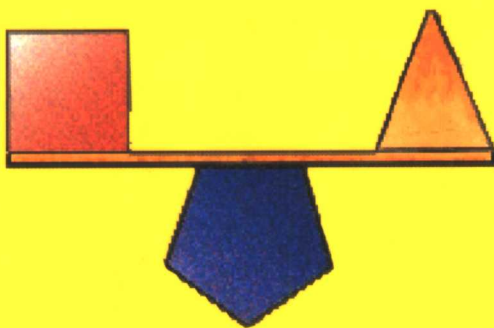


法律版

2004 年国家司法考试应试指导

司法考试疑难问题解答

北京万国学校 编



本书由司法考试辅导领域一线骨干老师担纲撰稿，按照考试学科分类编写，依据多年独有的辅导信息资源，对考生复习过程中普遍存在的疑难问题归类总结，一一辨析，这种针对性特点和解疑释惑效用，是实现高效复习和考试成功的捷径。



法律出版社

2004 年国家司法考试应试指导

司法考试疑难问题解答

北京万国学校 编

法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

司法考试疑难问题解答/北京万国学校编. —北京:
法律出版社, 2004. 4
(2004 年国家司法考试应试指导)
ISBN 7-5036-4844-9

I. 司… II. 北… III. 法律工作者—资格考核—中国
—解题 IV. D92-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 019430 号

法律出版社·中国

责任编辑/王西光

装帧设计/胡 欣

出版/法律出版社

编辑/法律考试出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶 松

开本/787×1092 毫米 1/16

印张/20.25 字数/480 千

版本/2004 年 4 月第 1 版

印次/2004 年 4 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

电话/010-63939796

网址/www.lawpress.com.cn

传真/010-63939622

法律考试出版分社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件/test@lawpress.com.cn

读者热线/010-63939636

传真/010-63939650

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

传真/010-63939777

中法图第一法律书店/010-63939781/9782

客服热线/010-63939792

中法图北京分公司/010-62534456

网址/www.chinalawbook.com

中法图上海公司/021-62071010/1636

电子邮件/service@chinalawbook.com

中法图苏州公司/0512-65293270

中法图深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 7-5036-4844-9/D·4562

定价: 38.00 元

本书编写分工如下：

刑法

韩友谊 黄晓亮

刑事诉讼法

樊学勇 李 伟

行政法与行政诉讼法

骆 勇 季 宏

民法

李建伟 姚海放 肖 鹏

民事诉讼法与仲裁制度

郑其斌 吴梅山

商法·经济法

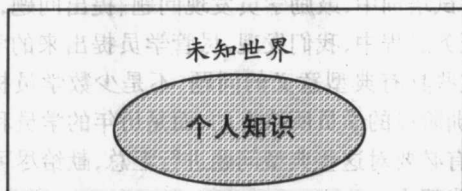
李建伟 王小龙

国际法·国际私法·国际经济法

段庆喜 李 毅

序

每个人的知识都是有限的。比如下图,个人知识局限在一个椭圆中,其周围就是未知世界。当个人知识逐渐丰富时,这个椭圆的面积就逐渐增大,其周长也相应变长。这意味着,人在增长知识的同时,与未知世界的接触面也增大,发现自己无知的东西也增多。也就是说,知识的丰富,并不意味着问题的减少,反而是发现的问题增多。



所以发现问题增多并不可怕,这说明自己在进步、在前进!

学习是一个不断提出问题、发现问题并不断解决问题的过程。如果在学习中不能发现问题,不能提出问题,就意味着自己在学习中没有深入思考,没有把外来知识真正消化为自己知识体系的一部分,这将是很可怕的!

学习是一个自省的过程,是将外来知识“内化”为自己内在知识体系一部分的过程。在这“内化”的进程中,外来知识必然与原有知识发生“不适反应”。这种“不适反应”是必然出现的,但它不会自动出现,也不会即时出现。学习者在学习的过程中必须注意将原有知识与外来知识进行比较、综合、分析,才会出现。对于司法考试复习而言,如果在复习中没有将此“不适反应”体现出来,它将很可能在司法考试实战中体现出来。到那时,这将是致命的!为避免这种情形的出现,我们在复习中必须注意思考,必须习惯性地提出问题,并及时地加以解决。

我们在多年的律考、司考考前教学辅导中发现,许多分数徘徊在 220—240 分之间而连年不第的考生在复习中总被一些固定的问题所困扰。这些问题具有“集群性”——一点不通,影响一大片知识点的掌握;一旦一点即通,那么将大面积地扩充其知识面。我们还发现,许许多多的考生在复习中碰到的问题具有极大的共性,往往 A 同学不懂的问题也正是 B、C、D 同学正想弄清楚的。我们又发现,许多考生在复习中缺乏力量把自己不懂的问题能够及时地解决掉,从而浪费掉大量的复习时间,或走了许多弯路,甚或大大增加了复习的挫折感。我们经调查后确知,现在的各类司考辅导书中还没有一本以考生复习第一线提出的问題为素材而予以解惑答疑的辅导书。许多所谓的“疑难问题”多是作者或编著者自己闭门造车臆想出来或想当然的产物,至于是不是广大考生的“疑难问题”,则不得而知。实际上,我们还真切地发现,一些法学教授、博士们认为很“疑难”的问题,在许多考生那里并不疑难,而在前者认为极其容易的问题,倒真成为了许多考生的“拦路虎”。在某种意义上,这本以数年来上万名考生提出的复习一线中的“疑难问题”为加工对象的辅导书,是真正意义上的站在考生角度上的“疑难问题集”。饮水思源,今日本书得以成集出版,应该首先衷心感谢数年来通过各种渠道向万国学校提出问题的考生们!

当然,没有万国学校及老师们的“有心”,本书的出版也是不可能的。作为第一家创立并实施全

过程教学服务体系的培训机构,万国学校在数年前就开始了对于学员所提出问题的收集与整理工作。其倡导者与组织者骆勇执行校长为此创设了以下独具特色的服务工作:(1)专门组织了专业知识扎实、多次参加律考/司考并获得了高分、精熟考试规律、担任三年以上律考/司考辅导的法学硕士、博士担任全过程教学辅导与答疑任务;(2)每堂课前设有30分钟免费现场应试指导与专项答疑;(3)定期发放教学反馈表和提问纸,主动搜集学员的疑难问题,同时要求授课老师将收集到的疑难问题的解答融入教学内容中去;(4)特设了四种答疑沟通渠道;答疑热线010—82116655;答疑e-mail:davi@wanguoschool.net;网上24小时内答复:www.wanguoschool.net;书信答疑;北京8960信箱司考研究部(收),邮编:100089等方式,任何考生均可随时用以上各种方式将疑问传递给我们;(5)定期编发《万国考友问题与解答》,从理论疑点、教材难点、学习重点三个方面以提问解答的方式回答考友的各种疑难问题。

北京万国学校在司法考试培训中,鼓励学员发现问题、提出问题,并为学员答疑解惑提供全方位服务。在提供答疑解惑服务过程中,我们发现,尽管学员提出来的学习问题千奇百怪,但有些问题具有很强的典型意义。这些具有典型意义的问题,不是少数学员提出来的,而是普遍存在的问题;不是某年度培训或某培训阶段的学员所持有的,而是历年的学员和各个培训阶段的学员都会提出的问题。为此,我们觉得有必要对这些典型问题进行汇总,献给尽可能多的司考复习者以供大家共享,这本书就是我们的初步努力。

我们在编著这本书的过程中,力求做到以下几点:

一是问题几乎全来自学员,或是北京万国学校网站司考论坛,或是面授班学员提交的问题,或是函授学员的信件等等,是集众人烦恼与智慧于一身的不可多得的“一线”素材。

二是问题的选取具有典型性。这些问题,是司考复习者在学习中的一般都会提出来的。比如在行政法方面,行政处罚的“一事不再罚”原则、复议前置类型的案件等。

三是问题的答复也力求具有极强的针对性,注意点出提问者出现疑问的关键点和背后的知识盲点。

四是问题的编排上,大致按照每门部门法学的知识体系,便于读者查找和总结。

这是一项极具开创性的工作。这一工作具体主要是由以季宏为代表的万国教学服务博士团来承担的。参与编写工作的博士团的成员还包括李毅、王小龙、姚海放、黄晓亮、李伟、吴梅山等北大、人大、法大著名学府法学院的青年才俊。骆勇、袁登明、韩友谊、房保国、李奋飞、樊学勇、段庆喜、郑其斌、马卫东及我本人参与了一些讨论工作。陈娜、夏凡、阮文萃、张倩等人对本书的编撰作了基础性的资料收集与整理工作。我们为作者们认真的态度、求实的精神、字斟句酌的劲头以及为此而付出的辛勤劳动而感动、骄傲。同时,也为法律考试出版分社的慧眼识珠而备感钦佩,是他们发掘出本书的价值并努力促成出版,感谢他们为此付出的艰苦劳动。但不能不提的是,尽管我们已经作出了很大努力,但由于时间仓促,水平有限,其中可能有所缺漏甚至错误。读者在使用的过程中发现的问题可以在www.wanguoschool.net论坛上发帖子反映,也可以发送到dayi@wanguoschool.net。希望你的积极参与会丰富本书及以后再辑的同类书的内容,你的每一次参与都将为司考的后来者提供一份极有价值的帮助,也将最终促成我们以后各辑的疑难问题集的出版。但我们今年首先希望本书能帮助各位考生顺利通过考试并快乐地享受增长每一个知识的趣味与满足。

我代表作者们为序,以上感言与说明各半之。是为序。

李建伟

2004年3月于北京

司法考试相关产品介绍

精品辅导教材类

司法考试名师教程 第一版(2004年)

法律考试中心/组编(2004年4月出版 估价:320元/套)

本书为司考名师倾心之作,内容以课堂讲授为基础,删繁就简,对应试知识进一步系统整合,彰显实用效果;讲解学习方法,突出考试要点,注重法理、法条、实例演练的全面组合,全新的编排体例与学科体系架构,突显名师智慧。

主要学科配附名师专为本教材录制的课件光盘,声音、图像、重点内容一览无余,同步再现,解疑释惑,指点迷津。

1. 法理学·宪法·法制史·法律职业道德 周旺生 焦洪昌/主编
2. 刑法(附光盘) 阮齐林/著
3. 刑事诉讼法(附光盘) 刘 玫 卫跃宁/著
4. 行政法与行政诉讼法(附光盘) 张树义/著
5. 民法(附光盘) 李仁玉/著
6. 民事诉讼法与仲裁制度(附光盘) 杨秀清/著
7. 商法·经济法 吴景明 朱晓娟/著
8. 国际法·国际私法·国际经济法 杜新丽 朱子勤/著

配套试题类

一、2004年国家司法考试辅导用书配套测试题解(暂定名)

法律考试中心/组编(2004年5月出版 全8册 估价:108元/套)

本书被广大考生誉为司法考试“白皮书”,2004年推出最新版。依据2004年司法考试大纲及命题范围,与教材衔接配套,权威作者亲自担纲编写。各学科以章为序,结合考试特点及题型编设习题,新版增加答案的解析内容,一题一解,更加符合复习规律和应试需求,有助于考生在短时间内扎实基础知识、把握学习重点、熟悉试题类型及命题方式,在自我测试的同时全面提高解题技巧与应试能力。

二、司法考试模拟考场套题(2004年版)(暂定名)

李建伟等/编著(2004年5月出版 全6册 估价:50元/套)

本书依据2004年国家司法考试大纲的命题范围,严格按照各学科分值分布比例、试卷类型及题型,特别是最新命题变化,设题全面准确,科学系统,突出实战特点。全书由4套模拟试卷组成,如同4个模拟考场,循序渐进,有助于考生强化冲刺练习,查缺补漏,在最短时间内有效提高应试能力,实现高分突破,是冲刺阶段不可或缺的备考方式。

三、司法考试历年试题及考点归类精解(2004年版)

法律考试中心/组编 张能宝/主编(全8册 定价:78元/套)

研习历年试题是司法考试复习备考必不可少的重要环节和最佳捷径,本书在全面完整地收录1998—2003年司法考试(律师资格考试)历年试题的基础上,根据复习规律与应试需求,进一步加以归纳总结。全书按考试学科分为8册,各册以知识点为编排顺序,根据考试题型对试题答案逐一详细解析,提示考点所在,阐明答题理由,同时对各学科连续5年的分值分布、已考考点及已考法条列表统计,精辟分析复习技巧。可以帮

助考生明确复习重点,了解命题规律,系统把握知识体系,突破疑点、难点、易错点,全方位提高复习效率与解题能力。

四、历年试题汇编及答案解析

法律考试中心/编(定价:55元/册)

本书按照编年体例编排,全面完整地收录1998—2003年司法考试(律师资格考试)历年试题,并就试题答案加以精解,说明理由,揭示考点,辨析疑难问题。不仅有助于考生熟悉试卷类型及题型,把握命题思路,提高解题能力,同时还可用于自我测试,查缺补漏,准确检测复习效果,合理分配复习时间。

法条、考点速记类

一、法律版司法考试口袋书系列——必读法律法规(2004年版)

法律考试中心/编(全8册 总定价:65元/套)

本书全面完整地收录2004年国家司法考试必读法律法规,各学科分编成册,根据备考规律和应试需要,进一步说明主要法律条文主旨,标注重点法条,并附列司法考试历年试题及答案。这种全新编排、突出实用的便捷方式,可以帮助考生用最短时间、最高效率,实现最佳复习效果,达到应试需求,是司法考试必备工具书。

1. 宪法·行政法与行政诉讼法 定价:9元/册
2. 刑法 定价:7元/册
3. 刑事诉讼法 定价:8元/册
4. 民法 定价:10元/册
5. 民事诉讼法与仲裁制度 定价:7元/册
6. 商法 定价:7元/册
7. 经济法 定价:8元/册
8. 国际法·国际私法·国际经济法·法律职业道德 定价:9元/册
9. 2004年司法考试法律法规增补本(2003.4—2004.4)
(2004年5月出版 估价:10元/册)

二、司法考试重点法条导读

法律考试中心/组编(2004年3月出版 定价:65元/册)

本书在2004年司法考试必读法律法规基础上,进一步对重点法条加以标示和详解,阐明法条本质,辨析常见错误,提示相关法条,并附列历年试题及答案,直观反映考点所在,帮助考生全面系统地把握法条,提高复习效率,是法条复习和应试备考的必备配套用书。

三、司法考试法律法规汇编(2004年版)(暂定名)

法律考试中心/编(2004年5月出版 估价:70元/册)

本书汇编2004年国家司法考试现行法律法规,根据备考规律和应试需要,进一步说明主要法律条文主旨,标注重点法条,并附列司法考试历年试题及答案。全新编排,突出实用,是司法考试必备工具书。

四、司法考试考点举要(2004年版)(暂定名)

李建伟等/编著(2004年6月出版 全3册 估价:55元/套)

本书严格按照2004年司法考试大纲要求的考点编写,以部门法为分类基础,针对命题特点对各部门法进行解析,把相对分散凌乱的重点知识系统归纳,突出教材重点与法条重点、历年试题的有机结合,提纲挈领,帮助考生准确把握重要考点,突破自身弱点,建立科学的知识体系,达到应试需求。

五、法律版司法考试口袋书系列——考点速记手册(2004年版)

法律考试中心/组编(2004年5月出版 估价:40元/套)

本书依据2004年司法考试大纲及教材最新变化,各学科严格按照教材体例结构与考试要求,以词条的形式,结合重点法条和历年试题,浓缩重点,突出考点,新颖实用,简明便洁,有助于考生灵活复习,扎实基础,提高应试能力。

目 录

刑 法

一、刑法效力	(1)
(一)刑法的空间效力	(1)
(二)刑法的时间效力	(2)
二、犯罪主体要件	(3)
(一)未成年人犯罪	(3)
(二)单位犯罪	(3)
(三)国家工作人员	(5)
三、犯罪客观方面要件	(5)
(一)不作为犯罪	(5)
(二)犯罪结果	(7)
(三)刑法上的因果关系	(7)
四、犯罪主观方面要件	(7)
(一)犯罪故意	(7)
(二)刑法上的错误	(9)
五、排除犯罪性的行为	(10)
(一)正当防卫	(10)
(二)紧急避险	(13)
六、共同犯罪	(14)
(一)共同犯罪的成立	(14)
(二)共犯的认定和处罚	(16)
(三)教唆犯的认定和处罚	(17)
七、犯罪停止形态	(18)
(一)犯罪预备	(18)
(二)犯罪中止	(19)
(三)犯罪未遂	(20)
(四)共同犯罪的犯罪停止形态	(21)
八、罪数形态	(23)
(一)罪数形态的判断标准	(23)
(二)结果加重犯	(26)
(三)想象竞合犯	(28)
(四)牵连犯	(28)

九、刑罚裁量	(30)
(一)累犯.....	(30)
(二)自首和立功.....	(31)
(三)数罪并罚.....	(31)
十、刑罚执行	(34)
十一、刑法时效	(35)
十二、罪名和罪状	(35)
十三、危害公共安全罪	(36)
十四、破坏社会主义市场经济秩序罪	(38)
(一)生产销售伪劣商品罪.....	(38)
(二)走私罪.....	(39)
(三)破坏金融管理秩序罪.....	(40)
(四)其他问题.....	(42)
十五、侵犯公民人身权利罪	(43)
(一)故意杀人罪.....	(43)
(二)故意伤害罪.....	(45)
(三)强奸罪.....	(46)
(四)拐卖妇女罪.....	(48)
(五)其他问题.....	(49)
十六、侵犯公民财产权罪	(50)
(一)抢劫罪.....	(50)
(二)盗窃罪.....	(53)
(三)诈骗罪.....	(55)
(四)敲诈勒索罪.....	(56)
(五)其他犯罪.....	(58)
十七、妨害社会管理秩序罪	(59)
十八、贪污贿赂罪	(61)
(一)贪污罪.....	(61)
(二)受贿、行贿犯罪	(62)
(三)挪用公款罪.....	(64)
(四)巨额财产来源不明罪.....	(65)
十九、渎职罪	(65)

刑事诉讼法

一、刑事诉讼基本原则	(67)
二、专门机关和诉讼参与人	(67)
三、管辖	(68)
四、回避	(70)
五、辩护和代理	(70)

六、刑事证据	(72)
七、强制措施	(73)
八、附带民事诉讼	(76)
九、侦查	(77)
十、起诉	(77)
十一、一审程序	(79)
十二、二审程序	(81)
十三、死刑复核程序	(84)
十四、审判监督程序	(86)
十五、执行	(88)
十六、国家赔偿	(89)

行政法与行政诉讼法

一、行政法理论	(90)
(一)行政主体	(90)
(二)行政行为	(91)
二、行政处罚法	(93)
(一)行政处罚的实施机关	(93)
(二)行政处罚的管辖和适用	(94)
(三)行政处罚的决定程序	(95)
(四)行政处罚的执行程序	(95)
三、行政复议法	(96)
(一)复议申请人、被申请人	(96)
(二)复议机关	(96)
(三)复议决定	(98)
四、行政诉讼法	(99)
(一)行政诉讼的受案范围	(99)
(二)行政诉讼的管辖	(100)
(三)行政诉讼参加人	(100)
(四)行政诉讼的起诉与受理	(103)
(五)行政诉讼的审理	(107)
(六)行政诉讼的判决	(108)
(七)行政诉讼的执行	(109)
五、国家赔偿法	(110)
(一)国家赔偿范围	(110)
(二)国家赔偿义务机关	(111)
(三)国家赔偿程序	(112)

民 法

一、民法基本理论	(113)
二、自然人	(114)
(一)民事行为能力	(114)
(二)监护	(115)
(三)宣告失踪	(115)
(四)宣告死亡	(116)
三、个人合伙	(117)
四、法人	(119)
五、民事法律行为	(121)
六、代理	(124)
七、物权	(126)
(一)物权法基础原理	(126)
(二)所有权	(127)
(三)共有	(129)
(四)善意取得	(130)
(五)遗失物	(132)
(六)添附	(132)
八、债法	(132)
(一)定金	(134)
(二)不当得利	(136)
(三)无因管理	(136)
九、合同法	(137)
(一)总则	(137)
(二)分则	(152)
十、人格权	(163)
十一、侵权行为	(164)
十二、担保法	(168)
(一)担保责任	(169)
(二)保证	(171)
(三)抵押	(172)
(四)质押	(172)
(五)留置权	(173)
十三、期间	(173)
十四、诉讼时效	(174)
十五、继承	(175)
(一)法定继承	(175)
(二)遗嘱继承	(177)

(三) 遗赠·····	(177)
(四) 遗产的处理·····	(178)
十六、婚姻、家庭·····	(179)
(一) 夫妻财产·····	(179)
(二) 非婚生子女·····	(180)
(三) 抚养义务·····	(181)
(四) 收养关系·····	(181)
十七、民事责任·····	(181)
十八、知识产权·····	(182)
(一) 著作权·····	(182)
(二) 商标法·····	(182)
(三) 专利法·····	(184)

民事诉讼法与仲裁制度

一、民事诉讼与民事诉讼法·····	(186)
二、管辖·····	(186)
(一) 管辖概述·····	(186)
(二) 级别管辖·····	(187)
(三) 地域管辖·····	(187)
(四) 裁定管辖·····	(190)
三、诉·····	(190)
四、当事人·····	(191)
(一) 当事人概述·····	(191)
(二) 原告与被告·····	(191)
(三) 共同诉讼·····	(193)
(四) 第三人·····	(194)
五、诉讼代理人·····	(195)
六、民事证据·····	(195)
七、民事诉讼中的证明·····	(196)
(一) 证明责任·····	(196)
(二) 证明程序·····	(197)
八、期间、送达·····	(198)
九、财产保全和先予执行·····	(201)
十、对妨害民事诉讼的强制措施·····	(202)
十一、普通程序·····	(203)
(一) 普通程序概述·····	(203)
(二) 普通程序的基本阶段·····	(205)
(三) 撤诉和缺席判决·····	(206)
(四) 延期审理、诉讼中止和诉讼终结·····	(207)

(五)其他	(208)
十二、二审程序	(208)
十三、特别程序	(210)
十四、审判监督程序	(212)
十五、督促程序	(213)
十六、破产程序	(213)
十七、判决、裁定和决定	(215)
十八、执行程序	(216)
十九、涉外民事诉讼程序	(218)
二十、仲裁程序	(219)
(一)仲裁法概述	(219)
(二)仲裁协议	(220)
(三)仲裁程序	(222)
(四)仲裁裁决的撤销与不予执行	(223)

商 法

一、公司法	(224)
(一)综合	(224)
(二)有限责任公司	(235)
(三)国有独资公司	(237)
(四)股份有限公司	(238)
二、合伙企业法	(242)
(一)综合	(242)
(二)合伙企业事务执行	(245)
(三)入伙与退伙	(247)
三、个人独资企业法	(248)
四、外商投资企业法	(249)
(一)中外合资经营企业法	(249)
(二)中外合作经营企业法	(251)
(三)外资企业法	(251)
五、票据法	(252)
(一)综合	(252)
(二)汇票	(253)
(三)票据权利	(256)
(四)票据丧失的补救	(256)
(五)支票与本票	(257)
六、保险法	(258)
(一)财产保险	(258)
(二)人身保险	(260)

(三)保险业法与保险原理.....	(262)
七、破产法	(263)
八、海商法	(264)

经 济 法

一、房地产与土地管理法	(265)
(一)房地产法.....	(265)
(二)土地管理法.....	(265)
二、税法	(266)
(一)个人所得税法.....	(266)
(二)税收征收管理法.....	(267)
三、消费者法	(267)
(一)消费者权益保护法.....	(267)
(二)产品质量法.....	(268)
四、竞争法	(269)
(一)反不正当竞争法.....	(269)
(二)招标投标法.....	(270)
五、证券法	(270)
六、劳动法	(272)

国 际 法

一、导论	(275)
二、主体	(275)
三、国际法律责任	(278)
四、国际法上的空间划分	(279)
(一)领土.....	(279)
(二)海洋法.....	(279)
(三)国际航空法、外层空间法	(280)
五、国际法上的居民	(281)
(一)国籍、外国人的法律地位	(281)
(二)引渡与庇护.....	(281)
六、外交关系与领事关系	(282)
七、条约法	(283)
八、国际争端的和平解决	(283)
九、战争与武装冲突法	(283)

国际私法

一、国际私法的主体	(285)
(一)自然人	(285)
(二)法人	(285)
二、法律冲突、冲突规范和准据法	(285)
三、适用冲突规范的制度	(286)
四、国际民商事法律适用	(286)
(一)自然人、法人的权利能力和行为能力	(286)
(二)债权	(286)
(三)商事关系	(288)
(四)家庭	(288)
(五)继承	(288)
五、国际民商事争议的解决	(289)
(一)国际商事仲裁	(289)
(二)国际民事诉讼	(289)
六、区际法律问题	(290)

国际经济法

一、国际货物买卖法	(291)
(一)概述	(291)
(二)国际贸易术语	(291)
(三)《联合国国际货物销售合同公约》	(292)
二、国际货物运输与保险	(293)
(一)国际海上货物运输	(293)
(二)国际货物运输保险	(297)
三、国际贸易支付	(301)
(一)国际贸易支付的支付工具	(301)
(二)国际贸易的支付方式	(302)
四、世界贸易组织	(302)
五、国际经济法领域的其他法律制度	(303)
(一)国际知识产权法	(303)
(二)国际投资法	(303)
(三)国际税法	(303)

刑法

一、刑法效力

(一)刑法的空间效力

1. 仅有犯罪预备阶段的行为发生在我国领域内的,不适用我国的刑法(错),为什么呢?

【知识点】 刑法的属地原则

【解答】 属地原则(或称领土原则),是指以本国领域为适用刑法的范围,不论犯罪人是本国人,还是外国人,凡是在本国领域内犯罪者,一律适用本国刑法的管辖原则。属地性是行使管辖权的首要根据。即使另一个国家同时具有行使管辖权的根据,如果它行使管辖权的权力是与具有属地管辖权的国家的权力相冲突的,那么,该国行使管辖的权力亦应受到限制。因此,我国刑法第6条第1款规定,凡在中华人民共和国领域内犯罪的,除法律有特别规定的以外,都适用本法。第3款规定,犯罪的行为或者结果有一项发生在中华人民共和国领域内的,就认为是在中华人民共和国领域内犯罪。

根据直接故意犯罪行为的发展状况,我们知道犯罪行为有不同的阶段:犯罪预备阶段、犯罪实施阶段、犯罪既遂,在具备刑法规定的社会危害性的情况下,任何阶段的行为都认为是犯罪行为。既然是犯罪行为,只要发生在中华人民共和国的领域之内,中国的法院就具有刑事管辖权。因此,犯罪预备阶段、犯罪实施阶段和犯罪既遂阶段中只要有一阶段发生在中国领域内,中国法院对整个刑事案件都有管辖权。在犯罪停止形态下,犯罪预备、犯罪中止、犯罪未遂和犯罪既遂中的某一个发生在中国领域内,中国法院也对之有刑事管辖权。

所以,仅有犯罪预备阶段的行为发生在我国领域内的,可以适用我国刑法。典型案例就是香港张子强案件。

2. A国船舶停靠我国港口,船上B国人杀害C国人,依我国刑法可由我国管辖。但根据国际法教材中的说法,非船长请求,一般不行使管辖,如何理解?又问:如A国船舶在我国领海行使(无害通过权),发生以上事情,如何处理?

【知识点】 刑法上属地原则的例外

【解答】 依照国际惯例,具有一国国籍的船舶或航空器,均视同并确定为国家主权所能管辖的领域,即国际习惯上所称的“浮动领土”。一国对具备该国国籍的船舶、航空器或者悬挂自己国家国旗的船舶、航空器具有延伸性的属地管辖权。因此,我国刑法第6条第2款规定,在中华人民共和国船舶或者航空器内犯罪的,也适用本法(中国1997年刑法)。根据我国法律规定及刑法学界的普遍认同,凡挂有中华人民共和国国旗、国徽或者军徽标志的船舶或飞机,即使航行或停泊在本国领域以外,皆属大陆领土的延伸,因而在船舶上和航空器内犯罪,不论是国有的、军用的、民用的或私人的,都应适用我国刑法。同样道理,具备他国国籍或者悬挂他国国旗或者其他国家标志的他国船舶、航空器在中国的时候也具有该国的刑事管辖权,而中国可能不因为属地管辖而具有刑事管辖权,这样形成了对中国刑事管辖权的一种限制。

根据我国刑法,上述案件可以由我国法院根据我国法律追究有关人员的刑事责任,前提是他国的同意或者请求。但另一方面这些案件也可以由船籍国法院根据其法律管辖。这就发生管辖权的冲突,为协调这种冲突,所以国际法规定,沿岸国一般不行使管辖权,而由船籍国行使。

3. 劫持军用航空器在中国领域内迫降,是