

学习型领导
新视野丛书

New Vision
Learning Leadership Books

从法治理念到依法行政

介新玲 编著

中国法制现代化热点问题探索



中国时代经济出版社

学习型领导
新视野丛书

New Vision
Learning Leadership Books

从法治理念到依法行政

中国法制现代化热点问题探索

介新玲 编著



中国时代经济出版社

图书在版编目(CIP)数据

从法治理念到依法行政——中国法制现代化热点问题探索 / 介新玲编著.

—北京:中国时代经济出版社,2010.11

(学习型领导新视野丛书)

ISBN 978-7-5119-0227-6

I. ①从… II. ①介… III. ①社会主义法制 - 中国 IV. ①D920.0

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 129204 号

书 名: 从法治理念到依法行政——中国法制现代化热点问题探索

出 版 人: 宋灵恩

作 者: 介新玲

出版发行: 中国时代经济出版社

社 址: 北京市西城区车公庄大街乙 5 号鸿儒大厦 B 座

邮政编码: 100044

发行热线: (010)68320825 68320484

传 真: (010)68320634

邮购热线: (010)88361317

网 址: www.cmepub.com.cn

电子邮箱: zgsgdjj@hotmail.com

经 销: 各地新华书店

印 刷: 北京市鑫海达印刷有限公司

开 本: 787 × 1092 1/16

字 数: 313 千字

印 张: 23

版 次: 2010 年 11 月第 1 版

印 次: 2010 年 11 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 978-7-5119-0227-4

定 价: 48.00 元

本书如有破损、缺页、装订错误,请与本社发行部联系更换

版权所有 侵权必究

导论 >

本书的写作是为领导型人才培养法治理念提供理论支持，为领导型人才践行法治行为提供实践支持。希望通过本书提升领导型人才的法治精神，放弃小我在经济上的追逐，为祖国的振兴、民族的复兴尽公民应尽的责任。为国家的长治久安、繁荣富强贡献我们的力量。

本书着重探讨我国法制现代化进程中的热点问题。对这一问题的探讨分上、下两编。上编为法治理念的现代化，下编为政府行政行为的法制现代化。上编主要阐述西方法治思想对中国法制现代化的影响、法的价值追求、法制的统一、依法行政构建法治政府、构建廉洁政府、网络与中国法治建设、构建和谐社会解析公权力与私权利的互动、法律程序等八个方面的问题，着重从法治理念视角、法治精神、法治原则上探讨法制现代化。下编主要阐述应急管理法律制度、群体性事件、行政行为中的热点问题、行政强制中的热点问题、行政处罚中的热点问题、国家赔偿中的热点问题、行政程序中的热点问题、行政法制监督等八个方面的问题，着重从法治理念和法治实践并重的基础上探讨行政法制现代化。

本书勇于直面我国法制现代化进程中的矛盾，根据马克思主义的理论，矛盾是处处存在的。有矛盾并不可怕，可怕的是无视矛盾、回避矛盾，最后的结果只能是激化矛盾。由于我国正处于社会转型期，各种旧的矛盾和新型的矛盾交织纠结；又由于我国太过完美的封建制度，致使官本位思想、特权思想等人治思想根深蒂固；更由于从 1978 年开始的法制现代化进程中，行政法治虽然亦取得了许多成绩，但依然无法改变行政法治已成为我国法制现代化进程中的一块短板的客观事实。在这历经三十多年的法制现代化进程中，我们在法治建设中取得了辉煌的成就。公民法律意识觉醒，各种法律制度基本健全，正义、平等、公平、自由的理念深入人心。而行政法治建设在个别方面几乎停滞在 30 年前，有些甚至停滞在 50 年前。为了适应法制现代化进程，为了适应快速发展的社会，为了维护法制的统一，保障法律的权威和尊严，应当将法治理念、法治精神深入行政领域，对行政法

规中的下位法增加“夕阳条款”（终止生效条款），并对其进行规范化、程序化的司法审查，完善行政问责制度，建立、健全中国的行政法治。确保各项行政活动有良法可依，确保各项行政活动依法运行，确保行政权力行使的终极目的——维护和保障公民的合法权益，在行政法治理念和行政法治实践中的实现。确保行政法治紧跟法制现代化的发展进程。促进社会和谐、稳定，促进中国法制现代化更上一层楼。

目录 >

上编 法治理念的现代化

+ 西方法治思想对中国法制现代化的影响	002
· 资本主义三大法学流派对中国法制现代化的影响	002
资本主义三大法学流派概述	002
资本主义三大法学流派的发展	011
资本主义三大法学流派对中国法制现代化的影响	014
· 后现代法学对中国法制现代化的影响	017
后现代法学概述	017
后现代法学的主要流派	020
后现代法学对中国法制现代化的影响	026
· 中国法制现代化的目标和要求	027
法制现代化的概念	027
法制现代化的目标	028
中国法制现代化的目标和要求——依法治国，建设社会主义法治国家	030
中国法制现代化进程中领导型人才应当具备的法治理念	034
+ 法的价值追求	042
· 法的价值概述	042
法的价值的基本内涵	042
法与正义	043
法与秩序	047

法与自由	048
法与平等	051
法律与效率	053
法与利益	055
法与人权	055
• 现代法治实践中在法的价值方面存在的问题	058
恶法亦法还是恶法非法	058
平等的背面	060
如何促进中国社会主义人权事业的新发展	063
• 评析美国 《辛普森案》	068
案件陈述	068
判决理由	069
案例评析	070
+ 法制的统一	073
• 法制统一概述	073
法的制定	073
法的实施	077
法的效力	079
• 法制统一中存在的问题	082
法治与法制	082
立法中存在的问题	084
执法中存在的问题	086
法的适用中存在的问题	086
• 评析李慧娟法官事件	087
事件陈述	087
事件分析	089

+	依法行政 构建法治政府	092
·	行政法治的基本原则	092
	行政法治基本原则概述	092
	中国行政法治基本原则	098
·	构建法治政府中存在的问题	102
	依法行政	102
	保护人权，维护公民的基本权利和自由	105
·	评析孙志刚案	106
	案件陈述	106
	案件分析	107
+	构建廉洁政府	109
·	廉洁政府概述	109
	廉洁	109
	倡廉拒腐照耀历史	109
	新中国国家领导人倡廉拒腐	111
	廉洁的孔繁森	112
	廉洁政府的内涵	112
·	香港内地廉政制度比较研究	115
	内地对腐败的惩罚、遏制	115
	香港对腐败的惩罚、遏制	117
	比较	121
·	美国三权分立制度	122
	三权分立的理论	122
	三权分立理论在美国的实践	124

三权分立与制衡模式的具体内容	125
• 构建中国廉政制度	127
理念构想	127
制度建构	128
+ 网络与中国法治建设	129
• 网络概述	129
网络概念	129
基本内容	130
中国网络媒体的发展	136
• 2009 年网络热点事件之一——邓玉娇事件	138
邓玉娇事件始末	138
邓玉娇案经历 37 天始末：当地政府陷入信任危机	140
解读无限防卫权	144
• 网络与中国法制现代化	146
网络对公民权利保障的促进作用	146
网络对社会稳定和谐的促进作用	147
网络对政府依法行政的促进作用	148
网络的负面作用	150
+ 构建和谐社会 解析公权力与私权利的互动	152
• 公权力、私权利和义务概述	152
公权力、私权利和义务的基本含义	153
权利与权力的相互渗透	154
私权利与公权力的区别	155
私权利与公权力的冲突	156

• 剖析“为民做主”的错误观点	157
公仆的定位	157
剖析“为民做主”的错误观点	158
• 评析田永案	162
案件陈述	162
案件分析	164
+ 法律程序	166
• 法律程序概述	166
程序释义	166
法律程序的基本内涵	168
行政程序的基本内涵	169
• 正当程序	172
正当程序的基本理论	172
正当程序的起源和发展	175
正当程序的意义	176
正当程序在中国当代行政法学中的发展	177
• 评析轰动全国的“佘祥林杀妻冤案”	178
案件陈述	178
案件分析	180

下编 政府行政行为的法制现代化

+ 应急管理法律制度	186
• 应急管理法律制度的基本理论	186
应急管理法律制度的研究背景	186

行政应急性原则	187
应急管理	188
突发事件	189
• 应急管理法律制度的最新动态	189
国外应急法制的七个特点	189
美国、德国、意大利、法国等国家的应急管理现状	190
我国应急管理法律制度最新动态	194
• 评析汶川地震中的应急管理	196
“5·12”汶川地震简介	196
宝贵的经验——一案三制：救灾应急法律体系显威力	197
改进措施	199
+ 群体性事件	205
• 群体性事件概述	205
群体性事件基本内涵	205
群体性事件法治成因分析	209
• 群体性事件法律规制	214
群体性事件法律规制的基本原则	214
群体性事件的法治预防	216
群体性事件的法治处置	218
• 评析重庆出租车事件	220
重庆出租车事件	220
罢运原因	220
诉求	220
应对举措	221

+ 行政行为中的热点问题	222
· 行政行为概述	222
行政行为的基本内涵	222
行政行为的分类	224
行政行为的内容	227
行政行为的形式	228
行政行为的效力	229
· 行政行为中存在的问题	231
行政权力的扩张	232
行政越权	232
行政不作为	232
行政乱作为	232
· 评析上海钓鱼门事件	233
上海钓鱼门事件经过	233
上海钓鱼门事件分析	235
 + 行政强制中的热点问题	 239
· 行政强制概述	239
行政强制的基本理论	239
行政强制的原则	242
行政强制的作用	243
· 行政强制中存在的问题	244
城市房屋拆迁中存在的问题	244
劳动教养中存在的问题	248
· 评析成都“自焚拆迁户” 唐福珍抗议强制拆迁事件	253
事件介绍	253

事件分析	254
改进措施	257
+ 行政处罚中的热点问题	259
• 行政处罚概述	259
行政处罚的基本理论	259
行政处罚的原则	262
行政处罚的作用	264
行政处罚的程序和法律责任	265
• 行政处罚中存在的问题	271
以罚代法	271
乱、滥、软的现象	272
规范行政处罚	274
• 评析全国首例醉酒驾车案	274
案件介绍	274
案件评析	276
+ 国家赔偿中的热点问题	281
• 国家赔偿概述	281
国家赔偿的基本理论	281
国家赔偿的归责原则	288
国家赔偿法的作用	290
• 国家赔偿中存在的问题	291
赔偿的范围过窄，赔偿的标准过低，赔偿的力度太小	291
公有公共设施致人损害赔偿没有纳入国家赔偿范围	292
质疑赔偿程序设置的正当性	293
缺少对司法机关的惩罚性赔偿	293

· 评析麻旦旦处女嫖娼案	294
案件介绍	294
案件评析	296
+ 行政程序中的热点问题	299
· 行政程序概述	299
行政程序的基本理论	299
行政程序的基本原则	300
行政程序法的基本制度	302
· 行政程序中存在的问题	307
我国行政程序法律制度的基本状况	307
我国行政程序法律制度中存在的问题	308
完善我国行政程序法律制度	309
· 评析 “被听证——哈尔滨水价听证会，刘天晓怒摔矿泉水瓶”	313
事件介绍	313
事件评析	315
+ 行政法制监督	325
· 行政法制监督概述	325
行政法制监督的基本内涵	325
行政法制监督主体的种类和监督内容	326
行政法制监督的作用	328
· 行政法制监督中的热点问题	328
行政法制监督中存在的问题	328
完善行政监督制度和机制	330
· 评析 《经济半小时》 “地下” 大货车曝光之后	335

事件介绍	335
记者调查与政府回应	336
十堰市人民政府的行政行为	337
半小时观察	338
事件分析	339
警示——对犯罪行为法律制裁	340
贪污贿赂罪	340
渎职罪	341

参考书目	345
------	-----



学习领导新视野丛书

New Vision
Series of learning oriented leadership

西方法治思想对中国法制现代化的影响



› 资本主义三大法学流派对中国法制现代化的影响

资本主义三大法学流派概述

法学词源

法学是法律科学的简称，是研究法律、法律现象、法律问题的学问或理论知识体系，是一门关于社会共同生活的规范科学、社会科学。其词源历史悠久。

在我国“法学”一词最早出现于南北朝时期。《南齐书·孔稚》曾引孔稚的一句话：“寻古之名流，多有法学”。唐代白居易曾向皇帝建议“悬法学为上科”。关于法律和法律问题的研究，先秦时期称为“刑名法术之学”或“刑名之学”，汉代为“律学”。刑名法术之学主要强调定分正名，注重对“刑”、“名”进行辨析。律学主要是对现行律例进行注释，研究法律的应用技术。宋代以后，律学成为通词。19 世纪末 20 世纪初西学东渐、西方文化大量传入我国，法学或法律科学的名称得以广泛使用。

在西方法学一词源远流长。“法学”这一词语的拉丁文 JURISPRUDENTIA，最早出现于公元前 3 世纪末罗马共和时代，该词由 IUS（法律、正义、