

## 二00九年招收硕士研究生入学考试法理学试题参考答案

一、简答题（每小题 10 分，共计 60 分）

1、简述法律制裁的内涵和分类。

答案要点：法律责任是由特定的法律事实引起的对损害予以赔偿或补偿或接受惩罚的特殊义务；法律制裁是指由特定的国家机关对违法者（或违约者）依其所应承担的法律责任而实施的强制性惩罚措施。法律责任和法律制裁密切关联。没有法律责任或者法律责任的被免除，都不会再引起或导致法律制裁的产生。法律制裁的类别主要包括：

（1）民事制裁。依照民事法律规定或当事人约定对责任主体所实施的惩罚性措施。例如：惩罚性违约金的支付；伪劣产品价款的双倍返还。

（2）行政制裁。是指依法对违反行政法律义务的责任主体实施的惩罚性措施。分为：行政处罚和行政处分。行政处罚——对违反行政法的行为主体予以警告、罚款、没收、行政拘留等惩罚措施；行政处分——对违法失职的国家机关公务人员及其所属人员予以警告、记过、记大过、降级、降职、留用察看、开除等惩罚性措施。

（3）、刑事制裁。依法对犯罪人实施的处罚。其种类有：管制、拘役、有期徒刑、无期徒刑、死刑和附加刑（剥夺政治权利、罚金、没收财产）。

（4）违宪制裁责任。

2、简述法律规范的概念和特征。

答案要点：法律规范，是指由国家制定或认可，反映统治阶级意志，并有国家强制力保证实现的一种行为规则。

特征：（1）国家意志性；（2）规范性；（3）同一性；（4）逻辑性。

3、简述法律关系的概念及其特征。

答案要点：法律关系是根据法律规范产生的，以主体之间的权利与义务关系的形式表现出来的特殊的社会关系。法律关系由三个要素组成，即法律关系的主体、法律关系的内容和法律关系的客体。

法律关系的特征：

（1）法律关系是一种特殊的社会关系；

（2）法律关系是根据法律规范建立的社会关系；

（3）法律关系是主体之间以法律上的权利、义务为纽带而形成的社会关系；

（4）法律关系是受国家强制力保障的社会关系。

4、简述当代中国的法律渊源。

答案要点：法律渊源是指法律的来源。法律渊源有正式渊源与非正式渊源之分；法律的正式渊源是指可以从官方法律文件中的明确条文形式中得到的渊源，即宪法、法规、行政规章、司法先例等。而法律的非正式渊源，是指那些具有法律意义，但尚未在正式法律文件中明文阐述或体现的资料和措施，如正义、原则、平等、道德信念、社会倾向等等。我国属于大陆法系国家，当代中国法的正式渊源包括宪法、法律、行政法规、行政规章、地方性法规、地方政府规章、民族自治地方的自治条例和单行条例、特别行政区的规范性文件、经济特区的规范性文件以及有关国际条约和惯例。当代中国法的非正式渊源包括习惯、案例、公平和正义的观念和权威性的法学著作等。案例不同于判决书，案例属于法律的非正式渊源但是判决书不是法的正式或非正式渊源。

5、简述立法的意义。

答案要点：

- (1) 它是国家意志形成和表达的必要途径和方式。
- (2) 掌握国家政权的阶级必须利用立法手段，来确认那些有利于自己的社会关系和社会秩序。
- (3) 立法者利用立法手段协调社会关系，解决社会矛盾。
- (4) 立法还有指导未来的预测功能。
- (5) 立法是民主制度化、法律化的前提条件，是依法治国，建设法治国家的基础性活动。

6、简述法对科学技术的主要作用。

答案要点：

- (1) 法对科学技术的发展发挥引导、组织和管理的作用。
- (2) 法对科学技术发明创造发挥鼓励作用，对科学技术成果的合理使用和推广发挥保证和促进作用。
- (3) 法对科学技术发展发挥保障作用，对科学技术发展所带来的消极后果具有抵制和防范作用。
- (4) 法对国际科技合作发挥推动和协调作用。

二、论述题（每小题 30 分，共计 90 分）

1、论述法律全球化和中国法律的发展。

(1) 全球化是当代世界的发展潮流与客观趋势，它深刻地触动和改变着世界经济、政治、法律、文化的格局，其影响所及，对每一个国家的发展现状与前景都产生出难以估量的后果。法律全球化，从其表征形式和特征来说，主要是指相关的国家和地区在彼此承认和尊重主权独立的前提之下，基于相同的国际法利益或者相近似的文化传统在法律的制定和实施过程中所表现出来的契合性和影响力。因此，在法律全球化过程中，特定地域范围内的法律体系和法律制度的独立性是客观存在、不容置疑的。也因如此，在法律全球化过程中，特定国家和地区的法律制度受到的冲击也是必然的。如国家主权的弱化，国家管理职能式微，地方法律体系的泛化。

(2) 法律全球化意义。人类需要创造并且正在创造着一种全球协调化运作的市场规范和运行机制，不管我们承认不承认法律全球化，不管各国、各民族之间法律文化的鸿沟有多么巨大，也不论各国各自为政、意识形态分歧突出的法律实践同未来的全球化法律秩序之间存在多大差距，全球法律领域的改革都势在必行，各国、各地区的法律实践和法律文化都必然趋于国际化。吸取各民族法律传统个性但又逐步超越国家界限的全球法律制度和法律文化的某种“趋同”，以及对全球公民的制度性终极关怀，必将得到更迅速的发展，更具有人类进步意义。

(3) 法律发展的全球化趋势。经济全球化促进了跨国法律规则的发展。法律的纽带把不同的国家连在一起，许多国家自愿签署一个条约或相互协调法律制度。经济全球化带来了全球范围的法律改革，很多国家制定、修改或重新制定了投资法、贸易法、合同法、公司法、税法、金融法、知识产权法、反倾销法、刑法、诉讼法，等等，使本国的法律尽量满足投资者的要求，与国际通行的作法接轨。在法律全球化过程中，不同的法律制度之间相互渗透、相互吸收，共性正在增加发达国家法律制度中的一些特征，也或多或少为发展中国家所共有。法律全球化促进了法律技术化趋势的发展，在商法、知识产权法、股票交易、所得税、交通控制、大气污染治理、自然资源保护等方面，大量的法律越来越被看作是一种技术而跨越了国界。现代国家不同法律制度之间的差异在减少，共同点在增加。

(4) 法律全球化中的中国法律的发展。近几年来，我国先后制定和修改了《刑法》、《刑事诉讼法》、《民法通则》、《民事诉讼法》、《合同法》、《公司法》、《证券法》以及涉外贸易、

投资等方面的法律，基本完成了中国法律从单一到全面、从粗略到详细、从低级到高级的发展过程，建立和健全了一套根本法与普通法相统一、公法与私法相统一、程序法与实体法相统一的社会主义法律体系。这些既是法律全球化在中国的具体表现，也是中国积极主动地适应和发展国际经济法律秩序的新举措。

## 2、试论述司法机关独立行使职权的原则。

答案要点：

(1) 司法机关依法独立行使职权是我国宪法的一条重要原则，宪法规定：“人民法院依照法律规定独立行使审判权，不受行政机关社会团体和个人干涉”；“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”。

(2) 司法机关依法独立行使职权原则的含义包括：

第一、国家司法权只能由国家的司法机关统一行使，其他任何机关、社会团体和个人都无权行使司法权。

第二、司法机关依照法律规定独立行使职权，不受行政机关、社会组织和个人的干涉。

第三、司法机关处理案件必须遵循法律的规定，准确地适用法律。

(3) 正确理解和执行司法机关依法独立行使职权原则，还应理解和处理好以下关系：

第一、依法独立行使职权与坚持中国共产党领导的关系；

第二、依法独立行使职权与接受国家权力机关监督的关系；

第三、依法独立行使职权与接受社会和人民群众监督的关系；

(4) 实行这一原则意义：维护国家法律统一；正确发挥司法机关专门职能；防止特权和不正之风。

## 3、试从立法和司法的综合角度论述法制的统一性。

答案要点：法制统一性具体包括：

(1) 法律制定的统一。要求立法机关所创设的法律应内部和谐统一，做到整个法律体系内各项法律、法规之间的衔接和相互一致、相互协调。即：一则统一立法尺度，一切法律制定都必须以宪法为根据，不得违背宪法，地方法规不能与中央法规相抵触；二则应当注意各个部门法之间的相互补充和相互配合，但又要防止重复；三则应避免不同类别的法律规范之间的矛盾，或同一类法律规范之间的矛盾。

(2) 司法公正无偏私，法律和判决在全部地域范围内对一切人和组织发生效力，并普遍得到遵守。不允许任何人享有超越法律或凌驾于法律之上的特权，不允许徇私枉法，相同情况在司法上相同的对待，任何人在遵守法律、承担义务的同时，也享有相应的权利。

(3) 就现代法治而言，在形式方面，法治要求法制的统一性，即避免法律中的矛盾，法律普遍的得到遵守；在内容方面，法治要求通过法律对权力加以控制，权力与责任相统一，权利保障与社会自由，公民义务的法律化和相对化。仅有理想的法治实体内容，而缺乏适合它的形式，法治仍是不完整的。仅有好的立法，而没有好的司法，或者相反，仅靠形式上的司法公正，而缺乏法律制定过程中各种资源包括权利、义务、权力、责任、法律监督等)配置的公正，法治同样难以实现。因此说，做到实体与形式的统一，立法与司法的统一，才有良好的法治。