

法 学 知 识

何 江

群 众 出 版 社

一九八四年·北京

学生的课本或参考书,而且还可供广大干部、职工,尤其是青年自学的读物。人们不仅要了解一些基本的法学原则和原理及其来龙去脉,还要略知法学的整个体系,对整个法学作一鸟瞰,避免“只见树木,不见森林”。这本《法学知识》撰写的主旨就在于此。由于涉及面较广而篇幅又有限,书中的叙述只能简明扼要,不可能很详细。这为进一步深入研习具体的法律学科提供一个基础。为了便于自学,书中附有思考题四百多个,提示每节中一些为初学者所必须知道的要点。

本书涉及范围很广,笔者的学识和水平有限,差错之处在所难免。诚恳希望读者及学者提出宝贵意见,以便改正。

何 江

1981年7月于北京

法 学 知 识

何 江

群众出版社出版 新华书店北京发行所发行

山东安丘印刷厂印刷

850×1168毫米 32开本 15印张 362千字

1984年4月第1版 1984年4月安丘第1次印刷

统一书号：6067·62 定价：2.25元

印数：00001—40000册

序 言

现在，我国正在加强社会主义法制，青年学生以至于国家干部都需要学一些基本法律知识，而大批政法院系学生也需要法学基础教程。何江同志是适应这种需要而编写这本书的。

这本《法学知识》有几个特色：

一、力求用辩证唯物主义观点来分析法律的发展，尤其是注意法律作为上层建筑与经济基础之间的关系。这是法学著作中所应特别重视的。

二、注重各种法律制度的对比，其中包括社会主义法制与资本主义法制的对比、“大陆”法和“英美”法的对比、有关各种企业体制的法律的对比，等等。这不仅对于我国实现四个现代化有一定的现实意义，而且也在学习国际私法和国际经济法提供了基础知识。

三、收集了近年来国际上在法学方面的新材料，特别涉及国际经济法、专利法、投资法、海洋法、企业法、航空及航天法等方面的发展。这对于我国实行开放政策，是有现实意义的。

四、可供自学之用。这是一本关于法学的概括性和综合性读物，介绍法学的一些基本知识，是一本法学的入门读物，既可作为政法院系学生的教材，也可用作青年和在职干部和职工的自学读物。

何江同志早年在西北大学和中央大学（今南京大学）学法律，参加革命后，曾在晋绥边区高等法院工作。全国解放后，他被派往东德工作，其间研究了德国和东欧诸国的法制。1980年，他在赴美、法、西德三国考察时，收集了不少新的法学资料。目

前，他在北京大学等几个院校讲授法学通论、国际私法及国际经济法等课程。

我认为，这本书的出版，对于我国法学的教学和研究是会有所贡献的。

王铁崖

1982年2月于北京大学

前 言

法学是有关法律和法制的科学，是社会科学的重要组成部分。法律和法制是治国的重要杠杆。因此，不仅法律工作者和司法人员必须懂得法学，国家干部也必须有一定的法律常识。对法学的认识要有正确的、科学的观点，也即辩证唯物主义的观点、科学社会主义的观点。从各工业国的历史来看，现代的经济发 展总是与现代法制的建设相辅相成的。因为工业化和现代化要求权利和义务关系明确，要求责任分明，赏罚分明，否则，就不可能有真正的经营效率和经济效益。

为了实现四个现代化，普及法学基本知识，是我国的当务之急。其原因主要有三：一是我国作为一个有着长期封建传统的古国，至今仍有一些不大适应现代化要求的、根深蒂固的封建观念妨碍着我们的前进，因而需要一些新知识和新认识。现代法制既是反封建的启蒙运动的产物，又是荡涤社会生活中封建残余和制裁资本主义损公害人行为并使社会生活适应现代化需要的有力武器；二是如何使我国的社会主义法制建设适应我国社会主义经济建设的需要，确是一项迫切的任务。在这方面，南斯拉夫的同志们有许多创新。由于国情各异，我们当然不能把任何一国的法制生搬硬套到我国。但对南斯拉夫的社会主义法制作一番了解毕竟是十分必要的，以供我国在考虑法制建设时参考；三是由于我国曾在二十余年间忽视法学和法制建设，目前尤其需要弥补这方面的欠缺。完全依靠高等院校招生是远远满足不了当前国家在法学人才方面的紧迫需要的。为此就要有一本不仅可以用作法律专业

目 录

第一章 法律基本概念

101	法律的本质	(1)
102	以法治国——法治	(8)
103	法学与其他社会科学	(12)
104	法学与法律	(14)
105	国家与法律	(15)
106	道德、礼俗与法律的适用	(16)
107	法律、法制、法治	(20)
108	法律、权利、“法权”	(21)
109	权利与义务	(22)
110	法律的解释	(23)

第二章 中国封建法制

201	最初的法典	(27)
202	礼治论, 法治论, 法治和权术论, 法治和礼治论	(28)
203	古代法治与现代法治的区别	(33)
204	《狱中杂记》所记载的实况	(39)
205	中国封建法制的特点	(44)
206	法律的名称和种类	(46)
207	审级制度	(49)
208	罪名和刑罚	(52)
208a	罪名	(52)
208b	刑罚	(56)
208ba	死刑	(56)

208bb	肉体刑	(58)
208bc	流刑	(60)
208bd	徒刑	(60)
208be	赎刑	(61)
208bf	没收	(62)
209	中国司法制度的特殊惯例	(62)
209a	注重口供和刑讯制度	(63)
209b	滥押和提讯	(64)
209c	录囚制度	(65)
209d	秋审和秋决	(66)
209e	喊冤制度	(67)
209f	八议、三纵	(68)
209g	“亲不为证”和回避制度	(69)
209h	师爷和讼师	(70)
第三章 现代法制的形成		
301	欧洲古代法律哲学和梭伦立法	(73)
302	罗马法	(78)
303	中世纪法制	(85)
304	十六世纪以来法学思想的发展	(88)
304a	自然法论和其他	(88)
304b	分析法学派	(98)
304c	历史法学派和比较法学派	(100)
304d	社会法学派	(102)
305	英国法	(103)
306	拿破仑法典和德国民法	(107)
第四章 世界主要法系和法制		
401	古代五大法系和当代三种法制	(110)
402	社会主义法制与资本主义法制	(112)

403	社会主义的新型法制	(119)
403a	各级议会制度	(121)
403b	行政体制	(123)
403c	司法体制	(124)
403d	自治制度和分配制度(包括工资制度)	(126)
403e	国防制度	(131)
404	大陆法与“英美”法	(131)
404a	法典化的程度	(132)
404b	法院体制	(134)
404c	实体法	(139)
404d	诉讼制度	(142)
404e	陪审制度	(144)
404f	律师的作用	(146)

第五章 现代法学概述

501	“公法”和“私法”	(150)
502	强行法与任意法	(152)
503	实体法与程序法	(153)
504	普通法与特别法	(154)
505	根本法、法律、条例	(155)
506	国家法	(157)
507	宪法	(158)
508	行政法	(164)
509	民法	(167)
509a	德国民法体系对当代世界的影响	(167)
509b	民法总则	(169)
509ba	人(自然人与法人)	(169)
509bb	物	(172)
509bc	权利能力和行为能力	(172)

509bd	法律行为	(173)
509be	“时效”和权利的行使	(176)
509c	债法	(178)
509ca	契约	(178)
509cb	合同	(179)
509cc	“公证制度”	(181)
509cd	侵权行为	(182)
509ce	债务关系的结束	(182)
509d	物权	(183)
509da	“占有”与“所有”	(184)
509db	所有权	(185)
509dc	抵押权	(185)
509dd	典权	(186)
509de	质权	(187)
509e	家庭及婚姻法(亲属法)	(188)
509f	继承法	(190)
510	刑法	(194)
510a	刑法理论	(194)
510aa	儆戒主义、报复主义、教育感化主义	(194)
510ab	报复主义和保护主义	(196)
510ac	事实主义与性格主义	(197)
510b	刑法学与刑事学	(198)
510c	罪行的法定主义和擅断主义	(200)
510d	刑法的特点	(201)
510e	刑与罪的种类	(207)
510f	刑事犯与行政犯的区别	(209)
511	诉讼法十原则	(211)
511a	法官独立原则	(212)

511b	客观证据原则	(215)
511c	公开审理原则	(217)
511d	言词和直接原则	(218)
511e	管辖原则	(219)
511f	审级与上诉原则	(221)
511g	当事人合法陈述原则	(223)
511h	代理和辩护原则	(224)
511i	时间集中原则	(226)
511j	执行原则	(228)
512	民事诉讼法	(230)
512a	“不告不理”原则	(231)
512b	自愿放弃和调解原则	(231)
512c	两造对等原则	(232)
512d	形式真实原则	(232)
512e	“不多于请求”原则	(233)
512f	允许代理原则	(233)
512g	讼费自负原则	(233)
513	刑事诉讼法	(234)
513a	官方主动追究原则	(234)
513b	检察与审判分立原则	(235)
513c	实际真实原则	(237)
513d	强制原则	(238)
514	商法与经济立法	(239)
515	公司法和企业法	(243)
515a	公司法	(243)
515b	企业体制和南斯拉夫企业法	(247)
515ba	企业职工自治	(249)
515bb	集体领导下的厂长负责制	(252)

515bc	自负盈亏和自主性	(254)
515bd	党和国家的领导	(256)
516	票据法	(258)
516a	汇票	(258)
516aa	背书	(259)
516ab	承兑和追索	(260)
516ac	短期信贷及押汇汇票	(260)
516b	本票	(261)
516c	支票	(262)
517	专利法和商标法	(264)
517a	工业财产或工业产权	(264)
517b	专利权	(264)
517c	实用新型权	(266)
517d	外观设计权	(267)
517e	商标权	(269)
518	银行法	(270)
519	海事法和海商法	(273)
519a	国内海事公法	(273)
519b	海商法	(274)
519c	共同海损与单独海损	(275)
519d	国际海法和海法体系	(278)
520	国际法	(279)
520a	国际法与万民法	(279)
520b	古代国际关系与国际法的发展	(280)
520c	国际法的渊源	(285)
520d	国际法与国内法的关系	(287)
520e	国际公法的分类	(289)
520f	平时法规	(291)

520fa	国际公法的主体	(291)
520fb	国家的要素	(294)
520fba	人民	(294)
520fbb	领土	(297)
520fbc	政府	(301)
520fbd	主权	(301)
520fc	国家的代表	(306)
520fca	国家代表的种类及等级	(306)
520fcb	外交特权	(310)
520fcc	领事特权	(312)
520fd	国际法律行为	(313)
520fda	单方面的国际法律行为	(313)
520fdb	双边或多边的国际法律行为	(316)
520fe	国际非法行为	(322)
520g	争议法规	(325)
520h	战争法规	(328)
520i	中立法规	(333)
521	国际私法(冲突法)	(335)
521a	国际私法的体例问题	(337)
521b	法域管辖与法院管辖	(339)
521c	管辖的选择	(339)
521ca	民事案件的管辖选择	(340)
521cb	刑事案件的管辖选择	(344)
521d	法律的选择	(351)
521e	反致问题	(361)
521f	对外国法院判决的承认及执行问题	(363)
521g	我国法律的有关规定	(365)
522	国际经济法	(367)

522a	国际贸易法	(370)
522aa	对外贸易实例(“信用状”贸易)	(370)
522ab	贸易合同或协定	(373)
522ac	价格种类及双方的责任	(375)
522b	国际投资法	(377)
522ba	国际投资概况	(377)
522bb	国际投资种类	(380)
522bc	合营企业	(381)
522bd	国际投资协议和合同	(383)
522be	投资与合营法规	(385)
522c	国际税收法	(387)
522ca	国际税收法的特点	(387)
522cb	税收概述	(388)
522cc	国际税收法问题	(389)
522cd	双重课税问题	(390)
522ce	关税	(391)
523	国际海洋法	(393)
523a	公海	(393)
523b	领水与领海	(396)
523c	毗连区、专属经济区、专属渔区、承袭海	(400)
523d	大陆架	(403)
523da	大陆架的重要性	(404)
523db	国际法上与地理学上的大陆架	(407)
523dc	大陆架的划分	(408)
523dd	沿海国的权利	(408)
524	国际航空法及航天法	(409)
524a	国际航空法	(410)
524aa	上空的法律地位	(410)

524ab	航空立法	(412)
524ac	地面国的权利	(415)
524b	国际航天法	(418)
524ba	地面国主权与太空(外层空间)自由	(418)
524bb	太空(外层空间)的利用	(420)
524bc	上空与太空的划分	(423)

附录:

名词索引表	(424)
法律术语译名对照表	(443)

图 表 目 录

表一	经济基础与法律制度的关系	(6)
表二	儒家和法家主要人物的在世年代	(30)
表三	古代“法治”、“人治”与现代法治	(37)
表四	古代法制与现代法制	(38)
表五	南斯拉夫的议会制度	(122)
表六	违法行为的种类	(210)
表七	我国法院两审终审制	(222)
表八	刑事诉讼的各种期限	(227)
表九	经济法的范围(“三分法”)	(240)
表十	商法一览表	(241)
表十一	股份有限公司的组织形式	(246)
表十二	南斯拉夫企业的组织形式	(251)
表十三	南斯拉夫大小企业的集体领导机构	(252)
表十四	海法体系一览表	(277)

表十五 国际公法的分类.....(290)

表十六 国籍的取得.....(296)

表十七 领土的构成.....(298)

表十八 对外贸易的价格种类和双方的责任.....(376)