

主编:龚卫国

校长法律顾问

上卷



中国人民公安大学出版社

校长法律顾问

(上卷)

主 编：龚卫国

副主编：余志雄

陈全安

中国人民公安大学出版社

前言

时代的车轮滚滚向前,新世纪的曙光已在地平线上涌现。世界各国逐鹿新世纪的帷幕即将拉开,新世纪的较量是综合国力的较量,是经济和科技实力的较量,更是人才的较量。中国的奋飞,中华民族的希望都以教育的产品——人才为根基和保证。遍布全国的各级各类学校作为我国庞大教育网络的结点,直接担负着人才培养的重任,把握着逐鹿新世纪的关键。这是我们教育工作者最崇高的事业!最伟大的事业!更是我们教育工作者不可推卸的重任!

当今社会是开放的社会,社会的发展离不开严密的行为规则。从汉谟拉比法典到拿破仑法典,从商鞅变法到我国社会主义市场经济的法律体系,社会发展时刻都搏动着法的脉搏。依法治国,建成现代法治国家,这是以江泽民同志为核心的党的第三代领导集体提出的治国方略。法治的兴盛正是人治的衰微,法治大厦一旦建成,中国的发展将进入一个良性循环。正如邓小平同志所说:“是人重要还是制度重要,我看是制度重要,好的制度可以使坏人做不得坏事,而坏的制度则会使好人也可能会做坏事。”一言兴邦、一言衰邦的大集中时代正在退出历史,而法治的昌明则和民主相随,谋求的是整个社会的福利。

教育和法治同系中国未来的保障,关系着我们能否占领发展的制高点,创造属于中国的二十一世纪。教育必须依法兴办,法治也必须面向教育,无法治的教育和无教育的法治,都将造成难以弥补的失误。从宏观上讲,法治化的教育才是规范的教育,才能使教育在市场经济中获得推崇,才能使教育的权力真正成为权力,也才能最终保障教育的顺利发展。从微观上讲,教育法治化才是教育的出路,才能真正培养出未来需要的人才,即具有严格的法的精神的人才。法盲将如文盲一样,为未来世界所淘汰,这必将是一个不争的事实。

教育与法治正在走向结合,有关教育的方方面面很多都已纳入法的调整范围,但同时我们也应看到,法只是一张写满权利的纸,法的真正意义在于调整社会生活。不然,法将失去其存在的意义。就此而言,法的意识是法的生命所在。中国的法治进程步履蹒跚,其重要原因之一即法所面对的人缺乏应有的法律意识。教育法治化应该走在其他领域法治化的前面,这不仅因为教育所担负的历史使命,也因为教育界人才荟萃,更具有法律的悟性。

中国正在向前飞速发展,我们的机制正在转型。在这样一个改革的年代,教育也受着社会各方面的影响,教育需要法律调整的现象层出不穷。从学校的办学思想到师生的政治思想工作,从学校教学秩序的维持到教学改革的实施,从校长自身的权益保护到教职员工

的管理,从防治青少年犯罪到加强学生的法制教育,从学校体育卫生工作到学生安全的保护,从学校办学条件的改善到后勤工作的方方面面,从社会办教育到勤工俭学,无一不需要法律来规治和调整。可以说,学校日常工作离不开法,学校管理离不开法。正如法融入社会,法已成为现代学校教育中不可缺少的组成部分。依法治教,依法治校,既是现实的迫切需要,也是未来的殷切召唤。

校长作为学校的管理者,担负着贯彻党和国家的教育方针,实施科教兴国战略的最基础而又最重要的工作。依法治教,依法治校是校长进行学校管理的关键。为了给校长依法治校工作带来方便,我们组织各级教育部门的领导同志和专家学者编纂了《校长法律顾问》一书。在编纂过程中,我们自始至终贯彻方便校长工作、为校长服务的原则,坚持理论与实践相结合,将法学理论知识与日常学校工作密切结合。该书集规范性、实用性、知识性、可读性于一体,确是校长依法治校的好帮手,校长和各级教育部门领导同志工作中不可或缺的法律顾问。

由于时间仓促,也由于我们自身能力有限,本书可能存在着各种各样的缺漏和错误,敬请专家、学者和从事教育工作的同志们,尤其是工作在教育第一线的校长们不吝指正。在该书的编纂过程中,我们参考和引录了国内外相关文献与资料,在此谨向原编者表示深切谢意。

编纂《校长法律顾问》这样一部大型工具书,我们深感筚路蓝缕,责任重大,有幸得到编委会同仁和出版社编辑的鼎力合作,才使本书得以顺利问世。在此即将杀青之时,谨向参与本书工作的所有同志表示深切谢意,感谢大家的不遗余力,感谢大家的精诚合作。

《校长法律顾问》编委会

1998年6月 北京

目 录

(上卷)

第一篇 校长法律基础

第一部分 法律基本理论

第一章 法的本质特征与作用	(3)
第一节 法的本质	(3)
一、法、法律的词义	(3)
二、法的本质	(4)
第二节 法的基本特征	(5)
一、法是由国家制定或认可的社会规范	(5)
二、法是规定权利和义务的规范	(6)
三、法是由国家保证实施的社会规范	(7)
第三节 法的分类	(7)
一、成文法和不成文法	(7)
二、实体法和程序法	(8)
三、根本法和普通法	(8)
四、一般法和特别法	(8)
五、公法和私法	(9)
六、国内法和国际法	(9)
第四节 法的作用	(9)
一、法的作用的概念	(9)
二、法的规范作用	(11)
三、法的社会作用	(13)
第二章 法的起源与历史发展	(16)
第一节 法的起源	(16)
一、法产生的社会根源	(16)
二、法产生的规律和标志	(17)
第二节 法的历史类型和历史继承性	(18)

一、法的历史类型·····	(18)
二、法的历史继承性·····	(19)
第三节 资本主义法的产生、发展、本质和特征 ·····	(20)
一、资本主义法的产生·····	(20)
二、资本主义法的本质·····	(21)
三、资本主义法的特征·····	(22)
四、垄断时期资本主义法的发展·····	(22)
第四节 资本主义国家的两大法系 ·····	(23)
一、两大法系的形成·····	(23)
二、两大法系的主要差别·····	(24)
第五节 社会主义法的产生 ·····	(25)
一、人民民主专政的建立是社会主义法产生的前提条件·····	(25)
二、摧毁旧法体系是创建社会主义法的必然要求·····	(25)
第六节 我国社会主义法的概念和本质 ·····	(26)
一、我国社会主义法的概念·····	(26)
二、我国社会主义法的本质·····	(26)
第三章 社会主义法与其他社会现象 ·····	(29)
第一节 社会主义法与经济 ·····	(29)
一、社会主义法与社会主义社会的经济基础·····	(29)
二、社会主义法在社会主义经济体制改革中的作用·····	(30)
三、社会主义法与社会生产力·····	(31)
第二节 社会主义法与人民民主专政 ·····	(32)
一、我国社会主义法存在与发展的前提和政治基础·····	(32)
二、社会主义法是人民民主专政的体现和保障·····	(33)
第三节 社会主义法与科学技术 ·····	(35)
一、科学技术对法的影响·····	(35)
二、法对科学技术的影响·····	(37)
第四节 社会主义法与共产党的政策 ·····	(40)
一、社会主义法与共产党的政策的内在联系·····	(40)
二、社会主义法与共产党的政策的区别·····	(41)
三、社会主义法与共产党的政策的相互作用和影响·····	(42)
第五节 社会主义法与社会主义道德 ·····	(44)
一、社会主义法与社会主义道德的一致性·····	(45)
二、社会主义法与社会主义道德的区别·····	(45)

三、社会主义法与社会主义道德的相互作用和影响·····	(47)
第六节 社会主义法与社会主义法律意识·····	(48)
一、法律意识的概念与分类·····	(48)
二、社会主义法与社会主义法律意识的相互关系·····	(51)
第四章 社会主义法制与社会主义法治 ·····	(53)
第一节 法制和法治·····	(53)
一、法制的概念·····	(53)
二、法治的概念·····	(53)
三、社会主义法制(法治)的基本要求·····	(54)
第二节 社会主义民主与社会主义法制(法治)·····	(55)
一、社会主义民主是社会主义法制的前提和政治基础·····	(56)
二、社会主义法制(法治)是社会主义民主的体现和保障·····	(57)
第五章 法的创制 ·····	(59)
第一节 法的创制的概念和基本形式·····	(59)
一、法的创制的概念·····	(59)
二、法的创制的基本形式·····	(59)
第二节 我国法的创制的指导思想和基本原则·····	(60)
一、我国法的创制的指导思想·····	(60)
二、我国法的创制的基本原则·····	(60)
第三节 我国法的创制的程序·····	(63)
一、法的创制(立法)程序的概念·····	(63)
二、全国人民代表大会制定法律的程序·····	(64)
第六章 法律规范 ·····	(66)
第一节 法律规范的概念和结构·····	(66)
一、法律规范的概念·····	(66)
二、法律规范的结构·····	(66)
第二节 法律规范的种类·····	(67)
一、授权性规范、义务性规范和禁止性规范·····	(68)
二、调整性规范和保护性规范·····	(68)
三、强行性规范与任意性规范·····	(68)
四、确定性规范、委任性规范和准用性规范·····	(69)
第七章 法的体系 ·····	(70)
第一节 法的体系和法的部门·····	(70)

一、法的体系·····	(70)
二、法的部门·····	(70)
第二节 当代我国法的部门概况 ·····	(72)
一、宪法·····	(72)
二、行政法·····	(72)
三、民法·····	(73)
四、经济法·····	(73)
五、刑法·····	(73)
六、诉讼法·····	(74)
七、劳动法·····	(74)
八、婚姻法·····	(74)
九、资源与环境法·····	(74)
十、军事法·····	(75)
第八章 法的渊源 ·····	(76)
第一节 法的渊源的概念和种类 ·····	(76)
一、法的渊源的概念·····	(76)
二、法的渊源的种类·····	(76)
第二节 当代中国社会主义法的渊源 ·····	(77)
一、当代中国法的渊源的一般特点·····	(77)
二、当代中国社会主义法的渊源的种类·····	(78)
第三节 规范性法律文件的系统化 ·····	(81)
一、规范性法律文件系统化的概念和意义·····	(81)
二、规范性法律文件系统化的方法·····	(81)
第九章 法的实施 ·····	(83)
第一节 法的实施的概念 ·····	(83)
一、法的实施·····	(83)
二、法的适用·····	(84)
第二节 当代我国的法律适用 ·····	(85)
一、我国法律适用的要求·····	(85)
二、我国法律适用的基本原则·····	(85)
三、我国法律适用的阶段·····	(86)
第三节 法律效力、法律实效和法的效力范围·····	(87)
一、法律效力和法律实效的概念·····	(87)
二、法的效力范围·····	(88)

三、法律溯及力问题·····	(89)
第十章 法律关系 ·····	(90)
第一节 法律关系的概念·····	(90)
一、法律关系的特征·····	(90)
二、法律关系的种类·····	(90)
第二节 法律关系的要素·····	(92)
一、法律关系的主体·····	(92)
二、法律关系的内容·····	(94)
三、法律关系的客体·····	(95)
四、法律关系的产生、变更与消灭·····	(96)
第十一章 法律责任与法律制裁 ·····	(98)
第一节 违法·····	(98)
一、违法的概念·····	(98)
二、违法的构成·····	(98)
三、违法的分类·····	(99)
第二节 法律责任与法律制裁·····	(99)
一、法律责任的概念·····	(99)
二、法律制裁的概念和种类·····	(100)
第十二章 法律解释 ·····	(102)
第一节 法律解释概述·····	(102)
一、法律解释的概念和必要性·····	(102)
二、法律解释的分类·····	(102)
第二节 法律解释的原则·····	(104)
一、合法性原则·····	(104)
二、合理性原则·····	(105)
三、历史与现实相统一的原则·····	(105)
第三节 我国现行法定解释权的划分·····	(106)

第二部分 主要部门法介绍

第一章 宪法 ·····	(107)
第一节 宪法概述·····	(107)
一、宪法是国家的根本大法·····	(107)
二、宪法的本质·····	(108)

三、宪法的类型	(108)
四、中华人民共和国宪法的产生和发展	(109)
第二节 我国的基本制度	(110)
一、我国的国体	(110)
二、我国的政体	(111)
三、我国的选举制度	(111)
四、我国的经济制度和精神文明建设	(112)
五、我国的国家结构形式	(113)
第三节 我国公民的基本权利和义务	(114)
一、公民的概念	(114)
二、我国公民的基本权利	(114)
三、我国公民的基本义务	(115)
第四节 我国的国家机构	(116)
一、国家机构的性质及其组织和活动的基本原则	(116)
二、全国人民代表大会及其常务委员会	(117)
三、中华人民共和国主席	(118)
四、国务院	(119)
五、中央军事委员会	(119)
六、地方各级人民代表大会和地方各级人民政府	(119)
七、民族自治地方的自治机关	(120)
八、人民法院和人民检察院	(120)
第二章 刑法	(122)
第一节 刑法概述	(122)
一、刑法的概念和任务	(122)
二、刑法的适用范围	(123)
第二节 犯罪	(124)
一、犯罪的概念和特征	(124)
二、犯罪构成	(125)
三、正当防卫和紧急避险	(128)
四、犯罪的预备、未遂、既遂和中止	(130)
五、共同犯罪	(131)
六、刑法分则中犯罪的种类	(132)
第三节 刑罚	(136)
一、刑罚的概念和目的	(136)

二、刑罚的种类	(136)
三、刑罚的具体运用	(138)
第三章 行政法	(142)
第一节 行政法概述	(142)
一、行政法的概念、渊源和行政法律关系	(142)
二、行政行为	(144)
三、行政监督	(147)
四、国家行政机关	(147)
五、国家公务员制度	(149)
第二节 我国有关行政管理法规简介	(150)
一、《治安管理处罚条例》	(150)
二、《集会游行示威法》	(152)
三、高等学校校园秩序管理若干规定	(154)
第四章 民法	(156)
第一节 民法概述	(156)
一、民法的调整对象	(156)
二、民法的基本原则	(157)
三、民事法律关系	(158)
第二节 民事主体	(159)
一、公民	(159)
二、法人	(161)
第三节 民事法律行为和代理	(162)
一、民事法律行为	(162)
二、代理	(163)
第四节 民事权利	(165)
一、财产所有权	(165)
二、债权	(168)
三、人身权	(169)
第五节 民事责任	(170)
一、民事责任概述	(170)
二、违反合同的民事责任	(171)
三、侵权的民事责任	(172)
四、承担民事责任的方式	(174)
第六节 诉讼时效	(174)

一、诉讼时效的概念	(174)
二、诉讼时效制度的意义	(174)
三、诉讼时效的种类	(175)
四、诉讼时效的开始、中止、中断和延长	(175)
第五章 著作权法和专利法	(176)
第一节 著作权法	(176)
一、著作权法的概念	(176)
二、著作权的主体、客体、内容	(176)
三、著作权的限制	(180)
四、著作权的产生与保护期	(181)
五、著作权许可使用合同	(181)
六、著作权的管理部门及其职责	(182)
七、侵犯著作权的行为及其法律责任	(182)
第二节 专利法	(183)
一、专利法的概念	(183)
二、专利权的主体、客体的内容	(183)
三、取得专利权的条件和原则	(186)
四、专利的申请和审批	(187)
五、专利权的期限、终止、撤销和无效	(188)
六、专利权的保护	(189)
第六章 经济法	(190)
第一节 经济法概述	(190)
一、经济法的产生和发展	(190)
二、经济法的概念和调整对象	(190)
三、经济法的基本原则	(191)
第二节 企业法律制度	(192)
一、企业法概述	(192)
二、全民所有制企业法(国有企业法)	(193)
三、集体所有制企业法	(197)
四、私营企业法	(197)
五、外商投资企业法	(198)
第三节 公司法律制度	(202)
一、公司法概述	(202)
二、关于有限责任公司的法律规定	(203)

三、关于股份有限公司的法律规定	(204)
四、公司的债券和股票	(205)
五、公司的合并、分立、破产、解散和清算	(206)
第四节 合同法律制度	(206)
一、合同法概述	(206)
二、经济合同法	(207)
三、涉外经济合同法	(210)

第二篇 校长与教育法

第一部分 教育法基本理论

第一章 教育法概述	(217)
第一节 教育法的概念及其基本要求	(217)
一、教育法的含义	(217)
二、教育法的特点	(219)
三、教育法的基本要求	(221)
第二节 教育法在我国法律体系中的地位	(222)
第二章 教育法的产生与发展	(224)
第一节 教育法的起源与历史类型	(224)
一、教育法的起源	(224)
二、教育法的历史类型	(225)
三、教育法的历史类型更替的原因	(226)
第二节 国外教育法的产生与发展	(227)
一、国外古代的教育法	(227)
二、国外近代的教育法	(229)
三、国外第二次世界大战以后的教育法	(231)
第三节 我国教育法的产生与发展	(233)
一、战国以前的教育法	(233)
二、秦汉以后的教育法	(234)
三、清朝末年的教育法	(236)
四、民国时期的教育法	(237)
五、新中国成立以后的教育法	(237)

第三章 教育法律、教育政策及教育道德	(240)
第一节 教育法律与教育政策	(240)
一、教育政策的概念	(240)
二、国家的教育法律与党的教育政策的异同	(243)
三、国家教育法律与国家教育政策的异同	(246)
第二节 教育法律与教育道德	(247)
一、教育道德的概念	(247)
二、教育法律与教育道德的共性	(248)
三、教育法律与教育道德的个性	(248)
四、教育法律与教育道德的关系	(250)
第四章 教育法律现象概述	(252)
第一节 教育法律意识	(252)
一、教育法律意识的概念	(252)
二、教育法律意识的作用	(252)
三、教育法律意识的培养	(253)
第二节 教育法律规范	(253)
一、教育法律规范的含义	(253)
二、教育法律规范的结构	(254)
三、教育法律规范的类别	(256)
四、教育法律规范和法律条文的关系	(257)
五、教育法律规范与教育法律文件的关系	(258)
第三节 教育法律关系	(258)
一、教育法律关系概述	(258)
二、教育法律关系主体	(260)
三、教育法律关系客体	(261)
四、教育法律关系的产生、变更和消灭	(262)
五、我国社会主义教育法律关系的基本特征	(263)
第四节 教育法律制度	(263)
一、教育法律制度的概念	(263)
二、我国教育法律制度的建设	(264)
第五章 教育法律体系	(265)
第一节 教育法律体系概述	(265)
一、法律体系的含义	(265)
二、教育法律体系的概念	(265)

三、研究教育法律体系的意义	(266)
四、我国的教育法律体系	(266)
第二节 教育法律体系的纵向结构	(267)
一、我国《宪法》中关于教育的条款	(267)
二、教育基本法	(267)
三、教育单行法	(268)
四、教育行政法规	(268)
五、教育行政规章	(268)
六、地方性教育法规和地方性教育行政规章	(269)
第三节 教育法律的横向结构	(269)
一、基础教育法	(269)
二、高等教育法	(270)
三、职业教育法	(270)
四、成人教育法	(270)
五、教师法	(270)
六、教育投入法	(270)
七、教育行政组织法	(271)
第六章 教育法律的制定、实施及监督	(272)
第一节 教育法制的制定	(272)
一、教育立法的概念	(272)
二、教育立法权限的划分	(272)
三、我国教育立法的目标	(273)
四、教育立法的原则、依据及程序	(274)
五、加强地方教育立法	(275)
第二节 教育法律的实施	(275)
一、教育法律实施的概念	(275)
二、教育法律的适用	(275)
三、教育法律的遵守	(277)
四、建立健全处理教育纠纷的基本制度	(278)
第三节 教育执法监督	(279)
一、教育执法监督的概念	(279)
二、教育执法的国家监督	(280)
三、教育执法的社会监督	(280)
四、教育执法的内部监督	(281)

第二部分 学校与法

第一章 学校法律地位	(282)
第一节 学校法律地位概述	(282)
一、学校法律地位的涵义	(282)
二、学校的主体能力	(282)
第二节 学校法律关系特征	(284)
一、处于社会关系网络中的学校	(284)
二、学校与政府	(286)
三、学校与社会	(289)
第三节 学校的设置	(291)
一、法律规定下的学校	(291)
二、学校的设置主体、设置标准和申请、申报、审批程序	(294)
第四节 学校的权利与义务	(297)
一、学校的权利	(297)
二、学校的义务	(300)
第二章 学校与其他教育法律关系主体	(302)
第一节 学校与教育行政机关	(302)
一、教育行政机关的法律地位	(302)
二、教育行政机关与相对人	(304)
三、教育行政机关的工作人员	(306)
第二节 学校与教师	(309)
一、教师法律地位	(309)
二、教师的权利与义务	(310)
三、国家教师基本法律制度	(313)
第三节 学校与受教育者	(317)
一、公民受教育权的含义	(317)
二、受教育者的权利	(318)
三、受教育者的义务	(320)
第四节 学校与其他教育关系主体	(321)
一、教育活动中其他法律关系主体	(321)
二、企事业组织、社会团体在教育活动中的权利与义务	(321)
三、公民在教育活动中的权利与义务	(323)

第三章 教育行政与法	(326)
第一节 教育行政管理的法制化	(326)
一、现代教育行政的产生与发展	(326)
二、教育行政管理和法律管理的联系与区别	(328)
三、教育行政管理的法制化	(329)
第二节 教育行政管理的内容与形式	(330)
一、教育行政管理的法律内容	(330)
二、教育行政管理的法律形式	(340)
第三节 我国教育行政的管理体制及其法律调整	(342)
一、教育行政体制的不同模式及其法律关系概述	(342)
二、我国教育行政管理体制及其法律调整	(346)
第四章 学校与教育法律责任	(350)
第一节 教育违法行为的概念和特征	(350)
一、教育违法行为的概念	(350)
二、教育违法行为的特征	(350)
第二节 教育违法行为的认定尺度	(352)
一、主体	(352)
二、主观方面	(353)
三、客体	(353)
四、客观方面	(354)
第三节 教育违法行为的主要表现形式	(354)
一、对教育法律关系主体人身权的侵犯	(354)
二、对学生或其他未成年人的通信自由权、隐私权的侵犯	(357)
三、对未成年子女或被监护人的被监护权、被抚养权的侵犯	(357)
四、对教育法律关系主体教育权的侵犯	(357)
五、对学生或者未成年人受教育权利的侵犯	(358)
六、对教育行政机关、学校的财产权益的侵犯	(359)
第四节 教育法律责任及其适用	(360)
一、教育法律责任的概念和特征	(360)
二、教育法律责任适用的意义和原则	(360)
三、教育法律责任的种类和适用	(361)