

XINBIAN
FAXUE
GAILUN

新编法学概论

主 编 吴文翰 副主编 陈开泰

陕西师范大学出版社

新编法学概论

主 编 吴文翰

副主编 陈开泰

撰稿人（以姓氏笔划为序）

于沛霖	刘 秦	刘安荣	吕文硕
严为众	苗 刚	吴文翰	阿木兰
陈开泰	杨玉凯	张建华	赵子寅
赵佳琪	唐章达	黄本德	谢立威

陕西师范大学出版社

新 编 法 学 概 论

主编 吴文翰 副主编 陈开泰

*

陕西师范大学出版社出版

(西安市陕西师大120信箱)

陕西省新华书店经销

中共西安市委党校印刷厂印刷

*

开本850×1168 1/32 印张14 字数338千字

1987年7月第1版 1987年7月第1次印刷

印数：1—7 000册

ISBN 7-5613-0016-6/G·56

统一书号：7403·56 定价：2.00元

目 录

导 言.....	(1)
----------	-----

第 一 编

第一章 法律的起源和本质.....	(8)
-------------------	-----

第一节 法律的起源.....	(8)
----------------	-----

一、原始社会的习惯规则.....	(8)
------------------	-----

二、法律产生的原因和一般规律.....	(9)
---------------------	-----

第二节 法律的本质.....	(12)
----------------	------

一、法律的本质和特征.....	(12)
-----------------	------

二、法律的阶级统治职能和社会公共职能.....	(15)
-------------------------	------

三、法律和其他社会现象的关系.....	(17)
---------------------	------

第二章 法律的历史类型.....	(20)
------------------	------

第一节 剥削阶级类型的法律.....	(20)
--------------------	------

一、奴隶制法律.....	(20)
--------------	------

二、封建制法律.....	(21)
--------------	------

三、资产阶级法律.....	(22)
---------------	------

第二节 社会主义类型的法律.....	(25)
--------------------	------

一、创立社会主义法律的必要性.....	(25)
---------------------	------

二、社会主义法律创立的规律.....	(27)
--------------------	------

三、社会主义法律的本质.....	(29)
------------------	------

四、社会主义法律的作用.....	(34)
------------------	------

第三章 社会主义法律规范和社会主义法律关系.....	(38)
----------------------------	------

第一节 社会主义法律规范.....	(38)
-------------------	------

一、社会主义法律规范的概念及其要素.....	(38)
------------------------	------

二、社会主义法律规范的形式.....	(41)
--------------------	------

第二节 社会主义法律关系·····	(44)
一、社会主义法律关系的概念·····	(44)
二、社会主义法律关系的要素·····	(44)
三、社会主义法律关系的产生、变更和消灭·····	(48)
第三节 社会主义法律意识和社会主义法律体系·····	(49)
一、社会主义法律意识·····	(49)
二、社会主义法律体系·····	(50)
第四章 社会主义法制 ·····	(54)
第一节 社会主义法制的概念和基本内容·····	(54)
一、社会主义法制的概念·····	(54)
二、社会主义法制的基本内容·····	(55)
第二节 社会主义法律的制定和实施·····	(58)
一、社会主义法律的制定及其原则·····	(58)
二、社会主义法律的实施·····	(61)
三、社会主义法律的解释·····	(63)
四、社会主义民主与社会主义法制·····	(65)

第 二 编

第五章 宪法 ·····	(70)
第一节 宪法的概念和本质·····	(70)
一、宪法的概念·····	(70)
二、宪法的本质·····	(72)
第二节 我国社会主义宪法的历史发展·····	(73)
一、共同纲领·····	(74)
二、1954年宪法·····	(74)
三、1975年宪法·····	(75)
四、1978年宪法·····	(76)
五、1982年宪法·····	(76)

第三节	我国的国体和政体	(78)
一、	我国的国体	(79)
二、	我国的政体	(82)
第四节	我国的国家结构形式	(86)
一、	我国是统一的多民族国家	(87)
二、	民族区域自治	(88)
三、	我国的行政区域划分	(90)
第五节	我国的经济制度和精神文明	(91)
一、	我国经济制度的基础	(91)
二、	建设高度的社会主义精神文明	(94)
第六节	我国公民的基本权利和义务	(95)
一、	我国公民的基本权利	(96)
二、	我国公民的基本义务	(99)
三、	我国公民基本权利和义务的特点	(100)
第七节	我国的国家机构	(102)
一、	我国国家机关的组织和活动原则	(102)
二、	我国国家机构的组织系统	(104)
第八节	宪法实施的保证	(111)
第六章	刑法	(115)
第一节	我国刑法的指导思想、任务和适用范围.....	(115)
一、	刑法的概念	(115)
二、	我国刑法的指导思想	(115)
三、	我国刑法的任务	(116)
四、	我国刑法的适用范围	(117)
第二节	犯罪的基本原理	(120)
一、	犯罪的本质和一般概念	(120)
二、	我国刑法关于犯罪的概念	(121)
三、	犯罪构成	(123)

四、正当防卫和紧急避险	(131)
五、故意犯罪的几个阶段	(134)
六、共同犯罪	(137)
第三节 刑罚	(140)
一、刑罚的概念和特征	(140)
二、刑罚的目的	(141)
三、刑罚的种类	(141)
四、刑罚的具体运用	(146)
第四节 犯罪的种类和几种常见的犯罪	(153)
一、我国刑罚规定的犯罪种类	(153)
二、几种常见的犯罪简介	(154)
第七章 民法	(161)
第一节 我国民法的概念及其调整对象	(161)
一、我国民法的概念	(161)
二、我国民法的调整对象	(162)
第二节 我国民法的任务和基本原则	(163)
一、我国民法的任务	(163)
二、我国民法的基本原则	(164)
第三节 民事主体	(165)
一、公民(自然人)	(166)
二、法人	(169)
三、国家	(171)
第四节 民事法律行为和代理	(172)
一、民事法律行为	(172)
二、代理	(176)
第五节 民事权利和民事义务	(178)
一、民事权利	(178)
二、民事义务	(180)

三、民事权利和义务的取得与丧失	(180)
第六节 所有权	(181)
一、所有权的概念及其特征	(181)
二、所有权的内容	(182)
三、所有权的民事保护	(184)
四、国家所有权	(185)
五、劳动群众集体所有权和集体经营制度	(187)
六、公民个人所有权	(188)
第七节 民事责任和民事合同	(189)
一、民事责任	(189)
二、民事合同	(193)
第八节 知识产权	(197)
一、知识产权的概念	(197)
二、著作权	(198)
三、发明权和发现权	(199)
四、专利权和商标权	(200)
第九节 诉讼时效	(202)
一、诉讼时效的概念	(202)
二、诉讼时效的种类	(202)
第十节 财产继承	(204)
一、财产继承的概念	(204)
二、财产继承的基本原则	(204)
三、法定继承	(205)
四、遗嘱继承	(208)
五、有关继承的其他问题	(208)
第八章 行政法	(210)
第一节 行政法概述	(210)
一、行政法的概念及其调整对象	(210)

二、行政法规范的内容和特征	(211)
三、行政法的渊源	(212)
第二节 我国国家行政管理的基本原则	(213)
一、党政分工和党企分工	(213)
二、维护社会主义法制 严格依法办事	(213)
三、贯彻民主集中制	(214)
四、科学管理,精简机构,讲求效能	(214)
第三节 国家行政机关和国家行政工作人员	(215)
一、国家行政机关	(215)
二、国家行政工作人员	(216)
第四节 几种主要的国家行政管理制度	(219)
一、军事行政管理制度	(219)
二、民政行政管理制度	(221)
三、公安行政管理制度	(222)
四、司法行政管理制度	(227)
五、国民经济行政管理制度	(233)
第五节 行政强制执行和行政处罚	(235)
一、行政强制执行	(235)
二、行政处罚	(236)
第九章 经济法	(239)
第一节 经济法的概念和基本原则	(239)
一、经济法的概念	(239)
二、经济法调整的对象	(240)
三、经济法的基本原则和作用	(241)
第二节、经济法律关系	(242)
一、经济法律关系的概念和要素	(242)
二、经济法律关系的确立和保护	(247)
第三节 几种主要的经济法律制度	(251)

一、计划法律制度	(251)
二、经济合同法律制度	(255)
三、中外合营企业法律制度	(263)
第四节 经济纠纷的解决	(271)
一、经济纠纷的调解和仲裁	(271)
二、经济司法	(274)
第十章 婚姻法	(277)
第一节 我国婚姻法的概念和任务	(277)
第二节 我国婚姻法的基本原则	(278)
一、婚姻自由	(278)
二、一夫一妻	(280)
三、男女平等	(281)
四、保卫妇女、儿童和老人的合法权益	(282)
五、实行计划生育	(283)
第三节 结婚	(284)
一、结婚的条件	(284)
二、结婚的程序	(287)
三、婚约和事实婚姻	(290)
第四节 我国的家庭关系	(291)
一、夫妻关系	(291)
二、父母子女关系	(293)
三、其他家庭成员间的关系	(296)
第五节 离 婚	(297)
一、处理离婚问题的指导思想和原则界限	(297)
二、离婚的程序	(298)
三、离婚后的子女抚养教育	(300)
四、离婚时的财产分割和经济帮助	(302)

第十一章 刑事诉讼法	(304)
第一节 我国刑事诉讼法的指导思想和任务	(304)
一、我国刑事诉讼法的概念和指导思想	(304)
二、我国刑事诉讼法的任务	(305)
第二节 我国刑事诉讼法的基本原则	(306)
一、司法机关依法行使职权, 严格遵守 法定诉讼程序	(307)
二、司法机关分工负责, 互相配合, 互相制约	(308)
三、专门机关与群众相结合	(308)
四、以事实为根据, 以法律为准绳	(309)
五、公民在适用法律上一律平等	(309)
六、公民有用本民族语言文字进行诉讼的权利	(309)
七、被告人有权获得辩护	(309)
八、保障诉讼参与人依法享有诉讼权利	(310)
第三节 管辖与回避	(310)
一、管辖	(310)
二、回避的概念和理由	(313)
第四节 证 据	(314)
一、证据的概念和意义	(314)
二、证据的种类	(314)
三、重证据, 不轻信口供, 严禁刑讯 逼供的原则	(316)
第五节 强制措施	(317)
一、强制措施的概念和意义	(317)
二、强制措施的种类及适用	(317)
第六节 刑事诉讼阶段	(319)
一、立案	(319)

二、侦查	(320)
三、提起公诉	(324)
四、审判	(326)
五、执行	(331)
第十二章 民事诉讼法	(333)
第一节 民事诉讼法的概念和任务	(333)
一、民事诉讼法的概念	(333)
二、民事诉讼法的任务	(333)
第二节 民事诉讼法的基本原则	(334)
一、保障诉讼当事人平等地行使诉讼权利	(334)
二、着重调解原则	(335)
三、巡回审理, 就地办案的原则	(335)
四、辩论原则	(336)
五、当事人自行处分和国家干预相 结合的原则	(336)
六、人民检察院对民事审判活动 实行监督的原则	(337)
七、支持受损害者起诉的原则	(337)
第三节 管 辖	(338)
一、管辖的概念	(338)
二、管辖的种类	(338)
第四节 诉讼参加人	(340)
一、诉讼参加人的概念	(340)
二、当事人	(340)
三、共同诉讼人	(342)
四、诉讼代理人	(343)
第五节 证 据	(345)
一、民事诉讼法证据的种类和特点	(345)

二、民事诉讼中的举证责任	(346)
第六节 诉	(346)
一、诉的概念	(346)
二、诉的种类和要素	(346)
三、诉权	(348)
四、反诉	(348)
五、诉的合并与分离	(349)
第七节 审判程序	(350)
一、第一审程序	(350)
二、第二审程序	(356)
三、审判监督程序	(358)
第八节 执行程序	(360)
一、执行程序的概念	(360)
二、执行程序的一般规定	(360)
三、执行中止或终结	(362)

第 三 编

第十三章 国际法	(364)
第一节 国际法的概念	(364)
一、国际法的定义和特征	(364)
二、国际法的分类和渊源	(365)
第二节 国际法的基本原则	(366)
一、国际法基本原则的概念	(366)
二、和平共处五项原则	(367)
第三节 国际法的主体	(369)
一、国家是国际法的基本主体	(369)
二、国家构成要素及其基本权利和义务	(370)

三、国家责任	(371)
四、国际法上的承认和继承	(372)
第四节 居民	(376)
一、国籍	(376)
二、外国人的法律地位	(377)
第五节 领土	(379)
一、领土的构成	(379)
二、国家边界和边境	(380)
第六节 海洋法和空中空间法	(381)
一、海洋法的概念及其主要内容	(381)
二、空中空间法的概念及其主要内容	(386)
第七节 国际交往的形式	(388)
一、外交与领事关系	(388)
二、条约	(393)
第八节 国际组织	(397)
一、国际组织的概念	(397)
二、国际联盟	(397)
三、联合国	(399)
四、联合国专门机构	(401)
第九节 国际争端的解决	(402)
一、国际争端的政治解决方法	(403)
二、国际争端的法律解决方法	(404)
三、通过国际组织解决国际争端	(405)

第十四章 国际私法 (406)

第一节 国际私法的概念和调整范围	(406)
一、国际私法的概念	(406)
二、国际私法的调整范围和方法	(408)

第二节 冲突规范	(410)
一、冲突规范的概念	(410)
二、冲突规范的结构	(412)
三、冲突规范的类型	(413)
第三节 准据法的确定	(416)
第四节 识别及外国法的适用	(418)
一、识别的概念和依据	(419)
二、反致和转致	(420)
三、公共秩序保留	(421)
四、法律规避	(423)
第五节 国际民事诉讼程序	(424)
一、涉外民事案件的管辖权	(424)
二、外国人的民事诉讼地位	(426)
三、司法协助	(427)
四、外国法院判决的承认与执行	(428)
第六节 对外经济贸易和海事仲裁	(429)
一、仲裁的含义	(429)
二、仲裁程序	(430)
三、仲裁裁决的承认和执行	(431)

导 言

在我国当前所进行的全面社会改革中，“以法治国”，“完善法制”的要求高涨。法学，即研究社会法律现象的科学，在我国社会科学中的地位日益突出。

一

法律的发达，与法学的发达是密不可分的。

法律，尤其是近、现代法律，是人们在对社会关系认识的基础上，由国家制定或认可的具有强制力的社会规范，是一定历史阶段上社会意志的产物。因此，就其性质而言，法律关系是社会中的人为关系。这一特点，是法学对法律有着巨大影响的原因所在。人们对法律性质、职能的认识，极大程度上决定着建立什么样的法律制度和法律的运行机制；对法律反映的社会关系的认识，深刻地影响着法律的内容构成、社会价值和历史价值；对法律如何体现社会关系及其规范方法的认识，直接制约着法律的技术价值；对法律的宣传、教育、普及，广泛地关系到立法、司法、守法等全部的法律实践活动。法学与法律的关系，不仅表现为法学的产生、发展以法律为历史前提，而且表现为法律的产生、发展也以法学为现实条件，二者之间不是简单的因果关系，而是相辅相成的辩证关系。

在欧洲，古罗马法的重要渊源《十二铜表法》，是罗马人在总结自己的习惯规范和对希腊各城邦法制的调查、汲取的基础上制定的。罗马法从市民法向万民法的发展，主要归功于高度发达的罗马法学。罗马法学对法律的本质、体系分类，概念、法律

关系等的论述，对法律规范的认识，编纂法典的技术，解释法律的方法等，对当时的法律实践起了重要作用，对其后直至今天的西方社会乃至整个世界的法律和法学，都有着深远而广泛的历史影响。

资产阶级革命前有三大思想运动：文艺复兴、宗教改革和罗马法的复兴。复兴罗马法运动成了资产阶级法学发展的先声。注释法学家们用注释的方法，以罗马法为基础，创立了典型的资本主义法典。在神权统治的中世纪，通过复兴注入资本主义精神的罗马法，为资产阶级法律的产生，迈出了胆怯但却是历史性的第一步。资产阶级革命时期，资产阶级法学的第一个流派“自然法学派”，以自然法理论摧毁了中世纪的国家和法的神话。资产阶级思想对于近代民族国家法律体系的建立，诸法的分立，宪法的产生，法律内容的更新，法律原则的改变，起了直接的创设作用。本世纪以来，也是在资产阶级法哲学和各门具体法学的推动下，资本主义法律逐渐向现代法律演变、发展。

社会主义法学源于马克思主义。马克思、恩格斯的理论中虽没有象其经济理论那样系统的法律理论，但他们创立的辩证唯物主义，历史唯物主义，为社会主义法学提供了科学的世界观和方法论。他们对罗马法、欧美资本主义法律、法学所作的分析、批判，对法律的本质、职能、起源和发展等的一般规律的论述，是社会主义法学的基本理论。社会主义在俄国胜利之后，苏联法学家以马列主义为指导，批判地汲取资本主义法制建设的经验，依据社会主义的实践，初创了社会主义法学。随着东欧一批社会主义国家的诞生和社会主义的历史发展，苏联、东欧的社会主义法学渐成体系，从而建立了在性质、原则、内容、方法、体系上根本不同于英美法系、大陆法系的社会主义法系。

综上所述，可以看出，在欧洲法律的发展史中，欧洲法学的先行作用和重要地位。翻开一般西方法律史著作，总是在论及社