

2013全新修订版

法律硕士联考 基本词条释义

法硕联考用书编写组 / 编写

★ 非法学与法学均适用 ★

基本概念简明解读

易混概念比较辨析



 中国人民大学出版社

法律硕士联考基本词条释义

法硕联考用书编写组 编写

中国人民大学出版社

• 北京 •

图书在版编目 (CIP) 数据

法律硕士联考基本词条释义/法硕联考用书编写组编写. —3 版. —北京: 中国人民大学出版社, 2012. 3

ISBN 978-7-300-15423-7

I. ①法… II. ①法… III. ①法律-研究生-入学考试-自学参考资料 IV. ①D9

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 040657 号

法律硕士联考基本词条释义

法硕联考用书编写组 编写

Falü Shuoshi Liankao Jiben Citiao Shiyi

出版发行 中国人民大学出版社

社 址 北京中关村大街 31 号

电 话 010-62511242 (总编室)

010-82501766 (邮购部)

010-62515195 (发行公司)

网 址 <http://www.crup.com.cn>

<http://www.lkao.com.cn> (中国 1 考网)

经 销 新华书店

印 刷 北京市鑫霸印务有限公司

规 格 185 mm×260 mm 16 开本

印 张 22.25

字 数 499 000

邮政编码 100080

010-62511398 (质管部)

010-62514148 (门市部)

010-62515275 (盗版举报)

版 次 2010 年 6 月第 1 版

2012 年 3 月第 3 版

印 次 2012 年 3 月第 1 次印刷

定 价 49.00 元

版权所有 侵权必究

印装差错 负责调换

前言

PREFACE

一本书的出版往往有它的机缘，而本书的机缘在于一次和考生的简单谈话：一个准备法硕考试的“非法本”考生一直不明白为什么法律有那么多类似的概念，如法律规则和法律原则，它们到底有什么不同？为什么某一个日常用语的词汇在法律中变成了不同的意思？如“善意”本来是“好心好意”，而在法律中竟然是指“不知情”。法律中还存在着一些不可理解的词汇，如“给付”、“预期违约”等概念。以上的所有困惑汇成一个问题：法律中那么多概念我该怎么去掌握？于是，本书的作者们就有了一个简单的想法，希望通过对法学的基本概念及其关系进行梳理，出版一部类似“简明法律词典”的辅导书，解决“非法本”考生的困惑。比如，使日常词汇的法律含义进一步明确化，如“故意”；对法律中许多约定俗成而外行人很难一下子理解的专业性词汇，如“无因管理”，做一个简单的解释。

本书的目的，就是让所有参加法律硕士联考的“非法本”考生在遇到陌生词汇时，从本书中能找到它的基本含义和背后的法律意义。当然，这对“法本”考生也同样适用。

本书作为一本“微缩的词典”，也是一个非常简单的法学入门“指南”，可使“非法本”的考生们在最短的时间内掌握法律硕士联考中的核心概念和关键词，从而为进一步的理解性备考打下基础。

通过本书，我们开始法律硕士备考的艰苦旅程吧！

首先，备战考试需要对知识有一个系统的了解，掌握本学科的知识体系图。本书按照各个学科的特点，以体系图的方式展现本学科的知识点，可以使考生“胸有成竹”，防止只背概念而导致“一叶障目”，“不见森林”。

其次，要理解性记忆核心概念和关键词条。本书对关键词条的注释包括词条的含义、出处（法条引用）、具体的法律意义。关键词条的选择来自历年真题和该学科的特点，如“正当防卫”等在考试中无论是作为选项还是答案是必然出现的内容。本书最大的亮点是概念间的辨析和强化记忆。

最后，本书在对关键词进行分析的基础，还有针对性地设计了“考场妙计”、“提示”等拓展性内容，从而使本书的应试性更加突出，提升考生的得分能力。

本书由资深法硕辅导名师执笔，他们把丰富的授课经验和匠心独运的解读运用到对词条的解释中，并且根据《刑法修正案（八）》及相关司法解释对本书进行了修订。在此要特别感谢作为编者之一的陈璐琼老师为本书付出的辛苦与努力。

2012 年 3 月

目 录

CONTENTS

刑法学总论

第一章 绪论	2
第二章 犯罪概念	7
第三章 犯罪构成	8
第四章 故意犯罪的停止形态	19
第五章 共同犯罪	22
第六章 一罪与数罪	27
第七章 正当防卫与紧急避险	30
第八章 刑罚的概念和种类	32
第九章 量刑	36
第十章 刑罚执行制度	43
第十一章 刑罚消灭制度	46

刑法学分论

第十二章 刑法各论概述	50
第十三章 危害国家安全罪	52
第十四章 危害公共安全罪	53
第十五章 破坏社会主义市场经济秩序罪	59
第十六章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	66
第十七章 侵犯财产罪	73
第十八章 妨害社会管理秩序罪	77
第十九章 贪污贿赂罪	86
第二十章 渎职罪	90
附录：法学大纲词条增补	92

民法学

第一章 导论	99
第二章 民事法律关系	101
第三章 公民(自然人)	104
第四章 法人与其他组织	112
第五章 民事法律行为	115
第六章 代理	121
第七章 时效与期间	124
第八章 物权的一般原理	128
第九章 所有权	131
第十章 共有	133
第十一章 业主的建筑物区分所有权	134
第十二章 相邻关系	135
第十三章 用益物权	136
第十四章 担保物权	138
第十五章 占有	141
第十六章 债权概述	141
第十七章 合同	146
第十八章 人身权	160
第十九章 知识产权	162
第二十章 婚姻家庭与继承	167
第二十一章 民事责任	172
附录: 法学大纲词条增补	188

法理学

第一章 绪论	194
第二章 法的本质与特征	195
第三章 法的演进	196
第四章 法的作用	198
第五章 法律制定	202
第六章 法律体系	205
第七章 法律要素	207
第八章 法律渊源与法律分类	213
第九章 法律实施	216
第十章 法律解释与法律推理	224

第十一章 法律关系	227
第十二章 法律责任与法律制裁	234
第十三章 法治	240
第十四章 法与社会	244
附录：法学大纲词条增补	249

中国宪法学

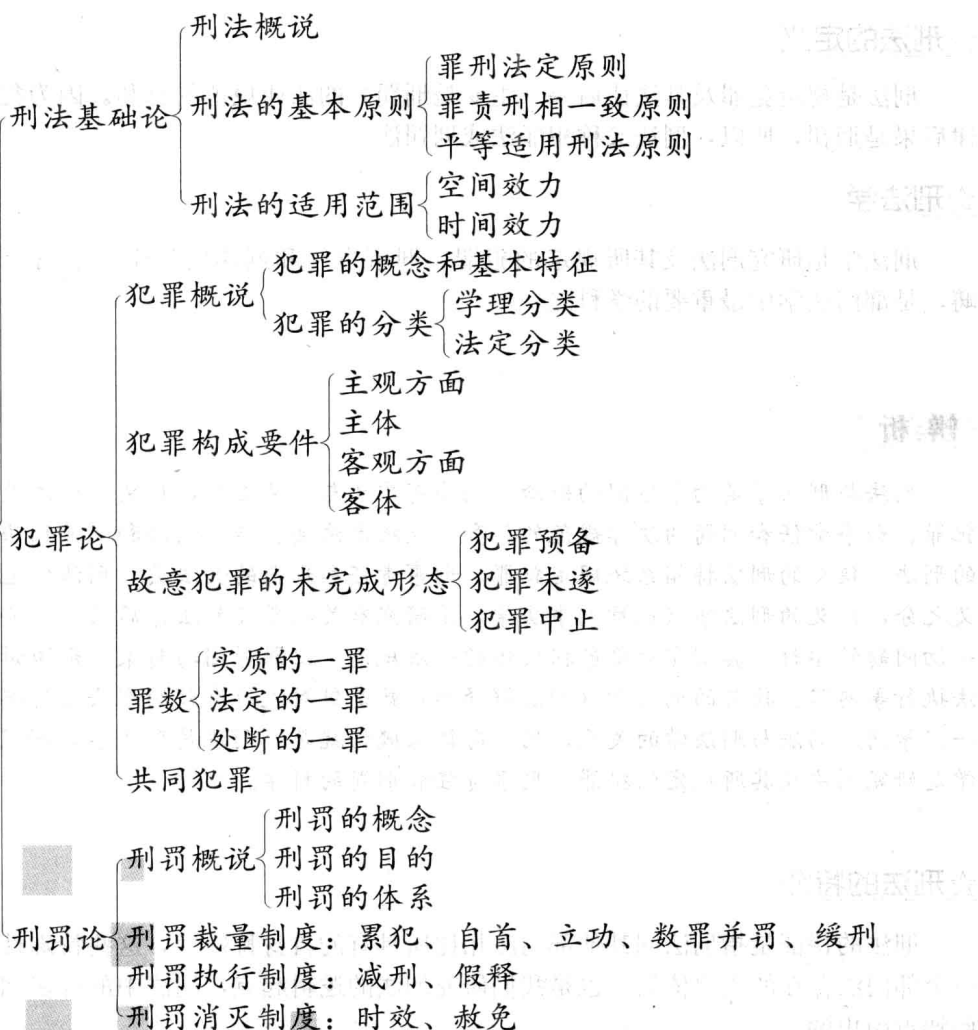
第一章 宪法基本理论	252
第二章 宪法制定、实施与保障	256
第三章 国家的基本制度	261
第四章 公民的基本权利与义务	272
第五章 国家机构	276

中国法制史

第一章 立法概况	288
第二章 刑事立法	306
第三章 行政立法	318
第四章 经济立法	321
第五章 民商事立法	324
第六章 司法制度	333

刑法学总论

【体系结构图】



第一章

绪论

第一节 刑法概述

☆刑法的定义

刑法是规定犯罪及其法律后果（主要是刑罚）的法律规范的总和。因为犯罪的主要法律后果是刑罚，所以，刑法又称犯罪法或刑罚法。

☆刑法学

刑法学是研究刑法及其所规定的犯罪、刑事责任和刑罚的科学。它属于部门法的范畴，是部门法学中最重要的学科之一。

辨析

刑法与刑法学是两个不同的概念。刑法有广义与狭义之分，广义的刑法是指一切规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律规范的总和，包括刑法典、单行刑法和附属刑法等一切形式的刑法。狭义的刑法特指系统规定犯罪、刑事责任和刑罚的刑法典。刑法学也有广义与狭义之分，广义的刑法学（也称刑事法学）是研究有关犯罪及其法律后果（主要是刑罚）的一切问题的学科，其研究对象包括实体的刑法规范、犯罪原因与对策、刑事诉讼程序、刑法执行等内容。狭义的刑法学（刑法解释学）就是针对现行有效的刑法进行解释而形成的一门学问。刑法与刑法学的关系，用一句话来概括就是：刑法是刑法学的研究对象；刑法学是研究刑法及其所规定的犯罪、刑事责任和刑罚的科学。

☆刑法的特征

刑法的特征是指刑法同其他部门法相比所具有的自身特殊性，这些特殊性是刑法作为一个部门法存在的主要依据，也是我们研究刑法的逻辑起点，刑法中的许多问题都是由这些特点引出的。

[提示]

刑法的特征有：(1) 调整范围的广泛性；(2) 调整对象的专门性；(3) 刑罚制裁的严厉性；(4) 刑法的补充性和保障性。

☆刑法的机能

刑法的机能是指刑法能产生的积极作用。刑法的机能一般分为：(1) 规制机能，维护稳定；(2) 保护机能，保护法益；(3) 保障机能，不受非法侵害。

☆☆☆刑法的解释

刑法的解释是指对刑法条文含义的阐明。

辨析

刑法解释的分类

(1) 按解释的效力不同，刑法解释分为立法解释、司法解释和学理解释。

解释的分类	解释的主体	解释的含义及效力
立法解释	最高立法机关即全国人大及其常委会	最高立法机关对刑法的含义所作的解释。主要包括以下三种：一是全国人大常委会以决议形式对刑法条文含义所作的解释。二是最高立法机关在刑法的起草说明或修订说明中所作的解释。三是在刑法施行过程中，最高立法机关对发生歧义的条文所作的解释。立法解释属于“有权解释”。
司法解释	最高司法机关即最高人民法院和最高人民检察院	最高司法机关对刑法条文进行的解释。最高人民法院对于法院在审判工作中具体应用刑法问题所作的解释、最高人民检察院对于检察院在检察工作中具体应用刑法问题所作的解释。司法解释属于“有权解释”。
学理解释	专家学者、教学科研单位和社会组织等	不具有法律约束力，学理解释属于“无权解释”。

(2) 按解释的方法不同，刑法解释分为文理解释和论理解释。

文理解释		是指根据刑法用语的文义及其通常使用的方式阐释刑法意义的解释方法。	
论理解释	是指根据立法精神，联系相关事项，阐明刑法条文的真实含义的解释方法	扩张解释	是指根据立法原意，对刑法条文所作的超过字面意思的解释。
		缩小解释	是指根据立法原意，对刑法条文所作的狭于字面意思的解释。
		当然解释	是指刑法规定虽未明示某一事项，但依规范目的、事物属性和形式逻辑，将该事项当然包含在该规范适用范围之内的解释。

考场妙计

扩大解释的本质是国民是否具有预测可能性，是否需要借助共同的上位概念需求一致性。(1)《刑法》第49条：“审判时怀孕的妇女”，“审判时”扩大到羁押时，“怀孕的妇女”扩大解释为包括“流产的妇女”。(2)《刑法》第116条：破坏交通工具罪中的“汽车”包括作为交通工具使用的大型拖拉机（刑法理论上的扩大解释）。(3)《刑法》第196条：“信用卡”包括不具有透支功能的普通银行借记卡。(4)《刑法》第205条：“出口退税、抵扣税款的其他发票”，是指除增值税专用发票以外的，具有出口退税、抵扣税款功能的收付款凭证或者完税凭证。(5)《刑法》第238条：“债务”包括非法债务。(6)文物：刑法有关文物的规定，适用于具有科学价值的古脊椎动物化石、古人类化石。(7)《刑法》第341条：“出售”包括“出卖和以营利为目的的加工利用行为”。

第二节 刑法的基本原则

☆☆刑法的基本原则

刑法的基本原则，是指刑法本身所特有的，贯穿于刑法始终，必须得到普遍遵循的具有全局性、根本性的准则。现行刑法规定的基本原则有三个，即罪刑法定原则、平等适用刑法原则和罪责刑相适应原则。

罪刑法定原则	基本含义	法律明文规定为犯罪行为的，依照法律定罪处刑；法律没有明文规定为犯罪行为的，不得定罪处刑，即“法无明文规定不为罪，法无明文规定不处罚”。
	基本内容	法律主义：是指规定犯罪及其后果的法律必须是成文的法律；法官只能根据成文法律定罪处罚。 禁止事后法——禁止重法溯及既往； 禁止不利于被告人的类推解释； 禁止绝对不定期刑； 禁止处罚不当罚的行为； 禁止不均衡的、残虐的刑罚。
平等适用刑法原则	基本含义	对任何人犯罪，在适用法律上一律平等，不允许任何人有超越法律的特权。
	基本内容	(1) 平等地保护法益； (2) 平等地认定犯罪； (3) 平等地裁量刑罚； (4) 平等地执行刑罚。 注意：平等适用刑法不代表不视具体情形采取刑罚个别化。
罪责刑相适应原则	基本含义	刑罚的轻重应当与犯罪分子所犯罪行和承担的刑事责任相适应。
	基本内容	刑罚与犯罪性质、犯罪情节、犯罪人的人身危险性相适应。

☆刑法的效力范围

域和适用于

有一部分在我国领域或者共同犯罪结果有一部分发生在我国领域内，就认为是在我国领域内犯罪。

属地管辖原则的例外 { 有外交特权或外交豁免权的外国人在我国领域内犯罪——外交途径解决
港澳地区
特别刑法的规定

考场妙计

判断是否适用中国刑法，看以下表格：

	中国领土内	中国领土外
中国人	适用中国刑法	适用，但三年有期徒刑以下的可以不予追究。国家工作人员和军人都适用。
外国人	适用，享有外交特权的除外	三年有期徒刑以上可以适用，但是，在犯罪地不受处罚的除外。
例外	对于国际犯罪，或起诉或引渡	

☆☆刑法的时间效力

刑法的时间效力，是指刑法的生效时间、失效时间以及刑法对其生效前的行为的效力。

[提示]

生效时间 { 公布之后经过一段时间才生效，如 1997 年刑法公布后自 10 月 1 日生效。
自公布之日起生效，单行刑法和刑法修正案一般采取这种方式。

失效时间 { 国家立法机关明确宣布自何日起失效。
自然失效：新法取代旧法或旧法自行废止。

☆☆☆刑法的溯及力

刑法的溯及力，是指刑法对于生效以前的行为是否适用。适用原则如下：

从旧原则	依据行为当时有效的法律定罪处罚，刑法不具有溯及既往（生效前行为）的效力。
从旧兼从轻 （我国刑法适用）	依据行为当时有效的法律定罪处罚，但新法不认为是犯罪或处罚较轻的除外。新法（行为后生效）中的“轻法”有溯及既往的效力。
从新原则	刑法适用于生效前未经审判或者判决尚未确定的行为，有溯及既往的效力。
从新兼从轻	新法一般具有溯及既往的效力，但是旧法（行为时法）不认为是犯罪或处罚较轻的仍适用旧法。

[提示]

为正确适用《中华人民共和国刑法修正案（八）》，根据《最高人民法院关于〈中华人

《中华人民共和国刑法修正案（八）》时间效力问题的解释》，人民法院 2011 年 5 月 1 日以后审理的刑事案件，具体适用刑法的有关问题规定如下：

时间	处罚	适用	原则
2011 年 4 月 30 日以前犯罪	处管制和缓刑同时判处禁止令的。	禁止令（新法）	从新原则
2011 年 4 月 30 日以前犯罪	判处死刑缓期执行的。	适用旧法	从旧原则
	如累犯或者暴力性犯罪，罪行极其严重。	适用新法	从新原则
2011 年 4 月 30 日以前再犯	前罪实施时不满 18 周岁的。	适用新法（不构成累犯）	从轻原则
2011 年 5 月 1 日以后再犯罪	曾被判处有期徒刑以上刑罚，或者曾犯危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪。	适用新法（构成累犯）	从新原则
2011 年 4 月 30 日以前犯罪	不具有自首情节，但是如实供述自己罪行的。	适用新法（可以从轻）	从轻原则
2011 年 4 月 30 日以前犯罪	自首又有重大立功表现。	适用旧法（应当从轻处罚）	从旧原则
2011 年 4 月 30 日前后一人犯数罪	其中一罪发生在 2011 年 5 月 1 日以后的。	适用新法	从新原则
2011 年 4 月 30 日以前犯罪	被判处无期徒刑的罪犯，减刑以后或者假释前实际执行的刑期。	适用旧法	从旧原则
2011 年 4 月 30 日以前犯罪	累犯或者暴力犯罪，能否假释	适用旧法	从旧原则
	其他暴力性犯罪。	适用新法	从新原则

第一章

犯罪概念

☆犯罪的概念

犯罪是刑法明文规定的应受刑罚处罚的行为，这是依据犯罪的法律后果给犯罪所下的定义。实质的犯罪定义，指犯罪是反社会或者危害社会的行为，这是依据犯罪的反社会性给犯罪所下的定义。不同的定义反映出不同的犯罪观。

我国刑法的犯罪定义：一切危害国家主权、领土完整和安全，分裂国家、颠覆人民民主专政的政权和推翻社会主义制度，破坏社会秩序和经济秩序，侵犯国有财产或者劳动群众集体所有的财产，侵犯公民私人所有的财产，侵犯公民的人身权利、民主权利和其他权利以及其他危害社会的行为，依照法律应当受刑罚处罚的，都是犯罪，但是情节显著轻

微、危害不大的，不认为是犯罪。

[提示]

根据我国刑法的犯罪定义，可以分析出我国刑法上的犯罪具有以下三个基本特征：严重的社会危害性、刑事违法性、应受刑罚惩罚性。

但是，我国在规定犯罪的定义中还加入了“定量”的概念，即通过对犯罪的实质特征提出定量要求，赋予司法机关酌情排除犯罪的权力，避免过分拘泥于法律形式，从而划分出了“违法行为”和“犯罪行为”。它的刑事政策意义在于可以缩小犯罪或者刑事处罚的范围，从而避免给一些轻微的危害行为打上犯罪的标记，有利于行为人悔过自新。

第 三 章

犯罪构成

第一节 犯罪构成概说

☆☆犯罪构成

犯罪构成是指刑法规定的成立犯罪必须具备的主观要件和客观要件的总和。犯罪构成是成立犯罪的必备要件；其诸要件由刑法所规定；具备犯罪构成要件是适用刑罚法律后果的前提。

辨析

犯罪与犯罪构成

联系	犯罪是犯罪构成的基础，犯罪构成是犯罪的具体化。
区别	犯罪回答什么是犯罪以及犯罪具有哪些基本属性。 犯罪构成则进一步回答犯罪成立需要具备哪些法定的条件以及根据犯罪构成主客观要件具体确定什么样的行为是犯罪。

[提示]

犯罪构成可以从不同的角度进行分类，主要类型有以下几种：

基本的犯罪构成	刑法分则条文就某一犯罪的基本形态（既遂形态）所规定的犯罪构成。
修正的犯罪构成	以基本的犯罪构成为基础并对其进行补充、扩展所形成的犯罪构成。通常包括故意犯罪的未完成形态，如犯罪预备、未遂和中止等形态，以及共同犯罪形态，如帮助犯、教唆犯等。
标准的犯罪构成	又称普通的犯罪构成，指刑法条文对具有通常社会危害程度的行为所规定的犯罪构成，是处罚的基准形态。
派生的犯罪构成	以标准的犯罪构成为基础，因为具有较轻或较重的法益侵害程度而从标准的犯罪构成中派生出来的犯罪构成。其相对于标准的犯罪构成的处罚基准态而言属于处罚减轻或加重的形态，包括加重的犯罪构成与减轻的犯罪构成。

第二节 犯罪客体

☆☆犯罪客体

犯罪客体，是刑法所保护的为犯罪活动所侵害的社会利益。犯罪客体是犯罪构成的必备要件之一，同时需要注意的是，刑法所保护的利益会随着社会生活的发展而变化，并非一成不变。

[提示]

犯罪客体的种类

类别	含义	作用
一般客体	指一切犯罪所共同侵害的社会利益，即社会主义社会利益的总体。 其为一切犯罪的共同本质。	直接客体、同类客体都是社会利益总体（一般客体）的组成部分，三者之间是个别、局部与整体的关系。
同类客体	指某一类犯罪共同侵害的社会利益，概括的是一类犯罪的共同属性。	其是对犯罪进行科学分类的基础，我国刑法分则正是根据同类客体对犯罪进行分类的。
直接客体	指某一犯罪所直接侵害的某种特定的社会利益。此外，根据犯罪行为侵害的直接客体的数量，可以把直接客体分为两种：（1）简单客体，即某一犯罪只侵害一个利益的；（2）复杂客体，即某一犯罪侵害两个以上利益的。	是某罪犯罪构成的组成部分；区分简单客体与复杂客体对定罪量刑有重要意义。

☆犯罪对象

犯罪对象，是指刑法规定的犯罪行为所侵犯或直接指向的具体人或物。其不同于组成犯罪之物以及犯罪所生之物。