

2009年法硕指导：法理学精选试题解析十二法律硕士考试

PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/536/2021\\_2022\\_2009\\_E5\\_B9\\_B4\\_E6\\_B3\\_95\\_c80\\_536792.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/536/2021_2022_2009_E5_B9_B4_E6_B3_95_c80_536792.htm)

简答题 1 . 简述法的指引作用的种类。【答案要点】指引作用是指法对人们行为起到导向、引路作用。其对象是每人自己的行为。法的指引是一种规范指引，它不同于个别指引。个别指引是通过一个具体指示就具体的人和情况进行指引，个别指引虽然针对性强、很具体，但完全依赖于个别指引，则存在这样一些缺点：在时间、精力和经济上会带来浪费；不适应系统化的社会管理需要；偶然性、个别性因素太大，缺乏统一性；缺乏确定性、安全感，因而容易导致人们的不稳定心理，等等。规范指引虽然很抽象，存在针对性弱的一面，但是它能克服个别指引的上述缺点。它具有连续性、稳定性和高效率的优势，是建立社会秩序必不可少的条件和手段。法的指引根据不同标准可作不同的分类。根据法律规范中的行为模式，法的作用可以分为确定的指引和有选择的指引；根据国家权力行为的权限幅度可以将法的指引作用分为羁束的指引和非羁束的指引；根据法律的构成要素，法的指引作用可以分为原则的指引和具体的指引等。

2 . 简述法律制定的特征。【答案要点】法律制定，也称法的创制或立法，是指有立法权的国家机关或经授权的国家机关，在法定的职权范围内，依照程序，制定、补充、修改和废止法律和其他规范性法律文件以及认可法律的一项专门性活动。法律制定有如下特征：(1)法律制定是国家的一项专有活动。如果我们对现代国家的职能从结构上进行分析，就会发现它有立法、行政和司法的职能，而立法职

能主要是通过法律制定活动而实现的。法律制定是其他两项国家职能实现的前提和依据。法律制定是国家机关的一项专有活动，它只能由有权制定法律或经授权的国家机关来行使，其他任何机关、社会组织、团体和个人都不能行使这项职权。(2)法律制定既包括有立法权和国有机关进行的法律制定活动，也包括经授权的国家机关进行的法律制定活动。由于现代国家管理的复杂性，仅由立法机关进行法律制定，难以应付不断变化的社会情况，因此需要通过授权立法来行使制定法律的权力，但授权立法要有严格的法律限制和充足的授权理由。立法机关的法律制定活动必须居于主导地位，授权立法只能居于次要地位。(3)法律制定既包括法的创制活动，也包括法的修改、补充、废止以及认可活动。法律制定是一个系统化的综合性活动，它不仅包括对新的法律规范的创立活动，而且也包括对已有的法律规定进行补充、修改甚至废止这样的活动，还包括对那些属于其他类型的社会规范进行法律认可，赋予其法律效力的活动。这样，就形成了一个完整的法律制定结构。(4)法律的制定是一种严格依照法定程序进行的活动。法律制定不是个人意志的体现，而是人民意志的表达、反映和集中的过程，因此，为使民意能够正常地表达，多数国家都为立法活动设计了职权范围和程序。立法者必须依程序而活动。

### 3. 简述法律规范的逻辑结构及其要素

【答案要点】法律规则的逻辑结构就是说法律规则在逻辑上是由哪些因素或部分组成的。对于法律规则的结构，目前学界尚有不同的看法，主要有“三要素说”和“两要素说”。从三要素说的观点，法律规则包括：假定、行为模式和法律后果三个组成部分。假定，是指法律规则适用的时间、空

间、主体、对象以及方式等等事实状态的设定。在实际生活中，只有当该法律规范的条件出现时，才能适用该法律规范。

行为模式。即法律规则中对主体行为方式的要求，共分为三种情况：a、确定主体的权利及其实现方式，允许在一定条件下可以做什么；b、确定主体的义务，要求必须做出一定的行为；c、明确主体的义务，禁止做出一定的行为；法律后果。法律主体遵守或违反行为模式中的规定所引发的后果。法律后果分为两类：一是肯定式后果，包括对合乎法律规则行为的允许、保护或奖励等；二是否定式后果，即对违反法律的行为所给予的法律制裁。条件、行为模式和法律后果是法律规范的三个有机组成部分。它们密切联系，缺一不可，否则就不能构成法律规范。因为任何法律规范都是为了调整一定的社会关系而制定的，所以不能缺少条件部分。由于一切规范都是用来调整一定社会关系中人们的行为的，必须有明确的规定和要求，所以行为模式是法律规范的核心要素，是最基本的组成部分。法律规范区别于一般社会规范的主要特点是它具有国家强制性，只有对人们的合法行为加以赞许、保护或奖励，对人们的违法行为进行制裁，才能使法律规范所规定的行为模式在实际生活中发挥规范性作用。否则，法律就会失去规范性、严肃性和权威性，因而后果部分也是法律规范必不可少的。但是法律规则中的要素在一定条件下是可以省略的。省略的基本规则是：假定可以有条件的省略，其他要素一般不可以，行为模式绝对不可以。

百考试题编辑祝各位好运！100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)