

人民陪审员培训系列



RENMIN PEISHENYUAN
TINGSHEN BIBEI SHOUC

人民陪审员 庭审必备手册

杨宗龙◇主编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

013041685

D926.2-62

04

人民陪审员培训系列

人民陪审员 庭审必备手册



杨宗龙◇主编

RENMIN PEISHENYUAN
TINGSHEN BIBEI SHOUCE



北航

C1648988

D926.2-62
04



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

人民陪审员庭审必备手册 / 杨宗龙主编. —北京: 法律出版社, 2012. 12

ISBN 978 - 7 - 5118 - 4400 - 2

I. ①人… II. ①杨… III. ①陪审制度—中国—手册
IV. ①D926.2 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 298187 号

人民陪审员庭审必备手册
主编 杨宗龙

编辑统筹 法律应用出版社
策划编辑 何海刚
责任编辑 何海刚
装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 世纪千禧印刷(北京)有限公司
责任印制 陶 松

开本 A5
印张 8.25
字数 207千
版本 2013 年 3 月第 1 版
印次 2013 年 3 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:

(如有



北航

C1648988

定价:28.00 元

负责退换)

编 委 会

主 任:杨宗龙

副 主 任:代自辉 赵勃 柏秀春

委 员:杜传斌 代伟忠 岳 冰 师家勤

白艳菊 奎传达 王 伟 沈金海

朱亚芹 赵金霞 李思莉

主 编:杨宗龙

副 主 编:柏秀春

责任编辑:李思莉

编写人员:柏秀春 岳 冰 代伟忠 师家勤

白艳菊 王 伟 范丽娟 杨春红

刘焕玲 朱亚芹 赵金霞 杨瑞莲

阿俊芳 管卫国 杨光辉 杨 婷

刘 强 陈 礼 史丽娟 解 娟

林德磊 李 艳

序

继 2010 年通海县人民法院编写的《人民陪审员培训读本》向全国公开出版发行后,两年多的时间,又惊闻其在《读本》的基础上,针对人民陪审员开展工作的又一力作——《人民陪审员庭审必备手册》即将问世。对宗龙院长带领通海法院干警,在繁忙的工作之余,能把专业知识拓展为应用普及型读本贡献于社会,特别是对他们为人民陪审员制度的有效推进所作的不懈努力,实感敬佩、欣慰!

概览该书初稿,除感到针对性、实用性、可读性很强外,还有一个明显的亮点,就是该书采用了提出问题、回答问题的很直观的问答式编写方法,系统地将人民陪审员在参与人民法院审理案件过程中需要掌握的最基本的法律问题,用精练易懂的语言,一一作了解答。内容涵盖了立案、审判、执行,涉及整个审判流程,实现了实体与程序并重。一册在手,陪审无忧。同时,该书还是普通民众学习法律的良好益友。

“明法析理,博学善断”乃通海县人民法院院训,其中“明法”是法院和法官的立身之本;“析理”是对法官角色责任的根本要求;“博学”是法官职业特质的重要升华;“善断”是法院和法官工作的核心内容。通海法院党组和全体干警在用院训内涵不断要求和提升自己的同时,也在为整个社会的不断进步而努力着。愿他们为了法治进程的不断推进所做的努力,能为中国特色的司法制度建设增添“兰芷”!

云南省高级人民法院政治部副主任 郭兴明

二〇一二年十月

目 录

第一章 人民陪审员 1

- 1. 什么是人民陪审员制度? 1
- 2. 人民陪审员的职能有哪些? 1

第二章 立案 3

第一节 起诉 3

一、民事起诉 3

- 1. 什么是民事起诉? 3
- 2. 民事起诉须符合哪些条件? 3
- 3. 起诉状应当记明哪些事项? 3
- 4. 提起民事诉讼须提交哪些材料? 4
- 5. 提起民事诉讼有哪几种方式? 4
- 6. 人民法院收到起诉状或口头起诉,应如何处理? 4
- 7. 人民法院受理哪些民事案件? 4
- 8. 什么是民事诉讼当事人? 5
- 9. 当事人的称谓? 5
- 10. 什么是当事人的诉讼行为能力和权利能力? 5
- 11. 当事人有哪些民事诉讼权利? 6
- 12. 什么是公开审判制度? 7
- 13. 什么是民事诉讼代理人? 7
- 14. 民事诉讼代理人与民事代理人、刑事辩护人、诉讼代表人的区别? 8
- 15. 什么是诉讼法定代理人及其特点? 9
- 16. 法定诉讼代理人与法定代表人的异同? 9
- 17. 法定诉讼代理人的代理权限和诉讼地位? 10
- 18. 法定诉讼代理权的取得和消灭? 10
- 19. 什么是委托诉讼代理人及其特点? 11

20. 委托诉讼代理人代理权限和诉讼地位?	11
21. 委托诉讼代理人代理权的取得、变更和消灭?	11
22. 什么是民事诉讼证据?	12
23. 民事诉讼证据有哪些?	13
24. 什么是诉讼时效?	13
25. 诉讼时效可分为哪几种?	13
二、行政起诉	13
1. 什么是行政诉讼?	13
2. 提起行政诉讼应符合哪些条件?	13
3. 提起行政诉讼的一般期限是什么?	14
4. 什么是行政诉讼的特别期限?	14
5. 行政诉讼的最长起诉期限是多少?	14
6. 行政诉讼的受案范围有哪些?	14
7. 行政诉讼不受理哪些案件?	14
三、刑事起诉	15
1. 什么是刑事起诉?	15
2. 什么是刑事自诉?	15
3. 提起刑事自诉应具备哪些条件?	15
4. 刑事自诉案件的受案范围有哪些?	15
四、执行	16
1. 什么是民事执行?	16
2. 哪些文书可以申请法院执行?	16
3. 申请执行的期限有多长?	16
4. 申请执行应提交哪些材料?	16
第二节 管辖	17
一、民事案件管辖	17
1. 什么是民事诉讼中的管辖?	17
2. 什么是级别管辖?	17
3. 基层人民法院管辖哪些民事案件?	18
4. 什么是地域管辖?	18
5. 地域管辖分为哪几种?	18
6. 什么是一般地域管辖?	18

7. 哪些情形适用一般地域管辖?	18
8. 什么是特殊地域管辖?	19
9. 什么是协议管辖?	19
10. 哪些情形适用专属管辖?	19
11. 什么是共同管辖?	19
12. 什么是裁定管辖?	19
二、行政案件管辖	20
1. 基层人民法院管辖哪些行政案件?	20
2. 中级人民法院管辖哪些行政案件?	20
3. 什么是一般地域管辖?	20
4. 哪些情形适用特殊地域管辖?	20
三、刑事案件管辖	21
1. 基层人民法院管辖哪些刑事案件?	21
2. 中级人民法院管辖哪些刑事案件?	21
第三节 保全和先予执行	21
一、保全	21
1. 什么是保全?	21
2. 适用诉前保全应具备哪些条件?	22
3. 诉讼保全应具备哪些条件?	22
4. 保全的范围和措施?	22
二、先予执行	23
1. 什么是先予执行?	23
2. 哪些案件适用先予执行?	23
3. 先予执行须具备哪些条件?	23
第四节 诉讼程序	23
1. 什么是两审终审?	23
2. 基层人民法院审理案件程序?	24
3. 简易程序和普通程序有什么区别?	24
4. 适用简易程序审理的案件类型?	25
5. 司法实践中哪些民事案件适用简易程序审理?	25
6. 什么是回避?	25
7. 法定回避的情形有哪些?	25

8. 什么是督促程序?	26
9. 什么是支付令?	26
10. 申请支付令应符合哪些条件?	26
11. 债权人申请支付令后的法律后果是什么?	27
12. 什么是特别程序?	27
13. 特别程序的适用范围?	27
14. 什么是公示催告程序?	28
15. 公示催告程序的适用范围?	28
16. 公示催告的申请条件?	28
17. 公示催告的申请方式?	28
第五节 诉讼费用	29
1. 什么是诉讼费用?	29
2. 诉讼费用的交纳范围有哪些?	29
3. 哪些案件不需要交纳案件受理费?	29
4. 除案件受理费、申请费外,当事人在诉讼过程中可能承担的其他费用有哪些?	29
5. 什么是司法救济?	29
6. 缓交和减交诉讼费是否有时间和比例限制?	30
7. 案件受理费按什么标准交纳?	30
8. 申请费按什么标准交纳?	31
9. 如何交纳案件受理费和申请费?	32
10. 什么时间交纳案件受理费、申请费?	32
11. 哪些情形下,人民法院应当退还当事人已交纳的案件受理费?	32
12. 案件受理费如何负担?	33
13. 申请费如何负担?	33

第三章 刑事 35

第一节 罪刑法定原则 35

1. 什么是罪刑法定原则?	35
2. 罪刑法定原则在各国法律上如何反映?	35
3. 我国是怎么规定罪刑法定原则的?	35
4. 罪刑法定原则的具体要求?	36

第二节 犯罪

1. 违法与犯罪有什么区别? 37
2. 刑事诉讼中年龄与犯罪之间的关系? 38
3. 我国《刑法》对于年龄与犯罪的具体规定是什么? 38
4. 《刑法》规定的年龄如何计算? 38
5. 未成年人犯罪年龄分为几个阶段? 39
6. 我国现行法律对未成年人犯罪是如何体现“教育为主、惩罚为辅”原则的? 39
7. 什么是正当防卫? 40
8. 正当防卫的起因条件? 40
9. 正当防卫的时间条件? 40
10. 正当防卫的对象条件? 41
11. 正当防卫的主观条件? 41
12. 正当防卫的限度条件? 41
13. 什么是特殊防卫? 41
14. 犯罪未遂与犯罪中止有什么联系? 41
15. 什么是犯罪未遂? 42
16. 什么是犯罪中止? 43
17. 犯罪未遂和犯罪中止有什么区别? 43

第三节 刑罚

1. 什么是量刑规范化? 44
2. 什么是法定情节? 46
3. 我国《刑法》规定的法定情节有哪些? 46
4. 什么是酌定情节? 48
5. 刑事司法实践中常见的酌定情节有哪些? 48
6. 正确适用酌定处罚情节应注意哪些问题? 48
7. 如何了解自首和立功,对量刑有什么影响? 49
8. 适用缓刑的条件? 51
9. 什么是追诉时效? 53
10. 追诉时效有哪些期限? 53
11. 哪些情况不受追诉时效的限制? 54
12. 追诉时效如何计算? 54

第四节 具体罪名	54
1. 什么是组织、领导传销活动罪?	54
2. 什么是故意伤害罪?	56
3. 轻伤与重伤分别指的是什么?	56
4. 故意伤害案件中的轻伤与重伤有什么区别?	57
5. 施行安乐死构成犯罪吗?	57
6. 什么叫职务犯罪?	58
第五节 刑事诉讼	59
1. 什么是法律援助?	59
2. 刑事诉讼中的强制措施有哪些?	60
3. 什么是取保候审?	60
4. 刑事附带民事案件是否可以提起精神损害赔偿?	62
5. 公诉案件和自诉案件的区别?	63
6. 社区矫正的相关规定?	66
第四章 民商事	68
第一节 民事部分	68
1. 如何划分共同侵权行为人的责任?	68
2. 监护人如何承担侵权责任?	69
3. 名誉权与荣誉权的区别?	70
4. 事实劳动关系如何认定?	71
5. 劳动者如何与用人单位解除劳动合同?	72
6. 用人单位违反《劳动合同法》规定解除或者终止劳动合同的应承担何种法律后果和责任?	73
7. 什么是医疗事故?	74
8. 非法行医致人损害的如何定性和处理?	75
9. 房屋买卖时债权效力和物权效力的区分?	75
10. 被查封、抵押的房屋买卖合同,合同效力如何?	76
11. 未办两证的预售商品房,合同效力如何?	76
12. 未经在房屋内共同居住的其他成员同意,房屋所有权人对外签订的“二手房”买卖合同,合同效力如何?	77
13. 房屋共有人私自转让的效力?	77

14. 农村房屋买卖合同的效力如何认定?	77
15. 农村土地承包经营权可以继承吗?	78
16. 农村土地承包经营权流转方式有哪些?	79
17. 农村的土地承包经营权是否可以用作抵押?	80
18. 相邻权纠纷中比较常见的几类?	81
19. 相邻关系的处理原则?	82
20. 法院审理民间借贷案件时,债权人要求偿还本金并支付利息的应如何处理?	84
21. 如何根据《婚姻法》第四十六条的规定要求损害赔偿?	85
22. 离婚案件中,夫妻共同房产的界定?	85
23. 如何认定离婚案件中的家庭暴力?	86
24. 民事诉讼中的回避制度有哪些规定?	88
25. 在民事诉讼中当事人如何举证?	88
26. 对妨碍民事诉讼有哪些强制规定?	89
第二节 商事部分	90
1. 什么是商事合同?	90
2. 合同的分类有哪几种,对合同进行分类有何意义?	90
3. 《合同法》是否适用于所有平等主体之间的合意行为?	92
4. 《合同法》允许的合同形式有哪些,哪些合同必须采取书面形式?	92
5. 哪种合同属于以其他形式订立的合同?	92
6. 缔约时应如何防范未来的合同风险?	93
7. 合同应具备哪些条款?	93
8. 实际交易中,出现《合同法》分则中未规范的合同类型时合同的类型如何定性,如何适用法律?	93
9. 合同对有关条款约定不明,应该怎么办?	94
10. 什么是格式合同?	94
11. 应当采用书面形式而未以书面形式订立的合同是否是无效合同?	94
12. 合同要经过哪些必要程序才能成立?	95
13. 要约与要约邀请有何区别?	95
14. 要约、承诺在什么情况下会失效?	96
15. 合同成立是否等同于合同生效,合同成立与合同生效是何关系?	96
16. 未成年人订立的合同,其合同效力如何?	97

17. 什么是无权处分合同,该类合同的合同效力如何认定,法律对无权处分合同有何特殊规定? 97
18. 订立合同过程中当事人违背诚信原则给对方造成损失的怎么办? 97
19. 哪些商事合同属于无效合同,评价合同无效的标准是什么? 98
20. 出现哪些情形,可以认定合同无效? 98
21. 合同无效的法律后果是什么? 98
22. 代理人代理的合同行为是否有效? 99
23. 如果行为人没有代理权,但其持有的证件足以证明行为人有代理权并与之签订合同,该合同是否有效,由此引起的法律后果如何承担? 99
24. 当事人超出工商登记的经营范围订立的合同是否合法有效? 100
25. 在什么情况下,当事人有权解除合同? 100
26. 如何认定合同解除的时间? 100
27. 合同解除与合同终止有何联系,因合同解除引起的法律后果是什么? 101
28. 如何行使合同解除权? 101
29. 什么是合同的情势变更原则? 101
30. 合同当事人享有的合同撤销权有无限制? 102
31. 债权人能否将合同的权利义务全部或者部分转让给第三人? 103
32. 具有先履行义务的当事人是否有权中止履行合同? 103
33. 什么是代位请求权? 103
34. 《合同法》对债务抵销有哪些规定? 104
35. 债务人因债权人的原因无法履行债务时怎么办? 104
36. 承担违约责任的方式有哪些,双方违约能否影响违约损失的分担? 105
37. 同一案件发生违约责任和侵权责任竞合时,如何对案件的法律关系性质进行定性? 105
38. 合同的违约方要求调整合同约定的违约金,怎么办? 105
39. 合同违反管理性规定或强制性规定对合同效力有何影响? 106
40. 定金是否等同于预付款,预付款是否适用定金罚则? 106
41. 当事人对合同条款理解出现歧义,或者合同条款本身约定模糊不清时,怎么办? 107
42. 什么是买卖合同中的瑕疵担保责任? 107

43. 分期付款合同中,买受人未按约定支付到期价款,应该怎么办?	107
44. 在拍卖会上,竞买人应价后又反悔,会产生什么法律责任?	108
45. 是否所有的工程项目都必须进行招投标,法律对招投标有何规定?	108
46. 招标合同要经过招标、投标、中标等程序,招标合同何时对招投 标双方具有合同的约束力?	109
47. 赠与合同成立生效后,赠与人能否反悔并拒绝交付赠与物?	110
48. 赠与合同的撤销权人是否包括继承人或继承人的法定代理人, 法律对继承人的撤销权有无特殊限制?	110
49. 民间借贷与借款合同同属借贷,二者有何区别?	111
50. 法律对自然人之间的民间借贷的借贷利息有无限制?	111
51. 现在的小额贷款公司较普遍,自然人或法人与之签订的合同属 于民间借贷还是借款合同?其实行的贷款利息是否合法?	111
52. 借款合同中的连带责任保证与一般保证有何区别?	112
53. 借款保证合同中,公司为股东提供保证是否有效?	112
54. 借款保证合同中,公司为股东提供担保合同被确认无效后,会 产生怎样的后果?	112
55. 一般保证与连带保证有何区别?	113
56. 担保合同中,哪些财产不得设定抵押?	113
57. 保证人仅在借款合同中签字但未约定保证期间及保证方式时 如何认定保证期间和保证方式?	114
58. 保证期间届满,债权人未向保证人主张保证责任,保证人的保 证责任是否可以免除?	114
59. 保证人承担保证责任之后,保证人的权利如何实现?	114
60. 什么是对外担保,对外担保合同无效的情形有哪些?	115
61. 租赁合同对租期的约定能否无限期?	115
62. 租赁合同当事人应该履行哪些义务?	115
63. 转租人未经出租人同意的,转租行为如何认定?	115
64. 什么是融资租赁合同,融资租赁合同有何特征?	116
65. 承揽合同成立生效后,定作人可不可以任意终止合同?	116
66. 建设工程合同能否肢解分包?	117
67. 法律对建设工程施工合同的无效有哪些规定?	117

68. 建设工程施工合同无效,但建设工程已竣工验收的,承包人请求依合同约定支付工程款的,能否得到支持? 118
69. 建设工程施工合同中,发包人和承包人解除合同的条件及相关责任是什么? 118
70. 当事人签订抵押合同后,未对用于抵押的不动产办理抵押登记,抵押合同是否有效,设置抵押权的不动产是否产生抵押权? 119
71. 保管合同成立的时间是何时,合同双方的义务有哪些? 119
72. 委托合同中,委托人的介入权指什么? 120
73. 受托人的披露义务指什么? 120
74. 什么是行纪合同?什么是居间合同? 120
75. 个人合伙与合伙企业有何区别,法律对个人合伙与合伙企业的规定分别是什么? 122
76. 除合伙协议中约定外,哪些事项需要全体合伙人一致同意? 122
77. 合伙企业的合伙人的退伙形式有哪些? 122
78. 出现哪些情形,合伙企业应当向合伙人的继承人退还被继承合伙人的财产份额? 123
79. 有限合伙企业中,有限合伙人有哪些特殊权利? 124
80. 有限合伙向普通合伙转换的条件及程序是什么? 124
81. 合伙企业进入清算的前提条件是什么,清算的程序是什么? 125
82. 有限合伙企业的有限合伙人是否有权执行合伙事务? 125
83. 合伙企业在发生什么情形时应当解散? 126
84. 股东资格如何认定? 126
85. 股东的实际出资与工商登记的出资不符合时怎么办,法律对这种行为如何处罚? 126
86. 企业已停止经营,并且不能清偿到期债务时,债权人的利益如何实现? 127
87. 涉及解散清算中的公司的案件应注意哪些问题? 127
88. 什么是破产费用?什么是共益债务? 128
89. 董事、监事、高级管理人员对公司负有哪些义务? 128
90. 有限责任公司与股份有限公司的设立条件是哪些? 129
91. 股东权利有哪些? 130
92. 股东会、董事会、监事会、经理的职权分别是什么? 130

93. 公司章程应该载明的事项有哪些?	131
94. 公司未进行强制清算, 股东可否提起强制解散程序?	132
95. 申请设立有限责任公司和股份有限公司, 应当向公司登记机关提交哪些材料?	132
96. 出现哪些情形, 公司清算组可以申请注销登记及应该提交哪些资料?	133
97. 股东提起解散公司诉讼的事由有哪些?	134
98. 哪些人员不能担任公司董事、监事、高级管理人员?	134
99. 公司收购本公司股份的限制的除外情形有哪些?	135
100. 票据丢失了怎么办?	135
101. 票据出票人的哪些签章行为不具有法律效力?	136
102. 投保人对哪些人具有保险利益?	136
103. 保险金可以作为遗产继承的情形有哪些?	136
104. 什么是保险受益权, 法律对该权利的享有及丧失有哪些规定?	137
105. 保险合同中, 保险人免责的法定事由有哪些?	137
106. 什么是保险代位求偿权, 是否人身保险与财产保险都存在此种权利?	138
107. 保险合同的中止与复效有何区别?	138
108. 国有土地使用权可采用哪些方式出让, 有无时限要求?	139
109. 国有土地使用权应当如何收回?	139
110. 集体土地承包经营权的承包期限和承包土地调整的要求?	139
111. 农村土地承包合同中, 发包人与承包人的权利义务?	140
112. 商品房预售应符合哪些条件?	140

第五章 行政 141

第一节 行政诉讼 141

1. 什么是行政诉讼? 行政诉讼的特征?	141
2. 行政诉讼的原告包括哪些?	141
3. 行政诉讼中的被告如何确定?	142
4. 提起行政诉讼的条件有哪些? 不予受理的情形有哪些?	143
5. 提起行政诉讼的期限?	144
6. 什么是非诉行政案件, 行政机关申请人民法院强制执行的期限?	144

7. 行政诉讼中举证责任的分担?	145
8. 行政诉讼中是否可以适用调解?	145
9. 房屋登记案件的受案范围? 不予受理的情形?	145
10. 农村集体土地行政案件的原告主体资格?	146
11. 集体土地被征收的法律规定, 补偿范围及程序?	147
12. 《国有土地上房屋征收与补偿条例》适用的范围? 国有土地上房屋征收与补偿的程序? 如何执行?	148
13. 哪些事项可以设定行政许可?	149
14. 行政许可的实施程序是什么?	150
15. 作出行政许可的期限?	151
16. 行政许可中听证的适用条件?	152
17. 行政许可听证程序规则有哪些?	152
18. 行政处罚的种类有哪些?	153
19. 行政处罚的实施机关有哪些?	153
20. 《行政强制法》规定的行政强制措施的种类有哪些?	154
21. 《行政强制法》规定的行政强制执行的方式有哪些?	154
22. 《行政强制法》规定的行政强制措施的程序如何规定?	154
23. 《行政强制法》中对催告的规定及理解适用?	154
24. 行政复议期间的具体规定及如何起算?	155
25. 哪些情况可以提起行政诉讼?	156

第二节 国家赔偿

1. 什么是国家赔偿? 国家赔偿的类型?	157
2. 行政赔偿的范围有哪些?	157
3. 国家赔偿中侵犯公民人身自由、生命健康权的赔偿范围?	158
4. 国家赔偿中是否支持精神损害赔偿? 如何计算?	159
5. 请求国家赔偿的期限?	159
6. 刑事赔偿中的赔偿义务机关如何确定?	159
7. 行政赔偿中的赔偿义务机关如何确认?	160

第六章 环保

1. 环境保护案件的受案范围有哪些?	161
2. 常见的环境污染相关犯罪的罪名、表现形式及其量刑规定?	161