

21世纪高等院校教材

精品课程立体化教材系列



法学概论



夏锦文 主编



科学出版社

www.sciencep.com

21 世纪中国法学教材系列

中国政法大学法学教材系列

法学概论

第四版



中国政法大学出版社

21 世纪高等院校教材
精品课程立体化教材系列

法 学 概 论

夏锦文 主编

科 学 出 版 社

北 京

内 容 简 介

本书系统介绍了法学的一般原理,包括我国宪法、行政法、刑法、民法、婚姻家庭法、经济法、刑事诉讼法、民事诉讼法、行政诉讼法的基本知识和主要法律理论,以及国际公法、国际私法和 WTO 法律制度的主要内容。力求全面、准确地阐述法律的基本概念和理论,注意吸收最新的立法资料和法学研究的最新成果,信息量大、内容丰富。每章除正文外增加了“教学要求、案例分析、热点问题、重要概念”等内容,教材的体例安排令人耳目一新,具有“引读”作用。每章都有相关热点问题的介绍以及理论界对这些热点问题的不同看法,引发学生关注学术前沿和部门法律的发展方向,进行探究性学习。同时,侧重介绍具有实用价值的法律知识和原理,并选用典型精练、画龙点睛之案例分析穿插其中,以体现法律的实践性、应用性和可操作性特点。

《法学概论》是 21 世纪高等院校本科教材、精品课程立体化教材系列之一。它既是高等院校政治类、财经类、管理类、社会类、教育类等本科专业的一门专业基础课教材,也可以作为非法律各专业的公共基础课教材。还适合成人高校相关专业学生,各级党校行政学院、各类培训班学员,以及对法学有兴趣的广大读者使用。

图书在版编目(CIP)数据

法学概论/夏锦文主编. —北京:科学出版社,2007.1

(21 世纪高等院校教材=精品课程立体化教材系列)

ISBN 978-7-03-018305-7

I. 法… II. 夏… III. 法学-高等学校-教材 IV. D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 155628 号

责任编辑:徐 蕊/责任校对:张 琪

责任印制:张克忠/封面设计:陈 敬

科学出版社出版

北京东黄城根北街 16 号

邮政编码:100717

<http://www.sciencep.com>

源海印刷有限责任公司印刷

科学出版社发行 各地新华书店经销

*

2007 年 1 月第 一 版 开本:B5(720×1000)

2007 年 1 月第一次印刷 印张:22

印数:1—4 000 字数:408 000

定价:28.00 元

(如有印装质量问题,我社负责调换(环伟))

编写人员名单

主 编 夏锦文

副主编 刘 俊 刘永鑫

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

夏锦文 刘 俊 刘永鑫

张丽燕 田玉敏 高新华

张 镭

前言

当代中国,社会主义市场经济体制逐步建立,依法治国的基本方略和法治进程不断推进,社会主义和谐社会正在加快构建。大家知道,我们所建立的市场经济是法治经济,我们要建设的国家是法治国家,我们要构建的和谐社会是法治社会。这是当代中国改革和发展的宏伟目标,是当代中国现代化建设的现实课题。加强马克思主义法学理论和部门法律知识以及国际法基础和 WTO 法律知识的教育,是我国高等学校培养现代复合型人才의必然要求,也是社会主义法治国家与和谐社会对高等教育的时代呼唤。

《法学概论》是 21 世纪高等院校本科教材、精品课程立体化教材系列之一,它既是高等院校政治类、财经类、管理类、社会类、教育类等本科专业的一门专业基础课教材,也可以作为其他非法律各专业的公共基础课教材。

随着立法司法和法学理论的日臻完善,法学教育教学实践的深入发展,法学专业建设、法学课程建设和法学教材建设已成为一定时期内的法学教学和科研成果的集中反映。长期以来,作为政治类、财经类、管理类、社会类、教育类等本科专业开设的专业基础课,《法学概论》课程受到了广大本科生的青睐,课程建设取得了显著成效。本书主编夏锦文教授 2003 年 9 月荣获首届江苏省高等学校“教学名师”称号,其主持的《法学概论》课程荣获 2004 年江苏省一类精品课程,并申报教育部参评国家级精品课程。呈现在大家面前的这本《法学概论》教材,就是在《法学概论》精品课程教学讲义的基础上,总结编撰者多年从事法学概论本科教学的成功经验编写而成的。在编写过程中,我们力求体现以下特点:

其一,内容上的丰富性。本教材共分 13 章,系统介绍了法学的一般原理,我国重要部门法律的基本知识和理论,以及国际公法、国际私法和 WTO 法律制度的主要内容。力求全面、准确地阐述有关法律基本概念和理论,注意吸收最新

的立法资料和法学研究的最新成果,教材信息量大,内容丰富。任课教师可以根据教学实际有选择地进行讲授和发挥,学生有一本书在手就能较为系统地了解我国法律和国际法的主要内容。同时,为了大力推进研究性教学,每章内容中也介绍一些热点问题以及理论界对这些热点问题的不同看法,引发学生关注学术前沿和部门法律的发展方向,进行研究性学习。

其二,体例上的创新性。与以往教材相比,本教材在每章内容中增加了“教学要求、案例分析、热点问题、重要概念”等内容,而且在教材体例安排上令人耳目一新。教材体例的这种创新,不仅使得教材更具有重点明确、层次分明、条理清楚、结构完整、形式多样的特点,而且使得教材具有了“引读”的作用,使得枯燥的法律知识内容在学生眼里变得生动有用,增加了教材的知识性、理论性和研究性。例如,我们根据长期从事法学概论教学的心得,在每一章开头明确了本章的教学重点和要求,这不仅有利于教师在教学中有重点地讲授,也有利于学生在学习明确本章内容学习的目的、把握所学内容的重点。

其三,教学上的实用性。本教材从我国社会主义法治国家建设的目标要求和高等院校本科学生学习法律理论知识的实际需要出发,注重体现法律的实践性、应用性和可操作性。在教材编写中,我们力求在兼顾每章内容的完整性的同时,侧重介绍了每章具有实用价值的法律知识和原理,同时相关内容结合了丰富的案例分析。

其四,文字上的简洁性。本教材言简意赅、深入浅出,文字表述规范,语言精练流畅、通俗易懂。所选案例典型简洁,画龙点睛。全书具有较强的可读性,也适合成人高校学生以及对法学有兴趣的广大读者使用。

本书由法学博士、南京师范大学法学院博士生导师夏锦文教授任主编,南京师范大学法学院硕士生导师刘俊副教授和中国环保管理干部学院法律系刘永鑫副教授任副主编。撰稿人及其分工如下(以撰写章节先后为序):夏锦文(第一章、第四章、第八章、第十三章);刘俊(第二章、第三章、第十章);刘永鑫(第五章);浙江工商大学法学院张丽燕副教授(第六章);天津农学院人文社科系田玉敏副教授(第七章);常熟理工学院政法系高新华副教授(第八章、第九章);南京师范大学法学院张镭讲师(第十一、十二章)。初稿完成后,由夏锦文、刘俊负责全书统稿工作,最后由夏锦文教授修改定稿。尽管编者做了很大努力,但限于时间和水平,书中不妥之处在所难免。我们衷心期待法学工作者和广大读者批评指正。

编 者

2006年11月

目 录

前言

第一章

法律的一般理论	1
第一节 法律的产生、本质和作用	1
一、法律的产生	1
二、法律的本质	2
三、法律的基本特征	4
四、法律的作用	5
第二节 法律关系	7
一、法律关系的概念和特征	7
二、法律关系的主体、内容和客体	7
三、法律关系的形成、变更和消灭	8
第三节 社会主义法制及其运行	9
一、社会主义法制的概念和基本要求	9
二、社会主义民主与社会主义法制的辩证关系	11
三、社会主义法制的基本原则	13
四、社会主义法律的创制	14
五、社会主义法律的实施	19
第四节 依法治国，建设社会主义法治国家	23
一、依法治国基本方略的提出及其内涵	23
二、社会主义法治国家的基本标志	25

三、社会主义法律与共产党政策的关系	26
四、依法行政和公正司法是建设社会主义法治国家的关键	27

第二章

宪 法	30
第一节 宪法概述	30
一、宪法的概念和特征	30
二、宪法的产生和发展	32
三、我国宪法的基本原则	33
四、宪法实施及其保障	35
第二节 我国的国家制度	36
一、我国的国家性质	36
二、我国的政体	37
三、我国的选举制度	38
四、我国的国家结构形式	39
五、我国的经济制度	40
六、我国的精神文明建设	41
第三节 我国公民的基本权利和义务	42
一、公民基本权利和义务概述	42
二、我国公民的基本权利	43
三、公民的基本义务	46
第四节 我国的国家机构	48
一、国家机构的概念与活动原则	48
二、我国的权力机关	49
三、中华人民共和国主席	49
四、我国的行政机关	50
五、我国的军事机关	50
六、人民法院和人民检察院	50
七、民族自治地方的自治机关	51

第三章

行政法	53
第一节 行政法概述	53
一、行政与行政法	53

二、行政法的渊源	54
三、行政法律关系	55
四、行政法的基本原则	56
第二节 行政主体和国家公务员	58
一、行政主体概述	58
二、行政主体的行政职权和职责	59
三、国家行政机关	61
四、法律法规授权的组织	62
五、国家公务员	63
第三节 行政行为	65
一、行政行为概述	65
二、行政立法行为	67
三、行政执法行为	68
四、行政司法行为	70
第四节 行政法制监督	72
一、行政法制监督的概念和特征	72
二、行政机关的内部监督	73
三、对行政的外部监督	74
第五节 行政违法及行政法律责任	75
一、行政违法的概念及构成要件	75
二、行政违法的分类	75
三、行政法律责任	76

第四章

刑 法	79
第一节 刑法概述	79
一、刑法的概念及其法律特征	79
二、刑法的目的和任务	80
三、刑法的基本原则	81
四、刑法的适用范围	81
第二节 犯罪总论	84
一、犯罪的概念和基本特征	84
二、犯罪构成及其要件	85
三、正当防卫和紧急避险	89
四、故意犯罪形态	91

五、共同犯罪	93
第三节 刑罚总论	96
一、刑罚概述	96
二、刑罚的体系和种类	96
三、量刑	99
第四节 刑法分则概论	103
一、危害国家安全罪	104
二、危害公共安全罪	104
三、破坏社会主义市场经济秩序罪	104
四、侵犯公民人身权利、民主权利罪	105
五、侵犯财产罪	105
六、妨害社会管理秩序罪	106
七、危害国防利益罪	106
八、贪污贿赂罪	106
九、渎职罪	107
十、军人违反职责罪	107

第五章

民法	109
第一节 民法概述	109
一、民法的概念	109
二、民法的基本原则	110
三、民事法律关系	112
第二节 民事主体	113
一、民事主体概念和特征	113
二、自然人	113
三、法人	117
四、非法人组织	118
五、个体工商户、农村承包经营户	118
第三节 民事法律行为和代理	118
一、民事法律行为	118
二、代理	121
第四节 财产所有权	122
一、物权	122
二、财产所有权的概念和内容	123

三、财产所有权的取得和消灭	124
四、财产所有权的形式	125
五、共有	126
六、建筑物区分所有	127
七、财产相邻权	127
第五节 债权	128
一、债的概念和种类	128
二、债的履行	128
三、债的担保	129
四、合同之债	130
第六节 人身权	132
一、人身权的概念和特征	132
二、人格权	133
三、身份权	133
第七节 民事责任	134
一、民事责任的概念和归责原则	134
二、民事责任的构成要件	134
三、民事责任的抗辩事由	135
四、承担民事责任的方式	136
第八节 诉讼时效	136
一、诉讼时效的概念	136
二、诉讼时效期间的分类	137
三、诉讼时效期间的起算、中止、中断和延长	137

第六章

婚姻法与继承法	140
第一节 婚姻法概述	140
一、婚姻家庭与婚姻法	140
二、婚姻法的基本原则	141
第二节 结婚	144
一、结婚的概念和条件	144
二、结婚登记	145
三、无效婚姻与可撤销婚姻	147
第三节 离婚	150
一、离婚的程序	151

二、判决离婚的法定理由	152
三、关于离婚问题的两项特殊规定	152
四、离婚后子女的抚养、财产处理和经济帮助	153
第四节 家庭关系	153
一、夫妻关系	153
二、父母子女关系	155
三、其他家庭成员之间的关系	157
第五节 继承法概述	157
一、继承法的概念	157
二、遗产的概念和范围	158
三、继承法的基本原则	158
第六节 法定继承	159
一、法定继承的概念	159
二、法定继承人的范围和顺序	159
三、代位继承和转继承	160
第七节 遗嘱继承和遗赠	161
一、遗嘱继承	161
二、遗赠	162
三、遗赠扶养协议	163
第八节 遗产的处理	163
一、继承的开始	163
二、继承的接受与放弃	164
三、无人继承遗产的处理	165

第七章

经济法	167
第一节 经济法概述	167
一、经济法的概念与调整对象	167
二、经济法的特征	168
三、经济法律关系	169
第二节 企业法律制度	170
一、国有企业法	170
二、公司法	172
三、外商投资企业法	176
第三节 宏观调控法律制度	181

一、价格法	181
二、金融法	183
三、税法	186
第四节 市场管理法律制度	189
一、反不正当竞争法	189
二、反垄断法	192
三、消费者权益保护法	194
四、产品质量法	198

第八章

刑事诉讼法	203
第一节 刑事诉讼法概述	203
一、刑事诉讼和刑事诉讼法	203
二、刑事诉讼法的任务和基本原则	203
三、刑事诉讼中的基本制度	206
第二节 刑事诉讼管辖	209
一、职能管辖	209
二、审判管辖	210
第三节 辩护与代理	212
一、辩护	212
二、刑事代理	212
第四节 刑事诉讼证据	213
一、刑事诉讼证据的概念和意义	213
二、证据的种类	213
三、运用证据的指导原则	215
四、举证责任	216
第五节 刑事诉讼强制措施	217
一、刑事诉讼强制措施的概念和意义	217
二、刑事诉讼强制措施的种类	218
第六节 刑事诉讼程序	221
一、立案	221
二、侦查	222
三、起诉	224
四、审判	225
五、执行	229

第九章

民事诉讼法	232
第一节 民事诉讼法概述	232
一、民事诉讼和民事诉讼法	232
二、民事诉讼法的指导思想、任务和效力	232
三、民事诉讼法法律关系	233
四、民事诉讼法的基本原则	234
第二节 民事诉讼管辖	236
一、民事诉讼管辖的概念	236
二、管辖的种类	236
三、管辖权异议	238
第三节 民事诉讼参加人	239
一、当事人	239
二、诉讼代理人	241
第四节 民事诉讼证据	242
一、民事诉讼证据的概念和种类	242
二、民事诉讼证明	243
三、证据保全	244
第五节 财产保全和先予执行	244
一、财产保全	244
二、先予执行	246
第六节 对妨碍民事诉讼的强制措施	246
一、对妨碍民事诉讼的强制措施的概念和种类	246
二、对妨害民事诉讼强制措施的适用	247
第七节 民事诉讼程序	248
一、第一审普通程序	248
二、简易程序	252
三、第二审程序	253
四、审判监督程序	255
五、特别程序	256
六、其他审判程序	256
七、执行程序	258

第十章

行政诉讼法	262
第一节 行政诉讼法概述	262
一、行政诉讼与行政诉讼法	262
二、行政诉讼法的宗旨	263
三、行政诉讼法的主要原则	264
第二节 行政诉讼制度	265
一、行政诉讼的受案范围	265
二、行政诉讼管辖	270
三、行政诉讼证明	272
第三节 行政诉讼参加人	273
一、行政诉讼当事人	274
二、行政诉讼代理人	276
第四节 行政诉讼程序	277
一、起诉与受理	277
二、一审程序	278
三、二审程序	280
四、审判监督程序	280
五、执行程序	281

第十一章

国际公法	283
第一节 国际法概述	283
一、国际法的概念和特征	283
二、国际法的渊源	283
三、国际法的基本原则	284
四、国际法与国内法的关系	285
第二节 国际法的主体	286
一、国际法主体的概念	286
二、国家的基本权利和义务	287
三、国家和政府的承认	288
四、国家和政府的继承	288
五、国际法上的法律责任	289
第三节 国际法上的居民和领土	289

一、国际法上的居民	289
二、国际法上的领土	292
第四节 外交关系与条约法	294
一、外交关系概述	294
二、外交特权与外交豁免	295
三、条约的概念、名称与结构	296
四、条约的缔结与保留	296
第五节 国际组织与联合国	297
一、国际组织概述	297
二、联合国	298
第六节 国际争端的和平解决	299
一、国际争端的概念与特征	299
二、和平解决国际争端的政治方法	300
三、和平解决国际争端的法律方法	300

第十二章

国际私法	303
第一节 国际私法概述	303
一、国际私法的概念与调整对象	303
二、国际私法的渊源	303
三、国际私法的基本原则	304
第二节 冲突规范	305
一、冲突规范的概念和特点	305
二、冲突规范的结构和种类	306
三、准据法的概念及其确定	307
四、外国法的适用	308
第三节 涉外民事法律关系的法律适用	310
一、涉外物权关系的法律适用	310
二、涉外债权关系的法律适用	312
三、涉外婚姻关系的法律适用	314
四、涉外继承关系的法律适用	314
第四节 国际民事诉讼和国际民商事仲裁	315
一、国际民事诉讼的概念和原则	315
二、外国人的民事诉讼地位	316
三、国际民事诉讼的管辖	316