

全国企业法律顾问执业资格考试参考用书

全国企业法律顾问 执业资格考试

考点解析与同步训练

KAODIANJIEXI YU TONGBUXUNLIAN

..... 主编 张长青 执行主编 翟继光

QUANGUO QIYE FALU GUWEN ZHIYE ZIGE KAOSHI



经济科学出版社
Economic Science Press

全国企业法律顾问执业资格考试用书

全国企业法律顾问执业资格考试 ——考点解析与同步训练

主 编 张长青
执行主编 翟继光

经 济 科 学 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

全国企业法律顾问执业资格考试考点解析与同步训练 / 张长青
主编. —北京: 经济科学出版社, 2010. 7
全国企业法律顾问执业资格考试参考用书
ISBN 978 - 7 - 5058 - 9623 - 9

I. ①全… II. ①张… III. ①企业 - 法律顾问 - 资格
考核 - 中国 - 自学参考资料 IV. ①D926. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 125603 号

责任编辑: 吕 萍 张 辉
责任校对: 徐领弟 王凡娥
版式设计: 代小卫
技术编辑: 邱 天

全国企业法律顾问执业资格考试

——考点解析与同步训练

主 编 张长青

执行主编 翟继光

经济科学出版社出版、发行 新华书店经销

社址: 北京市海淀区阜成路甲 28 号 邮编: 100142

总编辑部电话: 88191217 发行部电话: 88191540

网址: [www. esp. com. cn](http://www.esp.com.cn)

电子邮件: [esp@ esp. com. cn](mailto:esp@esp.com.cn)

汉德鼎印刷厂印刷

德利装订厂装订

787 × 1092 16 开 35.25 印张 900000 字

2010 年 7 月第 1 版 2010 年 7 月第 1 次印刷

印数: 0001—5000 册

ISBN 978 - 7 - 5058 - 9623 - 9 定价: 35.00 元

(图书出现印装问题, 本社负责调换)

(版权所有 翻印必究)

本书编委会成员

主 编：张长青

执行主编：翟继光

成 员：翟继光 谭华霖 袁达松 吴 飞 袁 彬
 赵晓钧 张以标 赵德坤 戴孟勇 姜 涛

前 言

2010 年企业法律顾问执业资格考试将于 2010 年 10 月 23 日、24 日举行, 为了帮助广大考生顺利通过本次考试, 我们组织相关专家编写了本书。

由于企业法律顾问执业资格考试的教材内容较多, 而广大考生由于自身工作原因无法抽出足够的时间来阅读教材, 为帮助考生用最少的时间学习和掌握最重要的内容, 我们将本书定位于“考点解析与同步训练”。

本书归纳概括了企业法律顾问执业资格考试必考和常考的考点, 同时针对这些重要的考点设计了若干练习, 帮助考生掌握相关知识点并熟悉考试命题的方式。本书围绕考试大纲, 采用归纳、汇总、对比和系统分析的手段, 将 2010 年教材考点、重点串联在一起, 帮助考生在千头万绪、纷繁复杂的考点中, 理出命题脉络, 掌握考试要点, 节省广大考生复习时间, 提高复习效率。

企业法律顾问执业资格考试目前仍属于水平考试, 只要掌握基本的知识, 就可以通过考试。因此, 试题本身并不难, 很多考生之所以没有通过考试, 是因为没有花费足够的时间和精力来学习。只要有充足的学习时间, 再加上正确的学习方法, 我们相信, 每一位考生都是可以通过这一考试的。

针对企业法律顾问执业资格考试的特点, 结合我们多年培训和辅导的经验, 我们总结出了通过企业法律顾问执业资格考试的“三部曲”。

第一部是精读教材, 掌握核心。考生可以结合本书所列举的重要考点, 对照教材的相关论述, 将这些重要的内容消化、吸收。

第二部是同步练习, 温故知新。考生在基本掌握核心知识点的基础上, 通过做适当的练习, 加深对知识点的印象。通过阅读真题解析, 熟悉考试命题的方式, 适当掌握一些答题和猜题的技巧。

第三部是串联知识点, 模拟练习, 最后冲刺。本书将今年企业法律顾问考点、重点高度提炼, 去臃就简, 在考前的一个月, 考生可以快速阅读本辅导资料与考试法条, 对考试内容进行一次系统化、全面性的突击回顾, 强化考前短期记忆。同时, 做几套模拟试卷, 检验薄弱环节, 锻炼做题速度, 迎接考试到来。

参与本书编写的老师都是多年从事企业法律顾问执业资格考试教材、教辅编写以及第一线教学、辅导工作的专家, 他们分别是张长青、翟继光、吴飞、

袁达松、谭华霖、袁彬、赵晓钧、张以标、姜涛、赵德坤、戴孟勇，本书由翟继光教授统稿、定稿。

虽然编者进行了大量的努力和校对工作，但由于时间所限，本书难免存在错误或不足，欢迎各位读者来电、来函，批评指正！

本书编写组
2010年5月

目 录

第一部分 综合法律知识

第一章 法学基础理论	3	第六节 起诉和审判	51
第一节 法律概述	3	本章同步练习	53
第二节 法律的要素	4	参考答案	56
第三节 法律渊源和法律体系	6	第五章 刑法	57
第四节 法律制定	8	第一节 刑法的概念和基本原则	57
第五节 法律实施	10	第二节 犯罪	57
第六节 法律解释和法律推理	11	第三节 刑罚	60
第七节 法律关系	13	第四节 危害公共安全罪	63
第八节 法律责任和法律制裁	13	第五节 破坏社会主义市场经济秩序罪	64
本章同步练习	15	第六节 侵犯财产罪	67
参考答案	18	第七节 贪污贿赂罪	67
第二章 宪法	19	第八节 渎职罪	68
第一节 宪法的概念和特征	19	本章同步练习	70
第二节 我国宪法的指导思想和基本原则	19	参考答案	74
第三节 国家的性质、形式和经济制度	20	第六章 刑事诉讼法	75
第四节 公民的基本权利和义务	22	第一节 刑事诉讼法概述	75
第五节 国家机构	23	第二节 刑事诉讼中的国家专门机关和 诉讼参与人	76
本章同步练习	26	第三节 刑事诉讼基本制度	77
参考答案	29	第四节 立案、侦查和起诉	81
第三章 行政法	30	第五节 刑事审判和执行	83
第一节 行政法概述	30	本章同步练习	89
第二节 行政许可法	32	参考答案	92
第三节 行政处罚法	34	第七章 资源环境与科技法	93
第四节 行政复议法	37	第一节 自然资源法	93
第五节 国家赔偿法	39	第二节 环境保护法	97
本章同步练习	42	第三节 科学技术法	100
参考答案	45	本章同步练习	102
第四章 行政诉讼法	46	参考答案	105
第一节 行政诉讼概述	46	第八章 社会保障法	106
第二节 人民法院受理行政案件的范围	46	第一节 社会保障法概述	106
第三节 行政诉讼的管辖	47	第二节 社会保险制度	106
第四节 行政诉讼参加人	48	第三节 社会救助制度	113
第五节 行政诉讼的证据	50		

第四节 社会福利制度	113	第三节 《2000 年国际贸易术语解释通则》	120
第五节 社会优抚制度	114	第四节 对外贸易法	121
本章同步练习	115	第五节 反倾销制度	123
参考答案	117	第六节 反补贴制度	124
第九章 国际经济法律制度	118	第七节 保障措施制度	126
第一节 导论	118	第八节 世界贸易组织	126
第二节 《联合国国际货物销售合同公约》	118	本章同步练习	129
		参考答案	132

第二部分 民商与经济法律知识

第一章 民法通则	135	第五节 合同的变更和转让	183
第一节 民法概述	135	第六节 合同的终止	185
第二节 民事主体	135	第七节 违约责任	186
第三节 民事法律行为	139	本章同步练习	188
第四节 代理	142	参考答案	191
第五节 民事权利与民事责任	144	第五章 合同法分则	192
第六节 诉讼时效与期间	146	第一节 买卖合同	192
本章同步练习	149	第二节 借款合同	193
参考答案	151	第三节 租赁合同	194
第二章 物权法	152	第四节 融资租赁合同	195
第一节 物权法概述	152	第五节 承揽合同	195
第二节 所有权	154	第六节 建设工程合同	196
第三节 用益物权	158	第七节 货物运输合同	197
第四节 担保物权	161	第八节 技术合同	198
第五节 占有	163	第九节 委托合同	200
本章同步练习	164	第十节 其他合同	201
参考答案	167	本章同步练习	204
第三章 担保法	168	参考答案	206
第一节 担保的概念、特征和分类	168	第六章 侵权责任法	207
第二节 保证	169	第一节 侵权责任概述	207
第三节 定金	172	第二节 共同侵权责任	210
本章同步练习	173	第三节 特殊侵权责任	211
参考答案	175	第四节 侵权责任的承担	214
第四章 合同法总则	176	本章同步练习	217
第一节 合同法概述	176	参考答案	219
第二节 合同的订立	176	第七章 公司法	220
第三节 合同的效力	179	第一节 公司法概述	220
第四节 合同的履行	181	第二节 公司的设立	220
		第三节 公司股东的股东权	222

第四节 公司的组织机构	224	第三节 信托法	255
第五节 股份有限公司股份的发行和转让	229	第四节 票据法	257
第六节 公司债券	230	第五节 保险法	259
第七节 公司的财务会计	231	第六节 外汇管理与期货交易管理 法律制度	261
第八节 公司的合并、分立、增资、减资	232	本章同步练习	262
第九节 公司解散和清算	233	参考答案	263
第十节 外国公司的分支机构	234		
第十一节 违反《公司法》的法律责任	234	第十章 市场规制法	264
本章同步练习	237		
参考答案	240	第一节 反垄断法	264
第八章 企业国有资产法	241	第二节 反不正当竞争法	267
第一节 企业国有资产法律制度概述	241	第三节 产品质量法	270
第二节 履行出资人职责的机构	241	第四节 消费者权益保护法	272
第三节 国家出资企业	242	第五节 招标投标法	274
第四节 国家出资企业管理者的 选择与考核	243	本章同步练习	278
第五节 关系国有资产出资人权益的 重大事项	243	参考答案	280
第六节 国有资本经营预算	246	第十一章 税法	281
第七节 国有资产监督与法律责任	246	第一节 税法概述	281
本章同步练习	248	第二节 企业所得税法	281
参考答案	249	第三节 个人所得税法	284
第九章 金融法	250	第四节 增值税法	286
第一节 证券法	250	第五节 企业涉及的其他主要税法	289
第二节 银行法	253	第六节 税收征收管理法	291
		本章同步练习	294
		参考答案	297

第三部分 企业管理知识

第一章 宏观经济基础知识	301	第五节 现代企业管理发展	311
第一节 国民经济核算及重要指标	301	本章同步练习	314
第二节 宏观经济政策	302	参考答案	318
第三节 失业与通货膨胀	303	第三章 企业战略管理	319
第四节 经济增长与经济周期	304	第一节 企业战略管理概论	319
本章同步练习	305	第二节 企业战略分析	320
参考答案	306	第三节 企业战略的类型	321
第二章 企业与管理基本知识	307	第四节 企业战略的制定与选择	322
第一节 企业及企业管理基本概念	307	第五节 战略实施与控制	323
第二节 管理知识	308	本章同步练习	325
第三节 现代企业制度	310	参考答案	327
第四节 企业集团管理	311		

第四章 人力资源管理	328	第七章 企业财务管理	355
第一节 人力资源管理概述	328	第一节 财务管理概述	355
第二节 绩效考核	328	第二节 财务报表与财务报表分析	355
第三节 薪酬与福利	329	第三节 项目投资管理	357
第四节 劳动关系管理	330	第四节 筹资管理	359
第五节 劳动合同	331	第五节 股利分配	360
第六节 劳动争议处理	334	第六节 本量利分析	361
本章同步练习	336	本章同步练习	363
参考答案	338	参考答案	367
第五章 企业市场营销	339	第八章 国际贸易实务	368
第一节 市场营销和市场营销计划	339	第一节 国际贸易概述	368
第二节 市场购买行为研究	339	第二节 国际贸易政策	368
第三节 市场细分与目标市场选择	340	第三节 国际贸易实务	369
第四节 营销组合策略	341	第四节 国际贸易方式	372
本章同步练习	344	第五节 国际服务贸易	374
参考答案	347	本章同步练习	375
第六章 企业投资管理	348	参考答案	377
第一节 投资管理概述	348	第九章 商务谈判	378
第二节 实业投资管理	348	第一节 商务谈判概述	378
第三节 金融投资管理	349	第二节 商务谈判准备	378
第四节 金融衍生工具投资管理	350	第三节 商务谈判各阶段的策略	379
第五节 投资风险管理	350	第四节 商务谈判的语言与礼仪	380
本章同步练习	352	本章同步练习	382
参考答案	354	参考答案	384

第四部分 企业法律顾问实务

第一章 企业法律顾问制度与法律风险防范机制	387	第三节 法律顾问参与企业重大经营决策的具体要求	400
第一节 企业法律顾问制度概述	387	第四节 法律顾问参与决策的常用法律文书	401
第二节 企业法律事务机构	390	第五节 企业改制法律实务	402
第三节 企业总法律顾问制度	392	第六节 企业并购法律实务	403
第四节 企业法律风险防范	393	第七节 企业重组上市法律实务	405
本章同步练习	396	本章同步练习	412
参考答案	397	参考答案	414
第二章 参与企业重大经营决策法律实务	398	第三章 公司治理法律实务	415
第一节 企业重大经营决策概述	398	第一节 公司治理概述	415
第二节 法律顾问参与企业重大经营决策的主要方式及其工作内容	399	第二节 公司章程的实务操作	416
		第三节 公司股东（大）会的实务操作	417

第四节 公司董事会的实务操作	418	第二节 民事诉讼的当事人	470
第五节 公司监事会的实务操作	420	第三节 民事诉讼保障制度	474
第六节 公司经理层的实务操作	420	第四节 民事诉讼证据制度	478
第七节 公司董事、监事、高级管理人员的义务	422	第五节 第一审普通程序	482
本章同步练习	423	第六节 简易程序	489
参考答案	425	第七节 第二审程序	491
第四章 合同实务	426	第八节 审判监督程序	493
第一节 合同的起草	426	第九节 督促程序	495
第二节 合同法律审查	427	第十节 公示催告程序	497
第三节 合同管理	429	第十一节 执行程序	499
本章同步练习	431	第十二节 涉外民事诉讼程序的特别规定	504
参考答案	432	本章同步练习	508
第五章 企业知识产权法律实务	433	参考答案	513
第一节 企业知识产权工作概述	433	第八章 民商事仲裁法律实务	514
第二节 企业专利法律实务	435	第一节 民商事仲裁制度概述	514
第三节 企业商标法律实务	439	第二节 民商事仲裁组织机构及仲裁规则	515
第四节 企业著作权法律实务	443	第三节 仲裁当事人与仲裁代理人	516
第五节 企业商业秘密法律实务	448	第四节 仲裁协议	517
本章同步练习	451	第五节 仲裁程序	518
参考答案	452	第六节 人民法院对仲裁的监督	522
第六章 涉外投资法律实务	453	第七节 涉外仲裁的特别规定	524
第一节 外商投资法律制度	453	本章同步练习	527
第二节 中国企业境外投资法律制度	455	参考答案	530
第三节 涉外投资交易流程	458	第九章 其他法律实务	531
第四节 涉外投资交易结构	459	第一节 企业规章制度管理	531
第五节 法律尽职调查	459	第二节 企业登记法律实务	532
第六节 境外投资主要法律文件及谈判要点	460	第三节 企业破产重组法律实务	536
第七节 国际投资争议解决制度	462	第四节 法制宣传教育	543
本章同步练习	464	第五节 企业外聘律师的管理	546
参考答案	466	本章同步练习	548
第七章 民事诉讼法律实务	467	参考答案	550
第一节 民事诉讼的主管与管辖	467		

第一部分

综合法律知识

第一章 法学基础理论

第一节 法律概述

一、法、法律的概念

【考试大纲】熟悉法、法律的概念

【考点解析】

（一）法的概念

法是统治阶级意志的体现，是由国家制定或认可，并由国家强制力保证实施的行为规范的总称。

法的内容是由该社会的物质生活条件决定的。

（二）法律的概念

广义上的法律与“法”的含义相同，即指“法”的整体，泛指国家的全部规范性文件。

狭义上的法律仅指全国人民代表大会及其常务委员会制定的规范性文件。

二、法律的基本特征

【考试大纲】了解法律的基本特征

【考点解析】

（一）法律是一种行为规范系统

第一，法律具有规范性和普遍性。

第二，法律具有严格的结构和层次。

（二）法律是由国家制定或认可的行为规范系统

制定或认可是国家创制法律规范的两种基本形式。

（三）法律是由国家强制力保证实施的具有普遍约束力的行为规范系统

（四）法律是以规定人们的权利义务作为主要调整手段的行为规范系统

法律所规定的权利与义务，不仅是指公民、社会组织、国家的权利和义务，而且包括国家机关及其公职人员的职权和职责。

三、法律的作用

【考试大纲】了解法律的作用

【考点解析】

法律的作用可以分为法律的规范作用和法律的社会作用。

（一）法律的规范作用

法律的规范作用是指法律作为一种特殊的行为规则，对主体的意志行为发生影响，从而对主体的行为具有指引、评价、预测、强制和教育的作用。

1. 法律的指引有三种方式：第一，规定积极行为的义务；第二，授予主体权利或义务；第三，禁止主体为一定的行为。

按照不同标准法律的指引可以有不同分类：（1）根据法律规范中的行为模式的不同可以分为确定的指引和有选择的指引；（2）根据国家权力行为的权限幅度的差异可分为羁束的指引和非羁束的指引；（3）根据法的构成要素有别可以分为原则的指引和具体的指引。

2. 法律的评价作用是指法律作为一种行为规则，具有判断和衡量人们行为合法或不合法的作用。

3. 法律的预测作用是指人们根据法律的规定，可以预先知晓、估量怎样行为以及行为的法律后果，也可以预知国家对某种行为的态度，进而根据这种预知对自己的行为作出合法和合理的安排和计划。

4. 法律的强制作用是指法律运用国家强制力保障自身得以实现的作用。

5. 法律的教育作用是指法律所具有的、能通过自身的存在及运作实施，产生广泛的社会影响，从而

督促、引导、教育人们弃恶从善、正当行为的作用。

（二）法律的社会作用

法律的社会作用是指法律具有维护一定阶级统治和执行一定社会公共事务的作用。

法律阶级统治作用以社会作用为基础，法律的社会作用的执行又必须服从阶级统治的需要。

【注意】理解法律的各种规范作用的内涵。

四、法律的分类

【考试大纲】了解法律的分类

【考点解析】

根据法律的外部形式和结构等方面的特点进行的一般分类有：

（一）成文法和不成文法

根据法的创制和表达形式的不同进行的分类。

成文法又称“制定法”，不成文法一般指习惯法。通常将判例法视为与制定法相对应的一种法律渊源，也归入不成文法。

（二）实体法和程序法

根据法规定的具体内容的不同进行的分类。实体法被称为主法，程序法被称为助法。

（三）根本法和普通法

根据法的效力、内容和制定程序的不同进行的分类。在采用成文宪法的国家，根本法是指宪法，普通法是指宪法以外的其他法律。

（四）一般法和特别法

根据法的效力范围的不同进行的分类。

（五）国内法和国际法

根据法的创制和适用主体的不同进行的分类。

（六）公法与私法

根据法律调整对象和调整主体的范围不同进行的分类。刑法和行政法是典型的公法，民法属于私法。

【注意】掌握按照不同标准得出的不同法律分类和根据所给出的分类判断出分类的标准。以后类似知识点也要正反两方面记忆。

第二节 法律的要素

一、法律规范

【考试大纲】熟悉法律规范

【考点解析】

一国的法就是该国全部法律规范的总和，法律规范和法的关系是部分与整体的关系。

（一）法律规范的结构

法律规范的结构可以分为法律规范的内在逻辑结构和形式结构。

1. 逻辑性规范的内在结构。

一个完整的法律规范在结构上包括三个要素：假定，又称行为条件；处理，又称行为模式，法律规范中的行为模式分为三种：可为模式、应为模式和勿为模式；制裁，又称法律后果。

2. 命令性规范的结构。

命令性规范的结构通常包含两个构成要素，即“如果……则……”。

命令性规范在功能上可分为两类：一类规定合法行为模式，表现为假定——处理；另一类命令则规定违法行为及其否定式法律后果，表现为假定——制裁。

（二）法律规范的结构在立法中的表达方式

1. 逻辑性规范的表现方式。

法律条文与逻辑性规范的关系有如下几种表现形式：一是假定、处理和制裁规定在同一法律条文当中，从条文简约性考虑，这种情况很少；二是一个逻辑性规范的三要素规定于同一规范性文件的不同条文中，如有的法律部门将法律责任单独规定在一章中；三是逻辑性规范的三要素分别规定于不同部门法的规

规范性文件，如刑法规范。

2. 命令性规范的表达方式。

命令性规范和法律条文是内容和形式的关系。

立法者为了防止法律条文过于烦琐，有时还可能对法律规范中的某些要素（如假定）予以省略。例如，我国《婚姻法》规定：父母有抚养教育子女的义务，子女对父母有赡养扶助的义务，这里的“子女”含义并不相同。

（三）法律规范的种类

1. 部门法规范。

按照法律规范调整对象的不同，可以将法律规范分为不同的部门法规范。如刑法规范、民法规范等。

2. 授权性规范、义务性规范和权义复合性规范。

按照法律规范本身的性质进行的分类。

权义复合性规范大多是有关国家机关组织和活动的规则，所以也称为职权性规范；有些关于公民权利的规定，也属于权义复合性规范，如宪法规定的公民享有受教育权和劳动权。

3. 确定性规范和非确定性规范。

按照法律规范的确定性程度进行的分类。

确定性规范有绝对确定性规范和相对确定性规范之分。

相对确定性规范依照适用法的机关的自由裁量权的限度可以分为：必择其一的规范、任选的规范、情况性规范。

准用性规范也属于确定性规范。

非确定性规范主要是指委任性规范。

4. 强行性规范和任意性规范。

按照法律规范对人们行为的规定和限度的范围、程度的不同进行的分类。

5. 专门化规范。

根据法律规范在法律调整中的不同功能进行的分类。专门化规范包括：原则性规范、定义性规范、业务性规范和冲突性规范。冲突性规范又称“法律选择规范”、“抵触规范”或“间接规范”。

【注意】本部分不同类型规范在教材中列举的条文应当熟悉。

二、法律原则

【考试大纲】了解法律原则

【考点解析】

（一）法律原则与法律规范的区别

1. 从规范的内容和文字的表述来看，法律规范是明确具体的，并且有着较为严格的内部逻辑结构；法律原则往往比较抽象，不具备法律规范的逻辑结构，它不预先设定具体的假定条件，更没有明确的法律后果，只对人的行为设定一些概括性的要求或标准。

2. 在具体的法律适用中，法律规范的适用表现为“非此即彼”或“全有或全无”的模式，而法律原则在适用过程中，两个甚至多个原则可以在同一个案件中同时适用而不构成冲突和矛盾。

3. 法律规范的适用范围较为狭窄，法律原则的适用范围相对要广泛得多。

4. 从法律内容的性质和稳定性方面来看，法律规范主要是规范性的，是针对具体的事项提出具体要求，是特定时期立法者调整社会关系的意图的体现，较容易为立法者设计或改变，法律原则主要是价值性或道德性的，具有相对的稳定性和权威性。

（二）法律原则的功能

1. 法律原则对制定法律具有指导意义。

2. 法律原则对于法律适用具有指导意义。

3. 法律原则有时可以直接作为判案的依据。法律原则直接作为判案的依据往往只出现在下列的情形中。

（1）案件在法律上必须是有争议的特殊或者疑难案件。

（2）没有明确的法律规范作为依据，或者存在两个或两个以上的规范存在冲突无法判定何者适用，

或者该规范适用于本案得出的结果存在谬误。

(3) 法律原则的直接引用必须具备充分的理由。

(三) 法律原则的种类

1. 按法律原则产生的基础不同,可分为政策性法律原则和公理性法律原则。

2. 按法律原则的覆盖面不同,可分为基本法律原则和具体法律原则。

3. 按法律原则的内容不同,可分为实体性法律原则和程序性法律原则。

【注意】本部分是今年大纲新增加内容,可考性非常强。

三、法律概念

【考试大纲】熟悉法律概念

【考点解析】

(一) 法律概念的功能

法律概念与日常生活用语中的概念不同,它通常具有明确的定义和应用范围。

(二) 法律概念的种类

1. 根据其内容,可以分为基本的(原本的)法律概念和非基本的(与法律相关的)法律概念。

2. 根据其所描述的对象,可以分为时间概念、空间概念、涉人概念、涉事概念、涉物概念。

3. 按照其所涉及的因素可以分为主体概念、关系概念、客体概念、事实概念、其他概念。

4. 按法律概念涵盖面大小可以将法律概念划分为一般法律概念和部门法律概念。

【注意】本部分是今年大纲新增加内容,可考性强。

第三节 法律渊源和法律体系

一、法律渊源

【考试大纲】熟悉法律渊源

【考点解析】

(一) 法律渊源的概念

法律渊源是指法律创制的方式和外部表现形式。

法律渊源决定于法的本质,但也受国家政体、社会发展阶段、民族、文化和历史传统等因素的影响。

法律渊源不包括国家机关作出的非规范性文件,如判决书、逮捕证、结婚证等。

(二) 法律渊源的分类

法律渊源大致可以归纳为制定法、判例法、习惯法、政策、学说和法理等几种类型。

制定法又称成文法,其中法典是制定法最具有代表性的一种形式。

判例法是指法院对于诉讼案件所作判决之成例,由于对于法院以后审理类似案件具有普遍约束力,因而便成为法的一种渊源。我国不实行判例法制度,因此法院的判例在我国不属于法律渊源。

习惯法是指经有权的国家机关以一定方式认可,赋予其法律规范效力的习惯和惯例。在我国习惯必须通过制定法的形式表现出来,才能成为正式的法律渊源。

在我国,执政党的政策实际上就是国家的政策,也可能成为国家的非正式法律渊源。

在现代国家中,由于制定法和判例法体系的不断完善,直接将学说或法理作为法的渊源的情况已不多见。

(三) 我国的正式法律渊源

我国的法律渊源主要有:(1)宪法;(2)法律(狭义的法律);(3)行政法规;(4)地方性法规;(5)部门规章;(6)地方政府规章;(7)自治条例和单行条例(自治区的自治条例和单行条例报全国人大常委会批准后生效,自治州、自治县的自治条例和单行条例报省或自治区的人大常委会批准后生效,并报全国人大常委会备案);(8)特别行政区的法(分为两类:一是特别行政区的基本法;二是特别行政区的自治法,须报全国人大常委会备案);(9)军事法规和军事规章;(10)国际条约和国际惯例。

(四) 规范性文件的系统化

规范性文件的系统化方式主要有:法规汇编、法典编纂和法规清理。

1. 法规汇编又称法律汇编,特点有:

(1) 具有系统性。