

国家司法考试

要点难点考点精粹

中国政法大学 教授 张树义 主 编

(供第二届考生专用)

书内有购本书赠

国家司法考试 考前30天

第二套全真模拟命题自测试卷

(共4份, 每份含试卷、答案及解析)

的防伪回执卡一张



中国经济出版社



国家司法考试 要点难点考点精粹

中国政法大学 教授 张树义 主编

(供第二届考生专用)



中国经济出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

国家司法考试要点难点考点精粹/张树义主编.

-北京: 中国经济出版社, 2002.4

ISBN 7-5017-4237-5

I. 国… II. 张… 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 (2002) 第 019519 号

责任编辑: 魏 民

总策划: 薛峰全

封面设计: 方

国家司法考试要点难点考点精粹

张树义 主编

*

中国经济出版社出版发行

(北京市百万庄北街 3 号)

邮编: 100037

各地新华书店经销

北京市后沙峪印刷厂印刷

开本: 787×1092 毫米 1/16 47 印张 1160 千字

2002 年 4 月第 1 版 2002 年 4 月第 1 次印刷

印数: 1~3000 册

ISBN 7-5017-4237-5/G·399

定价: 68.00 元

前 言

为了帮助参加第二届国家司法统一考试的广大应试者能系统、全面地复习各门应考课程,我们特编写了《国家司法考试要点难点考点精粹》。

去年10月31日,最高人民法院、最高人民检察院、中华人民共和国司法部联合发布了《国家司法考试实施办法(试行)》。旨在建立和规范国家统一的司法考试制度,提高和保障法官、检察官、律师队伍素质。将律师资格考试改为司法考试,使法官、检察官们在职业素质上能够与律师同堂竞考,共展才华,同时,也给更多有志于司法职业的人走进法官、检察官队伍提供了机会。

鉴于国家司法考试所涉及的科多、面广,而广大应试者的精力和时间又非常有限,因此有一本简明扼要的阐述国家司法考试要点、难点、考点的考试专用书就显得尤为必要。司法考试对于绝大多数应试者而言是掌握法律知识要点,争取通过考试,而不是系统的学习法学知识。国家司法考试指定教材有近千万字,寥寥几个月的时间要想把它全部读完、掌握、能够灵活运用,绝大多数应试者都会感到异常困难。本书作者正是基于这样的考虑,想应试者之所想,急应试者之所急,选择国家司法考试中的知识要点、考点,奉献给广大应试者,希望能给应试者提供必要的、有效的帮助。为了使广大应试朋友更好的了解、使用本书,现对本书的特点、体例作如下说明:

第一,体例上,主要是按照国家司法考试大纲和教材进行编写;内容上,所参考的都是最新的法律和司法解释编写,如新近修改的《中华人民共和国商标法》、《中华人民共和国专利法实施细则》、《中华人民共和国著作权法》、《中华人民共和国民事诉讼法》、《中华人民共和国检察官法》、《中华人民共和国婚姻法》等一系列法律、法规。这些都是第二届国家司法考试出题所必然会涉及到的法律和司法解释。

第二,尽量涵盖国家司法考试所必须的知识,做到简明扼要。本书中几乎省略了所有不必要的过渡性的文字和考试不会涉及到的知识。把法律条文和司法解释融入到对知识点的讲解之中,省略了出处和说明性的语言。在使文字简洁的同时,还根据近年来国家司法考试内容日趋细化的特点,阐明了必要的深层次的内容,使之尽量的贴近试题。

第三,由于国家司法考试强调考察应试者运用法律知识解决实际问题的能力,所以本书对考试所需的知识尽量援引法律条文,力求准确明了,便于应试者解题。与此同时,本书对各科的重要理论、概念、原则也做了必要的阐述,帮助应试者理解、运用法律条文,增强他们分析法律问题的能力。对于一些比较冷僻或是容易理解的概念和原则,为了突出重点、难点和考点,而未作过多的解释,有的仅是点到即止。

第四,本书对重点、难点、考点,分别用符号▲、~~~~~标明,凡是注有这样符号的地方,请应试者反复阅读理解。如前所述,本书几乎全部由知识要点组成,所以应试者还要全面阅读掌握,不可只看有提示符号的部分。作符号的目的只是提请应试者要给予足够的重视。

第五,参加本书编写的教授、专家决无沽名钓誉之意,只希望扎扎实实的为广大应试者做一件实事,帮助他们顺利的通过考试。实践将证明,本书编者所作的努力必将结出丰硕的成果。

以最少的时间,取得最好的效果,既是应试者的期盼,也是编者的心愿。能否如愿以偿,尚待应试者的努力。我们希望本书能对应试者有所帮助。编写本书,工程浩大,难度非凡,深感力不从心,不足之处在所难免,诚望读者不吝赐教。

中国政法大学 张树义 于北京



总 目 录

法理学	(1)	商 法	(476)
宪 法	(26)	经济法	(538)
行政法与行政诉讼法	(55)	国际法	(600)
刑 法	(122)	国际私法	(653)
民 法	(211)	国际经济法	(684)
刑事诉讼法	(339)	法律职业道德与职业责任	(731)
民事诉讼法与仲裁制度	(401)		

目 录

法理学	(1)	第四节 宪法的作用	(29)
第一章	(1)	第五节 宪法的渊源与宪法的结构	(30)
第一节 法	(1)	第六节 宪法规范	(30)
第二节 法律规范	(4)	第七节 宪法关系	(31)
第三节 法律部门和法律体系	(7)	第八节 宪法与宪政	(31)
第四节 法的渊源与分类	(8)	第二章 国家的基本制度(上)	(32)
第五节 法的效力	(10)	第一节 人民民主专政制度	(32)
第六节 法律关系	(11)	第二节 国家的基本经济制度	(33)
第七节 法律责任与法律制裁	(15)	第三节 社会主义精神文明建设	(33)
第二章	(16)	第三章 国家的基本制度(下)	(33)
第一节 立法	(16)	▲第一节 人民代表大会制度	(33)
第二节 执法与司法	(17)	第二节 选举制度	(34)
第三节 守法与违法	(18)	第三节 我国是单一制的社会主义国家	(37)
第四节 法律解释和法律推理	(18)	第四节 民族区域自治制度	(37)
第五节 法律意识、法律监督和法律秩序	(19)	▲第五节 特别行政区制度	(39)
第三章	(20)	▲第四章 公民的基本权利与义务	(41)
第一节 法的起源	(20)	第一节 公民基本权利与义务概述	(41)
第二节 法的发展	(20)	▲第二节 我国公民的基本权利	(41)
▲第三节 法系	(22)	第三节 我国公民的基本义务	(43)
第四章	(23)	第四节 我国公民基本权利和义务的	(44)
第一节 法与道德	(23)	主要特点	(44)
第二节 法与政策	(24)	第五章 国家机构	(44)
第五章	(24)	第一节 国家机构概述	(44)
第一节 法制	(24)	▲第二节 全国人民代表大会及其常务	(44)
▲第二节 法治	(25)	委员会	(44)
宪 法	(26)	第三节 中华人民共和国主席	(46)
第一章 宪法基本理论	(26)	▲第四节 国务院	(47)
第一节 宪法的概念	(26)	第五节 中央军事委员会	(48)
第二节 宪法的历史发展及其分类	(27)	第六节 地方国家机构	(48)
第三节 宪法的基本原则	(29)	第六章 宪法的实施及其保障	(52)
		第一节 宪法实施概述	(52)
		第二节 宪法的解释	(52)



第三节 宪法的修改	(53)	第十一章 行政诉讼的管辖	(88)
第四节 宪法的实施保障	(53)	第一节 行政诉讼管辖	(88)
行政法与行政诉讼法	(55)	第二节 级别管辖	(88)
第一章 行政法概述	(55)	第三节 地域管辖	(89)
第一节 行政法的基本概念	(55)	第四节 裁定管辖	(89)
第二节 行政法的基本原则	(55)	第十二章 行政诉讼参加人	(90)
第三节 行政法的法源	(56)	第一节 行政诉讼参加人的概念	(90)
第二章 行政主体	(58)	▲第二节 行政诉讼的原告	(90)
第一节 行政主体概述	(58)	▲第三节 行政诉讼的被告	(92)
第二节 行政主体与行政机关	(58)	第四节 共同诉讼人	(93)
▲第三节 其他行使行政职权的组织	(58)	第五节 行政诉讼的第三人	(94)
第四节 行政主体与国家公务员	(59)	第六节 诉讼代理人	(95)
第三章 行政行为概述	(60)	第十三章 诉讼程序	(95)
第一节 行政行为的概念与特征	(60)	第一节 起诉与受理	(95)
第二节 行政行为的内容	(61)	第二节 行政诉讼的第一审程序	(97)
第三节 行政行为的分类	(61)	第三节 行政诉讼第二审程序	(99)
第四节 行政行为的成立、生效与有效	(63)	第四节 行政诉讼审判监督程序	(100)
第四章 行政立法	(64)	第十四章 行政诉讼的特殊制度与规则	(101)
第一节 行政立法概述	(64)	第一节 行政诉讼证据	(101)
第二节 行政法规与规章的制定	(64)	第二节 行政诉讼的法律适用	(103)
第三节 行政立法的效力与监督	(65)	第三节 行政案件审理中的特殊制度	(105)
第五章 行政处理	(67)	第十五章 行政诉讼的结案	(107)
第一节 行政处理概述	(67)	第一节 行政诉讼的判决、裁定与决定	(107)
第二节 行政处理的形式	(67)	第二节 行政诉讼的执行与非诉行政案件的执行	(109)
第三节 行政处理的效力	(70)	第十六章 国家赔偿概述	(111)
第四节 行政处理的程序	(71)	第一节 国家赔偿与国家赔偿法	(111)
第六章 行政处罚	(72)	▲第二节 国家赔偿责任	(112)
第一节 行政处罚概述	(72)	▲第十七章 国家赔偿的范围	(112)
▲第二节 行政处罚的种类与设定	(73)	第一节 国家赔偿范围概述	(112)
▲第三节 行政处罚的管辖与适用	(75)	第二节 行政赔偿的范围	(113)
第四节 行政处罚的程序	(76)	第三节 刑事赔偿范围	(114)
第七章 行政合同	(77)	第十八章 国家赔偿主体	(114)
第一节 行政合同概述	(77)	第一节 国家赔偿主体概述	(114)
第二节 行政合同行为	(78)	▲第二节 行政赔偿义务机关	(115)
第八章 行政复议	(79)	▲第三节 刑事赔偿义务机关	(115)
第一节 行政复议概述	(79)	第十九章 国家赔偿程序	(116)
▲第二节 行政复议范围	(80)	第一节 行政赔偿程序	(116)
▲第三节 行政复议参加人和行政复议机关	(81)	第二节 刑事赔偿程序	(117)
第四节 行政复议申请与受理	(81)	第二十章 国家赔偿的方式与计算标准	(119)
第五节 行政复议的审理、决定和执行	(81)	第一节 国家赔偿的方式	(119)
第九章 行政诉讼概述	(84)	第二节 国家赔偿的计算标准	(120)
第一节 行政诉讼与行政诉讼法	(84)	刑法	(122)
第二节 行政诉讼的基本原则和基本制度	(84)	第一章 刑法概说	(122)
第十章 行政诉讼的受案范围	(85)	第一节 刑法的概念、性质与体系	(122)
第一节 概述	(85)	▲第二节 刑法的基本原则	(122)
▲第二节 受理的案件	(86)	▲第三节 刑法的适用范围	(123)
第三节 不受理的案件	(86)	第二章 犯罪概说	(125)



第一节 犯罪的概念	(125)	第十四章 危害国家安全罪	(154)
第二节 犯罪的分类	(125)	第一节 危害国家、颠覆政权的犯罪	(154)
第三章 犯罪构成	(126)	第二节 判变、判逃的犯罪	(154)
第一节 犯罪构成概述	(126)	第三节 间谍、资敌的犯罪	(154)
第二节 犯罪客体	(126)	▲第十五章 危害公共安全罪	(155)
第三节 犯罪客观要件	(127)	第一节 危害公共安全罪中应重点掌握的罪	(155)
第四节 犯罪主体	(128)	第二节 危害公共安全罪中其他应了解的罪	(159)
第五节 犯罪主观要件	(130)	第十六章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(160)
第四章 排除犯罪的事由	(132)	第一节 生产、销售伪劣商品罪	(161)
第一节 排除犯罪的事由概述	(132)	▲第二节 走私罪	(162)
第二节 正当防卫	(132)	第三节 妨害对公司、企业的管理秩序罪	(163)
第三节 紧急避险	(133)	第四节 破坏金融管理秩序罪	(165)
第五章 故意犯罪形态	(134)	▲第五节 金融诈骗罪	(167)
第一节 故意犯罪形态概述	(134)	▲第六节 危害税收征管罪	(168)
第二节 犯罪预备	(134)	▲第七节 侵犯知识产权罪	(170)
▲第三节 犯罪未遂	(135)	第八节 扰乱市场秩序罪	(171)
▲第四节 犯罪中止	(135)	第十七章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	(172)
▲第六章 共同犯罪	(136)	第一节 侵犯公民人身权利、民主权利罪概述	(172)
第一节 共同犯罪概述	(136)	▲第二节 侵犯公民人身权利、民主权利罪中应重点掌握的罪	(173)
第二节 共同犯罪的成立条件	(136)	第三节 侵犯公民人身权利、民主权利罪其他应了解的罪	(177)
第三节 共同犯罪的形式	(137)	▲第十八章 侵犯财产罪	(178)
▲第四节 共犯人的分类及其刑事责任	(137)	第一节 侵犯财产罪概述	(178)
第七章 罪数	(138)	▲第二节 侵犯财产罪中应重点掌握的罪	(179)
第一节 罪数的区分	(138)	第三节 侵犯财产罪中其他应了解的罪	(183)
▲第二节 实质的一罪	(139)	第十九章 妨害社会管理秩序罪	(183)
第三节 法定的一罪	(139)	▲第一节 扰乱公共秩序罪	(183)
▲第四节 处断的一罪	(139)	第二节 妨害司法罪	(188)
第八章 刑罚概说	(140)	第三节 妨害国(边)境管理罪	(191)
第一节 刑罚的概念	(140)	第四节 妨害文物管理罪	(192)
第二节 刑罚的目的	(141)	第五节 危害公共卫生罪	(192)
第九章 刑罚的体系	(141)	第六节 破坏环境资源保护罪	(194)
第一节 刑罚的体系概述	(141)	▲第七节 走私、贩卖、运输、制造毒品罪	(195)
第二节 主刑	(141)	第八节 组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪	(197)
第三节 附加刑	(143)	第九节 制作、贩卖、传播淫秽物品罪	(198)
第十章 刑罚的裁量	(144)	第二十章 危害国防利益罪	(199)
第一节 量刑概述	(144)	▲第一节 危害国防利益罪概述	(199)
第二节 量刑情节	(144)	第二节 危害国防利益罪中应重点掌握的罪	(199)
第三节 量刑制度	(147)	第三节 危害国防利益罪中其他应了解的罪	
第十一章 刑罚的执行	(149)		
第一节 刑罚执行概述	(149)		
第二节 减刑制度	(149)		
第三节 假释制度	(150)		
第十二章 刑罚的消灭	(151)		
第一节 刑罚消灭概述	(151)		
第二节 时效	(151)		
第三节 赦免	(152)		
第十三章 罪刑各论概说	(152)		
第一节 刑法分则的体系	(152)		
第二节 刑法分则的条文结构	(152)		
第三节 刑法分册的法条竞合	(153)		



的罪	(200)	第三节 民事法律行为的成立与生效	(230)
▲第二十一章 贪污贿赂罪	(200)	第四节 民事法律行为的有效要件	(231)
第一节 贪污贿赂罪概述	(200)	▲第五节 附条件与附期限的民事法律行为	(231)
第二节 贪污贿赂罪中应重点掌握的罪	(201)	▲第六节 无效民事行为	(232)
第三节 贪污贿赂罪中其他应了解的罪	(204)	▲第七节 可变更、可撤销的民事法律行为	(233)
第二十二章 渎职罪	(205)	第八节 效力未定的民事法律行为	(234)
第一节 渎职罪概述	(205)	第六章 代理	(235)
第二节 渎职罪中应重点掌握的罪	(205)	第一节 代理的概念和特征	(235)
第三节 渎职罪中其他应了解的罪	(207)	第二节 代理的分类	(236)
第二十三章 军人违反职责罪	(208)	第三节 代理权	(237)
▲第一节 军人违反职责罪概述	(208)	第四节 无权代理	(238)
第二节 军人违反职责罪中应重点掌握的罪	(209)	第七章 诉讼时效与期限	(240)
第三节 军人违反职责罪中其他应了解的罪	(209)	第一节 诉讼时效	(240)
民 法	(211)	第二节 期限	(241)
第一章 民法概述	(211)	第八章 物权概述	(242)
第一节 民法的概念	(211)	第一节 物权的概念和效力	(242)
第二节 民法的调整对象	(211)	第二节 物权的类型	(243)
第三节 民法的渊源	(211)	第三节 物权的变动	(244)
第四节 民法的适用范围	(212)	第九章 所有权	(245)
第五节 民法的基本原则	(212)	第一节 所有权概述	(245)
第六节 民事法律关系	(213)	第二节 不动产所有权	(246)
第二章 自然人	(215)	第三节 动产所有权	(247)
第一节 自然人的民事权利能力	(215)	第十章 共有	(249)
▲第二节 自然人的民事行为能力	(215)	第一节 共有的概念和特征	(249)
第三节 自然人的住所	(216)	第二节 按份共有	(249)
第四节 监护	(216)	▲第三节 共同共有	(250)
▲第五节 宣告失踪与宣告死亡	(217)	第十一章 用益物权	(251)
第六节 个体工商户与农村承包经营户	(219)	第一节 用益物权的概念和特征	(251)
第七节 个人合伙	(219)	第二节 国有土地使用权	(251)
第三章 法人	(220)	第三节 土地承包经营权	(252)
第一节 法人概述	(220)	第四节 宅基地使用权	(253)
第二节 法人的民事权利能力与民事行为能力	(221)	第五节 典权	(253)
第三节 法人机关	(222)	第十二章 担保物权	(254)
第四节 企业法人的分支机构	(223)	第一节 担保物权概述	(254)
第五节 法人的设立、变更、终止和登记	(223)	▲第二节 抵押权	(254)
第六节 联营	(225)	▲第三节 质权	(257)
第四章 物与有价证券	(225)	▲第四节 留置权	(258)
第一节 物	(225)	第五节 担保物权的竞合	(258)
第二节 有价证券	(227)	▲第十三章 债权概述	(259)
第五章 民事法律行为	(228)	▲第一节 债的概念与要素	(259)
第一节 民事行为与民事法律行为概述	(228)	第二节 债的发生原因	(260)
第二节 意思表示	(229)	第三节 债的分类	(260)
		第十四章 债的履行	(261)
		第一节 债的履行的概念	(261)
		第二节 债的履行规则	(261)
		第三节 选择之债、种类之债、多数人 之债的履行	(262)
		▲第十五章 债的保全和担保	(263)



第一节 债的保全	(263)	第一节 著作权的客体	(299)
第二节 债的担保	(265)	第二节 著作权的主体	(300)
▲第十六章 债的移转和消灭	(268)	▲第三节 著作权的内容	(301)
第一节 债的移转	(268)	第四节 著作权的限制	(303)
第二节 债的消灭	(270)	第五节 邻接权	(304)
第十七章 合同概述	(272)	▲第六节 著作权侵权行为	(305)
第一节 合同的概念和特征	(272)	第七节 计算机软件著作权	(305)
第二节 合同的分类	(272)	第二十九章 专利权	(307)
第十八章 合同的订立	(273)	第一节 专利权主体	(307)
第一节 合同订立的程序	(273)	第二节 专利权客体	(308)
第二节 合同的内容和解释	(275)	第三节 授予专利权的条件	(308)
第十九章 双务合同履行中的抗辩权	(275)	第四节 授予专利权的程序	(309)
第一节 同时履行抗辩权	(275)	第五节 专利权的内容	(311)
第二节 不安抗辩权	(276)	第六节 专利权的保护	(312)
第三节 先履行抗辩权	(276)	第三十章 商标权	(313)
第二十章 合同的变更和解除	(276)	第一节 商标的概述	(313)
第一节 合同的变更	(276)	第二节 商标权的取得	(314)
第二节 合同的解除	(277)	第三节 商标权的内容	(315)
第二十一章 合同责任	(278)	第四节 注册商标的撤销	(316)
第一节 缔约过失责任	(278)	第五节 商标权的保护	(317)
▲第二节 违约责任	(278)	第三十一章 婚姻、家庭	(319)
第二十二章 转移财产权利的合同	(281)	第一节 结婚	(319)
▲第一节 买卖合同	(281)	第二节 离婚	(320)
第二节 供用电、水、气、热力合同	(283)	第三节 夫妻关系	(322)
第三节 赠与合同	(283)	第四节 父母子女关系	(322)
第四节 借款合同	(284)	第三十二章 继承权概述	(325)
第五节 租赁合同	(285)	第一节 继承权概述	(325)
第六节 融资租赁合同	(286)	第二节 继承法的基本原则	(325)
第二十三章 完成工作成果的合同	(287)	第三节 继承权的取得、放弃、丧失和保护	(325)
第一节 承揽合同	(287)	第三十三章 法定继承	(326)
第二节 建设工程合同	(288)	第一节 法定继承概述	(326)
第二十四章 提供劳务的合同	(289)	第二节 法定继承人的范围和继承顺序	(327)
第一节 运输合同	(289)	第三节 代位继承	(327)
第二节 保管合同	(291)	第四节 法定继承中的遗产分配	(327)
第三节 仓储合同	(291)	第三十四章 遗嘱继承、遗赠和遗赠扶养	(328)
第四节 委托合同	(292)	协议	(328)
第五节 行纪合同	(293)	第一节 遗嘱继承概述	(328)
第六节 居间合同	(294)	第二节 遗嘱	(328)
第二十五章 技术合同	(295)	第三节 遗赠	(329)
第一节 技术合同概述	(295)	第四节 遗赠扶养协议	(329)
第二节 技术开发合同	(296)	第三十五章 遗产的处理	(330)
▲第三节 技术转让合同	(296)	第一节 继承的开始	(330)
第四节 技术咨询合同和技术服务合同	(297)	第二节 遗产	(330)
第二十六章 不当得利和无因管理之债	(298)	第三节 遗产的分割和债务清偿	(331)
▲第一节 不当得利之债	(298)	第四节 无人继承又无人受遗赠的遗产	(332)
▲第二节 无因管理之债	(298)	第三十六章 人身权	(333)
第二十七章 知识产权概述	(299)	第一节 人身权概述	(333)
第一节 知识产权	(299)	第二节 人格权	(333)
第二节 知识产权法	(299)		
第二十八章 著作权	(299)		



第三节 身份权	(333)	▲第三节 刑事证据的分类	(354)
第三十七章 侵权行为	(335)	第四节 刑事诉讼证明	(355)
第一节 侵权行为概述	(335)	第八章 强制措施	(356)
第二节 侵权行为归责原则	(335)	第一节 强制措施概述	(356)
第三节 一般侵权行为构成要件	(336)	第二节 拘传、取保候审、监视居住	(356)
第四节 共同侵权行为	(336)	第三节 拘留	(358)
第五节 特殊侵权行为	(336)	▲第四节 逮捕	(358)
第六节 侵权责任	(337)	第九章 附带民事诉讼	(359)
刑事诉讼法	(339)	第一节 附带民事诉讼的概念	(359)
第一章 刑事诉讼法概述	(339)	第二节 附带民事诉讼的请求权人和负有赔偿责任的人	(359)
第一节 刑事诉讼的概念	(339)	第三节 附带民事诉讼的提起和审判	(360)
第二节 刑事诉讼法的概念	(339)	第十章 期间、送达	(361)
第二章 刑事诉讼中的专门机关和诉讼参与人	(339)	第一节 期间	(361)
第一节 刑事诉讼中的专门机关	(339)	第二节 送达	(363)
第二节 诉讼参与人	(340)	第十一章 立案	(364)
第三章 刑事诉讼法的基本原则	(341)	第一节 立案的概念和意义	(364)
▲第一节 侦查权、检察权、审判权由专门机关依法行使	(341)	第二节 立案的材料来源和条件	(364)
第二节 严格遵守法律程序	(341)	第三节 立案程序和立案监督	(365)
第三节 人民法院、人民检察院依法独立行使职权	(342)	第十二章 侦查	(366)
第四节 分工负责,互相配合,互相制约	(342)	第一节 侦查的概念和意义	(366)
第五节 人民检察院依法对刑事诉讼实行法律监督	(342)	第二节 侦查行为	(366)
▲第六节 审判公开	(342)	第三节 侦查终结	(370)
▲第七节 犯罪嫌疑人、被告人有权获得辩护	(342)	第四节 人民检察院对直接受理案件的侦查	(370)
▲第八节 未经人民法院依法判决,对任何人都不得确定有罪	(342)	第五节 补充侦查	(370)
▲第九节 具有法定情形不予追究刑事责任	(343)	第十三章 起诉	(371)
▲第十节 追究外国人刑事责任适用我国刑事诉讼法	(343)	第一节 起诉的概念和意义	(371)
第十一节 刑事司法协助	(343)	第二节 提起公诉的程序	(371)
第四章 管辖	(343)	第三节 提起自诉的程序	(374)
第一节 立案管辖	(343)	第十四章 第一审程序	(375)
▲第二节 审判管辖	(345)	第一节 审判概述	(375)
第五章 回避	(347)	第二节 审判组织	(375)
第一节 回避的概念和适用人员	(347)	第三节 对公诉案件的审查	(376)
第二节 回避的理由	(347)	第四节 法庭审判	(378)
第三节 回避的程序	(348)	第五节 审判障碍及其处理	(382)
第六章 辩护与代理	(349)	第六节 自诉案件第一审程序的特点	(383)
▲第一节 辩护人	(349)	第七节 简易程序	(383)
第二节 辩护的种类	(350)	第八节 判决、裁定和决定	(384)
第三节 刑事代理	(351)	第十五章 第二审程序	(384)
第七章 刑事证据	(352)	第一节 第二审程序的概念	(384)
第一节 刑事证据的概念和意义	(352)	第二节 上诉、抗诉的提起	(384)
▲第二节 刑事证据的种类	(352)	第三节 上诉、抗诉案件的审判	(386)
		第四节 扣押、冻结在案财物的处理	(388)
		第五节 在法定刑以下判处刑罚和适用特殊情况假释的核准程序	(388)
		第十六章 死刑复核程序	(389)
		第一节 死刑复核程序概念和意义	(389)
		▲第二节 判处死刑立即执行案件的复核程序	(389)
		第三节 判处死刑缓期二年执行案件的	



复核程序	(390)	第三节 证明的标准	(419)
第十七章 审判监督程序	(391)	第四节 证明的过程	(419)
第一节 审判监督程序的概念和特点	(391)	第九章 期间、送达	(420)
第二节 审判监督程序的提起	(391)	第一节 期间	(420)
第三节 依照审判监督程序对案件的 重新审判	(392)	第二节 送达	(421)
第十八章 执 行	(393)	第十章 法院调解	(422)
第一节 执行的概念和意义	(393)	第一节 法院调解概述	(422)
第二节 各种判决、裁定的执行程序	(393)	第二节 法院调解的原则	(422)
第三节 变更执行程序	(396)	第三节 法院调解的程序	(422)
第四节 人民检察院对执行的监督	(398)	▲第四节 调解书及调解的效力	(422)
民事诉讼法与仲裁制度	(401)	▲第十一章 财产保全和先予执行	(423)
第一章 民事诉讼与民事诉讼法	(401)	第一节 财产保全	(423)
第一节 民事诉讼	(401)	第二节 先予执行	(424)
第二节 民事诉讼法	(401)	第十二章 对妨害民事诉讼行为的强制措施	(424)
第二章 民事诉讼的基本原则与基本制度	(402)	第一节 对妨害民事诉讼强制措施的概念 和性质	(424)
第一节 基本原则	(402)	第二节 妨害民事诉讼行为的构成和种类	(424)
第二节 基本制度	(402)	第三节 对妨害民事诉讼强制措施的种 类和适用	(425)
第三章 主管与管辖	(404)	第十三章 诉讼费用	(426)
第一节 民事诉讼主管	(404)	第一节 诉讼费用概述	(426)
第二节 管辖概述	(404)	第二节 诉讼费用的种类	(426)
第三节 级别管辖	(404)	第三节 诉讼费用的负担	(426)
第四节 地域管辖	(405)	第四节 诉讼费用的缓、减、免	(427)
第五节 裁定管辖	(406)	第十四章 普通程序	(428)
第六节 管辖权的异议	(407)	第一节 普通程序概述	(428)
▲第四章 诉	(408)	第二节 普通程序的各个阶段	(428)
第一节 诉的概念与特征	(408)	▲第三节 撤诉和缺席判决	(431)
第二节 诉的要素	(408)	第四节 延期审理、诉讼中止和诉讼终 结	(432)
第三节 诉的分类	(408)	第十五章 简易程序	(433)
第四节 反诉	(408)	第一节 简易程序的概念和适用范围	(433)
第五节 诉的合并与分离	(409)	第二节 简易程序的特点	(433)
▲第五章 当事人	(409)	第十六章 第二审程序	(433)
第一节 当事人概述	(409)	第一节 第二审程序的概述	(433)
第二节 原告与被告	(411)	第二节 上诉的提起与受理	(434)
第三节 共同诉讼	(411)	第三节 上诉案件的审理	(435)
第四节 诉讼代表人	(412)	第四节 上诉案件的裁判	(435)
▲第五节 第三人	(413)	第十七章 特别程序	(436)
第六章 诉讼代理人	(414)	第一节 特别程序的特点和适用范围	(436)
第一节 诉讼代理人概述	(414)	第二节 选民资格案件	(436)
第二节 法定诉讼代理人	(414)	第三节 宣告公民失踪案件与宣告公民 死亡案件	(436)
第三节 委托诉讼代理人	(414)	第四节 认定公民无民事行为能力或者 限制民事行为能力的案件	(437)
第七章 民事证据	(415)	第五节 认定财产无主案件	(437)
第一节 民事证据概述	(415)	第十八章 审判监督程序	(438)
第二节 民事证据的种类	(415)	第一节 审判监督程序概述	(438)
第三节 民事证据在理论上的分类	(417)	▲第二节 基于审判监督权的再审	(438)
第四节 证据保全	(417)		
第八章 民事诉讼中的证明	(418)		
第一节 证明的对象	(418)		
第二节 证明责任	(418)		



第三节 基于检察监督权的抗诉和再审	(438)	第五节 仲裁审理	(467)
第四节 基于当事人诉权的申请再审 ..	(439)	第六节 仲裁中的和解、调解和裁决	(468)
第五节 再审案件的审判程序	(439)	第七节 简易程序	(469)
第十九章 督促程序	(440)	▲第八节 仲裁时效	(470)
第一节 督促程序概述	(440)	第二十九章 申请撤销仲裁裁决	(470)
第二节 支付令的申请和审查	(440)	第一节 申请撤销仲裁裁决的概念和特征	(470)
第三节 对支付令的异议	(441)	第二节 申请撤销仲裁裁决的条件和理由	(470)
第二十章 公示催告程序	(441)	▲第三节 法院对撤销仲裁裁决申请的 处理	(471)
第一节 公示催告程序概述	(441)	第三十章 仲裁裁决的执行与不予执行	(471)
第二节 公示催告申请的提起和受理 ..	(442)	第一节 仲裁裁决的执行	(471)
第三节 公示催告案件的审理	(442)	第二节 仲裁裁决的不予执行	(472)
第二十一章 破产程序	(443)	第三节 仲裁裁决的中止执行、终结执行 和恢复执行	(472)
第一节 破产与破产制度	(443)	第三十一章 涉外仲裁	(473)
第二节 破产申请与案件受理	(443)	第一节 涉外仲裁的概念	(473)
第三节 债权人会议	(444)	第二节 我国涉外仲裁机构	(473)
第四节 和解与整顿	(444)	第三节 涉外仲裁程序	(473)
第五节 破产宣告程序	(444)	第四节 对涉外仲裁裁决的撤销和不予 执行	(474)
第二十二章 民事裁判	(447)	第五节 对涉外仲裁裁决的执行	(475)
第一节 民事裁判的概念	(447)	商 法	(476)
第二节 判决	(447)	第一章 公司法	(476)
第三节 裁定	(448)	第一节 公司概论	(476)
第四节 决定	(448)	第二节 公司法总论	(476)
第二十三章 执行程序	(449)	第三节 有限责任公司	(480)
第一节 执行程序概述	(449)	第四节 股份有限公司	(484)
第二节 执行开始	(453)	第五节 外国公司的分支机构	(488)
▲第三节 执行措施	(454)	第二章 合伙企业法	(490)
▲第四节 执行中止和执行终结	(459)	第一节 合伙的法律特征与分类	(490)
第二十四章 涉外民事诉讼程序	(460)	第二节 合伙企业的设立	(490)
第一节 涉外民事诉讼程序概述	(460)	▲第三节 合伙企业财产的性质	(491)
第二节 涉外民事诉讼管辖	(460)	▲第四节 合伙事务的执行	(492)
第三节 涉外民事诉讼中的期间、财产保全 与送达	(461)	第五节 合伙与第三人的关系	(493)
第四节 司法协助	(461)	第六节 入伙与退伙	(493)
第二十五章 仲裁与仲裁法概述	(462)	第七节 合伙的解散与清算	(494)
第一节 仲裁概述	(462)	第三章 个人独资企业法	(495)
第二节 仲裁法概述	(463)	第一节 个人独资企业概述	(495)
第二十六章 仲裁委员会和仲裁协会	(463)	第二节 个人独资企业的设立与变更 ..	(495)
第一节 仲裁委员会	(463)	第三节 个人独资企业的投资人及事务 管理	(495)
第二节 中国仲裁协会	(464)	第四节 个人独资企业的解散和清算 ..	(496)
第三节 仲裁规则	(464)	第四章 外商投资企业法	(497)
第二十七章 仲裁协议	(464)	第一节 外商投资企业法概述	(497)
第一节 仲裁协议概述	(464)	第二节 中外合资经营企业法	(497)
第二节 仲裁协议的内容	(465)	第三节 中外合作经营企业法	(501)
第三节 仲裁协议的效力	(465)	第四节 外资企业法	(503)
▲第四节 仲裁协议的无效和失效	(465)		
第二十八章 仲裁程序	(466)		
第一节 仲裁当事人与代理人	(466)		
第二节 申请与受理	(466)		
第三节 仲裁中的财产保全	(466)		
第四节 仲裁庭的组成	(467)		



第五章 票据法	(506)	第二节 海关法	(577)
第一节 票据法概述	(506)	第三节 会计法	(579)
第二节 票据权利和票据行为	(507)	第四节 审计法	(581)
第三节 票据抗辩及补救	(510)	第六章 劳动法	(582)
第四节 汇票	(510)	第一节 劳动法概述	(582)
第五节 本票和支票	(514)	第二节 劳动合同	(583)
第六章 保险法	(514)	第三节 集体合同	(585)
第一节 保险法概述	(514)	第四节 劳动基准法	(587)
第二节 保险合同总论	(514)	第五节 劳动争议	(590)
第三节 保险合同分论	(518)	第七章 土地法和房地产法	(591)
第四节 保险业法律制度	(520)	第一节 绪论	(591)
第七章 海商法	(523)	第二节 土地管理法	(591)
第一节 海商法概述	(523)	第三节 城市房地产管理法	(593)
第二节 船舶与船员	(523)	第八章 环境保护法与自然资源法	(596)
第三节 海上货物运输合同	(524)	第一节 环境保护法	(596)
第四节 海上旅客运输合同	(527)	第二节 自然资源法	(598)
第五节 船舶租用合同	(529)	国际法	(600)
第六节 船舶碰撞	(529)	第一章 导论	(600)
第七节 海难救助	(530)	第一节 国际法的概念	(600)
第八节 共同海损	(532)	▲第二节 国际法的渊源与编纂	(600)
第九节 海事赔偿责任限制	(533)	第三节 国际法与国内法的关系	(601)
第十节 海事诉讼	(535)	第四节 国际法的基本原则	(602)
经济法	(538)	第二章 国际法主体	(604)
第一章 反不正当竞争法、拍卖法、招标投标法	(538)	第一节 国际法主体概述	(604)
第一节 反不正当竞争法	(538)	第二节 国家	(604)
第二节 拍卖法	(541)	第三节 国际组织	(611)
第三节 招标投标法	(543)	第三章 国际法律责任	(615)
第二章 消费者权益保护法和产品质量法	(546)	第一节 国际责任的构成	(615)
第一节 消费者权益保护法	(546)	第二节 国际责任的形式	(615)
第二节 产品质量法	(550)	第三节 国际责任制度的新发展	(616)
第三章 商业银行法	(556)	第四章 国际法上的空间划分	(617)
第一节 商业银行概述	(556)	第一节 领土	(617)
第二节 商业银行的业务	(557)	第二节 海洋法	(621)
第三节 商业银行的管理	(558)	第三节 国际航空法	(628)
第四节 贷款法律制度	(558)	第四节 外层空间法	(629)
第五节 商业银行的接管、终止	(560)	第五章 国际法上的个人	(631)
第六节 违反《商业银行法》的法律责任	(561)	▲第一节 国籍	(631)
第四章 证券法	(562)	第二节 外国人的法律地位	(632)
第一节 证券法概述	(562)	▲第三节 引渡和庇护	(634)
第二节 证券机构	(563)	第四节 国际人权法	(635)
第三节 证券发行	(565)	第六章 外交关系法与领事关系法	(636)
第四节 证券交易	(567)	第一节 概述	(636)
第五节 证券上市	(568)	第二节 外交关系法	(637)
第六节 上市公司的收购制度	(569)	第三节 领事关系法	(639)
第七节 违反证券法的法律责任	(570)	▲第七节 条约	(641)
第五章 税法	(571)	第一节 概述	(641)
第一节 税法	(571)	第二节 条约成立的实质要件	(642)
		第三节 条约的缔结	(643)
		第四节 条约的效力	(644)
		第五节 条约的解释和修订	(645)



第六节 条约的终止和暂停施行	(645)	第三节 国际货物买卖合同概述	(689)
第八章 国际争端的和平解决	(646)	第四节 国际货物买卖合同的成立	(691)
第一节 国际争端与解决方法	(646)	第五节 国际货物买卖合同双方的义务	(692)
第二节 国际争端解决的政治方法	(647)	第六节 风险转移	(692)
第三节 国际争端解决的法律方法	(649)	第七节 违反合同的补救办法	(693)
国际私法	(653)	第三章 国际货物运输与保险	(695)
第一章 国际私法概述	(653)	第一节 国际海上货物运输	(695)
第一节 国际私法的概念	(653)	第二节 其他方式的国际货物运输	(699)
第二节 国际私法的渊源	(654)	第三节 国际货物运输保险	(700)
第二章 国际私法的主体	(654)	第四章 国际贸易支付	(703)
第一节 自然人	(654)	第一节 国际贸易的支付工具	(703)
第二节 法人	(655)	第二节 国际贸易的支付方式	(705)
第三节 国家	(656)	第五章 对外贸易的管理和世界贸易组织	(708)
第四节 国际组织	(657)	第一节 对外贸易管理制度	(708)
第五节 外国人的民事法律地位	(657)	▲第二节 世界贸易组织	(709)
第三章 法律冲突、冲突规范和准据法	(658)	第六章 国际经济法领域的其他法律制度	(716)
第一节 法律冲突	(658)	第一节 国际知识产权法	(716)
第二节 冲突规范	(659)	第二节 国际投资法	(720)
第三节 准据法	(660)	第三节 国际金融法	(723)
第四章 适用冲突规范的制度	(661)	第四节 国际税法	(727)
第一节 识别	(661)	法律职业道德与职业责任	(731)
▲第二节 反致	(662)	第一章 法律职业道德与职业责任概述	(731)
第三节 外国法的查明	(662)	第一节 法律职业道德概述	(731)
第四节 公共秩序保留	(663)	第二节 法律职业道德的基本原则	(731)
第五节 法律规避	(663)	第三节 加强法律职业道德建设的必要性和作用	(731)
第五章 国际民商事法律适用	(664)	第四节 法律职业责任概述	(731)
第一节 权利能力和行为能力	(664)	第二章 法官职业道德和职业责任	(732)
第二节 法律行为、代理和时效	(665)	第一节 法官职业道德概述	(732)
第三节 物权	(666)	第二节 法官职业道德的主要内容	(732)
第四节 债权	(667)	第三节 法官违反职业道德应承担的责任	(733)
第五节 商事关系	(669)	第三章 检察官职业道德和职业责任	(734)
第六节 婚姻家庭关系	(671)	第一节 检察官职业道德概述	(734)
第七节 继承	(673)	第二节 检察官职业道德的基本原则和主要规范	(734)
第六章 国际民商事争议的解决	(674)	第三节 检察官违反职业道德规范所应承担的责任及处罚	(734)
第一节 国际民商事争议概述	(674)	第四章 律师职业道德和职业责任	(735)
第二节 协商和调解	(675)	第一节 律师职业道德和律师执业责任的概念和特征	(735)
第三节 国际商事仲裁	(675)	第二节 律师职业道德的基本内容	(735)
第四节 国际民事诉讼	(679)	第三节 律师执业纪律规范	(736)
国际经济法	(684)	第四节 律师职业责任	(737)
第一章 国际经济法总论	(684)		
第一节 国际经济法概述	(684)		
第二节 国际经济法的渊源和基本原则	(684)		
第二章 国际货物买卖	(685)		
第一节 国际货物买卖合同概述	(685)		
第二节 国际商业惯例	(686)		



法 理 学

第一章

第一节 法

一、法的外延

(一)法的名称界定

中世纪最权威的经院哲学家托马斯·阿奎那把法分为四种,即永恒法、自然法、人法和神法。永恒法是上帝用来统治整个宇宙的根本大法;自然法是人参与永恒法,是上帝用来统治人类的法;人法是国家制定和颁布的合乎理性的法;而神法就是《圣经》。阿奎那在这里所讨论的,其实是两类不同的对象:一类是人法(人定法,国法);另一类是人法之上或之外的法(永恒法、自然法)。我们所说的法乃是指“国法”(国家的法律)。其外延包括:(1)国家专门机关(立法机关)制定的“法”(成文法);(2)法院或法官在判决中创制的规则(判例法);(3)国家通过一定方式认可的习惯法(不成文法);(4)其他执行国法职能的法(如教会法)。“国法”是法学上的一个基本概念,而其他种种所谓的“法”,都不过是学者们基于对国法的认识而提出来的。

(二)法律的含义

法律有广义、狭义之分。广义的法律和法同义,狭义的法律则是指拥有立法权的国家机关制定的对该国公民具有约束力的规范性文件。

▲二、法的特征

1. 法的规范性。法作为一种社会规范,其特点在于它所调整的是人们之间的相互关系(社会关系)或交互行为,以此区别于思维规

范、语言规范。它也不同于技术规范,技术规范调整的对象是人与自然(自然客体)的关系,并不必然涉及人们的交互行为。如果不遵守技术规范,就是一个有害的交互行为。为了避免此类行为发生,有时需要将技术规范上升为法律规范,称为“技术法规”。

法像道德规范、宗教规范一样,具有规范性。法的规范性,是指法所具有的规定人们的行为模式、指导人们行为的性质。以此区别法律文件的规范性文件与非规范性文件。法的表现形式往往是规范性文件,具有普遍的效力。而非规范性文件,如判决书、公证书、委任书、结婚证书等,不具有普遍的效力。

2. 法的国家意志性。法作为特殊的社会规范,其特殊性在于它是由国家制定或认可。法体现国家的意志。没有国家,就没有国家意志,而没有国家意志,也不可能体现国家意志的法。国家的存在是法存在的前提条件。一切法的产生,大体上都是通过制定和认可这两种途径。法的制定,就是国家立法机关按照法定程序创制规范性文件的活动。通过这种方式产生的法,称为制定法或成文法。法的认可,是指国家通过一定的方式承认其他社会规范(道德、宗教、风俗、习惯等)使之具有法律效力的活动。它主要有明示认可和默示认可两种方式。默示认可是通过法院判决时援引的方式承认它们的实际法律效力,如习惯法和经国家认可的家法、族规、乡约和行业规范等。“法由国家制定或认可”还意味着:体现国家意志的法具有统一性和权威性。从体现国家意志的角度讲,法总是一元的。



3. 法的国家强制性。法与其他一切社会规范(道德、教规、纪律、习惯等)一样都具有强制性。但法不同于其他社会规范,它具有国家强制性。法是以国家强制力为后盾,由国家强制力保证实施的。国家运用强制力保证法的实施,也必须依法进行,应受法律规范的约束。法依靠国家强制力保证实施,只是从最终意义上来讲的,如果自觉守法或者违法主体依法自我纠正,国家就没有必要运用国家的暴力。国家强制力也不是保证法的实施的惟一力量。法的实施,也还要依靠社会舆论、道德观念和法制观念、思想教育等多种手段来保证。

4. 法的普遍性。法与其他社会规范都是有约束力的。法的约束力的特点,表现在:(1)范围不同。法的约束力的范围是国家权力管辖范围内的一切成员。(2)形式不同,法的约束力以国家强制力为后盾,以相应的法律制裁措施来保证。法具有普遍性,也称“法的普遍适用性”“法的概括性”,就是指法作为一般的行为规范在国家权力管辖范围内具有普遍适用的效力和特性。它包含两方面的内容:其一,法的效力对象的广泛性,即一国之内,一体遵行,普遍地受到保护或约束。其二,法的效力的重复性,即法对人们的行为有反复适用的效力。法的规范性是其普遍性的前提和基础,而法的普遍性则是其规范性的发展与延伸。

法的效力具有相对性和局限性。首先,法的效力不能超出一国权力管辖范围。其次,法调整的对象是有限度的。法只调整人们之间的一定社会关系或社会关系的某个方面,不可能规范人们的一切行为。人们的行为还受诸如道德、习惯、宗教等多种社会规范的指引。

此外,法的普遍性是基于一般法的属性而言。就一个国家的具体法律有些则仅在部分地区或仅对特定主体生效(如地方性法规、军事法规)。法的普遍性还应当包含另外一层含义:相同的事项和相同的法律主体适用相同的法。在同等适用这种意义上,无论什么样的法,都是具有普遍性的。

5. 程序性。从形式化的意义上看,法与

其他社会规范的最后一个区别就在于:法是强调程序、规定程序和实行程序的规范。也可以说,法是一个程序制度化的体系或制度化解决问题的程序。说法律具有程序性,其理由还表现在:一方面,法律在本质上要求实现程序化;另一方面,程序的独特性质和功能也为保障法律之效率和权威提供了条件。

▲三、法的定义

法是由一定物质生活所决定的,由国家制定或认可的,并由国家强制力保证实施的,体现统治阶级意志的,具有普遍效力的行为规范体系,其目的在于维护、巩固和发展有利于统治阶级的社会关系和社会秩序。

▲四、法的本质

在历史上,思想家和法学家们曾提出过各种各样的法的本质学说。这主要包括:

1. 神意说。托马斯·阿奎那认为:神的智慧是一切法律的渊源。

2. 理性说。古罗马思想家西塞罗认为:法是最高的理性;理性在人类理智中稳定而充分发展之时,就是法律。古罗马五大法学家之一的盖尤斯更明确地说:在所有的人中确立的、并得到全人类平等遵守的自然理性,就是万国适用的法。

3. 主权命令说。英国思想家托马斯·霍布斯认为,国法就是主权者的命令。

4. 意志说。法国思想家让·卢梭认为:法律是人民自己意志的记录。

5. 自由说。德国哲学家康德认为:法就是那些使任何人的有意识的行为按照普遍的自由法则确定能与别人有意识的行为相协调的全部条件的综合。黑格尔认为:法就是作为理念的自由。

6. 事物性质说。法国学者孟德斯鸠认为:“事物的性质”就是法的精神。

7. 民族精神说。德国历史法学派创立人萨维尼认为,法是民族精神、民族特性和民族共同意识的体现。

8. 利益说。德国法学家鲁道夫·冯·耶林认为,法是以强制作为保障的体系。所有的法