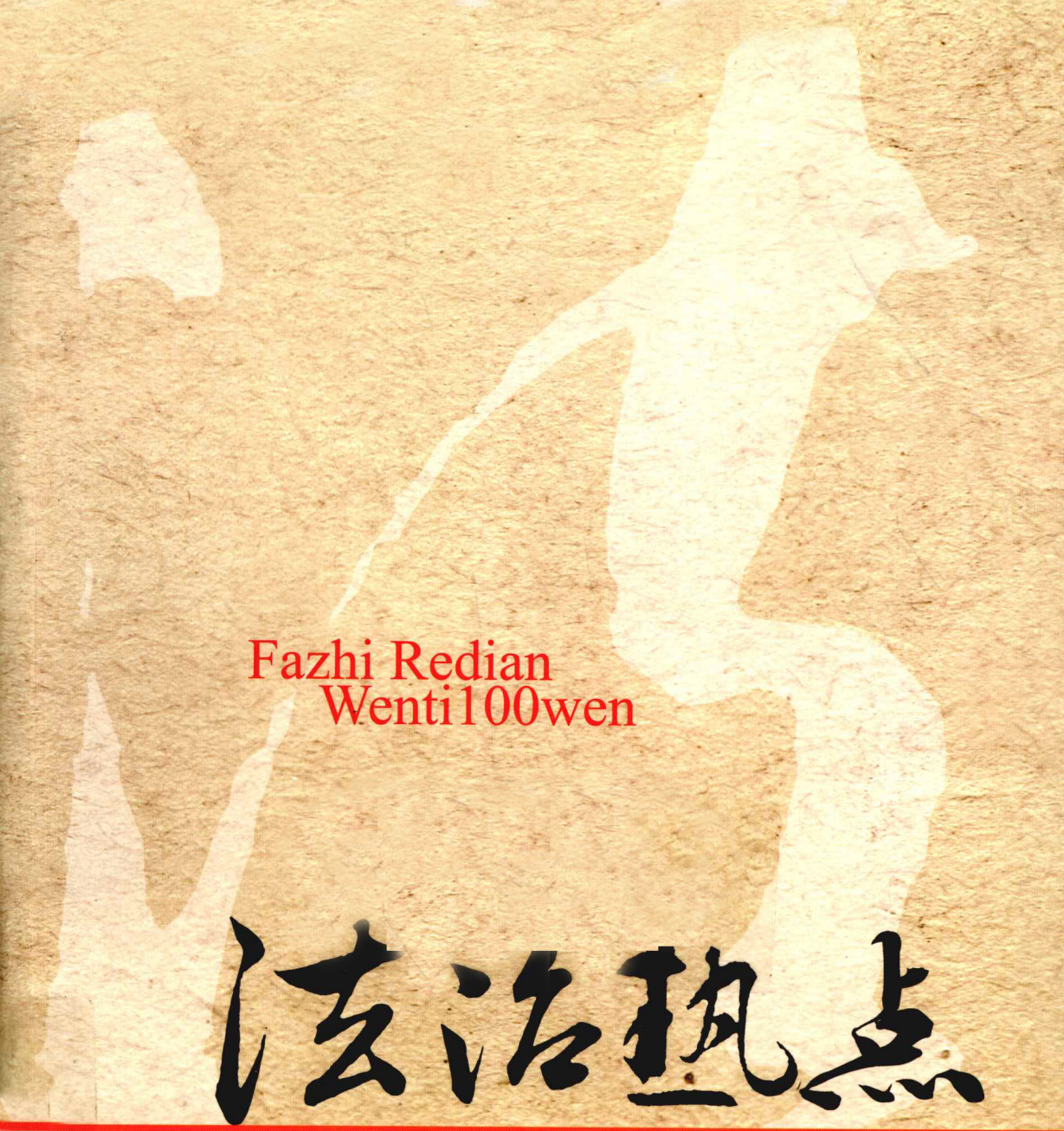




Fazhi Redian
Wenti 100wen

法治热点

百名法学家百场报告会组委会办公室 〇 编

问题100问

新 华 出 版 社



Fazhi Redian
Wenti 100wen

法治热点 问题100问

百名法学家百场报告会组委会办公室◎编

新 华 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

法治热点问题 100 问 / 百名法学家百场报告会组委会办公室编

北京: 新华出版社, 2010.12

ISBN 978-7-5011-9500-8

I. 法… II. ①百… III. ①社会主义法制—中国—问答

IV. ①D920.0-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 239005 号

法治热点问题 100 问

责任编辑: 董朝合

封面设计: 李尘工作室

出版发行: 新华出版社

地 址: 北京石景山区京原路 8 号

网 址: <http://www.xinhupub.com> <http://press.xinhuanet.com>

邮 编: 100040

经 销: 新华书店

照 排: 新华出版社照排中心

印 刷: 北京新魏印刷厂

开 本: 710 毫米 × 1000 毫米 1/16

印 张: 17

字 数: 320 千字

版 次: 2010 年 12 月第一版

印 次: 2010 年 12 月北京第一次印刷

书 号: ISBN 978-7-5011-9500-8

定 价: 32.00 元

温馨提示: 本社“新华版短信书友会”新书直订 发短信至: 13651277005

本社图书策划中心诚征品位畅销选题 发邮件至: xhchzx@163.com

购书热线: 010-63077122 中国新闻书店购书热线: 010-63072012

图书如有印装问题请与出版社联系调换: 010-63073969

编委会名单：

主 任：韩杼斌

副主任：周本顺 王尔乘 翟卫华

林蕙青 张苏军 胡 忠

委 员：孙学玉 荆惠民 杨克勤

迟刚毅 肖义舜 刘 剑

主 编：刘剑

编辑部主任：王增勇

编 辑：耿谦 左锦 孙雅婷 孙潇

前 言

为更好地传播社会主义法治理念，普及法律知识，服务法治实践，在全社会进一步营造学法守法用法的良好风尚，中国法学会在深入开展“百名法学家百场报告会”法治宣讲活动的实践中，组织部分中青年法学家，对我国法治建设进程中亟待解决的重点、难点问题调研整理，并就社会关注的热点问题集中解答。在此基础上，我们将法学家的解答汇编成册，出版《法治热点问题 100 问》，以供读者参阅。

该书以我国目前部门法的划分为编排体例，采用一问一答的形式，深入浅出，准确简明地回答了当前经济社会发展中广大干部群众普遍关心的法律问题。希望本书的出版成为“双百”活动深入一般百姓的有益尝试，使“双百”法治宣讲活动更好地服务于科学发展与社会和谐，服务于社会主义法治国家的建设实践。

编 委 会

2010 年 6 月 22 日

目 录

宪法类 14 问

1. 怎样理解坚持党的领导与维护宪法和法律权威的关系? (3)
2. 为什么我国要走中国特色社会主义法治道路? (5)
3. 为什么说依法治国首先要依宪治国? (8)
4. 为什么我国要坚持和完善人民代表大会制度,
而不能搞西方式的“三权分立”? (10)
5. 为什么我国要坚持中国共产党领导的多党合作和政治协商制度,
而不能搞西方式的多党制? (13)
6. 为什么我国建立的是单一制国家, 而不搞联邦制? (16)
7. 为什么我们必须毫不动摇地坚持民族区域自治制度? (19)
8. 为什么说新疆“7·5”乌鲁木齐事件既不是民族问题,
也不是宗教问题, 而是分裂与反分裂的政治问题? (21)
9. 为什么宪法要保护私人财产权? (24)
10. 为什么《选举法》要逐步实现选举权的城乡平等? (25)
11. 如何理解中国公民政治参与的途径? (28)
12. 如何理解宪法下的中央与地方的关系以及民族关系问题? (31)
13. 公权力的边界如何确定? 为什么说“户外广告新政”等
诸多政府行为是违法的? (33)
14. 如何实现党的领导、人民当家做主与依法治国的有机统一? (36)

民商法类 13 问

- 15. 我国的农村土地承包经营权如何取得和转让? (41)
- 16. 城市住房土地使用权和农村宅基地使用权有什么区别? (43)
- 17. 如何从法律上认识“同命同价”? (46)
- 18. 悬赏广告的效力如何? (49)
- 19. 如何理解“车位、车库应当首先满足业主的需要”规则? (51)
- 20. 如何正确行使夫妻共有财产权利? (53)
- 21. 我国婚姻法对父母子女关系的法律要求有哪些? (55)
- 22. 登记错误的情况下,真正的权利人应当如何保护自己的
合法权益? (58)
- 23. 业主将其住宅“住改商”,需要哪些条件? (61)
- 24. 商品房预售中业主为什么要及时申请预告登记? (63)
- 25. 业主对区分建筑物享有哪些权利? (65)
- 26. 恶搞域名,网服公司是否应承担侵权责任? (68)
- 27. “人肉搜索”披露他人信息是否应当承担侵权责任? (70)

行政法类 14 问

- 28. 行政诉讼被形象地叫做“民告官”,
谁可以告,可以告什么,又不可以告什么? (75)
- 29. 为什么说孙中界事件中的“钓鱼执法”行为
是一种严重的违法行为? (77)
- 30. 什么是有限政府?从行政许可法第13条看
“有限”政府与“有为”政府之间的关系? (79)
- 31. 行政不作为能否引起国家赔偿? (81)
- 32. 公民如何获取政府信息?政府如何把握
“公开”与“保密”的尺度? (83)

33. 面对地震、煤矿事故、甲型 H1N1 流感及恐怖袭击之类的 事件政府可以采取什么措施?	(85)
34. 随着《关于实行党政领导干部问责的暂行规定》的出台, 问责制有哪些新变化?	(87)
35. 《湖南省行政程序规定》实施一年多来取得了哪些成就? 这将对我国国家层面的行政程序立法产生怎样的作用?	(89)
36. 什么是行政强制? 为什么说行政强制立法具有重要意义?	(91)
37. 非诉讼行政纠纷解决机制有哪些类型? 这些机制对纠纷的解决有什么作用?	(93)
38. 怎样正确理解政府监管与服务型政府建设的关系?	(95)
39. 为什么说行政裁量权是把“双刃剑”? 如何对其进行有效规制?	(96)
40. 行政组织法在推进依法行政过程中发挥怎样的作用?	(99)
41. 如何走出中国城市化过程中的城管执法困境?	(100)

经济法类 15 问

42. 法律如何保障垄断性企业的合法经营, 又不允许其利用垄断优势 损害其他经营者和消费者的合法权益?	(105)
43. 方便面集体涨价何以引起舆论哗然? 如何规范和促进行业协会及商会的健康发展?	(107)
44. 农民如何组建专业合作社, 在互助的基础上 增进合作成员自身及共同的利益?	(110)
45. 什么是“老鼠仓”? 中国证券监督管理委员会(证监会) 如何依法监管证券和期货市场, 依法保护投资者的利益?	(112)
46. 外国对我国产品的反倾销、反补贴和采取保障措施是怎么回事? 我国能否以相应的法律制度积极维护民族利益?	(114)

47. 商务部禁止可口可乐并购汇源是怎么回事?
反垄断法的目的和作用是什么? (117)
48. 商业贿赂有哪些危害? 法律如何规制不正当竞争行为? (118)
49. 我国实行的世界上最严格的耕地保护制度是怎样的? (122)
50. 法律对节约能源和促进循环经济发展
能够发挥什么样的作用? (123)
51. 开发旅游资源的同时如何在经济利益和环保利益中
寻找平衡? (126)
52. “名人”代言虚假广告的法律 responsibility 如何认定? (128)
53. 在陕西凤翔“血铅事件”中, 为什么会出现“排污达标”但
“血铅超标”的情况? 如何从法律层面解决类似的问题? (130)
54. 如何理解 2009 年 12 月通过的《中华人民共和国侵权责任法》中
有关环境侵权的规定? (132)
55. 如何认识我国能源安全的现状及能源安全的法制保障? (135)
56. 企业社会责任是法律义务还是道义责任?
企业如何承担社会责任? (138)

社会法类 14 问

57. 《劳动合同法》针对用人单位而言, 适用范围有何变化? (143)
58. 如何理解无固定期限劳动合同? (145)
59. 什么是劳务派遣? 法律对劳务派遣是如何规定的? (147)
60. 什么是服务期? 如何理解服务期协议?
服务期协议约定期限与劳动合同期限冲突后如何处理? (149)
61. 劳动者的权利受到侵害后, 可以寻找哪些法律救济途径? (151)
62. 《劳动争议调解仲裁法》颁布后,
我国劳动争议仲裁制度有何变化? (153)
63. 劳动者或用人单位对工伤认定不服如何救济? (156)

64. 农村居民可享受哪些社会保障待遇?	(157)
65. 我国城市居民最低生活保障制度的基本内容有哪些?	(160)
66. 职工在不同企业之间流动, 基本养老保险个人账户如何转移接续?	(162)
67. 如何办理失业登记手续和申领失业保险金?	(164)
68. 什么是就业歧视? 认定就业歧视的标准是什么?	(165)
69. 正式工和临时工的法律含义分别是什么?	(168)
70. 工伤和“过劳死”之间有联系吗?	(170)

刑法类 15 问

71. 为什么要进行“打黑除恶”? 如何在实践中界定黑社会性质组织?	(175)
72. 传销与直销的界限是什么? 非法传销在什么情况下构成犯罪?	(178)
73. 什么是受贿罪? 国家工作人员的近亲属或者与该国家工作人员 关系密切的人收受他人财物如何处理?	(180)
74. 如何区分群体性事件中的罪与非罪?	(183)
75. 什么是正当防卫? 为什么公民可以实施正当防卫? 其成立条件是什么?	(185)
76. 为打击拐卖妇女、儿童的犯罪行为, 刑法规定了哪些罪名? 其构成要件是什么?	(187)
77. 什么是重大环境污染事故罪? 其构成要件是什么?	(190)
78. 为什么“醉酒驾驶”引发的恶性交通事故, 有时候构成“交通 肇事罪”, 有时候却构成“以危险方法危害公共安全罪”?	(192)
79. 为什么将贪污、受贿款项用于公益或公务, 仍然要依法追究刑事责任?	(195)

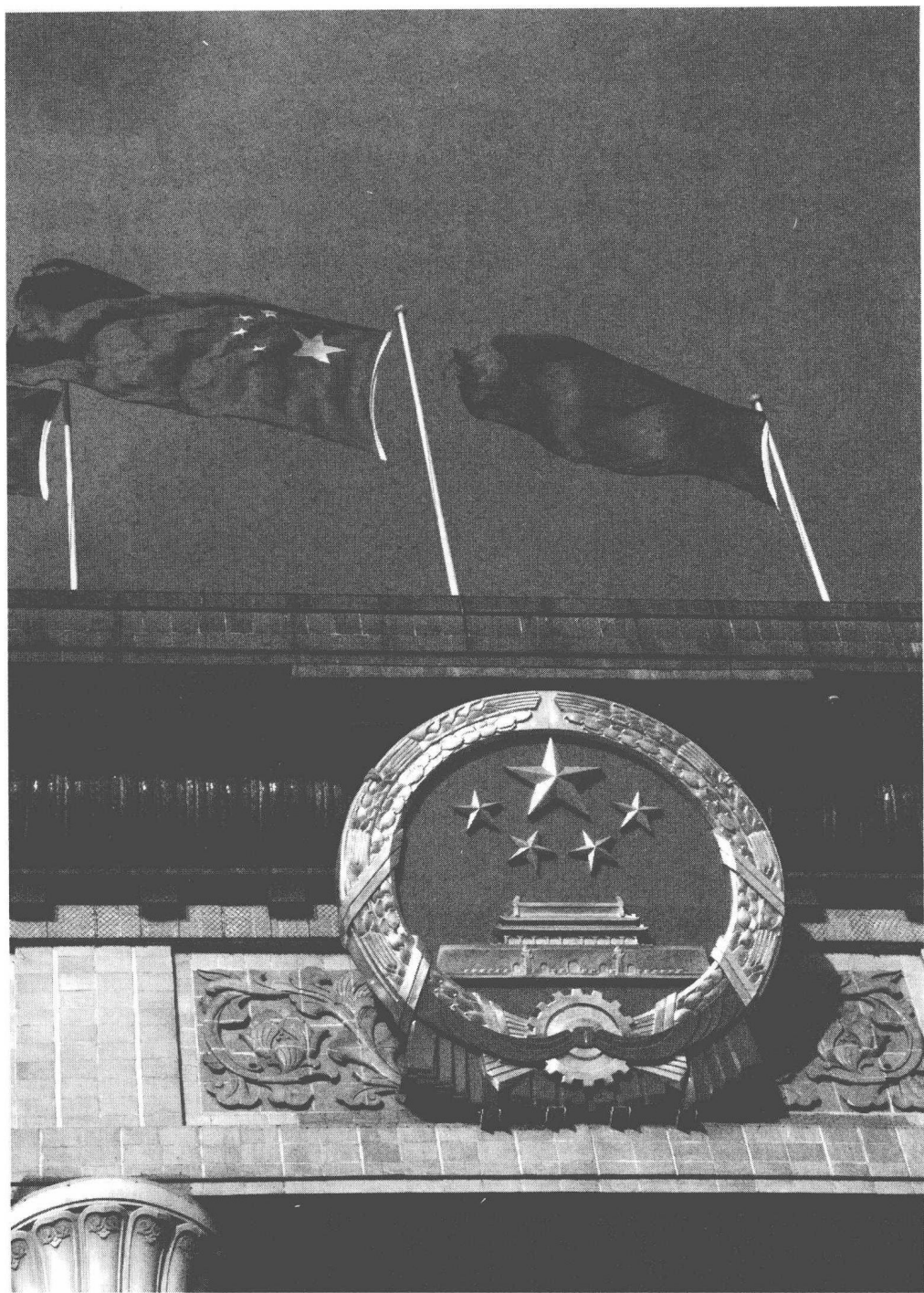
80. 见死不救能否入罪，如何规范现实生活中的
见死不救行为？ (197)
81. 为什么要进行量刑规范化的改革？
法院如何实现量刑的规范化？ (199)
82. 国家正在实施的“宽严相济的刑事政策”，
应当如何理解它和严厉打击刑事犯罪之间的关系？ (202)
83. 什么是刑事案件中的“诱惑侦查”？基于警方的“诱惑侦查”行为
而涉嫌构成犯罪的人，是否可以从宽处罚？ (205)
84. 在网络空间中可以为所欲为吗？
利用网络实施的哪些行为构成犯罪？ (207)
85. 世界范围内的死刑存废情况如何？
中国目前为什么仍然不能废除死刑？ (209)

诉讼法类 15 问

86. 最高人民法院近日通过司法解释将职务犯罪案件审查逮捕
决定权上提一级，这一做法的依据以及价值何在？ (215)
87. 什么是刑事和解？我国司法实践中的刑事和解是如何进行的，
效果如何？为什么说刑事和解不同于“以钱买刑”？ (218)
88. 什么是非法证据排除规则？为什么要对刑事诉讼中
通过刑讯逼供等非法方法获得的证据进行排除？ (220)
89. 被害人在刑事诉讼中处于什么样的地位？
为什么要加强对被害人权利的保障？ (223)
90. 对已经被认定有罪的被告人是如何确定刑罚的？
刑事诉讼中的量刑程序与定罪程序有什么区别？ (225)
91. 为什么惩治贪官外逃亟须加强国际间的刑事司法协助？ (227)
92. 在汉中韩兴昌网络诽谤案中是否违反法定程序，
是否属于自诉案件？ (229)

93. 如何才能保持媒体监督与司法独立之间的良性互动?	(232)
94. 部分民众“信访不信法”，针对这一现象， 如何在今后的司法改革中有效树立司法权威?	(234)
95. 新修改的《律师法》与《刑事诉讼法》的有关规定并不完全一致， 这种法律冲突应当如何加以解决?	(237)
96. 当权利受到侵害时，应如何向人民法院起诉?	(240)
97. 对方当事人在诉讼前或诉讼中转移自己的财产应该怎么办?	(242)
98. 如果当事人认为人民法院已作出的生效判决有错误， 应该怎么办?	(244)
99. 人民法院调解是否意味着“和稀泥”？怎样达成调解协议， 调解协议的效力如何?	(248)
100. 在民事诉讼中，当事人自行协商达成协议时， 应该怎么办?	(250)
附录	(253)

宪法类 14 问



红旗飘飘迎盛会 新华社记者 王建民摄

1. 怎样理解坚持党的领导 与维护宪法和法律权威的关系？

首先，坚持党的领导与维护宪法和法律权威两者在本质上是是一致的。党的领导是历史和人民的选择，党在性质、纲领、宗旨等方面，都集中体现了马克思主义政党的先进性，代表着最广大中国人民的根本利益。党的十二大在党章中明确提出“中国共产党是中国工人阶级的先锋队，是中国各族人民利益的忠实代表，是中国社会主义事业的领导核心”；党的七大更是把“为人民服务”作为党的宗旨正式写进党章，明确规定“中国共产党人必须具有全心全意为中国人民服务的精神”。而我国的宪法和法律，是在党领导下由人民代表大会制定的，是人民意志与利益的根本体现。宪法规定，我国的国体是人民民主专政，中华人民共和国的一切权力属于人民；而我国的政体是人民代表大会制度，依据人民代表大会组织法规定的法律程序，由人民选举产生的人民代表大会是我国的立法机构，本着对选民负责、对人民负责的精神，人民代表大会必须把人民的意志与人民的利益上升为法律，并以国家强制力保障人民权利的实现。因此，坚持党的领导与维护宪法和法律的权威在本质上是是一致的，都是为了更好地实现人民群众的根本利益。

其次，坚持党的领导与维护宪法和法律权威两者在根本上是统一的。党的十五大提出把“依法治国，建设社会主义法治国家”作为中国共产党领导人民治理国家、管理社会的基本方略。依法治国，就其本质而言，就是广大人民群众在党的领导下，依照宪法和法律规定，通过各种途径和形式管理国家事务，管理经济文化事业，管理社会事务，保证国家各项工作都依法进行，逐步实现社会主义民主的制度化、规范化、程序化。简而言之，依法治国就是依照法律来治理国家，其核心就是崇尚宪法和法律在国家政治、经济和社会生活中的权威，确立法大于人、法高于权的原则，使社会主义民主制度和法律不受个人意志的影响。换句

话，宪法和法律具有权威是依法治国实现的前提，也是依法治国方略得以实现的标志。因此，在依法治国基本方略的要求下，坚持党的领导与维护宪法和法律权威在根本上就是统一的，两者是相辅相成的。

再次，坚持党的领导是维护宪法和法律权威的重要保障。维护法律权威是一项艰巨的任务，要完成这一任务，离不开党的正确领导。根据我国宪法的规定，党既是中国社会主义建设事业的领导党，也是社会主义事业的执政党。党要领导人民制定宪法和法律，并在宪法和法律范围内活动，而依法治国方略把坚持党的领导，发扬人民民主和严格依法办事统一起来，从制度和法律上保证党的基本路线和基本方针的贯彻实施，保证党始终发挥总揽全局、协调各方的领导核心作用，这就决定了它必然是维护宪法和法律权威的重要保障。没有党的坚强领导，我们的法治建设就难以成功，我们的宪法和法律也就不可能具有应有的权威。党的领导对维护宪法和法律权威的保障作用具体体现在两个方面，一是党的依法执政是维护宪法和法律权威的重要体现，作为执政党，实行和推进依法执政是适应社会主义法治建设的需要，也是法治社会的应有之义。在法治社会里，宪法和法律应具有最大的权威，包括党的执政等各项活动都应当在宪法和法律规定的范围内进行，要维护宪法和法律的权威，就应当实行依法执政，否则宪法和法律的权威就不全面、不真实。二是党的带头守法是维护宪法和法律权威的社会表率，这是由党的地位和作用所决定的。无论是作为执政党还是领导党，它对待法律的态度将影响全社会对待法律的态度，对于全社会都具有重要的示范作用。只要我们党领导人民制定宪法和法律，又自觉地在宪法和法律范围内活动，严格依法办事，依法管理国家经济、社会各项事务，就一定能够有效维护法律权威。

最后，维护宪法和法律权威有利于巩固党的领导地位，确保党的方针政策的顺利实施。我国宪法和法律为党的领导与执政提供了法律依据和具体制度保障，因此维护宪法和法律权威，实行依法治国，将有利于党领导地位的巩固，也有利于党的各项方针政策的贯彻实施，具体体现在三个方面：一是我国宪法通过确认党的领导地位，明确党的领导方式，为党的领导地位提供了坚实的宪法依据。宪法作为国家根本大法，它规定国家的根本制度和公民的基本权利义务，集中反映

全国各族人民的共同意志和根本利益。维护了宪法的最高权威，党的领导地位也就更有合法性基础。二是依靠体现人民意志的法律规范来管理国家事务，树立宪法和法律至高无上的权威，将有利于国家治理的规范化、科学化，也将有利于党从大量具体的管理事务中解脱出来，可以集中精力实现政治领导、思想领导和组织领导，从而更好地维护和实现人民群众的根本利益。三是在依法治国方略下，党依法执政的一个重要方面就是要通过立法，将党的方针政策等主张变为全体人民的共同意志，而不是以党的政策代替国家的法律。法律是党实施其方针政策的一个重要载体，维护了宪法和法律的权威，也就是维护党自身主张的权威，就可以使得党的方针政策得到更为顺利的实施。

(游劝荣)

2. 为什么我国要走中国特色社会主义法治道路？

法治是人类社会迄今为止最好的治国理政方式，但纵观人类历史和近现代各国，从来没有哪两个国家的法治道路一模一样。也就是说，作为价值的法治与实现法治价值的形式虽然紧密相连，但两者间却不能等同，不同的国家，其法治的进化之路和法治的发展模式也不同。每个国家都必须根据其所处的历史条件、具体国情和文化传统等方面的情况，认真谨慎地选择适合本国、体现本国特色的法治发展道路。社会主义中国也是如此。自社会主义制度诞生以来，社会主义国家都在不断致力于探寻法治的发展道路。新中国成立 60 年来，特别是改革开放 30 年来取得的巨大成就和政治法治实践，告诉我们一个朴素的真理：我国必须走中国特色社会主义法治道路。“中国特色社会主义法治道路”是对中国社会主义法治建设经验和成果的高度总结，也是对中国未来发展方向的精炼概括，不仅符合中国国情，而且体现了世界法治发展的根本规律，展示了人类治国理政的智慧。