

2017

· 品牌 · 名师 · 业绩 ·
· 司法考试找中法网学校 ·

中法网司法考试 名师辅导课堂笔记

ZHONG FA WANG SI FA KAO SHI MING SHI FU DAO KE TANG BI JI

⑧ 理论法学 · 论述题

杨 帆 叶晓川 © 著

国家数字电视法律服务频道

《中国律师》杂志社

北京司考小镇

联合推荐

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



2017

中法网司法考试 名师辅导课堂笔记

ZHONG FA WAN

DAO KE TANG BI JI

⑧ 理论法学·论述题

杨 帆 叶晓川◎著

丛书编委会（以姓氏拼音排序）

杜新丽 胡锦涛 阮齐林
舒 扬 隋彭生 魏敬森
席志国 谢安平 杨 帆
杨秀清 叶晓川

中国法制出版社

CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

目 录

中国特色社会主义法治理论

应试指南..... (003)

法 理 学

应试指南..... (051)

第一章 法的本体..... (052)

第一节 法的概念..... (052)

第二节 法的价值..... (067)

第三节 法的要素..... (074)

第四节 法的渊源..... (084)

第五节 法律部门与法律体系..... (093)

第六节 法的效力..... (094)

第七节 法律关系..... (099)

第八节 法律责任..... (106)

第二章 法的运行..... (110)

第一节 立 法..... (110)

第二节 法的实施..... (115)

第三节 法律适用的一般原理..... (119)

第四节 法律推理..... (122)

第五节 法律解释..... (130)

第三章 法的演进..... (137)

第一节 法的起源..... (137)

第二节	法的发展	(139)
第三节	法的传统	(141)
第四节	法的现代化	(144)
第五节	法治理论	(145)
第四章	法与社会	(148)
第一节	法与社会的一般理论	(148)
第二节	法与经济	(149)
第三节	法与政治	(151)
第四节	法与道德	(153)
第五节	法与宗教	(156)
第六节	法与人权	(157)

法 制 史

应试指南	(161)
第一章 中国古代法制史	(162)
第一节 西周的法律思想和法律	(162)
第二节 春秋、战国时期的法律	(165)
第三节 秦代法制	(166)
第四节 汉代法制	(167)
第五节 魏晋南北朝法制	(169)
第六节 唐律与中华法系	(171)
第七节 两宋的法律	(175)
第八节 元代的法制	(178)
第九节 明代的法制	(178)
第十节 清 代	(182)
第二章 中国近代法制史	(187)
第三章 外国法制史	(192)
第一节 罗马法	(192)
第二节 英美法系	(194)
第三节 大陆法系	(196)

司法制度和法律职业道德

应试指南	(203)
第一章 司法制度和法律职业道德概述	(204)
第一节 司法和司法制度的概念	(204)
第二节 法律职业道德的概念和特征	(212)
第三节 法律职业道德的基本原则	(215)
第二章 审判制度与法官职业道德	(216)
第一节 审判制度的基本原则与主要审判制度	(216)
第二节 审判机关	(217)
第三节 法官	(218)
第四节 法官的职业道德	(220)
第五节 法官职业责任（略）	(223)
第三章 检察制度与检察官职业道德	(224)
第一节 检察制度概述	(224)
第二节 检察机关（略）	(225)
第三节 检察官	(225)
第四节 检察官职业道德	(227)
第五节 检察官职业责任（略）	(228)
第四章 律师制度与律师职业道德	(229)
第一节 律师	(229)
第二节 律师事务所	(230)
第三节 律师执业行为规范	(231)
第四节 律师执业责任（略）	(238)
第五节 法律援助制度	(238)
第五章 公证制度及公证员职业道德	(243)

论 述 题

（论述题答题精要与范例）

第一章 历年论述题真题回顾	(255)
---------------	-------

第二章 论述题的命题特点和答题技巧	(275)
第一节 论述题的命题特点	(275)
第二节 论述题的答题技巧	(276)
第三节 论述题的答题模板	(281)

第三章 考前热身	(284)
第一节 中国特色社会主义法治理论篇	(284)
第二节 法理学原理应用篇	(290)
第三节 相关学科基本原理应用篇	(296)

第一节 中国特色社会主义法治理论篇	(284)
第二节 法理学原理应用篇	(290)
第三节 相关学科基本原理应用篇	(296)

第一节 中国特色社会主义法治理论篇	(284)
第二节 法理学原理应用篇	(290)
第三节 相关学科基本原理应用篇	(296)

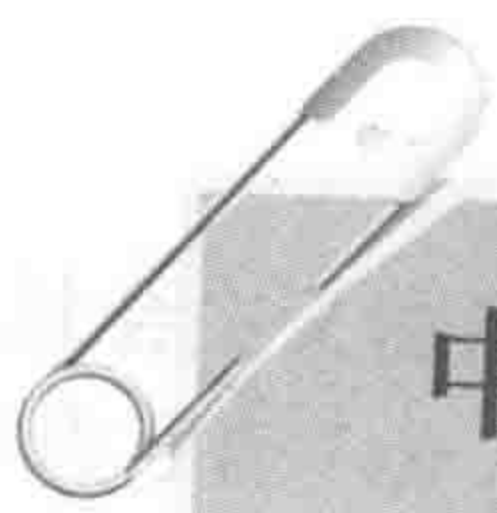
第一节 中国特色社会主义法治理论篇	(284)
第二节 法理学原理应用篇	(290)
第三节 相关学科基本原理应用篇	(296)

第一节 中国特色社会主义法治理论篇	(284)
第二节 法理学原理应用篇	(290)
第三节 相关学科基本原理应用篇	(296)

第一节 中国特色社会主义法治理论篇	(284)
第二节 法理学原理应用篇	(290)
第三节 相关学科基本原理应用篇	(296)

第一节 中国特色社会主义法治理论篇	(284)
第二节 法理学原理应用篇	(290)
第三节 相关学科基本原理应用篇	(296)

应试题库



中国特色社会主义法治理论

中国特色社会主义法治理论是中国特色社会主义理论体系的重要组成部分，是全面推进依法治国的根本遵循。党的十八大以来，以习近平同志为核心的党中央高度重视法治建设，提出了一系列新理念新思想新战略，形成了中国特色社会主义法治理论。这一理论深刻回答了新时代为什么要全面依法治国、怎样全面依法治国等一系列重大问题，是马克思主义法治理论中国化时代化的最新成果，是习近平新时代中国特色社会主义思想的重要组成部分。学习掌握这一理论，对于推进全面依法治国、建设法治中国具有重要意义。

中国特色社会主义法治理论的主要内容包括：坚持党领导法治建设，坚持人民主体地位，坚持法律面前人人平等，坚持依法治国和以德治国相结合，坚持从中国实际出发。这一理论强调，法治建设必须坚持党的领导、人民当家作主、依法治国有机统一，必须坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进，必须坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设。同时，这一理论还强调，要深入推进科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，加快建设法治体系和法治文化，努力让人民群众在每一个司法案件中感受到公平正义。

中国特色社会主义法治理论是指导我国法治建设的行动指南。在全面依法治国的实践中，必须深入学习贯彻这一理论，不断增强法治意识，提高运用法治思维和法治方式解决问题的能力。要坚持以这一理论为指导，统筹推进法治建设各项工作，确保法治建设始终沿着正确方向前进，为实现中华民族伟大复兴的中国梦提供坚实的法治保障。

应试指南

中国特色社会主义法治理论自 2015 列入司法考试考查范围以来,分值都在 40 分左右。2016 年单选考查 7 分,多选和不定项选考查 14 分,论述题考查 20 分,共计 41 分。2016 年的命题中大约有一半的选择题在不同的程序上结合实践进行考查,如第 5 题从人民陪审员制度所面临的具体问题考查对司法公正的要求的理解,第 52 题从行政机关不作为和滥作为的问题考查对推进法治政府建设的要求的理解。在今年最后一次司法考试中,这种格局应该不会改变,“中国特色社会主义法治理论”仍是司法考试的重点内容之一。

中国特色社会主义法治理论部分的学习，考生主要可通过以三点来进行把握：1. 全面掌握理论知识。这就是说，不仅要对全面推进依法治国的指导思想、总目标、基本原则和各项要求进行记忆，而且要结合实践理解这些要求，更要从总体精神上 and 整个法律制度上对其进行把握。2. 关注热点问题和新出台的制度。3. 认真研究真题（2015、2016 年真题），加强对出题人思路的把握。

《决定》		
体系图	依法治国 一、坚持中特法治道路，建设中特法治体系 二、科学立法 三、严格执法 四、公正司法 五、全民守法 六、法治队伍建设 七、党的领导 总论 具体目标 保障措施	
一、坚持走中国特色社会主义法治道路，建设中国特色社会主义法治体系		
图解	依法治国意义重大 我国已进行诸多尝试 但依然存在许多问题 因此要在指导思想下 实现依法治国总目标 为此须坚持五大原则	
指导思想	前人经验	全面推进依法治国，以马克思列宁主义、毛泽东思想、邓小平理论、“三个代表”重要思想、科学发展观为指导
	现任成果	深入贯彻习近平总书记系列重要讲话精神，坚持党的领导、人民当家作主、依法治国有机统一，坚定不移走中国特色社会主义法治道路
总目标	建设中国特色社会主义法治体系	在中国共产党领导下，坚持中国特色社会主义制度，贯彻中国特色社会主义法治理论，形成完备的法律规范体系、高效的法治实施体系、严密的法治监督体系、有力的法治保障体系，形成完善的党内法规体系
	建设社会主义法治国家	坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进，坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设，实现科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，促进国家治理体系和治理能力现代化

续表

五大原则	1. 坚持中国共产党的领导 2. 坚持人民主体地位 3. 坚持法律面前人人平等 4. 坚持依法治国和以德治国相结合 5. 坚持从中国实际出发	
二、完善以宪法为核心的中国特色社会主义法律体系， 加强宪法实施		
图解	科学立法 (一) 健全宪法实施和监督制度 (二) 完善立法体制 (三) 深入推进科学立法、民主立法 (四) 加强重点领域立法	
宪法实施	宪法的法律层面实施	1. 完善全国人大及其常委会宪法监督制度，健全宪法解释程序机制； 2. 加强备案审查制度和能力建设
	宪法的日常层面实施	1. 将每年 12 月 4 日定为国家宪法日； 2. 在全社会普遍开展宪法教育； 3. 建立宪法宣誓制度
完善立法体制	党的方面	加强党对立法工作的领导，完善党对立法工作中重大问题决策的程序
	人大方面	健全有立法权的人大主导立法工作的体制机制，发挥人大及其常委会的主导作用
	政府方面	加强和改进政府立法制度建设，完善行政法规、规章制定程序，完善公众参与机制
	各主体的权力边界	明确立法权力边界，从体制机制和工作程序上有效防止部门利益和地方保护主义法律化
科学民主立法	人大组织协调	1. 加强人大对立法工作的组织协调； 2. 健全立法起草、论证、协调、审议机制； 3. 健全向下级人大征询立法意见机制； 4. 建立基层立法联系点制度，推进立法精细化
	多方共同参与	1. 国家机关、社会团体、专家学者等对立法中涉及的重大利益调整论证咨询机制； 2. 法律法规规章草案公开征求意见和公众意见采纳情况反馈机制
	草案表决	完善法律草案表决程序，对重要条款可以单独表决

续表

加强重点领域立法	经济领域	1. 产权保护法律：健全以公平为核心原则的产权保护制度，加强对各种所有制经济组织和自然人财产权的保护；2. 市场领域法律：编纂民法典，促进商品和要素自由流动（自由）；同时依法加强和改善宏观调控，维护公平竞争的市场秩序（监管）
	民主政治	1. 加强社会主义协商民主制度建设；2. 完善和发展基层民主制度；3. 完善国家机构组织法；4. 加快推进反腐败国家立法；5. 完善惩治贪污贿赂犯罪法律制度
	文化领域	1. 制定公共文化服务保障法；2. 制定文化产业促进法；3. 制定国家勋章和国家荣誉称号法；4. 加强互联网领域立法
	民生、治理	1. 完善民生领域立法；2. 加强社会组织立法，规范和引导各类社会组织健康发展；3. 制定社区矫正法
	国家安全	抓紧出台反恐怖等一批急需法律
	生态文明	1. 强化生产者环境保护的法律责任；2. 建立健全自然资源产权法律制度；3. 完善国土空间开发保护方面的法律制度；4. 制定完善生态补偿法律
	与改革协调	实现立法和改革决策相衔接，做到立法主动适应改革和经济社会发展需要

三、深入推进依法行政，加快建设法治政府

图解	严格执法 (一) 依法全面履行政府职能 (二) 健全依法决策机制 (三) 深化行政执法体制改革 (四) 坚持严格规范公正文明执法 (五) 强化对行政权力的制约和监督 (六) 全面推进政务公开
履行职能	1. 完善行政组织和行政程序法律制度，推进机构、职能、权限、程序、责任法定化 2. 推进各级政府事权规范化、法律化，完善不同层级政府特别是中央和地方政府事权法律制度
决策机制	1. 【法定程序】把公众参与、专家论证、集体讨论决定确定为重大行政决策法定程序 2. 【决策审查】建立行政机关内部重大决策合法性审查机制 3. 【法律顾问】积极推行政府法律顾问制度 4. 【决策责任】建立重大决策终身责任追究制度及责任倒查机制
执法体制	1. 【综合执法】推进综合执法，大幅减少市县两级政府执法队伍种类 2. 【统一领导】完善市县两级政府行政执法管理，加强统一领导和协调 3. 【执法资格】严格实行行政执法人员持证上岗和资格管理制度 4. 【收支分离】严格执行罚缴分离和收支两条线管理制度 5. 【两法衔接】健全行政执法和刑事司法衔接机制

续表

文明执法	1. 【惩处违法】依法惩处各类违法行为，加大关系群众切身利益的重点领域执法力度 2. 【执法程序】完善执法程序，建立执法全过程记录制度 3. 【审核制度】严格执行重大执法决定法制审核制度 4. 【裁量基准】建立健全行政裁量权基准制度 5. 【执法责任】全面落实行政执法责任制
监督	1. 【纠错问责】加强对政府内部权力的制约，防止权力滥用，完善纠错问责机制 2. 【审计制度】完善审计制度，实行审计全覆盖，推进审计职业化建设
政务公开	1. 【总要求】坚持以公开为常态、不公开为例外原则 2. 【重点公开】涉及权利和义务的规范性文件，按照政府信息公开要求和程序予以公布 3. 【执法公示】推行行政执法公示制度 4. 【信息化】推进政务公开信息化，加强互联网政务信息数据服务平台和便民服务平台建设
四、保证公正司法，提高司法公信力	
图解	公正司法 （一）完善确保依法独立公正行使审判权和检察权的制度 （二）优化司法职权配置 （三）推进严格司法 （四）保障人民群众参与司法 （五）加强人权司法保障 （六）加强对司法活动的监督
独立司法	1. 建立领导干部干预司法活动、插手具体案件处理的记录、通报和责任追究制度 2. 健全行政机关依法出庭应诉、支持法院受理行政案件、尊重并执行法院生效裁判的制度 3. 建立健全司法人员履行法定职责保护机制
优化职权配置	1. 完善司法体制，推动实行审判权和执行权相分离的体制改革试点 2. 最高人民法院设立巡回法庭，审理跨行政区域重大行政和民商事案件 3. 改革法院案件受理制度，变立案审查制为立案登记制 4. 完善审级制度，实现二审终审，再审重在解决依法纠错、维护裁判权威 5. 明确司法机关内部各层级权限，健全内部监督制约机制 6. 加强职务犯罪线索管理，依法严格查办职务犯罪案件
严格司法	1. 坚持以事实为根据、以法律为准绳，加强和规范司法解释和案例指导，统一法律适用标准 2. 推进以审判为中心的诉讼制度改革，确保侦查、审查起诉的案件事实证据经得起法律的检验 3. 明确各类司法人员工作职责，实行办案质量终身负责制和错案责任倒查问责制

续表

人民参与	1. 完善人民陪审员制度，保障公民陪审权利，逐步实行人民陪审员只参与审理事实认定问题 2. 构建开放、动态、透明、便民的阳光司法机制，推进司法公开	
人权司法	1. 强化诉讼参与人知情权、陈述权、辩护辩论权、申请权、申诉权的制度保障 2. 健全落实罪刑法定、疑罪从无、非法证据排除等法律原则的法律制度 3. 完善对限制人身自由司法措施和侦查手段的司法监督 4. 切实解决执行难，制定强制执行法，依法保障胜诉当事人及时实现权益 5. 落实终审和诉讼终结制度，实行诉访分离，保障当事人依法行使申诉权利	
对司法的监督	1. 完善检察机关行使监督权的法律制度 2. 完善人民监督员制度 3. 规范媒体对案件的报道，防止舆论影响司法公正 4. 依法规范司法人员与当事人、律师、特殊关系人、中介组织的接触、交往行为 5. 坚决破除各种潜规则，对司法领域的腐败零容忍	
五、增强全民法治观念，推进法治社会建设		
图解	全民守法 (一) 推动全社会树立法治意识 (二) 推进多层次多领域依法治理 (三) 建设完备的法律服务体系 (四) 健全依法维权和化解纠纷机制	
树立法治意识	1. 【机关人员】领导干部带头学法，国家工作人员学法用法 2. 【青少年】把法治教育纳入国民教育体系 3. 【普法机制】健全普法宣传教育机制，各级党委和政府要发挥对普法工作的领导和职能作用 4. 【权利义务观念】牢固树立有权力就有责任、有权利就有义务观念 5. 【道德观念】加强公民道德建设，增强法治的道德底蕴	
多层次依法治理	1. 【基层组织】深化基层组织和部门、行业依法治理 2. 【社会规范】发挥市民公约等社会规范在社会治理中的积极作用 3. 【社会团体】发挥人民团体和社会组织在法治社会建设中的积极作用 4. 【民族问题】高举民族大团结旗帜，依法妥善处置涉及民族、宗教等因素的社会问题	
法律服务体系	体系建设	推进覆盖城乡居民的公共法律服务体系建设，加强民生领域法律服务
	产业建设	发展律师、公证等法律服务业，健全统一司法鉴定管理体制

续表

维权和化解纠纷机制	1. 【制度体系】构建对维护群众利益具有重大作用的制度体系 2. 【信访法治】把信访纳入法治化轨道 3. 【矛盾预警】健全社会矛盾纠纷预防化解机制，完善多元化纠纷解决机制 4. 【社会治安】深入推进社会治安综合治理，健全落实领导责任制		
六、加强法治工作队伍建设			
图解	队伍建设 （一）建设高素质法治专门队伍 （二）加强法律服务队伍建设 （三）创新法治人才培养机制		
法治专门队伍	1. 把思想政治建设摆在首位，深入开展社会主义核心价值观和社会主义法治理念教育 2. 抓住立法、执法、司法机关各级领导班子建设这个关键，突出政治标准，把善于运用法治思维和法治方式推动工作的人选拔到领导岗位上来 3. 畅通立法、执法、司法部门干部和人才相互之间以及与其他部门具备条件的人才交流渠道 4. 推进法治专门队伍正规化、专业化、职业化，提高职业素养和专业水平 5. 建立法官、检察官逐级遴选制度		
法律服务队伍	培养律师素质	1. 加强律师队伍思想政治建设，把拥护中国共产党领导、拥护社会主义法治作为从业的基本要求 2. 提高律师队伍业务素质，完善执业保障机制	
	加强律师管理	1. 加强律师事务所管理，发挥律师协会自律作用 2. 加强律师行业党的建设，切实发挥律师事务所党组织的政治核心作用	
	具体制度建设	1. 理顺公职律师、公司律师管理体制机制 2. 发展公证员、基层法律服务工作者、人民调解员队伍	
人才培养机制	1. 【马中特法治】坚持用马克思主义法学思想和中国特色社会主义法治理论全方位占领高校、科研机构法学教育和法学研究阵地 2. 【双向交流】健全政法部门和法学院校、法学研究机构人员双向交流机制		

续表

七、加强和改进党对全面推进依法治国的领导		
图解	党的领导 (一) 坚持依法执政 (二) 加强党内法规制度建设 (三) 提高党员干部法治思维和依法办事能力 (四) 推进基层治理法治化 (五) 深入推进依法治军从严治军 (六) 依法保障“一国两制”实践和推进祖国统一 (七) 加强涉外法律工作	
依法执政	1. 依法执政是依法治国的关键，各级领导干部要对法律怀有敬畏之心，带头遵守法律 2. 健全党领导依法治国的制度和工作机制 3. 人大、政府、政协、审判机关、检察机关的党组织和党员干部要坚决贯彻党委决策部署 4. 政法委员会是党委领导政法工作的组织形式，必须长期坚持	
党内法规建设	体系建设	1. 加大党内法规备案审查和解释力度，形成配套完备的党内法规制度体系 2. 注重党内法规同国家法律的衔接和协调，提高党内法规执行力
	党纪与法律的关系	1. 党的纪律是党内规矩，党规党纪严于国家法律 2. 对违反党规党纪的行为必须严肃处理，防止小错酿成大错、违纪走向违法
	重点方向	坚决反对和克服形式主义、官僚主义、享乐主义和奢靡之风，形成严密的长效机制
法治思维	1. 【政绩考核】把法治建设成效纳入政绩考核指标体系 2. 【干部考察】把能不能遵守法律、依法办事作为考察干部重要内容	
基层治理	1. 【总要求】全面推进依法治国，基础在基层，工作重点在基层 2. 【基层党组】发挥基层党组织在全面推进依法治国中的战斗堡垒作用 3. 【法治机构】加强基层法治机构建设，强化基层法治队伍	
依法治军	1. 【总要求】坚持在法治轨道上推进国防和军队改革，加快完善中国特色社会主义军事制度 2. 【法规体系】健全适应现代军队建设和作战要求的军事法规制度体系 3. 【执行力度】坚持从严治军铁律，加大军事法规执行力度，推动依法治军落到实处 4. 【工作机构】健全军事法制工作体制，建立完善领导机关法制工作机构 5. 【法治素养】强化官兵法治理念和法治素养，完善军事法律人才培养机制	
一国两制	1. 全面贯彻“一国两制”方针，严格依照宪法和基本法，依法行使中央权力，依法保障高度自治 2. 运用法治方式巩固和深化两岸关系和平发展，完善涉台法律法规，推进两岸交流合作 3. 依法保护港澳同胞、台湾同胞权益	

续表

涉外法律工作	1. 【总要求】适应对外开放不断深化，完善涉外法律法规体系 2. 【规则制定】积极参与国际规则制定，运用法律手段维护我国主权、安全、发展利益 3. 【法律服务】强化涉外法律服务，依法维护海外侨胞权益 4. 【司法合作】深化司法领域国际合作，完善我国司法协助体制，扩大国际司法协助覆盖面 5. 【反腐合作】加强反腐败国际合作，加大海外追赃追逃、遣返引渡力度 6. 【安全合作】积极参与执法安全国际合作，共同打击犯罪
--------	--