

2005年

司考要点分科演练

① 法理学·法制史·宪法 法律职业道德

宏元法泰司法考试研究室 组编

卫跃宁 主编

本书特点：以仿真题为编写要求，以同步测试为目的对司考要点进行编题；题量适中，解析详尽且指明了考点；与时俱进，涵盖了最新修订的法律法规及司法解释。

愿其金子般的品质，助您金榜题名！

中国宇航出版社

司考要点分科演练

法理学·法制史·宪法·法律职业道德

宏元法泰司法考试研究室 组编

主 编 卫跃宁

撰稿人 于 玲 王 艳 陈先胜
邵长龙 陆建华 林 敏
赵长伟 袁 圆 夏 铮
谢子文 彭 晔 魏 敏

中国宇航出版社

· 北 京 ·

前言

在学完某一部分内容后及时做一些好的练习,不仅可以巩固所学知识,查缺补漏,同时还能提高应试能力。但放眼当前司法图书市场,琳琅满目,却很难找到一套称心如意的“同步测试题”。究其原因,无非在于出版一本好的习题集,不仅要求作者有扎实的法学功底,而且需要作者投入巨大的精力。针对以上情况,《司考要点分科演练》(简称《金腰带》)应运而生,作者团队按各自专业分工,精诚合作,打造了其金子般的品质。

一、本书的特点

(一)以仿真题为编写要求,以同步测试为目的。同步测试是本书体例安排的主要目的,由于对大部分考生来说,没有时间去做大量的习题,故我们主要是以仿真题为要求对司考的要点进行编题,以使考生朋友在有限的做题时间里得到更多的收获。

(二)题量适中,解析详尽。兵在精而不在多,因此,在题量上我们作了适当控制,而在解析上则尽可能详细。

(三)指明了考点。在习题的答案部分列出了具体的考点,以帮助考生明确考查范围,了解司考要点,有的放矢。

(四)与时俱进,高度关注司考的最新变化。由于每年新增的法律法规大多会成为当年考查的重点,我们对此予以高度关注,对其要点设计了相应题目,以供演练。如新修改的选举法、地方组织法、公司法、证券法、拍卖法及刑法修正案(五)等。

二、本书的编排

《金腰带》共分八小册,与由中国宇航出版社出版、宏元法泰

策划的“进阶达标系列”司考书保持一致(因三大诉讼法放在一起太厚,故作了相应调整)。具体如下:

- 1.《法理学·法制史·宪法·法律职业道德》
- 2.《民法》
- 3.《刑法》
- 4.《行政法与行政诉讼法》
- 5.《民事诉讼法·仲裁法》
- 6.《刑事诉讼法》
- 7.《商法·经济法》
- 8.《国际公法·国际私法·国际经济法》

从历年对司考真题的争论我们可以看出,要出一份完美的习题是很难的,但我们已尽最大的努力让它尽善尽美,愿它成为您攻占堡垒的有力武器,助您金榜题名。同时,也欢迎广大读者批评指正,以利来年修订。

如您在使用本书以及其他宏元法泰所策划的宇航版司考图书过程中遇有各类问题,均可通过网站www.lawyerstep.com的“司考天地论坛”取得帮助!我们将竭诚为您提供服务。

编 者

2005年6月

目 录

法理学

第一章 法的本体	1
第二章 法的运行	3
第三章 法的演进	5
第四章 法与社会	7

参考答案、考点及解析	9
------------------	---

第一章 法的本体	9
第二章 法的运行	12
第三章 法的演进	15
第四章 法与社会	20

法制史

第一章 中国法制史	23
第二章 外国法制史	28

参考答案、考点及解析	33
------------------	----

第一章 中国法制史	33
第二章 外国法制史	41

宪 法

第一章 宪法的基本理论	46
第二章 国家基本制度(上)	49

第三章 国家基本制度(下)	51
第四章 公民的基本权利和义务	54
第五章 国家机构	56
第六章 宪法的实施及其保障	61

参考答案、考点及解析	62
-------------------------	----

第一章 宪法的基本理论	62
第二章 国家基本制度(上)	67
第三章 国家基本制度(下)	69
第四章 公民的基本权利和义务	74
第五章 国家机构	77
第六章 宪法的实施及其保障	85

法律职业道德

法律职业道德	87
--------------	----

参考答案、考点及解析	92
-------------------------	----

法 理 学

第一章 法的本体

一、单项选择题

1. 以下有关法的表述中,哪项是法的本质的最终体现:()
 - A. 法是由国家制定或认可的正式行为规范
 - B. 法的内容受一定社会因素制约,由一定社会物质生活条件决定
 - C. 法体现的国家意志是统治阶级的意志
 - D. 法由国家强制力保证其实施
2. 下列有关法的特征的表述,哪项是错误的:()
 - A. 法是由公共权力机构制定或认可的具有特定形式的社会规范
 - B. 就性质而言,法律和道德等其他社会规范的性质是完全相同的
 - C. 法是以权利义务为内容的社会规范
 - D. 法律是以国家强制力为后盾,通过法律程序保证实现的社会规范
3. 法的指引作用的对象是:()
 - A. 人们相互之间的行为
 - B. 他人的行为
 - C. 每个人自己的行为
 - D. 一般人的行为
4. 下列有关法律规则和法律条文关系的表述,不正确的是:()

- A. 一个法律条文可以表述多个法律规则
- B. 规范性法律文件是法律规则的载体,其内容就是法律规则
- C. 一个法律规则可以通过多个法律条文表述完成
- D. 并不是所有的法都表现为法律条文的形式,但所有的法律规则都是通过法律条文来表述的

5. 下列关于法律原则与法律规则的说法中,错误的是:()

- A. 法律原则没有严密的逻辑结构
- B. 法律规则对于特定案件要么适用要么不适用
- C. 法律原则的规定是具体而明确的
- D. 法律原则和法律规则都是法的要素

二、多项选择题

1. 法律是国家意志的体现,下列说法关于法的国家意志性,正确的是:()
 - A. 法律不等同于国家意志
 - B. 法律作为国家意志的体现,是一元的
 - C. 法律可以自发形成
 - D. 国家意志性是法与其他社会规范的区别之一
2. 法的指引作用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. 刑法规定,强奸妇女多人的,应处十年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑
- B. 宪法规定,公民的自由言论权不受侵犯
- C. 合同法规定,当事人协商一致,可以变更合同
- D. 继承法规定,公民可以立遗嘱将个人财产指定由法定继承人的一人或数人继承

3. 有关法的作用的有限性,下述理由正确的有:()

- (1)法律仅仅涉及人的外部行为,而不能涉及人的思想观念、认识和信仰问题。
- (2)法律反映客观规律,不体现人的意志。
- (3)法律缺乏灵活性。(4)法不能独立,类不能自行,得其人则存,失其人则亡。(5)法律缺乏对社会事件的及时应对和处理。

- A. (1)、(2) B. (1)、(3)
- C. (4)、(5) D. (2)、(5)

4. 张成和王青签订了一份买卖合同,后因王青未履行义务,两人发生口角,进而升级直至动武,张成失手将王青打成重伤。公安机关侦查终结后,检察院对张成提起公诉,王青也向法院提起刑事附带民事诉讼,要求赔偿医疗费用,法院审理后判处张成有期徒刑五年,并赔偿王青所有治疗费用。有关本案的各种法律关系,下列说法中不正确的是:()

- A. 张成打伤王青而形成的损害赔偿关系属于相对的法律关系
- B. 王青向法院提起刑事附带民事诉讼而

与张成形成的是纵向法律关系

- C. 检察机关和张成之间形成的是调整性法律关系
- D. 张成和王青因签订合同而形成的是双向法律关系

5. 有关“法的渊源”的下列说法,不正确的组合有:()

- (1)在我国,宪法、法律、行政法规、地方性法规等主要是根据其所调整的社会关系而作出的分类。(2)一切国际条约和国际惯例都构成当代我国法的渊源之一。(3)根据有关法律规定,国家政策可以作为我国法院审理案件时的判决依据。(4)法的非正式渊源是指不能被国内法院适用的法的渊源,如正义标准、理性原则、习惯等。(5)在我国,习惯可以成为法的正式渊源。(6)近代以来西方国家法的渊源,在英美法系国家主要是制定法,而大陆法系国家判例法成为主要的法的渊源。

- A. (1)、(2) B. (3)、(5)
- C. (4) D. (6)

6. 下列有关法律体系的表述正确的是:()

- A. 《行政许可法(草案)》属于我国法律体系
- B. 我国古代法律是“诸法合体”,没有部门法的划分,因此不存在法律体系
- C. 在我国,近代意义的法律体系的出现是在清末沈家本修订法律后
- D. 法律体系不包括完整意义上的国际法

第二章 法的运行

一、单项选择题

1. 在我国,立法有广义和狭义之分,下列哪个选项属于狭义的立法活动:()
 - A. 广东省人大制定的《广东省人口与计划生育条例》
 - B. 国务院废止《收容与遣送办法》
 - C. 深圳市人大常委制定《关于深圳市招商引资给予外商优惠办法》
 - D. 全国人大常委会修改《公司法》的活动
2. 在很多车站、码头规定:“禁止随地吐痰。”从法学的角度,此规定可以解释为: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
3. 下列情形中,在我国法律实施的监督体系中,属于国家专门法律监督机关的监督是:()
 - A. 人民代表大会及其常委会对法院、检查案的工作进行监督
 - B. 人民法院对某法官的受贿行为进行审判
 - C. 某市人民检察院对该市某局局长的挪用公款行为起诉后,向该局提出司法建议
 - D. 纪检、监察部门对某检察官的违纪行为进行审查
4. 以下关于法的遵守的说法不正确的是:()
 - A. 法的遵守的范围是由一定的国家机关

制定或认可的,一切具有法的效力的文件

- B. 法的遵守的内容是指人们按照法的要求作出或不作出一定的行为
- C. 守法首先必须遵守宪法,必须以宪法为根本的活动准则
- D. 主观因素,如文化修养、道德修养在法的遵守中有重要的意义

二、多项选择题

1. 下列那些主体享有向最高国家权力机关提出法律议案的提案权:()
 - A. 全国人大主席团
 - B. 全国人大1个代表团
 - C. 中央军事委员会、国务院
 - D. 最高人民法院、最高人民检察院
2. 下列那些主体有权向全国人大常委会提出法律案:()
 - A. 中央军事委员会、国务院
 - B. 最高人民法院、最高人民检察院
 - C. 国家主席
 - D. 省、自治区、直辖市人大常委
3. 为了整顿假货充斥的市场秩序,浙江省温州市(地级市)人民政府制定了《关于进一步整顿市场秩序的通知》。下列选项说法正确的是:()
 - A. 全国人民代表大会常务委员会有权撤销该通知
 - B. 浙江省人民代表大会常务委员会有权撤销该通知
 - C. 浙江省人民政府有权撤销该通知

- D. 温州市人民代表大会常务委员会有权撤销该通知
4. 根据《立法法》有关规定,下列哪些机关有权向全国人大常委提出法律解释要求:()
- A. 中央军事委员会
B. 最高人民法院
C. 国务院各部委
D. 省、自治区、直辖市人大常委
5. 根据《立法法》的要求,行政法规可以就下列那些事项作出规定:()
- A. 对非国有财产的征收
B. 为执行法律的规定需要制定行政法规的事项
C. 宪法规定的国务院行政管理职权的事项
D. 应当由全国人民代表大会及其常务委员会制定法律的事项,国务院根据全国人民代表大会及其常务委员会的授权决定先制定的行政法规
6. 列入全国人大会议议程的法律案,在交付表决之前,提案人要求撤回。则关于撤回程序要求,下列说法错误的是:()
- A. 说明理由,经主席团同意,并向各代表团团长会议报告
B. 说明理由,经主席团同意,并向大会报告
C. 说明理由,经各代表团团长会议同意,并向大会报告
D. 说明理由,经各代表团团长会议同意,并向主席团报告
7. 法律案经过全国人大常委会“三读”程序而暂不交付表决,必须符合下列哪些实质和程序条件:()
- A. 仍有重大问题需要进一步研究
B. 委员长提出暂不付表决
C. 委员长会议提出暂不付表决
D. 联组会议或者全体会议同意暂不付表决
8. 下列关于违法行为的理解,不正确的是:()
- A. 不同于合法行为,违法行为不一定都处于人的意志支配下
B. 法律制裁是违法行为的必然结果
C. 违法行为实际侵犯了法所保护的人类生活的共同秩序
D. 任何公民都有可能实施违法行为
9. 公民在法律面前一律平等是我国民主政治建设的要求,也是法律适用的一项基本原则,下列哪些选项体现了这一原则:()
- A. 公民依法享有平等的权利,承担平等的义务
B. 法对全体公民,不论民族、种族、性别、职业、社会地位等,在适用上一律平等
C. 要正确处理好执行政策、法律与形势的关系
D. 在诉讼活动中,当事人诉讼地位平等
10. 法律解释由于解释主体和解释效力的不同可以分为正式解释和非正式解释。对于正式解释和非正式解释,下列选项中,说法正确的有:()
- A. 是否具有普遍性意义的法律约束力是区别正式解释与非正式解释的关键
B. 某诉讼法著名学者在北京一研讨会上对法律所作出的解释是非正式解释
C. 江苏省某法官在庭审中对当事人所作的法律解释是正式解释
D. 某律师在接待当事人咨询时对法律所作的解释是非正式解释
11. 关于法律推理,下列说法正确的有:()
- A. 法律推理与自然科学研究中的推理

是不一样的,法律推理是一种寻求正当性证明的推理

- B. 在法律推理中,人们总是寻求尽量减少被视为专断和非理性的意志的干扰

C. 法律推理要受到现行法律的约束。

在我国,宪法、法律、行政法规、地方性法规以及来自于判例中的法律规则,都是法律推理的前提

D. 法律推理是一种实践理性

第三章 法的演进

一、单项选择题

1. 下列选项中,不属于法产生的标志的是:
()

A. 国家的产生
B. 权利和义务的分离
C. 法律诉讼和司法的出现
D. 习惯的形成

2. 下列选项中,不属于自由资本主义阶段法律的基本原则的有:()

A. 平等自由竞争
B. 财产神圣不可侵犯
C. 合同自由不受限制
D. 两大法系逐步靠拢,国际立法增加,超国家组织出现

3. 在现代资本主义社会,法的本位是下列哪个:()

A. 个人本位 B. 国家本位
C. 社会本位 D. 义务本位

4. 我国在进行法律移植的时候,下列哪项不是移植对象:()

A. “五五宪草”
B. 韩国 2002 年修订后的新民事诉讼法
C. 国际条约
D. 国际惯例

5. 法律意识有不同的形态,既有宏观的,也有微观的;既有传统的,也有现代的。以下几种法律意识的形态中集中反映一个国家或民族的法律文化、法律传统,体现一个社会法制的总体发展程度的是:
()

A. 法律思想体系
B. 社会法律意识
C. 立法意识
D. 执政党的法律意识

6. 法系是比较法学的核心概念,下列哪项是法系划分的主要理论依据:()

A. 据以产生和赖以存在的经济基础的性质
B. 体现的阶级意志的性质
C. 外部特征
D. 历史传统

二、多项选择题

1. 下列关于法律起源和发展的说法中,哪些是正确的:()

A. 法律随着生产力的发展而发展
B. 法律是在有了私有制和商品经济之后才出现的
C. 法律经历了与宗教、道德从融合到分离

的过程

D. 法律的产生经历了从习惯到习惯法再到成文法的过程

2. 下列选项,属于最早的制定法的有:
()

A. 个别立法文件

B. 习惯法的整理和记载

C. 法典

D. 最主要的判决的记载

3. 法的历史类型是根据下列哪项所作的分类:()

A. 历史传统

B. 据以产生和赖以存在的经济基础的性质

C. 外部特征

D. 体现的阶级意志的性质

4. 19世纪末20世纪初世界主要资本主义国家纷纷向垄断资本主义过渡,垄断资本主义时期法律发展的主要特点有哪些:
()

A. 私有财产神圣不可侵犯、契约自由等法律基本原则受到限制

B. 法律规定国家可以介入经济过程,法出现社会化倾向

C. 委托立法、授权立法大量出现,享有立法、行政和司法三种权利的特殊组织出现

D. 两大法系逐步靠拢,国际立法增加,超国家组织出现

5. 下列关于法律意识的叙述,正确的是:
()

A. 法律意识可以相对地落后或超越于社会存在,走在经济发展的后面或前面

B. 法律意识是统治阶级的政治意识

C. 法律意识归根结底是由一定的物质生活条件决定的

D. 法律意识是立法思想的心理基础

6. 下列哪些属于英美法系的渊源:()

A. 美国联邦证据规则

B. 德国民法典

C. 自由大宪章

D. 教会法

7. 下列关于法的现代化的说法中,不正确的是:()

A. 清政府下诏,派沈家本、伍廷芳主持修律,中国法的现代化在制度层面上正式启动

B. 外源型现代化是一个自发的、自下而上的、缓慢的、渐进变革的过程

C. 对外源型法的现代化国家来说,外来法律资源与本土法律传统文化的关系始终是法的现代化能否成功的一个关键

D. 中国近代法律是内发型的

三、不定项选择题

1. 下列关于法与原始社会规范关系的说法,不正确的是:()

A. 法与原始社会规范都要求人们普遍遵守,并且都有一定的约束力

B. 马克思主义认为,法与原始社会规范在本质上是相同的

C. 法是由国家制定或认可的,原始社会规范是人们在长期的共同生产和生活过程中自发形成的

D. 法与原始社会规范均适用于其管辖范围内的所有居民

2. 关于法的历史类型的更替,下列表述中正确的是:()

A. 法的历史类型的更替是法的发展的一种特殊形式

B. 随着人类社会的发展,法的历史类型由低级类型向高级类型依次更替

C. 马克思主义法学将人类社会存在的法

分为四种历史类型

- D. 法的历史类型的更替是世界上优秀的统治者和法学家选择的结果
3. 民法法系与普通法系由于各自产生和发展的历史传统不同,因而形成了各自不同的特点。下列关于民法法系特点的表述,不正确的是:()
- A. 民法法系的判决书一般都很长,判决书最后不是由法院署名,而是由法官个人署名
- B. 民法法系的法的体系一般由宪法、民法、商法、刑法、程序法等部门法构成,实体法与程序法界限清晰
- C. 民法法系的司法体系比较清楚,一般都有司法部、法院系统、检察院系统,它们各司其职、界限分明
- D. 民法法系采用审问制或讯问制,在开庭审理中,法官居于主要地位
4. 权利本位是建设社会主义法治国家所必需的思想条件之一。下列关于权利本位的含义,正确的是:()
- A. 公民在享受权利履行义务时,权利是起决定、主导作用的
- B. 在公权和私权的关系中,私权是决定性、根本的
- C. 行政机关在行使国家权力时要受到立

法机关和司法机关的监督 and 制约

- D. 法律在社会规范中具有最高权威,所有的社会规范都必须符合法律的精神
5. 法的继承是当代国家在进行法制建设时所不能避免的。下列选项中,能够被现阶段我国社会主义法制建设所继承的是:()
- A. 美国的程序法律
- B. 英国法官的法律解释权利
- C. 以色列有关环境保护的规定
- D. 德国的某些法治原则
6. 下列有关法律传统、法的现代化的表述正确的是:()
- A. 根据法的现代化的动力来源不同,通常把法的现代化模式划分为内发型和外源型两种样式
- B. 法律文化与法律传统关系密切,现代国家在进行法制建设时,不可避免地受到它们的影响
- C. 在中国广大农村,传统的习惯、风俗等常与法律发生冲突,并在事实上影响了法律的实施
- D. 在中国,法的现代化的启动形式是立法主导型,其因素之一就是历史上缺乏法治传统

第四章 法与社会

一、单项选择题

1. 法与执政党政策既有区别又有联系,二者在下列哪个方面是相同的:()

- A. 实施方式 B. 规范形式
C. 社会目标 D. 调整范围

2. 近现代法治的实质和精神在于控权,但

是,控权机制的作用是有限的。下列哪个说法没有体现控权机制有限性的原因:
()

- A. 现实中存在着“灰色领域”,即不被法完全控制的权力活动的领域
 - B. 法在总体上不能高于或脱离国家权力而存在
 - C. 权力制约以根本上不妨害权力的效能有限
 - D. 法的效力不能高于具体的国家权力
3. 据中国南方某知名报纸调查,在河南少林寺周边地区,刑事案件发案率远远低于全国平均水平。下列说法中,不可能是这一现象发生的原因是:()
- A. 宗教提倡与人为善、容忍精神
 - B. 宗教强调内心强制,使公民习惯于循规蹈矩,不为损害他人和社会的行为
 - C. 那里经济发达,法制建设已经达到很高水平
 - D. 宗教对超自然的崇拜,使法律蒙上神秘的、超自然的色彩,增加了法律的威慑力
4. 下列关于人权的说法中,不正确的是:
()
- A. 人权的总价值取向是人能够掌握自己的命运
 - B. 人权是公民权构成的基础和源泉
 - C. 自由是人权的内容要素,平等是人权的形式要素
 - D. 人权是法律权利的体现和保障

二、多项选择题

1. 19世纪以来,科技进步对社会各个领域的变革起了极大的推动作用,下列说法中,恰当描述了科技进步对法的影响的选项是:()
- A. 科技法日趋成为一个独立的法律部门

B. 科技的进步对于已经形成的各个法系以及法学流派的产生、分化和发展,产生重要的影响

- C. 科技进步促进了人们法律观念的更新,出现了一些新的法律思想、法学理论
 - D. 在进行事实认定、法律适用和法律推理的过程中,越来越深刻地受到了现代科学技术的影响
2. 法学家们关于法与道德的关系的讨论主要有两种对立的观点:一种是自然法学,一种是实证主义法学。下列哪些观点是后者的观点:()
- A. 只有体现道德内容的法律,才具有法的品质
 - B. 恶法亦法
 - C. 法与道德之间,实然的法与应然的法之间没有必然的联系
 - D. 法是国家主权者的命令,是一个“封闭的逻辑体系”
3. 法与宗教均为社会价值观的表现形态,二者既有联系又有区别。其差异主要体现在:()
- A. 产生的历史条件和方式
 - B. 规范形式
 - C. 调控范围和作用
 - D. 调控方式和实现方式
4. 法律是人权的体现和保障,与其他保护手段相比较,法对人权的保障具有明显的优势。下列说法中,能揭示这种优势的是:
()
- A. 法的阶级意志性
 - B. 法的国家强制性和权威性
 - C. 法律能避免其他保护手段的随机性和相互冲突的现象
 - D. 在国家权力所及的范围内,法具有普遍效力或约束力

参考答案、考点及解析

第一章 法的本体

一、单项选择题

1. 答案:B

考点:法的本质

解析:法的本质具有层次性:(1)法的本质最初表现为法的正式性。法的正式性又称法的官方性、国家性,指法是由国家制定或认可的并由国家强制力保证实施的正式的官方确定的行为规范;(2)法的本质其次反映为法的阶级性。法的阶级性是指:在阶级对立的社会,法所体现的国家意志实际上是统治阶级的意志;(3)法的本质最终体现为法的物质制约性。法的物质制约性是指法的内容是受一定社会因素制约的,最终也是由一定社会物质生活条件决定的。因此,B正确。

2. 答案:B

考点:法的特征

解析:法的特征包括以下几个方面:

(1)法是调整人的行为的社会规范。但作为调整行为的社会规范,法律又不同于其他社会规范。法律是一种以公共权力为后盾的、具有特殊强制性的社会规范。而道德、宗教等社会规范则建立在人们的信仰或确信的基础上,通过人们的内心起作用。故B错误,当选。

(2)法是由公共权力机构制定或认可的具有特定形式的社会规范。故A正确。

(3)法是具有普遍性的社会规范。法的普遍性具有三层含义:第一,是在国家权力所及的范围内,法具有普遍效力或约束力;第二,近代以来,法的普遍性也是要求平等地对待一切人的普遍性,要求法律面前人人平等;第三,是近代以来的法律虽然与一定的国家紧密联系,具有民族性、地域性,但是,法律的内容始终具有与人类的普遍要求相一致的趋向。

(4)法是以权利义务为内容的社会规范。法是通过设定以权利义务为内容的行为模式的方式,指引人的行为,将人的行为纳入统一的秩序之中,以调节社会关系。故C正确。

(5)法律是以国家强制力为后盾,通过法律程序保证实现的社会规范。规范都具有保证自己实现的力量。法律强制是一种国家强制,是以军队、宪兵、警察、法官、监狱等国家暴力为后盾的强制。因此,法律就一般情况而言是一种最具有外在强制性的社会规范。但是,国家暴力还是一种“合法”的暴力。合法的一般意味着“有根据的”,同时,也意味着国家权力必须合法行使,包括符合实体法、尤其是程序法两个方面的要求。法的程序性是法律区别于其他社会规范的重要特征。故D正确。

法的特征是法理学的重要考查点,司考屡有涉及。

3. 答案:C

考点:法的作用

解析:法的作用可以分为规范作用与社会作用。从司法考试的角度出发,只有规范作用具有可考性。法的规范作用可以分为指引、评价、教育、预测和强制五种。重点在掌握于它们之间的区别:

(1)指引作用是指法对本人的行为具有引导作用。在这里,针对的是每个人自己的行为。

(2)评价作用是指,法律作为一种行为标准,具有判断、衡量他人行为合法与否的评判作用。这里,针对的是他人的行为。

(3)教育作用是指通过法的实施,使法律对一般人的行为产生影响,具体表现为示警作用和示范作用。它针对的是一般人的行为。

(4)预测作用是指凭借法律的存在,可以预先估

计到人们相互之间会如何行为。针对的是人们互相之间的行为,如合同双方当事人可以预测对方如何行为,即对合同行为的预期。这是社会秩序的基础,也是社会能够存在的主要原因。

(5)强制作用是指法可以通过制裁违法犯罪行为来强制人们遵守法律。它针对的是违法者的行为。

综上可知,A项是预测作用的对象,B项是评价作用的对象,D项是教育作用的对象,故只有C正确。

4. 答案:B

考点:法律规则与法律条文

解析:法律规则是法律条文的内容,法律条文是法律规则的表现形式;并不是所有的法律条文都直接规定法律规则的,也不是一个条文都直接规定法律规则或只表述一个法律规则的。在立法实践中,大致有以下几种情况:(1)一个完整的法律规则由数个法律条文来表述;(2)法律规则的内容分别由不同规范性法律文件的法律条文来表述;(3)一个条文表述不同法律规则或其要素;(4)法律条文仅规定法律规则的某个要素或若干要素。因此,A、C说法正确。

规范性法律文件的内容并不完全限于法律规则,它还包括法律原则等。因此,B说法错误,当选。有些习惯法并不是以法律条文的形式出现,因此,D说法正确。

5. 答案:C

考点:法律原则与法律规则

解析:法律原则,是为法律规则提供某种基础或本原的综合性的、指导性的价值准则或规范,它没有类似法律规则“假定条件、行为模式、法律后果”的严密逻辑结构,故A项说法正确;法律规则中的“假定条件”严格限定了其适用范围,是以“全有或全无的方式”应用于个案当中的:如果一条规则所规定的事实是既定的,那么,或者这条规则是有效的,在这种情况下,必须接受该规则所提供的解决办法,或者该规则是无效的,在这种情况下,该规则对裁决不起任何作用。故B项说法正确。法律原则作为法律规则的深化,是法律规则的基础和集中表达。因此,它只能是抽象、模糊、笼统的。这就决定了在个案当中,冲突的法律原则都可能存在于一部法律之中。

典型的例子是,在民法中,无过错责任原则和公平责任原则,可能与意志自由原则是矛盾的。因此,C项说法错误,当选。一般地,法律原则与法律规则统称为法律规范,都是法的基本要素。故,D项说法正确。

二、多项选择题

1. 答案:A、B、D

考点:法的特征

解析:国家意志的表现形式是多方面的,可以为法律,也可以表现为政策,因此,A项正确。国家意志就是在社会中占统治地位的那部分“集团”(阶级)的意志的体现,是统一的,所以作为国家意志体现的法律也是统一的,是一元的,B项正确。法律是国家制定或者认可的,是人们自觉活动的结果,而不是自发的结果。故,C项不正确。其他社会规范一般不是国家制定或者认可的,因而其他社会规范不具有国家意志性。国家意志性正是法与其他社会规范的显著区别,D项正确。

2. 答案:A、C、D

考点:法的指引作用的分类

解析:法的指引作用是指法对本人的行为具有引导作用。从立法技术上看,法律对人的行为的指引通常采用两种方式:一种是确定的指引,即通过设置法律义务,要求人们作出或抑制一定行为,使社会成员明确自己必须从事或不得从事的行为界限;一种是不确定的指引,又称为有选择的指引,是指通过宣告法律权利,给人们一定的选择范围。A项比较特殊。刑法分则部分的条文,要求人们不得为刑法规定的犯罪行为,从这个角度看,其指引作用属于确定的指引;但同时,刑法分则部分的条文,也属于裁判规则,它告诉人民法院对于犯罪行为,应当如何判处刑罚,从这个角度讲,A项引用的条文,很明显赋予了人民法院裁量权,其指引作用,属于由选择性的指引,人民法院可以根据强奸妇女案件的具体情况,在十年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑中选择适当的刑罚。所以,A项具有双重属性,从不同的角度,有不同的认定。A项也当选;B项规定的是义务,其指引作用属于确定的指引;C项规定的是权利,当事人可以自行决定是否变更合同,其指引作用属于有选择的指引;D项规定的也是权利,其作用属于有选择的指引。

3. 答案: B、C

考点: 法的作用的有限性

解析: 法的作用的有限性主要表现在以下几个方面: (1) 法只是众多社会规范、社会调整方法中的一种; (2) 法的作用范围不是无限的。如, 有关人们的信仰、思想或一般私生活的问题, 就不宜采用法律手段; (3) 法自身特点所带来的有限性。首先, 法具有保守性; 其次, 法具有概括性; 第三, 法具有稳定性、普遍性, 这往往导致法落后于实践; 第四, 法律是讲究程序的规范, 有时就会牺牲效率; 第五, 冲突的利益不能两全, 法律不能保护所有利益; (4) 法的实施受人的因素和物质条件的制约。

题干中的第(4)项是荀子的话, 意指立法者、执法者的能力和素质也会影响法律作用的实现。是正确的。(2)项错误, 法不等于客观规律, 法具有主观意志性。综上所述, B、C 正确。

4. 答案: B、C

考点: 法律关系的分类

解析: 张成因打伤王青而形成的损害赔偿关系属于债权, 而债权属于相对法律关系。因此 A 说法正确; 在刑事附带民事诉讼中, 双方当事人仍属于民事诉讼平等主体, 属横向(平权)的法律关系。因此, B 说法不正确, 当选。

C 项属于刑事法律关系, 所以应是保护性法律关系。调整性法律关系是基于人们合法行为产生的, 不需要使用法律制裁的行为。因此, C 说法错误, 当选。D 项中合同双方当事人互负权利义务, 自然是双向法律关系。因此, D 说法正确, 不当选。

5. 答案: A、C、D

考点: 法的渊源

解析: 法的渊源, 一般是从形式意义上的法的渊源(即法的效力渊源)理解的。它是指一定的国家机关依照法定职权和法定程序制定和认可的具有不同法律效力和地位的法的不同表现形式。当代中国法的渊源主要为以宪法为核心的各种制定法, 包括宪法、法律、行政法规、地方性法规、经济特区的规范性文件、特别行政区的法律法规、规章、国际条约、国际惯例等。宪法、法律、行政法规、地方性法规等主要是根据法的制定机关不同而作出的分类, 所以(1)的说法是错误的。我国国内法规定了国际条约和国际惯例的法律效力, 《民法通则》第 142 条规定:

“中华人民共和国缔结或者参加的国际条约同中华人民共和国的民事法律有不同规定的, 适用国际条约的规定, 但中华人民共和国声明保留的条款除外。中华人民共和国法律和中华人民共和国缔结或者参加的国际条约没有规定的, 可以适用国际惯例。”由此可见, 对于国际条约和国际惯例, 我国采取了保留的做法, 并非一切国际条约和国际惯例都构成当代我国法的渊源之一。故, (2)项表述错误。一般认为, 习惯和国家政策是我国法的非正式渊源, 但我国幅员辽阔, 历史悠久, 特别是很多少数民族的习惯和现行法律、法规和社会公共利益不相抵触, 经国家认可后就具有正式法的渊源的意义。我国民法通则规定民事活动必须遵守法律, 法律没有规定的, 应当遵守国家政策。所以, (3)、(5)表述正确。法的正式渊源和非正式渊源的划分, 是根据其是否表现于国家指定的法律文件中的明确条文形式而进行的分类, 而非以是否能被法院适用为标准。所以(4)项表述也错误。(6)项是一个常识题, 正确表述应该是英美法系国家以判例法, 大陆法系国家以制定法为法的主要渊源。综上所述, (3)和(5)的说法是正确的。因此, A、C、D 项为正确答案。

6. 答案: C、D

考点: 法律体系

解析: 法律体系, 是指一国的全部现行法律规范, 按照一定的标准和原则, 划分为不同的法律部门而形成的内部和谐一致、有机联系的整体。法律体系是一国国内法构成的体系, 不包括完整意义的国际法即国际公法。因此, D 项正确。法律体系是一国现行法构成的体系, 反映一国法律的现实情况, 它不包括历史上废止的已经不再有效的法律, 一般也不包括尚待制定、还没有制定生效的法律。因此, A 项错误。法律体系也称部门法体系, 这种部门法体系意义上的法律体系概念是近代以后的概念, 因此只有近代以后才有严格的法律部门划分, 而近代以前没有严格的部门法划分, 像中华法系的中国更是“诸法合体, 民刑不分”, 但并不意味着古代中国没有“法律体系”。这时, 我们必须从更广泛的意义上理解“法律体系”, 即法律规范通过一定的结构形成的体系, 这种结构当然不是近代以后的部门法体系。故 B 项错误, C 项正确。