

一句话 理解法律

学法律就这么简单

黄文伟 / 著/

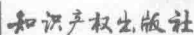


知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

肝肝肝

参考文献



全国百佳图书出版单位

图书在版编目(CIP)数据

一句话理解法律：学法律就这么简单 / 黄文伟著. — 北京：知识产权出版社，2018.4

ISBN 978-7-5130-5412-6

I. ①—… II. ①黄… III. ①法律—中国—通俗读物 IV. ①D920.5

中国版本图书馆CIP数据核字(2018)第011767号

内容提要

本书通过简洁的语言、生动的案例，解析法理学、宪法、民法、合同法、行政法、刑法、诉讼法原理和知识。本书是人们快速理解法律、运用法律的基础性著作，入门级读者可有“一句话理解法律”的扫盲效果，资深法律人士也可从中获得思考法律精髓的启发。

责任编辑：李小娟

责任出版：刘译文

一句话理解法律：学法律就这么简单

YI JU HUA LIJIE FAIÜ; XUE FAIÜ JIU ZHEME JIANDAN

黄文伟 著

出版发行：知识产权出版社有限责任公司	网 址： http:// www. ipph. cn
电 话：010-82004826	http://www. laichushu. com
社 址：北京市海淀区气象路50号院	邮 编：100081
责编电话：010-82000860转8531	责编邮箱：61026557@qq.com
发行电话：010-82000860转8101	发行传真：010-82000893
印 刷：北京科信印刷有限公司	经 销：各大网上书店、新华书店及相关专业书店
开 本：880mm×1230mm 1/16	印 张：15.75
版 次：2018年4月第1版	印 次：2018年4月第1次印刷
字 数：211千字	定 价：58.00元

ISBN 978-7-5130-5412-6

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题，本社负责调换。

前言

人都需要懂一点法律知识,它能帮助你看清许多事物,不至于被蒙骗。怎样能懂法律呢?关键是掌握正确的方向。最怕的是搞错了方向,越勤快,越麻烦。求真理的人,应该越学越少,越学越精纯,因为真理是简单的,学法律大体也是这样一个方向。

法律的问题,说复杂就复杂,说简单,其实也简单,一句话就可以理解法律。“科学是这样一种企图,它要把我们杂乱无章的感觉经验用同一种逻辑上贯彻一致的思想体系对应起来”^①。法律本身也是逻辑上贯彻一致的思想体系,一部法律,一门法律学科,大体都可以通过一句话掌握其内在的逻辑。人的精力是有限的,认知能力更是有限的,怎样在有限中认识无限世界,人类发展进化出一个机制叫“简化”。学法律既要多多掌握各种法律法规,也要学会简化,否则,就会让原本简单的事情变得非常复杂,以致无解。弗里德曼曾经说:“好多人,甚至那些受过长期、专业训练的经济学家,他们往往都只是记得一些技术上的东西,他们没有掌握经济学的精髓。就像一个人背诵了好多的乐谱,但是他却从来没有听过音乐。”^②在法律上,很多学过法律的人也存在这样的问题,他们也没有理解好法律的核心内容。

① 许良英,李宝恒,赵中立,等.爱因斯坦文集[M].北京:商务印书馆,1983:384.

② 转引自音频节目《薛兆丰北大经济学课》“第四周问答:药价为何越来越高?”(2017年3月17日)。

学习法律容易陷入绝对主义错误,法条绝对主义——以为只有法条才是正确的;教科书绝对主义——以为教科书的法律阐释才是正确的;学说绝对主义——以为某种学说的法律阐释才是正确的。事实上,在法律问题上,存在大量的对立观点,存在界限模糊的地带,如何理解这种对立和模糊呢?一句话理解法律,可以帮我们回到法律的最基本事实。这样,对各种学派的合理性,对各种各样的观点分歧,就能有宽容的认识,更能避免绝对主义错误。

一句话理解法律,可以让法律学习变成充满美感的追求。数学是枯燥的,但很多人觉得数学很美。怎么才能觉得解一道数学题也很美?一种高效而简洁的解法就很美。法律学习是枯燥的,如果我们能归纳为简洁清晰的语言来学习,那么,学习也是充满美感的。一句话理解法律,也是最好的法律记忆方法之一。法律学习涉及大量记忆,记忆是一种联系,一句话理解法律立足于复盘知识的原本逻辑,挖掘知识本身的内在联系,显然是很有助于记忆的学习方法。

一句话理解法律,这样的学习无疑会忽略大量的知识,但只有忽略细节,才能抓住本质。只有抓住本质,才能学法不慌、用法不乱。除少数受过专业训练的人之外,绝大多数人对法律只有模糊的印象,对一部法律通常只能有寥寥数句话的理解,他们无法运用复杂多样的法律进行推理分析,如果不将法律学到简单,他们根本无法活用法律,至多只能通过破碎的法律印象推导出一些相互矛盾的结论。一句话理解法律,是普通人学法的有力武器。

“观念的力量可不能小瞧”。那些简洁而有穿透力的观念,具有改变世界的力量;用那些简洁而有穿透力的一句话理解法律,将能极大地提升我们对法律的认知水平。现在,让我们一起开始一句话理解法律的探索之旅吧!

目 录

第一章

一句话能理解 法律吗 001

不考虑细枝末节和个别极端观点,通过“平等”两个字可以理解现代法律的整体构架。而理解具体的制度规则,还需要进一步结合秩序、效率、科学、传统等。

一、人人平等是现代法律制度的指导思想 003

二、何为平等 007

三、对平等进一步解释衍生出各种复杂的法律规则 011

四、在平等的基础上,结合秩序、效率、科学、传统等原则能更好地理解现代法律制度 015

微课堂1:为什么可以一句话理解法律 006

微课堂2:为什么她可以不排队 010

微课堂3:为什么少数族裔可以优先入学 013

微课堂4:真正的法律是不用普及的 016

第二章

法理学 017

通过“法是对人民有强制约束力的权利义务规范”可以一句话理解法理学。法是对人民有强制约束力的权利义务规范,但是,人民是不能被随意强制的。法律的特征,可以从两方面理解:一是法律实际上有什么特征,即实在法意义上的特征;二是法应该有什么特征,即应然法意义上的特征。前一个问题对“法是对人民有强制约束力的权利义务规范”的进一步阐述,后一个问题是对“人民是不能被随意强制的”回答。

一、法的特征 019

二、法的作用与价值 024

三、法的要素 032

四、法的渊源 036

五、法律部门 038

六、法的效力 040

七、法律关系 041

八、法律责任 042

九、法律运行 044

十、法的产生 051

十一、法的现代化 052

微课堂5:法庭可以根据良知判决吗 022

微课堂6:孔子为什么批评子贡 030

微课堂7:一个适用法律原则判案的典型案例 035

微课堂8:还没讲完,老婆就睡着了 039

微课堂9:经典是死文字,需要人来解释 048

微课堂10:西红柿到底是水果还是蔬菜 049

第三章

宪法 055

通过“宪法是民主国家的根本法”可以一句话理解宪法。宪法是民主国家的根本法。所谓民主国家包括两层含义:一是国家的权力归属于人民,二是人民的权利得到国家的保障。在这两层含义中,后者是前者的目的。宪法各种规范的设定最终都是为了保障人民的权利。

一、国家法 057

二、权利法 062

三、义务法 069

四、小结 071

微课堂11:最高法院可以解释宪法吗 060

微课堂 12: 两个 5:4——焚烧国旗案的争议 070

第四章

民法 073

通过“民法是调整平等主体之间的权利义务关系的法律”可以一句话理解民法。平等包括自由意志平等和利益平等。在民法中,平等是指自由意志的平等,因此,民法可称为平等主体之间的法律。自由意志平等是民法制度的主线,不过,只是主线而不是全部。理解民法除了抓住自由意志平等外,还要结合效率、公平、秩序、传统等原则。

一、民事主体 076

二、民事权利 086

三、民事客体 100

四、民事法律事实 101

五、民法基本原则 114

微课堂 13: 有缺陷的“平均人”假设 077

微课堂 14: 《企业的性质》——让科斯获得诺贝尔奖的经典论文 085

微课堂 15: 市场上的兔子为什么没人敢抢 087

微课堂 16: 先救母亲还是女朋友 092

微课堂 17: 上传菜肴照片也涉嫌著作权
侵权 096

微课堂 18: 一杯价值百万美元的咖啡 097

微课堂 19: 法律推理错误造成的好人
困惑 109

微课堂 20: 一个行为被规定为法律行为或
事实行为的依据 112

微课堂 21: 任何人不能因为自己的过错
而获得利益 115

第五章

合同法 117

通过“合同是平等主体约定相互关系的法律”可以一句话理解合同法。不过,合同所确认的法律与一般意义上的法律是不同的。从法律制定看,合同是当事人共同制定的,而法律是国家制定或者认可的;从法律效力看,合同一般只对当事人产生约束力,而法律效力则具有普遍性,对一定区域的人都有约束力。法律的制定需要非常复杂的博弈程序,既有民主表决又有各种制衡。但是,合同所确认的法律效力则是两个人依法协商就可以产生,这体现了合同的核心原则——自由。自由是合同法的灵魂,没有起码的基本自由,合同就不能成为当事人的法律,而给当事人足够充分的自由则是一部好合同法的标准。

- 一、合同成立 120
- 二、合同生效 122
- 三、合同履行 127
- 四、合同法分则 134
- 五、合同法基本原则 138

微课堂22: 法律不得损害合意 125

微课堂23: 《威尼斯商人》的合同法
内涵 128

微课堂24: 啤酒里的蜗牛——多诺休诉
斯蒂文森案 132

第六章

行政法 141

通过“行政是政府以及具有行政权的组织为实现公共利益的管理活动”可以一句话理解行政法。行政法所谈的政府管理并不仅仅是对危害社会行为的制止,更主要的是促进社会合作,增进公共利益。政府管理的目的是实现公共利益。宪法在一定程度上解决了实现公共利益的问题,但远远不够。通过行政法对行政权的控制和规范也是保证政府公益性的重要方法。公共利益是共同体内“所有个人利益的总和”。如果共同体内所有个人对于特定公共利益的价值选择一致,那是最好的;但是,绝大多数情况下,总是有人有不同的价值选择,因此,需要一套复杂的行政法制度来保证公共利益。

一、行政法基本原则 144

二、行政主体 149

三、行政行为法 151

四、行政救济法 162

微课堂25:警方为什么要道歉?——延安
黄碟案 146

微课堂26:被退学的田×为什么还可以拿
到毕业证书 153

微课堂27:“钓鱼执法”有什么问题 161

微课堂28:灵宝市政府的道歉 164

第七章

刑 法 165

通过“刑法是规定何为危害社会的犯罪行为及对其处以何种处罚的法律”可以一句话理解刑法。现代社会的目标是人人平等,危害社会其实就是危害人人平等的社会秩序。进一步深入分析,刑法的内容大体可以围绕平等理解,对犯罪行为的处罚目标是维护人人平等,而且处罚本身也不能违反平等,即罪刑均衡。

一、犯罪论 167

二、刑罚论 179

三、刑法分则 184

四、刑法基本原则 188

微课堂 29: 邓玉娇为什么可以免除处罚? ——邓玉娇刺死官员案 173

微课堂 30: 见谁都想判他几年 182

微课堂 31: 小偷的供述能决定犯罪类型吗 187

微课堂 32: 已经是“顶格”判决——杭州飙车案 190

第八章

诉讼法 193

通过“诉讼法是法院主持下按照法定程序公正解决具体案件的过程”可以一句话理解诉讼法。人人平等,没有人可以对他人的人身和财产享有权利。当一个人人身和财产权利受到他人伤害时,他就拥有对伤害他的人身和财产的行为进行惩罚的权利。但是,如果每个人都根据自己的意见对他人的伤害行为进行惩罚,将陷入战争状态,因为不同主体对是否存在伤害总有自己的看法,总会存在争议。而且,假定伤害能明确,人们通常也不会自愿接受来自平等主体的惩罚。为防止社会陷入战争状态,需要建立一个高于个人的公权力机构,由它来裁判伤害争议案件并执行惩罚。

一、诉讼法基本原则 198

二、诉讼法制度 205

微课堂 33: “空怒族”的法律风险	196
微课堂 34: 从孔融让梨、分饼故事到正义女神	203
微课堂 35: 张子强案的管辖权争议	208
微课堂 36: “我刚刚明白,我原来是清白的”	215
微课堂 37: 《铡美案》的程序问题	216
微课堂 38: 自诉案件不能以公诉方式作为——彭水诗案	219
微课堂 39: 一件特殊的再审案件——刘涌案	233

后 记	234
-----	-----

第一章

一句话能理解 法律吗

不考虑细枝末节和个别极端观点,通过“平等”两个字可以理解现代法律的整体构架。而理解具体的制度规则,还需要进一步结合秩序、效率、科学、传统等。

一句话理解法律是学法的好方式。不过,一句话能理解法律吗?每部法律、每门法律学科都能归纳总结为一个定义。既然能总结为一个定义,说明一句话可以理解法律,否则这定义就是有问题的。当然,你可能会反驳——“每部法律以及每门法律学科的定义我都知道,但并不见得通过这个定义就能透彻理解法律”。通常,各部门法、各门法律学科的定义是中性的,我们能通过定义理解该部门法或该学科组成,却很难从中理解该部门法或者学科的各项法律规则的架构原理。例如,刑法是规定犯罪和刑罚的法律,通过这一定义可以理解刑法的基本组成,但是,刑法的具体规则为什么要这样规定而不是那样规定,就很难通过这一中性的定义加以理解了。现代社会法律制度设计根源于这样的指导思想——人人平等,抓住这一要点,加上各部门法和各法律学科的定义,你就能大体归纳出各部门法和各法律学科的精髓,进而一句话理解法律。

一、人人平等是现代法律制度的指导思想

关于“人人平等”,最为著名的思想渊源是1789年法国大革命时期颁布的纲领性文件《人权宣言》。《人权宣言》第一条规定:“人生来就是而且始终是自由的,在权利方面一律平等。”这一条规定可以说是现代文明社会法律制度的基础原理。“人人平等”在世界范围的权威版本是《世界人权宣言》。《世界人权宣言》第一条规定:人人生而自由,在尊严和权利上一律平等。《人权宣言》《世界人权宣言》的理论基础是自然权利论(自然法)。应该说,现代法律的制度设计理论包括两大流派:自