

2015 年版



政法英杰教育
司考高端品牌

2015 NIAN BAN GUOJIA SIFA KAOSHI MINGSHI HEXIN KAODIAN XILIE

国家司法考试

名师核心考点系列

⑧ 理论法学

政法英杰命题研究中心/组编

杨帆 王昱/编著



中国政法大学出版社

2015 年版



政法英杰教育
司考高端品牌

2015 NIAN BAN GUOJIA SIFA KAOSHI MINGSHI HEXIN KAODIAN XILIE

国家司法考试

名师核心考点系列

⑧ 理论法学

政法英杰命题研究中心/组编

杨帆 王昱/编著



中国政法大学出版社

2015 · 北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

理论法学 / 杨帆, 王昱编著. —北京: 中国政法大学出版社, 2015. 1
(2015 年国家司法考试名师核心考点系列)
ISBN 978-7-5620-5813-7

I. ①理… II. ①杨… ②王… III. ①法的理论—中国—法律工作者—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(2014)第 309082 号

出 版 者 中国政法大学出版社
地 址 北京市海淀区西土城路 25 号
邮寄地址 北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)
电 话 010-58908285(总编室) 58908433(编辑部) 58908334(邮购部)
承 印 固安华明印业有限公司
开 本 787mm×1092mm 1/16
印 张 21.25
字 数 640 千字
版 次 2015 年 1 月第 1 版
印 次 2015 年 1 月第 1 次印刷
定 价 37.00 元

序

自政法英杰创立之日起，我就在此主讲理论法学，十多年来，未有间断。虽然“昨日少年今白头”，但是和政法英杰的情缘未了。承蒙政法英杰厚爱，自编纂教材以来，理论法学卷一直由我执笔。本卷所谓理论法学由五门学科组成：社会主义法治理念、法理学、法制史、宪法、司法制度与职业道德。这五门学科的分值在100分左右，占司法考试总分值的六分之一，想要顺利通过司法考试，理论法学绝对不能忽视。但是，理论法学的内容距离现实比较远，加之其中部分内容枯燥乏味，大多数朋友提不起学习兴趣。许多考生朋友要么放弃、要么把理论法学的复习放在整个司法考试复习最不重要的环节，把能否得到理论法学部分的分值交给了运气，从复习策略上看，这绝对是重大的战略失误。从事司法考试培训十一载，几乎每年司法成绩公布后，都能听到好多朋友发出慨叹：“假如当初我能下功夫复习一下理论法学，我就考过了啊！”既有今日，何必当初？说实在的，在这五门课程中，除了法理学的部分题目有些难度外，其余题目几乎全是考查记忆性知识，异常简单，仅靠死记硬背就能答对，没有任何智识上的挑战。因为这种题目而丢分，从而与司法考试失之交臂，不能不说是人生的一大遗憾，即使不遗憾也白白浪费了一年的时间，而时间是人生的最大福利，早通过一年，你的人生会可能因此而不同。

那么究竟应该怎么复习理论法学呢？

首先，合理地安排复习时间。司法考试科目众多，教育部钦定的主干课程几乎均有涉及，这就涉及一个复习时间的合理分配问题。那么怎样分配复习时间才算合理呢？一般而言，按照该学科在司法考试中的分值比例分配应该是一个较为合理的安排。故，如果想要得到一个理想的分值，理论法学的复习应该占到有效复习时间的六分之一左右。假如我们的有效复习时间是六个月，那么分配给理论法学的时间应该是一个月。但是据我观察，大多数人都没有做到这一点。

其次，早动手，切莫临时“抱佛脚”。在好多人制定的复习计划中，理论法学的复习往往被拖至临考前一个月。这与考生的对理论法学误解有关，这种误解认为理论法学临时背背就可以了。有些科目可以放在考试前一个月，甚至是一个礼拜临时背背就能拿分，比如社

会主义法治理念、法制史，但是法理学和宪法学仅靠考前临时背背是行不通的。法理学的复习靠理解，靠对知识点的融会贯通，要做到这一点不早动手是不行的。宪法虽然靠背背就能得分，但是由于宪法相似的知识点比较多，不提前复习，仅靠临时突击，无法牢固地清楚记忆。

第三，选对复习资料。实践证明，对理论法学而言，最权威的复习资料还是俗称的“三大本”，即司法部的推荐用书。但是“三大本”带有中国式教材的显著特征：语言乏味、形式呆板、重点不突出、层次不清晰，读来倦意顿生。于是就有了坊间琳琅满目的辅导机构自编教材，大家手头的这本名师讲义，就是根据自己的教学经验，对三大本的改写。和三大本相比较，本书在知识点的顺序安排上与三大本几乎一样，变化在于删除了部分不会考的知识点，突出了行文的层次性和清晰性，并且在重要知识点之下增加了经典性的真题，这本教材完全可以取代三大本中理论法学部分，可以用之作为复习的基本材料。

第四，仔细理清法条。理论法学的法条主要集中在宪法和司法制度与职业道德部分，在记忆法条时要结合教材一起看，对教材中提到的法条应该仔细去记忆，对教材中没有提到的法条可以不去记忆。

第五，重视历年真题。通过做真题，可以把我出题者的思路 and 方向，明确重要知识点并熟练掌握。真题最好做三遍以上。第一遍可以浏览，并不寻求答案，目的是对一些重要知识点做到心中有数，在复习的时候可以对重要知识点重点把握。第二遍要认真做题，最好找来历年真题，边复习边认真做相关真题，对真题中反映出的知识点及相关内容详加掌握。第三遍做真题，属于查漏补缺，可以看出哪些知识点掌握仍是比较薄弱的环节。在最后一遍做真题中最好对自己仍旧做错的题做一下笔记，留作冲刺复习时用，效果会非常好。

第六，听业界比较有经验的辅导老师的授课。绝大多数通过司法考试的人都或多或少的听过一些辅导课程，或者报辅导班，或者通过网络，听老师的授课有助于把握考试重点及命题的动向，辅导老师凭借自己的经验对芜杂的知识点进行删减，可以对考生起到减负的作用。

以上六点是我根据自己的考试和教学实践总结的几点心得，贡献于此，希望能对备考的朋友有所助益。

由于时间加上本人水平的限制，错误在所难免，希望读者朋友在阅读时对我的错漏能不吝赐教！可以微博的方式发私信给我，也可以发电子邮件给我，当然也可以微信的方式联系我。我的微博是：扁舟子 007；邮箱是：fanyang1977@126.com；微信公共平台是：FLYF2014。

杨帆

2015年1月

目 录

社会主义法治理念编

第一章 社会主义法治理念的基本理论	1
第一节 社会主义法治理念的基本概念和本质属性	1
考点一 社会主义法治理念的基本概念	1
考点二 社会主义法治理念的本质属性	1
第二节 社会主义法治理念的理论渊源和实践基础	3
考点一 社会主义法治理念的理论渊源	3
考点二 社会主义法治理念的实践基础	4
第三节 社会主义法治理念的地位和作用	4
考点一 社会主义法治理念是马克思主义法律观中国化的最新成果	4
考点二 社会主义法治理念是我国社会主义法治事业必须长期遵循的指导思想	5
第二章 依法治国	7
第一节 依法治国的基本内涵	7
考点一 依法治国是社会主义法治的核心内容	7
考点二 依法治国是中国共产党在治国理政方略上作出的重大抉择	7
考点三 依法治国方略的实施是一项浩瀚庞大、复杂而艰巨的系统工程	7
第二节 依法治国的基本要求	8
考点一 充分发挥依法治国方略在全面推进中国特色社会主义事业中的重大作用	8
考点二 实现法律手段与其他社会治理手段和方式的有机结合	8
第三章 执法为民	14
第一节 执法为民理念的基本内涵	14
考点一 执法为民是社会主义的本质要求	14
考点二 执法为民体现了党的根本宗旨和国家的社会主义性质	14
考点三 构建以社会成员为主体、以人民利益为核心的权利保护体系	15
第二节 执法为民理念的基本要求	15

考点一	自觉践行执法为民理念	15
考点二	坚持国家利益、社会利益和个人利益的高度统一	15
第四章	公平正义	19
第一节	公平正义理念的基本内涵	19
考 点	公平正义的基本内涵	19
第二节	公平正义理念的基本要求	19
考 点	公平正义的基本要求	19
第五章	服务大局	22
第一节	服务大局的基本内涵	22
考 点	服务大局的内涵	22
第二节	服务大局理念的基本要求	23
考 点	服务大局的基本要求	23
第六章	党的领导	25
第一节	党的领导理念的基本内涵	25
考 点	党的领导理念的基本内涵	25
第二节	党的领导理念的基本要求	26
考 点	党的领导理念的基本要求	26

法理学编

第一章	法的本体	28
第一节	法的概念	28
考点一	法的概念的争议	28
考点二	法的本质	30
考点三	“国法”及其外延	30
考点四	法的特征	31
考点五	法的作用	32
第二节	法的价值	34
考点一	法的价值判断和法的事实判断	34
考点二	法的价值的种类	35
考点三	法的价值冲突及其解决	38
第三节	法的要素	39
考点一	法律规则	39
考点二	法律原则	43

考点三 法律权利与法律义务	46
第四节 法的渊源	48
考点一 法的渊源的概念	48
考点二 当代中国法的正式渊源	49
考点三 当代中国法的非正式渊源	56
第五节 法律部门与法律体系	59
考点一 法律部门	59
考点二 法律体系	59
第六节 法的效力	60
考点一 法的效力概念	60
考点二 法的对人效力	61
考点三 法的空间效力	62
考点四 法的时间效力	62
第七节 法律关系	63
考点一 法律关系概念和性质	63
考点二 法律关系的分类	64
考点三 法律关系的构成要素	65
考点四 法律关系产生、变更与消灭	67
第八节 法律责任	69
考点一 法律责任的概念	69
考点二 法律责任的竞合	69
考点三 法律责任的归结	70
考点四 法律责任的免责	71
考点五 法律制裁	72
第二章 法的运行	73
第一节 立 法	73
考点一 立法的定义	73
考点二 立法体制	74
考点三 立法原则	74
考点四 我国立法程序	75
第二节 法的实施	75
考点一 法的实施与法的实现	75
考点二 执 法	76
考点三 司 法	76
考点四 守 法	78
考点五 法律监督	78

第三节	法适用的一般原理	79
考点一	法适用的目标	79
考点二	法适用的步骤	82
考点三	内部证成与外部证成的区分	82
第四节	法律推理	85
考点一	法律推理的含义	85
考点二	法律推理的特点	85
考点三	法律推理的种类	85
第五节	法律解释	90
考点一	法律解释的含义与特点	90
考点二	法律解释的种类	91
考点三	法律解释的方法与位阶	92
考点四	当代中国的法律解释体制：一元多级	97
第三章	法的演进	101
第一节	法的起源	101
考点一	法的起源学说	101
考点二	法产生的根源与标志	102
考点三	法与原始社会规范的关系	102
考点四	法律产生的一般规律	102
第二节	法的发展	103
考点一	法的历史类型	103
考点二	法的继承	103
考点三	法的移植	104
第三节	法的传统	105
考点一	法的传统与当代中国法的传统	105
考点二	法律意识	105
考点三	西方国家的两大法系	106
第四节	法的现代化	107
考点一	法的现代化的含义和分类	107
考点二	当代中国法的现代化的历史进程与特点	107
第五节	法治理论	108
考点一	法治的含义	108
考点二	法治国家与社会主义法治国家	108
第四章	法与社会	110
第一节	法与社会的一般理论	110

考点一 法与社会的一般关系	110
考点二 法与和谐社会	110
第二节 法与经济	111
考点一 法与经济的一般关系	111
考点二 法与科学技术的一般关系	112
第三节 法与政治	112
考点一 法与政治的一般关系	112
考点二 法与政策的联系和区别	113
考点三 法与国家	114
第四节 法与道德	114
考点一 法与道德的联系	114
考点二 法与道德的区别	115
第五节 法与宗教	117
考点一 宗教对法的影响	117
考点二 法对宗教的影响	117
第六节 法与人权	118
考点一 人权的概念	118
考点二 法与人权的一般关系	118

法制史编

第一章 中国法制史	120
第一节 西周的法律思想和法律	120
考点一 立法指导思想	120
考点二 “出礼入刑”的礼刑关系	121
考点三 契约与婚姻继承法律	121
考点四 司法制度	122
第二节 春秋、战国时期的法律	123
考点一 铸刑书、竹刑与铸刑鼎	123
考点二 《法经》的内容与历史地位	123
考点三 商鞅变法	124
第三节 秦代法制	124
考点一 秦代的罪名与刑罚	124
考点二 秦代的刑罚适用原则	125
考点三 司法制度	126
第四节 汉代法制	127
考点一 汉代文帝、景帝废肉刑	127

考点二	汉律的儒家化	127
考点三	司法制度	128
第五节	魏晋南北朝法制	129
考点一	魏晋南北朝时期的法律	129
考点二	魏晋南北朝时期的司法制度	131
第六节	唐律与中华法系	131
考点一	唐律的制定过程	131
考点二	十恶	132
考点三	六杀、六赃与保辜	132
考点四	五刑与刑罚原则	133
考点五	唐代的司法制度	134
考点六	唐律的特点与中华法系	135
第七节	两宋的法律	136
考点一	《宋刑统》与编敕	136
考点二	刑罚的变化	136
考点三	契约与婚姻法规	137
考点四	司法制度	139
第八节	元代的法制	140
考点一	四等人	140
考点二	蒙汉异法	140
考点三	元代有烧埋银制度	140
第九节	明代的法制	140
考点一	明代的立法思想——明刑弼教	140
考点二	明律、明大诰与会典	141
考点三	明代的刑法原则、罪名、刑罚	141
考点四	司法制度	143
第十节	清代的法制	144
考点一	清代律例的编撰	144
考点二	清代的司法制度	145
第十一节	清末、民国时期的法制	148
考点一	清末变法修律的特点和影响	148
考点二	清末的预备立宪	149
考点三	清末主要修律内容	150
考点四	清末司法体制的变化	152
考点五	民国时期的宪法	154

第二章 外国法制史	156
第一节 罗马法	156
考点一 《十二表法》的制定	156
考点二 罗马法的发展	156
考点三 罗马法的渊源和分类	157
考点四 罗马私法的基本内容	158
考点五 罗马法的历史地位	159
第二节 英美法系	160
考点一 英国法	160
考点二 美国法	162
第三节 大陆法系	164
考点一 法国法	164
考点二 德国法	166
考点三 日本法	170
宪法编	
第一章 宪法基本理论	172
第一节 宪法的概念	172
考点一 宪法的词源	172
考点二 宪法与法律的关系	172
考点三 宪法的基本特征	173
考点四 宪法的本质	175
考点五 宪法与宪政的关系	175
考点六 宪法的分类	176
第二节 宪法的发展历史	177
考点一 近代意义上宪法产生的条件	177
考点二 中国宪法的历史发展	178
第三节 宪法的基本原则	181
考点一 人民主权原则	181
考点二 基本人权原则	181
考点三 法治原则	181
考点四 权力制约原则	181
第四节 宪法的作用	182
考点一 宪法的一般功能	182
考点二 宪法在建设社会主义法治国家中的作用	182
第五节 宪法的渊源与宪法典的结构	183

考点一	宪法的渊源	183
考点二	宪法典的结构	184
第六节	宪法规范	185
考点一	宪法规范的概念	185
考点二	宪法规范的特征	186
考点三	宪法规范分类	186
第七节	宪法效力	187
考点一	宪法效力的概念	187
考点二	宪法效力的表现	187
考点三	宪法与条约的关系	189
第二章	国家基本制度（上）	190
第一节	人民民主专政制度	190
考点一	国家性质：社会主义	190
考点二	人民民主专政的内涵	190
考点三	我国人民民主专政的主要特色	190
第二节	国家的基本经济制度	191
考点一	经济制度的概念	191
考点二	社会主义市场经济体制	191
第三节	国家的基本文化制度	192
考点一	文化制度的概念与特点	192
考点二	文化制度在各国宪法中的表现	192
考点三	我国宪法关于基本文化制度的规定	193
考点四	我国宪法中关于公民道德教育的规定	193
第三章	国家基本制度（下）	194
第一节	人民代表大会制度	194
考点一	资产阶级国家的政权组织形式	194
考点二	我国的政权组织形式是人民代表大会制度	195
第二节	选举制度	195
考点一	我国选举的基本原则	195
考点二	选举机构	196
考点三	代表名额的分配	197
考点四	选举的程序	200
考点五	代表的辞职与补选	202
考点六	代表的罢免	202
考点七	特别行政区和台湾省人大代表的选举	203

考点八 选举的物质保障和法律保障·····	204
第三节 国家结构形式·····	204
考点一 国家结构形式的概念·····	204
考点二 我国的国家结构形式是单一制·····	205
考点三 我国的行政区划·····	205
第四节 民族区域自治制度·····	207
考点一 民族区域自治制度的概念·····	207
考点二 民族自治地方的自治机关·····	207
考点三 民族自治地方的自治权·····	207
第五节 特别行政区制度·····	210
考点一 中央管理的特别行政区的事务·····	210
考点二 特别行政区享有的高度自治权·····	211
考点三 特别行政区的政治体制·····	211
考点四 特别行政区的法律制度·····	214
第六节 基层群众自治性组织·····	216
考点一 村民委员会·····	216
考点二 居民委员会·····	218
第四章 公民的基本权利与义务·····	220
第一节 公民基本权利与义务概述·····	220
考点一 公民基本权利与基本义务的概念·····	220
考点二 基本权利的主体——公民·····	220
考点三 基本权利的效力·····	220
考点四 我国公民基本权利与义务的主要特点·····	222
第二节 我国公民的基本权利·····	222
考点一 平等权·····	222
考点二 政治权利和自由·····	222
考点三 监督权和获得赔偿权·····	223
考点四 宗教信仰自由·····	223
考点五 人身自由·····	224
考点六 社会经济权利·····	225
考点七 文化、教育权利·····	225
考点八 特定主体的权利·····	226
第三节 我国公民的基本义务·····	228
第五章 国家机构·····	229
第一节 国家机构概述·····	230

考 点	组织和活动原则	230
第二节	全国人民代表大会	230
考点一	全国人民代表大会	230
考点二	全国人民代表大会常务委员会	232
考点三	全国人民代表大会各专门委员会	235
考点四	全国人民代表大会代表	236
第三节	国家主席	236
考点一	国家主席的性质和地位	236
考点二	国家主席的产生和任期	237
考点三	国家主席职权	237
考点四	国家主席缺位时的补救制度	237
第四节	国务院	237
考点一	国务院的组成和任期	237
考点二	国务院的领导体制	238
考点三	国务院的会议制度	238
考点四	国务院的职权	238
考点五	国务院所属各部、各委员会	239
考点六	审计机关	239
第五节	中央军事委员会	239
考 点	中央军事委员会的领导体制	240
第六节	地方国家机关	240
考点一	地方各级人民代表大会	240
考点二	地方各级人民代表大会常务委员会	242
考点三	地方各级人民政府	246
第六章	宪法的实施及其保障	249
第一节	宪法实施概述	249
考点一	宪法实施的途径	249
考点二	宪法实施的特征	249
第二节	宪法修改	250
考点一	宪法的修改方式	250
考点二	我国宪法的修改程序	250
第三节	宪法的解释	251
考点一	宪法的解释机关	251
考点二	宪法解释的原则	252
第四节	宪法实施的保障	252
考点一	宪法实施保障的内容	252

考点二 宪法实施保障的体制	252
考点三 宪法实施保障的基本方式	253
考点四 中国宪法实施保障的基本机制	253

司法制度和法律职业道德编

第一章 司法制度和法律职业道德概述	255
第一节 司法和司法制度的概念	255
考点一 司法的概念	255
考点二 司法的特征	256
考点三 司法的功能	256
考点四 司法制度	257
考点五 司法公正	257
考点六 司法效率	258
考点七 司法独立	259
考点八 司法改革	261
考点九 司法考试 (略)	262
第二节 法律职业道德的概念和特征	262
考点一 法律职业道德的概念	262
考点二 法律职业道德的特征	262
第三节 法律职业道德的基本原则	266
第二章 审判制度与法官职业道德	267
第一节 审判制度的基本原则与主要审判制度	267
考点一 审判制度的基本原则	267
考点二 主要审判制度	267
第二节 审判机关	268
考点一 人民法院的任务	268
考点二 人民法院的设置和职权	269
第三节 法官	270
考点一 法官的条件	270
考点二 法官的任免	271
考点三 任职回避	271
考点四 法官的权利和义务	272
考点五 法官的等级	272
考点六 奖励和惩戒	272
考点七 法官的辞职和辞退	273

考点八 法官的保障和退休（略）	273
第四节 法官的职业道德	273
考点一 忠诚司法事业	273
考点二 保证司法公正	274
考点三 确保司法廉洁	274
考点四 坚持司法为民	275
考点五 维护司法形象	275
第五节 法官职业责任（略）	278
第三章 检察制度与检察官职业道德	279
第一节 检察制度概述	279
考点一 检察制度的概念	279
考点二 我国检察制度的特征	279
考点三 检察制度的基本原则	279
考点四 主要检察制度	280
第二节 检察机关	280
考点一 人民检察院的性质和地位	280
考点二 人民检察院的设置	280
第三节 检察官	281
考点一 检察官的任职条件	281
考点二 检察官的任免	281
考点三 检察官的职务回避	281
考点四 检察官的奖励和惩戒	281
考点五 检察官的辞退	282
考点六 检察官的保障与退休（略）	282
第四节 检察官职业道德	283
考点一 忠 诚	283
考点二 公 正	283
考点三 清 廉	284
考点四 文 明	284
第五节 检察官职业责任（略）	286
第四章 律师制度与律师职业道德	287
第一节 律师制度概述	287
考点一 律师制度的发展	287
考点二 律师的管理体制	287
第二节 律 师	287