

第一单元 法律基础

考点 5：法的形式（★★）

（一）种类

我国法的主要形式包括宪法，法律，行政法规，地方性法规、自治条例和单行条例，特别行政区的法，规章（包括部门规章和地方政府规章），以及我国签订和加入的国际条约。

【提示】 **判例**不属于我国法的形式，人民法院所作的判决书、最高人民法院指导案例等不能作为法的形式。

（二）主要形式的制定机关与效力等级

形式	制定机关	效力等级
宪法	全国人民代表大会	具有 最高 法律效力
法律	全国人民代表大会 及其常务委员会	仅次于宪法
行政法规	国务院	仅次于宪法和法律
地方性法规	有地方立法权的地方 人民代表大会及其常务委员会	（1）地位低于宪法、法律、行政法规，不得与它们相抵触 （2）效力高于本级和下级地方政府规章
规章	部门规章 国务院各部、委员会、中国人民银行、审计署和具有行政管理职能的直属机构	根据法律和国务院的行政法规、决定、命令，在本部门的权限范围内制定
	地方政府规章 有地方立法权的地方 人民政府	根据法律、行政法规和本省、自治区、直辖市的地方性法规制定

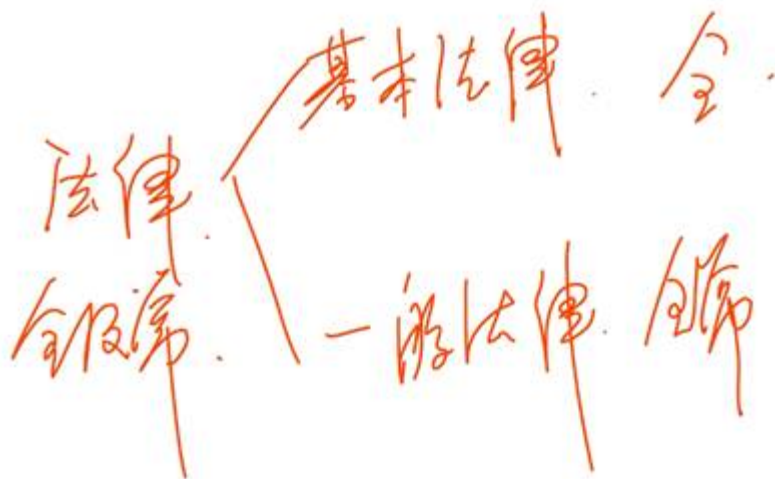
（三）法律的制定与修改

1. 下列事项只能制定法律：（ 2018年新增）

- （1）国家主权的事项；
- （2）各级人民代表大会、人民政府、人民法院和人民检察院的产生、组织和职权；
- （3）民族区域自治制度、特别行政区制度、基层群众自治制度；
- （4）犯罪和刑罚；
- （5）对公民政治权利的剥夺、限制人身自由的强制措施和处罚；
- （6） **税种的设立、税率的确定和税收征收管理**等税收基本制度；
- （7）对非国有财产的征收、征用；
- （8）民事基本制度；
- （9）基本经济制度以及财政、海关、金融和外贸的基本制度；
- （10）诉讼和仲裁制度；
- （11）必须由全国人民代表大会及其常务委员会制定法律的其他事项。

2. 基本法律与非基本法律

形式	制定	修改
基本法律	全国人民代表大会	（1）全国人民代表大会 （2）在全国人民代表大会 闭会 期间，全国人民代表大会常务委员会也有权对其进行 部分 补充和修改，但不得同其基本原则相抵触
非基本法律	全国人民代表大会 常务委员会	



(四) 法的适用规则



1. 上位法优于下位法

即下位法与上位法冲突时，以上位法为据，不再适用下位法。

【提示】效力层级：

(1) 宪法>法律>行政法规>地方性法规>本级和下级地方政府规章；

(2) 省、自治区的人民政府制定的规章>本行政区域内设区的市、自治州的人民政府制定的规章。

2. 特别法优于一般法

同一机关制定的法的形式，但特别规定与一般规定不一致的，适用特别规定。

【解释】《香港特别行政区基本法》是专门适用于香港特别行政区的特别法，《中华人民共和国宪法》则为一般法，二者规定不一致的，在香港特别行政区内，应优先适用《香港特别行政区基本法》。

3. 新法优于旧法

同一机关制定的法的形式，但新的规定与旧的规定不一致的，适用新的规定。

【解释】《民法通则》是旧法，《民法总则》是新法，二者对同一内容规定不一致的，原则上应适用《民法总则》的规定。

4. 新的一般规定与旧的特别规定不一致

(1) 法律之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用时，由 **全国人民代表大会常务委员会** 裁决。

(2) 行政法规之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用时，由 **国务院** 裁决。

(3) 同一机关制定的地方性法规（或者规章）新的一般规定与旧的特别规定不一致时，由 **制定机关** 裁决。

5. 同一位阶的法规定不一致

(1) 两个邻家的小男孩打架

地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用时，由 **国务院提出意见**，国务院认为应当适用地方性法规的，应当决定在该地方适用地方性法规的规定；认为应当适用部门规章的，应当 **提请全国人民代表大会常务委员会裁决**。

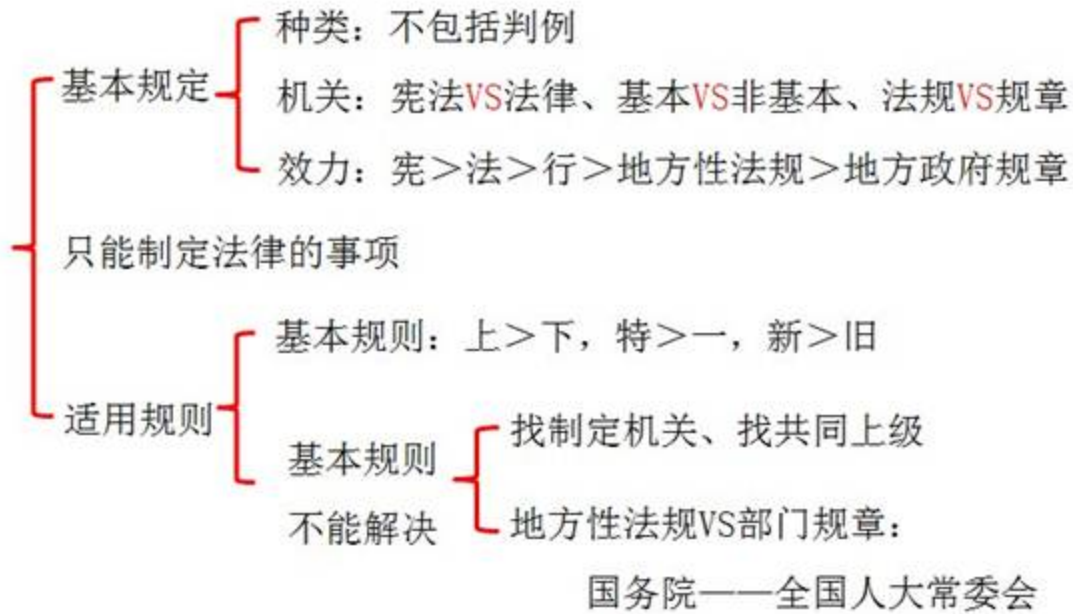
(2) 两个堂兄弟打架：爷爷说了算

部门规章之间、部门规章与地方政府规章之间对同一事项的规定不一致时，由 **国务院** 裁决。

(3) 根据授权制定的法规与法律不一致，不能确定如何适用时，由 **全国人民代表大会常务委员会** 裁决。

【解释】“根据授权制定的法规”，是指国务院根据全国人民代表大会的授权制定的行政法规，例如《增值税暂行条例》。

【小结】



【例题 1·单选题】下列规范性文件中，属于行政法规的是（ ）。（ 2017年）

- A. 国务院发布的《企业财务会计报告条例》
- B. 全国人民代表大会通过的《中华人民共和国民事诉讼法》
- C. 中国人民银行发布的《支付结算办法》
- D. 全国人民代表大会常务委员会通过的《中华人民共和国会计法》

【答案】 A

【解析】（ 1）选项 BD：属于法律；其中选项 B属于基本法律，选项 D属于非基本法律。（ 2）选项 C：属于部门规章。

【例题 2·单选题】下列法的形式中，效力等级最低的是（ ）。（ 2017年）

- A. 宪法
- B. 地方性法规
- C. 行政法规
- D. 法律

【答案】 B

【解析】法的效力等级：宪法>法律>行政法规>地方性法规>本级和下级地方政府规章。

【例题 3·多选题】下列关于规范性法律文件适用原则的表述中，正确的有（ ）。（ 2017年）

- A. 行政法规之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用时，由国务院裁决
- B. 根据授权制定的法规与法律不一致，不能确定如何适用时，由全国人民代表大会常务委员会裁决
- C. 部门规章与地方政府规章之间对同一事项的规定不一致时，由国务院裁决
- D. 法律之间对同一事项的新的一般规定与旧的特别规定不一致，不能确定如何适用时，由全国人民代表大会常务委员会裁决

【答案】 ABCD