



2009国考常识判断

——法者，天下之理

主讲：王方建

真正的勇士，敢于直面惨淡的人生和浩繁的法条



人法地，地法天，天法道，道法自然——老子

法者，天下之程式也，万事之仪表也——管子



法律规范的构成

- 可以做什么——可为模式
 - 应该做什么——应为模式
 - 不应做什么——勿为模式
- } 权利
} 义务
- } 法的核心
- 行为模式则产生法律后果



学习方略:

- 立意于应试辅导，完全针对历年典型真题，着重于教给学员方法、技巧，达到轻松、快速解题的目的。
- 同时也使学员真正学到一些理论知识和法律常识，受益终身。

听课要求:

- 守时守信、安静有序、精力集中、态度认真、思维活跃、心情愉悦、积极进取。



整体构架

考察能力:

- 常识判断主要测查应试者的法律知识运用能力，涉及宪法、民法商法、行政法、经济法、刑法、诉讼法等。总体上是从较为基础性的角度来测评考生对国家基本政策、法律法规、形势政策的了解与掌握程度。其特点是基础性、简单性、常识性、生活化。



学习范围

- 第一部分 法律基本理论
- 第二部分 宪法
- 第三部分 行政法及其诉讼法
- 第四部分 刑法及其刑诉
- 第五部分 民法及其民诉
- 第六部分 商法和经济法
- 第七部分 其他法律



第一部分 法理基础

——术于外，而道于内



一、法的概念、特征、本质

(一) 概念

- 法是由国家制定或认可并由国家强制力保障实施的，反映由特定物质生活条件决定的统治阶级意志，以权利和义务为内容，以确认、保护和发展统治阶级期望的社会关系和社会秩序为目的的行为规范体系。
- 法分有广义和狭义之分。



(二) 基本特征

- 1、法是普遍性的社会规范，普遍性；
- 2、法是以国家强制力保障实施的行为规范，强制性和程序性；
- 3、法是以权利和义务为内容的调整行为关系的社会规范，明确的规定性；
- 4、法是具有普遍约束力的行为规范，具有约束性或者规范性；
- 5、法是有一定的物质生活条件决定的，并反映之；



例：下列不属于法的特征的是（ ）

- A. 法是由国家制定或认可的，具有国家意志性
- B. 法是由国家强制力保证实施的，具有强制性
- C. 法是由原始社会的习俗演变而来的，具有历史性
- D. 法是明确规范人的权利和义务，具有规范性



(三) 本质

- 1、法的本质：法是统治阶级实现阶级统治的工具。
- 2、具体地说，它是指国家按照统治阶级的利益制定或认可，并以国家强制力保证其实施的行为规范的总和。



我国社会主义法的本质

1. ●从法律所体现的意志来看，我国社会主义法律是工人阶级领导下的广大人民意志的体现。
2. 从法律的实质内容来看，我国社会主义法律是社会历史发展规律和自然规律的反映，具有鲜明的科学性和先进性。
3. 从法律的社会作用来看，我国社会主义法律是中国特色社会主义事业顺利发展的法律保障。



例：当代我国社会主义法的本质（ ）。

- A、工人阶级领导的全国人民共同意志和根本利益的体现
- B、工人阶级领导的全体劳动人民共同意志和根本利益的体现
- C、中国共产党领导下的工人、的农民、的公务员、的解放军、的知识分子共同意志和根本利益的体现
- D、中国共产党领导下的工人阶级、的农民阶级、的小资产阶级、的民族资产阶级共同意志和根本利益的体现



二、法的作用

○ 1、法的规范作用

- (1) 告示作用：向社会传达国家的意志和态度，宣告作用。
- (2) 指引作用：法对于人们的行为具有一定的指导和引领作用。
- (3) 教育作用：通过法的实施使法律对一般人的行为产生影响。
- (4) 评价作用：法具有判断，衡量他人行为合法与否的评判作用。
- (5) 预测作用：法具有对于人们之间将要如何行为能够预料和估计。
- (6) 强制作用：法可以通过制裁和惩罚违法行为来强制人们遵守法律

○ 2、法的社会作用

- (1) 维护统治阶级统治（政治职能）。
- (2) 执行社会公共事务（社会职能）。



多项选择题

例：20世纪90年代初，传销活动在中国大陆流行时，法律法规对此没有任何具体规定。当时，执法机关和司法机关对这类案件的处理往往依据《民法通则》第7条。该条规定：“民事活动应当尊重社会公德，不得损害社会公共利益，破坏国家经济计划，扰乱社会经济秩序。”这说明法律原则具有哪些作用？

- ☐ A. 法律原则具有评价作用
- ☐ B. 法律原则具有指引作用
- ☐ C. 法律原则具有预测作用
- ☐ D. 法律原则具有强制作用



三、法的分类和法的体系

（一）法律按照不同的标准，可以进行如下分类：

- ☐ 1、国内法和国际法
- ☐ 2、根本法和普通法
- ☐ 3、一般法和特别法
- ☐ 4、实体法和程序法
- ☐ 5、成文法和不成文法



（二）法律体系

- 法律体系是指一国全部的现行法律规范，按照一定的标准和原则，划分为不同的法律部门而形成的内部和谐一致、有机联系的整体。
- 法律部门是指根据一定标准和原则所划定的调整同一类社会关系的法律规范的总称。它是法律体系中相对独立又有内在联系的组成部分。法律部门中又包含不同层次的法律、法规等规范性文件，同类规范性法律文件是构成该法律部门的基本单位。
- 因此看出，由同类规范性法律文件构成相应的法律部门，又由各法律部门构成一国法律的整体，这便是法律体系形成的基本框架。划分部门法的标准是法律调整的对象和调整方法。根据上述标准，我国的法律部门主要包括：（1）宪法；（2）行政法；（3）民法；（4）商法；（5）经济法；（6）劳动法、社会保障法；（7）自然资源与环境保护法；（8）刑法；（9）诉讼法。



（三）法系分类

在历史上，有五大法系，中华法系，[大陆法系](#)、[英美法系](#)、[伊斯兰法系](#)、[印度法系](#)，其中印度法系和中华法系已经解体，现存的共三大法系。中华法系在历史上不但影响了中国古代社会，而且对古代日本、朝鲜和越南的法制也产生了重要影响。中国的封建法律和亚洲一些仿效这种法律的国家法律的总称。



例：下列关于法律体系的表述中，不正确的是

- A. 法律体系由法律部门组成
- B. 我国社会主义法律体系尚不完备
- C. 中华法系也即我国的社会主义法律体系
- D. 法律体系是一国法律有机联系的统一体



四、法的渊源和效力

- (一) 法的渊源，也称法的形式，主要是指法有哪些具体的表现形式。

宪法、法律、行政法规是主要的法律形式，宪法是核心。



我国社会主义法律的渊源，主要包括

- 1、最高国家权力机关即全国人民代表大会制定的宪法；
- 2、全国人大和人大常委会制定的法律（包括全国人大制定的基本法律及基本法律以外的其他法律）；
- 3、最高国家行政机关即国务院制定的行政法规
- 4、国务院各个部委局制定的行政规章；
- 5、省级地方国家权力机关即省级地方人民代表大会及其常委会、省、自治区的人民政府所在地的市和经国务院批准的较大的市的人民代表大会及其常委会制定的地方性法规；
 省级地方国家行政机关即省级地方人民政府、省、自治区的人民政府所在地的市和经国务院批准的较大的市的人民政府制定的地方规章；
- 6、民族自治地方制定的自治条例和单行条例；
- 7、特别行政区制定的法律和法规；
- 8、经济特区制定的法规；
- 9、军事委员会制定的军事法规等等。由于制定它们的国家机关的等级不同，所以其法律地位或效力就呈现出层级的区别。



- 例：我国有权制定行政法规的主体，限于：
 - A. 国务院
 - B. 国务院和省级人民政府
 - C. 国务院及国务院各部、各委员会
 - D. 国务院和省级人民政及较大市的人民政府



- 例：某省人民政府和规章与国务院某一部门的规章不一致，按照法律规定，下列做法正确的是：
- A. 由国务院裁决
 - B. 由最高人民法院裁决
 - C. 由国务院法制办公室裁决
 - D. 由全国人民代表大会常务委员会对违法的规章予以撤销



- 例：根据我国现行宪法和立法法的规定，下列行为构成违法的是（ ）。
- A 全国人大常委会撤销某直辖市人大常委会批准的单行条例
 - B 全国人大常委会修改全国人大制定的法律
 - C 全国人大改变其常委会批准的自治条例
 - D 全国人大常委会通过的法律由国家主席签署主席令予以公布



- (二) 法的效力：不同的法的形式其效力也不同。
- 法律效力是指法律的生效范围或适用范围，即法律对什么人，在什么地方和在什么时间适用的效力。
- 1、空间上的效力。在我国，凡是中央国家机关制定的法律、行政法规和其他规范性文件，除非有特殊情况，一旦公布施行，就在我国的全部领域内发生法律效力。地方机关制定的法律和规范性文件，只在它所管辖的地区生效。
- 以全国人大及其常委会为例，全国人大有权制定和修改基本法律；全国人大常委会有权制定和修改其他法律。它们制定的法律在中华人民共和国主权范围内发生法律效力。中华人民共和国的主权范围包括中国的领陆及其地下、领空、领水及其底土，还包括悬挂中国国旗的具有主权色彩的中国的航空器和船舶。



- 但是，法律另有规定的除外。比如，按照国际惯例，在中国领陆上建立的外国驻华大使馆、领事馆等享有外交特权和豁免权的地域，不适用中国法律；根据一国两制的原则，在香港和澳门，只适用特别行政区的基本法和选举法等，全国人大及其常委会制定的大部分法律都不适用；根据民族区域自治原则，民族自治地方人大可以制定自治条例、单行条例，全国人大及其常委会制定的法律的部分甚至全部条文可能不适用。



- 2、时间上的效力。包括法的生效、失效和溯及力等问题。法通常是以公布之日起生效，但有的法本身就规定了生效日期。
- 法的失效期，一般有三种情况：一般是法本身规定有终止生效的日期；另一种是以新法代替旧法，新法生效之日，也就是旧法失效之时；第三种是国家基于某种需要，明文宣布废除某项法律法规，并规定了废除的日期。
- **法的溯及力问题**，是指该项法律公布生效以前所发生的事件或行为，是否适用该项法律的问题。如果适用，就是有溯及力；如果不适用，就是没有溯及力。



- **关于法的溯及力**。法的溯及力是指，新法对过去发生的法律事实，即对新法生效以前发生的法律事实是否有追溯以往的效力。以刑法为例，新刑法对生效以前的行为采取“从旧兼从轻”原则。即原则上，新刑法生效以前发生的行为，适用当时的旧刑法；同时兼顾从轻原则。也就是说，如果新刑法对其生效以前的行为的定罪量刑较轻的，甚至根本不认为该行为是犯罪的，那么，适用新刑法，这时新刑法对生效以前发生的行为就有溯及力。



- 3、对人的效力。法对人的效力比较复杂。根据我国法律规定，对人的效力包括两个方面：
- （1）对中国公民的法律效力。中国公民在中国领域内一律适用中国的法律。中国公民在国外的法律适用问题比较复杂。从原则上说，中国公民在国外，仍受中国法律的保护，但由于各国法律规定不同，这样就会发生中国法律同所在国法律的关系问题。对此，既要维护中国主权，又要尊重他国主权。根据我国现行法律规定，有的可以适用外国法律，有的仍须适用中国法律。
- （2）对外国人的法律效力。包括两种情况：一种是对在中国领域内的外国人和无国籍人的法律适用问题；这种情况除法律另有规定外，适用中国法律。另一种情况是对在中国领域外的外国人和无国籍人的法律适用问题。外国人在中国领域外对中国国家或公民犯罪，而按《刑法》规定的最低刑为3年以上有期徒刑的，可以适用中国刑法，但是按照犯罪地的法律不受处罚的除外。



- 对于外国人和无国籍人，如果在中国领域内，原则上都适用中国的法律。但法律有特别规定的除外。所谓法律有特别规定，比如，享有外交特权和豁免权的外国人，不适用中国法律；中国宪法规定的公民的政治权利和自由，不适用外国人和无国籍人；中国婚姻法规定的夫妻双方的计划生育的义务，不适用外国人和无国籍人。如果在中国领域外，原则上不适用中国的法律，法律有特别规定的依规定。所谓法律有特别规定的，以刑法为例，如果外国人在中国领域外实施了针对中国政府、国家机关、社会团体、企事业单位或者个人的犯罪行为，所犯罪行的最低法定刑为三年以上有期徒刑的，而犯罪地法院也认为该行为是犯罪的，则可以适用中国刑法。



- 例：甲是H国公民，某年夏天乘坐中国民航的国际航班来我国旅游，在飞行途中因琐事与邻座乙(我国公民)发生争吵，甲将乙打成重伤，对甲应按()处理。
- A. H国刑法 B. 我国刑法
C. 飞机最终降落国刑法 D. 国际法院



- 例：我国对法律溯及力问题，实行的原则是：
- A. 法在任何情况下均溯及既往
B. 法在任何情况下均不溯及既往
C. 法在一般情况下均溯及既往，但为了更好地保护公民、法人或者其他组织的权利和利益而作的特别规定除外
D. 法在一般情况下不溯及既往，但为了更好地保护公民、法人或者其他组织的权利和利益而作的特别规定除外



五、权利、义务、权利

权利和义务是法律规范的核心内容，是法律关系的关键要素，是法学的基本范畴和基石。法是以权利和义务为机制调整人的行为和社会关系的。

○ （一）权利和义务的对立统一

两者对立统一，可以相互转化；权利可以放弃，义务则不可以。

○ （二）区分概念

权利：法律赋予人们享有的某种权益，表现为享有权利的人有权作出或者不作出一定的行为和要求他人作出或者不作出相应的行为。与义务相对应。

义务：由国家规定或承认，法律关系主体应这样行为或不这样行为的一种限制或约束。

权力：是权力主体凭借一定的政治强制手段，在有序的结构中，对对象的一种支配力和控制力，是职位、职权、责任和服务的内在统一。权力是一种力量，借助这种力量可以或可能产生某种特定的预期局面和结果。一般与责任对应



○ （三）人权

所谓人权，是指在一定的社会历史条件下每个人按其本质和尊严享有或应该享有的基本权利。所谓人权，就其完整的意义而言，就是人人自由、平等地生存和发展的权利，或者说，就是人人基于生存和发展所必需的自由、平等权利。

生存权和发展权是基本和重要的人权。

保障人权的根本是经济发展。



人权解释

1、人权是一个社会历史的范畴，不同社会、不同阶级有不同的人权观。世界各国对人权的理解也不尽相同，不可能有完全统一的人权观。我们认为，人权是指在一定的社会历史条件下每个人按其本质和尊严享有或应该享有的基本权利。

2、享有人权的主体是所有的人，而不论其种族、肤色、性别、语言、财产、宗教、政治或其他见解、国籍或其他出身、身份等。享有人权的主体不仅包括单个的人，也包括人的结合，即群体、民族和国家等。人权的核心和关键因素是对人的行为自由和价值的确认。

3、人权不是天赋的，不是凭空产生的，它是一定的社会历史条件的产物；人权不是抽象的，不是孤立的，而是同一定的社会历史条件相联系的。人权保障受政治、经济、社会、文化等条件的制约。从应有权利到法定权利，再到实有权利，人权概念的内涵是不断拓展的。

4、人权的本质特征是自由和平等，其实质内容和目标是人的生存与发展。没有自由、平等作保证，人就不能作为人来生存和发展，也就谈不上人权。



- 人权不同于一般所谓“人的权利”。人权固然是人的权利，但人的权利不一定是人权，因为特权也是一种人的权利，而特权恰恰是与人权相对立的。人权是指人们对利益和权力占有的自由、平等关系，而特权则是指人们在利益和权力占有上存在的支配与被支配关系。
- 人权也不同于“公民权”，二者既有区别，又有联系。所谓公民，一般是指具有一国国籍，并根据该国宪法和法律的规定享有权利、承担义务的自然人。所谓公民权，是指国家宪法和法律对公民在社会生活中可以行使某种权利和行为自由的确认。
- 在我国，通常所说的人权和公民权基本上是一回事。但它们之间有区别，表现在：第一，人权的主体更广泛，如在中国的外国人并不是中国公民，但他们也是人权的主体；第二，人权有个人人权和集体人权之分，而公民权就是公民个人的权利；第三，人权的实现不仅靠国内法保障，还靠国际法保障，尤其是集体人权的实现更需要国际保护，而公民权的实现只需依靠一国的宪法和法律来保障。



- 例：有关人权，下列表述错误的是()。
- A. 人权是一个社会历史的范畴，不同社会、不同阶级有不同的人权观
 - B. 人权的本质特征是自由和平等，其实质内容和目标是人的生存与发展
 - C. 享有人权的主体是所有的人，不仅包括单个的人，也包括人的结合
 - D. 人权就是“人的权利”，是天赋的，和公民权是一回事



六、法律关系

(一) 法律关系的概念和基本特征

- 法律关系是法律在调整社会关系的过程中所产生人们之间的权利和义务关系。
- 法律关系有几个基本特征：
 - (1) 法律关系是以权利义务为内容的社会关系；
 - (2) 法律关系是由国家强制力保证的社会关系；
 - (3) 法律关系是以现行法律存在为前提，是根据法律规定在人们之间形成的特殊社会关系。



（二）法律关系的结构

法律关系由主体、客体和内容三大要素构成。

- （1）法律关系的主体。它是指参与法律关系并依法享有权利和承担义务的人。在我国，包括以下几种：自然人；机构或组织（法人），包括国家机关和社会组织两类；国家，中华人民共和国和作为统一整体，不仅是国际法律关系的主体，也是某些重要国内法律关系的主体。
- 法律关系主体的构成资格：权利能力 行为能力



- 权利能力：是法律关系主体实际取得权利、承担义务的前提条件。
- 行为能力：通过通过自己的行为实际取得权利和义务的能力。
是否认识、是否控制
公民达到一定的年龄、神志是否正常，是其标志
- 分类：完全行为能力人、限制行为能力人、无行为能力人。



- 民事行为能力分为三个阶段：完全民事行为能力人、限制民事行为能力人（**10**周岁以上-**18**周和不能完全辨认自己行为的精神病人）、无民事行为能力人（**10**周岁以下和不能辨认自己行为的精神病人）

。 已满**16**周岁以上不满**18**周岁以自己的劳动收入为主要生活来源者视为完全民事行为能力人。

对于法人来说，只有具有与其权利能力范围相适应的行为能力，其进行的法律行为方为有效。法人的权利能力范围一般以核准登记的生产经营和业务范围为准。



- 对于刑法来讲：
- 完全的刑事责任能力：**16**岁以上
- 不完全的刑事责任能力：**14-16**岁
- 无刑事责任能力：**14**岁以下



2. **法律关系的客体**：是指法律关系的主体享有权利、承担义务所指向的对象。也就是权利和义务所赖以产生的直接对应。

法律关系的客体。它是指法律关系主体的权利、义务所指向的对象。我国法律关系的客体通常包括：**物、人身、精神产品、行为结果**。

在社会生活中，**物**是法律关系的最大量客体。比如，在买卖关系中，出卖人和买受人的相互权利和义务，都指向具体的物；在租赁关系中，出租人和承租人的相互权利和义务，都指向具体的动产和不动产。



行为也可以作为法律关系的客体。如，在客运关系中，乘客和承运人的相互权利和义务，都指向具体的客运行为；在劳务关系中，用人单位和劳动者的权利和义务，都指向具体的劳务行为。

精神财富也可以成为法律关系的客体。如，在出版合同中，出版商和作者的相互权利和义务，都指向作者智力活动所创造的成果——作品；在商标使用许可合同中，注册商标持有人和商标许可使用人的相互权利和义务，都指向以文字、图形，或者两者的结合所设计的商标。



在特殊条件下，法律所保护的各种**合法权益**，也可以成为法律关系的客体。如，在侵权法律关系中，侵权的客体，是受害人的人身权益和财产权益；在刑事法律关系中，犯罪客体，或者是被害人的人身权（如，故意杀人罪、故意伤害罪、强奸罪）和财产权（如，盗窃罪、抢劫罪、诈骗罪），或者是社会大众的公共利益（如，爆炸罪、投毒罪、放火罪）等。

但是，在文明社会中，人本身不可以象奴隶社会的奴隶那样，作为法律关系的客体。



3. 法律关系的内容

法律关系的内容，是指法律关系的主体所享有的具体权利和所履行的具体义务。法律关系的主体所享有的权利必须是合法的，才能得到法律的保护；所履行的义务必须是法律上真实存在的，才会发生法律后果。



(三) 法律关系的发生、变更和消灭

- 在社会生活中，法律关系是多种多样的，而且各种不同的法律关系常处于不断发生、变更或消灭之中。当然，这种活动并非凭空出现，相反，要有法律规定的一定情况存在，这种由法律规定的能够引起法律关系发生、变更、消灭的客观情况，称为法律事实。
- 法律关系的形成、变更和消灭需要具备的条件：**法律规范（依据）和法律事实**。
- 法律事实是法律关系形成、变更和消灭的前提条件，是法律规范和法律关系的联系的中介，是由法律规定的能够引起法律关系发生、变更、消灭的客观情况。
- 法律事实的分类：法律事件、法律行为。



事件，是指法律规定的，能够引起法律关系发生、变更或者终止的，一切**不以人的意志为转移**的客观因素。如，自然灾害、人的死亡、战争、突发事件等。保险法律关系、继承法律关系是最典型的由事件引起的法律关系。

一个事件可能引起一个法律关系的发生、变更或者终止；也可能引起数个法律关系的发生、变更或者终止。比如，人的死亡，既可以引起继承法律关系的发生，也可以引起婚姻法律关系的终止，甚至还可以引起债权债务关系的变更。并不是一切客观事件都会引起法律关系的发生、变更或者终止。只有法律规定的事件，才会引起法律关系的发生、变更或者终止。



行为，是指法律规定的，能够引起法律关系发生、变更或者终止的**意思表示行为**。行为是引起法律关系发生、变更或者终止的最大量的法律事实。

根据行为的实施主体的不同，行为可以分为：国家机关的立法、行政和司法行为；民事主体的民事行为；犯罪主体的犯罪行为；等等。



能够引起法律关系发生、变更或者终止的行为，可以是合法行为，也可以是违法行为，还可以是犯罪行为。

一个行为可能引起一个法律关系发生、变更或者终止；也可能引起数个法律关系的发生、变更或者终止。比如，伤害行为可能引起民法中债的关系的发生，也可能引起诉讼法中刑事诉讼法律关系和刑事附带民事诉讼法律关系的发生。



一个法律关系可能由一个法律事实引起；也可能须由数个法律事实引起。比如，婚姻关系是由男女双方的登记行为产生的；而遗嘱继承关系的发生，则需要被继承人立遗嘱的行为和被继承人死亡的事件这两个法律事实。引起某一法律关系发生、变更或者终止的几个法律事实的总和，称为法律关系的**事实构成**。凡是要求事实构成的法律关系，如果没有事实构成，就不能引起法律关系发生、变更或者终止。



七、法律行为

（一）能发生法律上效力的人们的意志行为。即根据当事人的个人意愿形成的一种有意识的活动。它是在社会生活中引起法律关系产生、变更和消灭的最经常的事实。法律行为包括直接意义上的作为，也包括不作为（即对于一定行为的抑制）。通常又把前者称为积极的法律行为，后者称为消极的法律行为。

法律行为的成立必须具有下列条件：

- 1、必须是出于人们自觉的作为和不作为。无意识能力的未成年人、疯癫、白痴，以及一般人在暴力胁迫下的作为和不作为，都不能被视为法律行为。
- 2、必须是基于当事人的意思而具有外部表现的举动，单纯心理上的活动不产生法律上的后果，如虽有犯罪意思而无犯罪行为的，不能视为犯罪，也不能视为法律行为。
- 3、必须为法律规范所确认、而发生法律上效力的行为。不由法律调整、不发生法律效力的，如通常的社交、恋爱等不是法律行为。



(二) 分类:

1、根据行为主体性质和特点所作的分类

- ①个人行为、集体行为、国家行为
- ②单方行为与多方行为
- ③自主行为与代理行为



2、根据行为的法律性质所作的分类

①合法行为与违法行为

- 合法行为。即符合现行法律规定的行为。由此而引起法律关系的产生、变更和消灭的情况非常广泛。例如，职工的录用、买卖合同的缔结等等。
- 违法行为。即违反现行法律的行为，既包括作出了法律所禁止的行为，也包括不作法律所要求的行为。违法行为，根据其违法的性质和对社会危害的程度，可以分为严重违法行为和一般违法行为两类：严重违法行为，通常指触犯刑法的行为，这种行为构成犯罪，属于依照法律应当受到刑罚处罚的违法行为。一般违法行为，是指犯罪以外的违法行为，例如：违反民事法律应受到民事制裁的，属于民事违法行为；违反经济法应依法追究其经济法上的责任的，属于经济法的违法行为；违反行政法应受行政处罚的，属于行政法的违法行为。



3、根据行为的表现形式与相互关系所作的分类

- ①积极行为和消极行为
- ②主行为和从行为



4、根据行为构成要件所作的分类

- ①（意思）表示行为和非表示行为（事实行为）
- ②要式行为和非要式行为
- ③完全行为和不完全行为（有效程度）
 - 无效的法律行为
 - 效力未定的法律行为
 - 实效的法律行为



(三) 判断一个行为是不是法律行为，除了要看它是否符合构成要件外，在多数情况下还要看它是否经过确认以及由谁予以确认。未经确认的行为虽然在形式上符合法律行为的条件，但是还不能说它就是真正的法律行为。



八、法律责任与法律制裁

(一) 法律责任

- 1、法律责任有广义、狭义之分。广义的法律责任与法律义务相同。狭义的法律责任专指行为人由于违法行为、违约行为或者由于法律的规定而应承受的某种不利的法律后果。
- 2、按照违法行为的性质和危害程度，法律责任可以分为：
 - (1) 违宪责任；(2) 民事责任；(3) 行政责任；
 - (4) 刑事责任；(5) 国家赔偿责任



3、法律责任的构成：

责任主体、违法行为和违约行为、损害结果、因果关系、主观过错

- ①责任主体是必备条件。
- ②违法行为和违约行为是最主要、最基本的产生法律责任的原因和根据，是认定和归结法律责任的前提，是法律责任的核心构成要素。
- ③损害结果的确定性，客观存在
- ④因果关系是规则的基础和前提，是认定法律责任的基本依据。
- ⑤主观过错分为故意和过失。

4、法律责任的实现方式

- 惩罚（制裁）、补偿（赔偿）、强制



5、归责

归责，即法律责任的归结，是指国家机关或其他社会组织根据法律规定，依照法定程序判断、认定、归结和执行法律责任的活动。在我国，认定违法责任并把它归结于违法者的，只能是具有归责权的专门国家机关。

- ①民事责任和刑事责任的认定和归结权属于人民法院
- ②行政责任的认定和归结权属于对应的国家行政机关
- ③违宪责任的认定和归结权属于全国人大及其常委会



6、规则原则

- ①责任法定原则
- ②因果联系原则
- ③责任相当原则
- ④责任自负原则



○ 7、法律责任的减轻和免除（免责）

实效免责、
不诉免责、
自首或立功免责、
补救免责、
协议免责、
自助免责(正当防卫)等



（二）法律制裁

- 1、法律制裁是特定国家机关对违法者依其法律责任而实施的强制性惩罚措施。它包括限制和剥夺权利性措施和对构成违法者、犯罪者实施的惩罚性措施。其特点：（1）它是由国家专门机关实施的活动；（2）它是一种惩罚性的强制措施；（3）实施惩罚的国家机关必须依法定程序制作相应的法律文书。
- 2、法律制裁可分为：（1）违法制裁；（2）民事制裁；（3）行政制裁；（4）刑事制裁。



九、法的制定

（一）法的制定的概念

- 法的制定，通常是指一定的国家机关依照法定职权和法定程序制定、修改和废止法律和其他规范性法律文件的一种专门活动。这种活动，是将一定的阶级的主张上升为国家意志，成为规范性法律文件。



(二) 当代中国立法的指导思想和基本原则

- 1、立法的指导思想。我国现阶段立法的指导思想，必须是以建设有中国特色社会主义理论和党的基本路线为指导，为实现社会主义现代化建设服务，而不能以别的思想为指导，不能离开社会主义解放生产力、发展生产力这个根本任务。
- 2、立法的基本原则
立法的基本原则，或称法的制定基本原则，是立法指导思想在立法实际工作中的具体体现。我国《立法法》规定的立法原则为：
(1) 立法应当遵循宪法的基本原则；(2) 立法应当依照法定的权限和程序；(3) 立法应当体现人民的意志；(4) 立法应当从实际出发，科学合理地规定权利、义务与责任。
- 3、立法程序
所谓立法程序是指有关国家机关制定、修改和废除法律或其他法律文件的法定步骤和方式。通常可分为以下四个步骤：(1) 法律议案的提出。(2) 法律草案的审议。(3) 法律的表决和通过。(4) 法律的公布。



十、法的实施

(一) 法的实施的概念

法律实施，是指法律在社会生活中的具体运用和实现。它包括三个部分：**法的遵守；法的执行；法的适用。**

- 1、法的实效：一般是指具有法律效力的制定法在实际社会生活中被执行、适用、遵守的状况。即法的实际有效性。
- **区分：**法的效力是指法的约束力；法的实效是指具有效力的制定法的实际实施结果。

法的实效的产生条件：

- ①法的内容的有效性：法的内容越合理，法就越具有实效。
- ②法律制度的整体有效性
- ③其他因素。



(二) 守法与违法的概念

守法，指公民、社会组织和国家机关以法律为自己的行为准则，依照法律行使权利、履行义务的活动。守法主体包括一切国家机关和武装力量、各政党和各企事业单位都必须遵守宪法和法律。一切违反宪法和法律的行为都必须予以追究。任何组织或者个人都不得有超越宪法和法律的特权。

违法分为广义的违法和狭义的违法。广义的违法指所有违反法律的行为，包括犯罪行为和狭义的违法行为。狭义的违法指民事侵权行为和行政侵权行为，指除犯罪外的非法侵犯人身权、财产权、政治权、精神权和知识产权的行为。违法的构成要件是：

- (1) 违法行为以违反法律为前提。
- (2) 违法一般必须有行为人的过错（故意和过失）
- (3) 违法者须具备法定责任能力或法定行为能力。
- (4) 违法必须是在不同程度上侵犯法律上所保护的社会关系的行为。



(三) 执法、司法的概述

1、执法、司法的概念

- 执法分为广义的执法和狭义的执法。广义的执法指所有国家行政机关、司法机关及其公职人员依照法定职权和程序实施法律的活动。狭义的执法专指国家行政机关及其公职人员依法行使管理职权、实施法律的活动。
- 司法，又称法的适用，通常是指国家司法机关根据法定职权和法定程序，具体应用法律处理案件的专门活动具有法律权威性。



司法和执法是有区别的，表现如下：

- (1)主体不同。司法是司法机关及其公职人员；执法指国家行政机关及其公职人员。
- (2)内容不同。司法主要是裁决涉及法律问题的纠纷；执法指以国家的名义对社会进行全面管理。内容比司法广泛。
- (3)程序性要求不同。司法的程序性要求比执法要严格、细致和效率性。
- (4)主动性不同。司法活动具有被动性；而执法有较强的主动性。
- (5)执法活动具有单方面性



2、我国的执法体系

执法体系是由根据法律规定的行政机关的执法和根据法律授权和行政委托的社会组织机关的执法两类构成。

- ①政府的执法：包括中央人民政府的执法和地方各级人民政府的执法。
中央人民政府的执法主要是宏观方面的执法，即制定行政法规，规范行政行为，从而贯彻执行宪法、法律。中央人民政府的执法的范围及与全国。
- 地方各级人民政府分为三级或者四级，其效力为本行政区域。
- ②政府工作部门的执法
各级政府的下属机构，包括中央人民政府即国务院的下属机构和地方各级人民政府的下属机构。
- ③法律授权的社会组织的执法：
仲裁组织和裁决组织的执法；社会组织、社会团体的执法；企事业单位组织的执法；基层民众自治组织的执法；技术检验、鉴定机构的执法；民间治安保卫组织的执法等。



○ ④行政委托的社会组织的执法

《行政处罚法》第十九条规定符合条件的组织：一、依法成立的管理公共事务的事业组织；二、具有熟悉法律、法规、规章和业务的工作人员。

特点是：被委托人必须以委托人的名义从事活动，活动的法律后果由委托人承受。



3、执法原则：合法、合理、效率

4、我国司法的体系：人民法院、人民检察院

人民法院的审判权；

人民检察院的检察权和法律监督权。



5、我国司法的要求。

- 正确适用法律的基本要求为三个方面，即**准确、合法、及时**。所谓准确，是指适用法律时，事实要调查清楚，证据要确凿、充分，这是正确适用法律的前提和基础。合法，指司法机关审理案件要合乎国家法律的规定，依法办案。及时，是指司法机关办案时在正确、合法的前提下，还必须做到遵守时限。



6、我国司法的基本原则

- (1) 法治原则：以事实为根据，以法律为准绳。以事实为根据，是指执法机关和执法人员对案件作出处理时，只能以客观事实为依据，而不能以其他任何别的东西为依据；以法律为准绳，是指执法机关和执法人员的一切活动都必须符合法律的要求，并且严格按照法律的规定处理案件。
- (2) 平等原则：公民在法律面前一律平等。这一原则要求任何公民都平等地享有宪法和法律规定的权利；任何公民都必须平等地履行宪法和法律规定的义务；任何公民都不得有超越宪法和法律的特权；任何公民的违法犯罪行为都必须平等地受到追究和制裁。
- (3) 司法独立原则：司法机关依法独立行使职权。这项原则有如下三层意思：①国家的司法权只能由国家各级审判机关和检察机关统一行使，其他机关、团体和个人都无权行使此项权力；②人民法院、人民检察院依照法律规定独立行使自己的职权，不受行政机关、社会团体和个人的非法干涉；③司法机关审理案件必须严格依照法律规定，正确适用法律。
- (4) 司法责任原则：实事求是，有错必纠。这个原则要求司法机关及其工作人员要从保障公民合法权益，维护法律尊严出发，采取唯物主义态度，勇于及时纠正冤、假、错案。



- 例：我国案件审理程序实行的是（ ）。
- A 两审终审制，但最高人民法院一审判决即为终审判决
 - B 单纯的两审终审判，两审后当事人不得上诉
 - C 一审终审制，但允许上诉
 - D 一审终审但可以复核



十二、法律实施的监督

- （一）法律监督及其构成
- 法律监督，是指由所有国家机关、社会组织和公民对各种法律活动的合法性所进行的监督。法律监督的基本构成要素，一般包括三个方面，即法律监督主体、法律监督客体和法律监督内容。主体主要可以概括为三类：国家机关、社会组织和人民群众；
- 客体是立法、司法和执法机关及其公职人员进行的公务活动。通过法律监督促使被监督的国家机关及其工作人员，严格依法办事，正确行使权力。
- 法律监督的内容，是对有关的国家机关及其工作人员的立法、司法和执法活动的合法性和合理性进行监督。



（二）国家机关的监督

- 国家机关的监督，是国家机关为保障法律的切实实施所进行的监督。具体包括国家权力机关的监督、国家行政机关的监督和司法机关的监督。
- （1）国家权力机关的监督。在我国就是指人民代表大会所进行的监督。它包括各级人民代表大会及其常委会为全面保证国家法律的切实实施，通过法定方式和程序，对它产生的国家机关实施法律的监督。其中，全国人民代表大会及其常委会在整个法律监督体系中居于主导地位，是国家最高层次的监督。
- （2）行政机关的监督。是指国家行政系统内部上下级之间存在的法律监督，以及行政系统设立的专门机关的法律监督。
- （3）司法机关的监督是我国法律监督制度的重要组成部分，它具体包括检察机关的监督和审判机关的监督两种。



（三）社会的监督

- 社会监督是我国法律监督体制的重要组成部分，是指各政党，各社会组织和人民群众对各种法律活动的合法性所实施的监督。

（四）法律监督的原则

- 合法性原则、民主性原则、程序性原则、系统性原则。



第二部分 宪法基础

—— 宪者，法之大本也



综述

一、近代宪法是资产阶级革命的产物。1787年美国制定的联邦宪法，是世界上的第一部成文宪法。

1918年制定的苏俄宪法，是第一部社会主义国家的宪法。我国第一部带有“宪法”字样的法律文件，是清朝末年形成的《钦定宪法大纲》。中华人民共和国成立以来，先后于1954年、1975年、1978年和1982年颁布了四部宪法。我国现行宪法是1982年颁布的《中华人民共和国宪法》及其1988年、1993年、1999年和2004年修正案。



二、宪法的基本原则

1. 坚持党的领导原则

2. 人民主权原则

主权是指国家的最高权力。人民主权是指国家中绝大多数人拥有国家的最高权力。我国宪法体现了人民主权原则，强调国家的一切权力属于人民。

3. 保障公民权利原则



4. 法治原则

我国宪法明确规定实行依法治国，建设社会主义法治国家。依法治国的根本要求是“有法可依、有法必依、执法必严、违法必究”。

5. 民主集中制原则

我国宪法规定，中华人民共和国的国家机构实行民主集中制的原则。



○ 三、2004年宪法修正案的主要内容

1. 确立“三个代表”重要思想在国家政治和社会生活中的指导地位。
2. 增加推动物质文明、政治文明和精神文明协调发展的内容。
3. 完善土地征用制度。（增加给予补偿的规定）
4. 进一步明确国家发展非公有制经济的方针



5. 完善对私有财产保护的规定
6. 增加建立健全社会保障制度的规定
7. 增加尊重和人权的规定
8. 完善全国人民代表大会组成的规定
9. 修改乡镇政权任期的规定（延长至五年）



一、宪法的特征

（一）宪法是国家的根本大法

- 宪法与普通法律的区别就在于宪法的根本法属性，即它是国家的根本法，是“法律的法律”，是母法。将宪法与同一法律体系之下的普通法律相比较而言，宪法有如下三个特征：



1、在内容上宪法规定的是国家最根本、最重要的问题

宪法的内容涉及一个国家的政治、经济、文化、社会、外交等各方面的重大的原则性问题，涉及国家的根本制度、基本制度及根本任务问题。其内容具有根本性、宏观性和全面性的特点。而普通法律所规定的内容只涉及国家生活或社会生活的某一方面的问题，它是宪法某一方面规定或某一项规定的具体化，其内容具有具体和微观的特点。



2、在法律效力上，宪法的法律效力最高

- ①宪法是普通法律的立法依据或立法基础。
- ②宪法是一切国家机关、社会团体和全体公民的最高行为准则。



3、在制定和修改程序上，宪法比普通法律严格

- ①制定和修改的机关往往是依法特别成立的，而并非普通的立法机关。 ②宪法的修改与普通法律的修改在提起主体和通过程序上不一样。
- 如在我国 宪法的修改的提案主体是：
全国人民代表大会常务委员会或者1 / 5以上的全国人大代表提议。
- 在通过程序上，我国宪法规定，修改宪法由全国人大以全体代表的2 / 3以上的多数通过，而普通法律的修改由全国人大及其常委会以全体代表或委员的过半数通过即可。



（二）宪法是公民权利的保障书

- ①宪法最主要、最核心的价值在于，它是公民权利的保障书。
- ②从历史上看，宪法或宪法性文件最早是在反对封建专制制度的斗争中，为了确认取得的权利，以巩固胜利成果而制定出来的。
- ③从宪法的基本内容来看，即国家权力的正确行使和公民基本权利的有效保障，其中公民权利的有效保障居于支配地位，规范国家权力的有效行使也是为了保障公民的基本权利和自由不受侵犯。



○ （三）宪法是民主事实法律化的基本形式

宪法与民主紧密相联，民主主体的普遍化，或者说民主事实的普遍化是宪法得以产生的前提。而且基于宪法在整个国家法律体系中的根本法地位，以及宪法确认的基本内容主要是国家权力的正确行使和公民权利的有效保障，可以说宪法是民主事实法律化的基本形式。



二、宪法规定的国家的根本和基本制度、根本任务、基本政策

1、国体：中华人民共和国是工人阶级领导的、以工农联盟为基础的人民民主专政的社会主义国家。社会主义制度是中华人民共和国的根本制度。中华人民共和国的一切权力属于人民。



2、政治制度：

①政体：人民代表大会制度：人民代表大会制度以民主集中制为组织原则,由人民选举各级人民代表组成国家权力机关,统一领导和管理国家事务,从根本上保证全体公民享有管理国家的政治权利的根本政治制度。人民代表大会制度是中国人民民主专政的政权组织形式，是中国的根本政治制度。



②政党制度

- 我国国家制度上坚持共产党对国家政治的领导，政党制度实行共产党领导的多党合作制，这是我国人民民主专政政权的一个突出特色。
- 除了中国共产党以外，我国还有八个民主党派，即中国国民党革命委员会，简称“民革”；中国民主同盟，简称“民盟”；中国民主建国会，简称“民建”；中国民主促进会，简称“民进”；中国农工民主党，简称“农工”；中国致公党，简称“致公”；九三学社，简称“九三”；台湾民主自治同盟，简称“台盟”。
- “长期共存、互相监督、肝胆相照、荣辱与共”是中国共产党同各民主党派合作的基本方针。



○ 关于人民政协：

a. 人民政协的性质和地位

中国人民政治协商会议简称人民政协，是中国人民爱国统一战线的组织，是中国共产党领导的多党合作和政治协商的重要机构。

b. 人民政协的组成和机构

各级人民政协每届任期都是5年，对其成员连选连任没有届数的限制。

c. 人民政协的任务和作用

政协的任务和作用主要有三大类：政治协商、民主监督和参政议政。



③ 民族自治制度

民族区域自治制度是指在我国疆域内，在国家统一领导下，以少数民族聚居区为基础，建立自治地方，设立自治机关，行使自治权的基本政治制度。

民族自治机关是指民族自治地方设立的国家权力机关和国家行政机关，即自治区、自治州和自治县的人大及人民政府。不包括法院和检察院。



- 民族自治地方的人民代表大会有权依照当地民族的政治、经济和文化的特点，制定自治条例和单行条例。自治区的自治条例和单行条例，报全国人民代表大会常务委员会批准后生效。自治州、自治县的自治条例和单行条例，报省、自治区、直辖市的人民代表大会常务委员会批准后生效。自治条例和单行条例可以依照当地民族的特点，对法律和行政法规的规定作出变通规定，但不得违背法律或者行政法规的基本原则，不得对宪法和民族区域自治法的规定以及其他有关法律、行政法规专门就民族自治地方所作的规定作出变通规定。



关于特别行政区

(1) 特别行政区行使的权力不同于普通地方机关和民族自治地方的自治机关。特别行政区是统一的中华人民共和国的一个地方行政区域，但与其他一般行政区域不同，它实行高度自治，依照法律的规定享有立法权、行政管理权、独立的司法权和终审权。特别行政区通用自己的货币，财政独立、收入全部用于自身需要，不上缴中央人民政府，中央人民政府不在特别行政区征税。

(2) 特别行政区的事务由当地人进行管理。即特别行政区的政权机关由当地人组成，中央人民政府不派遣干部到特别行政区担任公职，但是所选主要干部需经中央政府任命。



○ 例：民族区域自治制度、特别行政区制度是我国宪法制度中具有自身特色的两项制度。下列对这两项制度的表述不正确的是：

- A . 民族自治地方包括自治区、自治州、自治县
- B . 自治区可以制定自治条例、单行条例，报全国人大常委会批准后生效
- C . 特别行政区行政长官在当地通过选举或协商产生，由中央人民政府任命
- D . 特别行政区的高度自治权包括立法权、行政管理权、独立的司法权和终审权、独立的外交权



- 中央人民政府对特别行政区的权力包括？（多选）
- A. 负责管理与特别行政区有关的外交事务
 - B. 负责管理特别行政区的防务
 - C. 任命特别行政区行政机关的主要官员
 - D. 解释特别行政区基本法



3、经济制度

○ (1) 所有权制度

① 社会主义公有制

社会主义公有制是指生产资料归全社会或社会一部分人所有、由国家或一部分人的组织负责管理、经营或享有占有权的所有制形式。

全民所有制经济，即国有经济，是生产资料归社会全体成员公有、由代表全体人民的国家占有生产资料的一种所有制形式。

公有制经济的另一种形式就是劳动群众集体所有制经济，简称集体经济。

随着改革开放事业的发展，公有制经济的具体实现形式出现了多样化发展的趋势，不单单只包括国有经济和集体经济，而且还包括混合所有制经济中的国有成分和集体成分。



国有经济，即社会主义全民所有制经济，是国民经济中的主导力量。

政策：国家保障国有经济的巩固和发展。



农村集体经济组织实行家庭承包经营为基础、统分结合的双层经营体制。农村中的生产、供销、信用、消费等各种形式的合作经济，是社会主义劳动群众集体所有制经济。参加农村集体经济组织的劳动者，有权在法律规定的范围内经营自留地、自留山、家庭副业和饲养自留畜。

城镇中的手工业、工业、建筑业、运输业、商业、服务业等行业的各种形式的合作经济，都是社会主义劳动群众集体所有制经济。

政策：国家保护城乡集体经济组织的合法的权利和利益，鼓励、指导和帮助集体经济的发展。



②非公有制经济

劳动者个体经济。它是由城乡个体劳动者占有少量生产资料和产品，以自己从事劳动为基础的一种经济形式。

私营经济是在法律规定范围内生产资料属于私人所有、存在雇佣劳动关系的一种经济形式，它可以是独资企业、合伙组织或有限责任公司。

外商投资企业。

政策：鼓励、引导、支持



○ (2) 分配制度

分配制度：坚持按劳分配为主体、多种分配方式并存的分配制度。



○ (3) 自然资源和土地所有制度

① 矿藏、水流、森林、山岭、草原、荒地、滩涂等自然资源，都属于国家所有，即全民所有；由法律规定属于集体所有的森林和山岭、草原、荒地、滩涂除外。

② 城市的土地属于国家所有。

农村和城市郊区的土地，除由法律规定属于国家所有的以外，属于集体所有；宅基地和自留地、自留山，也属于集体所有。

国家为了公共利益的需要，可以依照法律规定对土地实行征收或者征用并给予补偿。

任何组织或者个人不得侵占、买卖或者以其他形式非法转让土地。土地的使用权可以依照法律的规定转让。

一切使用土地的组织和个人必须合理地利用土地。



○ 例：下列关于土地所有权的说法中正确的是：

- A. 土地全部属于国家所有
- B. 城市土地属于国家所有
- C. 土地全部属于集体所有
- D. 农村和城市郊区的土地，除由法律规定属于集体所有的以外，属于国家所有



(4) 财产权制度

① 公共财产权

社会主义的公共财产，或说公有财产，包括全民所有财产即国有财产和劳动群众集体所有的财产。

② 个人财产权和继承权

国家保护公民的合法的收入、储蓄、房屋和其他合法财产的所有权。这里，“合法财产”是指公民个人通过合法的劳动和其他合法方式获得并占有一定财产的权利。它包括生活资料所有权和生产资料所有权。



○ 4、国家结构形式

国家结构形式是指特定国家划分国家内部区域，调整整体与部分、中央和地方之间关系的原则与方式。

(1) 国家结构形式的分类

现代国家结构形式主要有两大类：单一制和复合制。

① 单一制国家是由若干行政区域单位或自治单位组织的单一主权的国家。

② 复合制国家是指由两个或多个成员国联合组成的联盟国家或国家联盟。近代复合制国家主要有邦联和联邦两种形式。

邦联是几个独立的国家为了一定的目的而结成的比较松散的国家联合，组成邦联的目的主要有经济的、军事的和文化的要求。

联邦是由两个或多个成员国(邦、州、省、共和国等)组成的复合制国家。

(2) 中国的国家结构形式是单一制原则



○ 5、根本任务

国家的根本任务是，沿着中国特色社会主义道路，集中力量进行社会主义现代化建设。



6、四项基本原则

核心是？

7、初级阶段的基本路线

一个中心，两个基本点



8、爱国统一战线

- 宪法在序言中作出了规定：“在长期的革命和建设过程中，已经结成由中国共产党领导的，有各民主党派和各人民团体参加的，包括全体社会主义劳动者、社会主义事业的建设者、拥护社会主义的爱国者和拥护祖国统一的爱国者的广泛的爱国统一战线，这个统一战线将继续巩固和发展”。



- 7、中国坚持**独立自主的对外政策**，坚持互相尊重主权和领土完整、互不侵犯、互不干涉内政、平等互利、和平共处的五项原则，发展同各国的外交关系和经济、文化的交流；坚持反对帝国主义、霸权主义、殖民主义，加强同世界各国人民的团结，支持被压迫民族和发展中国家争取和维护民族独立、发展民族经济的正义斗争，为维护世界和平和促进人类进步事业而努力。



三、宪法规定了公民的基本权利和义务

公民是指具有一个国家的国籍，并根据该国宪法和法律规定，享受权利和承担义务的自然人。我国宪法规定，凡具有中华人民共和国国籍的人都是中华人民共和国公民。

1、公民的基本权利

(1) 平等权。中华人民共和国公民在法律面前一律平等

公民在法律面前一律平等是指：

①公民不分民族、种族、性别、职业、家庭出身、宗教信仰、教育程度、财产状况、居住期限，都一律平等地享有宪法和法律规定的、在政治上、社会上、经济上和文化上的一切领域内的权利，也都平等地履行宪法和法律规定的义务，即守法上的平等；

②任何人的合法权益都一律平等地受到保护，对违法行为一律依法予以追究，不允许任何违法犯罪分子逍遥法外，即司法上的平等；

③在法律面前，不允许任何公民享有法律以外的特权，任何人不得强迫任何公民承担法律以外的义务，不得使公民受到法律以外的处罚，即反对特权。



(2) 政治权利和自由

①选举权和被选举权。

②政治自由。政治自由是公民表达自己政治意愿的自由，包括言论、出版、集会、结社、游行、示威等方面的自由。

③宗教信仰自由。宗教信仰自由是人们相信某一超自然神祉的拯救力量及相关神学学说的自由。

④公民的诉愿权。诉愿权也叫请愿权。在我国，公民的诉愿权是对一类宪法权利的统称，即批评权、建议权、申诉权、控告权、检举权，以及取得赔偿权。



○ (3) 人身自由

①人身自由。狭义的人身自由是指公民的肉体和精神不受非法侵犯，即不受非法的限制、搜查、拘留和逮捕。

②人格尊严。人格尊严是指公民作为平等的人的资格和权利，应受到国家和社会的承认和尊重。

③住宅不受侵犯的权利。

④通信自由和通信秘密。



○ (4) 社会经济、教育和文化方面的权利

①财产权。

②劳动的权利和义务。

③劳动者的休息权。

④退休人员的生活保障权。退休制度是指达到一定年龄的劳动者离开劳动岗位，进行休息或休养，并按规定领取一定的退休金、离休金或退休保险金的制度。

⑤物质帮助权。物质帮助权是公民因特定原因不能通过其他正当途径获得必要的物质生活手段时从国家和社会获得生活保障、享受社会福利的一种权利。

⑥受教育的权利和义务。中华人民共和国公民有受教育的权利和义务。

⑦文化权利和自由。中华人民共和国公民有进行科学研究、文学艺术创作和其他文化活动的自由。



○ (5) 特定主体的权利

① 妇女的权利。中华人民共和国妇女在政治的、经济的、文化的、社会的和家庭的生活等各方面享有同男子平等的权利。

② 保护婚姻、家庭、母亲、儿童和老人。

③ 华侨、归侨和侨眷的权益。华侨是居住在外国的中国公民。

④ 烈军属的权利。国家和社会保障残废军人的生活，抚恤烈士家属，优待军人家属。



○ (6) 外国人的权利

① 国家保护的外国人的权利。中华人民共和国保护在中国境内的外国人的合法权利和利益，在中国境内的外国人必须遵守中华人民共和国的法律。

② 庇护权。中华人民共和国对于因为政治原因要求避难的外国人，可以给予受庇护的权利。



○ 2、公民的基本义务

- (1) 维护国家统一和民族团结;
- (2) 遵守宪法和法律;
- (3) 维护祖国的安全、荣誉和利益;
- (4) 服兵役;
- (5) 依法纳税;
- (6) 其他基本义务。

夫妻双方有实行计划生育的义务; 父母有抚养教育未成年子女的义务, 成年子女有赡养扶助父母的义务。



○ 例: 我国宪法规定了公民的基本权利和义务, 公民在法律面前一律平等. 下列关于我国公民基本权利的表述, 不正确的是:

- A . 国家培养和选拔妇女干部, 实行男女同工同酬
- B . 年满18 周岁, 未被剥夺政治权利的中国公民均享有选举权和被选举权
- C . 社会, 经济、文化教育方面的权利不包括公民年老、疾病、丧失劳动能力时的物质帮助权
- D . 国家保护华侨的正当权益, 保护归侨和侨眷的合法权益



四、选举制度

(一) 选举的原则

○ (1) 选举权的普遍性原则

享有选举权的基本资格只有三个：公民资格、法定年龄资格和政治权利状况。

年满**18**周岁、具有中国国籍、依法享有政治权利的人们都可自由地行使选举权和被选举权，不受任何法律上的或人为的剥夺。

(2) 选举权的平等性原则

我国选举法第四条规定，“每一选民在一次选举中只有一个投票权”。因此，选举权的平等性主要有两个表现：一是一人一票，二是选票价值相等。



○ (3) 直接选举与间接选举并用的原则

直接选举是由选民直接投票选举代议机关代表或其他公职人员的选举。

间接选举是由选民先选出代表或选举人，再由代表或选举人投票选举上一级代表机关代表或其他公职人员的选举。我国选举制度的直选或间选主要是指人大代表的产生方式。

全国人民代表大会的代表，省、自治区、直辖市、设区的市、自治州的人民代表大会的代表，由下一级人民代表大会选举。不设区的市、市辖区、县、自治县、乡、民族乡、镇的人民代表大会的代表，由选民直接选举。可见，我国县级以下的基层人大采取直接选举的方式产生代表，而县级以上的人大则采取间接选举的方式，二者并用。



(4) 秘密投票原则

秘密投票是指选民在投票时只需在选票所列候选人姓名下以符号形式注明同意或不同意，无需署名，并且在填写选票后亲自投入票箱的投票方式。

(5) 选举的保障原则

全国人民代表大会和地方各级人民代表大会的选举经费，由国库开支。

为保障选民和代表自由行使选举权和被选举权，对有下列违法行为的，应当依法给予行政处分或者刑事处罚：

- ①用暴力、威胁、欺骗、贿赂等非法手段破坏选举或者妨害选民和代表自由行使选举权和被选举权的；
- ②伪造选举文件、虚报选举票数或者其他违法行为的。



○ （二）选举形式和选举机构

- 1、选举形式——直接选举和间接选举并用
- 2、选举机构



(三) 选区划分和选民登记

- 1、每一选区**1至3**名代表
- 2、我国选区划分适用范围是县级、乡级直接选举产生的人大代表的选举。
- 3、选民名单应在选举日的**20**日前公布，实行凭选民证参加投票选举的，应当发给选民证。



○ (四) 代表候选人

- 1、差额选举原则
- 2、代表候选人的推荐主体——各政党、各人民团体、选民或者代表**10**人以上联名。
- 3、确定正式候选人，不限于本级代表。
- 4、当选人大代表者：特殊：
对于直接选举则应多于**1/3**，对于间接选举则应多于**1/2**。



（五）辞职与罢免

- 1、人大代表辞职，县级县级以上，向本级人大常委会提出辞职；乡镇向本级人大提出辞职。
- 2、人大代表的罢免需经过该级人大半数以上通过。



- （六）人大代表享有言论免责权和人身特别保护权
现行犯除外。



○ 五、我国的国家机构

（一）国家的行政区域划分

行政区域划分又称行政区划，既可以表示对国家领土进行划分的国家行为，又可以表示这种国家行为的结果。



○ 现行宪法规定的我国行政区划是：

- ①全国分为省、自治区、直辖市；
- ②省、自治区分为自治州、县、自治县、市；
- ③县、自治县分为乡、民族乡、镇；
- ④直辖市和较大的市分为区、县；
- ⑤自治州分为县、自治县、市。

由此可见，按照宪法的规定，我国行政区域基本上划分为三级，即省级、县级和乡级，有些地方划分为四级。



○ (二) 人民代表大会

1、全国人民代表大会

(1) 全国人大的性质和地位

全国人民代表大会是最高国家权力机关，又是国家的立法机关。

中华人民共和国的一切权力属于人民，人民行使国家权力的机关是全国人民代表大会和地方各级人民代表大会。



○ (2) 全国人大的组成和任期

全国人大由代表组成。根据现行《宪法》和《选举法》，全国人大由省、自治区、直辖市的人民代表大会和军队选出的代表组成；香港和澳门特别行政区，两地的全国人大代表将单独选出。这表明，我国实行地域代表制与职业代表制相结合、以地域代表制为主的代表机关组成方式。

根据现行选举法和组织法，代表以间接方式由各省、自治区、直辖市人大和军队选举产生，农村每一代表所代表的选民数应4倍于城市每一代表所代表的人口数。全国人大代表名额总数不超过3000名，由全国人大常委会确定各选举单位代表名额比例的分配。



宪法规定的全国人大任期是**5**年，在任期届满前的两个月以前，全国人大常委会必须完成下届全国人大代表的选举工作。如果遇到不能进行选举的非常情况，由全国人大常委会以全体委员**2 / 3**以上的多数通过，可以推迟选举，延长本届全国人大的任期，但在非常情况结束后一年以内，全国人大常委会必须完成下届全国人大代表的选举。



○ (3) 全国人大的职权

①宪法修改权和监督权。宪法的修改由全国人大常委会或者**1 / 5**以上的全国人大代表提议，并由全国人大以全体代表的**2 / 3**以上的多数通过。**1982**年宪法已经过四次修改。

全国人大是进行宪法监督的最高机关，其内容主要有两个方面：

第一，监督各项法律、行政法规、地方性法规以及各种规章是否符合宪法的原则和条文规定；

第二，监督一切国家机关、武装力量、各政党和社会团体、各企业事业组织的行为是否违反宪法。



②基本法律的制定权和修改权。基本法律是为宪法实施而由全国人大制定的最重要的法律，主要包括民刑法律、诉讼法、组织法、选举法、民族区域自治法、有关特别行政区的立法等。

③中央国家机关组织权。全国人大选举全国人大常委会委员长、副委员长、秘书长和委员，选举国家主席、副主席，选举中央军事委员会主席、最高人民法院院长、最高人民检察院检察长；根据国家主席的提名，决定国务院总理的人选，根据国务院总理的提名决定国务院副总理、国务委员、各部部长、各委员会主任、审计长和秘书长的人选；根据中央军事委员会主席的提名决定中央军委副主席和委员的人选。对于以上人员，根据全国人大主席团或者3个以上的代表团或者1/10以上的代表的罢免案，全国人大有权依照法定程序，在主席团提请大会审议并经全体代表过半数的同意后，予以罢免。



- ④国家重大问题决定权。全国人大有权审查和批准国民经济和社会发展计划以及有关计划执行情况的报告；审查和批准国家预算和预算执行情况的报告；批准省、自治区和直辖市的建置；决定特别行政区的设立及其制度；决定战争与和平问题；等等。



- ⑤最高监督权。全国人大有权监督由它产生的其他国家机关的工作，这些国家机关都要向全国人大负责，并报告工作。具体说，这一监督权分为规范监督和工作监督两类。

规范监督是对规范性法律文件的审查，主要指有权改变或撤销全国人大常委会不适当的决定。

工作监督包括全国人大听取并通过全国人大常委会的工作报告，听取、建议修改和通过国务院的工作报告，听取最高人民法院、最高人民检察院的工作报告；中央军委主席也要向全国人大负责。



- ⑥其他职权。宪法规定，全国人大有权行使“应当由最高国家权力机关行使的其他职权”。这一弹性条款为全国人大处理难以预料的新问题、重大的紧急问题提供了宪法依据。



○ (4) 全国人大的会议制度

宪法规定，正常情况下全国人大每年召开一次会议。

在每次召集时，全国人大的第一种会议形式是预备会议。

第二种会议形式就是全国人大正式召集后举行的全体会议，它是全体代表参加的、公开举行的大会。全体会议还有两种附属形式：

一是临时会议，即全国人大常委会认为必要，或者有1/5以上的代表提议，就可以召集，但至今我国尚无此实践；

二是秘密会议，即全国人大在开会时，如果主席团和各代表团团长会议决定，就可以举行，但目前尚无先例，且也不太可能。



○ 第三种会议形式是主席团会议。主席团是全国人大举行会议期间的决策机构，其职责主要有五项：

第一，主持本次会议；

第二，提出最高国家机关领导人的人选和确定正式候选人名单；

第三，组织代表团审议各项议案；

第四，处理代表团和代表在会议期间提出的议案、罢免案、质询案等；

第五，草拟大会审议通过的决议草案。



○ 第四种会议形式是各代表团会议，也叫分组会议，是各代表团举行的会议。

第五种会议形式是各代表团之间进行的联席会议或联组会议。

第六种会议形式是代表团团长会议，讨论决定有关程序方面的问题。



○ (5) 全国人大的工作程序

全国人大的主要工作是立法和作出决定，按照《宪法》、《组织法》、议事规则和《立法法》的规定，全国人大处理法案和一般议案的程序区别不大，基本上都要经过四个阶段：

第一，提出议案。提出议案的主体有三大类：一是全国人大主席团，二是全国人大常委会、国务院、中央军委、最高人民法院、最高人民检察院、全国人大各专门委员会，三是一个代表团或30名以上的代表联名。主席团是议案列入议程的决定机构。一项提案如要列入议程，基本条件是提案属于全国人大职权的范围，如符合这项条件，就要由主席团来决定提案的命运。

第二，审议议案。

第三，通过议案。议案经审议后，由主席团提请大会全体会议表决，以全体代表的过半数通过。

第四，公布决议或法律。根据议案的性质不同，公布有两种主要方式：一是法律案由国家主席签署主席令公布；二是选举结果及重要决议案由全国人大主席团公布，或由国家主席签署主席令公布。



○ 2、全国人民代表大会常务委员会

(1) 全国人大常委会的性质和地位

全国人大常委会是全国人大的常设机关，也是行使国家立法权的机关。它隶属于全国人大，必须服从全国人大的领导和监督，向全国人大负责并报告工作。



(2) 全国人大常委会的组成和任期

全国人大常委会在每届全国人大第一次会议时，由全国人大从代表中选举委员长、副委员长若干人、秘书长和委员若干人组成。与全国人大代表不同，全国人大常委会组成人员实行专职制，不得担任国家行政机关、审判机关和检察机关的职务。《宪法》还规定，全国人大常委会，组成人员中应有适当名额的少数民族人员。

全国人大常委会的任期与全国人大相同，即5年。但全国人大常委会在任期结束的时间上与全国人大略有不同，按照《宪法》第六十六条第一款的规定：全国人大常委会“行使职权到下届全国人民代表大会选出新的常务委员会为止”。全国人大常委会的组成人员可以连选连任，但委员长、副委员长连续任职不得超过两届。



○ (3)全国人大常委会的职权

①宪法解释权和宪法监督权。

宪法明确规定了常委会的宪法解释权，是宪法解释法定的最高机关。

②立法权和法律解释权。全国人大常委会在宪法规定的范围内行使立法权，有权制定和修改除由全国人大制定的基本法律以外的其他法律。全国人大常委会还可以修改、补充由全国人大制定的基本法律，但不得与该法的基本原则相抵触。全国人大常委会还有权解释法律，不仅可以解释它自己制定的法律，还可以解释由全国人大制定的法律。



○ ③国家重大事务的决定权。在全国人大闭会期间，全国人大常委会有对国民经济和社会发展计划以及国家预算的部分调整方案的审批权；有权决定批准或废除同外国缔结的条约和重要协定；决定驻外全权代表的任免；规定军人和外交人员的等级制度和其他专门等级制度，规定和决定授予国家勋章和荣誉称号；决定特赦；遇到国家遭受武装侵犯或者必须履行国家间共同防止侵略的条约的情况，有权决定宣布战争状态；决定全国总动员和局部动员；决定全国或者个别省、自治区和直辖市的进入紧急状态等。



- ④任免权。在全国人大闭会期间，全国人大常委会
有权根据国务院总理的提名，决定部长、委员会主任、审计长、秘书长的人选；根据中央军委主席的提名，决定中央军委其他组成人员的人选；根据最高人民法院院长的提请，任免副院长、审判员、审判委员会委员和军事法院院长；根据最高人民检察院检察长的提请，任免副检察长、检察员、检察委员会委员和军事检察院检察长，并且批准省、自治区、直辖市人民检察院检察长的任免。



- ⑤监督权。与全国人大一样，也分为法律监督权和国家机关工作的监督权两类。
在法律监督权范围内，全国人大常委会
有权撤销国务院制定的同宪法、法律相抵触的行政法规、决定和命令；有权撤销省、自治区、直辖市的国家权力机关制定的同宪法、法律和行政法规相抵触的地方性法规和决议。



- 在国家机关工作监督权上，全国人大常委会对其
他由全国人大产生的中央国家机关都有权进行监督，主要有三种方式：
 第一，在全国人大常委会会议期间，常委会组成人员**10**人以上联名，可以向国务院及其各部委、最高人民法院、最高人民检察院提出书面质询案；
 第二，国务院、最高人民法院、最高人民检察院在每次常委会会议上，围绕本单位职权范围内的事务向常委会作工作汇报；
 第三，全国人大常委会开展对法律实施工作进行考查的执法检查，或对司法机关的工作进行个案监督。



- ⑥其他职权。由于全国人大常委会是全国人大的常设机关，所以，与全国人大的职权范围不同，它没有宪法上自己的弹性权力。在宪法明列的职权之外，常委会的其他职权必须经全国人大授权方能享有；在授权范围内，全国人大常委会可以作出有法律约束力的决定。



○ (4)全国人大常委会的会议制度

根据全国人大组织法的规定，全国人大常委会每两个月举行一次，由委员长负责召集和主持；必要时可召集临时会议。常委会会议没有预备会议，而是由委员长会议决定议程等程序事项。



○ 3、开会的形式基本上有四种：

第一种形式是全体会议，即全体委员参加的会议，是会议召集的主要形式。只有这种会议形式才能通过法律和作出具有法律效力的决议。

第二种形式是委员长会议，由委员长、副委员长、秘书长组成，其任务是处理全国人大常委会的日常工作，但不能代替常委会本身行使职权，即其决议没有法律效力，只处理有关的立法和工作程序问题。

第三种形式是小组会议或分组会议，讨论问题或审议议案。分组会议也不能作出有法律约束力的决议。

第四种形式是联组会议，是在讨论重大问题或有争议问题时各小组联合召开的会议，一般由委员长负责宣布召开。



○ (5) 全国人大常委会的工作程序

以法律案为例，全国人大常委会的工作也可分为四大程序：

第一，提出法案。提案主体有三类：委员长会议，各中央国家机关和全国人大各专门委员会，常委会**10**人以上联名；此外还有全国人大主席团决定由常委会进一步审议的法案。

第二，审议法案。立法法通过后，全国人大常委会对法案审议的一个重大变化就是引入了“三读”程序，列入议程的法案一般要经过三次常委会会议的审议。

第三，通过法案。常委会全体组成人员过半数投赞成票，法案便获得通过。

第四，公布法律。法案通过后便成为国家法律，由国家主席签署主席令予以公布。



○ 4、 全国人大代表

(1) 代表的权利

① 提出议案的权利。代表的这项权利只能集体行使：**30**名以上的代表联名才能提出议案，**1 / 10**以上的代表联名才可以提出对全国人大常委会组成人员、国家主席、国家副主席、国务院组成人员、中央军委组成人员、最高人民法院院长、最高人民检察院检察长的罢免案，**1 / 5**以上的代表才能提出宪法修正案草案。

② 提出质询和询问的权利。全国人大会议期间，一个代表团或**30**名以上的代表联名，可以提出对国务院、国务院各部委、最高人民法院、最高人民检察院的质询案。质询属于代表监督权的主要形式，受质询的机关应当作出口头或书面的答复。



○ ③言论免责权。代表在全国人大各种会议上的发言和表决不受法律追究。

④刑事豁免权。代表在全国人大会议期间非经全国人大主席团许可，闭会期间非经全国人大常委会许可，不受逮捕或刑事审判。代表因为现行犯被刑事拘留，执行拘留的公安机关应当立即向全国人大主席团或全国人大常委会报告，如果主席团或常委会作出相反的决定，公安机关必须马上释放代表。

⑤工作便利权和物质权利。在代表出席全国人大会议或履行其他职务时，其所在单位必须给予时间和工资方面的保障。代表履行职务时，根据实际需要享受国家的补贴和国家提供的其他便利条件。



○ (2)代表的义务

①模范遵守宪法和法律，在自己参加的生产、工作和社会活动中，协助宪法和法律的实施。

②同原选举单位和人民群众保持密切联系，听取和反映他们的意见和要求，认真履行自己作为民意代表的职责。

③接受原选举单位的监督，向原选举单位报告工作；原选举单位有权罢免自己选出的代表。

④保守国家秘密。



○ 5、地方各级人大

地方各级人大的设置，类同于全国人大。其权限要相应缩小。



○ 县级以上的地方各级人民代表大会行使下列职权：

- （一）在本行政区域内，保证宪法、法律、行政法规和上级人民代表大会及其常务委员会决议的遵守和执行，保证国家计划和国家预算的执行；
- （二）审查和批准本行政区域内的国民经济和社会发展规划、预算以及它们执行情况的报告；
- （三）讨论、决定本行政区域内的政治、经济、教育、科学、文化、卫生、环境和资源保护、民政、民族等工作的重大事项；
- （四）选举本级人民代表大会常务委员会的组成人员；
- （五）选举省长、副省长，自治区主席、副主席，市长、副市长，州长、副州长，县长、副县长，区长、副区长；
- （六）选举本级人民法院院长和人民检察院检察长；选出的人民检察院检察长，须报经上一级人民检察院检察长提请该级人民代表大会常务委员会批准；
- （七）选举上一级人民代表大会代表；
- （八）听取和审查本级人民代表大会常务委员会的工作报告；



-
- (九) 听取和审查本级人民政府和人民法院、人民检察院的工作报告；
 - (十) 改变或者撤销本级人民代表大会常务委员会的不适当的决议；
 - (十一) 撤销本级人民政府的不适当的决定和命令；
 - (十二) 保护社会主义的全民所有的财产和劳动群众集体所有的财产，保护公民私人所有的合法财产，维护社会秩序，保障公民的人身权利、民主权利和其他权利；
 - (十三) 保护各种经济组织的合法权益；
 - (十四) 保障少数民族的权利；
 - (十五) 保障宪法和法律赋予妇女的男女平等、同工同酬和婚姻自由等各项权利。
-



-
- 乡、民族乡、镇的人民代表大会行使下列职权：
- (一) 在本行政区域内，保证宪法、法律、行政法规和上级人民代表大会及其常务委员会决议的遵守和执行；
 - (二) 在职权范围内通过和发布决议；
 - (三) 根据国家计划，决定本行政区域内的经济、文化事业和公共事业的建设计划；
 - (四) 审查和批准本行政区域内的财政预算和预算执行情况的报告；
 - (五) 决定本行政区域内的民政工作的实施计划；
-



- (六) 选举本级人民代表大会主席、副主席；
- (七) 选举乡长、副乡长，镇长、副镇长；
- (八) 听取和审查乡、民族乡、镇的人民政府的工作报告；
- (九) 撤销乡、民族乡、镇的人民政府的不适当的决定和命令；
- (十) 保护社会主义的全民所有的财产和劳动群众集体所有的财产，保护公民私人所有的合法财产，维护社会秩序，保障公民的人身权利、民主权利和其他权利；
- (十一) 保护各种经济组织的合法权益；



○ (三) 国家主席

中华人民共和国主席是我国的国家元首，对内对外代表国家。它不是握有一定国家权力的个人，而是一个国家机关，包括国家主席和副主席。

(1) 国家主席的产生和任期

国家主席、副主席的任职基本条件有二：

- 一是在政治方面，国家主席、副主席人选必须是有选举权和被选举权的中华人民共和国公民；
- 二是年龄方面，必须年满**45**周岁。



- 产生程序是：由全国人大主席团提出国家主席和副主席的候选人名单，然后经各代表团酝酿协商，再由主席团根据多数代表的意见确定正式候选人名单(等额名单)，最后由主席团把确定的候选人交付大会表决，由大会选举产生国家主席和副主席。
国家主席、副主席的任期同全国人大每届任期相同，即都是5年，连续任职不得超过两届。
国家主席和副主席可以由全国人大罢免。



- (2) 国家主席的职权
我国国家主席没有个人决策权，他的职权要同全国人大及其常委会的职权结合起来行使。一般称具有这样的权力特性的国家元首为“虚位元首”，即没有实权的国家元首。国家主席行使职权时，主要采取主席令的形式。



- 根据《宪法》规定，“中华人民共和国主席根据全国人民代表大会的决定和全国人民代表大会常务委员会的决定，公布法律，任免国务院总理、副总理、国务委员、各部部长、各委员会主任、审计长、秘书长，授予国家的勋章和荣誉称号，发布特赦令，宣布进入紧急状态，宣布战争状态，发布动员令。……中华人民共和国主席代表中华人民共和国，进行国事活动，接受外国使节；根据全国人民代表大会常务委员会的决定，派遣和召回驻外全权代表，批准和废除同外国缔结的条约和重要协定。”



- 国家主席的职权主要有如下四个方面：
 - ①公布权。即公布法律，发布命令的权限。法律在全国人大或全国人大常委会正式通过后，由国家主席予以颁布施行。国家主席根据全国人大或者全国人大常委会的决定，发布特赦令、戒严令、动员令、宣布战争状态等。
 - ②任免权。全国人大或全国人大常委会确定国务院总理、副总理、国务委员、各部部长、各委员会主任、审计长、秘书长的正式人选后，由国家主席宣布其任职；在相反的情况下，宣布其免职。根据全国人大常委会的决定，国家主席派出或召回代表国家的常驻外交代表，即驻外使节。
 - ③外事权。国家主席代表国家接受外国使节，进行国事活动。根据全国人大常委会的决定，国家主席宣布批准或废除条约和重要协定。
 - ④授予荣誉权。包括授予国家的勋章和荣誉称号。



- 国家副主席在任职资格上与国家主席相同，但在宪法上没有独立的权力，他的职责主要是协助国家主席工作，可以受国家主席的委托，代替国家主席出访、接受外国使节等。副主席受委托行使国家元首职权时，具有与国家主席同等的法律地位，所处理的国务具有与国家主席同等的法律效力。



- (3) 国家主席职位的补缺
《宪法》第八十四条规定：“中华人民共和国主席缺位的时候，由副主席继任主席职位；中华人民共和国副主席缺位的时候，由全国人民代表大会补选；中华人民共和国国家主席、副主席都缺位的时候，由全国人民代表大会补选；在补选以前，由全国人大常委会委员长暂时代理主席职位。”



○（四）国务院及各级人民政府

中华人民共和国国务院，即中央人民政府，是最高国家权力机关的执行机关，是最高国家行政机关。



○（1）国务院的组成和任期

国务院由总理、副总理若干人、国务委员若干人、各部部长、各委员会主任、审计长、秘书长组成。国务院总理人选根据国家主席的提名，由全国人大决定；副总理、国务委员、各部部长、各委员会主任、审计长和秘书长根据总理的提名，由全国人大决定；在全国人大闭会期间，根据总理的提名，由全国人大常委会决定部长、委员会主任、审计长和秘书长的任免。组成人员的任免决定以后，都由国家主席宣布。

国务院的任期每届与全国人大的任期相同，即为5年。任期届满后，由新一届的全国人大决定，组成新的国务院。宪法规定，总理、副总理、国务委员连续任职不得超过两届。



○ (2) 国务院的领导体制和工作制度

领导体制是首长负责制，即国务院整体实行总理负责制，各部委实行部长、主任负责制。

工作制度

在宪法上，国务院的会议有两种形式：全体会议和常务会议。

全体会议包括国务院的全体组成人员，常务会议由总理、副总理、国务委员和秘书长组成。



○ (3) 国务院的职权

国务院的职权也就是国家的最高行政权，根据《宪法》第八十九条的规定，有如下几个方面：

①法规制定权。包括规定行政措施、制定行政法规、发布决定和命令的权力。

②提案权。为了完成宪法和最高国家权力机关规定的各项任务，国务院有责任向最高国家权力机关提出有关的法律草案、计划和报告以及计划和报告的执行情况，等等，经最高国家权力机关审议批准，使之成为指导社会生活和经济建设的法律文件。

③领导权。包括对所属部委和地方各级行政机关的领导权和监督权。



- ④管理权。包括对国防、民族、民政、文教、经济、华侨、外交等各项行政工作的领导和管理权。
- ⑤任免权。主要是对全国行政人员进行任免和奖惩的权力。
- ⑥紧急状态决定权。是指国务院有权决定省、自治区、直辖市的范围内部分地区进入紧急状态。
- ⑦其他职权。主要是指由全国人大及其通过明确的决议，以法律形式授予的上述列举权力之外的职权。



- (4)国务院各机构
 - ①职能机构。国务院的职能机构就是国务院为履行其管理社会的职能而成立的业务机关，即指国务院的各部、各委员会。国务院各部委的设立、撤销和调整由总理提出，由全国人大或全国人大常委会决定。各部委受国务院的统一领导，对国务院总理负责。
 - 各部设部长1人，副部长2至4人；各委员会设主任1人，副主任2至4人，委员5至10人。部长和主任都是国务院的组成人员。各部委首长领导本部门的工作，召集和主持部务会议、委务会议和委员会会议，签署上报国务院的请示、报告和发布的命令、规章、指示。



- ②工作机构。国务院的工作机构是国务院和各部委为完成特定管理任务而设立的、相对独立于各部委的专业机关，即指各专业局、署、室。直属于国务院的专业局也叫国务院直属机关，如国家工商行政管理局、海关总署、国务院参事室等。直属机构的法律地位低于各部委，其负责人也不是国务院的组成人员，他们的任免由国务院自行决定。直属机构中还有直属的事业单位，如新华通讯社、中国科学院、国家地震局等。此外还有各部委所管理的专业局，叫做国家局，地位低于国务院直属局，如国家煤炭工业局、国家烟草专卖局、国家邮政局等。



- ③办事机构。办事机构是协助总理处理专项事务和内部事务的支持机关，其中最主要的是国务院办公厅，由国务院秘书长领导，负责处理国务院的日常工作。办公厅下面也设立一些机构，如港澳办公室、国家机关事务管理局等。



- (5) 地方各级人民政府及其机构
- 省、自治区、直辖市、自治州、县、自治县、市、市辖区的人民政府每届任期五年。乡、民族乡、镇的人民政府每届任期三年。
- 新的一届人民政府领导人员依法选举产生后，应当在两个月内提请本级人民代表大会常务委员会任命人民政府秘书长、厅长、局长、委员会主任、科长。



- 例：下列人员中，通常由县级以上地方各级人民代表大会选举产生的是：
 - A. 局长、厅长。委员会主任
 - B. 副局长、副厅长、委员会副主任
 - C. 人民法院副院长、人民检察院副检察长
 - D. 副省长、副市长、副州长、副县长、副区长



- 例： 现行宪法规定，自治区的自治条例和单行条例的审批权属于（ ）。
- A 全国人民代表大会
 - B 全国人大常委会
 - C 国务院
 - D 本级人民代表大会



- 例： 根据我国宪法和有关法律的规定，下列构成违宪或违法的行为是：
- A. 国家主席代表中华人民共和国接受外国使节
 - B. 某自治州人民代表大会常务委员会制定本自治州的《自治条例》
 - C. 国务院某部发布《关于认真学习贯彻<行政机关公务员处分条例>的通知》
 - D. 国务院根据全国人民代表大会常务委员会的授权决定，对储蓄存款利息所得减征个人所得税



- 例：根据宪法和法律的规定，享有人身特别保护权的人大代表包括（）。
- A 各级人大代表
 - B 全国人大代表
 - C 省级以上人大代表
 - D 县级以上人大代表



- （五）中央军委
中央军事委员会是全国武装力量的最高领导机关。
- （1）中央军委的组成和任期
中央军委由主席、副主席若干人、委员若干人组成。主席由全国人大选举产生；根据主席的提名，全国人大决定其他组成人员的人选。全国人大有权罢免主席和其他组成人员。在全国人大闭会期间，全国人大常委会根据主席的提名，决定其他组成人员的人选。中央军委每届任期同全国人大每届任期相同，即为期5年，但没有届数限制。



○ (2) 中央军委的责任

中央军委实行主席负责制。主席有权对中央军委职权范围内的事务作出最后决策。

宪法规定，中央军委主席对全国人大和全国人大常委会负责，从而确认中央军委在中央国家机关体系中从属于最高国家权力机关的法律地位，也确认了我国的武装力量属于人民的性质。全国人大有权罢免中央军委主席和其他组成人员。



○ (六) 最高人民法院

(1) 最高人民法院的性质和地位

最高人民法院是国家的最高审判机关，统一监督地方各级人民法院和专门人民法院的审判工作。

(2) 最高人民法院的组成和任期

最高人民法院由院长、副院长若干人和审判员若干人组成。最高人民法院院长由全国人大选举和罢免，他既是国家最高司法人员，又是最高人民法院的行政领导人。副院长、审判员、审判委员会委员和军事法院院长，由全国人大常委会根据最高人民法院院长的提请任免。

最高人民法院院长的任期与全国人大的每届任期相同，即为5年，连续任职不得超过两届。对于副院长等人员则没有专门的任职届数限制。



(3)最高人民法院的职权

最高人民法院的主要任务就是依照法律程序审理案件，适用法律，解决社会纠纷。

(4)最高人民法院的责任

最高人民法院是行使国家司法权的最高审判机关，从法律角度上说，它在工作中只服从法律。

人民法院依照法律规定独立行使审判权，不受行政机关、社会团体和个人的干涉。



2.按照现行宪法规定，地方各级人民法院对（）负责。

- A.上级人民法院 B.本级人大常委会
C.本级人民代表大会 D.本级人大及其常委会



○ (七) 最高人民检察院

(1) 最高人民检察院的性质和地位

人民检察院是国家的法律监督机关，最高人民检察院是行使国家最高检察权的机关，是保卫人民民主专政政权的重要工具之一。所谓国家检察权，就是为了保障宪法和法律的统一实施的监督权。最高人民检察院在人民检察院系统中居于最高地位，是最高法律监督机关。



○ (2) 最高人民检察院的组成和任期

最高人民检察院由检察长、副检察长若干人和检察员若干人组成。最高人民检察院检察长由全国人大选举和罢免。副检察长、检察员、检察委员会委员、军事检察院检察长由最高人民检察院检察长提请全国人大常委会任免。

最高人民检察院检察长的任期与全国人大的任期相同，每届5年，连续任职不得超过两届。对于副检察长、检察员没有特定要求。



(3) 最高人民检察院的职权

最高人民检察院检察权的范围主要是：

- ① 提起公诉权。
- ② 侦查权。
- ③ 审判监督权。
- ④ 监所监督权。
- ⑤ 领导权。即领导下级人民检察院工作的权力。



○ (4) 最高人民检察院的责任

由于最高人民检察院也属于司法机关体系，因此，与人民法院一样，也要求有司法独立的权利。所以，人民检察院依照法律规定独立行使检察权，不受行政机关、社会团体和个人的干涉。



- 例：有权对人民法院生效的民事判决和裁定抗诉的检察机关是（ ）。
- A 同级人民检察院
 - B 各级人民检察院
 - C 上一级人民检察院
 - D 上级人民检察院



- （八）特别行政区享有的自治权
- ①行政管理权，特区依基本法自行管理特区行政事务，处理有关对外事务，维持社会治安；
 - ②立法权，特区可以制定在本地实施的法律，但要报全国人大常委会备案，如法律被发回 则自然失效；
 - ③独立的司法权和终审权，但对国防、外交等国家行为无管辖权；
 - ④自行立法禁止叛国、颠覆国家等的行为，自行禁止反国家组织或行政法与行政诉讼法。



六、国旗、国徽、国歌

1、 中华人民共和国国旗是五星红旗。

中华人民共和国国歌是《义勇军进行曲》。

2、 中华人民共和国国徽，中间是五星照耀下的天安门，周围是谷穗和齿轮。

3、 中华人民共和国首都是北京。



七、宪法的分类

(一) 资产阶级学者的宪法分类

1、 成文宪法与不成文宪法

(1) 提出者：英国学者J·蒲莱士1884年在牛津大学演讲时首先提出。

(2) 分类标准：宪法是否具有统一的法典形式

(3) 定义：

成文宪法是指具有统一法典形式的宪法，有时也叫文书宪法或制定宪法，其最显著的特征在于法律文件上既明确表现为宪法，又大多冠以国名。17、18世纪自然法学派提出社会契约论是成文宪法最重要的思想渊源。1787年《美利坚合众国宪法》是世界上第一部成文宪法，1791年法国宪法是欧洲大陆第一部成文宪法。



不成文宪法指不具有统一的法典形式，而是散见于多种法律文书、宪法判例、宪法惯例的宪法。不成文宪法的最显著特征在于，虽然各种法律文件未被冠以宪法之名，但却发挥着宪法的作用。英国是典型的不成文宪法的国家。英国的宪法性文件包括：《权利请愿书》（1628年）；《人身保护法》（1679年）；《权利法案》（1689年）；《王位继承法》（1701）；《国会法》（1911年）；《国民参政法》（1918年）；《男女选举平等法》（1928年）；《人民代表法》（1969年）



2、刚性宪法与柔性宪法

（1）提出者：英国学者J·蒲莱士在《历史研究与法理学》一书中首先提出。

（2）分类的标准：法律效力以及其制定修改的程序

（3）定义：

刚性宪法是指制定、修改的机关和程序不同于一般法律的宪法。一般又三种情况：

制定或修改宪法的机关不是普通的立法机关，而往往是特别成立的机关

制定或修改宪法的程序严于一般立法程序

特别的机关依据特别的程序制定修改

柔性宪法是指制定、修改的机关和程序与一般法律相同的宪法。



3、钦定宪法、民定宪法、协定宪法

(1) 分类的标准：制定宪法的主体不同

(2) 定义

- 钦定宪法是指由君主或者以君主的名义制定和颁布的宪法。如**1814**年法国国王路易十八颁布的宪法、**1848**年意大利撒丁尼亚王亚尔培颁布的宪法、**1889**年日本明治天皇颁布的宪法、**1908**年清政府颁布的《钦定宪法大纲》。
- 民定宪法是指由民意机关或者由全民公决制定的宪法。
- 协定宪法是由君主与国民的代表机关协商制定的宪法。如**1215**年英国的《大宪章》、法国**1830**年宪法。



4、其它分类方法

- 现代资产阶级学者根据形式上的标准，对宪法作了各式各样的分类。主要分为近代宪法和现代宪法、平时宪法和战时宪法、君主宪法和共和宪法、原始宪法和派生宪法、以序言开头的宪法和不以序言开头的宪法等等。



(二) 马克思主义学者的宪法分类

- 马克思主义宪法学家根据国家的类型，根据宪法的阶级本质的不同，把宪法区分为社会主义类型的宪法和资本主义类型的宪法。



- 例：世界历史上第一部资产阶级的成文宪法诞生于()

- A.美国 B.法国
- C.英国 D.德国



- 例：以法律效力和修改程序的差异为标准,宪法可以分为()
 - A.成文宪法和不成文宪法
 - B.刚性宪法和柔性宪法
 - C.民定宪法和钦定宪法
 - D.原始宪法和派生宪法



重点法条

- 第60条：“如果遇到不能选举的情况，由全国人民代表大会常务委员会以全体组成人员的三分之二以上多数通过可以推迟选举，延长本届人大任期”
- 第67条第7款规定“全国人大常委会有权撤销国务院制定的同宪法、法律相抵触的行政法规、决定和命令”。
- 第74条规定“全国人大代表，非经全国人民代表大会会议主席团许可，在全国人大闭会期间非经全国人大常委会许可，不受逮捕或刑事审判”



○ 第八十九条 国务院行使下列职权：

- (一)根据宪法和法律，规定行政措施，制定行政法规，发布决定和命令；
- (二)向全国人民代表大会或者全国人民代表大会常务委员会提出议案；
- (十三)改变或者撤销各部、各委员会发布的不适当的命令、指示和规章；
- (十四)改变或者撤销地方各级国家行政机关的不适当的决定和命令；
- (十五)批准省、自治区、直辖市的区域划分，批准自治州、县、自治县、市的建置和区域划分；



○ 现行宪法规定，有权改变或撤销地方各级国家行政机关不适当的决定和命令的国家机关是（ ）

- A.全国人大
- B.全国人大常委会
- C.国务院
- D.国家主席

