

全国法律硕士专业学位
专家指导小组组织编写

攻读法律硕士专业学位 研究生招生考试教程

上 卷

总主编 曾宪义

副总主编 赵秉志 霍宪丹 李丹阳

编 辑 (以姓氏笔划为序):

张曙光 郑 定 姚 辉

韩大元 赫兴旺

法 律 出 版 社

本教程作者简介

正副主编

- 主 编 曾宪义 中国人民大学法学院院长、教授、博士生导师，国务院学位委员会法学组成员，全国法律硕士专业学位专家指导小组组长。
- 副主编 赵秉志 中国人民大学法学院教授、法学博士、博士生导师，全国法律硕士专业学位专家指导小组成员暨秘书长。
- 副主编 霍宪丹 司法部法学教育司副司长。
- 副主编 李丹阳 国务院学位委员会办公室处长。

编辑人员

- 韩大元 中国人民大学法学院副教授、法学博士
- 郑 定 中国人民大学法学院副教授、法学博士
- 张曙光 中国人民大学法学院副教授
- 姚 辉 中国人民大学法学院讲师、法学博士
- 赫兴旺 中国人民大学法学院讲师、法学博士

本卷编写人员

法学基础理论

主 编：朱景文

编写人：朱景文 中国人民大学法学院教授
刘金国 中国政法大学法律系教授
张曙光 中国人民大学法学院副教授
舒国滢 中国政法大学法律系副教授

民法学

主 编：王利明

编写人：王利明 中国人民大学法学院教授、法学博士、博士生导师
王卫国 中国政法大学经济法系副教授
傅鼎生 华东政法学院法律系副教授
姚 辉 中国人民大学法学院讲师、法学博士

刑法学

主 编：赵秉志

编写人：赵秉志 中国人民大学法学院教授、法学博士、博士生导师
赵长青 西南政法大学法律系教授
李希慧 武汉大学法学院教授、法学博士
赫兴旺 中国人民大学法学院讲师、法学博士

前 言

为适应我国社会主义市场经济和依法治国对高层次应用型法律人才的需求,经国务院学位委员会 1995 年 4 月第 13 次会议批准,在我国开始设置并试办法律硕士专业学位。根据国务院学位委员会办公室 1995 年第 36 号文件即《关于开展法律专业硕士学位试点工作的通知》规定,自 1996 年起,在中国人民大学、北京大学、中国政法大学、对外经济贸易大学、吉林大学、武汉大学、西南政法大学和华东政法学院等八所高等院校试办法律专业硕士学位研究生教育。

1996 年法律专业硕士研究生招生工作基本结束后,国务院学位委员会办公室和司法部法学教育司等有关主管部门会同全国法律硕士专业学位专家指导小组对 1996 年的招生工作进行了认真总结,并根据国务院学位委员会第 14 次会议的有关要求,将“法律专业硕士学位”改称为“法律硕士专业学位”,并从 1997 年起,将法律硕士专业学位的招生入学考试科目调整为:非法律专业本科毕业的考生考试科目为政治、外语、现代汉语、法学基础理论、综合考试一(含民法总论、刑法总论);法律专业本科毕业的考生考试科目为政治、外语、民法学、刑法学、综合考试二(含法学基础理论、宪法学、中国法制史)。为加强对法律硕士专业学位研究生招生工作的指导和协调,切实保证试点工作的质量,经国务院学位委员会办公室、司法部法学教育司和全国法律硕士专业学位专家指导小组研究,决定统一组织编写并正式出版试点院校统一适用的考试大纲和考试教程。

为组织编写统一的考试大纲和考试教程,国务院学位委员会办公室、司法部法学教育司和全国法律硕士专业学位专家指导小组 1996 年 7 月在北京召开了专门的编写工作会议,国务院学

司法部法学教育司的官员和八所试点院校的专家学者近40人参加了会议。

会议期间,全国法律硕士专业学位专家指导小组组织八所试点院校的有关专家学者编写了《考试大纲》,并决定根据该《考试大纲》编写出《攻读法律硕士专业学位研究生招生考试教程》。

本《考试教程》由全国法律硕士专业学位专家指导小组组织八所试点院校的有关专家学者编写,各科目由一位专家任主编并有几位专家参加编写,整个教程由专家指导小组组长曾宪义教授任总主编,由指导小组秘书长赵秉志教授、司法部法学教育司霍宪丹副司长和国务院学位办李丹阳处长任副总主编,由中国人民大学法学院韩大元副教授、郑定副教授、张曙光副教授、姚辉博士和赫兴旺博士任编辑。司法部法学教育司姜晶副处长、杨向斌同志,国务院学位办黄宝印同志及专家指导小组秘书处办公室主任李炼红同志等,为本教程的编写出版作了大量的组织和编务工作。本《考试教程》分上、中、下三卷,上卷为法学基础理论、民法学、刑法学;中卷为综合考试科目;下卷为政治、现代汉语和外语。《考试教程》严格按照《考试大纲》编写,与《考试大纲》相配套,是入学考试命题的范围和答题的依据。

《考试教程》的编写采取分科主编负责制,先由各学科的专家学者根据《考试大纲》写出初稿,由各分科主编分别审改定稿,由编辑部编辑整合,再由总主编和副总主编统审,最后交付出版。

本《考试教程》在使用中如有问题,敬请及时反馈,以便修订。

本《考试教程》的编写和出版,得到了国家教委、司法部有关领导的关心和支持,得到了各试点院校的大力协助。法律出版社热情支持,保证了本书高速度、高质量地出版。特在此一并申明致谢。

全国法律硕士专业学位
专家指导小组

1996年8月

目 录

第一编 法学基础理论

第一章 法的概念.....	(1)
第一节 法的基本特征.....	(1)
第二节 法的本质.....	(3)
第三节 法的作用.....	(6)
第四节 法的分类	(10)
第二章 法的起源	(14)
第一节 原始社会的社会规范	(14)
第二节 法产生的原因	(16)
第三节 法产生的一般规律	(19)
√第三章 法的历史发展	(25)
第一节 法的历史类型与法系	(25)
第二节 前资本主义法	(31)
第三节 资本主义法	(36)
第四章 社会主义法的概念	(41)
第一节 社会主义法的产生	(41)
第二节 社会主义法的本质	(47)
第五章 社会主义法与经济	(53)
第一节 法与经济的一般关系	(53)
第二节 社会主义法与社会主义基本经济制度	(56)
第三节 社会主义法与社会主义经济体制	(58)
第六章 社会主义法与人民民主专政	(65)

第一节	法与国家的一般关系	(65)
第二节	社会主义法与人民民主专政的关系	(68)
第七章	社会主义法与科学技术	(73)
第一节	科学技术对法的影响	(73)
第二节	法对科学技术的影响	(79)
第三节	当代中国社会主义法与科技	(85)
第八章	社会主义法与共产党的政策	(87)
第一节	社会主义法与共产党政策的异同	(87)
第二节	社会主义法与共产党政策的相互作用	(91)
第九章	社会主义法与社会主义道德	(96)
第一节	社会主义法与道德的必然联系	(96)
第二节	社会主义法与道德的区别	(99)
第三节	社会主义法与道德的协调发展	(102)
第十章	社会主义法律意识	(107)
第一节	法律意识的概念和分类	(107)
第二节	社会主义法律意识的作用	(113)
第十一章	社会主义法制与法治	(118)
第一节	法制与法治的概念	(118)
第二节	社会主义法制（法治）的基本要求	(120)
第三节	社会主义法制（法治）与社会主义民主	(122)
第十二章	法的创制	(127)
第一节	法的创制的概念与程序	(127)
第二节	当代中国法的制定的基本原则	(132)
第十三章	法的渊源	(137)
第一节	法的渊源的概念与种类	(137)
第二节	当代中国法的渊源	(138)
第三节	规范性文件系统化	(144)
第十四章	法律规范	(145)
第一节	法律规范的概念与结构	(145)

第二节	法律规范的分类·····	(149)
第十五章	法的体系·····	(152)
第一节	法的体系的概念·····	(152)
第二节	法的部门及其划分·····	(156)
第三节	当代中国主要的法的部门·····	(159)
第十六章	法的实施与适用·····	(167)
第一节	法的实施·····	(167)
第二节	法的适用·····	(168)
第三节	当代中国法的适用的基本原则·····	(170)
第十七章	法的效力·····	(176)
第一节	法的时间效力·····	(176)
第二节	法的空间效力·····	(179)
第三节	法的对人的效力·····	(180)
第十八章	法律解释与类推·····	(183)
第一节	法律解释·····	(183)
第二节	法律规范的类推适用·····	(188)
第十九章	法律关系·····	(192)
第一节	法律关系的概念·····	(192)
第二节	法律关系主体·····	(194)
第三节	法律关系内容·····	(199)
第四节	法律关系客体·····	(203)
第五节	法律关系的产生、变更和消灭·····	(206)
第二十章	法律责任与法律制裁·····	(208)
第一节	违法·····	(208)
第二节	法律责任·····	(211)
第三节	法律制裁·····	(212)

第二编 民 法 学

第一章	民法概述·····	(215)
-----	-----------	-------

第一节	民法的概念	(215)
第二节	民法的调整对象	(217)
第三节	民法的渊源和解释	(223)
第四节	民法基本原则	(225)
第五节	民法的适用范围	(229)
第二章	民事法律关系	(231)
第一节	民事法律关系概述	(231)
第二节	民事法律关系的要素	(234)
第三节	民事法律事实	(236)
第四节	民事权利的分类	(237)
第五节	民事权利的保护	(238)
第六节	民事权利的标的	(239)
第三章	公民(自然人)	(246)
第一节	公民的民事权利能力	(246)
第二节	公民的民事行为能力	(248)
第三节	监护	(252)
第四节	公民的户籍、居民身份证和住所	(255)
第五节	宣告失踪和宣告死亡	(256)
第六节	个体工商户、私营独资企业和农村承包经营户	(259)
第四章	法人	(263)
第一节	法人的概念和特征	(263)
第二节	法人的成立条件	(265)
第三节	法人的民事权利能力和民事行为能力	(267)
第四节	法人的独立财产	(269)
第五节	法人的责任	(270)
第六节	联营企业法人和法人的分支机构	(272)
第七节	法人的变更和终止	(274)
第五章	合伙	(277)

第一节	合伙概述	(277)
第二节	合伙人的出资和合伙财产	(280)
第三节	合伙的内部关系	(281)
第四节	合伙的债务承担	(283)
第五节	合伙的终止	(284)
第六章	民事法律行为	(286)
第一节	民事法律行为概述	(286)
第二节	民事法律行为的分类	(287)
第三节	民事法律行为的形式	(290)
第四节	民事法律行为的有效要件	(291)
第五节	无效民事行为	(293)
第六节	可撤销的民事行为	(297)
第七节	民事行为被确认无效和被撤销的后果	(299)
第八节	附条件的民事法律行为	(300)
第七章	代理	(303)
第一节	代理概述	(303)
第二节	代理证书	(307)
第三节	代理权的行使	(307)
第四节	无权代理	(309)
第五节	复代理	(312)
第六节	代理关系的终止	(313)
第八章	物权概述	(316)
第一节	物权的概念和特征	(316)
第二节	物权的种类	(318)
第三节	物权的民法保护	(319)
第九章	所有权	(322)
第一节	所有权的概念	(322)
第二节	所有权的权能	(324)
第三节	所有权的取得和消灭	(328)

第四节	善意取得制度·····	(331)
第五节	所有权的移转·····	(333)
第六节	所有权的种类·····	(335)
第七节	所有权的民法保护·····	(344)
第十章	他物权·····	(348)
第一节	他物权概述·····	(348)
第二节	全民所有制企业经营权·····	(349)
第三节	国有土地使用权·····	(352)
第四节	土地承包经营权·····	(353)
第五节	典权·····	(355)
第十一章	共有·····	(357)
第一节	共有的概念和特征·····	(357)
第二节	按份共有·····	(358)
第三节	共同共有·····	(361)
第四节	共有财产的分割·····	(364)
第十二章	相邻关系·····	(367)
第一节	相邻关系的概念和特征·····	(367)
第二节	相邻关系的种类·····	(368)
第三节	处理相邻关系的原则·····	(371)
第十三章	债的一般原理·····	(373)
第一节	债的概述·····	(373)
第二节	债的变更与转让·····	(378)
第三节	债的履行·····	(383)
第四节	债的保全·····	(388)
第五节	债的担保·····	(391)
第六节	债的消灭·····	(406)
第十四章	不当得利和无因管理·····	(410)
第一节	不当得利·····	(410)
第二节	无因管理·····	(411)

第十五章	合同的一般原理	(413)
第一节	合同的概述	(413)
第二节	合同的订立	(415)
第三节	合同的解除	(423)
第四节	违约及违约责任	(425)
第十六章	买卖、租赁、承揽	(432)
第一节	买卖	(432)
第二节	租赁	(437)
第三节	承揽	(441)
第十七章	人身权概述	(446)
第一节	人身权的概念和特征	(446)
第二节	人身权的种类	(447)
第三节	人身权的保护	(449)
第十八章	人格权	(451)
第一节	人格权的概念和特征	(451)
第二节	人格权的种类	(451)
第十九章	身份权	(460)
第一节	身份权概述	(460)
第二节	身份权的种类	(460)
第二十章	著作权	(462)
第一节	著作权概述	(462)
第二节	著作权的主体	(463)
第三节	著作权的客体	(464)
第四节	著作权的内容	(465)
第五节	著作权的归属	(469)
第六节	邻接权	(472)
第七节	著作权的取得、期限和限制	(473)
第八节	著作权的保护	(477)
第二十一章	专利权	(480)

第一节	专利权概述	(480)
第二节	专利权的客体	(482)
第三节	专利权的主体	(486)
第四节	专利权的授予	(489)
第五节	专利权的期限、终止和无效	(500)
第六节	专利权的保护	(503)
第七节	专利权的限制	(505)
第二十二章	商标权	(508)
第一节	商标概述	(508)
第二节	商标注册制度	(511)
第三节	商标权人的权利和义务	(513)
第四节	商标权的续展、变更和转让	(515)
第五节	商标权的争议、撤销和注销	(516)
第六节	商标权的保护	(518)
第二十三章	继承概述	(522)
第一节	继承的概念及继承制度的基本原则	(522)
第二节	继承权概述	(523)
第二十四章	法定继承	(528)
第一节	法定继承概述	(528)
第二节	法定继承人的范围和继承顺序	(529)
第三节	代位继承与转继承	(530)
第二十五章	遗嘱继承与遗赠	(533)
第一节	遗嘱	(533)
第二节	遗嘱继承	(536)
第三节	遗赠	(536)
第二十六章	遗赠扶养协议	(538)
第一节	遗赠扶养协议概述	(538)
第二节	遗赠扶养协议的效力	(539)
第二十七章	继承的开始和遗产的处理	(540)

第一节	继承的开始	(540)
第二节	遗产的分配和债务的清偿	(541)
第三节	无人继承又无人受遗赠遗产的处理	(542)
第二十八章	侵权民事责任概述	(544)
第一节	侵权行为的概念和种类	(544)
第二节	侵权民事责任的性质	(546)
第三节	侵权民事责任的归责原则	(547)
第二十九章	侵权民事责任的构成	(549)
第一节	侵权民事责任的客观要件	(549)
第二节	侵权民事责任的主观要件	(551)
第三节	侵权民事责任的抗辩事由	(552)
第三十章	特殊侵权的民事责任	(557)
第一节	职务侵权的民事责任	(557)
第二节	产品致损的民事责任	(558)
第三节	高度危险作业致损的民事责任	(559)
第四节	环境污染致损的民事责任	(560)
第五节	地面施工致损的民事责任	(561)
第六节	建筑物致损的民事责任	(562)
第七节	动物致损的民事责任	(562)
第八节	被监护人致损的民事责任	(563)
第三十一章	侵权损害赔偿	(565)
第一节	侵权损害赔偿概述	(565)
第二节	侵权损害赔偿的计算	(566)
第三节	特定条件下的损失分担	(567)
第三十二章	诉讼时效概述	(569)
第一节	时效	(569)
第二节	诉讼时效	(570)
第三十三章	诉讼时效的规则	(572)
第一节	诉讼时效期间	(572)

第二节	诉讼时效的中止、中断和延长·····	(573)
第三节	诉讼时效的完成·····	(576)

第三编 刑法学

第一章	刑法概说·····	(577)
第一节	刑法的概念和性质·····	(577)
第二节	刑法的体系和解释·····	(579)
第三节	刑法的任务·····	(582)
第四节	刑法的基本原则·····	(585)
第五节	刑法的效力范围·····	(589)
第二章	犯罪概念与犯罪构成·····	(597)
第一节	犯罪概念·····	(597)
第二节	犯罪构成·····	(599)
第三章	犯罪构成要件·····	(603)
第一节	犯罪客体·····	(603)
第二节	犯罪客观方面·····	(605)
第三节	犯罪主体·····	(614)
第四节	犯罪主观方面·····	(619)
第四章	犯罪形态·····	(634)
第一节	故意犯罪的停止形态·····	(634)
第二节	共同犯罪形态·····	(642)
第三节	罪数形态·····	(650)
第五章	排除犯罪性的行为·····	(657)
第一节	排除犯罪性的行为概述·····	(657)
第二节	正当防卫·····	(658)
第三节	紧急避险·····	(661)
第六章	刑罚概说·····	(666)
第一节	刑罚的概念和特征·····	(666)
第二节	刑罚的目的·····	(668)

第三节	刑罚的体系和种类	(670)
第七章	刑罚裁量	(680)
第一节	刑罚裁量的概念、原则和情节	(680)
第二节	刑罚裁量制度	(685)
第八章	刑罚执行和刑罚消灭制度	(699)
第一节	刑罚执行制度	(699)
第二节	刑罚消灭制度	(703)
第九章	罪刑各论概述	(707)
第一节	罪刑各论与刑法总论的关系	(707)
第二节	罪刑各论的体系	(708)
第三节	罪状和罪名	(709)
第四节	法定刑	(710)
第十章	危害国家安全罪	(713)
第一节	危害国家安全罪概述	(713)
第二节	本章重点犯罪	(715)
第三节	本章其他犯罪	(720)
第十一章	危害公共安全罪	(724)
第一节	危害公共安全罪概述	(724)
第二节	本章重点犯罪	(726)
第三节	本章其他犯罪	(739)
第十二章	破坏经济秩序罪	(744)
第一节	破坏经济秩序罪概述	(744)
第二节	本章重点犯罪	(746)
第三节	本章其他犯罪	(760)
第十三章	侵犯公民人身权利、民主权利罪	(774)
第一节	侵犯公民人身权利、民主权利罪概述	(774)
第二节	本章重点犯罪	(7
第三节	本章其他犯罪	
第十四章	侵犯财产罪	

第一节	侵犯财产罪概述·····	(794)
第二节	本章重点犯罪·····	(796)
第三节	本章其他犯罪·····	(814)
第十五章	妨害社会管理秩序罪·····	(818)
第一节	妨害社会管理秩序罪概述·····	(818)
第二节	本章重点犯罪·····	(819)
第三节	本章其他犯罪·····	(830)
第十六章	妨害婚姻、家庭罪·····	(838)
第一节	妨害婚姻、家庭罪概述·····	(838)
第二节	本章重点犯罪·····	(839)
第三节	本章其他犯罪·····	(843)
第十七章	渎职罪·····	(844)
第一节	渎职罪概述·····	(844)
第二节	本章重点犯罪·····	(845)
第三节	本章其他犯罪·····	(855)
第十八章	军人违反职责罪·····	(857)
第一节	军人违反职责罪概述·····	(857)
第二节	本章重点犯罪·····	(859)
第三节	本章其他犯罪·····	(864)