

XINBIANFAXUETONGLUN

新编

法学通论

常军 王家斌 / 编著

黑龙江人民出版社

新编法学通论

常 军 王家斌 编著

黑龙江人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

新编法学通论/常军 王家斌编著. —哈尔滨:黑龙江人民出版社, 2002. 11

ISBN 7-207-05763-6

I. 新... II. 常、王... III. 法学—研究—中国
IV. D920.0

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 087732 号

责任编辑:朱佳新

封面设计:李 梅

新编法学通论

Xinbian Faxue Tonglun

常 军 王家斌 编著

出 版 者 黑龙江人民出版社

通讯地址 哈尔滨市南岗区宣庆小区 1 号楼

邮 编 150008

网 址 www.longpress.com E-mail hljrmcbs@yeah.net

印 刷 沈阳市第六印刷厂印刷

开 本 850 × 1168 毫米 1/32 · 印张 12.625

字 数 304 千字

印 数 1 - 1 000

版 次 2002 年 10 月第 1 版 2002 年 10 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-207-05763-6/D·745

定价:26.00 元

(如发现本书有印制质量问题,印刷厂负责调换)

前 言

斗转星移,光阴转逝,世界已经昂首跨入 21 世纪。中国经历了二十多年的经济体制和政治体制的大变革进程,全社会的经济、政治、文化乃至人们的思想意识,甚至生活习惯,都发生了翻天覆地的变化。尤其是随着我国的“入世”和国际大家庭、大市场的全面接轨,内外因素的交互作用,已使我国真正进入到一个法制时代,法律已经越来越渗透到我国经济、政治、文化、思想、社会交往,甚至生活各个领域。人们从事公务行为和相互行为越来越需要遵守“游戏”规则,越来越需要法律,人们为维护自己的合法权益,其所依赖的主要手段也是法律,传统的“讲理”意识,也逐渐由讲事实道理转向讲法律道理。总之,世界已经不能远离法律,国家已不能远离法律,我们每个人更不能远离法律。人们要按照规范行为,按照规范去实现社会的利益价值和个人的利益价值。

因此,法律再也不仅仅是一门理论,而是人们从事生产和生活必须具有的常识,不懂得法律的人将无法规范而有效地生产和生活。各个领域的,从事任何职业的人都应该掌握法律,在校大学生,作为国家高素质人才更应如此。有鉴于此,我们在综合了大量兄弟单位及专家、学者的编著之后,结合近期有关法律法的修改情况,吸取部分新的法律体系和法律文化内容,撰写了这本《新编法学通论》。

撰写《新编法学通论》,目的在于使读者更加系统、更加新颖地掌握法律知识,以应付新世纪的新挑战。在本书中,我们在保持我

国传统法学框架的同时,在《行政法》、《婚姻法》、《诉讼法》、《经济法》等章中都不同程度地吸取了我国法律修改的新内容,并试图将《商法》作为一个独立的部门法加以研究。总之,本书在内容安排、形式体例、行文风格方面,都作了有益地尝试,希望读者对此有所了解,以便做到教育有据、学有所获,让法律在人们的心中扎根。我们衷心地希望本书的出版,能给广大读者展现一个完整清晰地我国法律的基本蓝图。

本书由常军同志提出编著创意,并拟定写作大纲,由常军、王家斌同志负责具体的撰写工作。本书在撰写过程中,参考了国内同类教材和有关书藉,具体参考书目已附在书后。

由于我们水平有限,撰写时间短促,依据的教材所限,再加上篇幅的限制,更多的法律内容没有容纳,并由于通论的特点,部分内容有些过于简化,而且书中所述内容也难免有不足之处,敬请读者指正。

作者

2002年5月

目 录

第一章 法的基础理论	(1)
第一节 法的概念	(1)
一、法的起源	(1)
二、法的本质和特征	(4)
三、法的作用	(7)
第二节 法的形式和要素	(10)
一、法的渊源.....	(10)
二、法的类型.....	(10)
三、法系	(12)
四、法律规范.....	(13)
五、法的效力.....	(17)
六、法律解释.....	(20)
第二章 社会主义法的理论	(22)
第一节 社会主义法的本质	(22)
一、社会主义法的产生.....	(22)
二、社会主义法的本质.....	(24)
三、我国社会主义初级阶段法律制度的特点.....	(27)
第二节 社会主义法的制定	(29)
一、法的制定的概念.....	(29)
二、我国的立法体制.....	(29)
三、立法程序.....	(34)

四、我国社会主义法的渊源·····	(39)
五、我国社会主义法的体系·····	(42)
六、我国的基本法律部门·····	(44)
第三节 社会主义法的实施·····	(47)
一、法的实施·····	(47)
二、法的遵守·····	(47)
三、法的适用·····	(48)
第四节 社会主义法律关系·····	(51)
一、法律关系的概念和特征·····	(52)
二、社会主义法律关系的主体·····	(53)
三、社会主义法律关系的内容·····	(54)
四、社会主义法律关系的客体·····	(55)
五、法律关系产生、变更和消灭的原因·····	(56)
第五节 社会主义民主与法制、法治·····	(57)
一、法制与法治·····	(57)
二、社会主义法制和法治的基本要求·····	(59)
三、社会主义民主与社会主义法制的关系·····	(61)
第三章 宪法·····	(66)
第一节 宪法的基本原理·····	(66)
一、宪法的概念和特征·····	(66)
二、宪法的本质·····	(68)
三、宪法的分类·····	(68)
四、宪法的历史沿革·····	(70)
第二节 我国的社会制度和国家制度·····	(75)
一、我国的国家性质·····	(75)
二、我国的政权组织形式·····	(77)
三、我国的选举制度·····	(80)

四、我国的经济制度	(83)
第三节 我国的国家结构形式	(85)
一、国家结构形式的概念和种类	(85)
二、我国的国家结构形式	(86)
第四节 我国公民的基本权利和义务	(87)
一、公民和国籍	(87)
二、我国公民的基本权利	(88)
三、我国公民的基本义务	(90)
四、公民行使权利和自由的原则	(91)
第五节 我国的国家机构	(93)
一、国家机构的概念	(93)
二、我国国家机构的组织活动原则	(93)
三、我国国家机构的组织系统	(94)
第四章 行政法	(98)
第一节 行政法概述	(98)
一、行政法的概念和调整对象	(98)
二、行政法的分类	(99)
三、行政法关系	(101)
四、行政法的基本原则	(104)
第二节 行政主体	(106)
一、行政主体概述	(106)
二、可以作为行政主体的组织	(107)
三、公务员	(109)
第三节 行政行为	(111)
一、行政行为的概念、内容和效力	(111)
二、抽象行政行为	(112)
三、具体行政行为	(115)

第四节 行政救济	(126)
一、行政复议	(126)
二、行政赔偿	(130)
第五章 民法	(133)
第一节 民法概述	(133)
一、民法的概念	(133)
二、民法的调整对象	(134)
三、民法的基本原则	(134)
四、我国民法的渊源	(136)
第二节 民事主体	(136)
一、自然人	(137)
二、法人	(141)
第三节 民事法律行为和代理	(143)
一、民事法律行为	(143)
二、代理	(148)
第四节 物权	(151)
一、物权的概述	(151)
二、财产所有权	(153)
第五节 债权	(156)
一、债的概念和特征	(156)
二、债发生的根据	(157)
三、债的种类	(160)
四、债的履行和终止	(161)
第六节 合同	(163)
一、合同的概念和特征	(163)
二、合同的种类	(164)
三、合同的订立	(165)

四、合同的履行	(167)
五、合同的担保	(169)
六、违反合同的民事责任	(170)
第七节 人身权	(171)
一、人身权的概念和特征	(171)
二、人身权的分类	(172)
三、人身权的保护	(175)
第八节 民事责任	(175)
一、民事责任概述	(175)
二、民事责任的构成要件	(177)
三、免除民事责任的条件	(177)
四、民事责任的归责原则	(178)
五、承担民事责任的方式	(179)
第九节 诉讼时效	(180)
一、诉讼时效概述	(180)
二、诉讼时效的种类	(180)
三、诉讼时效的计算	(181)
第六章 婚姻法和继承法	(183)
第一节 婚姻法	(183)
一、婚姻和婚姻法	(183)
二、婚姻法的基本原则	(184)
三、亲属和亲等	(185)
四、结婚制度	(188)
五、家庭关系	(191)
六、离婚制度	(193)
第二节 继承法	(197)
一、继承法概述	(197)

二、继承的种类	(202)
三、继承的开始时间和程序	(206)
第七章 经济法	(209)
第一节 经济法概述	(209)
一、经济法的概念和调整对象	(209)
二、经济法律关系	(211)
三、经济法体系	(212)
第二节 计划法律制度	(213)
一、计划	(213)
二、计划法	(214)
三、计划管理体制	(215)
四、计划管理程序	(216)
第三节 税收法律制度	(217)
一、税收	(217)
二、税法	(218)
三、我国现行主要税种	(219)
四、税收征收管理	(223)
第四节 中央银行法律制度	(225)
一、中央银行和中央银行法	(225)
二、中央银行的法律地位和职能	(225)
三、货币政策目标	(227)
四、货币政策工具	(228)
第八章 商法	(231)
第一节 商法概述	(231)
一、商法的概念和调整对象	(231)
二、商法的特征	(232)
三、商主体和商行为	(233)

四、商法和经济法	(235)
第二节 公司法律制度	(236)
一、公司和公司法	(236)
二、有限责任公司	(239)
三、股份有限公司	(245)
四、证券的发行与交易	(251)
第九章 刑法	(258)
第一节 刑法概述	(258)
一、刑法的概念和特征	(258)
二、刑法的目的和任务	(259)
三、我国刑法的基本原则	(260)
四、刑法的效力范围	(262)
第二节 犯罪	(264)
一、犯罪的概念和特征	(264)
二、犯罪构成	(266)
三、故意犯罪形态	(272)
四、共同犯罪形态	(275)
第三节 排除社会危害性的行为	(278)
一、正当防卫	(279)
二、紧急避险	(281)
三、正当防卫和紧急避险的异同	(283)
第四节 刑罚	(284)
一、刑罚的概念和目的	(284)
二、刑罚的种类	(285)
三、刑罚的适用	(288)
第十章 行政诉讼法	(295)
第一节 行政诉讼法概述	(295)

一、行政诉讼的概念的特征	(295)
二、行政诉讼法的概念和任务	(296)
三、我国行政诉讼法的基本原则	(298)
第二节 行政诉讼的受案范围和管辖	(300)
一、行政诉讼的受案范围	(300)
二、行政诉讼的管辖	(301)
第三节 行政诉讼参加人	(303)
一、当事人	(304)
二、诉讼代理人	(306)
第四节 行政诉讼的证据	(307)
一、证据的概念和种类	(307)
二、行政诉讼的举证责任	(310)
三、证据的调查、审查和保全	(311)
第五节 行政诉讼程序	(312)
一、起诉和受理	(312)
二、审理和判决	(313)
三、第二审程序	(316)
四、审判监督程序	(317)
五、行政案件的执行	(317)
第十一章 民事诉讼法	(319)
第一节 民事诉讼法概述	(319)
一、民事诉讼法的概念	(319)
二、民事诉讼法的任务	(320)
三、民事诉讼法的基本原则	(321)
四、民事诉讼中的诉	(324)
第二节 主管与管辖	(328)
一、主管	(328)

二、管辖	(329)
第三节 诉讼参加人	(332)
一、当事人	(332)
二、共同诉讼人	(334)
三、第三人	(335)
四、诉讼代理人	(336)
第五节 民事诉讼程序	(337)
一、第一审程序	(337)
二、第二审程序	(341)
三、审判监督程序	(342)
四、督促程序	(344)
五、公示催告程序	(345)
六、执行程序	(346)
七、对妨害民事诉讼的强制措施	(348)
第十二章 刑事诉讼法	(351)
第一节 刑事诉讼法概述	(351)
一、刑事诉讼和刑事诉讼法	(351)
二、刑事诉讼法的任务	(352)
三、刑事诉讼法的基本原则	(354)
第二节 管辖	(360)
一、职能管辖	(360)
二、审判管辖	(361)
三、专门管辖	(363)
第三节 证据	(363)
一、刑事证据的概念和特征	(363)
二、证据的种类	(365)
第四节 强制措施	(368)

一、强制措施的概念和特征	(368)
二、强制措施的种类	(369)
第五节 附带民事诉讼	(371)
一、附带民事诉讼的概念	(371)
二、附带民事诉讼的提起	(372)
三、附带民事诉讼的审理和判决	(373)
第六节 刑事诉讼程序	(374)
一、立案	(374)
二、侦查	(375)
三、起诉	(379)
四、审判	(381)
五、执行	(386)
参考书目	(389)

第一章 法的基础理论

第一节 法的概念

一、法的起源

法不是从来就有的,而是人类社会的生产力发展到一定水平,随着私有制、阶级和国家的形成而必然产生的。在这之前,人类经过数百万年的原始社会,其社会组织存在的社会规范,显然不能称为法律,但却为法的产生提供了必要的前提和条件。

(一)原始社会及其社会规范

原始社会生产力水平很低,生产工具十分简陋,单独的个人无法同自然界和猛兽做斗争。人们为了生存和获得生活资料,只能依靠集体的力量从事生产劳动。但是,受当时低水平生产力状况所决定,劳动产品极少,没有剩余,只能平均分配,根本不会产生私有制、阶级、国家和法律,然而却不能没有社会组织和社会秩序,尤其是本氏族内部的秩序。在这种社会需求下,原始社会组织及其规范就应运而生了。

原始社会的基本单位是氏族,氏族是以血缘关系为基础而形成的人类社会最原始的组织形式。牢固的血缘纽带将氏族成员联结在一起,他们共同劳动,共同消费,氏族成员之间是平等的。氏族的酋长由氏族成员大会选举产生并可随时撤换,他们不脱离生产,没有任何特权,只有会议的召集权。氏族一切重大事项由全体

成年氏族成员平等表决决定。没有专门的暴力的社会机构是氏族组织的一个重要特点。

原始社会规范,即用来调整人们在生产和生活中相互关系的行为规则。它主要由宗教规范和道德规范组成,但它们又是人们在长期的生活劳动实践中自发形成的。因此,它实际上就是世代相传的各种习惯,习惯是原始社会规范的主要渊源。例如在美洲的易洛魁人氏族的习惯中,规定氏族内部成员之间不得通婚。死者的财产转归本氏族成员所有,夫妻之间不得相互继承,母系氏族内的子女也不得继承父亲的遗产。还规定同氏族的人必须互相援助和保护,本氏族成员在受到外族人员侵害时,要帮助复仇,这种习惯称为血亲复仇。有的氏族规范甚至还规定了同态复仇,使血亲复仇极端化和精致化。

氏族习惯不同于阶级社会中的法,它是原始公有制生产关系的产物,是氏族成员的共同意志和利益的反映,因而能被人们自觉遵守,不需要特殊的强制机关以暴力手段做后盾。正如恩格斯所描述的:“这种十分单纯质朴的氏族制度是一种多么美妙的制度啊!没有军队、宪兵和警察,没有贵族、国王、总督、地方官和法官,没有监狱,没有诉讼,而一切都是有条有理的。”^①

(二)法产生的历史必然性

随着原始社会经济的发展,人际关系日益复杂,矛盾日益尖锐化,原始公社制度开始解体,法开始产生,法的产生有其深刻的经济根源和阶级根源。

原始社会末期,金属工具的采用大大提高了劳动生产率,社会出现了剩余劳动产品和剩余劳动力,劳动出现了分工,不同劳动产品的生产者之间便开始出现产品交换,到了第二次和第三次社会

^① 《马克思恩格斯选集》第4卷,第92~93页。