

全国 2008 年 10 月自考试题中国法制史

课程代码：00223

一、单项选择题(本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1.中国古代“刑起于兵”，“内行刀锯，外用甲兵”之语出自(A)1-10

- A.《商君书·画策》 B.《周礼·秋官》
C.《尚书·吕刑》 D.《左传·昭公六年》

2.商朝为加强对各级官吏的管理，制定了行政法律规范，称为(C)1-17

- A.《国宪》 B.《九章》
C.《官刑》 D.《法经》

3.以下各选项中，属于商、周法律形式的是(C)2-26

- A.律 B.格
C.诰 D.科

4.西周时期的刑书，称为(C)2-25

- A.《禹刑》 B.《汤刑》
C.《九刑》 D.《吕刑》

5.西周的五刑制度中，“死刑”称之为(B)2-28

- A.具五刑 B.大辟
C.弃市 D.孥戮

6.中国古代法律由秘密状态变为向民众公开，这一转折发生于(C)3-47

- A.商代 B.西周
C.春秋战国 D.秦代

7.公元前 513 年，晋国主持“铸刑鼎”的大臣是(C)3-45

- A.范武子 B.赵盾
C.赵鞅 D.邓析

8.在中国古代法律中，“贼罪”是指(A)3-51

- A.“害良” B.“窃货”

C.强奸 D. “诈伪”

9.在秦代，知情人必须告发、官府必须受理的案件，称为(A)4-72

A.公室告 B.非公室告

C.州告 D.诣阙告诉

10.汉刑制改革的具体原因，源于(B.)5-86

A.淳于公上书 B.缙萦上书

C.萧何上书 D.张汤上书

11.汉初受命制定《九章律》的是(A)5-78

A.萧何 B.赵禹

C.张汤 D.叔孙通

12.解释唐律律文的“疏”始作于(B)7-137

A.唐太宗时 B.唐高宗时

C.唐玄宗时 D.唐敬宗时

13.唐太宗时期制定的“律”，称为(D)7-136

A.《武德律》 B.《开皇律》

C.《开元律》 D.《贞观律》

14.在中国古代法律中，夫妻双亡后由近亲属指定的养子，称为(A)8-175

A.命继子 B.立继子

C.嫡子 D.庶子

15.中国古代地方享有司法审判权的是(A)导论-5

A.地方行政长官 B.专职法官

C.军事长官 D.监察官

16.唐律中相当于现代刑法典总则的是(A.)7-143

A.名例律 B.卫禁律

C.户婚律 D.断狱律

17.国家规章制度的汇编，在唐代称为(B)7-134

A.律 B.令

C.格 D.式

18.入赘婚盛行于(C)9-197

A.唐代 B.宋代

C.元代 D.明代

19.《大清律例》规定“以价易出，约限回赎”者，称为(B)11-239

A.卖 B.典

C.买 D.赎

20.清末“礼法之争”中“法理派”代表人物是(A)13-279

A.沈家本 B.张之洞

C.劳乃宣 D.梁启超

21.清末预备立宪始于(C)13-267

A.修订法律 B.设立议院

C.召开国会 C D.官制改革

22.《宪法重大信条十九条》颁布于(C)13-270

A.1902年 B.1906年

C.1911年 D.1912年

23.清末《大清商律草案》体例上共分为(D)13-278

A.二编 B.三编

C.四编 D.五编

24.“罪刑法定”原则在中国最早出现于(B)13-277

A.《唐律疏议》 B.《大清新刑律》

C.《大清现行刑律》 D.《中华民国刑法》

25.《大清民律草案》的起草完成于(B)13-277

A.1908年 B.1911年

C.1912年 D.1919年

26.“务期中外通行，有裨治理”的修律原则，产生于(B)13-274

A.唐代 B.清末

C.北洋政府 D.南京国民政府

27.《中华民国临时约法》规定实行(A)14-294

A.责任内阁制 B.中央集权制

C.君主立宪制 D.总统制

28.孙中山“五权宪法”学说肯定了中国传统文化中的(D)16-327

A.立法制度 B.司法制度

C.行政制度 D.监察制度

29.《中华苏维埃共和国宪法大纲》规定的原则中,提出实现劳动群众自己的政权机构为(D)17-351

A.人民代表会议 B.资政院

C.参议会 D.工农兵会议(苏维埃)

30.《中华苏维埃共和国婚姻法》公布于(D)17-361

A.1931年 B.1932年

C.1933年 D.1934年

二、多项选择题(本大题共5小题,每小题2分,共10分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的,请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

31.《周礼》记载的“三赦”包括(ACE)2-27

A.幼弱 B.不识

C.老旄 D.遗忘

E.蠢愚

32.秦代的契约形式有(CDE)4-66

A.寄托契约 B.典当契约

C.买卖契约 D.借贷契约

E.租借契约

33.清末修律过程中,先后颁布或起草了(BCDE)13-275

A.《大清律例》 B.《大清现行刑律》

C.《大清民事诉讼律草案》 D.《大清商律草案》

E.《大清刑事诉讼律草案》

34.北洋政府时期制定的一系列宪法性文件包括(BCD)15-306

A.《中华民国临时约法》 B.《中华民国约法》(“袁记约法”)

C.《中华民国宪法》(贿选宪法) D.《中华民国宪法草案》(天坛宪草)

E.《钦定宪法大纲》

35.革命根据地婚姻立法的基本原则包括(ABCD)17-361

A.婚姻自由 B.一夫一妻

C.男女平等 D.保护军婚

E.保护妇女儿童

三、名词解释(本大题共3小题,每小题3分,共9分)

36.《茆门法》 3-44

它是楚国在第二次立法活,即楚庄王时期,制定的规范有关进入宫廷的禁止事项的法律

37.行政法院(南京国民政府) 16-345

它是南京国民政府于1933年在首都设立的负责审理全国行政、斥讼审判案件的法院.该法院实行五人评事合议制,由于中国地域辽阔,国家交通又不便利,加之法律规定行政诉讼之前必须先经过两次诉愿,条件过于严格,因而行政法院所起作用不大。

38.汉奸罪(抗日民主政权) 17-370

汉奸罪是抗日战争时期的主要罪名,是指以破坏抗日运动为目的的各种犯罪。一般包括:企图颠覆边区政府,阴谋建正傀儡政府;破坏人民抗日运动和抗日动员;进行各种侦察间谍及一切秘密特务活动;组织及领导土匪扰乱活动;为敌人指示轰炸目标;组织和领导部队叛逃;谋害党政军及人民团体之负责人;侮辱凌虐或毒害人民生命;拖枪逃跑,哗变投敌;藏匿、贩运及买卖军火图叛变;以粮食、军器资送敌人以及以文字、图画、书报宣传或以宗教迷信破坏抗战等行为。

四、简答题(本大题共3小题,每小题7分,共21分)

39. 简述西周的契约制度。 2-33

答:(1)西周时期,随着经济的发展,私有观念的增强,交易的现象日渐增多,为规范这类行为,加上交易过程中已逐渐形成的习惯,西周中后期出现了名目繁多的契约。

(2)西周的契约主要有买卖契约与借贷契约两种。

买卖契约分为“质”和“剂”。这两者的区别在于①形状不同,“质”较长,“剂”较短;②买卖的对象不同,“质”用来买卖牛、马、奴隶等有生命的物品,“剂”用来买卖兵器、车辇、珍异物品等没有生命的物品。由“质人”对买卖进行管理,他负责稽查券书并统一货物度量,巡查各种交易是否符合规定,对违反规定者进行处罚。

借贷契约,称为“傅别”。它是一种书面的契约,债务人执左券,债权人执右券,记载有债的标的、返还期限以及双方当事人的权利、义务等,当发生纠纷时,“傅别”就成为官府是否受理诉讼的前提条件,同时也是官府处理纠纷的主要依据。

40. 简述秦至唐代的各种法律解释。 7-139

答(1)秦的《法律答问》在解释和补充法律内容方面迈出了一大步,不仅解释文具有法律效力,而且解释的面扩大到定罪、量刑等一些方面,但是,这种解释和补充还处于局部、不成系统、不完整的状态。

(2)汉魏晋时期对法律条文的解释和补充有了进一步的发展。

(3)唐律“疏议”的诞生,实现了对律文解释和补充做法的飞跃,使其发挥了更大的作用。它阐明唐律的指导思想;简述了每一篇目的沿革情况;解释律文;概说罪名之间的区别;简说有关刑罚的一些问题等。这样,唐律的“疏议”便

使中国的法律解释达到了一个新的高度，明显优于以往任何的法律解释。

41. 简述南京临时政府的司法审判机关。14-300

答：(1) 按照《中华民国临时政府组织大纲》的规定，临时政府成立后，立即按照司法独立的原则设立了专门的审判机关——临时中央审判所，作为民事、刑事诉讼的最高审判机关，并着手对全国各级审判机关进行调查。

(2) 在地方上，司法部开始推动各级审判厅、检察厅的建立和独立，并拟改良全国裁判所及监狱，以切实保护人民财产。

(3) 总体上，临时政府审判体制初步方案为，中央为中央审判所，地方设高等审判厅、检察厅，地方审判厅、检察厅。

五、论述题（本大题共2小题，每小题15分，共30分）

42. 试述唐朝法律有关贵族官吏特权的规定。7-146

答：唐律继承了“刑不上大夫”的原则，对皇亲国戚、国家官吏等一些有地位者，给予特权，使其减免用刑。这种特权主要是以下这些：

(1) 议。即八议，是指八类高官达贵在犯罪后，享有通过大臣集议，再经皇帝裁决而减免刑罚的一种特权。八议依次是：议亲、议故、议贤、议能、议功、议贵、议勤、议宾。八议者享受的司法特权分为两种：一种是犯死罪的，先由司法官将其罪行和符合议的条件奏上，再由大臣们集议并拿出处理意见，最后由皇帝裁断。另一种是犯流罪以下的，则由司法官依律减一等量刑。但是，犯有“十恶”罪的，则不可享有此特权，即“其犯十恶者，不用此律”。

(2) 请。这是指通过“上请”程序而减免刑罚的一种特权。享有这一特权者有：皇太子妃大功以上亲、八议者的期以上亲及孙、五品以上官爵者等。他们犯有死罪，可上请皇帝，望其免死，一般司法官不可擅断。他们犯流罪以下的，依律减一等量刑。但是，犯有“十恶”及其他一些重罪的不适用此特权。“其犯十恶，反逆缘坐，杀人，监守内奸、盗，略人，受财枉法者，不用此律。”

(3) 减。这是指有一定身份的官员及其亲属犯有流以下罪的，可享受减一等处罚的一种特权。适用对象包括：六品、七品官员，上请者的祖父母、父母、兄弟、姊妹、妻、子孙等。

(4) 赎。这是指官吏贵族及其亲属犯有流以下罪的，可享受用铜赎罪的一种特权。享受这一特权者包括：属于议、请、减范围者，八品和九品官吏，可减者的祖父母、父母、妻、子孙。他们犯流以下罪的，可用铜赎罪。但是，犯有“五流”等一些罪的，不可赎。这五流是：加役流、反逆缘坐流、子孙犯过失流、不孝流、会赦犹流等。

(5) 官当。这是指官吏可用官品来抵罪的一种特权。具体办法是：犯私罪的，五品以上官吏，一官当徒2年；六品至九品官吏，一官当徒1年；犯公罪的，各加1年。如果一个官吏兼有职事官、散官和勋官的，那么先用职事官和散官当；不足的，再以勋官当；仍有余罪，还可用历任官当。如果罪轻官品高的，可保留原官品，而用铜赎罪；如果罪重官品低的，可用铜来赎余罪。官吏因官当而被解职的，一年以后仍可降原官品一级，继续任官。

43. 试论南京国民政府民事诉讼制度中的“不干涉主义”原则。16-346

答(1)不干涉主义是指在民事诉讼活动中完全以当事人的意愿为准，法院一般不作主动干涉。它是南京国民政府时期的一项重要民事诉讼制度

(2)从理论上讲不干涉主义适合于民事诉讼也是世界各国民事诉讼普遍发展的趋势，但由于《中华民国民事诉讼法》中案件分类详细、程序规定的多而严谨，如民事诉讼程序规定有第一审程序、上诉审程序（又含第二审程序、第三审程序、报告程序）、再审程序、督促程序、保全程序、公示催告程序、人事诉讼程序（含婚姻事件程序、亲子关系事件程序、禁治产事件程序、宣告死亡事件程序）等，加之当时中国文化教育落后，法律援助制度又开展得不好，因而，在当时的条件下坚持不干涉主义事实上并不利于当事人，特别是占中国绝大多数人口的贫穷当事人，同时也在很大程度上造成了案件审理周期的延长。

,

全国 2009 年 1 月自学考试中国法制史试题

课程代码：00223

一、单项选择题（本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分）

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1. 以下各选项中，属于夏朝法律的是(A)1-12

A. 《禹刑》 B. 《汤刑》

C. 《九刑》 D. 《吕刑》

2. 《官刑》制定于(B)1-17

A. 夏朝 B. 商朝

C. 西周 D. 春秋

3. 制定于西周穆王时期的刑书，史称(C)2-26

A. 《汤刑》 B. 《禹刑》

C. 《吕刑》 D. 《九刑》

4. 西周时期，全面负责中央司法事务的官吏是(C)2-38

A. 小司寇 B. 士师

C. 大司寇 D. 太卜

5. 《法经》的制定者是(A)3-50

A. 李悝 B. 萧何

C. 叔孙通 D. 张汤

6. 云梦县睡虎地出土竹简的主要内容是(A)4-58

- A. 秦律 B. 汉律
C. 魏律 D. 唐律
7. 汉代的买卖契约称为(C) 5-88
A. 质剂 B. 傅别
C. 券书 D. 合同
8. 汉代在财产继承方面所实行的是(B) 5-90
A. 嫡长子继承制 B. 诸子均分制
C. 幼子继承制 D. 官府处理
9. 汉武帝时期开始推行的立法原则是(D) 5-77
A. 约法省刑 B. 重刑轻罪
C. 以刑去刑 D. “德主刑辅”，礼法并用
10. 作为篇名，“名例”律最早出现于(B) 6-111
A. 《张杜律》 B. 《北齐律》
C. 《九章律》 D. 《新律》
11. 设立死刑复奏制，并将判决死刑的最终决定权收归中央的是(D) 6-125
A. 汉朝 B. 晋朝
C. 北魏 D. 北齐
12. 中国古代的“官当”制度形成于(D) 6-116
A. 夏商时期 B. 春秋战国时期
C. 秦汉时期 D. 魏晋南北朝时期
13. 在唐朝，遇有大案、疑案由大理寺、刑部和御史台的长官共同审理。这一制度称为(B) 7-154
A. 三司会审 B. 三司推事
C. 秋审 D. 朝审
14. 我国现存第一部内容完整的法典是(D) 7-138
A. 《法经》 B. 《九章律》
C. 《开皇律》 D. 《唐律疏议》
15. 宋朝法律规定，一般案件的理雪期限是判决生效的(D) 8-181
A. 三天之内 B. 三个月之内
C. 六个月之内 D. 三年之内

16. 凌迟正式成为法定刑是在(B)8-173
A. 唐朝B. 宋朝
C. 五代十国D. 元朝
17. 收继婚盛行于(C)9-197
A. 唐朝B. 宋朝
C. 元朝D. 明朝
18. 充军刑创设于(B)8-172
A. 唐朝B. 宋朝
C. 元朝D. 明朝
19. “厂”、“卫”是明代的(A)10-222
A. 特殊审判机关 B. 宗教管理机关
C. 立法机关D. 行政机关
20. 在中国历史上，法律对“奸生子”的继承权明确加以确定的时期是(D)10-216
A. 秦朝B. 隋朝
C. 宋朝D. 明朝
21. 清朝创设的将罪犯发配到边疆地区并给军人做奴隶的刑罚，称为(B)11-236
A. 充军B. 发遣
C. 刺配D. 凌迟
22. 中国历史上第一部正式公布的宪法是(C)15-309
A. 《中华民国约法》 B. 《中华民国临时约法》
C. “贿选宪法” D. 《钦定宪法大纲》
23. 清末变法修律的宗旨是(D)13-274
A. 实行法治B. 收回领事裁判权
C. 恢复中国传统法律 D. 务期中外通行
24. 清末变法修律的主持人是(A)13-274
A. 沈家本 B. 张之洞
C. 袁世凯 D. 劳乃宣
25. 在革命根据地时期，较为成熟的土地立法是(A.)17-360
A. 《中国土地法大纲》 B. 《中华苏维埃共和国土地法》
C. 《井冈山土地法》 D. 《兴国县土地法》

26. 中国历史上第一部保险法公布于(D)16341
A. 清末 B. 南京临时政府时期
C. 北洋政府时期 D. 南京国民政府时期
27. 中国历史上第一部破产法公布于(A)16-341
A. 清末 B. 南京临时政府时期
C. 北洋政府时期 D. 南京国民政府时期
28. 按照《中华民国临时政府组织大纲》的规定, 南京临时政府建立后的最高审判机关是(C)14-291
A. 法院 B. 大理院
C. 临时中央审判所 D. 兼理司法法院
29. 北洋政府时期, 负责行政监察和审判行政案件的机关是(D) 15-318
A. 大理院 B. 兼理司法法院
C. 大理寺 D. 平政院
30. 在新民主主义宪政史上, 第一次明确提出司法独立的是(A)17-355
A. 《陕甘宁边区宪法原则》
B. 《中华苏维埃共和国宪法大纲》
C. 《陕甘宁边区施政纲领》
D. 《陕甘宁边区抗战时期施政纲领》

二、多项选择题(本大题共 5 小题, 每小题 2 分, 共 10 分)

在每小题列出的五个备选项中有二至五个是符合题目要求的, 请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

31. 西周时期的审讯方法包括(A B C D E) 2-40
A. 辞听 B. 色听
C. 气听 D. 耳听
E. 目听
32. 中国古代男子休妻的法定条件是(A B C D E) 2-36
A. 恶疾 B. 妒忌
C. 盗窃 D. 口舌
E. 不事舅姑
33. 宋朝的禁榷法包括(A B D) 8-176

A. 盐法 B. 茶法

C. 市舶条法 D. 酒法

E. 市易法

34. 南京国民政府制定的民事特别法有(A B C D) 16-339

A. 《公司法》 B. 《票据法》

C. 《海商法》 D. 《保险法》

E. 《森林法》

35. 第三次国内革命战争时期人民民主政权的司法机关包括(A B)17- 377

A. 人民法院 B. 人民法庭(土地改革中的)

C. 边区高等法院 D. 特种刑事法庭

E. 肃反委员会

三、名词解释题(本大题共 3 小题, 每小题 3 分, 共 9 分)

36. 城旦舂 4-65

答: 形成于秦代的一种劳役刑, 即强制筑城、舂米的徒刑。城旦, 指男犯为筑城等劳役; 舂, 指女犯为舂米等劳役。这是秦汉广泛使用的刑罚, 还有与髡钳结合使用的, 即髡钳城旦。汉朝确定其刑期为五年。

37. 御史台(唐朝) 7-153

答: 御史台是唐朝的中央监察机关。它负责全国的监察事务。在司法方面, 主要监察大理寺和刑部的司法审判活动; 遇有重大疑案, 也参与审判或受理有关行政诉讼的案件。它设御史大夫、御史中丞为正副长官, 下有侍御史、殿中侍御史、监察御史、主簿、录事、令史、书令史等属官。御史台下设台院、殿院和察院。台院是御史台的基本组成部分, 执掌纠察中央百官并参与重大案件的审判。殿院纠查百官在朝仪等场合的失礼行为。察院纠劾州县地方官吏的各种违法乱纪行为。

38. 兼理司法法院(北洋政府) 15-318

答: 北洋政府时期的特别司法机关之一, 由地方行政长官兼管的审判机关。1914年4月, 北洋政府公布了《县知事兼理司法事务暂行条例》, 规定凡未设法院之各县司法事务, 一律委任县知事处理。与此同时, 为了保证审判质量, 北洋政府又将中国传统社会中的复判制度加以恢复, 规定, 凡由县知事兼理司法的地方, 未经实际第二审的刑事案件均应报各省高等审判厅进行复判。

四、简答题(本大题共 3 小题, 每小题 7 分, 共 21 分)

39. 简述西周时期礼与刑的关系。 2-23

答: 礼与刑是西周法律制度的有机组成部分, 互为表里, 它们的关系体现为三方面:

第一, 作用上, 礼“禁于未然”, 刑“禁于已然”。“礼”侧重于从积极层面进行规范, 告诉人们行为的准则, 用道德教化的方法禁恶于未然; “刑”侧重于从消极

层面对违法行为进行制裁，通过刑罚镇压的方法，纠正违法行为。

第二，地位上，礼外无法，出礼入刑。“礼”与“刑”的不同作用，决定了它们对统治而言是缺一不可的，一方面，制定和执行“刑”的依据在于“礼”，即礼外无法，礼是刑的指导；另一方面，“礼”需要以“刑”作为保障，违反了“礼”，就纳入到“刑”的制裁范围，所谓“礼之所去，刑之所取，失礼则入刑，相为表里者也”，刑是礼的保障和必要补充。

第三，适用对象上，“礼不下庶人，刑不上大夫”。所谓“礼不下庶人”，并不是说礼的规范对庶人没有约束力应该说老百姓忙于生产劳动，又不具备贵族的身份和施行各种礼所需要的物质条件，因而可以不按照贵族的礼仪行事，但作为社会最基本准则的“亲亲”、“尊尊”之类的礼，庶人是一定要遵守的。所谓“刑不上大夫”，也不是说大夫以上的贵族就不用刑了，而是指大夫以上的人犯罪，在一定条件下，可以获得某些特权，如不施以肉刑，或执行死刑时不在闹市中执行，而是在郊外执行等。这些执行刑罚的优待是为了保持贵族作为一个整体的尊严，不让他们终身带着曾受刑辱的标记。可见，礼与刑在适用对象上有所区分。

40. 简述宋代鞫讞分司制度。8-180

答：鞫讞分司制即审与判分离，分别由不同的官员担当的诉讼审判制度。负责审问的机关为“狱司”或“鞫司”，负责判决的机关为“法司”或“讞司”。宋朝从州到大理寺都实行鞫讞分司制。在这种制度下，检法断刑的官员无权过问审判事务，负责审判的官员也无权检法断刑，两司独立活动，不得互通信息。这一作法一方面，有利于互相制约，避免司法官专权而导致冤案，但另一方面，它也带来司法程序复杂的弊端。实际负责判决的官员无权过问审问也导致冤案不可能真正被避免。

41. 简述革命根据地时期劳动立法的基本内容。17-373

答：根据地时期劳动立法的基本内容概括起来主要有：

1. 适用范围

1931年劳动法规定凡在企业、工厂作坊及一切生产事业和各种机关（包括国家的、协作社的、私人的）的雇佣劳动者，都受此法保护。1933年后对这一适用范围作了必要的变通，凡雇佣辅助劳动力的中农、贫农、小船主、小手工业者及手工业生产合作社，经工人与工会的同意，可不受本法某些条文的限制。

2. 废除对工人的各种封建剥削和压榨

法律规定废除工头、包身工等封建剥削以及克扣工资等不合理的陋习，凡雇佣工人必须经介绍所或工会，依照集体合同进行。反对雇主虐待、打骂、侮辱工人以及额外盘剥工人，雇主与工人人格一律平等。

3. 保护工人各种合法权益

这些权益包括：集会结社权利、劳动及休息权利、获取劳动报酬权、社会保障权以及女工、青工和童工的特殊权利等。

(1)集会结社权。规定工人有集会结社及参加工会的权利，保证工人有一定的时间参加社会活动，资方不得克扣工资。

(2)劳动及休息权利。第二次国内革命战争时期劳动法规规定，所有雇佣劳动者每日劳动时间不得超过8小时，危害身体健康的工作部门需减至6小时。此外，该法还对休息时间进行了规定。每个

工人每周“须有继续不断的四十二小时的连续休息”，即周一至周五每天工作8小时。抗日战争时期修改为实行8-10小时工作制，为抗战需要工人自愿做义工，不受限制。雇主如要工人加班时，须征得工人同意，并发给额外工资。

(3)劳动报酬权。根据地时期的法律规定，任何工人的工资不得少于政府劳动部门

规定的最低工资，工资以现金方式支付，禁止拖欠工资。抗日战争时期规定，工资标准由工会、雇主和工人协商确定，一般以再供养一个人至一个半人的最低生活费用为标准，工资形式也改为货币实物混同。

(4) 女工、青工、童工的特殊权益。根据地法律规定禁止特别繁重和危险的行业使用女工和青工，禁止雇佣未满14岁的童工，男女同工同酬，女工产前产后不得任意开除，并给予6-8周产假，工资照发，哺乳女工给予一定的哺乳时间，此外抗战及解放战争时期，有些根据地还规定了女工每月可享有特殊例假1-3天。

(5) 劳动保护和社会保障权利。根据地法律规定机器要设有防护器，人应该发给工作服和其他保护用具。雇主支付社会保险金，保险金按全部工资总额的10-15%支付，解决工人的医疗费和各种津贴。抗战时期社会保险分公营与私营而不尽相同，如《陕甘宁边区战时公营工厂集体合同标准》规定，工人因病医治或住院，医药费由厂方负责。工人因工伤而不能工作，厂方除负责医药费外，应发给其原有工资至病愈时，受伤致残不能工作者，发给半年平均工资及适当抚恤金。

4. 劳资纠纷的处理

根据地法律规定劳资纠纷处理办法为先由劳资双方派代表进行磋商，或交劳动部门的仲裁委员会解决，如还不能解决，由劳动法庭判决。

五、论述题（本大题共2小题，每小题15分，共30分）

42. 试述汉朝所确立的定罪量刑的新原则。5-82

答：汉朝定罪量刑原则进一步发展，不仅继承秦律原有的区分故意与过失、诬告反坐、族刑连坐、再犯加重、自首得减免刑罚等原则，还根据新的法制指导思想，确立新的刑法原则。

1. 矜老恤幼原则

先秦儒家继承西周“明德慎罚”思想，主张适用刑罚要矜老恤幼，以体现仁恕之道。汉朝法律制度大体继承秦制，但在刑罚的减免等方面受先秦儒家“宽刑主义”思想影响，对老、幼、有疾、妇女采取恤刑之原则，具体表现在：

(1) 除特殊犯罪和诬告及杀伤罪外，一般可以免刑。《周礼·秋官·司寇》郑玄注引汉律：“年未及八岁，八十以上，非手杀人，它皆不坐。”汉宣帝时下诏：“自今以来，诸年八十以上，非诬告、杀伤人，它皆勿坐。”

(2) 具体刑罚上给予宽宥。汉惠帝规定：“民年七十以上，若不满十岁，有罪当刑者，皆完之。”²以完刑代替肉刑。汉成帝规定：“年未及七岁，贼斗杀人及犯殊死者，上请廷尉以闻，得减死。”³未及七岁幼童杀人减免死刑。

(3) 监禁期间免戴刑具的优待。汉景帝下诏：“其著令：年八十以上，八岁以下，及孕者未乳、师、侏儒当鞫系者，颂系之。”

(4) 女徒顾山。为女徒犯规定专门的赎罪办法。汉平帝下诏：“天下女徒已论，归家，顾山钱月三百。”颜师古曰：“谓女徒论罪已定，并放归家，不亲役之，但令一月出钱三百，以顾（雇）人也。”这是对女犯的一种矜恤方法。

2. 上请制度

上请，是指贵族官僚犯罪后，一般司法官员无权审理，必须奏请皇帝裁断，皇帝根据犯罪者的具体情况决定减免刑罚的制度。汉高祖规定“郎中有罪耐以上，请之”^墨，即由皇帝来决定处罚方式，而不是直接按照法律来处置。这是汉朝实行“上请”制度之始。之后，各代皇帝逐渐降低“上请”官员的级别，扩大享有该特权官员的范围，该制度适用的犯罪面也日渐扩大。东汉光武帝下诏：“吏不满六百石，

下至墨绶长相，有罪先请之。”

3. “亲亲得相首匿”原则

“亲亲得相首匿”，是指亲属之间可以相互首谋隐匿犯罪行为，不予告发和作证。汉初沿袭秦律，主张亲属之间必须互相揭发罪行，否则连坐处罚。但汉朝标榜“孝治天下”，儒家一贯提倡亲属间应相互隐瞒罪行这一道德原则，孔子就曾宣称：“父为子隐，子为父隐，直在其中矣。”董仲舒据《春秋》经义，也肯定“父为子隐，子为父隐”的合法性。奎汉宣帝地节四年（公元前66年）正式确立“亲亲得相首匿”刑法原则，颁布诏令：“父子之亲，夫妇之道，天性也。虽有患祸犹蒙死而存之，诚爱结于心仁厚之至也，岂能违之哉！自今子首匿父母，妻匿夫，孙匿大父母，皆勿坐。其父母匿子，夫匿妻，大父母匿孙，罪殊死，皆上请廷尉以闻。”^⑤即祖孙三代、夫妻之间，卑幼隐匿尊长罪行的，不负刑事责任；尊长隐匿卑幼罪行的，除死罪要上请，其他不负刑事责任。这一刑法原则是汉朝引礼入法的重要体现，对后世法律有着深远的影响。

43. 试述《中华民国民法》的主要特点。16-338

答：《中华民国民法》的特点大致可以概括为如下两个主要方面：

(1) 对西方法律的继受和移植

《中华民国民法》对外来法的移植可以说是全方位的，包括指导思想、体例、术语、技术、原则乃至内容。在立法原则方面，坚持起源于西方的自由、平等、博爱等精神，排斥中国传统的等级、身份等观念，具体而言如在亲属和继承两编中强调男女在法律上之地位完全平等，奖励亲属互助，增进种族健康、废除封建的宗祧继承等原则。反映在条文中如该民法第12条及13条规定，妻不再作为限制行为能力人，改变了《大清民律草案》中将妻作为限制行为能力人的规定。第1052条规定，在请求离婚的条件方面，夫妻享有完全的对等权利等等。

在指导思想方面，吸收国家本位的法律指导思想，保护社会公益。众所周知，西方社会在进入19世纪后期以来，随着社会的发展和变迁，开始由自由竞争资本主义进入到垄断资本主义时期，国家对经济的干预逐渐增多，与此相适应，社会连带主义法学派和社会法学派也开始盛行于法律思想领域表现在民法方面，就是传统的个人本位主义原则被社会本位主义原则所替代，权利的行使受到了更多的限制。《中华民国民法》也采纳了社会本位主义的法律思想，注重社会公益的保护。该法典起草委员会在民法总则编的立法理由中公开表明：“我国人民，本已自由过度，散漫不堪，尤须及早防范，藉障狂澜。本党既以谋全民幸福为目的，对于社会公益，自应特加注重，力固社会之安全。此编之所规定，辄孜孜致意于此典，如对于法人取干涉主义，对于禁治产之宣告，限制其范围，对于消灭时效，缩短其期间等皆是。”这一原则在具体条文中得到了充分的体现，如该民法第72条规定“法律行为有悖于公共秩序或善良风俗者无效”等。

(2) 对中国固有法的保留和改造

适当地保留中国传统民商习俗，是清末以来几乎所有民商法制定者的又一个重要的指导思想。南京政府也不例外。具体而言《中华民国民法》对中国固有民商法的保留主要体现在以下几个方面：

一是典权制度。典权制度是中国古代特有的民事法律制度，大清民律草案中未能将其合理吸收，《中华民国民法》制定者则认为：“我国习惯无不动产质，而有典……两者比较，典之习惯实远胜于不动产质”，因而在法典中专设“典权”一章，加以保留，并从法律性质上对典权作了明确规定：“典权者，谓支付典价，占有他人之不动产而为

使用及收益之权”，此外，还对典权的期限、典权人与出典人各自的权利与义务等均做出了严格的界定，如典权的约定期限不得逾30年，典权人可以将典物转典或出租他人等，避免了双方可能发生的矛盾，在继承的同时又有所发展。二是家庭制度。关于家庭制度，在国民党中央政治会议所制定的亲属编立法原则中明确提出：“个人主义与家属主义之在今日，孰得孰失，故尚有研究之余地，而我国家庭制度，为数千年社会组织之基础，一旦欲根本推翻之，恐窒碍难行，或影响社会太甚。在事实上似以保留此种组织为宜，在法律上自应承认家制之存在，并应设专章详定之。”为此，《中华民国民法》中专设“家”一章，规定“家务由家长管理”，“子女之特有财产由父管理，父不能管理时，由母管理”，“父母得于必要范围内惩戒其子女”等。三是在一定程度上维护夫权等。尽管《中华民国民法》在亲属编中以源于西方的男女平等精神为指导，但在一定程度上仍然保留了一些维护权的内容，如规定“妻以其本姓冠以夫姓”，“妻以夫之住所为住所”，父母教养未成年子女“权利之行使意思不一致时，由父行使之”等。对这些固有法的保留应一分为二地进行分析。其中有一些，如典权制度在中国沿用已久，并被社会所广泛接受，保留下来，在当时无论是从维护社会秩序角度，还是从民事法律建设方面而言都有一定的积极作用，但毋庸讳言，其中也有一些，如维护夫权等，是对社会落后方面的迁就，不利于社会的进步与发展。

全国 2009 年 10 月自学考试中国法制史试题

课程代码：00223

一、单项选择题(本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1.夏朝的中央最高司法官为(A) 1-13

- | | |
|------|------|
| A.大理 | B.士 |
| C.蒙士 | D.司寇 |

2.《左传·昭公六年》载：商有乱政，而作(B) 1-15

- | | |
|--------|--------|
| A.《禹刑》 | B.《汤刑》 |
| C.《官刑》 | D.《九刑》 |

3.西周的借贷契约称为(D.) 2-33

- | | |
|-----|------|
| A.质 | B.券书 |
| C.剂 | D.傅别 |

4.中国古代赎刑的制度化始于(C) 2-29

- | | |
|------|--------|
| A.夏朝 | B.商朝 |
| C.西周 | D.春秋战国 |

- 5.中国历史上第一次公布成文法的诸侯国是(A.)3-46
A.郑国 B.楚国
C.晋国 D.齐国
- 6.作为法律形式,秦简《法律答问》是(C) 4-60
A.有关公文书式的法律文件 B.皇帝针对某事发布的命令
C.对律文的详细解释 D.一种成例
- 7.秦朝时,具有最高法律效力的法律形式是(B)4-59
A.廷行事 B.制诏
C.式 D.《法律答问》
- 8.中国古代的录囚制度始于(B)5-99
A.秦朝 B.西汉
C.东汉 D.三国
- 9.汉代行使监察职能的专门机关是(A) 5-93
A.御史台 B.廷尉
C.尚书台 D.大理寺
- 10.中国历史上第一部儒家化的律典是(A)6-109
A.《魏律》 B.《北齐律》
C.《大律》 D.《泰始律》
- 11.“八议”首次入律是在(B)6-109
A.汉朝 B.三国曹魏
C.西晋 D.北魏
- 12.将《永徽律疏》改称为《唐律疏议》的朝代是(C)7-137
A.唐朝 B.宋朝
C.元朝 D.明朝
- 13.唐朝的中央审判复核机关是(C) 7-153
A.大理寺 B.大理院
C.刑部 D.御史台
- 14.宋初法律规定,准予妻子改嫁或离婚的条件之一是:丈夫外出(C)8-175
A.一年不归 B.二年不归
C.三年不归 D.四年不归
- 15.因年老、残疾自诉能力有限而允许亲属代理诉讼的规定,出现于(C)9-199
A.唐朝 B.宋朝
C.元朝 D.明朝
- 16.在成吉思汗主导下完成的蒙古族第一部成文法是(A)9-192

- A.《大扎撒》
B.《至元新格》
C.《大元通制》
D.《元典章》
- 17.《大明律》的篇目有(B) 10-205
A.六篇
B.七篇
C.九篇
D.十二篇
- 18.明朝的中央监察机关是(C) 10-222
A.御史台
B.大理寺
C.都察院
D.提刑按察使司
- 19.中国古代最为完备的行政法典是(D) 11-233
A.《唐六典》
B.《元典章》
C.《大明会典》
D.《大清会典》
- 20.清代绝大多数文字狱都是以(B D) 11-238
A.“内乱”定罪
B.“谋大逆”定罪
C.“不义”定罪
D.“谋反”定罪
- 21.太平天国早期的纲领性文件是(B.) 12-254
A.《资政新篇》
B.《天朝田亩制度》
C.《十款天条》
D.《太平条规》
- 22.清末立法中首次引进陪审制度和律师制度的是(D.) 13-278
A.《大清新刑律》
B.《大清现行刑律》
C.《大清律例》
D.《大清刑事民事诉讼法草案》
- 23.西方列强在华获取领事裁判权始于(A) 13-281
A.1843 年
B.1864 年
C.1868 年
D.1876 年
- 24.中国历史上第一部资产阶级民主共和国的宪法性文件是(B) 14-295
A.《中华民国临时政府组织大纲》
B.《中华民国临时约法》
C.《中华民国宪法》
D.《中华民国约法》
- 25.《中华民国临时政府组织大纲》规定,中华民国临时政府实行(B) 14-291
A.君主制
B.总统制
C.责任内阁制
D.君主立宪制
- 26.以下各选项中,属于北洋政府刑事特别法的是(B) 15-315
A.《暂行新刑律》
B.《徒刑改遣条例》
C.《中华民国刑法》
D.《国家总动员法》
- 27.南京国民政府的司法审判实行(C) 16-344
A.四级三审制
B.四级四审制

C.三级三审制

D.三级二审制

28.保安处分制度确立于(D) 16-342

A.《大清新刑律》

B.《暂行新刑律》

C.1928年《中华民国刑法》

D.1935年《中华民国刑法》

29.中国历史上第一部新民主主义性质的宪法性文件是(D) 17-351

A.《中华民国临时约法》

B.《陕甘宁边区施政纲领》

C.《陕甘宁边区宪法原则》

D.《中华苏维埃共和国宪法大纲》

30.《陕甘宁边区宪法原则》规定,边区的权力机关是(B) 17-354

A.参议会

B.人民代表会议

C.人民代表大会

D.全国工农兵代表大会

二、多项选择题(本大题共5小题,每小题2分,共10分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的,请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

31.中国法起源的主要特征包括(A B C) 1-10

A.法律以氏族血缘为纽带

B.法律内容上以刑事法制为主

C.法律具有早熟性

D.法律内容上以民事法制为主

E.法律不具有早熟性

32.中国古代婚姻成立的六道程序,即“六礼”包括(A C D E.) 2-35

A.纳采

B.军礼

C.问名

D.请期

E.亲迎

33.汉朝统治者为了巩固中央集权政治,设立了如下的罪名(A B C D) 5-84

A.首匿

B.通行饮食

C.见知故纵

D.左官

E.犯跸

34.《大清民律草案》的编目包括(A B C D E.) 13-277

A.总则

B.债

C.物权

D.亲属

E.继承

35.太平天国诉讼审判制度的特点是(A B C D) 12-263

A.程序繁琐

B.天王专断

C.神明裁判

D.注重结果

E.程序简单

三、名词解释题(本大题共 3 小题, 每小题 3 分, 共 9 分)

36. 《吕刑》 2-26

答: 西周中叶, 穆王时命令司寇吕侯(亦称“甫侯”)立法, 所制定出来的法律被称为《吕刑》或《甫刑》。通篇贯穿“明德慎罚”的思想, 首先追溯刑罚的来源, 认为各种肉刑为苗民首创, 他们滥用刑罚, 终得“遏绝苗民, 无世在下”的恶报, 表明应该德刑并用。其次, 阐述了以五刑与赎刑为基础的刑罚体系及刑罚适用原则, 强调用刑适中。最后, 再次强调德刑关系并对司法官员的办案提出要求。《吕刑》在很多方面完善了周初的制度, 如夏商时期已有的赎刑在此达到制度化, 又如“罪疑从赦”、“明德慎罚”等原则成为法律的组成部分等, 均表明西周的法制有进一步的发展。

37. 大宗正府 9-198

答: 大宗正府是从蒙古初期掌管刑政的“札鲁忽赤”演变而来的机构, 与中枢省、枢密院并列, 专门负责审理蒙古、色目人和宗室的案件, 不受御史台监察, 是蒙古王公贵族垄断的特权审判机构。

38. 观审制度 13-283

答: 观审制度是西方列强取得在华领事裁判权以后确立的又一项对中国司法审判进行强行干预的制度。始于1876年英国政府强迫清政府签订的《中英烟台条约》。条约中规定, 在原告是外国人、被告是中国人的案件中, 原告所属国领事官员有权前往“观审”, 中国承审官应以观审之礼相待; 如果观审官员认为审判、判决有不妥之处, 有权提出新证据、再传原证, 甚至参与辩论。观审制度是对中国司法主权的粗暴践踏。在这一制度下, 西方各列强的领事裁判权得到进一步的扩充, 中国官员无法直接审判, 只能按照观审官员的价值标准和喜好来断案。

四、简答题(本大题共 3 小题, 每小题 7 分, 共 21 分)

39. 简述《法经》的历史地位与影响。 3-52

答: (1) 《法经》被誉为是中国历史上第一部比较系统的封建法典, 它以先秦法家思想为指导, 考、总结并汲取春秋战国时期各国立法与公布成文法的成功经验, 代表当时最高的立法成就, 它所开创的法典编纂体例与法典的内容都具有划时代的意义, 对后世立法产生了深远的影响。

(2) 首先, 以镇压盗、贼为立法宗旨。从封建统治者的角度出发, 《法经》把侵犯官私财产安全与人身安全作为法律重点打击的对象, 并将其列为篇首, 充分体现封建法律制度的本质, 成为后世封建律典奉行的指导原则。

(3) 其次, 贯穿重刑主义的法制原则。为了巩固新建直的封建专制政权, 《法经》不惜动用最残酷的肉刑、死刑、族刑、连坐等刑罚手段, 并创立以言论或思想治罪的先例, 这些做法许多为后世所继承。这一原则的确立在当时固然有乱世推行变法的必要性, 但另一方面, 也

充分反映出封建专制政权是建立于残酷的刑事镇压的基础之上的。

(4) 再次, 编纂体例与编纂思想成为后世立法的基础。一方面, 《法经》本身篇章结构有内在的逻辑关系, 具有其系统性与合理性。据说, 商鞅携《法经》入秦, 以《法经》为基础制定秦律; 后来汉承秦制, 在《法经》六篇的基础上, 增加户、兴、厩三篇, 制成《九章律》, 后来曹魏的《新律》、西晋的《泰始律》到北齐的《北齐律》, 均在《法经》的基础上不断完备, 最后形成唐律12篇500条的结构; 另一方面, 从《法经》的编纂思想来看, 具有明显的刑事性, 即通过立法打击危害政权主要的

立法思路，对中华法系以刑为主特色的形成具有重要影响

40.简述唐朝法律有关司法官责任的规定。7-158

答：唐朝的法律还对司法官的责任作了明文规定，主要有以下三个方面。

（一）审判责任

唐朝的法律要求司法官严格依照法律审判，决不可有“出入人罪”的行为。“出入人罪”是一种司法官不依法律定罪量刑而把无罪断成有罪、轻罪断成重罪，或者把有罪判为无罪、重罪判为轻罪的行为。唐律要严惩这种行为，其基本原则是反坐司法官。“诸官司人人罪者，若入全罪，以全罪论；从轻入重，以所剩论；刑名易者：从笞入杖、从徒入流亦以所剩论，以笞杖入徒流、从徒流入死罪亦以全罪论。其出罪者，各如之。”司法官如有“出人人罪”的行为，将按这一原则受到刑罚。

（二）执行责任

司法官还必须依法执行五刑。唐朝法律对五刑的执行作过明确的规定。比如，唐律对答、杖刑执行的规定是：“决笞者，腿、臀分受。决杖者，背、腿、臀分受。须数等。拷讯者亦同。”而且，刑具杖也都有严格规定。“杖皆削去节目，长三尺五寸。”“常行杖，大头二分七厘，小头一分七厘。笞杖，大头二分，小头二分二厘。”违反这些规定的，都要被追究刑事责任，量刑在笞至徒之间。“诸决罚不如法者，笞三十；以故致死者，徒一年。即杖粗细长短不依法者，罪亦如之。”

（三）监管责任

唐朝的法律也对司法官的监管责任作了规定，其内容涉及罪犯所带的刑具、官府应给的衣粮、病后应给的医药等方面。司法官违反了这些方面，都会受到处罚。“诸囚应请给衣食医药而木清给，及应听家人人视而不听，应脱去枷、锁、扭而不脱去者，杖六十；以故致死者，徒一年。即减窃囚食，笞五十；以故致死者，绞。”以上这些规定都有利于增强司法官的责任意识，促使他们依法司法。

41.简述南京国民政府的立法特点。16-325

答：南京国民政府的立法特点大致可以归结为如下几个方面：

（一）立法权由国民党直接控制

这一点通过我们前述的立法体制可以充分加以证明，在南京国民政府统治时期，党的机关——中央执行委员会常务委员会或中央政治会议不仅对各种法律的立法原则拥有实际的决定权，同时也对法律拥有审查权，国民政府中的立法院只是一个具体起草、部分审议法律的办事机关而已，并不真正拥有独立的立法权。此外，立法院的委员们也基本上由国民党员来担任，从而更加确保了国民党对立法活动的掌控，各种利益集团无法通过合法的渠道和机制来表达自己的意志。

（二）法律制定的速度较快

尽管南京国民政府所规定的立法程序较为科学，按照立法程序纲领的规定，任何一部法律要想获得通过，从议案提起，到法律案形成，直至最后审议通过，必须经过反复讨论、广泛听取各方意见，但由于整个立法过程被执政党所完全控制，因而立法所设计的各种环节均未能发挥实际作用，导致法律制定的速度快，修改的频率高。

（三）数量大、内部协调性较差

南京国民政府存在期间所制定的法律数以万计。如果仅从表面看，各种门类的法律一应俱全，达到了中国近代以来的最完备的阶段。但由于立法过程中讨论不够

充分，加之因人设法等问题，法律内在的协调问题一直未能解决好，从而极大地降低了其质量。

五、论述题(本大题共2小题，每小题15分，共30分)

42.试述秦朝的法制指导思想。4-56

答秦朝以法家思想为其法制指导思想，主要包括“事皆决于法”、“法令由一统”及“轻罪重刑”等几个方面。

一、事皆决于法

法家主张“任法而治”。从商鞅到韩非子，形成系统的法治理论，认为法是客观的准则，是天下之公器，主张“一断于法”。对任何人的行为，都必须用法这一客观标准来衡量，不能因人而异。秦王朝建立后，确立“事皆决于法”的原则。在这一法制思想指导下，秦朝在立法上越发细密，制定了一系列法律法规，调整范围非常广泛，所谓“治道运行，诸产得宜，皆有法式”。从出土的睡虎地云梦秦简来看，从政治到经济、从生产到生活，一切均有相关法律进行调整。

二、法令由一统

先秦法家主张“明法”，取缔其他各家尤其是儒家的礼治学说，以国家的法律法令统一思想，并且认为法律的贯彻实施离不开权势的强制性，而国家的最高权力只能掌握在君主之手。秦始皇继承这一思想并予以实践，确立“法令由一统”的立法原则，包含两层含义：一是指国家立法权掌握在君主手里，其他人不得篡夺；二是法度统一，全国各地适用同样的法律，即“海内为郡县，法令由一统”。在这种法制思想指导下，秦朝建立君主专制的中央集权，皇帝集立法、司法、行政大权于一身，强调君主独断，法自君出。

三、轻罪重刑

法家认为法可以禁奸止暴。商鞅强调“禁奸止过，莫若重刑”，即对付奸邪之事莫过于用重刑。韩非提出轻刑伤民、重刑爱民的观点，认为明主应“峭其法而严其刑”，严刑峻法是治理国家的有效手段。在法家看来，对轻罪处以重刑，人们不敢以身试法，轻罪不发生，重罪也就不会出现，这样达到用刑的目的，社会也就稳定了。“行罚，重其轻者，轻者不至，重者不来，此谓以刑去刑，刑去事成”，即表达这一意思。这是法家的重刑主义理论，以期通过轻罪重刑的手段达到预防犯罪的目的。当然，这一思想存在逻辑错误，以重刑制止轻罪的发生，并不必然使得人们重罪不犯，而达到“以刑去刑”目的也成为空想。秦自商鞅变法后一直奉行重刑主义原则。秦王朝建立后，更是将严刑峻法推向极至。《汉书·刑法志》描述秦始皇专任刑罚，以致造成“赭衣塞路，圜墙成市”的局面。秦二世上台后，更是“法令诛罚，日益刻深”。秦朝统治者将法家重刑理论诉诸实践，迷信刑罚，导致用刑的残酷和刑罚的滥用，这成为秦朝仅二世灭亡的直接导因。

43.试述《中华苏维埃共和国土地法》的主要内容。17-357

答：《中华苏维埃共和国土地法》是1931年中华苏维埃代表大会制定的，该法共14条。这些土地立法的主要内容如下：

1. 关于没收土地的范围

由于经验不足，加之受王明“左倾”错误的影响，这一时期土地立法关于没收土地的范围屡经变动。《井冈山土地法》规定没收的对象是“一切土地”；《兴国县土地法》更正为“没收一切公共土地及地主阶级的土地”；《中华苏维埃共和国土地法》又规定为“所

有封建地主、豪绅、军阀、官僚及其他大私有主的土地，无论自己经营或出租，一概无任何代价地实行没收”，富农的土地亦在没收之列。1935

年12月中央执行委员会制定的《关于改变对富农策略的决定》进一步更正为“富农自耕及雇人经营之土地，不论其土地之好坏，均一概不在没收之列”，最终对没收土地的范围做出了科学的规定。

2. 没收后土地的分配方法

在分配方法上大多数土地法规都采取了以乡为单位，按人口平均分配给农民的做法。但《中华苏维埃共和国土地法》则规定采取按最有利于贫农、中农利益的方法分配土地。《中华苏维埃共和国土地法》受“左倾”错误影响，采取了“地主不分田，富农分坏田”的极端做法，规定“被没收土地的以前的所有者，没有分配任何土地的权利”，“富农在被没收土地后，如果不参加反革命活动，而且用自己的劳动耕种这些土地时，可以分得较坏的劳动份地”。这种主张在肉体上消灭地主，在经济上消灭富农的极端做法，将地主和富农彻底地推到了对立面，给边区的工作造成了较大的损害。1935年后这一错误规定得以纠正。地主和富农也可以分得一份土地，自食其力。

3. 土地所有权的归属

这一时期大多数的土地法都规定没收后的土地归国家所有，分得土地的农民只有占有权、使用权和收益权。《中华苏维埃共和国土地法》对此稍有改变，一方面规定土地实行国有，但另一方面又规定“现在仍不禁止土地的出租与土地的买卖”，实际承认了农民的土地所有权。

全国 2010 年 1 月自学考试中国法制史试题

课程代码：00223

一、单项选择题(本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

- 1.《左传·昭公六年》记载“夏有乱政，而作”(D) 1-12
A.《汤刑》 B.《九刑》
C.《吕刑》 D.《禹刑》
- 2.西周时期将罪犯肢解后曝晒其尸的刑罚称为(A) 2-29
A.膊 B.辜
C.焚 D.踏
- 3.西周时期用来买卖牛、马、奴隶等有生命物品的契约称为(A) 2-33
A.质 B.剂
C.合同 D.傅别
- 4.春秋时，反对晋国将法典铸在鼎上公布的人是(B) 3-47

- A.李悝
B.孔子
C.赵鞅
D.荀寅
- 5.战国楚怀王时期，楚国的法律称为(C)3-50
A.《七法》
B.《国律》
C.《宪令》
D.《大府之宪》
- 6.秦律规定，判决后若当事人不服判决，允许其要求重新审判，这一制度称为(D)4-73
A.读鞫
B.公室告
C.非公室告
D.乞鞫
- 7.以身高为标准确定刑事责任能力的王朝是(A)4-61
A.秦
B.汉
C.晋
D.唐
- 8.秦朝将规定工作人员考核标准的法规称为(D)4-60
A.律
B.令
C.程
D.课
- 9.汉代提出审理案件应贯彻“原心定罪”原则的思想家是(B)5-102
A.汉文帝
B.董仲舒
C.汉景帝
D.淳于缙素
- 10.汉朝为实行回避制度，专门制定了(C)5-93
A.《推恩令》
B.《附益法》
C.《三互法》
D.《左官律》
- 11.曹魏时期，专门负责教授法律知识，从事法律教育的机构是(D)6-123
A.大司寇
B.廷尉
C.大理寺
D.律博士
- 12.首创流刑五等之制的王朝是(C)6-117
A.曹魏
B.晋
C.北周
D.北齐
- 13.魏晋南北朝时将《具律》改为《刑名》，并将其“冠于律首”的法律是(A)6-109
A.《新律》
B.《晋律》
C.《梁律》
D.《北齐律》
- 14.隋律改《北齐律》的“重罪十条”为(C)7-129
A.八议
B.官当
C.十恶
D.五刑
- 15.在唐律十二篇中，规定制裁破坏户籍、土地、赋税管理和婚姻家庭方面犯罪的主要篇章是(B)7-151

- A.《卫禁律》
B.《户婚律》
C.《职制律》
D.《厩库律》
- 16.宋代史籍中称“律”者，多指(A) 8-168
A.《宋刑统》
B.《崇宁断例》
C.《庆元条法事类》
D.《名公书判清明集》5
- 17.宋代法律规定，农忙时停止民事诉讼，这一法律称为(C) 8-181
A.鞠讞分司制
B.翻异别勘制
C.务限法
D.理雪制度
- 18.南宋中后期立法活动的新特点是出现了(D) 8-170
A.编敕
B.编例
C.断例
D.条法事类
- 19.辽最早的基本法律，主要是根据契丹族的习惯法汇编而成的(A) 9-184
A.《决狱法》
B.《重熙条制》
C.《咸雍重修条制》
D.《大扎撒》
- 20.元朝于五刑之外，还设有肉刑，其中包括(B) 9-194
A.宫
B.剕
C.刺配
D.凌迟
- 21.明代有关侵犯公私财产罪名的附加刑是(D) 10-210
A.充军
B.凌迟
C.枷号
D.刺字
- 22.为打击臣下“朋比结党”的行为，消除对皇权的威胁，《大明律》特设(C) 10-211
A.诽谤罪
B.妖言罪
C.奸党罪
D.挟书罪
- 23.清朝审理在京旗人诉讼的专门机构是(D) 11-247
A.廷尉
B.刑部
C.大理寺
D.步军统领衙门
- 24.清朝的充军刑分为五等，其中“极边充军”为(D) 11-236
A.二千里
B.二千五百里
C.三千里
D.四千里
- 25.清末负责立宪的专门机构是(D) 13-267
A.资政院
B.谘议局
C.修订法律馆
D.宪政编查馆
- 26.清末修律时礼教派的代表人物有(A) 13-279
A.劳乃宣
B.沈家本

C.伍廷芳

D.杨度

27.南京临时政府建立后,颁布了(A) 14-293

A.《中华民国临时约法》

B.《钦定宪法大纲》

C.《十九信条》

D.《中华民国宪法》

28.中国历史上第一部律师法《律师暂行章程》公布于(C) 15-319

A.清末

B.南京临时政府时期

C.北洋政府时期

D.南京国民政府时期

29.“权能分治”理论的提出者是(A) 16-326

A.孙中山

B.胡汉民

C.宋教仁

D.蒋介石

30.革命根据地的刑法规定,以破坏抗日运动为目的的各种犯罪,构成(D) 17-370

A.盗匪罪

B.战争罪

C.反革命罪

D.汉奸罪

二、多项选择题(本大题共 5 小题,每小题 2 分,共 10 分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的,请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

31.夏商时期的监狱称为(A B D.) 1-13 1-18

A.夏台

B.羑里

C.监狱

D.圜土

E.囹圄

32.春秋时期,郑国的立法活动有(C E.) 3-45

A.作“被庐之法”

B.制定范武子之法

C.铸刑书于鼎

D.作《茆门法》

E.驷颡杀邓析而用《竹刑》

33.秦朝主要的法律形式有(A B. C D. E.) 4-59

A.律

B.制、诏

C.式

D.法律答问

E.廷行事

34.太平天国的法制指导思想是(A B. C) 12-253

A.平等、民主思想

B.宗教思想

C.封建思想

D.“无为而治”思想

E.“德主刑辅”思想

35.南京国民政府的行政行为法包括(A B. D. E.) 16-332

A.《国籍法》

B.《商会法》

C.《县组织法》

D.《土地法》

E.《农会法》

三、名词解释题(本大题共 3 小题, 每小题 3 分, 共 9 分)

36.《仆区法》 3-44

答: 约公元前 689 年至公元前 677 年, 楚文王制定的有关隐匿逃亡之人及窝藏赃物的法律

37.约法三章 5-78

答刘邦在公元前 206 年占领秦都咸阳时, 为争取民心并速定天下, 遂与百姓约法三章: “杀人者死, 伤人及盗抵罪, 余悉除去秦法。”这是汉初立法之始。“约法三章”虽是一种策略性的权宜措施, 但它对刘邦争得民心, 迅速打败项羽, 最终夺取政权起着非常重要的作用。

38.《中华民国训政时期约法》 16-327

答南京国民政府于 1931 年制定的适用于训政时期的宪法性文件.确立了国民党“以党治国”的方针, 其实现方式是将国民党的最高权力机关变成了国家的最高权力机关, 人民的政权演变为由国民党来享有和实行。《训政时期约法》是南京国民政府在大陆存在期间使用时间最长的根本法。

四、简答题(本大题共 3 小题, 每小题 7 分, 共 21 分)

39.简述西周时期《吕刑》的主要内容。 2-26

答: 《吕刑》通篇贯穿“明德慎罚”的思想,

首先追溯刑罚的来源, 认为各种肉刑为苗民首创, 他们滥用刑罚, 终得“遏绝苗民, 无世在下”的恶报, 表明应该德刑并用。

其次, 阐述了以五刑与赎刑为基础的刑罚体系及刑罚适用原则, 强调用刑适中。

最后, 再次强调德刑关系并对司法官员的办案提出要求。

40.简述魏晋南北朝时期刑罚的发展变化。 6-116

答: 1. 初步形成封建制五刑

汉文景时期刑制改革后, 刑罚的主刑仅剩笞杖刑与死刑, 这不能满足对复杂多样的犯罪进行制裁的需要。三国两晋南北朝时期, 不断探索改进刑罚的主刑体制, 到南北朝后期, 以死、流、徒、鞭、杖为主刑的新的刑罚体系初具雏形, 隋朝在此基础上, 进行修改, 最终确立起新的封建制五刑。

2. 废除宫刑

宫刑是一种残酷且不人道的刑罚, 亦是一种残损人的身体的肉刑。魏晋时, 曾有多次有关肉刑的恢复与废止的争论, 支持恢复肉刑者认为肉刑可以起到杀一儆百的作用; 反对一派以“仁政”为旗号, 认为恢复肉刑, 尤其是宫刑, 会引起百姓的更大反抗。西魏文帝大统十三年(547)、北齐后主天统五年(569), 均下诏应处宫刑的改为收为官奴, 宫刑作为一种刑罚正式被废除。

3. 刑罚日趋规范与文明

刑罚在这一时期日益规范和文明, 主要表现为限制族刑, 缩小缘坐的范围。曹魏《新律》规定大逆无道重罪, 本人腰斩, 家属从坐, 但不诛及祖父母与孙子, 公元 255 年, 又明确规定已婚妇女从夫家株连, 改变了以往已婚妇女兼受娘家与夫家两家株连的情况。西晋的《泰始律》规定养子女与出嫁妇女均不再受生父母弃市之株连, 继续缩小株连的范围。北魏孝文帝时期甚至曾经废除株连的做法, 罪及本人。关于

否实行株连及株连范围的界定日趋缩小。另外，酷刑的设置与使用日益减少，刑罚的执行亦日趋文明。

41.简述清末预备立宪的实质、影响与意义。13-272

答(1)实质:20世纪初年以清政府为主体实施的预备立宪活动,是一个在特殊的政治、社会背景下发生的一场特殊的宪政活动。从清政府的本意来说,是不愿意实施宪政的,更不愿意皇权受到约束和限制。但是,面对内忧外患的形势和国内外立宪力量的强烈呼声,他们不得不做出让步,以预备立宪来应付时局,取悦列强,缓和内外矛盾和舆论压力、政治压力,遏制革命形势,以达到消除统治危机的目的。所以,预备立宪从其本质动机来说,是一场政治欺骗活动。立宪是不会损害皇室利益的。在这样动机下推出的各项立宪举措,其前提都是要保护皇室的利益、维护皇权统治的。

(2)影响与意义:应该看到,短短几年的预备立宪活动,在中国历史上仍然有其积极意义,产生了积极的影响。

首先,它推出的系列政策在实施的过程中加剧了中央与地方、满洲贵族与汉族权贵之间、阶级之间的矛盾,在本来就矛盾交错的社会背景下引发了更多的社会混乱,加速了辛亥革命的发生,也加速了清朝的灭亡,从另一个方面催生了新的民主共和政治制度的诞生。如官制改革中,地方督抚为自身利益抵制中央的控制、一再要求划分中央与地方行政权限,削弱王公大臣的权力;又如,在内阁人员酝酿产生的过程中,统治集团中的各种势力围绕权力的重新分配纷纷拉拢亲信你争我夺、冲突不断。其中既有改革与传统的对立和冲突,又有改革与利益之间的冲突。这些都严重削弱了清朝统治集团的力量。

其次,“预备立宪”过程中产生的一些新机构,如资政院、谏议局等,却是封建政体的异体。尽管它们的活动都是在总督和朝廷的严密监视之下的,但是,它们的各项活动却是对清廷的巨大挑战,《速开国会案》反对九年预备立宪计划,矛头直指皇权威威;对军机大臣的弹劾,则直接针对朝廷的行政中枢。这些活动都是由君主政体过渡到近代民主政治体制的重要环节,在一定程度上改造了君主专制制度,直接冲击了根深蒂固的专制政体。

再次,引进了西方国家的近代法律理念,传播了宪政文明。宪法、议会等第一次被引进中国的政治生活,皇帝的权力不是与生俱来的,而是宪法赋予的,皇帝也不是可以为所欲为的,也必须遵守法律的规定。这些观念在中国逐步传播的过程,也是中国人法律观念逐步改变的过程。这个过程也培养了一大批具有初步宪政法律素养的法律人才,为我国近代宪政运动的发展创设了条件,也为我国近代法律的现代化奠定了基础。

五、论述题(本大题共2小题,每小题15分,共30分)

42.试述清朝的会审制度及其历史意义。13-282

答:(1)会审公廨,又称会审公堂,是英美列强强迫清政府在租界设立的特殊司法审判机关,实际由外国人控制,主要负责华洋混合案件的审理。

(2)租界是英、法、美等国在中国领土上划定的本国势力范围。1845年,英国通过《上海租地章程》(又称《第一次地皮章程》)首先在华设立。此后美、法等国相继设立。1863年,英美联合将租界合并为“公共租界”。租界内设工部局和巡捕房,取得了租界内华人违警事件、民事案件及轻微刑事案件的审判权。第二次鸦片战争后,俄国、英国分别与清政府签订《天津条约》,进一步扩大了领事裁判权,正式确认外国领事可以参与对中国人的审判。在此基础上,1864年,英国驻上海领事与清政府达成协议,在租界内

设立审判机构，名为“洋泾浜北首理事衙门”。1868年，清政府与英美等国领事签订《上海洋泾浜设官会审章程》，将“洋泾浜北首理事衙门”改名为“上海公共租界会审公廨”。按照协议规定，会审公廨管理各国租界内钱债斗殴、窃盗、词讼等案件，凡牵涉有约国洋人必须到案的洋华诉讼，无约国洋人与华人的互相诉讼以及被外国人雇佣和延请的中国人的诉讼，外国领事均有权参加会审。会审公廨的经费由中国政府划拨，名义上是中国的司法机关，但实际上完全被外国领事所把持。会审只是空有其名，审判的主动权也几乎被外国领事所控制，中国官员大多是象征性的陪衬。会审公廨起初仅在上海出现，不久，又从上海扩大到厦门等开放口岸。

(3) 会审公廨的出现，是外国在华领事裁判权的扩充和延伸，是晚清司法制度半殖民地化程度不断加深的重要体现。

43. 试述南京临时政府对诉讼审判制度的改革。14-301

答：(1) 南京临时政府按照资本主义法制的基本精神，在诉讼审判方面设计了许多制度，也推进了一系列改革。尽管因为时间短，加上斗争形势复杂，许多措施还没有来得及实施，许多方案也刚刚开始尝试，但是，它们都代表着资产阶级革命党人在当时背景下的探索，为后来审判制度的现代化打下良好基础。

第一，禁止刑讯。刑讯逼供导致冤案丛生，是中国封建法制的一大特色。临时政府首先从消除刑讯开始，改革审判制度。1912年3月发布了《大总统令内务司法两部通飭所属‘禁止刑讯文’》、《内务部咨司法部严令所属官厅一律停止刑讯文》、《司法部咨各省都督禁止刑讯文》，要求今后不论行政、司法官署及何种案件，一概不准刑讯。鞫狱当视证据之充实与否，不宜偏重口供；要将从前各种不法刑具，悉令焚毁；还求各地要不派员巡视，“如有不肖官司，日久故伎复萌，重煽亡清遗毒者，除褫夺官职外，付所司治以应得之罪”，反映了孙中山对保障民权的重视。

第二，禁止体罚。《大总统令内务、司法部通飭所属禁止体罚文》指出：“体罚制度，为万国所摒弃，中外所讥评”，应该迅速予以革除。规定以后不论司法、行政各官署，审理及判决民刑案件，不准再用笞、杖、枷号及其他不法刑具。其罪当笞、杖、枷号者，悉改科以罚金、拘留等。民事案件，有赔偿损害、恢复原状，刑事案件，可处罚金、拘留、禁锢、大辟等，皆不许再违法使用体罚。

第三，罪刑法定，不溯及既往。针对民国之初党派活动频繁，政治斗争黑幕重重，仇恨、暗杀不断的现状，孙中山在《致陈炯明及各省都督电》强调，“法令所加，只问其现在有无违法，不得执既往之名称以为罪罚”。在他的要求下，内务部在答复关于保护人民财产令时，强调法令效率不能溯及既往。

第四，实行审判公开和陪审制。《中华民国临时约法》规定：“法院之审判，须公开之，但认为妨害安宁秩序者，得秘密之。”充分表明临时政府推行司法公正的精神与决心。根据这一规定，南京临时政府对于除妨碍安全等特殊案件外的一般案件，规定都采公开审判。同时临时政府还提出要引进西方的陪审制度，选拔有识之士参与陪审，以提高案件的透明度。

第五，反对株连。孙中山还提出“罪责自负，反对株连”的原则，准备日后制定法典时，“详细规定”。

全国 2010 年 10 月自学考试中国法制史试题

课程代码：00223

一、单项选择题(本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分)

11. 汉文帝十三年改革刑制，主要内容是(B) 5-86
A. 废除死刑
B. 废除肉刑
C. 废除徒刑
D. 废除笞刑
12. 三国两晋南北朝时期，禁止士族与庶族、良民与贱民通婚，如果成婚，在法律上被称为(D) 6-120
A. 不孝
B. 不端
C. 不道
D. 失类
13. 晋代对《晋律》中的法律术语进行解释的律学家是(B) 6-113
A. 陈群
B. 张斐
C. 刘颂
D. 刘劭
14. 隋朝制定的第一部律是(A) 7-128
A. 《开皇律》
B. 《大业律》
C. 《武德律》
D. 《开元律》
15. 唐律将亲族之间犯奸的犯罪行为称为(D) 7-145
A. 不孝
B. 不睦
C. 不义
D. 内乱
16. 《疑狱集》的作者是五代时期的(A) 8-164
A. 和凝
B. 宋慈
C. 窦仪
D. 苏晓
17. 宋代将皇帝在特定时间对特定的人和事临时发布的诏旨，称为(B) 8-169
A. 宣敕
B. 编敕
C. 散敕
D. 断例
18. 在南宋《庆元条法事类》中，与绞、斩并行，且为第一等生命刑的是(C) 8-173
A. 腰斩
B. 刺配
C. 凌迟
D. 具五刑
19. 元朝建立后制定并颁行的第一部成文法典是(A) 9-192
A. 《至元新格》
B. 《大元通制》
C. 《元典章》
D. 《至正条格》
20. 元代主持全国宗教管理和审判事务的最高机关是(B) 9-198
A. 御史台
B. 宣政院
C. 按察司
D. 司狱司
21. 明代掌一省司法审判事务的机构是(B) 10-222
A. 承宣布政使司
B. 提刑按察使司
C. 都指挥使司
D. 行御史台

22. 明初将由皇帝发布或经皇帝批准发布的官府告示、法令和案例称为(D) 10-207
- A. 大诰
B. 令
C. 条例
D. 教民榜文
23. 《刑部现行则例》颁行于清朝的(B) 11-231
- A. 顺治年间
B. 康熙年间
C. 雍正年间
D. 乾隆年间
24. 清朝将罪犯发配至边疆给驻防的八旗官兵当差为奴的刑罚, 称为(B) 11-236
- A. 充军
B. 发遣
C. 刺字
D. 枷号
25. 清末《钦定宪法大纲》明确宣布预备立宪期为(C) 13-268
- A. 7年
B. 8年
C. 9年
D. 10年
26. 清末设于租界内、负责审理华洋混合案件的特殊司法机关是(C) 13-282
- A. 大理院
B. 法部
C. 会审公廨
D. 军机处
27. 《中华民国临时约法》规定, 中华民国实行(A) 14-294
- A. 责任内阁制
B. 总统制
C. 君主立宪制
D. 君主制
28. 北洋政府颁行的《暂行新刑律》基本上沿用了(C) 15-314
- A. 《大清律例》
B. 《大清现行刑律》
C. 《大清新刑律》
D. 《惩治盗匪法》
29. 南京国民政府名义上的立法机构是(D) 16-322
- A. 资政院
B. 参议院
C. 谘议局
D. 立法院
30. 《中华苏维埃共和国宪法大纲》规定, 中华苏维埃共和国之最高政权为(A) 17-351
- A. 全国工农兵代表大会
B. 全国人民代表大会
C. 中国人民政治协商会议
D. 参议会

二、多项选择题(本大题共 5 小题, 每小题 2 分, 共 10 分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的, 请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

31. 西周礼的核心原则包括(A D) 2-22
- A. 亲亲
B. 吉礼
C. 凶礼
D. 尊尊
E. 军礼
32. 战国时期的法制指导思想包括(A D E) 3-49

- A. 厉行法治
B. 轻徭薄赋
C. 约法省刑
D. 法律公开
E. 轻罪重罚
33. 西汉初期的主要立法有(A C E) 5-78
A. 《九章律》
B. 《越宫律》
C. 《傍章》
D. 《沈命法》
E. 约法三章
34. 太平天国时期诉讼审判制度的特点是(B C D E) 12-262
A. 禁止刑讯
B. 程序繁琐
C. 天王专断
D. 神明裁判
E. 注重结果
35. 南京国民政府时期所制定的宪法及宪法性文件有(A B C E) 16-326
A. 《中华民国训政纲领》
B. 《五·五宪章》
C. 《中华民国训政时期约法》
D. 《中华民国临时约法》
E. 《中华民国宪法》

三、名词解释题（本大题共 3 小题，每小题 3 分，共 9 分）

36. 李悝 3-50

答:战略时期魏国宰相,在魏文侯的支持下进行改革,在法律方面,他总结并参考各的立法经验,编撰《法经》,推行法治。

37. 《张杜律》 6-113

答:三国两晋南北朝时期的律学家张斐和杜预等人对《晋律》所作的解释,因其非常完备,统一了人们对律条的不同理解,而且弥补了律文内容上的缺陷.后来经朝廷批准,下诏颁行天下,与《晋律》具有同等效力.后人将他们的注释与晋律文本合为一体,称之为《张杜律》。

38. “袁记约法” 15-306

答:《中华民国约法》俗称“袁记约法”。是袁世凯于1914年5月1日正式公布的,其核心内容是强化总统权力。《中华民国约法》的颁布,使中国的宪政运动大大倒退了一步,同时也为袁世凯的独裁集权铺平了道路。

四、简答题（本大题共 3 小题，每小题 7 分，共 21 分）

39. 简述西周时期的继承制度。 2-38

答: (1) 在西周,继承主要包括宗祧继承、爵位继承与财产继承三种,

(2) 继承时最主要的原则是嫡长子继承制。对祖先的祭祀是周人生活中的大事,这种祭祀必须由大宗自履行,因此,大宗去世时,就产生确立祭祀继承人的问题,即宗祧继承。宗祧继承更多是一种形式上的意义,与之相伴的是与继承时所产生的对被继承人的身份地位及财产的继承,即爵位的继承与财产的继承,

(3) 西周均奉行嫡长子继承制的原则,避免诸子纷争甚至残杀。正所谓“立适以长不以贤,立子以贵不以长”。必须指出的是,在宗法社会里,在财产继承问题上,继承人实际上只是继承了财产的管理权。

40. 简述宋朝的法学成就并举例说明。8-170

答: 宋朝崇文抑武、重视法制, 加上有一大批懂得法律的“士大夫”, 使得宋朝在刑律、案例及法医研究上均有突出成就。其中最具代表性的是《洗冤集录》及《名公书判清明集》两部著作。

(一) 《洗冤集录》

《洗冤集录》为南宋宋慈所著, 宋慈采撷前人著作中有关法医检验的案例, 结合自己的实践经验, 编辑成《洗冤集录》, 该书共5卷, 53目, 是中国乃至世界上最早的一部比较完整的法医学专著。在当时此书由钦命颁行全国, 成为南宋办理命案官员的必读之书, 被后世“奉为金科玉律”和“圭臬”, 先后被译成朝鲜文、日文、法文、英文、德文等, 是中华民族对世界法文化的卓越贡献。

(二) 《名公书判清明集》

《名公书判清明集》是胡颖等人所编著的一部宋代诉讼判词和官府公文的分门汇编。“名公”指这些判词均出自显赫当时的名士之手, “书判”是一种文体, 在当时主要是诉讼判决书和政府公文, “清明”指带有清正廉明的价值取向。这部书是中国古代最早的一部源自司法实践的“实判”著作, 真实地反映了法官是如何根据事实、参照法律、运用自由裁量权解决诉讼纠纷的。其主要法律思想是倡廉政, 慎刑罚, 重教化及强调法律适用。《名公书判清明集》是现存唯一的宋代判词专集, 代表了中国古代判词发展的一座里程碑, 它是研究中国古代法律适用、宋代法制、古代民事法律规范、古代司法文书写作等重大课题的珍贵史料。

41. 简述革命根据地时期人民民主政权司法制度的主要特点。17-374

答: 1. 方便民众

“建立便利于人民的司法制度”, 这是根据地时期的司法制度, 当然也包括司法机关的最大特点。根据地时期由于战争的需要, 一切机关能简化者尽量简化, 因而司法机关无论是组织建设, 还是人员配备均采取方便人民、及时快捷的简化原则。

2. 形式多样

由于各个时期根据地成立的时间不同, 根据地之间除统一接受中共中央的领导外, 在政权建设上具有较大的独立性, 结果导致司法机关在组织形式上多样化。如工农民主政权时期, 行使审判权的机关包括革命法庭、裁判部、军事裁判所等。此外, 诸如政治保卫局和肃反委员会也拥有着一定的审判权。

3. 事实上独立

这里讲的事实上的独立指的是抗日战争时期各根据地司法机关同国民政府中央司法机关之间的关系。从法律上讲抗日战争时期各根据地司法机关隶属于中华民国国民政府, 属地方性司法机关, 但事实上它只执行边区政府的法律和政策, 保持着完整的独立性。

五、论述题(本大题共2小题, 每小题15分, 共30分)

42. 试述唐律的主要特点。7-138

答: 从现有史料来看, 与以往的律相比, 唐律有以下一些特点。

(一) 礼法结合

我国礼法结合的过程起自西汉。汉武帝罢黜百家、独尊儒术, 确立儒家思想的正统地位后, 拉开了礼法结合的帷幕, 一些直接体现和维护礼的制度, 如“亲亲得相首匿”、“留养承祀”等相继被确定下来。魏晋南北朝是礼法结合过程中的重要时期。在这一时期中, 礼大量入律, 《曹魏律》中的“八议”制度、《晋律》中的“准

五服制罪”制度、《北齐律》中的“重罪十条”等一些反映礼的精神的制度，都是这个时期的杰作。唐律集以前各律之长，把礼法融为一体，最终完成了礼法结合的大业。因此，唐律是一部礼法完全结合的法典，而不像以往的法典只是部分制度上的礼法结合。

唐律中礼法的结合表现在多方面，比较突出的是两个方面。第一方面，礼是立法的依据。礼的精神体现在一般原则、罪名和刑罚等各领域。比如，《唐律疏议·名例》中有官品、邑号的妇人犯罪“各依其品，从议、请、减、当、免之律”的原则，是依据礼而确定的，即“依礼‘凡妇人，从其夫之爵位’”。所以，她们也可享有司法特权了。又如，《唐律疏议·名例》“十恶”中“不睦”罪的确定，也足以礼为依据，“礼云：‘讲信修睦’。”如果亲族间相犯，“为九族不相叶睦，故曰‘不睦’”。

第二方面，法是维护礼的武器。唐律中的法处处以维护礼为己任，打各种违礼行为。首先，法极力维护皇权，惩治任何有损皇权的行为。比如，《唐律疏议·贼盗》严惩“谋叛”行为，谋叛者不仅本人要被处死，还要株连妻、子等亲属。其次，法极力维护父权，打击任何有损父权的行为。比如，《唐律疏议·斗讼》严惩“子孙违犯教令”的行为，违者要被“徒二年”。再次，法极力维护夫权，惩罚任何有损夫权的行为。比如，《唐律疏议·户婚》严罚妻子在丈夫丧期内出嫁行为，违者要被“徒三年”，可是却没有对丈夫作出相应的规定，丈夫没有这种义务。

（二）首创“疏议”

唐律首创“疏议”，把对律文的解释和补充形式推到了一个新的阶段。

我国早在西周时期已出现了解释法律的书籍，时称“说律之书”，可是，这种“书”没有法律效力。秦的《法律答问》在解释和补充法律内容方面迈出了一大步，不仅解释文具有法律效力，而且解释的面扩大到定罪、量刑等一些方面，但是，这种解释和补充还处于局部、不成系统、不完整的状态。汉魏晋时期对法律条文的解释和补充有了进一步的发展。唐律“疏议”的诞生，实现了对律文解释和补充做法的飞跃，使其发挥了更大的作用。它阐明唐律的指导思想；简述了每一篇目的沿革情况；解释律文；概说罪名之间的区别；简说有关刑罚的一些问题等。这样，唐律的“疏议”便使中国的法律解释达到了一个新的高度，明显优于以往任何的法律解释。

（三）律条简要

唐律只有12篇500条，内容比以往的律简约了许多，这也可以说是唐律的一个特点。

《法经》是我国历史上第一部内容比较完整的封建成文法典，可是，我们只知道它的篇目以及少量法条，因为历史没有把它完整地保存下来；商鞅改法为律，因此而有了秦律，而且秦律的内容很多，从出土的云梦秦简来看，秦律包括：《田律》、《厩苑律》、《仓律》、《金布律》、《牛羊律》、《捕盗律》等二}。余律，内容繁多。汉承秦制，汉律包括有《九章律》、《傍章》、《越宫律》和《朝律》，共计60篇，其内容超过唐律，魏晋南北朝时期制定的律，篇目大多在20篇左右，内容也不会少于唐律。曹魏时的《新律》有18篇；晋的《泰始律》有20篇；北朝的《北魏律》同样是20篇，而北周的《大律》则是25篇。只有《二比齐律》才压缩到12篇，少于以往，唐律则是从以《北齐律》为基础的《开皇律》发展而来，贯彻了精简和宽平的原则，以致律条更为简要，宽简适中。

（四）立法技术完善

唐朝较高的立法技术是形成唐律内容简要的一个重要原因。唐朝的立法者吸取了以往的立法经验，掌握了较高的立法技术，能使法律内容化繁为简。这在自首、化外人相犯、类推等原则的确定中都能得到体现，在出入人罪、区分公罪与私罪、过失等一些具体规定中也得到了充分的表现。这里专述比附技术。唐律经常使用这一技术，并使律文简约化。唐律的比附主要分为定罪比附和量刑比附两种。定罪比附是一种套用律中规定的罪名适用于没有规定行为的比附，《唐律疏议·卫禁》规定：“宿卫人，于御在所误拔刀子者，绞；左右并迂人不即执捉者，流三千里。”此律条只处罚“宿卫人”，没有涉及其他人，然而，唐律则使用了定罪比附的技术，要处罚任何在御所内误拔刀子及不即执捉者。规定：“余人在御在所亦不得误拔刀子。其有误拔及傍人不即执捉，一准宿卫人罪。”量刑比附是一种引用律中对某罪使用的法定刑适用于另一些行为的比附。《唐律疏议·斗讼》规定：“以刃及故杀人者，斩。”此律文没有规定用兵刃杀人的行为，但唐律用量刑比附的技术，解决了这个问题。规定：“用兵刃杀人者，与故杀同，亦得斩罪。”通过使用比附，唐律的内容大量简化，以致比以往都要简约。

唐律的这些特点决定了它在中国古代法典中的特殊地位。清代法学家薛允升就认为，在中国历代法典中，“唐律为最善”疆。唐律的“最善”之名受之无愧。

43. 试述清末修律的影响。13-280

答：晚清修律虽然迫于内忧外患，主观上是一次被动的法律改革，但是在客观上却引发了系列反应，产生了重要的影响，在中国法制近代化的进程中具有重要地位。

首先，修律直接导致了传统法律体系的解体。修律过程中制定的刑法、民法、商法等草案，无论从体例上还是从内容上，无论从原则上还是从表达术语上，都突破了中华法系的框架，大量沿用西方近代的法律术语，法律原则和制度，且逐步传播并为中国人慢慢接受。中华法系原有的内容、原则、体系等正在慢慢消失，最终走向解体。可以说，新法律的诞生是中国传统法律体系解体的直接原因。

其次，修律为中国法制的近代化奠定了基础。清末修律前后持续了近十年时间，在这十年中，修订法律馆吸收了近代资本主义的法律精神和原则，参照日本、德国、法国等西方国家的成文法体系，根据中国国情初步设计了一套近代意义上的法律制度和司法体制，颁布了相应的法律法规。这些制度和法律虽然实施时间较短，有些甚至还没来得及实施，但是它们在客观上却成为后来南京临时政府和北洋政府法律制度的基础，为中国法律从封闭的传统体系走向开放的近代法制提供了良好的条件，是中国法制近代化必不可少的步骤。

再次，修律直接促进了西方法律思想、法律观念的引进和传播。此次变法修律，是中国自商鞅变法后规模最大的一次变法，也是中国历史上第一次大规模地引进和介绍西方近现代法律思想与制度。为了修律，清廷直接派重臣出洋考察西方法律制度，引进法律思想与观念；修订法律馆等机构有计划地组织翻译了三百多种西方法律文本和法学书籍，并聘请外国专家来华讲授西方法律知识、参与草拟法律草案；大批留学生也积极介绍西方制度与思想。这些都直接促进了西方法律思想、制度和观念的引进和传播，有效改变了中国人的法律观和世界观。

全国 2011 年 1 月自学考试中国法制史试题

课程代码:00223

一、单项选择题(本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

- 1.中国古代法律起源于(A) 1-8
A.原始社会
B.夏朝
C.西周时期
D.春秋时期
- 2.嫡长子继承制成熟于(C) 2-38
A.夏朝
B.商朝
C.西周时期
D.春秋时期
- 3.炮烙酷刑见于(B) 1-15
A.夏朝
B.商朝
C.西周时期
D.春秋时期
- 4.西周穆王时期所制定的法律是.(B.) 2-26
A.《九刑》
B.《吕刑》
C.《禹刑》
D.《汤刑》
- 5.西周专门用于惩罚贵族或官员的刑罚是(D) 2-29
A.死刑
B.肉刑
C.徒刑
D.鞭刑
- 6.西周时期将偶犯称为(B.) 2-27
A.惟终
B.非终
C.眚
D.非眚
- 7.赎刑的制度化始于(C) 2-29
A.夏朝
B.商朝
C.西周时期
D.春秋时期
- 8.西周时期已区别民、刑诉讼，其中民事诉讼称为(D) 2-39
A.质
B.剂
C.狱
D.讼
- 9.我国现存的第一部完整的封建法典是(A.) 3-52
A.《法经》
B.《永明律》
C.《唐律疏议》
D.《北齐律》
- 10.秦朝时，协助皇帝负责国家司法事务的廷尉位列于(D.) 4-68
A.三公
B.三老
C.六部尚书
D.九卿
- 11.秦朝法律规定：擅自移动田界标志“封”的行为构成(A.) 4-66

- A.盗徙封罪
B.盗耕公私田罪
C.盗卖公私田罪
D.盗卖口分田罪
- 12.秦朝法律规定：凡隐匿户口者，一律构成(D.) 4-64
A.乏徭罪
B.妄言罪
C.盗徙封罪
D.匿户罪
- 13.汉朝最重要的法典是(A) 5-78
A.《九章律》
B.《贞观律》
C.《开皇律》
D.《泰始律》
- 14.最早规定“重罪十条”的是(D) 6-111
A.秦律
B.汉律
C.《新律》
D.《北齐律》
- 15.“官当”制度始创于(C) 6-116
A.夏商周时期
B.秦汉时期
C.魏晋南北朝时期
D.隋唐时期
- 16.唐朝的行政法典是(A) 7-135
A.《唐六典》
B.《唐律疏议》
C.《武德律》
D.《开元格》
- 17.根据农时需要，在特定期限内不受理民事诉讼案件的务限法制度确立于(D) 8-181
A.隋朝
B.唐朝
C.五代时期
D.宋朝
- 18.元朝蒙古王公贵族垄断的特权审判机构是(A) 9-198
A.大宗正府
B.大理寺
C.刑部
D.廷尉
- 19.“奸党罪”始设于(D.) 10-211
A.秦朝
B.唐朝
C.宋朝
D.明朝
- 20.限制海外贸易并颁布《迁海令》的王朝是(D) 11-245
A.宋朝
B.元朝
C.明朝
D.清朝
- 21.明代由皇帝的护卫亲军发展而来的特务机构是(C) 10-222
A.东厂
B.西厂
C.锦衣卫
D.刑部
- 22.清政府于 1908 年颁布了(B) 13-268
A.“预备立宪”上谕
B.《钦定宪法大纲》

- C.《宪法重大信条十九条》 D.《大清新刑律》
- 23.中国历史上第一部《海商法》公布于(D.) 16-340
A.明朝 B.清朝末年
C.北洋政府时期 D.南京国民政府时期
- 24.清末为进行地方政治体制改革，颁布了(C.) 13-268
A.《内阁官制》 B.《钦定行政纲目》
C.《各省官制通则》 D.《法部官制》
- 25.“罪刑法定”原则在中国最早见于(B.) 13-277
A.《唐律疏议》 B.《大清新刑律》
C.《大清现行刑律》 D.《中华民国刑法》
- 26.晚清被清政府任命为修订法律大臣的是(C.) 13-274
A.康有为 B.袁世凯
C.伍廷芳 D.端方
- 27.清末负责立宪的专门机构是(B.) 13-267
A.修订法律馆 B.宪政编查馆
C.资政院 D.谘议局
- 28.清末修律中“法理派”的代表人物是(C.) 13-279
A.张之洞 B.刘坤一
C.沈家本 D.劳乃宣
- 29.南京国民政府审理行政诉讼案件的机构是(B.) 16-346
A.平政院 B.行政法院
C.司法院 D.立法院
- 30.工农民主政权时期在形式上、内容上最有代表性的刑事立法是(B.) 17-366
A.《肃反条例》
B.《惩办反革命条例》
C.《中华苏维埃共和国惩治反革命条例》
D.《抗战时期惩治汉奸条例》

二、多项选择题(本大题共 5 小题，每小题 2 分，共 10 分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

- 31.西周时期定罪量刑的主要原则是(A. B. C D. E.) 2-27
A.矜老恤幼原则 B.区分故意与过失原则
C.区分惯犯与偶犯原则 D.罪疑从轻原则
E.世轻世重原则

32.唐朝官僚贵族所享有的减免刑罚的特权原则具体包括(A B. C D. E) 7-146

- A.议
- B.请
- C.减
- D.赎
- E.官当

33.清朝经过“秋审”、“朝审”，将所有人犯分为(A B. C D) 11-248

- A.情实
- B.缓决
- C.可矜
- D.留养承祀
- E.发遣

34.在清末制定《大清新刑律》的过程中，“礼教派”与“法理派”争议的焦点主要集中在(A B. C D. E) 13-279

- A.干名犯义
- B.存留养亲
- C.无夫奸
- D.子孙违犯教令
- E.子孙卑幼能否对尊长行使正当防卫权

35.革命根据地时期，人民调解制度的基本原则是(A C D) 17-381

- A.自愿原则
- B.强制原则
- C.遵守法律并兼顾良俗原则
- D.调解不是诉讼的必经程序
- E.不告不理原则

三、名词解释题(本大题共 3 小题，每小题 3 分，共 9 分)

36.同姓不婚 2-35

答:：同姓不婚是西周是婚姻成立的限制

姓是出自同一氏族的人的共同称号，同姓代表着有共同的血缘关系。关于结婚，周人限制同姓结婚，理由有二：其一，“男女同姓，其生不蕃”。其二，“取于异姓，所以附远厚别也”。即通过与异姓联姻，对远邦起到安抚的作用，使边远地方的异族归附，使别姓与自己亲厚，有利于国家的稳定与发展。可见，周人强调同姓不婚还出于政治上的需要考虑。

37.《开皇律》 7-128

《开皇律》是隋朝的第一部律，也是隋初重要的立法成果。隋文帝即位后，就令高颖等大臣参考魏晋以来立法，借鉴以往的立法经验与教训，确定“取适于时”的指导思想，修订新律。开皇三年(583)，他又认为新拟律文过于苛密，再令苏威、牛弘等大臣更定，其中除死罪81条，流罪154条，徒、杖等千余条，仅留律条500条共12卷。《开皇律》就此而定型。

38.特种刑事法庭 16-345

答:1928年南京国民政府一成立即颁布《特种刑事临时法庭组织条例》在各省市设立“特种临时地方法庭”，在首都设“特种刑事中央临时法庭”，分别审理反革命案件和土豪劣绅案件的第一审和上诉审，但由于反对者较多，1929年撤销。1948年解放战争进入关键时刻，力维护其统治又颁布了《特种刑事法庭组织条例》，在各省设立“高等特种刑事法庭”，在首都设“中央特种刑事法庭”，负责审理《戡乱时期危害国家紧急治罪条例》所规定的案件。高等特种刑事法庭所审理的案件“不得上诉及抗告”，五年以上之有期徒刑

刑得申请中央特种刑事法庭复判，无期徒刑以上之案件，原审法院须移送中央特种刑事法庭复判。

四、简答题(本大题共3小题，每小题7分，共21分)

39.简述战国时期法家的法制指导思想。3-49

答：(一)厉行法治

作为先秦时期最重视法律作用的一个学派，法家认为法能确定名分，防止争夺。早期法家人物慎到以“百人逐兔”的故事、解释法的定分止争的作用。法还能够禁止恶民乱臣犯罪，基于人性本恶的观点，法家认为道德教化不能改变人的恶性，只有“眼之以法”，才能“国治而民安”。法还能够制民胜民，“胜民之本在制民”！，通过法律使民众致力于农业与战争，以求富国强兵。因此，法家强调厉行法治，做到“不别亲疏，不殊贵贱，一断于法”’，也就是不管血缘关系的亲疏远近，不管爵位贵贱，灵要违法犯罪，一律按法律论罪处刑。所以说：“亲亲尊尊之恩绝矣。”

(二)法律公开

法家主张用来治国的法律必须是向百姓公开的，所谓：“法者，编著之图籍，没之于官府，而布之于百姓者也。”‘譬也就是一方面，法令要公开，力求做到家喻户晓；另一方面，“以法为教”，让官吏与民众都明白法律，“以吏为师”，由通晓法律的人担任法官，并向其他官吏和民众传授法律，教育的内容也是以法令为主要内容，做到“天下之吏民无不知法者，吏明知民知法令也，故吏不敢以非法遇民，民不敢犯法以于法官也。”

(三)轻罪重罚

法家主张适用刑罚时采用轻罪重罚的重刑主义。商鞅认为：“故行刑，重其轻者，轻者不生，则重者无从至矣。此谓‘治之于其治’也。”也就是说，对轻罪适用重刑，那么轻罪就不致产生，轻罪没有了，重罪也就无从出现了，这种观点也被称为“以刑去刑”。商鞅的这一观点被法家所推崇，后世法家多采重刑主义。但这一论调本身却包含着谬误，因为并非先有轻罪再有重罪，当对轻罪适用重刑时，对重罪的处罚显然无力，“轻罪重罚”不仅难以真正达到“去刑”的目的，相反由于其对重罪的打击不力，可能适得其反，使得重罪增加。

40.与前朝立法相比，曹魏《新律》有何发展?6-109

答 (1)《魏律》亦称为《新律》在法典的篇数上，《新律》以汉朝《九章律》为基础，修改十三篇，沿用五篇，共计十八篇，弥补了旧律“篇少则文荒，文荒则事寡，事寡则罪漏”僵，的缺陷；

(2)在体例上，将具有刑法总则意义的《具律》改称为《刑名》，列于首篇。在我国第一部比较系统的封建法典《法经》中，作为刑法总则的《具律》被置于律的最末篇，汉朝的《九章律》在《法经》六篇的基础上，加上“户律”、“兴律”、“厩律”三篇，致使《具律》处在一部律的中间位置，这显然与其作为总则起统领作用的地位不相符，《新律》将《具律》改称为《刑名》，并将其位置调整为一部律的第一篇，改变了“罪条例既不在始，又不在终，非篇章之义”的弊端，将其“冠于律首”，使之名副其实，这是我国法典编纂体例上的一次重大创造，成为日后中国法典编纂体例的基本思路，以后法典的总则均放在法典的第一篇。

(3)此外，《新律》还删除不合时宜的条款，合并内容相同的律、令、科条，使“文约而例通”；

(4)在内容上，《新律》改革刑罚制度，重定刑名，减轻对某些罪的处罚，作了不少调整，如体现法律儒家化的“八议”制度被纳入到法律中，这一制度被后世所继承，成为贵族官僚的特权之一。

41.简述北洋政府时期司法制度的特点。15-318

答:北洋政府时期的司法制度处于新旧交替的重要阶段,各种情况和利益交织在一起,使这一时期的司法制度有着明显的特点。

(一)军事审判范围扩大

北洋政府从本质上讲是军阀专制的政府,那些大大小小的军阀们为了确保自己对司法的控制,在整个社会要求司法独立、审判公开的呼声下,以更为隐蔽的方法,即扩大军事审判的方法来强化对司法审判的干涉。首先,依据《戒严法》之规定,在警备地区,与军事有关的地方行政和司法事务管辖权移交该地之司令官,接战地区的地方行政和司法权移交该地之司令官。其次,按照《惩治盗匪法》和《惩治盗匪法施行法》规定,凡有高级军官统帅之军队,于驻地查获盗匪案件,由该军官审判,京师及特别要塞地方之盗匪案,由特派之军政法长官审判。最后,依据法律规定,凡军法会审的案件基本上秘密举行,不得旁听,不得辩护,不得上诉。

(二)新旧杂陈

北洋政府时期的司法制度,一方面在晚清所确立的近代化方向的基础上又有了较大和实质上的发展,取得了明显的成效,但另一方面也出现了许多负面的现象。

1. 司法制度的新发展

制度方面的新发展包括:

(1)律师制度初步形成

晚清时期虽然从法律上规定了律师制度和律师职业的合法化,但并未真正来得及实行。1912年北洋政府公布了我国历史上第一部律师法《律师暂行章程》,对律师的资格、任职的程序、权利义务、律师组级等均作了详细的规定,该法对我国律师制度的构建起了重要的作用。

(2)法官职业化程度进一步提高

北洋政府在晚清法官考试制度确立的基础上,对法官职业化从各个角度又作了专门规定,先后颁布了《司法官考试令》、《司法官惩治法》、《司法官官等条例》等一系列法律法规,彻底将司法官与行政官员进行了区分,要求司法官必须具备比行政官员更高的素质,从而使这一制度进一步完善。

2. 负面现象

这些负面现象包括县知事兼理司法、封建军阀对司法权干涉的扩大、司法专横和外国人司法特权扩大等问题。县知事兼理司法和封建军阀对司法的干涉,前面已有所提及,这里仅就外国人司法特权的扩大问题做一介绍。根据1919年公布的《审理无约国人民刑事诉讼章程》和次年修订的《审理无领事裁判权国人民重罪案件分别处罚办法》规定,无领事裁判权人在华犯罪,仍在关押和量刑上给予一定的照顾。较之以前的规定,外国人的司法特权有所扩大。

这种新旧杂陈现象既是特定历史阶段的产物,又是发展中所难免要付出的代价。

五、论述题(本大题共2小题,每小题15分,共30分)

42.试论唐律作为中华法系的代表作所产生的影响。7-141

答;唐律作为中华法系的代表作,曾对中国唐后的一些封建朝代和当时一些东邻国家的立法,产生过很大影响。

(一)对唐后中国的封建朝代立法的影响

唐律对唐后一些封建朝代的立法产生过很大影响,是中国传统法典的楷模。这里以较为著名的《宋刑统》、《大明律》和《大清律例》为例。

《宋刑统》是宋朝的一部主要法典。它虽然在体例和内容方面与唐

律稍有差异，比如，《宋刑统》在篇下设门，共计213门；新增了“户绝资产”、“死商钱物”等一些内容；新定了“折杖法”等，但是，它在体例上还是沿用唐律的构架，内容上还是袭用唐律的为多，正如今人陈顾远所言：《宋刑统》“莫远离唐律也”。

《大明律》也以唐律为宗。洪武六年(1374)制定的《大明律》，其结构与唐律基本相同，“篇目一准于唐”。洪武三十年(1397)制定的《大明律》虽采用吏、户、礼、兵、刑、工六部分篇的结构，与唐律有较大的不同，但仍保留“名例”篇，而且律中的大部分内容仍与唐律的相同或相似，其影响仍存。

《大清律例》采用《大明律》的体例，也以六部分篇，但内容还是大量取自唐律，多数内容与唐律的相同或相近。唐律的内容仍是《大清律例》的主干，《大清律例》也没有远离唐律，相反还是受到唐律的很大影响，正如陈顾远所讲的：“明清则仍复唐(律)之旧。”

总之，中国唐后一些封建朝代的立法均以唐律为楷模，唐律的影响深远：关于这一点，前人已有定论，《四库全书总目·唐律疏议提要》载：唐律，“宋世多采用之：元时断狱，亦每引为据。明洪武初，命儒臣同刑官进讲唐律。后命刘惟谦等详定明律，其篇目一准于唐；至洪武二十二年刑部请编类颁行，始分吏、户、礼、兵、刑、工六律，而以名例冠于篇首。”《大清律例》的情况与《大明律》大致相同。

(二) 对当时东亚国家立法的影响

唐律还对当时一些东亚国家的立法产生过影响，涉及的国家包括朝鲜、越南、日本等，是中华法系形成的标志。这些国家都在不同程度上吸取了唐律的内容，并以其为基础，制定本国的法律。

在朝鲜，当时的《高丽律》以唐律为蓝本而制定，因此在体例结构上与唐律相同，在内容上也大多与唐律相同或相似。史载：“高丽一代之制，大抵皆仿乎唐，至于刑法，亦采唐律，参酌时宜而用之。”²此话是真。

在越南，李太尊明道元年(1042)颁布的《刑法》、陈太尊建中六年(1230)颁行的《国朝刑律》、黎氏王朝初年(1401)制定的《鸿德刑律》等，都以唐律为楷模。《历朝宪章类志·刑律志》说：它们都“遵用唐宋旧制，但其宽严之间，时加斟酌”；“参用隋唐，断治有画一之条，有上下之准，历代遵行，用为成宪”。

在日本，文武天皇(697-707)时制定的《大宝律令》和元正天皇(715-723)时制定的《养老律令》等一些法律，都是唐律的翻版，这已为日本学者所承认。池田温说：“日本古代的律令开创于中国隋唐时代，日本向隋唐学习过国家制度和文化，也模仿隋唐的国家制度和律令，编纂了自己的律令。”³ 罗大竹秀男和牧英也认为，日本的大宝继承了唐律并一下子跃上像唐律那样的高水平。

鉴于唐律在东亚国家的影响，世界学术界对唐律和以唐律为代表的中华法系给予很高的评价，日本学者把唐律誉为“东方法制史枢轴”；美国学者韦格摩尔在他的《世界法系大全》中，把中华法系与印度法系、伊斯兰法系、大陆法系和英美法系，同称为“世界五大法系”。可见，唐律的影响以及它在世界法制史中的重要地位。

43. 试述《中华民国临时约法》的主要内容。14-293

答：《中华民国临时约法》共有7章56条，包括总纲、人民、参议院、临时大总统、副总统、国务员、法院、附则等，具体内容为：

第一，明确了中华民国是资产阶级民主共和国。“总纲”第一、二条明确：“中华民国由中华人民组织之”，“中华民国之主权，属于国民全体”。这样的规定，在中国历史上是第一次。这里的“人民”、“国民”在当时的历史背景下，主要是指新兴的资产阶级

及其代言人、支持者。《临时约法》的规定，正式宣告了资产阶级在国家政权中处于领导地位，肯定了主权在民，以根本大法的形式彻底否定了封建君主专制制度以及部分立宪知识分子宣传的“开明专制”、“君主立宪”，确立了新国家是一个“主权在民”的资产阶级民主共和国，使民主共和的观念逐渐深入人心。

第二，明确了中华民国是一个主权独立统一的多民族国家。明文确定中华民国的国土疆域是22省、内外蒙古、西藏和青海，规定蒙古、西藏、青海是中国神圣领土不可分割的组成部分，蒙古族和藏族是中华民族大家庭中的一员。这是第一次正式向世告，中国是一个有自己完整领土主权的、独立的、统一的多民族国家，反映了维护国家统一和领土完整的立场与决心，也深人体现了孙中山的“五族共和”、民族团结的思想。

第三，规定国家机关采取“三权分立”的原则。参议院为立法机关，行使立法权；临时大总统，副总统和国务员是行政机关，行使行政权；法院是司法机关，行使司法权。同时规定了临时大总统、副总统、参议院、国务员和法院的产生和组织办法，临时大总统、副总统由参议院选举产生，选举须有3/4以上人员出席方有效，得票须满投票总数的2/3以；国务院总理及各部总长统称国务员，须经参议院同意由大总统任命；法院由临时大总统及司法总长分别任命的法官组成，享有依法独立、公开审理案件的职权，同时，如果总统受到参议院弹劾，由最高法院全院审判官互选9人组织的特别法庭审判

第四，明确了人民的民主权利和义务。规定了中华民国人民一律平等，无种族、阶级、宗教之区别，人民享有人身、居住、财产、言论、出版、集会、结社、通信和信教的自由，还拥有请愿、诉讼、考试、选举及被选举等权利；同时，有纳税、服役等义务。并明确，有认为增进公益、维护治安或者紧急状态时，可依法对人民之权利进行限制。

第五，明确了保护私有财产和私营工商业的原则。根据新兴的资产阶级的要求，《临时约法》以法律形式确认对私有财产的保护和经营企业权利的保护。规定“人民有保有财产及营业之自由”，打破了自洋务运动以来封建官僚“官办”、“官督商办”对民族资本主义的排挤和压制，极大地促进了民族工商业的发展。

全国 2011 年 10 月自学考试中国法制史试题

课程代码：00223

一、单项选择题(本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1. 《左传》引《夏书》曰：“昏、墨、贼，杀”。其中昏、墨、贼三种罪名出现于（ A ） 1-13
A. 夏朝
B. 商朝
C. 西周
D. 春秋
2. 中国古代礼治思想达到完善是在（ C ） 2-22
A. 夏朝
B. 商朝
C. 西周
D. 春秋战国
3. “以五声听狱讼，求民情：一曰辞听，二曰色听，三曰气听，四曰耳听，五曰目听。”这种审讯方法形成于（ B ） 2-40

- A. 商朝
B. 西周
C. 汉朝
D. 南北朝
4. 西周时期的监狱称为（ D ） 2-41
- A. 大理
B. 夏台
C. 羑里
D. 圜圜
5. 西周时期，在诸侯国内掌握最高司法权的是（ A ） 2-38
- A. 周天子
B. 诸侯王
C. 大夫
D. 大司寇
6. 在立法上明确提出“轻罪重罚”主张的是（ C ） 3-50
- A. 儒家
B. 道家
C. 法家
D. 墨家
7. 《法经》共有六篇，其中《具》篇类似于现代刑法的（ A ） 3-52
- A. 总则部分
B. 分则部分
C. 序言部分
D. 解释部分
8. 由叔孙通制定，其主要内容为朝觐、宗庙、婚丧等方面礼仪制度及法律规定的《傍章》十八篇颁行于（ B ） 5-78
- A. 秦初
B. 汉初
C. 隋初
D. 唐初
9. 汉代关于宫廷警卫方面的法律称为（ C ） 5-79
- A. “约法三章”
B. 《沈命法》
C. 《越宫律》
D. 《朝律》
10. 在中国古代，最早确定法典篇目为 12 篇的是（ B ） 6-111
- A. 《曹魏律》
B. 《北齐律》
C. 《开皇律》
D. 《永徽律》
11. 在中国古代，明确提出“法令不可数变”的是（ C ） 7-132
- A. 秦始皇
B. 隋文帝
C. 唐太宗
D. 明太祖
12. 首创“疏议”，并把对律文的解释和补充形式推到了一个新阶段的朝代是（ D ） 7-139
- A. 秦朝
B. 汉朝
C. 晋朝
D. 唐朝
13. 在中国古代法典中，首次在篇下设“门”的是（ B ） 7-141
- A. 《新律》
B. 《宋刑统》
C. 《泰始律》
D. 《开皇律》
14. 明朝参加“九卿圆审”的官员为三法司长官与吏、户、礼、兵、工五部尚书及（ B ） 10-225

34. 清末确定的修律宗旨包括 (ABCE) 13-274

- A. 博稽中外
- B. 模范列强
- C. 参考古今
- D. 明德慎罚
- E. 务期中外通行

35. 革命根据地时期刑罚体系中的从刑有 (AE) 17-370

- A. 褫夺公权
- B. 拘役
- C. 管制
- D. 罚金
- E. 没收财产

三、名词解释题(本大题共 3 小题, 每小题 3 分, 共 9 分)

36. 凌迟 8-173

答: 凌(陵)迟出现于五代时的西辽, 是中国古代最为残酷的生命刑。宋朝在仁宗年间开始使用凌迟, 以后凌迟被引入编敕, 上升为带有普遍性与经常性的刑罚, 成为法定刑。至南宋宁宗制《庆元条法事类》时, 凌迟成为与绞、斩并行的生命刑, 且为第一等生命刑。“凌迟”二字按《荀子·宥坐》解释是“言丘陵之势渐慢也”。“凌”通“陵”字, 沈家本在《历代刑法考·刑法分考》中以此认为凌迟是使受刑人“死之徐而不速也”。这种通过延长受刑人遭受痛苦时间的酷刑延用至元、明、清三代。

37. “一条鞭法” 10-220

答: “一条鞭法”是将各种类型的赋役并为统一的货币税予以征收的赋税制度。其主要内容包括以下几个方面: 一是将各州县的田赋、杂税和差役合并, 统一征收; 二是田赋除部分地区征收米粮外, 其他一律征收折色银; 三是各项杂税和差役等统一折算成白银, 平摊入土地, 按照土地和人丁的多少征收; 四是征收赋税实行“官收官解制”, 即由政府自行负责征收和解运。因此, “一条鞭法”的实行是古代赋税制度的一项重要改革, 具有一定的进步意义。它简化了赋役的征收项目和手续, 一定程度上减轻了农民的负担; 实行赋役合一, 以缴纳银钱代替力役, 使农民对国家的人身依附关系进一步削弱; 以货币税代替实物税, 扩大货币的流通范围, 推动明中叶以后商品货币经济的发展。

38. 土地改革中的人民法庭 17-378

答: 1947年颁布的《中国土地法大纲》规定, 为保卫土地改革工作的顺利进行, 各解放区设人民法庭配合工作, 专门审理违抗和破坏土地法大纲、危害土地改革运动和侵犯人民民主权利的案件, 人民法庭为临时性的机关, 土地改革工作结束后即撤销。人民法庭设审判委员会, 委员由政府委派和村民选举产生。

四、简答题(本大题共 3 小题, 每小题 7 分, 共 21 分)

39. 简述《九章律》的主要内容。 5-78

答: 《九章律》是在《法经》六篇“盗、贼、囚、捕、杂、具”的基础上, 参照秦律, 增加户律(主要规定户籍、赋税等事)、兴律(主要规定征发徭役等事)、厩律(主要规定牛马畜

牧驿传等事)三章,合为九章,构成汉律的核心内容,是汉朝最重要的一部法典。《九章律》作为汉朝基本法典,促进社会发展、政权稳定,对后世立法有很大影响。然而其立法体例存在缺点,如相当于总则的“具律”既不在律典之首,也不在律典之末。

40. 简述《钦定宪法大纲》的结构及其主要内容。13-269

答:《钦定宪法大纲》由“宪政编查馆”编订,共23条,内容包括“君上大权”和“臣民权利义务”两部分。“君上大权”是“正文”,共14条;“臣民权利义务”是“附录”,共9条。

《钦定宪法大纲》首先强调君权的地位和君主的神圣,第1条、第2条即规定:“大清皇帝统治大清帝国,万世一系,永永尊戴”,“君上神圣尊严,不可侵犯。”第3条到第14条分别赋予了君上种种大权,包括颁行法律、设官制禄、黜陟百司、总揽司法、召集和解散议院、统帅军队、宣战媾和以及发布可“代法律之诏令”,等等。

《钦定宪法大纲》中关于臣民权利义务的部分,主要是规定人民有当兵、纳税和服从清政府法律的义务,虽虚伪地规定了人民有言论、出版集会、结社和人身等自由权利,但又规定必要时皇帝“得以诏令限制臣民之自由”。

41. 简述革命根据地时期婚姻立法的主要基本原则。17-361

答:根据地时期婚姻立法的基本原则主要有:(1)婚姻自由。婚姻自由原则是根据地各个时期婚姻法规所确立的基本原则之一。(2)一夫一妻。各个根据地婚姻立法均明确规定任何人都只能有一个配偶,一切公开的或变相的一夫多妻或一妻多夫都是非法的。(3)男女平等。(4)保护军婚。为了保障革命战争的胜利,保护军婚是根据地婚姻法规中的基本原则之一。

五、论述题(本大题共2小题,每小题15分,共30分)

42. 试述春秋末期郑、晋两国的“铸刑书(鼎)”事件及其历史意义。3-45/46/47

答:

郑国铸刑书:约公元前536年,《左传·昭公六年》有:“郑人铸刑书”,杜预注:“铸刑书于鼎,以为国之常法”。鼎是人们祈祷祭祀之神器,子产“铸刑于鼎”,既预示着法的权威与神圣,也是用鼎这一载体表明法的稳固与彰明。子产“铸刑书”意味着过去一直被神秘化的法律变成了公开的法律春秋时期成文法的公布是中国法制史上的一件大事,具有重大意义。

晋国铸刑书:公元前513年,晋国大臣赵鞅、荀寅将赵盾所作的法典铸在鼎上时,遭来了孔子的反对。孔子认为,晋国先前所制定的法律,如“被庐之法”、“常法”等,因为能保证贵贱等级秩序,所以晋国能成为盟主;现在废弃旧有法度,铸刑鼎,将法律公开,将会使百姓都依法律行事,贵族的尊贵无从体现,贵贱无序,必将招致亡国。

历史意义:春秋时期成文法的公布是中国法制史上的一件大事,具有重大意义。成文法公布后,法的公开成为历史潮流,从此以后,秘密法再也无法延续。同时,秘密法时代的结束也标志着刑依法定的局面逐渐打开,以刑统罪宣告结束。并且,成文法的公布,打破了“礼治”的传统,“法治”开始进入人们的视野,奴隶主贵族的特权受到限制,为新的封建制法律制度的形成奠定了基础。此外,中国法学也伴随着成文法的公布及由此所带来的争论而初步萌

芽，私家法律教育逐步兴起。

43. 试述革命根据地人民调解制度的主要内容。17-380

答：通过调解手段解决纠纷是根据地政权所一贯强调的，也是根据地诉讼审判制度的一大特点。

1、调解的范围：工农民主政权时期调解的对象明确规定为民事案件，抗日根据地时期按照《陕甘宁边区民刑事案件调解条例》的规定，调解案件的范围有所扩大，一般以民事案件为主，但轻微的刑事案件也可以通过调解来解决。

2、调解的形式：从形式上讲，根据地时期的调解当属全民型的调解，包括民间调解、群众组织调解、政府调解和司法调解四种。

3、调解的原则：逐渐形成了以下三大原则：调解不是诉讼的必经程序；调解必须自愿，不能强迫；调解不能不讲原则，必须依据国家的法律、政策和民间善良民俗。

4 调解的方法和纪律：调解的方法一般分为赔礼、道歉、认错、赔偿损失等。至于调解的纪律主要有调解人必须廉洁奉公、遵守纪律等。

6. 调解制度的意义

根据地时期的调解制度在中国调解制度发展史上具有极为重要的意义。一是通过调解的方法解决纠纷，不但易于被群众所接受，还有效地避免了矛盾的激化，有利于社会秩序的形成；二是通过动员社会各种力量解决纠纷，使大量的纠纷快速解决于民间，有利于司法机关集中精力办大案和要案，提高办案质量；三是由于边区政府坚持调解必须以党的政策和国家的法律为依据，因而，调解的过程既是解决问题的过程，又是普及法律常识和法律意识的过程，真正做到了案结事了。

全国 2012 年 1 月自学考试中国法制史试题

课程代码：00223

一、单项选择题(本大题共 30 小题，每小题 1 分，共 30 分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选或未选均无分。

1.西周的法制指导思想是(A)2-20

A.明德慎罚

B.德主刑辅

C.约法省刑

D.轻罪重刑

2.西周婚姻家庭制度的基本原则是(A)2-34

A.一夫一妻多妾制

B.一妻多夫制

C.一夫多妻制

D.一夫多妾制

3.商王朝刑罚残酷，其中，将犯人剁成肉酱的刑罚被称为(B)1-16

A.炮烙之刑

B.醢刑

- C.脯刑
D.剖心
- 4.春秋后期，反对郑国公布成文法的代表人物是(B)3-46
A.子产
B.叔向
C.孔子
D.赵鞅
- 5.在中国历史上，“改法为律”的是(D)3-53
A.汉武帝
B.秦始皇
C.韩非子
D.商鞅
- 6.在以下选项中，属于秦朝法制指导思想的是(A)4-57
A.事皆决于法
B.天罚、神判
C.以儒为主，礼法并用
D.约法省刑
- 7.我国现存最早的案例汇编是(B)8-164
A.《封诊式》
B.《疑狱集》
C.《折狱龟鉴》
D.《棠阴比事》
- 8.秦律中的髡刑和耐刑属于(A)4-65
A.耻辱刑
B.身份刑
C.死刑
D.肉刑
- 9.“春秋决狱”原则确立于(B)5-74
A.秦朝
B.汉朝
C.三国两晋
D.南北朝
- 10.在汉代，废除肉刑的是(B)5-86
A.高祖
B.文帝
C.武帝
D.宣帝
- 11.三国两晋南北朝时期，确立了允许以官职或爵位抵罪的法律制度，该制度称为(A)6-116
A.官当
B.八议
C.赎刑
D.十恶
- 12.在官吏管理制度方面，三国两晋南北朝时期较突出的特色在于设立了(D)6-122
A.察举制
B.辟举制
C.科举制
D.九品中正制
- 13.法律明文规定实行法官回避制度的王朝是(B)7-156
A.隋朝
B.唐朝
C.宋朝
D.明朝
- 14.唐律中有关惩处官吏职务犯罪的篇目是(B)7-151
A.《名例律》
B.《职制律》
C.《杂律》
D.《擅兴律》

- 15.中国古代第一部刻版印行的法典是(B)8-168
A.《唐律疏议》 B.《宋刑统》
C.《大明律》 D.《唐六典》
- 16.南宋中后期立法活动的新特点之一是出现了(A)8-170
A.条法事类 B.编例
C.编敕 D.刑统
- 17.在中国古代的法典中,最早按“六部”体例制定的法典是(C)9-193
A.《至元新格》 B.《大元通制》
C.《元典章》 D.《至正条格》
- 18.元朝主持宗教事务的机构是宣政院。该机构的长官是(C)9-198
A.皇帝 B.王公贵族
C.帝师 D.宰相
- 19.明朝以惩治官吏和豪强犯罪为主要内容的特别法是(D)10-206
A.《大明律》 B.《大明令》
C.《问刑条例》 D.《大诰》
- 20.明朝将各种类型的赋役并为统一的货币税,这种赋税制度称为(A)10-220
A.一条鞭法 B.人头税
C.田税 D.工商税
- 21.清朝负责受理少数民族地区上诉案件的机构是(D)11-246
A.宗人府 B.内务府慎刑司
C.大理院 D.理藩院理刑司
- 22.中国古代最后一部以刑为主、诸法合体的传统法典是(A)11-232
A.《大清律例》 B.《大清律集解》
C.《刑部现行则例》 D.《大清律集解附例》
- 23.太平天国晚期的纲领性文件是(A)12-254
A.《资政新篇》 B.《天朝田亩制度》
C.《十款天条》 D.《太平条规》
- 24.中国历史上第一部近代意义上的刑法典是(D)13-276
A.《大清律例》 B.《大清现行刑律》
C.《暂行新刑律》 D.《大清新刑律》
- 25.在清末的“礼法之争”中,下列主张不属于“法理派”观点的是(A)13-279
A.应保留“干名犯义”条款 B.“无夫奸”不为罪
C.“子孙违反敕令”不为罪 D.“存留养亲”不应编入刑律
- 26.《中华民国临时约法》规定实行(A)14-294

- A.责任内阁制
C.君主制
- B.总统制
D.君主立宪制
- 27.南京国民政府使用时间最长的根本法是(D)16-329
A.《中华民国宪法》
C.《中华民国临时约法》
- B.《中华民国约法》
D.《训政时期约法》
- 28.中国近代的领事裁判权制度废除于(D)16-346
A.清末
C.北洋政府时期
- B.南京临时政府时期
D.南京国民政府时期
- 29.马锡五审判方式创建于(B)17-383
A.第二次国内革命战争时期
C.第三次国内革命战争时期
- B.抗日战争时期
D.新中国
- 30.第三次国内革命战争时期，解放区创立的新刑种是(A)17-369
A.管制
C.死刑
- B.拘役
D.徒刑

二、多项选择题(本大题共 5 小题，每小题 2 分，共 10 分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的，请将其代码填写在题后的括号内。错选、多选、少选或未选均无分。

- 31.据文献记载，夏朝的罪名有(ABCE)1-13
A.昏
C.不孝
E.贼
- B.墨
D.疑众
- 32.秦代的劳役刑有(ABCDE)4-65
A.城旦舂
C.候
E.鬼薪白粲
- B.司寇
D.隶臣隶妾
- 33.立法受到唐律影响的东亚国家和地区包括(ABD)7-142
A.朝鲜
C.大食
E.印度
- B.越南
D.日本
- 34.宋朝中央最高监察机关御史台下设(BDE)8-178
A.登闻鼓院
C.理检院
E.察院
- B.台院
D.殿院
- 35.南京国民政府的民事特别法包括(ABCDE)16-337

- A. 《公司法》
B. 《票据法》
C. 《海商法》
D. 《保险法》
E. 《破产法》

三、名词解释题(本大题共 3 小题，每小题 3 分，共 9 分)

36.重罪十条 6-115

答：《北齐律》在总结前代统治经验的基础上，将严重危害封建政权以及封建纲常礼教的十种犯罪，称为“重罪十条”。据《隋书·刑法志》记载，这十种犯罪行为是：“一日反逆，二日大逆，三日叛，四日降，五日恶逆，六日不道，七日不敬，八日不孝，九日不义，十日内乱。其犯此十者，不在八议论赎之限。”对于这十种犯罪要严厉制裁，即便属享有“八议”特权的人犯这十种犯罪，也不能够减免处罚。

37.《九章律》 5-78

答：《九章律》是在《法经》六篇“盗、贼、囚、捕、杂、具”的基础上，参照秦律，增加户律（主要规定户籍、赋税等事）、兴律（主要规定征发徭役等事）、厩律（主要规定牛马畜牧驿传等事）三章，合为九章，构成汉律的核心内容，是汉朝最重要的一部法典。

38.平政院 15-318

答：平政院为北洋政府时期设置的从事行政审判和行政监察的机关，1914年起设置，为中国历史上首次设置的具有行政审判职能的机构。平政院设院长和评事，均由大总统任命。平政院下设三个庭，地方不设分支机构。平政院不纯粹是一个司法机关，除行政诉讼之外，还承担着行政监察的职能。

四、简答题(本大题共 3 小题，每小题 7 分，共 21 分)

39.简述三国两晋南北朝时期中央司法机关的主要变化。 6-123

答：三国两晋南北朝时期中央司法机关的设置基本沿袭东汉，以“廷尉”为中央最高审判机关。变化主要体现在两方面：

其一，中央审判机关的名称在不同政权曾有不同的名称。最主要的变化发生在北齐，将中央最高审判机关改称为“大理寺”，并扩大机构编制。这一名称被隋唐继承，隋唐的中央最高审判机关均称为“大理寺”。

其二，曹魏魏明帝时，曾在最高审判机关“廷尉”之下设立“律博士”一职，专门负责教授法律知识，增长司法官的专业素质与办案水平，培养司法人才，成为我国最早设置的专门从事法律教育的机构。

40.简述清朝有关少数民族聚居区的立法。 11-234

答：为加强中央对少数民族地区的管理与控制，并兼顾少数民族的风俗习惯，清朝统治者非常重视以法律手段治理少数民族地区，在中央设立理藩院专门管理少数民族事务，并制定一系列适用于少数民族地区的法律法规，实行对这些地区的有效管辖。

这些法规主要有：在蒙古地区，清朝制定《蒙古律例》，作为适用于蒙古族聚居地区的

法律；为加强对青海地区民族事务的管理，清朝制定《禁约青海十二事》，后又于雍正十二年(1734)颁行《西宁青海番夷成例》，又称《番律》或《番例》；在新疆地区，制定《钦定回疆则例》，又称《回例》；在西藏地区，清朝于乾隆五十八年(1793)制定《钦定西藏章程》29条，又称《西藏通制》，其中以法律形式确立了中央政府对西藏的国家主权，规定中央政府驻藏大臣与达赖喇嘛共同处理西藏政务，但中央政府驻藏大臣拥有最终裁决权。这是清朝中央政府颁布的关于西藏的基本法。此外，嘉靖二十年(1815)完成《理藩院则例》的编纂，嘉靖二十二年颁行。这部法规是在乾隆朝《蒙古律例》基础上编纂而成，吸收《钦定西藏章程》内容，增加了有关蒙古地区条款，共713条。之后又经过几次增修。《理藩院则例》的编纂是集清朝少数民族立法之大成，体系最为庞大、条款最多、适用范围最广泛，成为我国古代民族立法的代表性法律。

41.简述革命根据地时期人民调解制度的原则。17-381

答：人民调解工作在推行过程中由于经验的不足，曾出现过一些问题，如强制调解，坚持“调解为主，审判为辅”等，后经过不断摸索和完善，逐渐形成了以下三大原则：调解不是诉讼的必经程序；调解必须自愿，不能强迫；调解不能不讲原则，必须依据国家的法律、政策和民间善良民俗。

五、论述题(本大题共2小题，每小题15分，共30分)

42.试述西周定罪量刑的主要原则。2-27

答：一、矜老恤幼原则。西周时期对老弱病残等社会弱势群体的爱护与照顾，是贯彻“明德慎罚”思想的体现。但必须指出的是，这些人对社会的危害性本来就不大，实行矜老恤幼原则，既可以彰显统治者的仁德，又不会对社会造成实质性的危害，这是这一制度在西周及其后的中国传统社会中能够被采用的根本原因所在。

二、区分故意与过失、惯犯与偶犯原则。西周时已对犯罪主观状态的故意与过失有所区分，对惯犯与偶犯的不同危害性有所认识，对故意犯罪和惯犯从严惩处，对过失犯罪及偶犯从轻处罚。定罪量刑时注意区分故意、过失、惯犯与偶犯，是刑罚适用原则的重大发展。

三、罪疑从轻、众疑从赦原则。在行刑时，有可轻可重的余地时，应从轻；在遇到赦免的机会时，应从重罪之上进行赦免，体现疑罪从轻原则；并要求对疑案，应征求大众的意见，当大家都认为案件仍有可疑情形时，应赦免其罪，体现众疑从赦原则。这种罪疑从轻、众疑从赦的做法，同样是“德”的思想在司法中的反映，是“明德慎罚”的直接体现。

四、世轻世重原则。西周统治者认为应根据不同社会状况采取不同治理方法，对新征服的国家，应用轻典去治理，以安抚人心，巩固统治；对社会较稳定的国家，就应以常刑对待；对待社会动荡的乱国，要运用重典去达到社会的治理。这种根据社会危害性大小区别对待的做法，体现出周统治者刑事政策灵活，反映了统治手段的成熟。这种思想也为后世的统治者所继承。

43.试述《大清新刑律》的主要内容。13-276

答：《大清新刑律》分为总则、分则两编，共53章411条，另附“暂行章程”5条。与《大清律例》相比，新刑律从内容到形式均有较大突破，主要体现在以下方面：

1. 改变了旧律体制，抛弃了“诸法合体”的编纂形式。删除了与刑律无关的条文，采用近代西方专门刑法典体例，取消附例，改为“总则”和“分则”两编。总则为刑法的基本原则如未遂、累犯、共犯、自首、缓刑、恩赦、时效等，分则为具体的罪智，如关于帝室之罪、内乱罪、国交罪、外患罪、渎职罪，妨害公务罪等36种大的罪名，有的其中又分若干具体小罪名。
2. 确立了新的刑罚制度。取消流刑、遣刑，将刑罚分为主刑和从刑两类。主刑由重到轻分为死刑、无期徒刑、有期徒刑、拘役、罚金五种；从刑分为褫夺公权与没收财产两种。在死刑中废除了斩刑，一律改为绞刑，并将在闹市执行改在监狱内执行。
3. 减少死刑条款，减轻刑罚。原《大清律例》中涉及死刑的条款有四百多条，《大清新刑律》保留了40条，对数罪并发的量刑，实行限制加重主义，注意对罪犯实行感化教育，使其改过自新。为此，采用了“缓刑”与“假释”制度，对刑事责任规定了追诉和执行的时效，过了规定期限，可免于追诉或处罚。
4. 采用了近代西方的刑法原则，实行罪刑法定主义。删除了比附制度，规定“法律无正条者，不问何种行为，不为罪”；强调刑罚不溯及既往，废除了“八议”及“减”、“请”、“官当”制度，取消了“十恶”；采用了许多近代法律术语，如缓刑、假释、正当防卫、紧急避险等等。

2012年10月自考《中国法制史》试题

课程代码：00223

请考生按规定用笔将所有试题的答案涂、写在答题纸上。

选择题部分

注意事项：

1. 答题前，考生务必将自己的考试课程名称、姓名、准考证号用黑色字迹的签字笔或钢笔填写在答题纸规定的位置上。

2. 每小题选出答案后，用2B铅笔把答题纸上对应题目的答案标号涂黑。如需改动，用橡皮擦干净后，再选涂其他答案标号。不能答在试题卷上。

一、单项选择题(本大题共30小题，每小题1分，共30分)

在每小题列出的四个备选项中只有一个是符合题目要求的，请将其选出并将“答题纸”的相应代码涂黑。错涂、多涂或未涂均无分。

1. 夏朝已经有了昏、墨、贼的罪名，《左传》引《夏书》言“己恶而掠美”为（ D ） 1-13

- A. 贼
C. 盗
- B. 墨
D. 昏
2. 战国时期的“改法为律”在中国法律发展史中占有重要的地位，实施这项变革的诸侯国是（ B ） 3-53
- A. 齐国
C. 晋国
- B. 秦国
D. 郑国
3. 秦朝以法家思想指导立法，其内容主要包括（ A ） 4-56
- A. 事皆决于法
C. 明刑弼教
- B. 德主刑辅
D. 无为而治
4. 秦朝法律保护土地私有制，规定“盗徙封，赎耐。可(何)为‘封’?封，即田千佰(阡陌)”。意为禁止擅自移动田界的标志“封”，违犯者处以赎耐之刑。这一规定出自（ C ） 4-66
- A. 《为吏之道》
C. 《法律答问》
- B. 《封诊式》
D. 《工人程》
5. 下列选项中，属于秦朝“不直”罪的内容的是（ B ） 4-73
- A. 父母在别籍异财
C. 臣民诽谤皇帝
- B. 司法官故意重罪轻判或轻罪重判
D. 收藏违禁书籍
6. 秦汉时被告或其亲属若对判决不服，可以要求法官重审，这一制度称为（ C ） 5-98
- A. 读鞠
C. 乞鞠
- B. 理雪
D. 辩告
7. 关于晋《泰始律》，下列选项中正确的是（ C ） 6-110
- A. 首创了“八议”制度
C. 确立了“准五服以制罪”制度
- B. 共十二篇三十卷
D. 由长孙无忌等制定
8. 魏晋时期选拔官吏的制度称为（ D ） 6-122
- A. 察举
C. 科举
- B. 辟举
D. 九品中正制
9. 曹魏明帝时期，为提高司法官专业素质与办案水平，于廷尉下设置的负责教授法律知识官员称为（ A ） 6-123
- A. 律博士
C. 大理寺卿
- B. 御史中丞
D. 廷尉
10. 中国古代法典中，明确提出“德礼为政教之本，刑罚为政教之用”的是（ C ） 7-131
- A. 《九章律》
C. 《唐律疏议》
- B. 《傍章》
D. 《大明律》
11. 唐玄宗命宰相李林甫等人对以往的行政立法经验进行系统的总结，结合唐朝实际状况，制定了（ A ） 7-135

- A. 别籍异财
B. 奸党
C. 谋叛
D. 劫囚
22. 明朝法律规定：“身在远方，妻父母将妻改嫁，或赶逐出外，重别招婿，及容止外人通奸”或夫“殴妻至折伤”、“以妻为妾”等情况属于（ D ） 10-215
- A. “七出”条
B. “违律为婚”条
C. “和离”条
D. “义绝”条
23. 明朝为加强君权设立了特殊的司法机构，这些机构的职责是监视臣民、侦缉案件并有权直接逮捕、审讯人犯。其中由皇帝的护卫亲军发展而来的特务机构是（ D ） 10-222
- A. 东厂
B. 西厂
C. 内行厂
D. 锦衣卫
24. 清朝职官考绩制度在继承明朝的基础上有所发展，其中针对外官的考核称为（ C ） 11-243
- A. 引见
B. 京察
C. 大计
D. 列题
25. 以下关于太平天国刑事法制的表述，正确的是（ A ） 12-260
- A. 刑罚简单而严酷
B. 以礼教为本
C. 创设什伍连坐法
D. 严惩十恶罪
26. 清末礼法之争中，主张在刑律中废除“干名犯义”、“无夫奸”、“亲属相奸”等条文的代表人物是（ B ） 13-279
- A. 张之洞
B. 沈家本
C. 劳乃宣
D. 李鸿章
27. 1923 年颁行的《中华民国宪法》是中国历史上第一部正式公布的宪法。该宪法又被称为（ C ） 15-311
- A. 天坛宪草
B. 袁记约法
C. 贿选宪法
D. 临时约法
28. 考虑到民事法律调整范围过于宽泛，总结近代以来的立法经验，确立“民事法律无规定者，依习惯；无习惯者，依法理”原则的法律是（ D ） 16-337
- A. 《大清律例》
B. 《大清现行刑律》
C. 《现行律民事有效部分》
D. 《中华民国民法》
29. 中国历史上第一部破产法颁布于（ A ） 16-341
- A. 清朝末年
B. 南京临时政府时期
C. 北洋政府时期
D. 南京国民政府时期
30. 1928 年由毛泽东主持起草的土地法是（ A ） 17-357
- A. 《井冈山土地法》
B. 《兴国县土地法》
C. 《中华苏维埃共和国土地法》
D. 《中国土地法大纲》

二、多项选择题(本大题共 5 小题，每小题 2 分，共 10 分)

在每小题列出的五个备选项中至少有两个是符合题目要求的，请将其选出并将“答题纸”的相应代码涂黑。错涂、多涂、少涂或未涂均无分。

31. 周礼是西周重要的法律制度之一，其基本内容是（ ABCDE ） 2-23

- A. 吉礼
- B. 凶礼
- C. 军礼
- D. 宾礼
- E. 嘉礼

32. 公元前 513 年，晋国将法律铸于鼎上，公之于众，其主持者为（ BC ） 2-45

- A. 子产
- B. 赵鞅
- C. 荀寅
- D. 叔向
- E. 管仲

33. 秦汉劳役刑中，有强制罪犯筑城、舂米及为宗庙砍柴伐薪、择米的刑罚，其刑名为（ ADE ） 4-65

- A. 城旦舂
- B. 司寇
- C. 具五刑
- D. 鬼薪
- E. 白粲

34. 1906 年清廷发布“厘定官制谕”，对司法机构进行了调整，形成了较为完备的近代化司法体系，其机构包括（ ACE ） 13-284

- A. 法部
- B. 都察院
- C. 大理院
- D. 刑部
- E. 检察厅

35. 下列关于北洋政府法律制度特点的表述，正确的是（ AC ） 15-317

- A. 创新和继承并存
- B. 以神权法思想为指导
- C. 实施情况较差
- D. 优先保护国有财产
- E. 采用两审终审制

非选择题部分

注意事项：

用黑色字迹的签字笔或钢笔将答案写在答题纸上，不能答在试题卷上。

三、名词解释题(本大题共 3 小题，每小题 3 分，共 9 分)

36. 六礼 2-35

答：

婚姻的成立有严格的程序要求，需经过六道程序，称为“六礼”，按其先后顺序分别为：纳采、问名、纳吉、纳征、请期、亲迎。

37. 编敕 8-169

答:

“敕”是皇帝在特定时间针对特定的人或事临时发布的诏旨，不具有普遍性，要上升为一般的法律形式，还须经过特定的编修程序，即“编敕”。

38. “三三制” 17-352

答:

在政权人员的构成比例上实行三三制，代表无产阶级和贫农的共产党员、代表农民和小资产阶级的非党的左派进步人士、代表民族资产阶级和开明士绅的中间分子各占三分之一，在中国共产党的领导下，建立最广泛的抗日民族统一战线。

四、简答题(本大题共 3 小题，每小题 7 分，共 21 分)

39. 简述汉朝对西周矜老恤幼原则的继承。 5-82

答:

汉朝法律制度大体继承秦制，但在刑罚的减免等方面受先秦儒家“宽刑主义”思想影响，对老、幼、有疾、妇女采取恤刑之原则，具体表现在：

- (1)除特殊犯罪和诬告及杀伤罪外，一般可以免刑；
- (2)具体刑罚上给予宽宥；
- (3)监禁期间免戴刑具的优待；
- (4)女徒顾山。

40. 简述明初《大诰》的基本内容。 10-206

答:

- (1)规定了一些《大明律》律文中没有的罪名。
- (2)在处罚同一犯罪上，《大诰》要比《大明律》为重。
- (3)强制宣传，规定每户人家都必须有一本，并且规定家中不收藏“大诰”、不遵守“大诰”的，要“迁居化外，永不令归”。

41. 简述《宪法重大信条十九条》与《钦定宪法大纲》在国家权力结构的规定方面有何差异。

13-270

答:

- (1)它采纳了英国式的虚君共和模式，开篇首先宣示“大清帝国皇统万世不易”、“皇帝神圣不可侵犯”；
- (2)《十九信条》提高了国会的地位，加强了国会的权力和监督作用；

- (3)《十九信条》还明确了要实行责任内阁制，扩大了内阁总理的权力；
(4)《十九信条》规定了皇权、立法权、司法权和行政权的制衡原则。

五、论述题(本大题共 2 小题，每小题 15 分，共 30 分)

42. 试论中国古代死刑复奏制度的形成与发展。6-126

答：

(1) 人死不可复生，为了慎重对待和处理死刑重罪，三国两晋南北朝时期开始逐步完善死刑复奏制度。南朝宋和北魏法律均有规定，主要都是规定对于已判定死刑的案件，最后决定权应属于皇帝，行刑前请皇帝再次核准，待核准后，再下达死刑执行的命令。

(2) 死刑复奏制一方面显示了对死刑重罪的慎重，同时也是使得皇帝直接控制大案要案，地方的死刑决定权收归中央，是皇权加强的表现。死刑复奏制度为隋唐所继承，并进一步发展为死刑三复奏、五复奏制度。唐朝的死刑复奏一般是“三复奏”，即要经过三次复奏。司法官违反复奏规定的，要被处罚。

43. 根据以下材料，分析并评价南京临时政府诉讼审判制度的改革。14-301

材料一：如有不肖官司，日久故伎(指刑讯)复萌，重燹亡清遗毒者，除褫夺官职外，付所司治以应得之罪。

——《大总统令内务、司法两部通飭所属禁止刑讯文》等

材料二：体罚制度，为万国所摒弃，中外所讥评。

——《大总统令内务、司法部通飭所属禁止体罚文》

材料三：法令所加，只问其现在有无违法，不得执既往之名称以为罪罚。

——孙中山《致陈炯明及各省都督电》

材料四：法院之审判，须公开之，但认为妨害安宁秩序者，得秘密之。

——《中华民国临时约法》

答：

南京临时政府按照资本主义法制的基本精神，在诉讼审判方面设计了许多制度，也推进了一系列改革。

(1) 禁止刑讯。刑讯逼供导致冤案丛生，是中国封建法制的一大特色。临时政府首先从消除刑讯开始，改革审判制度，颁布材料一中的文件。

(2) 禁止体罚。如材料三，临时政府规定以后不论司法、行政各官署，审理及判决民刑案件，不准再用笞、杖、枷号及其他不法刑具。

(3) 罪刑法定，不溯及既往。针对民国之初党派活动频繁，政治斗争黑幕重重，仇恨、暗杀不断的现状，如材料三，孙中山在《致陈炯明及各省都督电》中强调，“法令所加，只问其现在有无违法，不得执既往之名称以为罪罚”。在他的要求下，内务部在答复关于保护人民财产令时，强调法令效率不能溯及既往。

(4) 实行审判公开和陪审制。如材料四，《中华民国临时约法》规定：“法院之审判，须公开之，但认为妨害安宁秩序者，得秘密之。”充分表明临时政府推行司法公正的精神与决心。根据这一规定，南京临时政府对于除妨碍安全等特殊案件外的一般案件，规定都采公开审判。同时临时政府还提出要引进西方的陪审制度，选拔有识之士参与陪审，以提高案件的透明度。

(5) 反对株连。孙中山还提出“罪责自负，反对株连”的原则，准备日后制定法典时，“详细规定”。