反部队管理制度的犯罪.....	(281)
第三节 危害军事秘密安全的犯罪.....	(282)
第四节 危害部队物资保障的犯罪.....	(283)
第五节 侵犯部属、伤病军人、平民、俘虏利益的犯罪.....	(284)

刑事诉讼法

· 导读 ·.....	(287)
第一章 刑事诉讼法概述	(289)
第一节 刑事诉讼法的概念.....	(289)
第二节 刑事诉讼法的制定目的和任务.....	(291)
第二章 刑事诉讼法的基本原则	(293)
第一节 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使.....	(293)
第二节 严格遵守法律程序.....	(293)
第三节 人民法院、人民检察院依法独立行使职权.....	(294)
第四节 分工负责,互相配合,互相制约.....	(295)
第五节 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督.....	(295)
第六节 犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护.....	(296)
第七节 未经人民法院依法判决,对任何人都不得确定有罪.....	(297)
第八节 具有法定情形不予追究刑事责任.....	(297)
第九节 追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法.....	(298)
第十节 刑事司法协助.....	(298)
第三章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人	(300)
第一节 刑事诉讼中的专门机关.....	(300)
第二节 诉讼参与人.....	(301)
第四章 管 辖	(306)
第一节 立案管辖.....	(306)
第二节 审判管辖.....	(309)
第五章 回 避	(314)
第一节 回避的概念和适用人员.....	(314)

第二节 回避的理由·····	(315)
第三节 回避的程序·····	(316)
第六章 辩护与代理 ·····	(318)
第一节 辩护人·····	(318)
第二节 辩护的种类·····	(323)
第三节 刑事代理·····	(324)
第七章 刑事证据 ·····	(327)
第一节 刑事证据的概念和意义·····	(327)
第二节 刑事证据的种类·····	(328)
第三节 刑事证据的分类·····	(334)
第四节 刑事诉讼证明·····	(337)
第八章 强制措施 ·····	(341)
第一节 强制措施概述·····	(341)
第二节 拘传、取保候审、监视居住·····	(342)
第三节 拘留·····	(346)
第四节 逮捕·····	(348)
第九章 附带民事诉讼 ·····	(351)
第一节 附带民事诉讼概述·····	(351)
第二节 附带民事诉讼的成立条件·····	(351)
第三节 附带民事诉讼的提起和审判·····	(353)
第十章 期间、送达 ·····	(357)
第一节 期 间·····	(357)
第二节 送 达·····	(364)
第十一章 立 案 ·····	(366)
第一节 立案的概念和意义·····	(366)
第二节 立案的材料来源和条件·····	(366)
第三节 立案程序和立案监督·····	(367)
第十二章 侦 查 ·····	(370)
第一节 概述·····	(370)
第二节 侦查行为·····	(370)
第三节 侦查终结·····	(377)
第四节 人民检察院对直接受理案件的侦查·····	(379)
第五节 补充侦查·····	(379)
第十三章 起 诉 ·····	(381)
第一节 起诉的概念和意义·····	(381)
第二节 提起公诉的程序·····	(382)
第三节 提起自诉的程序·····	(389)
第十四章 审判概述 ·····	(391)
第一节 审判的概念和任务·····	(391)

第二节	审级制度·····	(391)
第三节	审判组织·····	(392)
第四节	公开审判·····	(395)
第十五章	第一审程序·····	(398)
第一节	第一审程序概述·····	(398)
第二节	公诉案件第一审程序·····	(398)
第三节	自诉案件第一审程序·····	(410)
第四节	简易程序·····	(414)
第五节	判决、裁定和决定·····	(417)
第十六章	第二审程序·····	(420)
第一节	第二审程序的概念·····	(420)
第二节	第二审程序的提起·····	(420)
第三节	第二审程序的审判·····	(426)
第四节	对扣押、冻结在案财物的处理·····	(433)
第五节	在法定刑以下判处刑罚的核准程序·····	(434)
第十七章	死刑复核程序·····	(435)
第一节	死刑复核程序的概念和意义·····	(435)
第二节	判处死刑立即执行案件的复核程序·····	(435)
第三节	判处死刑缓期二年执行案件的复核程序·····	(438)
第十八章	审判监督程序·····	(439)
第一节	审判监督程序的概念和特点·····	(439)
第二节	审判监督程序的提起·····	(440)
第三节	依照审判监督程序对案件的重新审判·····	(443)
第十九章	执 行·····	(446)
第一节	执行概述·····	(446)
第二节	各种判决、裁定的执行程序·····	(447)
第三节	变更的执行程序·····	(450)
第四节	对新罪和申诉的处理·····	(452)
第五节	人民检察院对执行的监督·····	(453)

民事诉讼法与仲裁制度

·导读·····	(457)
第一章 民事诉讼与民事诉讼法·····	(459)
第一节 民事诉讼·····	(459)
第二节 民事诉讼法·····	(460)
第二章 民事诉讼法的基本原则与基本制度·····	(464)
第一节 基本原则·····	(464)
第二节 基本制度·····	(468)

第三章 主管与管辖·····	(473)
第一节 民事诉讼主管·····	(473)
第二节 管辖概述·····	(475)
第三节 级别管辖·····	(477)
第四节 地域管辖·····	(478)
第五节 裁定管辖·····	(483)
第六节 管辖权异议·····	(485)
第四章 诉·····	(487)
第一节 诉的概念与特征·····	(487)
第二节 诉的要素·····	(488)
第三节 诉的分类·····	(489)
第四节 反诉·····	(490)
第五节 诉的合并与分离·····	(491)
第五章 当事人·····	(493)
第一节 当事人概述·····	(493)
第二节 原告与被告·····	(496)
第三节 共同诉讼·····	(498)
第四节 诉讼代表人·····	(501)
第五节 第三人·····	(504)
第六章 诉讼代理人·····	(508)
第一节 诉讼代理人概述·····	(508)
第二节 法定诉讼代理人·····	(508)
第三节 委托诉讼代理人·····	(510)
第七章 民事证据·····	(512)
第一节 民事证据概述·····	(512)
第二节 民事证据的种类·····	(513)
第三节 民事证据在理论上的分类·····	(515)
第四节 证据保全·····	(516)
第八章 民事诉讼中的证明·····	(517)
第一节 证明对象·····	(517)
第二节 证明责任·····	(518)
第三节 证明标准·····	(519)
第四节 证明程序·····	(520)
第九章 期间、送达·····	(525)
第一节 期 间·····	(525)
第二节 送 达·····	(529)
第十章 法院调解·····	(532)
第一节 法院调解概述·····	(532)
第二节 法院调解的原则·····	(533)

第三节	法院调解的程序	(533)
第四节	调解书及调解的效力	(534)
第十一章	财产保全和先予执行	(537)
第一节	财产保全	(537)
第二节	先予执行	(540)
第十二章	对妨害民事诉讼的强制措施	(542)
第一节	对妨害民事诉讼的强制措施的概念和性质	(542)
第二节	妨害民事诉讼行为的构成和种类	(542)
第三节	对妨害民事诉讼强制措施的种类和适用	(543)
第十三章	诉讼费用	(546)
第一节	诉讼费用概述	(546)
第二节	诉讼费用的种类	(546)
第三节	诉讼费用的负担	(547)
第四节	诉讼费用的缓、减、免	(548)
第十四章	普通程序	(550)
第一节	普通程序概述	(550)
第二节	普通程序的基本阶段	(550)
第三节	撤诉和缺席判决	(559)
第四节	延期审理、诉讼中止和诉讼终结	(560)
第十五章	简易程序	(562)
第一节	简易程序的概念和适用范围	(562)
第二节	简易程序的特点	(563)
第十六章	二审程序	(567)
第一节	二审程序概述	(567)
第二节	上诉的提起与受理	(568)
第三节	上诉案件的审理	(570)
第四节	上诉案件的裁判	(571)
第十七章	特别程序	(575)
第一节	特别程序的特点和适用范围	(575)
第二节	选民资格案件	(576)
第三节	宣告公民失踪、宣告公民死亡案件	(576)
第四节	认定公民无行为能力或者限制行为能力的案件	(577)
第五节	认定财产无主案件	(578)
第十八章	审判监督程序	(579)
第一节	审判监督程序概述	(579)
第二节	再审程序的启动	(579)
第三节	再审案件的审判	(581)
第十九章	督促程序	(584)
第一节	督促程序概述	(584)

第二节 支付令的申请和审查·····	(584)
第二十章 公示催告程序 ·····	(586)
第一节 公示催告程序概述·····	(586)
第二节 公示催告申请的提起和受理·····	(586)
第三节 公示催告案件的审理·····	(587)
第二十一章 破产程序 ·····	(589)
第一节 破产程序的法律适用·····	(589)
第二节 破产的申请、审查与受理·····	(589)
第三节 破产组织与和解、整顿·····	(590)
第四节 破产宣告程序·····	(592)
第二十二章 民事裁判 ·····	(594)
第一节 民事判决·····	(594)
第二节 民事裁定·····	(594)
第三节 民事决定·····	(594)
第二十三章 执行程序 ·····	(596)
第一节 执行程序概述·····	(596)
第二节 执行开始·····	(598)
第三节 执行措施·····	(599)
第四节 执行的主要程序和步骤·····	(600)
第二十四章 涉外民事诉讼程序 ·····	(607)
第一节 涉外民事诉讼程序概述·····	(607)
第二节 涉外民事诉讼管辖·····	(608)
第三节 涉外民事诉讼中的期间、财产保全与送达·····	(609)
第四节 司法协助·····	(611)
第二十五章 仲裁与仲裁法概述 ·····	(613)
第一节 仲裁概述·····	(613)
第二节 仲裁法概述·····	(615)
第二十六章 仲裁委员会和仲裁协会 ·····	(617)
第一节 仲裁委员会·····	(617)
第二节 仲裁协会·····	(617)
第三节 仲裁规则·····	(618)
第二十七章 仲裁协议 ·····	(619)
第一节 仲裁协议概述·····	(619)
第二节 仲裁协议的内容·····	(620)
第三节 仲裁协议的效力·····	(620)
第四节 仲裁协议的无效与失效·····	(621)
第二十八章 仲裁程序 ·····	(623)
第一节 仲裁当事人与代理人·····	(623)
第二节 仲裁的申请与受理·····	(623)

第三节	仲裁庭的组成·····	(625)
第四节	仲裁中的财产保全·····	(626)
第五节	仲裁的审理程序·····	(626)
第六节	仲裁中的和解、调解与裁决·····	(627)
第二十九章	申请撤销仲裁裁决·····	(629)
第一节	申请撤销仲裁裁决的理由和条件·····	(629)
第二节	法院对撤销仲裁裁决申请的处理及其后果·····	(629)
第三十章	仲裁裁决的执行与不予执行·····	(631)
第一节	仲裁裁决的执行·····	(631)
第二节	仲裁裁决的中止执行、终结执行和恢复执行·····	(631)
第三节	仲裁裁决的不予执行·····	(632)
第三十一章	涉外仲裁·····	(634)
第一节	我国的涉外仲裁机构·····	(634)
第二节	涉外仲裁的程序·····	(635)
第三节	涉外仲裁裁决的执行·····	(638)
第四节	对涉外仲裁裁决的撤销和不予执行·····	(638)