

Shlyong

实用

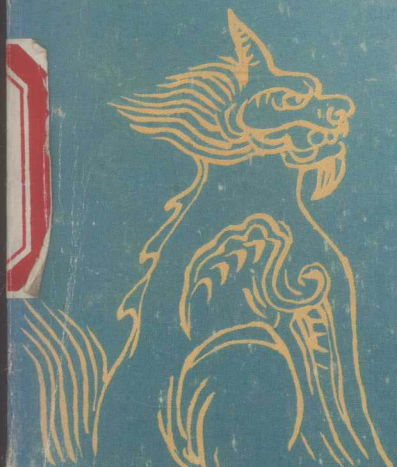
法学

fa xue

xln blan

新编

主编 苏德化 吴开林



武汉出版社

实用法学新编

主 编

苏 德 化

吴 开 林

副主编

杜 海 萍

刘 建 平

刘 鄂 湘

武 汉 出 版 社

前 言

全国普法工作自1986年开始,到现在已近5年了。在党中央、全国人大常委会和国务院的领导下,经过全国广大干部和人民群众的共同努力,取得了可喜的成绩。干部、人民群众的法制观念和法律意识逐步增强,依法办事,维护法律尊严,已经成为越来越多的人们的自觉行动。我们的领导机关和领导干部,从主要依靠政策办事,逐步过渡到既依靠政策、又依靠法律办事;许多省、自治区、直辖市和大中城市的政府及其领导人,还相继聘请了法律顾问,把法律引入决策过程,促进了行政管理的制度化、法律化。人民群众也逐步学习运用法律武器,维护个人、集体的正当权益和国家的根本利益,与违法行为和腐败现象作斗争。但是也应当看到,普法工作的发展还不平衡,一些地方和单位存在不少薄弱环节,无视法制、违法犯罪的现象还比较突出,给社会稳定带来不利因素,干扰了“两个文明”建设。因此,普法教育亟待进一步加强。江泽民总书记在庆祝建国四十周年大会上的讲话中指出:“建设高度的社会主义民主和完备的社会主义法制,是我国社会主义现代化建设的一个重要目标和任务,是党和人民群众的共同愿望”。为了贯彻党的十三届四中全会、五中全会关于大力加强民主和法制建设的精神,巩固和发展普法成果,深化普法教育,我们撰写了这本《实用法学新编》。

党的十一届三中全会以来,我国陆续颁布了一些重要法律、法规,以宪法为基础的社会主义法律体系初步形成,国家政治生活、经济生活和社会生活各个方面无法可依的局面已经有了很大的改变。但是,我们应该看到,随着改革、开放的不断深化,经

济建设的不断推进，作为建立在社会主义经济基础之上的法制也必须不断地完善和发展，才能适应形势发展的需要。因此，我国法制建设的任务仍然十分繁重。当前，在我国社会主义法制建设当中，经济法制和行政法制建设的任务尤为突出，这是进一步治理整顿、深化改革和发展社会主义有计划的商品经济的需要。我们必须大力加强经济立法和经济司法，包括创制和实施一些涉外经济法规，以建立良好的经济秩序，并给外商提供良好的投资环境。我们必须大力加强行政法制，坚持党的领导，实行政企分开，搞好干部队伍的廉政建设，密切干部与人民群众的联系，组织广大人民群众积极参加国家管理，促进社会主义物质文明和精神文明建设的发展。正是基于这种认识，本书坚持以四项基本原则为指导，吸取了当前法学理论战线的新成果，注意批判和抵制法学领域的资产阶级自由化观点，在论述我国主要的部门法原理时，着重阐释了经济法和行政法方面的基本理论和基本知识。在经济法方面，全面介绍了经济合同法、全民所有制工业企业法、税法、涉外经济法律制度、经济纠纷的调解与仲裁；在行政法方面，重点介绍了治安管理处罚条例和最近公布的城市规划法。另外，我国虽然尚未颁布国家公务员条例，但国家公务员制度作为一门学科早已产生，为适应将来我国逐步实行国家公务员制度的需要，我们在本书中对国家公务员制度的基本理论也作了探讨。本书还就目前我国法学理论和法制建设方面出现的新情况、新特点，进行了一些探讨。

根据广大干部的一般法学水平和学习需要，本书力求理论与实际相结合，综合性、系统性与实用性相结合，论述详略得当，深入浅出，通俗易懂。本书适合广大党政干部、企业干部和法律工作者阅读，可作党校、干校和各类成人学校的教材，也可作为有关教学人员、科研部门的参考资料。

编者

一九九〇年四月十三日

目 录

第一章 宪法

第一节 宪法概述.....	1
一、宪法是国家的根本大法.....	1
二、我国宪法的性质和指导思想.....	2
三、我国宪法的历史发展.....	2
四、中华人民共和国宪法修正案.....	3
第二节 国家制度.....	4
一、国家制度的概念.....	4
二、我国的国体.....	4
三、我国的政体.....	5
四、我国的国家结构形式.....	8
第三节 经济制度.....	10
一、经济制度的概念.....	10
二、我国的社会主义公有制经济.....	11
三、我国的个体经济.....	11
四、我国的私营经济.....	12
五、我国的涉外经济.....	14
六、我国公民的个人财产.....	14
第四节 公民的基本权利和义务.....	14
一、公民、权利和义务.....	14
二、我国公民的基本权利和义务.....	15
三、正确行使权利,切实履行义务.....	19
第五节 国家机构.....	19
一、国家机构的概念和组织系统.....	19
二、我国国家机构活动的基本原则.....	20

三、我国国家机构的职权	21
-------------------	----

第二章 刑法

第一节 刑法的概念和基本原则	25
----------------------	----

一、刑法的概念和任务	25
二、刑法的基本原则	25
三、刑法的适用范围	26

第二节 犯罪	28
--------------	----

一、犯罪的概念和特征	28
二、犯罪构成	30
三、犯罪预备、未遂和中止	32
四、共同犯罪	34
五、正当防卫和紧急避险	36

第三节 刑罚	38
--------------	----

一、刑罚的概念	38
二、刑罚的目的	39
三、刑罚的种类	39
四、刑罚的具体运用	43

第四节 犯罪各论概述	46
------------------	----

一、犯罪的分类	46
二、罪名	48

第五节 各类具体犯罪	49
------------------	----

一、反革命罪	49
二、危害公共安全罪	52
三、破坏社会主义经济秩序罪	54
四、侵犯公民人身权利、民主权利罪	57
五、侵犯财产罪	60
六、妨害社会管理秩序罪	62
七、妨害婚姻、家庭罪	65
八、渎职罪	66

第三章 行政法 国家公务员法

第一节 行政法概念和基本原则 70

一、行政法的概念和调整对象 70

二、行政法的基本原则 71

三、行政法的渊源 74

第二节 国家行政机关 75

一、国家行政机关的概念和法律地位 75

二、国家行政机关的分类 76

三、国家行政机关的组织结构及我国的机构改革 77

第三节 行政行为 79

一、行政行为的概念、种类 79

二、制定行政管理法规的行为 80

三、采取行政措施的行为 82

四、行政强制执行和行政处罚 84

第四节 行政法制监督 86

一、行政法制监督的概念 86

二、我国行政法制监督的种类 87

第四章 国家公务员制度 国家公务员法

第一节 国家公务员制度概述 92

一、国家公务员的概念、范围和类别 92

二、国家公务员制度的基本原则 95

三、建立国家公务员制度的目的、意义和作用 96

四、建设有中国特色的国家公务员制度 98

第二节 国家公务员的权利和义务 101

一、国家公务员权利和义务的概念 101

二、我国国家公务员权利和义务的主要内容 103

第三节 国家公务员的职位分类 105

一、职位分类的涵义 105

二、职位分类的内容 105

三、职位分类的程序 106

第四节 国家公务员的选拔与管理 107

一、国家公务员的考试录用	107
二、国家公务员的考核	109
三、国家公务员的奖惩和升降	112
四、国家公务员的培训	116
五、国家公务员的工资福利	117
六、国家公务员的退休、退职、辞职、辞退	119
七、国家公务员的申诉控告	121

第五章 治安管理处罚条例

第一节 治安管理处罚条例概述	123
一、治安管理处罚条例的性质和作用	123
二、治安管理处罚条例的基本原则和特点	124
三、治安管理处罚条例的适用范围	125
第二节 治安管理处罚的种类和运用	126
一、治安管理处罚的概念	126
二、治安管理处罚的种类	127
三、治安管理处罚的运用	128
四、治安管理处罚的时效	131
第三节 违反治安管理行为及其处罚	131
一、违反治安管理行为的概念	131
二、违反治安管理行为的构成条件	131
三、违反治安管理行为的处罚	132
第四节 裁决与执行	140
一、裁决程序	140
二、申诉	142
三、执行	143

第六章 城市规划法

第一节 城市规划法概述	145
一、城市规划法的涵义	145
二、城市规划法的基本原则	148
三、城市规划工作的管理体制	150
四、颁布和实施城市规划法的重要意义	150
第二节 城市规划的制定	152

一、城市规划的意义和任务	152
二、编制城市规划的职权划分	152
三、编制城市规划总的指导思想	153
四、编制城市规划应注意的问题	153
五、城市总体规划和城市详细规划的内容	156
六、城市规划的审批体制	157
第三节 城市新区开发、旧区改建 和城市规划的实施	158
一、城市新区开发和旧区改建的原则及其应注意的问题	158
二、城市规划区土地利用和各项建设的管理	159
三、对建设工程的检查和重要建设工程的竣工验收	160
第四节 法律责任	161
一、行政制裁	161
二、刑事制裁	163

第七章 民法

第一节 民法的概念和基本原则	164
一、民法的概念和调整的对象	164
二、民法的基本原则	165
第二节 民事法律关系	167
一、民事法律关系的概念	167
二、民事法律关系的要素	167
三、民事法律关系的产生、变更和消灭	169
第三节 民事法律关系的主体	171
一、公民(自然人)	171
二、法人	173
第四节 财产所有权的一般原理	177
一、财产所有权的概念及其法律关系	177
二、我国财产所有权的主要形式	179
三、财产所有权的取得和消灭	181
四、财产所有权的保护	181
第五节 知识产权	182

一、知识产权的概念	182
二、著作权	183
三、商标权	184
四、专利权	185
第六节 财产继承权	186
一、财产继承权的概念和基本原则	186
二、法定继承	187
三、遗嘱继承	189

第八章 经济合同法

第一节 经济合同法概述	191
一、经济合同的概念	191
二、经济合同的形式	192
三、经济合同法的本质	193
第二节 经济合同的订立	194
一、经济合同订立的程序	194
二、经济合同的有效要件	195
三、经济合同的主要条款	196
四、无效经济合同	198
第三节 经济合同的履行和担保	200
一、经济合同的履行	200
二、经济合同的担保	201
第四节 经济合同的变更或解除	202
一、变更或解除经济合同的条件	202
二、变更或解除经济合同的程序和责任	203
第五节 违反经济合同的责任	204
一、承担违约责任的条件	204
二、违约责任的形式	205

第九章 全民所有制工业企业法

第一节 工业企业法概述	207
一、工业企业法的概念	207
二、工业企业的性质和任务	208

三、工业企业法的基本原则	209
第二节 工业企业的设立、变更和终止	210
一、工业企业的设立	210
二、工业企业的变更和终止	212
第三节 工业企业的权利和义务	213
一、工业企业的权利	213
二、工业企业的义务	214
第四节 厂长	215
一、厂长在企业中的地位	215
二、厂长的产生和任免	217
三、厂长的职权、职责及对厂长的奖惩	217
四、厂长的协助机构——企业管理委员会	219
第五节 职工和职工代表大会	219
一、企业职工的权利和义务	219
二、职工代表大会的职权	219
三、车间、班组的民主管理	220
四、职工代表大会和工会的职责	220
第六节 企业和政府的关系	220
一、政企分开的理论依据	220
二、政府职能的转变与政府的权利和义务	221
三、政府间接控制企业的主要方式	222
第七节 法律责任	224
一、法律责任的规定	224
二、违反工业企业法的行为及其法律责任	224
第十章 税 法	
第一节 税法概述	227
一、税法概念及其调整对象	227
二、税收法律关系及其构成	228
三、税法的构成要素	230
四、我国的税收体系	231
第二节 我国现行的主要税种	232

一、产品税	232
二、增值税	233
三、营业税	234
四、所得税	235
五、关税	236

第三节 税收管理体制的法律规定 237

一、税收管理体制	237
二、现行税收管理权限的法律规定	237
三、违反税法法律责任	238

第十一章 涉外经济法律制度

第一节 涉外经济法概述 241

一、涉外经济法的概念和调整对象	241
二、涉外经济法的范围	242
三、涉外经济法的基本原则	243

第二节 中外合资经营企业的法律规定 244

一、中外合资经营企业法的概念和作用	244
二、中外合资经营企业的法律地位	246
三、中外合资经营企业的组织和管理机构	247
四、中外合资经营企业的税收	248
五、中外合资经营企业的劳动管理	251
六、对外国合营者合法权益的保护	252

第三节 涉外经济合同法 253

一、涉外经济合同的概念和适用范围	253
二、涉外经济合同的订立	254
三、涉外经济合同的履行和违约责任	255
四、涉外经济合同的转让、变更、解除和终止	256
五、解决涉外经济合同纠纷的法律适用	258

第十二章 经济纠纷的调解和仲裁

第一节 经济纠纷的调解 260

一、经济纠纷调解的概念和原则	260
二、经济纠纷调解的程序	262

第二节 经济纠纷的仲裁 263

一、经济仲裁概念和仲裁机构	263
二、国内经济合同仲裁	263
三、涉外经济合同仲裁	267

第十三章 刑事诉讼法

第一节 刑事诉讼法 的概念和基本原则	271
一、刑事诉讼法 的概念	271
二、刑事诉讼法 的基本原则	272
第二节 刑事诉讼 管辖	276
一、职能管辖	276
二、审判管辖	277
第三节 证 据	278
一、证据的概念和种类	278
二、重证据, 重调查研究, 不轻信口供	280
三、严禁刑讯逼供	281
第四节 刑事诉讼中的强制措施	282
一、强制措施的概念	282
二、强制措施的种类	282
第五节 刑 事 诉 讼 的 阶 段	285
一、立 案	285
二、侦 查	285
三、起 诉	287
四、审 判	288
五、执 行	292

第十四章 行政诉讼法

第一节 行政诉讼法 概 述	295
一、行政诉讼的概念	295
二、行政诉讼的基本原则	297
三、行政诉讼法的本质和目的	299
第二节 行政诉讼法 的范围和管辖	300
一、行政诉讼的范围	300

二、人民法院对行政案件的管辖	302
第三节 诉讼参加人	304
一、行政诉讼当事人	304
二、共同诉讼人	305
三、诉讼中的第三人	306
四、诉讼代理人	307
第四节 行政诉讼中的强制措施	307
一、强制措施的概念	307
二、强制措施的种类	308
第五节 行政诉讼的阶段	309
一、起诉与受理	309
二、第一审程序	311
三、第二审程序	313
四、审判监督程序	314
五、执行程序	314
第六节 侵权赔偿责任	315
一、侵权赔偿责任的概念	315
二、请求赔偿的程序	317
三、赔偿责任的承担	317

第十五章 民事诉讼法

第一节 民事诉讼法的概念和基本原则	319
一、民事诉讼法的概念	319
二、民事诉讼法的特有原则	319
第二节 民事诉讼管辖	322
一、民事诉讼管辖的概念	322
二、民事诉讼管辖的种类	323
第三节 民事诉讼参加人	326
一、民事诉讼当事人	326
二、民事诉讼代理人	328
第四节 民事诉讼中的强制措施	331
一、强制措施的概念	331

二、强制措施的种类.....	333
第五节 民事诉讼的阶段.....	334
一、一审程序.....	334
二、二审程序.....	339
三、审判监督程序.....	340
四、执行程序.....	341

后 记

第一章 宪法

第一节 宪法概述

一、宪法是国家的根本大法

在一个国家的法律体系当中，宪法是国家的总章程，是根本大法，其他法律的制定都必须以宪法为依据。宪法具有以下三个基本特征：

1. 宪法所规定的内容是关于国家和社会的根本制度和根本任务，以及国家生活和社会生活的基本原则。例如，社会制度和国家制度，国家结构形式，公民的基本权利和义务等。

2. 宪法具有最高的法律效力。它是制定普通法律的依据，普通法律、法规的内容不得与宪法规定的原则相违背，否则，就不具有法律效力。所以，宪法又称为“母法”，其他普通法律、法规被称为“子法”。宪法在一国法律体系中地位最高，效力最高，具有最大的权威性。

3. 宪法的制定与修改一般都有特别严格的程序。宪法从形式上分，有成文宪法和不成文宪法。成文宪法一般规定了特别的起草和修改程序。有的国家还成立专门机构，如“宪法起草委员会”、“宪法会议”、“立宪会议”等起草宪法，并须经最高权力机关三分之二或四分之三的多数通过，才能生效。有的国家的宪法通过之前，还要将宪法草案交付全民讨论，或在宪法公布之前，交付全民投票表决。我国宪法第64条规定：“宪法的修改，

由全国人民代表大会常务委员会或五分之一以上全国人民代表大会代表提议，并由全国人民代表大会以全体代表三分之二以上的多数通过。”而其他法律和议案则由全国人民代表大会以全体代表的过半数通过，即可生效。

二、我国宪法的性质和指导思想

现代宪法按阶级本质可分为资产阶级宪法和社会主义宪法两个基本类型。资产阶级宪法建立在生产资料资本家占有的经济基础上，其基本出发点就是确保“私有财产神圣不可侵犯”。它在政治上，是为了巩固资产阶级专政，确认资产阶级民主原则和民主制度。它是资产阶级意志、资产阶级根本利益的集中反映。

我国宪法是社会主义类型的宪法，它是建立在生产资料公有制基础上的上层建筑的重要组成部分，它确认公共财产神圣不可侵犯，以发展社会生产力和保护社会主义公有制为其重要任务。它确认和保障人民民主，为巩固人民民主专政服务。它是人民意志的集中表现，体现了人民的根本利益。

坚持四项基本原则，即坚持社会主义道路，坚持中国共产党的领导，坚持人民民主专政，坚持马克思列宁主义、毛泽东思想，既反映了不以人们意志为转移的历史发展规律，又是中国人民在长期的革命斗争中作出的决定性选择；既是我国各族人民团结前进的共同的政 治基础，又是社会主义现代化建设顺利进行的根本保证。这是新宪法的指导思想。邓小平同志指出：“对于这四项基本原则，必须坚持，绝不允许任何人加以动摇，并且要用适当的法律形式加以确定。”四项基本原则作为宪法的指导思想，贯穿于宪法的始终。

三、我国宪法的历史发展

为迎接新中国的诞生，1949年9月召开的中国人民政治协商会议全体会议，制定了起临时宪法作用的《共同纲领》。在《共