

# 第一章 总论

## 本章考情分析

在最近 3 年的考试中，本章的分值在 10 分左右，主要考核前三类题型（单选题、多选题、判断题）。本章主要涉及法律的基础理论内容，部分考点比较抽象，需要考生在理解的基础上加以记忆。

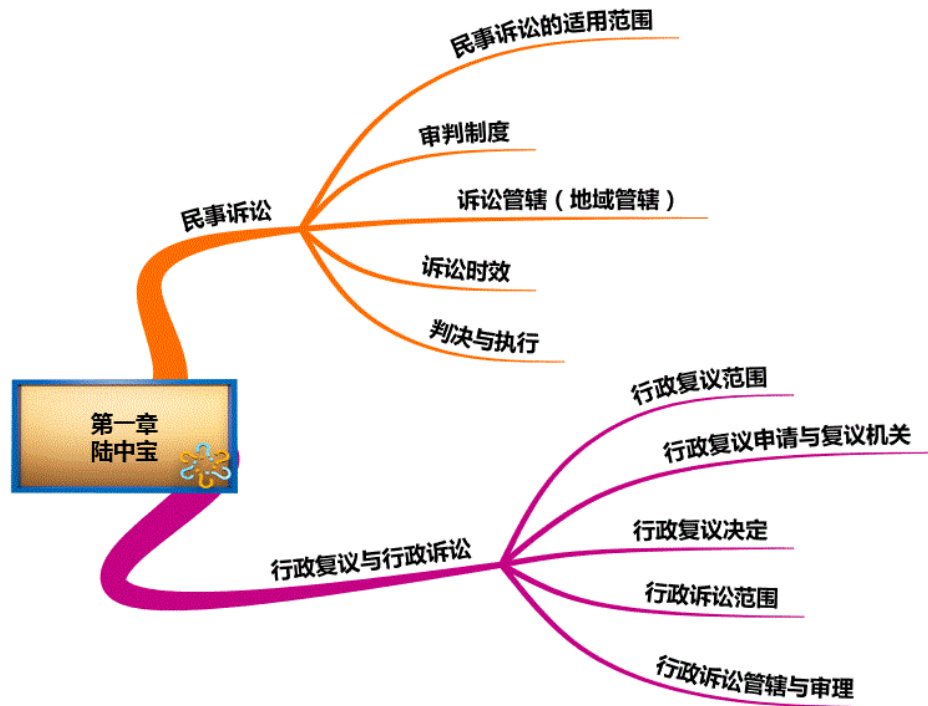
## 本章教材变化

2018 年本章教材主要变化有：

（1）对“法律关系的主体和客体”的相关内容进行重大调整；（2）对“诉讼时效”的相关内容进行重大调整。

## 本章考点导读





## 第一单元 法律基础与法律责任

【考点 1】法的本质与特征（2008年单选题；2009年多选题；2014年多选题；2015年判断题）

### 1. 法的本质

法是“**统治阶级**”的“**国家意志**”的体现。

#### （1）统治阶级

法只能是“统治阶级”意志的体现，而且体现的是统治阶级的“**整体意志**”和“**根本利益**”，而不是统治阶级每个成员个人意志的简单相加。

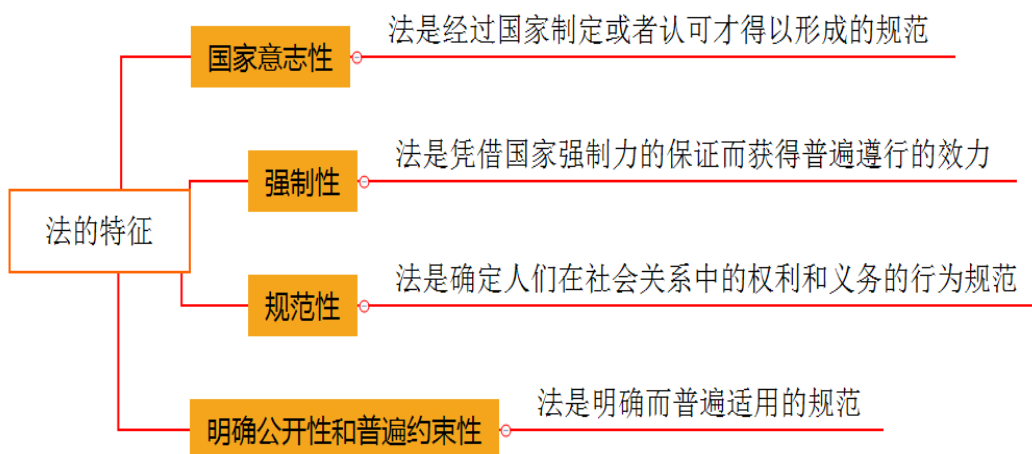
#### （2）国家意志

法体现的不是一般的统治阶级意志，而是统治阶级的“国家意志”。

#### （3）“经济”决定“政治”

法是由“统治阶级”的“物质生活条件”决定的，是社会客观需要的反映。

### 2. 法的特征



【例题 1·多选题】关于法的本质与特征的下列表述中，正确的有（ ）。（2009年）

- A. 法由统治阶级的物质生活条件所决定
- B. 法体现的是统治阶级的整体意志和根本利益
- C. 法是由国家制定或认可的行为规范
- D. 法由国家强制力保障其实施

【答案】 ABCD

【解析】 （1）选项 AB：属于法的本质；（2）选项 CD：属于法的特征。

【例题 2·多选题】根据我国法律制度的规定，法的特征包括（ ）（2014年）

- A. 国家强制性
- B. 国家意志性
- C. 明确公开性和普遍约束性
- D. 规范性

【答案】 ABCD

【例题 3·判断题】法凭借国家强制力的保证而获得普遍遵行的效力。（ ）（2015年）

【答案】 √

【考点 2】法的形式与分类（P8）（2011年单选题；2012年单选题；2013年判断题；2014年单选题、多选题；2015年单选题；2016年判断题；2017年单选题）

#### 1. 法的形式

##### （1）宪法

宪法由国家最高立法机关即 **全国人民代表大会** 制定，是国家的 **根本大法**，具有 **最高** 的法律效力。

##### （2）法律

法律通常规定和调整国家、社会和公民生活中某一方面带根本性的社会关系或基本问题。其法律效力和地位仅次于宪法，是制定其他规范性文件的依据。

① **全国人民代表大会和全国人民代表大会常务委员会** 行使国家立法权。

② **全国人民代表大会** 制定和修改刑事、民事、国家机构的和其他的 **基本法律**。

全国人民代表大会常务委员会制定和修改除应当由全国人民代表大会制定的法律以外的其他法律；

③在全国人民代表大会闭会期间，对全国人民代表大会制定的法律进行部分补充和修改，但是不得同该法律的基本原则相抵触。

【提示】下列事项 **只能制定法律**：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诉讼和仲裁制度以及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。

##### （3）行政法规

行政法规是由国家最高行政机关即 **国务院** 在法定职权范围内为实施宪法和法律而制定、发布的规范性文件。

##### （4）地方性法规、自治条例和单行条例

①省、自治区、直辖市的 **人民代表大会及其常务委员会** 根据本行政区域的具体情况和实际需要，在不同宪法、法律、行政法规相抵触的前提下，可以制定地方性法规。

② **设区的市、自治州的人民代表大会及其常务委员会** 根据本市的具体情况和实际需要，在不同宪法、法律、行政法规和本省、自治区的地方性法规相抵触的前提下，可以对 **城乡建设与管理、环境保护、历史文化保护等方面** 的事项制定地方性法规，法律对设区的市制定地方性法规的事项另有规定的，从其规定。

##### （5）特别行政区的法

##### （6）规章

###### ①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**，可以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，制定规章。

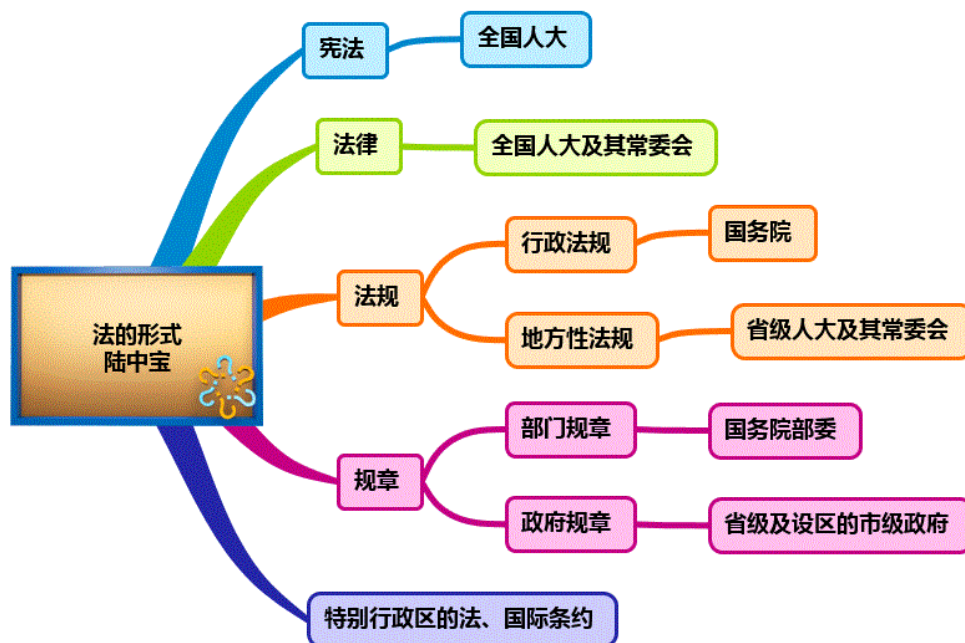
【提示】没有法律或者国务院的行政法规、决定、命令的依据，部门规章不得设定减损公民、法人和其他组织权利或者增加其义务的规范，不得增加本部门的权力或者减少本部门的法定职责。

###### ②地方政府规章

**省、自治区、直辖市和设区的市、自治州的人民政府**，可以根据法律、行政法规和本省、自治区、直辖市的地方性法规，制定规章。

【提示】没有法律、行政法规、地方性法规的依据，地方政府规章不得设定减损公民、法人和其他组织权利或者增加其义务的规范。

##### （7）国际条约



【例题 1·多选题】下列规范性文件中，属于规章的有（ ）。 （2014年）

- A. 国务院发布的《企业财务会计报告条例》
- B. 上海市人民政府发布的《上海市旅游业管理办法》
- C. 财政部发布的《金融企业国有资产管理条例》
- D. 北京市人大常委会发布的《北京市城乡规划条例》

【答案】 BC

【解析】 （1）选项 A：属于“行政法规”；（2）选项 B：属于“地方政府规章”；（3）选项 C：属于“部门规章”；（4）选项 D：属于“地方性法规”。

【例题 2·单选题】对下列规范性文件所作的判断中，不正确的是（ ） （2015年）

- A. 上海市人民政府发布的《上海市旅馆业管理办法》属于地方性法规
- B. 国务院发布的《企业财务会计报告条例》属于行政法规
- C. 西藏自治区人民代表大会发布的《西藏自治区立法条例》属于自治法规
- D. 财政部发布的《金融企业国有资产管理条例》属于部门规章

【答案】 A

【解析】 选项 A：属于“地方政府规章”。

【例题 3·多选题】下列各项中，属于我国法的形式有（ ）。

- A. 《国际民用航空公约》
- B. 自治区的自治条例和单行条例
- C. 最高人民法院所作的判决书
- D. 国务院发布的《企业财务会计报告条例》

【答案】 ABD

【解析】 （1）我国法的主要形式包括：①宪法；②法律；③行政法规（选项 D）；④地方性法规、自治条例和单行条例（选项 B）；⑤特别行政区的法；⑥规章；⑦国际条约（选项 A）。（2）选项 C：我国不实行判例制度，最高人民法院所作的判决书只是一种非规范性法律文件，不能作为法的形式。

## 2. 法律效力等级及其适用规则

（1）不同形式规范性文件之间的效力等级

- ①宪法具有最高的法律效力
  - ②法律的效力高于行政法规、地方性法规、规章
  - ③行政法规的效力高于地方性法规、规章
  - ④地方性法规的效力高于本级和下级地方政府规章
  - ⑤省、自治区的人民政府制定的规章的效力高于本行政区域内的设区的市、自治州的人民政府制定的规章。
- 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 1·判断题】部门规章的效力低于宪法的效力。（ ） （2013年）

【答案】 √

【例题 2·单选题】下列法的形式中，效力最低的是（ ）。 （2014年； 2017年回忆版）

- A. 法律
- B. 行政法规
- C. 地方性法规
- D. 宪法

【答案】 C

【解析】 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） 同一机关制定的规范性法律文件适用规则

表 1-1

特别法优于一般法	【案例】《劳动法》与《劳动合同法》都是全国人大常委会制订的，当两个文件存在同一事项规定不一致时，适用《劳动合同法》的规定而不适用《劳动法》的规定	
新法优于旧法	【案例】经济补偿的计发办法（分两段计算）： 2008年 1月 1日前的，按当时当地的有关规定执行； 2008年 1月 1日以后的，按新法执行	
新的一般规定与旧的特别规定不一致	同一机关制定的新的一般规定与旧的特别规定不一致时， 由制定机关裁决	
	（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	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	由 国务院 裁决

（3） 不同机关制定的规范性法律文件适用原则

表 1-2

相互关系	法的冲突	裁决机构	
“不同门”兄弟之间	地方性法规与部门规章之间对同一事项的规定不一致	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
			国务院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
“同门”兄弟之间	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	由 国务院 裁决	

【例题 1·判断题】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。（ ） （2016年回忆版）



【答案】√

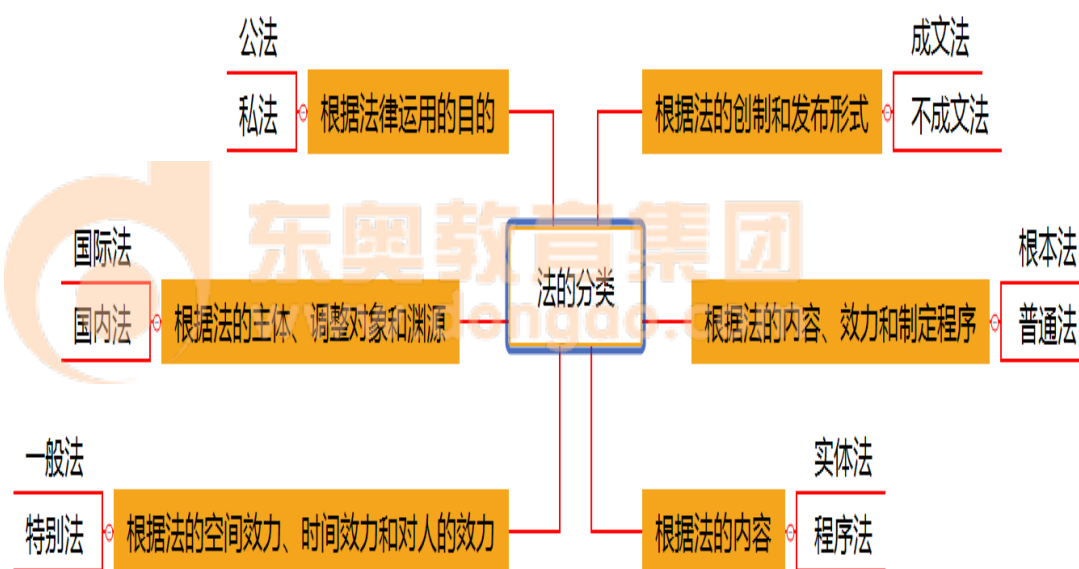
【例题 2·单选题】地方性法规与部门规章对同一事项的规定不一致，不能确定如何适用时，下列处理办法正确的是（ ）。

- A. 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
- B. 由国务院提出意见，国务院认为应当适用部门规章的，应当提请全国人民代表大会裁决
- C. 由全国人民代表大会常务委员会裁决，全国人民代表大会常务委员会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
- D. 由全国人民代表大会常务委员会裁决，全国人民代表大会常务委员会认为应当适用部门规章的，应当决定在该地方适用部门规章的规定

【答案】A

【解析】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（而非全国人大常委会，选项 CD 错误），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（选项 A 正确），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（而非全国人大，选项 B 错误）。

### 3. 法的分类



【例题 1·单选题】下列对法所作的分类中，以法的空间效力、时间效力或者对人的效力进行分类的是（ ）。（2008年）

- A. 成文法和不成文法
- B. 根本法和普通法
- C. 一般法和特别法
- D. 实体法和程序法

【答案】C

【例题 2·单选题】下列对法所作的分类中，以法的创制方式和发布形式为依据进行分类的是（ ）。（2011年）

- A. 成文法和不成文法
- B. 根本法和普通法
- C. 实体法和程序法
- D. 一般法和特别法

【答案】A