

客观题解题方法--法理学

法理学是理论法学科中知识点最抽象的一门学科，但考查非常灵活，对考生转化抽象知识点的能力提出较高要求。法理学近几年的考查越来越注重案例分析，纯知识性考查越来越少。对于考生来说，只是背诵知识点远远不够，必须要理解知识点，并能在考场中快速捕捉案例的关键信息，迅速做出判断。从历年真题来看，法理学题型主要包括以下几类：

（1）名言警句式题目：通过引用一段著名谚语或者传世名言，让考生分析这句话背后的法理学原理。这类题目选项设计非常灵活，通常不会直接在选项里面展示具体知识点，纯粹考查考生的判断力。这类题目通常在一套卷中只考一题；

（2）政策法规式题目：根据最新的法律或司法解释中的条文设计选项，一方面宏观考查法律渊源和司法解释的效力等，另一方面微观考查相关条文中的法律规则或者权利义务类型。这类题目难度较低，并非年年必考；

（3）案例分析式题目：这是法理学命题的主要题型。法理学案例题目与部门法案例题有较大差别。法理学主要考查案例背后的原理，比如法官使用的解释方法，而不考查部门法判断，比如合同是否有效、如何定罪等。案例分析式题目的选项考点比较综合，一般是一个选项涉及一个知识点，对考生的答题能力要求非常高。

法理学题目的数量较少，平均 6-7 个，通常 3 个单选题，3-4 个多选题，也会有 1 个不定项选择题。法理学的答题技巧核心有两点：一是考生一定要充分理解知识点，不能有任何含糊，比如各种解释方法、法律推理方法等；二是提升把握案例要点的能力。法理学案例为了更全面地考查知识点，通常会灌注大量的信息，考生需要在非常有限的时间内理解案情，并提炼核心考点，这种能力需要在平时大量训练才能形成。

法理学的解题方法：

一、寻找最佳选项

这一方法主要用于名言警句式题目。这类题目的选项通常比较灵活，命题人会结合名言警句做出各种丰富的判断。考生在考场上无法透彻地理解题干中的名言，但可以在选项中寻找最佳选项，迅速做出判断。比如下题之中，即使考生对于法律实证主义关于强制属性的观点不能迅速准确定位，但从 A、C、D 的明显错误性来看，B 选项属于最佳判断，则可以果断选择。

例 1. 有法学家曾言，没有国家强制力的法是一种自相矛盾，犹如不燃烧的火，是不发亮的光。对此，下列哪一说法是正确的？

- A. 法的强制性是保证法律实施的唯一力量
- B. 按照法律实证主义的观点，法的强制属性与其内容是否正确无关
- C. 法律强制与个人自由必然冲突
- D. 法律自产生起就具备了独立于其他社会规范的强制力量

答案：B

二、快速果断出击

法理学并不总是包含难题，有些题目一眼便可识别，正确选项呼之欲出。这种情况下，只要考生对其他选项较有把握，便可迅速作答，节省时间。在第 2 题中，合同双方所建立的法律关系属于第一性法律关系，C 选项一目了然，考生可快速作答。

例 2. 姚某在某电商网站销售掺假的猫粮，该网站依据双方签订的《服务协定》，向姚某提出赔偿请求。法院审理认为，被告以掺假的方式持续在该网站上出售假货，其行为降低了消费者对该网站的信赖和良好评价，对其商誉造成损害，故被告应当赔偿 12 万元。对此，下列哪一说法是正确的？

- A. 双方签订的《服务协定》具有普遍的约束力
- B. 法院判决对姚某销售猫粮自由的限制，是遵循了道德主义原则
- C. 两者之间基于《服务协定》形成的法律关系是第一性法律关系
- D. 法院在本案中适用了当然推理

答案：C

三、知识活学活用

法理学考的是理论知识，但是在案例之中考查。所以考生需要把知识点活化为具体案例中的鲜活事实。考生对法律解释方法理解得比较全面，但也需要把这些方法在具体案例中转化出来。在第 3 题中，鹅卵石常理不是矿产，因为矿产的文义是那些具有能源价值的矿物质，所以考生应当将文义解释的原理活化在具体某一个事物的解释之中，才能突破法理学难题。

例 3. 小龙和小虎在未取得采矿许可证也未经水务行政部门批准的情况下，在某国家级风景区马岭河峡谷旁开采鹅卵石，并卖给徐某用于铺设人工河道。法院认定二人构成非法采矿罪，但二人均构成自首。法院基于“像保护眼睛一样保护生态资源”理念和宽严相济刑事政策，判处二人缓刑。对此，下列哪些说法是正确的？

- A. 按文义解释，鹅卵石不构成矿产
- B. 非法采矿罪的规定体现的是命令性规则
- C. 法官援引了政策这一非正式法源
- D. 缓刑体现了对二人的免责

答案：ACD

四、提取关键信息

法理学的案例材料通常不会太长，因此每一句话都包含着重要信息。考生要训练提取关键信息的能力，查明命题人背后的意图。在第 4 题中，题干明确提出了国际公认的开源许可协议，这就是一个关键信息。B 选项提到法官参照了这个协议，是典型的比较法解释，考生在考场上应当果断地做出判断并选择。

例 4. 甲公司在知名软件托管平台上传了一款分身软件的初始源代码，适用国际公认的开源许可协议，并进行了软件著作权登记。乙公司开发了微信视频美颜版等 4 款软件并上传至平台供用户下载，但并未提供源代码下载。甲公司认为该软件中的沙盒分身功能与本公司软件构成实质性相似，乙公司收取会员费且不提供源代码的行为构成著作权侵权，遂诉至法院。法院审理后认为，沙盒分身部分功能代码是作为被诉侵权软件的衍生部分而整体发布的，故乙公司应公开源代码，但其未提供源代码下载，违反许可协议，授权自动终止。乙公司继续使用涉案软件已没有法律和合同依据，故构成著作权侵犯。对此，下列哪些说法是正确的？

- A. 本案中存在法律责任竞合
- B. 法官参照了多个国家法院对开源许可协议性质的认定，是比较法解释
- C. 甲公司的著作权是一种自由权
- D. 本案法官认为玩友公司使用涉案软件无法律依据，运用的是设证推理

答案：AB

五、综合法理情理

法律实践是鲜活的，并不总是与法理学知识点严丝合缝地对应。在抽象的理论和具体的实践之中，存在着一个丰富的表达空间。在第 5 题之中，从字里行间可以看到，行政机关对李某处以 14 万元的罚款虽然是依法作出，但是明显不当的，这个鲜活的例子展示出法律适用的可预测性与正当性之紧张，考生应当结合所学知识，辅之以常理常情，对 D 选项做出准确判断。在第 6 题中，虽然法律存在漏洞，但从常理来看，法官不能因为法无明文规定而拒绝裁判，这是当代司法定分止争的基本常识。考生可以据此识别 D 选项的错误。

例 5. 上海市民李某早年购买了一棵香樟树，后从自家院内移栽到院外。因树枝长势太盛影响采光，李某花钱请专业师傅对树木进行“修剪”，将分支全部砍除，剩余两米高的主干。上海城管部门认定李某为“擅自砍伐”，处罚款 14 万元。上海市人大常委会制定的《上海市绿化条例》第 43 条规定，擅自砍伐树木的，由市或者区绿化管理部门处绿化补偿标准五至十倍的罚款。该事件引发网络热议。有学者认为该条规定的树木不应当包含从自家移到院外的树木。对此，下列哪些说法是正确的？

- A. 该条文规定的是应为模式
- B. 只有设置法律义务的规则才能发挥法的指引作用
- C. 该学者对“树木”进行了限制解释
- D. 该处罚体现出执法的可预测性与正当性之间的紧张

答案：CD

例 6. 傅某和王某系前后楼住户。因王某所住的楼顶彩钢瓦积雪过重，坍塌后将傅某停在楼下的车辆砸坏。傅某诉至法院，要求王某赔偿车辆维修费 2000 余元，王某辩称事故是天灾。法院查明，彩钢瓦系王某花钱私自加盖，且面坡结构不合理，而傅某停车位置也不合理，故判决王某赔偿傅某 800 元。对此，下列哪些说法是错误的？

- A. 该案中王某是否存在过错，是判断其是否承担侵权责任的依据
- B. 傅某对车辆的所有权是绝对权，王某对损害的赔偿义务是消极义务
- C. 傅某起诉至法院要求王某进行赔偿，体现了法的教育作用
- D. 相对于自始漏洞，对于嗣后漏洞法官可以用法律不完备而拒绝裁判

答案：BCD