

【考点2】法的分类与渊源(★★)

1. 法的分类

标准	分类
法的创制方式和发布形式	成文法和不成文法
法的内容、效力和制定程序	根本法和普通法
法的内容	实体法和程序法
法的空间效力、时间效力或对人的效力	一般法和特别法
法的主体、调整对象和渊源	国际法和国内法
法律运用的目的	公法和私法

【解释】实体法和程序法：《民法典》属于实体法，《民事诉讼法》属于程序法；对于具体的法律而言，其中往往既有实体法，又有程序法，《公司法》中不仅规定了相关主体的权利义务，也规定了相关主体行使权利的程序。

【解释】我国是成文法国家，在没有明确法律依据时，习惯和判例中的内容不能成为法律。

【考题·单选题】下列对法所作的分类中，属于以法的空间效力、时间效力或对人的效力为依据进行分类的是()。(2022年)

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

答案：C

解析：(1) 选项A：是根据法的内容、效力和制定程序所作的分类。

(2) 选项B：是根据法的创制方式和表现形式所作的分类。

(3) 选项D：是根据法的内容所作的分类。

2. 法的渊源

形式	制定机关	法律文件
宪法	全国人大	《中华人民共和国宪法》
法律	全国人大及常委会	《XXX法》
行政法规	国务院	《XXX条例》
地方性法规	有地方立法权的地方人大及常委会	《XXX省/自治区/直辖市条例》
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	《XXX办法/规章》 《XXX条例实施细则》
地方政府规章	有地方立法权的地方人民政府	《XXX地方XXX办法/规章》

【解释】全国人大常委会在全国人大闭会期间，对全国人大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。

【解释】某公司章程、某大学章程不能作为法的形式。

【注意】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。

【注意】效力由高到低：

(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。

【例题·判断题】地方性法规的效力高于本级地方政府规章。() (2024年)

答案：√

解析：(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。

【例题·单选题】下列各项中，()是行政法规的制定机关。(2024年)

- A. 财政部
- B. 全国人民代表大会
- C. 国务院
- D. 全国人民代表大会常务委员会

答案：C

解析：国务院制定行政法规。

【例题·单选题】下列主体中，有权制定部门规章的是()。(2024年)

- A. 设区的市人民政府
- B. 民族自治地方人民代表大会
- C. 中国人民银行
- D. 省级人民政府财政部门

答案：C

解析：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以及法律规定的机构有权制定部门规章。

【例题·单选题】下列规范性文件中，属于行政法规的是()。(2021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《香港特别行政区基本法》
- C. 全国人民代表大会常务委员会通过的《票据法》
- D. 财政部发布的《企业会计准则——基本准则》

答案：A

解析：(1) 选项BC：属于法律；

(2) 选项D：属于部门规章。

【考题·判断题】中国人民银行发布的《支付结算办法》属于行政法规。() (2021年)

答案：×

解析：中国人民银行发布的《支付结算办法》属于部门规章。

【考题·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》属于地方性法规
- D. 财政部发布的《金融企业国有资产转让管理办法》属于部门规章

答案：A

解析：选项A：属于“地方政府规章”。

【考题·判断题】宪法具有最高法律效力。() (2020年)

答案：√

解析：宪法具有最高的法律效力。

【考题·单选题】下列规范性文件中，法律效力最高的是()。(2020年)

- A. 全国人民代表大会常务委员会通过的《中华人民共和国劳动合同法》
- B. 财政部发布的《会计基础工作规范》
- C. 国务院发布的《中华人民共和国个人所得税法实施条例》
- D. 全国人民代表大会通过的《中华人民共和国宪法》

答案：D

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。

【考题·单选题】下列法的形式中，效力最低的是()。

(2017年)

- 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。

3. 法的效力冲突及其解决方式

(1) 解决法的效力冲突的一般原则

- ①根本法优于普通法。
- ②上位法优于下位法。

【举例】宪法>法律>行政法规>地方性法规>本级和下级地方政府规章

③新法优于旧法。

【举例】2021年1月1日开始实施《民法典》之前适用的是《民法总则》，《民法典》是新法，《民法总则》是旧法，二者对同一内容规定不一致的，原则上应适用《民法典》的规定。

④特别法优于一般法。

【举例】香港特别行政区，应优先适用《香港特别行政区基本法》。

(2) 解决法的效力冲突的特殊方式

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**全国人大常委会**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**制定的新的一般规定与旧的特别规定不一致时，由**制定机关**裁决。

④**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。

⑤**根据授权**制定的法规与法律规定不一致，不能确定如何适用时，由**全国人大常委会**裁决。

⑥**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，应当提请全国人大常委会裁决。

【考题·单选题】根据授权制定的法规与法律规定不一致时,由特定机关解决,该机关是()。(2023年)

- A. 全国人民代表大会
- B. 全国人民代表大会常务委员会
- C. 最高人民法院
- D. 国务院

答案: B

解析: 根据授权制定的法规与法律规定不一致的,由全国人大常委会裁决。

【考题·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)

答案: ✓

解析: “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。