

飞跃版

2006

SI FA KAO SHI JI YI TONG

司法考试记忆通

■ 数字记忆·比较记忆

■ 归类记忆·图表记忆

思路更清晰·考点更形象

重点更突出·记忆更持久

中国法制出版社

司法考试记忆通

编写人员：郭 涛 沈 磊
张 刚 贾 坤
曾 滨

中国法制出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

司法考试记忆通/朱晓娟编. —北京: 中国法制出版社, 2006

ISBN 7 - 80226 - 039 - 6

I. 司… II. 朱… 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 (2006) 第 009807 号

司法考试记忆通

SIFA KAOSHI JIYI TONG

编者/郭涛等

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/ 850 × 1168 毫米 24

版次/2006 年 1 月第 1 版

印张/ 10.5 字数/ 211 千

2006 年 3 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7 - 80226 - 039 - 6

定价: 18.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfs.com>

市场营销部电话: 66033393

传真: 66031119

编辑部电话: 66070042

邮购部电话: 66033288

出版说明

司法考试复习面临的是纷繁复杂的法条，记住他们，无疑是司考致胜的关键！本书要给予您的正是获取司考记忆奥妙的答案。

我们邀请的作者是司法考试的高分获得者，他们选取了司考记忆中的重点、难点、容易混淆和需要综合比较的考点，从中寻找规律，采用数字记忆、比较记忆、归类记忆、图表记忆等多种记忆方式进行归纳总结，让您获得一种思路更清晰、考点更形象、重点更突出、记忆更持久的全新复习体验。

本书旨在用不一样的司考笔记带您步入一次高效、快乐的司考记忆之旅，帮助您提高复习效率，获得事半功倍的效果。愿本书能在您通往未来法官、检察官、律师的道路上助上一臂之力。

中国法制出版社

2006年1月

目 录

法 理 篇

一、法的本质的比较	(1)
二、法的作用的比较	(3)
三、法律规则的分类	(5)
四、法的效力	(7)
五、两大法系的比较	(8)

法制史篇

一、中国法制史	(9)
(一) 重要事件列表	(9)
(二) 重要数字列表	(12)
(三) 重要关键词列表	(14)
(四) 刑罚演变	(16)
二、外国法制史	(17)
(一) 重要事件列表	(17)
(二) 重要关键词列表	(19)

宪 法 篇

一、宪法修改的比较	(20)
二、选举制度的数字记忆	(22)
三、国家各机构的比较图	(22)

经济法篇

一、不正当竞争行为的比较	(26)
--------------------	------

二、招投标程序图	(28)
三、商业银行法的数字记忆	(29)
四、股票与债券的比较记忆	(30)
五、上市公司的收购程序图与数字记忆	(31)
六、个人所得税	(33)
七、劳动合同	(34)

国际法篇

一、国际公法	(36)
(一) 外交和领事的特权与豁免比较图	(36)
(二) 领土取得方式的比较	(37)
二、国际私法	(38)
(一) 冲突规范	(38)
(二) 反致比较图	(43)
(三) 区际司法协助比较图	(44)
三、国际经济法	(45)
(一) 国际货物买卖合同	(45)
(二) 各贸易术语的基本内容列表	(46)
(三) 联合国国际货物销售合同公约	(48)
(四) 国际贸易的支付方式	(49)
(五) 世界贸易组织	(50)
(六) 三大提单公约比较图	(52)
(七) 国际知识产权三大公约比较图	(54)

刑 法 篇

一、总则部分	(55)
(一) 刑法的效力与溯及力	(55)
(二) 故意与过失比较图	(56)
(三) 犯罪形态比较图	(57)
(四) 共同犯罪	(59)
(五) 罪数比较图	(63)
(六) 刑事责任与刑罚	(67)

二、分则部分	(74)
(一) 叛逃罪近似罪名比较	(74)
(二) 放火罪	(75)
(三) 交通肇事罪	(76)
(四) 走私罪比较	(78)
(五) 洗钱罪比较	(79)
(六) 合同诈骗罪比较	(80)
(七) 非法经营罪比较	(80)
(八) 故意杀人罪比较	(81)
(九) 强奸罪	(81)
(十) 绑架罪与非法拘禁罪比较	(83)
(十一) 拐卖妇女、儿童罪	(83)
(十二) 刑讯逼供罪比较	(84)
(十三) 侮辱罪与诽谤罪的比较	(84)
(十四) 抢劫罪比较	(85)
(十五) 盗窃罪的特殊规定	(86)
(十六) 诈骗罪比较	(88)
(十七) 侵占罪比较	(88)
(十八) 招摇撞骗罪与诈骗罪的比较	(89)
(十九) 聚众冲击国家机关罪比较	(89)
(二十) 伪证罪与诬告陷害罪的比较	(90)
(二十一) 窝藏、包庇罪	(90)
(二十二) 医疗事故罪比较	(91)
(二十三) 走私、贩卖、运输、制造毒品罪	(91)
(二十四) 贪污罪比较	(91)
(二十五) 挪用公款罪比较	(92)

刑事诉讼法篇

一、数字记忆	(94)
(一) 立案阶段的期限规定以及相关数字	(94)
(二) 侦查阶段的期限规定以及相关数字	(94)
(三) 审查起诉阶段的期限规定以及相关数字	(95)
(四) 一审程序、二审程序、再审程序中的期限规定以及相关数字	(95)

二、图表记忆	(98)
(一) 公、检、法三机关的分工	(98)
(二) 管辖	(99)
(三) 回避	(102)
(四) 辩护	(102)
(五) 强制措施	(103)
三、比较记忆	(106)
(一) 刑诉、民诉以及行政诉讼中回避决定权之比较	(106)
(二) 律师与其他人担任辩护人所享有的权利之比较	(106)
(三) 委托辩护人与诉讼代理人之比较	(107)
(四) 简易程序、自诉案件以及普通程序简化审之比较	(108)
(五) 再审后的处理与二审后的处理之比较	(109)
(六) 再审抗诉与二审抗诉之比较	(110)

行政法与行政诉讼法篇

一、比较记忆	(111)
(一) 法律法规授权的组织与受行政机关委托的组织	(111)
(二) 抽象行政行为与具体行政行为	(112)
(三) 行政强制措施与行政强制执行	(113)
(四) 行政复议与行政诉讼的关系类型	(114)
(五) 行政复议的申请人与行政诉讼的原告	(114)
(六) 行政复议的被申请人与行政诉讼的被告	(115)
(七) 行政复议的复议机关与行政诉讼的管辖法院	(116)
(八) 行政复议、行政诉讼的受案范围	(118)
二、归类记忆	(119)
(一) 行政处罚程序	(119)
(二) 行政许可程序	(119)
(三) 听证程序	(120)
(四) 行政复议程序	(121)
(五) 国家赔偿程序	(122)
三、图表记忆	(125)
(一) 行政机关的组成	(125)

(二) 复议与诉讼的竞合规则	(125)
(三) 行政立法的主体与立法事项	(126)
(四) 我国立法的效力与监督	(127)
(五) 行政许可的设定	(128)
(六) 行政处罚	(130)
(七) 政府采购	(131)
(八) 行政复议	(133)
(九) 国家赔偿	(134)
(十) 行政诉讼一审程序的判决	(138)
(十一) 行政诉讼二审程序的处理	(139)
四、重要数字归纳记忆法	(140)
(一) 行政法	(140)
(二) 行政诉讼法	(141)

民 法 篇

一、总则	(144)
(一) 宣告失踪与宣告死亡的比较	(144)
(二) 民事主体、诉讼主体与责任承担者	(145)
(三) 委托与代理的比较	(146)
(四) 诉讼时效期间	(148)
二、物权	(149)
(一) 物权的优先性	(149)
(二) 共有及优先购买权	(149)
三、特殊侵权行为比较	(150)
四、债权	(152)
(一) 三种特殊类型的合同	(152)
(二) 履行抗辩权	(154)
(三) 保全	(154)
(四) 合同解除	(155)
(五) 债的消灭	(156)
(六) 违约责任	(157)
(七) 加害给付	(158)

(八) 担保合同	(159)
(九) 抵押权	(161)
(十) 质权	(162)
(十一) 留置权	(163)
五、婚姻家庭继承法	(163)
(一) 婚姻法	(163)
(二) 收养法	(165)
(三) 继承法	(165)
六、知识产权法	(167)
(一) 著作权法	(167)
(二) 商标法	(170)
(三) 专利法	(173)
(四) 知识产权法比较	(177)

商 法 篇

一、公司法数字记忆图	(178)
二、商法图表记忆	(182)
(一) 企业公司法	(182)
(二) 破产法	(192)
(三) 保险法	(196)
(四) 票据法	(199)
(五) 海商法	(203)

民事诉讼法篇

一、数字记忆	(208)
二、图表记忆	(212)
(一) 管辖权异议及其处理	(212)
(二) 一审程序简图	(212)
(三) 再审程序启动的条件和程序	(213)
(四) 公示催告程序图	(214)
三、比较记忆	(215)
(一) 涉外民事诉讼与非涉外民事诉讼协议管辖之比较	(215)

(二) 管辖权转移与指定管辖、移送管辖之比较	(216)
(三) 民事诉讼与行政诉讼中专属管辖之比较	(216)
(四) 共同诉讼之比较	(217)
(五) 无独立请求权第三人与有独立请求权第三人的区别	(217)
(六) 诉讼代理人与诉讼代表人的区别	(218)
(七) 委托代理人与法定代理人的区别	(219)
(八) 财产保全与先予执行的比较	(220)
(九) 合议庭的组成	(221)
(十) 民事诉讼中的拘传与刑事诉讼中的拘传的区别	(221)
(十一) 诉讼中止、诉讼终结与延期审理之比较	(222)
(十二) 简易程序与普通程序之比较	(222)
(十三) 民事诉讼与刑事诉讼简易程序之比较	(223)
(十四) 四种特别程序之比较	(225)
(十五) 民事诉讼与行政诉讼中申请强制执行之比较	(226)
(十六) 民事诉讼与行政诉讼中的中止执行、终结执行之比较	(227)
(十七) 申请执行仲裁裁决、申请不予执行仲裁裁决、申请撤 销仲裁裁决之比较	(227)
三、三大诉讼法跨法比较记忆	(228)
(一) 管辖问题	(228)
(二) 审判组织	(229)
(三) 诉讼主体	(230)
(四) 证据	(231)
(五) 调解	(232)
(六) 撤诉	(232)
(七) 审理程序	(233)

法 理 篇

一、法的本质的比较

1. 马克思主义关于法的本质的学说

法的正式性	(1) 法的本质最初表现为法的正式性又称法的官方性、国家性； (2) 法的正式性总是依靠正式的权力机制保证实现； (3) 法的正式性总是借助于正式的表现形式予以公布； (4) 法的正式性表明法律是国家意志的体现。
法的阶级性(法的国家意志性和阶级意志性)	(1) 法体现统治阶级意志，有整体性； (2) 法体现统治阶级意志，要经历一个复杂的过程。
法的社会性(法的物质制约性)	(1) 社会物质生活条件主要指统治阶级赖以建立其政治统治的经济基础； (2) 从根本上说，法决定于一定经济关系(经济基础)； (3) 法不是统治阶级任性、专横的表现，它不能违背客观规律； (4) 法的社会性是法的本质的最终体现。

2. 其他关于法的本质的学说

神意说	托马斯·阿奎那认为：神的智慧是一切法律的渊源。上帝是万物的创造者，又是智慧的化身。神的智慧本身具有法律性质。
理性说	古罗马思想家西塞罗指出：法是最高的理性；理性在人类理智中稳定而充分发展之时，就是法律。古罗马五大法学家之一的盖尤斯更明确地说：在所有的人中确立的、并得到全人类平等遵守的自然理性，就是万国适用的法。
主权命令说	英国思想家托马斯·霍布斯说：国法对每一个臣民来讲，是那些由国家通过口头、文字或其他足以表示意志的方式下达给他的规则，离开主权权力的命令，便不可能有是与非、正义与非正义。
意志说	法国思想家让·卢梭指出：法律是人民自己的意志。人民服从法律就是服从自己的意志。
自由说	德国哲学家康德认为：法就是那些使任何人的有意识的行为按照普遍的自由法则确实能与别人有意识的行为相协调的全部条件的综合。黑格尔指出：任何定在，只要是自由意志的定在，就是法；法就是作为理念的自由。
事物性质说	法国学者孟德斯鸠认为：从最广泛的意义来说，法是由事物的性质产生出来的必然关系。“事物的性质”就是法的精神。
民族精神说	德国历史法学派学说，其创立人卡尔·冯·萨维尼指出：法是民族精神、民族特性和民族共同意识的体现。法随着民族的成长而成长，随着民族的加强而加强，最后随着民族个性的消亡而消亡。
利益说	德国法学家鲁道夫·冯·耶林较为强调法的目的，认为：法是以强制作为保障的社会目的的体系。而法的目的就是社会利益，社会利益是法的创造者，是法的惟一根源。所有的法都是为了社会利益的目的而产生。

二、法的作用的比较

1. 法的五种规范作用

	指引作用	评价作用	教育作用	预测作用	强制作用
含义	指法律作为一种行为规范,为人们提供某种行为模式,指引人们可以、必须或不得为某种行为。	指法律具有判断、衡量他人行为是否合法或违法以及违法性质和程度的作用。	指通过法律的实施对一般人今后的行为发生影响,将外在规范内在化,成为习惯。	指当事人可以根据法律预先估计到他们相互将如何行为以及某种行为在法律上的后果。	指法律对违法行为具有制裁、惩罚的作用。
对象	本人的行为	他人的行为	一般人的行为	人们相互的行为	违法者的行为
表现形式	(1) 确定的指引,人们必须根据法律规范的指引而行为。法律通过设定否定性法律后果实现确定性的指引。义务性规范为其代表; (2) 不确定的指引(即选择的指引),人们对法律规范所指引的行为模式有选择余地,法律允许人们自行决定是否这样行为。法律通过设定肯定性法律后果来实现有选择的指引。授权性规范为其代表。	法律作为一种判断标准和评价尺度,被用来评价、判断他人行为的法律性质。	(1) 对违法行为为实施制裁,对一般人有教育警戒作用; (2) 对合法行为加以保护、赞许、奖励,对所有的人有示范鼓励作用; (3) 平等有效地实施法律,在更高层次上实现法律的教育作用。	(1) 一定法律关系中当事人可以预先估计到对方应当如何行为,使行为人为人可依据法律调整相互关系。 (2) 人们可以依据法律,预先估计到国家对某种行为所采取的态度,预见到某种行为的法律性质。	(1) 通过制裁违法犯罪行为直接显现出来; (2) 作为一种威慑力量,起预防违法犯罪行为的作用。

2. 法的两种社会作用

	维护阶级统治作用	执行社会公共事务作用
含义	利用国家制定并实施法律来使自己在社会生活中的统治地位合法化，使阶级冲突、斗争保持在统治阶级根本利益所允许的限度内，建立有利于统治阶级的社会秩序和社会关系。	进行与维护阶级统治相对应的与阶级统治无直接联系、在客观上有利于全社会成员的事务。
表现形式	(1) 在经济上确认维护生产资料所有制；在政治上、思想上维护阶级统治及统治阶级意识形态的支配地位。 (2) 用法律规定一些有利于被统治阶级利益的条款，以缓和阶级矛盾。 (3) 用法律调整本阶级内部成员的矛盾、同盟阶级的相互关系。	(1) 维护人类社会基本生活条件。 (2) 维护生产交换条件。 (3) 组织社会化生产。 (4) 确定有关技术规程标准，制定技术法规。 (5) 促进教育、科学、文化的发展。
对象	阶级统治	阶级统治以外事务
效果	维护阶级统治的法律仅有利于统治阶级	执行社会公共事务的法律在客观上有利于全社会

三、法律规则的分类

1. 授权性规则、义务性规则和权义复合规则

	授权性规则	义务性规则		权义复合规则 (又称职权性规则)
		命令性规则	禁止性规则	
含义	指示法律关系主体可以作出或要求别人作出一定行为的规范。	要求法律关系主体应当从事一定行为的规范。	规定法律关系主体不应当从事一定行为的规范。	兼具授予权利、设定义务两种性质的法律规则。
法律用语	“有权…”； “享有…权利”； “可以…”。	“有…义务”； “应…”； “必须…”。	“禁止…”； “不得…”； “不准…”。	某国家机关有权…； 某国家机关应…。
性质	具有任意性，即法律关系主体有行为选择自由，是关于主体权利的规定。	具有强制性，不允许主体一方或双方任意违反或改变，是关于主体义务的规定，其规定的行为规则的内容是确定的。		大多是有关国家机关组织和活动规则。

2. 确定性规则和非确定性规则

	确定性规则	非确定性规则	
		委任性规则	准用性规则
含义	指内容本已明确肯定，无需再援引或参照其他规则来确定其内容的法律规则。	指内容尚未确定，而只规定某种概括性指示，由相应国家机关通过相应途径或程序加以确定的法律规则。	指内容本身没有规定人们具体的行为模式，而是可以援引或参照其他相应内容规定的规则。
举例	在法律条文中规定的绝大多数法律规则属于此种规则。	我国《计量法》第33条规定：“中国人民解放军和国防科技工业系统计量工作的监督管理办法，由国务院、中央军事委员会依据本法另行规定。”此规定即属委任性规则。	我国《商业银行法》第17条：“商业银行的组织形式、组织机构适用《中华人民共和国公司法》的规定。”此规定即属准用性规则。

3. 强行性规则和任意性规则

	强行性规则	任意性规则
含义	规定人们必须为一定行为或不为一定行为的规则。	规定一定范围，允许人们在这一范围内自行选择或协商确定为或不作为的方式，法律关系中权利义务具体内容等规则。
内容	规定人们的法律义务，因此所有规定人们义务的规范均为强行性规则。	规定法律关系主体的某种权利自由，大多数规定法律权利的规则均为任意性规则。
性质	具有强制性，不允许有个人意思表示，如有订立行为条件的协议，亦为无效。	具有任意性，允许有个人意思表示，法律只在当事人未选择时才使任意性规则发生效力，代替当事人选择。