

## 第一单元 法律基本概念

【注意】主要渊源的效力层级：

- (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) 宪法>法律>行政法规>部门规章。

【注意】法律包括：

- (1) 基本法律：由**全国人民代表大会**制定。
- (2) 一般法律：由**全国人民代表大会常务委员会**制定。

【解释】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**可对基本法律进行部分**补充和修改**，但是不得同该法律的基本原则相抵触。

【例-单选题】下列关于法律渊源的表述中，正确的是（ ）。

- A. 法律只能由全国人民代表大会制定
- B. 全国人民代表大会闭会期间不得对法律进行修改
- C. 全国人大常委会作出的法律解释与法律具有同等效力
- D. 地方性法规的效力高于行政法规

答案：C

解析：

- (1) 选项 A，法律由全国人民代表大会及常委会制定；
- (2) 选项 B，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可对基本法律进行部分补充和修改；
- (3) 选项 D，行政法规的效力高于地方性法规。

【例-单选题】法律渊源包括宪法、法律、行政法规、地方性法规、部门规章、司法解释等。中国证券监督管理委员会制定的《上市公司信息披露管理办法》属于（ ）。

- A. 法律
- B. 行政法规
- C. 部门规章
- D. 司法解释

答案：C

解析：部门规章由国务院的组成部门及其直属机构在其职权范围内制定。

【例-多选题】下列各项中，属于我国法律渊源的有（ ）。

- A. 《支付结算办法》
- B. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国企业破产法〉若干问题的解释（三）》
- C. 《中华人民共和国立法法》
- D. 《上市公司信息披露管理办法》

答案：ABCD

解析：我国的法律渊源主要有：宪法、法律、法规、规章、司法解释、国际条约和协定。

- (1) 选项 AD：中国人民银行发布的《支付结算办法》和中国证监会发布的《上市公司信息披露管理办法》属于部门规章；
- (2) 选项 B：《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国企业破产法〉若干问题的解释（三）》属于司法解释；
- (3) 选项 C：《中华人民共和国立法法》属于法律。

【例-单选题】下列关于各种法律渊源效力层级由高到低的排序中，正确的是（ ）。

- A. 宪法、行政法规、部门规章、法律
- B. 宪法、法律、部门规章、行政法规
- C. 宪法、行政法规、法律、部门规章

D. 宪法、法律、行政法规、部门规章

答案：D

解析：宪法>法律>行政法规>部门规章

【例-多选题】下列各项中，属于我国法律渊源的有（ ）。

- A. 联合国宪章
- B. 某公立大学的章程
- C. 《最高人民法院公报》公布的案例
- D. 中国证监会发布的《上市公司收购管理办法》

答案：AD

解析：（1）选项 A 属于国际条约；

（2）选项 D 属于部门规章。

【例-单选题】下列关于法律渊源的表述中，正确的是（ ）。

- A. 全国人大常委会有权部分修改由全国人大制定的基本法律
- B. 部门规章可以设定减损公民、法人和其他组织权利或增加其义务的规范
- C. 地方性法规是指地方人民政府对地方性事务制定的规范性法律文件的总称
- D. 除最高人民法院外，其他国家机关无权解释法律

答案：A

解析：（1）选项 A：在全国人大闭会期间，全国人大常委会可对基本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；

（2）选项 B：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；

（3）选项 C：地方性法规是有地方立法权的地方人民代表大会及其常委会就地方性事务以及根据本地区实际情况执行法律、行政法规的需要所制定的规范性法律文件的总称；

（4）选项 D：司法解释是最高人民法院、最高人民检察院在总结司法审判经验的基础上发布的指导性文件和法律解释的总称。

## 四、法律规范

### 1、法律规范的概念

法律规范是由国家制定或者认可的，具体规定主体权利、义务及法律后果的行为准则。

【解释】法律规范是法律构成的基本单位，具体体现法律的属性，实现法律的功能。

### 2、法律规范与法律条文

（1）法律规范不同于法律条文，法律规范是法律条文的内容，法律条文是法律规范的表现形式。

（2）法律规范是法律条文的主要内容，但法律条文的内容还可能包含其他法要素（如法律原则）。

（3）法律规范与法律条文不是一一对应的，一项法律规范的内容可以表现在不同法律条文甚至不同的规范性法律文件中。同样，一个法律条文中也可以反映若干法律规范的内容。

【举例 1】《公司法》第 1 条（为了规范公司的组织和行为，保护公司、股东和债权人的合法权益，维护社会经济秩序，促进社会主义市场经济的发展，制定本法）只是说明了立法目的，不属于法律规范。

【举例 2】一项法律规范的内容可以表现在不同法律条文中。例如《公司法》第 171 条规定：公司除法定的会计账簿外，不得另立会计账簿。《公司法》第 201 条规定：公司违反本法规定，在法定的会计账簿以外另立会计账簿的，由县级以上人民政府财政部门责令改正，处以 5 万元以上 50 万元以下的罚款。

【举例 3】一个法律条文中也可以反映若干法律规范的内容。例如《公司法》第 147 条规定：董事、监事、高级管理人员应当遵守法律、行政法规和公司章程，对公司负有忠实义务和勤勉义务。董事、监事、高级管理人员不得利用职权收受贿赂或者其他非法收入，不得侵占公司的财产。

【例-单选题】属于法律构成的基本单位，并具体体现法律属性，实现法律功能的是（ ）。

- A. 法律制度

- B. 法律文件
- C. 法律规范
- D. 法律条文

答案：C

解析：法律规范是法律构成的基本单位，具体体现法律的属性，实现法律的功能。

【例-单选题】下列关于法律规范与法律条文关系的表述中，正确的是（ ）。

- A. 法律规范是法律条文的表现形式
- B. 法律规范等同于法律条文
- C. 法律规范与法律条文一一对应
- D. 法律条文的内容除法律规范外，还包括法律原则等法律要素

答案：D

解析：（1）选项 AB：法律规范不同于法律条文。法律条文是法律规范的文字表现形式；

（2）选项 C：法律规范与法律条文不是一一对应的，一项法律规范的内容可以表现在不同法律条文甚至不同的规范性法律文件中，同样，一个法律条文中也可以反映若干法律规范的内容。

2、法律规范的类别

（1）按为主体提供行为模式的方式不同分类：

类别		关键词/解释	备注
授权性规范		“可以……”，“有权……”，“享有……权利”。	如：股东有权查阅、复制公司章程。
义务性规范	命令性规范	“应（当）……”，“（必须）……”，“有……义务”（积极的义务）。	如：普通合伙人以财产份额出质，须经其他合伙人一致同意。
	禁止性规范	“不得……”，“禁止……”（消极的义务）。	如：有限合伙人不得以劳务出资。

（2）按是否允许当事人进行自主调整及按照自己的意愿设定权利和义务的标准分类：

类别	关键词/解释	备注
强行性规范	规定的义务具有确定的性质，不允许任意变动和伸缩。	一般情况下，命令性规范和禁止性规范体现强制。 【解释】义务性规范属于强行性规范。
任意性规范	允许行为人自行确定其权利义务的具体内容。	如：除合伙协议另有约定或者经全体合伙人一致同意外，合伙人不得同本合伙企业进行交易。 【解释】授权性规范属于任意性规范。

（3）按法律规范内容的确定性程度进行的区分：

类别		关键词/解释	备注
确定性规范		内容已经完备明确，无须再援引或参照其他规范。	如：企业破产法适用于所有的企业法人。
非确定性规范	委任性规范	只规定某种概括性指示，具体内容则由有关国家机关通过相应途径或程序加以确定。	如：国务院反垄断委员会的组成和工作规则由国务院规定。
	准用性规范	规定可以援引或参照其他有关规定内容。	如：供用水、供用气、供用热力合同，参照供用电合同的有关规定。

【例-单选题】《民法典》规定：“设立营利法人应当依法制定法人章程。”该法律规定属于（ ）。

- A. 授权性规范
- B. 禁止性规范
- C. 任意性规范
- D. 命令性规范

答案：D

解析：规定行为人“应当……”，属于命令性规章。

【例-单选题】各项法律规范中，属于确定性规范的是（ ）。

- A. 供用水、供用气、供用热力合同，参照供用电合同的有关规定
- B. 法律、行政法规禁止或者限制转让的标的物，依照其规定
- C. 国务院反垄断委员会的组成和工作规则由国务院规定
- D. 因正当防卫造成损害的，不承担民事责任

答案：D

解析：（1）确定性规范是指内容已经完备明确，无须再援引或者参照其他规范来确定其内容的法律规范。选项D属于确定性规范。

（2）选项AB：属于准用性规范。

（3）选项C：属于委任性规范。

【例-单选题】根据法律规范为主体提供行为模式的方式进行区分，可以分为授权性规范和义务性规范，根据这一分类标准，下列法律规范中，与“当事人依法可以委托代理人订立合同”属于同一规范类型的是（ ）。

- A. 中华人民共和国境内经济活动中的垄断行为，适用本法。
- B. 公司股东依法享有资产收益、参与重大决策和选择管理者等权利。
- C. 未经证券交易所许可，任何单位和个人不得发布证券交易即时行情
- D. 票据的签发、取得和转让，应当遵循诚实信用的原则，具有真实的交易关系和债权债务关系

答案：B

解析：（1）选项A：按照规范内容的确定性程度的不同，分为确定性规范（选项A）与非确定性规范；

（2）选项B：属于授权性规范；

（3）选项CD：属于义务性规范。

【例-单选题】根据《公司法》第21条规定：“公司的控股股东、实际控制人、董事、监事、高级管理人员不得利用其关联关系损害公司利益”。该法律规范属于（ ）。

- A. 禁止性规范
- B. 任意性规范
- C. 授权性规范
- D. 命令性规范

答案：A

解析：规定行为人“不得……”，属于禁止性法规。