

wan guo 万国法源

集万国一线名师 铸司考优秀品质

2011年国家司法考试

历届真题 分类解读

商经法卷
国际法学

北京万国学校 编著

一线名师 权威解读 旧题新做 深度挖掘

九州出版社
JIUZHOU PRESS

wan^{guo}万国法源

集万国一线名师 铸司考优秀品质

2011年国家

历届真题 分类解读

商经法卷
国际法学

北京万国学校 编著

作者名单

刑法卷—韩友谊

理论法学·行政法卷—季宏

诉讼法卷—房保国 郭翔

国际法学·商经法卷—张雨泽 杨长庚

民法卷—李军 郭德忠

九州出版社
JIUZHOU PRESS

图书在版编目(CIP)数据

2011年国家司法考试历届真题分类解读:五卷本.
国际法学·商经法卷/北京万国学校编著. —北京:九
州出版社, 2010. 12

ISBN 978-7-5108-0774-9

I. ①2… II. ①北… III. ①国际法—法的理论—法
律工作者—资格考核—解题②商法—中国—法律工作者—
资格考核—解题③经济法—中国—法律工作者—资格考核
—解题 IV. ①D92-44

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第240949号

目 录

国际法学

国际公法

一、国际法与国内法的关系·····	2
(一) 国际条约在国内的适用·····	2
(二) 国际法与国内法在国际层面的关系·····	4
二、国际法的基本原则·····	4
三、国际法的主体·····	6
(一) 国际组织职能与作用·····	6
(二) 国际法律责任·····	10
(三) 国家·····	11
四、国际空间法·····	17
(一) 边境制度·····	17
(二) 传统国际法上领土的取得方式·····	18
(三) 外层空间制度·····	19
(四) 国际环保法·····	21
(五) 国际海洋法·····	22
五、国际法上的个人·····	27
(一) 国籍的取得和丧失·····	27
(二) 引渡和庇护·····	29
(三) 外交保护的条件·····	34
(四) 外国人出入境管理制度·····	34
六、国际交往法·····	35
(一) 国际条约的适用·····	35
(二) 战争与武装冲突法·····	40
(三) 国际争端的解决·····	44
(四) 外交关系与领事关系·····	46

国际私法

一、绪论	52
二、主体	52
(一) 国籍的冲突	52
(二) 自然人住所的冲突	53
(三) 法人营业所的确定	54
三、冲突规范与准据法	54
(一) 准据法	54
(二) 冲突规范的类型与特点	55
(三) 区际法律冲突	56
四、五大制度	57
(一) 反致	57
(二) 识别	57
(三) 外国法律制度的查明	58
(四) 公共秩序保留	59
(五) 法律规避	60
五、行为能力的法律适用	60
六、时效的法律适用	62
七、物权的法律适用	63
(一) 船舶物权	63
(二) 民用航空器物权	65
八、债权关系	66
九、商事关系	70
(一) 票据关系	70
(二) 海事关系	71
十、家庭	71
(一) 涉外收养	71
(二) 涉外婚姻	73
(三) 涉外扶养	74
(四) 监护	75
十一、涉外继承	76

十二、国际民事诉讼	79
(一) 管辖与法律适用	79
(二) 司法协助	84
(三) 外国人在华诉讼事宜	93
(四) 外国法院判决的承认和执行	95
十三、国际商事仲裁	96
(一) 调解	96
(二) 仲裁	97
(三) 国际常设仲裁机构	100
(四) 仲裁裁决的撤销	100

国际经济法

一、联合国国际货物销售合同公约	102
(一) 违约的处理	102
(二) 公约适用的对象	105
(三) 货物风险的转移	106
二、买卖双方的权利义务	107
(一) 权利担保	107
(二) 买卖双方义务	108
三、国际货物买卖合同	109
(一) 合同的成立	109
(二) 逾期承诺的效力	111
(三) 合同的救济	112
四、海上货物运输	113
(一) 迟延交货责任	113
(二) 贸易术语	114
(三) 提单运输中的承运人义务、责任和免责	118
(四) 国际货物贸易中的单据	121
五、保险	121
六、信用证	124
(一) 信用证欺诈例外	124
(二) 信用证内容	125

(三) 信用证软条款·····	128
(四) 保函和提单·····	128
七、国际保理·····	130
八、跟单托收·····	130
九、票据行为·····	132
十、世界贸易组织·····	132
(一) 最惠国待遇·····	132
(二) WTO 争端解决机制·····	133
(三) 《与贸易有关的投资措施协议》·····	135
十一、贸易救济制度·····	137
(一) 贸易救济措施基础·····	137
(二) 反倾销、反补贴制度·····	137
(三) 保障措施制度·····	141
十二、外贸管理制度·····	142
(一) 对外贸易管理法·····	142
(二) 关税措施制度·····	144
十三、国际知识产权保护·····	145
(一) 《保护工业产权巴黎公约》·····	145
(二) TRIPs 协议·····	146
(三) 《保护文学艺术作品伯尔尼公约》·····	149
十四、西方海外投资保险制度·····	150
(一) 海外投资保证制度·····	150
(二) 《多边投资担保机构公约》和《解决国家和他国国民之间投资争端的公 约》·····	150
(三) 国际金融法·····	153
十五、国际税收制度·····	154

商 法

公司法

公司法客观题解析·····	158
一、总则·····	158

(一) 公司的分类	158
(二) 公司的设立与成立	160
(三) 公司章程、法定代表人、分支机构	161
(四) 公司对外投资和担保	162
(五) 股东资格与股东权利	165
二、有限责任公司	168
(一) 有限责任公司的设立	168
(二) 有限责任公司的组织机构	176
(三) 一人有限责任公司	179
(四) 有限责任公司的股权转让	181
三、股份有限公司的设立和组织机构	185
(一) 股份有限公司的设立	185
(二) 股份有限公司的组织机构	188
四、股份有限公司的股份发行和转让	188
(一) 股份公司的股份发行	188
(二) 股份公司的股份转让	190
五、公司董事、监事、高级管理人员的资格和义务	192
六、公司财务、会计	194
七、公司合并、分立、增资、减资	195
八、公司解散和清算	197
九、综合题	200
公司法主观题解析	206

合伙企业法

一、总则	220
二、普通合伙企业	222
(一) 合伙企业财产	222
(二) 合伙经营管理	223
(三) 合伙企业与第三人关系	224
(四) 入伙、退伙	228
三、有限合伙企业	231

个人独资企业法

一、概念与特征	237
二、企业设立与事务管理	237
三、解散清算与责任承担	238

外商投资企业法

一、中外合资经营企业	241
(一) 中外合资经营企业的设立	241
(二) 合资经营企业的组织机构和事务经营	242
(三) 合资经营企业的股份转让与解散清算	246
二、中外合作经营企业	246
三、外资企业法	248

企业破产法

一、总则	252
二、申请和受理	254
三、破产管理人	254
四、债务人财产	256
五、债权申报	259
六、破产清算	262

票据法

一、总则	265
二、汇票	269
(一) 出票	269
(二) 背书	270
(三) 承兑与保证	273
(四) 付款	274
(五) 追索权	275

三、本票与支票..... 276

证 券 法

一、证券法原理..... 279

二、证券市场主体..... 279

三、证券发行与交易..... 282

四、证券上市..... 289

五、持续信息公开..... 291

六、上市公司收购..... 292

七、证券投资基金法 293

保 险 法

一、总则..... 295

二、保险合同..... 298

 （一）一般规定..... 298

 （二）财产保险合同..... 299

 （三）人身保险合同..... 302

三、保险业法..... 308

海 商 法

一、总则..... 309

二、船舶..... 309

三、海上货物运输合同..... 310

四、海难救助..... 312

五、共同海损..... 313

六、海上保险合同与涉外关系的法律适用..... 313

经济法

竞争法

一、反垄断法	316
二、反不正当竞争法	320
(一) 限制竞争行为	320
(二) 混淆行为	321
(三) 虚假宣传行为	322
(四) 诋毁商誉行为	324
(五) 低价倾销行为	325
(六) 侵犯商业秘密行为	325
(七) 综合考查	328

消费者权益保护法

一、消费者的权利和经营者的义务	332
二、消费者组织	335
三、法律责任	335

产品质量法与食品安全法

一、产品质量法概述	338
二、生产者、销售者的产品质量义务	339
三、产品质量法律责任	339
四、食品安全法	344

银行业法

一、银行业监督管理法	347
二、商业银行概述	351
三、商业银行的管理	353
四、商业银行的业务	355

五、商业银行的接管和终止.....	356
-------------------	-----

财税法

一、税收实体法.....	359
二、税收程序法.....	365
三、审计法.....	371

劳动法

一、劳动法概述.....	373
二、促进就业.....	374
三、劳动合同.....	375
(一) 劳动合同的订立.....	375
(二) 劳动合同的解除.....	379
(三) 集体劳动合同.....	384
(四) 劳务派遣.....	385
四、劳动保障.....	387
五、劳动争议.....	392

土地管理法

一、土地管理法概述.....	398
二、土地使用权.....	398
三、建设用地管理.....	404
四、耕地保护.....	407

城市房地产管理法

一、房地产开发企业.....	409
二、建设规划管理.....	409
三、土地使用权取得.....	411
四、房地产交易.....	412
五、物业管理	417

环 境 保 护 法

一、环境保护制度.....	418
二、环境侵权责任.....	423
三、综合考查.....	427
附 真题年份索引.....	429



国际法学·商经法卷

国际法学

A decorative graphic element consisting of a rectangular box with a double-line border, containing the title '国际法学'. Below the box, there are three curved, parallel lines that sweep from the left towards the right, creating a sense of motion or a stylized underline.

国际公法

一、国际法与国内法的关系

国际法与国内法两套法律体系的关系是考试的一个热点,其内容主要包括:(1)两套法律体系在国际层面上的关系:两套法律体系并行独立,互不干涉,国家可以通过与国际法不一致的国内法,但要在国际法上承担相关责任;(2)国际法在我国国内的适用,可分为3小点:①国际民商事领域内,除我国保留条款外,国际条约可直接适用;②其他领域如政治、军事、刑事等涉及国家主权的领域实行转化适用;③世贸组织公约虽属民商事领域,但仍实行转化适用。

(一) 国际条约在国内的适用



本部分关键掌握不同类型的国际条约在国内的适用方式。

1. 根据国际法有关规则和我国有关法律,当发生我国缔结且未作保留的条约条款与我国相关国内法规定不一致的情况时,下列哪一选项是正确的?(2007年卷一32题,单选)

- A. 如条约属于民事范围,则由全国人民代表大会常务委员会确定何者优先适用
- B. 如条约属于民事范围,则优先适用条约的规定
- C. 如条约属于民事范围,则由法院根据具体案情,自由裁量,以公平原则确定优先适用
- D. 我国缔结的任何未作保留的条约的条款与中国相关国内法的规定不一致时,都优先适用条约的规定

解析 关于国际条约与国内法的关系,总结为三点:(1)民商事领域内,除我国保留条款外,国际条约可直接适用,故A、C错误;(2)其他领域如政治、刑事领域内的国际条约,实行转化适用,故D错误;(3)WTO协定比较特殊,虽属于民商事领域,但仍实行转化适用。

【答案】 B

2. 甲公司是瑞士一集团公司在中国的子公司。该公司将SNS柔性防护技术



引入中国,在做了大量的宣传后,开始被广大用户接受并取得了较大的经济效益。原甲公司员工古某利用工作之便,违反甲公司保密规定,与乙公司合作,将甲公司的14幅摄影作品制成宣传资料向外散发,乙公司还在其宣传资料中抄袭甲公司的工程设计和产品设计图、原理、特点、说明,由此获得一定的经济利益。甲公司起诉后,法院根据《中华人民共和国著作权法》、《伯尔尼保护文学艺术作品公约》的有关规定,判决乙公司立即停止侵权、公开赔礼道歉、赔偿损失5万元。针对本题和法院的判决,下列何种说法是错误的?(2006年卷一92题,不定项)

- A. 一切国际条约均不得直接作为国内法适用
- B. 《伯尔尼保护文学艺术作品公约》可以视为中国的法律渊源
- C. 《伯尔尼保护文学艺术作品公约》不是我国法律体系的组成部分,法院的判决违反了“以法律为准绳”的司法原则
- D. 《中华人民共和国著作权法》和《伯尔尼保护文学艺术作品公约》分属不同的法律体系,法院在判决时不应同时适用

解析 本题考查的是国际条约能否在国内适用的问题以及如何适用的问题。对此可以总结为三点:

(1) 民商事领域内我国缔结或加入的条约,除我国保留的以外,可以在国内直接适用;

(2) 其他领域如政治、刑事等方面的国际条约,在我国应转化适用而非直接适用;

(3) WTO 协议虽然属于民商事领域范畴,但比较特殊,仍是转化适用。

所以, A、C、D 均错误,当选。

【答案】 A、C、D

3. 根据我国目前的法律和相关实践,对于国际条约在我国法律制度中的地位,下列哪些判断是错误的?(2002年卷一57题,多选)

- A. 凡是我国缔结或参加的条约,都可以在国内作为国内法直接适用
- B. 在民法涉及的范围内,我国为当事国的条约规定与国内法的规定不同时,适用条约的规定,但我国缔结该条约时作出保留的条款除外
- C. 我国作为当事国的任何条约的规定,若与国内法的规定冲突时,在国内法院都直接并优先适用这些国际条约的规定,但我国缔结该条约时做出保留的条款除外
- D. 在民法涉及的范围内,在国际上所有已生效的民商事方面的国际条约的规定,如与我国国内法的规定冲突时,都优先适用国际条约的规定

解析 根据上题总结的国际条约在国内适用的原则,选 A、C、D。

【答案】 A、C、D

(二) 国际法与国内法在国际层面的关系



本部分关键在于掌握国际法与国内法两套法律体系的关系。

甲乙两国于1996年签订投资保护条约,该条约至今有效。2004年甲国政府依本国立法机关于2003年通过的一项法律取消了乙国公民在甲国的某些投资优惠,而这些优惠恰恰是甲国按照前述条约应给予乙国公民的。针对甲国的上述做法,根据国际法的有关规则,下列哪一项判断是正确的?(2005年卷一29题,单选)

- A. 甲国立法机关无权通过与上述条约不一致的立法
- B. 甲国政府的上述做法,将会引起其国际法上的国家责任
- C. 甲国政府的上述做法如果是严格依据其国内法做出的,则甲国不承担国际法上的国家责任
- D. 甲国如果是三权分立的国家,则甲国政府的上述行为是否引起国家责任在国际法上尚无定论

解析 本题考查在国际层面上国际法与国内法的关系,对此可以总结为以下三点:

(1) 国内立法不能改变国际法的原则规则,国家不得以其国内法规定来对抗其承担的国际义务或以国内法规定作为违背国际义务的理由来逃避其国际责任;

(2) 国际法不干涉一国国内法的制定,除非该国承担了相关的特殊义务;

(3) 如果一国在国际法与国内法发生冲突时,由于优先适用其国内法造成其对国际法的违背,该国应对此承担相应的国际责任。

所以,甲国有权制定与条约不一致的国内法,但后果是要承担国际责任;议会的立法活动当然被视为甲国国家的活动,其国际责任无法免除。答案是B。

【答案】 B

二、国际法的基本原则

国际法的基本原则在近三年考试中有所涉及,虽然简单,但却是一个基础性的知识点,主要考察:“不干涉内政原则”之内政的认定;“不使用武力原则”之例外情形,即国家为了自卫和在获得安理会授权时可使用武力;“民族自决”原则之独立权行使主体的限制。

1. 亚金索地区是位于甲乙两国之间的一条山谷。18世纪甲国公主出嫁乙国王子时,该山谷由甲国通过条约割让给乙国。乙国将其纳入本国版图一直统治至今。