

宋光明讲理论之新华考资

www.xhkzedu.com

法真 法善 法美，皆存在于法律中

宋光明



2014、2015、2016 理论法学各科分值分布对照表 / 1

马克思主义法学的基本思维七字真经 / 2

第一部分 中国特色社会主义法治理论导学二十四表 / 3

中国特色社会主义法治理论复习纲要	3
第一章 中国特色社会主义法治建设基本原理	4
第二章 法治工作的基本格局	5
第三章 法治工作的重要保障	12
附：中国特色社会主义法治理论中的法治思维	14

第二部分 法理学导学十八表 / 18

法理学复习纲要	18
第一章 法的本体	19
第二章 法的运行	25
第三章 法的演进	29
第四章 法与社会	29

第三部分 宪法学导学二十四表 / 31

宪法学复习纲要	31
---------------	----



第一章	宪法总论	32
第二章	国家基本制度	36
第三章	国家结构形式	37
第四章	公民的基本权利与基本义务	41
第五章	国家机构	43

第四部分 司法制度和法律职业道德导学九表 / 48

司法制度和法律职业道德复习纲要	48
第一章 司法制度和法律职业道德概述	49
第二章 审判制度与法官职业道德	50
第三章 检察制度与检察官职业道德	51
第四章 律师制度与律师职业道德	53
第五章 公证制度	55

第五部分 法制史导学九表 / 56

法制史复习纲要	56
第一章 中国立法史	57
第二章 外国法制史	61

2014、2015、2016 理论法学各科分值分布对照表

2014、2015、2016 理论法学各科分值分布对照表



宋光明

年份 题型 学科	2014		2015		2016	
	客观题 (卷一)	主观题 (卷四)	客观题 (卷一)	主观题 (卷四)	客观题 (卷一)	主观题 (卷四)
法治理论	8	20	26	20	21	20
				13		12
法理学	23		23		23	
法制史	10		4		6	
宪法学	23		25		27	
职业道德	12		16		18	
总计	76	20	94	33	95	32
	96		127		127	

马克思主义法学的基本思维七字真经

有机统一最关键，事物都有历史性。
五大实践不能忘，不能违法是底线。
割裂联系有问题，党的领导是整体。
绝对片面往往错，高端大气都正确。
抽象比具体正确，思维比细节重要。

第一部分

中国特色社会主义法治理论导学二十四表

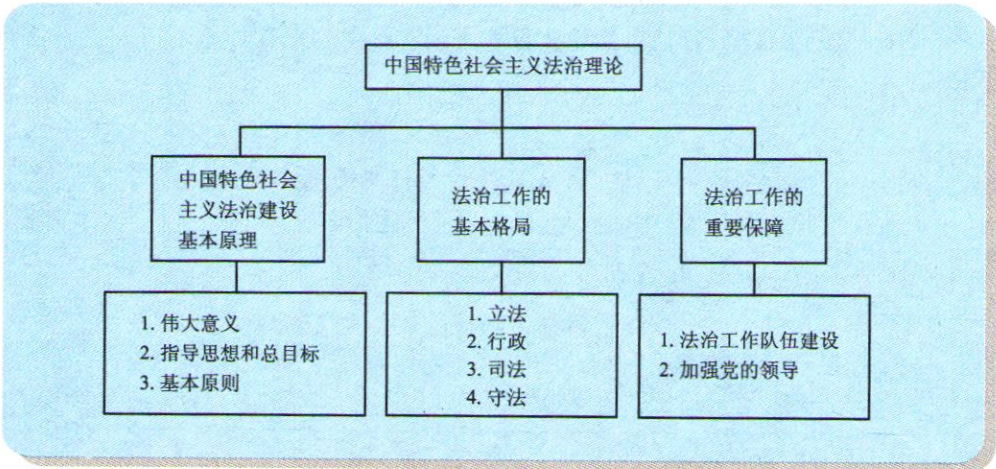
新华考资
www.xhkzedu.com

中国特色社会主义法治理论复习纲要

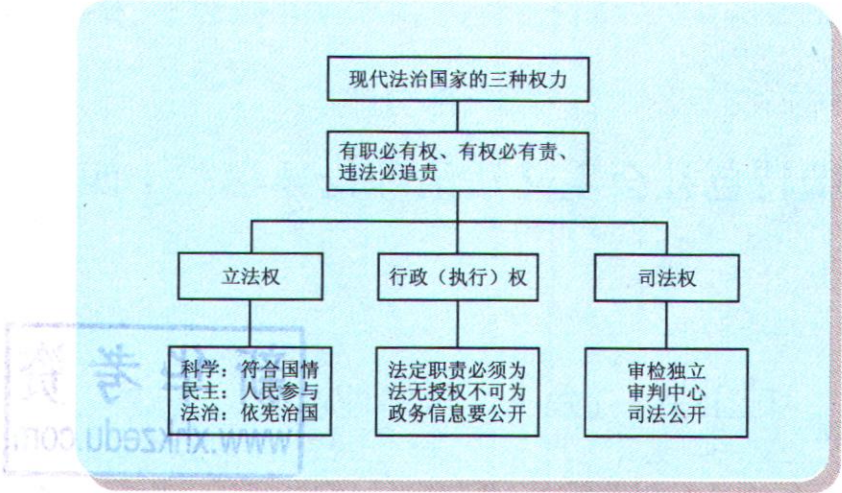
中国特色社会主义法治理论的内容几乎就是围绕中国共产党十八届四中全会《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》写就。而以党的全会的文件奠定一门学科的基本框架，则预示着本学科基本框架和内容的稳定性。2015 年本学科考核 59 分，其中，客观题 26 分，主观题方面：时政论述题 20 分，一般论述题 13 分。2016 年本学科考核 53 分，其中，客观题 21 分，主观题方面：时政论述题 20 分，一般论述题 12 分。预计 2017 年考核分值将继续保持在 50 分以上。

本学科只有短短十几页的内容，考核分值却达到 50 多分。因此，中国特色社会主义法治理论具有内容少、分值大、考核点明确的特点，属于司法考试中性价比最高的学科，对于考生通过司法考试有极其重要的意义。

一、中国特色社会主义法治理论的基本框架



二、现代国家的三种权力



第一章 中国特色社会主义法治建设

新华考资
www.xhkHzedu.com

表一 全面推进依法治国的伟大意义

伟大意义	1. 依法治国是党领导人民治理国家的基本方略，是坚持和发展中国特色社会主义的本质要求和重要保障，是实现国家治理体系和治理能力现代化的必然要求。
	2. 我国正处于社会主义初级阶段，全面建成小康社会、实现中华民族伟大复兴的中国梦，全面深化改革、完善和发展中国特色社会主义制度，提高党的执政能力和执政水平，必须全面推进依法治国。
	3. 实现经济发展、政治清明、文化昌盛、社会公正、生态良好，实现我国和平发展的战略目标，必须更好发挥法治的引领和规范作用。
	4. 立法、执法、司法、守法、法律监督等法治实践中均存在许多不适应、不符合的问题。

表二 全面推进依法治国的总目标与基本原则

总目标	建设中国特色社会主义法治体系，建设社会主义法治国家。
	这就是，在中国共产党领导下： 1. 坚持中国特色社会主义制度，贯彻中国特色社会主义法治理论。 2. 形成完备的法律规范体系、高效的法治实施体系、严密的法治监督体系、有力的法治保障体系，形成完善的党内法规体系。

续表

总目标	3. 坚持依法治国、依法执政、依法行政共同推进，坚持法治国家、法治政府、法治社会一体建设，实现科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，促进国家治理体系和治理能力现代化。
基本原则	1. 坚持中国共产党的领导。
	2. 坚持人民主体地位。
	3. 坚持法律面前人人平等。
	4. 坚持依法治国和以德治国相结合。
	5. 坚持从中国实际出发。

光明点睛

基本原则：党、人民、法律、道德、中国实际。

第二章 法治工作的基本格局



一、完善中国特色社会主义法律体系，加强宪法实施

建设中国特色社会主义法治体系，必须坚持立法先行，发挥立法的引领和推动作用，抓住提高立法质量这个关键，要贯彻立法三原则：法治、民主、科学。

表三 健全宪法实施和监督制度

坚持依法治国首先要坚持依宪治国，坚持依法执政首先要坚持依宪执政。	
1.	完善全国人大及其常委会宪法监督制度，健全宪法解释程序机制。
2.	加强备案审查制度建设，所有规范性文件纳入备案审查范围。
3.	禁止地方制发带有立法性质的文件。
4.	将每年12月4日定为国家宪法日。
5.	建立宪法宣誓制度，凡经人大及其常委会选举或者决定任命的国家工作人员正式就职时公开向宪法宣誓。

表四 完善立法体制

加强党对立法工作的领导	1. 完善党对立法工作中重大问题决策的程序。 2. 凡立法涉及重大体制和重大政策调整的，必须报党中央讨论决定。 3. 党中央向全国人大提出宪法修改建议，依照宪法规定的程序进行宪法修改。
-------------	--

续表

有立法权的人大主导立法	<ol style="list-style-type: none">1. 健全有立法权的人大主导立法工作的体制机制。2. 全国人大专门委员会、常委会法制工作委员会组织起草综合性、全局性、基础性等重要法律草案制度。3. 增加有法治实践经验的专职常委比例。4. 依法建立健全专门委员会、工作委员会立法专家顾问制度。
改进政府立法制度	<ol style="list-style-type: none">1. 完善行政法规、规章制定程序。2. 完善公众参与政府立法机制。3. 重要行政管理法律法规由政府法制机构组织起草。
明确立法边界	明确立法权力边界，从制度和程序上防止部门利益和地方保护法律化。

表五 深入推进科学立法、民主立法

健全立法机关主导、社会各方有序参与立法的途径和方式	<ol style="list-style-type: none">1. 加强人大对立法工作的组织协调，健全立法起草、论证、协调、审议机制。2. 健全向下级人大征询立法意见机制。3. 健全法律法规规章起草征求人大代表意见制度。4. 增加代表列席常委会会议人数。5. 完善立法项目征集和论证制度。6. 探索委托第三方起草法律法规草案。7. 完善法律草案表决程序，对重要条款单独表决。
健全立法机关和社会公众沟通机制	<ol style="list-style-type: none">1. 开展立法协商，充分发挥社会组织、各界人士在立法协商中的作用，探索建立有关国家机关、社会团体、专家学者等对立法中涉及的重大利益调整论证咨询机制。2. 拓宽公民有序参与立法途径，健全法律法规规章草案公开征求意见和公众意见采纳情况反馈机制。

表六 加强重点领域立法

立法和改革决策相衔接，做到重大改革于法有据、立法主动适应改革和经济社会发展需要。	
人权立法	公民权利保障法治化。
经济立法	完善社会主义市场经济法律制度。

续表

政治立法	1. 社会主义民主政治制度化、规范化、程序化。 2. 加强社会主义协商民主制度建设，推进协商民主广泛多层制度化。 3. 完善和发展基层民主制度，依法推进基层民主和行业自律。 4. 加快推进反腐败国家立法，完善惩治和预防腐败体系。 5. 完善惩治贪污贿赂犯罪法律制度，把贿赂犯罪对象由财物扩大为财物和其他财产性利益。
文化立法	激发文化创造活力、保障人民文化权益的制度法律化。
社会立法	1. 保障和改善民生、推进社会治理体制创新法律制度建设。 2. 加强社会组织立法，规范和引导各类社会组织健康发展。 3. 制定社区矫正法。
国安立法	加快国家安全法治建设，推进公共安全法治化，构建国家安全法律制度体系。
生态立法	1. 用严格的法律制度保护生态环境。 2. 强化生产者环境保护的法律责任，大幅度提高违法成本。 3. 建立健全自然资源产权法律制度。

二、深入推进依法行政，加快建设法治政府

各级政府必须坚持在党的领导下、在法治轨道上开展工作。

表七 依法全面履行政府职能

完善行政组织和行政程序法律制度	1. 完善行政组织和行政程序法律制度，机构、职能、权限、程序、责任法定化。 2. 法定职责必须为、法无授权不可为。 3. 推行政府权力清单制度，坚决消除权力设租寻租空间。
推进各级政府事权规范化、法律化	1. 强化中央政府宏观管理、制度设定职责和必要的执法权。 2. 强化省级政府统筹推进区域内基本公共服务均等化职责。 3. 强化市县政府执行职责。

表八 健全依法决策机制

建立科学决策制度	建立公众参与、专家论证、风险评估、合法性审查、集体讨论决定的重大行政决策法定程序，确保决策制度科学、程序正当、过程公开、责任明确。
----------	---

续表

推行政府法律顾问制度，建立行政机关内部重大决策合法性审查机制	1. 建立行政机关内部重大决策合法性审查机制，未经合法性审查或经审查不合法的，不得提交讨论。 2. 推行政府法律顾问制度，政府法制机构人员为主体，吸收专家和律师。
建立责任终身追究制度	建立重大决策终身责任追究制度及责任倒查机制。

表九 深化行政执法体制改革

减少层次、整合队伍、提高效率的原则，合理配置执法力量	1. 推进综合执法，减少市县两级政府执法队伍种类。 2. 完善市县两级政府行政执法管理，加强统一领导和协调。 3. 实行行政执法人员持证上岗和资格管理制度。 4. 健全行政执法和刑事司法衔接机制，完善案件移送标准和程序。
----------------------------	---

表十 坚持严格规范公正文明执法

完善执法程序，全面落实行政执法责任制	1. 完善执法程序，建立执法全过程记录制度。 2. 严格执行重大执法决定法制审核制度。 3. 建立健全行政裁量权基准制度。 4. 加强行政执法信息化建设和信息共享，提高执法效率和规范化水平。 5. 全面落实行政执法责任制。严格确定不同部门及机构、岗位执法人员执法责任和责任追究机制，加强执法监督。
--------------------	--

新华考资
www.xhkzedu.com

表十一 强化对行政权力的制约和监督

外部监督	加强党内监督、人大监督、民主监督、行政监督、司法监督、审计监督、社会监督、舆论监督制度建设。
内部监督	1. 加强对政府内部权力的制约，是强化对行政权力制约的重点。 2. 完善政府内部层级监督和专门监督，建立常态化监督制度。 3. 完善纠错问责机制。
审计监督	1. 完善审计制度，保障依法独立行使审计监督权。 2. 强化上级审计机关对下级审计机关的领导。 3. 探索省以下地方审计机关人财物统一管理。推进审计职业化建设。

表十二 全面推进政务公开

政务公开	1. 以公开为常态、不公开为例外原则，决策、执行、管理、服务、结果公开。 2. 依据权力清单，公开政府职能、法律依据、实施主体、职责权限、管理流程、监督方式等。 3. 推进政务公开信息化。
------	--

三、保证公正司法，提高司法公信力

完善司法管理体制和司法权力运行机制，规范司法行为，加强对司法活动的监督，努力让人民群众在每一个司法案件中感受到公平正义。

表十三 完善确保依法独立公正行使审判权和检察权的制度	
1. 建立领导干部干预司法、插手具体案件的记录、通报和责任追究制度。	<div>新华考资</div> <div>www.xhkzedu.com</div>
2. 健全行政机关依法出庭应诉、尊重并执行法院生效裁判的制度。	
3. 完善惩戒妨碍司法机关依法行使职权、拒不执行生效裁判和决定、藐视法庭权威等违法犯罪行为的法律规定。	
4. 建立健全司法人员履行法定职责保护机制。	

表十四 优化司法职权配置	
公、检、法、司制约与配合	健全公安机关、检察机关、审判机关、司法行政机关各司其职，侦查权、检察权、审判权、执行权相互配合、相互制约的体制机制。
审判、执行分离	1. 推动实行审判权和执行权相分离的体制改革试点。 2. 完善刑罚执行制度，统一刑罚执行体制。
行政管理与司法权分离	改革司法机关人财物管理体制，探索实行法院、检察院司法行政事务管理权和审判权、检察权相分离。
巡回法庭	最高人民法院设立巡回法庭，审理跨行政区域重大行政和民商事案件。
跨区司法机关	1. 探索设立跨行政区划的人民法院和人民检察院，办理跨地区案件。 2. 完善行政诉讼体制机制，合理调整行政诉讼案件管辖制度，切实解决行政诉讼立案难、审理难、执行难等突出问题。
立案登记	立案登记制，做到有案必立、有诉必理，保障当事人诉权。
完善审级制度	完善审级制度，一审重在解决事实认定和法律适用，二审重在解决事实法律争议、实现二审终审，再审重在解决依法纠错、维护裁判权威。
司法监督	1. 实行司法监督制度，建立检察机关提起公益诉讼制度。 2. 明确司法机关内部各层级权限，健全内部监督制约机制。
办案责任制	1. 完善主审法官、合议庭、主任检察官、主办侦查员办案责任制。 2. 加强职务犯罪线索管理，健全受理、分流、查办、信息反馈制度。

表十五 推进严格司法	
统一法律适用标准	加强和规范司法解释和案例指导，统一法律适用标准。

续表

审判中心	推进以审判为中心的诉讼制度改革，保证庭审在查明事实、认定证据、保护诉权、公正裁判中发挥决定性作用。
责任终身	明确司法人员工作职责、流程、标准，实行办案质量终身负责制和错案责任倒查问责制。

表十六 保障人民群众参与司法

人民参与	在司法调解、司法听证、涉诉信访等司法活动中保障人民群众参与。
人民陪审员	1. 完善人民陪审员制度，保障公民陪审权利，扩大参审范围。 2. 完善随机抽选方式，提高人民陪审员制度公信度。 3. 逐步实行人民陪审员只参与审理事实认定问题。
司法公开	1. 构建开放、动态、透明、便民的阳光司法机制，依法及时公开执法司法依据、程序、流程、结果和生效法律文书。 2. 加强法律文书释法说理，建立生效法律文书统一上网和公开查询制度。

表十七 加强人权司法保障

保障诉权	强化当事人诉讼权利的制度保障，健全冤假错案有效防范、及时纠正机制。
解决执行难	切实解决执行难，制定强制执行法，依法保障胜诉当事人及时实现权益。
信访分离	落实终审和诉讼终结制度，实行诉访分离，保障当事人依法行使申诉权利。逐步实行申诉律师代理制度。对聘不起律师的申诉人，纳入法律援助范围。

表十八 加强对司法活动的监督

检察监督	完善检察机关行使监督权的法律制度，加强对诉讼的法律监督。
人民监督员	完善人民监督员制度，重点监督检察机关查办职务犯罪的立案、羁押、扣押冻结财物、起诉等环节的执法活动。
舆论监督	司法机关要及时回应社会关切。规范媒体对案件的报道，防止舆论影响司法公正。
规范接触	依法规范司法人员与当事人、律师、特殊关系人、中介组织的接触、交往行为。
破除潜规则	坚决破除各种潜规则。

四、增强全民法治观念，推进法治社会建设

建设法治社会，让人民权益靠法律保障，让法律权威靠人民维护。

第一部分 | 中国特色社会主义法治理论导学二十四表

表十九 推动全社会树立法治意识

普法与法治教育	<div>1. 坚持把全民普法和守法作为依法治国的长期基础性工作，深入开展法治宣传教育。</div> <div>2. 把领导干部带头学法守法作为树立法治意识的关键，完善国家工作人员学法用法制度。</div> <div>3. 法治教育纳入国民教育体系，从青少年抓起，在中小学设立法治知识课程。</div> <div>4. 健全普法宣传教育机制，实行国家机关“谁执法谁普法”的普法责任制。</div>
诚信建设	<div>1. 加强社会诚信建设，健全公民和组织守法信用记录。</div> <div>2. 加强公民道德建设，弘扬中华优秀传统文化。</div>

表二十 推进多层次多领域依法治理

系统治理，发挥社会规范的积极作用	<div>1. 坚持系统治理、依法治理、综合治理、源头治理，提高社会治理法治化水平。</div> <div>2. 支持各类社会主体自我约束、自我管理。发挥市民公约、乡规民约、行业规章、团体章程等社会规范在社会治理中的积极作用。</div>
发挥社会组织的积极作用	支持各类社会主体依法自我约束、自我管理。发挥人民团体和社会组织在法治社会建设中的积极作用。
民族团结	依法妥善处置涉及民族、宗教等因素的社会问题。

新华考资
www.xhkzedu.com

表二十一 建设完备的法律服务体系

完善法律服务体系	<div>1. 推进覆盖城乡居民的公共法律服务体系建设，加强民生领域法律服务。</div> <div>2. 完善法律援助制度，扩大援助范围，健全司法救助体系。</div>
健全法律服务体制	<div>1. 发展律师、公证等法律服务业，统筹城乡、区域法律服务资源，发展涉外法律服务业。</div> <div>2. 健全统一司法鉴定管理体制。</div>

表二十二 健全依法维权和化解纠纷机制

构建维护群众利益的制度体系	<div>1. 建立健全社会矛盾预警、利益表达、协商沟通、救济救助机制，畅通群众利益协调、权益保障法律渠道。</div> <div>2. 信访纳入法治化轨道。</div>
健全社会矛盾纠纷预防化解机制	<div>1. 健全社会矛盾纠纷预防化解机制，完善调解、仲裁、行政裁决、行政复议、诉讼等有机衔接、相互协调的多元化纠纷解决机制。</div> <div>2. 完善人民调解、行政调解、司法调解联动工作体系。</div>



续表

健全社会矛盾预防化解机制	3. 完善仲裁制度，提高仲裁公信力。 4. 健全行政裁决制度，强化行政机关解决同行政管理活动密切相关的民事纠纷功能。
综合治理	深入推进社会治安综合治理，健全落实领导责任制。

第三章 法治工作的重要保障



一、加强法治工作队伍建设

建设一支忠于党、忠于国家、忠于人民、忠于法律的社会主义法治工作队伍，为加快建设社会主义法治国家提供强有力的组织和人才保障。

表二十三 法治工作队伍

建设高素质法治专门队伍	1. 加强立法、行政执法、司法队伍建设。推进法治专门队伍正规化、专业化、职业化。 2. 完善法律职业准入制度，健全国家统一法律职业资格考试制度，建立法律职业人员统一职前培训制度。 3. 加快建立符合职业特点的法治工作人员管理制度，完善职业保障体系，建立法官、检察官、人民警察专业职务序列及工资制度。 4. 建立法官、检察官逐级遴选制度。
加强法律服务队伍建设	1. 构建社会律师、公职律师、公司律师等优势互补、结构合理的律师队伍。 2. 发展公证员、基层法律服务工作者、人民调解员队伍。法律服务志愿者队伍建设。
创新法治人才培养机制	1. 加强法学基础理论研究，形成完善的中国特色社会主义法学理论体系、学科体系、课程体系。 2. 培养造就熟悉和坚持中国特色社会主义法治体系的法治人才及后备力量。 3. 建设通晓国际法律规则、善于处理涉外法律事务的涉外法治人才队伍。 4. 健全政法部门和法学院校、法学研究机构人员双向交流机制。

二、加强和改进党对全面推进依法治国的领导

党的领导是全面推进依法治国、加快建设社会主义法治国家最根本的保证，要把党的领导贯彻到全面推进依法治国全过程。

表二十四 党的领导
<p>1. 坚持依法执政。</p> <p>(1) 健全党领导依法治国的制度和工作机制，完善保证党确定依法治国方针政策和决策部署的工作机制和程序。</p> <p>(2) 完善党委依法决策机制，促进党的政策和国家法律互联互通。</p> <p>(3) 人大、政府、政协、审判机关、检察机关的党组织和党员干部要坚决贯彻党的理论和路线方针政策，贯彻党委决策部署。</p> <p>(4) 政法委员会是党委领导政法工作的组织形式，必须长期坚持。</p>
<p>2. 加强党内法规制度建设。</p> <p>(1) 党章是最根本的党内法规，全党必须一体严格遵行。</p> <p>(2) 运用党内法规把党要管党、从严治党落到实处，促进党员、干部带头守法。</p> <p>(3) 依纪依法反对形式主义、官僚主义、享乐主义和奢靡之风，形成严密的长效机制。</p>
<p>3. 提高党员干部法治思维和依法办事能力。</p> <p>法治建设成效纳入政绩考核指标体系，作为衡量各级领导干部工作实绩的重要内容。</p>
<p>4. 推进基层治理法治化。</p> <p>增强基层干部法治观念、法治为民的意识，提高依法办事能力，发挥基层党组织在全面推进依法治国中的战斗堡垒作用。</p>
<p>5. 深入推进依法治军从严治军。</p> <p>(1) 构建完善的中国特色军事法治体系，提高国防和军队建设法治化水平。</p> <p>(2) 坚持在法治轨道上积极稳妥推进国防和军队改革，加快完善和发展中国特色社会主义军事制度。</p> <p>(3) 健全适应现代军队建设和作战要求的军事法规制度体系，增强军事法规制度科学性、针对性、适用性。</p> <p>(4) 坚持从严治军铁律，加大军事法规执行力度，明确执法责任，完善执法制度，健全执法监督机制。</p> <p>(5) 强化官兵法治理念和法治素养，完善军事法律人才培养机制。加强军事法治理论研究。</p>
<p>6. 依法保障“一国两制”实践和推进祖国统一。</p>
<p>7. 加强涉外法律工作。</p> <p>适应对外开放不断深化，完善涉外法律法规体系，促进构建开放型经济新体制。</p>

附：

中国特色社会主义法治理论中的法治思维

一、不能违法是底线的核心思维

(一) 依法治国的核心

以法律约束国家权力，目的是保障公民的权利。

(二) 如何约束国家权力

1. 国家权力彼此之间相互制约，相互监督

(1) 更加精确、具体的法律制度：

权力的五个法定：主体、权限、内容、程序、责任都必须法定。

(2) 权力要精确细分

①横向上，三权要分工：

立法权、行政权、司法权要分工，每一个权力内部也要层层细分，通过5个法定，保证每一个权力的行使都有明确的法律依据。

②纵向上：中央和地方的权力要分工，通过法律规定中央和地方的权限划分，地方各级政府的权限也必须通过法律规定划分。

所以，需要：

(三) 需要更多的法律制度

1. 法律制度的基本取向

控制国家权力，保障公民权利。

2. 5+2 的法律制度

政治、经济、文化、社会、生态，人权、国安。保证各方面都实现有法可依。

所以，需要：

3. 需要更多的立法者

(1) 增加法治经验的常委、增加代表列席常委会会议，向下级代表征求意见，向

社会公众征求意见。

(2) 委托专家、第三方起草法律草案。

(3) 建立立法专家顾问制度。

有更多的法律，则需要：

4. 更多的学习法律

(1) 更多的普法：谁执法谁普法。

(2) 更多的学法：全民学法，领导干部是关键少数。

(3) 政府机关学不明白怎么办？建立政府法律顾问制度，以政府法制机构人员为主体，聘请律师和专家。

(4) 为了鼓励领导干部学法用法，有法治思维的优先提拔。

(5) 人民群众学不明白怎么办？

聘请律师。请不起律师怎么办？纳入法律援助范围。

新华考资
www.xhkzedu.com

(四) 更多的法律会产生更多的纠纷

1. 需要更多的司法人员。

2. 需要更多的法律专业人士：律师、公证员、法律服务人员、法律志愿者。保证遇到法律问题，都能获得专业人士的帮助。

二、“分”的基本思维

(一) 党政分开

1. 党领导一切，但党要依法领导，带头守法。

党领导五大法治实践，但是，党绝对不能干涉国家机关的具体事务。

2. 依据党内法规管党治党。

需要更多的党内法规，要完善的党内法规的制定体制，形成完备的党内法规制度体系。

3. 党的领导如何实现？

通过每个单位设立的党组织实现党的领导，单位的党组贯彻党的路线方针政策，向党汇报工作。

(二) 政企分开

1. 实行并发展社会主义市场经济，国有企业在法律范围内自主经营，集体经济进

行民主管理。

2. 市场在资源配置中起决定性作用和更好发挥政府作用，建立保护产权、维护契约、统一市场、平等交换、公平竞争、有效监管为基本导向的社会主义市场经济法律制度。

3. 企业自主经营，但是，加强企业社会责任立法，防止企业作恶。

(三) 政社分开

让社会组织自我管理，加强社会组织立法，发挥其内部的规章制度的作用。

(四) 国家机关内部的分工

立法权、行政权、司法权的分工。

在国家制度设计上，人大体系在同级国家机关中居于核心地位，实践中，行政机关一家独大，对立法权、司法权多有干涉。

所以，中国特色社会主义法治理论在制度设计上，由人大主导立法，防止行政机关的不当干涉。司法机关依法独立行使职权，防止行政机关的不当干涉。

1. 有立法权的人大主导立法全过程

提案、审议、表决与通过、公布。

(1) 怎么主导？法治、民主、科学的立法三原则贯穿于立法的全过程。

以人大为主，有关部门参与起草重要法律草案。

所以，

(2) 需要更多的立法人员：

①增加代表列席常委会会议，增加具有法治经验的常委人数。

②建立健全立法专家顾问制度。

③向下级人大征询立法意见、法律法规规章起草征求人大代表意见制度。

④健全立法机关和社会公众沟通机制，征求各界意见。

(3) 立什么法：5+2 的重点领域立法。

围绕政治、经济、文化、社会、生态、人权、国家安全立法。

①腐败零容忍。

②环境污染零容忍。

2. 行政

(1) 权力清单制度：法定职责必须为，法无授权不可为。

(2) 推进各级政府事权规范化、法律化。

新华考资
www.xhkzedu.com

第一部分 | 中国特色社会主义法治理论导学二十四表

中央政府宏观管理、制度设定职责和必要的执法权，省级政府统筹推进区域内公共服务，市县执行职责。

(3) 我国国家机构的安排上，行政机关太过庞大，必须精简和效率，减少层次，整合队伍，综合执法，一支行政执法队伍包打天下。

所以需要：

(4) 更专业的执法队伍，持证上岗。

(5) 怎么保证严格执法：

①内部分权，互相监督与制约。

②加强外部监督。

③审计监督：省以下审计机关人财物统一管理。

④政务公开。

3. 司法

我国实践中，行政权过分庞大，容易形成对司法权的干涉，所以，在制度设计上，必须防止行政权对司法权的干涉。因此，司法权的关键是独立行使职权，不受行政机关、社会团体和个人的干涉。

(1) 独立行使审判权与检察权。

(2) 审执分离、设立跨行政区划司法机关、司法行政权与司法权分离

(3) 诉访分离，逐步终结涉诉信访。

(4) 分离后司法权专断怎么办？

①内部分权，互相监督，互相制约，落实主办人员办案责任制。

②人民群众参与司法。

③加强监督。

④司法公开。



三、做法治理论客观选择题的关键思维

1. 82 宪法是一个好宪法，82 宪法中的各项制度，第一，要坚持，第二，要完善。
2. 建立更多的法律制度，完善更多的法律程序，正确。
3. 对每一个国家权力精确细分立法，建立制度，正确。
4. 对国家机关建立更多的监督与制约制度，正确。
5. 约束国家权力，保障公民权利的措施正确。
6. 需要更多的立法专业人士、司法专业人士，行政执法人士精简与效率，正确。

第二部分

法理学导学十八表

法理学复习纲要

法理学属于性价比非常高的学科，内容不多，但客观选择题每年考核 23 分，已经定型。主观题方面，论述题进入司法考试以来，考核次数最多的就是法理学方面，但近 5 年并未针对法理学专门出过论述题。

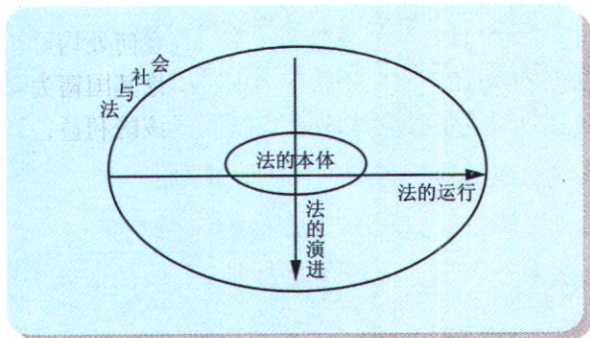
一、法理学的学习方法

1. 掌握基本概念。
2. 把握逻辑关系。
3. 以客观题带主观题。

二、法理学的结构与重点分布

1. 法理学的四章内容

法的本体（静态分析）、法的运行（横向动态分析）、法的演进（纵向动态分析）、法与社会（与外界的联系）。



2. 重点分布

23 分在法理学四章内容的分布非常明确，考试重点就是前两章：法的本体和法的运行。每年的考题，法的本体和法的运行大约占到考试内容的 75% - 80%。具体而言，法的本体大概占到每年考试内容的 50% 以上，法的运行大约占到考试内容的 30% 以上。以 2016 年为例，法的本体考核了 17 分，法的运行考核了 5 分，法与社会考核 1 分。

第一章 法的本体

表一 法的特征

特征	规范性：调整人的行为的社会规范；不特定性和反复适用性。区别于技术规范
	国家意志性：国家制定或认可；自觉性、公共性、一元性。区别于道德、习惯
	普遍性：普遍有效、普遍平等、普遍人性。区别于宗教
	权利义务性：以权利义务为内容。独特标志
	国家强制性与程序性：国家强制并通过法律程序的方式实施。具体的可操作性
	可诉性。救济

表二 法的效力

来源	制定它的合法程序和国家强制力（单纯的国家强制力不能证成合法性）。	
根据	法的效力来自于法律、道德、社会、经济、利益、伦理、心理等因素。	
分类	规范性法律文件的效力：普遍约束力，即针对不特定主体反复适用的规范性。	
	非规范性法律文件的效力：有法的效力，但是不具有普遍约束力，是适用法律的结果，如判决书、逮捕证、合同书等。	
效力范围	对人	1. 属人主义：具有该国国籍者，不论身在何处均可适用； 2. 属地主义：该国主权范围内，不论其国籍为何，均可适用； 3. 保护主义：主权之外的外国人侵犯了该国利益，即可适用； 4. 属地为主，兼采属人与保护。
	对事	



续表

效力范围	空间	1. 该国主权范围所及的全部领域，包括领土、领水及其底土和领空。 2. 驻外使馆。 3. 在外船舶及飞机，但不包括国际列车。
	时间	1. 生效：法律的生效以公布为前提，但生效与公布不一定同步。 2. 失效： (1) 明示失效：新法明确规定旧法废止。 (2) 既有新法，又有旧法的情形下，适用新法，使旧法事实上无效。 3. 溯及力：法对其生效以前的事件和行为是否适用。如果适用，就具有溯及力；如果不适用，就没有溯及力。 一般情况下：为了保证法的可预测性，法不溯及既往。



光明点睛

事物都有历史性，割裂联系有问题，社会复杂多因果。

表三 法的作用

	作用形式	对象	内容
规范作用	指引作用	本人的行为	法的指引属于规范性指引，分为有选择的指引（权利的指引）与确定性指引（义务的指引）。
	评价作用	他人的行为	以法律为标准，评价其他人的行为，其后果往往表现为合法或违法。
	预测作用	对方的行为	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。人们通过预测对方的行为，在对方的行为之基础上安排好自己的行为。预测对方的行为只是手段，目的是安排好自己的行为。
	强制作用	违法者的行为	指法可以通过制裁违法犯罪行为来强制人们遵守法律。
	教育作用	一般人的行为	指通过法的实施使法对一般人的行为产生影响，包括示范作用与示警作用。
社会作用			1. 政治职能：通常说的阶级统治的职能。 2. 社会职能：执行社会公共事务的职能，如提供社会秩序，维持社会治安等。 3. 社会职能是手段，政治职能是目的。

表四 法的价值

法的价值种类	基本价值	秩序：其他价值的基础，接受自由、正义的规制。法律为统治秩序服务。
		自由：自由是人的本性，法的最高价值，评价法律进步与否的标准。
		正义：法的基本标准之一，表现为公正、平等，极大地推动着法律的进化。
	其他价值	利益：法主要是通过对利益的调控而实现对社会的控制和调整。
法的价值冲突		效率
	1. 价值位价原则：排序，在先价值就优于在后价值，留一舍一。	
	2. 个案平衡原则：综合考虑双方主体特定情形，兼顾各方利益，以实现公平正义。	
	3. 比例原则：为保护某种较为优越的法价值须侵及另一种利益时，不得逾越目的所必要的程度。	

新华考资
www.xhkzedu.com

表五 法的渊源（一）

定义	特定法律共同体所承认的具有法的约束力或具有法律说服力并能够作为法律人的法律决定之大前提的规范或准则来源的那些资料，如制定法、判例、习惯、法理等。
分类	正式的法的渊源：有明确的法律条文形式，并有明文规定的法律效力，如宪法、法律、法规等。在成文法国家如中国主要为制定法。但是，在英美法系，如美国，除了制定法，判例也是正式的法的渊源。
	非正式的法的渊源：指缺乏明确的法律条文形式，但是具有法律意义的准则和观念，如正义标准、理性原则、公共政策、道德信念、社会思潮、习惯、外国法等。
效力	正式的法的渊源因其明确性与可预测性，而优先于非正式的法的渊源适用。

表六 法的渊源（二）

当代中国法的渊源	正式的法的渊源	1. 宪法。
		2. 法律：全国人大制定基本法律，常委会制定基本法律以外的其他法律。全国人大及其常委会作出的具有规范性的决议、决定、规定、办法等，也属于法律类渊源，与法律的效力没有差别。
		3. 行政法规：国务院制定的行政法规与具有规范性的决定和命令。行政法规的名称为“条例”、“规定”、“办法”。
		4. 地方性法规：一般采用“条例”、“规则”、“规定”、“办法”等名称。

续表

当代中国法的渊源	正式的法的渊源	5. 民族自治法规：自治条例是综合性法规，单行条例是某一方面事务的规定。
		6. 经济特区的规范性文件。
		7. 特别行政区的法律。
		8. 国际条约与国际惯例。
	非正式渊源	1. 习惯：不违背法律基本原则和公序良俗的社会习惯。
		2. 判例。
		3. 政策：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。
		4. 其他。

表七 法律规范

1. 法律规范 = 法律规则 + 法律原则	
2. 规则、原则的主要内容是权利和义务。	
3. 权利可以放弃，义务必须履行。	
法律规则的逻辑结构	1. 法律规则的三要素：假定条件、行为模式、法律后果。任何法律规则均由假定条件、行为模式和法律后果三个部分构成。
	2. 假定条件：法律规则中有关适用该规则的条件和情况的部分： (1) 适用条件：时间、地点、人物； (2) 行为主体的行为条件。
	3. 行为模式：法律规则中规定人们如何具体行为之方式的部分，分为： (1) 授权模式：可为模式（可以）； (2) 义务模式：应为模式（应当、必须），勿为模式（禁止、不得）。
	4. 法律后果：法律规则中规定人们在作出符合或不符合行为模式的要求时应承担相应的结果部分，分为肯定性后果与否定性后果。
规则与条文	1. 法律条文分为规范性条文和非规范性条文。 2. 规范性条文主要用来表达规则与原则，非规范性条文主要用来表达技术性规定，如专门术语的界定制定机关、生效日期等的规定。 3. 条文是表达规则的形式，规则是条文表达的内容。一个条文可能同时表达假定条件、行为模式、法律后果三个要素，也可能表达其中的任何一个。 4. 不是所有的法律规范都必须由法律条文来表现，比如判例法、习惯法；也不是所有的法律条文都表达法律规则。

续表

法律原则	是为法律规则提供某种基础或本源的综合性的、指导性的价值准则或规范，是法律诉讼、法律程序和法律裁决的确认规范。
规范性法律文件	规范性法律文件是针对不特定主体反复适用的法律文件，即广义的法律，包括有宪法、法律、法规和规章等渊源形式。

光明点睛

法律规范包括法律规则与法律原则，其主要内容是权利义务。法律规范可以依靠法律条文表达，法律条文包括规范性条文与非规范性条文，二者共同组成规范性法律文件。

表八 法律部门与法律体系	
法律部门	<p>1. 法律部门：也称部门法，是根据一定标准和原则所划定的调整同一类社会关系的法律规范的总称。</p> <p>2. 划分标准：主要标准是法律所调整的不同社会关系，即调整对象；其次是法律调整方法。</p> <p>3. 一个规范性法律文件中可能包含不同法律部门的规范。如经济法、行政法中往往有关于犯罪的刑事法律规范（以准用性规范的形式出现）。</p>
法律体系	<p>1. 法律体系，也称为部门法体系，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。</p> <p>（1）国内法，不包括国际公法，但国际私法和国际经济法有可能在法律体系；</p> <p>（2）现行法，现在正在有效的法律，不包括已经废止的法律和尚未生效的法律；</p> <p>（3）统一法，法律体系是客观存在的社会生活现象，反映了法的统一性和系统性。</p> <p>2. 有中国特色的社会主义法律体系已经形成，主要由七个法律部门和三个不同层级的法律规范构成。</p> <p>（1）七个法律部门是：宪法及宪法相关法，民法商法，行政法，经济法，社会法，刑法，诉讼与非诉讼程序法。</p> <p>七部门的划分标准是调整对象和调整方法的不同。</p> <p>（2）三个不同层级的法律规范是：法律，行政法规，地方性法规、自治条例和单行条例。</p> <p>三层级的划分标准是制定主体和效力的不同。</p>

光明点睛

1. 法律体系由法律部门构成，法律部门由调整同一类社会关系的法律规范构成，



法律规范包括规则与原则，规则与原则的主要内容是权利和义务。

2. 宪法典与宪法部门不同：宪法部门 = 宪法典 + 宪法性文件。

表九 法律关系、法律责任与法律制裁

法律关系	含义	法律规范调整社会关系过程中形成的 权利义务关系 。
	特点	法律关系是 合法的社会关系 ，根据法律规范建立。
		法律关系是 体现意志性 的特种社会关系。
		法律关系是 特定法律关系主体 之间的权利和义务关系。
	主体	公民、组织、国家。
	客体：权利义务所指向的对象，一定利益的法律形式	权利义务所指向的对象，一定利益的法律形式。
		1. 物：（1）法律认可；（2）人类认识控制；（3）经济价值；（4）独立性。
		2. 人身：一定范围内可以成为法律关系的客体：人身的部分、监护权。
3. 精神产品：智力成果或无形财产。		
4. 行为结果：物化结果与非物化结果。		
注意：同一法律关系中可能存在两个或两个以上的客体。		
内容	法律关系主体之间的法律权利与法律义务。	
法律事实	定义	法律事实，是指法律规范所规定的、能够引起法律关系产生、变更和消灭的客观情况或现象。
	分类	是否以当事人意志为转移： 1. 法律事件：社会事件、自然事件。 2. 法律行为：合法行为、违法行为。
法律责任		行为人由于 违法行为、违约行为或法律规定 而应承受的不利法律后果。（最终依据法律，国家强制性）
法律制裁		由特定机关对 违法者 依其法律责任而实施的强制性惩罚措施。

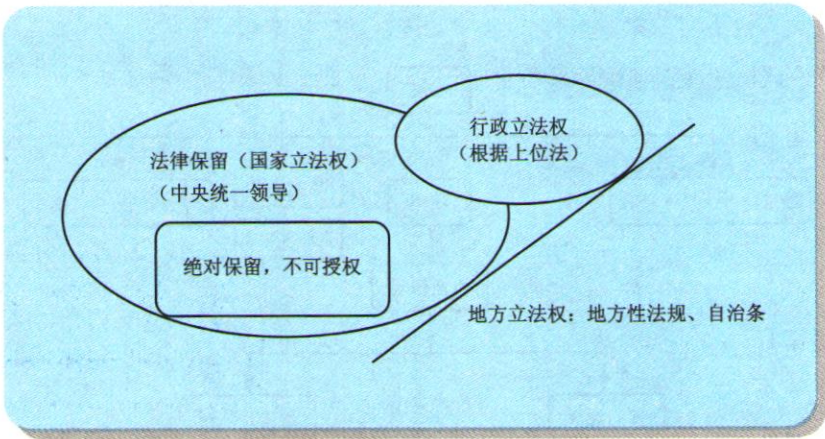
光明点睛

1. 法律规范 + 法律事实 ⇨ 法律关系。

2. 法律关系在运行过程中可能会产生法律责任，法律责任可能会导致法律制裁。

第二章 法的运行

- 1. 法的运行 = 立法 + 司法 + 执法 + 守法 + 法律监督
- 2. 法的实施 = 法的遵守 + 法的适用 + 法的执行

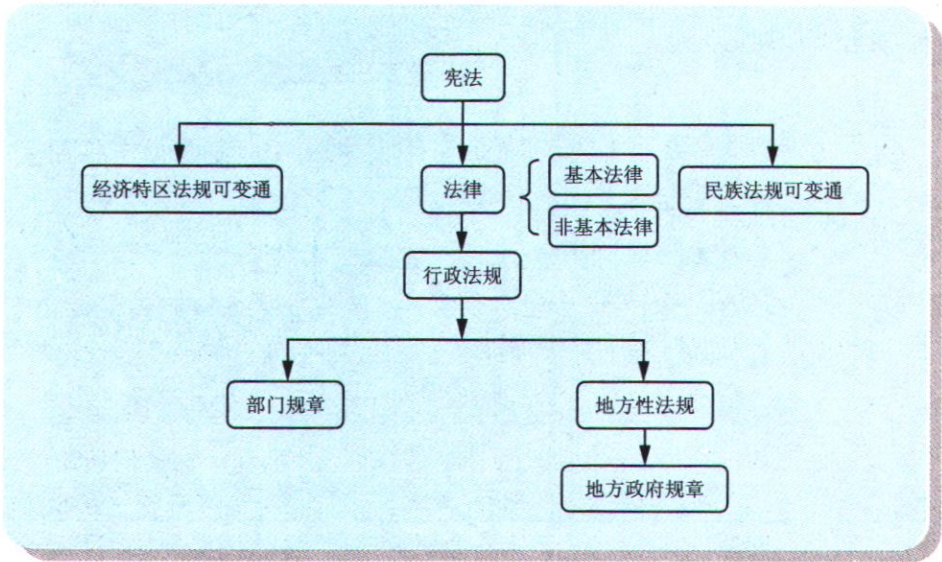


表十 立法

	渊源		制定主体
国家立法权	法律	刑事、民事、国家机构的和其他的基本法律	全国人大
		基本法律以外	全国人大常委会
行政立法权	行政法规		国务院
	部门规章		部委行署，直属机构
	地方政府规章		省级、设区的市、自治州政府
地方立法权	地方性法规		省、市、区级人大及其常委会
			设区的市、自治州人大及其常委会
	自治条例、单行条例		自治区、州、县的人民代表大会
授权立法权	授权行政法规		国务院
	经济特区法规		经济特区所在地的省、市的人大及其常委会

光明点睛

1. 狭义的法律指全国人大及其常委会制定的规范性法律文件，而广义的法律则指包括宪法、狭义的法律、行政法规、地方性法规、民族法规、经济特区法规、规章等在内的规范性法律文件。
2. 当代中国法的效力原则



表十一 司法与执法

		执法（法的执行）	司法（法的适用）
区别	主体	国家行政机关及其公职人员	国家司法机关及其公职人员
	内容	以国家名义对社会进行全面管理	对象是案件，裁决纠纷，处理案件
	程序性要求	弱于司法	严格的程序性要求
	主动性	1. 较强的主动性，不基于相对人意志。 2. 有被动性，如依申请的行政许可。	被动性，案件发生为前提。 不告不理，告多少，理多少。

光明点睛

国家机关的行为：法无授权不可为，法定职权必须为。

表十二 法适用的一般原理

法适用的目标	1. 合理的法律决定：既合法又合理，兼顾可预测性与可接受性。
	2. 如果不能兼顾，可预测性具有初始的优先性，即首先应当考虑法的可预测性，但是当可预测性导致的结果极端不公正，必须要考虑法的可接受性。
	3. 可预测性：形式法治的要求，即类似事情类似处理。
	4. 可接受性：实质法治的要求：正当性，指按照实质价值或某些道德考量，法律决定是正当的或正确的。
	5. 合理的法律决定要求兼顾形式法治与实质法治的要求。
法的适用步骤	1. 法适用的步骤在整体上就是法律人适用有效的法律规范解决具体个案纠纷的过程，在形式上是逻辑中的三段论推理过程，大前提是法律，小前提是案件事实，结论是判决。
	2. 寻找小前提：查明案件事实。
	3. 寻找大前提：选择与案件事实相符的法律规范。
	4. 以整个法律体系的目的为标准，从两个前提中推导出法律决定。
	5. 但是，在实际的法律活动中，法律人适用有效法律规范解决个案纠纷的这三个步骤“绝不是各自独立且严格区分的单个行为，它们之间界限模糊并且可以相互转换”。确认案件事实必须要在法律规范和事实之间来回往复，而且需要法律解释，对一般和个别进行缝合，解决规范和事实间的紧张关系。

新华考资
www.xhkzedu.com

光明点睛

有机统一最关键，割裂联系有问题。

表十三 法律推理

法律推理	特征	1. 以法律以及法学中的理或理由为基础。 2. 受现行法律约束（正式或非正式渊源均可作为推理的大前提）。 3. 寻求正当性。
	种类	1. 演绎推理：大前提是法律，小前提是法律事实，结论是判决，作为一个三段论的推理过程，从一般到个别，必然推出结论。成文法国家适用。
		2. 归纳推理：从个别到一般的推理过程，如从无数相似的案例中总结出一条法律规则，即为归纳推理。 归纳推理，如果前提为真，结论则比较有可能为真或者不是假的
		3. 类比推理：从个别到个别的推理过程，存在较大或然性。依据两个案例在某些关键点的相似性，从而推导出两个案例的判决的相似性。



续表

法律推理	种类	4. 设证推理：从所有能够解释事实的假设中优先选择一个假设的推理，效力最弱。 但是， 设证推理是法律适用中必不可少的推理方式。
------	----	---

表十四 法律解释

法律解释	种类	解释主体与效力的不同	正式解释：即法定解释、有权解释，指由特定的国家机关、官员或其他有解释权的人对法律作出的具有普遍约束力的解释。 根据解释的国家机关的不同， 我国的法定解释分为立法解释、司法解释和行政解释三种。 非正式解释：又叫无权解释、学理解释、任意解释，是学者或者其他人和组织对法律所做的不具有普遍约束力的解释。 所有正式解释都具有程度不同的普遍的法的效力。
		方法	文义解释，也称语法解释、文法解释、文理解释，从法律条文的一般语言文字的含义来说明法律含义， 不顾及结果的公正性。
			系统解释，又叫体系解释、逻辑解释， 将被解释的条文放在整部法律中乃至整个法律体系中，联系此法条与其他法条的相互关系 来解释法律，以矛盾律来支持或反对某个结果。
			立法者的目的解释：主观目的解释， 根据参与立法者的意志或立法资料揭示某个法律规定的含义 ，以一定的立法资料如会议记录、委员会的报告为依据。
			客观目的解释：依据 理性的目的（道德、公序良俗） 及法的客观目的（立法者也不能改变的目的； 法伦理性原则 ）解释法律。 注意：从道德、公序良俗以及法的社会物质制约性的角度解释法律即为客观目的解释。
			历史解释：依据正在讨论的法律问题的历史事实对某个法律规定进行解释。 注意：排除历史上的解决方案，要求解释者： 1. 对历史事实及其与现实情形的差异进行证成； 2. 证明该方案的不合理性。 比较解释：根据 外国的立法例和判例学说 对某个法律规定进行解释。

第三章 法的演进

表十五 法的历史

法 的 历 史	1. 法产生的三大根源： (1) 经济根源：私有制和商品经济的产生； (2) 阶级根源：阶级的产生； (3) 社会根源：社会的发展。
	2. 法产生的主要标志： (1) 国家的产生； 阶级的产生 ； (2) 权利义务观念的形成： 人们之间出现了“你的”、“我的”之类的观念 ； (3) 法律诉讼和司法的出现： 公力救济代替了私力救济 。
	3. 法的历史类型：按照法所据以产生和赖以存在的 经济基础的性质和体现的阶级意志 不同，对法的分类，包括奴隶制、封建制、资本主义、社会主义法。 注意：有什么类型的经济基础，就有什么类型的法。

光明点睛

事物都有历史性。

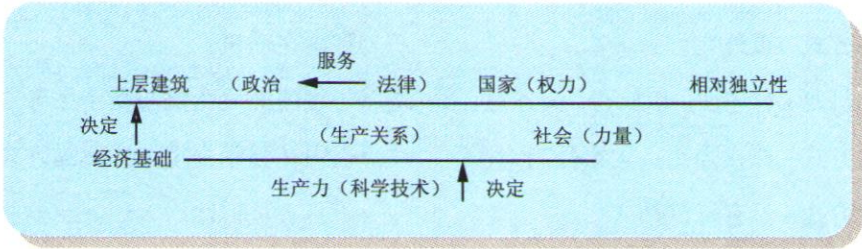
新华考资

www.xhkzedu.com

表十六 法治理论

	法制	法治
产生	我国古代就有	我国古代没有，最早是梁启超提出概念
定义	法律制度的总称	良法之治
不同点	1. 法治一词明确了法律在社会生活中的最高权威； 2. 法治一词显示了法律介入社会生活的广泛性； 3. 法治一词蕴含了法律调整社会生活的正当性。	

第四章 法与社会





表十七 法和社会的一般理论

法与社会的一般理论	1. 社会是法的基础，法是社会的产物。社会性质决定法律性质，社会物质生活条件最终决定着法律的本质。
	2. 制定、认可法律的国家以社会为基础，国家权力以社会力量为基础；国家法以社会法为基础，“纸上的法”以“活法”为基础。
	3. 法以社会为基础，不仅指法律的性质与功能决定于社会，而且还指法律变迁与社会发展的进程基本一致。
	4. 为了有效地通过法律控制社会，必须使法律与其他的资源分配系统（宗教、道德、政策等）进行配合。

表十八 法与道德



	法	
法与道德的联系	1. 法本质上是否包含道德： (1) 自然法学强调法和道德的联系：“恶法非法”。 (2) 分析实证法学强调法与道德没有必然联系：“恶法亦法”。	
	2. 法与道德在内容上的联系： (1) 近代以前的法在内容上与道德的重合程度极高，有时甚至浑然一体，古代法学家大多倾向于尽可能将道德义务转化为法律义务。 (2) 近现代法倾向于只将最低限度的道德要求转化为法律义务。“法律是最低限度的道德”成通说。	
	3. 法和道德在功能上以何为主： (1) 古代法学家更多强调道德在社会调控中的首要或主要地位，对法的强调也更多在其惩治功能上。 (2) 近现代法学家们一般都倾向于强调法律调整的突出作用，法治国成为普遍的政治主张。	
不同点	生成方式	建构性：国家制定或认可 非建构性：自然演进生成
	行为标准	有特定表现形式，明确，可操作性强 无具体表现形式，笼统、原则，标准模糊，易生歧义
	存在形态	一元的，评价有一致性、可预期性 多元的，评价是个体化的、主观的
	调整方式	重外在行为 重内在动机
	运作机制	程序性，以权利、义务为实质内容 与程序无关，重心在于义务或责任
	强制方式	外在强制：国家强制 以内在强制为主：主要靠内在良知
	解决方式	具有可诉性 不具有可诉性



宪法学复习纲要

一、宪法的考试特点

1. 传统上每年考核分值 23 分，但 2015 年考核 25 分，2016 年考核 27 分。预计 2017 年考核分值与 2016 年持平或略高。

2. 宪法学围绕我国 1982 宪法，从基本理论入手，以 82 宪法结构为纲，包括立法法、选举法、组织法、监督法、港澳基本法、民族区域自治法、基层群众自治法等十多部宪法性法律。因此，宪法学在司法考试中的考核，理论与法条并重。

3. 就宪法法条部分的考核，毫无疑问，最重要的是宪法典及其修正案本身，年年必考，宪法性法律的考核，亦有其特点，选举法、常委会监督法、港澳基本法、民族区域自治法、村委会组织法等几乎年年都有涉及。

4. 宪法喜欢考查热点问题，如新增的宪法性法律、当年国内的宪法性热点事件等等，往往会在当年的考试中涉及。

二、宪法学的学习方法

首先，理论结合实践。

其次，要学会分析具体的用词，从语义分析进行记忆。

第三，要注意结合法律的特征以及整个法律体系来理解法条。

第四，学会利用程序进行记忆，将程序性法条案例化。

第一章 宪法总论

表一 宪法概述

宪法	用法律约束国家的权力以保障公民的权利。	
宪法中的主体	公民	国家
宪法的调整对象	公民的行为：权利	国家机关的行为：权力
宪法中的法律关系	公民——国家机关	国家机关——国家机关

表二 宪法的特征

<p>1. 宪法是国家的根本法。</p> <p>(1) 内容上，规定国家最根本、最重要的问题。</p> <p>(2) 效力最高。宪法是制定普通法律的依据；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。</p> <p>(3) 制定和修改的程序上，比普通法律严格。</p>
<p>2. 宪法是公民权利的保障书。宪法的核心价值是保障公民权利，通过规范国家权力的运行，达到保障公民权利的目的。</p>
<p>3. 宪法是民主事实法律化的基本形式。</p>

表三 宪法的基本原则

<p>1. 人民主权：国家中绝大多数人拥有国家最高权力。</p> <p>1776 年美国《独立宣言》、1789 年法国《人权宣言》是该原则确立的标志性事件。</p>
<p>2. 基本人权：宪法以确认和保障公民权利和自由为最高目标。</p> <p>人权本质是应有权利、道德权利，1789 年美国宪法没有规定人权。</p>
<p>3. 法治：核心是国家事务法律化、制度化，依法治国，法律面前人人平等，反对法外特权。</p>
<p>4. 权力制约：</p> <p>(1) 国家各权力之间互相制约，以保障公民权利；</p> <p>(2) 既包括国家权力对国家权力的制约，也包括公民权利对国家权力的制约；</p> <p>(3) 权力制约之所以是宪法的基本原则，决定于宪法的逻辑起点和基本内容；</p> <p>(4) 在资本主义表现为分权制衡，社会主义则表现为监督原则。</p>

表四 宪法的制定与修改	
宪法的制定	<p>1. 西耶斯最早系统地提出制宪权概念并建立理论体系。他认为只有国民才享有制宪权。人民通过制定宪法建立国家机关，并通过宪法保障和维护基本权利。</p> <p>2. 人民是制宪主体，为了制定宪法，需要成立制宪机构，如制宪会议、国民会议、立宪会议等。</p> <p>3. 制宪程序。 设立制宪机关、提出宪法草案、通过宪法草案、公布宪法。</p> <p>4. 在我国，制宪权属于人民所有。</p>
修宪权与修宪程序	<p>1. 我国现行 82 宪法明文规定，全国人大修改宪法。</p> <p>2. 宪法修正案额提案权：全国人大常委会、1/5 以上的全国人大代表。</p> <p>3. 全国人大全体代表 2/3 以上同意。（宪法惯例）。</p>
我国宪法的制修过程	<p>1. 我国 1954 年宪法是第一届全国人民代表大会第一次会议以中华人民共和国全国人民代表大会公告形式公布，自通过之日起生效。</p> <p>2. 54 宪法经过了 75. 78、82 三次全面修改，六次部分修改。其中，78 宪法经过了 79、80 两次部分修改，82 宪法经过了 88、93. 99、04 四次部分修改，共 31 条修正案。</p>

光明点睛

1. 我国现行 82 宪法的基本结构

序言	
第一章 总纲	
第二章 公民的基本权利和义务	
第三章 国家机构	
第一节 全国人民代表大会	
第二节 中华人民共和国主席	
第三节 国务院	
第四节 中央军事委员会	
第五节 地方各级人民代表大会和地方各级人民政府	
第六节 民族自治地方的自治机关	
第七节 人民法院和人民检察院	
第四章 国旗、国歌、国徽、首都	



表五 宪法的渊源

1. 成文的宪法典，宪法文件不同于宪法典。
2. 宪法性法律 (1) 在不成文宪法国家，如英国规定宪法问题的所有法律都叫宪法性法律； (2) 成文宪法国家既存在根本法意义上的宪法，即宪法典，又存在部门法意义上的宪法。
3. 宪法惯例，指宪法条文无明确规定，但在实际政治生活中存在，并为国家机关、党政及公众普遍遵循，且与宪法具有同等效力的习惯或传统。违反宪法惯例不构成违宪。
4. 宪法判例。
5. 国际条约。

光明点睛

除宪法判例之外，其他都是我国宪法的渊源。

表六 宪法的结构

宪法结构	1. 不成文宪法往往由不同历史时期的宪法性法律、宪法判例和宪法惯例组成，严格意义上不存在宪法结构问题，
	2. 成文宪法一般由序言、正文、附则构成。
	3. 我国现行宪法的结构：除序言外，正文分为总纲，公民的基本权利和义务，国家机构，国旗、国歌、国徽、首都，共4章138条。



光明点睛

宪法典具有最高效力，宪法典的任一部分都具有最高效力。因此，尽管宪法附则具有特定性与临时性，但是仍然具有宪法的最高法律效力。

表七 宪法的效力

1. 宪法效力是宪法作为法律规范所发挥的约束力与强制力。我国宪法序言明确规定。
2. 正当性基础：制定权力来源的正当性、内容的合理性、宪法程序的正当性。
3. 宪法的效力： (1) 特点：最高性、直接性。 (2) 对人的效力：所有中国公民不分境内外，外国人和法人在一定的条件下成为行使某些基本权利的主体。 (3) 对领土的效力：我国领土（陆地、河流、湖泊、内海、领海以及它们的底床、底土和上空），但是在不同领域的适用上有所差异。 (4) 宪法和条约的关系：我国宪法没有明确规定。

表八 宪法的作用	
1. 对立法的作用：确立了社会主义法律体系的基本目标。	
(1) 确立了立法的统一基础。	
(2) 宪法是合理的法律体系建立的基础。	
(3) 宪法规定了解决法律体系内部冲突的基本机制。	
(4) 宪法是立法体制发展与完善的基础与依据。	
2. 对执法的作用：法律人宪法意识与宪法思维的培养。	
3. 对司法的作用：	
(1) 宪法是审判权和检察权的来源。	
(2) 宪法规定了司法机关进行法律活动的基本原则。	
(3) 法官和检察官的宪法意识对法治的发展的有重要影响。	
4. 守法：树立宪法意识是提高守法意识的重要内容。	

光明点睛

新华考资
www.xhkzedu.com

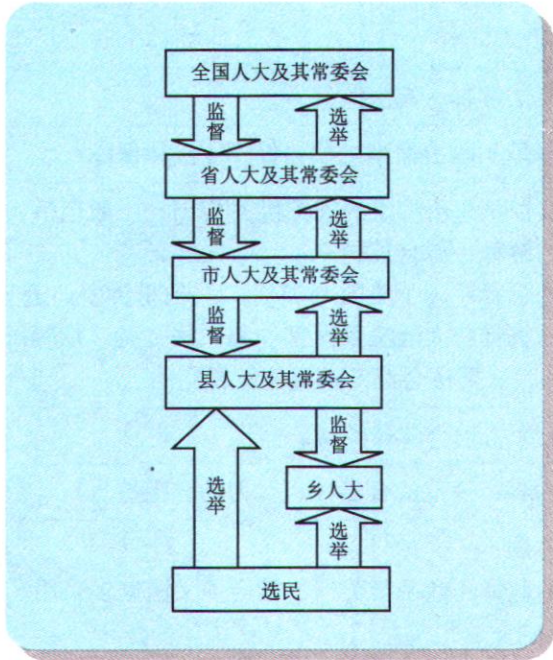
宪法具有原则性、纲领性，因此，宪法的作用是宏观作用，而不能是具体作用。

表九 宪法实施、宪法解释与宪法监督	
宪法实施	宪法实施 = 宪法遵守 + 宪法适用 + 宪法实施的保障
	1. 宪法的遵守：一切国家机关、社会组织和公民个人严格依照宪法规定从事各种行为的活动。
	2. 宪法适用 = 宪法解释 + 宪法监督
	3. 宪法实施的保障 = 政治保障 + 社会保障 + 法律保障
宪法解释	1. 正式的宪法解释总是由特定的国家机关作出，一般包括： (1) 立法机关的解释：源自英国。 (2) 司法机关的解释：源于美国 1803 年“马伯里诉麦迪逊案”。 (3) 专门机关的解释：大陆法系国家如德、法、奥、意等国家依据司法积极原则设立宪法法院、宪法委员会等专门机关解释宪法。
	2. 我国由全国人大常委会解释宪法。
宪法监督	1. 宪法监督的内容：规范的合宪性、行为的合宪性。
	2. 宪法监督的体制：
	(1) 代议机关的监督：起源于英国，社会主义国家多采用。 注意：我国的宪法监督机关是全国人大及其常委会。
	(2) 司法机关的监督：起源于美国，马伯里诉麦迪逊案件确立。 (3) 专门机关的监督：源于 1799 年法国宪法设立的护法元老院，大陆法系多采用。

第二章 国家基本制度

表十 人民代表大会制度

政 体	1. 我国的政权组织形式：人民代表大会制度，是实现社会主义民主的基本形式。
	2. 人民代表大会制度的基本内容
	(1) 中华人民共和国的一切权力属于人民，全国人民代表大会和地方各级人民代表大会是人民掌握和行使国家权力的组织形式。
	(2) 我国的人民大表大会包括乡级、县级、地市级、省级和全国人民代表大会，人民代表大会由代表组成。
	(3) 全国人民代表大会和地方各级人民代表大会都由民主选举产生，对人民负责，受人民监督。其中，乡、县两级人民代表大会由选民直接选举产生；地市级、省级和全国人民代表大会则由下一级人民代表大会选举产生。
	(4) 全国人大是最高国家权力机关，地方各级人大属于地方国家权力机关。各级人民代表大会上下级之间是监督关系，上级人大有权依照法律规定指导、监督下级人大的工作。
	(5) 各级人大是国家权力机关，其他国家机关都由人大选举产生，对其负责，受其监督。



表十一 我国的经济制度

我国的经济制度	1. 社会主义经济制度的基础是生产资料的社会主义公有制，即全民所有制和劳动群众集体所有制。 (1) 全民所有制经济是国民经济中的主导力量， 矿藏、水流、城市土地国家专有 。 (2) 集体所有制经济是国民经济中的基础力量，国家鼓励、指导、帮助集体经济的发展。 在城镇表现为：各种形式的合作经济；在农村表现为：家庭承包为基础、统分结合经营的双层体制。
	2. 非公有制经济：社会主义市场经济的 重要组成部分 ，国家保护非公有制经济的合法权益， 鼓励、支持、引导非公有制经济的发展，并且依法监督和管理 。 表现为：劳动者个体经济、私营经济、“三资”企业。

表十二 我国的社会制度

社会制度	1. 社会制度的概念： 我国政治、经济、文化、社会、生态五位一体的社会主义建设的需要，在社会领域所构建的制度体系。
	2. 社会制度的特征： 维护平等为基础，保障公平为核心，捍卫和谐稳定的法治秩序为关键。
社会制度	3. 我国宪法关于基本社会制度的规定： (1) 社会保障制度：宪法 14 条第 4 款、45 条、48 条、49 条。 (2) 医疗卫生事业：21 条第 1 款。 (3) 劳动保障制度：42 条。 (4) 社会人才培养制度：23 条。 (5) 计划生育制度：25 条。 (6) 社会秩序及安全维护制度：28 条、29 条。

光明点睛

82 宪法是一个好宪法，各项基本制度都较为完善。

第三章 国家结构形式

表十三 单一制与联邦制

单一制	联邦制
从法律制度上看，单一制国家只有一部宪法	除联邦宪法外，还有成员国或加盟国的宪法。

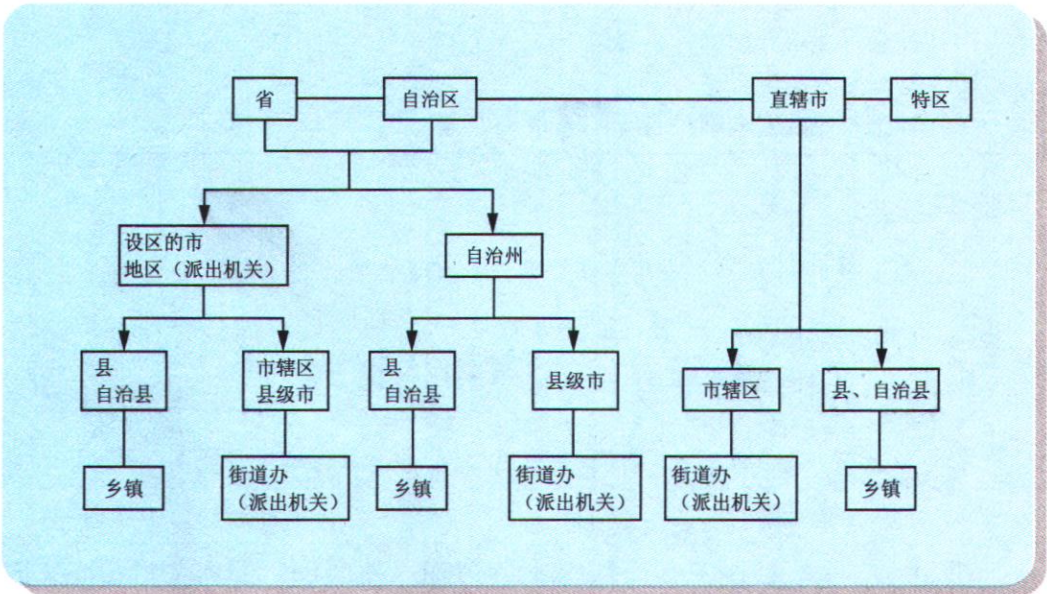
续表

从政权组织形式上看，一般只有一套政府体制，除有个别特别地方外，中央和地方均采用相同的政府体制。	有多套政府体制。
在权力配置上，地方权力来自中央。	在联邦制国家，中央权力来自地方。
在国际关系中，只有一个国际法主体。	联邦制国家，公民有双重国籍，即公民既是联邦的公民，一般在国际法上使用联邦公民资格，又是成员国或加盟国的公民。
公民具有统一的国籍。	在国际关系中，有些联邦国家在法律上允许成员国或加盟国作为完全的国际法主体参与国际关系。
地方作为国家的行政区域单位，不具有独立性，没有从国家分离出去的权力。	有些联邦制国家，成员国或加盟国在法律上拥有脱离联邦的权力。
我国是单一制国家： 1. 通过建立特别行政区制度解决单一制下的历史遗留问题。 2. 通过建立民族区域自治制度解决单一制下的民族问题。	

新华考资
www.xhkzedu.com

光明点睛

我国的地方行政区划



表十四 民族区域自治

1. 民族区域自治是民族自治与区域自治的结合。
2. 自治地方：自治区、州、县。注意：民族乡不是自治地方。
3. 自治机关：自治区、州、县的人民代表大会和人民政府。 注意：人大常委会的主任或副主任、政府的正职由自治公民担任。
4. 自治权 (1) 立法权：自治条例与单行条例。 (2) 变通权：经制定该决议的国家机关批准，自治机关可变通或停止执行该机关的决议、命令。该机关自收到报告之日起 60 日内答复。 (3) 治安权：经国务院批准，自治机关可组织公安部队。 (4) 财政自主权。 (5) 变通执行税收权：除国家统一审批的减免税收项目外，对地方财政收入有需要者可减免税，州县减免，须报省级政府批准。 (6) 对本地方的各项开支标准、定员、定额，可以制定补充规定和具体办法。自治区制定的补充规定和具体办法；报国务院备案；州、县制定，须报省级政府批准。 (7) 对外贸易权：经国务院批准，可开辟对外贸易口岸；与外国接壤者，经国务院批准，开展边境贸易，享受国家优惠政策。 (8) 民族自治地方的自治机关自主地管理本地方的教育、科学、文化、卫生、体育事业，保护和整理民族的文化遗产，发展和繁荣民族文化。 (9) 使用本民族的语言文字。

光明点晴

州县财税省府批，公安边贸国院批。制定机关批变通，接到报告 60 日。

表十五 特别行政区制度（一）：中央与特区的关系

1. 全国人大对特区的权力： (1) 决定特别行政区的设立及其制度。 (2) 制定、修改基本法。
2. 全国人大常委会对特区的权力： (1) 解释基本法。 (2) 对特区立法的发回权。 (3) 法律实施权：全国人大常委会有权决定将全国性的法律在特区实施。 (4) 决定特区进入紧急状态。



续表

3. 国务院对特区的权力： (1) 与特区有关的外交事务。 (2) 特区防务。 (3) 任免特区政府主要官员，澳门包括检察长。 (4) 全国人大常委会决定进入战争状态或因特别行政区内发生特区政府不能控制的危害国家统一或安全的动乱而决定特区进入紧急状态时，国务院可以发布命令将有关全国性的法律在特区实施。
4. 特区的高度自治权 (1) 立法权：依据基本法制定自治范围以内的法律，报全国人大常委会备案，备案不影响生效。 (2) 行政管理权：除国防、外交以及其他根据基本法应当由中央人民政府处理的行政事务外的行政事务。 (3) 独立的司法权和终审权。 (4) 依据基本法自行处理有关对外事务的权力。

表十六 特别行政区制度（二）：特区体制

特区政治体制	特区行政长官	1. 定位：特区首长兼特区政府首长。 2. 任职条件：40，20，永久居民，无外国居留权，澳门只要求任职期间没有外国居留权。
	特区政府	特区政府下设政务司、财政司、律政司和各局、厅、处、署等。香港和澳门特别行政区政府的主要官员均由行政长官提名并报请中央人民政府任命，其免职也由行政长官向中央人民政府提出建议。
	立法会	任职条件：永久中国公民，香港一般无外国居留权（非中国籍或有外国居留权者不得超过20%）。除首届2年外，任期4年。
	司法机关	1. 香港：终审法院、高等法院、区域法院、裁判署法庭和其他专门法庭，律政司主管刑事检察工作。 2. 澳门：终审法院、中级法院、初级法院。另设行政法院，管辖行政诉讼和税务诉讼，上诉至中级法院。检察院独立行使检察权。

光明点晴

- 1. 中央控制原理。
- 2. 高度自治原理。

第四章 公民的基本权利与基本义务

表十七 公民的基本权利

公民	具有我国国籍的人。
平等权	<p>1. 总体平等、保护平等、责任平等、禁止差别对待，允许合理差别。</p> <p>2. 对特殊主体的保护：</p> <p>(1) 国家保障妇女的权利。</p> <p>(2) 婚姻、家庭、母亲 和儿童受国家的保护。</p> <p>(3) 国家和社会保障残废军人的生活，抚恤烈士家属，优待军人家属。</p> <p>(4) 国家保护华侨的正当的权利和利益，保护归侨和侨眷的合法的权利和利益。</p>
政治权利和自由	<p>1. 选举权和被选举权：中国国籍，年满 18 周岁，未被剥夺政治权利。</p> <p>2. 政治自由：</p> <p>(1) 言论自由：既包括口头形式，又包括书面式，必要时还可根据法律规定利用电视广播等传播媒介。</p> <p>(2) 出版自由。</p> <p>(3) 结社自由。</p> <p>(4) 集会游行示威自由。</p>
宗教信仰自由	注意其界限：不得破坏社会秩序、损害公民身体健康、妨碍国家教育制度，不受外国势力支配。
人身自由	<p>1. 生命权：我国宪法并未明文规定。</p> <p>2. 狭义的人身自由：不受非法逮捕、非法拘禁，不需要自证清白。</p> <p>3. 人格尊严：姓名权、肖像权、名誉权、荣誉权、隐私权。 中华人民共和国公民的人格尊严不受侵犯。禁止用任何方法对公民进行侮辱、诽谤和诬告陷害。</p> <p>4. 住宅权：人身自由的延伸，禁止非法闯入。公、检为刑事侦查可依法搜查。</p> <p>5. 通信自由、通信秘密：因国家安全或追查刑事犯罪的需要，公安或检察院可依法检查公民通信。</p>



续表

社会经济权利	1. 财产权：公民的合法的私有财产不受侵犯。但是：国家为了公共利益的需要，可以依照法律规定对公民的私有财产权实行征收或者征用并给予补偿。
	2. 劳动权：劳动既是权利又是义务。
	3. 休息权：劳动者的休息权。
	4. 物质帮助权：年老、疾病、丧失劳动能力的人。
文化教育权利	1. 受教育权：既是权利又是义务。
	2. 文化教育权利：进行科学研究、文学艺术创作和其他文化活动的自由。
监督权和获得赔偿权	1. 监督权： 批评、建议、控告、检举、申诉。 注意：对于公民的申诉、控告或者检举，有关国家机关必须查清事实，负责处理。任何人不得压制和打击报复。
	2. 获得赔偿权。



负责处

光明点晴

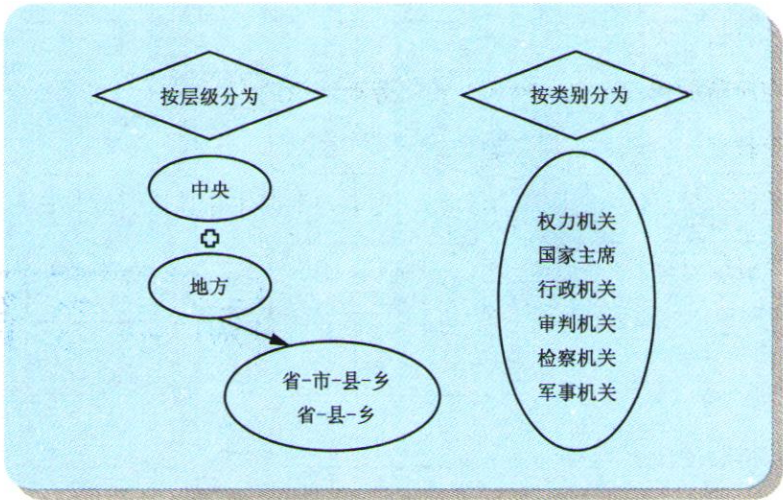
政治经济平等，人文监督宗教。

表十八 公民的基本义务

1. 维护国家统一和民族团结。
2. 遵守宪法和法律，保守国家秘密，爱护公共财产，遵守劳动纪律，遵守公共秩序，尊重社会公德。
3. 维护祖国的安全、荣誉和利益。
4. 保卫祖国、依法服兵役和参加民兵组织。
5. 依法纳税。
6. 除上述的基本义务之外，我国宪法还规定了劳动的义务、受教育的义务、夫妻双方计划生育的义务、父母抚养教育未成年子女的义务、成年子女赡养扶助父母的义务。

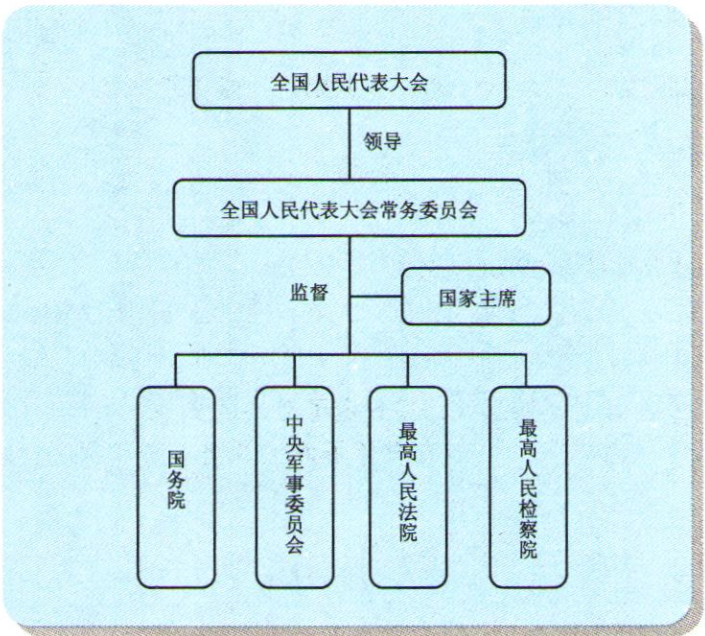
第五章 国家机构

一、我国国家机构的分类

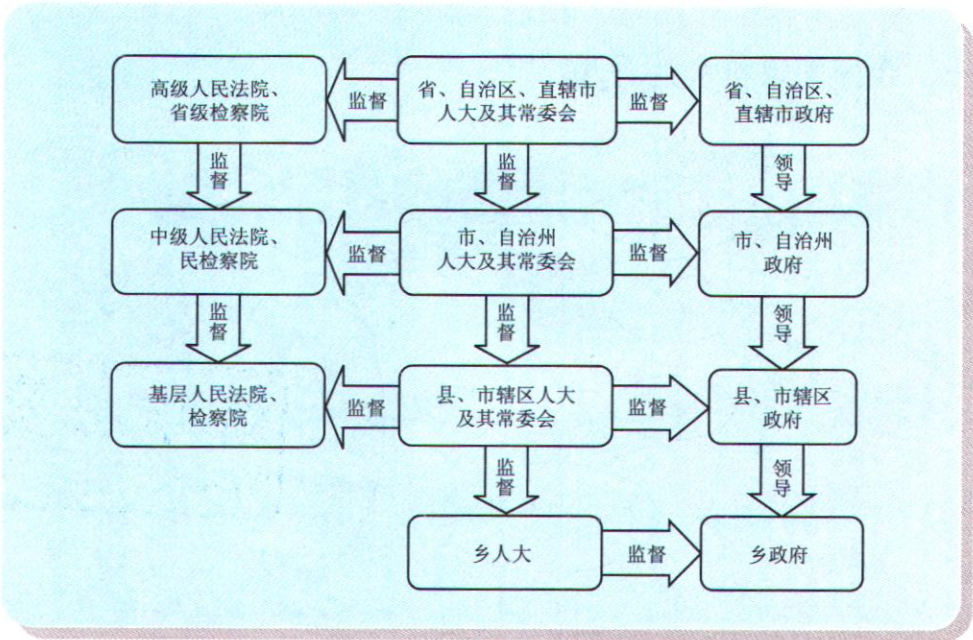


二、国家机构

(一) 中央国家机构



(二) 地方国家机构



表十九 我国国家机构的组织和活动原则

1. 民主集中制原则
2. 联系群众，为人民服务原则
3. 社会主义法治原则
4. 精简和效率原则
5. 责任制原则
(1) 责任制在机关内的体现： 行政机关和中央军委实行首长个人负责制；人大和检、法机关实行集体负责制。
(2) 责任制在机关间的表现： ①国家行政机关和检察机关对本级人大及其常委会负责并报告工作，并对上级机关负责并报告工作。 ②人大常委会对本级人大负责并报告工作；法院对本级人大及其常委会负责并报告工作。 ③中央军事委员会主席向全国人大及其常委会负责。

表二十 全国人大及其常委会

	全国人大	全国人大常委会
组成	全国人大由各省、自治区、直辖市人大、军队、特别行政区选出的代表组成。	委员长，副委员长，秘书长，委员。 全国人大常委会的组成人员不得担任国家行政机关、审判机关和检察机关的职务。
任期	5 年	5 年，委员长、副委员长连续任职不超 2 届。
开会	全体会议每年举行 1 次，全国人大常委会召集，主席团主持。2/3 以上代表出席。 常委会或 1/5 以上代表提议，可临时召开。	全国人大常委会会议一般每 2 个月举行 1 次，由委员长召集并主持。

新华考资
www.xhkzedu.com

表二十一 地方各级人大

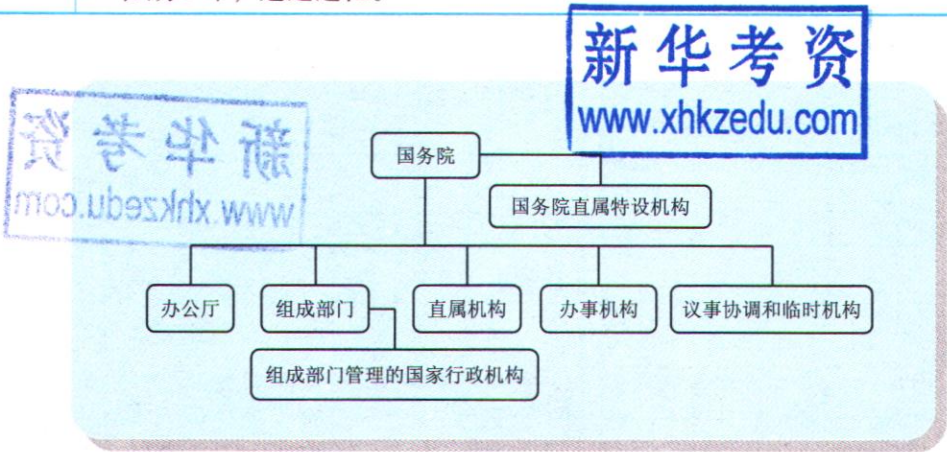
	乡级人大	县级以上人大	常委会
组成	由选民选举的代表组成 乡人大主席、副主席不得担任行政机关职务。	由下一级人大或者选民选举的代表组成。	主任、副主任、秘书长（县级没有）、委员 常委会组成人员不得担任行政机关、审判机关和检察机关的职务。
任期	5 年	5 年	5 年
开会	全体会议每年至少举行 1 次，主席团召集主持。	全体会议每年至少举行 1 次，由本级人大常委会召集，主席团主持。	常委会会议每 2 个月至少举行一次，由主任召集并主持。

表二十二 国家主席与中央军委

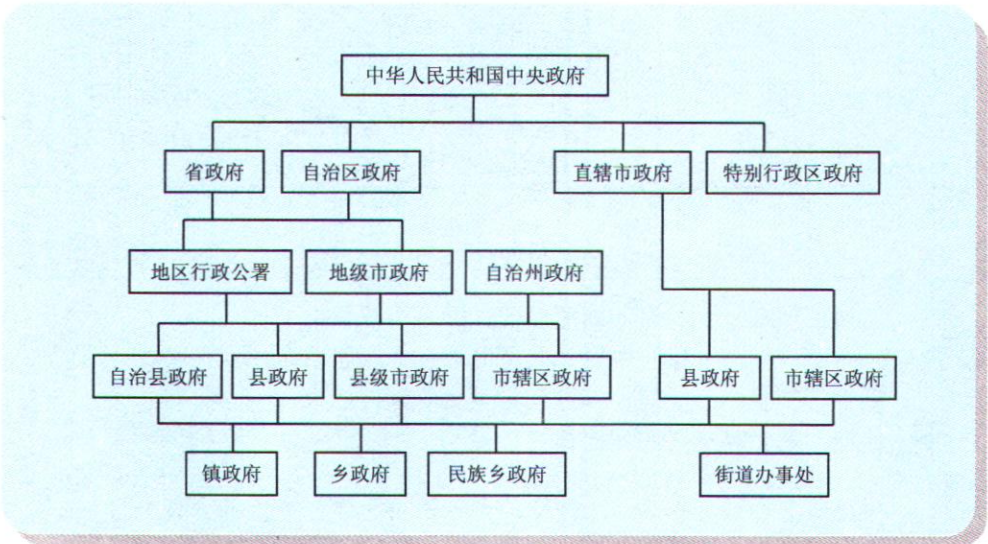
国家主席	1. 国家主席是一个独立的国家机关，没有行政权。 2. 45 周岁、有选举权的中国公民可以被选为国家主席、副主席。 3. 副主席受主席的委托，可以代行主席的部分职权。 4. 任期 5 年，连续任职不得超过 2 届。
中央军委	1. 中央军事委员会作为一个独立的国家机关，领导全国的武装力量。 2. 中央军委由军委主席、副主席、委员组成。 3. 任期 5 年，连选连任。

表二十三 中央人民政府与地方各级人民政府

中央政府	1. 国务院组成人员：总理，副总理，国务委员，秘书长，各部部长，各委员会主任，审计长。 2. 任期5年，其中总理、副总理、国务委员连续任职不得超过2届。 3. 国务院常务会议：总理、副总理、国务委员和秘书长组成。
地方各级政府	1. 乡政府由正副职首长组成。 2. 县政府由正副职首长、工作部门正职首长组成。 3. 地市、省级政府由正副职首长、秘书长、政府工作部门的正职首长组成。 4. 任期5年，连选连任。

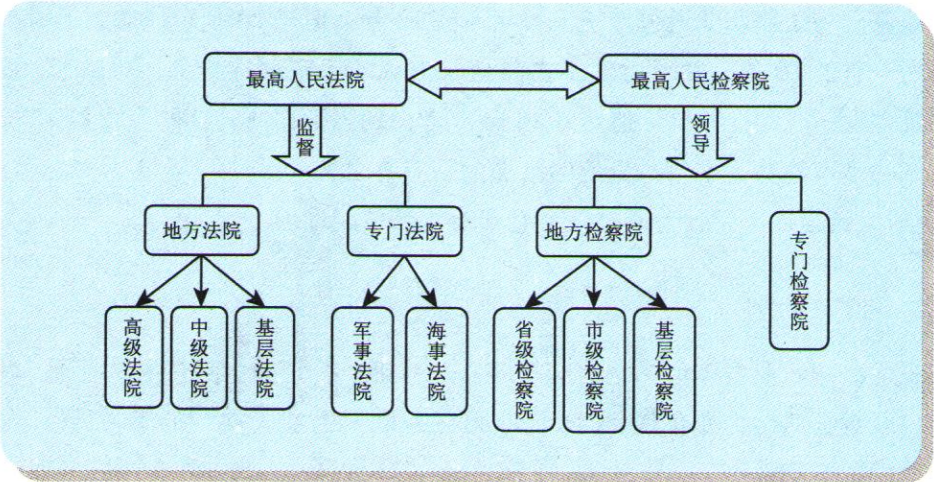


中央政府基本架构



中央和各级地方政府的关系

表二十四 司法机关		
	人民法院	人民检察院
组成	最高人民法院、地方各级人民法院（基层人民法院、中级人民法院、高级人民法院）、专门人民法院。 专门人民法院包括军事法院、海事法院、森林法院。	最高人民检察院、地方各级人民检察院（省级人民检察院、省级人民检察院分院、地级人民检察院、县级人民检察院）、专门人民检察院。 专门人民检察院包括军事检察院。
任期	5 年。最高人民法院院长连续任职不得超过 2 届。	任期 5 年。最高人民检察院检察长连续任职不得超过 2 届。
任免制度	法院院长由本级人大选举和罢免，副院长、审判委员会委员、庭长、副庭长和审判员由院长提请本级人大常委会任免。	检察院检察长由本级人大选举和罢免，由上一级人民检察院检察长报请该级人大常委会批准。副检察长、检察委员会委员和检察员由检察长提请本级人大常委会任免。



第四部分

司法制度和法律职业道德导学九表

司法制度和法律职业道德复习纲要

一、结构与重点

司法制度与法律职业道德传统上每年考核 12 分，但是 2015 年却增加了考核力度，达到前所未有的 16 分，并且出现了之前从未出现的不定项选择题，2016 年则进一步加大考核力度，在卷一考核分值达到 18 分。考虑到当下司法改革的大背景，以及司法考试改革的基本趋势，本学科分值的增加也是应有之义。预料 2017 年客观选择题将保持 18 分的考核力度不变，且不排除在卷四命题的可能性。

二、学习方法

首先，法律职业群体包括法官、检察官、律师、公证员，这四种人个性鲜明、特征明显，既有其共性，亦有其个性。考生可以采取“通观大略”的学习方法，把握住各个群体的基本特征。

1. 四种人定位

法官裁判：各人自扫门前雪，休管他人瓦上霜。

检察公诉：清廉文明听指挥，公正监督公主体。

律师服务：诚实合法不越权，只收委托代理费。

公证证明：民事主体不营利，证明真实合法性。

2. 根据四种人的定位与基本特征，掌握做好四种人的基本策略

装的高端大气，避免合理怀疑。

第一章 司法制度和法律职业道德概述



表一 司法制度

1. 在实行三权分立的国家，如美国，司法权就是审判权，司法机关也就仅指法院，而检察权则是作为行政权的一部分。
2. 社会主义国家，比如中国，司法权由审判权和检察权共同构成。
3. 我国司法制度有广义和狭义之分，狭义的司法制度在我国是指审判制度和检察制度。广义的司法制度除审判制度和检察制度外，还应包括律师制度、公证制度等。
4. 司法的特征 (1) 独立性。 (2) 被动性：司法程序的启动以及裁判范围，要以当事人的诉请为前提。 (3) 交涉性：各方参与，相互论辩。 (4) 程序性：司法机关处理案件必须依据相应的程序法规定。 (5) 普遍性：现代社会，司法构成社会纠纷解决体系中最具普适性的方式，法院已成为最主要的纠纷解决主体。 (6) 终极性：法律适用是解决纠纷、处理冲突的最后环节，其结果是最终性的决定。
5. 司法的功能： (1) 司法具有解决纠纷的直接功能。 (2) 调整社会关系、解释和补充法律、形成公共政策、秩序维持、文化支持等间接功能。

光明点晴

答题时要注意，如果题干没有明确说明是在我国的背景之下，那么，司法权仅指审判权，司法机关仅指审判机关。而在我国的背景之下，司法权包括审判权与检察权，司法机关包括审判机关与检察机关。

表二 法律职业道德及其基本原则

1. 法律职业道德的特征： (1) 主体的特定性：专门从事法律工作的法官、检察官、律师、公证员等法律职业人员。
--

续表

- (2) 职业的特殊性：政治性、法律性、行业性（法官、检察官、律师、公证员，各有行业特征）、专业性。
- (3) 更强的约束性：相对于一般社会道德而言，具有更强的约束性。违反职业道德的法律职业人员要承担更大范围的责任。
- (4) 正式性：法律职业道德的表现形式较为正式，除一般职业道德的规章制度等表现形式外，还通过法律、法规、规范性文件等形式表现。

2. 法律职业道德的基本原则：

- (1) 忠于党、忠于国家、忠于人民、忠于法律。
- (2) 以事实为根据，以法律为准绳。
- (3) 严明纪律，保守秘密。
- (4) 互相尊重，相互配合。
- (5) 恪尽职守，勤勉尽责。
- (6) 清正廉洁，遵纪守法。

光明点睛

四种人职责有不同，地位无高低。

第二章 审判制度与法官职业道德

表三 审判制度的基本原则

审判制度的基本原则	1. 审判权独立行使原则。 (1) 外部独立，法院依法独立行使审判权，不受各种社会力量的法外干预； (2) 内部独立，法官在执行审判职务过程中应独立于其同事和上级法官。
	2. 不告不理原则。 (1) 原告的起诉是法院启动审判程序的先决条件； (2) 法院审判范围应与原告起诉范围一致，不得对原告未提出诉讼请求的事项进行审判。
	3. 直接言词原则分为直接原则和言词原则。 (1) 直接原则要求法官的审与判不能分离。 (2) 言词原则，是指案件审理，证据调查应采取言词陈述的方式进行。
	4. 审判及时原则，是指人民法院审判案件应在法律规定的期限内进行，而且应尽量做到快速结案。

第四部分 | 司法制度和法律职业道德导学九表

表四 法官职业道德	
法官职业道德的核心是公正、廉洁、为民。	
1. 忠诚司法事业。	
2. 保障司法公正： (1) 遵守回避规定； (2) 保持中立，平等对待当事人和其他诉讼参与人； (3) 禁止单方接触，不得私自单独会见一方当事人及其代理人； (4) 审慎处理法官与法官、法官与当事人或律师之间的关系； (5) 法官在审理案件的过程中，应当避免受到新闻媒体和公众舆论的不当影响； (6) 维护司法独立，包括外部独立，内心独立和内部独立； (7) 提高司法效率：审限、勤勉。	
3. 保持清正廉洁： 不得接受当事人钱财、利益；不得经商；不得以其地位、身份、声誉谋取利益；保持正常的生活方式和水准；法官不得兼任律师、企事业单位或者个人的法律顾问等职务；不得就未决案件给当事人及其代理人、辩护人提供咨询意见和法律意见；约束家庭成员。	
4. 坚持司法为民： 以人为本，发挥司法的能动作用，司法便民，尊重当事人和其他诉讼参与人。	
5. 维护司法形象： (1) 遵守司法礼仪； (2) 加强自身修养：政治素质、业务素质、道德素质； (3) 约束业外活动： ①法官从事各种职务外活动，应当避免使公众对法官的公正司法和清正廉洁产生合理怀疑，避免影响法官职责的正常履行，避免对人民法院的公信力产生不良影响。 ②法官退休后应当继续保持自身的良好形象，避免因其不当言行而使公众对司法公正产生合理的怀疑。	

第三章 检察制度与检察官职业道德

表五 检察制度基本原则	
概述	检察机关是国家的法律监督机关，通过履行公诉、职务犯罪侦查和诉讼监督等职能，维护国家法制的统一。



续表

基本原则	1. 检察权统一行使原则： 又称检察一体原则，是指各级检察机关、检察官依法构成统一的整体，在行使职权、执行职务的过程中实行“上命下从”，即根据上级检察机关、检察官的指示和命令进行工作。这是检察系统与法院系统的重要差别之一。
	2. 检察权独立行使原则： 人民检察院依照法律规定独立行使检察权，不受行政机关、社会团体和个人的干涉。
	3. 对诉讼活动实行法律监督原则： 是指检察机关依法对各种诉讼的进行，以及诉讼中国家专门机关和诉讼参与人的诉讼活动进行监督，其重点是对诉讼活动中国家机关及其工作人员的违法行为和违法事项进行监督。

表六 检察官职业道德

	检察官职业道德的主要内容可以概括为“忠诚、公正、清廉、文明”。
忠诚	忠于党。忠于国家。忠于人民。忠于事实和法律。忠于人民检察事业，恪尽职守，乐于奉献。
公正	崇尚法治。客观求实。依法独立行使检察权。坚持法律面前人人平等。自觉维护程序公正和实体公正。
清廉	模范遵守法纪。保持清正廉洁，淡泊名利。接受监督。不徇私情，自尊自重。 注意：不从事、参与经商办企业、违法违规营利活动，以及其他可能有损检察官廉洁形象的商业、经营活动。但是，可以参加学术活动、写作等，并依法取得报酬。 退休检察官应当继续保持良好操守，不再延用原检察官身份、职务，不利用原地位、身份、影响和便利条件，过问、干预执法活动，避免因不当言行给检察机关带来不良影响。
文明	严格实施法律。文明办案。敢于监督。 注意：在职务外活动中应当约束言行，避免公众对检察官公正执法和清正廉洁产生合理怀疑，避免对履行职责产生负面作用，避免对检察机关的公信力产生不良影响。

光明点晴

检察官职业道德：公（公正）众（忠诚）亲（清廉）吻（文明）。

第四章 律师制度与律师



表七 律师制度

律师	1. 律师是指依法取得律师执业证书，接受委托或者指定，为当事人提供法律服务的执业人员。
	2. 律师执业的限制性规定： 第一，律师只能在一个律师事务所执业。律师变更执业机构的，应当申请换发律师执业证书。但律师执业不受地域限制。 第二，公务员不得兼任执业律师。律师担任各级人民代表大会常务委员会组成人员的，任职期间不得从事诉讼代理或者辩护业务。 第三，律师在执业期间不得以非律师身份从事法律服务。
	3. 律师职业道德：忠诚、为民、法治、正义、诚信、敬业。
律师与委托人	1. 委托权限。 (1) 律师事务所与委托人签署委托代理协议。 (2) 律师应当在授权范围内从事代理。 (3) 律师应谨慎、诚实、客观地告知委托人拟委托事项可能出现的法律风险。并且有权根据法律的要求和道德的标准，选择实现委托人目的的方法。
	2. 禁止虚假承诺。 但是，律师依法辩护、代理案件提出的正确意见未被采纳或因枉法裁判，使律师的预先分析意见没有实现，不能认为律师的意见是虚假承诺。
	3. 禁止非法牟取委托人利益。
	4. 禁止双方代理。
	5. 转委托。 (1) 未经委托人同意，不得转委托他人办理。 (2) 非经委托人的同意，律师不能因为转委托而增加委托人的经济负担。
	6. 委托关系的终止。
执业推广	1. 律师执业推广，不能虚假夸张，只能实事求是。 2. 律师执业不得进行不正当竞争。

光明点睛

- 1. 律师职业道德：法（法治）正（正义）为（为民）城（诚信）敬（敬业）忠（忠诚）。
- 2. 律师只能：第一，按法律办事；第二，按委托人的要求办事，且委托人的要求不能违法。

表八 法律援助制度概述

1. 法律援助是政府的责任，由法律援助机构统一安排。

2. 法律援助的实施主体主要有四种：一是法律援助机构的专业人员；二是律师事务所的律师；三是公证机关的公证员；四是基层法律服务工作者。

民事与行政诉讼

公民对下列需要代理的事项，因经济困难没有委托代理人的，可以向法律援助机构申请法律援助：

1. 依法请求国家赔偿的；
3. 请求给予社会保险待遇或者最低生活保障待遇的；
3. 请求发给抚恤金、救济金的；
4. 请求给付赡养费、抚养费、扶养费的；
5. 请求支付劳动报酬的；
6. 主张因见义勇为为行为产生的民事权益的。

注意：这些事项都具有人身性。

刑事诉讼

1. 一般情形：经济困难无代理，经过申请可援助。

2. 可以援助的情形：

犯罪嫌疑人、被告人因经济困难没有委托辩护人，本人及其近亲属可以申请法律援助。具有下列情形之一，犯罪嫌疑人、被告人没有委托辩护人的，可以依照前款规定申请法律援助：

- (1) 有证据证明犯罪嫌疑人、被告人属于一级或者二级智力残疾的；
- (2) 共同犯罪案件中，其他犯罪嫌疑人、被告人已委托辩护人的；
- (3) 人民检察院抗诉的；
- (4) 案件具有重大社会影响的。

公安机关、人民检察院在第一次讯问犯罪嫌疑人或者采取强制措施的时候；人民检察院自收到移送审查起诉的案件材料之日起3日内；人民法院自受理案件之日起3日内；人民法院决定再审的案件，应当自决定再审之日起3日内；履行相关告知职责。发现上述情形，应当告知犯罪嫌疑人可以向法律援助机构申请法律援助。

3. 应当援助的情形：

犯罪嫌疑人、被告人具有下列情形之一没有委托辩护人的，公安机关、人民检察院、人民法院应当自发现该情形之日起3日内，通知所在地同级司法行政机关所属法律援助机构指派律师为其提供辩护：

- (1) 未成年人；
- (2) 盲、聋、哑人；
- (3) 尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人；
- (4) 可能被判处无期徒刑、死刑的人。

4. 强制医疗案件。

光明点睛

- 1. 可以援助的情形：
智力残疾共同犯，重大影响和抗诉，公检法院应告知。
- 2. 应当援助的情形：
未成年人盲聋哑，精神半病判无期，公检法院应通知。

第五章 公证制度

表九 公证制度概述

公证制度	<p>1. 公证制度是国家司法制度的重要组成部分，属于民事程序法的范畴，是非诉讼司法活动。</p> <p>2. 我国公证制度的特征。</p> <p>(1) 公证对象是没有争议的民事法律行为、有法律意义的事实和文书；</p> <p>(2) 公证的内容是证明公证对象的真实性与合法性；</p> <p>(3) 公证效力的特殊性：证据效力、强制执行效力、法律行为成立要件效力。</p>
公证机构	<p>公证机构是依法设立，不以营利为目的，依法独立行使公证职能、承担民事责任的证明机构。</p>
公证程序	<p>1. 公证的申请。</p> <p>(1) 公证程序经由当事人的申请而启动；</p> <p>(2) 公证代理。</p> <p>当事人申请办理公证，可以委托他人代理，但申请办理遗嘱、生存、收养关系等应当由本人申办的公证事项，不得委托他人代理。</p> <p>2. 公证处受理申请的条件为：</p> <p>(1) 申请人与申请公证的事项有利害关系；</p> <p>(2) 申请人之间对申请公证的事项无争议；</p> <p>(3) 申请公证的事项属于公证的业务范围；</p> <p>(4) 申请公证的事项属于本公证处管辖。</p> <p>3. 公证的审查。</p> <p>审查是公证机构在受理当事人的申请后，对当事人申请公证的事项及有关证明材料等，从事实和法律两个方面进行审查与核实的行为。</p> <p>4. 出具公证书。</p> <p>受理公证申请之日起 15 个工作日内向当事人出具公证书。</p>
生效	<p>公证书自出具之日起生效。</p>

第五部分

法制史导学九表



一、结构与重点

法制史分为中国法制史与外国法制史。自 2003 年法制史首次列入司法考试大纲以来，考试分值基本恒定，占卷一的 7% 左右，基本为 10 分。这 10 分内容的分布，也非常明确，中法史 7 分左右，外法史 3 分左右。但 2015 年是一个变态，由于中国特色社会主义法治理论的异军突起，法制史仅仅考核 4 道单选题。其中中国法制史 3 道题，外国法制史 1 道题。2016 年，法制史的考核分值则达到 6 分，且均为单项选择题。其中，中国法制史 5 分，外国法制史 1 分。预计 2017 年考核分值仍为 5 分左右。

法制史作为纯粹记忆的学科，具有三个特点：

第一，就法制史考题整体上分析，重点比较明确。比如说，中国古代最发达的是刑法，当然刑法及其周边知识属于考核重点。再比如，中国古代最璀璨的朝代是唐朝，毫无疑问，唐朝的各项法律制度属于重点。

第二，作为纯粹记忆性的学科，法制史的考试重点只能是一些相对具有“显著性”的知识点，如第一次、最后一次、标志性事件、特色制度等考点。

第三，紧扣当年社会热点。

二、学习方法

首先，就学习方法学习而言，结合法制史的学科特点以及司法考试的命题思路，建议考生采取“通观大略”，但是“不求甚解”的学习方法。一方面，掌握法制史的宏观结构，重点抓“第一次”、“最后一次”、“标志事件”、“特色制度”等关键知识

点，把握选择题的命题特点，结合自己的背景知识，对题目做出整体判断。另一方面，在尽可能的基础之上，多掌握一些细节性的知识点。

其次，注意法制史考试的轮换原则，由于是纯粹记忆的科目，因此，上一年考过的知识点再考核的可能性非常小，这样对于我们把握复习范围有意义。

第三，通过社会历史背景来记忆相关知识点。

三、中国法制史学习的宏观线索

中国历史朝代歌

夏商与西周，东周分两段。
春秋和战国，一统秦两汉。
三分魏蜀吴，两晋前后延。
南北朝并立，隋唐五代传。
宋元明清后，王朝至此完。

中国法制史的发展线索：法家与儒家的冲突

法家：以法治国	儒家：以德治国
1. 讲法律，强调诸事一断于法。 2. 严刑峻法，轻罪重刑。 3. 不分贵贱亲疏，人人平等、不赦不宥。	1. 道德教化为主，刑罚适用为辅。 2. 慎重刑罚、可赦免，可宽宥。 3. 讲究等级特权，依身份与伦理，同罪异罚。

第一章 中国立法史

表一 中国立法史

西周	1. 立法思想：“以德配天，明德慎罚。”德：敬天、敬祖、保民。明德慎罚：实施德教，用刑宽缓。汉代的“德主刑辅，礼刑并用”源于此。
	2. 礼与刑的关系：出礼入刑；刑不上大夫，礼不下庶人。
春秋战国	1. 成文法的公布：郑国子产铸刑书（中国历史上第一次公布成文法的活动）、晋国赵鞅铸刑鼎（中国法制史上第二次公布成文法的活动）。
	2. 《法经》：作者：魏，李悝，中国历史上第一部比较系统的封建成文法典。六篇：盗、贼、网、捕、杂、具。网、捕多属于诉讼法，具相当于总则。

续表

魏晋南北朝	1. 《魏律》，明帝制定，具改“ 刑名 ”置律首。
	2. 《晋律》又称《泰始律》，(1) 刑名、 法例 ，(2) “张杜律”。
	3. 《北魏律》，采诸家之长，取精用宏。
	4. 《北齐律》，刑名法例合 名例 。魏晋南北朝成就最高。
唐	《永徽律疏》，元代起又称《唐律疏议》，标志着中国古代立法达到了最高水平，是中华法系的代表。 迄今为止，保留最完整的最早的一部法典。
宋	《宋刑统》 第一部刊印颁行的法典 。律令合编。刑统的编纂体例可源至唐宣宗颁行的《大中刑律统类》
明	《大明律》：名例为总则，吏户礼兵刑工六部格局。终明不改。
清	《大清律例》， 中国最后一部封建成文法典。

新华考资
www.xhkHzedu.com

表二 中国刑法史

先秦	奴隶制五刑：墨、劓、刖、宫、大辟，以肉刑为中心。
秦	刑罚残酷，种类繁多，包括主刑、附加刑， 但还未形成完整的刑罚体系。
汉	1. 文帝废除肉刑： (越改越重) 2. 景帝颁布《箠令》：笞五百：笞三百，笞三百：笞二百；笞杖尺寸、竹板制成、削平竹节、行刑不得换人，刑制改革进步。 (越改越轻) 3. 这次刑制改革为结束奴隶制肉刑奠定了基础。
魏晋南北朝	《魏律》依据《周礼》“八辟”制度正式规定了八议制度，内容为：亲、故、贤、能、功、贵、勤、宾。
	《北魏律》正式确立了 官当制度 ，允许官吏以官职抵罪。
	《北齐律》首次规定了“ 重罪十条 ”，为后世“十恶”的前身。
	《晋律》和《北齐律》相继确立“ 准五服制罪 ”的制度。斩衰、齐衰、大功、小功、缌麻。(服制越近，长犯幼越轻，幼犯长越重；服制远则相反)
唐律疏议	十恶：承用《开皇律》：十恶不赦。
	“六赃”：受财枉法、受财不枉法、受所监临、强盗、窃盗、坐赃。
宋	凌迟：源于五代的西辽，宋仁宗时适用凌迟刑，神宗熙宁后成为常刑。至南宋，在《庆元条法事类》中，正式作为法定刑。《大清现行刑律》废除。
明	《大明律》在刑罚上“重其所重，轻其所轻”。重：贼盗及钱粮；轻：典礼及风俗教化。

表三 中国古代司法机关

北齐		最先设置大理寺，主中央审判。
唐宋	中央	唐宋在皇帝以下设置大理寺、刑部、御史台。大理寺审判权；刑部复核权；御史台监察。
	地方	宋太宗设提点刑狱司，作为中央在地方各路的司法派出机构。
明清	中央	明清时的中央司法机构为刑部、大理寺、都察院（统称“三法司”）。
	地方	明：省设提刑按察司。

光明点睛

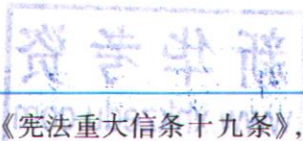
天子最高审判权，地方行政兼司法。唐宋三司始成型，大理刑部御史台，审判复核并监督。明清三司重分工，刑部大理都察院。

表四 古代司法制度

周	断狱听讼
	五听：（判断疑难案件真伪）辞听、色听、气听、耳听、目听。
	三刺：（判断疑难案件真伪）群臣讨论、交官吏们讨论、交所有国人讨论。
汉	秋冬行刑：理论基础是天人感应理论，行刑必待秋冬以顺应天意。唐律中的“立春”后不决死刑，明清的秋审制度皆本源于此。
唐	《唐六典》，中国第一部行政法典，第一次规定了法官回避制度。
宋	《洗冤集录》，宋慈，世界第一部法医著作。
清	1. 秋审：国家大审，最重要的死刑复审制度，全国上报的绞斩监候案件。
	2. 朝审：刑部判决重案、京师附近绞斩监候案件的复审，每年霜降后十日举行。
	3. 热审：京师的笞杖刑案件的重审。

表五 清末修律

1. 修律特点：
(1) 中体西用（固守封建专制伦理的本体，仿效外国资本主义法律的最新形势）；
(2) 封建传统与资本主义最新成果混合；
(3) 诸法合体到近代法律雏形；
(4) 维护反动统治，非真民主。
2. 1908 年颁布《钦定宪法大纲》，是近代中国第一个宪法性文件，分君上大权与臣民权义两部分，皇帝专权，人民无权，为封建专制制度披上合法外衣。



续表

3. 1911 年颁布《宪法重大信条十九条》，形式上缩小皇帝权力，扩大议会和总理权力，人民权利只字未提。虚伪。

4. 刑法。

(1) 将《大清律例》改为《大清现行刑律》，改律名为刑律；取消了六律总目，将法典各条按其性质分隶 30 门；废除酷刑，对纯属民事性质的条款不再科刑；增加了新的罪名。过渡性法典）；

(2) 改《大清现行刑律》为《大清新刑律》，中国历史上第一部近代意义上的专门刑法典（总、分、附则；罪名、罪状；主刑、从刑；近代刑法原则）。

5. 司法制度。

司法机构的变革：

(1) 改刑部为法部，掌管全国的司法行政事务；

(2) 改大理寺为大理院，为全国最高审判机关；

(3) 审检合署；

(4) 实行四级三审制；

(5) 规定公诉、保释、回避、审判公开、法官和检察官考试任用制度；

(6) 改良监狱及狱政管理制度。



光明点睛

中体西用现代化。

表六 民国宪法

1. 《中华民国临时约法》：

第一部资产阶级共和国性质的宪法性文件（三权分立、人民权利、保护私有财产，民主自由原则）；防范袁世凯（改总统制为责任内阁制，扩大参议院权力，规定特别修改程序。）

2. 1913 年“天坛宪草”（《中华民国宪法草案》北洋政府的第一部宪法草案）坚持责任内阁制，并限制总统任期以防范袁世凯。

3. 1914 年“袁记约法”（《中华民国约法》）以根本法的形式彻底否定民主共和制，以总统独裁否定责任内阁制，立法院取代国会，为限制人民基本权利提供宪法依据。（军阀专制全面确立的标志、总统制、取消国会制）

4. “贿选宪法”即《中华民国宪法》，近代中国第一步正式颁行的宪法；漂亮的辞藻和虚伪的民主；对国权和地方自治作出了专门规定。

第二章 外国法制史

新华考资
www.xhkzedu.com

表七 罗马法

1. 十二铜表法： 罗马的第一部成文法，元老院制定，篇目其特征为： (1) 私法为主，诸法合一，程序法优于实体法。 (2) 习惯法，并为罗马法的发展奠定了基础。		
2. 国法大全：标志罗马法已经发展到最发达阶段。 《查士丁尼法典》、《学说会纂》、《法学阶梯》、《新律》。		
3. 罗马私法的基本内容		
(1) 人法：自然人享有权利和承担义务的资格，在罗马法中称为人格。人格由自由权、市民权、家庭权构成。身份权的丧失或部分丧失称为“人格减等”。 古罗马没有法人一词，有初步的法人制度。	(2) 物法：罗马法的主体和核心。由物权、债法（契约、私犯，准契约与准私犯）和继承（遗嘱优于法定，早期概括，后期限定）构成。	(3) 诉讼： 法定诉讼、程式诉讼、特别诉讼 三种形态。

表八 英美法系

英国	英国法的渊源： 1. 普通法：遵循先例，程序先于权利。 2. 衡平法（弥补普通法的不足，因此效力更高）：受罗马法影响较深，14 世纪起由大法官在审判实践中发展起来，遵循“公平”和“正义”的原则。（1875 年司法改革，普通法与衡平法统一） 3. 制定法：重要性不如普通法和衡平法，但其效力和地位很高。国会立法被称为基本立法。1215 年的《大宪章》是制定法发展的重要进程。
美国	5 个第一：成文宪法、司法审查制、立法司法的双轨制、反垄断法制、缓刑制度

表九 大陆法系

法国	1. 1789 《人权宣言》，多部法国宪法序言。第一次明确而系统地提出的资产阶级民主和法制的基本原则，是建立资产阶级统治的纲领性文件。 2. 1791 年宪法： 欧洲第一，君主立宪、三权分立、积极公民与消极公民。 3. 1875 年宪法： 法国实施时间最长 ，资产阶级共和，责任内阁制，《参议院组织法》《政权组织法》《国家政权机关相互关系法》。 4. 封建社会已有独立法院系统。
----	---

续表

德国	<div>卷 宋 光明</div> <ol style="list-style-type: none">1. 1220 年习惯法汇编《萨克森法典》，1532 年刑法典《加洛林纳法典》。2. 俾斯麦七法体系（比法国多一个《法院组织法》）。3. 魏玛共和国时期：经济立法、社会立法为先导。4. 法西斯专政时期：种族主义、恐怖主义。5. 1877 年《法院组织法》确认司法独立，法官终身制。
----	--