

国家司法考试

应试指导与练习用书

(第一卷)

吴景明 主编

朱晓娟 戴志强 副主编

最新版

- ◆ 专家视点 洞察司考最新动态
- ◆ 权威解析 紧扣大纲重点难点
- ◆ 角度合理 内容精练连贯综合
- ◆ 历年真题 解读考试思路技巧
- ◆ 模拟练习 仿真准确查漏补缺



清华大学出版社

国家司法考试应试指导与练习丛书

国家司法考试应试指导与练习用书

(第一卷)

吴景明 主编

朱晓娟 戴志强 副主编

清华大学出版社

北 京

内 容 简 介

本书以国家司法考试考核要点为序,在考核要点的选择上,突出重点。试题难度适中,角度合理,紧扣最新司法考试大纲,内容具有连贯性和综合性。同时,试题考查的知识点广泛,覆盖率高,为考生发现漏洞、查漏补缺提供了很好的素材。

本书的练习题具有以下特点:一,整体性、全面性和仿真性;二,帮助考生迅速把握司法考试重点,在做题的过程中培养适应司法考试的解题思路 and 技巧;三,帮助考生查漏补缺,通过模拟练习,弥补复习中的漏洞。

本书适用于参加国家司法考试的考生。

版权所有,翻印必究。

本书封面贴有清华大学出版社激光防伪标签,无标签者不得销售

图书在版编目(CIP)数据

国家司法考试应试指导与练习用书(第一卷)/吴景明主编. —北京:清华大学出版社,2004
ISBN 7-302-08767-9

I. 国… II. 吴… 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(2004)第053656号

出 版 者:清华大学出版社 地 址:北京清华大学学研大厦
<http://www.tup.com.cn> 邮 编:100084
社 总 机:010-62770175 客户服务:010-62776969

组稿编辑:王 威

文稿编辑:杨红林

封面设计:秦 铭

版式设计:俞小红

印 刷 者:北京国马印刷厂

装 订 者:三河市李旗庄少明装订厂

发 行 者:新华书店总店北京发行所

开 本:185×260 印张:31 字数:696千字

版 次:2004年6月第1版 2004年6月第1次印刷

书 号:ISBN 7-302-08767-9/D·122

印 数:1~4000

定 价:39.00元

本书如存在文字不清、漏印以及缺页、倒页、脱页等印装质量问题,请与清华大学出版社出版部联系调换。联系电话:(010)62770175-3103 或(010)62795704。

前言

随着改革开放的深入和我国加入 WTO, 各行各业对法律人才的需求日益迫切, 越来越多的有志之士从事法律职业。而司法考试的竞争是十分激烈的, 2002 年的第一届司法考试报名人数达 36 万人, 但通过比例仅为 7%, 低于往年的 10%, 不难看出, 考试的难度也有加强的趋势。

鉴于国家司法考试所涉及的科目多、知识面广, 而广大应试者的精力和时间又非常有限, 因此有一本既简明扼要又能阐述司法考试重点内容的辅导书就显得尤为必要。为了满足广大应试者的需要, 我们特邀请具有丰富司法考试辅导经验的高校教师、司法第一线工作人员以及在司法考试中取得高分的人员集体编写。在编写之前, 首先对近几年考试题按不同题型、不同学科的不同知识点进行分类统计。通过统计, 发现司法考试在题型上可概括为客观化、规范化、科学化, 其表现是 3/4 为选择题, 其命题规律可概括为紧扣大纲、依靠教材, 突出实务、不乏法理, 量大面广、重点突出, 基础当先、综合性强。按照这些规律, 我们编写了此书, 并突出其针对性、速成性、科学性的特点。

本丛书的编写目的是让参加国家司法考试的考生在最短的时间内取得最好的分数。首先, 本书要帮助考生迅速抓住考试重点; 其次, 帮助考生培养正确的解题思路; 最后, 是帮助考生形成有效的复习和记忆方法。另外, 考生还可以通过对本书的学习获得关于考试的规律性的东西, 比如, 自己总结命题规律, 发现适合自己的复习方法和答题技巧等。总之, 希望考生通过本书提供的思路, 可以更主动地面对考试, 做到知己知彼, 百战百胜。

本丛书共分为四卷, 分别为:

《国家司法考试应试指导与练习用书(第一卷)》: 包括法理学、法制史、宪法学、经济法、国际法、国际私法、国际经济法和法律职业道德等科目。

《国家司法考试应试指导与练习用书(第二卷)》: 包括刑法、刑事诉讼法、行政法与行政诉讼法等科目。

《国家司法考试应试指导与练习用书(第三卷)》: 包括民法、商法和民事诉讼法等科目。

《国家司法考试应试指导与练习用书(第四卷)》: 本试卷为案例分析及文书写作等。

每卷均按照最新的司法考试大纲来编写, 其中第一、第二、第三卷均由导读、知识体系表、内容提要、真题解析、练习题及解析、重点法条提示、重点难点解析七个部分组成。

◆ 第一部分 应试导读

对历年的考试情况进行分析, 将考试大纲中规定的各部门法的重点内容逐一挑出, 让考生以最短、最有效的方式把握整个司法考试内容之精髓。

◆ 第二部分 知识体系表

用图或表的形式把各科目的知识结构及内在联系表现出来。

◆ 第三部分 内容提要

以大纲为基础, 对重要知识点逐一讲解, 配以生动例证, 有的放矢; 并是在司法部国家司法考试中心编审的《国家司法考试辅导用书》规定内容的基础上, 将重要知识点提炼而成; 设计的目的是为了让考生在极短的时间内理解并掌握大纲要求的内容, 以及历年考查的重要知识及具体内容。

◆ 第四部分 真题解析

从不同角度, 以历年经典试题为范例, 展示司法考试出题风格与解题思路, 让考生进一步熟悉司法考

试特点。在试题解析时还就答题依据、答题理由及考试中容易混淆的问题加以分析，指出本考核点可能出现的题型和命题目的。

◆ 第五部分 练习题及解析

让考生复习中练，练中发现不足。练习题后附有答案，使考生知其所以然。

◆ 第六部分 重点法条提示

将各部门法的重点、易考法条和内容逐一挑出，让应试者以最短的时间和最有效的方式把握法条内容之精髓。

◆ 第七部分 重点难点解析

根据司法考试指定教材内容，以试题的形式来将重点部分中难度较大的知识点进行总结归纳和分析。由于写作时间短和水平有限，书中的失误之处在所难免，真诚地希望各位读者批评指正。

吴景明

2004年6月1日于中国政法大学研究生院

目 录

第一编 法理学	1
第一部分 本学科应试导读	1
第二部分 体系表	2
第三部分 内容提要	5
(一) 关于法的本体	5
(二) 法的运行	7
(三) 法的演进	8
(四) 法律与社会	9
第四部分 真题解析	9
(一) 单项选择题	9
(二) 多项选择题	18
(三) 不定项选择题	31
第五部分 练习题及解析	32
(一) 单项选择题	32
(二) 多项选择题	33
参考答案	34
第六部分 重点法条提示	35
第七部分 重点难点解析	36
(一) 关于法律原则与法律规则的区别	36
(二) 关于法律关系主体与作为法律规则内容的权利和义务的比较	37
(三) 关于法与原始社会规范的主要区别	38
(四) 关于两大法系的比较	38
(五) 关于法与道德的区别与联系	39
(六) 关于法与政策的区别与联系	40
第二编 法制史	42
第一部分 本学科应试导读	42
第二部分 体系表	44
第三部分 内容提要	45
(一) 西周至秦汉、魏晋时期的法制	45
(二) 秦汉、魏晋时期的法律	46
(三) 唐宋至明清时期的法制	46
(四) 清末、民国时期的法律	48
(五) 罗马法	50
(六) 英美法系	50

(六) 大陆法系.....	51
第四部分 真题解析.....	52
(一) 单项选择题.....	52
(二) 多项选择题.....	54
第五部分 练习题及解析.....	57
(一) 单项选择题.....	57
(二) 多项选择题.....	59
参考答案.....	60
第六部分 重点难点解析.....	63
(一) 秦代的刑罚适用原则.....	63
(二) 唐律中的刑罚原则.....	64
(三) 清末变法修律的主要特点.....	64
(四) 清末司法体制的变化.....	65
(五) 罗马私法.....	66
(六) 大陆法系的形成和特点.....	67
第三编 宪法学	68
第一部分 本学科应试导读.....	68
第二部分 体系表.....	69
第三部分 内容提要.....	73
(一) 宪法的基本理论.....	73
(二) 国家的基本制度.....	76
(三) 公民的基本权利与义务.....	78
(四) 国家机构.....	79
(五) 宪法的实施及其保障.....	81
第四部分 真题解析.....	82
(一) 单项选择题.....	82
(二) 多项选择题.....	92
(三) 不定项选择题.....	105
第五部分 练习题及解析.....	107
(一) 单项选择题.....	107
(二) 多项选择题.....	109
参考答案.....	111
第六部分 重点法条提示.....	113
第七部分 重点难点解析.....	115
(一) 宪法与普通法律的区别.....	115
(二) 国体与政体的区别和联系.....	116
(三) 民族区域自治制度与特别行政区制度的比较区别.....	117
(四) 我国公民基本权利和义务的主要特点.....	118
第四编 经济法	119

第一部分 本学科应试导读.....	119
第二部分 体系表.....	121
第三部分 内容提要.....	124
第四部分 真题解析.....	156
一、竞争法.....	156
(一) 单项选择题.....	156
(二) 多项选择题.....	159
(三) 不定项选择题.....	162
二、消费者法.....	163
(一) 单项选择题.....	163
(二) 多项选择题.....	164
(三) 不定项选择题.....	170
三、商业银行法.....	173
(一) 单项选择题.....	173
(二) 多项选择题.....	173
(三) 不定项选择题.....	175
四、证券法.....	175
(一) 单项选择题.....	175
(二) 多项选择题.....	176
(三) 多项选择题.....	179
五、财税法.....	179
(一) 单项选择题.....	179
(二) 多项选择题.....	181
六、劳动法.....	186
(一) 单项选择题.....	186
(二) 多项选择题.....	189
七、土地法和房地产法.....	195
(一) 单项选择题.....	195
(二) 多项选择题.....	198
(三) 不定项选择题.....	202
八、环境保护法.....	205
(一) 单项选择题.....	205
(二) 多项选择题.....	206
第五部分 练习题及解析.....	207
(一) 单项选择题.....	207
(二) 多项选择题.....	211
参考答案.....	216
第六部分 重点法条提示.....	221
(一)《反不正当竞争法》.....	221
(二)《拍卖法》.....	221
(三)《招标投标法》.....	222

(四)《消费者权益保护法》	222
(五)《产品质量法》	222
(六)《商业银行法》	222
(七)《证券法》	223
(八)《税收征收管理法》	223
(九)《个人所得税法》	224
(十)《海关法》	224
(十一)《审计法》	224
(十二)《劳动法》和《企业劳动争议处理条例》	224
(十三)《土地管理法》	225
(十四)《城市房地产管理法》	225
(十五)《环境保护法》	225
第七部分 重点难点解析	226
(一)关于限制竞争行为	226
(二)关于不正当竞争行为	227
(三)关于侵犯消费者合法权益的民事责任	231
(四)关于侵犯消费者合法权益的责任承担和赔偿范围	232
(五)关于消费者合法权益受到损害的责任承担主体	233
(六)关于商业银行法的有关修改问题	234
(七)关于证券交易的限制问题	237
(八)关于股票的发行条件	238
(九)关于公司债券发行的基本条件	238
(十)关于限制和禁止的证券交易行为	239
(十一)关于增值税的有关问题	241
(十二)关于个人所得税法的有关问题	242
(十三)关于税款征收保障措施问题	243
(十四)关于劳动法的调整对象和适用范围	244
(十五)关于劳动合同的效力问题	245
(十六)关于理解无固定期限和劳动试用期应注意的问题	246
(十七)有关环境民事责任构成和形式问题	246
第五编 国际法	248
第一部分 本学科应试导读	248
第二部分 体系表	249
第三部分 内容提要	251
(一)关于国际法导论的有关问题	251
(二)关于国际法主体的有关问题	253
(三)关于国际法律责任的有关问题	254
(四)关于国际法上空间划分的有关问题	255
(五)关于国际法上的居民问题	258
(六)关于外交关系法与领事关系法的有关问题	260

(七) 关于条约法的有关问题.....	260
(八) 国际争端的和平解决.....	262
(九) 战争与武装冲突法.....	262
第四部分 真题解析.....	264
(一) 单项选择题.....	264
(二) 多项选择题.....	269
(三) 不定项选择题.....	276
第五部分 练习题及解析.....	278
(一) 单项选择题.....	278
(二) 多项选择题.....	280
(三) 不定项选择题.....	283
参考答案.....	284
第六部分 重点难点解析.....	287
(一) 国际法与国内法的区别.....	287
(二) 关于个人是否为国际法主体问题.....	289
(三) 关于国家的管辖权与国家主权豁免问题.....	289
(四) 关于排除不当性的情况问题.....	290
(五) 关于两极地区的法律地位问题.....	291
(六) 关于国际民航的损害赔偿责任问题.....	291
(七) 关于国籍冲突和解决的问题.....	292
(八) 关于引渡问题.....	293
(九) 关于条约的保留问题.....	294
第六编 国际私法	296
第一部分 本学科应试导读.....	296
第二部分 体系表.....	296
第三部分 内容提要.....	299
(一) 关于国际私法概述.....	299
(二) 关于国际私法主体的有关问题.....	300
(三) 关于法律冲突、冲突规范和准据法的有关问题.....	302
(四) 关于适用冲突规范制度的有关问题.....	304
(五) 关于国际民商事法律适用的有关问题.....	306
(六) 关于国际民商事争议解决的有关问题.....	309
(七) 关于区际法律问题.....	312
第四部分 真题解析.....	314
(一) 单项选择题.....	314
(二) 多项选择题.....	322
(三) 不定项选择题.....	331
第五部分 练习题及解析.....	333
(一) 单项选择题.....	333
(二) 多项选择题.....	336

参考答案.....	337
第六部分 重点法条提示.....	339
第七部分 重点难点解析.....	339
（一）关于国际私法的调整对象问题.....	339
（二）关于国际私法的规范问题.....	340
（三）关于自然人的国籍问题.....	341
（四）关于自然人的住所问题.....	342
（五）关于法人的国籍、住所和营业所的相关问题.....	343
（六）关于法律冲突的有关问题.....	344
（七）关于准据法的有关问题.....	345
（八）关于反致的实践问题.....	348
（九）关于自然人权利能力和行为能力的法律适用问题.....	348
（十）关于法律行为、代理和时效的法律适用问题.....	350
（十一）关于物权原则和法律适用问题.....	351
（十二）关于国际民事争议的仲裁调解和诉讼的区别.....	352
（十三）关于区际冲突法与国际私法的关系问题.....	352
第七编 国际经济法.....	355
第一部分 本学科应试导读.....	355
第二部分 体系表.....	356
第三部分 内容提要.....	359
（一）关于国际经济法导论问题.....	359
（二）关于国际货物买卖的有关问题.....	360
（三）关于国际货物运输与保险的有关问题.....	363
（四）关于国际贸易支付的有关问题.....	367
（五）我国对外贸易管理制度.....	369
（六）关于世界贸易组织的有关问题.....	369
（七）关于国际经济法领域的其他法律制度问题.....	370
第四部分 真题解析.....	373
（一）单项选择题.....	373
（二）多项选择题.....	384
（三）不定项选择题.....	398
第五部分 练习题及解析.....	405
（一）单项选择题.....	405
（二）多项选择题.....	405
参考答案.....	406
第六部分 重点法条提示.....	407
第七部分 重点难点解析.....	409
（一）关于 2000 年通则的主要内容.....	409
（二）关于几种主要贸易术语问题.....	410
（三）关于国际货物买卖双方的义务问题.....	412

(四) 关于在跟单信用证机制中的保函问题.....	414
(五) 关于《海牙规则》的基本内容问题.....	414
(六) 关于《汉堡规则》和《维斯比规则》的基本内容问题.....	415
(七) 关于国际贸易支付中的汇票、支票和本票问题.....	417
(八) 关于国际贸易的支付方式问题.....	418
(九) 关于世界贸易组织与前关税与贸易总协定法律制度的区别与联系.....	420
(十) 关于争端解决机制问题.....	421
(十一) 关于世界贸易组织基本原则问题.....	422
(十二) 关于贸易救济措施问题.....	423
第八编 法律职业道德	426
第一部分 本学科应试导读.....	426
第二部分 体系表.....	427
第三部分 内容提要.....	428
(一) 法律职业道德概述.....	428
(二) 关于法官职业道德中的几个问题.....	429
(三) 关于检察官职业道德的有关问题.....	432
(四) 关于律师职业道德问题.....	436
第四部分 真题解析.....	439
(一) 单项选择题.....	439
(二) 多项选择题.....	448
(三) 不定项选择题.....	462
第五部分 练习题及解析.....	463
(一) 单项选择题.....	463
(二) 多项选择题.....	465
参考答案.....	470
第六部分 重点法条提示.....	474
(一) 《中华人民共和国法官法》.....	474
(二) 《中华人民共和国法官职业道德基本准则》.....	474
(三) 《中华人民共和国检察官法》.....	474
(四) 《检察官职业道德规范》.....	475
(五) 《中华人民共和国律师法》.....	475
(六) 《律师职业道德和执业纪律规范》.....	475
第七部分 重点难点解析.....	476
(一) 关于法官职业纪律责任的内容和形式问题.....	476
(二) 关于检察官职业纪律责任问题.....	478
(三) 关于律师应承担行政责任的行为问题.....	481

第一编 法理学

第一部分 本学科应试导读

法理学是接触法学首先要学习和掌握的一门课程,它是作为司法考试中其他科目的基础理论,每年的考分几乎均维持在10分左右。分值虽然不高,但却因其对各部门法的贯通和辐射作用而成为必须认真掌握的学科。

纵观近几年法理学考试试题,题型主要是选择题,包括单选、多选和不定项选择。命题主要分布在法的概念、法的起源和社会发展、法的渊源、体系和分类、法的实施、法律关系、法律责任和制裁、法制与法治等部分,而重中之重则是法的概念、法的起源和社会发展、法的渊源、体系和分类、法律关系、法制与法治,其中法的渊源、体系和分类则出题最多,从1996年到2003年试题来看,这4章所涉及考点大约占了法理学考查分数的75%。随着2000年《立法法》的颁布,法律立法权限、法律渊源效力位阶、法律解释推理、法律责任和制裁也成了出题的关注点,考生应予以重视。

法理学试题有三大趋势和特点:一是考点细化,近两年考题中总有一两道比较偏的题目,是考生不太注意的知识点,虽然这种题所占比重不大,但还是应该注意。二是考题紧扣当年指定教材。从2002年首次统一司法考试试题来看,法理学试题中有几道题几乎是直接针对教材知识点设计,如卷一第83题关于法律推理的题目,四个选项基本是教材中的原话。因此,考生在复习本部分内容时,应当通读教材,不要忽略任何知识点,而且对重要知识的详细分析论述应当精细理解,予以消化。三是考题偏重考察考生的理解能力和实际运用能力。如1997年单选第16题、1998年单选第16、21题、2000年单选第2题、2002年单选第1题、2003年单选第4题和多选第32、33题等都是用现实生活中的实例来考察对理论知识的理解和运用。因此,建议考生在学习各部门法时,可联系法理学的知识去总结、归纳和分析,做到有备无患。

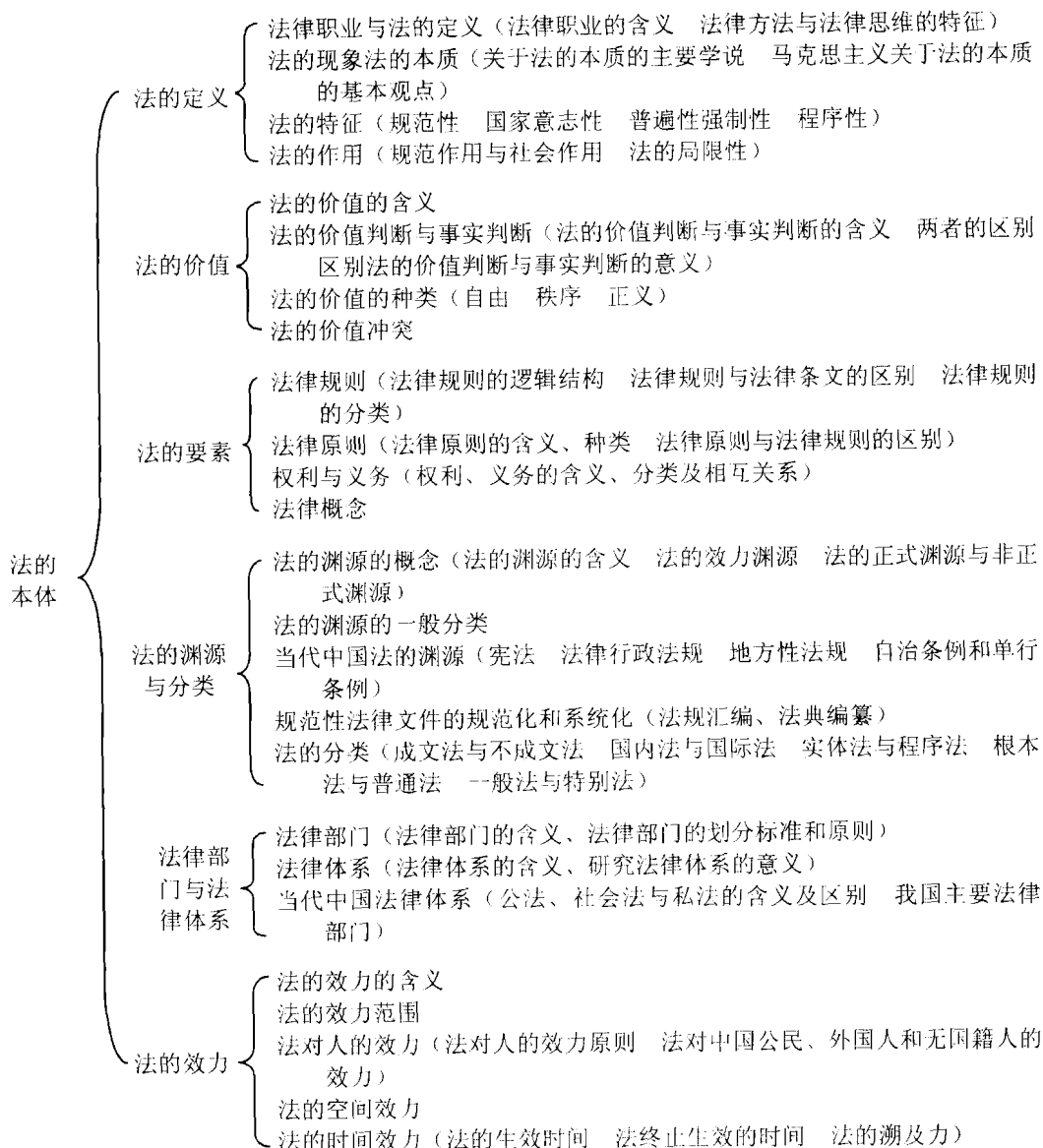
从总体上讲,复习时应重点注意以下几个方面的问题:

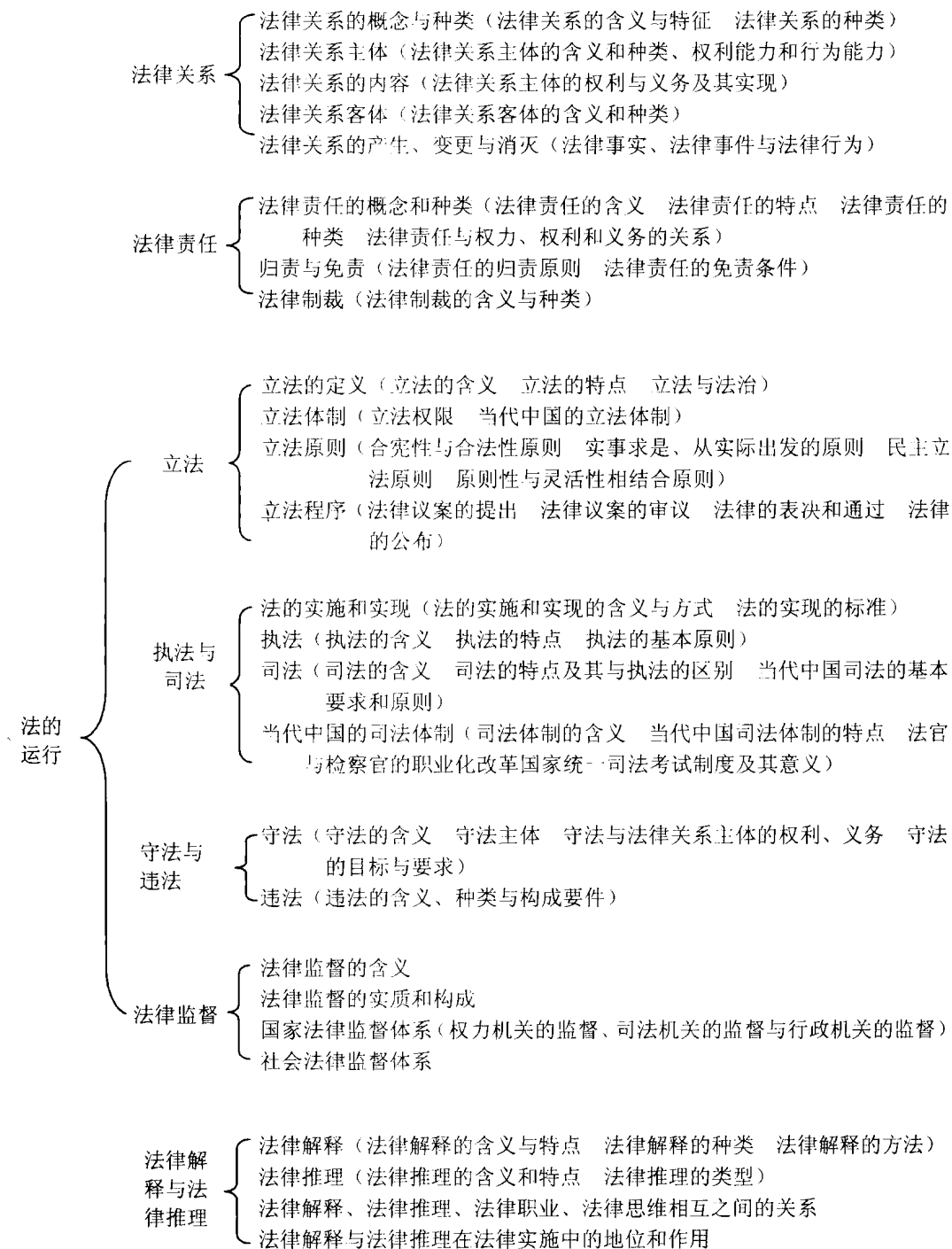
第一,考生要对大纲中明确列项的概念、基本原理、理念和价值等知识点务必掌握,做到对近似的或相近的概念能明确区分,要了解其相同点和不同点,绝对不能混淆。

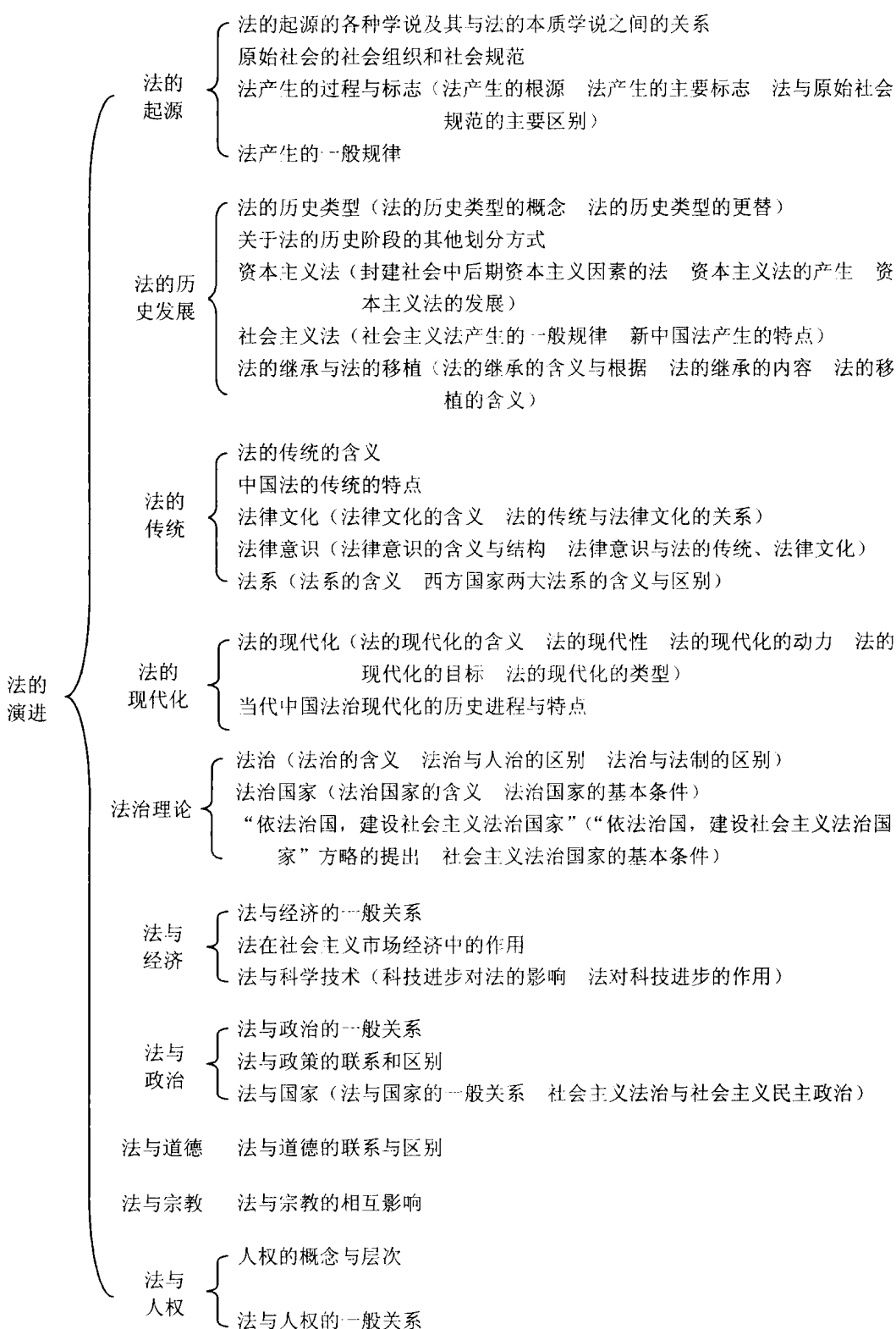
第二,对当年考试大纲新调整的内容要作为特别重点的内容进行掌握。要求能够从整体上把握大纲的内容,能够对相关知识点的区别和联系进行分析、判断;能够运用法理学的基本知识来分析法律事件、案件或现行制度。

第三,从历届的考试规律来看,法理学的考查都是常规性题目,重要的知识点重复考查率高,在复习时应重点掌握历年已考的法理学重点知识。

第二部分 体系表







第三部分 内容提要

根据历年的考试内容和今年的考试大纲的要求，法理学部分的重点内容主要体现在以下几个方面：

（一）关于法的本体

1. 法的特征。（☆司考重点！）

法的特征主要表现为：（1）法是调整人们的行为或社会关系的规范，具有规范性；（2）法是由国家制定或认可的，体现了国家对人们行为的评价，具有国家意志性；（3）法是由国家强制力为最后保证手段的规范体系，具有国家强制性；（4）法在国家权力管辖范围内普遍有效，因而具有普遍性；（5）法是有严格的程序规定的规范，具有程序性。

在理解法的特征时应注意了解法所规定的行为模式包括三种：（1）人们可以怎样行为（可为模式）；（2）人们不得怎样行为（勿为模式）；（3）人们应当或必须怎样行为（应为模式）。另外，还要掌握法的约束力与其他社会规范的区别：（1）范围不同；（2）形式不同。

2. 法的作用。（☆司考重点！已考查了四次）

法的作用是指法对人们的行为、社会生活和社会关系产生的影响。法具有如下作用：（1）法的规范作用。法的规范作用根据其作用的主体范围和方式的不同，可分为：指引作用、评价作用、预测作用、强制作用和教育作用。（2）法的社会作用。

注意：关于法的作用是经常出的考题，如1997年和1998年均涉及到这个知识点，在复习时应引起注意。

3. 法的价值。

（1）法的价值概念：是指法这种规范体系（客体）有哪些为人（主体）所重视、珍视的性状、属性和作用。在理解法的价值概念时应特别注意的是，法的价值的概念并不等于法律作用或法律效用等概念，法律本身所有的各种属性，如法律的各种作用，法律的阶级意志性和强制性等，只是法的价值得以形成的基础和条件。法的价值反映了主体与法律之间的特定关系，使法律更好地服从和服务于人所确定的法学范畴。

（2）法的价值种类：自由、秩序、正义。

4. 法的要素。

（1）法律规则。法律规则是采取一定的结构形式具体规定人们的法律权利、法律义务以及相应的法律后果的行为规范。任何法律规则均由假定条件、行为模式和法律后果三个部分构成。行为模式，指法律规则中规定人们如何具体行为之方式或范型的部分。它是从人们大量的实际行为中概括出来的法律行为要求。根据行为要求的内容和性质不同，法律规则中的行为模式分为三种：可为模式、应为模式和勿为模式。

（2）法律原则。法律原则，是为法律规则提供某种基础或本源的、综合性的、指导性的价值准则或规范，是法律诉讼、法律程序和法律裁决的确认规范。（☆司考重点！）

（3）权利和义务。所谓法律权利，就是国家通过法律规定对法律关系主体可以自主决定作出某种行为的许可和保障手段。其特点在于：第一，权利的本质是由法律规范所决定，得到国家的认可和保障。当人们的权利受到侵犯时，国家应当通过制裁侵权行为，以保证权利的实现。第二，权利是权利主体按照自己的愿望来决定是否实施的行为，因而权利具有一定程度的自主性。第三，权利是为了保护一定的利益所