



中央民族大学特色教材
ZHONGYANG MINZU DAXUE TESE JIAOCAI

法理学案例教程

FALIXUE ANLI JIAOCHENG

张俊杰 著



 人 民 出 版 社

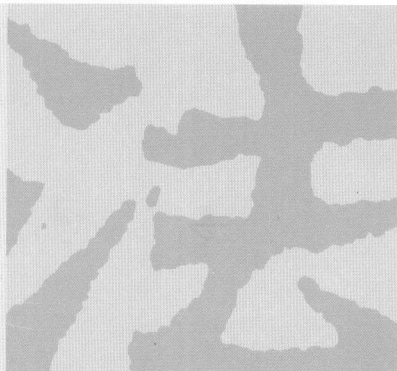


中央民族大学特色教材
ZHONGYANG MINZU DAXUE TESE JIAOCAI

法理学案例教程

FALIXUE ANLI JIAOCHENG

张俊杰 著



人民出版社

责任编辑:姜冬红

责任校对:吕 飞

图书在版编目(CIP)数据

法理学案例教程/张俊杰 著. —北京:人民出版社,2009. 10

ISBN 978-7-01-008380-3

I. 法… II. 张… III. 法理学-案例-高等学校-教材 IV. D90

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 184244 号

法理学案例教程

FALIXUE ANLI JIAOCHENG

张俊杰 著

人民出版社 出版发行

(100706 北京朝阳门内大街 166 号)

北京市文林印务有限公司印刷 新华书店经销

2009 年 10 月第 1 版 2009 年 10 月北京第 1 次印刷

开本:710 毫米×1000 毫米 1/16 印张:38.5

字数:590 千字 印数:0,001-3,000 册

ISBN 978-7-01-008380-3 定价:45.00 元

邮购地址 100706 北京朝阳门内大街 166 号

人民东方图书销售中心 电话 (010)65250042 65289539

前 言

本教材列入中央民族大学特色教材项目。教材是教学质量的关键环节,是学生获取知识的重要途径。法理学作为法学本科教育的专业主干基础课程,肩负着为法学其他专业课程奠定理论基础的重任。本书是作者多年教学实践经验和学术研究成果的结晶,并汲取笔者认为国内已有教材或观点及专著长处编撰而成。

本书努力做到实用和拓展相结合,具体包括五个方面:

一是内容全面,适合各类型和各层次读者的需求。本书不仅涵盖了教育部高等教育司对法理学教学基本要求的全部内容,而且对历年司法考试大纲的内容进行了系统整合,同时还将目前法理学研究中较为成熟的观点或学说纳入其中,从而使本书不仅能够满足学生对法理学基础知识的需求,而且对深入研究法理学的人士也有重要的参考意义和价值。此外,本书适合广大考研、司法考试考生备考之用,可谓内容全面,读者群广泛。

二是案例丰富生动,使得本来深奥难懂的法理学问题论述表达得深入浅出,便于读者理解和掌握法理学知识。本书中的大量案例都是作者在教学过程中积累和储备的,而且都是现实生活中的真实案例,很有典型性,同时,作者在书中不是简单地罗列案例,而是将案例和理论结合起来,将理论思辨性、实践性和我们的现实生活联系起来,从而使读者发觉原来法理学并不是人们印象中的枯燥无味,而是充满了生活气息和色彩,和我们的现实生活距离很近。

三是博采众长。本书对一些有争论的法理学问题,把通说或者比较成熟的学说或观点进行了梳理,并在借鉴当前研究最新成果的基础上,提出了新的观点和主张。同时书中还对国外特别是俄罗斯学者的一些观点进行了介绍,从而使本书有很突出的特点,即博采众长,同时又有自己的鲜明主张。

四是体例新颖,理论与实践结合,突出学习效果。本书每章开头都设有学习目标和学習要求,每章结尾都有配套的思考与练习,便于读者考察学习效果。而且每章的思考题和练习题都有主观性试题和客观性试题,很适合学生学习和司法考试和考研考生备考之用。

五是有一定的民族特色。本书作者在中央民族大学任教,本书又被列为中央民族大学特色教材立项项目,因此作者特别对法理学中涉及的民族法律问题进行了分析,使得本书有着一定的民族特色。

目 录

前 言	(1)
绪 论	(1)
第一节 法学的研究对象、性质和职能	(2)
一、法学的研究对象	(2)
二、法学的性质和特征	(3)
三、法学的职能	(4)
第二节 法学的产生和发展	(5)
一、中国历史上的法学	(5)
二、西方历史上的法学	(7)
三、马克思主义法学及其发展	(10)
第三节 法学与相关学科的关系	(14)
一、法学与哲学的关系	(14)
二、法学与政治学的关系	(14)
三、法学与经济学的关系	(15)
四、法学与社会学的关系	(15)
五、法学与历史学、逻辑学、伦理学、心理学的联系	(15)
第四节 法学体系与法理学	(16)
一、法学体系与法学分类	(16)
二、法理学的概念、研究对象及其在法学体系中的地位	(18)
第五节 学习和研究法理学的意义和方法	(19)
一、学习和研究法理学的意义	(19)

二、学习和研究法理学的方法	(20)
思考与练习	(23)

第一编 法的一般原理

第一章 法的概念	(27)
----------------	------

第一节 法的术语	(28)
----------------	------

一、汉语中的“法”、“刑”、“律”、“法律”	(28)
二、西文中的“法”、“法律”	(29)
三、对法和法律的其他说法	(30)

第二节 法的基本特征	(31)
------------------	------

【案例1—1】宿州市市立医院患者眼球医源性感染案	(31)
--------------------------------	------

一、法是调整人的外在行为或社会关系的社会规范,具有规范性	(31)
二、法是由国家制定、认可或解释的社会规范,具有国家意志性	(33)
三、法是以规定权利和义务为主要内容的社会规范,具有利导性	(34)
四、法依靠国家强制力、通过一定程序予以实施,具有强制性和程序性	(36)
五、法是可诉的行为规范,是法官办案的主要依据和规则	(37)

第三节 法的本质	(38)
----------------	------

【案例1—2】日入万元的县交通局长	(38)
-------------------------	------

一、法是统治阶级意志的体现	(39)
二、法的内容由一定物质生活条件下的利益和需要决定	(42)

【案例1—3】哈尔滨天价医费案	(42)
-----------------------	------

三、经济以外的因素是法的内容所必不可少的因素	(46)
------------------------------	------

【案例1—4】尼日利亚多妻男子被捕	(46)
-------------------------	------

四、法是意志性与规律性、阶级性和社会性、利益性与正义性的统一	(49)
五、法是理与力的统一	(51)
第四节 法的定义	(51)
一、非马克思主义的法的定义	(51)
二、马克思主义对法的定义	(53)
思考与练习	(53)
第二章 法的作用	(57)
第一节 法的作用的概念	(57)
一、法的作用的含义	(57)
二、法的作用的分类	(58)
第二节 法的规范作用和社会作用	(59)
一、法的规范作用和社会作用的概念	(59)
二、法的规范作用	(60)
【案例 2—1】“杨百万”的担心	(60)
【案例 2—2】83 岁老太见义勇为	(60)
【案例 2—3】国家食品药品监督管理局原局长郑筱萸被判死刑	(60)
三、法的社会作用	(63)
第三节 正确认识法的作用	(66)
【案例 2—4】美国的禁酒令	(66)
【案例 2—5】死刑未决犯的生育权	(67)
一、正确认识法的阶级统治职能和社会管理职能	(67)
二、法的积极作用和消极作用	(69)
三、法的作用的局限性	(71)
四、正确对待法的作用	(72)
思考与练习	(74)
第三章 法的要素	(78)
第一节 法的要素概述	(79)
一、法的要素的概念和特征	(79)
二、法的要素质量的评价标准	(79)

三、法的要素的主要学说	(80)
第二节 法律概念	(81)
【案例 3—1】王海打假	(81)
一、法律概念释义	(82)
二、法律概念的分类	(82)
三、法律概念的功能	(83)
第三节 法律规则	(84)
【案例 3—2】交通“蛀虫”卢万里案	(84)
一、法律规则释义	(85)
二、法律规则与法律条文	(86)
三、法律规则的结构	(86)
四、法律规则的分类	(87)
第四节 法律原则	(90)
【案例 3—3】里格斯诉帕尔默案	(90)
【案例 3—4】遗赠同居者案	(90)
一、法律原则释义	(91)
二、法律原则与法律规则的区别	(91)
三、法律原则的分类	(93)
四、法律原则的作用和适用	(94)
思考与练习	(96)
第四章 法的渊源与分类	(101)
第一节 法的渊源	(102)
一、法的渊源释义	(102)
二、法的渊源的种类	(104)
第二节 当代中国法的渊源	(105)
【案例 4—1】汝阳县种子公司与伊川县种子公司玉米种子 纠纷案	(105)
一、当代中国法的正式渊源	(106)
二、当代中国法的非正式渊源	(111)
第三节 规范性法律文件的规范化和系统化	(113)

【案例4—2】1997年《中华人民共和国刑法》附件一	(113)
一、规范性法律文件的规范化	(114)
二、规范性法律文件的系统化	(114)
第四节 法的分类	(116)
一、法的分类概述	(116)
二、法的一般分类	(116)
三、法的特殊分类	(119)
思考与练习	(120)
第五章 法的效力	(125)
第一节 法的效力及其范围	(126)
一、法的效力的概念	(126)
二、法的效力的根据	(126)
三、法的效力范围	(127)
【案例5—1】面对法律的溯及既往	(131)
第二节 法的效力等级	(133)
【案例5—2】从婚检规定看法的效力的冲突	(133)
一、宪法至上原则	(133)
二、等差顺序原则	(134)
三、特别法优先原则	(134)
四、后法优于前法原则	(135)
五、国际法优先原则	(135)
思考与练习	(136)
第六章 法律部门与法律体系	(139)
第一节 法律部门	(140)
一、法律部门的含义	(140)
二、法律部门和规范性法律文件的关系	(140)
三、法律部门的划分标准	(140)
四、法律部门的划分原则	(142)
第二节 法律体系	(143)
一、法律体系的概念和特点	(143)

二、法律体系与相关概念之异同	(145)
第三节 当代中国的法律体系和法律部门	(147)
一、当代中国的法律体系	(147)
二、当代中国的法律部门	(147)
第四节 公法、私法与社会法	(152)
一、公法、私法与社会法的含义	(152)
二、公法、私法和社会法的联系和区别	(153)
三、公法与私法划分理论的沿革	(154)
四、关于公法的私法化与私法的公法化	(157)
思考与练习	(158)
第七章 权利和义务	(161)
第一节 权利和义务的概念	(162)
【案例 7—1】讨要彩电,手段不对遭拘留	(162)
一、权利和义务的含义	(162)
二、法律权利和法律义务的分类	(164)
第二节 权利和义务的关系与界限	(168)
一、权利和义务的关系	(168)
二、权利和义务的界限	(169)
三、权利的滥用	(170)
四、国家权力与权利的关系	(171)
【案例 7—2】总统也不享有特权	(171)
【案例 7—3】某政府专为公务接待用酒做规定	(171)
思考与练习	(172)
第八章 法律关系	(175)
第一节 法律关系的概念	(176)
一、法律关系的概念和特征	(176)
二、法律关系的分类	(179)
第二节 法律关系主体	(182)
【案例 8—1】替胎儿打官司	(182)
【案例 8—2】帕里拉(Palila)鸟案件	(183)

一、法律关系主体的概念与种类	(183)
二、权利能力和行为能力	(184)
第三节 法律关系客体	(188)
【案例 8—3】出售月球土地	(188)
一、法律关系客体的概念	(188)
二、法律关系客体的种类	(189)
第四节 法律关系的形成、变更与消灭	(192)
【案例 8—4】复活的丈夫	(192)
【案例 8—5】患者输血感染艾滋病毒	(192)
一、法律关系形成、变更与消灭的条件	(192)
二、法律事实的种类	(193)
思考与练习	(195)
第九章 法律行为	(201)
第一节 法律行为及其种类	(201)
【案例 9—1】面对全国观众夸下海口,惹上千万官司	(201)
一、法律行为的特征	(202)
二、法律行为的种类	(203)
【案例 9—2】醉酒男子冻死在十字街头	(203)
【案例 9—3】愚人节的玩笑被判敲诈勒索罪	(204)
第二节 法律行为的结构	(208)
【案例 9—4】醉酒乘客打辅警 夺车逃逸撞上电杆遭行拘	(208)
一、法律行为构成的客观要件	(208)
二、法律行为构成的主观要件	(210)
三、法律行为的确认	(211)
思考与练习	(211)
第十章 法律责任	(214)
第一节 法律责任的概念	(215)
【案例 10—1】高空坠物致人伤亡责任谁负	(215)
一、法律责任的含义和特点	(215)
二、法律责任与权力、权利、义务的关系	(216)

三、法律责任的种类	(217)
第二节 法律责任的构成	(219)
【案例 10—2】谁该为大马路上“吵出的人命”负责?	(219)
一、责任主体	(219)
二、违法行为或违约行为或某些法律事实	(220)
三、损害结果	(221)
四、因果关系	(221)
五、主观过错	(222)
第三节 法律责任的认定和归结	(223)
【案例 10—3】老人被轿车反复碾压 5 次致死案	(223)
一、法律责任的认定和归结的含义	(223)
二、归责原则	(224)
三、法律责任的竞合	(226)
四、免责	(227)
第四节 法律制裁	(230)
一、法律制裁	(230)
二、法律制裁与法律责任的关系	(231)
思考与练习	(231)

第二编 法的运行

第十一章 立法	(239)
第一节 立法的概念与立法体制	(240)
一、立法的概念与特征	(240)
二、立法体制的含义和构成	(241)
三、当今中国立法权限划分体制的分析	(244)
第二节 立法指导思想和基本原则	(245)
一、立法指导思想	(245)
二、立法原则	(247)
【案例 11—1】未成年人参与和自身相关的法律制定	(249)

第三节 立法过程	(250)
一、立法准备阶段	(251)
二、创制阶段	(251)
三、立法的完善阶段	(253)
【案例 11—2】《中华人民共和国刑法》附件二	(253)
思考与练习	(254)
第十二章 法的实施	(257)
第一节 法的实施、实现和实效	(259)
【案例 12—1】深圳华为鼓励员工自愿离职	(259)
【案例 12—2】面对高校学生在外租房	(259)
一、法的实施	(259)
二、法的实效	(260)
三、法的实现	(263)
第二节 守法	(264)
一、守法的含义	(264)
二、守法的构成要素	(264)
三、守法的根据和理由	(266)
第三节 执法	(267)
【案例 12—3】“大接访”活动成效	(267)
【案例 12—4】新媳妇们集体消失	(268)
一、执法的概念	(268)
二、执法的特征	(269)
三、执法的原则	(271)
第四节 司法	(273)
【案例 12—5】北京 19 个部门将联手集中清理执行积案	(273)
【案例 12—6】“首届中国—东盟自由贸易区地方法官研讨会 开幕”	(273)
一、司法的概念和特征	(274)
二、司法与执法的区别	(275)
三、司法体系	(276)

四、司法的基本要求和原则	(277)
【案例 12—7】许霆案	(277)
【案例 12—8】一根头发	(277)
【案例 12—9】某法院讲风水图转运	(278)
第五节 法律监督	(281)
【案例 12—10】封口费被曝光	(281)
【案例 12—11】躲猫猫事件	(281)
一、法律监督的概念	(281)
二、法律监督的构成	(282)
三、法律监督的分类	(284)
四、法律监督的体系	(284)
【案例 12—12】国家统计局原局长邱晓华严重违纪被“双开” ...	(288)
思考与练习	(291)
第十三章 法律解释与法律推理	(297)
第一节 法律解释的概念	(298)
一、法律解释的含义与特点	(298)
二、法律解释的必要性	(299)
三、法律解释的分类	(300)
【案例 13—1】2000 年 4 月 29 日全国人大常委会关于《刑法》	
第 93 条第 2 款的解释	(300)
【案例 13—2】国务院对《劳动合同法》第 7 条的解释	(301)
【案例 13—3】两高发布贪官立功认定意见	(302)
第二节 法律解释的方法	(304)
一、一般解释方法	(304)
二、特殊解释方法	(306)
第三节 法律推理	(307)
一、法律推理的含义和特点	(307)
二、形式推理	(308)
三、实质推理	(313)
思考与练习	(314)

第十四章 法律程序	(322)
第一节 法律程序概述	(322)
一、法律程序的概念与特征	(322)
二、法律程序的分类	(324)
三、法律程序的历史发展	(326)
第二节 法律程序的作用方式和功能	(327)
【案例 14—1】某政府强拆程序被判定违法	(327)
【案例 14—2】“米兰达法则”	(327)
一、法律程序的作用方式	(328)
二、正当法律程序的功能	(329)
思考与练习	(331)
第十五章 法律职业	(333)
【案例 15—1】辛普森案件	(333)
第一节 法律职业概述	(334)
一、法律职业的概念	(334)
二、法律职业的特征	(334)
第二节 法律职业素养	(336)
一、法律知识素养	(336)
二、法律技术素养	(336)
三、法律思维素养	(337)
四、法律伦理素养	(338)
思考与练习	(339)

第三编 法的起源和历史发展

第十六章 法的起源	(343)
第一节 原始社会的调控机制	(344)
一、原始社会的社会组织	(344)
二、原始社会的社会规范	(344)
第二节 法的起源	(346)

一、法的起源的各种学说及其与法的本质之间的关系	(346)
二、法产生的过程和根源	(349)
三、法产生的主要标志	(351)
四、法起源的一般规律	(352)
五、法与原始社会规范的区别	(355)
思考与练习	(356)
第十七章 法的发展	(358)
第一节 法的历史类型及法演进更替的规律	(359)
一、法的历史类型概念及划分标准	(359)
二、法的历史类型更替的规律	(360)
三、法的类型更替的方式	(361)
第二节 古代法律制度	(362)
一、奴隶制法的本质和特征	(363)
二、封建制法的本质和特征	(365)
第三节 近现代资本主义法律制度	(368)
一、资本主义法的产生	(368)
二、自由资本主义法律制度	(371)
三、垄断资本主义法律制度	(373)
第四节 当代中国社会主义法律制度	(375)
一、社会主义法产生的一般规律	(375)
二、中国社会主义法的产生与发展	(376)
三、当代中国法律制度的本质和特征	(378)
第五节 法的继承和移植	(380)
一、法的继承的含义与根据	(380)
二、法的继承的内容	(382)
三、法的移植的含义和可行性	(383)
四、法的移植的类型	(385)
思考与练习	(386)
第十八章 法的传统	(390)
第一节 法的传统与当代中国法的传统	(391)