

2013 司法考试

易错易混考点

随身读

掌握司法考试易错易混考点

★ 关键提示

★ 考点解读

★ 真题链接

★ 相关法条

2013 司法考试 易错易混考点随身读

飞跃司考辅导中心/组编

中国法制出版社

CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

2013 司法考试易错易混考点随身读/飞跃司考辅导中心编. —北京: 中国法制出版社, 2013. 2

ISBN 978 - 7 - 5093 - 4334 - 0

I ①2… II. ①飞… III ①法律工作者 - 资格考试 - 中国 - 自学参考资料 IV. ①D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 025611 号

2013 司法考试易错易混考点随身读

2013 SIFA KAOSHI YICUO YIHUN KAODIAN SUISHENDU

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 × 1230 毫米 64

印张/9 125 字数/455 千

版次/2013 年 4 月第 1 版

2013 年 4 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 4334 - 0

定价 22.00 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: 66066820

市场营销部电话: 66033296

邮购部电话: 66033288

编辑说明

本书通过对近年国家司法考试试题的梳理，依据最新法律法规，提炼出容易错误混淆的考点，以“关键性提示+考点解读+真题链接+相关法条”的结构编排成随身携带的64开口袋书，帮助考生随时记忆司法考试易错易混的重点内容，提高复习的命中率。

需要说明的是，因篇幅所限，部分真题的答案可从“考点解读”和所附“相关法条”中直接查找到，不再予以展开解释。

2013年4月

目 录

社会主义法治理念

- 易错易混考点：1 社会主义法治理念的本质属性、地位、
基本内涵和基本要求 (1)

法 理 学

- 易错易混考点：1 法律原则和法律规则 (8)
- 易错易混考点：2 法的作用 (12)
- 易错易混考点：3 正式的法的渊源和非正式的法的渊源 (14)
- 易错易混考点：4 法律责任竞合 (15)
- 易错易混考点：5 法律解释与法律推理 (17)
- 易错易混考点：6 内部证成与外部证成的区分 (21)
- 易错易混考点：7 法系和法律体系、法律体系和立法体系 (22)

法 制 史

- 易错易混考点：1 西周的婚姻制度 (25)
- 易错易混考点：2 魏晋南北朝时期的法律 (27)
- 易错易混考点：3 “重罪十条”和“十恶” (29)
- 易错易混考点：4 我国古代历代重要法律典籍 (31)
- 易错易混考点：5 我国古代各朝代的诉讼制度 (34)
- 易错易混考点：6 清末修律以及司法机构和审级的变化 (39)
- 易错易混考点：7 清末至民国时期的立宪活动和颁布的各
宪法性文件 (41)
- 易错易混考点：8 罗马法 (44)
- 易错易混考点：9 《法国民法典》与《德国民法典》 (45)
- 易错易混考点：10 普通法和衡平法的关系 (48)

宪法

- 易错易混考点：1 历次宪法修正案具体的修改内容 (50)
- 易错易混考点：2 公民的权利与义务 (62)
- 易错易混考点：3 各级立法的审查主体及权限 (65)
- 易错易混考点：4 决定行政区域建置与区域划分的主体 (67)
- 易错易混考点：5 一般议案、法律案、宪法修正案、罢免案、质询案的提出主体，以及各种议案通过的法定人数 (68)
- 易错易混考点：6 国家权力机关的人事权 (72)
- 易错易混考点：7 直接选举和间接选举 (74)
- 易错易混考点：8 基层政权和基层群众性自治组织 (77)

经济法

- 易错易混考点：1 经济法中各类法规的适用范围 (79)
- 易错易混考点：2 消费者合法权益受损时的求偿对象 (83)
- 易错易混考点：3 税收保全和税收强制执行措施 (85)
- 易错易混考点：4 劳动合同 (87)
- 易错易混考点：5 劳动争议仲裁 (92)
- 易错易混考点：6 社会保险 (95)

国际法

- 易错易混考点：1 国际争端的特点和类型 (100)
- 易错易混考点：2 国际争端解决方式 (101)
- 易错易混考点：3 使馆特权与豁免和领馆特权与豁免 (103)
- 易错易混考点：4 外交代表的管辖豁免和领事官员的管辖豁免 (106)
- 易错易混考点：5 外交保护 (108)
- 易错易混考点：6 国际法上的继承 (109)
- 易错易混考点：7 专属经济区制度与大陆架制度 (111)

国际私法

易错易混考点: 1 反致	(115)
易错易混考点: 2 公共秩序保留与“直接适用的法”	(116)
易错易混考点: 3 冲突规范的类型	(117)
易错易混考点: 4 不当得利和无因管理的法律适用	(120)
易错易混考点: 5 合同的法律适用	(121)
易错易混考点: 6 侵权之债的法律适用	(124)
易错易混考点: 7 票据关系的法律适用	(126)
易错易混考点: 8 婚姻家庭关系的法律适用	(128)
易错易混考点: 9 离婚的法律适用	(129)
易错易混考点: 10 区际司法协助	(131)

国际经济法

易错易混考点: 1 国际贸易术语	(139)
易错易混考点: 2 国际货物销售合同	(142)
易错易混考点: 3 调整班轮运输的国际公约	(144)
易错易混考点: 4 托收	(148)
易错易混考点: 5 信用证与《跟单信用证统一惯例 600》 ...	(151)
易错易混考点: 6 《最高人民法院关于审理信用证纠纷案件若干问题的规定》	(153)
易错易混考点: 7 实际海损和部分海损	(156)
易错易混考点: 8 保险的险别	(158)
易错易混考点: 9 保障措施、反倾销、反补贴	(160)

司法职业道德

易错易混考点: 1 法官与检察官的任职回避	(164)
-----------------------------	-------

刑 法

易错易混考点: 1 罪刑法定原则、罪刑相适应原则及平等 适用刑法原则	(168)
---	-------

易错易混考点: 2 刑法的空间效力和时间效力	(169)
易错易混考点: 3 犯罪主体	(173)
易错易混考点: 4 故意犯罪与过失犯罪	(175)
易错易混考点: 5 不作为犯罪	(178)
易错易混考点: 6 刑法上的因果关系	(179)
易错易混考点: 7 正当防卫与紧急避险	(182)
易错易混考点: 8 被害人承诺	(185)
易错易混考点: 9 犯罪的预备、未遂、中止、既遂	(187)
易错易混考点: 10 共同犯罪	(191)
易错易混考点: 11 单位犯罪	(195)
易错易混考点: 12 数罪并罚和罪数形态	(197)
易错易混考点: 13 刑罚的种类与具体应用	(200)
易错易混考点: 14 自首坦白	(204)
易错易混考点: 15 假释	(205)
易错易混考点: 16 危害公共安全的犯罪	(207)
易错易混考点: 17 破坏社会主义市场经济秩序罪	(209)
易错易混考点: 18 故意杀人罪与故意伤害罪	(213)
易错易混考点: 19 非法拘禁与绑架罪	(216)
易错易混考点: 20 强奸罪与拐卖妇女、儿童罪	(217)
易错易混考点: 21 抢劫罪、抢夺罪与盗窃罪、侵占罪	(220)
易错易混考点: 22 诈骗罪与敲诈勒索罪	(223)
易错易混考点: 23 妨害社会管理秩序罪	(225)
易错易混考点: 24 贪污贿赂犯罪	(229)
易错易混考点: 25 渎职罪	(232)

刑事诉讼法

易错易混考点: 1 当事人与其他诉讼参与人	(234)
易错易混考点: 2 公安机关、人民检察院和人民法院管辖权 竞合的处理	(236)
易错易混考点: 3 回避	(237)
易错易混考点: 4 辩护人的权利和义务	(239)
易错易混考点: 5 刑事证据	(245)
易错易混考点: 6 强制措施	(249)

易错易混考点: 7 附带民事诉讼	(254)
易错易混考点: 8 立案监督	(256)
易错易混考点: 9 侦查	(262)
易错易混考点: 10 不起诉的种类	(269)
易错易混考点: 11 我国刑事审判模式	(270)
易错易混考点: 12 审判公开原则及其例外	(271)
易错易混考点: 13 公诉案件庭前审查与法庭审判	(271)
易错易混考点: 14 延期审理、中止审理与终止审理	(273)
易错易混考点: 15 简易程序与被告人认罪的案件的审判程序	(275)
易错易混考点: 16 上诉与抗诉	(279)
易错易混考点: 17 二审全面审查原则与上诉不加刑原则	(281)
易错易混考点: 18 死刑复核程序	(283)
易错易混考点: 19 执行机关	(286)
易错易混考点: 20 暂予监外执行	(286)
易错易混考点: 21 未成年犯罪嫌疑人、被告人享有特别的诉讼权利	(289)
易错易混考点: 22 附条件不起诉制度	(292)

行政法总论

易错易混考点: 1 行政法规、规章的制定权和制定程序	(294)
易错易混考点: 2 法律规范冲突的适用和立法监督	(298)
易错易混考点: 3 具体行政行为与抽象行政行为	(301)

行政复议法

易错易混考点: 1 行政复议的范围	(303)
易错易混考点: 2 行政复议机关	(305)
易错易混考点: 3 行政复议中的和解与调解	(308)
易错易混考点: 4 行政复议决定的执行	(309)

行政处罚法

- 易错易混考点：1 行政处罚的创设权和实施性规定权 (311)
- 易错易混考点：2 一事不再罚原则 (314)
- 易错易混考点：3 行政处罚的追究时效 (315)
- 易错易混考点：4 行政处罚的执行 (316)
- 易错易混考点：5 行政处罚的效力 (319)

国家赔偿法

- 易错易混考点：1 国家赔偿与相关制度的区别 (321)
- 易错易混考点：2 刑事赔偿的义务机关 (322)
- 易错易混考点：3 国家赔偿的范围 (327)
- 易错易混考点：4 行政赔偿与司法赔偿 (332)

行政许可法

- 易错易混考点：1 行政处罚与行政许可的比较 (341)
- 易错易混考点：2 行政许可法的其他特殊规定 (346)
- 易错易混考点：3 行政许可诉讼 (348)

政府信息公开

- 易错易混考点：1 政府信息公开行政诉讼 (351)

行政强制法

- 易错易混考点：1 行政强制措施与行政强制执行 (357)

行政诉讼法

- 易错易混考点：1 行政诉讼的受案范围 (362)
- 易错易混考点：2 行政诉讼的原告资格 (366)
- 易错易混考点：3 行政诉讼的适格被告 (369)

易错易混考点: 4 行政诉讼的管辖	(373)
易错易混考点: 5 行政诉讼的法定起诉期限	(377)
易错易混考点: 6 行政诉讼一审判决的种类与适用条件	(379)
易错易混考点: 7 行政复议与行政诉讼的关系	(384)
易错易混考点: 8 行政诉讼证据种类及提供证据的要求	(389)

民 法

易错易混考点: 1 意思表示的构成要件	(391)
易错易混考点: 2 附条件与附期限的民事法律行为	(393)
易错易混考点: 3 合同效力	(396)
易错易混考点: 4 表见代理与无权代理	(399)
易错易混考点: 5 民法上的孳息	(402)
易错易混考点: 6 诉讼时效与除斥期间	(403)
易错易混考点: 7 建筑物区分所有权的内容	(405)
易错易混考点: 8 共同共有与按份共有	(407)
易错易混考点: 9 地役权	(411)
易错易混考点: 10 占有的类型	(415)
易错易混考点: 11 抵押权、动产质权的生效	(418)
易错易混考点: 12 留置权	(422)
易错易混考点: 13 抵押权、质权与留置权的竞合	(425)
易错易混考点: 14 物权变动模式	(429)
易错易混考点: 15 善意取得	(432)
易错易混考点: 16 保证期间的确定	(434)
易错易混考点: 17 优先购买权	(436)
易错易混考点: 18 合同法中“三金”制度	(439)
易错易混考点: 19 情事变更	(444)
易错易混考点: 20 同时履行抗辩权、不安抗辩权与先履行 抗辩权	(445)
易错易混考点: 21 产品责任与产品质量瑕疵担保的关系	(448)
易错易混考点: 22 侵权行为中的因果联系	(451)
易错易混考点: 23 共同侵权行为	(453)
易错易混考点: 24 连带共同保证与物权担保的竞合关系	(455)
易错易混考点: 25 侵权之债与合同之债的请求权竞合	(458)

易错易混考点: 26 无因管理	(460)
易错易混考点: 27 不当得利	(462)
易错易混考点: 28 代位继承和转继承	(464)
易错易混考点: 29 离婚时对婚姻存续期间债务的负担	(466)

商 法

易错易混考点: 1 发起人责任与公司责任	(468)
易错易混考点: 2 名义股东与实际股东	(470)
易错易混考点: 3 有限责任公司股东的出资形式	(474)
易错易混考点: 4 有限责任公司股东股权的转让	(476)
易错易混考点: 5 股票与债券	(479)
易错易混考点: 6 保险利益原则	(481)
易错易混考点: 7 保险人的代位求偿权	(483)
易错易混考点: 8 共同海损	(486)
易错易混考点: 9 承运人的责任	(488)
易错易混考点: 10 特殊的普通合伙	(490)
易错易混考点: 11 普通合伙的退伙	(491)
易错易混考点: 12 有限合伙企业	(495)
易错易混考点: 13 合伙企业中合伙人个人债务的承担	(499)
易错易混考点: 14 票据中追索权的行使	(501)
易错易混考点: 15 破产债权、取回权和别除权	(503)

民事诉讼法

易错易混考点: 1 诉讼标的与诉的分类	(507)
易错易混考点: 2 一般地域管辖与特殊地域管辖原则的确定 ...	(509)
易错易混考点: 3 当事人的变更和共同诉讼制度	(516)
易错易混考点: 4 民事诉讼的第三人	(519)
易错易混考点: 5 法院调解与人民调解	(524)
易错易混考点: 6 诉讼保全与先予执行	(529)
易错易混考点: 7 撤诉和缺席判决	(533)
易错易混考点: 8 延期审理、诉讼中止和诉讼终结	(536)
易错易混考点: 9 简易程序的适用范围	(538)
易错易混考点: 10 上诉案件的裁判	(543)

易错易混考点: 11 再审案件受理范围和审判程序	(546)
易错易混考点: 12 执行中止与执行终结	(552)
易错易混考点: 13 证明责任	(554)

仲 裁 法

易错易混考点: 1 仲裁的类型	(559)
易错易混考点: 2 仲裁与民事诉讼	(560)
易错易混考点: 3 仲裁协议的效力和仲裁协议无效、失效 的情形及其法律后果	(562)
易错易混考点: 4 法院对申请撤销仲裁裁决的处理及其法 律后果	(565)
易错易混考点: 5 国内仲裁裁决的执行与不予执行的情形 及后果	(568)

—— 社会主义法治理念 ——

社会主义法治理念的本质属性、 地位、基本内涵和基本要求

【易错易混考点】1

【考点解读】

（一）社会主义法治理念的本质属性

坚持党的领导、人民当家作主、依法治国三者有机统一，是社会主义法治理念的本质属性。坚持党的事业至上、人民利益至上、宪法法律至上，是坚持党的领导、人民当家作主、依法治国三者有机统一的必然要求。

（二）社会主义法治理念的地位

社会主义法治理念是马克思主义法律思想中国化的最新成果，是我国社会主义法治事业必须长期遵循的指导思想。

（三）社会主义法治理念的基本内涵和基本要求

	作用	基本内涵	基本要求
依法治国	核心内容	一项规模宏大的系统工程（构建和完善中国特色社会主义法律体系；依法行政；公正司法；普遍守法；制约监督）	充分发挥依法治国方略的重大作用（保障我国经济的全面协调可持续发展；推进社会建设事业；加强和创新社会管理）实现法律手段与其他社会治理手段和方式的有机结合

(续表)

执法为民	本质要求	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（保障和维护人民民主权利；保障和维护公民基本权利和自由；保障和维护人民群众经济、社会、文化权利；保障和维护少数民族、妇女、儿童、老年人和残疾人合法权益）	自觉践行执法为民理念（坚持以人为本；着眼于保障和改善民生；理性文明执法；切实便民利民）坚持国家利益、社会利益和个人利益的高度统一
公平正义	价值追求	坚持公平正义的基本原则（法律面前人人平等；以事实为根据，以法律为准绳不偏不倚、不枉不纵、秉公执法）	正确处理法理与情理、程序与实体、公正与效率、普遍与特殊、司法与其他社会纠纷解决手段之间的关系
服务大局	重要使命	准确认识和把握大局（认识大局的根本性；坚持大局的统领性；适应大局的历史性；分辨大局的层次性）	围绕中心、服务大局（坚持在法治实践中全面贯彻党和国家的大政方针；高度重视法治实践活动的社会效果；注重和强调各地方、各部门以及各机构的协调与配合）依法正确履行职责

(续表)

党的领导	根本保证	党对法治事业的领导作用（社会主义法治事业的积极倡导者；主要推动者；坚定维护者）党的领导在法治事业中的集中体现（思想领导；政治领导；组织领导）	突出和维护党中央的领导地位和权威；始终坚持依法领导；充分重视科学领导
------	------	--	------------------------------------

【真题链接】

1. 社会主义法治理念是以社会主义为本质属性的系统化的法治意识形态。关于社会主义法治理念的意识形态属性，下列哪一说法不能成立？（12/1/1，单选）

- A. 是新中国成立以来长期遵循的指导思想
- B. 是马克思主义法律思想中国化进程中的重大突破
- C. 为中国走独特的社会主义法治道路创造了理论前提
- D. 是建立于我国社会发展阶段的正确判断

答案解析：A。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。但是，社会主义法治理念，是以胡锦涛同志为总书记的中央领导集体创造性地提出来的，而不是新中国成立以来就有的。故A错，其他选项正确。

2. 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，要全面发挥各种社会规范的调整作用，综合协调地运用多元化的手段和方法实现对国家的治理和管理。关于依法治国理念的基本要求，下列哪一说法是不准确的？（12/1/2，单选）

- A. 在指导思想上，要坚持党的领导、人民当家作主和依法治国三者有机统一
- B. 在评价尺度上，要坚持法律效果与政治效果、社会效果有机统一
- C. 在法的作用上，要构建党委调解、行政调解、司法调解三位一体纠纷解决机制

D. 在法的成效上，要实现依法治国与以德治国的结合与统一

答案解析：C。

3. 某培训机构招聘教师时按星座设定招聘条件，称：“处女座、天蝎座不要，摩羯座、天秤座、双鱼座优先。”据招聘单位解释，因处女座和天蝎座的员工个性强势，容易跳槽，故不愿招聘，并认为按星座招录虽涉嫌就业歧视，但目前法律没有明文禁止。对此，应聘者向劳动监察部门投诉。劳动监察部门的下列哪一做法符合社会主义法治理念要求？（12/1/3，单选）

- A. 将《劳动法》“劳动者就业，不因民族、种族、性别、宗教信仰不同而受歧视”的规定直接适用于本案，形成判例，弥补法律漏洞
- B. 根据《劳动法》的平等就业原则，对招聘单位进行法治教育，促使其改变歧视性做法
- C. 应聘者投诉缺乏法律依据，可对其批评教育或不予答复
- D. 通知招聘方和应聘方参加听证，依据国外相关法律规定或案例，对招聘机构的行为作出行政处罚决定

答案解析：B。劳动监察部门的做法是否符合社会主义法治理念，关键看是否能做到以人为本，执法为民，合法合理平衡不同利益。A项、D项中的劳动监察部门的做法违反法定程序，超越了法定权限，因为监察部门必须依法行政，其无权“形成判例”或“依据国外相关法律规定或案例”作出行政处罚。因此是错误的。C项囿于形式法治，不能切实维护人民群众的正当利益，不当选。B项做法符合社会主义法治理念要求，当选。

4. 关于公平正义，下列哪一说法是正确的？（12/1/4，单选）

- A. 人类一切法律都维护公平正义
- B. 不同的时代秉持相同的正义观
- C. 公平正义是一个特定的历史范畴
- D. 严格执法等于实现了公平正义

答案解析：C。公平正义是一个特定的历史范畴，因此，不同社会条件下，公平正义观、公平正义的实际内容及其实现方式和手段具有重要差别。故C项正确，B项错误。坚持公平正义，要求坚持法律面前人人平等，坚持以事实为根据以法律为准绳，坚持不偏不倚、不枉不纵、秉公执法原则，但是并非简单的严格执法就等于实现了公平