

初级工商管理(EBA)系列教程

法学概论

上海市总工会、上海电视大学组织编写

主 编 李建勇

主 审 倪正茂



复旦大学出版社

初级工商管理(EBA)系列教程

法 学 概 论

上海市总工会、上海电视大学组织编写

主 编 李建勇

主 审 倪正茂

復旦大學出版社

图书在版编目(CIP)数据

法学概论/李建勇主编. —上海:复旦大学出版社,
2003.4

(EBA 系列教程)

ISBN 7-309-03558-5

I. 法… II. 李… III. 法学-资格考核-教材
IV. D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 009933 号

法学概论

李建勇 主编

出版发行 复旦大学出版社

上海市国权路 579 号 200433

86-21-65118853(发行部) 86-21-65109143(邮购)

fupnet@fudanpress.com <http://www.fudanpress.com>

责任编辑 张永彬

装帧设计 马晓霞

总编辑 高若海

出品人 贺圣遂

印刷 同济大学印刷厂

开本 787×960 1/16

印张 15.75

字数 305 千

版次 2003 年 4 月第一版 2003 年 4 月第一次印刷

印数 1—12 000

书号 ISBN 7-309-03558-5/D·221

定价 20.00 元

如有印装质量问题, 请向复旦大学出版社发行部调换。

版权所有 侵权必究

EBA 资格培训教材编委会

主 任 吴申耀 刘煜海

副主任 谢 森 张 刚

编 委 (按姓氏笔画为序)

包志勤 刘煜海 吴申耀 张 刚

罗伟纲 郑国瑞 谢 森 程友谨

程祖毅

内 容 提 要

本书是上海市初级工商管理(EBA)的资格培训教材,全书共分五个单元十八章,系统阐述了现代法理学:法的内涵,法的外延,法的制定,法治与德治;现代宪法学:宪法的概念和原则,国家制度与国家权力,我国公民的基本权利,社会保障制度及其法律概要;基本法律:民法,刑法,诉讼法;劳动法与工会法概要:劳动法,最新劳动争议案例分析,工会法;企业管理法:企业法与企业破产法,公司法,产品质量法与反不正当竞争法,环境保护法与税法。

本书适合基层管理岗位工作人员、从事法学教学工作人员以及法律爱好者阅读。

为培养大批现代化管理人才搭建舞台

(代 序)

上海市人大常委会副主任、市总工会主席 包信宝

社会主义市场经济的不断发展,对劳动者素质提出了更高的要求。市场经济的竞争、综合国力的竞争,归根到底是人才的竞争、劳动者素质的竞争,人的素质已经成为决定一个城市和国家未来兴衰的核心要素和决定力量。知识经济时代的到来,标志着社会生产力发展开始由劳动密集型和资本密集型为主向智力型劳动为主的重大转变,在现代生产力系统中的劳动者及其所具有的知识和智力,不再仅仅是一种生产性要素,而且是一种具有内在增值功能和内在价值追求的资本性要素,因此,作为智力劳动者的人才在生产系统中的地位和作用显得日益重要。

为了迎接知识经济的挑战,适应新世纪上海经济和社会全面发展的需要,加快工人阶级知识化进程,大力推进职工素质工程,上海市总工会、上海电视大学联合举办了上海市初级工商管理(EBA)资格培训及开放式工商管理大专教育。这是一个适应时代潮流、社会发展和职工需要的职工教育培训新型项目,也是一次运用现代化教育手段大规模培训基层管理者的有益尝试,显示了工会组织和电视大学资源共享、优势互补、全面合作、整体联动、共同推进职工素质工程的新趋势。

上海市初级工商管理(EBA)资格培训及开放式工商管理大专教育,采取非学历培训和学历教育相沟通的办学模式,运用电视教学、网上辅导和集体面授相结合的现代化远程教育方式,为广大基层管理者开辟了一条业余学习的便捷通道。

为了体现较高的教学水准,确保培训质量,主办单位组织本市高校有关专家、教师根据岗位培训和成人教育的特点,精心编写了由《管理学概论》、《法学概论》、《经济学概论》三门课程组成的 EBA 培训系列教材,并配套开发了三门课的电视教学和网上辅导资源,拍摄了由专家、教授担任主讲的三套(共 60 集)电视教学片,在上海教育电视台播出。三门课程瞄准最新知识前沿,联系实际阐述现代管理、经济、法律的观点和知识,深入浅出,通俗易懂,为学员打开了一扇了解现代管理、经济、法律知识的窗口,有利于学员增强现代管理、经济、法制意识和现代管理能力,进一步促进基层管理水平和工作效率的提高。

上海正在向建设世界级城市的宏伟目标迈进,世界级城市需要大批高素质的建设和管理人才。我殷切希望初级工商管理资格培训及开放式工商管理大专学历教育越办越好,使之成为职工素质工程的精品项目,为大面积提高职工素质打下扎

实基础。同时希望广大学员联系实际,学以致用,在实践中开掘智力、能力和创造潜力,把学到的现代管理、经济和法律知识运用到生产工作实践之中,在实践中巩固知识、提高能力,在各自的岗位上建功立业,为开创上海改革开放和现代化建设的新局面,把上海建成世界级城市作出新的贡献。

2003 年 1 月

前 言

上海市总工会、上海电视大学联合组织编写了上海市初级工商管理(EBA)系列教程,本书为系列教程之一。全书共为十八章,分五个单元,每个单元三至四章。本书力求将创新性、新颖性、针对性和基础性融为一体。本书在编写内容上,既注重本课程与各章节的最基本、最主要的内容,又注重本学科的前沿内容和发展趋势,如在第一单元的“现代法理学概要”中,理论密切结合实际,阐述了理想法与现实法,也即书中法与行动中的法的区别和联系,阐述了法与社会各方面的互动关系;阐述了“德治与法治”的关系,以及在目前我国实行“依法治国”的过程中以“德治”辅助“法治”的重要意义。在第二单元的“现代宪法学概要”中,阐述了宪法的概念和原则,国家制度与国家权力的关系,并结合我国实际生活,阐述了国家权力的分立、制衡和有效监督与防腐反腐的关系;阐述了我国公民的基本权利和我国“社会保障法律体系”的初步框架。在第三单元“基本法律概要”中,限于篇幅,该单元主要阐述了民事法律的基本内容和我国民法立法的现状与发展趋势;阐述了刑事法律的基本内容和诉讼法律制度的基本方面和内容。在第四单元的“劳动法与工会法概要”中,阐述了我国在转型过程中劳动关系变化的新特点,阐述了劳动关系稳定、和谐发展和保障劳动者权益的最主要的方面,并以大量有代表性的劳动争议案件的仲裁和审判为例,阐述劳动法中的一些基本的现实问题;阐述了我国新修改的《工会法》的基本内容和维权的基本方面。在第五单元的“企业管理法概要”中,阐述了企业作为经营管理者 and 法人代表的基本权利和义务;阐述了企业法律的基本种类和内容;阐述了破产法、公司法、产品质量法、反不正当竞争法、环境保护法和税法的基本内容。在写作方法上,本书力求以典型案例引出各篇章主要问题,从而为阐述各章节起到画龙点睛的作用,同时配以剪贴板形式,以补充、旁证和说明正文内容;在编辑排版上,本书力求新颖活泼、丰富多彩,并注意各章节格式的基本统一和完整。总之,本书在内容和形式上突出了现代性、创新性、新颖性和基础性等特点。

本书各篇章的撰稿人是:李建勇(华东政法学院)第四、七、八章;吴志刚(上海大学法学院)第一、二章;吴锦宇(复旦大学经济学院)第三章;刘筱文(上海大学法学院)第五章;高志刚(上海大学法学院)第六章;沈佳秋(上海工会管理干部学院)第十二章;邵文杰(上海沪中律师事务所)第十三章;王贤森(上海工会管理干部学院)第十四章;靳新用(上海工会管理干部学院)第十五、十六、十七、十八章;袁静

(上海电视大学)第九、十、十一章。全书由李建勇主编、统稿和定稿。

本书在编写过程中得到华东政法学院俞子清教授、上海大学法学院倪正茂教授的悉心指导,在此表示衷心感谢。本书由袁静同志承担了大量的格式编辑工作,本书的编排、体例和格式由包志勤同志创意策划。本书编写时间达一年半,在万名学员试用的基础上,经过多次反复修改,终得以现在的面貌问世。它是集体智慧的结晶。由于时间仓促,可能会有许多不当之处,敬请广大专家、学员和读者批评指正,并提出宝贵意见。

编者

2003年3月

目 录

第一单元 现代法理学概要

第一章 法的内涵	3
一、法的概念	3
二、法的特征	5
三、法的本质	8
四、法的要素	9
小结和要点	14
练习和讨论	14
第二章 法的外延	15
一、法与经济	15
二、法与政治	19
三、法与文化	22
四、法与科技	25
小结和要点	27
练习和讨论	27
第三章 法的制定	28
一、立法的概念、特征和分类	28
二、立法的原则	30
三、立法的权限	33
四、立法的程序	36
五、法的实施	37
六、法的适用	38
小结和要点	40
练习和讨论	40
第四章 法治与德治	41
一、法治的概念和目标	42
二、法治的原则	47
三、以德治辅助法治	48
四、德治与法治的关系	51

小结和要点	52
练习和讨论	52

第二单元 现代宪法学概要

第五章 宪法的概念和原则	57
一、宪法的定义和特征	58
二、宪法的实施和监督	61
三、宪法的基本原则	64
四、宪法与宪法学的关系	68
小结和要点	69
练习和讨论	69
第六章 国家制度与国家权力	70
一、国家制度及其构成	71
二、国家权力与公民权利的关系	73
三、国家权力分立与制衡的思想渊源	76
四、国家权力的制衡监督与防腐反腐	79
小结和要点	83
练习和讨论	83
第七章 我国公民的基本权利	84
一、平等权	84
二、政治权利	85
三、宗教信仰的自由权	87
四、人身自由权	87
五、社会经济权利	90
六、文化教育权利	91
七、特定人的权利	91
小结和要点	93
练习和讨论	93
第八章 社会保障制度及其法律概要	94
一、社会保障的含义和目标	94
二、发达国家社会保障制度介绍	96
三、我国社会保障制度的种类及其问题	98
四、我国社会保障法律体系的基本框架	101
小结和要点	103
练习和讨论	103

第三单元 基本法律概要

第九章 我国民事法律概要	107
一、民法的概念.....	107
二、民法的基本原则.....	108
三、民事法律关系.....	110
四、民事法律行为.....	115
五、代理.....	117
六、诉讼时效.....	118
七、民事责任.....	119
八、我国民法立法的现状与发展趋势.....	121
小结和要点.....	123
练习和讨论.....	123
第十章 我国刑事法律概要	124
一、刑法的概念和特征.....	124
二、刑法的基本原则.....	125
三、犯罪.....	126
四、正当防卫和紧急避险.....	128
五、故意犯罪的停止形态.....	129
六、刑罚的种类.....	131
七、刑罚的裁量.....	133
八、刑罚的执行.....	135
小结和要点.....	136
练习和讨论.....	136
第十一章 我国诉讼法概要	137
一、诉讼法概述.....	137
二、刑事诉讼法概述.....	140
三、民事诉讼法概述.....	143
四、行政诉讼法概述.....	146
小结和要点.....	148
练习和讨论.....	148

第四单元 劳动法与工会法概要

第十二章 劳动法概要	151
一、劳动法概述.....	151

二、劳动合同概述	153
三、工作时间概述	156
四、工资概述	158
五、劳动保护概述	160
六、社会保险概述	161
七、劳动争议概述	162
小结和要点	163
练习和讨论	164
第十三章 最新劳动争议案例分析	165
一、有关劳动合同签订的争议	165
二、有关劳动合同履行的争议	168
三、有关劳动合同解除的争议	171
四、有关劳动争议的时效	174
五、有关职工非因工负伤的争议	176
小结和要点	177
练习和讨论	177
第十四章 我国工会法概要	179
一、《工会法》总则的基本内容	179
二、工会组织系统	182
三、工会的权利与义务	184
四、工会工作的物质保障	187
五、违反《工会法》的法律责任	189
小结和要点	191
练习和讨论	192
第五单元 企业管理法概要	
第十五章 企业法与企业破产法概要	195
一、企业法律概述	195
二、国有企业法概述	196
三、集体企业法概述	199
四、个人独资企业法与合伙企业法概述	200
五、外商投资企业法概述	202
六、破产法概述	205
小结和要点	207
练习和讨论	207

第十六章 公司法概要	208
一、公司与公司法概述	208
二、有限责任公司	211
三、股份有限公司	213
四、公司的组织变更、解散和清算	215
五、违反公司法的法律责任	216
小结和要点	216
练习和讨论	217
第十七章 产品质量法与反不正当竞争法概要	218
一、产品质量法概述	219
二、反不正当竞争法概述	222
小结和要点	224
练习和讨论	224
第十八章 环境保护法与税法概要	225
一、环境保护法概述	226
二、税法概述	228
小结和要点	232
练习和讨论	232
本书参考文献	233

第一单元

现代法理学概要

第一章 法的内涵

案例：以私了规避法律，行吗？

小张爱上了女青年小陈。一天，小张邀小陈约会。在约会期间，小张要求发生性关系而被女方拒绝，但小张还是强行奸污了小陈。回家后，小陈向父母哭诉了经过，其父母向派出所报了案。在派出所来拘捕小张之前，小张父母到小陈家中要求私了，条件是让小张娶小陈，并赔偿5 000元，让小陈家撤回报案。小陈家原则上同意，但要求赔偿10 000元。最后双方家长讨价还价，达成协议，赔款8 000元。小张和小陈虽然都没有到法定的结婚年龄，但通过熟人领取了结婚证。后来这一规避法律的行为被政府发现，此婚姻被宣告无效，小张被逮捕并被判刑。

类似的以私了来规避法律的事情，在中国屡见不鲜，尤其是在民事侵权案件中。在这种现象的背后，是一种实然的“民间法”在调整着法律关系，应然的国家法律在此时往往失去其调节作用。在中国几千年的“使无讼”、厌讼的传统下，民众往往忽视法律的力量，自愿放弃法律的保护。这不得不引起我们的深思，法到底是什么？应然的法和实然的法是什么关系？法的本质和功能又是什么？法与社会生活到底是什么关系呢？

打开菜单

- 什么是法？什么是法律？
- 法的特征有哪些？
- 法的本质是什么？
- 如何理解法的共同性？
- 法的要素含义有哪些？
- 法的要素种类有哪些？
- 法的规则、原则、概念包含哪些内容？

一、法的概念

1. 法的定义

从词源看，汉字“法”有“平”、“正”、“直”和“公正裁判”的含义；汉字“律”有“均布”即“人人必须遵守”的含义。法可被定义为一种规范，即由国家权力机关制定、