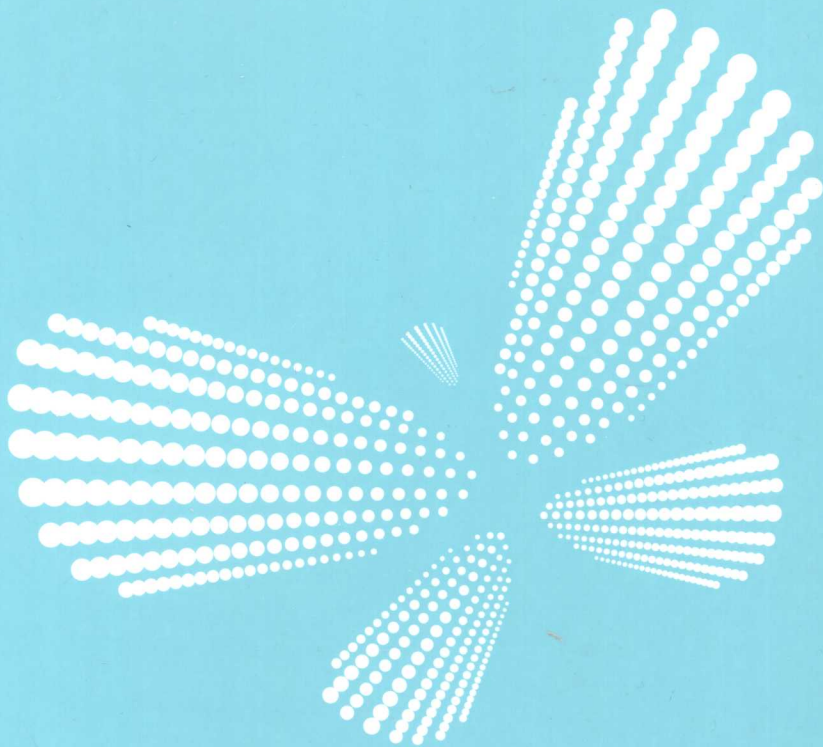




2009<sup>年</sup> 国家司法考试  
考点精讲系列

2



## 国家司法考试核心考点大全

最高人民法院出版社司考研究中心 策划  
李仕春 主编

# 理论法学·行政法·司法制度核心考点227

如何利用最少的时间掌握最多、最具应考价值的知识点？

本书的路径是——

一网打尽核心考点：对大纲、教材、真题、法条中的考点全面梳理，提炼归纳出核心考点。

命题题眼详尽剖析：对考点命题题眼多角度、全方位剖析，准确把握要害，不留复习死角。

真题实例实战演练：以真题实例辅助参考，帮助考生快速进入实考状态。

人民法院出版社

国家司法考试考点精讲系列②

# 国家司法考试 核心考点大全

## 理论法学· 行政法·司法制度

### 核心考点 227

最高人民法院出版社司考研究中心 策划

李仕春 主编

人民法院出版社

### 图书在版编目 (CIP) 数据

国家司法考试核心考点大全·理论法学·行政法·司法制度核心  
考点 227/李仕春主编. —2 版. —北京: 人民法院出版社, 2009. 1

(国家司法考试考点精讲系列)

ISBN 978 - 7 - 80217 - 652 - 2

I. 国… II. 李… III. ①法的理论—中国—法律工作者—资格  
考核—自学参考资料②行政法—中国—法律工作者—资格考核—自学  
参考资料③司法制度—中国—法律工作者—资格考核—自学参考资料  
IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 209516 号

国家司法考试核心考点大全 理论法学·行政法·司法制度核心考点 227  
李仕春 主编

---

责任编辑 林志农 张承兵  
出版发行 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) 67550563 67550567 (责任编辑)  
67550516 (出版部) 67550558 (发行部)  
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>  
E - mail courtpress@sohu.com  
印 刷 保定市恒艺印务公司  
经 销 新华书店

---

开 本 787 × 1092 毫米 1/16  
字 数 2891 千字  
印 张 147.5  
版 次 2009 年 1 月第 2 版 2009 年 1 月第 1 次印刷  
书 号 ISBN 978 - 7 - 80217 - 652 - 2  
定 价 298.00 元 (全五册)

---

版权所有 侵权必究



# 目 录

## 法理学部分

|                             |      |
|-----------------------------|------|
| 第一章 法的本体 .....              | (1)  |
| 第一节 法的概念 .....              | (1)  |
| 考点1 关于法的本质的各种学说及代表人物 .....  | (1)  |
| 考点2 马克思主义法学关于法的本质的内容 .....  | (3)  |
| 考点3 法的特征 .....              | (6)  |
| 考点4 法的作用 .....              | (8)  |
| 考点5 法的局限性 .....             | (10) |
| 第二节 法的价值 .....              | (12) |
| 考点6 法的事实判断与价值判断的区别 .....    | (12) |
| 考点7 秩序自由正义 .....            | (12) |
| 考点8 法的价值冲突原则 .....          | (14) |
| 第三节 法的要素 .....              | (16) |
| 考点9 法律规则 .....              | (16) |
| 考点10 法律规则的分类 .....          | (18) |
| 考点11 法律规则与法律条文的区别 .....     | (20) |
| 考点12 法律原则的分类 .....          | (22) |
| 考点13 法律原则与法律规则 .....        | (23) |
| 考点14 法律权利的内容和特点 .....       | (25) |
| 考点15 权利和义务的分类及相互关系 .....    | (27) |
| 第四节 法的渊源与分类 .....           | (29) |
| 考点16 法的渊源 .....             | (29) |
| 考点17 我国《立法法》规定关于法律的规定 ..... | (35) |
| 考点18 规范性法律文件系统化 .....       | (37) |
| 考点19 法的分类 .....             | (39) |



|                                              |      |
|----------------------------------------------|------|
| 第五节 法律部门与法律体系 .....                          | (41) |
| 考点 20 法系与法律体系 .....                          | (41) |
| 第六节 法的效力 .....                               | (43) |
| 考点 21 法的效力 .....                             | (43) |
| 第七节 法律关系 .....                               | (46) |
| 考点 22 法律关系的特征和种类 .....                       | (46) |
| 考点 23 法律关系主体的权利能力、行为能力与责任能力 .....            | (48) |
| 考点 24 法律关系的客体 .....                          | (49) |
| 考点 25 法律事实的分类 .....                          | (51) |
| 第八节 法律责任 .....                               | (53) |
| 考点 26 法律责任的构成 .....                          | (53) |
| 考点 27 法律责任的归责 .....                          | (55) |
| 考点 28 法律制裁 .....                             | (58) |
| 第二章 法的运行 .....                               | (59) |
| 第一节 立法 .....                                 | (59) |
| 考点 29 立法、立法体制与立法原则 .....                     | (59) |
| 考点 30 我国国家立法权限和效力裁决 .....                    | (60) |
| 考点 31 我国立法法规定的全国人民代表大会及其常务<br>委员会的立法程序 ..... | (63) |
| 第二节 执法与司法 .....                              | (65) |
| 考点 32 法的实施和法的实现 .....                        | (65) |
| 考点 33 执法 .....                               | (66) |
| 考点 34 当代中国司法的要求和原则 .....                     | (67) |
| 第三节 守法与违法 .....                              | (69) |
| 考点 35 守法的含义 .....                            | (69) |
| 考点 36 违法的构成要件 .....                          | (71) |
| 第四节 法律监督 .....                               | (72) |
| 考点 37 法律监督的构成和法律监督体系 .....                   | (72) |
| 第五节 法律解释与法律推理 .....                          | (74) |
| 考点 38 法律解释的特点、分类和方法 .....                    | (74) |
| 考点 39 中国的法律解释体制 .....                        | (78) |
| 考点 40 法律推理的类型 .....                          | (80) |
| 考点 41 法律解释、法律推理与法律职业、法律思维相互<br>之间的关系 .....   | (84) |



|                         |       |
|-------------------------|-------|
| 第三章 法的演进 .....          | (85)  |
| 第一节 法的起源 .....          | (85)  |
| 考点42 法产生的根源、标志和规律 ..... | (85)  |
| 第二节 法的历史发展 .....        | (86)  |
| 考点43 法的继承和移植 .....      | (86)  |
| 第三节 法的传统 .....          | (88)  |
| 考点44 法律意识 .....         | (88)  |
| 考点45 民法法系与普通法系之比较 ..... | (89)  |
| 第四节 法的现代化 .....         | (90)  |
| 考点46 法的现代化的种类 .....     | (90)  |
| 第五节 法治理论 .....          | (91)  |
| 考点47 法治和法制 .....        | (91)  |
| 考点48 社会主义法治理念 .....     | (94)  |
| 第四章 法与社会 .....          | (96)  |
| 考点49 法与和谐社会、节能型社会 ..... | (96)  |
| 考点50 法与道德 .....         | (97)  |
| 考点51 法与科学技术 .....       | (100) |
| 考点52 法与宗教 .....         | (101) |
| 考点53 法与人权 .....         | (102) |

## 法制史部分

|                     |       |
|---------------------|-------|
| 第一章 中国法制史 .....     | (104) |
| 考点54 古代的立法 .....    | (104) |
| 考点55 各朝代的重要罪名 ..... | (117) |
| 考点56 刑罚制度 .....     | (119) |
| 考点57 刑罚适用原则 .....   | (122) |
| 考点58 各代的民事制度 .....  | (126) |
| 考点59 各代的诉讼程序 .....  | (128) |
| 考点60 各代的司法机构 .....  | (134) |
| 第二章 外国法制史 .....     | (135) |
| 考点61 罗马法 .....      | (135) |
| 考点62 英国法 .....      | (140) |
| 考点63 美国法 .....      | (143) |



|                  |       |
|------------------|-------|
| 考点 64 大陆法系 ..... | (145) |
|------------------|-------|

## 宪法学部分

|                                    |       |
|------------------------------------|-------|
| 第一章 宪法基本理论 .....                   | (152) |
| 考点 65 宪法的特征和本质 .....               | (152) |
| 考点 66 宪法的分类 .....                  | (153) |
| 考点 67 近代宪法的历史发展 .....              | (154) |
| 考点 68 中国宪法的历史发展 .....              | (157) |
| 考点 69 当代宪法的发展趋势 .....              | (161) |
| 考点 70 宪法的指引作用 .....                | (163) |
| 考点 71 宪法渊源 .....                   | (163) |
| 考点 72 宪法与宪政的关系 .....               | (165) |
| 考点 73 依法治国的意义、宗旨、标准、方式、主体、客体 ..... | (166) |
| 考点 74 制宪主体、制宪机关 .....              | (167) |
| 第二章 国家的基本制度(上) .....               | (168) |
| 考点 75 全民所有制经济和集体所有制经济 .....        | (168) |
| 第三章 国家的基本制度(下) .....               | (170) |
| 考点 76 国体、政体与国家结构形式 .....           | (170) |
| 考点 77 我国的行政区划 .....                | (172) |
| 考点 78 我国选举的基本原则 .....              | (174) |
| 考点 79 选举程序 .....                   | (176) |
| 考点 80 代表的辞职、罢免 .....               | (179) |
| 考点 81 暂停代表职务和终止代表资格 .....          | (180) |
| 考点 82 人大代表人身权的特别保护 .....           | (181) |
| 考点 83 民族区域自治制度 .....               | (182) |
| 考点 84 特别行政区的高度自治权 .....            | (185) |
| 考点 85 基本法的解释和修改 .....              | (187) |
| 考点 86 特别行政区的政治体制 .....             | (188) |
| 考点 87 香港特别行政区行政长官和立法会的关系 .....     | (190) |
| 第四章 公民的基本权利和义务 .....               | (192) |
| 考点 88 国籍 .....                     | (192) |
| 考点 89 我国公民的基本权利 .....              | (193) |
| 第五章 国家机构 .....                     | (199) |



|        |                          |       |
|--------|--------------------------|-------|
| 考点 90  | 中央国家机关比较 .....           | (199) |
| 考点 91  | 全国人民代表大会及其常委会的会议制度 ..... | (200) |
| 考点 92  | 全国人民代表大会的职权 .....        | (202) |
| 考点 93  | 全国人大的工作程序 .....          | (205) |
| 考点 94  | 全国人大及其常委会的质询制度 .....     | (206) |
| 考点 95  | 全国人大常委会的职权 .....         | (208) |
| 考点 96  | 全国人大各委员会 .....           | (212) |
| 考点 97  | 全国人民代表大会代表的权利 .....      | (214) |
| 考点 98  | 国家主席 .....               | (216) |
| 考点 99  | 国务院的职权 .....             | (218) |
| 考点 100 | 地方各级人大及其常委会 .....        | (219) |
| 考点 101 | 地方各级人民政府 .....           | (224) |
| 考点 102 | 人民法院和人民检察院组成人员的任免 .....  | (226) |
| 考点 103 | 基层群众自治组织 .....           | (228) |
| 考点 104 | 法律、法规与规章制定权 .....        | (231) |
| 考点 105 | 立法监督权 .....              | (234) |
| 考点 106 | 对法规、规章的审查程序 .....        | (236) |
| 考点 107 | 法律冲突的适用规则 .....          | (238) |
| 第六章    | 宪法的实施及其保障 .....          | (239) |
| 考点 108 | 宪法实施保障的基本方式 .....        | (239) |

## 行政法部分

|        |                      |       |
|--------|----------------------|-------|
| 第一章    | 行政法概述 .....          | (242) |
| 考点 109 | 行政 .....             | (242) |
| 考点 110 | 行政法的基本原则 .....       | (242) |
| 第二章    | 行政组织与公务员 .....       | (247) |
| 考点 111 | 行政主体 .....           | (247) |
| 考点 112 | 公务员 .....            | (249) |
| 第三章    | 抽象行政行为 .....         | (255) |
| 考点 113 | 行政法规与规章的制定程序 .....   | (255) |
| 考点 114 | 行政立法效力与规范冲突的解决 ..... | (258) |
| 第四章    | 具体行政行为概述 .....       | (260) |
| 考点 115 | 具体行政行为 .....         | (260) |



|                               |       |
|-------------------------------|-------|
| 第五章 行政许可 .....                | (263) |
| 考点 116 行政许可的范围 .....          | (263) |
| 考点 117 行政许可的设定 .....          | (264) |
| 考点 118 行政许可的实施主体 .....        | (266) |
| 考点 119 行政许可的实施程序 .....        | (267) |
| 考点 120 行政许可的撤销、撤回和变更、注销 ..... | (270) |
| 第六章 行政处罚 .....                | (273) |
| 考点 121 行政处罚的种类、管辖 .....       | (273) |
| 考点 122 行政处罚的设定权 .....         | (275) |
| 考点 123 行政处罚的实施主体 .....        | (277) |
| 考点 124 行政处罚的适用 .....          | (278) |
| 考点 125 行政处罚程序中当事人的权利 .....    | (280) |
| 考点 126 行政处罚的决定程序 .....        | (281) |
| 考点 127 行政处罚的执行程序 .....        | (284) |
| 考点 128 治安管理处罚 .....           | (288) |
| 第七章 行政强制 .....                | (293) |
| 考点 129 行政强制执行和行政强制措施的区别 ..... | (293) |
| 考点 130 间接强制执行 .....           | (294) |
| 第八章 行政合同和政府采购 .....           | (296) |
| 考点 131 政府采购当事人、采购对象 .....     | (296) |
| 考点 132 政府采购方式 .....           | (297) |
| 第九章 行政给付(略) .....             | (299) |
| 第十章 行政程序(略) .....             | (299) |
| 第十一章 行政应急 .....               | (299) |
| 考点 133 突发事件应对制度 .....         | (299) |
| 第十二章 对行政的监督和权利(略) .....       | (301) |
| 第十三章 行政复议 .....               | (301) |
| 考点 134 行政复议与行政诉讼的衔接 .....     | (301) |
| 考点 135 行政复议的范围 .....          | (305) |
| 考点 136 行政复议的管辖 .....          | (308) |
| 考点 137 复议申请人 .....            | (311) |
| 考点 138 复议被申请人 .....           | (313) |
| 考点 139 复议第三人 .....            | (315) |
| 考点 140 行政复议的程序 .....          | (316) |



|                        |       |
|------------------------|-------|
| 考点 141 行政复议决定的类型 ..... | (320) |
| 考点 142 行政复议决定的执行 ..... | (324) |

## 行政诉讼法部分

|                              |       |
|------------------------------|-------|
| 第一章 行政诉讼概述(略) .....          | (326) |
| 第二章 行政诉讼受案范围 .....           | (326) |
| 考点 143 行政诉讼的受理范围 .....       | (326) |
| 考点 144 行政诉讼排除的范围 .....       | (329) |
| 第三章 行政诉讼管辖 .....             | (333) |
| 考点 145 中级人民法院管辖的一审案件 .....   | (333) |
| 考点 146 地域管辖 .....            | (334) |
| 第四章 行政诉讼参加人 .....            | (338) |
| 考点 147 原告资格的要件 .....         | (338) |
| 考点 148 特殊情形下原告资格的确定 .....    | (342) |
| 考点 149 被告资格的要件 .....         | (344) |
| 考点 150 特殊情形下被告资格的确定 .....    | (345) |
| 考点 151 第三人 .....             | (350) |
| 第五章 行政诉讼程序 .....             | (352) |
| 考点 152 起诉期限 .....            | (352) |
| 考点 153 起诉的一般条件 .....         | (355) |
| 考点 154 受理 .....              | (356) |
| 考点 155 行政诉讼不停止具体行政行为执行 ..... | (358) |
| 考点 156 中止、终止审理的法定事由 .....    | (358) |
| 考点 157 撤诉 .....              | (359) |
| 考点 158 被告改变被诉具体行政行为的处理 ..... | (361) |
| 考点 159 财产保全和先予执行 .....       | (362) |
| 第六章 行政诉讼的特别制度与规则 .....       | (363) |
| 考点 160 证据的种类与要求 .....        | (363) |
| 考点 161 质证 .....              | (366) |
| 考点 162 举证责任、举证期限 .....       | (367) |
| 考点 163 法院调取取证、当事人补充证据 .....  | (371) |
| 考点 164 行政诉讼证据的认定 .....       | (372) |
| 第七章 行政诉讼的裁判与执行 .....         | (375) |



|        |             |       |
|--------|-------------|-------|
| 考点 165 | 一审判决种类及其适用  | (375) |
| 考点 166 | 二审审理和判决     | (382) |
| 考点 167 | 审限          | (383) |
| 考点 168 | 行政判决、裁定等的执行 | (384) |
| 考点 169 | 非诉行政案件的执行   | (385) |

## 国家赔偿法部分

|        |                     |       |
|--------|---------------------|-------|
| 第一章    | 国家赔偿概述              | (388) |
| 考点 170 | 国家赔偿构成要件            | (388) |
| 考点 171 | 我国国家赔偿的归责原则         | (389) |
| 考点 172 | 我国国家赔偿排除的损害赔偿       | (390) |
| 第二章    | 行政赔偿                | (391) |
| 考点 173 | 行政赔偿与行政补偿区别         | (391) |
| 考点 174 | 行政赔偿的范围             | (391) |
| 考点 175 | 行政赔偿诉讼的管辖           | (394) |
| 考点 176 | 行政赔偿请求人(行政赔偿诉讼的原告)  | (395) |
| 考点 177 | 行政赔偿义务机关(行政赔偿诉讼的被告) | (395) |
| 考点 178 | 行政赔偿的程序             | (397) |
| 第三章    | 司法赔偿                | (400) |
| 考点 179 | 刑事赔偿范围              | (400) |
| 考点 180 | 民事诉讼、行政诉讼的司法赔偿      | (404) |
| 考点 181 | 刑事赔偿义务机关的确定         | (406) |
| 考点 182 | 刑事赔偿的程序             | (408) |
| 第四章    | 国家赔偿方式、标准和费用        | (409) |
| 考点 183 | 赔偿方式与标准(行政、司法赔偿均适用) | (409) |

## 司法制度与法律职业道德部分

|        |                |       |
|--------|----------------|-------|
| 第一章    | 司法制度与法律职业道德概述  | (414) |
| 考点 184 | 司法制度的概念、司法的原则  | (414) |
| 考点 185 | 法律职业道德的特征和基本原则 | (416) |
| 考点 186 | 法律职业责任的范围      | (418) |
| 第二章    | 审判制度           | (419) |



|                                       |       |
|---------------------------------------|-------|
| 考点 187 我国审判制度的特征和审判原则 .....           | (419) |
| 考点 188 两审终审制度和审判公开制度 .....            | (421) |
| 考点 189 法官和人民陪审员 .....                 | (422) |
| 第三章 检察制度 .....                        | (424) |
| 考点 190 我国检察制度的特征和基本原则 .....           | (424) |
| 考点 191 人民检察院的职权 .....                 | (425) |
| 第四章 律师制度 .....                        | (426) |
| 考点 192 律师执业的限制性规定和权利 .....            | (426) |
| 考点 193 法律援助对象和范围 .....                | (427) |
| 第五章 公证制度 .....                        | (429) |
| 考点 194 我国公证制度的特征 .....                | (429) |
| 考点 195 公证机构和公证执业责任保险 .....            | (429) |
| 考点 196 公证业务范围和公证员的条件、任免 .....         | (431) |
| 考点 197 公证员的权利义务 .....                 | (433) |
| 考点 198 公证的程序 .....                    | (433) |
| 第六章 法官职业道德和职业责任 .....                 | (435) |
| 考点 199 法官职业道德的概念和主要内容 .....           | (435) |
| 考点 200 遵守回避规定 .....                   | (441) |
| 考点 201 保持中立地位的含义 .....                | (442) |
| 考点 202 平等 .....                       | (443) |
| 考点 203 禁止单方接触的含义 .....                | (443) |
| 考点 204 审慎处理法官与法官、法官与当事人或律师之间的关系 ..... | (444) |
| 考点 205 正确处理与媒体的关系 .....               | (445) |
| 考点 206 维护司法独立 .....                   | (446) |
| 考点 207 约束业外活动准则 .....                 | (448) |
| 考点 208 法官职业责任的类型 .....                | (450) |
| 第七章 检察官职业道德和职业责任 .....                | (451) |
| 考点 209 检察官职业道德的基本内容 .....             | (451) |
| 考点 210 任职回避 .....                     | (453) |
| 考点 211 严明准则的内容 .....                  | (455) |
| 考点 212 检察官的任免 .....                   | (457) |
| 考点 213 检察官的刑事责任及与纪律责任的关系 .....        | (458) |
| 第八章 律师职业道德和职业责任 .....                 | (460) |
| 考点 214 委托代理关系 .....                   | (460) |



|        |                           |       |
|--------|---------------------------|-------|
| 考点 215 | 律师的保密义务 .....             | (464) |
| 考点 216 | 律师费的确定、收费方式和要求 .....      | (466) |
| 考点 217 | 利益冲突 .....                | (468) |
| 考点 218 | 业务推广合法的方法和律师广告原则 .....    | (472) |
| 考点 219 | 不正当竞争行为的比较 .....          | (474) |
| 考点 220 | 律师的执业机构 .....             | (477) |
| 考点 221 | 维护司法工作正当性与正派性规范 .....     | (478) |
| 考点 222 | 律师的责任类型 .....             | (479) |
| 考点 223 | 对律师和律师事务所的处罚及处罚权限 .....   | (480) |
| 考点 224 | 对无律师资格者从事法律服务的禁止与处罚 ..... | (481) |
| 考点 225 | 律师领取职业证书的条件 .....         | (482) |
| 第九章    | 公证员职业道德和职业责任 .....        | (483) |
| 考点 226 | 公证员职业道德的内容 .....          | (483) |
| 考点 227 | 公证员惩戒的种类和适用条件 .....       | (484) |



# 法理学部分

## 第一章 法的本体

### 第一节 法的概念

考点1 关于法的本质的各种学说及代表人物☆

#### 命题题眼

注意区别各法学派别的不同观点，此外还应做到能识别各法学派的代表人物。

|       | 代表人物                  | 观点                                                                                  |
|-------|-----------------------|-------------------------------------------------------------------------------------|
| 神意说   | 托马斯·阿奎那（自然法学派的神学主义法学） | 神的智慧是一切法律的渊源；上帝是万物的创造者，又是智慧的化身；神的智慧本身具有法律性质                                         |
| 理性说   | 西塞罗和盖尤斯               | 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（西塞罗）；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（盖尤斯）         |
| 主权命令说 | 托马斯·霍布斯（古典自然法学派）      | 国法对每一个臣民来讲，是那些由国家通过口头、文字或其他足以表示意志的方式下达给他的规则，离开主权利力的命令，便不可能有是与非、正义与非正义               |
| 意志说   | 让·卢梭（古典自然法学派）         | 法律是人民自己的意志的记录；人民服从自己的意志                                                             |
| 自由说   | 康德和黑格尔                | 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实能与别人有意识的行为相协调的全部条件的综合（康德）。任何存在，只要是自由意志的存在，就是法；法就是作为理念的自由 |
| 事物性质说 | 孟德斯鸠（古典自然法学派）         | 从最广泛的意义来说，法是由事物的性质产生出来的必然关系。“事物的性质”就是法的精神                                           |



续上表

|       | 代表人物                   | 观点                                                                  |
|-------|------------------------|---------------------------------------------------------------------|
| 民族精神说 | 卡尔·冯·萨维尼（历史法学派）        | 法是民族精神、民族特性和民族共同意识的体现，法随着民族的成长而成长，随着民族的加强而加强，最后随着民族个性的消亡而消亡         |
| 利益说   | 鲁道夫·冯·耶林（社会法学派的功利主义法学） | 法是以强制作为保障的社会目的的体系，而法的目的就是社会利益。社会利益是法的创造者，是法的唯一根源，所有的法都是为了社会利益的目的而产生 |

 【例1】 历史法学派是19世纪兴起的一个法学派别，下列哪个选项代表该学派的观点？（1999年卷一29题）

- A. 法是一种历史现象，是阶级社会的产物
- B. 法像语言、风俗、政制一样，是随着民族的成长而成长的
- C. 法是由事物的性质产生出来的必然关系
- D. 法是在所有的人中确立的，并得到全人类平等遵守的自然理性

 【解析】 本题B项是德国历史法学派的观点，其代表人卡尔·冯·萨维尼指出：法是民族精神、民族特性和民族共同意识的体现，法随着民族的成长而成长，随着民族的加强而加强。B项即这种观点的表述。A项是马克思主义法学的基本观点，C项是法国学者孟德斯鸠的观点，D项是古罗马学者盖尤斯的观点。注意不要望文生义，误选A项。

 【答案】 B。

 【例2】 关于法的本质的社会控制论观点的主要代表人物是：

- A. 梅因
- B. 韩非
- C. 康德
- D. 庞德

 【解析】 庞德是关于法的本质的社会控制论观点的主要代表人物。

 【答案】 D。

 【例3】 下列思想家中，认为法律就是人民自己意志的记录的是：

- A. 卢梭
- B. 霍布斯
- C. 西塞罗
- D. 孟德斯鸠

 【解析】 法国资产阶级启蒙思想家卢梭认为，法律就是人民自己意志的记录。

 【答案】 A。

 【例4】 提出“法是民族精神的体现”观点的是：



- A. 历史法学派                      B. 自然法学派  
C. 社会法学派                      D. 分析法学派

【解析】 19世纪初,德国的历史法学派主张,自古以来,法就像语言、风俗、政治一样,是民族精神的体现,它随着民族的发展而发展。

【答案】 A。

【例5】 下列有关法的本质的观点是非马克思主义学说的有:

- A. 理性说                              B. 自由说  
C. 利益说                              D. 主权命令说

【解析】 四个选项中比较难把握的是A项,理性说将法的本质归结为人的理性和本性,通常被称为理性主义法律思想,它是一种唯心史观。其他学说明显与马克思主义学说不同。

【答案】 A、B、C、D。

## 考点2 马克思主义法学关于法的本质的内容☆☆

### 命题题眼

马克思主义法学关于法的本质的内容包括以下三个方面:

#### 1. 国家性

法是由国家制定或者认可并由国家强制力保证实施的正式的官方确定的行为规范。

#### 2. 阶级性

法体现的是统治阶级的意志。其既不是统治阶级内部的各党派、集团及每个成员的个别意志,也不是这些个别意志的简单相加,而是统治阶级的整体意志、共同意志或根本意志。

注意:法体现统治阶级的意志,但并不是说统治阶级意志均体现为法。

#### 3. 物质制约性

法的本质最终体现为法的物质制约性。法的物质制约性,是指法的内容和法所体现的统治阶级意志最终是由一定社会物质生活条件决定的。

【例1】 马克思曾说:“社会不是以法律为基础,那是法学家的幻想。相反,法律应该以社会为基础。法律应该是社会共同的,由一定的物质生产方式所产生的利益需要的表现,而不是单个人的恣意横行。”根据这段话所表达的马克思主义法学原理,下列哪一选项是正确的?(2007年卷一1题)

- A. 强调法律以社会为基础,这是马克思主义法学与其他派别法学的根本区别  
B. 法律在本质上是社会共同体意志的体现

- C. 在任何社会, 利益需要实际上都是法律内容的决定性因素  
D. 特定时空下的特定国家的法律都是由一定的物质生活条件所决定的

 **【解析】** 马克思主义法学和其他派别法学的根本区别在于是否认为法具有客观实在性, 是唯物史观还是唯心史观。(1) 唯心史观的法学认为法的本质是神的意志、理性、主权者意志等等, 马克思主义法学认为法是统治阶级意志的体现, 最终由社会物质生活条件决定。因此强调法律以社会为基础, 并不是马克思主义法学与其他派别法学的根本区别, 故 A 项错误。(2) 关于 B 项, 马克思主义法学认为, 法反映的是统治阶级的意志, 而不是平均地反映每个人的意志, 也不是反映社会共同体的意志, 因此 B 项错误。(3) 关于 C 项, 马克思主义法学认为, 法的本质体现为法的物质制约性, 即法的内容受社会存在这个因素的制约, 最终也是由一定的物质生活条件决定的, 故法律内容的决定性因素是一定的物质生活条件, 并不是利益需要, 故 C 项错误。(4) D 项的表述正确, 法的本质最终体现为法的物质制约性。

 **【答案】** D。

 **【例 2】** 最高人民法院《关于审理盗窃案件具体适用法律若干问题的解释》规定: 各地高级人民法院可根据本地区经济发展状况, 并考虑社会治安状况, 在本解释规定的数额幅度内, 分别确定本地区执行数额较大、数额巨大、数额特别巨大的标准。依据法理学的有关原理, 下列正确的表述是: (2007 年卷一 92 题)

- A. 该规定没有体现法的普遍性特征  
B. 该规定违反了“法律面前人人平等”的原则  
C. 该规定说明: 法律内容的决定因素是社会经济状况  
D. 该规定说明: 政治对法律没有影响

 **【解析】** 法是具有普遍性的社会规范, 含义是: (1) 在国家权力所及的范围内, 法具有普遍效力或约束力; (2) 平等地对待一切人, 法律面前人人平等; (3) 近代以来的法律虽然与一定的国家紧密联系, 具有民族性、地域性, 但是法律的内容始终具有人类的普遍要求相一致的趋向。而这种普遍性并不意味着数量绝对相等, 题中的解释规定: “在本解释规定的数额幅度内”, 基于这一前提, 同时考虑到各地的实际情况, 体现了实质意义上的平等, 而不是僵化在绝对平等的角度上, 故 A、B 项错误。由于各个地区经济发展水平不同, 社会治安状况不同, 对于盗窃罪的“数额较大”、“数额巨大”、“数额特别巨大”的标准也应有所不同, 这说明法律内容的决定因素是社会经济状况, 故 C 项正确。政治与法都属于上层建筑, 由于政治在上层建筑居主导地位, 因此法的产生和实现往往与一定的政治活动相关, 因此 D 项不正确。

 **【答案】** C。