



wan guo万国

2008年国家司法考试 六届真题分科分类解析

(2002~2007)

- 六届真题一网打尽
- 分科分类命题规律一览无余
- 精妙解析点睛之笔考点尽现

北京万国学校◎组 编
李建伟◎主 编

中国政法大学出版社

D92-44/12

:2008

2008

2008年国家司法考试 六届真题分科分类解析

(2002~2007)

北京万国学校◎组 编

李建伟◎主 编

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

2008年国家司法考试六届真题分科分类解析:2002~2007 / 李建伟主编. —北京: 中国政法大学出版社, 2008. 2

ISBN 978-7-5620-3168-0

I. 2... II. 李... III. 法律工作者 - 资格考核 - 中国 - 解题 IV. D92-44

中国版本图书馆CIP数据核字(2008)第017845号

出版发行 中国政法大学出版社

经 销 全国各地新华书店

承 印 固安华明印刷厂

787×1092 16开本 31.25印张 1050千字

2008年2月第1版 2008年2月第1次印刷

ISBN 978-7-5620-3168-0/D·3128

定 价: 48.00元

社 址 北京市海淀区西土城路25号

电 话 (010)58908325 (发行部) 58908285(总编室) 58908334(邮购部)

通信地址 北京100088信箱8034分箱 邮政编码 100088

电子信箱 zf5620@263.net

网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)

声 明 1. 版权所有, 侵权必究。

2. 如有缺页、倒装问题, 由本社发行部负责退换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

序

《2008年国家司法考试六届真题分科分类解析》的选材就是2002~2007年共六届司法考试的近2000道真题,类型涵盖单项选择题、多项选择题、不定项选择题、案例分析题以及论述题。中国政法大学出版社出版的这本书与市场上见到的其他同类书相比较而言,最突出的特色在于:

一、试题全面、编排巧妙

2002年之前的律师资格考试试题,绝大多数对于2008年司法考试复习已经失去了参考价值,因此本书选择试题的范围限在2002~2007年6年间全部司法考试的试题,可谓目前市场上所能见到的最全面的“司法考试年代试题集萃”。舍去了2002年之前的律师资格考试的试题,不追求大而全,而是追求精当性与时效性。但对于2002年之后的试题,本书几乎做到了全盘收入。本书既然定位于“分科分类解析”,对于这些大量的分散在各个学科的试题如何做到精确的归类,找出其灵魂性考点是最主要的一个环节,而本书做好了这一环节。

二、答案深值信赖

历届真题解析类的书贵在答案精确。为了做到这一点,本书采取的努力包括:

1. 旧题新做。一些试题在命题当年的答案,由于新的立法的通过而变化了,从2008年命题的背景看可能变得不正确了。如果不从当年应考的角度和立法背景出发,就不存在一个绝对准确的答案了。对此,本书的答案全是基于2008年度的我国现行立法予以解读,真正做到“旧题新做”,最大限度地避免旧题答案的失真。

2. 博采众家之长。2003年之前的司法考试、律师考试并不公布“标准答案”,对于这些年份的试题答案,见仁见智,由于集体写书作者的责任心不到位或者学术水平所限等原因,许多同类书的答案误差率就更高了。本书的作者对于有争议的答案,通过集体讨论、博采多个版本的合理意见的方法确保人为的错误最少发生。

3. 实事求是。本书的可贵之处在于:对于2003年之后官方公布的“标准答案”,也没有盲目遵从,而是对于有争议乃至命题不严谨、答案确有商榷余地甚至明显错误的地方,实事求是地分析、探讨、求证,以最大限度地弥补了真题中并不少见的命题瑕疵,从而让读者看得明白。

本书的出版时间赶在2008年年初,用意在于给读者以更多的时间来反复研习。所以,本书早一天拿在手,早一天开始研读,就早一天带给读者朋友信心、知识和力量。

李健伟

2008年1月

目 录

理论法学卷

宪 法 学

一、宪法的特征·····	1
二、世界各国的宪法发展历史·····	1
三、中国宪法的发展历史·····	2
四、宪法的分类·····	3
五、宪法基本理论中的其他知识点·····	3
六、国体、政体和政党制度·····	4
七、自然资源所有权·····	4
八、选举制度·····	5
九、人大代表·····	5
十、地方行政区域·····	6
十一、民族区域自治制度·····	6
十二、特别行政区制度·····	7
十三、国籍·····	8
十四、政治权利和自由·····	9
十五、人身基本权·····	10
十六、财产基本权·····	10
十七、其他基本权利和基本义务·····	11
十八、国家机构概述·····	11
十九、全国人大及其常委会·····	11
二十、国家主席、副主席·····	13
二十一、地方各级权力机关·····	13
二十二、地方各级人民政府·····	15
二十三、人民法院、人民检察院·····	15
二十四、基层群众自治组织·····	16

二十五、宪法的制定、实施及其保障	16
二十六、国家立法权与法律	17
二十七、行政法规和规章	18
二十八、地方权力机关立法	19
二十九、法的冲突适用规则	19
三十、立法监督	20
法 理 学	21
一、法的本质与特征	21
二、法的作用	23
三、法的价值	23
四、法律规范	24
五、法的渊源	25
六、法的分类	26
七、法律体系	26
八、法的效力	27
九、法律关系	27
十、法律事实	29
十一、法律责任	29
十二、司法	31
十三、守法与违法	31
十四、法的实现与法律秩序	32
十五、法律监督与法律意识	32
十六、法律解释	32
十七、法律推理	35
十八、法的产生	36
十九、法系	37
二十、法的继承与法的移植	37
二十一、法与社会	38
二十二、法治	40
中外法制史	41
一、先秦法制	41

二、秦汉魏晋南北朝法制	42
三、唐宋法制	43
四、清末法制	44
五、民国法制	46
六、罗马法	46
七、英美法	48
八、大陆法	48
行政法学卷	
行政法一般理论	50
一、行政组织	50
二、国家公务员	50
三、行政监察与信访	52
四、行政行为	53
五、政府采购	53
行政许可与行政处罚	54
六、行政许可	54
七、行政处罚	57
行政复议	60
八、行政复议	60
九、行政诉讼受案范围	62
十、行政诉讼管辖法院	64
诉讼当事人	65
十一、诉讼当事人	65
十二、行政诉讼与行政复议的衔接关系	69
十三、起诉期限	71
十四、审查起诉与受理	72
十五、撤诉	72
十六、审理	73
十七、行政诉讼证据	74
十八、行政诉讼裁判	79
十九、行政案件的执行	82

国家赔偿	84
二十、赔偿范围	84
二十一、国家赔偿请求人	86
二十二、赔偿义务机关与赔偿程序	86
二十三、赔偿方式与计算标准	88
二十四、国家赔偿部分拾遗	89
国际法学	98
国际公法	98
一、国际法与国内法的关系	98
二、国际法的基本原则	99
三、国际法的主体	99
四、国际空间法	102
五、国际法上的个人	105
六、国际交往法	108
国际私法	112
一、调整对象	112
二、主体	112
三、冲突规范与准据法	113
四、五大制度	113
五、行为能力的法律适用	114
六、时效的法律适用	115
七、物权的法律适用	115
八、债权关系	116
九、商事关系	116
十、家庭	117
十一、涉外继承	118
十二、国际民事诉讼	119
十三、国际商事仲裁	123
国际经济法	124
一、联合国国际货物销售合同公约	124
二、买卖双方的权利义务	125

三、国际货物买卖合同	126
四、海上货物运输	127
五、保险与委付	129
六、信用证	130
七、国际保理	132
八、跟单托收	132
九、票据行为	132
十、世界贸易组织	133
十一、贸易救济制度	134
十二、外贸管理制度	136
十三、国际知识产权保护	137
十四、西方海外投资保险制度	138
十五、国际税收制度	139
商经法	140
公 司 法	
一、总则	140
二、有限责任公司	142
三、股份有限公司的设立	146
四、股份有限公司的股份发行和转让	147
五、公司董事、监事、高级管理人员的资格和义务	148
六、公司合并、分立、增资、减资	149
七、公司解散和清算	149
八、综合题	150
合伙企业法	157
一、总则	157
二、普通合伙企业	158
三、有限合伙企业	161
个人独资企业法	162
一、概念与特征	162
二、企业设立与事务管理	162
三、解散清算与责任承担	162

外商投资企业法	163
一、中外合资经营企业法	163
二、中外合作经营企业法	164
三、外资企业法	165
票 据 法	167
一、总则	167
二、汇票	167
三、本票与支票	169
保 险 法	170
一、总则	170
二、保险合同	171
三、保险业法	174
海 商 法	174
一、船舶	174
二、海上货物运输合同	174
三、共同海损	175
四、海上保险合同与涉外关系的法律适用	176
企业破产法	176
一、总则	176
二、申请和受理	177
三、破产管理人	177
四、债务人财产	177
五、债权申报	178
六、破产清算	178
证 券 法	180
一、证券法原理	180
二、证券市场主体	180
三、证券发行与交易	180
四、证券上市	182
五、持续信息公开	183

六、上市公司收购·····	183
银行业法	184
一、银行业监督管理法·····	184
二、商业银行概述·····	185
三、商业银行的管理·····	185
四、商业银行的业务·····	186
五、商业银行的接管和终止·····	186
竞 争 法	187
一、反不正当竞争法·····	187
二、拍卖法·····	190
三、招标投标法·····	192
产品质量法	193
一、产品质量法概述·····	193
二、生产者、销售者的产品质量义务	194
三、法律责任·····	194
消费者权益保护法	196
一、消费者的权利与经营者的义务·····	196
二、消费者组织·····	196
三、法律责任·····	197
土地管理法	198
一、土地管理法概述·····	198
二、土地使用权·····	198
三、建设用地管理·····	199
四、耕地保护·····	201
城市房地产管理法	201
一、房地产开发企业·····	201
二、土地使用权取得·····	201
三、房地产交易·····	202
环境资源法	203

劳 动 法	205
一、劳动法概述	205
二、促进就业	206
三、劳动合同	206
四、劳动保障	210
五、劳动争议	210
财 税 法	212
一、实体税法	212
二、程序税法	213
会计与审计法	215
诉讼法卷	
刑事诉讼法	217
一、刑事诉讼法的基本原则	217
二、刑事诉讼中的国家机关与参与人	219
三、职能管辖与审判管辖	221
四、回避	224
五、刑事辩护与刑事诉讼代理	226
六、刑事证据制度	230
七、强制措施	235
八、刑事附带民事诉讼	238
九、立案程序	240
十、侦查程序	241
十一、审查起诉程序	246
十二、第一审程序	249
十三、自诉程序	255
十四、简易程序	258
十五、第二审程序	259
十六、死刑复核程序和其他核准程序	264
十七、审判监督程序	266
十八、执行程序	267

一、基本理论与基本制度	272
二、民事争议的主管	276
三、级别管辖、地域管辖	277
四、裁定管辖	279
五、管辖权异议	279
六、当事人确定	280
七、共同诉讼人与第三人	283
八、诉讼代理人	284
九、民事诉讼证据与证明	285
十、送达	289
十一、法院调解	289
十二、财产保全与先予执行	290
十三、诉讼费用	292
十四、对妨害民事诉讼行为的强制措施	293
十五、普通程序中的一般情形	293
十六、普通程序中的特殊情形	296
十七、简易程序	298
十八、第二审程序	299
十九、特别程序	301
二十、审判监督程序	302
二十一、督促程序	305
二十二、公示催告程序	307
二十三、执行程序的一般情形	308
二十四、执行中止和执行终结	311
二十五、涉外民事诉讼	312

仲裁法

320

一、仲裁委员会与仲裁庭	320
二、仲裁协议	320

三、仲裁程序、裁决、调解与和解·····	322
四、仲裁裁决的撤销与不予执行·····	324
司法制度与职业道德·····	327
一、司法制度概述·····	327
二、法官制度·····	328
三、检察官制度·····	329
四、律师制度·····	330
五、法律职业道德概述·····	331
六、法官职业道德和职业责任·····	332
七、检察官职业道德和职业责任·····	335
八、律师职业道德和职业责任·····	337
九、公证制度与公证员职业道德·····	341
刑法卷·····	
一、刑法概论·····	342
二、犯罪构成·····	344
三、正当行为·····	351
四、犯罪的停止形态·····	352
五、共同犯罪·····	354
六、罪数·····	355
七、刑种制度·····	357
八、刑罚裁量制度·····	359
九、假释制度·····	364
十、危害国家安全罪·····	365
十一、危害公共安全罪·····	365
十二、破坏社会主义经济秩序罪·····	367
十三、侵犯公民人身权利、民主权利罪·····	373
十四、侵犯财产罪·····	377
十五、妨害社会管理秩序罪·····	386
十六、贪污贿赂罪·····	391
十七、渎职罪·····	395

	十八、军人违反职责罪·····	396
民法学卷		
民法通则		402
	一、自然人·····	402
	二、法人·····	402
	三、个人合伙·····	403
	四、民事法律关系·····	404
	五、民事权利·····	404
	六、法律行为·····	405
	七、代理·····	406
	八、诉讼时效·····	408
	九、人身权·····	409
	十、债权总论·····	411
	十一、侵权责任·····	414
物权法		421
	一、物权及所有权·····	421
	二、用益物权·····	425
	三、占有·····	427
担保法		428
	一、保证·····	428
	二、抵押·····	431
	三、质押·····	432
	四、留置·····	433
	五、定金·····	434
合同法		434
	合同法总则·····	434
	一、合同的分类·····	434
	二、合同的订立·····	434
	三、合同的效力·····	436
	四、合同的履行·····	438
	五、合同的转让·····	441

六、合同的终止·····	442
七、违约责任·····	443
八、合同的解释·····	444
合同法分则 ·····	444
一、买卖合同·····	444
二、赠与合同·····	447
三、借款合同、供用水电气合同·····	448
四、租赁合同·····	449
五、融资租赁合同·····	450
六、建设工程合同·····	451
七、承揽合同·····	452
八、运输合同·····	452
九、技术合同·····	452
十、保管合同·····	453
十一、委托、行纪、居间合同·····	453
婚姻法、继承法 ·····	453
一、无效婚姻·····	453
二、夫妻财产关系·····	454
三、离婚·····	456
四、法定继承·····	457
五、遗嘱继承、遗赠、遗赠扶养协议·····	457
六、遗产的分割·····	459
知识产权法 ·····	462
一、概论·····	462
二、专利法·····	462
三、著作权法·····	465
四、商标法·····	468

宪 法 学

一、宪法的特征

1. 宪法是国家根本法,具有最高法律效力。下列有关宪法法律效力的哪一项表述是正确的?(2005年卷一11题,单选)

- A. 在不成文宪法的国家中,宪法的法律效力高于其他法律
- B. 在我国,任何法律法规都不得与宪法规范、宪法基本原则和宪法精神相抵触
- C. 宪法的法律效力主要表现为对公民的行为约束
- D. 宪法的法律效力不具有任何强制性

【解析】在不成文宪法国家中,没有根本法意义上的宪法,在这些国家的宪法,一般包括宪法性法律、宪法性惯例、宪法性判例、国际条约和国际习惯,其宪法性法律与其他法律的效力完全相同。因此,选项A错误。选项B的依据在于我国《宪法》序言第13自然段第1句和第5条第3款。宪法的核心价值取向在于限制国家权力以保障人权,因此宪法的法律效力主要表现为对国家权力(国家机关的行为)的约束,而不是对公民的行为约束。据此,选项C错误。宪法属于法律,由国家制定或者认可,体现国家意志,具有国家强制性。因此,选项D错误。

【答案】 B

2. 关于宪法规范的特性,下列哪一项表述不成立?(2005年卷一13题,单选)

- A. 根本性
- B. 原则性
- C. 无制裁性
- D. 相对稳定性

【解析】在内容上,宪法规定了国家最根本、最重要的问题,具有最高的法律效力,制定和修改程序也更加严格,因此宪法规范具有根本性,A项正确。

宪法规范只规定有关问题的基本原则,具有原则性,B项正确。

宪法是国家的根本大法,宪法在一定时期一定条件下保持不变,具有相对稳定性,D项正确。宪法规范也属于法律规范,违反宪法规范应当承担违宪责任,因此宪法规范也具有制裁性。因此选项C说法错误而当选。

【答案】 C

3. 宪法具有最高法律效力,宪法的最高法律效力主

要包括以下哪些方面的含义?(2002年卷一38题,多选)

- A. 宪法是制定普通法律的依据,任何普通法律、法规都不得与宪法相抵触
- B. 宪法是一切国家机关、社会团体和全体公民的最高行为准则
- C. 在制定和修改程序上,宪法比其他法律的要求更加严格
- D. 在内容上,宪法规定国家最根本、最重要的问题

【解析】《宪法》第5条规定:一切法律、行政法规和地方性法规都不得同宪法相抵触。一切国家机关和武装力量、各政党和各社会团体、各企业事业组织都必须遵守宪法和法律。这体现了宪法的最高法律效力,因此,A、B属于应选项。

C项是宪法最高法律效力的形式要求,而D项是宪法具有最高法律效力的原因;这两项中的内容与宪法的最高效力属于同一层次,而不是含义包括的问题,因而C、D项不应当选。

【答案】 A、B

二、世界各国的宪法发展历史

1. 一般说来,规定国家权力的正确行使和公民权利的有效保障应是宪法基本内容的两个方面。下列哪一部宪法没有明确规定公民的基本权利?(2006年卷一8题,单选)

- A. 1918年的《苏俄宪法》
- B. 1789年的《美国宪法》
- C. 1791年的《法国宪法》
- D. 1923年的《中华民国宪法》

【解析】本题属于宪法史的内容。1789年《美国宪法》由1个序言和7条正文构成,确立了分权制衡、联邦主义、代议制政府等原则,规定了宪法修改的特别程序,但没有明确规定公民的基本权利。因此,本题选B。

【答案】 B

2. “凡权利无保障和分权未确立的社会就没有宪法”的论断是由下列哪一部宪法文件予以明文规定的?(2006年卷一11题,单选)