



因为专业 所以卓越

2011

司法考试九年 真题专项精解 必携本



理论法学 · 司法职业道德 · 论述题

飞跃司考辅导中心 组编

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

2011

**司法考试九年
真题专项精解**

司法职业道德·论述题

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

2011 司法考试真题专项精解必携本. 理论法学·司法
职业道德·论述题/中国法制出版社编. —北京: 中
国法制出版社, 2010. 11

ISBN 978 - 7 - 5093 - 2297 - 0

I. ①2… II. ①中… III. ①法的理论 - 中国 - 法律
工作者 - 资格考核 - 解题②法律工作者 - 职业道德 - 中国
- 资格考核 - 解题 IV. ①D92 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 205869 号

策划编辑 东湖 责任编辑 伍海亮 封面设计 周黎明

2011 司法考试真题专项精解必携本

——理论法学·司法职业道德·论述题

2011 SIFA KAOSHI ZHENTI ZHUANXIANG JINGJIE BIXIEBEN

——LILUN FAXUE · SIFA ZHIYE DAODE · LUNSHUTI

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 32

印张/7 字数/196 千

版次/2010 年 12 月第 1 版

2010 年 12 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 2297 - 0

定价: 16.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 66054911

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

目 录

社会主义法治理念

客观试题	1
------------	---

法理学

客观试题	11
一、法的本体	11
二、法的运行	52
三、法的演进	70
四、法与社会	76

法制史

客观试题	88
一、西周至秦汉、魏晋时期的法制	88
二、唐宋至明清时期的法律制度	96
三、清末、民国时期的法律	105
四、罗马法	112
五、英美法系	116
六、大陆法系	119

司法职业道德

客观试题	127
一、司法制度和法律职业道德概述	127
二、审判制度与法官职业道德	134
三、检察制度与检察官职业道德	145
四、律师制度与律师职业道德	153
五、公证制度与公证员职业道德	167

论述题与司法文书

主观试题	171
------------	-----

社会主义法治理念

客观试题

【考点1】 马克思主义法律观中国化

备考提示

马克思主义法律观中国化的四个阶段：

第一，以毛泽东同志为主要代表的第一代中央领导集体，将马克思主义法律观的基本原理与新中国的政权和法制建设相结合，提出并实施“民主建国”，制定第一部《中华人民共和国宪法》（1954年9月20日通过），实现了马克思主义法律观中国化的第一次重大创新。

第二，以邓小平同志为主要代表的第二代中央领导集体，创造性地阐释了一系列具体而明确的法律思想，提出了社会主义法制建设“有法可依、有法必依、执法必严、违法必究”的“十六字方针”，实现了马克思主义法律观中国化的第二次重大创新。

第三，以江泽民同志为主要代表的第三代中央领导集体，正式确定“依法治国，建设社会主义法治国家”的治国方略，实现了马克思主义法律观中国化的第三次重大创新。

第四，以胡锦涛同志为总书记的中央领导集体，从建设社会主义法治国家全局的高度，不断加深对什么是社会主义法治国家、怎样建设社会主义法治国家的认识，提出了“社会主义法治理念”这一崭新课题，解决了建设什么样的法治国家，如何建设社会主义法治国家的重大问题，实现了马克思主义法律观中国化的第四次重大创新。

☞ 1. 社会主义法治理念是马克思主义法律观中国化的最新成果。有关这一表述，下列哪一说法是不成立的？（ ）[09/1/4，单选]①

A. 社会主义法治理念是马克思主义法律观同中国国情和现代化建设实际逐渐结合的产物

B. 马克思主义法律观的中国化进程从新中国成立以后才开始

C. 1954 年《中华人民共和国宪法》的制定实现了马克思主义法律观中国化的第一次重大创新

D. 社会主义法治理念的提出，解决了建设什么样的法治国家、如何建设社会主义法治国家的重大问题

2. 社会主义法治理念是中国特色社会主义理论体系的组成部分，这个理论体系包含邓小平理论。20 世纪 70 年代末至 90 年代初，中共中央领导集体的主要代表邓小平曾创造性地提出一系列具体的法律思想。判断下列哪一项不是邓小平理论法律思想的重要内容？（ ）[09/1/5，单选]②

A. “有法可依、有法必依、执法必严、违法必究”的十六字方针

B. 一手抓建设和改革，一手抓法制

C. 用法律措施维护安定团结的政治局面

D. 明确提出“依法治国，建设社会主义法治国家”的基本方略

【答案及解析】

1. ABC 表述正确，无须多述。早在新民主主义革命时期，马克思主义法律观的中国化进程就已经开始，特别是在中国共产党领导的陕甘宁边区政府的司法实践中，逐步确立了平等与正义、“共产党员有犯法者从重治罪”等司法原则，为新中国的司法实践奠定了良好的基础。故 B 项表述错误，综上所述，本题答案为 B。

2. ABC 均属于邓小平理论法律思想的内容，D 项“依法治国，建设社会主义法治国家”则是江泽民同志特别明确提出的，这一观点把社会主义与法治国家结合起来，是中国特色社会主义理论和实践的又一创举，综上所述，本题答案为 D。

① 答案：B

② 答案：D

备考提示

“三个至上”的内在关系：

党的事业至上、人民利益至上、宪法法律至上是高度统一、不可分割的整体。中国共产党是中国特色社会主义事业的领导核心，始终代表中国先进生产力的发展要求，代表中国先进文化的前进方向，代表中国最广大人民的根本利益，党的事业就是维护好、发展好人民利益；中国共产党领导人民制定宪法和法律，也领导人民遵守和执行宪法和法律，宪法和法律是党的主张和人民意志相统一的体现，中国共产党作为执政党必须树立、维护和尊重宪法法律的权威。人民制定宪法法律就是为了协调、保障和发展自己的利益，人民利益就是宪法和法律的最高价值。

在实质上，党的事业至上、人民利益至上、宪法法律至上是一个有机统一体。共同构成社会主义民主政治的鲜明标志，共同反映社会主义法治建设的必然要求。

☞ 2007年12月26日，中共中央总书记胡锦涛提出“党的事业至上、人民利益至上、宪法法律至上”的重要观点。有关“三个至上”中“宪法法律至上”的理解，下列哪一选项是正确的？（ ）[09/1/1，单选]①

- A. “宪法法律至上”是指宪法和法律在效力上地位相同，都具有最高效力
- B. “宪法法律至上”仅仅强调实现法律效果，是增强全社会法律意识的价值指引
- C. 肯定“宪法法律至上”是执政党在思想认识上的一个重大转变
- D. “宪法法律至上”是我国宪法明确规定的原则，一切国家机关、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

【答案及解析】

宪法的效力高于法律，故A项明显错误。B项中，“宪法法律至上”不仅仅强调实现法律效果，还包括政治效果和社会效果，三者具有内在一致性，故B项错误。“三个至上”的提出，肯定了“宪法法律至上”这一现代法治文明的合理内核，是中国共产党总结和探索执政规律的重要成果，标志

① 答案：C

着党在思想认识上完成了领导方式和执政方式的重大转变，故 C 项正确，当选。“三个至上”尚未写入宪法，故 D 项错误。综上所述，本题答案为 C。

【考点 3】社会主义法治理念的理论渊源

下列哪一选项不属于社会主义法治理念的理论渊源？（ ）[09/1/2, 单选]①

- A. 马克思主义的人民主权思想
- B. 马克思主义有关法的本质和作用的思想
- C. 研究社会主义法治理念的方法论
- D. 新中国成立 60 年来的社会主义法治建设

【答案及解析】

社会主义法治理念的理论渊源主要包括马克思、恩格斯、列宁的法治思想 and 中国特色社会主义理论体系中的法治思想，故 A、B 和 C 项都正确，D 项“社会主义法治建设”是“实践”而非“理论”。故 D 不对。综上所述，本题答案为 D。

【考点 4】社会主义法治理念的内涵

备考提示

社会主义法治理念是指导我国建设社会主义法治国家的思想观念体系，它反映了社会主义法治的性质、功能、价值取向和实现途径，社会主义法治理念由依法治国、执法为民、公平正义、服务大局、党的领导五个方面主要内容构成。

☞ 1. 关于社会主义法治理念，下列哪些选项是正确的？（ ）[07/1/51, 多选]②

- A. 社会主义法治理念体现了中国共产党领导、人民当家作主和依法治国的有机统一
- B. 社会主义法治理念是在总结我国法治建设实践经验、借鉴世界法治文明成果的基础上提出的
- C. 社会主义法治理念是真正符合人民利益和需要的法治理念
- D. 通过社会主义法治理念教育，切实提高法律职业人员维护社会主义法治的能力

① 答案：D

② 答案：ABCD

2. 下列关于法治与法制的表述哪些是不适当的? () [04/1/51, 多选]①

- A. 法治要求法律全面地、全方位地介入社会生活, 这意味着法律取代了其他社会调整手段
- B. 法治与法制的根本区别在于社会对法律的重视程度不同
- C. 实现了法制, 就不会出现牺牲个案实体正义的情况
- D. 法治的核心是权利保障与权力制约

【答案及解析】

1. 我国社会主义法治理念是先进的法治理念, 是真正符合广大人民群众利益和需要的法治理念, 其基本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。依法治国是社会主义法治的核心内容; 执法为民是社会主义法治的本质特征; 公平正义是社会主义法治的价值追求; 服务大局是社会主义法治的重要使命; 党的领导是社会主义法治的根本保证。这五个方面相辅相成, 体现了党的领导、人民当家做主和依法治国的有机统一。因此本题 A、B、C、D 项表述正确, 当选。综上所述, 本题答案为 ABCD。

2. 法治要求法律全面地、全方位地介入社会生活, 这并不意味着法律取代了其他社会调整手段, 而是意味着在全部国家生活和社会生活中都必须依法办事。法治的核心在于对国家权力的制约。法治与法制的根本区别不在于社会对法律的重视程度不同, 而在于法治蕴涵了法律调整社会生活的正当性, 而法制包含的是法律和制度, 其涵义是中性的。牺牲个案实体正义是由法的作用的局限性导致的, 无论法律制度如何完善, 这种局限性都是不可避免的, 因此会不会出现牺牲个案实体正义与法制的实现与否之间没有必然联系。

① 答案: ABC

【综合】

备考提示

社会主义法治理念的基本理论

概念	法治是指依法合理配置权力与权利的社会状态。 社会主义法治理念是指引导社会主义法治国家建设的理性化观念体系。
特征	①政治性；②人民性；③科学性；④开放性。
理论渊源	(1) 马克思、恩格斯的思想理论体系：①马克思主义哲学；②政治经济学；③科学社会主义。 (2) 列宁关于社会主义法治的探索和论述。 (3) 中国特色社会主义理论体系中的法治思想：①毛泽东思想；②邓小平理论；③“三个代表”重要思想；④科学发展观中的法治思想。 (4) 中国传统法律思想也是社会主义法治理念的重要来源。 (5) 外国法治思想也为社会主义法治理念提供了有益的借鉴。
本质属性	党的事业至上、人民利益至上、宪法法律至上。
地位	(1) 是马克思主义法律观中国化的最新成果。 (2) 是中国特色社会主义理论体系的重要组成部分。 (3) 是社会主义法治建设的指导思想。
作用	(1) 是我国一切立法活动的思想先导。 (2) 是确保我国行政机关及其公职人员严格公正文明执法、实现法律效果与社会效果有机统一的思想基础。 (3) 是确保我国司法坚持正确方向、实现司法公正的思想保障。 (4) 是建设社会主义法治文化、增强全社会法律意识的价值指引。 (5) 是推动法学研究繁荣和发展的重要保障。

社会主义法治理念的基本内涵

	意义	基本内涵
依法治国	是社会主义法治的核心内容。 ①是我们党治国理政观念的重大转变；②是实现国家长治久安的重要保障；③是发展社会主义民主政治的必然要求。	①人民民主；②法制完备；③树立宪法法律权威；④权力制约。
执法为民	是社会主义法治的本质特征。 ①是中国共产党始终坚持立党为公、执政为民宗旨的必然要求；②是“一切权力属于人民”的宪法原则的具体体现；③是社会主义法治始终保持正确政治方向的根本保证。	①以人为本；②保障人权；③文明执法。
公平正义	是社会主义法治的价值追求。 ①是社会主义法治建设的根本目标；②是新时期广大人民群众强烈愿望；③是立法、执法和司法工作的生命线；④是社会主义和谐社会的基本特征。	①法律面前人人平等；②合法合理；③程序正当；④及时高效。
服务大局	是社会主义法治的重要使命。 ①是社会主义法律的本质要求；②是法治工作的地位和性质所决定；③是社会主义法治实践的经验总结。	①把握大局；②围绕大局；③立足本职。
党的领导	是社会主义法治的根本保证。 ①是党的先进性决定的；②是人民的历史选择；③是法治建设的艰巨性决定的。	①党对社会主义法治的思想领导；②政治领导；③组织领导。

社会主义法治理念的基本要求

	基本要求
健全完善立法	①科学立法；②民主立法；③法制统一；④体系完备。
坚持依法行政	①合法行政；②合理行政；③高效便民；④权责统一；⑤政务公开；⑥不断提高依法行政能力和职业道德水平。
严格公正司法	①切实维护司法公正；②不断提高司法效率；③努力树立司法权威；④充分发扬司法民主。
其他	①加强制约监督；②自觉诚信守法；③繁荣法学事业；④实施正确领导。

☞ 1. 司法公正是司法工作的灵魂，是依法治国的重要标志。社会主义法治理念要求司法机关必须“严格公正司法”。下列哪一选项不符合社会主义法治理念的精神和要求？（ ）[10/1/1，单选]①

- A. 司法机关必须坚持实体公正和程序公正相结合，做到法律效果、政治效果和社会效果相统一
- B. 司法机关必须进一步提高办案效率，坚持公正与效率兼顾
- C. 司法机关为了保障判决有效执行，应对当事人实行“一站式服务”，即谁立案谁审判谁执行

D. 司法机关为了加强审判监督，可主动邀请人大代表、政协委员和新闻媒体旁听重大疑难案件审判

2. 为了落实司法便民，检察院开设了网上举报、申诉和信息查询系统，法院实现网上预约立案和电子签章，公民对国家机关实行网上监督收效明显。关于网络技术在法治建设中的作用，下列哪一选项是不正确的？（ ）[10/1/2，单选]②

- A. 社会主义法治理念的落实要与现代科学技术的发展相结合
- B. 社会主义法治理念的落实也体现于对网络依法进行管理
- C. 司法机关是否贯彻社会主义法治理念，其衡量的根本指标即是否采用现代科技手段
- D. 司法机关采用网络技术落实司法便民，是在工作中做到执法为民的具体表现

3. 社会主义法治理念的核心内容是“依法治国”。关于“依法治国”，

① 答案：C

② 答案：C

下列哪一选项是错误的？() [10/1/3, 单选]①

A. 依法治国以国家法律体系的健全、完善、规范、系统、协调为必要条件

B. 依法治国依赖于法制完备，法律健全完备了，法治就实现了

C. 依法治国应当树立宪法法律的权威

D. 依法治国的实现，必须以规范和制约公权力为前提，做到职权法定、有权必有责、用权受监督、违法受追究

4. 执法为民是社会主义法治的本质要求。对此，下列哪一选项是不正确的？() [10/1/4, 单选]②

A. 执法为民要求尊重和保障人权，这是宪法规定的一项基本原则

B. 执法为民强调以人为本，这是科学发展观的核心

C. 执法为民表明执法机关存在的目的在于合法地行使人民赋予的权力

D. 执法为民说明执法活动以“及时”、“高效”作为最根本的出发点

5. 关于社会主义法治理念及其特征的表述，下列哪一选项是错误的？() [10/1/5, 单选]③

A. 社会主义法治理念重在强调行政执法和司法工作应遵守一定的原则，与立法没有直接关系

B. 社会主义法治理念反映和坚持了人民民主专政的国体

C. 社会主义法治理念反映了社会主义法治的性质、功能、价值取向和实现途径

D. 社会主义法治理念中的法治建设根本目标是实现好、维护好、发展好最广大人民的利益

6. 关于社会主义法治理念的理解，下列哪一选项是正确的？() [09/1/3, 单选]④

A. 社会主义法治理念与中国传统法律文化有本质区别，它与后者之间不存在继承关系

B. 社会主义法治理念主要以马克思主义的剩余价值学说为基础

C. 社会主义法治理念是建设社会主义法治文化的价值指引

D. 社会主义法治理念本身属于社会主义法治的制度体系

① 答案：B

② 答案：D

③ 答案：A

④ 答案：C

7. 在某法学理论研讨会上, 甲和乙就法治的概念和理论问题进行辩论。甲说: ①在中国, 法治理论最早是由梁启超先生提出来的; ②法治强调法律在社会生活中的至高无上的权威; ③法治意味着法律调整社会生活的正当性。乙则认为: ①法家提出过“任法而治”、“以法治国”的思想; ②法治与法制没有区别; ③“法治国家”概念最初是在德语中使用的。下列哪一选项所列论点是适当的? () [03/1/4, 单选]①

- A. 甲的论点②和乙的论点①
- B. 甲的论点①和乙的论点③
- C. 甲的论点②和乙的论点②
- D. 甲的论点③和乙的论点②

【答案及解析】

1. 严格公正司法是社会主义法治理念的基本要求之一, 包括司法公正、司法效率、司法权威、司法民主等内容。司法机关为了保障判决有效执行, 应在司法公正、司法效率和司法权威方面下功夫, “一站式服务”不符合立审执分离的程序公正要求(正当程序原则), 故 C 错。司法机关依法独立行使审判权, 并不意味着不需要接受监督, 司法监督是司法民主与司法公开的要求和必然结果, 有利于严格公正司法, 故 D 项正确。AB 表述正确。

2. C 项表述不正确, 司法机关是否贯彻社会主义法治理念, 衡量的根本指标是看其是否坚持党的领导、人民当家作主和依法治国的统一, 这是社会主义法治理念的本质属性。ABD 表述正确。

3. 法律制度是法治的基础, 依法治国依赖于法制完备, 完备的法律制度是法治建设的重要先决条件和首要目标, 也是法治国家的重要标志。但是, 法制完备了, 不等于法治就实现了, 法治实现还取决于宪法法律的权威等其他因素。故 B 错, ACD 表述正确。

4. 执法为民是社会主义法治的本质要求。以人为本是科学发展观的核心, 也是执法为民的根本出发点, 保障人权是执法为民的基本要求, 文明执法是执法为民的客观需要。故 D 错, ABC 表述正确。

5. 社会主义法治理念反映和指引着社会主义法治的性质、功能、目标方向、价值取向和实现途径, 是社会主义法治的精髓和灵魂, 不仅是执法和司法的指导思想, 也是立法、守法和法律监督应当遵循的原则和指导思想。故 A 错误, BCD 表述正确。

① 答案: A

6. 法律是具有继承性的，社会主义法治理念与中国传统法律文化虽有本质区别，但一些科学的制度和法律概念是可以继承的，故 A 错误。B 项中，社会主义法治理念的理论渊源是马克思主义法治思想，而不是其经济思想。故 B 错误。社会主义法治理念是主观的，而制度是客观的，所以 D 项社会主义法治理念本身属于社会主义法治的制度体系这一说法错误。C 项中，社会主义法治理念是建设社会主义法治文化的价值指引。强调了社会主义法治理念的重要作用，是正确的。综上所述，本题答案为 C。

7. “法治”一词明确了法律在社会生活中的最高权威，显示了法律介入社会生活的广泛性和法律调整社会生活的正当性。法制与法治，虽然只有一字之差，但内涵是完全不同的。

“法制”一词，早在中国古代就已经出现。法家提出过“任法而治”、“以法治国”的思想，但并未形成法治概念。我国最早宣传并明确提出法治概念的是梁启超先生，但中国先秦时期的法家就已提出了古代的“法治”思想。法治国家或者法治国是一个德语中最先使用的概念。早期的法治国是指中世纪欧洲的某种国家形式，尤其是德意志帝国。

法制与法治的区别一般是：(1) 法制是以法为核心的某国、某地区法律上层建筑的整个系统，包括现行法以及与现行法相适应的法律意识、法律实践。法治是运用法律这样的实体工具，管理社会和治理国家的原则。(2) 法制与国家并存，有国家就有法，就有一定的法律制度。但是有国家、有法制却不一定实行法治。也就是说，有国家就有法制，但有法制不一定有法治。从法制到法治的概念转换，在我国经历了一个相当艰难的过程。

综上，甲的说法①错，②、③对；乙的说法①、③对，②错，所以本题答案选 A。

法 理 学

客观试题

一、法的本体

【考点1】 法的本质

备考提示

法的本质指法这一事物自身组成要素之间相对稳定的内在联系，本质掌握着可理解的世界的内容。法的本质是法理学的一个重要的本体论的问题，是法理学的核心问题。

马克思主义关于法的本质的基本观点：（1）法律的关系既不能从它们本身来理解，也不能从人类精神的一般发展来理解，相反，它们都根源于物质的生活关系。（2）在阶级对立的社会里不能形成统一的全社会意志，而只有统治阶级意志才能上升为国家意志。法律体现的统治阶级意志具有整体性，不是统治阶级内部成员意志的简单相加，而是统治阶级的整体意志、共同意志或根本意志。（3）在一定情况下，法律的内容规定不仅反映统治阶级的意志，而且同时又反映被统治阶级以及统治阶级的同盟阶级的某些要求和愿望。（4）法律是由统治阶级所处的社会物质生活条件所决定的，但法律不是统治阶级任性和专横的表现，而具有物质制约性、客观性、规律性。

☞ 1. 马克思曾说：“社会不是以法律为基础，那是法学家的幻想。相反，法律应该以社会为基础。法律应该是社会共同的，由一定的物质生产方式所产生的利益需要的表现，而不是单个人的恣意横行。”根据这段话所表达的

马克思主义法学原理，下列哪一选项是正确的？（ ） [07/1/1，单选]①

A. 强调法律以社会为基础，这是马克思主义法学与其他派别法学的根本区别

B. 法律在本质上是社会共同体意志的体现

C. 在任何社会，利益需要实际上都是法律内容的决定性因素

D. 特定时空下的特定国家的法律都是由一定的社会物质生活条件所决定的

2. 根据马克思主义法学的基本观点，下列表述哪一项是正确的？（ ） [04/1/1，单选]②

A. 法在本质上是社会成员公共意志的体现

B. 法既执行政治职能，也执行社会公共职能

C. 法最终决定于历史传统、风俗习惯、国家结构、国际环境等条件

D. 法不受客观规律的影响

3. 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？（ ） [02/1/81，不定项]③

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

【答案及解析】

1. 关于 A，马克思主义法学与以往法学的根本区别在于是否认为法具有客观实在性，是唯物史观还是唯心史观。以往的法学认为法的本质是神的意志、理性、主权者意志等等，马克思主义法学认为法是统治阶级意志的体现，最终由社会物质生活条件决定。因此强调法律以社会为基础，并不是马克思主义法学与其他派别法学的根本区别，A 错误。关于 B，马克思主义法学认为：法不是平均地反映每个人的意志，首先反映统治阶级的意志。因此 B 错误。关于 C，马克思主义法学认为，法的本质体现为法的物质制约性，即法的内容受社会存在这个因素的制约，最终也是由一定的社会物质生活条

① 答案：D

② 答案：B

③ 答案：AC