

军队文职法律知识

【考点1】中国法的正式渊源

法的正式渊源主要指以规范性法律文件形式表现出来的成文法，如立法机关或立法主体制定的宪法、法律、法规、规章和条约等。

1、宪法：宪法由国家最高权力机关经由特殊程序制定和修改的。

2、法律：法律是由全国人大及其常委会制定、修改、补充、废止的规范性法律文件。全国人民代表大会制定和修改刑事、民事、国家机构的和其他的基本法律；全国人民代表大会常务委员会制定和修改除应当由全国人民代表大会制定的法律以外的其他法律。

3、行政法规：行政法规由我国最高行政机关即国务院依照法定的权限和程序制定。

4、地方性法规：制定主体为省、自治区、直辖市的人民代表大会及其常务委员会，以及设区的市、自治州的人民代表大会及其常务委员会。

5、自治法规：民族自治地方的人民代表大会有权依照当地民族的政治、经济和文化的特点，制定自治条例和单行条例。

6、规章：规章包括部门规章和地方人民政府规章。国务院各部、委员会、中国人民银行、审计署和具有行政管理职能的直属机构制定的称为部门规章；省、自治区、直辖市和设区的市、自治州的人民政府制定的，称为地方政府规章。

另外，经济特区法规、国际条约和国际惯例也是我国法的正式渊源。

【典型例题】

（单选）中华人民共和国国务院的各部、委可依法制定：

- A.基本法律
- B.宪法
- C.行政规章
- D.自治条例

【考点2】民族区域自治制度

1、概念

民族区域自治制度，是指在国家统一领导下，各少数民族聚居的地方实行区域自治，设立自治机关，行使自治权的制度。我国民族自治地方包括自治区、自治州、自治县。

2、自治机关

（1）自治机关是自治区、自治州、自治县的人民代表大会和人民政府。

（2）自治区主席、自治州州长、自治县县长由实行区域自治的民族的公民担任。

（3）民族自治地方的人大常委会中应当有实行区域自治的民族的公民担任主任或者副主任。

3、自治权力

（1）立法权：制定自治条例和单行条例；

(2) 变通权：上级国家机关的决议、决定、命令和指示，如有不适合民族自治地方实际情况的，自治机关可以报经该上级国家机关批准，变通执行或者停止执行；

(3) 治安权：民族自治地方的自治机关经国务院批准，可以组织本地方维护社会治安的公安部队。

【典型例题】

(多选) 为贯彻民族区域自治制度，有关部门决定在某省设立某民族自治县。依照我国法律规定，以下哪 些人员必须由实行区域自治的民族公民担任：

- A. 自治县人民代表大会常务委员会的主任或副主任
- B. 自治县党委书记
- C. 自治县人民法院院长
- D. 自治县县长
- E. 自治县人民检察院检察长

【考点3】正当防卫

1. 概念

《刑法》第 20 条第 1 款规定：“为了使国家、公共利益、本人或者他人的人身、财产和其他权利免受正在 进行的不法侵害，而 取的制止不法侵害的行为，对不法侵害人造成损害的，属于正当防卫，不负刑事责任。”

2. 一般正当防卫构成条件

- (1) 防卫起因：存在现实的不法侵害，包括犯罪与违法。
- (2) 防卫时间：防卫时，不法侵害已经开始尚未结束。不得事前防卫或者事后防卫。
- (3) 防卫意图：具有防卫的意识。某些行为，从形式上看似符合正当防卫的客观条件，但主观上不具备防 卫意图。
- (4) 防卫对象：针对不法侵害人本人实行防卫。
- (5) 防卫限度：没有明显超过必要限度，并造成重大损失。

《刑法》第 20 条第 2 款规定：“正当防卫明显超过必要限度造成重大损害的，应当负刑事责任，但是应当 减轻或者免除处罚。”

3. 特殊正当防卫—无限防卫权

《刑法》第 20 条第 3 款规定：“对正在进行行凶、杀人、抢劫、强奸、绑架以及其他严重危及人身安全的 暴力犯罪， 取防卫行为，造成不法侵害人伤亡的，不属于防卫过当，不负刑事责任。”

【典型例题】

(单选) 王某正在实施抢劫，李某上前制止，结果李某将王某的右手打伤。李某的制止行为：

- A.属于故意伤害，应负刑事责任
- B.属于防卫过当，应负刑事责任
- C.属于过失伤害，应负刑事责任
- D.属于正当防卫，不负刑事责任

【考点4】主刑

主刑是指只能独立适用的主要刑罚方法。主刑只能独立适用，不能附加适用。我国的主刑有五种：管制、拘役、有期徒刑、无期徒刑、死刑。

1.管制

管制，是指对犯罪分子不实行关押，依法实行社区矫正，限制其一定自由的刑罚方法。被判管制的罪犯可以自谋生计，在劳动中与普通公民同工同酬。判处管制，可以根据犯罪情况，同时禁止犯罪分子在执行期间从事特定活动，进入特定区域、场所，接触特定的人。

2.拘役

拘役，是剥夺犯罪分子短期人身自由，就近实行强制劳动改造的刑罚方法。拘役是一种短期自由刑。拘役的期限为1个月以上6个月以下。数罪并罚时，最高不得超过1年。判决以前先行羁押的，羁押1日折抵刑期1日。

3.有期徒刑

有期徒刑，是剥夺犯罪分子一定期限的人身自由，实行强制劳动改造的刑罚方法。有期徒刑的期限为6个月以上15年以下。判决执行以前先行羁押的，羁押1日折抵刑期1日。

4.无期徒刑

无期徒刑是剥夺犯罪分子终身自由，并强制劳动改造的刑罚方法。被判无期徒刑的犯罪分子，在监狱或者其他场所执行；凡是有劳动能力的，都应当参加劳动，接受教育和改造。

5.死刑

死刑是剥夺犯罪分子生命的刑罚方法。死刑是刑罚体系中最严厉的惩罚手段。犯罪的时候不满18周岁的人和审判的时候怀孕的妇女，不适用死刑；审判的时候已满七十五周岁的人，不适用死刑，但以特别残忍手段致人死亡的除外。

【典型例题】

（多选）以下选项属于我国刑法主刑的有：

- A.罚款
- B.管制
- C.拘役
- D.剥夺政治权利
- E.没收财产

【考点5】产品责任

1、产品责任的概念

产品责任，是指产品生产者、销售者因生产、销售缺陷产品造成他人的损害，应当承担

损害赔偿责任的特殊侵权责任。

2、产品责任的承担

产品责任由产品的生产者或销售者承担。产品缺陷致人损害，受害人可以向产品的生产者要求赔偿，也可以向产品的销售者要求赔偿。如果产品的运输者、仓储者对产品质量不合格负有责任的，产品生产者、销售者在向受害者赔偿后有权向运输者、仓储者要求赔偿。产品责任适用于无过错责任原则。即不以当事人主观上存在过错为条件，只要受害人能够证明损害事实是由该产品缺陷引起的，生产者和销售者就应当承担责任。

【典型例题】

（多选）孙女士于2004年5月1日从某商场购买一套化妆品，使用后皮肤红肿出疹，久医不愈花费巨大，2005年孙女士多次交涉无果，将商场诉讼至法院，下列说法正确的是：

- A. 孙女士可以要求商场承担违约责任
- B. 孙女士可以要求商场承担侵权责任
- C. 孙女士可以要求商场承担缔约过失责任
- D. 孙女士可以要求撤销合同
- E. 孙女士只能就侵权责任和违约责任择一请求

【考点6】试用期的期限

《劳动合同法》第19条规定了试用期的期限：

- （一） 劳动合同期限3个月以上不满1年的，试用期不得超过1个月；
- （二） 劳动合同期限1年以上不满3年的，试用期不得超过2个月；
- （三） 3年以上固定期限和无固定期限的劳动合同，试用期不得超过6个月。

上述1年以上包括1年，3年以上包括3年。同一用人单位与同一劳动者只能约定一次试用期。以完成一定工作任务为期限的劳动合同或者劳动合同期限不满3个月的，不得约定试用期。试用期包含在劳动合同期限内，劳动合同仅约定试用期的，试用期不成立，该期限为劳动合同期限。

【典型例题】

（单选）根据劳动合同法，对于劳动合同期限为5年的劳动合同，试用期不得超过：

- A. 1个月
- B. 2个月
- C. 3个月
- D. 6个月