

FA XUE KAO SHI JING DIAN TI MU GUI LEI ZHENG LI

法学考试 经典题目 归类整理

高等院校法学专业主干课程应试系列

杜佐东 主编

法理学·法制史

Jurisprudence & Legal History

整合各类法学考试经典试题

透析法学考试命题方式

锤炼法学思维、提升法学应试能力

中国法制出版社

CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

FA XUE KAO SHI JING DIAN TI MU GUI LEI ZHENG LI

法学考试 经典题目 归类整理

高等院校法学专业主干课程应试系列

杜佐东 主编

法理学 · 法制史

Jurisprudence & Legal History

中国法制出版社

CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

责任编辑：东 湖

图书在版编目 (CIP) 数据

法理学·法制史/杜佐东主编. —北京: 中国法制出版社, 2006. 9

(法学考试经典题目归类整理)

ISBN 7-80182-960-3

I. 法... II. 杜... III. ①法理学-中国-解题
②法制史-中国-解题 IV. ①D90-44②D929-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 107427 号

法理学·法制史

FALIXUE · FAZHISHI

主编/杜佐东

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/787×960 毫米 16

版次/2007 年 3 月第 1 版

印张/16 字数/260 千

2007 年 3 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80182-960-3

定价: 26.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66065672

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

出版说明

我国现有的法学考试主要包括法科课程考试、国家司法考试、法学硕士博士研究生入学考试、法律硕士全国联考、法学自学考试,另外还有全国企业法律顾问执业资格考试、注册会计师考试、证券从业资格考试、专利代理人资格考试、商标代理人资格考试等。这些考试既有共性、也有特性,其中某些试题更是各种法学考试的必考内容。针对上述各类法学考试,我们专为法科学生、法学应试人士精心打造了“法学考试经典题目归类整理”丛书,透过题型分析与精要的示范拟答,帮助读者全面提高法学应试能力。

丛书具如下鲜明特点:

一、经典试题, 凸显焦点

丛书按照各科知识点体系的顺序编排,以各类法学考试中的重点、难点为基础,精选历年国家司法考试、法学硕士研究生入学考试等试题题目,能够集中反映重难点知识的考试规律与趋势。

二、透彻解析, 切中要领

丛书中精选的每道试题都是各种考试的常考知识,且题题均有详细的解答和阐释,以加强读者对题目的逻辑性思考,同时提供参考著作和论文题目,做到举一反三、融会贯通。

三、归纳提示, 提高效率

丛书中的每个题解后均附有【同类题提示】或【考情提示】,归纳讲解同一知识点在不同考试中出现的方式,打破一一对应的模式,使读者知此及彼,大大提高对各类法学考试的掌控能力。

丛书分为6册:《法理学·法制史》、《宪法·行政法与行政诉讼法》、《民法·民事诉讼法与仲裁制度》、《商法·经济法》、《刑法·刑事诉讼法》、《国际法·国际私法·国际经济法》。

我们真诚地希望考生们通过使用本套丛书可以把握住法学考试的精髓,从而游刃有余地应对各类法学考试。书中如有疏漏不当之处,敬请读者批评指正。

2007年2月

目 录

第一部分 法理学

专题一	法的一般理论	3
	答案及解析	19
专题二	法的运行理论	74
	答案及解析	86
专题三	法律演进理论	118
	答案及解析	122
专题四	法与社会理论	136
	答案及解析	139

第二部分 法制史

专题一	夏商及西周时期的法律制度	157
	答案及解析	161
专题二	春秋战国时期的法律制度	168
	答案及解析	170
专题三	秦汉时期的法律制度	175
	答案及解析	179
专题四	三国两晋南北朝时期的法律制度	187
	答案及解析	190
专题五	隋、唐、宋时期的法律制度	195
	答案及解析	201
专题六	明清时期的法律制度	209
	答案及解析	214

专题七	中华民国时期的法律制度和革命根据地新民主	
	主义的法律制度	223
	答案及解析	229
专题八	外国法制史	238
	答案及解析	242

第一部分

法 理 学

知识点 1 法的本质

1. 根据马克思主义法学的基本观点, 下列表述哪一项是正确的? () (单选)
- A. 法在本质上是社会成员公共意志的体现
 - B. 法既执行政治职能, 也执行社会公共职能
 - C. 法最终决定于历史传统、风俗习惯、国家结构、国际环境等条件
 - D. 法不受客观规律的影响
2. 下列有关法的阶级本质的表述中, 哪些体现了马克思主义法学关于法的本质学说? () (不定项选择)
- A. 一国的法在整体上是取得胜利并掌握国家政权的阶级意志的体现
 - B. 历史上所有的法律仅仅是统治阶级的意志的反映
 - C. 法的本质根源于物质的生活关系
 - D. 法所体现的统治阶级的意志是统治阶级内部各党派、集团及每个成员意志的相加
3. 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? () (单选)
- 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
4. 法的本质与法的现象的主要区别和联系是什么? (简答)

知识点 2 法的特征

1. 下列有关法的特征的表述哪些是正确的? () (多选)

- A. 历史上的一切法的规定都是明确、肯定的
- B. 法是司法机关办案的主要依据
- C. 法律以外的其他社会规范，也可作为司法机关裁判案件的根据
- D. 法是以国家政权意志的形式出现的

2. 法的普遍性、明确性和肯定性。(简答)

知识点 3 法的作用

1. 法的指引作用可以分为确定的指引和有选择的指引，下列哪些表述属于有选择的指引？() (多选)

- A. 宪法规定，公民的人格尊严不受侵犯
- B. 合同法规定，当事人协商一致，可以变更合同
- C. 刑法规定，故意杀人的，处死刑、无期徒刑或者十年以上有期徒刑
- D. 民法通则规定，公民对自己的发明或者其他科技成果，有权申请领取荣誉证书，奖金或者其他奖励

2. 下列有关宪法的指引作用的表述中，哪些说法是正确的？() (不定项选择)

- A. 宪法指引的主体包括国家机构、社会组织和个人
- B. 宪法指引的范围涉及政治、经济、文化和社会生活各方面
- C. 宪法指引的效力具有最高性
- D. 宪法的指引贯穿着民主的基本精神

3. 学者们认为，法律不是万能的，其作用是有限的，其理由在于：①法律重视程序，不讲效率；②法律调整外在行为，不干预人的思想观念；③法律强调稳定性，避免灵活性；④法律反映客观规律，不体现人的意志。下列哪些选项是正确的？

() (多选)

- A. ④③①
- B. ①④②
- C. ②
- D. ③

4. 下列有关法律作用、法律观念等问题的表述哪些是正确的？() (多选)

- A. “法典是人民自由的圣经”，这说明法律是自由的保障

- B. “恶法亦法”观点强调法律的权威来自于法律自身，与法律之外的因素无关
- C. “徒法不足以自行”，因此法律不是万能的
- D. “有治人，无治法”，反映了中国古代“以法治国”的法治观

5. 孙某早年与妻子吕某离婚，儿子小强随吕某生活。小强 15 岁时，其祖父去世，孙某让小强参加葬礼。小强与祖父没有感情，加上吕某阻挡，未参加葬礼。从此，孙某就不再支付小强的抚养费。吕某和小强向当地法院提起诉讼，请求责令孙某承担抚养费。在法庭上，孙某提出不承担抚养费的理由是，小强不参加祖父葬礼属不孝之举，天理难容。法院没有采纳孙某的理由，而根据我国相关法律判决吕某和小强胜诉。根据这个事例，下面哪些说法是正确的？（ ）（多选）

- A. 一个国家的法与其道德之间并不是完全重合的
- B. 法院判决的结果表明：一个国家的立法可以不考虑某些道德观念
- C. 法的适用过程完全排除道德判断
- D. 法对人们的行为的评价作用应表现为评价人的行为是否合法或违法及其程度

6. 法的评价标准。（简答）

7. 法律的局限性与法律的漏洞（概念辨析）

8. 如何理解法的作用（或法治作用）的局限性？（简答）

9. 联系实际，论述当代中国社会主义法的作用和局限性。（论述）

知识点 4 法的价值

1. 我国《合同法》第 41 条规定：“对格式条款的理解发生争议的，应当按照通常理解予以解释。对格式条款有两种以上解释的，应当作出不利于提供格式条款一方的解释。格式条款和非格式条款不一致的，应当采用非格式条款。”对该法律条文的下列哪种理解是错误的？（ ）（单选）

- A. 该法律条文规定的内容是法律原则
- B. 格式条款本身追求的是法的效率或效益价值，该法律条文规定的内容追求的是法的正义价值
- C. 该法律条文是对法的价值冲突的一种解决

D. 该法律条文规定了法律解释的方法和遵循的标准

2. 《中华人民共和国民法通则》第7条规定：“民事活动应当尊重社会公德，不得损害社会公共利益，破坏国家经济计划，扰乱社会经济秩序。”对这条规定，下列哪些理解不正确？（ ）（多选）

- A. 这一条的内容是法律规则
- B. 一切民事案件均可以优先适用这一条文
- C. 这一条的内容所反映的是正义的价值
- D. 在处理民事案件时可以采取“个案平衡原则”适用这一条文

3. 在现代法律实践中，当法的价值发生冲突时，通常采取哪些原则？（ ）（多选）

- A. 价值排序原则
- B. 秩序优先原则
- C. 个案平衡原则
- D. 比例原则

4. 法律与利益有着内在的联系。下列关于法律与利益关系的表述，哪一项是错误的？（ ）（单选）

- A. 法对社会的控制和调整主要通过对利益的调控而实现
- B. 法律是分配利益的重要手段，法律表达利益的过程，同时也是对利益选择的过程
- C. 民法的诚信原则在维护民事活动中当事人利益和社会利益的平衡方面具有积极作用
- D. 离开了法律，利益就无从产生，也无以存在

5. 法律与正义。（论述）

6. 试述法律与效率的关系。（论述）

7. “2004年和2005年爆发的高致病性禽流感疫情，政府明确提出对发生高致病性禽流感地区捕杀家禽的损失给予合理的补偿，对家禽强制免疫的实行免费，使群众无后顾之忧。对按规定捕杀和强制免疫所需经费，由中央和地方财政分担。”试对这个材料中体现出来的法价值问题进行分析。（分析题）

8. 2000 年, 澳大利亚女子足球队队员以公开刊登裸体照的方式, 以期引起公众对女子足球运动的关心与支持, 但遭到了社会舆论的强烈批评, 认为这是滥用表达自由。(分析题)

问: 1) 一般说来, 法律对公民的自由进行必要限制的标准或理论有哪些(至少列出三种)?

2) 并请对所列标准或理论的内容加以解释。

9. 法的形式价值包括哪些主要内容?(简答)

10. 如何鉴定良法与恶法?(简答)

加试题 5 法律规则

1. 《中华人民共和国民事诉讼法通则》第 7 条规定: “民事活动应当尊重社会公德, 不得损害社会公共利益, 破坏国家经济计划, 扰乱社会经济秩序。” 对这条规定, 下列哪些理解不正确? () (多选)

- A. 这一条的内容是法律规则
- B. 一切民事案件均可以优先适用这一条文
- C. 这一条的内容所反映的是正义的价值
- D. 在处理民事案件时可以采取“个案平衡原则”适用这一条文

2. 法律规则是法律的基本构成因素。下列关于法律规则分类的表述哪一项可以成立? () (单选)

- A. 《律师法》第 14 条规定: “没有取得律师执业证书的人员, 不得以律师名义执业, 不得为牟取经济利益从事诉讼代理或者辩护业务。” 此规定为义务性规则
- B. 《中小企业促进法》第 31 条规定: “国家鼓励中小企业与研究机构、大专院校开展技术合作、开发与交流, 促进科技成果产业化, 积极发展科技型中小企业。” 此规定为强行性规则
- C. 《宪法》第 40 条规定: “中华人民共和国公民的通信自由和通信秘密受法律的保护。除因国家安全或者追查刑事犯罪的需要, 由公安机关或者检察机关依照法律规定的程序对通信进行检查外, 任何组织或者个人不得以任何理由侵犯公民的通信自由和通信秘密。” 此规定为命令性规则

D. 《医疗事故处理条例》第 62 条规定：“军队医疗机构的医疗事故处理办法，由中国人民解放军卫生主管部门会同国务院卫生行政部门依据本条例制定。”此规定为准用性规则

3. 下列何种表述不属于法的规则？（ ）（不定项选择）

- A. 公民的权利能力一律平等
- B. 民事活动应当自愿、公平、等价有偿、诚实信用
- C. 合同的当事人应当按照合同的约定，全部履行自己的义务
- D. 党必须在宪法和法律范围内活动

4. 学生甲和学生乙就法、法律规范的概念展开讨论。学生甲的论点是：①法与法律规范的概念完全相同，因为法的构成要素等同于法律规范的构成要素；②所有的法和法律规范都是通过法律条文来表述的；③表述法和法律规范内容的文件被称为“规范性法律文件”。学生乙的论点是：①法的要素不能等同于法律规范的构成要素；②并不是所有的法都表现为法律条文形式，但所有的法律规范都是通过法律条文来表达的；③同一个法律规范可以通过一个法律条文来表述，也可以通过若干个法律条文来表达。对上述论点进行分析，下列选项哪些是正确的？（ ）（不定项选择）

- A. 学生甲的论点①和论点②
- B. 学生甲的论点③和学生乙的论点③
- C. 学生乙的论点①
- D. 学生乙的论点②

5. 法律规则的种类有哪些？（简答）

6. 法律规则的优点和局限性有哪些？（简答）

7. 授权性规范的定义、作用和特点。（简答）

8. 什么是确定性规范、委托性规范和准用性规范？他们是根据什么标准来区分的？（简答）

知识点 6 法律原则

1. 下列关于法律原则的表述哪一项是错误的? () (单选)

- A. 法律原则不仅着眼于行为及条件的共性, 而且关注它们的个别性
- B. 法律原则在适用上容许法官有较大的自由裁量余地
- C. 法律原则是以“全有或全无的方式”应用于个案当中的
- D. 相互冲突的法律原则可以共存于一部法律之中

2. 20 世纪 90 年代初, 传销活动在中国大陆流行时, 法律法规对此没有任何具体规定。当时, 执法机关和司法机关对这类案件的处理往往依据《民法通则》第 7 条。该条规定: “民事活动应当尊重社会公德, 不得损害社会公共利益, 破坏国家经济计划, 扰乱社会经济秩序。”这说明法律原则具有哪些作用? () (多选)

- A. 法律原则具有评价作用
- B. 法律原则具有裁判作用
- C. 法律原则具有预测作用
- D. 法律原则具有强制作用

3. 简述法律原则的分类与功能。(简答)

4. 法律原则对司法的意义有哪些?(简答)

5. 法律原则与法律规则的联系与区别。(简答)

6. 结合部门法, 谈谈法律原则对于法律规则的意义。(简答)

知识点 7 权利和义务

1. 郝某的父亲死后, 其母季某将郝家住宅独自占用。郝某对此深为不满, 拒绝向季某提供生活费。季某将郝某告上法庭。法官审理后判决郝某每月向季某提供生活费 300 元。对此事件, 下列哪一种理解是正确的? () (单选)

- A. 该事件表明, 子女对父母只承担法律义务, 不享有法律权利
- B. 法官做出判决本身是一个法律事实
- C. 法官的判决在原被告之间不形成法律权利与法律义务关系
- D. 子女赡养父母主要是道德问题。法官判决缺乏依据

2. 下列何种表述符合权利与义务的一般关系? () (不定项选择)

- A. 法律权利和义务相互依存
- B. 权利和义务具有一定的界限区别
- C. 在任何历史时期, 权利总是第一性的, 义务总是第二性的
- D. 权利是义务, 义务也是权利

3. 法律关系的内容是法律关系主体之间的法律权利和法律义务, 二者之间具有紧密的联系。下列有关法律权利和法律义务相互关系的表述中, 哪种说法没有正确揭示这一关系? () (单选)

- A. 权利和义务在法律关系中的地位有主、次之分
- B. 享有权利是为了更好地履行义务
- C. 权利和义务的存在、发展都必须以另一方的存在和发展为条件
- D. 义务的设定目的是为了保障权利的实现

4. 法律权利与权力的区别是什么? (简答)

知识点 8 法的渊源

1. 下列有关法源的说法哪些不正确? () (多选)

- A. 大陆法系的主要法源是制定法
- B. 英美法系的法源中没有成文宪法
- C. 不同国家的法源之间不能进行移植
- D. 在法律适用过程中, 一般先适用正式法源, 然后适用非正式法源

2. 下列有关“法的渊源”的表述哪些是不正确的? () (多选)

- A. 法的非正式渊源, 是指不能被国内法院适用的法的渊源, 如正义标准、理性原则、习惯等
- B. 在我国, 宪法、法律、行政法规、地方性法规等主要是根据其所调整的社会关系而做出的分类
- C. 根据“条约必须遵守”的原则, 一切国际条约和国际惯例均构成当代我国法的渊源之一
- D. 根据有关法律规定, 国家政策可以作为我国法院审理案件时的判决依据

3. 论述在中国建立判例法制度对法制建设的特殊重大意义。(论述)

4. 英美法系国家实行判例法制度,法官的判决本身具有立法的意义,并对以后处理类似案件具有拘束力。我国主要以成文法律及司法解释作为审判案件的依据,同时最高人民法院也通过公布案例指导审判实践。请围绕“判例、案例与司法解释”谈谈你的看法。(论述)

答题要求:

- (1) 在分析、比较、评价的基础上,提出观点并运用法学知识阐述理由;
- (2) 说理清楚,逻辑严谨,语言流畅,表达准确;
- (3) 字数不少于 500 字。

5. 试论述法律统一视域下与法律多元化视域下的习惯法。(论述)

知识点 9 法的分类

1. 下列有关成文法和不成文法的表述,哪些不正确?() (多选)
 - A. 不成文法大多为习惯法
 - B. 判例法尽管以文字表述,但不能视为成文法
 - C. 不成文法从来就不构成国家的正式法源
 - D. 中国是实行成文法的国家,没有不成文法
2. 下列有关公法与私法的表述,哪项是不正确的?() (单选)
 - A. 公法与私法的划分,最早是由古罗马法学家提出来的
 - B. 按照乌尔比安的解释,公法是以保护国家(公共)利益为目的的法律,私法是以保护私人利益为目的的法律
 - C. 通常认为,宪法、刑法、行政法属于公法,而诉讼法、民法、商法属于私法
 - D. “我们不承认任何‘私法’,在我们看来,经济领域中的一切都属于公法范围,而不属于私法范围。”这一段话是由列宁讲的。
3. 下列有关国际法与国内法的表述哪些是错误的?() (多选)
 - A. 国际法就是指国际条约
 - B. 国内法是由国家立法机关制定的、在领陆范围内适用的法律
 - C. 国内法的一切规范性文件均在全国范围内适用