

2017年国家司法考试

# 名师课堂

知识篇

## 白斌 理论法

白斌 编著



 北京理工大学出版社  
BEIJING INSTITUTE OF TECHNOLOGY PRESS

2017 年国家司法考试

名师课堂

# 白斌理论法

白 斌 编著

知识篇

 **北京理工大学出版社**  
BEIJING INSTITUTE OF TECHNOLOGY PRESS

图书在版编目 (CIP) 数据

白斌理论法·知识篇 / 白斌编著. —北京: 北京理工大学出版社, 2016. 12

ISBN 978 - 7 - 5682 - 3500 - 6

I. ①白… II. ①白… III. ①法的理论 - 中国 - 资格考试 - 自学参考资料  
IV. ①D920.0

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 304587 号

---

出版发行 / 北京理工大学出版社有限责任公司

社 址 / 北京市海淀区中关村南大街 5 号

邮 编 / 100081

电 话 / (010) 68914775 (总编室)

(010) 82562903 (教材售后服务热线)

(010) 68948351 (其他图书服务热线)

网 址 / <http://www.bitpress.com.cn>

经 销 / 全国各地新华书店

印 刷 / 北京合众伟业印刷有限公司

开 本 / 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

印 张 / 26.5

字 数 / 619 千字

版 次 / 2016 年 12 月第 1 版 2016 年 12 月第 1 次印刷

定 价 / 58.00 元

责任编辑 / 施胜娟

文案编辑 / 施胜娟

责任校对 / 周瑞红

责任印制 / 边心超

Preface

# 序言

(第四版)

本书是本人具有标志性的“理论法学四部曲”中的第一部，是作为《真题篇》、《模拟篇》和《冲刺篇》的奠基石而存在的。

面对市场上司法考试辅导书已然汗牛充栋、泛滥成灾的现状，我的任务并不是在其中再加上一本。我的任务是要揭示，司法考试的学习乃是大学法律人教育的一个必要组成部分；通过司法考试内容的学习，学生可以对我国现行实在法秩序及其法条细节具有清晰的认识和把握，而这分明是成为一名合格法律人的题中应有之义。在这些年从事国家司法考试教学的过程中，我一直希望能有机会编撰一部立足于现行实在法秩序的辅导书，其既能满足考生应对司法考试的需要，又能作为法律爱好者业余学习的简明教材；既要全面，将知识点网罗殆尽，又要重点突出，将命题点的奥秘深度透析。

有缘于和华旭教育的合作，这一愿望得以从2014年开始成为现实，并将在2017年继续延展。我的学生们在2016年国家司法考试第一卷上所取得的喜人成绩，在充分地验证了本书的应试价值的同时，也无形中提升了新一届的考生对于本书的心理期待。而这，对它的作者提出了新的考验。学生们通过艰辛努力通过考试之后，他们的司法考试之路也就结束了。但是，作为老师，不论我如何疲惫，我的道路仍将继续，继续面对新一届的学生。在2016年司法考试结束之后，笔者便开始马不停蹄地在第三版的基础上增删改定，创作本书的第四版。

在本书的写作过程中，笔者延续了“以学生为中心、以实战为主线”的教学理念，一切设计均以方便学生理解记忆、应对考试为出发点。第四版根据法律法规的修订情况和2016年司法考试的考试大纲的变化对知识点进行了增删变易，对学生阅读起来往往不知所云的中国特色的社会主义法治理念部分增加了说明和解释力度，进行了相当幅度的总结概括，以方便考生识记。同时，《知识篇》中与相关知识点配套的历年真题因与《真题篇》重复，所以，为节略篇幅，全部删除了。此外，本书还具有如下两个方面的特殊便利：

1. 重点标示：核心命题点均用蓝色标出，特别容易混淆的考点用【注意】标出。凡此种种，请读者在学习过程中务必百倍关注。

2. 糅合法条：根据近几年司法考试重在考查学生对于法条的熟悉程度的特点，同时为了避免既有辅导书将法条与教材割裂的弊端，笔者将相关重点法条分门别类地渗透到相关知识点的

介绍当中，能用法条说明的尽量用法条，方便考生识记。

有必要特别感谢许多素未谋面的朋友对于本书的完善所提供的智力贡献和精神支持。正是我的学生们的较真，使作为教师的我不得不认真，从而促成了本书在完美性上更进一步。同样的诚挚请求也呈送给第四版的新的读者朋友：恳请认真细致的诸位，在阅读过程中一旦发现了知识错误或者其他值得完善之点，能够不吝与笔者分享您的智慧，那将是我们成为好朋友的开端。我的新浪微博：@理论法白斌。在阅读和学习本书过程中的任何疑问，也请直接发私信交流。本书的勘误表也将在上述微博及时公布更新。

最后，再次感激华旭教育白首宏校长及其所领导下的专业团队，正是他们对法律职业培训的爱和执着，推动了本书能在2017年考季与大家相遇。

同时希望，我们的努力能在2017年9月决胜之时为你带来快乐。

白斌（竹西君）

2016年11月15日

于中央财经大学法学院

# Contents

# 目 录

## 第一编 中国特色社会主义法治理论

第一章 中国特色社会主义法治建设基本原理 .....	3
第一节 全面推进依法治国的重大意义 .....	3
第二节 全面推进依法治国的指导思想和总目标 .....	5
第三节 全面推进依法治国的基本原则 .....	7
第二章 法治工作的基本格局 .....	11
第一节 完善中国特色社会主义法律体系，加强宪法实施 .....	11
第二节 深入推进依法行政，加快建设法治政府 .....	19
第三节 保证公正司法，提高司法公信力 .....	28
第四节 增强全民法治观念，推进法治社会建设 .....	34
第三章 法治工作的重要保障 .....	43
第一节 加强法治工作队伍建设 .....	43
第二节 加强和改进党对全面推进依法治国的领导 .....	48

## 第二编 法理学

第一章 法的本体 .....	57
第一节 法的概念 .....	57
第二节 法的本质 .....	59
第三节 法的特征 .....	61
第四节 法的作用 .....	63
第五节 法的价值 .....	64
第六节 法的要素 .....	66
第七节 法的渊源 .....	71

第八节 法律部门与法律体系 .....	79
第九节 法的效力 .....	81
第十节 法律关系 .....	82
第十一节 法律责任 .....	86
第二章 法的运行 .....	89
第一节 立法 .....	89
第二节 法的实施 .....	94
第三节 法适用的一般原理 .....	98
第四节 法律推理 .....	100
第五节 法律解释 .....	101
第三章 法与社会 .....	104
第一节 法与社会的一般理论 .....	104
第二节 法与经济 .....	105
第三节 法与科学技术 .....	106
第四节 法与政治 .....	106
第五节 法与宗教 .....	108
第六节 法与人权 .....	109

### 第三编 法制史

第一章 法的演进 .....	113
第一节 法的起源 .....	113
第二节 法的发展 .....	114
第三节 法的传统 .....	116
第二章 中国古代法制史 .....	118
第一节 西周至秦汉、魏晋时期的法制 .....	118
第二节 唐宋至明清时期的法制 .....	130
第三章 清末、民国时期的法制 .....	145
第一节 法的现代化 .....	145
第二节 清末改革 .....	146
第三节 民国时期的宪法 .....	151
第四章 外国法制史 .....	154
第一节 西方两大法系 .....	154

第二节 罗马法 .....	155
第三节 英美法系 .....	160
第四节 大陆法系 .....	167

## 第四编 宪法学

第一章 宪法的基本理论 .....	179
第一节 宪法的概念 .....	179
第二节 宪法的历史发展 .....	184
第三节 宪法的基本原则 .....	189
第四节 宪法的作用 .....	190
第五节 宪法的渊源与宪法典的结构 .....	192
第六节 宪法规范 .....	194
第七节 宪法效力 .....	195
第二章 国家的基本制度（上） .....	198
第一节 人民民主专政制度 .....	198
第二节 国家的基本经济制度 .....	199
第三节 国家的基本文化制度 .....	203
第四节 国家的基本社会制度 .....	205
第三章 国家的基本制度（下） .....	207
第一节 人民代表大会制度 .....	207
第二节 选举制度 .....	209
第三节 国家结构形式 .....	217
第四节 民族区域自治制度 .....	219
第五节 特别行政区制度 .....	224
第六节 基层群众性自治组织 .....	232
第四章 公民的基本权利与义务 .....	238
第一节 公民基本权利与义务概述 .....	238
第二节 我国公民的基本权利 .....	243
第三节 我国公民的基本义务 .....	251
第五章 国家机构 .....	253
第一节 国家机构概述 .....	253
第二节 全国人民代表大会及其常务委员会 .....	254



第三节	中华人民共和国主席 .....	265
第四节	国务院 .....	266
第五节	中央军事委员会 .....	268
第六节	地方各级人民代表大会和地方各级人民政府 .....	269
第七节	人民法院与人民检察院 .....	278
第六章	宪法的实施及其保障 .....	285
第一节	宪法实施概述 .....	285
第二节	宪法的修改 .....	286
第三节	宪法的解释 .....	288
第四节	宪法监督 .....	289
<b>第五编 司法制度与法律职业道德</b>		
第一章	概述 .....	297
第一节	司法与司法制度的概念 .....	297
第二节	法律职业道德的概念和特征 .....	302
第三节	法律职业道德的基本原则 .....	304
第二章	审判制度和法官职业道德 .....	305
第一节	审判制度概述 .....	305
第二节	审判机关 .....	307
第三节	法官 .....	312
第四节	法官职业道德 .....	322
第五节	法官职业责任 .....	327
第三章	检察制度和检察官职业道德 .....	335
第一节	检察制度概述 .....	335
第二节	检察机关和检察官 .....	337
第三节	检察官职业道德 .....	342
第四节	检察官职业责任 .....	344
第四章	律师制度与律师职业道德 .....	353
第一节	律师制度概述 .....	353
第二节	律师 .....	354
第三节	律师事务所 .....	368
第四节	律师职业道德 .....	377

第五节 律师执业行为规范 .....	378
第六节 律师职业责任 .....	382
第七节 法律援助制度 .....	383
第五章 公证制度与公证员职业道德 .....	391
第一节 公证制度概述 .....	391
第二节 公证员与公证机构 .....	393
第三节 公证程序与公证效力 .....	400
第四节 公证员职业道德 .....	409
第五节 公证职业责任 .....	410

# 中国特色社会主义法治理论

法者，国家所以布大信于天下。

——【唐】戴胄





## 中国特色社会主义法治建设基本原理

### 第一节 全面推进依法治国的重大意义

我国正处于社会主义初级阶段，全面建成小康社会进入决定性阶段，改革进入攻坚期和深水区，国际形势复杂多变，我们党面对的改革发展稳定任务之重前所未有、矛盾风险挑战之多前所未有，依法治国在党和国家工作全局中的地位更加突出、作用更加重大。面对新形势新任务，我们党要更好统筹国内国际两个大局，更好维护和运用我国发展的重要战略机遇期，更好统筹社会力量、平衡社会利益、调节社会关系、规范社会行为，使我国社会在深刻变革中既生机勃勃又井然有序，实现经济发展、政治清明、文化昌盛、社会公正、生态良好，实现我国和平发展的战略目标，必须更好发挥法治的引领和规范作用。

#### 一、我国法治建设所取得的历史性成就

我们党高度重视法治建设。长期以来，特别是党的十一届三中全会以来，我们党深刻总结我国社会主义法治建设的成功经验和深刻教训，提出为了保障人民民主，必须加强法治，必须使民主制度化、法律化，把依法治国确定为党领导人民治理国家的基本方略，把依法执政确定为党治国理政的基本方式，积极建设社会主义法治，取得历史性成就。目前，中国特色社会主义法律体系已经形成，法治政府建设稳步推进，司法体制不断完善，全社会法治观念明显增强。

我国法治建设所取得的历史性成就	1. 依法治国基本方略和依法执政基本方式已经确立：任何一个国家的执政党都在影响和掌控着本国法治；一个国家的执政党对法治的认识和运用程度，决定着整个国家法治建设的进程和效果；作为执政党的中国共产党已经深切地认识到了法治地位和重要性；
	2. 中国特色社会主义法律体系已经形成：法律体系是法治建设的首要任务和依法治国的根本基础；54 宪法的制定为中国特色社会主义法律体系的形成奠定了重要基础；到目前，中国特色社会主义法律体系已经形成，国家建设和社会管理总体实现了有法可依；
	3. 法治政府建设稳步推进：依法行政是依法治国的重要环节，法治政府建设是法治中国建设的重要组成部分；法治政府的制度体系基本形成，行政职能进一步转变；行政权力的运行得到有效规范和监督，政务公开广泛推进；行政机关公务员特别是各级领导干部依法行政的意识和能力明显增强；
	4. 司法体制不断完善：司法体制是法治的重要支撑；改革和完善司法体制始终是社会主义法治建设的核心任务；通过司法改革，我国司法制度不断完善，司法机关职权配置得到优化；司法行为进一步规范；司法活动监督体系不断健全；司法队伍素质不断提高；律师队伍管理不断加强；司法为民的意识已经树立；司法公信力显著提高；
	5. 全社会法治观念明显增强：全民法治观念是法治的重要基础；当前，学法尊法守法用法的社会氛围和办事依法、遇事找法、解决问题用法、化解矛盾靠法的良好法治环境初步形成，这为全面推进依法治国、建设社会主义法治国家奠定了坚实的社会基础。

## 二、法治建设目前还存在的问题

在我国这样一个历史上重人治、轻法治的国家，建设具有现代意义的法律制度，难度很大；同时，我们又要在推翻旧法统的基础上探索建设崭新的社会主义法治，艰辛程度很高。

必须清醒看到，同党和国家事业发展要求相比，同人民群众期待相比，同推进国家治理体系和治理能力现代化目标相比，法治建设还存在许多不适应、不符合的问题，主要表现为：

- 有的法律法规未能全面反映客观规律和人民意愿，针对性、可操作性不强，立法工作中部门化倾向、争权诿责现象较为突出；
- 有法不依、执法不严、违法不究现象比较严重，执法体制权责脱节、多头执法、选择性执法现象仍然存在，执法司法不规范、不严格、不透明、不文明现象较为突出，群众对执法司法不公和腐败问题反映强烈；
- 部分社会成员尊法信法守法用法、依法维权意识不强，一些国家工作人员特别是领导干部依法办事观念不强、能力不足，知法犯法、以言代法、以权压法、徇私枉法现象依然存在。

这些问题，违背社会主义法治原则，损害人民群众利益，妨碍党和国家事业发展，必须下大气力加以解决。

### 小提示

1. 多头执法、选择性执法是不好的，必须反对；
2. 依法治国是党领导人民治理国家的基本方略，依法执政是党治国理政的基本方式；
3. 中国特色社会主义法律体系已经形成；
4. 同党和国家事业发展要求相比，同人民群众期待相比，同推进国家治理体系和治理能力现代化目标相比，法治建设还存在许多不适应、不符合的问题。

### 真题示例

全面依法治国，需要解决法治建设不适应、不符合推进国家治理体系和治理能力现代化目标的问题。下列有助于解决上述问题的措施是：(2016-1-86)①

- A. 增强法律法规的针对性和可操作性，避免立法部门化倾向
- B. 改进行政执法体制，消除多头执法、选择性执法现象
- C. 大力解决司法不公和司法腐败问题，提高司法公信力
- D. 增强社会成员依法维权意识和国家工作人员依法办事观念

## 第二节 全面推进依法治国的指导思想和总目标

全面推进依法治国，必须首先明确道路问题。坚定不移走中国特色社会主义法治道路，这为全面推进依法治国指明了方向。中国特色社会主义法治道路，是中国特色社会主义道路这条总道路在法治建设领域的具体体现。

中国特色社会主义法治道路的基本内涵（八大要素）	1. 制度基础：中国特色社会主义制度；
	2. 领导核心：中国共产党；
	3. 指导思想：马列主义、毛泽东思想、邓小平理论、“三个代表”重要思想、科学发展观、习近平总书记系列重要讲话精神；
	4. 总目标：建设中国特色社会主义法治体系，建设社会主义法治国家；
	5. 总要求：坚持党的领导、人民当家作主、依法治国有机统一；
	6. 遵循“五个必须坚持”的基本原则：必须坚持党的领导、人民主体地位、法律面前人人平等、依法治国和以德治国相结合、从中国实际出发；
	7. 总布局：全面加强立法、执法、司法、守法和队伍建设、党的领导；坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进，坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设；
	8. 总方向：实现科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，促进国家治理体系和治理能力现代化。

① 参考答案：ABCD

## 一、全面推进依法治国的指导思想

全面推进依法治国，必须贯彻落实党的十八大和十八届三中全会精神：

- 高举中国特色社会主义伟大旗帜；
  - 以马克思列宁主义、毛泽东思想、邓小平理论、“三个代表”重要思想、科学发展观为指导，深入贯彻习近平总书记系列重要讲话精神；
  - 坚持党的领导、人民当家作主、依法治国有机统一；
  - 坚定不移走中国特色社会主义法治道路；
  - 坚决维护宪法法律权威，依法维护人民权益、维护社会公平正义、维护国家安全稳定。
- 为实现“两个一百年”奋斗目标、实现中华民族伟大复兴的中国梦提供有力法治保障。

## 二、全面推进依法治国的总目标

全面推进依法治国，总目标是建设中国特色社会主义法治体系，建设社会主义法治国家。这就是，在中国共产党领导下，坚持中国特色社会主义制度，贯彻中国特色社会主义法治理论，形成完备的法律规范体系、高效的法治实施体系、严密的法治监督体系、有力的法治保障体系，形成完善的党内法规体系，坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进，坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设，实现科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，促进国家治理体系和治理能力现代化。

### （一）明确了全面推进依法治国的政治方向

1. 党的领导是中国特色社会主义最本质的特征，是社会主义法治最根本的保证；
2. 中国特色社会主义制度是中国特色社会主义法治体系的根本制度基础，是全面推进依法治国的根本制度保障；
3. 中国特色社会主义法治理论是中国特色社会主义法治体系的理论指导和学理支撑，是全面推进依法治国的行动指南。

### （二）明确了全面推进依法治国的总抓手和工作重点

1. 一个总揽全局、牵引各方的总抓手，就是构建完善的中国特色社会主义法治体系、建设社会主义法治国家。
2. 工作重点：形成完备的法律规范体系、高效的法治实施体系、严密的法治监督体系、有力的法治保障体系，形成完善的党内法规体系。

(1) 法律规范体系	以宪法为核心，也包括市民公约、乡规民约、行业规章、团体章程等社会规范体系。
(2) 法治实施体系	执法、司法、守法等宪法法律实施的体制机制。
(3) 法治监督体系	由党内监督、人大监督、民主监督、行政监督、司法监督、审计监督、社会监督、舆论监督等构成的权力制约与监督体系。



续表

(4) 法治保障体系	包括党领导依法治国的制度和机制、队伍建设和人才保障等。
(5) 党内法规体系	以党章为根本、若干配套党内法规为支撑的党内规章制度体系。

### (三) 明确了全面推进依法治国的工作布局

1. 坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进；
2. 坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设。

### (四) 明确了全面推进依法治国的努力方向

实现科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，促进国家治理体系和治理能力现代化。



#### 小提示

1. 坚持党的领导、人民当家作主、依法治国有机统一；
2. 两个一百年：在中国共产党成立一百年时全面建成小康社会，这是中国梦的第一个宏伟目标；在中华人民共和国成立一百年时建成社会主义现代化国家，这是中国梦的第二个宏伟目标；
3. 全面推进依法治国，总目标是建设中国特色社会主义法治体系，建设社会主义法治国家；
4. 中国特色社会主义法治体系包括了完备的法律规范体系、高效的法治实施体系、严密的法治监督体系、有力的法治保障体系，以及完善的党内法规体系。

## 第三节 全面推进依法治国的基本原则

全面推进依法治国的基本原则	1. 坚持中国共产党的领导；
	2. 坚持人民主体地位；
	3. 坚持法律面前人人平等；
	4. 坚持依法治国和以德治国相结合；
	5. 坚持从中国实际出发。

实现上述总目标，必须坚持以下原则。

### 一、坚持中国共产党的领导

党的领导是中国特色社会主义最本质的特征，是社会主义法治最根本的保证。

把党的领导贯彻到依法治国全过程和各方面，是我国社会主义法治建设的一条基本经验。