



指南针·司法考试

掀 起 司 考 教 学 法 的 革 命

2008年司法考试必读法规汇编 配套测试题精选 (教学版)

指南针司法考试研究中心 编

真题标准 年年命中



中国法制出版社

2008 年司法考试

必读法规汇编配套测试题精选

指南针司法考试研究中心 编

中国法制出版社

责任编辑 王淑敏

图书在版编目(CIP)数据

司法考试必读法规汇编配套测试题精选:2008年/指南针·司法考试研究中心编著. — 北京:中国法制出版社,2008.2

ISBN 978-7-80182-048-8

I. 司… II. 指南针… III. 法制工作者-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196374号

2008年司法考试必读法规汇编配套测试题精选

2008NIAN SIFA KAOSHI BIDU FAGUI HUIBIAN PEITAO CESHITI JINGXUAN

编著/指南针·司法考试研究中心

经销/新华书店

印刷/北京大中印刷厂

开本/787×1092毫米 16

版次/2008年2月第1版

印张/34 字数/888千

2008年2月第1次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-80182-048-8

北京西单横二条2号 邮政编码 100031

本册定价:48.00元

前 言

配套同步的作用:试题是巩固知识的手段,做高质量的试题是培养应试能力的重要手段。精当的试题不是学习的负担,而是迅速提高考试成绩的最好方法。

当前司法考试的两大特点:1. 考点边缘化;2. 跨部门法、多种法律制度综合考查。本书充分体现了这两个特点。

(注:考点边缘化是指重点知识的考试命题地位基本没有改变,改变的是考试命题点不仅在重点知识的重要方面,而且重点知识的次要方面的命题比重大量增大,非重点知识的考查力度也有所增加的命题特点)

汇集指南针多年的教学试题的精华,编纂了本书。本书的特点:

一、真题标准 解析精湛

本书的试题出自有命题经验的名师的点拨,试题的编撰技术与真题高度一致,对复习司法考试的作用可想而知!对试题的解析重要的是“观点明确、理由充分、逻辑严谨”,而不是知识点的简单罗列。本书对试题的解析可以说是“思之有理,读之有味,利于理解,便于记忆”。

二、名师执笔 考点全面

本书的试题出自有命题经验的名师的点拨,考点的覆盖具有全面性,试题具有代表性,能起到深化理解,发现考眼(陷阱、题弯)的作用。考眼是考点的考查方法、命题技巧的表现。考点往往是恒定的,考眼是变化的。只知考点,不知考眼是很可怕的:“年年上一当,当当不一样”既如是。

三、题量适当 年年命中

本书的试题出自有命题经验的名师的点拨,故而这些试题能够代表命题人的命题倾向,具有前瞻性和较强的预测性。以往的教学实践证明:这些试题的命中率很好。

四、重要说明 一书两用

本书书名虽然是“法规汇编配套试题精选”,但是本书囊括了司法考试全部学科的测试题。由于本书中每一学科的知识体系排列是按照司法考试大纲的基本体系安排的,所以完全可以作为司法考试复习的同步测试题使用。

指南针司法考试研究中心

2008年2月

序

曾宪义

中国法制出版社组织编写了一套司法考试丛书,请我作序,因为不得其详,便没有答应。近日,这套丛书的责任编辑王淑敏女士找来,详细介绍了组织这套丛书的宗旨、丛书的结构体例,特别介绍了丛书编写者的情况,他们都是各单位的中青年教师,司法考试辅导的专家,具有司法考试辅导的丰富经验。丛书实行单科编写制,每位编写者就个人所从事的学科进行对号编写,从而保证了每一本书的针对性和准确性。王淑敏女士是一位有水平、有经验的老编辑,曾在法律出版社当一个编辑室的主任,后又调到中国法制出版社任编辑部主任,在法律编辑岗位上辛勤耕耘几十个春秋,兢兢业业,甘为人作嫁,为法律界、为法学教育界作出了贡献。现在虽然办理了退休手续,但实际上退而未休,她组织编写的书,我信任。

法律制度为每一个现代化国家谋求安邦定国进而发展社会、推动文明必不可少的选择。一个国家的法制状况,取决于整个社会的政治、经济条件,同时,也取决于法律教育的建设与发达程度。以法律教育的角度观之,作为教育内容的“法律”不仅应涵括作为见诸研究、形诸学说的法律,还应包含作为信念、入于人心的法律,包含作为工作、用于实务的法律。而这样一种法律体系的建设,离不开一个完善的法律教育体系与法律职业制度。法律理念的形成、法律精神的养成,绝非一朝一夕或者三两个月能够形成的,而需要系统的法学教育、法律思维习惯培养和法律实践锻炼。国家统一司法考试制度的确立和实施对提高法律人的资质水平和业务能力,保障司法公正具有重要的意义,是在法学教育与法律职业之间架起了一座桥梁,是实现两者连接的纽带,可以更好地促进法律职业与法学教育的良性互动。中国法制出版社出版这套丛书将会发挥有益的作用。

以上的话,是为序。

(曾宪义教授为中国人民大学法学院原院长、教育部全国高校法学学科教学指导委员会主任委员、中国法学会副会长兼中国法学教育研究会会长、国家司法考试协调委员会委员)

目 录

法 理 学	(1)
法理学答案	(7)
中国法制史	(13)
中国法制史答案	(16)
外国法制史	(19)
外国法制史答案	(21)
宪 法	(23)
宪法答案	(28)
竞 争 法	(33)
竞争法答案	(35)
消费者法	(38)
消费者法答案	(40)
银行业法	(43)
银行业法答案	(45)
证 券 法	(48)
证券法答案	(49)
财 税 法	(51)
税法答案	(53)
劳 动 法	(56)
劳动法答案	(59)
土 地 法	(66)
土地法答案	(68)
环境保护法	(71)
环境保护法答案	(73)
国际公法	(75)
国际公法答案	(81)
国际私法	(87)
国际私法答案	(92)
国际经济法	(97)
国际经济法答案	(105)
法律职业道德与职业责任	(114)
法律职业道德与职业责任答案	(118)
刑 法	(123)
刑法答案	(147)

刑事诉讼法	(180)
刑事诉讼法答案	(201)
行政诉讼法	(236)
行政诉讼法答案	(248)
国家赔偿法	(269)
国家赔偿法答案	(273)
行政复议法	(280)
行政复议法答案	(283)
行政处罚法	(288)
行政处罚法答案	(290)
行政许可法	(292)
行政许可法答案	(294)
行政监察法	(296)
行政监察法答案	(297)
政府采购法	(298)
政府采购法答案	(299)
民法通则	(300)
民法通则答案	(308)
物 权 法	(319)
物权法答案	(325)
合 同 法	(334)
合同法答案	(345)
担 保 法	(358)
担保法答案	(361)
著作权法	(365)
著作权法答案	(366)
商 标 法	(368)
商标法答案	(369)
专 利 法	(371)
专利法答案	(372)
婚 姻 法	(373)
婚姻法答案	(374)
继 承 法	(376)
继承法答案	(378)
民事诉讼法	(380)
民事诉讼法答案	(408)
仲 裁 法	(439)
仲裁法答案	(447)
公 司 法	(453)
公司法答案	(464)
合伙企业法	(479)
合伙企业法答案	(484)
个人独资企业法	(490)

个人独资企业法答案	(492)
三资企业法	(495)
三资企业法答案	(498)
企业破产法	(501)
企业破产法答案	(504)
票 据 法	(507)
票据法答案	(511)
保 险 法	(515)
保险法答案	(519)
海 商 法	(524)
海商法答案	(526)

法 理 学

第一章 法的本体

一、单选题

1. 我国刑法规定:“为了使国家、公共利益、本人或者他人的人身、财产和其他权利免受正在进行的不法侵害,而采取的制止不法侵害的行为,对不法侵害人造成损害的,属于正当防卫,不负刑事责任。”该条款的内容属于哪种规范?()

- A. 授权性规范
- B. 义务性规范
- C. 命令性规范
- D. 禁止性规范

2. 《合同法》第 58 条规定:“合同无效或者被撤销后,因该合同取得的财产,应当予以返还;不能返还或者没有必要返还的,应当折价补偿。有过错的一方应当赔偿对方因此所受到的损失,双方都有过错的,应当各自承担相应的责任。”这一规定体现了法律的什么作用?()

A. 既体现了法律的确定性指引作用,又体现了法律的选择性指引作用

B. 既体现了法律的确定性指引作用,又体现了法律的个别性指引作用

C. 既体现了法律的确定性指引作用,又体现了法律的规范性指引作用

D. 既体现了法律的选择性指引作用,又体现了法律的规范性指引作用

3. 1979 年的《中华人民共和国刑法》第 158 条规定:“禁止任何人利用任何手段扰乱社会秩序,扰乱社会秩序情节严重,致使工作、生产、营业和教学、科研无法进行、国家和社会遭受严重损失的,对首要分子处五年以下有期徒刑、拘役、管制或者剥夺政治权利。”从结构上看,这一法律规范缺少什么?()

- A. 假定
- B. 处理
- C. 制裁
- D. 行为模式

4. 我国古代荀子曾说过:“法不能独立,类不能自行,得其人则存,失其人则亡。”说明了下列哪一道理?()

- A. 文化等社会因素对法律作用的发挥有重要影响
- B. 人的认识水平会限制法律作用的发挥
- C. 法律不是调整社会关系的唯一手段

D. 法律涉及人的外部行为,不涉及人的思想

5. 下列哪一选项体现了法律的可诉性特征?()

A. 下一级的规范性法律文件因与上一级的规范性法律文件冲突而被宣布无效

B. 公民和法人可以利用法律维护自己的权利

C. “一国两制”原则体现在《香港特别行政区基本法》的制定过程中

D. 道德规范上升为法律规范

6. 下列有关自由的说法,不正确的是?()

A. 西塞罗最早提出自由理论

B. 自由是法律所追求的理想目标

C. 法律通过划定自由的界限,来保护自由

D. 将自由赋予法律的形式,使自由获得国家强制力的保障

7. 下列哪一选项的表述没有正确地说明“法律关系是根据法律规范建立的一种合法的社会关系”的原理?()

A. 没有法律规范就没有法律关系

B. 法律关系是法律规范的实现形态

C. 法律关系是法律规范调整的社会关系本身

D. 法律关系是人与人之间的合法关系

8. 法律关系的内容是法律关系主体之间的法律权利和法律义务,两者之间具有紧密的联系。下列有关法律权利和法律义务相互关系的表述中,哪种说法没有正确揭示这一关系?()

A. 权利和义务在法律关系中的地位有主次之分

B. 享有权利是为了更好地履行义务

C. 权利和义务的存在、发展都必须以另一方的存在和发展为条件

D. 义务的设定目的是为了保障权利的实现

9. 下列选项均是关于法律部门、法律体系的描述,其中正确的是?()

A. 一般来说,划分法律部门的主要原则是法律调整的对象和法律调整方法

B. 作为一个法律部门,宪法是一个国家法律体系的基础

C. 与普通法系国家相比较,大陆法系国家的法律体系显得更为完整

D. 在当代中国的法律体系中,破产法在法律部门的划分上属于商法的范畴

10. 从违法行为的构成要素看,判断某一行为是

“否违法的关键因素是什么?”()

- A. 该行为在法律上被确认为违法
- B. 该行为有故意或者过失的过错
- C. 该行为由具有责任能力的主体作出
- D. 该行为侵犯了法律所保护的某种社会关系和社会利益

二、多选题

11. 下列有关法的阶级本质的表述中,哪些体现了马克思主义法学关于法的本质学说?()

- A. 一国的法在整体上是取得胜利并掌握国家政权的阶级意志的体现
- B. 历史上所有的法律仅仅是统治阶级的意志的反映
- C. 法的本质根源于物质的生活关系
- D. 法所体现的统治阶级的意志是统治阶级内部各党派、集团及每个成员意志的相加

12. 法律关系有纵向法律关系和横向法律关系之分,在以下法律关系中,属于横向法律关系的有?()

- A. 在父亲对儿子提起的民事诉讼中二人间的民事诉讼法律关系
- B. 刑事诉讼中公诉人与被告人之间的法律关系
- C. A市公安局于春节前向B公司购买了一批葡萄酒,准备作为福利发放。因而产生在A市公安局与B公司之间的买卖法律关系
- D. 母公司与子公司达成原材料购销协议,因此形成的法律关系

13. 关于法律概念、法律原则、法律规则的理解和表述,下列哪些选项是可以成立的?()

- A. 法律规则并不都由法律条文来表述,并非所有的法律条文都规定法律规则
- B. 法律原则最大程度地实现法律的确定性和可预测性
- C. 法律概念是解决法律问题的重要工具,但是法律概念不能单独适用
- D. 法律原则可以克服法律规则的僵硬性缺陷,弥补法律漏洞

14. 关于法律语言、法律适用、法律条文和法律渊源,下列哪些选项可以成立?()

- A. 法律语言具有开放性,因此法律没有确定性
- B. 法律适用并不是适用法律条文自身的语词,而是适用法律条文所表达的意义
- C. 法律适用的过程并不是纯粹的逻辑推理过程,而有法律适用者的价值判断
- D. 社会风俗习惯作为非正式的法律渊源,可以支持对法律所作的解释

15. “立法者应该把自己看作是一个自然科学家,他不是在制造法律,不是在发明法律,而仅仅在表

述法律……。”下列哪些选项正确说明了这一段话?()

- A. 法律受到客观规律的支配
- B. 法律完全是客观规律的翻版
- C. 法律既可以反映客观规律,也可以不反映客观规律
- D. 法律能否反映客观规律,完全受立法者自身素质所决定

16. 法的指引作用可以分为确定的指引和有选择的指引,下列哪些表述属于有选择的指引?()

- A. 宪法规定,公民的人格尊严不受侵犯
- B. 合同法规定,当事人协商一致,可以变更合同
- C. 刑法规定,故意杀人的,处死刑、无期徒刑或者十年以上有期徒刑
- D. 民法通则规定,公民对自己的发明或者其他科技成果,有权申请领取荣誉证书、奖金或者其他奖励

17. 法律权利的内容是下列哪些权利要素的统一?()

- A. 自由权
- B. 生存权
- C. 请求权
- D. 胜诉权

18. 下列表述正确的是哪些选项?()

- A. 离开了法律,利益就无从产生
- B. 秩序是工具性、非实质性的法律价值
- C. 效率的价值目标是正义的价值目标的补充
- D. 正义是法的最高价值,包括秩序、自由在内的众多价值都从属于正义

19. 全国人民代表大会和政治协商会议每年同期召开,这一做法虽未在《宪法》中规定,但多年以来已成惯例。从法的渊源角度考查,这一宪法惯例属于?()

- A. 成文法渊源
- B. 非制定法渊源
- C. 普通法渊源
- D. 非正式渊源

20. 黄某于2000年4月在某市住宅区购得一套住房,2001年7月取得房产证。当年10月黄某将住房租借给廖某。廖某在装修该房时损坏自来水管道,引起漫水,将楼下住户陈某的住房浸泡。陈某要求廖某予以赔偿。对此事件,下列哪些说法是错误的?()

- A. 黄某对自己所购买的住房仅有相对权,故其法律义务也是相对的
- B. 廖某不是住房的所有人,故对陈某的损失不负法律责任
- C. 此侵权案件首先应依据法律原则来加以处理
- D. 此案件的处理应直接适用法的正式渊源

三、任选题

21. 关于法的产生和法的本质的表述正确的有?

()

A. 根据马克思主义的观点,公共权力的出现是法律产生的重要标志之一

B. 历史上最早出现的法的本质的观点,几乎都属于神意论的范畴

C. 从法与其他社会现象关系的角度理解法律现象的做法,始于18世纪末期

D. 根据马克思主义的观点,法的本质最初表现为法的国家性,即法是统治阶级意志的体现

22. 人们对于法律现象的认识,大致包括价值判断和事实判断两种。下列选项中,不极力提倡对法律进行事实判断的研究方法的思想家是?()

A. 凯尔森

B. 梅因

C. 卢梭

D. 庞德

23. 下列选项均与法的价值问题相关,其中不正确的表述有?()

A. 在法的价值表现形态中,最本质的当属正义

B. 秩序不仅是衡量法律进步与否的标准,而且它也体现了人性最深刻的要求

C. 秩序是自由、平等、效率等法的价值表现形态的基础

D. 从实质内容上来说,正义又体现为平等、公正等具体形态

24. 下列说法都是围绕着法的要素问题而展开,其中正确的表述有?()

A. 法律后果是任何法律规则的核心部分

B. 政策性法律原则具有针对性、民族性和时代性的特点

C. 认为权利就是保护利益的意志力或依意志力所保护的利益的观点,属于关于权利概念的利益说

D. 从其描述对象的角度看,当事人属于涉事法律概念

25. 指南针组织全国若干位著名法学家编写了《中华人民共和国民事诉讼法律法规大全》,该行为属于?()

A. 法律汇编

B. 法典编纂

C. 法律清理

D. 以上均不对

第二章 法的运行

一、单选题

26. 很多车站码头规定:“禁止随地吐痰。”从法学角度讲,可以解释为:在公共场所不准在没有专门设施的地方吐痰。这一解释属于下列哪一项?()

A. 目的解释

B. 系统解释

C. 文法解释

D. 限制解释

27. 按照狭义的解释,下列哪一行为属于法的适

用?()

A. 某甲以自己未达法定结婚年龄为由,拒绝与女友结婚

B. 检察机关根据群众举报对贪污行为进行侦查

C. 海关工作人员对有走私嫌疑的人进行扣留检查

D. 法院审判员在办案中发现两人发生口角,而依事实和法律进行劝解

28. 下列选项关于立法、立法体制的说法正确的是?()

A. 立法是对社会资源进行的第一次制度性分配,反映了社会的利益倾向性

B. 立法体制的性质决定于国家的结构形式

C. 我国采用中央和地方的二元立法体制

D. 享有地方立法权的地方国家权力机关都是单层次的

29. 下列选项都是关于类比推理的表述,其中不正确的是?()

A. 民法法系国家在适用法律时,更注重类比推理的运用

B. 类比推理与法律解释、论辩、劝说等构成了辩证推理的具体方法

C. 虽然法治国家不把类比推理视为一项适用法律的原则,但并不排除类比推理在法律适用中的作用

D. 包括类比推理的辩证法律推理更能体现法律思维的特点

30. 下列各项关于法律监督的表述正确的有?()

A. 法律监督的重点是国家行政机关及其工作人员的执法行为

B. 检察机关的监督是一种专门的监督,包括刑事诉讼监督、民事诉讼监督、行政诉讼监督和违宪监督

C. 法律监督以法律实施以及人们行为的合理性为监督的基本内容

D. 我国国家法律监督体系包括国家权力机关的监督、国家行政机关的监督和司法机关的监督

二、多选题

31. 下列表述不能成立的是哪些选项?()

A. 法律制定的过程必定是正义的实现过程

B. 法律后果就是法律制裁

C. 法律思维是站在人性恶的立场上进行的

D. 法治社会没有政策存在的空间

32. 追究法律责任时,坚持责任相当原则,下列说法正确的是?()

A. 法律责任的性质与违法行为或违约行为的性质相适应

B. 法律责任的种类和性质与违法行为或违约行

为的具体情节相适应

- C. 法律责任的轻重与行为人的主观恶性相适应
- D. 法律责任的轻重与行为人的主观态度相适应

33. 下列各项关于法律解释和法律推理之描述正确的有? ()

- A. 法律解释受解释学循环的制约
- B. 法律解释的种类主要包括文义解释、历史解释、体系解释、目的解释等
- C. 类比推理属于辩证推理的具体方法之一
- D. 法律推理属于一种先验理性

34. “违法行为”有广义和狭义两种定义。从狭义上说,以下行为属于违法行为的有? ()

- A. 行政执法人员在执行职务时殴打某个体商贩,致其死亡
- B. 一个11岁儿童在玩耍时,将其伙伴左眼刺瞎
- C. 市民张某看管不慎,导致家养的狼狗溜出门去,将路人王某咬伤
- D. 甲乙签订了一份买卖合同,甲履行全部约定义务后,乙却拒绝履行其约定义务

35. 下列有关我国立法体制和立法权的说法中,不正确的是? ()

- A. 立法权主体由国家宪法和基本法律规定,各立法主体应当依法独立行使立法权,不得将其全部或部分授予其他机关行使
- B. 劳动争议仲裁制度、所有权制度、教育制度只能由全国人大及其常委会制定法律加以规定
- C. 国务院各部委制定的部门规章与地方性法规冲突的时候,报国务院决定
- D. 省、直辖市的人民代表大会及其常委会在不同宪法、法律相抵触的前提下,可以制定地方性法规,其在本省、直辖市辖区内具有优先于行政法规的效力

第三章 法的演进

一、单选题

36. 下列选项关于法律起源的描述不正确的是? ()

- A. 塞尔兹尼克认为法律起源于社会契约
- B. 韩非子认为法是暴力斗争的结果
- C. 马克思主义认为私有制和阶级的出现是法产生的根源之一
- D. 出现了“我的”、“你的”和“他的”观念,是法出现的重要标志之一

37. 我国《合同法》中,在要约和承诺有关制度上大量吸收了联合国《国际货物买卖合同公约》,这一现象在法理学术语上最恰当的称呼为? ()

- A. 法的继承
- B. 法的转型
- C. 法的移植
- D. 法的现代化

38. 以下关于资本主义法从自由资本主义时期向垄断资本主义时期的演进过程中表现出的发展趋势,概括不正确的是? ()

- A. 从“社会本位”转化为“个人权利本位”
- B. 从所有权神圣到所有权受限制
- C. 委托立法的大量出现
- D. 两大法系逐步靠拢

39. 下列选项关于法治和法治国家的表述正确的是? ()

- A. 中国的法家曾提出了明确的法治概念
- B. 法律至上要求法律在社会规范中具有最高的权威,所有规范都必须符合法律的精神
- C. 1996年我国就明确地提出了建设社会主义法治国家的口号
- D. 法治国家是英国思想家最先使用的概念

40. 以下关于社会主义法治理念的表述不正确的是? ()

- A. 社会主义法治理念的内涵可以概括为依法治国、执法为民、公平正义、服务大局、党的领导五个方面
- B. 执法为民是社会主义法治的核心内容
- C. 开展社会主义法治理念教育,是确保司法、执法工作社会主义方向的客观需要
- D. 坚持宪法至上和法制统一原则,是社会主义法治理念在立法工作中的表现

二、多选题

41. 下列哪些属于英美法系的渊源? ()

- A. 法国民法典
- B. 日尔曼法典
- C. 英国自由大宪章
- D. 美国合同法

42. 下列选项都是关于法的现代化的表述,其中正确的有? ()

- A. 法的现代化是一个相对于法的传统性而言的概念
- B. 从一定意义上讲,法的现代化是社会全面现代化的条件和标志,其核心是人的现代化
- C. 内发型法的现代化的动力根源在于特定社会自身的力量,它具有渐进性、反复性的特点
- D. 一般来说,外源型法的现代化仅仅是一个国家推动其政治、经济、社会改革的副产品

43. 下列选项均是关于法治、法治国家的描述,其中正确的是? ()

- A. 社会主义法治的基本要求是“有法可依、有法必依、执法必严、违法必究”,其核心是依法办事
- B. 从内涵上来说,法治表明了法律介入社会生活的广泛性以及法律调整社会生活的正当性
- C. 古代希腊和古代中国都曾提出过比较系统的

法治理论,但法治国家的概念最早出现在德语中,而我国较早提出法治概念的是梁启超先生

D. 建设社会主义法治国家的思想条件包括法律至上、权利平等、权力制约以及权利本位等

44. 关于法律发展、法律传统、法律现代化,下列哪些选项可以成立? ()

A. 中国法律的现代化的启动形式是立法主导型
B. 进入 20 世纪以后,各国、各民族法律的特殊性逐渐受到普遍关注,民族历史传统可能构成现实法律制度的组成部分

C. 在当今经济全球化的背景下,对各国法律进行法系划分已失去了意义

D. 法的继承体现时间上的先后关系,法的移植反映一个国家对同时代其他国家法律制度的吸收和借鉴

45. 原始社会规范是以习惯为表现形式并依靠氏族部落领袖的威信、社会舆论和人们的自觉遵守来保证实施的特殊社会规范。而习惯法是法的一种重要形态,是国家制定法的重要补充。下列有关原始社会规范和习惯法的说明中,不正确的是? ()

A. 两者产生的方式不同。前者是自发形成,后者由国家认可

B. 两者保证实施的力量不同。前者主要靠领袖威信和社会舆论,后者还依靠国家强制力

C. 两者的约束力不同。前者没有约束力,后者则具有法律约束力

D. 两者的适用范围不同。前者在某个氏族、部落内部适用,后者则适用于一个国家主权所辖的全部范围

第四章 法与社会

一、单选题

46. 关于法与社会相互关系的下列哪一表述不成立? ()

A. 按照马克思主义的观点,法的性质与功能决定于社会,法与社会互相依赖、互为前提和基础

B. 为了实现法对社会的有效调整,必须使法律与其他的资源分配系统进行配合

C. 构建和谐社会,必须强调理性、正义和法律统治三者间的有机联系

D. 建设节约型社会,需要综合运用经济、法律、行政、科技和教育等多种手段

47. 关于法与经济、政治、国家之描述正确的是? ()

A. 法对经济具有本能的反作用

B. 科学技术的进步对立法、司法、法律思想以及法学方法论都有深远影响

C. 政党法制化的趋势表明了法对政治体制的重要影响

D. 根据马克思主义的观点,国家先于法律而出现

48. 下列哪一选项不属于人权的基本存在形式? ()

A. 应有权利

B. 法定权利

C. 实有权利

D. 判例权利

49. 有关法与社会关系的表述,下列选项中错误的是? ()

A. 中国固有的法律文化深受伦理的影响;而宗教对于西方社会法律信仰的形成具有重要的影响,为确立“法律至上”观念奠定了基础

B. “法的社会化”是西方现代市场经济发展中出现的现象,表明法律是市场经济的宏观调控手段

C. 凡属道德所调整的社会关系,必为法律调整;凡属法律所调整的社会关系,则不一定为道德所调整

D. 生命科学的发展、器官移植技术的成熟对法律具有积极影响

50. 下列关于法与道德的表述哪一项是正确的? ()

A. 自然法学派认为,实在法不是法律

B. 分析实证主义法学派认为,法与道德在本质上没有必然的联系

C. 中国古代的儒家认为,治理国家只能靠道德,不能用法律

D. 近现代的法学家大多倾向于否定“法律是最低限度的道德”的说法

二、多选题

51. 下列各项关于法律与道德、宗教和人权的表述正确的是? ()

A. 法律的发展经历了一个与道德、宗教混同到独立发展的历程

B. 法律和道德基本上都具有多元性的存在形态

C. 宗教规范比法律规范调整的范围要广泛的多

D. 人权是判断法律合理性的标准之一

52. 法律与宗教、人权存在着密切联系,下列表述正确的有? ()

A. 每一种法律体系在其确立之初,总是与宗教典礼和仪式密切相关

B. 宗教对立法、司法、守法等都会产生影响,比如宗教宣誓有助于简化审判程序,宗教为法律蒙上了神秘的色彩增加了法律的威慑力等

C. 自由是人权的形式要素,平等是人权的内容要素,二者之于人权而言缺一不可

D. 从性质上说,人权是一种道德权利和法律权利,因此人权可以作为判断法律善恶的标准

53. 下列选项关于法与政治、道德之关系的表述

正确的有? ()

A. 与政治相比,法更突出体现社会生活的组织性、规则性和秩序性

B. 执政党的政策涵盖了法的调整范围,但与后者相比,执政党政策的变更受程序性的约束较小

C. 从历史角度看,法与道德曾经浑然一体,它们都由原始习惯脱胎而来,且在发展过程中相互转化

D. “恶法亦法”的观点试图说明法律与道德之间不存在本质上的联系

54. 关于法与道德、宗教、科学技术和政治的关系,哪些表述是正确的? ()

A. 宗教宣誓有助于简化审判程序,有时也有助于提高人们守法的自觉性

B. 法具有可诉性,而道德不具有可诉性

C. 法与科学技术在方法论上并没有不可逾越的鸿沟,科学技术对法律方法论有重要影响

D. 法的相对独立性只是对经济基础而言的,不表现在对其他上层建筑(如政治)的关系之中

55. 关于法律与人权关系的说法,下列哪些选项是正确的? ()

A. 人权的法律化表明人权只能是一种实有权利

B. 保障人权是法治的核心内容之一

C. 人权可以作为判断法律善恶的标准

D. 法律可以保障人权的实现,但是法律并不能根除侵犯人权的现象

法理学答案

第一章 法的本体

一、单选题

1.【答案】A

【答案解析】本题主要考查考生对法律规范、授权性规范的理解和掌握。按照规范的内容规定不同,法律规范可以分为授权性规范和义务性规范、权义复合性规范。授权性规范是规定人们可以作出某种行为的法律规范。其在立法中的用语表达方式为:“有权……”,“享有……权利”,“可以……”等;义务性规范是规定人们必须作出某种行为或不作出某种行为的法律规范。它分为两种:命令性规范和禁止性规范。命令性规范,是指规定人们的积极义务,即人们必须或应当做出某种行为的规则,其在立法中的用语表达方式为:“有……义务”,“须得……”,“要……”,“应……”,“必须……”等。禁止性规范,是指规定人们的消极义务(不作为义务),即禁止人们做出一定行为的规则,其在立法中的用语表达方式为:“禁止……”,“不准……”,“不得……”,“不应当……”,“严禁……”等。权利义务复合性规范,绝大多数为有关国家机关活动的规则。如委任规范、组织规范、审判规范、承认规范等,既有职权又有职责(义务)。因而,本题答案应该为A。

2.【答案】C

【答案解析】本题考查的是法的作用以及作用的形式。法的作用是指法对社会的影响。法的作用可以分为规范作用和社会作用,二者之间是手段和目的的关系,社会作用是目的,规范作用是手段。在规范作用中又包括指引作用、评价作用、教育作用、预测作用和强制作用。法的作用又是有限的,既要反对法律虚无主义,也要反对法律万能论。同时我们应当注意关于法律的作用的考查中,一般集中在规范作用中的指引作用和预测作用。指引作用是指法律对本人的行为具有引导的作用,对人指引又有两种形式:一种是个别指引,即具体指示对具体人的具体情况的指引;另外一种是指规范性指引,即一般的规则对同类的人或行为的指引。从立法技术上看,法的指引作用又有两种方式:一种是确定性指引方式,即通过设置法律义务要求人们作出或者抑制一定的行为,使社会成员明确自己必须从事或不得从事的行为界限;另一种是选择的指引,即通过宣告法律权利,给人们一定的

选择范围。题目中《合同法》的这条规定作为一般的规则,属于规范性指引;同时,又为当事人双方设定了一定的义务,属于确定性指引,所以C为正确答案。

3.【答案】A

【答案解析】在此题目中“致使工作、生产、营业和教学……”前未给出假设致损。因而缺少假定。

4.【答案】B

【答案解析】这句话说明了法律只是规范,不是规律本身,人的认知水平会限制法律作用的发挥。

5.【答案】B

【答案解析】法的可诉性是法律的重要特点,它意味着人们可以利用法律来解决纠纷,维护自己的利益,公民、法人或者其他组织可以利用法律维护自己的权利就是法律可诉性在现实中的体现。因此,正确选项为B,其他选项和题目无关。选项A讲的是法律效力及其冲突问题,不属于法的可诉性。法的可诉性保证当事人在发生纠纷时可以启动公力救济,与法律效力等级及其冲突不是一回事。

6.【答案】A

【答案解析】法律价值的相关内容及其有关人物。其中A中最早提出自由理论的是古希腊的亚里士多德,他在《形而上学》这部著作中第一次提出了“人本自由”这一命题,对自由进行了自觉的探索。所以A错误。

7.【答案】C

【答案解析】法律关系概念的真正理解。

8.【答案】B

【答案解析】解答本题的关键在于理解法律权利和义务的主次关系问题。从法律价值上看,权利义务代表了不同的法律精神,它们在历史上受到重视的程度有所不同,因而两者在不同国家法律体系中的地位是有主次之分的。当今民主社会是权利本位社会,权利是第一性的,义务是第二性的。等级特权社会的法律往往以义务为本位,而在现代民主法治社会,法律制度较为重视保障权利的实现。因此,A项和D项均正确。C项表述了权利和义务的统一性和相互依存性,权利和义务是相辅相成、对立统一的。其正确性在此,无需赘述。B项则是义务为第一性,置权利于次要地位,颠倒了权利和义务的主次关系,背离了现代法治精神,因此是错误的,为应选项。

9.【答案】D

【答案解析】法律部门划分的标准与划分原则存

在着差别;宪法是现代国家之法律体系的基础;普通法系国家和大陆法系国家相比,其法律体系存在着差别,但并不能说哪个法系国家的法律体系更为完善。

10.【答案】A

【答案解析】违法行为的构成要件包括以下四个方面:(1)违法行为必须是侵犯了法律所保护的权益的行为;(2)违法行为必须是违反法律规定的行为;(3)违法行为必须是行为人出于故意或过失;(4)违法行为必须是具有法定责任能力的自然人、法人、国家机关及其工作人员作出的。在这些构成要素中,违反法律规定即在法律上被确认为违法是前提和基础,其它要素都是基于这一要素而存在的。如果不满足这一要素,违法就不成其为“违法”行为。这就是“法未禁止不为非”的原则。选项A正确。

BCD项,虽然作为违法行为的构成要素,但也有例外的情形,如B项中存在无过失责任的例外,C项中存在限制行为能力人作出的违法行为等,同时也存在正当防卫和紧急避险等情形。总之,人们制订并实施法律是为了通过建立一定的法律秩序,保障并促进社会发展,维护人们的利益,因此首先必须判断某一行为是否违法。

二、多选题

11.【答案】AC

【答案解析】本题考查马克思主义关于法的本质的基本观点:法的阶级性和法的物质制约性。法是国家意志的体现,A正确。经济基础决定上层建筑,C正确。B项“历史上所有的法律仅仅是统治阶级的意志的反映”,主要问题在于,在一定情况下,法律也部分反映被统治阶级的意志,这是法执行社会公共事务的作用决定的。D项错误,法所体现的统治阶级的意志不是统治阶级内部各党派、集团及每个成员意志的简单相加,而是统治阶级的整体意志、根本意志。

12.【答案】ABCD

【答案解析】对于选项A,在亲属法中,父子关系很多时候属于纵向的法律关系,但在父与子之间的民事诉讼中,双方的地位是完全平等的,属于横向法律关系。选项B中,公诉人虽然在与被告的关系中处于事实上的优势地位,但并不是管理与被管理、命令与服从,或者是监督与被监督的关系,仍然属于横向的法律关系。选项C,A市公安局与B公司之间建立的只不过是正常的民事合同关系,当然属于横向法律关系。对于选项D,母公司与子公司虽然存在股权隶属关系,但在法律上仍然是完全平等的主体,双方的原材料购销协议从本质上说仍然是一般的民事法律关系。

13.【答案】ACD

【答案解析】一般来说,法律条文是法律规则的表现形式,并非所有的法律条文都规定法律规则;有

的法律条文规定法律技术性规定、法律概念。规则与原则不同,规则明确具体,能够最大程度地实现法律的确定性和可预测性;原则抽象宏观,可以克服法律规则的僵硬性缺陷,弥补法律漏洞。法律概念不属于法律规范,它只是解决法律问题的重要工具,但是法律概念不能单独适用,必须和规则、原则配合起来才能发挥作用。因此,正确选项为ACD。选项A中“法律规则并不都由法律条文来表述”这句话存在一定的理解难度。一般来说,法律规则应该是由条文表述的,但在特殊情况下,法律规则也可能由判例或习惯来承载和表述。

14.【答案】BCD

【答案解析】现代法律的主要形式是成文法,它是通过语言表达出来的,语言具有开放性,在不同语境下可能会表示不同的含义,但不能因此就得出法律没有确定性的结论,因为法律语言是非常精确的,结合法律的上下文人们一般可以得出明确的结论。确定性、明确性是现代法律的突出特点和优点。法律适用并不是适用法律条文自身的语词,而是适用法律条文所表达的意义,法律解释的目的就是寻找和确定法律条文的意义。由于法律解释、法律推理是法律工作者的思维活动,因此法律适用的过程并不是纯粹的逻辑推理过程,而且体现着法律适用者的价值取向、价值判断,尤其是在疑难案件中表现得更为突出。另外,社会风俗习惯作为非正式的法律渊源,可以支持对法律所作的解释,对法的正式渊源起到积极的作用。因此,正确选项为BCD。选项A很容易看出是错误的,因为现代法具有形式理性的特点,而形式理性的内容之一就是法律的确切性。

15.【答案】AD

【答案解析】马克思主义的法的本质学说、法与规律的认识。

16.【答案】ABD

【答案解析】确定的指引,是指人们必须根据法律规范的指示而行为,属于义务性规范的作用;而有选择的指引,是按照权利性规则所进行的分类。A项当选。宪法规定,公民的人格尊严不受侵犯,这是授予权利的规范,因而属于有选择的指引。A项是考生质疑较多的,认为这属于义务性规范,对大多数人的义务性规范。但是,考生忽略了一点,即,这条是规定在宪法中公民权利的部分,属于公民人身自由之一,所以该条属于权利性规则,属于有选择的指引。C项不当选,“刑法规定,故意杀人的,处死刑、无期徒刑或者十年以上有期徒刑”表面看起来有一定的可选择性,但是这是根据罪刑相适应原则,法院是不能随意适用法定刑的。因而不属于有选择的指引,而是确定性的指引;B和D项当选。“合同法规定,当事人协商一致,可以变更合同”、“民法通则规定,公民对

自己的发明或者其他科技成果,有权申请领取荣誉证书、奖金或者其他奖励”均表现出行为的可选择性。

17.【答案】ACD

【答案解析】一个完整的法律权利的结构是由自由权、请求权、胜诉权三种权利要素构成的。B项“生存权”为干扰项,生存权属于人权的范畴,是基本权利之一,属于权利的种类,而不是权利的要素。

18.【答案】BC

【答案解析】考查法律价值有关内容。利益是法律的基础,法律将社会利益转化为法律上的权利义务进行规定。所以A是错误的;法的价值位阶中,很难说自由从属于正义,所以D也是错误的。

19.【答案】BD

【答案解析】本题综合考查法的渊源的多种分类。首先是成文法渊源与不成文法渊源,其次是制定法渊源与非制定法渊源,最后是正式渊源与非正式渊源。准确了解各种分类的意义,本题并不难回答。至于普通法渊源,在法的渊源分类上并不存在,仅起到一个迷惑项的作用。

20.【答案】ABC

【答案解析】本题考查法律权利与法律义务、法律责任、法律原则和法的正式渊源。一般认为,物权属于绝对权,债权属于相对权。黄某对该套房屋拥有所有权,而所有权为绝对权,即法律上规定的权利和义务所针对的是一国之内的所有不特定的主体。A选项表述错误。在本题中,廖某虽然不是住房的所有人,但是,他主观上有过错、客观上有侵权行为和损害后果,且行为和后果之间有因果关系,也符合责任主体条件,故对陈某的损失应负法律责任,不是住房的所有人不能成为免责的理由。因此,B选项错误。在我国,法的正式渊源包括宪法、法律、行政法规、地方性法规、民族自治法规、经济特区的规范性文件、规章、国际条约以及国际惯例。本题中,显然法院应当依据《民法通则》、《合同法》等相关法律解决这一侵权案件。所以D选项正确,C选项错误。

三、任选题

21.【答案】AB

【答案解析】马克思主义认为国家的出现是法产生的重要标志之一;神意论是最早出现的关于法的本质的观点;从法与其他社会现象之关系理解法的观点始于19世纪末20世纪初;法的国家性体现为法由国家制定、认可,法由国家强制力保证实施以及法以正式的形式予以公布三个方面。

22.【答案】C

【答案解析】凯尔森提倡的纯粹法学、梅因的历史法学和庞德的法律社会学,是倡导对法律进行事实判断的三种主要方法,故三者都倡导对法律进行事实

判断;而卢梭,因其以自然法学作为自己政治法律研究的逻辑起点,因此主张对法律进行价值判断。

23.【答案】AB

【答案解析】法的价值的最本质的表现是自由,而且自由也体现了人性最深刻的要求。

24.【答案】B

【答案解析】行为模式是任何法律规则的核心部分;C选项表述了权利概念的折衷说;而当事人属于涉入法律概念。

25.【答案】A

【答案解析】我们需要掌握上述各个概念的准确含义。法典编纂是由国家立法机关对某一部门法的全部法律进行审查、修改和补充,编纂成具有完整结构的统一的法典的活动。法律清理是指有权的国家机关,在其职权范围内对某一领域的规范性法律文件进行审查,确定它们的或存或废或改动的专门活动。法律汇编是对已经颁布的规范性法律文件按照一定的目的或标准进行系统的排列,汇编成册。既可以是官方的,也可以是民间的。本题中所说的情况,就是民间的法律汇编。

第二章 法的运行

一、单选题

26.【答案】C

【答案解析】按解释的方法不同,法律解释可分为文法解释、逻辑解释、系统解释、历史解释、目的解释、当然解释等。文法解释,又称语法规则或文理解释,即依照文法规则分析法律的语法结构、文字排列和标点符号等,以便准确理解法律条文的基本含义。逻辑解释是运用逻辑的方法,分析法律规范的结构内容、适用范围和概念之间的内在联系,以求对法律规范的含义做出确定的解释。系统解释是从某一法律规范与其他法律规范的联系,以及它在整个法律体系或某一法律部门中的地位与作用,同时联系其他规范来说明规范的内容和含义。历史解释是对某一法律规范产生、修改或废止的经济、政治、文化、社会的历史条件的研究做出的说明,同时将新的法律规范同以往同类法律进行对照、比较,以阐明法律的意义。强调依据立法史料,探求立法者在制定法律时所依据的事实、情势、目的等来探知立法者意思。目的解释是从制定某一法律的目的来解释法律。本题中属于文法解释,应选C。

27.【答案】B

【答案解析】狭义的法适用,是指行使国家司法权的国家机关及其工作人员依照法律赋予的职权和程序适用法律。根据定义,B项符合题意要求。

28.【答案】A