



《2007年国家司法考试考点精讲》系列教材

2007年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

理论法学

1

杨 帆◎编著

- ▶ 考点强化 ▶ 重点突破 ▶ 节省司考时间
- ▶ 经典例题 ▶ 突出实战 ▶ 分析解题技巧

中国检察出版社

2007年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

理论法学

1

杨 帆◎编著

责任编辑：陈 明

出 版 人：陈 明

出 版 社：中国检察出版社

社 址：北京市昌平区回龙观镇西大街2号(100017)

网 址：中国检察出版社 (www.cjpcbs.com)

电子邮箱：cjpcbs@vip.sina.com

电 话：(010) 6862769 (编辑) 6862012 (发行) 6862029 (邮购)

经 销：新华书店

印 刷：河北省三河市印刷有限公司

开 本：787mm×960mm 1/16

印 张：24.2

字 数：462千字

版 次：2007年2月第1版 2007年2月第1次印刷

书 号：ISBN 978-7-80187-741-2/D·1717

定 价：37.00元

未经许可，不得转载，违者必究

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

理论法学/杨帆编著. —北京: 中国检察出版社, 2007. 4
(2007 年国家司法考试考点精讲)

ISBN 978 - 7 - 80185 - 741 - 5

I. 理… II. 杨… III. 法律工作者—资格考核—中国—
自学参考资料 IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 045472 号

理论法学 杨帆 编著

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjcbs. com)

电子邮箱: zgjcbs@vip. sina. com

电 话: (010) 68658769 (编辑) 68650015 (发行) 68650029 (邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: 787mm × 960mm 16 开

印 张: 24.5 印张

字 数: 462 千字

版 次: 2007 年 5 月第一版 2007 年 5 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80185 - 741 - 5/D · 1717

定 价: 37.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

前言

国家司法考试被众多考生称为“天下第一难考”，可想而知它的难度。对考生而言，最宝贵的是时间，最困难的是如何准确、全面地掌握考点。而对于考点的掌握，莫过于拥有一套经典的辅导教材。

广大考生经常遇到这样的困惑，市面上关于司法考试考点的辅导用书五花八门，良莠不齐，使其无所适从。为适应广大考生的需求，我们特约富有司法考试辅导经验的专家、教师为撰稿人，组织编写了《2007 年国家司法考试考点精讲》系列教材。

(一)编写体例

梳理考点，以考点贯穿各书，通过考点、法理（包含法条叙述）、示例三位一体的编写模式，对司法考试可能涉及的考点进行真正深入、透彻的精讲。

(二)教材特点

1. 信息准确权威

本教材紧跟司法考试的发展趋势和考查方式的变化，真正符合司法考试的要求。就知识体系而言，本教材体系清晰，与司法考试大纲的体系一一对应，便于考生做到二者的有机结合使用。从考点的顺序安排上来说，本教材能够以司法考试大纲的知识点顺序为依据。此外，在有争议的问题

上,本教材也与近几年公布的司法考试试题答案或者近几年命题老师的观点相一致。

2. 考点全面完整,重点突出

本教材严格遵循司法考试“重者恒重,轻者恒轻”的命题规律,在总结所有考点的基础上,对最近5年司法考试的高频考点进行了全面、系统地梳理。其最难能可贵之处在于重点突出、主次分明,既能够方便考生全面把握考点,又能够使考生做到对重点知识点的准确理解和牢固记忆。任何考试都不可能将所有的知识点囊括在内,本教材中,各位专家帮助考生做了一个专业、合理的取舍,使考生目标更加明确、清晰,为考生减负,以此节约考生的大量时间和精力。

3. 应试性强

本教材的重要考点都配以经典例题,能够做到与试题结合的合理、完善,完全避免那种只看书不做题或题海战术的复习弊端。其所有解析和总结,完全是从司法考试的命题方法、考查特点的角度作出的。同时,在每一个大的考点下面又分为几个命题题眼,从命题题眼的具体内容、最易出题的点、最易出错的点、掌握技巧等方面具体展开,为考生全面讲解,以增强考生的应试能力。

4. 综合性强

本教材是唯一一套能够彻底做到对考点、知识点进行横向、纵向比较与综合运用的司法考试辅导教材。其对重点考点进行全方位的总结与讲解,能够做到每个相关知识点不遗漏。如,讲到除斥期间时,书中对不同法律涉及的除斥期间都一一总结出来,以便考生完整地掌握法律中存在的除斥期间。再如,很多法律中都存在清算顺序的规定,讲到清算顺序时,书中对这些规定的相同点进行归纳与总结,以方便考生的记忆。

5. 实用性强

本教材抛开以往教材写作的特点,在述及某一考点时,直接切入主题,并不一味遵循概念、特征的模式。在语言和内容的编排上,也力求简约,没有虚华的设计,没有多余的阐释,并力图将考试所需的知识点全面、完整地呈现给考生,避免不准确的阐释和说明给考生带来干扰。

由于时间有限,编者虽尽全力但仍有不足之处。希望读者不吝赐教,错漏之处敬请批评指正。

考点精讲系列教材编写组

2007年3月22日

Catalogue 目录

法理学

第一章 法的本体	1
第一节 法的概念	1
考点一 法律职业与法的定义	1
考点二 法的现象与法的本质	1
考点三 法的特征	4
考点四 法的作用	6
第二节 法的价值	8
考点一 法的价值的含义	8
考点二 法的价值判断与事实判断	8
考点三 法的价值的种类	9
考点四 法的价值冲突及其解决	11
第三节 法的要素	12
考点一 法律规则	12
考点二 法律原则	15
考点三 法律概念	17
考点四 权利和义务	18
第四节 法的渊源与分类	20
考点一 法的渊源的概念	20
考点二 当代中国法的渊源	21
考点三 规范性法律文件的规范化和系统化	25
考点四 法的分类	27
第五节 法律部门与法律体系	28
考点一 法律部门	28
考点二 法律体系	29
考点三 当代中国的法律体系	30

第六节 法的效力	31
考点一 法的效力的含义、分类和法的效力范围	31
考点二 法律对人的效力	32
考点三 法律的空间效力	33
考点四 法律的时间效力	33
第七节 法律关系	34
考点一 法律关系的概念和种类	34
考点二 法律关系的主体	37
考点三 法律关系的内容	38
考点四 法律关系的客体	40
考点五 法律关系的产生、变更和消灭	41
第八节 法律责任	42
考点一 法律责任的概念与种类	42
考点二 法律责任的竞合	44
考点三 归责与免责	45
考点四 法律制裁	47
第二章 法的运行	49
第一节 立法	49
考点一 立法的定义	49
考点二 立法体制	50
考点三 立法原则	51
考点四 当代中国立法的程序（主要指全国人大及其常委会的立法程序）	51
第二节 执法与司法	54
考点一 法的实施	54
考点二 执法	55
考点三 司法	56
第三节 守法与违法	59
考点一 守法	59
考点二 违法	61
第四节 法律监督	62
考点一 法律监督的含义	62
考点二 法律监督的实质和构成	62

88	考点三 法律监督体系	63
	第五节 法律解释与法律推理	64
88	考点一 法律解释	64
88	考点二 法律推理	68
88	考点三 法律解释、法律推理、法律职业、法律思维相互之间的关系	70
98	考点四 法律解释与法律推理在法律实施中的地位和作用	70
98	考点五 法律解释和法律推理在审判活动中的应用	71
10	第三章 法的演进	72
10	第一节 法的起源	72
50	考点一 法的起源的各种学说及其与法的本质学说之间的关系	72
50	考点二 原始社会的社会组织和社会规范	73
50	考点三 法产生的过程和标志	73
50	考点四 法产生的一般规律	74
50	第二节 法的历史发展	75
50	考点一 法的历史类型	75
50	考点二 关于法的历史阶段的其他划分方式	76
50	考点三 资本主义法	76
50	考点四 社会主义法	77
50	考点五 法的继承与法律移植	77
50	第三节 法的传统	79
50	考点一 法的传统与当代中国法的传统	79
50	考点二 法的传统与法律意识	80
50	考点三 西方国家两大法系	81
50	第四节 法的现代化	82
50	考点一 法的现代化的含义	82
50	考点二 当代中国法治现代化的历史进程与特点	83
50	第五节 法治理论	84
50	考点一 法治的含义	84
50	考点二 由“法制”概念向“法治”概念的过渡	85
50	考点三 法治国家与社会主义法治国家	85

第四章 法与社会

88

第一节 法与社会的一般理论

88

考点一 法与社会的一般关系

88

考点二 法的社会基础

88

考点三 法对社会的调整

89

考点四 法与和谐社会

89

考点五 法与节约型社会

89

第二节 法与经济

91

考点一 法与经济的一般关系

91

考点二 法在社会主义市场经济中的作用

91

考点三 法与科学技术

92

第三节 法与政治

93

考点一 法与政治的一般关系

93

考点二 法与政策的联系和区别

94

考点三 法与国家

95

考点四 依法执政与政治文明（略）

96

第四节 法与道德

96

考点一 法与道德的联系

96

考点二 法与道德的区别

97

第五节 法与宗教

99

考点一 法与宗教的联系与区别

99

考点二 法与宗教的相互影响

100

第六节 法与人权

101

考点一 人权的概念与层次

101

考点二 法与人权的一般关系

101

考点三 人权的法律保护实践

102

法制史

第一章 中国法制史

104

第一节 西周至秦汉、魏晋时期的法制

104

考点一 西周以来的法制思想与法律

104

考点二	秦汉、魏晋时期的法律	109
考点三	魏晋南北朝时期法典的发展变化	113
考点四	司法制度	117
第二节	唐宋至明清时期的法制	120
考点一	唐律与中华法系	120
考点二	宋元时期的法律	124
考点三	明清时期的法律	127
考点四	司法制度	130
第三节	清末、民国时期的法律	136
考点一	清末变法修律的主要特点及其影响	136
考点二	清末“预备立宪”	137
考点三	清末主要修律内容	139
考点四	清末司法体制的变化	141
考点五	民国时期的宪法	143
第二章	外国法制史	147
第一节	罗马法	147
考点一	罗马法的产生及《十二表法》的制定	147
考点二	罗马法的发展	148
考点三	罗马法的渊源和分类	150
考点四	罗马私法的基本内容	151
考点五	罗马法的历史地位	154
第二节	英美法系	156
考点一	英美法的历史沿革	156
考点二	英美法的渊源	159
考点三	美国宪法	160
考点四	英美司法制度	162
考点五	英美法系的形成与特点	163
第三节	大陆法系	164
考点一	法国法、德国法和日本法的历史沿革	164
考点二	法国、日本的宪法	167
考点三	法国、德国的民法	169
考点四	法国、德国、日本的司法制度	171
考点五	大陆法系的形成和特点	173

宪法

第一章 宪法基本理论	174
第一节 宪法的含义	174
考点一 宪法的词源	174
考点二 宪法的特征	175
考点三 宪法的本质	176
考点四 宪法的分类	176
第二节 宪法的历史发展	178
考点一 近代意义宪法的产生	178
考点二 中国宪法的历史发展	180
考点三 宪法的发展趋势	182
第三节 宪法的基本原则	184
考点一 人民主权原则	184
考点二 基本人权原则	184
考点三 法治原则	185
考点四 权力制约原则	185
第四节 宪法的作用	186
考点一 确认和巩固作用	186
考点二 限制和规范作用	186
考点三 指引和协调作用	187
考点四 评价和宣传作用	187
第五节 宪法的渊源和宪法的结构	188
考点一 宪法的渊源	188
考点二 宪法典的结构	189
第六节 宪法规范	190
考点一 宪法规范的概念	190
考点二 宪法规范的主要特点	190
第七节 宪法关系	192
考点一 宪法关系的概念	192
考点二 宪法关系的主体	192
考点三 宪法关系的内容	193
考点四 宪法关系的客体	193

第八节 宪法与宪政	193
考点一 宪政的概念和特征	193
考点二 宪法与宪政的关系	194

第二章 国家的基本制度（上） 195

第一节 人民民主专政制度	195
考点一 国体的概念	195
考点二 我国的国家性质是人民民主专政	195
考点三 我国人民民主专政的主要特色	195
第二节 我国的基本经济制度	196
考点一 公有制经济	196
考点二 非公有制经济	198
考点三 分配制度	198
考点四 国家保护社会主义公共财产（略）	198

第三章 国家的基本制度（下） 199

第一节 政权组织形式	199
考点一 政权组织形式的种类	199
考点二 人民代表大会制度是我国的政权组织形式	200
第二节 选举制度	202
考点一 我国选举制度的基本原则	202
考点二 我国选举的组织与程序	203
考点三 选举的物质保障和法律保障	210
第三节 国家结构形式	210
考点一 国家结构形式概述	210
第四节 民族区域自治制度	213
考点一 民族区域自治制度的概念	213
考点二 民族自治地方的自治机关	214
考点三 民族自治地方的自治权	214
第五节 特别行政区制度（以香港为主）	216
考点一 特别行政区的概念与特点	216
考点二 “一国两制”是设立特别行政区的基本指导方针（略）	216
考点三 中央与特别行政区的关系	216

考点四	特别行政区政治体制	219
考点五	特别行政区的法律制度	220
第四章	公民的基本权利与义务	222
第一节	公民的基本权利与义务概述	222
考点一	公民和国籍	222
考点二	公民与人民	223
考点三	公民基本权利和基本义务的概念	224
考点四	公民权与人权	224
考点五	我国现行宪法对公民基本权利和义务的新发展	225
第二节	我国公民的基本权利	225
考点一	平等权	225
考点二	政治权利和自由	225
考点三	宗教信仰自由	231
考点四	人身自由	231
考点五	社会经济、文化教育方面的权利	232
考点六	特定人的权利	234
第三节	我国公民的基本义务（略）	235
第四节	我国公民基本权利和义务的主要特点	235
考点一	公民权利和自由的广泛性	235
考点二	公民权利义务的平等性	236
考点三	公民权利和义务的现实性	236
考点四	公民权利和义务的一致性	236
第五章	国家机构	237
第一节	国家机构概述	237
考点一	国家机构的概念和分类（略）	237
考点二	我国国家机构的组织和活动原则	237
第二节	全国人民代表大会及其常委会	238
考点一	全国人民代表大会	238
考点二	全国人大常委会	242
考点三	全国人大各专门委员会	246
考点四	全国人民代表大会代表	248

第三节 中华人民共和国主席	249
考点一 国家主席的性质和地位	249
考点二 国家主席的产生和任期	249
考点三 国家主席的职权	250
考点四 国家主席职位的补缺	250
第四节 国务院	250
考点一 国务院的性质和地位	250
考点二 国务院的组成和任期	251
考点三 国务院的领导体制	251
考点四 国务院的职权	252
考点五 国务院所属各部、各委员会	252
考点六 审计机关	253
第五节 中央军事委员会	253
考点一 中央军事委员会的性质和地位	253
考点二 中央军事委员会的组成和任期	253
考点三 中央军事委员会的职责	254
第六节 地方国家机构	254
考点一 地方各级人民代表大会	254
考点二 县以上地方各级人大常委会	257
考点三 地方各级人民政府	259
考点四 村民委员会和居民委员会	261
第七节 司法机关（略）	262
第六章 宪法的实施及其保障	263
第一节 宪法实施	263
考点一 宪法实施的途径	263
考点二 宪法实施的特征	263
考点三 宪法实施的原则	264
考点四 宪法实施的条件	265
第二节 宪法的制定修改	265
考点一 宪法的制定	265
考点二 宪法的修改	266

第三节	宪法的解释	267
考点一	宪法解释的机关	267
考点二	原则和方法（略）	267
第四节	宪法实施的保障	267
考点一	宪法实施保障的内容	267
考点二	宪法实施保障的体制	268
考点三	宪法实施保障的基本方式	268
考点四	我国的宪法实施保障机制	269

司法制度和法律职业道德

第一章	司法制度和法律职业道德概述	271
第一节	司法与司法制度的概念	271
考点一	司法的概念和特征	271
考点二	司法制度的概念	272
考点三	司法制度的范围	272
第二节	司法的功能和原则	273
考点一	司法的功能	273
考点二	司法的原则	273
第三节	司法制度的基本范畴	273
考点一	司法公正	273
考点二	司法效率	275
考点三	司法独立	277
考点四	司法职业（略）	278
考点五	司法考试（略）	278
第四节	法律职业道德的概念和特征	278
考点一	法律职业道德的概念	278
考点二	法律职业道德的特征	278
第五节	法律职业道德的基本原则	279
考点一	法律职业道德的概念	279
考点二	法律职业道德的基本要求	279
第六节	加强法律职业道德建设的必要性和作用	280
考点一	加强法律职业道德建设的必要性	280

考点二	加强法律职业道德建设的作用	280
第二章	审判制度	281
第一节	审判制度概述 (略)	281
第二节	审判机关	281
考点一	人民法院的性质和任务 (略)	281
考点二	人民法院的设置和职权	281
考点三	人民法院的业务机构	285
考点四	审判组织	286
第三节	法官	287
考点一	法官的条件和任免	287
考点二	法官的义务和权利 (略)	289
考点三	法官的考核和培训 (略)	289
考点四	法官的等级及其升降	289
考点五	法官的奖励和惩戒	290
考点六	法官的辞职和辞退	292
考点七	法官的保障和退休	292
第四节	审判制度的基本原则	293
考点一	不告不理原则	293
考点二	审判权独立行使原则	293
考点三	直接、言词原则	293
考点四	审判及时原则	294
考点五	集中审理原则	294
第五节	审判工作的主要制度	294
考点一	两审终审制度	294
考点二	审判公开制度	295
考点三	人民陪审员制度	295
考点四	审判监督制度	297
考点五	司法建议制度	297
第三章	检察制度	298
第一节	检察制度概述	298
考点一	检察制度的概念	298
考点二	我国检察制度的特征 (略)	298

082	第二节 检察机关	298
	考点一 人民检察院的性质和法律地位	298
182	考点二 人民检察院的任务（略）	299
182	考点三 人民检察院的设置和职权	299
182	考点四 人民检察院的工作机构	300
182	考点五 人民检察院的领导体制	300
182	第三节 检察官	301
182	考点一 检察官的条件与任免	301
282	考点二 检察官的义务和权利	302
282	考点三 检察官的考核和培训（略）	303
282	考点四 检察官的奖励和惩戒	303
282	考点五 检察官的辞职与辞退	304
282	考点六 检察官的保障与退休	304
282	第四节 检察制度的基本原则	305
282	考点一 检察权统一行使原则	305
282	考点二 检察权独立行使原则	305
282	考点三 对诉讼活动实行法律监督原则	305
282	第五节 检察工作的主要制度	306
282	考点一 检务公开制度（略）	306
282	考点二 人民监督员制度	306
282	考点三 立案监督制度（略）	309
282	考点四 侦查监督制度（略）	309
282	考点五 刑事审判监督制度（略）	309
282	考点六 刑罚执行与监所监督制度（略）	309
282	考点七 民事行政检察制度（略）	309
282	考点八 检察建议制度（略）	309
282	第四章 律师制度	310
282	第一节 律师制度概述	310
282	考点一 律师制度概述（略）	310
282	考点二 我国律师制度的特点（略）	310
282	考点三 我国律师管理体制	310
282	第二节 律师执业	311
282	考点一 律师执业的资格条件	311