

2012年同等学力人员申请硕士学位学科综合水平全国统一考试 法学试卷

一、不定项选择（每小题 2 分，共 50 分）

1. 我国《民法通则》规定，在合伙对外关系上，全体合伙人对于合伙债务承担无限连带清偿责任，法律另有规定的除外。该规则属于（ ）。
A. 调整性规则 B. 强行性规则 C. 相对确定性规则 D. 委任性规则
2. 法律对于社会经济发展的作用具体表现为（ ）。
A. 创建新的经济关系 B. 确认合理的经济关系
C. 保障经济正常运行 D. 规范经济行为
3. 按照法律的适用范围不同，可以把法律分为（ ）。
A. 上位法与下位法 B. 根本法与普通法
C. 一般法与特别法 D. 国内法与国际法
4. 与自由资本主义时期相比，当代西方法律更加注重（ ）。
A. 形式平等 B. 实质平等 C. 产权保护 D. 公益利益
5. 在法律推理中，不针对思维的实质内容，只强调思维形式符合形式逻辑要求的推理（ ）。
A. 辩证推理 B. 演绎推理 C. 归纳推理 D. 类比推理
6. 西周婚姻六礼包括（ ）。
A. “纳吉” B. “纳征” C. “问名” D. “迎亲”
7. 关于唐代的刑事立法，下列说法正确的是（ ）。
A. 区分公罪与私罪 B. 自首原罪 C. 累犯加重 D. 类推原则
8. 清代中央的司法主审机关不是（ ）。
A. 大理寺 B. 刑部 C. 法部 D. 大理院
9. 属于《大清现行刑律》附文的是（ ）。
A. 《禁烟条例》 B. 《违警律》 C. “暂行章程” D. 《贩卖吗啡治罪专条》
10. 清代秋审适用的对象包括（ ）。
A. 充军 B. 斩监候 C. 发遣 D. 绞监候
11. 特别行政区享有的高度自治权主要包括（ ）。
A. 行政管理权 B. 立法权
C. 独立的司法权和终审权 D. 自行处理有关对外事务的权力

12. 我国《宪法》第35 条规定的自由有()。
- A. 言论 B. 出版
C. 集会、结社、游行、示威 D. 迁徙
13. 全国人民代表大会常务委员会行使的职权有()。
- A. 修改宪法 B. 监督宪法的实施 C. 解释法律 D. 解释宪法
14. 国务院常务会议的人员包括()。
- A. 总理 B. 副总理 C. 国务委员 D. 国务院秘书长
15. 中央军事委员会的人员包括()。
- A. 主席 B. 副主席 C. 委员 D. 秘书长
16. 我国刑法采用的溯及力原则是()。
- A. 从新 B. 从轻 C. 从新兼从轻 D. 从旧兼从轻
17. 我国现行刑法对死刑适用对象的限制是()。
- A. 犯罪时不满18 周岁的人不适用死刑
B. 审判时怀孕的妇女不适用死刑
C. 犯罪时已满75 周岁的人, 不适用死刑, 但以特别残忍手段致人死亡的除外
D. 审判时已满75 周岁的人, 不适用死刑, 但以特别残忍手段致人死亡的除外
18. 刑法上的事实认识错误, 通常表现为()。
- A. 客体错误 B. 对象错误 C. 行为认识错误 D. 因果关系错误
19. 甲与乙是同一个村子出来打工的老乡。某日晚, 甲约已喝酒期间, 听乙说准备将赚到的6000 元钱寄回老家给孩子上学用, 遂起歹意。于是, 甲将乙灌醉后, 扶其到某僻静无人处, 将乙内衣所藏的6000 元现金全部拿走。甲的行为属于()。
- A. 盗窃罪 B. 抢劫罪 C. 诈骗罪 D. 侵占罪
20. 徇私枉法罪的行为通常表现为()。
- A. 使用虚假的证明、鉴定、记录、翻译材料追诉、裁判案件
B. 对明知是无罪的人而使他受追诉
C. 对明知是有罪的人而故意包庇不使他受追诉
D. 在刑事审判活动中故意违背事实和法律作枉法裁判
21. 无民事行为能力的人包括()。
- A. 未成年人 B. 不能辨认其行为的痴呆人
C. 不能完全辨认其行为的痴呆人 D. 被宣告死亡但实际上还活着的人
22. 我国法律规定的法人的有限责任是指()。
- A. 法人以其全部财产对其债务承担责任

- B. 法人以其部分财产对其债务承担责任
C. 法人成员不对法人的债务承担任何直接或间接的责任
D. 法人成员以其实际出资额为限对法人承担责任
23. 民事法律行为可以采取的形式包括()。
- A. 手机短信 B. 暗中录音 C. 默认 D. 公证
24. 民事行为无效的情形包括()。
- A. 因欺诈而为民事行为 B. 受胁迫所为民事行为
C. 被乘人之危所为的民事行为 D. 恶意串通损害他人利益的民事行为
25. 以下民事行为属于法定代理的有()。
- A. 父母代未成年子女为民事行为 B. 工会代会员签订集体劳动合同
C. 法定代表人代企业法人谈生意、订合同 D. 村民委员会代本村孤寡精神病人为民事行为

二、名词解释 (每小题3 分, 共15 分。请将答案写在答题纸相应位置上)

1. 法律责任
2. 墨刑
3. 单一制
4. 危险驾驶罪
5. 禁止滥用权利原则

三、简答题 (每小题5 分, 共15 分。)

1. 简述法律在确认和保障主体行为自由时应当遵循的原则。
2. 简述清末修律的历史意义。
3. 简述我国人大代表的权利。

四、论述题 (每小题10 分, 共20 分。)

1. 试述我国刑法中累犯的构成条件。
2. 试述网络服务提供者的侵权责任。

2012 年同等学力法学综合真题答案

一、不定项选择题

| | | | | | | | | | |
|------|-----|------|------|-----|------|------|------|----|-----|
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 | 6 | 7 | 8 | 9 | 10 |
| B | BCD | C | BD | BC | ABCD | ABCD | ACD | A | BD |
| 11 | 12 | 13 | 14 | 15 | 16 | 17 | 18 | 19 | 20 |
| ABCD | ABC | BCD | ABCD | ABC | D | ABD | ABCD | B | BCD |
| 21 | 22 | 23 | 24 | 25 | | | | | |
| B | AD | ABCD | D | ABD | | | | | |

答案解析:

1. B。(1) 调整性规则就是直接体现法对社会关系调整职能的规则, 包括授权性规则、义务性规则和禁止性规则。它为社会关系参加者规定了权利和义务, 提供了各种合法行为的模式和尺度, 其使命在于用法律权利和法律义务的手段确认和调整社会关系, 把社会关系理顺, 并纳入一定目的和秩序范围之中。

(2) 强行性规则为社会关系参加者规定了明确的行为模式, 行为主体必须遵守规则的规定, 不允许他们自行协议解决问题, 违反法定行为方案的协议是无效的。一般来说, 禁止性规则和义务性规则都是强行性规则。

(3) 相对确定性规则是对主体权利、义务或法律责任作出概括规定的同时, 又允许执法人员在规则规定的范围内根据具体事实状态进行选择, 做出一定自由裁量的规则。其表述一般为“可以……”或者“可以……也可以……”。

(4) 委任性规则又称委托性规则, 是指没有明确规定某一行为规则的具体内容, 只是委任某一国家机关加以规定的法律规则。

2. BCD。(1) 经济在社会的系统结构中处于基础的位置, 而法律作为上层建筑, 根植于生产过程所形成的人与人之间的关系, 被经济基础所决定, 并为经济基础服务。因此, A 错误。

(2) 法律维护社会主义经济制度主要体现在: ①确认基本经济制度; ②完善财产保护制度; ③保障市场经济建设;

(3) 现代市场经济是法治经济。从市场经济和法治的产生发展历史来看, 二者并蒂连枝, 如同孪生。市场经济的发展孕育了法治的精神和社会基础, 法治为市场经济的发展提供了制度保障。①法律为市场提供了充分的权利和自由; ②法律为市场提供了受限的政府; ③法律提供了公平的竞争秩序。

3. C。(1) 根据法的创制和适用主体的不同, 可将法分为国内法与国际法。(2) 按照创制和表达方式的不同, 可分为成文法和不成文法。(3) 按照规定的内容不同, 法可分为实体法与程序法。(4) 根据法的效力等级, 基本内容和制定程序的不同, 可分为根本法和普通法。(5) 按照适用范围的不同, 可分为一般法与特别法。(6) 按照法的源流关系, 可分为固有法与继受法。(7) 依据调整对象、调整方式、法的本位、价值目标等方面的不同为标准, 可分为公法与私法。(8) 按照联邦制国家中央和地方的关系, 可以分为联邦法和联邦成员法。(9) 按照我国“一国两制”的构想, 我国的法律可分为全国法与特别行政区法。(10) 普通法与衡平法是中世纪时期英美法系的国家 (主要是

英国)对法的一种分类。

4. **BD**。(1) 财产所有权的行使受到一定程度的制约,这是当代资本主义法制区别于自由资本主义时期法制的重要标志。私有财产神圣不可侵犯原则由 1789 年法国《人权宣言》首次确认,后来各国资本主义法都确认了这条原则。财产神圣不可侵犯原则承认绝对的所有权,任何人不得干涉。但是到了 20 世纪初,所有权的滥用开始受到限制,“不得侵害社会公共利益”成为各资本主义国家的重要法律原则。所以 C 错误, D 正确。

(2) 从形式平等转向实质平等,这是当代资本主义法制与自由资本主义时期法制的重要区别之一。法律面前人人平等原则也是由资本主义法制首先确立下来的。在自由资本主义时期,法律面前人人平等并没有全面实施。其突出的表现是:其一,对选举权与被选举权这一最重要的政治权利加以财产资格限制,从而使很多普通劳动者的权利被不平等的剥夺。其二,对工人的结社权加以限制,工会和工人阶级政党长期被宣传为非法。其三,法律公开允许种族歧视,在某些国家甚至使奴隶制合法化。其四,性别歧视也得到法律的承认,妇女与男性在基本权利的享有上是不平等的。从 20 世纪中期开始,在强大的社会压力下,资产阶级国家不得不对原有的法律规定加以废止或修改。所以 A 错误, B 正确。

5. **BC**。在法律推理中,不注重法律的实质内容,只强调思维形式符合形式逻辑的要求的推理指的就是形式推理,形式推理包括演绎推理和归纳推理。因此答案为 BC。

6. **ABCD**。西周婚姻六礼包括:纳采、问名、纳吉、纳征、请期、亲迎。

7. **ABCD**。唐代的刑罚适用原则有:区分公、私罪的原则;共同犯罪处罚的原则;合并论罪原则;自首原则;老幼废疾减刑原则;累犯加重原则;类推原则;化外人处罚原则。

8. **ACD**。刑部是清代中央司法机关的主审机关,为六部之首。

9. **A**。《大清现行刑律》是在《大清律例》的基础上稍加删改而成的,并附《禁烟条例》和《秋审条例》

10. **BD**。清代秋审适用的对象有:全国上报的斩监候、绞监候案件。

11. **ABCD**。特别行政区实行高度自治,享有广泛的自治权。其所享有的高度自治权主要包括:(1)行政管理权;(2)立法权;(3)独立的司法权和终审权;(4)自行处理有关对外事务的权力;(5)高度自治的其他方面。

12. **ABC**。我国《宪法》第35 条规定的六大自由包括:言论、出版、集会、结社、游行、示威的自由。我国没有迁徙自由,故D不能选。

13. **BCD**。全国人大常委会的职权有:(1)解释宪法,监督宪法的实施;(2)有权制定和修改除应当由全国人大制定的法律以外的其他法律,有权对全国人大制定的法律进行部分补充和修改,但不得同该法律的基本原则相抵触;(3)解释法律;(4)审查和监督行政法规、地方性法规的合宪性和合法性;(5)对计划和预算的部分调整方案的审批权;(6)在全国人大闭会期间,监督国务院、中央军事委员会、最高人民法院和最高人民检察院的工作;(7)对最高国家机关领导人员的任免权;(8)决定和规定国家某些重要事项的权力;(9)全国人大授予的其他职权。全国人大常委会对全国人大负责并报告工作。全国人大有权改变或者撤销全国人大常委会不适当的决定,有权罢免全国人大常委会的组成人员。因此 BCD 当选。只有全国人大才有修改宪法的职权。所以 A 不当选。

14. **ABCD**。国务院常务会议的人员包括:总理、副总理、国务委员、秘书长。

15. ABC。中央军事委员会的组成人员包括：主席，副主席若干人，委员若干人。

16. D。我国刑法采用的溯及力原则是从旧兼从轻原则。

17. ABD。我国现行刑法对死刑适用对象的限制是：（1）犯罪的时候不满 18 周岁的人，不适用死刑；（2）审判的时候怀孕的妇女，不适用死刑；（3）审判的时候已满 75 周岁的人，不适用死刑，但以特别残忍手段致人死亡的除外。

18. ABCD。刑法上的事实认识错误，通常表现为：客体错误、对象错误、行为认识错误、因果关系错误。

19. B。（1）盗窃罪，是指以非法占有为目的，秘密窃取数额较大的公私财物，或者多次盗窃、入户盗窃、携带凶器盗窃、扒窃公私财物的行为。题干中，甲有犯意后，设计、策划出以灌醉乙，使乙不能反抗，从而实现其犯罪目的，因此不构成盗窃罪。如果甲是在乙醉倒后才起歹意，秘密窃取乙的财物，则构成盗窃罪。（2）诈骗罪，是指以非法占有为目的，用虚构事实或者隐瞒事实真相的方法，骗取数额较大的公私财物的行为。（3）侵占罪，是指以非法占有为目的，将代为保管的他人财物或者将他人的遗忘物、埋藏物非法占为己有，数额较大拒不退还或者拒不交出的行为。（4）抢劫罪，是指以非法占有为目的，当场使用胁迫或者其他方法强行劫取公私财物的行为。题干中甲的行为符合抢劫罪的构成要件，这里灌醉乙的行为就是暴力、胁迫以外的其他方法。因此甲构成抢劫罪。

20. BCD。徇私枉法罪的客观方面表现为徇私徇情而枉法追诉、枉法裁判刑事案件的行为。为个人私利或私情而枉法是本罪的特点。枉法追诉、枉法裁判的行为通常表现为以下三种情况：（1）对明知是无罪的人而使他受追诉。（2）对明知是有罪的人而故意包庇不使他受追诉。（3）在刑事审判活动中故意违背事实和法律作枉法裁判。

21. B。（1）无民事行为能力的人包括：10 周岁以下的未成年人和不能辨认自己行为的精神病人（包括痴呆人）。因此 B 当选。（2）A 选项中未成年人，指的是未满 18 周岁的人：对于未满 18 周岁的人，可能是完全民事行为能力人，可能是限制民事行为能力人，也可能是无民事行为能力人。（3）C 是限制民事行为能力人。（4）D 选项中，宣告死亡只是一种法律推定，如果被宣告死亡的人还活着，其民事行为能力该什么样就是什么样，根据被宣告死亡的人当时的年龄以及精神状况来判定即可。

22. AD。在我国，法人有限责任是法人的最重要特征，在理解上要把握以下几点：（1）法人对外所负的债务，是法人以自己名义所承担的债务，而非其创立人、成员或其他法人甚至国家所负的债务。（2）法人以自己所有或经营管理的全部财产，对其所负债务承担清偿责任，因此从这点上看，法人就其债务承担责任的原则，如同自然人一样，都是以其名下的全部财产来承担责任，都是一种无限责任。（3）就法人的债务，法人创立人或成员仅以其投入到法人中的出资财产为限，来承担实质意义上的责任。也就是说，不能将法人创立人或成员的其他财产，纳入法人履行债务的责任财产范围内。因此，所谓“法人有限责任”这一表述，实际上是针对法人的创立人或成员而言的，而非针对法人自己的。

23. ABCD。民事法律行为的形式主要有：口头形式、书面形式、视听资料形式、推定形式、沉默形式。

24. D。民事行为无效的情形有：（1）无民事行为能力人实施的民事行为；（2）因受欺诈而为的民事行为，损害国家利益的；（3）因受胁迫而为的民事行为，损害国家利益的；（4）恶意串通损害他人利益的民事行为；（5）违反法律或社会公共利益的行为；（6）以合法形式掩盖非法目的的民事行为；（7）违反国家指令性计划的民事行为；

25. ABD。法定代理是根据一定社会关系的存在而设立的代理，是为无行为能力人和限制行为能力人设立的代理方式。法律规定的法定代理，其依据是代理人与被代理人之间具有的亲属、婚姻等关系。法定代理除了为无行为能力人和限制行为能力人设立代理人的方式外，还可以依据一定的组织关系产生。如根据我国《劳动合同法》，工会可以代理会员签订集体劳动合同，可以代理参加有关劳动争议的诉讼等。因此 ABD 正确。C 属于代表行为，故不当选。

二、名词解释

- 1、**法律责任**是指由于责任主体违反法定或约定的义务而必须承担的具有直接强制性的特定义务。
- 2、**墨刑**，又称黥刑，是我国西周以前的奴隶制五刑之一，是在罪犯的面部或额头刺字，并染上墨的一种耻辱刑。
- 3、**单一制**是一种国家结构形式，指由若干不享有独立主权的一般行政区域单位组成统一主权国家的制度，和复合制相对。
- 4、**危险驾驶罪**是指在道路上驾驶机动车追逐竞驶，情节恶劣，或者在道路上醉酒驾驶机动车的行为。
- 5、**禁止滥用权利原则**是一项协调个人利益与他人、社会公共利益的法律原则，即民事权利之行使，不得超过其正当界限，超过即构成权利滥用，应承担相应的民事责任。

三、简答题

1. 在法学上，自由表现了人与法律的关系，自由是法律上的权利。自由意味着做法律允许的行为，并使自由不超出法律的界限。法律确认和保障自由应当遵循以下原则：（1）主体最大限度的广泛的彼此相容的平等自由原则。（2）法律对主体自由一般不干预原则。（3）法律也做有合理限度的积极干预原则。（4）公共利益干预原则。即当个人利益的行使妨害甚至侵害了公共利益，可以因为公共利益的缘故对个人自由进行干预并施加相应的限制
2. 本次修律虽然是被动的立法活动，存在缺陷和局限，但客观上产生了重要的影响，在法制史上占有重要地位。（1）清末修律导致沿习几千年的中华法系走向解体。“诸法合体”被抛弃，“依伦理而轻重其刑”的特点受到冲击。（2）清末变法修律为中国法律的近代化奠定了初步的基础。通过清末大规模的立法，参照西方资产阶级法律体系和法律原则建立起来的一整套法律制度和司法体制，对北洋政府和南京国民政府法律制度的形成和发展提供了重要条件。（3）清末变法修律在一定程度上引进和传播了西方近代法律学说和法律制度。（4）清末变法修律在客观上推动了社会进步，有助于推动中国资本主义经济的发展和教育制度的近代化。
3. 人大代表享有下列权利有：（1）出席本级人民代表大会会议，参加审议各项议案、报告和其他议题，发表意见；（2）依法联名提出议案、质询案、罢免案等；（3）提出对各方面工作的建议、批评和意见；（4）参加本级人民代表大会的各项选举；（5）参加本级人民代表大会的各项表决；（6）获得依法执行代表职务所需的信息和各项保障（人身特别保护、言论免责保障、物质经济保障）；（7）法律规定的其他权利。

四、论述题

1. 所谓累犯，是指因犯罪而受过一定的刑罚处罚，在刑罚执行完毕或者赦免以后，于法定期限内又犯一定之罪的罪犯。我国将累犯分为一般累犯和特别累犯，其构成要件不同。

(1) 一般累犯是指被判处有期徒刑以上刑罚并在刑罚执行完毕或者赦免以后，在 5 年以内再犯应当判处有期徒刑以上刑罚之罪的犯罪分子。其构成的条件有：①犯罪主体必须是 18 周岁以上的人；②前罪与后罪都是故意犯罪；③前罪被判处有期徒刑以上刑罚，后罪应当被判处有期徒刑以上刑罚。④后罪发生在前罪的刑罚执行完毕或者赦免以后 5 年之内。

(2) 特别累犯是指因犯危害国家安全罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪受过刑罚处罚，刑罚执行完毕或者得到赦免以后，在任何时候再犯上述任一类罪的犯罪分子。其构成条件为：①前罪与后罪必须均为危害国家安全罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪。②前罪被判处的刑罚和后罪应判处的刑罚的种类及其轻重不受限制。③前罪的刑罚执行完毕或者赦免以后，任何时候再犯上述任一类罪的，都构成特别累犯。

2. 根据信息网络传播权条例的规定，网络服务提供者主要指网络服务提供者根据服务对象的指令提供网络自动接入服务，或者对服务对象提供的作品、表演、录音录像制品提供自动传输服务，为服务对象提供信息存储空间，供服务对象通过信息网络向公众提供作品、表演、录音录像制品，为服务对象提供搜索或者链接服务的情形。因此，网络服务提供者在法律定性上最重要的特征是为用户网上信息交流提供通道、空间及技术中介服务，它们并不主动发送信息，也不选择、改变传输信息的内容与信息的接受者。因此，网络服务提供商与网络内容提供商的责任是不同的。作为网络服务提供商，其在提供内容时，本身就有审查内容是否侵权的法律责任，而网络服务提供商由于本身并不直接提供内容，只是为提供内容提供了中介服务。但它们在为用户提供服务时其系统或网络中必然或可能会暂时、自动复制、存储、传播用户所发送的信息，一旦他人（用户）利用其系统或网络发送侵权或违法信息，侵犯他人的合法权益或者危害社会公益，网络服务提供者是否应该为此承担责任，成为一个问题。根据我国《侵权责任法》的规定，网络服务商承担责任的情形有以下几种：

(1) 网络服务提供者的直接侵权责任。《侵权责任法》规定，“网络用户、网络服务提供者利用网络侵害他人民事权益的，应当承担侵权责任。”

(2) “提示规则”下对网络用户侵权造成损害的责任。《侵权责任法》规定，“网络用户利用网络服务实施侵权行为的，被侵权人有权通知网络服务提供者采取删除、屏蔽、断开链接等必要措施。网络服务提供者接到通知后未及时采取必要措施的，对损害的扩大部分与该侵权网络用户承担连带责任。”

(3) “明知规则”下对网络用户侵权造成损害的责任。《侵权责任法》规定，“网络服务提供者知道网络用户利用网络服务侵害他人民事权益，为采取必要措施的，与该网络用户承担连带责任。”