高等院校法学本科应用型教材

法理学

JURISPRUDENCE

主　编 / 魏清沂　　副主编 / 张　华　　罗　艺

北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

Tabla de contenido

Tabla de contenido
Introducción al editor jefe y al editor jefe adjunto
Pagina del titulo
La página de derechos de autor
Instrucciones de escritura
Parte 1·Introducción
- Capítulo 1 Jurisprudencia
  - Sección 1: Objetos de Investigación del Derecho
  - Sección 2.ª De la función de la jurisprudencia
  - Sección 3. La relación entre el derecho y las disciplinas adyacentes.
- Capítulo 2 La historia de la jurisprudencia
  - Sección 1 La historia de la jurisprudencia occidental
  - Sección 2 La historia de la jurisprudencia china
  - Sección 3 El surgimiento y desarrollo de la jurisprudencia marxista
- Capítulo 3 Sistema Jurídico y Jurisprudencia
  - Sección 1 El sistema y estructura de la ciencia jurídica
  - Sección 2. La jurisprudencia y su situación jurídica.

Parte 2·Ontología del Derecho
- Capítulo 4 El concepto de derecho
  - Sección 1. El concepto de derecho
  - Sección 2 Características de la Ley
  - Sección 3 La esencia del derecho
- Capítulo 5 Elementos del Derecho
  - Sección 1 Interpretación de elementos de derecho
  - Sección 2 Normas Legales
  - Sección 3 Principios Legales
  - Sección 4 Conceptos Jurídicos
- Capítulo 6 Del origen, forma y efecto de la ley
  - Sección 1 Del origen del derecho
  - Sección 2 Forma de la ley
  - Sección 3 Clasificación de las Leyes
  - Sección 4 Efecto de la ley
- Capítulo 7 Sistema Legal
  - Sección 1 Régimen Jurídico
  - Sección 2 Departamento Jurídico
  - Sección 3 El sistema jurídico de la China contemporánea
- Capítulo 8 Derechos y Obligaciones

Sección 1 Explicación de Derechos y Obligaciones
Sección 2 Clasificación de Derechos y Obligaciones
Sección 3. De la relación entre derechos y obligaciones.
Sección 4 Límites de los derechos y abuso de derechos
Capítulo 9 Relaciones Jurídicas
Sección 1 Concepto y Clasificación de las Relaciones Jurídicas
Sección 2 Componentes de las relaciones jurídicas
Sección 3. De la formación, modificación y eliminación de relaciones jurídicas.
Capítulo 10 Acciones Legales
Sección 1 Interpretación de los actos jurídicos
Sección 2. De la estructura de los actos jurídicos.
Sección 3 Clasificación Básica de los Actos Jurídicos
Capítulo 11 Responsabilidad Legal
Sección 1 Explicación de Responsabilidades Legales
Sección 2 Componentes de la Responsabilidad Legal
Sección 3 Clasificación de Responsabilidades Legales
Sección 4: Atribución y exención de responsabilidad legal
Sección 5 Cómo realizar las responsabilidades legales
Capítulo 12 La función del derecho
Sección 1 Explicación de la función del derecho
Sección 2 El papel normativo del derecho
Sección 3 El papel social del derecho
Sección 4 Limitaciones de la ley
Tercera Parte·Historia Jurídica
Capítulo 13 El origen del derecho
Sección 1 El mecanismo de control social de la sociedad primitiva.
Sección 2ª Del origen del derecho
Capítulo 14 Tipos históricos de derecho
Sección 1 El concepto de tipos históricos de derecho.
Sección 2 Sistema Jurídico Antiguo
Sección 3 Sistema legal capitalista moderno
Sección 4 El sistema jurídico socialista de la China contemporánea
Capítulo 15 El desarrollo del derecho
Sección 1 Descripción general del desarrollo jurídico

Sección 2 Trasplante Legal
Sección 3. Herencia legal
Capítulo 16 Modernización Jurídica
Sección 1 Interpretación de la Modernización Jurídica
Sección 2 Los objetivos de la modernización jurídica
Sección 3 El camino histórico de la modernización jurídica de China
Parte 4: La teoría del funcionamiento del derecho
Capítulo 17 Legislación
Sección 1 El concepto de legislación
Sección 2 Principios básicos de la legislación
Sección 3 Sistema Legislativo
Sección 4 Procedimiento legislativo
Capítulo 18 Respetuoso de la ley
Sección 1 El concepto de respeto de la ley
Sección 2 Bases para el cumplimiento de la ley
Capítulo 19 Aplicación de la ley
Sección 1 Descripción general de la aplicación de la ley
Sección 2 Principios de aplicación de la ley
Capítulo 20 Justicia
Sección 1. Concepto y características del poder judicial
Sección 2 Requisitos y principios básicos del poder judicial
Capítulo 21 Supervisión Legal
Sección 1 Interpretación de la Supervisión Legal
Sección 2.° Sistema de Supervisión Legal
Capítulo 22 Procedimientos Legales
Sección 1 Descripción general de los procedimientos legales
Sección 2 El papel y el valor de los procedimientos legales
Capítulo 23 Profesión Jurídica
Sección 1. Del concepto de profesión jurídica.
Sección 2 Comunidad de Profesionales Jurídicos
Quinta Parte·Metodología del Derecho
Capítulo 24 Metodología Jurídica
Sección 1 Descripción general de la metodología jurídica
Sección 2 Métodos básicos de la jurisprudencia
Capítulo 25 Métodos Legales
Sección 1 Descripción general de los métodos legales

Sección 2 Razonamiento Jurídico
Sección 3 Interpretación Legal
Sección 4 Otros métodos legales
Sexta parte: La teoría del valor del derecho
Capítulo 26 El valor de la ley
Sección 1. La interpretación del valor del derecho.
Sección 2 El sistema de valores del derecho
Sección 3 Conflicto de Valor Jurídico y su Resolución
Capítulo 27 Ley e intereses
Sección 1 Interpretación de intereses
Sección 2: El efecto de ajuste de la ley sobre los intereses
Capítulo 28 Ley y orden
Sección 1. De la interpretación de la orden.
Sección 2 El papel de la ley en el mantenimiento del orden
Capítulo 29 Ley y Eficiencia
Sección 1 La definición de eficiencia
Sección 2: El efecto promotor de la ley sobre la eficiencia
Capítulo 30 Ley y libertad
Sección 1 La definición de libertad
Sección 2 El papel de la ley en la protección de la libertad
Capítulo 31 Ley y Justicia
Sección 1 La definición de justicia
Sección 2 El papel del derecho en la realización de la justicia
Capítulo 32 Derecho y Derechos Humanos
Sección 1 Interpretación de los Derechos Humanos
Sección 2 Legalización de los Derechos Humanos
Séptima parte: Teoría de la sociedad jurídica
Capítulo 3 + 3 Derecho y Economía
Sección 1 Ley y métodos de producción
Sección 2 Derecho y economía de mercado
Capítulo 34 Derecho y política
Sección 1 Ley y Estado
Sección 2 Leyes, Partidos Políticos y Políticas
Sección 3 Ley y reforma del sistema político
Capítulo 35 La ley y el Estado de derecho
Sección 1 Explicación del Estado de Derecho y del Estado de Derecho País
Sección 2 Un país socialista regido por la ley
Capítulo 36 Derecho y Cultura

Sección 1 Ley y Tradición
Sección 2 Ley y moralidad
Sección 3 Ley y religión
Sección 4 Derecho y cultura jurídica
Capítulo 37 Derecho y Desarrollo Sostenible
Sección 1 Interpretación del Desarrollo Sostenible
Sección 2 Ley y Medio Ambiente
Sección 3 Ley y Recursos Naturales
Libros de texto aplicados para estudiantes de derecho en colegios y universidades.
breve introducción

Tabla de contenido

- Parte 1·Introducción
  - Capítulo 1 Jurisprudencia
    - Sección 1: Objetos de Investigación del Derecho
    - Sección 2.ª De la función de la jurisprudencia
    - Sección 3. La relación entre el derecho y las disciplinas adyacentes.
  - Capítulo 2 La historia de la jurisprudencia
    - Sección 1 La historia de la jurisprudencia occidental
    - Sección 2 La historia de la jurisprudencia china
    - Sección 3 El surgimiento y desarrollo de la jurisprudencia marxista
  - Capítulo 3 Sistema Jurídico y Jurisprudencia
    - Sección 1 El sistema y estructura de la ciencia jurídica
    - Sección 2. La jurisprudencia y su situación jurídica.
- Parte 2·Ontología del Derecho
  - Capítulo 4 El concepto de derecho
    - Sección 1. El concepto de derecho
    - Sección 2 Características de la Ley
    - Sección 3 La esencia del derecho
  - Capítulo 5 Elementos del Derecho
    - Sección 1 Interpretación de elementos de derecho
    - Sección 2 Normas Legales

Sección 3 Principios Legales
Sección 4 Conceptos Jurídicos
Capítulo 6 Del origen, forma y efecto de la ley
Sección 1 Del origen del derecho
Sección 2 Forma de la ley
Sección 3 Clasificación de las Leyes
Sección 4 Efecto de la ley
Capítulo 7 Sistema Legal
Sección 1 Régimen Jurídico
Sección 2 Departamento Jurídico
Sección 3 El sistema jurídico de la China contemporánea
Capítulo 8 Derechos y Obligaciones
Sección 1 Explicación de Derechos y Obligaciones
Sección 2 Clasificación de Derechos y Obligaciones
Sección 3. De la relación entre derechos y obligaciones.
Sección 4 Límites de los derechos y abuso de derechos
Capítulo 9 Relaciones Jurídicas
Sección 1 Concepto y Clasificación de las Relaciones Jurídicas
Sección 2 Componentes de las relaciones jurídicas
Sección 3. De la formación, modificación y eliminación de relaciones jurídicas.
Capítulo 10 Acciones Legales
Sección 1 Interpretación de los actos jurídicos
Sección 2. De la estructura de los actos jurídicos.

Sección 3 Clasificación Básica de los Actos Jurídicos
Capítulo 11 Responsabilidad Legal
Sección 1 Explicación de Responsabilidades Legales
Sección 2 Componentes de la Responsabilidad Legal
Sección 3 Clasificación de Responsabilidades Legales
Sección 4: Atribución y exención de responsabilidad legal
Sección 5 Cómo realizar las responsabilidades legales
Capítulo 12 La función del derecho
Sección 1 Explicación de la función del derecho
Sección 2 El papel normativo del derecho
Sección 3 El papel social del derecho
Sección 4 Limitaciones de la ley
Tercera Parte·Historia Jurídica
Capítulo 13 El origen del derecho
Sección 1 El mecanismo de control social de la sociedad primitiva.
Sección 2ª Del origen del derecho
Capítulo 14 Tipos históricos de derecho
Sección 1 El concepto de tipos históricos de derecho.
Sección 2 Sistema Jurídico Antiguo
Sección 3 Sistema legal capitalista moderno
Sección 4 El sistema jurídico socialista de la China contemporánea
Capítulo 15 El desarrollo del derecho

Sección 1 Descripción general del desarrollo jurídico
Sección 2 Trasplante Legal
Sección 3. Herencia legal
Capítulo 16 Modernización Jurídica
Sección 1 Interpretación de la Modernización Jurídica
Sección 2 Los objetivos de la modernización jurídica
Sección 3 El camino histórico de la modernización jurídica de China
Parte 4: La teoría del funcionamiento del derecho
Capítulo 17 Legislación
Sección 1 El concepto de legislación
Sección 2 Principios básicos de la legislación
Sección 3 Sistema Legislativo
Sección 4 Procedimiento legislativo
Capítulo 18 Respetuoso de la ley
Sección 1 El concepto de respeto de la ley
Sección 2 Bases para el cumplimiento de la ley
Capítulo 19 Aplicación de la ley
Sección 1 Descripción general de la aplicación de la ley
Sección 2 Principios de aplicación de la ley
Capítulo 20 Justicia
Sección 1. Concepto y características del poder judicial

Sección 2 Requisitos y principios básicos del poder judicial
Capítulo 21 Supervisión Legal
Sección 1 Interpretación de la Supervisión Legal
Sección 2.° Sistema de Supervisión Legal
Capítulo 22 Procedimientos Legales
Sección 1 Descripción general de los procedimientos legales
Sección 2 El papel y el valor de los procedimientos legales
Capítulo 23 Profesión Jurídica
Sección 1. Del concepto de profesión jurídica.
Sección 2 Comunidad de Profesionales Jurídicos
Quinta Parte·Metodología del Derecho
Capítulo 24 Metodología Jurídica
Sección 1 Descripción general de la metodología jurídica
Sección 2 Métodos básicos de la jurisprudencia
Capítulo 25 Métodos Legales
Sección 1 Descripción general de los métodos legales
Sección 2 Razonamiento Jurídico
Sección 3 Interpretación Legal
Sección 4 Otros métodos legales
Sexta parte: La teoría del valor del derecho
Capítulo 26 El valor de la ley
Sección 1. La interpretación del valor del derecho.

Sección 2 El sistema de valores del derecho
Sección 3 Conflicto de Valor Jurídico y su Resolución
Capítulo 27 Ley e intereses
Sección 1 Interpretación de intereses
Sección 2: El efecto de ajuste de la ley sobre los intereses
Capítulo 28 Ley y orden
Sección 1. De la interpretación de la orden.
Sección 2 El papel de la ley en el mantenimiento del orden
Capítulo 29 Ley y Eficiencia
Sección 1 La definición de eficiencia
Sección 2: El efecto promotor de la ley sobre la eficiencia
Capítulo 30 Ley y libertad
Sección 1 La definición de libertad
Sección 2 El papel de la ley en la protección de la libertad
Capítulo 31 Ley y Justicia
Sección 1 La definición de justicia
Sección 2 El papel del derecho en la realización de la justicia
Capítulo 32 Derecho y Derechos Humanos
Sección 1 Interpretación de los Derechos Humanos
Sección 2 Legalización de los Derechos Humanos
Séptima parte: Teoría de la sociedad jurídica
Capítulo 3 + 3 Derecho y Economía

- Sección 1 Ley y métodos de producción
- Sección 2 Derecho y economía de mercado

Capítulo 34 Derecho y política
- Sección 1 Ley y Estado
- Sección 2 Leyes, Partidos Políticos y Políticas
- Sección 3 Ley y reforma del sistema político

Capítulo 35 La ley y el Estado de derecho
- Sección 1 Explicación del Estado de Derecho y del Estado de Derecho País
- Sección 2 Un país socialista regido por la ley

Capítulo 36 Derecho y Cultura
- Sección 1 Ley y Tradición
- Sección 2 Ley y moralidad
- Sección 3 Ley y religión
- Sección 4 Derecho y cultura jurídica

Capítulo 37 Derecho y Desarrollo Sostenible
- Sección 1 Interpretación del Desarrollo Sostenible
- Sección 2 Ley y Medio Ambiente
- Sección 3 Ley y Recursos Naturales

Introducción al editor en jefe

wei qingyi

Male, nacido en agosto de 1966, es decano, profesor asociado y tutor de maestría de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de Gansu, y director de la Sociedad de Investigación de Jurisprudencia de la Sociedad de Derecho de China. Las principales direcciones de investigación son la jurisprudencia y el derecho comparado. Ha editado y participado en la edición de numerosos libros de texto, publicado más de 20 artículos y presidido dos proyectos provinciales de investigación científica.

Introducción al editor adjunto

Zhang Hua

Mujer, nacida en febrero de 1976, profesora de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de Gansu, Maestría en Derecho. Se dedica principalmente a la docencia e investigación del derecho teórico. Ha publicado más de diez artículos, fue anfitrión de un proyecto provincial y participó en un proyecto del Fondo Nacional de Ciencias Sociales.

luo yi

Hombre, nacido en diciembre de 1980, profesor de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de Gansu, Máster en Jurisprudencia. Las principales direcciones de investigación son la teoría jurídica y la protección jurídica del patrimonio cultural inmaterial. Ha publicado más de 20 artículos en publicaciones como "Contemporary World", fue anfitrión de un proyecto de investigación científica a nivel departamental y participó en muchos proyectos de investigación científica nacionales de ciencias sociales, del Ministerio de Educación y proyectos provinciales de ciencias sociales.

jurisprudencia

JURISPRUDENCIA

Libros de texto aplicados para estudiantes de derecho en colegios y universidades.

jurisprudencia

JURISPRUDENCIA

Editor jefe/Wei Qingyi
Editor adjunto/Zhang Hua Luo Yi

Colaboradores (en orden de capítulos escritos)
Wei Qingyi Zhang Hua Luo Yi

**Prensa de la Universidad de Pekín**
PRENSA DE LA UNIVERSIDAD DE PEKÍN

Datos de catalogación en publicación (CIP)

Jurisprudencia/Editor en Jefe Wei Qingyi. —Pekín: Prensa de la Universidad de Pekín, 2011.8
(Libro de texto aplicado para estudiantes de derecho en colegios y universidades)
ISBN 978-7-301-19294-8

Ⅰ. ① Método... Ⅱ . ①Wei... Ⅲ. ①Jurisprudencia - Colegios y Universidades - Libros de texto IV. ①D90

Biblioteca de versiones chinas Verificación de datos CIP (2011) No. 148154

Título: Jurisprudencia
Autores responsables del trabajo: editor en jefe Wei Qingyi, editor en jefe adjunto Zhang Hualuo Yi
Editor a cargo: Wang Jianjun
Número de libro estándar: ISBN 978-7-301-19294-8/D·2899
Publicado y distribuido por: Prensa de la Universidad de Pekín
Dirección: No. 205, Chengfu Road, distrito de Haidian, Beijing 100871
Sitio web: http://www.yandayuanzhao.com Correo electrónico: law@pup.pku.edu.cn
Tel: Departamento de pedidos por correo 62752015 Departamento de publicaciones 62750672 Departamento editorial 62117788
Departamento de Publicaciones 62754962
Impresora: Beijing Hongwei Shuanghua Printing Co., Ltd.
Distribuidor: Librería Xinhua
965 mm × 1300 mm, formato 16, 29,75 hojas, 530 mil palabras
1.ª edición, agosto de 2011 1.ª impresión, agosto de 2011
Precio: 49,00 yuanes

Ninguna parte o la totalidad de este libro puede reproducirse ni copiarse de ninguna manera sin permiso.
Todos los derechos reservados. La infracción será perseguida
Línea directa de denuncia: 010-62752024 Correo electrónico: fd@pup.pku.edu.cn

Instrucciones de escritura

Con el desarrollo de la educación jurídica superior, la jurisprudencia, el curso básico del derecho, ha cambiado de su método de enseñanza anterior como un curso introductorio y básico del derecho. En casi la mayoría de los departamentos de derecho, los cursos de jurisprudencia tradicionales se dividen en dos cursos: "Introducción a Derecho" y "Jurisprudencia". "Introducción al Derecho" es un curso introductorio a la carrera de Derecho y se ofrece a estudiantes universitarios de primer año; "Jurisprudencia" es un curso teórico profesional para mejorar y profundizar la teoría de la carrera de Derecho y se ofrece a estudiantes de último año de la universidad. . Por supuesto, dicho método de establecimiento está en consonancia con la realidad y las leyes cognitivas de los estudiantes de colegios y universidades ordinarios. Por lo tanto, este libro de texto está especialmente escrito y diseñado para la enseñanza segmentada.

Este libro de texto se adhiere al pensamiento jurídico marxista, se guía por la perspectiva científica sobre el desarrollo y la construcción de una sociedad armoniosa, absorbe y aprovecha la experiencia y los resultados de la formación del talento jurídico en todos los niveles de la educación jurídica nacional y extranjera, y se basa en y se refiere a la experiencia y los resultados de la investigación de jurisprudencia nacional y extranjera. Los últimos logros se esfuerzan por exponer correcta y exhaustivamente los últimos logros y conocimientos básicos de la educación y la investigación de la jurisprudencia, se adhieren al principio de integrar la teoría con la práctica y se esfuerzan por lograr los unidad de cientificidad, sistematicidad y practicidad. Al mismo tiempo, para que los estudiantes puedan comprender correctamente las características de la legislación de nuestro país, también se incluye el contenido del concepto de Estado de derecho socialista para que los estudiantes lo comprendan y dominen.

Este libro de texto está compilado en estricta conformidad con los requisitos del programa de estudios de jurisprudencia aprobado por el Ministerio de Educación.

Los escritores específicos y la división del trabajo de este libro de texto son los siguientes:

Wei Qingyi: Parte 3, Parte 5, Parte 6;
Zhang Hua: Parte 1, Parte 2;
Luo Yi: Partes 4 y 7.

editor

Parte 1·Introducción

La introducción es el contenido principal de la jurisprudencia, que se centra principalmente en el tema del derecho. Derecho es un término general para actividades científicas y logros cognitivos que toman el derecho como fenómeno social como objeto de investigación. Como actividad científica especial y sistema de conocimiento, el derecho tiene una larga historia. Ha existido ya en el Período de Primavera y Otoño y el Período de los Reinos Combatientes en China y en la época de los antiguos griegos y romanos en Occidente. Ha evolucionado con la profundización de la práctica jurídica y la evolución de la cultura jurídica, enriqueciéndola y desarrollándola continuamente. Sin embargo, el derecho se convirtió en una disciplina independiente sólo en los tiempos modernos, y el derecho se convirtió en una ciencia real sólo después del surgimiento del marxismo.

Capítulo 1 Jurisprudencia

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El derecho es una ciencia con múltiples funciones, tiene sus propios objetos y alcances de investigación, es un sistema de materias compuesto por muchas ramas jurídicas y tiene su propia metodología y métodos de investigación independientes. Todo estudiante que ingresa al campo del derecho debe tener una comprensión de la situación básica del derecho y la jurisprudencia antes de estudiar la materia de jurisprudencia. Esta es la preparación necesaria para los estudios jurídicos y el punto de partida de la educación jurídica. El contenido principal de este capítulo incluye los objetos de investigación del derecho, las funciones del derecho y la relación entre el derecho y las disciplinas adyacentes. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben dominar el concepto de derecho, los objetos de investigación del derecho, las tres funciones del derecho y la relación entre el derecho y la filosofía, las ciencias políticas, la economía y otras disciplinas.

Sección 1: Objetos de Investigación del Derecho

1. El nombre y significado de la jurisprudencia

La ciencia jurídica se llamaba "el estudio de los nombres criminales" o "el estudio de los nombres criminales" en el período anterior a Qin en China. Desde la dinastía Han, cada dinastía ha tenido el nombre de "Luxue". El uso generalizado de "ley" o "ciencia jurídica" en China se produjo después de que la cultura occidental se introdujera en China en los tiempos modernos. En Occidente, la palabra "jurisprudencia" proviene del antiguo latín Jurisprudentia, cuyo significado original es "conocimiento del derecho" o "técnica del derecho". El antiguo jurista romano Ulpiano definió la palabra como: "la concepción de los asuntos de los hombres y de los dioses, la ciencia de la justicia y la injusticia". [1]

2. Objetos de investigación del derecho

En la historia del derecho, pensadores y juristas de diferentes períodos y escuelas a menudo tienen diferentes interpretaciones de los objetos de la investigación jurídica y, por lo tanto, suelen dar diferentes explicaciones y respuestas a los objetos específicos de la investigación jurídica. Por ejemplo, algunas personas creen que la jurisprudencia estudia principalmente el valor y la finalidad suprema del derecho, especialmente la relación entre el derecho y la moral, la justicia o la filosofía, es decir, el estudio del derecho ideal trascendental y eterno, derecho de la justicia o derecho natural. una base para evaluar las leyes vigentes, modificarlas o crear nuevas leyes; algunos sostienen que el derecho debe centrarse en el estudio del derecho positivo, es decir, las normas jurídicas, los sistemas jurídicos y sus estructuras y elementos formulados o reconocidos por el Estado, especialmente el concepto del derecho; algunos sostienen que la tarea del derecho es investigar y estudiar la relación entre el derecho y la sociedad, y estudiar las funciones sociales y la eficacia del derecho; algunos creen que los objetos de investigación del derecho deben incluir el valor del derecho, la forma del derecho y los hechos del derecho, mientras que otros consideran que el objeto de la jurisprudencia se reduce a la exégesis de códigos o a la reformulación de precedentes.

Creemos que el derecho es un término general para diversas actividades científicas y sus resultados cognitivos que toman como objeto de investigación los fenómenos jurídicos. Como ciencia sistemática, el derecho debe realizar

una investigación integral sobre sus objetos de investigación, es decir, debe realizar una investigación diacrónica sobre el derecho: investigar y estudiar el surgimiento, el desarrollo y las leyes del derecho, y realizar una investigación sincrónica sobre el derecho. estudiar los diferentes sistemas jurídicos, su naturaleza, características y sus relaciones mutuas; es necesario estudiar no sólo los aspectos internos del derecho, es decir, las conexiones internas y los mecanismos de ajuste del derecho, sino también los aspectos externos del derecho. , es decir, el sistema jurídico. La conexión, diferencia e interacción con otros fenómenos sociales; es necesario estudiar no solo el contenido y la estructura de las normas jurídicas, las relaciones jurídicas y los sistemas jurídicos, y los elementos de las relaciones jurídicas, sino también el eficacia, efecto, papel y valor reales de la ley. En definitiva, todas las cuestiones y fenómenos relacionados con el derecho están dentro del ámbito de la investigación jurídica.

Sección 2.ª De la función de la jurisprudencia

Como ciencia que toma el derecho como un fenómeno social específico y sus leyes como objeto de investigación, el derecho es una ciencia multifuncional. En resumen, sus funciones se reflejan principalmente en tres grandes aspectos: comprensión teórica, práctica jurídica y difusión de la cultura jurídica.

1. La función cognitiva teórica del derecho

La función cognitiva teórica del derecho se manifiesta principalmente en la explicación, predicción, evaluación, etc.

(1) La función interpretativa de la jurisprudencia

Schleiermacher, "el padre de la hermenéutica", señaló una vez que la necesidad de explicar consiste en superar los malentendidos. De hecho, también existe el problema de los malentendidos en las actividades jurídicas, por lo que también existe la necesidad de "superar los malentendidos" y, por tanto, la necesidad de una explicación. Para la ciencia jurídica, esta necesidad se refleja principalmente en dos

aspectos: las propias normas jurídicas y el proceso de establecimiento del Estado de derecho.

1. La explicación teórica que hace la jurisprudencia del derecho mismo

La interpretación del derecho por la jurisprudencia es una de las funciones inherentes a la propia jurisprudencia. Aunque este tipo de explicación académica no confiere efecto jurídico y no puede utilizarse como base para aplicar la ley, es de gran importancia para popularizar el conocimiento jurídico, mejorar la conciencia jurídica de las personas, comprender y respetar correctamente la ley y promover el desarrollo. de la ciencia jurídica. Por lo tanto, la función explicativa de la jurisprudencia sobre el derecho ha sido valorada por las clases dominantes de dinastías pasadas, y a esta función de la jurisprudencia a menudo se le otorga un cierto efecto legal.

En la actualidad, la responsabilidad de la interpretación jurídica ha sido asignada a agencias estatales especializadas, pero la función interpretativa de la ley aún existe. Se refleja principalmente en: proporcionar explicaciones académicas del propósito práctico y significado de la ley; proporcionar explicaciones teóricas de ciertos principios y programas, realizar análisis semánticos de normas jurídicas, explicar las conexiones y diferencias entre leyes y hacer definiciones académicas de algunos términos legales altamente profesionales.

2. Explicación jurídica de las actividades de práctica jurídica.

La práctica jurídica en presencia de teoría jurídica o sistema jurídico requiere el uso de la teoría jurídica para explicar las actividades prácticas jurídicas. Cuando la práctica jurídica precede al sistema o teoría jurídica, es necesario explicar la racionalidad de la práctica jurídica.

En general, las actividades de la práctica jurídica se llevan a cabo bajo la guía de la teoría jurídica, es decir, primero hay un determinado modelo teórico y luego está la práctica. Sin embargo, a menudo ocurre otra situación en la vida social: la práctica precede a la teoría, o la teoría va por detrás de la práctica. Esto es especialmente cierto en tiempos de cambio social. En la era del cambio social, la práctica jurídica es muy pionera, por lo que es imposible ponerse de acuerdo de antemano sobre un determinado modelo teórico para cada tipo posible de práctica. Esas prácticas jurídicas pioneras deben ser de naturaleza exploratoria. De esta manera, la práctica precede a la

teoría. Precisamente porque esta práctica jurídica tiene un carácter exploratorio, es necesario explicar la racionalidad de su existencia y continuidad. En la vida real, a menudo antes o después de que se implemente una determinada actividad de práctica jurídica, ¿por qué debería implementarse esta actividad y cuál es su importancia? Preguntas como cuáles son sus objetivos son a veces obvias y otras vagas. Para permitir que las personas comprendan y comprendan de manera más clara y completa, la ciencia jurídica debe proporcionar explicaciones objetivas y razonables a los problemas mencionados anteriormente desde diferentes ángulos y de diferentes maneras, para que las personas puedan comprender completamente las actividades de la práctica jurídica y aceptar plenamente. y finalmente aceptarlos, participar activamente.

(2) La función predictiva del derecho

La explicación jurídica es una explicación de la existencia jurídica real y de la existencia jurídica pasada, mientras que la predicción jurídica pretende explicar la existencia jurídica que aún no ha aparecido. La interpretación jurídica y la predicción jurídica, como funciones básicas de la jurisprudencia, intentan explicar la existencia del derecho como un proceso completo.

La función predictiva del derecho significa que el derecho mismo tiene la capacidad de prever diversos efectos posibles y tendencias futuras de desarrollo del derecho. En concreto, se basa en las exigencias de las relaciones económicas y el comportamiento de los participantes en las relaciones sociales, de acuerdo con los intereses de determinadas clases, la naturaleza de las diversas leyes mismas y las exigencias de la ley en todos los aspectos de la vida social, etc. , utilizando métodos científicos para analizar la legislación, la aplicación de la ley y Estimar e inferir diversas situaciones de cumplimiento de la ley y supervisión legal, así como tendencias generales de desarrollo, y hacer predicciones por adelantado.

Hay dos categorías principales de predicción de objetos de derecho en la jurisprudencia, a saber, el derecho y las actividades prácticas jurídicas. La ciencia jurídica toma como objeto la actividad práctica del derecho, manifestándose principalmente en la predicción de los resultados de la práctica jurídica y la predicción del proceso de la práctica jurídica. Al comienzo del proceso de práctica jurídica, la predicción teórica de sus resultados prácticos

constituye el propósito de la práctica jurídica, porque el resultado ideal después del final del proceso de práctica debe ser el propósito al comienzo del proceso de práctica. La llamada "intencionalidad" de la práctica jurídica significa que el resultado después del final del proceso de práctica jurídica es consistente con el propósito al comienzo del proceso. Si el propósito al comienzo del proceso legal es predecir los resultados después el proceso, la finalidad de la práctica jurídica se vuelve posible. La predicción del proceso de práctica jurídica forma un plan de implementación para la práctica jurídica. Los propósitos y planes para la práctica jurídica también pueden formarse sobre la base de la experiencia y la realidad jurídica pasadas, pero la práctica jurídica moderna requiere que se formen en predicciones. Esto también muestra que este tipo de predicción jurídica tiene el significado de "toma de decisiones prácticas". Además, tomando como objeto la actividad práctica jurídica, las predicciones de la teoría jurídica también tienen el significado de "motivación práctica". En la práctica jurídica, algunas prácticas tienen inevitablemente un buen resultado. Si las predicciones de la ciencia jurídica pueden mostrar este resultado a la gente de antemano y convencer a la gente con suficiente poder teórico, esto sin duda aumentará la confianza del sujeto practicante y convertirá la confianza en motivación. .

(3) Función evaluadora de la jurisprudencia

La jurisprudencia es una ciencia que fue creada para estudiar el fenómeno social específico y las leyes del derecho, desde su nacimiento presta atención al fenómeno social específico del derecho y tiene la función de juzgar este fenómeno. Esta función de evaluación es una evaluación del valor de los objetos legales existentes en función de las necesidades del sujeto en un período determinado. A través de esta evaluación se revela si la relación entre el objeto jurídico y las necesidades del sujeto jurídico está satisfecha y en qué medida existe. Cuando se ha producido una determinada ley y ha existido una determinada práctica o resultado jurídico, en realidad se ha formado una relación de valor con las personas, es decir, se ha formado una relación de satisfacción o insatisfacción, pero esto no significa que la gente haya entendido esto. ... una relación de valores. En esencia, la función de evaluación de la ciencia jurídica es demostrar esta relación de valores y permitir a las personas deshacerse

constantemente de la pasividad ciega y avanzar hacia una actividad consciente. El horizonte de juicio de la ciencia jurídica es amplio en la sociedad. Desde una perspectiva: primero, se centra en el fenómeno específico del derecho en la sociedad; segundo, se centra en el comportamiento jurídico de los sujetos sociales en la sociedad.

1. La valoración que la jurisprudencia hace del derecho como fenómeno social específico

El fenómeno social específico de juzgar el derecho es objeto de investigación jurídica. La investigación jurídica encarna la evaluación del derecho, que es a la vez macroscópica y microscópica, dinámica y estática, y se refleja principalmente en la evaluación de las propias normas jurídicas, la evaluación de las operaciones jurídicas y la evaluación de los efectos jurídicos.

2. La evaluación que hace la jurisprudencia del comportamiento de los sujetos sociales

La sociedad es un organismo compuesto de interconexiones entre personas. El comportamiento humano juega un papel importante en la formación de las relaciones entre las personas. La jurisprudencia no toma como criterio de juicio todos los comportamientos sociales de las personas, sino sólo los comportamientos sociales regidos por la ley o relacionados con la ley como objeto de juicio. La evaluación de la jurisprudencia del comportamiento de las personas utiliza principalmente la ley como estándar, es decir, la ley se utiliza como estándar y medida de comportamiento para juzgar y medir si el comportamiento de las personas es efectivo y legal. A través de este tipo de evaluación, afecta los valores y estándares de lo bueno y lo malo de las personas, logrando así el efecto de guiar a las personas hacia el comportamiento correcto. Sin embargo, el juicio de la jurisprudencia sobre el comportamiento de las personas no sólo utiliza las leyes reales como estándar, sino que también puede utilizar ciertos ideales legales como estándar. Al guiar la reforma y el desarrollo de la propia ley, también juzga de antemano aquellos patrones de comportamiento que no han sido evaluados por la ley. Especialmente en períodos de cambio social, la ciencia jurídica a menudo refleja la realidad jurídica pero también la trasciende, emitiendo juicios jurídicos positivos sobre muchas conductas que aún no son afirmadas o negadas por la ley. Por ejemplo, la ciencia jurídica sugiere añadir un determinado delito, recomendar protección legislativa para determinadas conductas, etc.

2. La función práctica del derecho

En rigor, la función de comprensión teórica del derecho y la función de práctica jurídica son inseparables: son dos aspectos de un mismo problema. Las funciones de estos dos aspectos muchas veces se manifiestan en la misma práctica jurídica y son aspectos diferentes de una misma actividad jurídica. La comprensión teórica es la base de la práctica, y la práctica es la manifestación conductual de la comprensión teórica. Además, hay práctica en la comprensión y también hay comprensión en la práctica. Sin embargo, en la comparación de muchas funciones del derecho, en términos relativos, algunas funciones se centran más en la comprensión teórica, mientras que otras funciones se centran más en la práctica específica. Por lo tanto, la división entre la función cognitiva teórica y la función práctica jurídica del derecho es sólo en un sentido relativo, no en un sentido absoluto.

(1) La función rectora del derecho

La ciencia jurídica tiene una cierta función rectora del funcionamiento del derecho, que se refleja principalmente en lo siguiente: la ciencia jurídica no sólo especifica las metas y búsquedas de valores para el desarrollo del derecho, sino que también diseña planes, métodos y métodos específicos para que los seres humanos puedan realizar estas metas y valorar las actividades. Esta función del derecho se basa en la comprensión, predicción y evaluación de los fenómenos jurídicos.

(2) La función educativa del derecho

Como sistema completo de conocimientos teóricos, el derecho es multinivel e incluye generalizaciones y abstracciones teóricas de alto nivel, así como resúmenes de experiencias concretas y prácticas, así como bases de conocimientos superficiales. Son estos conocimientos básicos simples y claros los que tienen una importante función educativa para el público en general de la sociedad. Las personas a menudo aprenden y comprenden la ley, la aceptan, reciben educación jurídica y corrigen conscientemente su comportamiento. Por un lado, este tipo de ciencia jurídica toma como objeto determinadas normas jurídicas, actos jurídicos, hechos jurídicos, etc., y mediante la descripción e interpretación de estos fenómenos específicos vuelve veraz y objetivamente a la apariencia original de los hechos. brindar a las personas una

percepción y comprensión de estos fenómenos legales. Las impresiones y conocimientos reales y precisos permiten que las personas sean "infectadas" e influenciadas por leyes específicas y formen conscientemente una psicología jurídica normal y saludable. Por ejemplo, se utilizan formas jurídicas como "Análisis de casos jurídicos" o "Explicación de disposiciones legales", "Preguntas y respuestas jurídicas", "Preguntas y respuestas jurídicas", etc. Por otro lado, proporciona una introducción concisa a la teoría jurídica en una forma fácil de entender con la ayuda de algunos ejemplos y casos vívidos típicos, brindando a las personas conocimientos, métodos y habilidades legales básicos, y tiene un impacto positivo en la vida de las personas. pensamientos y comportamientos Influencia.

3. La función de difusión de la cultura jurídica del derecho

El derecho, como parte de la cultura, también tiene un problema de enriquecimiento y desarrollo continuo. La cultura jurídica no puede enriquecerse y desarrollarse sin la difusión y el intercambio de la cultura jurídica. La ley misma no puede realizar su difusión e intercambio, porque la ley misma, como norma social, tiene fronteras nacionales y tiene un límite temporal. Completar la difusión y el intercambio del derecho a través del tiempo y el espacio es una de las funciones importantes de la ciencia jurídica. La función de difusión de la cultura jurídica de la jurisprudencia se refleja principalmente en: por un lado, puede utilizar una determinada forma para registrar la cultura jurídica tradicional de un país y difundirla de generación en generación. Conserva la apariencia legal original y la creación cultural de formas sociales humanas específicas y etapas históricas específicas, y proporciona una base y fundamento multifacéticos para que las generaciones futuras hereden el patrimonio legal y cultural de sus antepasados y sigan estudiando y comprendiendo las leyes antiguas y sus leyes de desarrollo. En particular, proporciona suficiente orientación teórica para la construcción del sistema jurídico contemporáneo para aprender y absorber los logros sobresalientes de la antigua cultura jurídica. Por otro lado, el derecho puede cruzar las fronteras nacionales y llevar a cabo el intercambio y la difusión de la cultura jurídica, deshaciéndose así de restricciones geográficas estrechas y étnicas y absorbiendo

los excelentes logros culturales jurídicos de otros países para enriquecer la cultura jurídica del país; al Al mismo tiempo, la excelente cultura jurídica del país también puede difundirse a países de todo el mundo a través de la investigación jurídica. Sin duda, hacerlo enriquecerá enormemente el contenido de la cultura jurídica mundial y promoverá el desarrollo de la cultura jurídica mundial.

Sección 3. La relación entre el derecho y las disciplinas adyacentes.

La jurisprudencia es una ciencia. La ciencia es el resultado de la comprensión humana del mundo y también es un arma ideológica para transformar el mundo. Dependiendo del objeto de estudio, la ciencia se puede dividir en varias categorías amplias, cada una de las cuales incluye una variedad de departamentos científicos. También hay varias ciencias marginales entre diferentes departamentos científicos. Cada ciencia toma como objeto de estudio objetos específicos con particularidades contradictorias. Cada ciencia se distingue entre sí por la personalidad de sus objetos de investigación, y cada una se convierte en una disciplina independiente, al mismo tiempo que también se relacionan entre sí por la similitud de sus objetos de investigación, y juntas forman un sistema científico. o grupo temático. El derecho absorbe los logros cognitivos de otras disciplinas para explicar el fenómeno del derecho, de modo que pueda penetrar en la esencia y la base de valores del derecho y pueda responder a los aspectos externos del derecho (como los aspectos políticos, económicos y sociales del derecho).) y tendencias objetivas , y al mismo tiempo, también utiliza sus propios logros cognitivos para promover el desarrollo de otras disciplinas y el surgimiento de nuevas disciplinas. En particular, muchas cuestiones relacionadas con fenómenos jurídicos son cuestiones bilaterales o multilaterales entre el derecho y otras disciplinas, lo que hace que el derecho y otras disciplinas sean inseparables. Entre las relaciones entre el derecho y otras disciplinas, destaca especialmente la relación entre el derecho y la filosofía, las ciencias políticas, la economía, la sociología y la historia. Comprender la relación entre el derecho y estas disciplinas es muy necesario para aprender eficazmente el conocimiento

jurídico, dominar las ideas jurídicas y participar en la investigación y la práctica jurídica.

1. Derecho y Filosofía

La filosofía es el resumen y generalización del conocimiento sobre la naturaleza, la sociedad y el pensamiento. Lo que la filosofía busca explorar no son las leyes específicas de un campo específico, sino las leyes generales de la naturaleza, la sociedad y el desarrollo del pensamiento humano. La filosofía siempre ha estado en el nivel más alto de la escala del conocimiento y pertenece a la forma más alta de conciencia social. Por tanto, la teoría jurídica de cualquier clase o escuela siempre toma como base teórica una determinada filosofía. La relación entre derecho y filosofía es muy estrecha. En la historia del pensamiento, la filosofía apareció una vez como una "ciencia científica", que intentaba situarse por encima de la ciencia y crear de forma independiente un sistema de conocimiento que lo abarcara todo, tratando todas las disciplinas, incluido el derecho, como un eslabón de este sistema. Hegel, el maestro de la filosofía clásica alemana, una vez declaró claramente que "el derecho es una facultad de la filosofía". [2] Después de mediados del siglo XIX, el derecho se separó de la filosofía y se convirtió en una disciplina independiente. Pero esto no significa que el derecho y la filosofía estén desconectados. De hecho, el derecho siempre ha estado muy influenciado por la filosofía. Esto se destaca por el hecho de que cada actualización de la filosofía y el surgimiento de cada escuela filosófica nueva y más influyente provocarán la actualización de la metodología jurídica o el cambio de la orientación de los valores jurídicos, y promoverán el surgimiento de nuevas escuelas jurídicas o el surgimiento de las existentes. Escuelas de Derecho La diferenciación, metamorfosis o desaparición de las escuelas de Derecho. Por ejemplo, la jurisprudencia positivista surgió con el surgimiento del positivismo filosófico y el utilitarismo, y con el surgimiento de la filosofía analítica semántica dentro del positivismo filosófico, cambió de la forma de "jurisprudencia analítica" a la forma de "nueva jurisprudencia analítica". En cuanto a la jurisprudencia neokantiana, la jurisprudencia neohegeliana, la jurisprudencia existencial, etc., surgieron y se desarrollaron debido al surgimiento y desarrollo de las

filosofías correspondientes. La relación entre derecho y filosofía es más obvia en la jurisprudencia (filosofía del derecho). La jurisprudencia (filosofía jurídica) es una reflexión filosófica sobre la base general del derecho, o un análisis jurídico basado en puntos de vista y métodos filosóficos. Es como una disciplina intermedia, un extremo está conectado a la filosofía, el otro extremo está adyacente al departamento jurídico específico y es un puente que combina el derecho departamental y la filosofía.

2. Derecho y Ciencias Políticas

La ciencia política es una ciencia que estudia los fenómenos políticos y sus leyes de desarrollo. El alcance de su investigación es bastante amplio e incluye la naturaleza política, la estructura política, el poder político, los derechos políticos, la toma de decisiones políticas, las normas políticas, la operación política, la organización política, la cultura política, la teoría política, la dinámica política, el orden político, la política internacional. , etc. Dado que el derecho es una forma convencional de actividades políticas y la realización de objetivos políticos, especialmente en la sociedad moderna, la política democrática es la política del estado de derecho. La política debe adoptar formas legales y operar de manera regular y ordenada. Por lo tanto, la política y El derecho tiene una unidad inherente: la naturaleza, el derecho y la ciencia política están intrínsecamente vinculados, especialmente el derecho constitucional, la legislación y el derecho administrativo, que a su vez tienen la naturaleza dual del derecho y la ciencia política. Por eso, algunas personas dicen en sentido figurado que el derecho y la ciencia política son dos caras de la misma moneda.

Históricamente, la ciencia política y el derecho han sido inseparables durante mucho tiempo. Por ejemplo, en la antigua Grecia, la "Utopía" de Platón y la "Política" de Aristóteles discutían la política y el derecho juntos, es decir, integraban la política y el derecho. En la Edad Media europea, la Iglesia católica era dominante y la filosofía, la política y el derecho se convirtieron en vasallos de la teología. Durante la revolución burguesa de los siglos XVII y XVIII, estas disciplinas se liberaron gradualmente de las cadenas de la teología. Sin embargo, la ciencia política y el derecho todavía están combinados. Los abogados naturales que alguna vez aplaudieron la revolución burguesa eran

tanto politólogos como juristas. Se puede decir que sus obras, como el "Tratado de gobierno" de Locke, el "Contrato social" de Rousseau y "El espíritu de las leyes" de Montesquieu, son obras con contenido tanto de ciencia política como de derecho. Después del siglo XIX, el derecho y las ciencias políticas se convirtieron cada uno en una disciplina independiente. Sin embargo, dado que muchas cuestiones, como la democracia y el sistema jurídico, las políticas legislativas, las limitaciones de poder, la relación entre el Estado, los partidos políticos, los gobiernos, los ciudadanos y el Estado, los procedimientos políticos, etc., son cuestiones bilaterales entre el derecho y la ciencia política. Por tanto, tanto el derecho como la ciencia política mantienen un estrecho contacto entre sí. Por supuesto, esto no significa que la ciencia jurídica deba estudiar cuestiones políticas en paralelo o incluso sustituir el estudio de los fenómenos jurídicos por el estudio de la política.

3. Derecho y Economía

La economía es la ciencia que estudia diversas relaciones económicas y leyes de las actividades económicas. El derecho y la economía tienen una relación muy estrecha, principalmente porque:

(1) La voluntad de la clase dominante reflejada en la ley, así como los derechos y obligaciones estereotipados por la ley y sus límites, están determinados en última instancia por las condiciones materiales de vida de esta clase. Sólo comprendiendo correcta y profundamente las condiciones materiales de vida de una clase específica podemos comprender claramente la naturaleza del derecho, explicar los límites de los derechos y obligaciones legales en una sociedad específica y en un período histórico específico, y proporcionar una base científica para el diseño razonable de derechos, obligaciones y sus límites.

(2) El derecho desempeña una reacción activa en la economía. Puede promover el desarrollo de las fuerzas productivas sociales y también puede obstaculizar el desarrollo de las fuerzas productivas sociales. Esto depende de si el sistema jurídico se ajusta a las leyes económicas. Para brindar protección legal y servicios para la gestión de la economía de acuerdo con las leyes de operación económica y desarrollo económico, la ley debe absorber los resultados de la investigación en economía.

(3) El proceso de democracia y sistema legal depende del modelo socioeconómico y del nivel de desarrollo económico. La democracia y el sistema legal son productos de una economía desarrollada de productos básicos y de mercado. El principio de intercambio equivalente de bienes y economía de mercado niega fundamentalmente las diferencias entre sangre, estatus familiar, poder, región, etnia y religión, y promueve el establecimiento de relaciones políticas y jurídicas iguales que sean compatibles con esta relación económica, la democracia burguesa. y el sistema jurídico se desarrollaron sobre esta base. En una sociedad socialista, la base económica de la democracia y del sistema legal sigue siendo la economía mercantil y de mercado, y el grado de desarrollo de la democracia y del sistema legal todavía depende del nivel de desarrollo económico. Esto hace que la relación entre derecho y economía sea un tema importante en el derecho, especialmente en la jurisprudencia. En este sentido, las teorías económicas, especialmente las teorías económicas sobre la reforma del sistema económico, los productos socialistas y la economía de mercado, son extremadamente útiles y beneficiosas para el derecho.

(4) La introducción de muchos modelos teóricos y métodos de investigación de la economía en el campo del derecho puede profundizar y enriquecer la comprensión del derecho por parte de las personas. En particular, las teorías y métodos de la economía política pueden ayudar a explicar el sistema jurídico y promover la reforma del sistema legal. .

4. Derecho y Sociología

La sociología es una ciencia social importante con una importancia integral. Cuando se fundó la sociología, hace más de cien años, tomó como objeto de investigación a toda la sociedad. Sin embargo, con la formación de disciplinas especializadas como las ciencias políticas, el derecho, la economía y la educación, la sociología estudia principalmente cuestiones macro de la estructura social y los procesos sociales, incluidas las relaciones sociales, las organizaciones sociales, la cultura social, las normas sociales y los sistemas sociales. armonía y conflicto social, movimientos sociales y cambios sociales, desviación social y control social, etc. El derecho y la sociología tienen una relación muy estrecha y entrelazada. Por un lado, el derecho estudia el derecho en la sociedad (estudiando el derecho

como parte de los fenómenos sociales); por otro lado, la sociología estudia la sociedad a través del derecho (tomando el derecho como una forma de contenido social). Por tanto, el derecho y la sociología tienen una amplia gama de temas comunes. Por ejemplo, las raíces sociales del derecho, la función social del derecho, los estándares sociales para la efectividad de las normas jurídicas, las condiciones sociales para la efectividad jurídica, la socialización del derecho, la socialización de las personas en el aspecto jurídico, la base social, base psicológica y base moral del comportamiento jurídico, cambios jurídicos en los cambios sociales, cambios sociales en el derecho, derecho y conflicto social, derecho y orden social, derecho e ideología social, historia social de los conceptos jurídicos, intereses sociales, necesidades, deseos y legislación, desviación y control social, sociedad La opinión pública y la implementación de la ley, la socialización de la abogacía y su impacto social, y la reforma de diversos ordenamientos jurídicos. Es precisamente debido a la existencia de estos amplios temas comunes que ha surgido la necesidad de integrar el derecho y la sociología, y ha promovido el surgimiento y desarrollo de una nueva disciplina que abarca los dos campos del derecho y la sociología: la sociología jurídica. El nacimiento y desarrollo de la sociología jurídica es uno de los mayores logros en el campo del derecho en el siglo XX. Se centra en el estudio de las actividades jurídicas-sociales, los roles jurídicos, la cultura jurídica, las operaciones jurídicas y la eficacia jurídica como su perspectiva teórica, y utiliza el diseño de modelos teóricos con la integración de la investigación empírica y el análisis empírico como su dirección metodológica para participar. en el proceso legal y promover La modernización del sistema jurídico y la cultura jurídica es su objetivo de valor.

5. Derecho e Historia

La historia es una ciencia que estudia y explica el proceso específico y la regularidad del desarrollo de la sociedad humana, es decir, una ciencia que describe, explica y reflexiona sobre lo que los humanos han hecho en el pasado para ayudar a los humanos a revisar el pasado y aprender lo nuevo. . El derecho y la historia están estrechamente relacionados. Los motivos y manifestaciones son:

(1) El derecho es historia condensada o producto de procesos históricos. En los puntos de inflexión de la sociedad humana se puede ver la bandera o símbolo de la ley. La "Compilación de los grandes documentos del mundo" publicada por la editorial McGraw-Hill de Estados Unidos reúne 30 documentos importantes en el mundo, de los cuales 1/3 son documentos legales, entre ellos el Código de Hammurabi (1700 a.C.), "La Ley de Solón" Código" (590 aC), "Carta Magna inglesa" (1215), "Sobre el orden internacional" (1625), "Declaración de Independencia americana" (1776), "Constitución de los Estados Unidos" (1787), la Declaración francesa de Derechos Humanos. Derechos Humanos (1789), el Código Napoleónico (1804), la Carta de las Naciones Unidas (1945), etc. Estos documentos se denominan "hitos en la historia de la humanidad". Sin un estudio cuidadoso de estos documentos, es imposible comprender y escribir la historia, especialmente la historia de las instituciones sociales humanas y la historia de las ideas. Por otro lado, la historia que explica los factores jurídicos en los procesos sociales contribuye al estudio diacrónico del derecho en el derecho.

(2) La vida del derecho no es sólo lógica, sino también experiencia. La experiencia es siempre algo histórico. En el proceso de estudiar los cambios en los tiempos antiguos y modernos y el ascenso y caída de la historia, la historia también utiliza el orden de los tiempos y hechos históricos específicos para reproducir cómo y sobre qué base las clases dominantes y sus grupos gobernantes en las dinastías pasadas. Distribuyeron los derechos (beneficios) y obligaciones (cargas) de la sociedad. ¿Qué efectos sociales han producido los derechos y obligaciones legales de las dinastías pasadas, ya sea que establecieron y mantuvieron un buen orden social, provocaron malestar social, promovieron u obstaculizaron el desarrollo de la sociedad? fuerzas productivas y cómo se produjeron estos efectos sociales. ¿Cuáles son los derechos y obligaciones legales de las dinastías pasadas? El proceso cambiante y las características del sistema de obligaciones, cómo los políticos y pensadores de todas las épocas tratan el patrimonio legal, etc. Los resultados de la investigación de la historia marxista en esta área son bastante ricos y pueden transformarse en puntos de vista teóricos jurídicos después de su procesamiento. Por lo tanto, todos los maestros en derecho conceden gran importancia a absorber

y aprender de los resultados de la investigación de la historia.

(3) El método de investigación empírica de la historia es un método importante del que el derecho puede aprender. La investigación empírica, es decir, "el método de obtener conocimiento exacto a partir de hechos reales", es una característica importante de la investigación histórica. La historia no puede darse por sentada y sólo puede basarse en restos y documentos. La base teórica del método empírico es el materialismo dialéctico y el materialismo histórico. Tiene ventajas obvias en el grupo de métodos de las ciencias sociales. Introducirlo en la ciencia jurídica ayudará a superar el idealismo y la metafísica que tienden a aparecer en la ciencia jurídica, y basará cada conclusión en la ciencia jurídica en evidencia confiable y resistirá la prueba de la práctica.

(4) Los conceptos, categorías, perspectivas teóricas, doctrinas y escuelas de derecho son todos productos de la historia y tienen sus propios procesos de surgimiento y evolución. Para comprenderlos de manera precisa y profunda, y enriquecerlos y desarrollarlos sobre esta base, debemos utilizar teorías y métodos históricos para examinar cómo fueron propuestos y qué discusiones importantes y claves han realizado los académicos anteriores, qué etapas principales han atravesado. en su evolución, y qué formas de expresión han tenido.

6. Ley y Lógica

La lógica es la ciencia del pensamiento y sus leyes y reglas. Dado que los problemas lógicos atraviesan todos los aspectos de la operación jurídica, la lógica y el derecho están estrechamente relacionados. El foco del derecho y la lógica es el razonamiento jurídico. El razonamiento jurídico es el proceso de pensamiento en el que los trabajadores jurídicos extraen una determinada conclusión jurídica a partir de una o varias premisas conocidas (hechos jurídicos o normas jurídicas, principios jurídicos, precedentes y otros materiales jurídicos). ¿Cómo entender la naturaleza del razonamiento jurídico? ¿Cómo utilizar la lógica dialéctica o el razonamiento práctico? Este es un tema controvertido. Para resolver estos problemas, los juristas deben recurrir al conocimiento de la lógica (por supuesto, los lógicos muchas veces se nutren de la vida jurídica con la lógica más dialéctica), por lo que la jurisprudencia une fuerzas con la

lógica. En las obras jurídicas contemporáneas nacionales y extranjeras han surgido un gran número de tratados sobre análisis semántico, racionalidad práctica y lógica jurídica, que es un signo de la unión del derecho y la lógica.

Preguntas para pensar

1. Hable sobre su comprensión de estudiar derecho (disciplina).
2. ¿Cómo entender los objetos de investigación del derecho?
3 . ¿Qué funciones puede desempeñar el derecho?
4. ¿Cómo entender la relación entre el derecho y las disciplinas adyacentes?

Lectura recomendada

1. [Alemania] Wei Deshi: "Jurisprudence", traducido por Ding Xiaochun y Wu Yue, Law Press, edición de 2003.

2. [Estados Unidos] Pound: "Jurisprudence" (Volumen 1), traducido por Deng Zhenglai, China University of Political Science and Law Press, edición de 2004.

3 . [Estados Unidos] Bodenheimer: "Jurisprudence, Legal Philosophy and Legal Methods", traducido por Deng Zhenglai, Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 2001.

4. [Estados Unidos] Posner: "Jurisprudence Issues", traducido por Su Li, China University of Political Science and Law Press, edición de 2002.

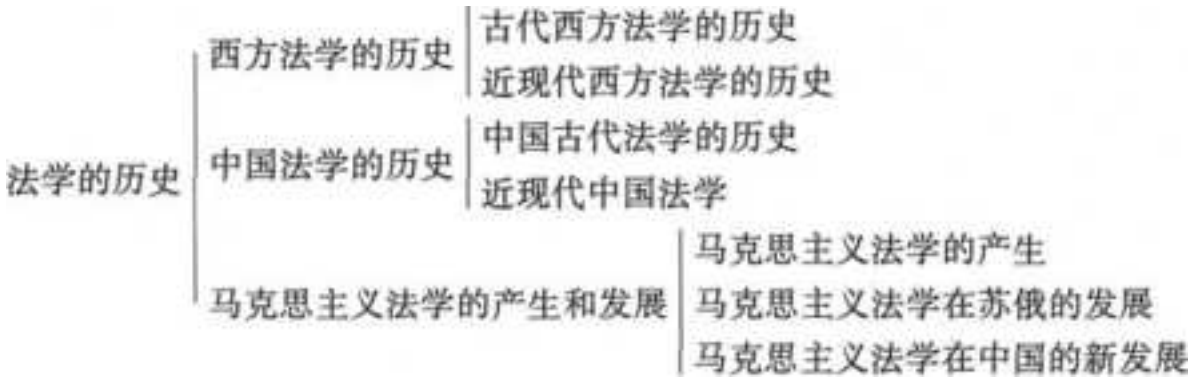
5. [Inglés] Austin: "The Scope of Jurisprudence", traducido por Liu Xing, China Legal Publishing House, edición de 2002.

6 . Zheng Ge: "¿Es el derecho una ciencia social?" ——Sobre los atributos y métodos de investigación de las ciencias jurídicas", publicado en "Peking University Law Review" (volumen 1, número 1), Law Press, edición de 1998.

7. Hu Yuhong: "¿Es el derecho una ciencia?" ", publicado en "Jiangsu Social Sciences", número 4, 2003.

Capítulo 2 La historia de la jurisprudencia

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La jurisprudencia es producto del desarrollo histórico hasta una determinada etapa. El desarrollo del derecho también ha experimentado un proceso histórico desde sus inicios hasta convertirse en una disciplina independiente, y han surgido muchas escuelas de derecho. Este capítulo presenta principalmente el proceso de desarrollo de la ciencia jurídica occidental, china y marxista. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben dominar el origen de la jurisprudencia occidental, el desarrollo de la jurisprudencia occidental moderna, el desarrollo de la jurisprudencia china antigua, el surgimiento y desarrollo de la jurisprudencia marxista y el concepto de Estado de derecho socialista.

Puntos clave del examen judicial

Jurisprudencia marxista, concepto de estado de derecho socialista.

Sección 1 La historia de la jurisprudencia occidental

1. La historia de la antigua jurisprudencia occidental

La jurisprudencia occidental comenzó en la antigua Grecia. Según la literatura existente y la información excavada bajo tierra, las antiguas ciudades-estado griegas

representadas por Atenas no tenían muchas leyes escritas, y la formulación y aplicación de las leyes generalmente adoptaban los procedimientos y métodos de la democracia directa o la gran democracia, y no había instituciones jurídicas especializadas sólidas y un grupo de juristas profesionales, por lo que es imposible tener una jurisprudencia independiente. Sin embargo, dado que el sistema jurídico con el derecho consuetudinario como cuerpo principal se ha desarrollado en gran medida, el derecho ha penetrado en todos los aspectos de la vida social y se ha convertido en la estructura social básica y el objeto de los sentimientos y la comprensión de las personas; al mismo tiempo, la filosofía de la antigua Grecia estaba muy desarrollada y desarrollada Su filosofía desarrolló la capacidad de las personas libres (especialmente los intelectuales entre las personas libres) para comprender y evaluar los fenómenos sociales, y promovió la formación de sistemas de conocimiento especializados como la política, la ética, la literatura y la estética. . Una serie de cuestiones de jurisprudencia están involucradas en las ricas y coloridas obras de ciencia política, ética, literatura y estética, tales como: la relación entre el derecho y el poder y la racionalidad, la relación entre el derecho y las personas, los dioses y la naturaleza (el derecho se hace por el hombre o proviene de los dioses o de la naturaleza), la ley y los intereses, la justicia (lo que es correcto o justo entre los reclamos contradictorios o superpuestos de las personas), el gobierno del hombre y el estado de derecho (si el gobierno del hombre es superior al estado de derecho o viceversa)), la base moral y la política del cumplimiento de la ley Conceptos básicos (por qué los ciudadanos deben obedecer la ley y el Estado)... En palabras de los juristas occidentales, estas cuestiones son el "cruz" y el "tema eterno" de la ciencia jurídica. Estas cuestiones planteadas originalmente en la historia del derecho, así como las discusiones sobre estas cuestiones por parte de Sócrates, Platón, Aristóteles y otros, siempre han tenido un profundo impacto en la jurisprudencia occidental.

El sistema jurídico de la antigua Roma fue el pináculo del desarrollo del sistema jurídico en el antiguo mundo occidental. En consonancia con el sistema jurídico desarrollado, la jurisprudencia romana fue muy próspera. Los juristas romanos no sólo plantearon y resolvieron muchas cuestiones técnicas y metodológicas relacionadas con la legislación, la aplicación de la ley y la justicia, sino

que también introdujeron el concepto griego de derecho natural para demostrar la santidad y amplia aplicabilidad del derecho romano. En los primeros días del Imperio Romano, ya existía una economía mercantil simple relativamente desarrollada y relaciones de propiedad complejas. Los mecanismos de ajuste legal y los ordenamientos jurídicos son cada vez más abstractos, universales y complejos. Los asuntos jurídicos debían ser tratados por expertos especialmente capacitados, lo que dio lugar al surgimiento de grupos de juristas profesionales, facultades de derecho y facultades de derecho. Desde que el emperador Augusto estableció el sistema del derecho oficial de respuesta de los juristas, la reputación de los juristas mejoró enormemente. El derecho no sólo adquirió un estatus relativamente independiente, sino que también se convirtió en una de las fuentes del derecho romano. La jurisprudencia romana tuvo una influencia significativa en el desarrollo posterior de la jurisprudencia y los sistemas legales occidentales.

La Edad Media fue el período más sombrío de la sociedad occidental y el cristianismo se encontraba en una posición en la que miles de personas regresaron al cristianismo. "La cosmovisión de la Edad Media era esencialmente una cosmovisión teológica." "La Edad Media incorporó todas las demás formas de ideología (filosofía, política y derecho) a la teología, convirtiéndolas en sujetos de la teología". [3] Por tanto, la jurisprudencia independiente desapareció, pero esto no significa que desapareciera el pensamiento jurídico. De hecho, los escritos de Tomás de Aquino contienen ricas reflexiones jurídicas. Tomás de Aquino preservó y desarrolló el pensamiento jurídico de la antigua Grecia y Roma combinándolos con la teología. A finales de la Edad Media, la economía mercantil cada vez más desarrollada y el modo de producción capitalista crearon una necesidad de derecho, y surgieron la educación y la investigación jurídicas. La tarea central de la educación y la investigación jurídicas en ese momento era revivir el derecho romano. Con la recuperación y desarrollo de la investigación jurídica y la educación jurídica surgió nuevamente un grupo de juristas profesionales y una escuela jurídica que es la escuela de anotación jurídica. La Escuela de Comentarios también se llama "Escuela de Lumbia" porque tiene su sede en la Universidad de Lumbia en el norte de Italia. Las escuelas de anotación se dividen en escuelas previas a la

anotación y escuelas posteriores a la anotación. El objetivo de la escuela de precomentarios era aclarar el significado preciso de los documentos de derecho romano a través de la interpretación del texto, el lenguaje, la lógica y las citas extensas de varios documentos de derecho romano compilados en la época de Justiniano. La escuela de derecho postexegética está comprometida a combinar y asimilar el derecho romano con las regulaciones urbanas, el derecho feudal, el derecho consuetudinario alemán y los principios del derecho canónico, y a transformar el derecho romano antiguo en el derecho italiano moderno para servir a la vida social real. Por lo tanto, cambiaron el método de anotación pura por el método de anotación y comentario, centrándose en extraer principios y bases legales del derecho romano y establecer la subestructura de la ley.

2. La historia de la jurisprudencia occidental moderna

Los movimientos del Renacimiento y la Reforma que comenzaron en los siglos XIII y XIV hicieron que la jurisprudencia occidental se desarrollara y cambiara en una dirección secular. Un grupo de pensadores de la clase media emergente consideraba al monarca (en lugar de Dios) o la naturaleza humana (en lugar de la divinidad) como la base del país y del derecho, trayendo el derecho y la jurisprudencia del cielo a la tierra. El símbolo más importante del desarrollo de la ciencia jurídica durante este período fue el surgimiento de la escuela jurídica humanista. La escuela jurídica humanista es una escuela jurídica que surgió después de la escuela jurídica anotativa y recibe su nombre por su conexión con la corriente de pensamiento humanista del movimiento renacentista (una corriente de pensamiento social que se oponía al antiguo orden feudal). La escuela jurídica humanista aboga por tratar el derecho romano como parte integral de toda la cultura clásica y aplicar métodos filosóficos e históricos al estudio del derecho romano para revivir el derecho romano de manera más convincente. La Escuela Comentaria de Derecho y la Escuela Humanista de Derecho crearon condiciones favorables en términos de teoría ideológica y tecnología para la formación del Estado-nación, el surgimiento del sistema jurídico capitalista y la unificación del derecho. Los juristas comentaristas y los juristas humanistas son los

mensajeros que transmiten la jurisprudencia antigua a los tiempos modernos, y su investigación es el vínculo entre la jurisprudencia antigua y la jurisprudencia moderna.

La revolución burguesa que comenzó en el siglo XVII y los requisitos de la época para establecer la democracia burguesa y el sistema legal que se popularizaron en la revolución requirieron y liberaron la ciencia jurídica. El desarrollo a gran escala de la economía mercantil requiere ley. Desde entonces, la educación jurídica y la investigación jurídica han florecido, y han surgido facultades de derecho y facultades de derecho. El surgimiento de la jurisprudencia burguesa moderna significa el surgimiento de una cosmovisión jurídica que se opone a la cosmovisión teocrática medieval. El núcleo de esta cosmovisión es la libertad, la igualdad, los derechos humanos y el estado de derecho. Sus manifestaciones típicas son la "teoría del contrato social" y la "teoría de los derechos naturales" (teoría de los derechos naturales) de la escuela de derecho natural. La escuela de derecho natural es la abanderada de la revolución burguesa. Se opone a la divinidad y al poder divino y defiende la humanidad y los derechos humanos. Se opone a la autocracia y los privilegios jerárquicos y aboga por la libertad y la igualdad. Se opone al gobierno del hombre y exige el gobierno. de ley. La escuela de derecho natural no sólo jugó un papel histórico en la propagación y promoción de la revolución, sino que también demostró y promovió el establecimiento de la democracia y el sistema legal burgueses. El modelo moderno de democracia y sistema legal en los países burgueses fue diseñado principalmente por ellos. También propusieron los principios básicos de los sistemas jurídicos modernos, como la libertad de contratación, la igualdad ante la ley y el castigo legal.

A finales del siglo XVIII surgieron en el continente europeo escuelas filosóficas jurídicas que utilizaban conceptos abstractos, formas teóricas conservadoras y lenguajes filosóficos incomprensibles para difundir ideas de la Ilustración como los derechos humanos naturales, el liberalismo, el constitucionalismo y el Estado de derecho. Se opusieron a la escuela de derecho natural clásica y enfatizaron la nación del derecho, a la escuela jurídica histórica caracterizada por tradiciones espirituales o históricas, y a la escuela jurídica analítica basada en el utilitarismo y la filosofía positivista como fundamento teórico y metodológico, y tomando el análisis lógico del

derecho. el derecho real como su misión. El surgimiento de la escuela analítica del derecho marcó el surgimiento del derecho como disciplina independiente. Al mismo tiempo que surgió el derecho independiente, hubo una diferenciación entre derecho teórico y derecho aplicado, es decir, una diferenciación entre derecho y derecho penal, derecho civil, derecho constitucional y otros departamentos jurídicos. Sin embargo, a principios del siglo XIX, la jurisprudencia era básicamente la jurisprudencia de filósofos o politólogos. Sólo después de mediados del siglo XIX el derecho pasó de ser un subproducto de filósofos y politólogos a convertirse en derecho de juristas profesionales.

A principios del siglo XX, la sociedad occidental entró en la etapa imperialista, se intensificaron diversos conflictos sociales, se rompió la antigua estructura de intereses y comenzaron a formarse nuevas estructuras de intereses, apareció legislación social relacionada con el trabajo, el bienestar, la educación, la economía, etc. uno tras otro, y la socialización del derecho se convirtió en la tendencia de la época. Las cuestiones sociales y la práctica jurídica requieren nuevas teorías. Impulsadas por estos factores, surgió la escuela de derecho social que enfatizó el estudio del papel social del derecho, la efectividad del derecho, los medios por los cuales las normas jurídicas entran en vigor y la relación entre el derecho. y otros métodos de control social. Al mismo tiempo, la escuela jurídica neohegeliana caracterizada por heredar y desarrollar la teoría jurídica de Hegel y la escuela jurídica neokantiana caracterizada por heredar la teoría jurídica de Kant comenzaron a difundirse en Alemania, Italia y otros países. En la escuela de derecho neokantiana y en la escuela de derecho neohegeliana, algunos juristas desempeñaron un papel en la argumentación teórica, la defensa y la participación en el fascismo emergente.

Antes y después de la Segunda Guerra Mundial, debido a la crisis económica y la guerra global que arrasó el mundo capitalista, la atención de los académicos se centró en la economía, la guerra y otras cuestiones sociales. Al mismo tiempo, durante la guerra, los gobiernos fortalecieron su control sobre la libertad de expresión. y la investigación académica, o restricciones que hacen que la jurisprudencia occidental, como la filosofía política, se encuentre en un "estado latente" y "aparentemente agonizante". Sin embargo, a mediados de la década de 1950, impulsada por

una serie de importantes debates políticos y académicos, la jurisprudencia occidental comenzó a revitalizarse. Después de más de diez años de desarrollo, se produjo una prosperidad sin precedentes en la historia de la jurisprudencia occidental. La escuela de derecho natural, la escuela de derecho social y la escuela de derecho analítico surgieron con nuevas posturas políticas y teóricas. La jurisprudencia conductista, que se basa en la psicología conductista y la política conductista como base teórica y prototipo, y la jurisprudencia existencial como componente de la filosofía existencial, intenta comprometer y reconciliar varias escuelas y realizar el concepto de derecho, el valor del derecho y la método de derecho También surgieron escuelas de derecho integrales unificadas (unificadas). Después de la década de 1970, la escuela de análisis económico defendió el uso de teorías y métodos económicos para analizar, comentar los sistemas jurídicos y las actividades jurídicas y reformar el sistema jurídico con el objetivo de lograr los máximos beneficios económicos. Se basó en la crítica de los sistemas jurídicos occidentales. De repente han surgido la escuela jurídica crítica, cuyo propósito es promover el humanismo como base filosófica, y la "escuela jurídica neomarxista", que aboga por la no ideología y declara la "superación" del marxismo. Estas escuelas de derecho explican y evalúan el sistema jurídico desde diferentes perspectivas y sirven para mantener o mejorar el sistema jurídico capitalista.

Sección 2 La historia de la jurisprudencia china

China tiene una larga historia y un rico patrimonio jurídico y cultural. Ya en el Período de Primavera y Otoño y el Período de los Reinos Combatientes, la investigación jurídica florecía y se publicaban obras jurídicas especializadas. En todas las dinastías posteriores hubo ricas ideas jurídicas. Sin embargo, hasta el siglo XX, la ciencia jurídica siempre estuvo rodeada de filosofía, ética y política feudales, y la jurisprudencia independiente estaba fuera de discusión.

En términos de etapas de desarrollo, antes de la fundación de la República Popular China, la historia de la jurisprudencia china se puede dividir a grandes rasgos en

cuatro etapas, a saber, los períodos Xia, Shang y Zhou occidental, el período de primavera y otoño y el período de los Estados en Guerra. desde la dinastía Han Occidental hasta mediados de la dinastía Qing, y desde finales de la dinastía Qing hasta el período de la República de China.

1. La historia de la antigua jurisprudencia china

Según registros de libros antiguos, hubo muchas discusiones sobre la ley en las dinastías Xia, Shang y Zhou Occidental, y surgieron pensamientos legales con el Mandato del Cielo y el sistema patriarcal como núcleo. Por ejemplo, el "Shang Shu", uno de los clásicos confucianos compilados por el pueblo Han, registra las ideas y políticas de "combinar el cielo con la virtud" y "clarificar la virtud y tener cuidado con el castigo". virtud y cuidado con el castigo" son obviamente las ideas y políticas confucianas posteriores. Los orígenes culturales de "la virtud domina el castigo y el castigo ayuda". Fue la idea dominante que dominó la jurisprudencia feudal y el sistema legal durante un largo período de tiempo. Sin embargo, como la legislación de aquella época no se había desarrollado hasta convertirse en un todo complejo y extenso, las condiciones objetivas para el surgimiento de la jurisprudencia eran inmaduras; y como la capacidad de la gente para comprender los fenómenos sociales era muy limitada, las condiciones subjetivas para el surgimiento de la jurisprudencia eran También es insuficiente, por lo que todavía es imposible tener una investigación jurídica real y un sistema de conocimiento jurídico sistemático, y es imposible tener una forma teórica jurídica.

Los varios cientos de años del Período de Primavera y Otoño y el Período de los Reinos Combatientes fueron un período de ascenso y gran desarrollo de la ciencia jurídica china. En ese momento, surgieron una tras otra varias teorías y escuelas, formando un próspero escenario de cientos de flores floreciendo. Las cuatro escuelas: el confucianismo, el legalismo, el mohismo y el taoísmo han contribuido al surgimiento y desarrollo del derecho, entre las cuales destaca especialmente la contribución del legalismo. Partiendo de la filosofía de que la naturaleza humana es buena, el confucianismo enfatiza el poder de gobierno personal de los santos, sabios, reyes sabios y ministros virtuosos. Concede gran importancia al papel de la moralidad y la etiqueta. Aboga por que la etiqueta

domine, el castigo complemente y la comprensión integral Se logra la gobernanza y se han llevado a cabo demostraciones filosóficas sobre estos puntos de vista. Partiendo del concepto jurídico de que la voluntad de Dios es la fuente de la ley, los mohistas abogaban por tomar el Cielo como ley y actuar de acuerdo con la ley; también proponían la creencia social de "amarse unos a otros y beneficiarse mutuamente" y abogaban por vincular importancia para la producción, la economía y el beneficio de las personas en la economía. En términos de castigo, "se deben dar recompensas a los virtuosos y los castigos deben ser violentos. No matar a personas inocentes sin perder la culpa". Partiendo del ideal de un "país pequeño y con poca gente", el taoísmo se opone al establecimiento de diversos sistemas de etiqueta y de derecho, propugnando que todo debe estar en consonancia con la naturaleza y "gobernar sin hacer nada", e incluso afirma que "cuando las leyes florecen, abundan los ladrones", lo cual concuerda con la frase del sabio griego Platón Las opiniones políticas y jurídicas coinciden. Este es el comienzo del nihilismo legal chino. La mayoría de los representantes del legalismo son activistas políticos. En sus actividades políticas resumieron la experiencia histórica y práctica de gobernar el país, elogiaron el estado de derecho como base para la fundación y el gobierno del país y propusieron claramente "gobernar con la ayuda de de la ley" y "gobernarse por la ley". "Nacional" y otras proposiciones, y lanzó una serie de reformas políticas y reformas encaminadas a hacer realidad el Estado de derecho. En el proceso de defender e implementar el estado de derecho, los representantes del legalismo publicaron muchas ideas nuevas y perspicaces, y el legalismo alguna vez se convirtió en una "escuela destacada". Los pensamientos e ideas del legalismo fueron un enorme impulso para la formación y el desarrollo de la jurisprudencia y el sistema jurídico feudales de China. Su papel promotor es nada menos que el papel trascendental del pensamiento ilustrado burgués occidental en la sustitución del sistema jurídico feudal por el sistema jurídico capitalista.

Después de que florecieran cien flores y se enfrentaran cien escuelas de pensamiento durante el Período de los Reinos Combatientes, la antigua ciencia jurídica china fue muy próspera. Sin embargo, esta situación terminó con el surgimiento del autoritarismo centralizado en la dinastía Qin. Durante la dinastía Han, debido a que el emperador Wu

de la dinastía Han adoptó la propuesta de Dong Zhongshu de "deponer cientos de escuelas de pensamiento y respetar únicamente el confucianismo", el confucianismo ocupó una posición dominante en todos los campos ideológicos y también monopolizó el campo de los estudios jurídicos en China durante más de dos mil años. Law comenzó a convertirse en vasallo de la ética confuciana. El confucianismo después de la dinastía Han implementó la integración del confucianismo y la ley bajo la condición de que el confucianismo fuera el pilar, y la integración de la etiqueta y la ley bajo el principio de la moralidad como pilar y el castigo como complemento. Aunque el contenido específico del confucianismo se ha actualizado continuamente y Dong Zhongshu, Zhu Xi, Wang Xiangming y otros han reformado y profundizado el confucianismo, el pensamiento jurídico ortodoxo de "la moral domina y el castigo ayuda" en la sociedad feudal china no ha cambiado sustancialmente. Por lo tanto, se puede decir que la antigua cultura jurídica china era un sistema cultural cuyo núcleo era el pensamiento jurídico confuciano.

Desde la dinastía Han, lo que comúnmente se conoce como "Luxue" (también conocido como "Xingming Lvxue" y "Annotated Lvxue") ha aparecido en el campo del derecho, es decir, basado en principios confucianos, se enseñan leyes escritas basadas en leyes. y comentado Jurisprudencia. No sólo explica el texto de la ley de manera literal y lógica, sino que también explica ciertos principios legales, como la relación entre etiqueta y ley, los límites entre la interpretación de la ley y el respeto a las Escrituras, la conexión entre las disposiciones y el significado de la ley, y la relación entre leyes y reglamentos, así como condena y sentencia, indulgencia y severidad del derecho penal, existencia y abolición del castigo corporal, cambios de denominaciones penales, litigios y gestión penitenciaria, etc. Yu Dingguo y Du Yannian en la dinastía Han Occidental, Guo Gong, Chen Chong y otros en la dinastía Han Oriental transmitieron la ley y aceptaron discípulos para enseñar la ley de generación en generación, con cientos de estudiantes. Ma Rong, Zheng Xuan y otros, maestros de los clásicos de la dinastía Han del Este, comentaron los capítulos y frases del Código Han. Zhang Fei y Du Yu de la dinastía Jin también comentaron sobre el Código Jin y explicaron los principios legislativos y las cuestiones de aplicación legal. Después de la dinastía Jin del Este, las anotaciones privadas fueron reemplazadas gradualmente

por anotaciones oficiales. El "Tang Lv Shu Yi" del año 652 d.C. es un modelo de este tipo de comentario oficial. Se concentró en el pensamiento jurídico anterior a la dinastía Tang, citó principalmente a los clásicos confucianos para explicar el texto legal y promovió la supremacía de la monarquía, la jerarquía y la ética patriarcal. Es la obra jurídica comentada más sistemática y mejor conservada de la historia de China e incluso del mundo, y tiene un impacto significativo en las generaciones posteriores de China y en los sistemas legales feudales de algunos países asiáticos. Después de la transmisión de "Tang Lv Shu Yi", hubo escritos similares en las dinastías Song, Ming y Qing. Estos escritos contienen ricas reflexiones jurídicas y pueden considerarse obras jurídicas sin nombre legal.

Durante el reinado del emperador Wei Ming de los Tres Reinos, había un doctor en derecho que se especializaba en la enseñanza del derecho, y las ciencias jurídicas florecieron dentro de un cierto rango. El sistema oficial de doctorado continuó hasta la dinastía Song. Wang Anshi, de la dinastía Song, partió del entendimiento de que "la legislación es buena para el mundo y el mundo será gobernado", y estaba decidido a llevar a cabo reformas. Una vez creó una escuela para legislar la ciencia y promover los estudios jurídicos. Sin embargo, las fuerzas conservadoras se opusieron a él y no pudo implementarse. A partir de entonces, los estudios jurídicos sucumbieron y los estudios jurídicos fueron lentos.

En la sociedad feudal de largo plazo, la jurisprudencia era la jurisprudencia ortodoxa y la representante de la jurisprudencia, pero no era la única jurisprudencia: además de la jurisprudencia, existían varios métodos de investigación jurídica con diferentes estilos y pensamientos jurídicos con diferentes orientaciones de valores. En particular, el pensamiento jurídico progresista y la investigación jurídica después de finales de la dinastía Ming tuvieron un gran impacto en los estudios jurídicos. Por ejemplo, Huang Zongxi señaló claramente en su "Ming Yi Daifang Lu·Yuan Fa" que las leyes de la dinastía autocrática eran las leyes del emperador y su familia, no las leyes del mundo. La ley debería ser el arma pública del mundo, y las leyes de una familia deberían ser reemplazadas por las leyes del mundo.

2. Jurisprudencia china moderna

Después de la Guerra del Opio en 1840, China se convirtió gradualmente en una sociedad semifeudal y semicolonial. Debido a la agresión imperialista, todos los patriotas de aquella época querían reformarse y fortalecerse. La facción de la occidentalización en el poder defendía que se debía dar prioridad al aprendizaje chino y utilizar el aprendizaje occidental, y utilizaron esto como ideología rectora para llevar a cabo reformas. Kang Youwei y Liang Qichao abogaron por la implementación de una monarquía constitucional y lanzaron el Movimiento de Reforma de 1898. Sun Yat-sen, Zhang Taiyan y otros abogaron por la abolición de la monarquía y la implementación de una república democrática. Todos ellos han llevado a cabo investigaciones relativamente sistemáticas sobre el pensamiento jurídico chino y occidental, y han propuesto planes de reforma que integran la experiencia política y jurídica china y occidental. Estas ideas han tenido un enorme efecto esclarecedor sobre el pueblo chino. Al mismo tiempo, bajo la presión de la revolución popular, el gobierno Qing tuvo que estudiar leyes extranjeras y revisar sus propias leyes para recuperar su jurisdicción consular. Para ello, enviaron funcionarios y estudiantes al extranjero para estudiar y estudiar derecho. Después de que estas personas regresaron a China, introdujeron y discutieron el derecho y la jurisprudencia occidentales, difundieron el pensamiento jurídico burgués occidental y crearon una educación e investigación jurídicas chinas modernas. En 1901 se creó el "Departamento de Derecho" en la Universidad de la Capital y la Facultad de Derecho en 1906. Desde entonces, el derecho se ha convertido en una disciplina independiente en China y se ha desarrollado rápidamente. Los profesores y estudiantes de derecho han desempeñado un papel activo en la difusión de las teorías jurídicas occidentales, la promoción de la democracia y el sistema jurídico burgueses y la crítica del sistema jurídico feudal. La importación de la ciencia jurídica burguesa occidental rompió el sistema legal feudal original y promovió reformas legales y cambios en el pensamiento jurídico desde finales de la dinastía Qing hasta principios de la República de China.

Más tarde, bajo el régimen del Kuomintang, la jurisprudencia oficial heredó puntos de vista jurídicos feudales y trasplantó la jurisprudencia burguesa occidental. Era una mezcolanza de pensamientos jurídicos de la clase terrateniente feudal y pensamientos jurídicos burgueses. Al

mismo tiempo, la ciencia jurídica progresista ignoró la represión y prohibición de las fuerzas reaccionarias, mantuvo en alto la bandera de la ciencia, la democracia, los derechos humanos y el estado de derecho, expuso y criticó el sistema jurídico feudal y el pensamiento jurídico y participó en la gran Lucha por derrocar el régimen reaccionario del Kuomintang.

La Revolución de Nueva Democracia liderada por el Partido Comunista de China puso fin al dominio de las clases explotadoras en China y puso fin a dos mil años de jurisprudencia feudal y semifeudal y semiburguesa, reemplazándolas por jurisprudencia marxista. A partir de entonces, el derecho chino tomó un camino científico.

Sección 3 El surgimiento y desarrollo de la jurisprudencia marxista

1. El surgimiento de la jurisprudencia marxista

Aunque las leyes y escuelas jurídicas de diversos períodos históricos en Occidente y el pensamiento jurídico de la antigua China han explicado ciertos aspectos de las características de los fenómenos jurídicos, y algunos de ellos tienen cierta comprensión de la naturaleza del derecho, debido a las múltiples diferencias en posiciones de clase, visiones del mundo y metodologías, limitaciones, no pueden revelar científicamente la naturaleza y las leyes del derecho. No fue hasta el surgimiento de la jurisprudencia marxista en la década de 1840 que se produjeron cambios fundamentales en el campo del derecho. La jurisprudencia marxista, que surgió y se desarrolló en la práctica de la lucha revolucionaria proletaria y se enriqueció y actualizó continuamente en la construcción del sistema jurídico de los países socialistas, es la jurisprudencia más progresista, científica y dinámica de la historia de la humanidad. La jurisprudencia marxista toma el materialismo dialéctico y el materialismo histórico como su cosmovisión y metodología, analiza profundamente los fenómenos en todos los aspectos de la sociedad y explica científicamente la naturaleza del derecho y sus leyes de desarrollo, haciendo de la jurisprudencia una verdadera ciencia. Al mismo tiempo, la jurisprudencia marxista, basada en el análisis y evaluación de la jurisprudencia anterior, heredó sus ideas progresistas

y sus resultados de comprensión correctos, empujando así a la jurisprudencia a una nueva etapa de desarrollo.

La jurisprudencia marxista fue fundada por Marx y Engels. La "Ideología alemana", escrita en coautoría por estos dos gigantes científicos, marcó el nacimiento de la jurisprudencia marxista. El materialismo histórico y el concepto jurídico basado en el materialismo histórico que expuso completaron el largo viaje de Marx de exploración de los fundamentos filosóficos de un nuevo sistema jurídico desde la universidad y anunciaron al mundo el camino revolucionario marcado por el nombre de Marx. . En este tratado fundacional, Marx y Engels revelaron que la relación entre el derecho y el derecho está arraigada en las condiciones (relaciones) de vida material social, arraigadas en conflictos de intereses, y que el derecho se desarrolla con el desarrollo de las condiciones económicas y otras leyes objetivas, revelando que Aclaró la relación entre derecho, clase y país, y aclaró una serie de principios básicos de la jurisprudencia marxista. Posteriormente, Marx y Engels escribieron en "El Manifiesto Comunista", "Sobre la cuestión de la vivienda", "Crítica del programa de Gotha", "El origen de la familia, la propiedad privada y el Estado", "Ludwig Feuerbach y el fin de la era alemana". Filosofía clásica", "La situación de la clase obrera en Inglaterra", "La guerra civil francesa", "Das Kapital", "Anti-Dühring", "El socialismo de los juristas" y otras obras que enriquecieron y desarrollaron aún más su conocimiento jurídico. teoría. Aunque Marx y Engels no eran juristas profesionales y rara vez escribieron obras jurídicas puras o lecturas jurídicas al estilo de los libros de texto, los principios jurídicos que expusieron en las obras mencionadas provocaron una gran revolución en el campo del derecho. El estatus revolucionario y científico de la teoría jurídica de Marx y Engels en la historia del derecho, y su influencia en el desarrollo de la ciencia jurídica en los tiempos modernos y en el futuro, especialmente su efecto esclarecedor y movilizador sobre cientos de millones de trabajadores, no tienen paralelo en ninguna escuela de derecho. Los principios jurídicos expuestos por Marx y Engels no sólo trazaron una clara frontera entre la ciencia jurídica marxista y otras ciencias jurídicas anteriores, sino que también formaron la base de una nueva ciencia jurídica, permitiendo que la ciencia jurídica avanzara sobre una base científica.

2. El desarrollo de la jurisprudencia marxista en la Rusia soviética

Marx y Engels murieron sucesivamente a finales del siglo XIX. Después de su muerte, Lenin, como destacado representante de los comunistas en ese momento, no sólo heredó y defendió las teorías jurídicas de Marx y Engels, sino que también desarrolló creativamente la teoría jurídica marxista en el proceso de creación y dirección del primer país socialista del mundo. Escribió en "La nueva ley de fábrica", "La victoria de los cadetes y las tareas del Partido de los Trabajadores", "La disolución de la Duma y las tareas del proletariado", "El Estado y la revolución", "La Tareas actuales del poder soviético", "Sobre el Estado" ", "Sobre engañar al pueblo con la consigna de libertad e igualdad", "Sobre las tareas del Comisariado Popular de Justicia en las condiciones de la nueva política económica", " Sobre el liderazgo "dual" y el sistema jurídico" y otros trabajos, profundizaron los puntos de vista de Marx y Engels sobre el surgimiento del derecho. Los puntos de vista básicos de la naturaleza, las características, las funciones y las leyes de desarrollo han planteado y resuelto algunas cuestiones jurídicas nuevas. En particular, para Por primera vez se propone específicamente la doctrina del sistema jurídico socialista durante el período de la dictadura proletaria. Por ejemplo, el régimen proletario debe confiar en la ley y ser bueno en su uso; la esencia de la constitución es la relación relativa entre las fuerzas de clase, y el contenido de la constitución socialista es confirmar y proteger los derechos del pueblo; Se debe fortalecer la supervisión legal para mantener la autoridad de la Constitución y las leyes, etc. Sin embargo, debido a su muerte prematura, no pudo elaborar y desarrollar más la teoría jurídica socialista. Bajo la dirección del marxismo, algunos juristas soviéticos exploraron la construcción del sistema teórico jurídico marxista desde la perspectiva de la construcción del sujeto e hicieron ciertas contribuciones a la difusión y el desarrollo de la ciencia jurídica marxista.

3. Nuevo desarrollo de la jurisprudencia marxista en China

(1) La teoría estatal y jurídica de la dictadura democrática popular fundada por los comunistas chinos representados por Mao Zedong ha enriquecido el tesoro de la ciencia jurídica marxista.

La Revolución Rusa de Octubre llevó el marxismo al pueblo chino. Mao Zedong, Zhou Enlai, Zhu De, Liu Shaoqi y otros destacados representantes de la antigua generación de revolucionarios proletarios y comunistas chinos combinaron los principios del marxismo con la práctica de la revolución china para criticar el sistema legal de la clase explotadora y demostrar y establecer el nuevo sistema jurídico revolucionario democrático, y en el proceso se propusieron creativamente algunas teorías sobre la jurisprudencia marxista china. Sin embargo, dado que la tarea central del partido en ese momento era llevar al pueblo a tomar el poder político en lugar de construir el sistema legal, las ideas y teorías sobre el sistema legal a menudo se incluyeron en la doctrina estatal y se dispersaron en "Sobre Democracia popular", "Sobre la política", "Sobre el gobierno de coalición" ", "Sobre la dictadura democrática popular", "Instrucciones sobre la abolición de las seis leyes del Kuomintang y la determinación de los principios judiciales en las zonas liberadas", "Sobre la abolición de las Pseudo Sistema Jurídico" y otros tratados y documentos. Después de la fundación de la República Popular China, en el proceso de liderar la construcción de la democracia socialista y el sistema legal, Mao Zedong y otros líderes del partido y del Estado emitieron una serie de importantes discursos, instrucciones y escritos que enriquecieron y desarrollaron la jurisprudencia marxista. . Por ejemplo, "Sobre el proyecto de Constitución de la República Popular China" de Mao Zedong, "Discurso en la reunión de secretarios de los comités del partido de provincias, municipios y regiones autónomas", "Sobre el manejo correcto de las contradicciones entre el pueblo", "Sobre el manejo correcto de las contradicciones entre el pueblo" de Zhou Enlai. "La dictadura debe continuar y la democracia debe ampliarse", "Informe político del Comité Central del Partido Comunista de China al Octavo Congreso Nacional" de Liu Shaoqi, "Sobre el trabajo ideológico del Partido en los aspectos políticos y jurídicos" de Dong Biwu, "Más Fortalecimiento del sistema democrático y jurídico popular para garantizar la causa de la construcción socialista", "Procesamiento ante la Fiscalía Militar", Discurso en la reunión del Presidente y el Presidente del Tribunal Militar, etc. Los dos tipos de doctrinas contradictorias expuestas en estos discursos y escritos, la doctrina de la democracia para el pueblo y la dictadura para el enemigo, los principios legislativos de la democracia y el socialismo, el pensamiento

legislativo de combinar programmaticidad y flexibilidad, tienen leyes que respetar, y tener leyes.Los principios jurídicos que deben seguirse, el pensamiento del litigio basado en los hechos y el derecho como criterio, son todos desarrollos de la jurisprudencia marxista. Lamentablemente, después de mediados de la década de 1950, por diversas razones, se ignoró el papel del sistema jurídico en la vida socioeconómica, política y cultural, lo que tuvo como resultado una detención en la construcción del sistema jurídico, un estancamiento de la investigación jurídica y un fuerte declive en la otrora próspera ciencia jurídica.

(2) Nuevos desarrollos en la jurisprudencia marxista y el concepto de Estado de derecho socialista en la nueva era

Desde la reforma y apertura, el camarada Deng Xiaoping ha resumido profundamente la experiencia y las lecciones de mi país y otros países socialistas en la construcción de la democracia y el sistema legal, ha presentado de manera creativa la teoría democrática y legal de la construcción del socialismo con características chinas y, en gran medida, desarrolló la jurisprudencia marxista. Desde la década de 1990, en la práctica de desarrollar la civilización política socialista y construir un país socialista bajo el Estado de derecho, el colectivo de liderazgo de tercera generación del Partido Comunista de China, con Jiang Zemin como núcleo, ha seguido el ritmo de los tiempos, ha sido pionero e innovado. , y utilizó nuevas perspectivas teóricas y trabajos. La experiencia enriquece y profundiza la jurisprudencia marxista. Desde el XVI Congreso Nacional del Partido Comunista de China, el Comité Central del Partido, con Hu Jintao como secretario general, ha unido y guiado a la gente de todos los grupos étnicos del país a adherirse a la reforma y la apertura, continuar emancipando sus mentes y partir de las nuevas situaciones, nuevas tareas y nuevas características que enfrenta la economía y la sociedad de mi país en el nuevo siglo y nueva etapa, promover el desarrollo científico, promover la armonía social, adaptarse a las necesidades objetivas del desarrollo económico, político, cultural y social de China, partir de la situación general de la modernización socialista, presentar una perspectiva científica sobre el desarrollo, poner a las personas en primer lugar, gobernar de acuerdo con la ley, gobernar para el pueblo, prestar atención a los medios de vida de la gente, a las nuevas

perspectivas, nuevas propuestas y nuevos pensamientos del partido. sobre la gobernanza del Estado, como la supremacía de la causa, la supremacía de los intereses del pueblo y la supremacía de la Constitución y la ley, especialmente el concepto de Estado de derecho socialista. Estos pensamientos estratégicos se reflejan en el estado de derecho democrático, formando ideas y puntos de vista como el concepto jurídico humanista, el estado de derecho armonioso, el estado de derecho, el estado de derecho para el sustento del pueblo, las "tres supremacías" y el estado de derecho socialista. El concepto de estado de derecho, que enriquece y desarrolla la jurisprudencia marxista, es el último logro de la sinización de la jurisprudencia marxista. La sublimación de la teoría jurídica y el gran avance en la práctica del Estado de derecho nos han brindado muchas revelaciones profundas: debemos combinar la adhesión a los principios del derecho marxista con la promoción de la sinización del derecho marxista para lograr la unidad orgánica de defender y desarrollar el derecho marxista. derecho; debemos emancipar nuestras mentes, buscar la verdad a partir de los hechos, mantener el ritmo de los tiempos, desarrollarnos de manera innovadora y realizar la unidad orgánica de la naturaleza científica y la practicidad de la jurisprudencia marxista; debemos adherirnos a la combinación de basarnos en las condiciones nacionales y Aprovechando los logros de la civilización jurídica humana para lograr la unidad orgánica de la internacionalización de la jurisprudencia marxista y la cultura nacional, y construir una jurisprudencia y un sistema jurídico socialistas con características chinas.

El concepto de Estado de derecho socialista es producto de la combinación de la teoría marxista sobre el Estado y el derecho con las condiciones nacionales de China y la realidad de la construcción de la modernización y es un resumen de la experiencia práctica de China en democracia socialista y Estado de derecho. Su contenido se puede resumir en cinco aspectos:

(1) El concepto de gobernar el país según la ley. Éste es el contenido central del Estado de derecho socialista. Requiere que las agencias políticas y jurídicas y los agentes de policía política y jurídica mejoren continuamente sus conocimientos jurídicos, fortalezcan eficazmente sus conceptos jurídicos, se adhieran a una estricta aplicación de la ley, modelen el cumplimiento de la ley, acepten conscientemente la supervisión y presten atención al

mantenimiento de la autoridad y la dignidad. de la ley en todo momento y en todo lugar.

(2) El concepto de aplicación de la ley para el pueblo. Éste es el requisito esencial del Estado de derecho socialista. Debemos guiarnos por la teoría de Deng Xiaoping y el importante pensamiento de la "Tres Representaciones" y considerar la realización, mantenimiento y desarrollo de los intereses fundamentales de la abrumadora mayoría del pueblo como el punto de partida y punto de apoyo fundamental del trabajo político y legal. y lograr verdaderamente el objetivo en todo trabajo político y legal: poner a las personas en primer lugar, hacer cumplir la ley para las personas y proteger eficazmente los derechos e intereses legítimos de las personas.

(3) El concepto de equidad y justicia. Ésta es la búsqueda de valores del concepto socialista de Estado de derecho. La equidad y la justicia son el sustento del trabajo político y jurídico, la tarea principal de una sociedad armoniosa y el objetivo principal del Estado de derecho socialista. Los agentes de policía política y jurídica deben hacer cumplir la ley de manera imparcial, salvaguardar el bienestar público, abandonar el mal, promover la justicia, superar los deseos egoístas, excluir el interés propio, adherirse a los principios de legalidad y razonabilidad, igualdad de trato, puntualidad y eficiencia, y normas procesales. equidad para mantener la equidad y la justicia social.

(4) El concepto de servir a la situación general. Ésta es una importante misión del Estado socialista de derecho. Los organismos políticos y jurídicos y los agentes de policía política y jurídica de todos los niveles deben trabajar estrechamente en torno a la situación general del partido y del país, basándose en sus funciones, desempeñar plena y correctamente sus funciones y comprometerse a hacer avanzar el proceso de construcción de una sociedad moderadamente acomodada de manera integral, y esforzarnos por crear un ambiente social armonioso y estable y un ambiente legal justo y eficiente.

(5) El concepto de dirección del partido. Ésta es la garantía fundamental del Estado socialista de derecho. Debemos unirnos conscientemente para defender el liderazgo del partido, consolidar el estatus gobernante del partido y salvaguardar el estado de derecho socialista, unificar la implementación de la línea, los principios y las políticas del partido con una estricta aplicación de la ley, y

combinar el fortalecimiento y la mejora del liderazgo del partido en los ámbitos político y legal. trabajar con los órganos judiciales de salvaguardia Debemos ejercer nuestros poderes de manera independiente de acuerdo con la ley y unificarlos, adherirnos siempre a la postura política correcta y cumplir fielmente la sagrada misión encomendada por el partido y el pueblo.

Preguntas para pensar

1. Describe brevemente la historia de la jurisprudencia occidental.
2. Describe brevemente la historia de la jurisprudencia china.
3 . ¿Por qué el surgimiento de la jurisprudencia marxista es un gran cambio en la historia del pensamiento jurídico?

Lectura recomendada

1. [Inglés] Wayne Morrison: "Jurisprudencia: de la antigua Grecia a la posmodernidad", traducido por Li Guilin y otros, Wuhan University Press, edición de 2003.
2. Liu Xing: "Jurisprudencia occidental preliminar", Editorial del Pueblo de Guangdong, edición de 2000.
3 . He Qinhua: "Historia de los estudios jurídicos chinos" (volumen 1, edición revisada), Law Press, edición de 2006.
4. Deng Zhenglai: "¿Hacia dónde se dirige la jurisprudencia china?", Commercial Press, edición de 2006.
5. Wan Bin: "La evolución histórica del pensamiento jurídico occidental", publicado en "Zhejiang University Law Review" (número especial), 2002.
6 . Liu Xing: "El dilema del cientificismo jurídico: cómo el conocimiento jurídico se convierte en una parte integral de la práctica jurídica", "Investigación jurídica", número 3, 2004.
7. Hu Yuhong: "Revisión de la metodología de las tres principales escuelas jurídicas occidentales", "Estudios jurídicos comparados", número 2, 2005.

Ampliar conocimientos

Una mirada a la historia del derecho desde la perspectiva de la herencia histórica del derecho

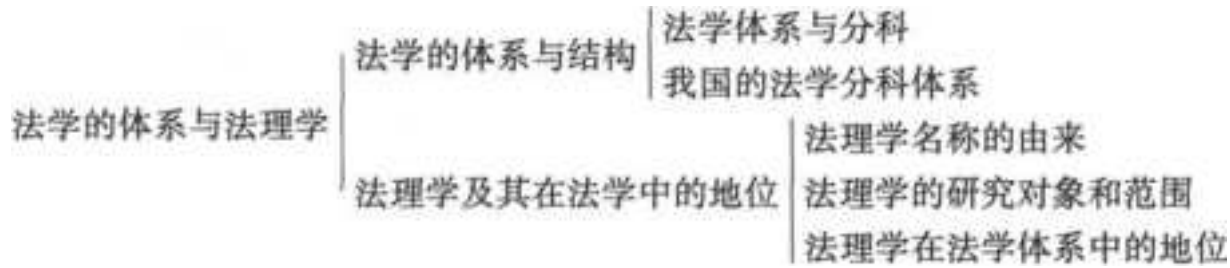
La herencia de las condiciones de vida conecta varias etapas del desarrollo social en un proceso histórico unificado. La herencia jurídica que se manifiesta en el proceso de transición de etapa se basa en la herencia de las condiciones de vida sociales, especialmente las condiciones de vida materiales. Una proposición básica de la perspectiva jurídica marxista es que los principios básicos y el contenido de cualquier sistema jurídico están determinados por las condiciones de vida social. Esto se aplica no sólo al derecho público que se ocupa de los asuntos públicos sociales, sino también al llamado derecho privado. que regula las relaciones privadas. Dado que en el reemplazo de las formas sociales, la

nueva sociedad tiene una relación de herencia con las condiciones de vida de la antigua sociedad, en consecuencia, las condiciones de vida social y las leyes que reflejan el desarrollo y los cambios en la historia también mostrarán herencia. Lo que la antigua ley puede ser heredada por la nueva ley está estrechamente relacionado con las condiciones de vida heredables que la vieja sociedad puede proporcionar a la nueva sociedad. El núcleo de la llamada herencia histórica jurídica se refiere a la relación de "sostenimiento de influencia" que existe entre los dos sistemas jurídicos en el orden temporal y en diferentes tipos históricos. Se reconozca o no, esta conexión histórica es objetivamente inevitable. Cuando las dos leyes parecen tener esencias de clase muy similares, se demuestra que esta conexión histórica es una transformación directa y no sustancial. La herencia del derecho burgués del derecho de clase de los terratenientes feudales entra en esta categoría. Cuando los dos sistemas jurídicos alternos no tienen esencias de clase similares y, por tanto, carecen de intereses comunes necesarios, la relación histórica entre las leyes inevitablemente parecerá una especie de desarrollo. y transformación sustantiva de las formas críticas y negativas. La negación del derecho capitalista por el derecho socialista entra en esta categoría. Aquí, tratar el derecho burgués de forma negativa es esencialmente una manifestación especial de la herencia histórica del derecho, que implica tanto la remodelación y el establecimiento del derecho como un opuesto como el aprendizaje de ciertas experiencias de las condiciones de vida comunes. En este proceso de desarrollo, el atributo de clase del derecho siempre ha jugado un papel clave. La remodelación del derecho antes mencionada muestra claramente que existe una incompatibilidad entre leyes basadas en diferentes atributos de clase. Sin embargo, la herencia histórica en la antigua ley, que se manifiesta en el aprendizaje de la experiencia, ilustra plenamente la inelegibilidad del entorno de vida común de la humanidad. Se puede ver que en la cuestión de la herencia histórica del derecho, siempre hay dos formas de conexión. Es unilateral utilizar una forma de conexión para excluir la existencia de la otra. Es unificando los dos que creemos que la herencia histórica del derecho es una existencia objetiva. La naturaleza de clase del derecho no puede excluir esta herencia. Por lo tanto, creemos que la actitud de la jurisprudencia china contemporánea hacia la jurisprudencia tradicional china y la jurisprudencia occidental debe adoptar una perspectiva dialéctica e histórica y debe heredarse críticamente. En vista de esto, es particularmente necesario conocer la historia de la jurisprudencia occidental y china.

——Zheng Chengliang y Xu Weidong: "Sobre la herencia histórica del derecho"

Capítulo 3 Sistema Jurídico y Jurisprudencia

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El sistema jurídico es el sistema de disciplinas jurídicas, es decir, un todo unificado orgánicamente vinculado compuesto por varias ramas de la ciencia jurídica. La jurisprudencia es una rama del sistema jurídico que estudia los principios, principios, conceptos y sistemas generales del derecho. Este capítulo presenta principalmente la estructura del sistema jurídico y el sistema temático de la ciencia jurídica china, así como el concepto, los objetos de investigación, el alcance y el estado de la jurisprudencia en derecho. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben dominar el sistema y las divisiones del derecho, el concepto y la evolución de la jurisprudencia y el estatus de la jurisprudencia en el derecho.

Sección 1 El sistema y estructura de la ciencia jurídica

1. Régimen jurídico y divisiones

La formación de un sistema jurídico o la división de subdisciplinas internas en sistemas jurídicos es una cuestión de tiempos modernos. Antes de la revolución burguesa moderna, el derecho nunca se había convertido en una disciplina completamente independiente: estaba incluido en la teología, la filosofía, la política, la ética o vinculado a las actividades legislativas y judiciales del país. Como no se ha formado una disciplina independiente, por supuesto no hay problema de sistema o división.

Las disciplinas del derecho surgieron a medida que el derecho se diferenciaba de otras disciplinas, especialmente cuando la legislación se convirtió en una entidad amplia y compleja y el consiguiente surgimiento de departamentos legales. Sin embargo, no existe una opinión coherente en los trabajos jurídicos nacionales y extranjeros sobre cómo dividir las materias o según qué normas. Las divisiones propuestas por estudiosos de diversos países son bastante amplias y tienen diferentes nombres. Por ejemplo, la "Guía de Derecho de Oxford" británica establece que el derecho se puede dividir en dos categorías principales: derecho teórico y derecho aplicado, y se puede dividir en siete departamentos específicos: ① teoría y filosofía jurídicas; ② historia jurídica e historia. de varios sistemas legales; ③ Investigación jurídica comparada; ④ Derecho internacional; ⑤ Derecho transnacional; ⑥ Derecho interno; ⑦ Disciplinas afiliadas, como medicina forense, psiquiatría legal, etc. Los departamentos ① a ③ anteriores pertenecen al derecho teórico, los departamentos ④ a ⑥ pertenecen al derecho aplicado y el departamento ⑦ en sí no estudia cuestiones jurídicas, sino que está relacionado con las cuestiones jurídicas que surgen. [4]

Otro ejemplo es el Diccionario de la Enciclopedia Universal Japonesa, que divide el derecho en cuatro categorías principales: ① derecho público, que incluye la constitución, el derecho administrativo y el derecho internacional; ② derecho privado, que incluye el derecho civil, el derecho comercial, el derecho procesal civil, el derecho laboral y el derecho internacional privado. derecho; ③ derecho penal, incluido el derecho penal, el derecho procesal penal y la política penal; ④ derecho básico, incluida la filosofía jurídica, la sociología jurídica, la historia del derecho y el derecho comparado. [5]

Los juristas soviéticos generalmente dividen el sistema jurídico en cuatro categorías: ① metodología y ciencia histórica (teoría del Estado y el derecho, historia del Estado y el derecho); ② ciencia especializada asociada con varios departamentos jurídicos (derecho estatal, derecho administrativo, derecho civil y derecho penal).); ③ la ciencia del estudio de países extranjeros y las leyes y ajustes legales a las relaciones internacionales; ④ ciencias jurídicas auxiliares, como medicina forense, psiquiatría jurídica, química jurídica, etc.

2. el sistema de disciplina legal de mi país

De acuerdo con las necesidades prácticas de la educación jurídica y la investigación jurídica en la etapa actual en nuestro país, podemos dividir el sistema legal desde las dos perspectivas siguientes.

(1) Desde la perspectiva de la división de departamentos legales

Dado que el derecho se divide en diferentes departamentos, como constitución, derecho administrativo, derecho civil, derecho penal y derecho procesal, en consecuencia existen derecho constitucional, derecho administrativo, derecho civil, derecho penal, derecho procesal, etc. La aparición de un nuevo departamento jurídico tarde o temprano irá acompañada de un nuevo departamento jurídico. Por ejemplo, con el surgimiento de nuevos departamentos legales como el derecho administrativo y el derecho económico, surgieron el derecho administrativo y el derecho económico. La investigación de cada departamento de derecho sobre la historia de las leyes del departamento constituye la historia especial del derecho del departamento, como la historia de la Constitución, el derecho civil, el derecho penal, etc.; el estudio de cada departamento de leyes similares en su propio país y en países extranjeros. Constituye derecho comparado (estudio), como por ejemplo constitución comparada, derecho civil comparado, derecho penal comparado, etc. Estas historias especiales y comparaciones jurídicas departamentales pertenecen respectivamente a la jurisprudencia departamental correspondiente, y la investigación histórica sobre el derecho general de cada departamento, es decir, todo el sistema jurídico, constituye una historia jurídica independiente; la investigación sobre la teoría y metodología de la comparación jurídica. El derecho y los ordenamientos jurídicos o ordenamientos jurídicos de diversos países. La comparación global de los principales ordenamientos jurídicos constituye el derecho comparado. Las leyes también se pueden dividir en dos categorías según pertenezcan al derecho interno o al derecho internacional: derecho interno y jurisprudencia internacional.

(2) Desde una perspectiva epistemológica

Desde una perspectiva epistemológica, el derecho se puede dividir en derecho teórico y derecho aplicado. La jurisprudencia teórica estudia de manera integral los conceptos, principios y leyes básicos del derecho. El

derecho aplicado estudia principalmente la estructura y contenido de las leyes nacionales e internacionales, así como su formulación, interpretación y aplicación. Por supuesto, esto no quiere decir que el derecho aplicado no tenga su propia teoría, sino que esta teoría es diferente de la teoría del derecho teórico en términos de alcance general y grado de abstracción. En términos relativos, el derecho aplicado está directamente relacionado con la práctica del derecho, se ocupa de materiales empíricos directos y su teoría generalmente se limita al campo de este departamento del derecho. El derecho teórico es relativamente abstracto: se resume del derecho aplicado y se utiliza para guiar el derecho aplicado, y su teoría recorre todo el fenómeno jurídico. En cuanto a lo que la gente suele llamar "derecho marginal", generalmente abarca o integra dos disciplinas, como la sociología jurídica, la economía jurídica, la psicología jurídica, la medicina forense, la investigación criminal, las estadísticas jurídicas, la educación jurídica, etc. Algunos de ellos se centran en la investigación teórica y otros en la resolución de problemas de la práctica jurídica y pertenecen respectivamente al derecho teórico y al derecho aplicado.

Sección 2. La jurisprudencia y su situación jurídica.

1. El origen del nombre de jurisprudencia

El surgimiento de la jurisprudencia como disciplina en China es el resultado de la difusión de la jurisprudencia occidental a China desde finales de la dinastía Qing. En China, la primera persona en utilizar el término "jurisprudencia" fue la "Historia del desarrollo de la jurisprudencia" de Liang Qichao. En los últimos cien años, el nombre de la disciplina de la jurisprudencia china ha cambiado varias veces, y no fue hasta la década de 1990 que el nombre "jurisprudencia" se utilizó de forma generalizada.

En 1832, el jurista británico John Austin publicó "La limitación del alcance de la jurisprudencia" y utilizó el término "Jurisprudencia general" para referirse a la "filosofía del derecho positivo", distinguiendo entre la filosofía política y la filosofía moral de la época. Esta

"jurisprudencia" en el sentido de "jurisprudencia analítica" fue posteriormente aceptada por los círculos jurídicos británicos y estadounidenses y se convirtió en un concepto popular. Sin embargo, en los trabajos de los académicos, este concepto a veces se usa indistintamente con filosofía jurídica y, a veces, no es completamente equivalente a filosofía jurídica.

En los países de Europa continental, el término "jurisprudencia" no es popular y los juristas prefieren utilizar el título "Rechtsphilosophie" (Filosofía jurídica), en referencia a "Philosophie des Rechts" (Philosophie des Rechts) o "Philosophie der Rechtswissenschaften" (Filosofía jurídica).).). La Jurisprudenz alemana tiene la misma forma de palabra que la "jurisprudencia" inglesa, pero a veces se refiere específicamente a "hermenéutica jurídica" y existen diferencias de significado entre las dos. A finales del siglo XIX, la "jurisprudencia general" (Allgemeine Rechtslehre, más tarde rebautizada como "Teoría jurídica" (Rechtstheorie)) que surgió en Alemania bajo la influencia del positivismo se acercaba más al derecho en términos de sus objetos de investigación y métodos utilizados. y la jurisprudencia estadounidense (especialmente la jurisprudencia analítica). [6] Las preferencias de uso en jurisprudencia y filosofía jurídica reflejan las diferencias entre los dos principales sistemas jurídicos y sus tradiciones académicas, angloamericana y continental.

2. Objetos de investigación y alcance de la jurisprudencia

El alcance de la investigación de la jurisprudencia es amplio: la jurisprudencia es un sistema teórico abierto, es decir, una disciplina abierta a todos los conocimientos y conocimientos en ciencias naturales, ciencias sociales y humanidades (ciencias espirituales). Continúa limitando o ampliando su dirección y alcance de investigación con el desarrollo de todas las ciencias naturales, las ciencias sociales y las humanidades. Los principales objetos de la investigación de la jurisprudencia son los principios generales (filosofía) del derecho y la jurisprudencia, los principios jurídicos básicos, los conceptos y sistemas básicos y los mecanismos mediante los cuales operan estos sistemas jurídicos. Por tanto, a nivel institucional, la jurisprudencia es el estudio de cuestiones, principios,

principios y sistemas generales en todos los ordenamientos jurídicos. No se preocupa por las cuestiones operativas específicas de cada sistema o ley específico (que son objetos de investigación de diferentes disciplinas jurídicas), sino que realiza un examen transversal de las cuestiones y principios comunes y fundamentales en cada disciplina jurídica. Debido a la naturaleza amplia de un estudio de este tipo, esto plantea ciertas dificultades a la demarcación de la jurisprudencia. No obstante, todavía podemos resumir a grandes rasgos el alcance de la investigación de la jurisprudencia en tres direcciones básicas de investigación, a saber, la dirección de la filosofía jurídica, la dirección de la sociología jurídica y la dirección del derecho teórico (o "jurisprudencia formal"). En términos generales, el alcance (campo) de la investigación de la jurisprudencia es la combinación de estas tres direcciones básicas de investigación del derecho. La filosofía jurídica, la sociología jurídica y la teoría jurídica pueden convertirse en disciplinas independientes, centrándose respectivamente en el estudio del aspecto valorativo (filosofía jurídica), el aspecto fáctico (sociología jurídica) y el aspecto normativo (teoría jurídica) del derecho. La jurisprudencia, por otro lado, se basa en la filosofía del derecho y conecta y unifica la investigación en las otras dos direcciones teóricas a través de la discusión de los principios, principios, conceptos y sistemas del derecho, pero no reemplaza completamente la investigación específica en cada dirección teórica. Tal alcance no sólo refleja la tendencia general de diferenciación e integración científica, sino que también refleja el hecho de que las tendencias teóricas de las tres principales escuelas jurídicas del mundo contemporáneo (a saber, el derecho natural, el derecho social y el derecho positivista) se fusionan entre sí.
.

3. El estatus de la jurisprudencia en el ordenamiento jurídico

La jurisprudencia ocupa una posición especial en el sistema jurídico. Este estatus especial consiste en que es la teoría general, la teoría básica y la metodología del derecho. Este estatus especial está determinado en primer lugar por la generalidad de los objetos de investigación de la jurisprudencia y la naturaleza fundamental de los temas de jurisprudencia.

(1) Teorías generales del derecho

La jurisprudencia toma como objeto de investigación el "derecho general", es decir, el fenómeno jurídico en su conjunto.

En primer lugar, el llamado "derecho general" se refiere a todo el campo del derecho o toda la realidad jurídica, es decir, todo el campo jurídico incluyendo la Constitución, el derecho administrativo, el derecho civil, el derecho económico, el derecho penal, el derecho procesal. , derecho internacional, etc., así como todo el ámbito jurídico desde la formulación hasta la implementación de las leyes existentes.Todo el proceso. La jurisprudencia debe resumir las leyes comunes, las características comunes y las categorías comunes de cada ley departamental y su funcionamiento, proporcionando así orientación para la jurisprudencia departamental y brindando servicios teóricos para la construcción del sistema legal. Para ello, la jurisprudencia debe basarse en las leyes de los distintos departamentos y la jurisprudencia departamental, debe ser un estudio general de las leyes de cada departamento y un resumen de alto nivel de los resultados de la investigación jurídica de cada departamento. Si este no es el caso, y simplemente busca ejemplos de algunas leyes y jurisprudencia departamentales individuales para ilustrar sus propios puntos de vista, o simplemente actualiza ciertas teorías de la jurisprudencia departamental, las conclusiones de la jurisprudencia inevitablemente tendrán limitaciones. implementarlo hasta el final en el derecho departamental, y no se puede decir que tenga ningún significado rector para el derecho departamental.

En segundo lugar, "ley general" se refiere a todas las leyes nacionales y extranjeras, tanto antiguas como modernas. La jurisprudencia debe ser un estudio integral de todos los tipos de sistemas jurídicos y sus diversas etapas de desarrollo en la época antigua y moderna, tanto en el país como en el extranjero, y sus conclusiones deben poder explicar todos los fenómenos del derecho. Si sólo se dirige a un país, a ciertos países o a un determinado tipo histórico de país, sus conclusiones inevitablemente estarán limitadas por los tiempos o la intolerancia nacional y no podrán ser universalmente aplicables. Por lo tanto, nuestra jurisprudencia debe basarse en China, mirar el mundo, mirar la historia, examinar exhaustivamente los fenómenos jurídicos horizontal y verticalmente, absorber los resultados de la investigación del derecho comparado y la historia del

derecho, y comprender y aprender críticamente de los resultados de la investigación jurídica extranjera tanto como sea posible. como sea posible. Precisamente porque la jurisprudencia estudia el derecho general, los juristas también la llaman "teoría general del derecho".

Por supuesto, hay que señalar que si bien como disciplina la jurisprudencia toma como objeto de investigación todas las leyes nacionales y extranjeras, antiguas y modernas, así como la jurisprudencia de cualquier país toma como principal objeto de investigación sus leyes vigentes, la nuestra La jurisprudencia del país también debe centrarse en estudiar sus propias cuestiones jurídicas y la construcción del sistema jurídico, es decir, centrarse en la construcción del sistema jurídico y las leyes vigentes en la etapa primaria del socialismo en mi país. El punto de partida, enfoque y destino debe ser construir un sistema legal socialista con características chinas.

(2) Teorías básicas del derecho

El objeto de investigación de la jurisprudencia es el derecho general, pero su contenido no es el conjunto del derecho general, sino sólo las cuestiones comunes y fundamentales contenidas en el derecho general. La jurisprudencia pertenece al nivel más alto del sistema de conocimiento jurídico y es responsable de explorar los principios universales o principios supremos del derecho y proporcionar bases teóricas y orientación ideológica para diversos departamentos de jurisprudencia e historia jurídica. Con su elaboración sistemática del concepto de derecho, la teoría del derecho y la idea de derecho, ayuda a las personas a comprender correctamente la naturaleza, función y factores cambiantes internos y externos del derecho. Se trata principalmente de ideas generales sobre el derecho más que de conocimientos específicos del mismo. Por tanto, los temas de jurisprudencia son cuestiones fundamentales en el derecho y la práctica jurídica. Por ejemplo, ¿qué es el Dharma? ¿Cómo se origina y desarrolla el derecho? ¿Cuál es el papel y el valor de la ley? ¿Cómo funciona y opera la ley? ¿Cómo está sujeto el derecho a otros fenómenos sociales y cómo afecta a otros fenómenos sociales? La solución de estos problemas es el prerrequisito para que cada disciplina jurídica resuelva sus problemas específicos, y también es el prerrequisito para resolver problemas de la práctica jurídica. Al mismo tiempo, en el proceso de solución de estos problemas, la jurisprudencia

también debe resumir y elaborar las categorías básicas del derecho, como derecho, derechos, obligaciones, normas jurídicas, principios jurídicos, comportamientos jurídicos, relaciones jurídicas, responsabilidades jurídicas, cultura y valores jurídicos, estado de derecho, etc. Estas categorías abarcan todos los departamentos de derecho y son aplicables a todos los departamentos de derecho. A partir de estos temas de la jurisprudencia, es obvio que la jurisprudencia es la teoría básica del derecho o el fundamento del sistema jurídico.

(3) Metodología jurídica

Además de ser la teoría general del derecho y la teoría básica del derecho, la jurisprudencia es también la metodología del derecho. La llamada metodología se refiere a las teorías y doctrinas sobre métodos. La historia del derecho ha demostrado repetidamente que para la investigación científica es crucial que los métodos utilizados en el trabajo de investigación sean correctos y eficaces. Debido a que los métodos de investigación afectan en gran medida los intereses cognitivos del sujeto, el diseño del proyecto, la identificación y selección de materiales, los métodos de razonamiento lógico y los estándares de evaluación, determina si las personas pueden completar o completar con éxito sus tareas de investigación. En cierto sentido, el método científico es un puente, un ferry y un canal que conecta al sujeto y al objeto. En el sentido de que no hay comprensión científica sin métodos científicos, también podemos decir que los métodos son la vida de la ciencia. En el campo del derecho, la razón por la cual el derecho marxista es único entre muchas escuelas jurídicas y muestra ventajas teóricas obvias se debe a la naturaleza científica de sus métodos de investigación. La historia del derecho también muestra que los cambios o revoluciones en el campo del derecho a menudo son causados por actualizaciones o revoluciones en los métodos. En términos generales, el surgimiento de una nueva teoría o doctrina jurídica comienza con un avance en los métodos de investigación, o al menos es inseparable de la actualización de los métodos. Por tanto, el método en sí se convierte en objeto de estudio en la jurisprudencia. Desde la reforma y apertura, la jurisprudencia china ha prestado cada vez más atención al estudio de los métodos jurídicos y está estableciendo un sistema de metodología científica. En este proceso, la jurisprudencia presta especial atención al

estudio de cómo incorporar el método general marxista de comprensión del mundo, es decir, la metodología filosófica, en un método específico de comprensión de los fenómenos jurídicos; se centra en resumir los métodos efectivos acumulados por nuestro los trabajadores jurídicos del país en la investigación jurídica, y convertirlo en un método universalmente eficaz de comprensión a través de la sublimación racional; centrarse en trasplantar métodos de otras disciplinas (incluidas las humanidades, las ciencias sociales y las ciencias naturales); centrarse en tomar prestados de manera crítica métodos científicos de la investigación jurídica extranjera.

En vista del estatus especial y el papel de la jurisprudencia antes mencionada en todo el sistema legal, debemos estudiar la jurisprudencia seriamente, dominar efectivamente las teorías y métodos de la jurisprudencia y aprender a utilizar el materialismo dialéctico y el materialismo histórico para establecer una visión científica de derecho y una visión democrática del sistema jurídico. Es muy importante observar y pensar en las cuestiones jurídicas desde los puntos de vista, los puntos de vista y los métodos, especialmente las cuestiones básicas de la construcción del sistema jurídico socialista de la China contemporánea. Es muy importante establecer una visión democrática del sistema jurídico. métodos de pensamiento y cualidades teóricas jurídicas.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuándo se formó el sistema legal?
2. ¿Cómo se dividen las subdisciplinas del derecho?
3 . ¿Cómo entender el estatus de la jurisprudencia en el derecho?
4. ¿Cuál es la importancia de estudiar jurisprudencia?

Lectura recomendada

1. [Inglés] John Austin: "The Scope of Jurisprudence", traducido por Liu Xing, China Legal Publishing House, edición de 2003.

2. [Austria] Kelsen: "La teoría jurídica del comunismo", traducido por Wang Mingyang, China Legal Publishing House, edición de 2004.

3 . Shu Guoying: "El desarrollo de la teoría jurídica abstracta desde la perspectiva de la metodología", publicado en "Zhejiang Social Sciences", número 5, 2004.

4. Shu Guoying: "La jurisprudencia china viajando a través de la jungla histórica", publicado en el "Foro Político y Legal", número 1, 2005.

5. [Estados Unidos] Dworkin: "¿Deben nuestros jueces convertirse en filósofos?" ¿Pueden convertirse en filósofos? ”, publicado en la quinta serie de

“Pensamiento jurídico y contexto humanista” de “Tsinghua Law” (2005).
6 . Zhang Wenxian: "Hacia un nuevo siglo de Estado de derecho y mirando hacia las tendencias generales del derecho", publicado en "Modern Law", número 1, 2000.

Comentario

[1] [Antigua Roma] Justiniano: "Ladder of Law", traducido por Xu Guodong, China University of Political Science and Law Press, edición de 1999, página 11.

[2] [Alemania] Hegel: "Principios de Filosofía Jurídica", traducción al chino, The Commercial Press, edición de 1961, página 2.

[3] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 21), Editorial del Pueblo, edición de 1965, página 545.

[4] Véase Volcker: "Oxford Companion to Law", Oxford University Press, edición de 1980, página 754.

[5] "Diccionario de la Enciclopedia Universal Japonesa" (Volumen 11), edición de 1973, página 530.

[6] Véase Shu Guoying: "La dirección del desarrollo de la filosofía jurídica alemana después de la posguerra", Estudios jurídicos comparados, número 4, 1995, págs. 352-353.

Parte 2·Ontología del Derecho

El punto de partida de cualquier ciencia es la naturaleza ontológica de su objeto de investigación. La ontología del derecho es la existencia social del derecho y su esencia, relaciones y leyes. El estudio teórico sobre estas cuestiones es la ontología del derecho. La ontología del derecho involucra cuestiones importantes como cuál es la esencia del derecho, cuáles son las características básicas del derecho, cuáles son los componentes internos y la estructura del derecho, cuál es la forma de existencia del derecho y cuál es el contenido central del derecho. ley. Cualquier teoría jurídica seria debería y debe responder a estas preguntas. Porque sólo respondiendo a estas preguntas se podrán establecer las doctrinas jurídicas correspondientes, que también se convertirán en el punto de partida y la premisa básica para la solución de todos los problemas de los fenómenos jurídicos. La respuesta a la pregunta sobre la ontología del derecho siempre ha sido la base principal para dividir varias escuelas, y también es la línea divisoria y la piedra de toque entre la jurisprudencia marxista y la jurisprudencia no marxista. Los nueve capítulos incluidos en este volumen analizan respectivamente el concepto de derecho, los elementos del derecho, el origen, la forma y la eficacia del derecho, el sistema jurídico, los derechos y obligaciones, las relaciones jurídicas, los actos jurídicos, las responsabilidades jurídicas y el papel del derecho.

Capítulo 4 El concepto de derecho

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

Con respecto al significado del derecho, las diferentes culturas en China y Occidente tienen diferentes interpretaciones del mismo. Este capítulo compara varias definiciones de derecho y distingue los diferentes significados de derecho y derecho, a fin de comprender la definición relativamente científica de derecho en la jurisprudencia marxista. sexo. Los estudiantes deben concentrarse en dominar y comprender las características y la esencia del derecho, para tener una comprensión más integral de la cuestión fundamental de qué es el derecho.

Puntos clave del examen judicial

La diferencia entre la definición de derecho no marxista y la definición de derecho marxista, las características básicas del derecho y la esencia del derecho.

Sección 1. El concepto de derecho

1. El significado de la ley y la ley.

Antes de comprender el concepto de derecho, primero debemos comprender la etimología y el significado de derecho. Según la investigación de "Shuowen Jiezi", el primer libro de caligrafía de la historia de China, la forma

antigua de "fa" en chino es "狉". "狉 significa castigo. Si es plano, es como agua, así que sal del agua; si es áspero, si no es recto, vete". [1] Esta explicación muestra que: primero, la antigua "ley" y el "castigo" son universales. En la antigüedad, el castigo tenía el significado de matar y castigar, además de regular. En segundo lugar, "la llanura es como el agua, procedente del agua", lo que indica que la ley tiene el significado de "imparcialidad". En tercer lugar, "匋, así que si tocas algo que no es recto, déjalo ir, déjalo ir", lo que demuestra que la ley tiene el significado de "distinguir claramente lo recto y lo recto". Se dice que el dragón es una especie de bestia mítica, que en el "Shen Yi Jing" se llama "Xie Zhi". Su "naturaleza es consciente del pecado... Si es culpable, será tocado, pero si es inocente, no será tocado."

En la literatura antigua, "ley" se usa a menudo indistintamente con "ley" además de castigo. Según los registros de "Erya·Exegesis", durante las dinastías Qin y Han, las palabras "fa" y "ley" eran sinónimas, y ambas tenían el significado de regularidad, uniformidad y uniformidad. "Tang Lv Shu Yi" declaró más claramente: "La ley también es ley, por eso se llama ley". También se dice que durante el Período de los Reinos Combatientes, Li Kui "recopiló los códigos penales de varios países y escribió seis capítulos de la Libro de la Ley... Shang Yang lo enseñó y cambió la ley por la ley". [2] "Ley" es un compuesto de "ley" y, como palabra compuesta independiente para "ley", aparece ocasionalmente en documentos antiguos, pero se utiliza principalmente en los tiempos modernos. Desde finales de la dinastía Qing, "ley" y "ley" se han utilizado juntas.

En el chino moderno, la palabra "ley" se utiliza tanto en sentido amplio como restringido. "Derecho" en un sentido amplio se refiere al derecho en su conjunto. Por ejemplo, en lo que respecta a las leyes actuales de nuestro país, incluye la Constitución como ley fundamental, las leyes promulgadas por el Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente, los reglamentos administrativos promulgados por el Consejo de Estado, los reglamentos locales promulgados por las agencias de poder estatales locales. , ministerios y comisiones del Consejo de Estado y reglamentos provinciales formulados por el gobierno popular en el siguiente nivel, etc. En sentido estricto, las

leyes sólo se refieren a las leyes promulgadas por el Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente. Para distinguir, los académicos a veces se refieren al derecho en un sentido amplio como derecho, pero en muchos casos, todavía se refieren a él colectivamente como derecho basado en principios establecidos, es decir, a veces se interpreta en un sentido amplio y otras veces se interpreta en un sentido amplio. se interpreta en un sentido restringido.

En español, además de la correspondencia entre "law" en inglés y "law" en chino, todas las lenguas nacionales de Europa continental utilizan dos palabras para expresar "law" y "ley" respectivamente. Por ejemplo, Jus y lex en latín, droit y loi en francés, recht y gesetz en alemán, diritto y legge en italiano, derecho y ley en español, etc. Vale la pena señalar y pensar en: Primero, las palabras Jus, droit y recht en los idiomas occidentales no solo significan "ley", sino que también tienen significados abstractos con implicaciones morales como "derechos", "justicia" y " justicia". En segundo lugar, palabras como lex suelen referirse a reglas específicas y su significado es claro, específico y técnico. En tercer lugar, algunos estudiosos creen que "ley" se refiere a principios de justicia y axiomas morales eternos y universalmente válidos, mientras que "ley" se refiere a normas jurídicas específicas formuladas y promulgadas por agencias estatales. "Ley" es el verdadero significado de "ley". o representación falsa. Este es el resumen de la filosofía jurídica de la oposición entre "derecho natural" y "derecho positivo".

En la teoría jurídica contemporánea de mi país, el derecho tiene dos significados: amplio y restringido. En sentido amplio, "derecho" se refiere a la totalidad del derecho, incluidas las leyes, las interpretaciones jurídicamente vinculantes y los documentos normativos (como los reglamentos) formulados por autoridades administrativas. agencias para implementar las leyes. "Ley" en sentido estricto se refiere específicamente a documentos normativos formulados por agencias estatales con poder legislativo de conformidad con procedimientos legislativos. Además, algunos estudiosos de nuestro país creen que es necesario distinguir entre "ley" y "ley" basándose en el concepto de "ley natural". "Ley" aquí se refiere a ciertas leyes específicas que son superiores a la ley estatutaria y pueden medir el bien y el mal del derecho estatutario, y

"derecho" son sólo las normas jurídicas formuladas por agencias estatales.

En el sistema jurídico moderno de mi país, "ley" también tiene dos significados: ley en sentido amplio se refiere a todos los documentos legales normativos, incluida la Constitución y los reglamentos administrativos; ley en sentido estricto se refiere a las leyes promulgadas por el Congreso Nacional del Pueblo y sus Comité Permanente, es decir, Leyes fundamentales y leyes no fundamentales.

2. Definición no marxista del derecho

Las definiciones de derecho se pueden dividir en dos categorías: una es no marxista y la otra es marxista. En términos generales, aunque las teorías jurídicas no marxistas sobre la naturaleza del derecho también contienen ideas esclarecedoras, no son teorías jurídicas verdaderamente científicas ni relativamente completas. Los no marxistas generalmente definen el derecho desde tres perspectivas: la ontología del derecho, el origen del derecho y el papel del derecho.

1. Definir desde la ontología del derecho, centrándose en revelar qué es el derecho de forma simplificada o abstracta.

Las definiciones más representativas al respecto incluyen:

(1) Teoría de las reglas, que cree que las leyes son reglas. Por ejemplo, Guan Zhong, un antiguo pensador chino, dijo: "Las leyes y decretos se rigen por las reglas y regulaciones de los funcionarios y del pueblo". [3] Shen Jiaben, un jurista de finales de la dinastía Qing en mi país, dijo: "La ley es el programa del mundo y el instrumento de todas las cosas". [4] Los positivistas jurídicos de la jurisprudencia occidental moderna definen más claramente el derecho como un conjunto de reglas especiales utilizadas directa o indirectamente por una sociedad para determinar qué acciones deben ser castigadas o impuestas por el poder público.

(2) La teoría del mando cree que la ley es el orden del Estado y el orden del soberano.

(3) La teoría del juicio significa que la ley es el juicio. Por ejemplo, el jurista estadounidense Gray decía que el derecho sólo se refiere a lo que el tribunal estipula en su sentencia: los reglamentos, los precedentes, los peritajes,

las costumbres y la moral son sólo las fuentes del derecho. El derecho real se crea cuando los tribunales dictan sentencias. El jurista realista estadounidense Llewellyn dijo que lo que los funcionarios deciden en las disputas es la ley.

2. Definir desde el origen del derecho, enfocándose en explicar la base del derecho o de dónde proviene.

En este sentido, las definiciones más representativas son:

(1) La teoría de la voluntad divina, que cree que la ley es voluntad divina. El concepto de ley contenido en la teoría del "derecho divino de los reyes" en la sociedad antigua casi todos defienden que la ley proviene de Dios y que la ley es la norma de conducta establecida por los dioses (Dios, profetas) para los seres humanos. Los juristas naturales de la teología social moderna todavía mantienen que la ley es la voluntad de Dios.

(2) Teoría racional, que cree que el derecho es racional. Por ejemplo, el antiguo pensador romano Cicerón dijo: "La ley es la razón suprema y está arraigada en la naturaleza que gobierna las acciones que deben realizarse y prohíbe las acciones que no deben realizarse. Cuando esta razón suprema está firmemente establecida en la razón humana, Cuando está decidido y plenamente desarrollado, es Dharma". [5]

(3) La teoría de la voluntad general, que considera que el derecho es voluntad pública o voluntad común. Por ejemplo, Rousseau decía: "El derecho es la declaración de la voluntad general". [6]

(4) La teoría del poder sostiene que el derecho es la expresión o derivada del poder. Por ejemplo, Shang Yang en la antigua China dijo: "La ley se rige por la constitución y los castigos deben basarse en el corazón de la gente. Las recompensas deben basarse en leyes cuidadosas y los castigos deben imponerse a quienes ordenan traidoramente". [7] Hobel, un antropólogo legal estadounidense, dijo: "Tales normas sociales son normas legales, es decir, si las ignoras o las violas, por regla general, encontrarás personas o grupos con el poder reconocido por la sociedad para comportarse de esta manera. amenaza o uso real de la fuerza". [8]

3 . Definir desde el papel del derecho, centrándose en el carácter instrumental del derecho.

Las definiciones más representativas al respecto incluyen:

(1) Teoría de la justicia, que cree que el derecho es una herramienta de justicia. Por ejemplo, Aristóteles dijo: “Para que las cosas sean consistentes con la justicia, debe haber un equilibrio imparcial, y el derecho es precisamente un equilibrio intermedio”. [9] El antiguo jurista romano Celso dijo: "La ley es el arte de la bondad y la justicia".

(2) Teoría del control social, que cree que la ley es un medio de control social. Por ejemplo, Pound dijo: "Entiendo el derecho como una forma altamente especializada de control social en una sociedad desarrollada y políticamente organizada: un control social a través de la aplicación sistemática y ordenada de la fuerza social. En este sentido, es una forma de gobernar". , que yo llamo el método gobernante del orden jurídico”. [10]

(3) Teoría de la causa, esta es la definición de derecho dada por Fowler, un representante de la nueva escuela de derecho natural estadounidense, cuya afirmación general es: "El derecho es una causa que somete el comportamiento de las personas a la gobernanza de las reglas". [11]

Puede verse en las definiciones no marxistas del derecho citadas anteriormente: las definiciones idealistas y metafísicas del derecho tienen las características del formalismo o del misticismo. Su mayor defecto es que no revelan ni ocultan deliberadamente la naturaleza de clase del derecho. Y si esto Si no se revela su esencia, el papel de cualquier definición de derecho será extremadamente limitado o incluso inútil.

En cuanto al concepto de derecho, la cuestión central del debate es la relación entre derecho y moralidad. Podemos distinguir a grandes rasgos los diversos conceptos de derecho en dos posiciones básicas, a saber, el concepto positivista de derecho (que cree que no existe una conexión conceptual necesaria) y el concepto de derecho no positivista o de derecho natural (que cree que el derecho y la moralidad son interconectados).

La visión positivista cree que el concepto de derecho enfatiza dos elementos: el primer elemento es la autoridad de la ley, es decir, la ley es formulada por instituciones autorizadas y órganos del poder estatal, lo que significa que la ley es vinculante. Todos los sujetos relacionados con la ley deben acatar la ley y seguir la ley. El segundo elemento es la eficacia social de la ley, lo que significa que la ley debe

reflejar las necesidades de la vida real y debe tener un efecto e impacto en la vida real, es decir, "una ley mala es también una ley". Los principales representantes del concepto de derecho con eficacia social como definición principal son la sociología jurídica y el realismo jurídico; los principales representantes del concepto de derecho con formulación autorizada como definición principal son la jurisprudencia analítica, como Austin, Hart o Kelsen et al. al. de Jurisprudencia Pura.

La visión principal de la escuela no positivista sobre el concepto de derecho es que el derecho debe estar relacionado con la moralidad, enfatizando que la razón por la cual el derecho es derecho debe encarnar la justicia, la moralidad, la racionalidad, etc., es decir, "las leyes malas son ilegales". ".

3. Definición marxista del derecho

Partiendo del materialismo histórico, el fundador del marxismo hizo muchas declaraciones definitorias del concepto de derecho desde diferentes aspectos y ángulos, revelando profundamente la esencia y las características básicas del derecho.

Marx y Engels señalaron en el libro "La ideología alemana" que en determinadas relaciones de producción material, "además de tener que organizar sus propias fuerzas en forma de Estado, los individuos dominantes también deben dar su propia voluntad determinada por el relación toma la forma general de expresión de la voluntad del Estado, es decir, la ley".

"La expresión de esta voluntad, determinada por sus intereses comunes, es ley." [12] En 1848, Marx y Engels señalaron en el "Manifiesto Comunista": "El derecho burgués no es más que la voluntad de la burguesía consagrada como ley, y el contenido de esta voluntad está determinado por las condiciones materiales de vida de la burguesía". fuente de la cita Mirando el contexto, las palabras anteriores de Marx y Engels no discuten específicamente el derecho, y mucho menos dan una definición teórica de derecho. Sin embargo, revelan la connotación central del concepto de derecho, indican los elementos básicos de una definición científica del derecho y proporcionan posiciones, perspectivas y métodos científicos

para estudiar la esencia y las características básicas del derecho.

De acuerdo con la teoría general del marxismo sobre el derecho y absorbiendo los resultados de la investigación jurídica nacional y extranjera, el derecho se puede definir como: El derecho se refiere a algo formulado o reconocido por el Estado, con derechos y obligaciones como mecanismo de ajuste y cuya implementación está garantizada. a través de la coerción estatal, que refleja La voluntad de la clase dominante, determinada por condiciones de vida materiales específicas, es un sistema de normas de comportamiento con el propósito de confirmar, proteger y desarrollar las relaciones sociales y el orden social esperado por la clase dominante. De esta definición se puede ver que el derecho mencionado en la teoría jurídica marxista se refiere al derecho nacional, incluido el derecho interno y el derecho internacional, y el sistema normativo creado o desarrollado por sujetos no estatales está excluido del alcance del derecho.

En comparación con las definiciones de derecho no marxistas, la definición marxista de derecho tiene la siguiente naturaleza científica:

(1) Revela la conexión intrínseca entre el derecho y la clase dominante, y aclara profundamente que el contenido del derecho se basa en los intereses de la clase dominante como punto de partida y destino. La ley es desde el punto de vista de la clase dominante y basado en los estándares de interés y valores de la clase dominante para ajustar las relaciones sociales.

(2) Revela la conexión inevitable entre la ley y el Estado, y señala directamente que el Estado juega un "papel intermediario" en el proceso de objetivar la voluntad de la clase dominante en ley. [13] Sin este intermediario, ninguna voluntad de clase puede convertirse en la "regla común" de la sociedad, con unidad, autoridad y fuerza vinculante universal.

(3) Revela la conexión causal entre el derecho y las condiciones de vida materiales sociales. No busca el origen del derecho en el mundo espiritual ni en la voluntad de poder, sino que profundiza en el fundamento material del derecho, es decir, el fundamento económico, para comprender el origen del derecho.

(4) Revela el propósito principal, el papel y el valor de la ley. El derecho es un sistema de normas de comportamiento

creado conscientemente por la clase dominante, con un determinado propósito: confirmar, proteger y desarrollar determinadas relaciones sociales y el orden social. Y este tipo de relaciones sociales y de orden social son lo que la clase dominante espera, es decir, que sean significativos y valiosos para la clase dominante, por lo que la ley tiene una orientación valorativa.

Sección 2 Características de la Ley

Las características del derecho son la exteriorización de la esencia del derecho, y son los signos y signos que lo distinguen de otras cosas y fenómenos. Dado que las características del derecho son inherentes y ciertas cosas del derecho, si queremos comprender las características básicas del derecho, debemos comparar el derecho con otras normas sociales, revelando así la particularidad del derecho que es diferente de otras normas sociales. Con base en la exploración y comprensión previas de las características del derecho, resumimos las características básicas del derecho en los siguientes cinco aspectos:

1. El derecho es la norma social que regula el comportamiento humano

Las normas sociales se refieren a las reglas del comportamiento social de las personas y las normas de las actividades sociales. El derecho es una norma social, es decir, un sistema, una norma y una medida que todos debemos respetar e implementar, y pertenece a la categoría de normas sociales. La ley resuelve los problemas de conducta del sujeto, pero no resuelve los problemas ideológicos y conceptuales. El objeto del ajuste de la ley es únicamente el comportamiento de las personas y no involucra los conceptos, pensamientos y almas humanos simples separados del comportamiento. Por ejemplo, si una persona siempre piensa en matar a alguien, pero nunca comete ningún asesinato, la ley no se ajustará a esto y no hay necesidad de ajustarse. Tal como dice el lema legal occidental: "Nadie será ahorcado por sus pensamientos", las normas religiosas y las normas morales no sólo ajustan el comportamiento de las personas, sino también su mundo interior. Aunque la ley no se centra en los pensamientos,

eso no significa que no preste atención al estado psicológico subjetivo del perpetrador. Por ejemplo, la intencionalidad y negligencia en derecho penal y la culpa en derecho civil están todas relacionadas con el examen del estado psicológico subjetivo del actor. Al mismo tiempo, debemos ver que al ajustar el comportamiento de las personas, la ley puede afectar los pensamientos, conceptos y otros aspectos subjetivos de las personas. Al ajustar y regular el comportamiento de las personas, los aspectos subjetivos de los perpetradores (intencionalidad y negligencia) también se tendrán en cuenta. consideración. Por ejemplo, ambas conductas resultan en la muerte de otros, pero la valoración jurídica puede diferir según sea subjetivamente intencional o negligente. El juicio del estado mental subjetivo en derecho es una presunción basada en la conducta, es decir, inferimos que el actor tiene un estado mental específico a través de su conducta.

Es necesario aclarar aquí la categoría de "comportamiento": el comportamiento regulado por la ley no es un comportamiento puramente personal (comportamiento egoísta), sino el comportamiento interactivo de las personas y el comportamiento de participación de otros, excluyendo el comportamiento egoísta puro. El derecho regula las relaciones sociales a través de sus efectos sobre el comportamiento. ¿El objeto del ajuste jurídico es una relación social o un comportamiento? Habitualmente creemos que el derecho ajusta las relaciones sociales, es decir, ajusta la distribución de los recursos de interés social entre varios sujetos sociales. No hay duda al respecto, pero ¿cómo actúa el derecho como intermediario en las relaciones sociales? Sabemos que es gracias al comportamiento humano que se establecen y existen relaciones entre las personas, esta "relación social" está condicionada por el comportamiento y forma una "relación conductual". La relación conductual es un tipo de relación social, es una relación social que ocurre externamente y ocurre a través del comportamiento de las personas. Una forma eficaz de lograr el control social es ajustar las relaciones sociales ajustando el comportamiento de las personas. Marx dijo: "Para la ley, aparte de mi comportamiento, yo no existo en absoluto. No soy objeto de ajuste legal en absoluto". [14] Esto significa que el derecho se establece para la conducta, que es una de las características

importantes que distingue al derecho de otras normas sociales. Por ejemplo, las normas morales ajustan y controlan las relaciones sociales mediante el control ideológico, y las normas políticas logran el ajuste social mediante el control organizacional o el control de la opinión pública.

2. Las leyes son normas sociales formuladas o reconocidas por el Estado.

(1) La formulación, el reconocimiento y la interpretación son las tres formas principales de creación jurídica.

La promulgación se refiere a las actividades del cuerpo legislativo que disfruta del poder legislativo y crea leyes de acuerdo con ciertas divisiones de autoridad y procedimientos legales. Las leyes formadas mediante la promulgación se denominan leyes estatutarias y leyes estatutarias. El reconocimiento es el reconocimiento por parte del Estado de las normas de conducta existentes y su concesión de efecto jurídico. El "reconocimiento" suele darse en tres situaciones: primero, dar efecto jurídico a ciertas reglas sociales generales que ya existen en la sociedad, como hábitos, experiencia, moral, religión, costumbres y etiqueta; segundo, al unirse a organizaciones internacionales, reconocer las normas. del derecho internacional al reconocer o firmar tratados internacionales; en tercer lugar, órganos estatales específicos establecen reglas o principios generales en decisiones sobre casos específicos, y les dan efecto legal a dichas reglas o principios. La más común de ellas es la primera situación. La creación de la ley no se produce simplemente mediante el reconocimiento y la promulgación. Una vez reconocida o promulgada la ley, hay un proceso de recreación: esto es la interpretación. La llamada interpretación jurídica se refiere a la interpretación de la ley por parte de los organismos estatales competentes de conformidad con la autoridad legal y los procedimientos legales y de acuerdo con ciertas normas y principios.

(2) Carácter nacional de la ley

El derecho proviene del Estado y tiene carácter nacional porque: primero, se crea en nombre del Estado. Aunque es una manifestación de la voluntad de la clase dominante, no puede ser sólo en nombre de la clase dominante. La ley

representa “un poder ostensible sobre la sociedad”. [15] , las leyes deben implementarse en todo el país y deben formularse y promulgarse en nombre del estado. Las leyes son formuladas o reconocidas por el Estado, reflejan la evaluación que hace el Estado del comportamiento de las personas y tienen la voluntad del Estado. En segundo lugar, el ámbito de aplicación de la ley se basa en la soberanía nacional, que es una característica importante que la distingue de las costumbres primitivas que se basan en relaciones de sangre. En tercer lugar, la ley está garantizada por el poder coercitivo del Estado. Todas estas son características importantes que la distinguen de otras normas sociales. El contenido de la ley es esencialmente la voluntad de la clase dominante y formalmente es la voluntad del Estado. Sólo la voluntad de la clase dominante formulada o reconocida por el Estado es voluntad del Estado.

(3) Universalidad del derecho

La ley es promulgada o reconocida por el Estado, por lo que deriva características universales. En el ámbito de la soberanía de un país, las leyes tienen validez universal y deben ser observadas por todos. En términos generales, la ley es efectiva para todas las personas y organizaciones dentro de todo el territorio de un país, y la ley se aplica por igual a las mismas cosas y personas, es decir, todos son iguales ante la ley. Sin embargo, debemos señalar que el grado de "universalidad" de las leyes es diferente, porque diferentes leyes tienen diferentes efectos en el espacio, el tiempo y en las personas. La diferencia en la efectividad espacial de una ley depende de si la norma es efectiva en general a nivel nacional o sólo en un área definida con precisión.

3. El derecho es una norma social con derechos y obligaciones como contenido principal

(1) La ley tiene como contenido principal los derechos y obligaciones

La razón por la que decimos esto es porque: primero, los elementos del derecho son principalmente normas legales, y los patrones de comportamiento en las normas legales estipulan derechos y obligaciones en forma de autorización, prohibición y orden; las consecuencias legales en las normas legales son la redistribución de derechos y

obligaciones. En segundo lugar, el ajuste del comportamiento de las personas por la ley se realiza principalmente mediante el establecimiento y operación de derechos y obligaciones, por lo que el contenido de la ley está representado principalmente por derechos y obligaciones. En tercer lugar, los derechos y obligaciones son el reflejo de la situación jurídica del sujeto. Independientemente del tipo de ley, los legisladores siempre valoran plenamente los derechos y obligaciones y todos los miembros de la sociedad los vigilan de cerca. Los derechos y obligaciones legales se caracterizan por la certeza y la previsibilidad. Dicen claramente a las personas cómo deben comportarse, cómo no deben comportarse y cómo deben comportarse. Las personas utilizan la ley para predecir de antemano cómo deben comportarse con los demás y anticipar el consecuencias de las acciones y la actitud de la ley.

(2) La naturaleza rectora de la ley

Esta es una característica derivada de que el derecho es un mecanismo de ajuste de diversas relaciones de interés en la sociedad. La ley distribuye beneficios estipulando los derechos y obligaciones de las personas, afecta las motivaciones y comportamientos de las personas y, por lo tanto, afecta las relaciones sociales. La eficacia de la ley depende de la provisión bidireccional de derechos y obligaciones legales. La "bidireccionalidad" se manifiesta en lo siguiente: derechos y obligaciones son dos cosas completamente distintas, una representa intereses, la otra representa cargas, una es activa y la otra pasiva, son dos cosas opuestas que se excluyen mutuamente, si se consideran los derechos como Números positivos, la obligación es un número negativo; la obligación es el alcance y el límite de los derechos, y el derecho es el alcance y el límite de la obligación; siempre que los derechos estén estipulados en la ley, las obligaciones correspondientes deben estar estipuladas o implícitas. Los derechos influyen en el comportamiento humano con su singular orientación hacia los intereses y sus mecanismos de incentivos, mientras que las obligaciones también son beneficiosas. Debido a que muchas obligaciones implican esencialmente la carga de intereses y consecuencias de responsabilidad, esto puede motivar a las personas a no hacer cosas que están prohibidas por la ley y, en última

instancia, perjudiciales para ellos mismos, y a cumplir con las obligaciones positivas estipuladas por la ley. La obligación afecta el comportamiento de las personas con sus mecanismos únicos de restricción y coerción, permitiéndoles elegir comportamientos que sean beneficiosos para sus propios intereses. Las normas que ajustan el comportamiento y las relaciones sociales a través de obligaciones aparecieron hace mucho tiempo, como las normas morales y religiosas, pero no adoptan mecanismos de orientación y no reconocen intereses, solo promueven responsabilidades y obligaciones para con la sociedad y los demás. "Cualquier ajuste normativo del comportamiento de las personas no puede ser eficaz si está vinculado únicamente a prohibiciones y obligaciones". [dieciséis] , violaría la autodeterminación del individuo y no habría posibilidad de interacción social que una al organismo social. Entre las muchas normas sociales, sólo la ley es instructiva. Sólo la ley afecta la conciencia de las personas y regula las actividades conscientes mediante disposiciones bidireccionales de derechos y obligaciones. Por lo tanto, sólo el derecho puede adaptarse mejor a las leyes de valor de la economía mercantil y a los comportamientos de producción, distribución e intercambio de la sociedad de la economía mercantil.

4. Las leyes son normas sociales que se garantiza su implementación mediante la fuerza coercitiva del Estado.

El poder coercitivo del Estado se refiere a la violencia estatal organizada, como el ejército, la policía, los tribunales y las prisiones del país. La aplicación de la ley está garantizada por el poder coercitivo del Estado. Sin el respaldo del poder coercitivo del Estado, la ley pierde su sentido en muchos aspectos. Los comportamientos que violan la ley no pueden corregirse ni castigarse, y la voluntad plasmada en la ley no se puede implementar e implementar. Aunque muchas normas sociales también son coercitivas, otras no lo son por parte del Estado. El poder coercitivo del Estado es una diferencia importante entre el derecho y otras normas sociales. Por ejemplo, las normas morales no tienen el efecto de la coerción estatal. Dado que la ley es creada por el Estado y el Estado la hace cumplir

para garantizar su implementación en todo el país, la ley es unificada, universal y autorizada. La ley forma un sistema unificado en todo el país y se aplica de manera uniforme y universal, con altísima dignidad y autoridad. Hay dos tipos de autoridad jurídica: una se establece y mantiene mediante la fuerza coercitiva, que es común a todos los tipos de derecho en cualquier sociedad, pero que se convirtió en poder en la sociedad antigua; el otro se basa en el buen carácter de la ley. en sí mismo, como Establecido y mantenido por la justicia, la ciencia, la democracia, la eficiencia, etc.

Hay tres puntos a explicar sobre la fuerza coercitiva o coerción de la ley:

(1) El poder coercitivo de la ley es potencial e indirecto. Esta coerción sólo llegará al perpetrador cuando las personas violen la ley. Muy ilustrativa de este problema es la opinión del jurista japonés Kenzo Takayanagi: cree que la esencia del derecho es "la posibilidad de coerción". Dijo que junto a la posibilidad de que se violen las normas legales, siempre existe la posibilidad de coerción externa. [17] . El poder coercitivo de la ley no significa que deban utilizarse directamente medios coercitivos en cualquier momento durante la implementación de la Ley. Cuando las personas respetan conscientemente la ley, el poder coercitivo de la ley no se revela, sino que solo juega un papel indirecto. role.

(2) La fuerza coercitiva de la ley no es igual a la violencia pura. La fuerza coercitiva de la ley se basa en medidas y sanciones coercitivas legales y la aplican organismos especializados de conformidad con los procedimientos legales. Si la coerción de la ley equivale a la simple violencia, la clase dominante no necesita adoptar la forma de la ley para gobernar, siempre y cuando existan herramientas violentas como campos de ejecución y pelotones de fusilamiento. La aplicación de la ley se lleva a cabo mediante procedimientos rigurosos.

(3) La fuerza coercitiva del Estado no es la única garantía para la implementación de la ley. La implementación de la ley depende más del cumplimiento consciente de las personas y también está sujeta a la influencia integral de otros factores como la moralidad, la naturaleza humana, economía, cultura, etc.

5. El derecho es un sistema normativo procesable y es procesable

La justiciabilidad del derecho se refiere a la posibilidad de que la ley pueda ser utilizada por cualquier persona (incluidos ciudadanos y personas jurídicas) para proteger sus derechos a través de procedimientos de resolución de disputas (especialmente procedimientos contenciosos) en instituciones prescritas por la ley (especialmente tribunales e instituciones de arbitraje). La forma en que se implementa la ley no solo está respaldada por la coerción estatal, sino también por un mecanismo institucionalizado de resolución de disputas que brinda protección a los titulares de derechos y demuestra la función de la ley mediante el inicio de procedimientos. La justiciabilidad del derecho tiene dos significados:

(1) Litigabilidad. Cualquiera puede invocar la ley como base para el procesamiento y la defensa. La ley debe ser normas claras y definidas para que sirvan como estándar para que las personas litiguen.

(2) Justiciabilidad (aplicabilidad). Si la ley puede utilizarse en la adjudicación, como estándar aplicado por el tribunal, es una señal de si la ley tiene vitalidad y valor de supervivencia. Según esto, las leyes que carecen de justiciabilidad (aplicabilidad) son sólo leyes con significado simbólico, declarativo o narrativo, si no leyes completamente inútiles o “leyes muertas”, al menos no se ajustan a la integridad formal de la ley sexual y funcional. requisitos de integridad. Podemos simplemente llamar a esas leyes "leyes defectuosas y viciadas". Restan valor o incluso distorsionan la naturaleza misma de la ley.

Sección 3 La esencia del derecho

Desde la perspectiva del marxismo, la cuestión de la naturaleza del derecho es la cuestión central del derecho. La filosofía marxista cree que esencia y fenómeno son un par de categorías. Todo tiene dos aspectos: esencia y fenómeno: la esencia es la conexión interna de las cosas y el fenómeno es la conexión externa de las cosas. Estos dos aspectos son inseparables, la esencia siempre debe expresarse a través de determinados fenómenos, y el fenómeno es siempre la manifestación de la esencia. Aplicando este principio de dialéctica a la investigación jurídica, se puede decir que "la esencia del derecho" y "el fenómeno del derecho" son un par de categorías que captan

respectivamente los fenómenos jurídicos desde los dos aspectos de la base interna del derecho y la manifestación externa de la ley. El fenómeno del derecho es la conexión externa y las características superficiales del derecho, está expuesto y cambiable y puede entenderse a través de la experiencia y el conocimiento perceptual. La esencia del derecho se esconde profundamente detrás del fenómeno del derecho. Es el fundamento de la existencia del derecho y la fuerza decisiva para el cambio. Es profunda y estable y no puede captarse directamente a través de los sentidos. Requiere pensamiento abstracto para comprenderlo. La jurisprudencia marxista revela científicamente la naturaleza del derecho y sus leyes de desarrollo basadas en el materialismo histórico. Resumiendo las discusiones relevantes de la jurisprudencia marxista, podemos atribuir la esencia del derecho a dos aspectos:

1. La ley es la encarnación de la voluntad de la clase dominante.

1. Dharma es la encarnación o reflejo de la "voluntad".

La ley es el producto de las actividades conscientes de las personas, por lo tanto, la ley es la encarnación o el reflejo de la voluntad. Entonces, ¿qué es el testamento? La voluntad se refiere al estado mental consciente y al proceso psicológico producido para lograr un determinado propósito (como satisfacer un requisito, obtener un determinado beneficio), es el poder espiritual que controla los pensamientos y comportamientos de las personas y afecta los pensamientos y comportamientos de los demás. La formación y función de la voluntad se ven afectadas hasta cierto punto por la visión y los valores del mundo y, en última instancia, están controladas por leyes objetivas. La voluntad, como estado y proceso psicológico y fuerza espiritual, no es ley en sí misma. Sólo los documentos normativos, como las leyes y reglamentos formulados por agencias estatales, son ley. Por tanto, el Dharma es el reflejo de la voluntad, el resultado de la voluntad y el producto de la voluntad. Precisamente porque el derecho es producto de la voluntad, se puede decir que pertenece a la superestructura de la estructura social.

2. La ley es un reflejo de la voluntad de la clase "gobernante".

No es la primera vez que el marxismo considera el derecho como un reflejo de la voluntad. Antes del

surgimiento del marxismo, los estudiosos no marxistas alguna vez dijeron que el derecho es "la voluntad de Dios", "la voluntad de todo el pueblo" y "la voluntad de Dios". voluntad pública", "la voluntad del soberano", etc. Sin embargo, la jurisprudencia marxista señaló por primera vez que el derecho es la expresión o reflejo de la voluntad de la clase dominante, lo que reveló la naturaleza del derecho en una sociedad de antagonismo de clases. La llamada "clase dominante" se refiere a la clase que controla el poder estatal. Por tanto, "el derecho es la expresión de la voluntad de la clase que ha obtenido la victoria y ha tomado el control del poder estatal". [18] . Sin embargo, es necesario señalar que, si bien la voluntad de la clase dominante está determinada por los intereses fundamentales y generales de la clase dominante, su formación y ajuste también deben estar restringidos por la clase gobernada. Al formular leyes, la clase dominante debe considerar la asequibilidad de la clase gobernada, el equilibrio real del poder de clases y la situación de la lucha de clases. Una vez que la voluntad de la clase dominante se eleva a la voluntad del Estado y se consagra como ley, encontrará resistencia por parte de la clase gobernada durante su implementación. Esta resistencia sirve como un mensaje de retroalimentación que incita a la clase dominante a ajustar sus políticas legislativas y disposiciones legales. Debe verse claramente que, bajo ninguna circunstancia, la voluntad de la clase dominada no puede reflejarse directamente en la ley como una voluntad independiente: sólo puede ser filtrada por la clase dominante, absorbida por la voluntad de la clase dominante y transformada en la voluntad de la clase dominante. Sólo la voluntad del país puede reflejarse en la ley. Por lo tanto, en última instancia, en una sociedad de antagonismo de clases, la ley es la encarnación de la voluntad de la clase dominante.

3 . La ley es un reflejo de la voluntad de la "clase" gobernante.

La voluntad reflejada en la ley es la voluntad de clase de la clase dominante, es decir, la voluntad común de la clase dominante. El marxismo cree que ya sea que las leyes sean formuladas colectivamente por representantes de la clase dominante o emitidas por la máxima autoridad política, reflejan la voluntad de clase de la clase dominante y representan los intereses generales de la clase dominante

más que intereses puramente personales. Por supuesto, la voluntad común de la clase dominante no es la simple suma de las voluntades de los distintos miembros de la clase dominante, sino la voluntad general reunida por los representantes oficiales de la clase dominante sobre la base de los intereses fundamentales comunes de esta clase. Para tomar prestadas las palabras del pensador burgués de la Ilustración francés Rousseau, la ley encarna la "voluntad general" de la clase dominante más que la "voluntad pública" de la clase dominante. Aunque la voluntad de la clase dominante no es una simple suma de las voluntades de los individuos, no surge ni existe independientemente de las voluntades individuales. Como señalaron Marx y Engels: todos los individuos entre los gobernantes "realizan su voluntad a través de formas legales, y al mismo tiempo la hacen independiente de la voluntad de cualquiera de ellos... determinada por sus intereses comunes. La expresión de esta voluntad es ley." [19] .

4. La ley es la voluntad de la clase dominante "consagrada como ley"

Marx y Engels dijeron que la ley es la voluntad de la clase dominante "consagrada como ley", lo que significa que la voluntad de la clase dominante en sí misma no es ley, sólo "consagrada como ley" es ley. "Consagrado como ley" significa que la voluntad de la clase dominante es elevada a la voluntad del Estado a través de órganos estatales y objetivada en disposiciones legales. Como señalaron Marx y Engels: "Todas las regulaciones comunes están mediadas por el Estado y tienen una forma política". [20] Y “el Estado es, por regla general, el Estado de la clase más poderosa y económicamente dominante”. [veintiuno] . Observamos que Marx y Engels utilizaron “ley” en estas discusiones. Usan "ley" porque la ley es la "expresión general" de la ley. Pero si analizamos la historia del derecho, veremos que el derecho no es la única forma de expresión. Además de las leyes, también están los discursos del gobernante supremo, las costumbres reconocidas por el Estado, los precedentes, la jurisprudencia autorizada, las anotaciones de los juristas, etc. Por tanto, la "ley" utilizada por Marx y Engels puede universalizarse en todas las formas de derecho. De esta manera, se puede decir que la voluntad de la clase dominante sólo puede tener efecto de ley si se expresa en

documentos normativos formulados por los órganos competentes del Estado.

2. El contenido de la ley está determinado por las condiciones materiales de vida de la clase dominante.

Atribuir la esencia del derecho a la voluntad de la clase dominante comienza a tocar la esencia del derecho en una sociedad de antagonismo de clases. Pero si nuestra comprensión se detiene aquí, todavía no podremos deshacernos del idealismo. Para comprender a fondo la naturaleza del derecho y las leyes que rigen su surgimiento y desarrollo, también debemos profundizar en las condiciones de vida sociales y materiales que determinan la voluntad de la clase dominante. Las condiciones de vida materiales sociales cultivan las necesidades jurídicas de las personas y al mismo tiempo determinan la naturaleza del derecho.

Las condiciones de vida materiales sociales se refieren al entorno geográfico, la población y los métodos de producción de materiales materiales relacionados con la supervivencia humana, de los cuales el método de producción de materiales vivos es el contenido decisivo. El modo de producción es la unidad de opuestos entre productividad y relaciones de producción. La productividad representa la relación entre las personas y la naturaleza, y las relaciones de producción representan la relación entre las personas que ocurre en el proceso de producción. La razón por la cual el modo de producción es el factor fundamental es que, por un lado, es a través de la productividad y las relaciones de producción que una parte de la naturaleza se transforma en condiciones de vida materiales sociales, lo que eleva a las personas biológicas a miembros sociales y crea la sociedad; por otro lado, el proceso de producción La relación entre personas que ocurre en el proceso de producción es la relación social fundamental (incluida la relación de propiedad de los medios de producción, la relación de intercambio en el proceso de producción, la relación de distribución de productos, etc.) , y todas las demás relaciones, incluidas las legales, se basan aquí en Derivados.

Por supuesto, el contenido de la voluntad de la clase dominante está determinado por las condiciones materiales

de vida de la sociedad en el sentido último. Además de las condiciones materiales de vida, factores como la política, la ideología, la moral, la cultura, las tradiciones históricas, el origen étnico y la ciencia y la tecnología también tienen distintos grados de influencia en la voluntad de la clase dominante y el sistema legal. Cuando Engels elaboró los principios básicos del materialismo histórico en sus últimos años, señaló: "El desarrollo de la política, el derecho, la filosofía, la religión, la literatura, el arte, etc. se basa en el desarrollo económico. Sin embargo, todos se influyen mutuamente. y tienen un impacto en la base económica... No es sólo la situación económica la causa, lo que es positivo, y todo lo demás es sólo una consecuencia negativa. Es una interacción basada en la necesidad económica que, en última instancia, abre constantemente su propio camino". [Veintidós] Sin tener en cuenta estos factores, es imposible explicar por qué existen muchas diferencias entre sistemas jurídicos que están determinados por condiciones de vida sociales y materiales iguales o similares, y por qué varios países o un país tienen diferentes sistemas económicos en diferentes regiones y en diferentes tiempos O el nivel de desarrollo económico es el mismo, pero sus leyes pueden ser muy diferentes.

En cuanto a la relación entre la naturaleza de clase del derecho y la naturaleza restrictiva de las condiciones de vida sociales y materiales, enfatizamos que las condiciones de vida sociales y materiales son la esencia más profunda del derecho, y la voluntad de la clase dominante es la "esencia primaria" más superficial. No queremos distinguir ambas cosas, oponerse a ellas no es utilizar las limitaciones de las condiciones de vida sociales y materiales para negar la naturaleza de clase. Porque en el sistema teórico marxista, la naturaleza de clase del derecho y la naturaleza restrictiva de las condiciones de vida materiales sociales están unificadas: primero, las condiciones de vida materiales sociales están representadas por una determinada clase, es decir, la clase dominante. En segundo lugar, las condiciones materiales de vida de la sociedad sólo pueden reflejarse en la ley a través del intermediario indispensable de la voluntad de la clase dominante y su Estado. En tercer lugar, la doctrina marxista de las clases y la lucha de clases se deriva del análisis de las condiciones materiales de vida de la sociedad.

Preguntas para pensar

1. Describa brevemente las características básicas del método.
2. ¿Cómo entender correctamente la naturaleza del derecho?

Lectura recomendada

1. Liang Zhiping: "Análisis jurídico", Editorial del Pueblo de Guizhou, edición de 1989.

2. Zhang Yonghe: "Explorando el origen del significado de "狱"", "Legal Research", número 3, 2005.

Capítulo 5 Elementos del Derecho

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El derecho es un sistema compuesto de muchos elementos. El modelo elemental del derecho siempre ha sido un tema controvertido en los círculos jurídicos. Si analizamos exhaustivamente varias teorías sobre los elementos del derecho, creemos que la teoría de los tres elementos del derecho es muy convincente, incluidos los conceptos jurídicos, las normas jurídicas y los principios jurídicos. Este capítulo debe centrarse en dominar la estructura lógica y la clasificación de las normas jurídicas, comprender las funciones de los principios jurídicos y comprender los tipos y funciones de los conceptos jurídicos.

Puntos clave del examen judicial

Combinado con normas jurídicas específicas, examinar su estructura lógica y clasificación, los tipos y funciones de los principios jurídicos, así como las condiciones aplicables de los principios jurídicos y las funciones de adjudicación judicial en la práctica jurídica.

Sección 1 Interpretación de elementos de derecho

1. El concepto de elementos del derecho

Para comprender qué es el derecho, además de comprender la definición, esencia y características del derecho, también debemos estudiar más a fondo los elementos del derecho, es decir, de qué factores o elementos básicos se compone el derecho. Según la perspectiva de la teoría de sistemas, el derecho puede considerarse como un sistema que, como cualquier sistema, también es un todo unificado compuesto de varios elementos organizados según una determinada estructura.

Los elementos del derecho se refieren a los componentes básicos del derecho, es decir, los elementos básicos que constituyen el derecho. Como elementos del derecho correspondientes al conjunto del derecho, tiene las siguientes características: primera, individualidad y parcialidad. Aparecen como elementos individuales o individuos, las células que componen el organismo jurídico. Por lo tanto, cuando entendemos la naturaleza y función de los elementos legales, debemos entenderlos en conjunto con el contexto legal general. En segundo lugar, diversidad y diferencia. Los elementos que componen la ley son diversos, y distintos elementos son diferentes. Esto puede entenderse desde al menos dos niveles: en primer lugar, los elementos jurídicos pueden dividirse en diferentes tipos, que no son los mismos; en segundo lugar, los elementos jurídicos del mismo tipo pueden tener múltiples personalidades diferentes. En tercer lugar, integridad e indivisibilidad. Si bien cada elemento jurídico es una unidad independiente, los elementos jurídicos son integrales e indivisibles como componentes de la ley. Los cambios en un elemento legal pueden causar cambios correspondientes en otros elementos o en su totalidad, y la violación de un elemento puede causar reacciones en la totalidad o en otros elementos. Cada elemento está conectado con otros elementos y es inseparable. Por ejemplo, la transformación del "principio de privilegio" en su aplicación jurídica al "principio de igualdad" afectará en gran medida la comprensión e interpretación de una serie de normas y conceptos jurídicos. Los cambios en el concepto de "delito" pueden afectar a todo el derecho penal. y muchas normas penales. Cuando interpretamos un determinado elemento jurídico, no podemos salirnos del contexto jurídico en el que existe.

2. La teoría de los elementos del derecho.

En jurisprudencia, los elementos del derecho y el modelo de derecho son dos cuestiones interrelacionadas. El modelo de derecho es un concepto utilizado a la hora de explicar de qué elementos se compone la ley. En la historia del derecho, el erudito británico del siglo XIX Austin fue el primer jurista en analizar los elementos del derecho y esbozar una teoría más sistemática de los modelos jurídicos. Austin utilizó la "teoría del modelo de mando" para explicar la ley. En su opinión, la ley es el orden del soberano infinito. Este orden es una cierta esperanza expresada por el soberano a otros miembros de la sociedad, exigiéndoles que actúen de acuerdo con esta esperanza. . Realizar o detener un determinado acto, es decir, actuar o no actuar. Al mismo tiempo, tal acto u omisión se expresa como una obligación determinada. Quienes no cumplan la obligación serán sancionados en consecuencia, es decir, sufrir desventaja o dolor. En la teoría de Austin, órdenes, obligaciones y sanciones están en una relación trinitaria, porque, según su teoría, "el derecho en sentido estricto" es la suma de varias órdenes emitidas por el soberano respaldadas por sanciones.

El modelo de mando atribuye todos los elementos contenidos en la ley a órdenes respaldadas por sanciones. Este enfoque es obviamente un resumen excesivamente simplificado y unilateral de la ley, porque algunas características de la ley y muchas reglas de la ley son difíciles de abarcar. comandos. En el siglo XX, la jurisprudencia occidental propuso algunas nuevas teorías de modelos jurídicos, entre las cuales las más influyentes son la "teoría del modelo ideal de técnica jurídica", la "teoría del modelo de reglas" y la "teoría del modelo de reglas-principios-políticas". -La teoría del modelo técnica-ideal fue propuesta por Pound, representante de la escuela sociojurídica estadounidense. Pound cree que si el derecho se entiende como un conjunto de información, bases e instrucciones autorizadas a partir de las cuales se toman decisiones judiciales o administrativas, el derecho se compone de tres elementos o componentes: derecho, tecnología e ideales. El "elemento de mando" del derecho mismo incluye reglas, principios, conceptos y normas. Entre ellos, las reglas son imperativos que asignan una determinada consecuencia a un estado fáctico específico,

los principios son puntos de partida autorizados para el razonamiento jurídico, los conceptos son categorías autorizadas que pueden acomodar ciertas situaciones y los estándares se basan en cada caso. situaciones específicas. Entre las reglas, principios, conceptos y normas, las reglas constituyen el componente principal del derecho. El "componente técnico" del derecho se refiere al método de interpretar y aplicar disposiciones y conceptos legales, y al método de encontrar la base para conocer casos especiales en materiales legales autorizados. El "componente ideal" del derecho se refiere al ideal jurídico autorizado reconocido, que en última instancia refleja la imagen ideal del orden social en determinadas condiciones de tiempo y espacio, refleja la tradición jurídica de cuál es el propósito del orden jurídico y del control social, y se convierte en el Interpretación y aplicación Antecedentes de la Ley. En resumen, Pound cree que el derecho es un concepto muy complejo en el sentido de que es un conjunto de bases autorizadas para tomar decisiones, pero la gente a menudo simplemente atribuye el derecho a decretos autorizados. De hecho, "el derecho en el sentido en que estamos hablando "Se compone de leyes, técnicas e ideales: un conjunto de leyes autorizadas, que son modificadas por tecnología autorizada basada en ideales tradicionales autorizados o en contra de su desarrollo y aplicación". [veintitrés] .

La "teoría del modelo de reglas" fue propuesta por Hart, representante de la nueva escuela analítica británica de derecho. Al responder a la pregunta jurídica básica de qué es el derecho, Hart estableció su propia teoría del modelo de reglas basada en la crítica de la teoría del modelo de mando de Austin. Hart considera el derecho como un sistema de reglas formado por la combinación de reglas primarias y secundarias. Las reglas primarias son reglas que crean obligaciones que requieren que las personas realicen o no ciertas acciones, lo quieran o no. Las reglas secundarias son reglas que otorgan derechos o poderes y estipulan cómo las personas forman, modifican o cancelan reglas primarias, o cómo las personas determinan el alcance de estas reglas y controlan su implementación.

Hart cree que si una sociedad sólo tiene reglas primarias que establecen obligaciones, su control social tendrá inevitablemente tres defectos: incertidumbre, estaticidad y la ineficacia de la presión social para mantener las reglas. -mundo jurídico" porque el sistema jurídico se

distingue de los sistemas no jurídicos (como los sistemas consuetudinarios y morales) en que el sistema jurídico está formado por una combinación de reglas primarias y secundarias. Las reglas secundarias incluyen tres componentes: reglas de confirmación, reglas de cambio y reglas de prueba. Las reglas de confirmación estipulan las condiciones bajo las cuales una regla puede obtener efecto legal, lo que puede eliminar la incertidumbre de las primeras reglas simples; las reglas de cambio otorgan derechos o poderes a individuos y grupos, permitiéndoles implementar nuevas primeras reglas o modificar y cancelar las primeras reglas antiguas. , que puede eliminar la naturaleza estática de las primeras reglas simples; las reglas de prueba autorizan a individuos o agencias a decidir si una determinada primera regla ha sido violada bajo ciertas circunstancias, y qué sanciones deben imponerse, tomar decisiones autorizadas, que pueden eliminar la ineficacia de presión social de primeras reglas simples.

Hart cree que entre los tres tipos de reglas secundarias, las reglas de confirmación son las más importantes y forman la base del sistema legal. En resumen, la teoría del modelo de reglas de Hart considera el derecho como una serie de reglas de obligación, reglas de confirmación y reglas de cambio. .Un sistema compuesto por reglas y reglas de juicio, y la combinación de reglas primarias y reglas secundarias se considera la clave para comprender el concepto de derecho.

La "teoría del modelo de reglas, principios y políticas" fue propuesta por Dworkin, un famoso jurista estadounidense con una nueva tendencia al derecho natural. Dworkin se opuso a la opinión de Hart de que los elementos del derecho se reducían a reglas, creyendo que la teoría del modelo de reglas era demasiado simple e inconsistente con la complejidad y complejidad de la práctica jurídica. Dworkin cree que la teoría del modelo de reglas ignora los componentes del derecho que no son reglas. De hecho, cuando los profesionales del derecho debaten y razonan sobre los derechos y obligaciones legales, especialmente en casos difíciles, a menudo recurren a reglas. Aparte de otros estándares, estos estándares son principalmente principios y políticas. Un principio es una decisión política que respeta y protege los derechos de un individuo (o un grupo de individuos), y una política es una decisión política que tiene como objetivo promover o proteger algún objetivo colectivo de la sociedad en su conjunto. Por ejemplo, oponerse a la

discriminación racial y defender la igualdad de derechos para las minorías étnicas es un principio; y proporcionar subsidios gubernamentales a los fabricantes de aviones para fortalecer la defensa nacional es una política.

Dworkin cree que en la legislación y el poder judicial, las funciones de las políticas y los principios son diferentes. En la legislación, en términos generales, cualquier proyecto de ley complejo debe considerar tanto factores políticos como de principios; en el poder judicial, depender más de los principios que de las políticas. Vale la pena señalar que, si bien Dworkin defendía que los principios también son parte del derecho, no creía que todos los principios puedan citarse o derivarse de textos jurídicos en sentido estricto, sino que, en ocasiones, los principios provienen directamente de teorías morales o políticas. En resumen, Dworkin insiste en que, además de las reglas, el derecho también incluye principios y políticas, y los dos últimos componentes suelen desempeñar un papel más importante en el manejo de casos difíciles.

Las tres teorías del modelo jurídico mencionadas anteriormente analizan los elementos del derecho según diferentes ideas. Aunque cada análisis no logra un acuerdo unánime en la comunidad jurídica, cada uno de ellos tiene sus propias fortalezas y es útil para profundizar el conocimiento y la comprensión del derecho por parte de las personas.

Con referencia a los resultados de la investigación de la jurisprudencia china en los últimos años, podemos dividir los elementos del derecho en tres categorías, a saber, los tres componentes básicos de las normas jurídicas, los principios jurídicos y los conceptos jurídicos.

Sección 2 Normas Legales

1. El significado de las normas jurídicas

Para realizar un análisis elemental del derecho para profundizar nuestra comprensión del derecho, primero debemos distinguir entre los dos significados de las normas jurídicas. Cuando se discuten cuestiones jurídicas desde una perspectiva macro, la gente suele definir el derecho como la suma o el sistema de ciertas reglas o normas de comportamiento. Por ejemplo, el derecho es un sistema de reglas de comportamiento formuladas o reconocidas por el

Estado, y el derecho es la suma de normas de comportamiento cuya implementación está garantizada por la fuerza coercitiva del Estado, etc. Aquí, la ley y las normas jurídicas pueden considerarse dos conceptos aproximadamente equivalentes, y no existe una diferencia sustancial en su connotación y denotación.

Sin embargo, cuando analizamos los elementos del derecho a nivel micro, el derecho y las normas jurídicas ya no son equivalentes sino inclusivos, es decir, el derecho no sólo se compone de reglas, además de reglas, los principios y conceptos también son elementos indispensables del derecho. . En este caso, las normas jurídicas son diferentes tanto de los principios jurídicos como de los conceptos jurídicos. En pocas palabras, las normas jurídicas son uno de los elementos básicos del derecho y son disposiciones generales del derecho que claramente dan significado jurídico a un estado de hecho. Las reglas jurídicas son normas y estándares que estipulan derechos, obligaciones y responsabilidades legales, o instrucciones y regulaciones que dan significado jurídico a un determinado estado de hecho. La clave para juzgar si una disposición legal expresa una norma jurídica es si estipula derechos legales u obligaciones legales específicas. La llamada dotación de sentido jurídico a un estado de hecho se refiere a la ocurrencia de ciertos hechos o conductas que pueden dar lugar a la creación, modificación o eliminación de ciertos derechos u obligaciones, o también pueden causar el surgimiento de ciertas responsabilidades jurídicas. , la ley El papel del componente de regla en los elementos es aclarar el significado jurídico de estos eventos o acciones. Por ejemplo, el nacimiento de un bebé tiene importancia jurídica, ya que dará lugar a la formación de ciertos derechos personales y de propiedad; el acto de conducir un vehículo de motor en la vía pública también tiene importancia jurídica, ya que hará que el conductor responsable de pasar de acuerdo con las reglas de tránsito y otras obligaciones; cuando un obligante abusa de sus derechos o un obligado se niega a cumplir con sus obligaciones, estos comportamientos también tienen significado legal, porque el actor puede asumir alguna responsabilidad legal, etc. Las normas jurídicas son los principales elementos del derecho.

2. Estructura lógica de las normas jurídicas.

Las normas jurídicas tienen una estructura lógica estricta, que es una de las características importantes que las distingue de las costumbres y las normas morales. La estructura lógica de las reglas jurídicas se refiere a las partes o elementos de las que se componen las reglas jurídicas desde una perspectiva lógica, y cómo estas partes o elementos están conectados entre sí.

La estructura lógica de las normas jurídicas es una cuestión que debe estudiarse para comprender el derecho en profundidad, pero también es una cuestión muy compleja. Los juristas chinos y extranjeros aún tienen que llegar a un consenso. Actualmente, los círculos académicos tienen diferentes puntos de vista sobre la estructura de las normas jurídicas. Hay dos puntos de vista principales: la "teoría de los tres elementos" y la "teoría de los dos elementos". La “Teoría de los Tres Elementos” sostiene que toda norma jurídica suele constar de tres elementos: presunción, tramitación y sanciones. La "teoría de los dos elementos" sostiene que las normas jurídicas constan de dos partes: patrones de comportamiento y consecuencias jurídicas. Este libro de texto se refiere a los resultados de investigaciones de académicos nacionales y extranjeros y adopta la nueva "teoría de los tres elementos", que cree que cualquier norma jurídica consta lógicamente de tres elementos: condiciones asumidas, patrones de comportamiento y consecuencias legales.

(1) Supuesto

Las presunciones, también conocidas como presuposiciones, se refieren a la parte de las normas jurídicas que se relaciona con las condiciones y circunstancias para la aplicación de las normas, es decir, cuándo, en qué tiempo, espacio, a quién se aplican las normas jurídicas y bajo qué condiciones. circunstancias las normas jurídicas son vinculantes para la conducta de las personas, es decir, la primera son las condiciones de aplicación de las normas jurídicas; la segunda son las condiciones conductuales de los sujetos conductuales. En la formulación real de normas jurídicas, las condiciones presupuestas generalmente pueden omitirse en función de necesidades técnicas legislativas.

Cualquier regla sólo puede aplicarse dentro de un cierto ámbito, es decir, sólo cuando existen determinadas circunstancias, la regla puede ser vinculante para el comportamiento de las personas. El "cierto alcance" y las

"determinadas circunstancias" mencionados aquí se aclaran mediante los supuestos de las normas legales. Existen diversas formas de expresión de supuestos, y la expresión convencional es "tener una de las siguientes circunstancias..." Por ejemplo, el artículo 110 de la "Ley Penal de la República Popular China" (en adelante, la "Derecho Penal") "que tengan uno de los siguientes actos de espionaje, Quienes pongan en peligro la seguridad nacional serán condenados a pena privativa de libertad no menor de diez años o a cadena perpetua; si las circunstancias son relativamente menores, serán condenados a pena fija -pena de prisión de no menos de tres años pero no más de diez años: (1) Quienes se unan a una organización de espionaje o acepten tareas de una organización de espionaje o de sus agentes; (2)) instruyan al enemigo a bombardear objetivos". aquí están "aquellos que se unen a organizaciones de espionaje o aceptan tareas de organizaciones de espionaje y sus agentes ponen en peligro la seguridad nacional" y "aquellos que instruyen al enemigo a bombardear objetivos ponen en peligro la seguridad nacional". Otro ejemplo es el artículo 34 de la Constitución de la República Popular China (en adelante, la "Constitución"): Los ciudadanos de la República Popular China que hayan cumplido 18 años tienen derecho a votar y ser elegidos. La expresión "mayor de dieciocho años" es un supuesto condicional. En pocas palabras, "asumir" aquí es la parte "si" del patrón de oración "si... entonces..." que usamos habitualmente. Es decir, "Si un ciudadano de la República Popular China cumple 18 años (se supone), tendrá derecho a votar y ser elegido (consecuencias)".

(2) Patrón de comportamiento

Los patrones de comportamiento se refieren a la parte de las normas legales que estipula cómo las personas se comportan de maneras o modelos específicos. Son requisitos de comportamiento legales que se resumen de un gran número de comportamientos reales de las personas y son la parte central de cualquier norma legal. Los modelos de comportamiento se dividen específicamente en tres tipos: Primero, el modelo posible (modelo de comportamiento de derechos) se refiere al modelo de "cómo las personas pueden comportarse" bajo qué condiciones asumidas. En segundo lugar, el modelo del deber (modelo de comportamiento obligatorio) se refiere al modelo de cómo las personas "deberían o deben comportarse" bajo las

condiciones asumidas. En tercer lugar, el modelo de no hacer (modelo de conducta obligatoria) se refiere al modelo en el que a las personas “se les prohíbe o se les prohíbe actuar” bajo ciertas condiciones supuestas. En los documentos legales, las estipulaciones sobre patrones de comportamiento suelen utilizar términos o expresiones tales: puede, tiene el derecho, tiene la libertad de..., no son infringidos por..., o debería, no debe, prohibido, estrictamente prohibido, etc. Por ejemplo, el artículo 39 de la Constitución estipula: “...se prohíben los registros ilegales o las intrusiones ilegales en los hogares de los ciudadanos”. Esto refleja el patrón de no hacer en los patrones de comportamiento.

(3) Consecuencias legales

Las consecuencias jurídicas también son uno de los componentes necesarios de las normas jurídicas. Son disposiciones de las normas jurídicas que afirman o niegan la conducta que sigue las reglas o las viola. Algunos estudiosos también lo llaman "atribución de consecuencias" o "atribución de consecuencias jurídicas".

Las consecuencias legales se dividen en dos formas: consecuencias positivas y consecuencias negativas. Las consecuencias afirmativas confirman que el comportamiento y los beneficios y estatus resultantes son legales y válidos, y están protegidos o incluso recompensados. Las consecuencias negativas son negar la legalidad y validez del comportamiento y los intereses y estatus resultantes, y negar protección o incluso imponer sanciones al perpetrador.

En teorías anteriores que asumían que el procesamiento y las sanciones eran los tres elementos de las normas jurídicas, las consecuencias jurídicas se atribuían unilateralmente a las sanciones, que no sólo ignoraban las consecuencias jurídicas positivas, sino que también excluían los factores no punitivos de las consecuencias jurídicas negativas. (como declarar el acto inválido), y por lo tanto es inapropiado. Solo puede explicar algunas reglas en las leyes penales y otras leyes, pero no puede proporcionar una explicación razonable para todas las reglas legales.

Al comprender la estructura lógica de las normas jurídicas, debemos prestar atención a las tres cuestiones siguientes:

(1) Cualquier norma jurídica con significado completo está lógicamente compuesta de los tres elementos

anteriores combinados de acuerdo con ciertas relaciones lógicas, y cada uno de los tres elementos es indispensable. Por ejemplo, una regla solo estipula que no se le permite mentir o matar bajo ninguna condición (supuesta) (patrón de comportamiento), pero no estipula las consecuencias legales correspondientes por perjurio o asesinato. Solo podemos decir que no hay ninguna regla aquí. Puede haber una regla legal que prohíba el perjurio o el asesinato, pero puede haber una regla moral o costumbre que prohíba tal comportamiento.

(2) En la práctica legislativa, a veces debido a consideraciones técnicas legislativas y para evitar que las disposiciones legales sean demasiado engorrosas, a menudo se omiten ciertos elementos al expresar el contenido de las normas jurídicas. Cabe señalar que se puede omitir cualquiera de los tres elementos. Sin embargo, el contenido omitido no significa que no exista, los elementos omitidos existen en la conexión lógica interna de la ley, pero no están expresamente señalados. Porque los legisladores creen que a través del razonamiento jurídico, estos elementos normativos no expresados pueden descubrirse fácilmente. Por ejemplo, "la esposa tiene derecho a heredar los bienes de su marido". La presunción y las consecuencias jurídicas de esta disposición no están expresamente establecidas. Sin embargo, esta disposición sólo puede aplicarse bajo la condición de que el marido haya fallecido y haya dejado una herencia (presunción). La herencia que la esposa ha heredado legalmente debe ser confirmada por Ley y Protección (consecuencias legales), estos contenidos se pueden deducir fácilmente de acuerdo con la conexión lógica interna de la ley. Otro ejemplo, según el artículo 263 del Código Penal: Quien robe una casa será condenado a pena de prisión de más de diez años, cadena perpetua o muerte, y también será multado o confiscado sus bienes. Esta norma sólo asume la condición de "robo en casa" y las consecuencias legales de "una pena de prisión determinada de más de diez años, cadena perpetua o muerte, y multa o confiscación de bienes", y omite el patrón de conducta. Sin embargo, hay que enfatizar que la omisión de los elementos de la norma no puede ser arbitraria. La omisión sólo es deseable cuando el elemento puede ser deducido por personas al menos por aquellos profesionales del derecho sin ningún desacuerdo, de lo contrario, será en pos de la ley, brevedad en detrimento de la claridad jurídica.

(3) Distinguir entre normas jurídicas y disposiciones legales. Las disposiciones legales son portadoras de normas legales, y las normas legales se expresan en forma de disposiciones legales en el derecho estatutario. Sin disposiciones legales, no hay normas jurídicas escritas. Las disposiciones jurídicas son sólo expresiones de normas jurídicas, no sinónimos de normas jurídicas. Generalmente, todos los elementos de una norma se expresan a través de varios artículos. A veces, uno de los elementos (como una presunción) puede encontrarse en diferentes artículos, y los elementos de la norma se encuentran dispersos en diferentes documentos jurídicos. También hay fenómenos que abarcan más de dos departamentos legales. En la práctica legislativa, específicamente, existen aproximadamente las siguientes situaciones: ① Una norma jurídica completa se expresa mediante varias disposiciones jurídicas; ② El contenido de una norma jurídica se expresa mediante disposiciones jurídicas de diferentes documentos jurídicos normativos; ③ A Las disposiciones expresan diferentes disposiciones jurídicas. normas o sus elementos; ④ Las disposiciones legales sólo estipulan un determinado elemento o varios elementos de las normas legales. Por ejemplo, la Constitución estipula muchos derechos básicos de los ciudadanos en forma de normas autorizadas. Sin embargo, las consecuencias de la violación de estos derechos no están estipuladas en la Constitución, sino que están estipuladas en el derecho penal, el derecho civil y comercial, el derecho económico y otras leyes. textos.

3. Clasificación de normas jurídicas

Las normas legales se pueden dividir en diferentes tipos según diferentes estándares. En este capítulo se analizan algunas de las clasificaciones más importantes.

(1) Reglas de derechos, reglas de obligaciones y reglas compuestas

Según los diferentes contenidos de las normas jurídicas, las normas jurídicas se pueden dividir en reglas de derechos, reglas de obligaciones y reglas de derechos compuestos y reglas de significado. Las reglas de derechos, también conocidas como reglas de autorización, son reglas legales que estipulan que las personas pueden realizar ciertos comportamientos o no y pueden exigir que otros realicen ciertos comportamientos o no, es decir, reglas que estipulan los "patrones permisibles". del comportamiento de

las personas. Generalmente se expresa utilizando palabras clave como "puede", "tiene el derecho" e "inviolable". Por ejemplo, el artículo 99 de los "Principios generales del derecho civil de la República Popular China" (en adelante, los "Principios generales Principios del Derecho Civil") estipula que los ciudadanos tienen derecho a nombrar y el derecho a decidir, utilizar y cambiar su nombre de conformidad con la normativa. En un sentido típico, las reglas de derechos otorgan a las personas ciertos derechos, es decir, confirman legalmente una cierta libertad de elección. Las personas pueden mantener o cambiar su estatus legal ejerciendo sus derechos, o pueden no ejercer sus derechos o incluso renunciar.

Las reglas obligatorias son reglas legales que estipulan que las personas deben comportarse de cierta manera o no de cierta manera, es decir, reglas que estipulan "debería ser un patrón" o "no debería ser un patrón" en el comportamiento de las personas. Generalmente se expresa mediante palabras clave como "debería", "debe", "obligado", "no debe" y "prohibido". Según las diferentes formas de comportamiento, las reglas obligatorias se pueden dividir en dos tipos: una son las reglas imperativas, es decir, las reglas que las personas deben o deben realizar de una determinada conducta, que estipulan las obligaciones positivas de las personas, es decir, "deben ser patrones". . Por ejemplo, el artículo 33 de la "Ley de Matrimonio de la República Popular China" (en adelante, la "Ley de Matrimonio") estipula que "si el cónyuge de un militar en activo solicita el divorcio, el consentimiento del militar debe Ser obtenido." El segundo son las reglas prohibitivas, que se refieren a reglas que estipulan las obligaciones negativas de las personas (obligaciones de omisión), es decir, reglas que prohíben a las personas realizar ciertos comportamientos, es decir, "no seas modelo". Por ejemplo, el artículo 12 de la Constitución estipula que “toda organización o individuo tiene prohibido utilizar cualquier medio para apropiarse o destruir propiedad estatal o colectiva”. El artículo 39 de la "Constitución" estipula: "...Están prohibidos los registros ilegales o las intrusiones ilegales en los hogares de los ciudadanos". El comportamiento especificado en las reglas de obligación no puede ser modificado ni elegido a voluntad por el deudor.

Las reglas compuestas, también conocidas como reglas de derechos y justicia, son reglas legales que tienen el doble atributo de otorgar derechos y establecer obligaciones. La

característica de este tipo de regla es que, vista desde una determinada perspectiva o bajo ciertas condiciones, otorga al sujeto ciertos derechos, sin embargo, bajo otra perspectiva o condición, tales derechos no le permiten al sujeto elegir o renunciar arbitrariamente. , , también tiene el atributo de obligación. Por ejemplo, las normas jurídicas que otorgan poderes a agencias estatales son normas compuestas. Tener ciertos poderes de acuerdo con la ley significa que usted puede hacer ciertas cosas o exigir que otros dentro de la jurisdicción de los poderes hagan ciertas cosas. Sin embargo, ejercer el poder en sí es una obligación. No ejercer adecuadamente el poder significa que no puede desempeñar adecuadamente sus deberes. En determinadas condiciones, esto puede constituir una violación de las obligaciones legales y dar lugar a responsabilidad legal. Además, las normas que otorgan ciertos derechos a los ciudadanos comunes también pueden tener el atributo de obligaciones, como las normas que otorgan tutela. Otro ejemplo es el artículo 42, párrafo 1, de la Constitución, que estipula: Los ciudadanos de la República Popular China tienen el derecho y el deber de trabajar. Y el artículo 46, párrafo 1, estipula: Los ciudadanos de la República Popular China tienen el derecho y la obligación de recibir educación.

(2) Reglas obligatorias y reglas arbitrarias

Según si las normas jurídicas permiten a los sujetos establecer sus propios derechos y obligaciones según sus propios deseos, las normas jurídicas pueden dividirse en normas imperativas y normas arbitrarias. Las reglas obligatorias son reglas que estipulan patrones de comportamiento claros para los sujetos y no pueden cambiar su contenido por sí solos. En consecuencia, los actores deben respetar las disposiciones de las reglas y no se les permite resolver los problemas mediante acuerdos por sí solos. Los acuerdos que violan patrones de conducta legales no son válidos. En términos generales, las normas obligatorias son normas obligatorias.

Las reglas arbitrarias no sólo estipulan los derechos y obligaciones del sujeto, sino que también permiten a las partes fijar sus propios derechos y obligaciones mediante negociación dentro del alcance permitido por la Ley. Sólo cuando las partes no hayan llegado a un acuerdo se aplicarán las disposiciones de las normas legales. Las reglas arbitrarias son relativamente comunes en los departamentos de derecho privado, como el derecho civil y

comercial y el derecho matrimonial. Por ejemplo, en un contrato de compraventa, las partes del contrato pueden acordar por sí mismas los estándares de calidad del producto, si no están de acuerdo, cuando se produzca una disputa, se aplicarán los estándares de calidad establecidos en las disposiciones legales sobre inspección de calidad del producto. seguido. Sin embargo, algunos departamentos de derecho público también tienen reglas arbitrarias, como la regla legal de “disponer previa denuncia” en el derecho penal.

Una cuestión que requiere atención es que las normas obligatorias y las normas obligatorias, las normas de derechos y las normas arbitrarias no pueden equipararse simplemente. Algunas normas de obligaciones no tienen los atributos de normas imperativas en determinadas situaciones. Por ejemplo, la disposición de que "la parte contratante tiene la obligación de ejecutar el contrato" es una norma de obligación. Sin embargo, bajo ciertas condiciones, la ley permite a las partes negociar a través de un acuerdo ser cambiado. De manera similar, algunas normas de derechos pueden no tener los atributos de normas arbitrarias en determinadas situaciones. Por ejemplo, los sistemas jurídicos modernos estipulan que los ciudadanos tienen derecho a la libertad personal. Sin embargo, si una persona acepta voluntariamente con otros venderse como esclavo, el acuerdo no No puede obtener efecto legal.

(3) Reglas deterministas, reglas delegativas y reglas aplicables

Según si el contenido de las normas jurídicas está estipulado directa y claramente, las normas jurídicas se pueden dividir en normas deterministas, normas delegadas y normas cuasi aplicables.

Las reglas deterministas son reglas jurídicas que estipulan claramente el contenido de las reglas de conducta, y no hay necesidad de invocar otras reglas para determinar el contenido de esta regla. Ésta es la forma más común de normas jurídicas. Por ejemplo, el artículo 239 del Código Penal de mi país estipula: “Quien secuestrare a otros con el fin de extorsionar bienes, o secuestrare a otros como rehenes, será sancionado con pena privativa de libertad no menor de diez años o cadena perpetua, y también serán multados o confiscados sus bienes... provocando que el secuestrado. Cualquiera que muera o mate a un secuestrado será condenado a muerte y sus bienes serán confiscados...”

Las reglas obligatorias son reglas legales que no estipulan claramente el contenido de las reglas de conducta pero autorizan a una agencia a especificarlas. Por ejemplo, el artículo 86 de la "Ley de Contratación Pública de la República Popular China" estipula: "Las normas de contratación militar serán formuladas por separado por la Comisión Militar Central". Otro ejemplo es el artículo 102 de la "Ley de Seguridad Alimentaria de la República Popular". of China": "Gestión de la seguridad alimentaria en las operaciones ferroviarias. Las medidas serán formuladas por el departamento administrativo de salud del Consejo de Estado en conjunto con los departamentos pertinentes del Consejo de Estado de conformidad con esta Ley. Las medidas de gestión de la seguridad alimentaria para militares específicos Los alimentos y autoabastecimientos serán formulados por la Comisión Militar Central de conformidad con la presente Ley."

Las reglas aplicables son reglas legales que no estipulan explícitamente el contenido de las reglas de conducta, pero indican claramente que se pueden invocar otras reglas para aclarar el contenido de esta regla. ¿Qué reglas pueden citarse en las reglas de aplicabilidad para dejar claro el contenido de esta regla? Hay dos situaciones: la primera es citar otras normas jurídicas para aclarar su contenido. Por ejemplo, el párrafo 1 del artículo 94 de la "Ley de seguridad alimentaria de la República Popular China" estipula: "En violación de las disposiciones de esta ley, la calidad de los alimentos en la publicidad es Cualquier persona que haga propaganda falsa y engañe a los consumidores será sancionada de conformidad con las disposiciones de la Ley de Publicidad de la República Popular China". Otro ejemplo es el artículo 40, párrafo 1, de la Ley de Reconsideración Administrativa de la República Popular China: “Cálculo del plazo de revisión administrativa y revisión administrativa La notificación de documentos se realizará de conformidad con lo establecido en la Ley de Procedimiento Civil en materia de tiempo y notificación”. La segunda situación es la de invocar algunas normas no legales. Por ejemplo, el artículo 134 de la "Ley Penal" estipula: "Violación de las normas pertinentes durante la producción y operación. De acuerdo con las disposiciones de gestión de seguridad, quien cause víctimas graves u otras consecuencias graves será condenado a penas fijas". -pena de prisión no superior a tres años o detención penal; si las circunstancias son particularmente graves, será condenado a una pena de

prisión de duración determinada no inferior a tres años pero no superior a siete años. Obligar a otros a realizar operaciones riesgosas en violación de regulaciones..." Las "normas y regulaciones" aquí no son reglas legales en sí mismas, pero la llamada "violación" de esta regla en el derecho penal debe determinarse con base en las reglas y regulaciones de la unidad donde se ocurrió un accidente o las reglas y regulaciones de la industria.

(4) Reglas de ajuste y reglas constitutivas

Según si la conducta regulada por normas jurídicas pudo haber ocurrido antes de que se produjeran las normas y las funciones de las normas jurídicas, las normas jurídicas se pueden dividir en normas regulatorias y normas constitutivas.

Las reglas de ajuste son reglas legales que evalúan patrones de comportamiento existentes y ajustan comportamientos relevantes otorgando derechos o estableciendo obligaciones. Su función es controlar y dirigir la conducta. Su característica principal es que los patrones de conducta relevantes ya existían antes de que surgiera esta norma, y las normas regulatorias sólo diferencian según ciertos estándares de valor, permitiendo la existencia de un determinado patrón de conducta, legalizándolo y convirtiéndolo en un determinado derecho (como como el derecho a la libertad de expresión), o exigir que una determinada conducta se convierta en una obligación de actuar (por ejemplo, los padres deben mantener a los hijos menores), o prohibir una determinada conducta, convirtiéndola en una obligación de no actuar (como no robar)). Lógicamente este tipo de normas son “conducta-regla-conducta”, por lo que las normas regulatorias representan la mayoría de las normas jurídicas.

Las reglas constitutivas son reglas jurídicas que conducen al surgimiento de ciertos patrones de comportamiento y los ajustan en función del surgimiento de dichas reglas, su función es crear nuevos comportamientos. A diferencia de las reglas regulatorias, el comportamiento involucrado en la regla no puede ocurrir antes de que se genere la regla constitutiva: sólo después de que se genera la regla puede conducir al surgimiento de un comportamiento relevante. Lógicamente hablando, el comportamiento depende de las reglas mismas, es decir, "reglas-comportamiento-reglas". Por ejemplo, las reglas que otorgan derechos de juicio y las reglas que otorgan

derechos de litigio son reglas constitutivas. Antes de que estas reglas surgieran, las actividades de juicio y litigio relevantes no podían ocurrir, y mucho menos ser ajustadas por la ley.

Sección 3 Principios Legales

1. El concepto de principios jurídicos

Los principios jurídicos son principios y normas integrales y estables que pueden servir como base u origen de muchas normas jurídicas. Los principios jurídicos suelen reflejar los valores básicos elegidos por los legisladores en forma de ley, encarnando el significado y el carácter espiritual de la ley. Existen principios legales en muchos departamentos jurídicos, como el principio de sanción legal en el derecho penal, el principio de buena fe en el derecho civil, etc.

Comparando principios legales y normas jurídicas, las diferencias son:

(1) Los métodos de ajuste son diferentes. El contenido de las normas jurídicas es relativamente claro y específico y pueden aplicarse directamente para resolver problemas. Una norma específica sólo puede regular un tipo de conducta. Por ejemplo, "No debe conducir un vehículo motorizado en estado de ebriedad". El contenido de los principios jurídicos es significativamente menos claro que el de las normas jurídicas. No preestablece ningún estado fáctico definido y específico, ni estipula derechos, obligaciones y responsabilidades específicos. El estado fáctico cubierto por los principios es mucho más amplio que las reglas. Y es Es más general y abstracto, por lo que el ámbito de aplicación de los principios es mucho más amplio que el de las reglas: regula uno o varios ámbitos de conducta, e incluso implica la coordinación y orientación de todas las relaciones sociales. Por ejemplo, el principio de "igualdad ante la ley".

(2) Diferentes grados de estabilidad. Las normas jurídicas se complementarán, modificarán y abolirán continuamente a medida que cambie la vida social, para adaptarse a la situación social cambiante. Sin embargo, los principios jurídicos tienen una fuerte estabilidad, especialmente algunos principios axiomáticos, como el "principio de buena fe" que se estableció en la antigua

Roma. Ha experimentado diferentes períodos históricos y diferentes cambios sociales, pero la sociedad actual todavía los considera principios imperiales para actividades civiles.

(3) Los métodos de solicitud son diferentes. Las normas jurídicas se aplican a casos individuales "todo o nada". Es decir, si los hechos especificados por una regla están establecidos, o la regla es válida, en este caso, se debe aceptar la solución proporcionada por la regla; o la regla es inválida, en este caso, esta regla no tiene efecto. sobre la decisión. El método de aplicación de los principios jurídicos es diferente. No se aplican a casos individuales del modo "todo o nada". Los distintos principios jurídicos tienen diferente fuerza, y estos principios de diferente fuerza pueden existir en una ley.

2. Clasificación de principios jurídicos

Los principios jurídicos se pueden dividir en varias categorías según diferentes estándares, entre las cuales las categorías más importantes son las siguientes.

1. Principios básicos y principios específicos.

Los principios básicos encarnan el espíritu básico de la ley y son principios legales que son más importantes que otros principios en términos de valor y tienen un alcance de ajuste más amplio que otros principios en términos de función. Los principios específicos son principios jurídicos basados en principios básicos y aplicables a un campo específico de las relaciones sociales bajo la guía de principios básicos. Por supuesto, la distinción entre principios básicos y principios específicos sólo se hace en un sentido relativo. Por ejemplo, en comparación con el principio de "igualdad ante la ley", el principio de "castigo legal" es un principio específico que sólo se aplica a los campo del crimen y la pena; sin embargo, si el alcance de la discusión se limita al campo del derecho penal, entonces el "principio de pena legal" se convierte en el principio básico del derecho penal.

2. principios axiomáticos y principios políticos

El principio de axiomaticidad es un axioma que surge de la naturaleza de las relaciones sociales, es ampliamente reconocido por la sociedad y se considera una norma de derecho. Por ejemplo, en derecho civil, las actividades civiles deben seguir los principios de voluntariedad, equidad, igualdad de compensación y buena fe, que son axiomas que han sido elevados a derecho. Los principios

políticos son decisiones políticas tomadas por el Estado para lograr ciertos objetivos a largo, mediano o corto plazo en el proceso de gestión de los asuntos sociales. Por ejemplo, nuestro país ha establecido la "planificación familiar" como una política nacional básica, y El artículo 25 de la Constitución estipula: “El Estado promueve la planificación familiar para compatibilizar el crecimiento demográfico con los planes de desarrollo económico y social”. Éste es el principio político.

3 . Principios sustantivos y principios procesales

El principio sustantivo es un principio jurídico que involucra directamente la distribución de derechos y obligaciones sustantivos. Por ejemplo, el principio de igualdad étnica en la Constitución y el principio de libertad de contratación en el derecho civil son ambos principios sustantivos. Los principios procesales son principios legales que tienen un impacto indirecto en los derechos y obligaciones sustantivos al ajustar los procedimientos de las actividades legales. Por ejemplo, el principio de presunción de inocencia y el principio de igualdad de condiciones de las partes en un litigio civil son ambos principios procesales.

3. Funciones de los principios jurídicos

Los principios jurídicos tienen tres funciones principales: función de orientación, función de evaluación y función de árbitro.

La función rectora de los principios jurídicos significa que los principios jurídicos pueden utilizarse como base para la interpretación y el razonamiento, y proporcionar orientación para la correcta aplicación de las normas jurídicas.

La función de evaluación de los principios jurídicos significa que los principios jurídicos pueden emitir un juicio sustantivo sobre la eficacia de las normas jurídicas o incluso de todo el derecho positivo, explicar las razones por las que el derecho positivo y sus normas son válidos, correctos y justos, revelar la falta de base legítima de las normas jurídicas, y señalar la base jurídica, excepciones a las reglas, etc.

La función judicial de los principios jurídicos se refiere a que los principios jurídicos se utilizan directamente como estándares normativos en el proceso judicial de los casos. En este caso, los principios jurídicos pueden contribuir a colmar los vacíos legales. Sin embargo, existen condiciones

estrictas para que los principios jurídicos funcionen como árbitros:

La primera condición: "norma exhaustiva". En circunstancias normales, el requisito básico para la aplicación de la ley es que existan reglas y reglas. El juez debe buscar de la manera más amplia y exhaustiva posible las reglas que deben aplicarse en el tribunal individual. Cuando hay situaciones en las que no se pueden aplicar normas jurídicas, los principios jurídicos pueden desempeñar un papel como medio para colmar las "lagunas en las normas". Por lo tanto, desde una perspectiva técnica, los principios jurídicos deben aplicarse sólo después de agotar las normas jurídicas; de lo contrario, no deberían aplicarse.

La segunda condición: "realizar la justicia en el caso individual". En circunstancias normales, las normas legales aplicables no estarán sujetas a revisión para determinar su corrección per se. Sin embargo, agregar normas legales aplicables puede tener consecuencias extremadamente injustas en casos individuales. En este momento, es necesario llevar a cabo una revisión sustantiva de la exactitud de las normas legales, en primer lugar por medios legislativos y, en segundo lugar, por la tecnología y el método de " renovación jurídica" por parte de los jueces para seleccionar los principios jurídicos. como normas aplicables. A menos que sea para lograr justicia en el caso individual, las normas jurídicas no deben abandonarse y los principios jurídicos deben aplicarse directamente.

La tercera condición: "razón más fuerte". En realidad, es muy difícil juzgar qué normas son extremadamente contrarias a la justicia, cuándo y en qué circunstancias. Los principios jurídicos deben proporcionar razones más sólidas para la aplicación de la segunda norma condicional que la aplicación de la norma jurídica original. De lo contrario, la segunda norma condicional mencionada anteriormente Es difícil de establecer. Partiendo de la premisa de que ya existen reglas correspondientes, si se utilizan principios legales para cambiar las reglas legales existentes o negar la validez de las reglas, pero brindan razones que son equivalentes o incluso más débiles que la aplicación de las reglas, la aplicación de los principios legales no tienen pruebas lógicas ni fuerza de persuasión.

Una vez que los principios jurídicos se utilizan directamente como base para el juicio y se aplican incorrectamente en la práctica judicial, se destruirá la

creencia de la gente en la ley. Como dijo Bacon: "Un juicio injusto es más grave que muchas acciones injustas. Porque estas acciones injustas no son nada". más que Contamina el flujo de agua, y el juicio injusto estropea la fuente del agua ". Por lo tanto, debemos tener cuidado con la función de juicio de los principios legales.

Sección 4 Conceptos Jurídicos

1. Explicación de conceptos jurídicos

Los conceptos jurídicos son una categoría especial de elementos del derecho. No implican la distribución de derechos y obligaciones, ni proporcionan instrucciones ni requisitos para el comportamiento de los sujetos jurídicos. Sólo explican, ilustran y definen algunos conceptos importantes del derecho. Los conceptos jurídicos se refieren a categorías autorizadas formadas resumiendo varios hechos jurídicos y abstrayendo sus características comunes. "Los conceptos son los elementos básicos del pensamiento jurídico y son la base para que podamos reorganizar y clasificar las materias específicas confusas". [veinticuatro] El concepto en sí no puede vincular un determinado estado de hecho y consecuencias jurídicas, pero es la condición previa para la aplicación de normas y principios jurídicos. Sólo cuando colocamos a alguien, algo o una determinada conducta en el ámbito de un determinado concepto, podemos hablar de aplicación de la ley. Por ejemplo, las leyes civiles modernas de varios países estipulan que el deudor de una deuda de enriquecimiento injusto tiene la obligación de devolver el enriquecimiento injusto a la víctima. Cuando un acto específico ocurre en la vida real, la posibilidad de aplicar esta disposición a ese acto depende en primer lugar de si el acto puede clasificarse razonablemente en la categoría de "enriquecimiento injusto".

A la hora de comprender distintos conceptos jurídicos hay que tener en cuenta una cosa: los conceptos jurídicos se expresan con la ayuda del vocabulario, lo que plantea dos preguntas.

(1) Algunas de las palabras utilizadas por la ley para expresar un concepto son términos profesionales. El

significado de estos términos es relativamente preciso, pero no son fáciles de entender para la gente común, excepto para los profesionales. Tales como libertad condicional, estatuto de limitaciones, gravámenes, propiedad fiduciaria, personalidad jurídica, etc. Algunos términos legales se derivan del lenguaje cotidiano y la gente común los entiende fácilmente, pero sus significados son menos precisos y, por lo tanto, propensos a desacuerdos, como negligencia, culpa, equidad, debido cuidado, etc. Cuando este último tipo de términos se utiliza en el derecho, a menudo difieren de sus significados cotidianos originales.

(2) En diferentes idiomas nacionales, debido a la influencia de diferentes hábitos lingüísticos, tradiciones jurídicas y otros factores, el mismo par de términos utilizados a veces para traducirse entre sí a menudo tienen significados diferentes en los sistemas jurídicos de diferentes países. Si no se hace esta distinción, fácilmente se pueden producir malentendidos y confusión.

2. Funciones de los conceptos jurídicos

(1) Función de expresión. Los conceptos jurídicos y las conexiones entre conceptos permiten expresar el derecho. El derecho sin conceptos es inimaginable.

(2) Función cognitiva. Los conceptos permiten a las personas conocer y comprender la ley. Sin la ayuda de los conceptos jurídicos, las personas no pueden comprender el contenido de la ley, tienen dificultades en la comunicación jurídica y no pueden llevar a cabo actividades de práctica jurídica sobre esta base.

(3) Mejorar la ley y hacerla más científica. Conceptos jurídicos ricos y claros pueden mejorar la claridad y el profesionalismo de la ley, haciendo de la ley una herramienta especializada y del trabajo jurídico una profesión independiente.

3. Tipos de conceptos jurídicos

Para facilitar la comprensión de los tipos de conceptos jurídicos, se pueden clasificar según ciertos estándares. Según los factores que intervienen en los conceptos jurídicos, se pueden dividir en cinco categorías:

(1) Concepto de sujeto, que es un concepto utilizado para expresar los sujetos de diversas relaciones jurídicas.

Como ciudadanos, entidades corporativas, demandantes, agencias administrativas, etc.

(2) Concepto de relación, que es un concepto utilizado para expresar los derechos y obligaciones entre sujetos de relaciones jurídicas. Como por ejemplo propiedad, derechos hipotecarios, obligaciones de entrega, responsabilidad de indemnización, etc.

(3) Concepto de objeto, que es un concepto utilizado para expresar los objetos a los que se dirigen diversos derechos y obligaciones. Tales como bienes muebles, bienes principales, escrituras, cheques, etc.

(4) Concepto de hecho, que es un concepto utilizado para expresar diversos eventos y comportamientos. Como desaparición, fuerza mayor, incumplimiento de contrato, suspensión penal, etc.

(5) Otros conceptos. Los cuatro conceptos anteriores no pueden agotar todos los conceptos legales, como equidad, debido proceso, códigos, disposiciones generales, etc.

Además, según el grado de certeza del concepto, se puede dividir en conceptos definidos y conceptos inciertos; según los diferentes departamentos jurídicos, se puede dividir en conceptos de derecho civil, conceptos de derecho penal y conceptos de derecho administrativo.

Entre los elementos del derecho, la función única de los conceptos es brindar la posibilidad de aplicar reglas y principios jurídicos mediante la clasificación de diversos factores fácticos. A veces, cuando no son aplicables normas existentes, los principios aplicables pueden manejar razonablemente las cuestiones jurídicas enfrentadas basándose en la existencia de conceptos correspondientes. Por supuesto, para un sistema jurídico maduro, las normas siempre deberían ocupar la columna vertebral.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuales son los elementos del derecho? ¿Cuáles son los componentes del derecho?

2. ¿Qué son las normas jurídicas? ¿Cuál es la estructura lógica de las normas jurídicas?

3 . Comprender e identificar diferentes clasificaciones de normas jurídicas.

4. Discuta la diferencia entre principios legales y reglas legales.

5. ¿Cuáles son las funciones de los principios jurídicos y cuáles las condiciones estrictas para ejercer sus funciones arbitrales?

Lectura recomendada

1. Chen Jinzhao: "Sobre conceptos jurídicos", publicado en "Study and Exploration", número 4, 1995.

2. Dong Yuting: "Sobre principios jurídicos", publicado en "Legal System and Social Development", número 6, 1999.

3 . Sun Xiaoxia: "Sobre el origen social de las normas jurídicas", "Ciencias jurídicas", número 2, 1995.

4. Liu Zuoxiang: "Stare Decisive: Principios, reglas y excepciones - Filosofía judicial de Cardozo", en "Derecho comparado en China" (Volumen 2), Law Press, edición de 2002.

Capítulo 6 Del origen, forma y efecto de la ley

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La pregunta sobre el origen del derecho es responder a la pregunta de dónde viene el derecho, a esta pregunta los círculos teóricos han dado diferentes respuestas desde diferentes ángulos. Al estudiar este capítulo, los

estudiantes deben dominar los orígenes del derecho formal y el derecho informal en la China contemporánea, comprender las diversas formas de derecho en nuestro país, distinguir el origen del derecho y la connotación de la forma del derecho, comprender la clasificación del derecho, y comprender el alcance y alcance de la efectividad de la Ley. Nivel de efectividad conflicto y coordinación.

Puntos clave del examen judicial

El concepto y clasificación de las fuentes del derecho, distinguiendo entre fuentes formales e informales del derecho, el tema de formulación de las diversas formas jurídicas específicas, el método de sistematización de los documentos jurídicos normativos, el alcance de la validez jurídica y el conflicto y coordinación de los niveles de validez.

Sección 1 Del origen del derecho

1. Interpretación del origen del derecho

(1) El concepto del origen del derecho

El término "fuente de derecho" es un concepto que incluye múltiples significados en los escritos legales chinos y extranjeros. Puede referirse al origen sustantivo de la ley, es decir, si la ley tiene sus raíces en el poder estatal o en la razón natural, la voluntad de Dios, la voluntad del monarca, la voluntad del pueblo o las condiciones materiales de vida de la sociedad. ; puede referirse a la fuente de eficacia de la ley, es decir, si la ley se origina en el cuerpo legislativo u otros sujetos, ¿Qué tipo de cuerpo legislativo u otro cuerpo se produce? Puede referirse al contenido o fuente material de la ley, es decir, si los materiales que constituyen el contenido de la ley provienen de códigos anteriores, códigos extranjeros o de políticas, costumbres, religión, etiqueta, moral, estatutos, teorías y doctrinas; puede referirse al origen formal. del derecho, es decir, el derecho proviene del derecho escrito, de la jurisprudencia, del derecho consuetudinario o de las obras jurídicas; también puede hacer referencia al origen histórico del derecho, es decir, puede provocar la creación o cambio del derecho o de principios o principios jurídicos. normas jurídicas fenómeno o acontecimiento histórico.

El término "fuente del derecho" se originó en Europa y luego se extendió a Gran Bretaña y Estados Unidos. Originalmente se llamaba Fontesiuris en derecho romano,

luego Rechtsquellen en alemán, Sources du droit en francés, Fonti del diritto en italiano y Sources of Law en inglés. Su significado básico se refiere principalmente a la fuente del derecho o a la residencia del derecho, también hay obras que hacen referencia al origen del derecho como referencia principalmente a la causa o forma de producción del derecho, por lo que el origen del derecho también puede ser denominada fuente del derecho.

Como categoría básica de la ciencia jurídica, el origen del derecho indica las formas en que el derecho de un país puede o puede generarse. Es una biblioteca preliminar o un producto semiacabado de las leyes y normas jurídicas de un país. Las leyes y normas jurídicas de un país suelen surgir de sus propias fuentes de derecho, por lo que el concepto de fuentes de derecho tiene un cierto significado de inevitabilidad. Pero el origen del derecho es, más importante aún, un concepto de posibilidad, un concepto que puede producir o puede producir aún por ser derecho. El origen del derecho es el derecho detrás del derecho, es el producto de la acumulación histórica y la acumulación cultural, muestra el estado y las características de la cultura jurídica de un país e incluso toda la historia y cultura social en términos de civilización.

(2) La función de la fuente del derecho

El valor y la utilidad de las fuentes del derecho son importantes. Primero, los legisladores pueden confiar en la teoría y el conocimiento del origen del derecho para extraer reglas relevantes del origen del derecho y convertirlas en leyes o normas jurídicas para hacer que la legislación sea específica, a fin de mejorar la eficiencia y reducir los costos. En segundo lugar, los usuarios pueden aprovechar la teoría y el conocimiento de las fuentes del derecho para extraer reglas relevantes de las fuentes del derecho y aplicarlas a los casos o asuntos legales relacionados que enfrentan cuando las leyes o normas legales existentes no son suficientes. para compensar las deficiencias de la ley actual. En tercer lugar, estudiar y reconocer los orígenes del derecho puede ayudar a interpretar la forma del derecho de un país y de todo el sistema jurídico desde un nivel profundo, y comprender las razones de sus diferencias con otros países.

2. Clasificación de fuentes del derecho

La diversidad de fuentes del derecho surge de la diversidad de sus causas. El derecho es producto de etapas históricas. Diferentes países tienen diferentes fuentes de derecho en diferentes etapas de desarrollo histórico. Además, el sistema social, el carácter de clase del derecho, la estructura política del país, las condiciones políticas y económicas de una sociedad específica, la ideología, la moral, las tradiciones culturales, la religión, el nivel de desarrollo científico y tecnológico, la creación de tecnología. del derecho, etc., todos tienen un impacto en el origen del derecho.

En función de si tiene autoridad jurídica y como criterio la eficacia del derecho, las fuentes del derecho se pueden dividir en:

1. origen formal

Las fuentes formales, también conocidas como fuentes estatutarias, se refieren a las manifestaciones de diversos documentos jurídicos normativos con estatus y validez formulados por diferentes organismos estatales, tales como constituciones, leyes, reglamentos y normas administrativas, regulaciones locales, etc.

2. orígenes informales

Las fuentes informales, también conocidas como fuentes indirectas o fuentes no estatutarias, se refieren a aquellas fuentes de normas que no tienen efecto jurídico expreso, pero que son jurídicamente persuasivas y pueden constituir la premisa principal de las decisiones jurídicas de personas jurídicas, como diversas costumbres. , precedentes, reglas religiosas, doctrinas jurídicas, principios y normas morales, etc. Estas fuentes informales de derecho no tienen la forma ni el efecto de fuentes de derecho formal, pero pueden servir como fuente auxiliar de derecho bajo ciertas condiciones. Por ejemplo, el artículo 150 de los Principios Generales del Derecho Civil estipula: "La aplicación de leyes extranjeras o prácticas internacionales de conformidad con las disposiciones de este capítulo no violará los intereses sociales y públicos de la República Popular China". derecho" aquí hay una fuente informal de derecho.

La diversidad de fuentes del derecho surge de la diversidad de sus causas. El derecho es producto de etapas históricas. Diferentes países tienen diferentes fuentes de derecho en diferentes etapas de desarrollo histórico. Además, el sistema social, el carácter de clase del derecho, la estructura política del país, las condiciones políticas y económicas de una sociedad específica, la ideología, la

moral, las tradiciones culturales, la religión, el nivel de desarrollo científico y tecnológico, la creación de tecnología. del derecho, etc., todos tienen un impacto en el origen del derecho. Influencia, las fuentes del derecho son dinámicas y en desarrollo. Los elementos que se incluyen en las fuentes del derecho formal y del derecho informal en un país están determinados principalmente por las condiciones nacionales. del país.

3. El origen del derecho formal en la China contemporánea

(1) Legislación

La legislación es la fuente más directa de derecho en todos los países. Esto es cierto independientemente de los tiempos antiguos y modernos, ya sea en Europa, Gran Bretaña o Estados Unidos. La llamada legislación aquí incluye todo tipo de legislación. Se incluyen la legislación parlamentaria, la legislación encomendada por el gobierno o la legislación autónoma, la legislación central, la legislación local y la interpretación de las leyes promulgadas por el cuerpo legislativo.

(2) Decisiones y decisiones de agencias estatales.

Las fuentes de este tipo de ley incluyen principalmente órdenes administrativas, medidas administrativas, anuncios importantes de organismos administrativos, etc. En el proceso de administración de conformidad con la ley, los organismos administrativos deben ejercer sus poderes y desempeñar sus funciones mediante la emisión de órdenes administrativas, la adopción de medidas administrativas y la emisión de proclamas administrativas. La experiencia acumulada y las reglas formadas en la implementación de estas acciones administrativas pueden o deben elevarse a normas legales. En las leyes, reglamentos y normas de nuestro país existe una gran cantidad de normas que se derivan de estas decisiones y decisiones.

(3) Precedentes judiciales e interpretaciones jurídicas de los órganos judiciales

El estatus de este tipo de origen legal en el sistema de origen legal a menudo difiere mucho según las diferentes condiciones nacionales. En la China contemporánea, no hay duda de que la interpretación de las leyes por parte de los más altos órganos judiciales cae dentro del ámbito de las

fuentes del derecho. Sin embargo, la gente tiene muchas dudas sobre si los precedentes judiciales son la fuente del derecho formal. Esto está directamente relacionado con el hecho de que los académicos chinos consideran erróneamente los precedentes y la jurisprudencia como la misma cosa, y también equiparan erróneamente la jurisprudencia, la forma del derecho, con la fuente del derecho. De hecho, aunque China no pertenece al sistema jurídico del common law y aunque no existe una forma jurídica como la jurisprudencia, los casos típicos seleccionados, confirmados y publicados por los más altos órganos judiciales tienen un importante significado orientador en la práctica judicial.

(4) Políticas del Estado y organizaciones sociales relevantes

Este es también el origen de la ley universal en la era actual. Debido a la naturaleza del Estado de China y la posición de liderazgo del partido gobernante sobre el país, las políticas del partido gobernante de China, especialmente las políticas del partido gobernante que se transforman en políticas nacionales, son una fuente importante de muchas leyes, regulaciones y reglas. en gran medida, es la mejora o legalización de políticas.

(5) Derecho internacional

El derecho internacional, como fuente del derecho de un país, incluye no solo los tratados internacionales y otros documentos legales normativos internacionales a los que el país se ha adherido, sino también los tratados internacionales y otros documentos legales normativos internacionales a los que el país no se ha adherido. El derecho internacional es también una fuente de derecho que muestra un valor importante en la época contemporánea. Los documentos jurídicos normativos de la Comunidad Europea y los documentos jurídicos normativos de la Organización Mundial del Comercio son fuentes de derecho muy importantes en el mundo actual. En la era de reforma y apertura, en el contexto de la adhesión de China a la Organización Mundial del Comercio y en la tendencia cada vez más obvia de integración económica y cultural global, el derecho internacional se ha convertido naturalmente en una importante fuente de derecho para China.

4. El origen del derecho informal en la China contemporánea

(1) Hábito

La costumbre es una fuente de derecho que existe en cualquier contexto cultural jurídico. Muchas de las normas legales provienen de la costumbre. Las legislaturas pueden formular normas legales basadas en la costumbre. Los organismos judiciales a menudo extraen ciertas reglas de las aduanas y las utilizan para tratar ciertos casos. No hay duda sobre esto. Sin embargo, el estatus de la costumbre en el sistema de origen de las leyes nacionales es una cuestión de opinión. En términos generales, la costumbre jugó un papel más importante en el sistema fuente del derecho en la historia pasada que en la era actual. "En los países modernos, con el avance de la economía, la ciencia y la tecnología, los elementos de integración global están aumentando, y la costumbre, como componente de la fuente del derecho, representa una proporción cada vez menor en muchos países". [25] La costumbre desempeña un papel importante en el origen del derecho chino y seguirá desempeñando un papel importante en la construcción del Estado de derecho en China.

(2) Normas morales y conceptos de justicia.

Éste es también el origen de la ley universal. Las escuelas de derecho natural antiguas y modernas han hecho especial hincapié en esta fuente del derecho. Muchas de ellas no sólo consideran estos factores como las fuentes más importantes del derecho, sino que incluso los consideran directamente como la forma del derecho. Aunque las virtudes de las que China ha hablado desde la antigüedad requieren principalmente que los individuos se conviertan en personas buenas y virtuosas, y rara vez requieren que el país se convierta en un país bueno y virtuoso, la tradición cultural china siempre ha considerado a Longde como una característica importante. En esta tradición, las normas morales y los conceptos de justicia asociados a ellas se han convertido en fuente de derecho en China desde la antigüedad. En el período actual en el que se enfatiza tanto el estado de derecho como el estado de moralidad, las normas morales y los conceptos de justicia son componentes importantes del origen del derecho.

(3) Reglamentos de asociación y contratos privados

Una vez que estas reglas formadas por la sociedad civil se integren en reglas legales, la ley obtendrá una base social profunda y una base de vida. Se basan en la economía mercantil y la sociedad civil y son factores directos de muchas normas jurídicas en los países occidentales, especialmente las normas de derecho privado. En el proceso de construcción de la economía de mercado de China, la política democrática y un país regido por la ley, y después de su establecimiento, las regulaciones comunitarias y los contratos privados también deberían ser un elemento de la fuente del derecho.

(4) Leyes extranjeras

Así como el derecho internacional se ha convertido cada vez más en una fuente importante de derecho en la China contemporánea, el derecho extranjero también debería convertirse en una fuente de derecho en la China contemporánea. De hecho, como país que se esfuerza por desarrollarse lo más rápido posible, en la era de reforma, apertura y adhesión a la OMC, y bajo las circunstancias de integración económica y cultural, la necesidad y posibilidad de un trasplante legal se han vuelto cada vez más prominentes. . China necesita aprender de las leyes extranjeras y referirse a ellas, especialmente los sistemas legales de los países económica y culturalmente desarrollados, y utilizar los factores que podemos utilizar como fuente de su propia ley.

(5) Doctrinas teóricas, especialmente doctrinas jurídicas.

La doctrina es también una de las fuentes del derecho antiguo y moderno. Históricamente y en la realidad, las doctrinas relevantes incluso desempeñan el papel de ideología rectora del sistema jurídico y del Estado de derecho. El confucianismo en la era feudal de China es la fuente del derecho. En las últimas décadas, la ideología dominante ha sido la fuente e incluso la ideología rectora del derecho, pero la doctrina jurídica rara vez se ha convertido en la fuente del derecho. Tal como dijo Liang Qichao: "La adopción de doctrinas como derecho es la forma más poderosa de promover el progreso del derecho. La razón por la que el derecho romano puede ser el amo del mundo jurídico es que adopta muchas doctrinas y contiene ricas teorías académicas. " [26] Si el derecho chino quiere

alcanzar el ámbito de la modernización, debe otorgar importancia a la doctrina, especialmente a la doctrina jurídica científica y autorizada, y tomarla como su propia fuente.

Sección 2 Forma de la ley

La forma del método se refiere a la manifestación externa específica del método. Lo principal es qué tipo de organismo estatal promulga o reconoce la ley, y qué forma de expresión o nivel de efectividad tiene. La forma de la ley china es una tradición con la Constitución como núcleo y las leyes estatutarias como pilar.

1. La forma del derecho chino contemporáneo

(1) Constitución

La Constitución es la ley fundamental del país y la fuente de derecho más importante en la China contemporánea. Es formulado, adoptado y revisado por el Congreso Nacional del Pueblo, el máximo órgano del poder estatal. La Constitución estipula los sistemas políticos, económicos y sociales más fundamentales de la China contemporánea, y estipula las tareas fundamentales del país, los derechos y obligaciones básicos de los ciudadanos, la estructura organizativa y los principios de actividad de los órganos estatales, y otros aspectos más básicos e importantes. de la vida nacional y social: El problema. La Constitución es la "ley madre" de otras leyes y reglamentos, y las disposiciones de otras leyes y reglamentos son la encarnación de la ley fundamental de la Constitución. Según las disposiciones de la Constitución de nuestro país, la Constitución tiene el máximo efecto jurídico. La formulación de otras leyes y reglamentos debe basarse en la Constitución y obedecer a la Constitución. Todas las leyes, reglamentos, actividades y comportamientos que entren en conflicto con la Constitución La Constitución no tiene efectos jurídicos.

(2) Ley

Entre las fuentes del derecho en la China contemporánea, el derecho es la principal fuente de derecho después de la Constitución. Fue formulado y promulgado

por la Asamblea Popular Nacional y el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional. Según lo dispuesto en la Constitución, las leyes se dividen en leyes básicas y leyes distintas de las leyes básicas. Las leyes básicas son promulgadas y revisadas por el Congreso Nacional del Pueblo, y su contenido involucra las cuestiones más básicas en un determinado aspecto de la vida nacional y social, como el derecho penal, el derecho civil, el derecho procesal y las leyes relacionadas con las instituciones estatales y otras leyes. ; las leyes distintas de las leyes básicas se rigen por el Congreso Nacional del Pueblo. El Comité Permanente del Congreso del Pueblo promulga y modifica el contenido de "otras leyes distintas de las que debería promulgar el Congreso Nacional del Pueblo", como la "Estado Ley de Compensación de la República Popular China", "Ley de la República Popular China sobre la Protección de Menores", "Ley de Derecho de Autor de la República Popular China", etc. Según las disposiciones de la Constitución, cuando el Congreso Nacional del Pueblo no está en sesión, el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo también tiene la facultad de introducir suplementos y modificaciones parciales a las leyes básicas promulgadas por el Congreso Nacional del Pueblo sin entrar en conflicto con la principios básicos del derecho.

Además, las resoluciones o decisiones adoptadas por el Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente que tienen contenido normativo también entran dentro del ámbito de aplicación de la ley y tienen el mismo efecto que la ley. Por ejemplo, "Sobre la construcción de ciudades portuarias costeras". aprobada por el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo "Decisión sobre el establecimiento del Tribunal Marítimo", "Decisión sobre el ejercicio de las facultades de investigación, detención, instrucción preliminar y ejecución de arrestos por parte de los organismos de seguridad pública de los organismos de seguridad nacional", etc.

(3) Reglamentos administrativos y normas departamentales.

Entre las fuentes del derecho chino contemporáneo, una de las principales fuentes de derecho son también los reglamentos administrativos, que se refieren a un documento normativo formulado por el Consejo de Estado, máximo órgano administrativo del país, de conformidad con la Constitución y las leyes. Su condición jurídica y efectos jurídicos son superados sólo por la Constitución y la ley.

De conformidad con lo dispuesto en la Constitución, el Consejo de Estado, como máximo órgano administrativo del Estado, dicta muchas veces decisiones y órdenes con contenido y carácter normativo para el cumplimiento de las más altas funciones administrativas. Estas decisiones y órdenes con contenido y carácter normativo también son origen legal.

Según la Constitución, todos los ministerios y comités dependientes del Consejo de Estado tienen la facultad de formular reglamentos dentro de la autoridad de sus propios departamentos de conformidad con la ley y los reglamentos, decisiones y órdenes administrativos del Consejo de Estado. Los círculos jurídicos se refieren a tales reglamentos como "reglamentos ministeriales" o "reglamentos departamentales". El 18 de febrero de 1990, la Orden No. 48 del Consejo de Estado "Reglamento sobre la presentación de reglamentos y reglamentos" lo denominó "Reglamento del Departamento". Junto con las órdenes e instrucciones con contenido y carácter normativo dictadas por diversos ministerios y comisiones del Consejo de Estado, también son una de las fuentes del derecho, pero su estatus jurídico y efectos jurídicos son inferiores a los de la constitución, las leyes y los órganos administrativos. regulaciones.

(4) Regulaciones locales y regulaciones gubernamentales.

Entre las fuentes de derecho en la China contemporánea, las regulaciones locales son la fuente más importante de derecho. De conformidad con las disposiciones pertinentes de la Constitución y la "Ley Orgánica de Asambleas Populares Locales y Gobiernos Populares Locales en Todos los Niveles" revisada en 1986, las regulaciones locales de mi país son de los siguientes tipos:

(1) Los Congresos Populares y los Comités Permanentes de las provincias, regiones autónomas y municipios directamente dependientes del Gobierno Central (cuando el Congreso Popular del mismo nivel no esté en sesión), basándose en las condiciones específicas y las necesidades reales de sus respectivas autoridades administrativas regiones, y bajo la premisa de que las constituciones, leyes y regulaciones administrativas de diferentes países entran en conflicto entre sí. En esta circunstancia, las regulaciones locales pueden ser formuladas y promulgadas e informadas

al Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional y al Consejo Estatal para presentación.

(2) Las asambleas populares y los comités permanentes de las ciudades donde están ubicados los gobiernos populares de las provincias y regiones autónomas y de las ciudades más grandes aprobadas por el Consejo de Estado (cuando las asambleas populares del mismo nivel no estén reunidas), basándose en las condiciones específicas y las necesidades reales de la ciudad, decidir sobre diferentes Si la Constitución, las leyes, los reglamentos administrativos y los reglamentos locales de la provincia o región autónoma entran en conflicto con los reglamentos locales de la provincia o región autónoma, los reglamentos locales podrán formularse y someterse a El Comité Permanente del Congreso Popular de la provincia o región autónoma para su aprobación antes de su implementación. El comité informa al Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo y al Consejo de Estado para su archivo.

(3) De conformidad con las disposiciones pertinentes de la Constitución y la Ley Orgánica, las asambleas populares locales y los comités permanentes de todos los niveles pueden adoptar y emitir resoluciones dentro de sus propios poderes de conformidad con la autoridad especificada por la Ley. Si estas resoluciones son documentos normativos, no estarán sujetos a su jurisdicción. Dentro de la región también deben ser fuente de derecho. Aunque no pueden llamarse regulaciones locales, tienen el mismo efecto que las regulaciones locales.

Entre las fuentes del derecho chino contemporáneo, también existe una amplia gama de fuentes de derecho, a saber, "regulaciones gubernamentales". De acuerdo con las disposiciones pertinentes de la Constitución y la Ley Orgánica, las provincias, las regiones autónomas, los municipios directamente dependientes del Gobierno Central y las ciudades donde están ubicados los gobiernos populares de las provincias y regiones autónomas y los gobiernos populares de las ciudades más grandes aprobados por el Consejo de Estado. puede formular reglamentos de conformidad con la ley y los reglamentos administrativos del Consejo de Estado. La industria se refiere a este tipo de reglamentos como "reglamentos gubernamentales" o "reglamentos del gobierno local". Orden No. 48 del Consejo de Estado del 18 de febrero de 1990 Estos se denominan "reglamentos del gobierno popular local", denominados "reglamentos

gubernamentales", para coincidir con el Consejo de Estado. Se diferencian los "reglamentos departamentales" formulados por varios ministerios y comisiones. El efecto jurídico de las reglamentaciones gubernamentales es inferior al de la Constitución, las leyes, los reglamentos administrativos y los reglamentos locales, y no deben entrar en conflicto con los "reglamentos departamentales" formulados por los ministerios y comisiones dependientes del Consejo de Estado.

De conformidad con las disposiciones pertinentes de la Constitución y la Ley Orgánica, los gobiernos populares locales a nivel de condado y superiores pueden dictar decisiones y órdenes de conformidad con su autoridad prescrita por la ley. Si estas decisiones y órdenes son documentos normativos, deben considerarse fuentes de derecho. Aunque no pueden denominarse "reglamentos gubernamentales", deberían tener el mismo efecto jurídico que los reglamentos gubernamentales.

(5) Regulaciones de autonomía y regulaciones separadas de áreas étnicas autónomas

Entre las fuentes del derecho chino contemporáneo, las regulaciones de autonomía y las regulaciones separadas de las áreas étnicas autónomas también son una fuente importante de derecho. De conformidad con las disposiciones de la Constitución, la Ley Orgánica y la Ley de Autonomía Étnica Regional, los congresos populares de las zonas étnicas autónomas tienen la facultad de formular reglamentos de autonomía y reglamentos separados de conformidad con las características políticas, económicas y culturales de los grupos étnicos locales. . Entre ellos, los reglamentos de autonomía y los reglamentos separados de las regiones autónomas se presentarán al Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo para su aprobación antes de que entren en vigor. Los reglamentos de autonomía y los reglamentos separados de las prefecturas y condados autónomos deben presentarse al Comité Permanente del Congreso Popular de la provincia o región autónoma para su aprobación antes de que entren en vigor y se informan a todo el país. Registrados por la Comisión Permanente del Congreso Popular.

(6) Ley Fundamental de la Región Administrativa Especial y Leyes de la Región Administrativa Especial

Entre las fuentes del derecho en la China contemporánea, existen dos tipos especiales de fuentes de derecho, a saber, la Ley Básica de la Región Administrativa Especial y la Ley de la Región Administrativa Especial. El artículo 31 de la Constitución de mi país estipula: "El Estado podrá establecer regiones administrativas especiales cuando sea necesario. Los sistemas implementados en las regiones administrativas especiales serán prescritos por ley por el Congreso Nacional del Pueblo de acuerdo con las circunstancias específicas". Este es el concepto político de "un país, dos sistemas" en la constitución. La Ley Básica de la Región Administrativa Especial es promulgada y adoptada por el Congreso Nacional del Pueblo. Actualmente existen dos leyes básicas de la Región Administrativa Especial de mi país, a saber, la Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Hong Kong de la República Popular China (en adelante, la "Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Hong Kong") y la Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Macao de la República Popular China (en adelante denominada "Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Macao"), la primera entró en vigor el 1 de julio de 1997 y la segunda entró en vigor. efectos el 20 de diciembre de 1999. Aunque la Ley Básica de la Región Administrativa Especial también es una ley básica promulgada por el Congreso Nacional del Pueblo, son leyes básicas que son diferentes de las fuentes de derecho mencionadas anteriormente. La principal diferencia es que las leyes básicas antes mencionadas son aplicables en todo el país, mientras que las leyes básicas de la Región Administrativa Especial sólo se implementan en la Región Administrativa Especial.

Las leyes de la Región Administrativa Especial se refieren a las leyes implementadas en la Región Administrativa Especial de conformidad con la Constitución y la Ley Básica de la Región Administrativa Especial. Por ejemplo, según las disposiciones de la Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Hong Kong, las leyes de la Región Administrativa Especial de Hong Kong incluyen las leyes promulgadas por el Consejo Legislativo de la Región Administrativa Especial de Hong Kong después del 1 de julio de 1997, a menos que entran en conflicto con la Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Hong Kong o han sido modificados por el cuerpo legislativo de la Región Administrativa Especial de Hong Kong. Además, se conservan las leyes originales de Hong Kong, a saber, el

derecho consuetudinario, la equidad, las ordenanzas y la legislación subsidiaria. y el derecho consuetudinario. Algunas obras jurídicas se refieren colectivamente a la Ley Básica de la Región Administrativa Especial y las leyes de la Región Administrativa Especial como la "Ley de la Región Administrativa Especial", lo que parece inapropiado. Porque si bien el origen de estas dos leyes es aplicable a la Región Administrativa Especial, existen diferencias significativas en cuanto a régimen jurídico, efectos jurídicos y jerarquía.

(7) Regulaciones económicas separadas, regulaciones de zonas económicas especiales y regulaciones de zonas económicas especiales de zonas económicas especiales

Entre las fuentes del derecho chino contemporáneo, hay tres tipos de fuentes de derecho, a saber, regulaciones económicas separadas de zonas económicas especiales, regulaciones de zonas económicas especiales y regulaciones de zonas económicas especiales. Estas tres fuentes de derecho son aprobadas por el Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente, generado mediante autorización especial. El 26 de noviembre de 1981, la undécima reunión del Comité Permanente del Quinto Congreso Nacional del Pueblo autorizó al Congreso Popular de las provincias de Guangdong y Fujian y a sus comités permanentes a formular varias regulaciones económicas separadas para sus respectivas zonas económicas especiales; el 1 de julio, 1992, el Congreso Popular Nacional El Comité Permanente también aprobó una decisión que autoriza al Congreso Popular Municipal de Shenzhen y su Comité Permanente y al Gobierno Popular Municipal de Shenzhen a formular leyes y reglamentos respectivamente. Dado que las fuentes de estas tres leyes fueron autorizadas especialmente por el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, su condición jurídica y contenido son diferentes de las leyes y reglamentos locales generales, por lo que pueden enumerarse por separado como una de las fuentes del derecho.

(8) Leyes y reglamentos militares

Entre las fuentes del derecho chino contemporáneo, las leyes y reglamentos militares también son una de las fuentes del derecho. Aunque la Constitución de 1982 no estipula la facultad de formular reglamentos militares y reglamentos militares, la Constitución de 1982 estipula que la Comisión Militar Central dirige las fuerzas armadas

nacionales. El Presidente de la Comisión Militar Central supervisará el Congreso Nacional del Pueblo y el Congreso Nacional del Pueblo. Comité Permanente Responsable. El "Reglamento Provisional sobre el Procedimiento Legislativo del Ejército Popular de Liberación de China", promulgado por la Comisión Militar Central el 15 de abril de 1993, ha puesto las actividades legislativas de las agencias militares de mi país en el camino de la legalización. Según el reglamento provisional, existen tres tipos de legislación militar: los reglamentos militares son formulados por la Comisión Militar Central; los reglamentos militares son formulados por los ministerios de la Comisión Militar Central, la Comisión de Ciencia, Tecnología e Industria para la Defensa Nacional, diversos servicios , y regiones militares; si el objeto del ajuste pertenece al campo de la construcción de la defensa nacional, implica que los reglamentos administrativos militares y los reglamentos administrativos militares para los gobiernos locales, grupos sociales, empresas, instituciones y ciudadanos sean formulados conjuntamente por la Comisión Militar Central en conjunto con el Consejo de Estado, y por la sede de la Comisión Militar, la Comisión de Ciencia, Tecnología e Industria para la Defensa Nacional en colaboración con los departamentos pertinentes del Consejo de Estado. [27] De esta manera, las leyes y reglamentos militares se han convertido en una de las fuentes del derecho chino contemporáneo. Según el corolario constitucional, el estatus jurídico y la eficacia de los reglamentos militares son inferiores a los de la Constitución y las leyes, y el estatus jurídico y la eficacia de los reglamentos militares son inferiores a los de la Constitución, las leyes, los reglamentos administrativos y los reglamentos militares.

(9) Tratados internacionales y prácticas internacionales

Los tratados internacionales se refieren a tratados, convenios y otros documentos bilaterales y multilaterales con el carácter de tratados y convenios celebrados entre nuestro país y países extranjeros. Los tratados internacionales son originalmente la principal fuente del derecho internacional, pero debido a que son vinculantes para los países signatarios, todos los tratados internacionales firmados por el gobierno chino son también una de las fuentes del derecho chino.

Según la "Ley de procedimiento de la República Popular de mi país sobre la celebración de tratados" adoptada por el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo en 1990, las facultades para celebrar tratados internacionales son: el Consejo de Estado celebra tratados y acuerdos con países extranjeros ; el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo decide celebrar tratados con países extranjeros. Ratificación y abolición de tratados y acuerdos importantes celebrados; el Presidente de la República Popular China, de conformidad con las decisiones del Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo , ratificar y derogar tratados y acuerdos importantes celebrados con países extranjeros. La ley también estipula que la adhesión a tratados y acuerdos multilaterales será decidida por el Congreso Nacional del Pueblo o el Consejo de Estado respectivamente; la aceptación de tratados y acuerdos multilaterales será decidida por el Consejo de Estado.

Los requisitos previos para la aplicación de prácticas internacionales generalmente no están claramente estipulados en las leyes chinas o en los tratados internacionales. Las leyes internas pertinentes de nuestro país estipulan el efecto jurídico de los tratados y prácticas internacionales. Por ejemplo, los párrafos 2 y 3 del artículo 142 de los Principios Generales del Derecho Civil estipulan: "Los tratados internacionales concertados o a los que se ha adherido la República Popular China serán consistentes con las leyes civiles de la República Popular China." Si existen disposiciones diferentes, se aplicarán las disposiciones de los tratados internacionales, excepto las cláusulas declaradas reservadas por la República Popular China. Si no hay disposiciones en la leyes de la República Popular China y los tratados internacionales celebrados o a los que se haya adherido la República Popular China, podrán aplicarse las prácticas internacionales." El artículo 150 estipula: "La aplicación de leyes o prácticas internacionales extranjeras de conformidad con las disposiciones de este capítulo se no violar los intereses sociales y públicos de la República Popular China."

2. Estandarización y sistematización de documentos legales normativos.

(1) El significado y la importancia de la estandarización y sistematización de los documentos legales normativos.

1. El significado de la estandarización de los documentos legales normativos.

Los documentos legales normativos se refieren al término general para diversas formas jurídicas expresadas en forma de ley estatutaria. Los tipos antes mencionados de fuentes formales del derecho en la China contemporánea, principalmente leyes estatutarias, entran todos en la categoría de documentos legales normativos. Para que los documentos legales normativos se implementen efectivamente en la vida social y no causen confusión en la práctica legal debido a superposiciones, intersecciones, contradicciones y conflictos dentro del sistema legal, primero se requiere que los documentos legales normativos estén estandarizados.

La llamada estandarización de documentos legales normativos se refiere al hecho de que las agencias estatales que tienen la facultad de formular documentos legales normativos de acuerdo con las disposiciones de la Constitución y las leyes deben acatar y cumplir con ciertos requisitos normativos al formular documentos legales normativos. Por ejemplo, para diferentes niveles de, diferentes niveles de documentos legales normativos solo pueden ser formulados por diferentes agencias estatales para determinar el diferente estatus legal, efectos legales y relaciones mutuas de estos documentos legales normativos. Los métodos de expresión de varios documentos legales normativos deben ser comunes o diferentes: las especificaciones de las disposiciones legales deben ser concisas y claras, la terminología jurídica debe ser unificada y rigurosa, la estructura jurídica debe estar razonablemente ordenada, etc.

Para estandarizar los documentos legales normativos, el Estado primero debe formular leyes especiales a nivel nacional para ajustar los documentos legales normativos, a fin de establecer regulaciones sobre los tipos, niveles, niveles, autoridades, procedimientos, efectividad y temas de formulación de los documentos legales normativos. Normas claras y establecimiento de agencias especiales para supervisar y revisar la formulación de diversos documentos legales normativos.

2. El significado de la sistematización de los documentos legales normativos.

La sistematización de los documentos jurídicos normativos se refiere a la ordenación, clasificación y procesamiento sistemático especial y intencionado de los

documentos jurídicos normativos que han sido formulados. La razón por la que es necesario sistematizar los documentos jurídicos normativos es que los documentos jurídicos normativos son un sistema de múltiples niveles y niveles de diversas normas, que en el proceso de su respectiva formulación, generalmente se consideran desde la perspectiva de la propia formulación de la norma. Es difícil tener en cuenta la coordinación, cooperación y respuesta mutuas de los documentos jurídicos normativos como un sistema unificado, por lo que su clasificación, clasificación y procesamiento sistemáticos pueden hacerlos ordenados y fáciles de implementar.

3 . La importancia de la estandarización y sistematización de los documentos legales normativos.

De gran importancia es la estandarización y sistematización de los documentos legales normativos. En primer lugar, los requisitos de estandarización se presentan para los documentos legales normativos en forma de leyes especiales, de modo que los documentos legales normativos se esfuerzan por estandarizarse durante el proceso de formulación, de modo que puedan reflejarse entre sí y formar un sistema. En segundo lugar, a través de las actividades sistemáticas de los documentos legales normativos, varios documentos legales normativos que están dispersos y emitidos por diferentes cuerpos legislativos en diferentes períodos se clasifican y centralizan de acuerdo con ciertos estándares de clasificación, lo que facilita a las personas su consulta, uso, implementación y cumplimiento. . En tercer lugar, mediante la estandarización y las actividades sistemáticas de los documentos jurídicos normativos, se pueden descubrir y eliminar oportunamente posibles contradicciones y conflictos entre diversas normas jurídicas, se pueden abolir las normas obsoletas y todo el sistema jurídico puede convertirse en un sistema unificado y armonioso. Contribuir a la unificación del ordenamiento jurídico. Cuarto, a través de la estandarización y sistematización de los documentos legales normativos, no solo podemos resumir las experiencias y lecciones aprendidas en la legislación anterior, sino también proporcionar preparación de datos y bases para la legislación futura, lo que favorece la mejora continua de la legislación.

(2) Forma sistematizada de documentos legales normativos.

Existen tres formas principales de sistematización de documentos legales normativos: limpieza legal, compilación legal y codificación legal.

1. limpieza legal

La limpieza legal, también llamada limpieza regulatoria, se refiere a la revisión, limpieza y ordenación de documentos legales normativos de un determinado período y alcance de acuerdo con los arreglos unificados del país o las disposiciones de la ley por parte del órganos legislativos nacionales pertinentes o agencias autorizadas de conformidad con los acuerdos unificados del país o las disposiciones de la ley y redefinir su validez legal. Según la práctica de nuestro país, existen dos situaciones de limpieza legal: una es una actividad de limpieza legal planificada basada en el acuerdo unificado del país; la otra se basa en las disposiciones de la ley, es decir, cuando una nueva ley o reglamento Se promulga, las actividades de limpieza legal. Todas las leyes y regulaciones relevantes relacionadas con la nueva ley deben revisarse en consecuencia para determinar si las leyes y regulaciones relevantes aún son válidas y revisarlas.

Las actividades de limpieza legal son actividades exclusivas de las agencias nacionales de creación de leyes y reglamentos. El objetivo principal de la limpieza legal es redeterminar el efecto legal de las regulaciones aprobadas de acuerdo con ciertos propósitos y estándares de limpieza. Como resultado, las actividades de limpieza legal pueden producir tres efectos legales: uno es abolirlo; el otro es revisarlo; y el tercero es seguir siendo válido. Las leyes y reglamentos abolidos deben anunciarse gradualmente a través de procedimientos legales; para aquellos que necesitan ser revisados, se debe instruir a las agencias de creación de leyes y reglamentos pertinentes para que los revisen de acuerdo con ciertos requisitos (propósito, límite de tiempo, etc.); para aquellos que siguen siendo válidos, en general debe confirmarse claramente su eficacia continua.

2. compilación legal

La compilación legal (o compilación legal) se refiere a una actividad sistemática de organización y clasificación de documentos legales normativos que se organiza y compila en un volumen de acuerdo con ciertos propósitos y estándares. La compilación jurídica no cambia el contenido de los documentos jurídicos normativos ni procesa las normas jurídicas. Por lo tanto, la compilación jurídica en sí misma no es una actividad de creación jurídica. Es

principalmente una actividad técnica de organización y clasificación. Éste es el objetivo principal de la compilación y el código jurídicos. compilación la diferencia.

Existen muchos tipos de recopilaciones jurídicas, tanto oficiales como no oficiales. Las compilaciones legales oficiales son principalmente leyes compiladas por agencias creadoras de leyes en todos los niveles; las compilaciones legales no oficiales generalmente son compiladas por agencias estatales relevantes, universidades, instituciones de investigación, grupos sociales, empresas, instituciones o individuos basados en el trabajo, el estudio o la enseñanza y la investigación científica. Compilación según sea necesario. Las compilaciones legales están disponibles en forma de formularios autoimpresos o publicados oficialmente.

3 . codificación legal

La codificación legal se refiere a las actividades de creación legal de clasificar, revisar, complementar y revisar todos los documentos legales normativos que pertenecen a una determinada categoría o parte de la ley, o preparar una nueva ley sistemática sobre esta base. Si esta actividad de codificación jurídica tiene como objetivo la formulación de un código, se denomina codificación. Por lo tanto, la codificación jurídica se diferencia de la compilación jurídica: no es una actividad puramente técnica, sino una importante actividad de creación jurídica, y esta actividad sólo puede ser llevada a cabo por los órganos legislativos nacionales pertinentes.

Sección 3 Clasificación de las Leyes

1. El concepto de calificación jurídica

La clasificación del derecho se refiere a dividir las normas jurídicas en varias categorías diferentes desde diferentes perspectivas y según diferentes estándares. La sociedad humana ha existido durante miles de años, y el derecho también ha experimentado varios miles de años de historia de desarrollo con el desarrollo de la sociedad humana. En cada etapa de desarrollo, el derecho adopta diferentes formas. La clasificación del derecho consiste en clasificar las leyes que han existido en la sociedad humana y aún existen en la realidad desde una perspectiva técnica. Aunque la clasificación es una tarea técnica, la clasificación también es una comparación de diversas formas de derecho.

A través de la clasificación del derecho, exploramos algunas cuestiones habituales en el desarrollo del derecho.

La clasificación de las leyes debe seguir ciertos estándares, según diferentes estándares pueden existir diferentes clasificaciones. Por ejemplo, basándose en la forma social como norma, el derecho se puede dividir en derecho esclavista, derecho feudal, derecho capitalista, derecho socialista, etc.; basándose en el país como criterio divisorio, el derecho se puede dividir en derecho chino, derecho japonés derecho, derecho americano, derecho británico, etc.; según el contenido de las normas, el derecho se puede dividir en derecho prohibitivo, derecho autorizante, derecho selectivo o constitución, derecho civil, derecho penal, etc. Pero la clasificación de leyes de la que estamos hablando aquí se centra en la clasificación de leyes en un sentido formal.

Al clasificar métodos, se deben implementar los siguientes dos principios de clasificación: primero, al seleccionar estándares de clasificación, esforzarse por hacer que cada estándar tenga relativa independencia y características; segundo, después de determinar los estándares, la división interna de varias categorías debe haber una correspondencia relativa para evitar el cruce.

2. Clasificación general de las leyes

La clasificación general de leyes se refiere a la clasificación de leyes aplicables a todos los países del mundo, principalmente incluyen los siguientes tipos:

(1) Ley escrita y ley no escrita

Se trata de una clasificación de las leyes basada en el método de creación y expresión de la ley. La ley estatutaria se refiere a las leyes que son formuladas y promulgadas por agencias estatales específicas y aparecen en forma escrita, por lo que también se les llama leyes estatutarias. El derecho no escrito se refiere a la ley cuyo efecto jurídico es reconocido por el Estado pero que no tiene forma escrita. Generalmente se refiere al derecho consuetudinario. El derecho no escrito también incluye la jurisprudencia correspondiente al derecho escrito, es decir, los precedentes y precedentes determinados por los tribunales mediante sentencias. Estos precedentes y precedentes son vinculantes para casos similares posteriores, pero no

aparecen en forma de artículos (escritos). y por tanto una de las principales formas de derecho no escrito.

(2) Derecho sustantivo y derecho procesal

Se trata de una clasificación de las leyes basada en el diferente contenido de las disposiciones legales. El derecho sustantivo se refiere a leyes que estipulan y confirman principalmente derechos y obligaciones o poderes y responsabilidades, como el derecho civil, el derecho penal, el derecho administrativo, la constitución, etc. El derecho procesal se refiere a leyes que se centran en procedimientos relevantes para asegurar la implementación de derechos y obligaciones o el cumplimiento de poderes y deberes, como el derecho procesal civil, el derecho procesal penal, el derecho procesal administrativo, el derecho procesal legislativo, etc. En cuanto a la clasificación del derecho sustantivo y del derecho procesal, existe cierta superposición entre ellos en cuanto a sus aspectos principales. El derecho sustantivo también puede incluir algunas disposiciones procesales, y el derecho procesal también puede tener algún contenido que incluya derechos, obligaciones, facultades, responsabilidades, etc. Provisiones.

(3) Derecho fundamental y derecho común

Se trata de una clasificación de leyes basada en diferencias en estatus, validez, contenido, temas de promulgación y procedimientos. Esta clasificación normalmente sólo se aplica a países con constituciones escritas. En un país con una constitución escrita, la ley fundamental es la constitución, que goza del estatus legal más alto y el efecto legal más alto en un país. El contenido, el cuerpo de formulación, los procedimientos de formulación y los procedimientos de enmienda de la constitución son todos diferentes del derecho consuetudinario. , pero tienen un nivel de autoridad relativamente alto y requisitos de procedimiento estrictos. El derecho consuetudinario se refiere a leyes distintas de la Constitución. Su estatus legal y efecto legal son inferiores a los de la Constitución. Su tema de formulación y procedimientos de formulación son diferentes de los de la Constitución. Su contenido generalmente involucra el ajuste de un cierto tipo de relaciones sociales, tales como derecho civil, derecho penal, derecho mercantil, derecho procesal, derecho administrativo, etc. Derecho etc.

(4) Ley general y ley especial

Se trata de una clasificación de las leyes en función de sus diferentes ámbitos de aplicación. La ley general se refiere a las leyes que se aplican a personas en general, asuntos generales y tiempo general, y son generalmente aplicables en todo el país; las leyes especiales se refieren a leyes que se aplican a personas específicas, asuntos específicos o en áreas específicas y dentro de un tiempo específico.

La clasificación del derecho en derecho general y derecho especial es relativa y relativista. Por ejemplo, en términos de personas, el Código Civil es una ley que se aplica a la gente común, y sus sujetos aplicables son sujetos generales, mientras que las leyes de herencia correspondientes al Código Civil son leyes que se aplican a personas específicas: los herederos y el causante. materias; en materia, el Código Civil se aplica a los actos y hechos jurídicos civiles generales, mientras que las Leyes de Adopción abordan los actos y hechos jurídicos civiles especiales de la adopción; en términos de regiones, la Constitución, Ley Orgánica, Ley Electoral, etc. son leyes que se aplican a nivel nacional. , y la Ley Básica y leyes de la Región Administrativa Especial, y los reglamentos y normas de la zona económica especial solo se aplican a la Región Administrativa Especial y la Zona Económica Especial; en términos de tiempo, las leyes generales como la La Constitución, el derecho penal, el derecho civil, etc. permanecen en vigor hasta que sean revisados y abolidos, mientras que algunas leyes especiales, como la ley marcial, solo son válidas durante un período específico de ley marcial.

(5) Derecho interno y derecho internacional

Se trata de una clasificación basada en la diferencia entre el sujeto de creación jurídica y el sujeto aplicable. El derecho interno se refiere a la ley dentro de un país soberano que es creada por la autoridad de creación legal de un país específico y es aplicable dentro del alcance de la soberanía del país; el derecho internacional es formulado o reconocido por los países que participan en las relaciones internacionales a través de acuerdos y es aplicable. al país Las leyes entre ellos generalmente adoptan la forma de tratados y acuerdos internacionales. El sujeto de las relaciones jurídicas según el derecho interno es generalmente un individuo u organización, y el Estado sólo

se convierte en sujeto en una relación jurídica específica (como propietario de propiedad estatal), mientras que el sujeto de las relaciones jurídicas internacionales según el derecho internacional es principalmente el Estado. .

3. Clasificación Especial de Leyes

La clasificación especial del derecho es un método de clasificación relativo a la clasificación general del derecho. La clasificación general de la ley es una clasificación que es básicamente aplicable a las leyes de todos los países del mundo, mientras que la clasificación especial de la ley es una clasificación que solo es aplicable a las leyes de una determinada categoría y de algunos países.

(1) Derecho público y derecho privado

Se trata de una clasificación jurídica derivada del antiguo derecho romano y posteriormente popularizada en el sistema de derecho civil continental. No ha habido un entendimiento unificado en la comunidad jurídica sobre los criterios para dividir el derecho público y privado. Los juristas de la antigua Roma definían el derecho público como leyes relacionadas con los intereses nacionales y el derecho privado como leyes relacionadas con los intereses personales. La ciencia jurídica moderna generalmente cree que cualquier ley que involucre poder público, relaciones públicas, intereses públicos, relaciones superior-subordinado, relaciones de gestión y relaciones coercitivas es derecho público; y cualquier ley que involucre intereses personales, derechos individuales, libre elección e igualdad. Las relaciones de derechos son de derecho público.Para el derecho privado. En la China contemporánea, algunos académicos también defienden que el sistema jurídico de la China contemporánea debería dividirse utilizando la clasificación de derecho público y privado, y que la distinción entre derecho público y derecho privado debería considerarse como un requisito previo para establecer un sistema jurídico socialista de economía de mercado. .

(2) Derecho consuetudinario y equidad

Este es un método para clasificar el derecho en los países de derecho consuetudinario. El common law aquí difiere del concepto de common law de la anterior clasificación general del derecho, pero se refiere específicamente a una jurisprudencia que fue formada

gradualmente por los jueces en forma de sentencias en Inglaterra después del siglo XI y es aplicable a todo el Reino Unido. Inglaterra; mientras que la equidad se refiere a un tipo de jurisprudencia que surgió en Inglaterra después del siglo XIV a través de enmiendas y suplementos al derecho consuetudinario.

(3) Ley Federal y Ley Federal Miembro

Esta es una clasificación legal en países con sistema federal, y no existe en países unitarios. La ley federal se refiere a las leyes promulgadas por el centro federal, mientras que la ley federal miembro se refiere a las leyes promulgadas por los miembros federales. Dado que las estructuras internas y las relaciones jurídicas de cada país federal son diferentes, el estatus jurídico, el ámbito de aplicación, la eficacia, etc. de las leyes federales y las leyes federales de membresía están estipulados por las constituciones y leyes de cada país federal, y no existe una legislación uniforme. modelo.

Sección 4 Efecto de la ley

1. El concepto de validez jurídica

El concepto de validez jurídica suele tener dos significados, amplio y restringido. La eficacia de la ley en un sentido amplio se refiere al poder vinculante y coercitivo de la ley. Es decir, todas las leyes formuladas y promulgadas por el Estado tienen fuerza jurídica universal vinculante y coercitiva sobre el comportamiento humano. Este es el derecho normativo. validez del documento. El efecto de la ley en un sentido amplio también incluye el efecto de documentos jurídicos no normativos, como sentencias, documentos de mediación, órdenes de detención, escrituras notariales, multas por infracción, contratos civiles o económicos celebrados conforme a la ley, etc. -los documentos jurídicos normativos tienen repercusión en casos concretos.Las cosas y las personas tienen poderes jurídicos vinculantes específicos. La eficacia de la ley en un sentido estricto sólo se refiere a la eficacia de los documentos jurídicos normativos formulados y promulgados por el Estado, incluido el nivel de eficacia y el alcance de la ley (persona, espacio, tiempo, etc.).

2. Ambito de aplicación de la ley

El alcance de la efectividad de la ley se refiere a qué tipo de personas, dentro de qué espacio y rango de tiempo la ley es efectiva, ejerciendo así el poder vinculante y coercitivo de la ley. Por tanto, el ámbito de validez del derecho incluye generalmente tres aspectos: el ámbito de validez del objeto de derecho, el ámbito de validez del derecho en el espacio y el ámbito de validez del derecho en el tiempo.

(1) Objeto y alcance de la ley

El alcance de la validez del objeto de la ley se refiere a las personas a quienes se aplica la ley. La "persona" aquí incluye personas físicas y personas jurídicas. De acuerdo con las disposiciones sobre validez de las leyes que han existido a lo largo de la historia en diversos países del mundo, el ámbito de validez de los objetos de derecho incluye principalmente las siguientes categorías:

(1) Personalismo, es decir, todos los nacionales, ya sea en el país o en el extranjero, están sujetos a las leyes del país, pero esto no se aplica a los extranjeros en el país.

(2) Territorialismo, es decir, la ley de un país es vinculante y obligatoria para todas las personas que se encuentren dentro del territorio que gobierna, independientemente de si es nacional o extranjera. Los nacionales de países extranjeros no están sujetos a las leyes de su propio país.

(3) Proteccionismo significa que no importa quién dañe los intereses del país, independientemente de la nacionalidad y la ubicación del perpetrador, éste deberá rendir cuentas ante las leyes del país.

(4) Eclecticismo, que se basa en el territorialismo y se combina con el personalismo y el proteccionismo. Este es el principio de alcance del objeto jurídico y validez adoptado por muchos países en los tiempos modernos. Nuestro país también adopta este principio.

Según el principio de asociacionismo y según lo establecido en las leyes de nuestro país, el alcance del objeto de derecho comprende dos aspectos:

(1) El alcance del efecto de la ley sobre los ciudadanos chinos y las organizaciones chinas. Cualquier persona con nacionalidad china es ciudadano chino. Los ciudadanos chinos aplicarán las leyes chinas dentro del territorio de China. En cuanto a la aplicación de la ley a los ciudadanos

chinos en el extranjero, en principio, la ley china todavía se aplica, sin embargo, cuando la ley china entra en conflicto con la ley del país donde se encuentra el país, se deben considerar diferentes situaciones y tratados internacionales específicos, acuerdos y disposiciones de la ley interna. Se distingue para determinar si se aplica la ley china o la ley extranjera. Por ejemplo, el derecho civil de nuestro país estipula que para los ciudadanos chinos que se han establecido en el extranjero, su capacidad civil puede regirse por las leyes del país de residencia. Se aplican las mismas leyes a las organizaciones chinas que a los ciudadanos chinos.

(2) El alcance del efecto de la ley sobre los extranjeros. La aplicación de las leyes chinas a los extranjeros incluye dos situaciones: una es la aplicación a los extranjeros dentro de China; la otra es la aplicación a los extranjeros fuera de China. Cuando los extranjeros se encuentran en China, a menos que la ley disponga lo contrario, generalmente se aplica la ley china. Las llamadas estipulaciones contrarias generalmente se refieren a situaciones en las que la ley estipula claramente que la ley china no se aplica. Por ejemplo, los extranjeros que disfrutan de privilegios e inmunidades diplomáticas pueden Aplicar a través de solución diplomática. En cuanto a los delitos cometidos por extranjeros contra el Estado chino o ciudadanos chinos fuera de China, si la pena mínima prescrita por el derecho penal chino es una pena de prisión de duración determinada de más de tres años, se podrá aplicar el derecho penal chino, excepto en los casos en que el delito no no constituye delito según la legislación penal del lugar donde se cometió el delito.

(2) El alcance de validez espacial de la ley

El ámbito espacial de validez de la ley se refiere a las regiones y al ámbito espacial dentro del cual la ley entra en vigor. El ámbito espacial de la ley se diferencia en función del tema de formulación de la ley, ámbito de aplicación, etc. En términos generales, existen cuatro situaciones:

(1) El alcance espacial de las leyes nacionales. El alcance de la validez espacial de las leyes nacionales es el alcance de la soberanía y la soberanía nacional, incluyendo la tierra, las aguas, su subsuelo y la atmósfera superior, y también incluye el territorio en un sentido amplio, es decir, las embajadas en el extranjero y el transporte interno fuera del territorio, tales como buques nacionales, aviones, etc.

(2) El alcance espacial de las leyes regionales. El ámbito de validez espacial de las leyes regionales es generalmente el espacio jurisdiccional de las leyes regionales. Por ejemplo, la ley básica y las leyes de la región administrativa especial solo se aplican al ámbito espacial de la región administrativa especial; las regulaciones de autonomía étnica solo se aplican al ámbito espacial ámbito de la región autónoma étnica, etc.

(3) Algunas leyes no sólo son efectivas a nivel nacional, sino que también tienen efecto a través de las fronteras nacionales bajo ciertas condiciones. Artículos como el delito de falsificación de moneda y el delito de filtración de secretos de Estado previstos en el Código Penal también se aplican fuera de China.

(4) El alcance de la validez espacial de los tratados y acuerdos internacionales. Los tratados y acuerdos internacionales, como principales fuentes del derecho internacional, también tienen su propio ámbito específico de validez espacial. En términos generales, el ámbito de validez espacial de los tratados y acuerdos internacionales se extiende a los estados contratantes y a los estados participantes en el tratado y acuerdo, salvo las disposiciones por las que los estados contratantes y los estados participantes declaran reservas.

(3) El alcance temporal de la ley.

El alcance temporal de la ley se refiere a cuándo la ley entra en vigor, cuándo deja de surtir efecto y si la ley tiene efecto retroactivo sobre hechos y comportamientos anteriores a su promulgación e implementación.

(1) El tiempo de vigencia de una ley generalmente se determina en función de la naturaleza específica de la ley y las necesidades reales. Existen principalmente las siguientes formas: ① Entra en vigor a partir de la fecha de promulgación de la ley; ② El tiempo de vigencia específico está especificado por la ley; ③ El tiempo de vigencia específico de la ley está especificado por una decisión especial (como la Ley Básica Ley de la Región Administrativa Especial de Hong Kong y la Región Administrativa Especial de Macao La fecha de entrada en vigor de estas dos leyes (Ley Básica) la especifica el Congreso Nacional del Pueblo en forma de decisión); ④ Se estipula que la ley entrará en vigor después de un cierto período de tiempo después de su promulgación.

(2) El efecto extintivo de la ley, es decir, la ley pone fin a su eficacia en la forma de derogación expresa o derogación tácita. Las formas de terminación de la validez de las leyes en nuestro país incluyen: ① Después de que se promulga la nueva ley, la ley original pierde su efectividad; ② La nueva ley reemplaza la ley original y declara inválida la ley anterior; ③ El período de validez especificado en el la ley misma expira; ④ Emitido por las autoridades pertinentes Un documento especial declara la abolición de una determinada ley; ⑤ La ley ha completado su misión histórica y expiró por sí sola.

(3) El efecto retroactivo de la ley, también conocido como efecto retroactivo de la ley, se refiere al efecto de que después de que se promulga una nueva ley, se puede aplicar a eventos y comportamientos antes de que entre en vigor. Si procede, tiene efecto retroactivo; en caso contrario, no tiene efecto retroactivo. En términos generales, las leyes deben ser ciertas y predecibles. Las leyes sólo se aplican a comportamientos y eventos que ocurren después de que entren en vigor, no a comportamientos y eventos antes de que entren en vigor. No deben tener efecto retroactivo. Las leyes de varios países tienen los siguientes principios con respecto al efecto retroactivo de las leyes: Uno es el antiguo principio, es decir, las nuevas leyes no tienen efecto retroactivo. El segundo es el principio de novo, es decir, la nueva ley tiene efecto retroactivo. El tercero es el principio de indulgencia, es decir, comparando la nueva ley y la antigua, se tratará en consecuencia la que sea más indulgente. El cuarto es el principio tanto de novedad como de indulgencia, es decir, la nueva ley tiene en principio efecto retroactivo, pero si la antigua ley impone un castigo más leve al perpetrador, se aplicará la antigua ley. El quinto es el principio de cumplimiento del pasado y de indulgencia, es decir, en principio, la nueva ley no será retroactiva al pasado, pero si la nueva ley impone un castigo más leve al perpetrador, se aplicará la nueva ley. En la actualidad, la mayoría de los países del mundo, incluido nuestro país, se adhieren al principio de "no retroactividad de las leyes", pero en circunstancias especiales también pueden ser retroactivas, es decir, el principio de "leyes del pasado y del pasado". indulgentes". El artículo 84 de la "Ley legislativa de la República Popular China" estipula: "Las leyes, los reglamentos administrativos, los reglamentos locales, los reglamentos autónomos y los reglamentos y normas separados no son retroactivos, pero para proteger mejor los

derechos e intereses de los ciudadanos, las leyes personas y otras organizaciones, salvo disposiciones especiales." Cabe señalar que el efecto retroactivo de la nueva ley sólo se aplica a los casos pendientes.

3. Conflicto y coordinación de niveles de efectividad jurídica

(1) El significado del nivel de validez legal

Las leyes de varios países del mundo contemporáneo, ya sea el sistema de derecho civil, el sistema de derecho consuetudinario o el derecho chino contemporáneo, se han convertido en un sistema legal. En los países con un sistema de derecho civil, las leyes estatutarias se utilizan principalmente como fuente de derecho, y entre las fuentes de derecho estatutario, la Constitución se utiliza principalmente como la fuente más alta, formando un sistema de jerarquía legal en forma de "pirámide"; en países Con los sistemas de derecho consuetudinario, aunque no existe un Un sistema legal dominado por estatutos, pero con la jurisprudencia como forma principal de sentencias judiciales, también existe un sistema jerárquico de derecho formado por niveles de juicio; en la China contemporánea, un derecho socialista con el Se ha formado la Constitución como sistema central, también existe un sistema jerárquico entre las fuentes de varias leyes en este sistema legal. Por lo tanto, el nivel de efectividad jurídica se refiere a la fuente de las diversas leyes en el ordenamiento jurídico de un país. Debido a sus diferentes temas de formulación, procedimientos, tiempos, ámbito de aplicación, etc., la efectividad de las distintas leyes también es diferente, formando así un sistema jurídico jerarquía de efectividad.

En teoría jurídica, el nivel de eficacia jurídica a veces también se denomina nivel de eficacia jurídica o nivel de eficacia jurídica. Los principales factores que afectan el nivel de efectividad de la ley son: ①El órgano promulgante. En términos generales, el estatus del sujeto legislativo afecta el nivel de efectividad de la ley. ② Ámbito de aplicación. En términos generales, las leyes especiales que se aplican a personas específicas, asuntos específicos, tiempos específicos y regiones específicas son superiores a las leyes generales que se aplican a la gente común, asuntos generales, tiempos generales y áreas nacionales, es decir, "las leyes especiales son superiores a leyes generales."

③Establezca una hora. En términos generales, en términos del mismo campo de ajuste o del mismo tipo de relación de ajuste, la efectividad de una ley posterior es mejor que la de una ley anterior, es decir, "la ley posterior es mejor que la ley anterior". Todos los puntos anteriores se refieren a principios generales. El nivel específico de efectividad jurídica debe analizarse y tratarse en detalle con base en la constitución, las leyes y las tradiciones jurídicas.

(2) Normas generales sobre el nivel de eficacia jurídica

La regla general de la jerarquía de validez jurídica significa que las leyes promulgadas por entidades de diferentes niveles tienen diferentes efectos jurídicos. Las leyes promulgadas por entidades de un nivel superior son naturalmente más efectivas que las leyes promulgadas por entidades de un nivel inferior. Tomando como ejemplo la China contemporánea, según las disposiciones pertinentes de la Constitución y la Ley Orgánica, la Constitución es la ley fundamental con mayor validez y se encuentra en el nivel más alto (superior) del nivel de validez de la ley china contemporánea. son leyes, reglamentos administrativos, reglamentos locales, reglamentos gubernamentales, etc. Son formulados por diferentes niveles de entidades promulgantes y por lo tanto tienen efectos diferentes, formando un sistema jerárquico de eficacia jurídica.

En cada sistema jurídico, se deben implementar las dos reglas siguientes para el nivel de efectividad jurídica: ① En todo el sistema jerárquico de efectividad jurídica, la Constitución tiene la mayor efectividad, no solo las leyes inmediatamente debajo de la Constitución, sino también la fuente de todas las demás. Las leyes La eficacia de todas las leyes debe sujetarse y respetarse en la Constitución. ②Excepto por el hecho de que la efectividad de la Constitución rige la efectividad de todas las leyes, la efectividad de las leyes en el nivel superior es mayor que la efectividad de cualquier ley en el nivel inferior. Por ejemplo, la efectividad de las leyes es mayor que la efectividad de las regulaciones administrativas, las regulaciones locales, las reglas departamentales y las regulaciones gubernamentales; la efectividad de las regulaciones administrativas es mayor que la efectividad de las regulaciones locales, las reglas departamentales y las regulaciones gubernamentales. Por lo tanto, cuando una ley de nivel inferior entra en conflicto con una ley de nivel

superior, la ley de nivel inferior no se puede aplicar. Esta es la regla general del nivel de eficacia jurídica.

(3) Normas especiales sobre el nivel de eficacia jurídica

Además de implementar sus reglas generales, el nivel de eficacia jurídica también tiene algunas reglas especiales debido a la complejidad de la ley. Estas reglas especiales son las siguientes:

1. Las leyes especiales son más efectivas que las leyes generales.

"Las leyes especiales son superiores a las leyes generales" son reglas especiales sobre el nivel de efectividad de una ley que se aplican a las leyes promulgadas por la misma entidad promulgante. Para leyes promulgadas por diferentes entidades, las reglas generales sobre el nivel de efectividad de la ley aún deben cumplirse. a. La razón por la cual "las leyes especiales son superiores a las leyes generales" debe implementarse para las leyes promulgadas por el mismo sujeto, porque las leyes especiales generalmente están formuladas especialmente para personas especiales, asuntos especiales o regiones especiales, y su contenido no está cubierto por leyes generales o son generalmente Aunque la ley está involucrada, tiene más principios, es general, abstracta, etc. Por lo tanto, cuando se dirige a personas, cosas y regiones relevantes, se deben aplicar leyes especiales en lugar de leyes generales. Además, algunas leyes especiales, como la ley marcial, son aplicables a un período de tiempo específico (como el período durante el cual se declara la ley marcial). Las leyes generales no pueden cumplir con los requisitos para este período de tiempo específico. Por lo tanto, las leyes especiales debe aplicarse.

2. La nueva ley es mejor que la antigua

La regla especial de que "la nueva ley prevalece sobre la antigua" también se aplica cuando dos leyes tienen el mismo nivel de efecto. Aquí hay dos situaciones: una es que después de que se promulga la nueva ley, la antigua ley es derogada y pierde su efectividad, y la nueva ley se aplicará naturalmente; la otra es que aunque la nueva ley se promulga, la antigua ley no ha sido promulgada. ha sido derogada y continúa vigente. Si las dos leyes involucran Cuando el contenido sea idéntico o similar, se aplicará la nueva ley. Porque, en términos generales, las nuevas leyes se formulan y promulgan sólo cuando las leyes antiguas no pueden adaptarse a los nuevos desarrollos y cambios. Por lo

tanto, la nueva ley es claramente muy diferente de la antigua en términos de contenido y se adapta mejor a las exigencias de la nueva situación. En este caso, debería aplicarse la nueva ley. Sin embargo, esta regla todavía no puede aplicarse a la validez de leyes de diferentes niveles formuladas por diferentes entidades.

La premisa de que se aplican los principios antes mencionados de que las leyes especiales son más efectivas que las leyes generales y las nuevas leyes son superiores a las antiguas es "leyes promulgadas por la misma agencia".

3 . Si hay alguna inconsistencia entre las leyes y reglamentos locales, la decisión se tomará de conformidad con la autoridad de las disposiciones pertinentes de la Ley Legislativa.

(1) Si las nuevas regulaciones generales formuladas por la misma agencia son inconsistentes con las regulaciones especiales antiguas, la agencia promulgadora tomará una decisión.

(2) Cuando existan inconsistencias entre las regulaciones locales y las normas departamentales sobre el mismo asunto y sea imposible determinar cómo aplicarlas, el Consejo de Estado emitirá una opinión. Si el Consejo de Estado considera que se deben aplicar las regulaciones locales, deberá decidir aplicar las disposiciones de las regulaciones locales en ese lugar; si se cree que se deben aplicar las regulaciones departamentales, se debe presentar al Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional para su decisión.

(3) Si las disposiciones sobre el mismo asunto son inconsistentes entre las regulaciones departamentales o entre las regulaciones departamentales y las regulaciones del gobierno local, el Consejo de Estado tomará una decisión.

(4) Si los reglamentos promulgados bajo autorización son incompatibles con las disposiciones legales y no está claro cómo aplicarlos, el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional tomará una decisión.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuáles son las fuentes del derecho? ¿Cuáles son las diferencias entre el origen del derecho y la forma del derecho?

2. ¿Cuáles son los orígenes y clasificaciones del derecho en nuestro país?

3 . ¿Cuál es la validez de la ley? ¿Cuál es el ámbito de aplicación de la ley?

4. ¿Cuál es el nivel de efectividad de la ley? ¿Cuáles son los principios del nivel de validez de la ley?

5. ¿Qué es la retroactividad de la ley? ¿Cómo ve el tema de la retroactividad de la ley?

6 . ¿Cuáles son algunas formas de sistematizar los documentos jurídicos normativos?

Lectura recomendada

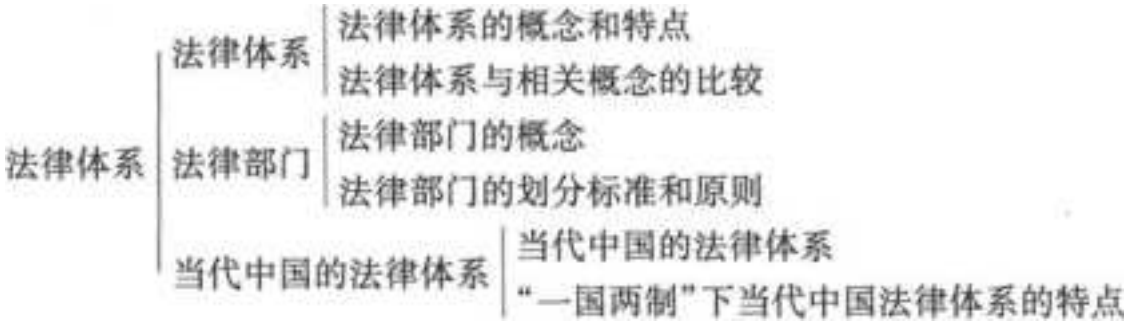
1. You Rong: "Reflexiones sobre la clasificación de tipos jurídicos", publicado en "Chinese Legal Science", número 5, 1994.

2. Mo Jihong: "Sobre las nuevas tendencias en la relación entre el derecho internacional y el derecho interno", publicado en "World Economy and Politics", número 4, 2001.

3 . Wang Xigen: "Derecho público y estado de derecho: reflexiones sobre el posicionamiento del derecho público y privado", publicado en "Chinese Legal Science", número 5, 2002.

Capítulo 7 Sistema Legal

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El sistema jurídico está conectado y es diferente de conceptos relacionados como sistema jurídico, sistema legislativo y sistema jurídico. El departamento jurídico es un elemento que constituye el sistema jurídico. En diferentes países, el sector legal se divide de diferentes maneras y los sistemas legales también son diferentes. La norma principal para la división de los departamentos jurídicos en nuestro país es el objeto de ajuste legal, y la norma auxiliar es el método de ajuste legal. El sistema jurídico de nuestro país es un todo orgánicamente vinculado compuesto por varios departamentos jurídicos guiados por la Constitución.

Puntos clave del examen judicial

El concepto del sistema jurídico y comparación con conceptos afines; el concepto y estándares de división del departamento jurídico.

Sección 1 Régimen Jurídico

1. El concepto y características del ordenamiento jurídico.

Sistema jurídico, a veces también llamado en derecho "sistema jurídico", o simplemente "sistema jurídico", se refiere a una conexión sistemática y orgánica formada por todas las normas jurídicas vigentes de un país según la clasificación y combinación de diferentes departamentos jurídicos. entero.

Del concepto anterior de ordenamiento jurídico, el ordenamiento jurídico tiene las siguientes características:

1. El ordenamiento jurídico es el conjunto de todas las leyes vigentes de un país.

Es decir, no es el conjunto de las leyes de varios países, ni el conjunto de las leyes de una región o de varias regiones, sino el conjunto de las leyes de un país soberano; no incluye las leyes de un país. en su historia. O leyes que han expirado, ni incluye leyes que un país va a promulgar o leyes que aún no han entrado en vigor. Sólo incluye leyes nacionales vigentes y leyes internacionales reconocidas por el país. El sistema jurídico no es sólo una expresión jurídica integral de las condiciones y requisitos sociales, económicos, políticos y culturales de un país, sino también un símbolo y expresión de la soberanía de un país.

2. El ordenamiento jurídico es un todo sistemático y orgánico formado por la clasificación y combinación de departamentos jurídicos.

La palabra "sistema" se refiere a un todo orgánico interconectado compuesto de varias cosas, lo cual es similar al concepto de "sistema" en un sentido estático. Como "sistema", el componente interno del sistema legal es el departamento legal, y los departamentos legales no están desordenados, sino que se clasifican y combinan de acuerdo con ciertos estándares para presentar un sistema sistemático e interconectado. Ésta no es sólo la constitución objetiva del sistema jurídico, sino también una exigencia racional del sistema jurídico.

3 . Los requisitos ideales de un sistema legal son categorías completas, estructura estricta y coordinación interna.

Categorías completas significa que en un sistema jurídico, bajo el control de la Constitución, deben estar presentes algunos de los departamentos jurídicos más básicos que ajustan las diferentes relaciones sociales, y no debe haber lagunas; una estructura estricta significa que no sólo debe haber una estrecha Se debe formar un vínculo entre toda la estructura del sistema legal y una serie de regulaciones, reglas de implementación, etc. dentro de cada departamento legal, desde las leyes básicas hasta las leyes de apoyo; la coordinación interna significa que en un sistema legal, todos los departamentos legales deben obedecer las La coherencia, es decir, la coordinación entre el derecho común y el derecho fundamental, la coordinación

entre el derecho procesal y el derecho sustantivo, etc., es lo que Engels señaló una vez: "En los países modernos, el derecho no sólo debe adaptarse a las condiciones económicas generales, no sólo debe ser su expresión, sino que también debe ser una expresión de armonía interna que no se derroque a sí misma debido a contradicciones internas". [28]

4. El sistema jurídico es la unidad orgánica de leyes objetivas y atributos subjetivos.

En último sentido, el sistema jurídico es un reflejo de las relaciones económicas, y debe adaptarse a las condiciones económicas generales. Por lo tanto, la formación del sistema jurídico está determinada por las leyes económicas objetivas y las relaciones económicas, pero a partir del proceso de formación del derecho. En otras palabras, es inseparable del papel de la voluntad humana, la iniciativa subjetiva, la ideología, las tradiciones culturales, etc., lo que hace que los sistemas jurídicos de los diversos países del mundo presenten diferentes modelos y formas. Por tanto, el ordenamiento jurídico es la unidad orgánica de leyes objetivas y atributos subjetivos.

2. Comparación de sistemas jurídicos y conceptos afines

En teoría jurídica, los conceptos adyacentes o similares al concepto de sistema jurídico incluyen sistema jurídico, sistema jurídico, sistema legislativo, sistema jurídico y otros conceptos. Existen ciertas conexiones y diferencias entre estos conceptos y es necesario distinguirlos.

1. Sistema legal y sistema legal.

Al sistema jurídico a veces también se le llama sistema jurídico, aunque tiene la misma palabra que sistema jurídico, tiene diferentes significados. El sistema legal se refiere a todo el sistema de mecanismos operativos legales y vínculos operativos. El sistema legal (o sistema legal) incluye el sistema legislativo, el sistema de aplicación de la ley, el sistema judicial, el sistema respetuoso de la ley, el sistema de supervisión legal, etc., que son combinado en un sistema vertical Sistema operativo legal. El sistema jurídico se centra en la estructura estática de la ley misma; mientras que el sistema jurídico incluye tanto normas jurídicas estáticas como un mayor énfasis en el sistema dinámico de mecanismos operativos jurídicos. En términos de relaciones

mutuas, el sistema legal abarca el sistema legal y el sistema legal se combina dentro del sistema legal.

2. Sistema jurídico y sistema de jurisprudencia.

Se trata de dos conceptos diferentes pero estrechamente relacionados. El sistema jurídico se refiere al sistema de materias jurídicas de un país, que pertenece a la categoría de ciencias sociales y tiene atributos ideológicos e ideológicos y culturales; mientras que el sistema jurídico se refiere al sistema de normas jurídicas actual de un país, que pertenece a la categoría de sistema de normas sociales. y es una parte importante de la sociedad y la sociedad. Un código de conducta personal tiene efectos legales reales y produce consecuencias legales reales. Uno pertenece a la categoría ideológica y el otro pertenece al sistema normativo: ésta es la diferencia esencial entre ambos. Pero existe una estrecha conexión entre los dos:

(1) El sistema jurídico es la premisa y fundamento para la formación y establecimiento del sistema jurídico. El contenido del derecho sustantivo (también llamado derecho aplicado) en el sistema legal de un país corresponde a la división de departamentos legales en el sistema legal. Por ejemplo, el departamento jurídico se divide en derecho constitucional, derecho civil, derecho comercial, derecho administrativo, derecho económico, derecho penal, derecho procesal, derecho internacional, etc., y el sistema jurídico se divide correspondientemente en derecho constitucional, derecho civil, derecho mercantil, derecho administrativo, derecho económico, derecho penal, derecho procesal, derecho internacional, etc.

(2) El sistema legal es también una fuerza impulsora importante para el desarrollo del sistema legal. Con el aumento y la expansión de nuevos contenidos jurídicos en el sistema jurídico, conducirá al surgimiento de nuevos contenidos del sistema jurídico. Por ejemplo, el surgimiento y aparición del derecho administrativo contribuyó al surgimiento del derecho administrativo; el surgimiento del derecho contencioso administrativo contribuyó al surgimiento de la jurisprudencia contenciosa administrativa, etc.

(3) El sistema jurídico, a su vez, se convertirá en la causa y base de los cambios en el sistema jurídico, lo que se refleja en dos aspectos: ① Los resultados de la investigación jurídica promoverán la aparición de nuevas leyes, complementarán y ajustarán el contenido y la adaptación de las leyes. la estructura del sistema legal original; ② La

investigación académica sobre el "sistema legal" en el derecho también cambiará el diseño y la estructura originales del sistema legal y reorganizará el sistema legal para adaptarse a la situación objetiva modificada y a los requisitos del desarrollo cognitivo.

3 . Sistema Jurídico y Sistema Jurídico

Se trata de dos conceptos jurídicos con significados diferentes. Un sistema jurídico se refiere a un tipo de derecho con la misma estructura jurídica y origen formado por diferentes países o regiones en la historia. El concepto de sistema jurídico expresa más una tradición jurídica que abarca la historia y los países. ; y el sistema jurídico se refiere a el conjunto unificado del departamento jurídico de un país que se compone de normas jurídicas vigentes, sólo puede ser ley real y se compone principalmente dentro del ámbito de un país soberano.

Sección 2 Departamento Jurídico

1. El concepto de departamento jurídico

El concepto de "departamento jurídico" se denomina "derecho departamental" en algunas obras y libros de texto jurídicos y se refiere a una misma categoría dividida en diferentes campos y diferentes métodos de ajustar las relaciones sociales de acuerdo con ciertas normas y principios. La suma total de normas jurídicas . El departamento jurídico es el componente básico del sistema jurídico. La combinación orgánica de diferentes departamentos jurídicos se convierte en el sistema jurídico de un país.

Según la comprensión anterior del departamento legal, el departamento legal tiene las siguientes características:

(1) El departamento jurídico no es sólo un concepto jurídico, sino también un elemento básico objetivo del sistema jurídico. Se divide principalmente en diferentes departamentos jurídicos según la naturaleza de las diferentes relaciones jurídicas (relaciones sociales) reguladas por la Ley. Por ejemplo, todas las normas jurídicas que ajustan las relaciones jurídicas civiles pertenecen al departamento de derecho civil; todas las normas jurídicas que ajustan las relaciones jurídicas penales pertenecen al departamento de derecho civil; todas las normas jurídicas que ajustan las relaciones jurídicas penales

pertenecen al departamento de derecho civil. las relaciones pertenecen al departamento de derecho civil; las normas jurídicas pertenecen al departamento de derecho penal, etc. Aunque tal división es teórica, es muy importante para el establecimiento del sistema jurídico y la práctica del sistema jurídico. Afecta directamente al proceso práctico de legislación, aplicación de la ley y justicia. Por lo tanto, el concepto de lo jurídico departamento Es un producto de la cultura jurídica.

(2) Un determinado departamento jurídico se puede dividir en varios subdepartamentos, que son el mayor refinamiento y concreción del departamento jurídico y tienen relativa independencia dentro del departamento jurídico. El subdepartamento se compone del ajuste de algunos tipos especiales de sistemas legales y normas legales incluidos en el ámbito más amplio del departamento legal y tiene una "relación específica" con el departamento legal. Por ejemplo, los diversos sistemas jurídicos y normas jurídicas del departamento de derecho civil que regulan las relaciones jurídicas civiles se pueden dividir en derecho de autor, derecho contractual, derecho de marcas, derecho de patentes, etc., según los tipos especiales de relaciones jurídicas que regulan. también es el departamento jurídico constitucional el que ajusta las relaciones constitucionales y jurídicas, y puede dividirse en subdepartamentos como derecho legislativo, derecho organizativo y derecho electoral. Por un lado, la división de subdepartamentos muestra que el sistema jurídico es una gran estructura sistemática desde departamentos jurídicos a subdepartamentos y, al mismo tiempo, también proporciona una dirección para la profundización gradual de la perfección y solidez del sistema. sistema legal.

(3) El departamento jurídico es el elemento básico que constituye el sistema jurídico, y los elementos básicos que constituyen el departamento jurídico y los subdepartamentos son la suma del sistema jurídico y sus correspondientes normas jurídicas. Por ejemplo, en el sistema legal de un país, todos los sistemas legales y normas legales que ajustan las relaciones legales civiles caen dentro del alcance del departamento de derecho civil; todos los sistemas legales y normas legales que ajustan las relaciones legales penales caen dentro del alcance del departamento de derecho penal. . Esto crea un problema: los diferentes departamentos jurídicos de cualquier país no sólo tendrán una ley o código, sino que también incluirán

sistemas jurídicos pertinentes y normas jurídicas dispersas en otras leyes. Por lo tanto, el concepto de "total" expresa que algunos departamentos y subdepartamentos jurídicos se componen de una ley o código como eje, incluidos los sistemas jurídicos y las normas jurídicas pertinentes de otras leyes, como los departamentos de derecho civil, los departamentos de derecho penal, etc. .Departamentos jurídicos: algunos departamentos y subdepartamentos jurídicos no tienen un eje ley o código, sino que están compuestos por varios documentos jurídicos normativos de igual o similar naturaleza, como por ejemplo departamentos de derecho administrativo, departamentos de derecho económico, etc.

2. Criterios y principios para la división de departamentos jurídicos

1. Criterios para dividir el departamento jurídico

Dado que el departamento jurídico se refiere a la suma de diferentes normas jurídicas divididas según diferentes campos y diferentes métodos de regular las relaciones sociales por ley, el estándar para dividir el departamento jurídico debería ser naturalmente: primero, las relaciones sociales reguladas por normas jurídicas; segundo, Métodos de ajuste de las normas jurídicas. Estos dos aspectos tienen una relación interna relativamente estrecha.

(1) Relaciones sociales reguladas por normas legales. La ley es un código de conducta que ajusta las relaciones sociales. Cualquier ley tiene relaciones sociales que ajusta, de lo contrario no sería una ley. El departamento jurídico utiliza el contenido de las relaciones sociales reguladas por la ley como base para clasificar a qué departamento pertenece una ley, porque el contenido de las relaciones sociales ajustadas determina la naturaleza de las normas jurídicas. Las relaciones sociales son diversas. La gente puede dividir las relaciones sociales en relaciones políticas, relaciones económicas, relaciones culturales, relaciones religiosas, relaciones familiares, etc. Cuando las relaciones sociales en estos diferentes campos se convierten en áreas reguladas por la ley, se vuelven legales. La base para la formación de departamentos, y las leyes que regulan las relaciones sociales en diferentes campos forman la base de diferentes departamentos legales. Por ejemplo, el derecho civil regula las relaciones personales y de propiedad entre sujetos iguales; el derecho económico regula las relaciones

económicas que ocurren cuando el Estado coordina sus propias operaciones económicas.

(2) Métodos de ajuste de las normas legales. Aunque las relaciones sociales reguladas por normas jurídicas son criterios muy importantes para la división de departamentos jurídicos, no son suficientes como criterio de división por sí solos porque no pueden explicar que un departamento jurídico (como el departamento de derecho penal) pueda regular diferentes tipos de relaciones sociales. relaciones., Tampoco puede explicar el fenómeno jurídico de que la misma relación social necesita ser ajustada por diferentes departamentos jurídicos, por lo que al dividir departamentos jurídicos también es necesario utilizar el método de ajuste de las normas jurídicas como estándar para la división. Por ejemplo, todas las normas jurídicas caracterizadas por métodos de castigo penal se pueden dividir en el departamento de derecho penal, y las normas jurídicas que incluyen métodos de responsabilidad civil se pueden dividir en el departamento jurídico de derecho civil. El derecho penal toma la intervención coercitiva como principal método de ajuste, mientras que el derecho civil toma el ajuste voluntario como forma principal. Al mismo tiempo, al dividir los departamentos jurídicos, no basta con basarse únicamente en los dos criterios objetivos de los objetos de ajuste y los métodos de ajuste, sino que también se deben considerar algunos principios, para que la división de los departamentos jurídicos sea más científica y razonable.

2. Principios de división de departamentos legales.

Además de proponer estándares para la división de departamentos legales, los círculos legales de mi país también han propuesto principios para la división de departamentos legales, que se pueden resumir de la siguiente manera:

(1) El principio de integridad, es decir, todo el sistema jurídico se utiliza como objeto de división, y el resultado de la división debe incluir todo el contenido de las leyes vigentes de un país, de modo que todas las leyes del sistema jurídico pertenezcan a un determinado Departamento legal.

(2) El principio de equilibrio, es decir, al dividir los departamentos legales, se debe considerar la escala o el número de normas legales entre los distintos departamentos legales para mantener un equilibrio general. Algunos departamentos legales no deben tener contenidos particularmente grandes (es decir, normas) Mientras que

algunos departamentos legales no deberían tener demasiadas leyes, el contenido del departamento es particularmente pequeño. Por supuesto, este equilibrio es sólo relativo y depende principalmente de las necesidades reales y el rango de ajuste de cada departamento jurídico.

(3) Centrarse en las leyes vigentes y tener en cuenta las leyes que se formularán, es decir, aunque la división de los departamentos legales en el sistema legal se basa únicamente en las leyes vigentes, la ley se está desarrollando y el contenido del sistema legal cambia constantemente. . Si bien la división de los departamentos jurídicos debe basarse en las leyes vigentes, también debe tener en cuenta el desarrollo y los cambios de la ley, de lo contrario será imposible mantener la relativa estabilidad del sistema jurídico en el proceso dinámico del desarrollo jurídico.

Sección 3 El sistema jurídico de la China contemporánea

1. El sistema jurídico de la China contemporánea

La proposición "sistema jurídico de la China contemporánea" tiene dos significados desde la perspectiva de la jurisprudencia: uno se refiere a su estado real, es decir, el sistema jurídico objetivamente existente; el otro se refiere a su supuesto estado, es decir, el sistema jurídico que debería idealmente existe. Aquí examinamos principalmente el sistema legal con la Constitución como núcleo que realmente existe en la China contemporánea.

(1) Constitución y leyes relacionadas con la Constitución

En el sistema jurídico chino contemporáneo, la Constitución es la ley fundamental y estipula varios sistemas fundamentales, principios y directrices básicos del país, los principios básicos para la organización y las actividades de los órganos estatales y los derechos y obligaciones básicos de los ciudadanos. Por lo tanto, ocupa una posición central y dominante en el sistema legal de la China contemporánea.

En el departamento jurídico dominante de la Constitución, las principales normas jurídicas actuales son

la "Constitución de la República Popular China" adoptada en 1982 y las 31 enmiendas adoptadas en las cuatro revisiones de la Constitución en 1988, 1993, 1999 y 2004. caso. Además, el departamento jurídico constitucional también incluye los siguientes tipos de documentos y normas constitucionales:

(1) Las leyes legislativas incluyen principalmente la "Ley Legislativa de la República Popular China".

(2) Leyes orgánicas de las instituciones estatales, incluyendo principalmente la "Ley Orgánica del Congreso Nacional Popular de la República Popular China", la "Ley Orgánica del Consejo de Estado de la República Popular China", la "Ley Orgánica de la Tribunales Populares de la República Popular China", y la "Ley Orgánica de la Fiscalía Popular de la República Popular China", "Ley Orgánica de las Asambleas Populares Locales y los Gobiernos Populares Locales en Todos los Niveles de la República Popular China", etc.

(3) Las leyes que protegen los derechos democráticos de los ciudadanos y la política democrática incluyen principalmente la Ley Electoral de la República Popular China, la Ley de la República Popular China sobre Representantes en el Congreso Popular Nacional y los Congresos Populares Locales en todos los niveles, y la Ley de la República Popular China sobre representantes en el Congreso Nacional del Pueblo y en los Congresos Populares Locales a todos los niveles, Ley de Supervisión por el Comité Permanente del Congreso Nacional, etc.

(4) Las leyes sobre autonomía étnica regional incluyen principalmente la "Ley de la República Popular China sobre autonomía étnica regional".

(5) La Ley Básica de la Región Administrativa Especial incluye actualmente principalmente la Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Hong Kong y la Ley Básica de la Región Administrativa Especial de Macao.

(6) Las leyes que involucran soberanía nacional, símbolos nacionales, nacionalidad, etc., incluyen principalmente la Ley Antisecesión, la Ley de la República Popular China sobre Mares Territoriales y Zonas Contiguas, la Ley de la República Popular China sobre la Exclusividad Zona Económica y Plataforma Continental, y Ley de la República Popular China sobre Mares Territoriales y Zonas Contiguas, Ley de Bandera Nacional de la República Popular China, Ley de Emblema Nacional de la República

Popular China, Ley de Nacionalidad de la República Popular China. , etc.

A medida que el sistema jurídico de economía de mercado socialista de mi país mejore gradualmente, el departamento jurídico constitucional seguirá enriqueciéndose y ampliándose.

(2) Departamento de Derecho Administrativo

El departamento jurídico de derecho administrativo se refiere al conjunto de normas jurídicas relacionadas con el ajuste de las relaciones sociales que se forman en las actividades administrativas estatales, específicamente, incluye las normas administrativas relacionadas con la gestión administrativa general formuladas por el Consejo de Estado, y también incluye las normas administrativas pertinentes. formuladas por el Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente Leyes administrativas o reglamentos locales sobre gestión administrativa formulados por agencias estatales locales.

El departamento de derecho administrativo no tiene un eje de ley o código como la Constitución, el Derecho Civil, el Derecho Penal, etc., sino que consta de muchas leyes, reglamentos, regulaciones locales, etc. separados. Esto se debe a la diversidad y complejidad de los procesos administrativos nacionales. Debido a la naturaleza y amplitud de las actividades de gestión estatal, es difícil concentrarlas en un código administrativo o documento legal unificado. La situación jurídica de ambas partes en la relación jurídica administrativa es generalmente desigual, lo que refleja la afiliación administrativa entre la gerencia y el administrado. Las leyes administrativas que se han promulgado en nuestro país incluyen principalmente: “Ley de Sanción Administrativa de la República Popular China”, “Ley de Reconsideración Administrativa de la República Popular China”, “Ley de Licencias Administrativas de la República Popular China”, “Ley de Licencias Administrativas de la República Popular China”, “ Ley de Sanciones para la Gestión de la Seguridad Pública de la República Popular China", "Ley de Sanciones para la Gestión de la Seguridad Pública de la República Popular China", Ley de Funcionarios Públicos", "Regulaciones de Divulgación de Información Gubernamental de la República Popular China", "Ley de Compensación Estatal de la República Popular China", etc.

(3) Departamento de Derecho Civil y Comercial

El departamento jurídico del derecho civil y comercial se refiere a la suma de normas jurídicas que regulan las relaciones patrimoniales, personales y comerciales entre ciudadanos, personas jurídicas y personas jurídicas, y entre ciudadanos y personas jurídicas como sujetos iguales.

La mayoría de los países del mundo adoptan un Código Civil y un Código de Comercio relativamente completos como normas jurídicas ejes del departamento de derecho civil, sin embargo, nuestro país actualmente no tiene un Código Civil y un Código de Comercio relativamente completos, sólo una "República Popular China". Los "Principios generales del derecho civil" sirven como norma jurídica central del departamento de derecho civil y se complementan con otras leyes civiles y comerciales independientes, que incluyen el derecho matrimonial, el derecho sucesorio, el derecho de adopción, el derecho contractual, el derecho de propiedad, ley de responsabilidad extracontractual, ley de marcas, ley de patentes, ley de derechos de autor, ley de quiebras corporativas, ley marítima, ley de sociedades, ley de facturas, ley de seguros, etc. Las principales características de ajuste del derecho civil y mercantil son la voluntariedad, la igualdad, el consenso, el valor equivalente, la compensación, etc.

(4) Departamento Jurídico y de Derecho Económico

El departamento jurídico del derecho económico se refiere a la suma de normas jurídicas que regulan las relaciones económicas que se dan en la gestión económica nacional del país y las actividades de las diversas organizaciones económicas. El derecho económico como departamento jurídico y el derecho económico como término general en la vida diaria de las personas están relacionados y son diferentes. El derecho económico generalmente se refiere a toda la legislación económica relacionada con el contenido económico y las leyes que ajustan las relaciones económicas, mientras que el derecho económico como departamento legal se refiere principalmente a aquellos países que regulan la gestión económica nacional y las actividades entre diversas organizaciones económicas. eso ocurre. Existe una relación relativamente estrecha entre el derecho económico y el derecho civil, el derecho comercial, el derecho administrativo y otros departamentos legales. Dado que todos los objetos del ajuste están relacionados con las relaciones económicas, existe cierta controversia sobre la

propiedad de algunas normas legales, como las gubernamentales. ley de adquisiciones, ley de valores, etc.

Debido a la complejidad y amplitud de las relaciones económicas reguladas por el derecho económico, es difícil utilizar un código como norma jurídica eje del departamento de derecho económico. Nuestro país actualmente no cuenta con una regulación legal típica de derecho económico, sino que está compuesto por una gran cantidad de leyes económicas individuales, entre las que se incluyen principalmente:

(1) Las leyes sobre macrocontrol incluyen principalmente la Ley de Presupuesto, la Ley de Auditoría, la Ley del Banco Popular de China, etc.

(2) Las leyes que regulan la competencia y el orden del mercado incluyen la ley contra la competencia desleal, la ley antimonopolio, la ley de calidad de los productos, la ley de protección de los derechos del consumidor, la ley de seguridad alimentaria, etc.

(3) Las leyes sobre economía y comercio exterior incluyen principalmente la Ley de Comercio Exterior, etc.

(4) Las leyes sobre desarrollo industrial incluyen principalmente la ley agrícola, la ley de gestión inmobiliaria urbana, etc.

(5) Departamento Jurídico de Derecho Laboral

El departamento jurídico de derecho laboral es la suma de normas jurídicas que regulan las relaciones laborales y otras relaciones estrechamente relacionadas con las relaciones laborales. Los contenidos del departamento jurídico de derecho laboral incluyen principalmente: el establecimiento y terminación de contratos laborales, la suscripción y ejecución de contratos colectivos de trabajo, el sistema legal de tiempo de trabajo y descanso, los sistemas de remuneración y salario laboral, el sistema de seguridad del salario mínimo, el sistema laboral. protección y normas de seguridad y salud laboral, seguridad laboral y bienestar de la vida, disciplina laboral y sistemas de recompensa y castigo, capacitación de empleados, sindicatos y autogestión de empleados, manejo de conflictos laborales, sistemas de supervisión e inspección de la legislación laboral, mediación de conflictos laborales, arbitraje y sistemas procesales, sindicatos y empresas, relaciones jurídicas entre administraciones, etc.

El departamento jurídico de derecho laboral de mi país utiliza principalmente la "Ley Laboral de la República

Popular China" como eje de las normas legales, y la complementa con otras normas de derecho laboral independientes. Como la Ley de Contratos Laborales, la Ley de Mediación y Arbitraje de Conflictos Laborales, etc.

(6) Departamento Legal de Derecho de Recursos Naturales y Derecho Ambiental

El departamento jurídico de derecho de recursos naturales y derecho ambiental se refiere a la suma de leyes y reglamentos relacionados con los recursos naturales, la protección del medio ambiente, la prevención y el control de la contaminación y otros riesgos públicos de prevención y control. Este departamento legal incluye principalmente dos categorías: derecho de recursos naturales y derecho de protección ambiental. La ley de recursos naturales se refiere principalmente a las normas legales para la planificación, el desarrollo racional, la utilización, la gestión y la protección de diversos recursos naturales; la ley de protección ambiental se refiere principalmente a las normas legales para proteger el medio ambiente y prevenir la contaminación y otros peligros públicos.

Las normas jurídicas actuales de mi país relacionadas con los recursos naturales incluyen principalmente: Ley Forestal, Ley de Pastizales, Ley de Pesca, Ley de Recursos Minerales, Ley de Aguas, Ley de Conservación de Suelos y Agua, Ley de Ordenación de Tierras, Reglamentos de Gestión de Conservación de Energía, etc.; las normas legales relacionadas a la protección del medio ambiente incluyen principalmente: Existen: Ley de Protección Ambiental, Ley de Protección del Medio Ambiente Marino, Ley de Prevención y Control de la Contaminación del Agua, etc.

(7) Departamento de Derecho Penal

El departamento de derecho penal se refiere al término general para las normas legales relacionadas con el delito y el castigo. En el sistema jurídico de la China contemporánea, el derecho penal es un departamento jurídico muy importante, que castiga diversos fenómenos y conductas delictivas, toma medidas enérgicas contra diversos delincuentes que dañan gravemente las relaciones sociales y el orden social, y mantiene el orden social normal. . .

El derecho penal se aplica a aquellos delincuentes que han cometido daños sociales más graves y violado las

normas jurídicas penales. El método de ajuste adoptado por el derecho penal es el método de sanción jurídica, es decir, el castigo más severo. Por lo tanto, el departamento de derecho penal no se divide principalmente por el objeto de ajuste, sino por su método de ajuste: las sanciones penales, es decir, todas las normas jurídicas que utilizan métodos de sanciones penales pertenecen al departamento de derecho penal.

El actual departamento de derecho penal de nuestro país se basa principalmente en el "Derecho Penal de la República Popular China" (incluidas 8 enmiendas al derecho penal) revisado y aprobado por la Quinta Sesión del Octavo Congreso Nacional del Pueblo en 1997, y también incluye algunos aspectos económicos dispersos. Disposiciones sobre la persecución de la responsabilidad penal en leyes y reglamentos administrativos, etc.

(8) Departamento de Derecho Procesal

El departamento jurídico de derecho procesal se refiere a la suma de normas jurídicas relacionadas con los procedimientos contenciosos. El derecho procesal es un tipo de derecho procesal, pero es solo un tipo de derecho procesal e involucra normas legales relacionadas con procedimientos contenciosos. Además del derecho procesal, el derecho procesal también incluye el derecho de procedimiento legislativo, el derecho de procedimiento electoral, el derecho de procedimiento administrativo, etc. . .

El derecho procesal es un departamento jurídico importante en relación con el derecho sustantivo. El derecho sustantivo es la ley que estipula varios derechos y obligaciones sustantivos, mientras que el derecho procesal es la ley que estipula los derechos y obligaciones del litigio de cada sujeto del litigio durante el proceso del litigio. El derecho procesal también puede contener una pequeña cantidad de derechos y obligaciones sustantivos , pero en cuanto a En términos de su contenido principal, es principalmente la especificación de derechos y obligaciones litigiosas.

El actual departamento de derecho procesal de nuestro país se compone principalmente de tres grandes categorías de derecho procesal: derecho procesal penal, derecho procesal civil y derecho procesal administrativo, cada una de estas tres categorías de derecho procesal tiene una ley. Además de la ley axial de la Ley de Procedimiento Penal,

también existen algunas decisiones sobre procedimientos penales tomadas por el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo; además de la ley axial de la Ley de Procedimiento Civil, también hay leyes dispersas en otros (como la Ley de Matrimonio), disposiciones relativas a los procedimientos de divorcio) y litigios civiles.

(9) Departamento Jurídico y de Derecho Militar

El departamento jurídico y de derecho militar se refiere a la suma de normas jurídicas relativas a la gestión militar y la construcción de la defensa nacional. El departamento jurídico de derecho militar es un departamento jurídico emergente en el sistema jurídico chino contemporáneo. En el pasado, algunas de las normas jurídicas de este departamento jurídico pertenecían al departamento de derecho constitucional, como la Ley del Servicio Militar; algunas pertenecían al departamento de derecho penal, como el Reglamento para el Castigo de los Soldados por Delitos de Violación del Deber, etc. . Sin embargo, debido a la creciente importancia de la gestión militar y la construcción de la defensa nacional en la vida política nacional, las normas legales en esta área se convertirán en un departamento legal independiente.

En la actualidad, las normas jurídicas que componen el departamento de derecho militar tienen los siguientes tres niveles en términos de origen legal: leyes promulgadas por el Congreso Nacional del Pueblo o el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo; reglamentos militares formulados conjuntamente por el Consejo de Estado y la Comisión Militar Central, y por la sede de la Comisión Militar Central, la Comisión de Ciencia, Tecnología e Industria para la Defensa Nacional y otros reglamentos militares formulados de forma independiente o conjunta con los departamentos pertinentes del Consejo de Estado. Los tres niveles anteriores se dividen según las fuentes legales y pueden denominarse leyes militares, reglamentos militares y reglamentos militares. En la actualidad, las leyes del departamento legal y de derecho militar de mi país incluyen principalmente: Ley de Defensa Nacional, Ley de Servicio Militar, Reglamento de Rangos Militares del Ejército Popular de Liberación de China, Reglamento de Trabajo de la Milicia, Reglamento Interino de Cuadros Civiles del Ejército de Liberación Popular de China, Reglamento Ambiental del Ejército de Liberación Popular de China. Reglamento de Protección, Ley de Guarnición de la Región

Administrativa Especial de Hong Kong, etc. El Reglamento Provisional sobre el Castigo de Soldados por Delitos de Violación del Deber puede pertenecer tanto al departamento de derecho militar como al departamento de derecho penal, y tiene atributos duales. De esto se puede ver que la división departamental de normas jurídicas es sólo una división relativa, y muchas normas jurídicas tienen atributos duales o múltiples.

2. Características del sistema jurídico chino contemporáneo bajo “Un país, dos sistemas”

"Un país, dos sistemas" significa "un país, dos sistemas". Este es un concepto y una práctica políticos únicos propuestos por el gobierno chino para lograr la reunificación pacífica de la patria y no tiene precedentes en el mundo. En cuanto al significado específico de este concepto político, el camarada Deng Xiaoping hizo una vez un resumen preciso y conciso: "La implementación de 'un país, dos sistemas', específicamente, debe implementarse en la República Popular China, un continente con una población de 1.300 millones. El sistema socialista, Hong Kong y Taiwán implementan el sistema capitalista”. [29] Es decir, el significado específico de "un país, dos sistemas" es: bajo la premisa de adherirse a una China, el continente implementa el sistema socialista y Hong Kong, Macao y Taiwán implementan el sistema capitalista. El gobierno chino reanudó el ejercicio de la soberanía sobre Hong Kong y Macao el 1 de julio de 1997 y el 20 de diciembre de 1999, respectivamente.

La transformación del concepto político de "un país, dos sistemas" en una realidad política traerá inevitablemente una serie de cambios importantes al sistema legal de la China contemporánea. La coexistencia de dos sistemas sociales diferentes dentro de un país soberano inevitablemente requerirá y conducirá a la coexistencia de dos sistemas jurídicos diferentes.

(1) Antes del 1 de julio de 1997, mi país era un país socialista único. En consecuencia, el sistema legal de mi país era también un sistema legal socialista único y unificado. El regreso de Hong Kong y Macao y la realización de "un país, dos sistemas" han cambiado el sistema jurídico socialista único original de mi país. Dentro del sistema jurídico unificado de la República Popular China, hay dos

sistemas jurídicos de diferente naturaleza, a saber , la formación de la sociedad continental. El sistema legal socialista es el cuerpo principal, en Hong Kong se implementa un sistema legal capitalista con la tradición del sistema legal angloamericano, y se implementa un sistema legal capitalista con la tradición del sistema de derecho civil. implementado en Macao.

(2) Este nuevo patrón de coexistencia de dos sistemas jurídicos dentro de un sistema jurídico unificado es una relación de coexistencia mutua, más que una relación de "paralelo", "paralelo" o "igual énfasis" entre sí. En concreto: en primer lugar, la coexistencia de los dos sistemas jurídicos se basa en el sistema jurídico socialista del continente, porque entre los dos sistemas jurídicos, el sistema jurídico socialista se aplica en el continente, con una población de 1.300 millones de habitantes, y es el sujeto dominante. componente del sistema legal chino contemporáneo, y los sistemas legales de las dos regiones administrativas especiales de Hong Kong y Macao sólo se implementan en estas dos regiones administrativas especiales: son locales y regionales. En segundo lugar, la razón por la que no se dice que los dos sistemas jurídicos estén en una relación "paralela", "paralela" o de "igual énfasis" es que, si bien la Región Administrativa Especial ejerce un alto grado de autonomía y disfruta de un poder legislativo independiente, conserva Los principios básicos del sistema legal original. Las leyes de la Región Administrativa Especial permanecerán sin cambios, pero las leyes de la Región Administrativa Especial no entrarán en conflicto con la Ley Básica de la Región Administrativa Especial promulgada por el Congreso Nacional del Pueblo, porque la Ley Básica La Ley de la Región Administrativa Especial es una parte importante del departamento jurídico de la Constitución y tiene el mayor efecto legal en la Región Administrativa Especial.

Preguntas para pensar

1. Describe brevemente las diferencias y conexiones entre el sistema jurídico y el sistema jurídico, el sistema de jurisprudencia y el sistema jurídico.
2. ¿Qué es un departamento jurídico? ¿Cuáles son los criterios para dividir los departamentos legales?
3 . Describir el sistema legal de la China contemporánea.

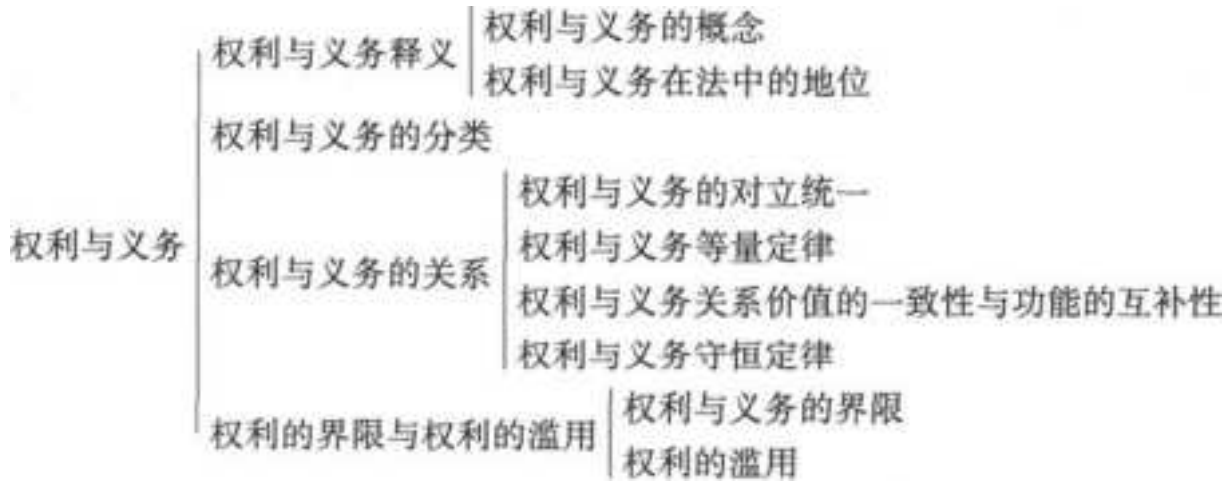
Lectura recomendada

1. Ge Hongyi: "Jurisprudencia", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1999.

2. Wei Qingyi: "Sobre los criterios para la división de las leyes departamentales", publicado en la "Revista de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de Gansu", número 1, 2001.

Capítulo 8 Derechos y Obligaciones

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

Los derechos y obligaciones son cuestiones básicas que siempre han sido de interés para la comunidad teórica, este capítulo estudia principalmente los derechos legales, las obligaciones legales y su relación. Al estudiar, debemos centrarnos en comprender la connotación de derechos, la diferencia entre derechos y poderes legales, y la relación entre derechos legales y obligaciones legales. La dificultad es el debate sobre la norma. Deberíamos prestar atención a comprender los respectivos énfasis en valores de la teoría basada en derechos, la teoría centrada en deberes y la teoría de igual énfasis en derechos y deberes.

Puntos clave del examen judicial

El concepto y clasificación de los derechos; el concepto y clasificación de las obligaciones; la relación entre derechos y obligaciones.

Sección 1 Explicación de Derechos y Obligaciones

1. El concepto de derechos y obligaciones.

Los derechos y obligaciones son conceptos que incluyen múltiples elementos y son ricos en contenido, podemos entender los derechos y obligaciones desde cualquier elemento o nivel. Por ejemplo:

(1) Los derechos pueden entenderse como calificaciones, es decir, las calificaciones para actuar, poseer o disfrutar. Según este entendimiento, derechos significan "pueden" y deberes significan "no pueden". Sólo cuando una persona está dotada de ciertas calificaciones y tiene el estatus de sujeto de derechos puede hacer reclamaciones sobre acciones e inacciones a otros, y solo entonces puede tener la capacidad legal o el derecho a participar en ciertas actividades sin interferencia de otros.

(2) Los derechos pueden entenderse como reclamaciones legítimas, legales y exigibles, es decir, exigir o pedir el reconocimiento de la posesión de algo por parte del reclamante, o solicitar la devolución de algo, por alguna razón legítima y legal, o El efecto legal de Requerir el reconocimiento de un hecho (acto). Según este entendimiento, obligación es el objeto o contenido de la pretensión, es decir, las acciones y omisiones del sujeto de la obligación para adaptarse a las exigencias del sujeto del derecho.

(3) Los derechos pueden entenderse como libertad, es decir, libertad permitida por la ley, libertad limitada pero protegida por la Ley. Todo derecho real es un tipo de libertad: incluida la libertad de voluntad y la libertad de acción del sujeto del derecho. derecho, y el sujeto está ejerciendo el derecho No hay interferencia jurídica en ese momento, el sujeto hace o no hace ciertas acciones y no es obligado por otras.

(4) Los derechos pueden entenderse como intereses reconocidos y protegidos por la ley. Cualquiera que sea el objeto específico de los derechos, si se eleva a un concepto abstracto, para el sujeto de derechos siempre es un interés o debe contener algún tipo de interés. Una obligación es una carga o desventaja.

(5) Los derechos pueden entenderse como una facultad otorgada por la ley a los sujetos de derechos para disfrutar o mantener intereses específicos, y las obligaciones son la obediencia a la ley, o el impacto que deben tener ciertos resultados jurídicos para proteger los intereses de los sujeto de derechos., o la capacidad de una persona para modificar una relación jurídica mediante determinados actos u omisiones.

(6) Los derechos pueden entenderse como la posibilidad de que una persona con autoridad realice determinadas acciones, la posibilidad de exigir a otros que realicen determinadas acciones y la posibilidad de solicitar

asistencia del poder coercitivo del Estado según lo estipulado en las normas legales. Esta posibilidad está garantizada por las obligaciones correspondientes impuestas a otros por las normas legales. Las obligaciones son la necesidad de determinadas conductas determinadas por la ley y garantizadas por la coerción estatal.

(7) Los derechos pueden entenderse como la medida de poder realizar ciertas conductas garantizadas o permitidas por la ley, es el permiso del sujeto de derechos para hacer o no ciertas conductas, y para exigir a otros que hagan o no ciertas conductas. comportamientos correspondientes y protección. En consecuencia, las obligaciones se interpretan como la medida por la cual la ley exige al deudor realizar acciones necesarias para satisfacer las necesidades de derechos del titular del derecho, y su incumplimiento constituye la razón o base para sanciones legales.

(8) Los derechos pueden entenderse como normas jurídicas que reconocen que la elección o voluntad de una persona (sujeto de derecho) es superior a la de otras (sujeto de obligación) en relaciones interpersonales específicas. En otras palabras, la razón por la que alguien tiene un determinado derecho depende del reconocimiento jurídico de que su elección respecto de una determinada materia o de una determinada relación es superior a la elección de otros. Es el reconocimiento legal de la libertad individual y los efectos de la elección lo que forma el núcleo de la visión de los derechos.

Al analizar los puntos de vista o definiciones anteriores, encontramos que todos tienen sus factores razonables, así como sus deficiencias y deficiencias. La deficiencia común es la unilateralidad. La manifestación más destacada de la unilateralidad son sus normas jurídicas, las relaciones jurídicas, el valor de Derechos y obligaciones, derechos sujetos y derechos carecen de la revelación de una relación tan esencial como el hilo de un collar de cuentas. Con base en la comprensión anterior, centrándose en las relaciones internas y externas, la función jurídica y el valor social de los derechos, los derechos pueden interpretarse como estipulados o implícitos en normas jurídicas, realizados en relaciones jurídicas y en acciones o inacciones relativamente libres del sujeto. obtención de beneficios a través de acciones; las obligaciones pueden entenderse como establecidas o implícitas en normas jurídicas, implementadas en relaciones jurídicas, y en las que el sujeto protege los derechos del sujeto para obtener beneficios a

través de acciones o inacciones relativamente pasivas. Un medio de restricción.

2. El estado de los derechos y obligaciones ante la ley

El derecho utiliza los derechos y obligaciones como mecanismo para ajustar el comportamiento humano y las relaciones sociales. Los derechos y obligaciones atraviesan todos los eslabones de la conexión lógica de los fenómenos jurídicos, todas las ramas del derecho y todo el proceso de operación jurídica.

(1) Los derechos y obligaciones son los elementos constitutivos de cada vínculo en la conexión lógica desde las normas jurídicas hasta las relaciones jurídicas y las responsabilidades jurídicas. Los derechos y obligaciones son el contenido central de las normas jurídicas. La razón por la que una norma se denomina norma jurídica es que otorga a las personas ciertos derechos y les dice qué reclamaciones y conductas son legítimas, legales y estarán protegidas por la ley; o establece establece ciertas obligaciones para las personas y les instruye qué comportamientos deben, deben o tienen prohibido realizar, que bajo ciertas condiciones serán impuestos o prohibidos por el poder estatal. Los derechos y obligaciones son los elementos clave de las relaciones jurídicas. La razón por la cual una determinada relación social es una relación jurídica es que es una relación social formada de conformidad con la ley y basada en la interconexión y restricción mutua de derechos y obligaciones. En cuanto a la responsabilidad jurídica, se origina por la infracción de derechos legales o la violación de obligaciones legales, y es determinada por organismos estatales especiales y atribuida a los sujetos de la relación jurídica, con obligaciones obligatorias directas, es decir, la segunda obligación contraída por causa de La violación de la obligación primaria.Dualidad de ambos sexos.

(2) Los derechos y obligaciones impregnan todos los departamentos del derecho. Por ejemplo, la Constitución, como ley fundamental y carta general del país, estipula el sistema político, el sistema económico, el sistema cultural y educativo y el sistema jurídico del país. De hecho, confirma y estipula el papel de las diversas clases, estratos, grupos, nacionalidades y otras fuerzas sociales básicas de la sociedad, derechos y obligaciones en la vida nacional, y en base a esto, estipula los derechos y obligaciones básicos de

los ciudadanos, los poderes y responsabilidades de las agencias estatales y sus funcionarios públicos. El derecho administrativo estipula los derechos (poderes, autoridades) y obligaciones (responsabilidades) que tienen los organismos administrativos nacionales en la organización e implementación de las actividades diarias de las funciones estatales, así como los respectivos derechos y obligaciones de ambas partes en la relación entre el gobierno y los ciudadanos. personas jurídicas y otras contrapartes administrativas. El derecho civil regula los derechos y obligaciones relacionados con las relaciones patrimoniales o personales entre sujetos iguales, y estipula pautas para la solución de controversias sobre derechos y obligaciones derivadas de infracción o incumplimiento de contrato. El derecho económico regula los derechos y obligaciones entre el Estado y las organizaciones económicas, y entre las organizaciones económicas en la gestión de las actividades económicas. La ley penal estipula qué tipo de conducta es extrema, excede el límite de la tolerancia social y atenta contra los derechos de las personas, de los colectivos y del país, así como las prohibiciones y medidas punitivas que deben adoptarse contra tales conductas, a fin de instar a u obligar a los delincuentes a cumplir con sus obligaciones legales y proteger los derechos legales de las personas. La Ley Procesal estipula los derechos y obligaciones de los litigantes y sus agentes, órganos judiciales nacionales, órganos de fiscalía y otros sujetos en litigio durante el proceso de litigio. El derecho internacional también tiene derechos y obligaciones como elementos constitutivos, pero son los derechos y obligaciones entre países los que se determinan a través de tratados, acuerdos, prácticas, etc. Otros departamentos jurídicos también se ocupan de los derechos y obligaciones de las personas en determinadas áreas de la vida social y las relaciones sociales.

(3) Los derechos y obligaciones atraviesan todo el proceso de funcionamiento y funcionamiento de la ley. La aplicación de la ley comienza con la legislación y toma como eslabones principales la aplicación de la ley, el respeto de la ley y la supervisión judicial y legal. La legislación de cualquier país es un proceso en el que el país de clase dominante, a través del cuerpo legislativo, determina los derechos y obligaciones de las personas, y los estandariza e institucionaliza con base en los intereses fundamentales de la clase, el equilibrio real del poder de clase y la cultura nacional. tradiciones y otras condiciones. . La aplicación de

la ley es el proceso mediante el cual las agencias administrativas estatales dependen del poder estatal para implementar derechos y obligaciones legales en las actividades de gestión de la sociedad. El cumplimiento de la ley significa que los ciudadanos, personas jurídicas y demás organizaciones sociales ejerzan correctamente sus derechos legales y cumplan fiel y activamente sus obligaciones legales. La violación de la ley, a diferencia del cumplimiento de la ley, es el abuso de derechos más allá de los márgenes de los derechos legales, o la elusión o negligencia de obligaciones legales. El poder judicial debe confirmar los derechos y obligaciones de las partes que han sido desdibujados a través de las actividades judiciales del Estado y diversos procedimientos de litigio, y restaurar los derechos y obligaciones que han sido archivados o destruidos. Supervisión legal significa que las agencias nacionales de supervisión legal supervisan el ejercicio de los derechos y el cumplimiento de las obligaciones por parte del personal de las agencias estatales, los grupos sociales, las entidades jurídicas y los ciudadanos individuales, y responsabilizan a los infractores de la ley por sus responsabilidades legales.

(4) Los derechos y obligaciones expresan y realizan integralmente el valor de la ley. Los derechos y obligaciones son la forma en que se realiza el valor de la ley. Es a través de la declaración y la implementación de derechos y obligaciones que la clase dominante cambia su propia orientación de valores y sus elecciones de valores a las del Estado y la ley, y con la ayuda del Estado. autoridad y realizarse a través de procedimientos legales. La relación (estructura) entre derechos y obligaciones refleja cambios en el valor de la ley. Al analizar la relación (estructura) entre derechos y obligaciones en diferentes tipos históricos de sistemas legales, podemos comprender mejor la orientación y la secuencia de valores de los diferentes sistemas legales. En las sociedades precapitalistas, en términos generales, la ley enfatiza las obligaciones y desprecia los derechos, y asigna obligaciones y derechos basándose en obligaciones. Obviamente, su valor principal e incluso único reside en el establecimiento del orden económico, político e ideológico dominante de la clase esclavista y de la clase terrateniente feudal. El derecho de la sociedad moderna es un mecanismo de ajuste dinámico. Asigna derechos y obligaciones basándose en los derechos o se centra en ellos. Concede a las personas diversos

derechos políticos, derechos económicos, derechos culturales y derechos sociales, y les otorga derechos plenos y cada vez más amplios. Oportunidades de elección y libertad de circulación, y se estipulan una serie de obligaciones correspondientes para garantizar la realización de los derechos. Esto hace evidente que el valor del derecho en la sociedad moderna (especialmente el derecho socialista) no se limita al orden, sino que se extiende a la promoción del crecimiento económico, el desarrollo político, el progreso cultural, la libertad personal, el bienestar social, la paz y el desarrollo internacionales, el equilibrio ecológico, etc.

Sección 2 Clasificación de Derechos y Obligaciones

Los derechos y obligaciones legales pueden clasificarse desde diferentes perspectivas y según diferentes estándares.

(1) La forma de existencia de los derechos y obligaciones se puede dividir en derechos y obligaciones debidos, derechos y obligaciones consuetudinarios, derechos y obligaciones legales y derechos y obligaciones reales.

(1) Debe haber derechos y obligaciones. El titularidad es la forma inicial de los derechos, son las necesidades y reclamos de derechos generados por las personas en una sociedad específica en base a ciertas condiciones materiales de vida y tradiciones culturales, es el derecho que el sujeto cree o reconoce que debe disfrutar. Dado que los derechos a menudo se expresan como derechos morales (que aparecen como derechos morales), también se les llama "derechos morales". Los deberes son obligaciones que, aunque no estén expresamente estipuladas por la ley, deben ser asumidas y cumplidas por el sujeto según la naturaleza de las relaciones sociales y el espíritu de la Ley. Generalmente existen en forma de "obligaciones morales", pero no son obligaciones morales puras.

(2) Derechos y obligaciones consuetudinarios. Los derechos consuetudinarios se forman durante la vida social a largo plazo de las personas o se heredan de sociedades anteriores, y se manifiestan como derechos para acciones libres colectivas y repetitivas. Los derechos consuetudinarios son también derechos extralegales, como

los derechos de primera noche de los nobles de los países de Europa occidental a tener novias siervas en la Edad Media. Los derechos consuetudinarios de la clase gobernada son los derechos que los trabajadores explotados y oprimidos luchan y preservan para sobrevivir, como recoger espigas esparcidas en el campo después de la cosecha, recolectar frutos silvestres en el bosque y pedir limosna. en la calle cosas. En una sociedad de clases explotadoras, los pobres tienen innumerables obligaciones consuetudinarias. Bajo el socialismo, las obligaciones consuetudinarias vinculadas al antiguo sistema de explotación (como el tributo y la servidumbre) fueron prohibidas, pero no erradicadas.

(3) Derechos y obligaciones legales. Los derechos legales son derechos que están claramente estipulados en leyes positivas o anunciados a través de programas legislativos y principios legales, y existen en forma de normas y conceptos. Es el resultado de la objetivación de los derechos subjetivos y la voluntad de la clase dominante, por eso también se le llama "derechos objetivos". En los países que valoran el estado de derecho y los derechos humanos, los derechos legales son la principal forma de derechos. Los derechos legales no se limitan a los derechos expresamente estipulados en la ley, sino que también incluyen los derechos deducidos en función del nivel de desarrollo socioeconómico, político y cultural y de acuerdo con el espíritu y la lógica de la ley, es decir, los "derechos presuntivos". . Es imposible que cualquier legislación de derechos enumere los derechos que las personas deberían disfrutar como si fueran una cuenta corriente. Aquellos derechos que no estén "inscritos" deben ser descubiertos y confirmados por presunción. Las obligaciones legales son obligaciones expresamente fijadas por la ley y existentes en forma de normas legales. Para los ciudadanos, las obligaciones legales generalmente se limitan a disposiciones expresas de la ley, y no se pueden hacer inferencias ampliadas, es decir, no se puede presumir que existen obligaciones legales más allá de las prohibidas por la ley. Para las agencias estatales, se pueden hacer ciertas presunciones ampliadas necesarias.

(4) Derechos y obligaciones reales. Los derechos reales, es decir, los derechos que los sujetos realmente disfrutan y ejercen, también se denominan "derechos reales". Este tipo de derecho se realiza mediante los esfuerzos subjetivos del sujeto, por lo que también se le llama "derecho subjetivo".

Los derechos reales son el punto final de la operación de los derechos y el punto de partida de la operación de los nuevos derechos. Por tanto, los derechos reales son otro estándar de referencia y valoración de los derechos legales. Sólo cuando los derechos legales se transforman en derechos reales pueden convertirse en hechos de la vida o reproducirlos, tener valor real para el sujeto, ser reales y completos; sólo entonces puede realizarse el valor de la voluntad de la clase dominante y de la ley para el ciudadano. país. De los derechos legales a los derechos reales hay una transición decisiva. La existencia del concepto de derechos reales y la oposición entre derechos reales y derechos legales muestra que es relativamente fácil declarar legalmente qué derechos y cuántos derechos disfruta un sujeto, pero requiere la transformación de estas disposiciones de derechos en derechos e intereses reales. del sujeto: El esfuerzo subjetivo del sujeto y la garantía brindada por el Estado. Las obligaciones reales u obligaciones reales son obligaciones que realmente son asumidas y ejecutadas por el sujeto y son la realización de obligaciones legales. La relación entre obligaciones reales y obligaciones legales es en realidad la relación entre la efectividad de la ley y la efectividad de la ley. La eficacia de ley se refiere a la fuerza vinculante o exigible de una obligación jurídica sobre el objeto al que se dirige. Cuando una obligación es declarada efectiva a través de un documento normativo por el legislador nacional o un organismo encargado de legislar, se vuelve jurídicamente vinculante. Sin embargo, en este momento su eficacia sigue siendo la que debería ser: sólo cuando el objeto de la eficacia cumple sus obligaciones de conformidad con la ley la obligación jurídica puede ser eficaz y convertirse en una obligación realista. Desde la perspectiva del control social, se debe prestar gran atención a la transformación de las obligaciones legales en obligaciones prácticas.

(2) Según la importancia del contenido social (relaciones sociales) que encarnan los derechos y obligaciones, es decir, su estatus, función y valor social en el sistema de derechos y obligaciones, se pueden dividir en derechos y obligaciones básicos y ordinarios. derechos y obligaciones.

(1) Los derechos y obligaciones básicos son los derechos y obligaciones fundamentales de las personas en la vida política, económica, cultural y social del país, se originan en la naturaleza de las relaciones sociales y están directamente relacionados con la supervivencia, el desarrollo y el estatus

del sujeto. Vida Lo que debería haber debería ser inalienable, transferible, evasivo y reconocido por la sociedad, por lo que también se puede decir que son "derechos y obligaciones evidentes". Son expresiones jurídicas del estatus de las personas en las relaciones políticas, económicas, culturales y sociales básicas y, por lo general, están confirmadas o estipuladas por la Constitución o la Ley Fundamental. Estos son los derechos y obligaciones básicos de los ciudadanos tal como se confirman y estipulan en el Capítulo 2 de la Constitución de nuestro país.

(2) Los derechos y obligaciones ordinarios son derechos y obligaciones no básicos. Son derechos y obligaciones de las personas en la vida económica ordinaria, la vida cultural y la vida social. Generalmente están estipulados por leyes o reglamentos distintos de la Constitución. Como por ejemplo las disposiciones sobre derechos y obligaciones de las partes contratantes en el derecho contractual y en el derecho civil.

(3) Según el alcance de los efectos de los derechos y obligaciones de las personas, se pueden dividir en derechos y obligaciones generales y derechos y obligaciones especiales.

(1) Los derechos generales también se denominan "derechos contra el mundo", que se caracterizan por el hecho de que el sujeto de los derechos no tiene un deudor específico que se oponga a él, sino una mayoría no especificada, es decir, la gente corriente (todos los miembros de la sociedad). como posibles deudores. Su contenido es excluir la infracción de otros y, por lo general, exige que la gente corriente no realice determinadas conductas. Los derechos de seguridad del país, los derechos de independencia, los derechos de libertad de los ciudadanos, los derechos de propiedad, etc., entran todos en esta categoría. Las "obligaciones generales" también se denominan "obligaciones recíprocas", y su característica es que cada sujeto de la obligación no tiene un titular de derechos específico respecto de él, es decir, una mayoría no especificada es el titular de los derechos. El contenido de las obligaciones generales no suele ser acciones positivas sino omisiones negativas. Por ejemplo, el artículo 39 de la Constitución estipula: "Las residencias de los ciudadanos de la República Popular China son inviolables. Están prohibidos los registros ilegales o las intrusiones ilegales en las residencias de los ciudadanos".

(2) Los derechos especiales también se denominan "derechos relativos", "derechos contra las personas" o "derechos específicos". Su característica es que el sujeto del derecho tiene un deudor específico que se opone a él. El sujeto del derecho puede exigir al deudor realizar determinadas acciones o inhibir determinados derechos.Comportamiento. Las obligaciones especiales también se denominan "obligaciones frente a personas" u "obligaciones específicas", que se caracterizan por el hecho de que el sujeto de la obligación tiene un sujeto específico de derechos relativos a él. El sujeto de la obligación debe realizar determinadas acciones de acuerdo con el requisitos legales del sujeto de derechos, tales como pago, asistencia, etc. Para realizar los intereses de sujetos de derechos específicos. Los derechos y obligaciones en los contratos de compraventa, las reclamaciones y deudas en las relaciones de préstamo, los derechos y obligaciones entre marido y mujer, padres e hijos en el matrimonio y las relaciones familiares, todos entran en esta categoría.

(4) Según la relación causal entre derechos y obligaciones, se puede dividir en derechos y obligaciones primarios y derechos y obligaciones secundarios.

(1) Los derechos primarios también se denominan “derechos originales”. Los derechos primarios son derechos directamente conferidos por la ley o derechos creados por sujetos legalmente autorizados a través de sus actividades activas de conformidad con la ley. Como la propiedad, los derechos personales y los derechos de ambas partes en el contrato. Las obligaciones primarias son obligaciones directamente estipuladas por la ley u obligaciones fijadas por los sujetos de una relación jurídica mediante actividades activas de conformidad con la ley. Su contenido es la obligación de no vulnerar los derechos de otros, o de realizar determinadas conductas para satisfacer las exigencias de los derechos. sujeto. El sujeto de obligaciones satisface las pretensiones jurídicas del sujeto de derechos mediante sus acciones u omisiones. Como las obligaciones tributarias de los ciudadanos, las obligaciones del servicio militar, las obligaciones contractuales, etc. estipuladas en la Constitución.

(2) Los derechos secundarios también se denominan "derechos de reparación" (o derechos de reparación). Los derechos de reparación son derechos que surgen cuando se infringen los derechos originales, como el derecho a demandar y el derecho a solicitar la restauración de

derechos e intereses legítimos. Las obligaciones secundarias surgen de la violación de obligaciones primarias, es decir, responsabilidades por actos ilícitos o incumplimiento de contrato, tales como responsabilidad por incumplimiento de contrato, responsabilidad extracontractual, responsabilidad de indemnización administrativa, etc.

(5) Según la forma en que los sujetos de derechos realizan su voluntad e intereses de conformidad con la ley, se pueden dividir en derechos de acción y obligaciones negativas y derechos de aceptación y obligaciones positivas.

(1) El derecho a actuar califica al sujeto para hacer algo o actuar de cierta manera, y el derecho a recibir califica al sujeto para aceptar algo o ser tratado de cierta manera. El derecho a votar y el derecho a ser elegido son un par típico de derechos de acción y derechos de aceptación.

(2) Al derecho de actuar y al derecho de aceptar corresponden obligaciones negativas y obligaciones positivas. El contenido de las obligaciones negativas es omisión, mientras que el contenido de las obligaciones positivas son acciones. Cuando el sujeto de derechos está capacitado para hacer algo o hacer algo de determinada manera, el sujeto de obligaciones se encuentra en un estado pasivo de abstenerse de hacer cualquier cosa que pueda vulnerar la libertad de acción del sujeto de derechos, es decir, la El sujeto de derechos no debe interferir, impedir o amenazar al sujeto de derechos con consecuencias funestas. Cuando el sujeto de derechos tiene derecho a recibir, el sujeto de obligaciones se encuentra en estado de acción activa de dar algo o hacer algún tipo de tratamiento.

(6) Según los diferentes sujetos de derechos, se dividen en derechos y obligaciones individuales, derechos y obligaciones colectivos, derechos y obligaciones nacionales y derechos y obligaciones humanos.

(1) Los derechos individuales son los derechos políticos, los derechos económicos, los derechos culturales y los derechos sociales que disfrutan los individuos, las personas físicas, de conformidad con la ley. Generalmente se denominan derechos civiles. Las obligaciones personales son obligaciones asumidas por personas físicas de conformidad con la ley, incluidas las obligaciones hacia otros individuos, las obligaciones hacia el colectivo y las obligaciones hacia el país.

(2) Los derechos colectivos son diversos derechos de los que disfrutan grupos sociales, empresas, instituciones,

personas jurídicas y otros colectivos. Las obligaciones colectivas son las obligaciones que asumen conforme a la ley.

(3) Los derechos estatales son diversos derechos que disfruta el Estado como sujeto de relaciones jurídicas en nombre del Estado o de la sociedad, como la propiedad de bienes, el poder judicial, el poder de enjuiciamiento, el poder diplomático, etc. Las obligaciones estatales son obligaciones asumidas por el Estado de conformidad con la ley, incluida la obligación de proteger los derechos e intereses legítimos de los ciudadanos, proporcionar asistencia material a las personas mayores, enfermas o que han perdido la capacidad de trabajar, y compensar a los ciudadanos que han sufrió pérdidas debido a violaciones por parte de agencias estatales y funcionarios estatales, etc.

(4) Los derechos humanos se refieren a los derechos compartidos por los seres humanos en su conjunto o por todos los residentes de la tierra, como los derechos ambientales, los derechos de paz, los derechos de desarrollo, etc. Las obligaciones humanas se refieren a las obligaciones que todo miembro de la raza humana, cada grupo y cada país debe asumir, como respetar la personalidad, no dañarse unos a otros, prohibir la discriminación y persecución racial, mantener la paz mundial y mantener el equilibrio ecológico, etc.

Sección 3. De la relación entre derechos y obligaciones.

La relación entre derechos y obligaciones es el contenido básico de la teoría de los derechos y obligaciones. Todos los derechos que posee el sujeto de una relación jurídica se obtienen en parte mediante el cumplimiento de obligaciones ajenas y en parte mediante el cumplimiento de obligaciones por uno mismo, fuera de esto no existe tercera forma. Partiendo de este argumento, la relación de derechos y obligaciones forma dos formas para un mismo sujeto: cuando otros cumplen con sus obligaciones y uno es un sujeto de derechos puro, los derechos y obligaciones se unifican en un conjunto de relaciones de forma separada; cuando un sujeto disfruta derechos y cumple obligaciones y tiene una naturaleza dual, derechos y obligaciones se unifican en un conjunto de relaciones de forma consistente.

La conclusión de que la relación entre derechos y obligaciones tiene dos formas para un mismo sujeto proviene del pensamiento de Marx de que "no hay derechos sin obligaciones, y no hay obligaciones sin derechos". Por lo tanto, la relación entre derechos y obligaciones se puede resumir como una relación de unidad de opuestos.

1. La unidad de los opuestos entre derechos y obligaciones

En primer lugar, se manifiesta en el proceso dialéctico de correspondencia mutua, interdependencia y transformación mutua de derechos y obligaciones. La correspondencia significa que todo derecho está obligado a ir acompañado de una o varias obligaciones para asegurar su realización, independientemente de que la obligación sea propia del titular del derecho o de otros. Si hay una, debe haber otra, pero no la hay. otro, uno de ellos no tiene significado alguno en existencia. Hablar de dependencia significa que los derechos requieren la existencia de obligaciones como condición de su existencia, y las obligaciones dependen de la existencia de los derechos como condición de su existencia, sin ninguna de las partes dejará de existir. Al igual que un hombre y una mujer en una relación matrimonial, si falta alguna de las partes, la relación entre marido y mujer no puede formarse. El marido existe para su esposa y la esposa existe para su marido. Hablar de su transformación significa que el obligante debe asumir obligaciones bajo ciertas condiciones, y el deudor debe disfrutar de derechos bajo ciertas condiciones. Una misma persona en una relación jurídica es a la vez sujeto de derechos y sujeto de obligaciones. Desde una perspectiva, el sujeto es el titular del derecho, desde otra perspectiva, el sujeto es el deudor, o puede ser tanto el titular del derecho como el deudor. Los derechos y obligaciones pasan de la oposición a la unidad dentro de un conjunto de relaciones en el proceso de correspondencia, dependencia y transformación.

2. La ley de equivalencia de derechos y obligaciones

Si los derechos se consideran como el lado positivo del eje numérico y las obligaciones como el lado negativo del eje numérico, entonces cada vez que los derechos se

extienden hacia adelante en una escala, las obligaciones se extienden en la misma escala en la otra dirección, y el valor absoluto de los derechos es siempre igual al valor absoluto de las obligaciones. Esto es en un sentido general: para lograr un desarrollo equilibrado y coordinado de la sociedad, la cantidad total de derechos y la cantidad total de obligaciones deben permanecer aproximadamente iguales. Pero esto no significa necesariamente que toda relación jurídica o todo vínculo deba exigir iguales derechos y obligaciones.

3. Coherencia de valor y complementariedad de funciones en la relación entre derechos y obligaciones

La coherencia del valor significa que, ya se trate de derechos u obligaciones, la finalidad de su establecimiento es igual a la finalidad legislativa. Tanto los derechos como las obligaciones son necesarios para el sujeto: son los mangos izquierdo y derecho que sostiene el sujeto y juntos constituyen los medios por los cuales el sujeto controla el objeto. La complementariedad funcional significa que derechos y obligaciones aportan simultáneamente a un mismo sujeto dos mecanismos: activación e inhibición, motivación y moderación, iniciativa y pasividad, y beneficio y contribución. En términos de necesidades sociales, cuando las personas persiguen la vitalidad, la creatividad y la innovación, se prestará especial atención a la función de los derechos; y cuando las personas valoran la estabilidad, el orden y la seguridad, la función de las obligaciones puede satisfacer mejor las necesidades de las personas. .

4. La ley de conservación de derechos y obligaciones

Esta ley se expresa como tres grandes relaciones proporcionales entre derechos y obligaciones en diferentes relaciones: primero, bajo la premisa de que la cantidad total de derechos y obligaciones permanece sin cambios, existe una relación proporcional inversa entre los derechos y obligaciones privados y los derechos y obligaciones públicos; en segundo lugar, el tema de los derechos privados Los derechos y obligaciones son proporcionales entre sí; en tercer lugar, los derechos y obligaciones son

directamente proporcionales a las condiciones económicas, sociales, culturales y democráticas de un país. Utilizando la ley de conservación de derechos y obligaciones para analizar la relación entre los ciudadanos y el Estado, podemos encontrar la oposición entre dos normas diferentes. Tomando como norma los derechos estatales (el poder) y obligando a los ciudadanos a cumplir únicamente las obligaciones, este tipo de ley es una ley basada en deberes. Todas las leyes anteriores al capitalismo tenían esta característica. Por el contrario, este tipo de ley toma los derechos civiles como estándar y los utiliza para juzgar si el Estado tiene la obligación fundamental de respetar los derechos de los ciudadanos. Este tipo de ley es una ley basada en derechos. La ley de una democracia debe ser una ley basada en los derechos. Si se analiza la relación entre derechos y obligaciones desde la perspectiva del valor, se puede llegar a la misma conclusión.

Sección 4 Límites de los derechos y abuso de derechos

1. Límites de derechos y obligaciones

Los derechos y obligaciones tienen límites claros. Los intereses plasmados en derechos y obligaciones y las acciones tomadas para perseguir tales intereses se limitan a los intereses fundamentales de la clase dominante y a los intereses generales de la sociedad, y están restringidos por la estructura económica de la sociedad y el nivel de desarrollo cultural de la sociedad. sociedad, es decir, limitada por la asequibilidad social. Así como los monarcas nunca pueden dar órdenes a la base económica, los derechos no trascenderán bajo ninguna circunstancia las limitaciones impuestas por la estructura socioeconómica y otras instituciones determinadas por ella. En un sistema donde la propiedad es de propiedad pública y la producción está planificada, es difícil que la libertad de movimiento y elección de carrera de las personas se incluya en el sistema de derechos. Los hombres en el Reino de Chilasagar en Sudáfrica tienen derecho a tener múltiples esposas. Esto es incompatible con la civilización moderna, pero nadie hace comentarios irresponsables, porque el desequilibrio entre hombres y mujeres causado por el entorno geográfico

especial se ha convertido en lo que la gente entiende. La base de los derechos especiales que disfrutan los hombres chinos. En los países donde el problema de la alimentación y el vestido aún no se ha resuelto, es evidente que no se puede trazar una "línea de pobreza". El "derecho a vivir sin miseria" es sólo la aspiración de los ciudadanos de esos países. El factor determinante de los límites de los derechos son sin duda los factores económicos, y otros factores como la política, la historia, la religión, etc. son sólo factores que influyen en el alcance de los derechos. Si los límites de los derechos y obligaciones se determinan apropiadamente y son consistentes con las posibilidades que brindan las condiciones materiales de vida de la sociedad, se puede lograr estabilidad y desarrollo social; de lo contrario, la sociedad causará agitación política, retrasará e incluso destruirá el desarrollo social. La tarea básica de los legisladores es dividir correctamente los límites de derechos y obligaciones y distribuir racionalmente los derechos y obligaciones sobre la base del principio de preferencia política.

Los límites entre derechos y obligaciones pueden verse desde dos aspectos. Por un lado, existen límites en la legislación, es decir, qué derechos deben incluirse, cuáles no deben incluirse, qué derechos pueden incluirse y cuáles no. Ésta es una cuestión que ha sido explorada por pensadores y juristas a lo largo de los siglos. En China, esta cuestión se debate a menudo en el contexto de la relación entre beneficio y justicia. "Beneficio" y "rectitud" siempre han sido una contradicción. China tiene una tradición más larga de valorar la justicia por encima de las ganancias que cualquier otro país del mundo. Las "pocas palabras con fines de lucro" en las citas de Confucio se han convertido en la base para que la ley china no estipule los derechos de los civiles durante dos mil años. Sin embargo, si leemos atentamente las Analectas de Confucio, veremos este dicho: "La riqueza y el honor son lo que la gente quiere. Si no los obtienes de la manera correcta, no los obtendrás. La pobreza y la humildad son lo que la gente quiere". odio. Si no los obtienes de la manera correcta, no los obtendrás. "Si encuentras el camino, no te vayas". Resultó que él también quería deshacerse de la pobreza y hacerse rico. Sin embargo, este proceso no debe desviarse: en última instancia, tenía un plan de distribución de poder en mente y este era el sistema de etiqueta que defendía. Los pensamientos de Confucio penetraron en las generaciones

posteriores, y en cada dinastía hubo personas que salieron a trazar líneas en defensa de los derechos. Dong Zhongshu, de la dinastía Han, resumió los pensamientos de sus predecesores con su "sistema". Dijo en "Primavera y Otoño Fanlu": "Que los ricos puedan mostrar su nobleza sin ser arrogantes, y que los pobres puedan mantener su salud sin preocuparse. Utilice esto como medida y equilibre. De esta manera, "No habrá escasez de riqueza y los partidos superiores e inferiores estarán en paz. Por lo tanto, es fácil gobernar". En este punto, los límites de los derechos legales en la antigua China han sido claramente delineados. En Occidente, los pensadores antiguos (como Platón, Aristóteles, etc.) también discutieron los límites de los derechos en la relación entre la justicia (la justicia) y los intereses, y se centraron en explorar lo que es legítimo entre requisitos y demandas de intereses en conflicto o superpuestos. justo y los estándares de justicia o conducta correcta que pueden aplicarse en una situación particular. Los pensadores de los tiempos modernos han propuesto directamente los límites de los derechos y los han discutido.

Cuando los escritores marxistas clásicos hablan del alcance de los derechos, no los critican por ser inquietos, sino que, como los árbitros de salto de longitud, se centran en si el saltador pone sus pies en la línea de salida. Marx fue el primero en utilizar los conceptos de derechos estatutarios y derechos consuetudinarios, y creía que cuando quienes estaban en el poder no satisfacían los derechos estatutarios y apelaban a los derechos consuetudinarios, no estaban exigiendo el contenido humano de la ley sino la forma animal de la ley. Se puede ver que Marx, que nació en el derecho, ya había trazado una hoja de ruta de derechos.

Aclarar los principios detrás de los límites de los derechos en la legislación puede hacer que nuestras demandas de derechos sean prácticas. Incluso si los derechos sin condiciones están estipulados en la ley, no son más que pasteles pintados que lucen bien pero que no pueden satisfacer el hambre. Como dijo Marx: "Cuando el nombre de la libertad sigue siendo muy respetado, pero sólo se ponen diversos obstáculos -por supuesto, con fundamentos jurídicos- para su verdadera realización, sin importar cuál sea el impacto de esta libertad en la realidad cotidiana, cuán completamente aniquilada sea una existencia". sea, su existencia constitucional permanece intacta e inviolable”. [30]

Por otro lado, los límites de los derechos se refieren a los límites dentro de los cuales los derechos operan en la vida real después de haber sido resumidos por la ley, es decir, los límites dentro de los cuales los derechos pueden realizarse, en qué momento, dentro de qué alcance y para quién. es decir, donde la protección legal es En la medida en que sea consistente con los valores humanos.

(1) Los derechos son temporales. Algunas personas pueden disfrutar de algunos derechos durante toda su vida, como el derecho a nombrar, que incluso si son condenadas a muerte no se les quitará. Sin embargo, algunos derechos son sólo temporales: una vez transcurrido el tiempo legal de ejercicio, los derechos desaparecerán silenciosamente. Si el derecho a votar no se puede ejercer todos los días, los beneficios de los derechos de patente se transformarán en valor social compartido después de un período de tiempo. Tanto el sistema de prescripción del derecho civil como el plazo del derecho procesal indican los límites temporales de los derechos. Los llamados derechos temporales y derechos permanentes son la división del alcance de los derechos en el tiempo.

(2) Los derechos son espaciales. Los derechos conexos sólo obligan a la otra parte que tenga una relación de conexidad. El derecho a demandar sólo puede ejercerse eficazmente si está sujeto a jurisdicción. El derecho a solicitar reunión y procesión siempre está restringido por el distrito administrativo. En la demarcación del espacio, algunos derechos son fijos o absolutos, mientras que el espacio de algunos derechos no es fijo ni relativo. El espacio de propiedad de los bienes inmuebles es la ubicación de los bienes inmuebles, que es un espacio absoluto, mientras que el espacio de libertad personal cambia con el cambio de ubicación de la persona, este tipo de espacio es relativo. Una vez que los derechos asumidos por el espacio relativo se colocan en el espacio absoluto, los derechos indican ser forzados y restringidos. Cuando una persona es encarcelada, lo que pierde no es su persona, sino su espacio de libre elección.

(3) Los derechos tienen un impacto en la naturaleza humana. El alcance de los derechos contra las personas generalmente debe dividirse en dos categorías: alcance ordinario contra las personas y alcance especial contra las personas. El ámbito ordinario también se denomina ámbito general, se refiere al ámbito que se refiere a todos, es decir, la efectividad de los derechos se refleja en las obligaciones

que soportan todos, este ámbito es ilimitado y tiene carácter universal. Estos derechos dentro de límites amplios se denominan es erm o derechos absolutos, como los derechos de propiedad. El alcance especial se refiere al alcance que se refiere a personas específicas, es decir, la efectividad de los derechos se refleja en el hecho de que sólo personas específicas asumen obligaciones, este alcance es extremadamente limitado. Estos derechos dentro de un alcance limitado se denominan derechos humanos o derechos relativos, como los derechos de deuda.

Los límites personales de los derechos se refieren principalmente a los límites de los derechos relativos. Cuando los derechos relativos se realicen, si los derechos relativos requieren el alcance del mundo, los derechos relativos se volverán cero.

2. Abuso de derechos

Los derechos que disfrutan las personas siempre siguen las reglas porque su voluntad subjetiva aún no ha entrado en juego. Las circunstancias de los derechos ejercitados son diferentes. Dado que la voluntad del titular de los derechos desempeña un papel activo en la identificación y activación de los derechos, existe la posibilidad de traspasar los límites de los derechos durante el proceso de solicitud, lo que fácilmente conduce al problema del abuso de derechos. Serán aquellos derechos de los que el titular tenga conocimiento y los ejerza activamente en el Estado.

Las disposiciones sobre abuso de derechos tienen su origen en el antiguo derecho romano y fueron formuladas en la Declaración Francesa de Derechos Humanos. Posteriormente, cuando el Código Napoleónico absorbió este sistema, evolucionó hasta convertirse en un principio universalmente reconocido para el ejercicio de los derechos. La Constitución de nuestro país también adoptó este principio en 1982. Esta ley en su artículo 51 estipula: “Cuando los ciudadanos de la República Popular de mi país ejerzan sus libertades y derechos, no podrán atentar contra los intereses del Estado, de la sociedad o del colectivo, ni de las libertades y derechos legítimos”. de otros ciudadanos”. Esta disposición no sólo aclara todos los derechos de nuestros ciudadanos. Los límites compartidos de los derechos que se pueden ejercer—pero no disfrutar—también nos brindan la base legal para juzgar el abuso de derechos.

Según nuestra comprensión del artículo 51 de la Constitución, el concepto de abuso de derechos debe definirse claramente como: el titular del derecho excede intencionalmente los límites de sus derechos y daña a otros durante el ejercicio de sus derechos. Esta definición muestra que hay cuatro elementos que constituyen abuso de derechos.

(1) El sujeto del abuso de derechos es el titular del derecho que ejerce sus derechos. Limitar el tema de esta manera permite distinguir simples actos ilegales del abuso de derecho. En última instancia, el abuso de derecho es un acto ilegal, pero se diferencia de los actos ilegales ordinarios por etapas. La primera etapa del abuso de derecho es el ejercicio del derecho, que es una etapa legal, sólo cuando el ejercicio excede el límite se entra en la etapa ilegal. Por tanto, el sujeto del abuso de derecho tiene una doble naturaleza: primero aparece como persona jurídica y segundo se convierte en delincuente.

(2) Los objetos del abuso de derechos son los intereses nacionales, sociales y colectivos y las libertades y derechos legítimos de otros ciudadanos. Las relaciones de derechos son la expresión jurídica de las relaciones de intereses determinadas por las condiciones materiales de vida de la clase dominante. Dañar cualquier derecho legal romperá el equilibrio del derecho que cumple con los requisitos de los legisladores. La ilegalidad del abuso de derechos se determina objetivamente.

(3) El aspecto subjetivo del abuso de derechos es la intención del titular del derecho de beneficiarse a expensas de los demás. No se trata de negligencia en el abuso de derecho. Dado que se conocen los límites de los derechos, no hay excusa para el ejercicio negligente de los mismos. En obras de jurisprudencia occidental, algunas personas definen el abuso de derechos como: “El acto de ejercer derechos con el fin subjetivo de causar daño”. Otros creen: “El abuso de derechos es el acto de ejercer derechos de manera inadecuada para el propio beneficio”. interés." Ya sea "persiguiendo" o "para", demuestra que hay una intención de dañar a otros y beneficiarse uno mismo en el abuso de derecho.

(4) El aspecto objetivo del abuso de derechos es el comportamiento que tiene consecuencias que ponen en peligro los derechos e intereses de otros. Los abusos comunes se pueden dividir en cuatro categorías dependiendo de la intención del titular del derecho:

primero, el comportamiento de perseguir los derechos más allá del límite legal; segundo, el comportamiento de proteger los propios intereses de manera injusta; tercero, el comportamiento de sacrificar los derechos. de los demás en el ejercicio de los derechos; cuarto Es la conducta que utiliza el ejercicio de los derechos como medio para perjudicar a los demás.

Unificar los cuatro elementos anteriores de abuso de derechos es el estándar legal para que podamos juzgar si el ejercicio de los derechos es apropiado o inapropiado. Además, debido al carácter egoísta de los derechos, se deben establecer normas morales para comprender la importancia del ejercicio de los derechos. No se permite que ningún ejercicio de derechos distorsione su propósito, misión y funciones sociales. Lo que la ley puede apoyar es sólo el uso de derechos basado en la ética pública socialista. Los titulares de derechos no pueden eludir la doble responsabilidad jurídica y moral que tienen hacia los demás y hacia ellos mismos. Cualquier acto de utilizar la ley para dañar a otros con fines inmorales es una violación de derechos. Cuando las normas con requisitos de legalidad se complementan con normas morales, el abuso de derechos puede verse desde dos aspectos.

El abuso de derechos es un comportamiento que viola las normas de derechos y socava el orden legal. Una vez que se reconoce el abuso de derechos, inevitablemente irá acompañado de dos consecuencias legales: primero, los derechos abusados serán eliminados. Cuando una cosa se utiliza como instrumento de delito, la propiedad de la cosa se extingue por el decomiso del instrumento delictivo. En segundo lugar, el daño causado a la sociedad y a otros debido al abuso de derecho dará lugar a responsabilidades penales, civiles y otras responsabilidades legales según su naturaleza y alcance.

Resumir la teoría de los límites de los derechos y el abuso de los derechos puede dar a quienes los ejercen dos ideas: primero, los derechos irrestrictos no existen. Esta conclusión cumple la profecía del inglés Locke: donde no hay ley, no hay libertad. . En segundo lugar, antes del ejercicio de los derechos deben considerarse tres intereses: los intereses propios, los intereses del deudor que le corresponden y los intereses de un tercero distinto del titular del derecho y del deudor, es decir, la sociedad. Sólo cuando estos tres intereses no entren en conflicto entre sí y

estén en armonía se podrán realizar verdaderamente los derechos, de lo contrario se desviarán hacia el abuso.

Preguntas para pensar

1. ¿Qué son los derechos y obligaciones? ¿Cuál es su estatus en la ley?
2. ¿Cuál es la relación entre derechos y obligaciones?
3 . ¿Cuáles son las clasificaciones de derechos y obligaciones?
4. Describe brevemente los límites de los derechos y el abuso de derechos.

Lectura recomendada

1. Zhang Hengshan: "Discusión del derecho con la obligación como foco: comentarios también sobre la" teoría basada en los derechos "", publicado en "Chinese Legal Science", número 5, 1990.

2. Tong Zhiwei: "Reevaluación de la teoría basada en los derechos", publicado en "Chinese Jurisprudence", número 6, 2000.

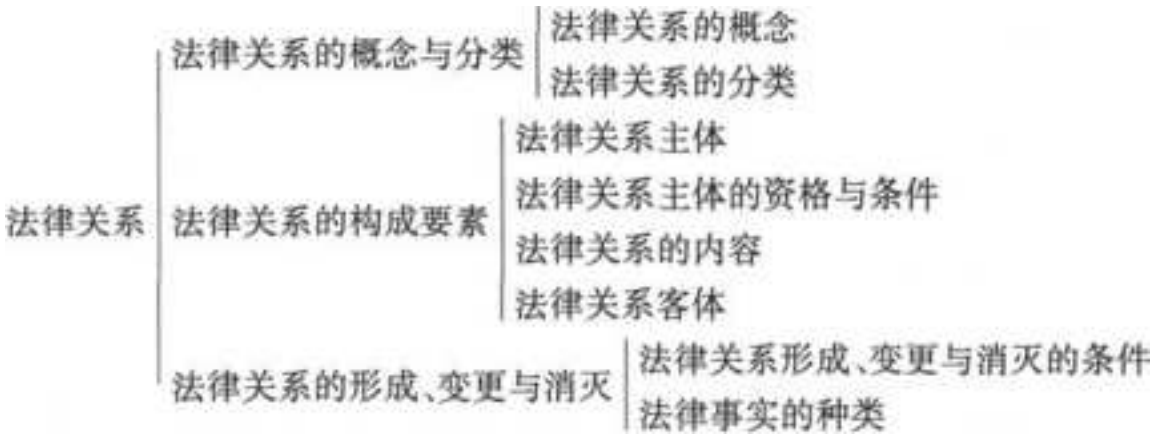
3 . Zhang Wenxian y Yu Ning: "La transformación del paradigma de investigación de la filosofía jurídica china contemporánea: del paradigma de la lucha de clases al paradigma basado en los derechos", publicado en "Chinese Legal Science", número 1, 2001.

4. Liu Wanghong: "Lógica teórica de la teoría basada en los derechos: discusión con el profesor Tong Zhiwei", publicado en "Chinese Legal Science", número 2, 2001.

5. Xia Yong: "Derechos civiles y orientados a las personas: la base histórica del discurso sobre los derechos de China", publicado en "Chinese Social Sciences", número 5, 2004.

Capítulo 9 Relaciones Jurídicas

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La teoría de las relaciones jurídicas es una teoría básica importante en la jurisprudencia y una herramienta importante para que comprendamos y analicemos diversas cuestiones jurídicas. Este capítulo introduce el concepto y las características de las relaciones jurídicas, analiza los elementos constitutivos de las relaciones jurídicas y aclara varias clasificaciones comunes de las relaciones jurídicas, así como los requisitos previos y las condiciones específicas para la formación, cambio y eliminación de las relaciones jurídicas.

Puntos clave del examen judicial

Combinado con relaciones jurídicas específicas, examinamos los tipos de relaciones jurídicas, las condiciones, calificaciones y tipos de sujetos de relaciones jurídicas, la naturaleza y tipos de objetos de relaciones jurídicas, y las condiciones para la creación, cambio y eliminación de relaciones jurídicas.

Sección 1 Concepto y Clasificación de las Relaciones Jurídicas

1. El concepto de relación jurídica

La relación jurídica es la relación de derechos y obligaciones formada por la ley en el proceso de ajuste del comportamiento de las personas. Las relaciones jurídicas son una forma especial de relaciones sociales que, en

comparación con las relaciones sociales generales, tienen tres características principales.

(1) Las relaciones jurídicas son relaciones sociales formadas sobre la base de normas jurídicas. La relación jurídica es un estado en el que la ley regula el comportamiento de las personas y sus relaciones mutuas, por lo que es imposible formar una relación jurídica correspondiente sin las normas jurídicas correspondientes (nombre colectivo de reglas, principios y conceptos). Por supuesto, en este momento puede existir una determinada relación social, pero no tiene significado jurídico y es simplemente una simple relación social sin naturaleza de relación jurídica. Por ejemplo, las relaciones matrimoniales, las relaciones de parentesco en la vida familiar y las relaciones de cooperación y distribución en el trabajo productivo ya existían en las sociedades primitivas antes de la aparición del derecho. Sin embargo, estas relaciones sociales no tenían el carácter de relaciones jurídicas en aquella época. Por poner otro ejemplo, la relación de intereses formada durante la invención y el uso de la tecnología no se convirtió en una relación jurídica hasta el surgimiento de la ley de patentes moderna. En la sociedad antigua, aunque se había establecido un conjunto de sistemas legales, no existía ningún sistema legal en ella. Las disposiciones sobre cuestiones de invención y uso no estaban sujetas a regulación legal en ese momento. Por lo tanto, las relaciones jurídicas pueden entenderse de esta manera: todas las relaciones sociales que están incluidas en el ámbito del ajuste legal son relaciones jurídicas; todas las relaciones sociales que no están incluidas en el alcance del ajuste legal no son relaciones jurídicas.

(2) La relación jurídica es una relación social formada por derechos y obligaciones legales. La diferencia importante entre las relaciones jurídicas y las relaciones sociales sin significado jurídico es que en las relaciones sociales legalizadas, las partes disfrutan de ciertos derechos o asumen ciertas obligaciones de acuerdo con las normas legales. Ambas o varias partes están obligadas por una ley. Los derechos y obligaciones están unidos entre sí. . Como se mencionó anteriormente, las relaciones jurídicas son relaciones sociales que se incluyen dentro del alcance del ajuste legal ¿Qué significa estar “incluidas dentro del alcance del ajuste legal”? Esto significa que la ley fija derechos y obligaciones entre las partes, de manera que las conductas y exigencias entre ellas tengan trascendencia

jurídica y puedan ser evaluadas positiva o negativamente de conformidad con la Ley. Las conductas y exigencias que sean evaluadas positivamente serán apoyadas y protegidas. por la ley. , los comportamientos y solicitudes que sean evaluados negativamente serán prohibidos o incluso sancionados por la ley. Aquí hay una diferencia sutil pero muy importante que hay que señalar, es decir, una relación jurídica es y es sólo una relación con derechos y obligaciones entre las partes involucradas en la relación jurídica, más que la relación completa entre ellas. Por ejemplo, A y B son partes de una relación jurídica contractual. Entre todas las relaciones entre ellos, sólo aquellas partes que tienen derechos y obligaciones contractuales son relaciones jurídicas contractuales. En cuanto a aquellas partes que no tienen derechos y obligaciones, Relaciones (tales como amistades a largo plazo) no son relaciones legales.

(3) Las relaciones jurídicas son relaciones sociales que están protegidas por la coerción estatal. En las normas jurídicas, las regulaciones sobre lo que una persona puede, no puede hacer y debe hacer son la encarnación de la voluntad del Estado, que encarna la actitud del Estado ante diversos comportamientos. Cuando las relaciones jurídicas se forman sobre la base de normas jurídicas, es un estado en el que la ley pasa de disposiciones abstractas en los libros a un orden realista en la sociedad. Si se destruye esta relación realista de derechos y obligaciones, significa que se violan los derechos otorgados por la voluntad del Estado, y significa que se niega el cumplimiento de las obligaciones establecidas por la voluntad del Estado. Por lo tanto, una vez que una relación social entra dentro del alcance del ajuste legal, demuestra que el Estado no permitirá que sea destruida a voluntad y utilizará la coerción estatal para protegerla. Aquí hay que subrayar un punto: cuando la relación jurídica se daña, el efecto inmediato del poder coercitivo del Estado depende de la naturaleza de la relación jurídica. Las relaciones jurídicas formadas sobre la base de normas obligatorias están directamente protegidas por la fuerza coercitiva del Estado. Sin embargo, cuando se violan las relaciones jurídicas formadas sobre la base de normas arbitrarias, la fuerza coercitiva del Estado sólo aparecerá después de la solicitud del titular del derecho.

Algunos estudiosos creen que las relaciones jurídicas tienen otra característica, es decir, son relaciones volitivas o relaciones ideológicas y sociales. Esta visión ha sido

dominante en los círculos jurídicos durante las últimas décadas. Su base teórica es que, según el materialismo histórico, todas las relaciones sociales se pueden dividir en relaciones sociales materiales y relaciones sociales ideológicas. Las relaciones de producción en el proceso de producción y reproducción de materiales materiales son relaciones sociales materiales, que en última instancia determinan la relación entre la superestructura. y el campo ideológico, las relaciones ideológicas y sociales, y el derecho es la encarnación de la voluntad del Estado y parte de la superestructura, por lo que las relaciones jurídicas sólo pueden pertenecer a las relaciones de voluntad y a las relaciones ideológicas y sociales. Creemos que esta inferencia es engañosa, y la razón es: reconocer que las normas jurídicas son la declaración de la superestructura y la voluntad del Estado no significa que las relaciones jurídicas sean también la declaración de la superestructura y la voluntad del Estado. La ley no sólo regula el comportamiento en el campo de la vida espiritual, sino que también regula el comportamiento en el proceso de producción material. Aquellas relaciones económicas reguladas por la ley no dejarán de formar parte de las relaciones de producción. De hecho, en el materialismo histórico, las divisiones entre conciencia social y existencia social, base económica y superestructura sólo tienen un significado relativo. No hay proceso de vida espiritual sin ningún factor material, y no hay proceso de vida material sin ningún factor espiritual. La inexistencia, ubicar las relaciones jurídicas como meras relaciones de voluntad es el resultado de aplicar mecánicamente teorías filosóficas, y es también una distorsión de la verdadera naturaleza de las relaciones jurídicas. La relación jurídica es un estado formado por la adaptación de diversos comportamientos a las normas jurídicas, y puede pertenecer al fenómeno de la superestructura o de la base económica. La ley es, por supuesto, la superestructura, pero las relaciones sociales reguladas por la ley no son necesariamente la superestructura. Cuando una relación económica se convierte en una relación jurídica debido a un ajuste legal, el único cambio es que la relación tiene significado jurídico. La destrucción de esta relación causará consecuencias jurídicas adversas, no que la relación económica en sí misma se convierta en una relación de pensamiento.

2. Clasificación de las relaciones jurídicas

El número y los tipos de relaciones jurídicas aumentan con el alcance del ajuste legal. En las condiciones del sistema jurídico moderno, existen muchos tipos de relaciones jurídicas, demasiado numerosos para mencionarlos. Aquí sólo discutimos la clasificación de las relaciones jurídicas desde una perspectiva macro.

(1) Relaciones jurídicas de ajuste y relaciones jurídicas protectoras.

Según los diferentes fundamentos, funciones y contenidos de la implementación de las normas, las relaciones jurídicas se pueden dividir en relaciones jurídicas regulatorias y relaciones jurídicas protectoras.

Las relaciones jurídicas regulatorias son relaciones jurídicas que se generan a partir de los comportamientos jurídicos de las personas y desempeñan el papel regulador de la Ley. Lo que realizan es el contenido de los patrones de comportamiento (instrucciones) de las normas jurídicas. Las relaciones jurídicas regulatorias no requieren la aplicación de sanciones legales, y los sujetos jurídicos pueden ejercer derechos y cumplir obligaciones de conformidad con la ley, como diversas relaciones jurídicas civiles establecidas de conformidad con la ley, como las relaciones contractuales. En esta relación jurídica se solidifican, es decir, se ajustan los derechos y obligaciones de ambas partes.

Las relaciones jurídicas protectoras son relaciones jurídicas que surgen debido a actos ilícitos y tienen como objetivo restablecer los derechos y el orden dañados. Desempeña el papel protector del derecho, realiza el contenido de las consecuencias jurídicas de las normas jurídicas y es una forma anormal de realización del derecho. Su característica típica es que un sujeto (el país) aplica sanciones legales y el otro sujeto (generalmente el infractor) debe aceptar dichas sanciones, como las relaciones jurídicas penales. Por otro ejemplo, cuando la relación jurídica de un contrato de compraventa hace que se infrinjan los derechos de la otra parte debido a las acciones u omisiones de una de las partes, se debe formar una relación jurídica de conformidad con la ley para proteger los intereses de la parte infringida. parte y responsabilizar al infractor, lo que también es una relación jurídica protectora.

(2) Relación jurídica afirmativa y relación jurídica subordinada

Se trata de una clasificación basada en si el estatus jurídico de cada sujeto en una relación jurídica es igual.

Las relaciones jurídicas afirmativas, también llamadas relaciones jurídicas horizontales, son relaciones jurídicas que existen entre partes con igual estatus jurídico. El llamado estatus jurídico igualitario significa que no existe una relación de subordinación entre las partes, es decir, no existe una relación de superioridad ni de subordinación en términos de posición, ni existe una situación en la que una parte pueda dominar a la otra en función de su posición. autoridad. Este tipo de relación jurídica afirmativa es más típico de las relaciones jurídicas civiles, por supuesto, existen muchos tipos de relaciones jurídicas afirmativas fuera del ámbito del comportamiento civil.

Una relación jurídica subordinada también se denomina relación jurídica vertical, que es una relación jurídica en la que una parte puede exigir directamente a la otra que realice o no determinadas conductas en función de su autoridad. Las relaciones jurídicas subordinadas existen entre superiores y subordinados que tienen relaciones laborales, y también existen entre organismos estatales que gozan de facultades de gestión de conformidad con la ley y diversos sujetos dentro de su jurisdicción. La relación jurídica administrativa es una típica relación jurídica subordinada, en la que el organismo que ejerce su autoridad puede exigir a la contraparte que obedezca mediante expresión unilateral de intención.

(3) Relación jurídica absoluta y relación jurídica relativa

Se trata de una clasificación basada en si el objeto de la relación jurídica es completamente específico.

La relación jurídica absoluta es una relación jurídica en la que existe un sujeto específico de derechos pero ningún sujeto específico de obligaciones. La característica de las relaciones jurídicas absolutas es que sólo el sujeto de los derechos es específico y concreto, mientras que el sujeto de las obligaciones es inespecífico e inespecífico. La relación jurídica absoluta se expresa en la forma de “una persona contra todos”, es decir, la relación jurídica entre una persona determinada y cualquier otra que pueda aparecer. Por ejemplo, X disfruta de un derecho de patente y todos los demás tienen la obligación de no utilizar la tecnología patentada sin el permiso de X. Aquí, sólo el sujeto del derecho es específico, pero el sujeto de la obligación no es específico.

La relación jurídica relativa es una relación jurídica que existe entre un sujeto específico de derechos y un sujeto

específico de obligaciones. La característica de una relación jurídica relativa es que ambas partes o partes que participan en la relación jurídica son personas determinadas y determinadas, y su expresión es “alguien versus alguien”. Por ejemplo, en la relación jurídica contractual entre A y B se determina quién tiene los derechos y quién asume las obligaciones, entre ellos, la parte que disfruta de los derechos sólo puede exigir a una persona determinada que haya sido determinada para que cumpla con las obligaciones correspondientes. No se les puede pedir que cumplan con sus obligaciones.

(4) Relación jurídica unidireccional (unilateral), relación jurídica bidireccional (bilateral) y relación jurídica multidireccional (multilateral)

Según el número de sujetos jurídicos y si sus derechos y obligaciones son consistentes, las relaciones jurídicas se pueden dividir en relaciones jurídicas unidireccionales, relaciones jurídicas bidireccionales y relaciones jurídicas multidireccionales.

Una relación jurídica unidireccional (unilateral) significa que el titular del derecho sólo disfruta de los derechos y el deudor sólo cumple las obligaciones, y no existe una conexión contraria entre ambos. Por ejemplo, un “contrato de donación” sin obligaciones.

Una relación jurídica bidireccional (bilateral) se refiere a la existencia de dos derechos y obligaciones unidireccionales inseparables entre dos sujetos jurídicos específicos, en los que los derechos de un sujeto corresponden a las obligaciones de la otra parte, y viceversa. Por ejemplo, la relación jurídica de compraventa incluye dos relaciones jurídicas unidireccionales interconectadas.

Las relaciones jurídicas multidireccionales (multilaterales), también conocidas como "relaciones jurídicas compuestas" o "relaciones jurídicas complejas", son un complejo de tres o más relaciones jurídicas relacionadas. Por ejemplo, un contrato de arrendamiento financiero generalmente involucra a tres partes y existen tres relaciones jurídicas.

(5) Relación jurídica primaria y relación jurídica secundaria

Se trata de una clasificación basada en si existe responsabilidad jurídica en la relación jurídica. Esta clasificación es consistente con la división de derechos y

obligaciones primarios y derechos y obligaciones secundarios.

La relación jurídica primaria es una relación jurídica que existe entre el sujeto de derechos y el sujeto de obligaciones y aún no ha producido responsabilidad jurídica. En la relación jurídica primaria, las acciones de todas las partes son legales, el sujeto de derechos no abusa de sus derechos y el sujeto de obligaciones no se niega a cumplir con sus obligaciones, por lo que el contenido de las normas jurídicas puede realizarse normalmente en la realidad. vida social. Por lo tanto, la tercera Una relación jurídica sexual es una relación jurídica en su estado original, no ha sido destruida artificialmente, no existen actos ilegales y las responsabilidades legales causadas por ellos, y no hay necesidad de imponer sanciones legales a alguien.

Las relaciones jurídicas secundarias son relaciones jurídicas formadas en condiciones en las que se destruyen los derechos y obligaciones originales y surge la responsabilidad legal. Si no se destruye la relación jurídica primaria, no habrá posibilidad ni necesidad de la relación jurídica secundaria. Sin embargo, cuando se destruye la distribución original de derechos y obligaciones, el contenido de las normas jurídicas no puede realizarse normalmente y, para eliminar los obstáculos a la realización jurídica, se hacen necesarias relaciones jurídicas secundarias. En la relación jurídica secundaria aparece la responsabilidad jurídica, y cuando la responsabilidad jurídica es punitiva aparecerán también las sanciones legales. Como se mencionó anteriormente, la relación jurídica regulatoria es la relación jurídica primaria y la relación jurídica protectora es la relación jurídica secundaria.

Sección 2 Componentes de las relaciones jurídicas

Las relaciones jurídicas se componen de tres elementos: sujeto, objeto y contenido.

1. Objeto de la relación jurídica

El sujeto de una relación jurídica es un participante en una relación jurídica, es decir, una persona que disfruta de

derechos o tiene obligaciones en una relación jurídica. Por lo general, el titular de los derechos se denomina obligante y el portador de las obligaciones se denomina deudor. También conocido como sujeto de derechos y sujeto de obligaciones.

Los sujetos de derechos y obligaciones son personas cuyo comportamiento está regulado por la ley. Sin embargo, el término “persona” en el derecho no tiene exactamente el mismo significado que el término “persona” en el lenguaje cotidiano. El concepto de "persona" utilizado en el derecho incluye principalmente a las personas físicas y jurídicas.

Las personas naturales se refieren a individuos que están vivos y tienen personalidad jurídica. Son la forma más básica de sujetos de derechos u obligaciones, incluidos los ciudadanos, los extranjeros y los apátridas. Sin embargo, una persona viva no es necesariamente considerada una persona por la ley en ninguna condición de tiempo y espacio, es decir, no necesariamente es tratada como una persona por la ley. En la esclavitud, aunque los esclavos son seres humanos en el sentido general, muchas veces no son reconocidos como seres humanos por la ley, es decir, no tienen personalidad jurídica. Por tanto, la persona física es un concepto jurídico, que requiere de vida y personalidad jurídica como condiciones necesarias y suficientes.

Una persona jurídica es la simetría de una persona natural y se refiere a un grupo que tiene personalidad jurídica y puede disfrutar de manera independiente de derechos o asumir obligaciones en nombre propio. A una persona jurídica a veces se le llama persona ficticia, es decir, una organización social a la que se le otorga personalidad por ley y la trata como una persona natural con voluntad e intereses independientes, por lo que una persona jurídica puede poseer bienes, celebrar contratos, ejercer derechos. Para cumplir obligaciones, demandar o responder a un pleito, básicamente se puede actuar como una persona física.

En derecho, el Estado participa a menudo en determinadas relaciones jurídicas como persona con personalidad jurídica y disfruta de derechos o asume obligaciones. Algunos estudiosos también la clasifican como una persona jurídica especial. Además, algunas organizaciones sin personalidad jurídica también participan en relaciones jurídicas dentro de un cierto rango, como sociedades individuales, hogares industriales y comerciales individuales, etc.

En resumen, de acuerdo a lo establecido en diversas leyes de nuestro país, los sujetos que pueden participar en las relaciones jurídicas incluyen las siguientes categorías: los ciudadanos (personas naturales); las personas jurídicas y organizaciones sin personalidad jurídica; y el Estado.

2. Cualificaciones y condiciones de los sujetos de relaciones jurídicas

Las calificaciones y condiciones del sujeto de relaciones jurídicas se refieren a las calificaciones y condiciones que debe tener un sujeto social para convertirse en sujeto de una relación jurídica. Este es el requisito previo y la calificación para ser sujeto de relaciones jurídicas. Es decir, para participar en cualquier relación jurídica se debe tener capacidad de actuar, para participar en cierto tipo de relaciones jurídicas, además de tener capacidad de actuar, también se debe tener capacidad de actuar o ser responsable.

La llamada capacidad jurídica es la cualificación para disfrutar de derechos o asumir obligaciones confirmadas por la ley y es un requisito previo para participar en cualquier relación jurídica. En otras palabras, no tener capacidad para ejercer derechos significa no estar capacitado para disfrutar de derechos, o incluso no estar capacitado para asumir obligaciones. Capacidad de derechos es sinónimo de personalidad jurídica. La gente puede defender que los animales deberían tener derechos, que deberían ser tratados como sujetos de derechos y participar en relaciones jurídicas, que las mascotas deberían heredar herencias y que los animales deberían disfrutar del bienestar, pero aun así, ¿cómo pueden los animales asumir responsabilidades u obligaciones? Si se considera a los animales como sujetos de relaciones jurídicas, ¿no disfrutarían este sujeto sólo de derechos pero no cumpliría obligaciones? Si la cría de animales causa daño a las personas, el criador o el administrador pueden ser considerados responsables. ¿Cómo deberían los animales salvajes causar daño a las personas? ¿Cómo brindar ayuda? ¿Buscas vida silvestre para asumir la responsabilidad? Obviamente poco realista e imposible. Esto simplemente demuestra que los animales no pueden ser objeto de relaciones jurídicas. Las leyes sobre esclavitud más extremas no reconocen que los esclavos tengan personalidad jurídica alguna. Por lo tanto, los esclavos y el

ganado son bienes muebles. Legalmente, los esclavos no pueden convertirse en sujetos de derechos, ni siquiera sujetos de obligaciones: un esclavo daña la propiedad de otra persona. La propiedad, como un El caballo que pisotea los cultivos ajenos, tiene a su dueño sobre la obligación de compensarlo. El hecho de que un esclavo no pueda convertirse en sujeto de obligación no significa que su estatus sea superior, sólo significa que la ley lo trata de manera inhumana. La calificación de una persona para asumir obligaciones significa que está sujeta al control del obligante sólo dentro del alcance delimitado por la obligación; si no está calificada para ser sujeto de obligaciones porque no tiene personalidad jurídica, significa que puede ser controlado por su dueño como propiedad, discreción irrestricta.

En cuanto a la cuestión de los derechos y la capacidad de las personas físicas, existen diferencias significativas en las disposiciones adoptadas por los sistemas jurídicos en diferentes épocas y diferentes sociedades. En la era de la esclavitud, sólo las personas libres podían tener derechos y capacidades completos, mientras que los esclavos no tenían ningún derecho en absoluto o solo tenían derechos incompletos en ciertas áreas específicas; en la era de la servidumbre feudal, los siervos solo tenían derechos y capacidades parciales. En el sentido jurídico no se consideran personas en el pleno sentido de la palabra, sino ante todo bienes. Después de la revolución burguesa, los sistemas legales modernos confirmaron que todos los ciudadanos tienen los mismos derechos y capacidades, y que las personas físicas no ciudadanas también tienen los mismos derechos y capacidades que los ciudadanos en términos de relaciones personales y de propiedad. La visión predominante en los círculos jurídicos divide los derechos y capacidades de los ciudadanos en dos categorías: derechos generales y derechos especiales. Todos los ciudadanos disfrutan universalmente de derechos y capacidades generales, desde el nacimiento hasta la muerte, como los derechos y capacidades de inviolabilidad personal, los derechos y capacidades de heredar herencias, etc. Sólo se pueden disfrutar de derechos y capacidades especiales si se cumplen determinados hechos jurídicos, como por ejemplo, para poder participar en las elecciones es necesario haber alcanzado la mayoría de edad. Algunos estudiosos también creen que los llamados derechos y capacidades especiales son esencialmente capacidades conductuales, por lo que

consideran inapropiado dividir los derechos y capacidades en categorías generales y especiales.

Los derechos y capacidades de una persona jurídica comienzan cuando la persona jurídica se constituye conforme a la ley y terminan cuando la persona jurídica se disuelve o revoca. El contenido y alcance de los derechos y capacidades de una persona jurídica están directamente relacionados con el propósito de su constitución y están estipulados por las leyes pertinentes y los estatutos de la organización de persona jurídica.

La capacidad se refiere a la capacidad de los sujetos de una relación jurídica para ejercer derechos y cumplir obligaciones mediante sus propios actos. Tener capacidad de obrar significa que la ley permite al sujeto de derechos y obligaciones participar independientemente en relaciones jurídicas en nombre propio, ejercer sus derechos o cumplir sus obligaciones. La capacidad conductual depende principalmente de dos factores: la edad y la salud. En otras palabras, existen dos criterios para determinar si un ciudadano tiene capacidad de comportamiento: primero, si puede comprender la naturaleza, el significado y las consecuencias de su propio comportamiento; segundo, si puede controlar su propio comportamiento y ser responsable de su propio comportamiento. . Si el perpetrador es joven o padece una enfermedad mental, si se le permite disponer de sus derechos o cumplir con sus obligaciones por sí solo, puede encontrarse en una situación desventajosa debido a su falta de juicio normal, lo que es un problema grave para los menores. y menores Las personas con enfermedades mentales reciben protección especial y todas las leyes de los países modernos tienen sistemas de capacidad. Los países de todo el mundo suelen adoptar un enfoque dicotómico (personas con plena capacidad y personas sin capacidad) y una división en tres partes (personas con plena capacidad, personas con capacidad limitada y personas sin capacidad) en la clasificación de la capacidad conductual. El derecho civil de mi país adopta una regla triple para la capacidad de conducta de las personas físicas, es decir, los ciudadanos mayores de 18 años son adultos y tienen plena capacidad de conducta civil; los menores mayores de 10 años pero menores de 18 años y los enfermos mentales que no pueden reconocer plenamente su propia conducta Son personas con capacidad de conducta limitada, los menores de 10 años y los enfermos mentales que son totalmente incapaces de

reconocer su propia conducta son personas sin capacidad de conducta.

A diferencia de las personas sin capacidad jurídica que no pueden participar en ninguna relación jurídica, las personas con capacidad jurídica limitada y las personas sin capacidad jurídica no pueden ser objeto de determinadas relaciones jurídicas (como por ejemplo la parte contratante de un contrato de compraventa de bienes inmuebles), pero pueden convertirse en personas jurídicas. entidades que no requieren juicio El sujeto de una relación (como una relación personal) o una relación jurídica acorde con sus capacidades (como la compra de un lápiz).

La capacidad responsable (denominada capacidad responsable) se refiere a la capacidad del actor para asumir la responsabilidad legal por las consecuencias de su comportamiento ilegal. Es una manifestación especial de la capacidad de comportamiento en las relaciones jurídicas protectoras. Por ejemplo, el derecho penal de mi país adopta una regla de tres puntos o, más específicamente, una regla de cuatro puntos para la división de las capacidades de responsabilidad penal. Es decir, plenamente responsable penalmente: una persona mayor de 16 años; relativamente responsable penalmente: una persona mayor de 14 años pero menor de 16; no responsable penalmente: una persona menor de 14 años; responsabilidad penal reducida: una persona mayor de 14 años. mayores de 18 años pero menores de 1 año y mayores de 75 años. Por ejemplo, el artículo 17 de la "Ley Penal" estipula: "Una persona que haya cumplido 16 años tendrá responsabilidad penal por la comisión de un delito. Una persona que haya cumplido 14 años pero sea menor de 16 es culpable de Homicidio intencional, lesión intencional que cause lesiones graves o la muerte, violación, Quienes cometan delitos como robo, tráfico de drogas, incendio provocado, explosión o envenenamiento tendrán responsabilidad penal. Quienes cometan delitos menores de 14 años pero menores de 18 años. se le impondrá una pena más leve o reducida. Los que no estén sujetos a pena penal por ser menores de 16 años no serán castigados. Ordenar a sus padres o tutores que lo disciplinaran; cuando sea necesario, también podrá ser detenido por gobierno." La "Enmienda a la Ley Penal de la República Popular China (VIII)" aprobada el 25 de febrero de 2011 se agregó después del Artículo 17 de la "Ley Penal". Un artículo, como parte del Artículo 17, estipula: "Si "Si una persona que ha cumplido setenta y cinco años

comete un delito intencional, se le podrá imponer una pena más leve o reducida; si comete un delito por negligencia, se le impondrá una pena más leve o reducida." Artículo 18 de la Ley Penal La ley estipula: “Si un enfermo mental causa consecuencias perjudiciales cuando no puede reconocer o controlar su propio comportamiento y es confirmado por procedimientos legales, no será penalmente responsable, pero se ordenará a sus familiares o tutores que vigilen estrictamente y proporcionar tratamiento médico; cuando sea necesario, será tratamiento médico obligatorio por parte del Gobierno. Los pacientes con enfermedades mentales intermitentes que cometan delitos cuando están cuerdos tendrán responsabilidad penal. Los pacientes mentales que no hayan perdido completamente la capacidad de identificar o controlar su propio comportamiento deberán soportar "La persona que comete un delito tendrá responsabilidad penal." Se puede observar que según la ley, el tamaño y la existencia de la capacidad de responsabilidad están relacionados con la edad y el estado mental del perpetrador. La realización de la misma conducta por diferentes personas puede dar lugar a diferentes tipos y magnitudes de responsabilidad legal.

La diferencia entre la capacidad de comportamiento de los ciudadanos y la capacidad de comportamiento de las personas jurídicas: La capacidad de comportamiento de los ciudadanos se puede dividir en completa e incompleta. Esta distinción no existe para las personas jurídicas. Las personas jurídicas siempre tienen plena capacidad de comportamiento desde su creación hasta su terminación, y su capacidad de comportamiento La capacidad es consistente con su capacidad de derechos, y se producen y destruyen al mismo tiempo. La capacidad de conducta de los ciudadanos y la capacidad de derechos no coexisten al mismo tiempo. Los ciudadanos disfrutan igualmente de derechos y capacidad desde el nacimiento hasta la muerte, pero el tamaño y la presencia de la capacidad de conducta están directamente relacionados con la edad y el estatus intelectual. En otras palabras, un ciudadano que tiene capacidad de derechos no necesariamente tiene al mismo tiempo capacidad de conducta, y la pérdida de la capacidad de conducta de un ciudadano no significa la pérdida de la capacidad de derechos.

3. Contenido de la relación jurídica

(1) El significado del contenido de la relación jurídica

El contenido de las relaciones jurídicas son los derechos legales y las obligaciones legales que existen entre los sujetos de la relación jurídica. Es la implementación específica del contenido directivo de las normas jurídicas en la vida social real, y es un estado en el que las normas jurídicas se realizan en las relaciones sociales.

(2) Si bien los derechos y obligaciones de los sujetos de las relaciones jurídicas y los derechos y obligaciones como contenido de las normas jurídicas tienen atributos jurídicos, todavía existen ciertas diferencias en los campos a los que pertenecen, los sujetos jurídicos a los que se dirigen y la efectividad de las sus leyes, lo que se refleja específicamente en tres aspectos:

(1) Los campos a los que pertenecen son diferentes. Los derechos y obligaciones como contenido de las normas jurídicas son derechos y obligaciones legales que deben realizarse, es decir, derechos y obligaciones legales "debidos", que pertenecen al ámbito de lo posible. Los derechos y obligaciones de los sujetos de la relación jurídica son los derechos legales que realmente disfrutan los sujetos de la relación jurídica y las obligaciones legales que se cumplen en el proceso de implementación de las actividades jurídicas, es decir, los derechos y obligaciones legales "reales", que pertenecen al campo de la realidad. En la vida social, sólo cuando los derechos y obligaciones estipulados por la ley se transforman en derechos y obligaciones reales de los sujetos de las relaciones jurídicas, la adaptación de la ley a la sociedad puede lograr resultados efectivos.

(2) Los temas a los que se dirige son diferentes. Los derechos y obligaciones estipulados en la ley se dirigen a todos los sujetos no especificados dentro de un país. Los derechos y obligaciones de los sujetos de una relación jurídica son específicos del sujeto, es decir, del sujeto relevante en una determinada relación jurídica.

(3) La efectividad de las leyes es diferente. Los derechos y obligaciones legales son "derechos y obligaciones legales generalizados" porque están dirigidos a sujetos inespecíficos y tienen el efecto de derecho general y universal. Todas las entidades relevantes dentro de un país deben cumplir con las disposiciones generales de derechos y obligaciones legales. Los derechos y obligaciones de los sujetos de una relación jurídica son "derechos y obligaciones jurídicas individualizados" porque están dirigidos a sujetos jurídicos específicos, sólo son válidos

para sujetos jurídicos específicos y no tienen efecto jurídico universal.

4. Objeto de la relación jurídica

El objeto de la relación jurídica es el objeto común dirigido por los derechos y obligaciones del sujeto de la relación jurídica, también conocido como objeto de derechos y objeto de obligaciones. Es el intermediario que vincula los derechos y obligaciones entre los sujetos de la relación jurídica, sin el objeto como intermediario es imposible formar una relación jurídica. El objeto constituye, por tanto, un elemento esencial de cualquier relación jurídica.

En toda relación jurídica el objeto de los derechos y el objeto de las obligaciones se superponen y son consistentes. Precisamente por ello el objeto puede vincular los derechos del sujeto de derecho con las obligaciones del sujeto de deber. Aquí podemos analizar como ejemplo la relación jurídica de la venta de un álbum de fotografías: la obligación del comprador es pagar el precio del álbum de fotografías y su derecho es obtener el álbum de fotografías; la obligación del vendedor es entregar la fotografía. álbum, y su derecho es obtener el precio. El álbum y el precio son los objetos comunes a los que se dirigen los derechos y obligaciones del comprador y del vendedor, y sólo así puede formarse una relación jurídica de compra y venta entre ambas partes. Supongamos que alguien trae dinero a una librería específicamente para comprar este álbum, pero el dueño de la tienda quiere venderlo junto con un disco de video, los derechos y obligaciones de ambas partes no son consistentes y es difícil establecer una relación legal de venta.

Lo que exactamente puede convertirse en objeto de las relaciones jurídicas varía en las diferentes etapas del desarrollo social. Sin embargo, sólo podrán convertirse en objeto de derechos y obligaciones quienes cumplan al mismo tiempo las tres condiciones siguientes. Primero, debe ser un recurso que represente un beneficio y pueda satisfacer las necesidades de las personas, por lo que debe considerarse valioso. En segundo lugar, debe tener un cierto grado de escasez, de modo que no pueda ser poseído y utilizado por todos los que lo necesitan sin ningún costo. En tercer lugar, debe ser controlable para que pueda ser poseído y utilizado por quienes lo necesiten para

determinados fines. En la sociedad moderna hay tantas cosas que cumplen las tres condiciones mencionadas al mismo tiempo, por lo que es difícil describir en detalle el número y los tipos de objetos de las relaciones jurídicas. Desde una perspectiva macro, sus principales formas típicas incluyen las siguientes categorías.

(1) Cosas. Las cosas mencionadas en la ley incluyen todas las cosas naturales y hechas por el hombre que pueden convertirse en objetos de derechos de propiedad.

(2) Comportamiento. En el sentido del objeto de la relación jurídica, la conducta se refiere a la acción u omisión que apuntan conjuntamente los derechos del sujeto de derecho y las obligaciones del sujeto de deber.

(3) Logros intelectuales. Los logros intelectuales como objetos se refieren a la riqueza espiritual creada por las personas en sus actividades intelectuales, que es objeto de derechos de propiedad intelectual.

(4) Intereses personales. Incluyendo los intereses de la personalidad y los intereses de la identidad, es objeto de los derechos de la personalidad y los derechos de la identidad.

Los objetos de las relaciones jurídicas no se limitan a las categorías anteriores. Se puede decir que existe una especie de derecho u obligación y una correspondiente clase de objeto. Si no existe un objeto correspondiente, los derechos y obligaciones no tienen nada en qué basarse y no existen.

En el pasado, existía una opinión ampliamente aceptada de que en el sistema jurídico moderno, especialmente en el sistema jurídico socialista, el cuerpo humano no puede convertirse en objeto de relaciones jurídicas. Tratar al cuerpo humano como un objeto es una situación única en la venta de cuerpos humanos en una sociedad esclavista. En el ordenamiento jurídico moderno, si bien el cuerpo humano no puede ser objeto de una relación de compraventa, puede ser objeto de diversas relaciones jurídicas de derechos personales, entre los objetos, si se excluye por completo el cuerpo humano, los derechos personales no pueden existir.

Sección 3. De la formación, modificación y eliminación de relaciones jurídicas.

1. Condiciones para la formación, modificación y eliminación de relaciones jurídicas

Las relaciones jurídicas son el resultado de la confirmación jurídica y la protección de las relaciones sociales, por lo que son relativamente estables. Sin embargo, dado que la propia vida social cambia constantemente, las relaciones jurídicas no pueden dejar de tener un cierto grado de fluidez, que se manifiesta como un proceso de formación, cambio y eliminación. La formación de una relación jurídica se refiere a la creación de una relación de derechos y obligaciones entre sujetos; cambio se refiere al cambio del sujeto, objeto o derechos y obligaciones de una relación jurídica; eliminación se refiere a la terminación completa de la relación de derechos y obligaciones entre sujetos.

La formación, modificación y eliminación de relaciones jurídicas no son arbitrarias y deben cumplir dos condiciones. La primera condición es una condición abstracta, es decir, la existencia de normas jurídicas, que es la premisa y base para la formación, cambio y eliminación de las relaciones jurídicas. El segundo aspecto de las condiciones son las condiciones específicas, es decir, la existencia de hechos jurídicos, que son diversas situaciones estipuladas en la parte asumida de las normas jurídicas. Una vez que se produce esta situación, las disposiciones de derechos y obligaciones en las normas jurídicas y las leyes de conducta pertinentes. voluntad Las disposiciones de consecuencias entrarán en juego, formándose, cambiando o extinguiendo determinadas relaciones jurídicas. Por tanto, las condiciones para la formación, cambio o eliminación de relaciones jurídicas se pueden resumir en una frase, es decir, los hechos jurídicos especificados por las normas jurídicas son las condiciones para la formación, cambio o eliminación de relaciones jurídicas.

La estipulación de derechos y obligaciones entre sujetos por normas jurídicas brinda la posibilidad de que surjan relaciones jurídicas, pero esta posibilidad no puede convertirse en realidad antes de que aparezcan ciertos hechos jurídicos. Cuando aparecen hechos jurídicos, las disposiciones de las normas jurídicas sobre derechos y obligaciones cambian de posibilidad a realidad, por lo que también se puede decir que las normas jurídicas proporcionan condiciones posibles para la formación, cambio o eliminación de relaciones jurídicas, y los hechos

jurídicos son las condiciones. para la formación, modificación o eliminación de relaciones jurídicas La formación, modificación o destrucción proporciona las condiciones para la realidad.

Los hechos jurídicos son un término general para diversos hechos que están previstos por la ley y pueden provocar la formación, cambio o eliminación de relaciones jurídicas. Los hechos jurídicos y los hechos generales tienen similitudes pero también diferencias importantes. Lo mismo es que el hecho jurídico en sí también es un hecho, y es una existencia objetiva como los demás hechos. La diferencia es:

(1) Son hechos jurídicos únicamente aquellos hechos previstos por la ley. La razón por la que la ley estipula ciertos hechos es que estos hechos tienen importancia jurídica, es decir, a los ojos de la ley, estos hechos son importantes para aclarar los derechos, obligaciones y límites de las personas, y para determinar cómo deben evaluarse. y tratados, hechos que deben tenerse en cuenta a la hora de considerar determinadas actuaciones, intereses y necesidades. Aquellos hechos que no están regulados por la ley no tienen significado jurídico y pueden ser ignorados al tomar decisiones legales. Por ejemplo, si un contrato ha sido firmado por las partes es un hecho jurídicamente significativo; si el papel utilizado para firmar el contrato es blanco o amarillo es un hecho jurídicamente insignificante.

(2) Los hechos jurídicos son sólo aquellos hechos que pueden tener consecuencias jurídicas. Los hechos jurídicos tienen trascendencia jurídica, por lo que su ocurrencia provocará determinadas consecuencias jurídicas, es decir, conducirá a la formación, cambio o eliminación de una determinada relación jurídica. En el ejemplo anterior, una vez que un contrato es firmado por las partes, este hecho tiene significado jurídico. La consecuencia jurídica que provoca es la formación de una relación jurídica contractual entre las partes. Las partes disfrutan de los derechos pactados y también están obligadas por el contrato. obligaciones restricción.

2. Tipos de hechos jurídicos

Los tipos de hechos jurídicos se pueden clasificar según diferentes criterios. Aquí, analizamos algunos de los métodos de partición más comunes.

(1) Eventos y comportamientos

Según si los hechos jurídicos guardan relación con la voluntad de las partes, los hechos jurídicos se pueden dividir en hechos y conductas, siendo esta la clasificación más básica e importante.

Los eventos, también conocidos como hechos jurídicos, se refieren a hechos que nada tienen que ver con la voluntad de las partes y pueden provocar la formación, cambio o eliminación de relaciones jurídicas. La característica de un evento es que su ocurrencia no tiene nada que ver con la voluntad de las partes y no es causada por el comportamiento de las partes. Las causas de los acontecimientos pueden provenir de la sociedad o de la naturaleza. Por ejemplo, la guerra o la revolución social pueden causar la formación, cambio o eliminación de ciertas relaciones jurídicas, que son eventos sociales; las inundaciones o los terremotos también pueden causar la formación, cambio o eliminación de ciertas relaciones jurídicas, que son eventos naturales. Por supuesto, algunos acontecimientos pueden ser causados por factores tanto sociales como naturales, por lo que no existe un límite absoluto entre los acontecimientos sociales y los naturales.

La conducta, también conocida como conducta jurídica, se refiere a acciones y omisiones relacionadas con la voluntad de las partes que pueden provocar la formación, cambio o eliminación de relaciones jurídicas. Una vez cometido un acto también es un hecho, la diferencia entre éste y un evento es que los factores subjetivos de las partes se convierten en la causa de tales hechos, por lo tanto, las partes no tienen ni intención ni negligencia, sino que son causados por fuerza mayor. o por causas imprevisibles. Las actividades que tienen determinadas consecuencias jurídicas no se consideran actos de derecho sino que se clasifican como hechos fortuitos. Las conductas mencionadas en la ley sólo se refieren a aquellas conductas que están relacionadas con la voluntad de las partes y pueden causar consecuencias en la relación jurídica, no incluye conductas que no tienen que ver con la voluntad de las partes, y también excluye conductas que están relacionadas. a la voluntad de las partes pero no tienen significado jurídico.

Los actos jurídicos se pueden dividir a su vez en actos jurídicos y actos ilícitos según sean legales o no. El comportamiento legal puede causar consecuencias legales positivas y el comportamiento ilegal puede causar consecuencias legales negativas.

(2) Confirmación de hechos jurídicos y hechos jurídicos exclusivos.

Esta es una división basada en la forma de existencia de los hechos.

Los hechos jurídicos confirmados se refieren a hechos jurídicos que pueden provocar determinadas consecuencias jurídicas sólo después de que se confirme el hecho. Lo contrario es un hecho jurídico excluido, que se refiere a un hecho jurídico que puede provocar determinadas consecuencias jurídicas sólo después de que se excluye el hecho. Algunos estudiosos llaman al primero un hecho jurídico afirmativo y al segundo un hecho jurídico negativo.

Los hechos jurídicos confirmatorios son la forma de existencia normal de los hechos jurídicos, lo que significa que sólo cuando aparece un determinado hecho con importancia jurídica puede causar las consecuencias jurídicas correspondientes. Por ejemplo, la relación jurídica de matrimonio sólo puede formarse después de completar el registro del matrimonio. En este caso, la realización del registro del matrimonio es un hecho jurídico normal. Los hechos jurídicos excluidos son la forma de contraexistencia de los hechos jurídicos, lo que significa que sólo cuando un determinado hecho con importancia jurídica no existe puede causar las consecuencias jurídicas correspondientes. La inexistencia de un hecho determinado es en sí misma un hecho. Por ejemplo, el juez que conoce un caso no tiene ningún interés en los litigantes, las dos partes que solicitan el matrimonio no están emparentadas por sangre y los vendedores individuales que producen y venden alimentos no tienen enfermedades infecciosas: todas estas son formas anormales de legalidad. hechos.

(3) Hecho jurídico único y composición fáctica

Dependiendo de si los hechos jurídicos necesarios para provocar consecuencias jurídicas están en forma singular o plural, se pueden dividir en hechos jurídicos únicos y componentes fácticos.

Un hecho jurídico único es un hecho jurídico que por sí solo puede provocar determinadas consecuencias jurídicas sin que se produzcan otros hechos. El nacimiento, la muerte y el abandono de los derechos del acreedor son hechos legales únicos y, una vez que ocurren, tendrán consecuencias legales.

La composición de hechos es la forma de existencia plural de los hechos jurídicos. Es un hecho jurídico que sólo puede tener consecuencias jurídicas cuando varios hechos

aparecen al mismo tiempo. La formación, cambio o eliminación de la mayoría de las relaciones jurídicas debe estar condicionada a la posesión simultánea de varios hechos, ninguno de los cuales puede eliminarse. Por ejemplo, una relación de contrato de préstamo hipotecario sólo puede establecerse después de al menos varios hechos, incluida una oferta de una de las partes, un compromiso de una de las partes, una expresión coherente de intención de ambas partes, la firma de un contrato escrito y la certificación notarial del contrato.

Preguntas para pensar

1. ¿Cómo entender las características de las relaciones jurídicas?
2. ¿Cuáles son las clasificaciones de las relaciones jurídicas?
3 . ¿Qué son la capacidad de derechos, la capacidad de comportamiento y la capacidad de responsabilidad? ¿Cuál es su relación mutua?
4. Describe brevemente los elementos de las relaciones jurídicas.
5. ¿Cuáles son las condiciones para la creación, modificación y eliminación de relaciones jurídicas?
6 . ¿Qué son los hechos jurídicos? ¿Cuáles son los tipos de hechos jurídicos? ¿Cuáles son los criterios de clasificación?

Lectura recomendada

1. Tong Zhiwei: "Reevaluación del contenido y reorganización de los conceptos de las relaciones jurídicas", publicado en "Chinese Legal Science", número 6, 1999.
2. Wang Yong: "La metaforma de las relaciones jurídicas", publicado en "Peking University Law Review" (volumen 1, número 2), Law Press, edición de 1999.
3 . Yuan Shuhong y Fang Shirong: "Sobre el origen de las relaciones jurídicas administrativas", publicado en "Jiangsu Social Sciences", número 6, 2000.
4. Zhang Zhiming: "A Review of Legal Relations", en "The Imprint of Legal Thinking", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 2003.
5. Liu An: "Análisis conceptual de las relaciones jurídicas", "Law University Review", número 2, 2003.

Capítulo 10 Acciones Legales

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La conducta es objeto de investigación de muchas disciplinas, la conducta jurídica es un concepto básico del derecho y un fenómeno conductual muy abstracto en diversos departamentos jurídicos. Este capítulo introduce principalmente los conceptos y características de los actos jurídicos, los estudiantes deben centrarse en comprender la estructura y clasificación básica de los actos jurídicos.

Puntos clave del examen judicial

La estructura de los actos jurídicos, la clasificación de los actos jurídicos.

Sección 1 Interpretación de los actos jurídicos

1. El concepto de conducta jurídica

Los actos jurídicos son actos realizados por personas que pueden tener eficacia jurídica y producir determinados efectos jurídicos. Como categoría jurídica, el comportamiento jurídico corresponde al "comportamiento no jurídico". En pocas palabras, las llamadas conductas no legales se refieren a aquellas conductas que no tienen significado legal, es decir, conductas que no están sujetas a

ajuste legal, no tienen efecto legal y no tienen efectos legales.

Los eruditos japoneses tomaron prestadas las palabras "ley" y "comportamiento" de los caracteres chinos y tradujeron el Rechtsgeschaft alemán (compuesto por "Rechts" y "Geschaft") como "comportamiento legal". Dado que Rechts en alemán significa tanto "justo" como "legal", la semántica original de los actos jurídicos son los actos ideográficos jurídicos. En derecho civil, los "actos jurídicos civiles" se utilizan principalmente en este sentido, es decir, como concepto equivalente de "actos expresivos legítimos". Sin embargo, en los tratados de teoría jurídica general, el "comportamiento jurídico" es un concepto amplio y un término general que cubre todo comportamiento con significado y atributos jurídicos, y no se limita al comportamiento expresivo jurídico en sentido estricto.

2. Características de los actos jurídicos

(1) Socialidad

Marx dijo: "Las actividades y goces humanos, ya sea en términos de su contenido o en términos de su forma de existencia, son sociales y son actividades y goces sociales". [31] El comportamiento jurídico es una actividad humana y su naturaleza social es, por supuesto, su característica principal. La naturaleza social del comportamiento jurídico puede entenderse desde los siguientes aspectos:

(1) Una de las diferencias fundamentales entre humanos y animales es que el comportamiento humano es un producto de la sociedad, es decir, está restringido por el entorno social y las relaciones sociales, y se aprende de la sociedad, no sólo de la dotación natural. La naturaleza sólo da al hombre la capacidad de actuar en el sentido físico o biológico: la capacidad de actuar es innata y puede aprenderse sin aprender. La sociedad da a las personas comportamientos en un sentido sociológico. Es en el sentido sociológico que el comportamiento humano es diferente de los reflejos condicionados de los animales.

(2) En realidad, los seres humanos son la suma de todas las relaciones sociales, y el comportamiento es el creador de las relaciones sociales.

(3) El comportamiento humano es un comportamiento de interacción social, es decir, un comportamiento que hace que otros se comporten. Independientemente de la

intención subjetiva del actor, su ejercicio de derechos, cumplimiento de obligaciones o violación de obligaciones debe ir acompañado del correspondiente comportamiento de otros, ya sea para cooperar y ayudarse mutuamente con el fin de lograr un determinado fin común, o para algún fin limitado. ... competir, entrar en conflicto y luchar por el mismo objetivo. Es precisamente por la interactividad social de los actos jurídicos que se convierten en hechos jurídicos que provocan la creación, modificación y eliminación de relaciones jurídicas.

(4) El comportamiento legal es una forma o aspecto de otro comportamiento social. Así como una relación jurídica no es una relación social independiente, un acto jurídico no es un acto independiente. A menudo está entrelazado con otros comportamientos sociales y existe como una forma o aspecto de otros comportamientos sociales. En la sociedad puede haber comportamientos económicos, políticos y culturales no legales, pero no hay comportamientos legales no económicos, apolíticos y aculturales.

(5) Restringido por las normas sociales. El comportamiento humano no sólo se ve afectado por mecanismos fisiológicos y psicológicos, sino que también está regulado por normas sociales, manteniendo así una determinada tendencia social.

(2) Legalidad

La legalidad es el rasgo fundamental que distingue el comportamiento jurídico del comportamiento social general. La legalidad de los actos jurídicos puede entenderse desde los siguientes aspectos:

(1) Los actos jurídicos son actos prescritos por la ley. Como dicen algunos juristas, un determinado acto se convierte en acto jurídico precisamente porque está determinado por normas jurídicas. La naturaleza jurídica de cualquier acto es su relación con las normas jurídicas. Un acto sólo puede convertirse en acto jurídico si se encuentra dentro del alcance previsto por las normas jurídicas. Los comportamientos prescritos por la ley incluyen tanto comportamientos que el estado quiere que sucedan (comportamientos legales) como comportamientos que el estado no quiere que sucedan (comportamientos ilegales).

(2) Un acto jurídico es un acto que produce efectos jurídicos. En primer lugar, el llamado efecto jurídico significa que puede provocar la creación, modificación o eliminación de derechos y obligaciones entre personas. En

segundo lugar, es un comportamiento reconocido, protegido y recompensado por el Estado (comportamiento legal), o un comportamiento negado, prohibido y castigado por el Estado (comportamiento ilegal). Aquellos actos que el país puede ignorar no son actos jurídicos. Por supuesto, el efecto jurídico puede ser algo de lo que el actor es consciente o puede ser algo de lo que no es consciente; puede estar dirigido por su voluntad o puede ser contrario a su intención original.

(3) El comportamiento jurídico es parte integral de los fenómenos jurídicos. Los fenómenos jurídicos no son sólo normas jurídicas, sino que incluyen comportamientos que transforman las normas jurídicas de abstractas a concretas, de las disposiciones del libro a la práctica real.

(3) Controlabilidad

Los comportamientos legales son todos comportamientos controlables, que pueden ser controlados tanto por la ley como por el autocontrol individual. El comportamiento legal se puede controlar porque:

(1) Todas las conductas en el sentido jurídico son regulares. El surgimiento de motivaciones conductuales, la aparición de la conducta, la ruta y el método de la conducta, los efectos esperados de la conducta e incluso el entorno de la conducta tienen cierta regularidad o inevitabilidad. Ese tipo de comportamiento (acción) irregular no puede ser controlado por la ley. Las normas jurídicas científicas controlan el comportamiento basándose en la comprensión que las personas tienen de las leyes del comportamiento.

(2) Los actos jurídicos son volitivos, es decir, los actos jurídicos están controlados por la voluntad humana y se realizan de forma consciente y decidida. La voluntad humana está controlada directamente por el actor y puede ser controlada indirectamente por normas legales. La controlabilidad del comportamiento significa que el propio actor "hará lo que quiera y hará lo que quiera". La volición es el punto principal que distingue el comportamiento humano de los reflejos mecánicos del mundo exterior de los animales. Es a través de la expresión de la voluntad que la acción adquiere el carácter de acción humana.

(4) Valor

El valor del comportamiento legal radica en:

(1) Los actos jurídicos se realizan sobre la base de la evaluación que hace el actor de la importancia del acto. Un

acto sólo puede ser realizado por el actor si se considera valioso, es decir, si el actor lo considera ventajoso.

(2) El comportamiento jurídico se basa en las necesidades como mecanismo y es impulsado o desencadenado por las necesidades del actor.

(3) El comportamiento jurídico es una actividad práctica orientada a objetos que refleja la relación entre sujeto y objeto. Desde una perspectiva epistemológica, el comportamiento jurídico es la comprensión y transformación de objetos, y la comprensión y aplicación de leyes objetivas. En términos de propósito, la razón por la que los actores quieren comprender y transformar objetos es satisfacer ciertas necesidades y obtener ciertos beneficios.

(4) El comportamiento jurídico es portador de ciertos valores sociales, y la gente puede evaluarlo en categorías como el bien y el mal, el bien y el mal, los intereses y los daños.

Sección 2. De la estructura de los actos jurídicos.

La conducta jurídica es un proceso complejo de interacción entre sujeto y objeto, factores subjetivos y factores objetivos, que está estructuralmente representado por los aspectos internos y externos de la conducta. El aspecto intrínseco incluye elementos como motivación, propósito y capacidad cognitiva, mientras que el aspecto extrínseco incluye elementos como acciones, medios y efectos.

1. Aspectos intrínsecos del comportamiento jurídico

Marx dijo: "Todo lo que hace que la gente actúe debe pasar por su mente". [32] Esto significa que el comportamiento humano debe tener un ámbito interno y subjetivo, es decir, el aspecto interno del comportamiento. Incluye elementos como motivación, propósito y habilidades cognitivas.

(1) Motivo

Hay muchos factores psicológicos (conceptos psicológicos) que pueden utilizarse para explicar la motivación intrínseca de la conducta y su transformación en acciones externas, entre ellos, el concepto explicativo más antiguo y más utilizado es el de "motivación". El secreto del comportamiento humano reside en la motivación. Las cuestiones de motivación incluyen la función de la motivación, la estructura de la motivación, la formación de la motivación, etc.

1. función de motivación

La motivación es el poder interior o motivación que impulsa directamente a las personas a actuar para lograr un objetivo determinado. Las funciones o funciones básicas de la motivación son:

(1) Estimular la función. La motivación es la causa directa y la fuerza impulsora del comportamiento humano. Una vez que una persona tiene una determinada motivación, ésta la impulsará a realizar una determinada acción. Cuanto más fuerte sea la motivación, más rápida, decisiva y centrada será la acción.

(2) Función de orientación. La motivación tiene el efecto de seleccionar, estabilizar y fortalecer la dirección de acción de las personas, y puede hacer que el comportamiento se mueva en una dirección y objetivo específicos, eliminando al mismo tiempo otras interferencias. Por tanto, cuanto más amable y pura sea la motivación del actor, más correcta será la dirección y más valor positivo tendrá su comportamiento. Por el contrario, los motivos malvados conducirán inevitablemente a las personas en la dirección equivocada, generando impactos sociales negativos. Es en este sentido que la gente tiene que evaluar las motivaciones de los actores como buenas o malas.

2. estructura de motivación

En muchos casos, las acciones de los actores, especialmente aquellos con actividades más complejas, son el resultado de una combinación de múltiples motivaciones. Estos motivos coexistentes, interactivos y mutuamente restrictivos constituyen la estructura o sistema de motivación de una persona. En todo el sistema de estructura de motivación, hay motivaciones fisiológicas que se originan en la naturaleza humana y motivaciones adquiridas que se originan en la sociabilidad humana; motivaciones materiales que se basan en la satisfacción de necesidades materiales y motivaciones espirituales que se basan en la satisfacción de necesidades espirituales. ; Motivos que funcionan

persistentemente y repetidamente y motivaciones que funcionan temporalmente o una vez; motivos generales que funcionan en una amplia gama de actividades y motivos especiales que funcionan en un solo campo de actividad; motivos positivos que son beneficiosos para los demás y la sociedad y aquellos que son beneficiosos para los demás; Negativos motivos que son inútiles y perjudiciales para los demás y la sociedad; motivos superiores que desempeñan un papel decisivo y motivos secundarios que desempeñan un papel de apoyo. Estas motivaciones forman diferentes sinergias en entornos específicos, lo que da como resultado estructuras o tipos de motivación complejos.

3 . formación de motivación

La motivación está motivada por las necesidades del actor. La llamada necesidad se refiere a la tendencia del actor a perder el equilibrio debido a alguna carencia física o psicológica, resultando en malestar o tensión, lo que requiere la búsqueda automática de un nuevo equilibrio y eliminación del malestar o tensión. Una vez que la necesidad alcanza un nivel fuerte y el actor la comprende, se transformará en motivación y empujará al actor a avanzar en la dirección de satisfacer la necesidad. Al igual que las motivaciones humanas, las necesidades humanas también son multifacéticas y jerárquicas. Hay necesidades materiales y necesidades espirituales, necesidades inmediatas y necesidades a largo plazo, necesidades de bajo nivel y necesidades de alto nivel, etc. Cada necesidad es una fuerza motivadora. Las necesidades humanas son infinitas. Cuando se satisfacen las viejas necesidades, surgirán nuevas. Este ciclo comienza una y otra vez, haciendo que las personas estén constantemente en acción.

La formación de la motivación humana no sólo está motivada por las necesidades, sino también restringida y determinada por la situación y la personalidad. En el caso de que las necesidades del actor sean ciertas, la formación de la motivación depende de la situación y de la personalidad. La situación es la condición objetiva fuera del actor que tiene un efecto directo sobre el actor, es decir, el entorno inmediato. La personalidad, también conocida como "personalidad", es la suma de las características psicológicas estables y profundas de una persona, es el mecanismo psicológico para que las personas se adapten al medio ambiente y actúen sobre él. Los factores de personalidad incluyen creencias, actitudes, intereses,

emociones, intereses, valores, etc. La personalidad reside entre la situación y la conducta (motivación de la conducta).

(2.Proposito

Como componente del comportamiento y vínculo importante en el proceso del comportamiento, el propósito se refiere a una determinada meta y resultado que el actor subjetivamente espera lograr y se esfuerza por lograr. Para el actor, todo lo que hace tiene un propósito determinado, y "no carece de una intención consciente o un propósito esperado". [33] .

El propósito y la motivación están relacionados y son distintos. La conexión es la siguiente: primero, el propósito y la motivación son el poder espiritual para que las personas lleven a cabo actividades y son dos vínculos que están estrechamente relacionados con el proceso conductual. En segundo lugar, el propósito y la motivación suelen coexistir como contenido y forma. Es precisamente debido a esta relación que la gente suele utilizar el propósito para definir motivaciones, como la motivación de logro, la motivación de comunicación, la motivación de poder, la motivación de riqueza, etc. En tercer lugar, las metas y las motivaciones se transforman y promueven mutuamente: por un lado, si se quiere alcanzar el objetivo, debe transformarse en una motivación conductual; por otro lado, lograr el objetivo es un incentivo poderoso. Las personas sólo pueden lograrlo. la meta cuando tienen una meta clara y sólo cuando se espera que su comportamiento ayude a lograr la meta estarán completamente motivados y tomarán medidas para lograr la meta esperada.

La diferencia entre propósito y motivación es la siguiente: primero, el propósito se centra en los resultados de las actividades, mientras que la motivación se centra en las causas de las actividades. Por ejemplo, el propósito de un delito se refiere al resultado que el criminal espera lograr al cometer un acto criminal, mientras que el motivo criminal es la causa interna del acto criminal del criminal. En segundo lugar, aunque la formación del propósito y la motivación depende de la estimulación de los factores de necesidad, la formación del propósito es inseparable de la conciencia, la actitud, los valores y otras comprensiones conscientes del actor y, a menudo, es el resultado de una elección consciente. La formación de la motivación puede ser el resultado de cualquier factor psicológico como conceptos, intereses, emociones, tendencias, etc. La

conciencia no es una condición necesaria. En otras palabras, el propósito debe ser consciente, mientras que la motivación puede ser espontánea e incierta.

En la estructura de la conducta jurídica, la finalidad constituye el alma de la conducta y le da su estipulación. "Mis fines constituyen el contenido que determina mi conducta." [34] El propósito también estipula la dirección y ruta de la conducta. Debido al papel cualitativo y orientador del propósito en la conducta, es de gran importancia estudiar y juzgar el propósito de la conducta. En derecho penal es precisamente en función de si un acto tiene finalidad delictiva que se divide en delitos y no delitos, intencionalidad y negligencia, y este delito y otros delitos. En Derecho civil, la finalidad y el contenido de la conducta civil son conceptos equivalentes y constituyen los elementos de la conducta civil. Si el contenido (finalidad) de un acto civil es consistente con las disposiciones prohibitivas de la ley, los intereses sociales comunes y la ética social, y si es cierto y posible, afecta o determina directamente el efecto jurídico del acto civil, así como su alcance. y extensión.

(3) Capacidad cognitiva

El concepto de propósito deriva directamente de las capacidades y niveles cognitivos de las personas. La formación de objetivos conductuales no se basa en impulsos espontáneos, sino que depende de determinadas capacidades y niveles cognitivos. El comportamiento que no se basa en el conocimiento no tiene propósito ni significado jurídico subjetivo y afecta su efecto jurídico objetivo. En el proceso conductual, el papel de la cognición reside en el juicio y la elección. El juicio analítico incluye principalmente analizar y juzgar el significado del comportamiento, la probabilidad de éxito del comportamiento, los beneficios y costos del comportamiento, la importancia legal y las consecuencias morales del comportamiento, etc. El juicio analítico proporciona la premisa y la base para las elecciones de comportamiento, y la elección es la ponderación y selección de diversas necesidades, intereses, motivos y propósitos, especialmente la elección entre diversos valores, derechos y obligaciones en conflicto o superpuestos.

La capacidad y el nivel cognitivo de una persona afectan directamente la importancia jurídica del comportamiento. Estrictamente hablando, sólo se me puede culpar por lo que

sé. Si una persona no tiene ningún conocimiento, o sólo lo tiene muy vagamente, del significado social, los resultados y las disposiciones legales relevantes de sus acciones, sus acciones no tendrán ningún efecto legal. Por ejemplo, no se puede decir que acciones como destruir cosas, herir a personas y matar personas durante el período de enfermedad sean actos criminales. Otro ejemplo es el contrato "contraído" entre un niño ignorante o un anciano confundido y otras personas, que no tiene efectos jurídicos civiles. Tal comportamiento es un comportamiento civil inválido. En la práctica jurídica, debido a las limitaciones de la capacidad cognitiva del actor, éste tiene importantes malentendidos sobre cómo debe evaluarse y tratarse jurídicamente su conducta, y sobre el juicio de los hechos relacionados con la conducta, lo que también afecta la naturaleza jurídica de su conducta. comportamiento hasta cierto punto.

2. Aspectos externos del comportamiento jurídico

El aspecto externo del comportamiento jurídico es la manifestación objetiva del comportamiento jurídico. En la estructura de la conducta jurídica, los aspectos externos son decisivos. En primer lugar, sólo cuando el estado interior de una persona se exterioriza en acción y tiene algún impacto en el mundo exterior al cuerpo (la naturaleza o las relaciones sociales) puede convertirse en un elemento constitutivo de la conducta, ser objetivo y valioso y convertirse en objeto de evaluación y evaluación jurídica. evaluación de acuerdo con. "La voluntad interna no es un acto social y, por tanto, no puede tener repercusiones en el mundo jurídico. Un acto de voluntad que no puede transferirse al exterior no existe desde el punto de vista jurídico". [35] En segundo lugar, los verdaderos pensamientos y sentimientos de un individuo sólo pueden juzgarse mediante un criterio: sus acciones. Las acciones externas de las personas expresan la actitud del actor hacia la realidad social y los intereses de los demás, colectivo o sociedad. Es a través de la observación y el análisis de las acciones externas de una persona o una serie de acciones consecutivas que podemos inferir o inferir las necesidades internas, los propósitos, las motivaciones y las habilidades cognitivas del actor, y probarlas y evaluarlas. En tercer

lugar, si un acto tiene significado jurídico y qué tipo de acto jurídico es debe determinarse por sus aspectos externos. Si también se trata de una infracción, es necesario determinar si se trata de una infracción civil o de un delito penal en función del grado de daño que el comportamiento causa a los demás y a la sociedad.

Los aspectos externos del comportamiento jurídico incluyen elementos como acciones, medios y resultados.

(1) Acción

La acción es una actividad en la que un actor afecta y actúa sobre el mundo exterior a través de las acciones de su cuerpo o de una determinada parte del cuerpo o, como dicen algunos estudiosos, es "el sujeto activo (persona) que emite energía a través de cambios en su propia forma por un determinado motivo." Actividades que hacen que los objetos (objetos, otras personas, relaciones e incluso la sociedad en su conjunto) cambien su forma de existencia". [36] . La acción es el núcleo del comportamiento. No importa cuántos factores incluya una conducta, ésta debe incluir acciones que se expresen externamente y tengan un impacto en el objeto. Es en este sentido fundamental que la gente tiende a no hacer distinción entre acción y comportamiento. La acción es también el mediador entre sujeto y objeto.

La connotación de acción es muy rica: cualquier acción del cuerpo, de las extremidades y de los rasgos faciales que pueda ser percibida por las personas es acción. Desde la perspectiva de la comprensión jurídica y el ajuste jurídico, las acciones ricas se pueden dividir en dos categorías: una son las acciones que utilizan su propio poder material para actuar directamente sobre cosas externas, personas y relaciones sociales, provocando así la creación, cambio o desaparición de derechos legales. relaciones. , como destruir propiedad, herir a personas, entregar bienes, etc. El otro tipo son las acciones que ejercen influencia sobre otros mediante la transmisión de información, provocando así la creación, cambio o desaparición de relaciones jurídicas. Como compromisos orales o escritos, solicitudes de suscripción realizadas por teléfono o fax, difamación, perjurio, declaraciones, documentos firmados, etc. La primera puede denominarse acción material o acción "acción por acción", y la segunda puede denominarse acción informativa o acción "acción por palabra".

(2) Medios

Los llamados medios se refieren a las formas y métodos específicos adoptados por los actores para lograr un determinado propósito, incluidos planes de acción, medidas, procedimientos y técnicas, así como elementos, herramientas, equipos, etc. utilizados en las acciones.

Los medios y los fines están estrechamente relacionados. Primero, los medios son necesarios para lograr el fin. Para lograr sus propios objetivos, los actores deben adoptar medios correspondientes y apropiados en las actividades objetivas reales; de lo contrario, los objetivos seguirán estando en un estado subjetivo. Además, la propuesta y fijación de objetivos debe basarse en los medios que la realidad pueda proporcionar. Por esto, se puede decir que el fin depende de los medios y está restringido por los medios. En segundo lugar, los medios son seleccionados y determinados por el propósito. Qué clase de propósito hay, qué clase de medios. La naturaleza y el valor de los medios están determinados por la naturaleza y el valor del propósito. Los propósitos legítimos y legales generalmente se logran a través de medios razonables y legales, mientras que los propósitos despreciables e ilegales suelen ir acompañados de medios inmorales, ilegales o incluso crueles. Por supuesto, ésta no es una regla absoluta. La gente no puede llegar a esa conclusión: siempre que el propósito sea legítimo y legal, cualquier medio utilizado es razonable y legal. Porque "el fin determina los medios, no significa que el fin justifique los medios; el fin determina los medios, ni el fin reemplaza ni es igual a los medios". Bajo ciertas condiciones, “la naturaleza de los medios también puede reaccionar sobre la naturaleza del propósito, cambiando así el curso o dirección de toda la conducta”. [37] , e incluso cambiar la naturaleza del comportamiento. Esta relación entre medios y fines se refleja más plenamente en la legítima defensa.

(3) Resultados

El resultado es el estado de finalización (final) del comportamiento. Cualquier comportamiento iniciado o completado tendrá inevitablemente un cierto impacto material o espiritual en el mundo exterior al cuerpo, haciendo que el objeto (objeto de actividad) permanezca artificialmente sin cambios o sufra algún tipo de cambio. El

significado completo de conducta incluye consecuencias. Como dijo Hegel: "Las consecuencias son la forma interna única de la conducta, una manifestación de la naturaleza de la conducta, y son la conducta misma, por lo que la conducta no puede negar ni subestimar sus consecuencias". [38] No existe ningún comportamiento infructuoso. No sólo eso, en comparación con las acciones y los medios, los resultados tienen una importancia más importante en la estructura externa de las acciones legales. Esto se debe a que: En primer lugar, todo acto jurídico y serie de actos determinados terminan con algún tipo de consecuencia. La ley muchas veces distingue actos consumados o intentos de actos con base en los resultados o resultados finales de los actos, y determina el alcance de la responsabilidad del actor por sus actos.. En segundo lugar, el resultado no es sólo el último eslabón en el desarrollo de la conducta, sino también la condensación de todo el proceso de la conducta y la encarnación de todos los elementos. Por tanto, la importancia jurídica de un acto suele definirse en función de sus consecuencias.

Los resultados de las acciones jurídicas son objetivos, y su objetividad se demuestra con referencia a tres condiciones: en primer lugar, el estado original del mundo fuera del cuerpo (o lo que Hegel llama el "ser" anterior de las cosas); en segundo lugar, qué clase de estado cómo será el mundo exterior al cuerpo si permanece pasivo sin interferencia de las acciones; en tercer lugar, en qué tipo de estado resultará la acción si se permite que el propósito subjetivo del actor se desarrolle plenamente (estado lógico).

Sección 3 Clasificación Básica de los Actos Jurídicos

Con la expansión del campo de las actividades humanas y la complejidad de la vida social, el alcance de los ajustes legales continúa ampliándose y el contenido continúa enriqueciéndose, en consecuencia, las conductas legales se vuelven cada vez más complicadas. Para comprender mejor el comportamiento jurídico en detalle, es necesario clasificar el comportamiento jurídico. Desde la perspectiva de los ciudadanos que manejan relaciones jurídicas de acuerdo con la ley y los profesionales del derecho que

manejan relaciones jurídicas de acuerdo con la ley, se pueden hacer las siguientes clasificaciones.

(1) Comportamiento individual, comportamiento colectivo y comportamiento nacional

Se trata de una clasificación basada en el objeto del acto jurídico. El comportamiento personal es un comportamiento controlado por la conciencia y la voluntad personal de una persona física y realizado directamente por ella misma. El comportamiento colectivo es el comportamiento consistente de personas organizadas y basadas en alguna voluntad o objetivo común. Las acciones estatales son acciones realizadas por agencias estatales y su personal de acuerdo con la voluntad del Estado, es decir, de acuerdo con las políticas estatales, autorización por ley o encomienda directa de agencias de poder estatales.

(2) Comportamiento de rol y comportamiento no rol

Se trata de una clasificación basada en si la conducta resulta y se ajusta a un rol jurídico específico. Un rol es una determinada posición o identidad que ocupa un individuo en una sociedad o grupo específico. Las actividades del actor de acuerdo con los derechos y obligaciones estipulados por la ley para este rol son conductas de rol. Exceder las disposiciones legales y cometer conductas que no tienen nada que ver con la propia identidad (como exceder la naturaleza y el tipo de personas jurídicas aprobadas por la autoridad de registro, participar en negocios ilegales, actuar como agentes fuera de la autoridad) son conductas no rol.

(3) Actos jurídicos unilaterales y actos jurídicos de ambas partes

Los actos jurídicos unilaterales se refieren a actos jurídicos establecidos de conformidad con la expresión de intención de una de las partes o por iniciativa de una de las partes, como testamentos, donaciones, declaraciones de renuncia a la herencia, órdenes administrativas, sanciones administrativas, contratos tipo, etc. El acto jurídico de ambas partes se refiere al acto jurídico establecido por la expresión consistente de la intención de ambas partes, como por ejemplo un contrato entre ciudadanos y personas jurídicas.

(4) Comportamiento autónomo y comportamiento de agencia

El comportamiento autónomo se refiere al comportamiento realizado de forma independiente por un

sujeto de derecho específico sin la participación de otros. El comportamiento de agencia se refiere a actividades de importancia jurídica realizadas por un actor en nombre del mandante, encomendadas por el sujeto de derechos y obligaciones específicos (el mandante), o de conformidad con las disposiciones directas de la ley o la designación de la autoridad competente. organización.

(5) Actos de ejercicio de derechos y cumplimiento de obligaciones

La ley regula el comportamiento social estipulando derechos y obligaciones, por lo que el ejercicio de los derechos y el cumplimiento de las obligaciones se han convertido en el contenido esencial del comportamiento jurídico. El ejercicio del poder es una actividad realizada de conformidad con los derechos otorgados por la ley (incluida la autoridad), como transferir propiedad privada, solicitar a otros que ejecuten contratos, obtener bienes heredados, solicitar patentes, votar, defenderse ante tribunales, etc. El cumplimiento de obligaciones es una actividad realizada de conformidad con las obligaciones (incluidos los deberes) establecidas por la ley, como que los contribuyentes paguen impuestos de conformidad con la ley, indemnicen daños, testifiquen ante los tribunales, etc.

(6) Comportamiento positivo y comportamiento negativo.

"Positivo" y "negativo" aquí no contienen significados de valores positivos o negativos, sino que sólo se refieren a dos modos de comportamiento: "acción" o "inacción". La conducta positiva, también conocida como “conducta productiva”, se refiere a actividades realizadas por el actor de forma positiva que afecta directamente al objeto, lo cual se manifiesta realizando determinadas acciones o series de acciones. La conducta negativa, también conocida como “conducta de omisión”, se refiere a actividades realizadas por el actor de manera negativa e indirecta hacia el objeto, muchas veces manifestada como no realizar una determinada acción o serie de acciones. En la mayoría de los casos, la diferencia entre comportamiento positivo y comportamiento negativo es que el primero hace que el objeto cambie, mientras que el segundo mantiene el objeto sin cambios o permite o no impide que el objeto cambie.

(7) Comportamiento principal y comportamiento subordinado.

La clasificación de conducta principal y conducta subordinada se realiza en dos sentidos: primero, la clasificación se basa en la relación entre la premisa y

derivación de las dos conductas. En este sentido, un acto principal se refiere a un acto que produce efectos jurídicos de forma independiente sin la existencia de otros actos jurídicos; un acto subordinado se refiere a un acto que tiene un significado jurídico basado en la existencia de otros actos jurídicos, es decir, un acto que depende del acto principal. Por ejemplo, el endeudamiento es el acto primario, y la constitución de una hipoteca, prenda o contrato de garantía para garantizar el préstamo es un acto accesorio. En segundo lugar, clasificar la relación entre los dos significados jurídicos de un mismo acto. En este sentido, el acto principal se refiere al acto regido por la prioridad de la ley, y el acto accesorio se refiere al acto que depende del acto de prioridad. Por ejemplo, el mismo acto constituye a la vez un delito y un agravio civil: comparando los dos significados jurídicos, el delito es el acto principal y la infracción es el acto accesorio. Las disposiciones legales de la ley procesal sobre litigios civiles relacionados con delitos penales son la definición jurídica de esta relación amo-esclavo.

(8) Comportamiento abstracto y comportamiento concreto.

Los actos abstractos son actos realizados contra un objeto no especificado y tienen efecto jurídico universal; los actos concretos son actos realizados contra un objeto específico y tienen un solo efecto jurídico. Los primeros incluyen el comportamiento de los órganos legislativos nacionales que formulan normas jurídicas, el comportamiento de los organismos administrativos que formulan reglamentos, el comportamiento de los organismos judiciales que interpretan las leyes y el comportamiento de las personas jurídicas que celebran contratos tipo de conformidad con leyes y decretos. Esta última es una orden emitida por una agencia administrativa dirigida a personas específicas y asuntos específicos, un tribunal dicta sentencia sobre un caso, una persona jurídica paga el pago y un ciudadano sigue los procedimientos de registro de matrimonio. El carácter abstracto y concreto de un acto no reside en el acto en sí, sino en el objeto, alcance y período de eficacia del acto. La división entre comportamiento abstracto y comportamiento concreto no es absoluta, sino relativa, porque los dos pueden transformarse uno en otro.

(9) Comportamiento necesario y comportamiento innecesario

Se trata de una clasificación basada en si un acto jurídico requiere una determinada forma o requisitos para su eficacia. La conducta requerida es aquella que debe tener una forma específica o seguir procedimientos específicos para producir efectos jurídicos. Por ejemplo, el párrafo 4 del artículo 17 de la Ley de Sucesiones de la República Popular China estipula: "Un testamento otorgado en forma de grabación deberá ser atestiguado por dos o más testigos". El comportamiento requerido se refiere a un testamento que no Requiere una forma o procedimiento específico.Un acto que puede producir efectos jurídicos. No es necesario adoptar una forma específica para la venta o donación en el acto de hacer una promesa.

(10) Actos de voluntad y actos de hecho

Un acto de voluntad es un acto realizado por un actor basándose en su propia orientación de voluntad y cuyo efecto objetivo es consistente con su orientación de voluntad. Un acto de hecho es un acto realizado por un actor que causa un hecho jurídico. La característica del comportamiento fáctico es que sus efectos jurídicos van más allá de las expectativas y expectativas del actor. La diferencia entre un acto de voluntad y un acto de hecho no reside en la presencia o ausencia de voluntad, sino en el contenido de la voluntad. La diferencia entre ellos no es si hay consecuencias legales o si las consecuencias son legales, sino si el actor espera o anticipa las consecuencias legales.

(11) Comportamientos legales e ilegales

Según si el comportamiento cumple con los requisitos de contenido de la ley, el comportamiento legal se puede dividir en comportamiento legal y comportamiento ilegal. El comportamiento jurídico se refiere al comportamiento realizado por el actor que tiene cierta importancia jurídica y es consistente con los requisitos de contenido de las normas legales. La conducta ilegal es un acto cometido por un actor que viola los requisitos de contenido de las normas legales y merece castigo.

(12) Comportamiento completo y comportamiento incompleto.

Según la eficacia del acto, los actos jurídicos se pueden dividir en actos completos y actos incompletos. Un acto completo se refiere a un acto que tiene plenos efectos jurídicos. Los actos incompletos se refieren a actos jurídicos que no tienen efecto jurídico o sólo son parcialmente

eficaces, incluidos los actos jurídicos inválidos, los actos jurídicos con validez indeterminada y los actos jurídicos inválidos.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuáles son las características de los actos jurídicos?
2. ¿Cómo se estructura un acto jurídico?
3 . ¿Cuáles son las clasificaciones de los actos jurídicos?

Lectura recomendada

1. Zhang Wenxian: "Análisis estructural del comportamiento jurídico", publicado en "Ciencias sociales", número 12, 1992.

2. Fu Zitang: "Análisis de la función de incentivo conductual del derecho", "Ciencias jurídicas", número 6, 1999.

3 . Wang Liming: "Discusión sobre varias cuestiones del sistema de conducta jurídica", publicado en "Chinese Legal Science", número 6, 2003.

4. Yi Jun: "The Ethical Foundation of the Legal Behavior System", publicado en "Chinese Social Sciences", número 6, 2004.

Capítulo 11 Responsabilidad Legal

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La responsabilidad jurídica se refiere a determinadas consecuencias jurídicas adversas que debe soportar un actor por actos ilícitos, incumplimiento de contrato o disposiciones legales. La responsabilidad jurídica es esencialmente un medio para reparar los derechos e intereses legítimos infringidos y restablecer las relaciones jurídicas y el orden jurídico dañados. Los estudiantes deben comprender el concepto, las características y la esencia de la responsabilidad legal, comprender la clasificación de la responsabilidad legal, concentrarse en comprender y dominar los elementos constitutivos de la responsabilidad legal, que son factores que deben considerarse al identificar y resumir la responsabilidad legal y, finalmente, deben comprender el resumen de la responsabilidad legal, principios y métodos de compromiso.

Puntos clave del examen judicial

Los elementos constitutivos de la responsabilidad jurídica, los principios de atribución de la responsabilidad jurídica, las formas de realización de la responsabilidad jurídica y las condiciones para la reducción o exención de la responsabilidad jurídica.

Sección 1 Explicación de Responsabilidades Legales

1. El significado de responsabilidad

La responsabilidad legal es un concepto compuesto de "ley" y "responsabilidad". Para explicar y definir la responsabilidad jurídica, es necesario realizar primero un análisis semántico de "responsabilidad". En chino moderno, la palabra "responsabilidad" tiene tres significados básicos interrelacionados. Primero, qué debes hacer dentro de tus funciones. Como "responsabilidad laboral", "diligencia debida", etc. Esta responsabilidad es en realidad una obligación de rol. Cada uno desempeña un determinado papel en la sociedad, es decir, tiene un determinado estatus o posición y, en consecuencia, debe y debe asumir las obligaciones correspondientes a su rol. En segundo lugar, determinadas personas tienen obligaciones activas de contribuir a la ocurrencia, desarrollo, cambios y resultados de determinadas cuestiones, como la "responsabilidad de garantía" y la "carga de la prueba". En tercer lugar, las consecuencias adversas u obligaciones obligatorias que deben asumirse debido al incumplimiento del deber (incumplimiento de las obligaciones de rol) o al incumplimiento de las obligaciones de contribución, como "responsabilidad por incumplimiento de contrato", "responsabilidad por agravio", " responsabilidad por indemnización". Podemos llamar a las dos primeras responsabilidades responsabilidades positivas y a las últimas responsabilidades negativas. Entre las responsabilidades negativas, existen responsabilidades políticas por violar obligaciones políticas, responsabilidades morales por violar normas morales, responsabilidades disciplinarias por no observar o romper disciplinas y responsabilidades legales por violar disposiciones legales.

2. El concepto de responsabilidad jurídica

Dado que la palabra "responsabilidad" tiene diferentes significados en diferentes contextos, y la palabra "responsabilidad" se utiliza a menudo con una semántica diferente en los documentos legales, la definición de responsabilidad legal resulta muy difícil. La jurisprudencia china suele dividir la responsabilidad jurídica en dos categorías: responsabilidad jurídica amplia y responsabilidad jurídica restringida. Según esta distinción, la responsabilidad jurídica en sentido amplio es sinónimo de obligaciones jurídicas en sentido general, mientras que la responsabilidad jurídica en sentido estricto se refiere a las consecuencias jurídicas adversas provocadas por actos ilícitos. Aunque esta distinción tiene ciertos méritos, inevitablemente causará cierta confusión en el uso real de los conceptos jurídicos. Por ello, cada vez más estudiosos tienden a utilizar el concepto de responsabilidad jurídica en un sentido estricto. De esta manera, por un lado, podemos eliminar la confusión de responsabilidad jurídica con obligaciones jurídicas en sentido general; por otro lado, también podemos buscar una definición más inclusiva de responsabilidad jurídica. Por lo tanto, la responsabilidad jurídica puede definirse como : Responsabilidad legal se refiere a Ciertas consecuencias jurídicas adversas que debería sufrir un actor por actos ilícitos, incumplimiento de contrato o disposiciones legales.

Al entender el concepto de responsabilidad legal, una cosa que requiere especial atención es que en el sistema de responsabilidad legal, la responsabilidad legal causada por el incumplimiento de obligaciones (obligaciones legales y contractuales) ocupa una posición dominante, mientras que otras responsabilidades legales no se basan en la violación de ley o incumplimiento de contrato, ocupa una posición subordinada. Esto se debe a que el primer tipo de responsabilidad tiene un alcance de existencia más amplio y su función social es más importante, mientras que el segundo tipo de responsabilidad tiene la naturaleza de complementar el espacio limitado que deja la aplicación del primer tipo de responsabilidad. En este sentido, la responsabilidad por violación de la ley y la responsabilidad por incumplimiento de contrato pueden considerarse responsabilidades jurídicas con un significado típico. Entre estas responsabilidades y obligaciones (obligaciones primarias) existen límites claros y estrictos, mientras que otras responsabilidades legales no tienen un significado tan

típico. La línea entre ellos y las obligaciones no es muy estricta.

3. Características de la responsabilidad legal

La responsabilidad jurídica es un tipo de responsabilidad social. Está estrechamente relacionada con otras responsabilidades sociales (como la responsabilidad política, la responsabilidad moral, etc.), pero existen diferencias de principio entre la responsabilidad jurídica y otras responsabilidades sociales. Las características de la responsabilidad jurídica son:

(1) La responsabilidad legal primero representa una relación de responsabilidad formada debido a la violación de las relaciones de obligación legal. Esta relación de responsabilidad se deriva de la relación de obligación estipulada por la ley. Es la violación de las relaciones de obligación legal lo que conduce a la creación de una relación de responsabilidad. . . La responsabilidad jurídica se basa en la existencia de obligaciones jurídicas. Por ejemplo, la relación de responsabilidad en materia de responsabilidad jurídica por daños civiles se basa en la relación de obligación jurídica de "no infracción".

(2) La responsabilidad legal también representa una forma de responsabilidad, es decir, soportar o perseguir consecuencias negativas o adversas. Los métodos de responsabilidad legal están estipulados por ley. Generalmente incluyen dos tipos, a saber, compensación y sanciones. Por ejemplo, los métodos de responsabilidad civil incluyen compensación, reparación, reelaboración, devolución, etc.; los métodos de responsabilidad administrativa incluyen detención, multas, degradación, degradación, etc. .;Los métodos de responsabilidad penal incluyen penas de prisión de duración determinada, cadena perpetua, etc.

(3) La responsabilidad legal tiene una lógica inherente, es decir, existe una relación lógica entre antecedentes y consecuencias, en la que destruir la relación de responsabilidad es el antecedente y perseguir la responsabilidad o aceptar sanciones es la consecuencia. Se puede observar que bajo la premisa de destruir la relación de responsabilidad se derivan las consecuencias del segundo nivel de responsabilidad. Si no existe antecedente de la relación de responsabilidad, no habrá consecuencia del modo de perseguir la responsabilidad.

(4) La investigación y ejecución de la responsabilidad legal se implementan o potencialmente garantizan mediante la fuerza coercitiva del Estado. La llamada investigación y aplicación obligatoria significa que las agencias estatales pertinentes utilizan medios coercitivos directos para implementarla de acuerdo con las facultades y procedimientos legales. Pero esto no significa que la fuerza coercitiva del Estado intervenga directamente en el cumplimiento de todas las responsabilidades legales: por ejemplo, las responsabilidades civiles pueden ser negociadas y asumidas por las propias partes. Si el responsable no asume responsabilidad civil, el Estado será responsable de la investigación y ejecución de la garantía obligatoria, por lo que se denomina “garantía potencial”.

4. La naturaleza de la responsabilidad legal

La esencia de la responsabilidad jurídica es responder a la pregunta de qué es la responsabilidad jurídica y por qué desde un nivel más profundo. Al estudiar la responsabilidad jurídica, los juristas occidentales han propuesto diferentes teorías sobre la naturaleza de la responsabilidad jurídica. Entre ellas, las "tres teorías" que tienen mayor influencia son la teoría de la responsabilidad moral, la teoría de la responsabilidad social y la teoría de la responsabilidad normativa.

La teoría de la responsabilidad moral se basa en la teoría del no determinismo en filosofía y ética, es decir, la teoría del libre albedrío. Supone que la voluntad de las personas es libre, que las personas tienen la capacidad de controlar su propio comportamiento y que tienen la capacidad de actuar conscientemente y ejercer la libre elección. , se infiere que el infractor debe ser responsable de la conducta ilícita que cometió por su propia voluntad y debe ser condenado moralmente. La culpa moral de los infractores es la esencia de la responsabilidad jurídica.

Al contrario de la teoría de la responsabilidad moral, la teoría de la responsabilidad social se basa en el determinismo en filosofía y ética. Asume que todo (incluido el comportamiento humano) tiene su regularidad, necesidad y limitaciones causales. Se puede inferir de esto que la ocurrencia de actos ilícitos no está determinada por la libre voluntad del actor, sino por condiciones objetivas. Por lo tanto, la existencia y gravedad de la responsabilidad legal sólo pueden determinarse con base en el entorno

conductual del actor y el daño social del comportamiento. Determinar y perseguir la responsabilidad jurídica es, por un lado, mantener el orden social y la existencia social; por otro, permitir a los delincuentes adaptarse a la vida social y resocializarse. Ésta es la esencia de la responsabilidad jurídica.

La teoría de la responsabilidad normativa cree que el derecho encarna valores sociales y es una norma que guía y evalúa el comportamiento humano. Tiene una actitud positiva (aprobación) hacia la conducta que se ajusta a las normas y una actitud negativa (desaprobación) hacia la conducta que viola las normas. La actitud negativa se refleja en la identificación y conclusión de la responsabilidad legal, que es el resultado de la evaluación de las normas legales y estándares de valores más fundamentales. Por tanto, la evaluación normativa de la conducta es la esencia de la responsabilidad jurídica.

Cada una de las tres teorías anteriores tiene su racionalidad y limitaciones. La teoría de la responsabilidad moral revela correctamente el papel de los factores subjetivos en el comportamiento, pero ignora el enorme impacto del entorno social en el comportamiento; la teoría de la responsabilidad social revela correctamente que el comportamiento está sujeto a ciertas condiciones objetivas, pero ignora la importancia de las subjetivas. factores del actor efecto.

Desde la perspectiva de la filosofía histórica y la filosofía jurídica, la primera entiende al individuo como un individuo aislado y separado de relaciones sociales específicas y del entorno social; la segunda niega por completo la relativa independencia y subjetividad de los individuos frente al todo social. Por lo tanto, la unilateralidad de estas teorías está directamente relacionada con su punto de partida teórico fundamental, y es difícil eliminarla por completo simplemente aumentando la flexibilidad de la teoría o introduciéndole mejoras limitadas.

En términos relativos, la teoría de la responsabilidad normativa revela la naturaleza de la responsabilidad legal de manera más integral. Enfatiza que las responsabilidades legales están directamente vinculadas a normas legales que incorporan ciertos estándares de valor. Dado que el derecho no puede excluir la consideración de los factores subjetivos y el entorno social al evaluar la conducta, la teoría de la responsabilidad normativa parte del estudio de las características formales de la responsabilidad jurídica, y es

posible combinar mejor la evaluación jurídica, los factores subjetivos y el entorno social. Sin embargo, la teoría de la responsabilidad normativa propuesta por los juristas occidentales no marxistas no puede comprender plenamente la relación dialéctica entre regularidad objetiva e iniciativa subjetiva en la vida social, ni puede prestar plena atención a los conflictos de intereses de clase y a los conflictos de clases en la sociedad de clases. impacto de la lucha en los estándares de evaluación legal.

Con base en el análisis anterior, creemos que los atributos esenciales de la responsabilidad legal se reflejan principalmente en los siguientes tres aspectos:

(1) La responsabilidad legal es la evaluación negativa del comportamiento por parte de la clase o grupo social dominante utilizando estándares legales. El propósito directo de esta evaluación es proporcionar requisitos previos legales para las sanciones legales, y su propósito fundamental es eliminar o reducir el abuso de derechos y el incumplimiento de obligaciones, de manera que se ajusten los intereses y los intereses de la clase o grupo social dominante. en un estado de orden logrado en la mayor medida posible.

(2) La responsabilidad jurídica son las consecuencias jurídicas adversas lógicas causadas por acciones regidas por el libre albedrío. Desde la perspectiva de las conexiones lógicas en las categorías jurídicas, las responsabilidades jurídicas en el sentido típico (es decir, responsabilidad por violaciones de las leyes y responsabilidad por incumplimiento de contrato) siempre están vinculadas a los aspectos internos y externos del comportamiento. Según el principio ético "libertad significa responsabilidad", aquellas acciones bajo el control del libre albedrío, si hay fallas en sus aspectos internos, sus aspectos externos causarán daño a los intereses legítimos de otros individuos y de la sociedad en forma de acciones o omisiones: Si hay daño, según la lógica jurídica, el autor debe asumir la responsabilidad del mismo. En este sentido, la responsabilidad jurídica son las consecuencias jurídicas adversas causadas directamente por actividades ilícitas.

(3) La responsabilidad jurídica es también una carga que la sociedad asigna obligatoriamente a determinados miembros de la sociedad para mantener sus propias condiciones de vida. Desde la perspectiva de la teoría de sistemas, aunque la sociedad está compuesta de individuos, no puede reducirse completamente a factores individuales

aislados. La sociedad como un todo orgánico hace que todos los factores personales tengan más o menos algún significado social. Por lo tanto, muchas relaciones entre las partes no son cuestiones puramente personales. Cualquier comportamiento ilegal, ya sea contra personas físicas y jurídicas, o contra la sociedad o su representante oficial, el Estado, es una confirmación y una violación de los intereses fundamentales de la clase dominante. y el país. No se puede tolerar la violación de la protección y el desarrollo de las relaciones sociales, el orden social y los objetivos de desarrollo social. Por lo tanto, la esencia de la responsabilidad legal es la evaluación legal negativa y la condena por parte del Estado de actos ilegales que violan obligaciones legales, exceden los límites de los derechos legales o abusan de los derechos. Es el Estado el que obliga al infractor a realizar determinadas conductas o le prohíbe realizando determinadas conductas, remediando así los derechos e intereses legítimos infringidos y restableciendo las relaciones jurídicas (relaciones sociales) y el orden jurídico (orden social) dañados. En este sentido, la responsabilidad jurídica es también un mecanismo para corregir el mal o el mal.

Sección 2 Componentes de la Responsabilidad Legal

La composición de la responsabilidad legal se refiere a las condiciones y factores que deben considerarse al determinar la responsabilidad legal. Dado que la responsabilidad legal traerá consecuencias legales adversas al sujeto responsable, lo que indica la condena moral de la sociedad y el castigo legal del sujeto responsable, la composición de la responsabilidad legal debe determinarse científica y razonablemente para proteger la libertad de acción del actor y proteger la responsabilidad. intereses del sujeto, realizando las funciones del derecho, manteniendo el orden social y promoviendo el desarrollo social.

Dado que los actos ilegales y el incumplimiento de contrato son las causas y bases más importantes y básicas de la responsabilidad legal, y son el requisito previo para identificar y atribuir la responsabilidad legal, resumimos la composición de la responsabilidad legal en sujeto responsable, acto ilegal o incumplimiento de contrato,

Resultados del daño, cinco aspectos que incluyen la causalidad y la culpa subjetiva. Estos cinco elementos constitutivos se encuentran en el sentido del derecho general. Para determinadas responsabilidades jurídicas, no es necesario que estén presentes los cinco elementos. Por ejemplo, la asunción de responsabilidad sin culpa no considera la cuestión de la culpa subjetiva.

(1) Sujeto responsable

El sujeto de responsabilidad se refiere a la persona que asume responsabilidad legal por violación de la ley, incumplimiento de contrato o materias previstas por la ley, incluidas las personas naturales, personas jurídicas y otras organizaciones sociales. El sujeto de responsabilidad es condición necesaria para la formación de responsabilidad jurídica. La violación de la ley y el incumplimiento de contrato son ante todo un tipo de comportamiento. Sin comportamiento no hay violación de la ley ni incumplimiento de contrato, y el comportamiento es una actividad controlada por la voluntad humana. Por lo tanto, debe haber un actor que cometa un violación de la ley o incumplimiento de contrato. Sin embargo, no todo el mundo puede ser autor de un acto ilícito o incumplimiento de contrato, y una persona sin capacidad no puede convertirse en responsable de un acto ilícito o incumplimiento de contrato. Por tanto, el sujeto responsable tiene una estrecha relación con la existencia, tipo y tamaño de la responsabilidad jurídica.

(2) Actos ilegales o incumplimiento de contrato

Los actos ilegales o el incumplimiento de contrato ocupan un lugar importante en la constitución de la responsabilidad jurídica y son los elementos centrales de la responsabilidad jurídica. Los actos ilegales o incumplimientos de contrato incluyen actos y omisiones. La acción se refiere a la actividad física activa de una persona, y hacer directamente algo que está prohibido por la ley o no permitido por el contrato conducirá naturalmente a responsabilidad legal. La omisión de actuar se refiere a la actividad física negativa de una persona, en la que el actor no cumple con sus obligaciones cuando está en condiciones de realizarlas. Si bien la conducta ilícita o incumplimiento de contrato es un componente central de la responsabilidad legal, no es un elemento necesario, porque en la realidad existen situaciones en las que no existe conducta ilícita ni

incumplimiento de contrato pero se asume responsabilidad legal, es decir, materias estipuladas por ley, como criar animales. Si causa lesiones, el criador o administrador asumirá la responsabilidad legal.

(3) Resultados de daños

Los resultados de daños se refieren a las pérdidas y lesiones causadas por actos ilegales o incumplimiento de contrato que infringen los derechos e intereses de otros o de la sociedad, incluidos los daños reales, la pérdida de beneficios obtenidos y los beneficios esperados. El resultado del daño puede ser daño personal, daño a la propiedad, daño mental u otros daños. Los resultados de los daños indican que se han vulnerado derechos e intereses legítimos protegidos por la ley y, por tanto, son intrusivos. Al mismo tiempo, el resultado del daño es seguro: es el hecho de una infracción real causada por un acto ilegal o incumplimiento de contrato, y no una situación especulativa, imaginaria y ficticia que aún no ha ocurrido. La certeza del resultado del daño indica que el hecho del daño puede determinarse objetivamente. La determinación de los resultados de los daños generalmente se basa en la ley, la comprensión social general, el concepto de justicia y se combina con el impacto social, el medio ambiente y otros factores. El resultado del daño no requiere una ocurrencia real en la determinación de algunas responsabilidades legales, como los delitos de conducta y los delitos peligrosos en el derecho penal. Siempre que se realice un determinado comportamiento o un determinado comportamiento cree un estado peligroso, constituye un delito consumado.

(4) Relación causal

La causalidad es la conexión inevitable entre un acto ilegal o incumplimiento de contrato y las consecuencias perjudiciales. La causalidad es una relación entre causar y ser causado, es decir, la ocurrencia de un fenómeno es causada por otro fenómeno que existió previamente, entonces existe una relación causal entre los dos fenómenos. La causalidad es la base y premisa de la atribución de responsabilidad y la base básica para determinar la responsabilidad legal. Las relaciones causales son de gran importancia para determinar el tema de la acción, identificar el tema de la responsabilidad y determinar el alcance de la responsabilidad. La relación causal en responsabilidad jurídica es un tipo especial de

relación causal, que tiene tanto las características comunes de las relaciones causales generales como sus particularidades. La causalidad es objetiva y no depende de la voluntad humana. Sólo podemos juzgar la existencia de la causalidad en función de las conexiones objetivas entre las cosas. De hecho, la relación causal es extremadamente compleja y un resultado puede ser causado por múltiples razones, la ley solo considera factores relacionados con la determinación de la responsabilidad legal. La causalidad es una relación causal estipulada por la ley y es estatutaria.

(5) Fallo subjetivo

La culpa subjetiva se refiere al estado mental subjetivo del autor cuando comete un acto ilegal o incumplimiento de contrato. En los primeros días de la sociedad humana, la responsabilidad se asignaba sobre la base de principios objetivos, por lo que la culpa subjetiva tenía poca importancia en la formación de la responsabilidad legal, pero sólo tenía cierta influencia en el tamaño de la responsabilidad legal. La sociedad moderna considera la culpa subjetiva como uno de los elementos de la responsabilidad jurídica. Los diferentes estados psicológicos subjetivos están directamente relacionados con la determinación de si un determinado comportamiento es responsable y qué tipo de responsabilidad jurídica se debe asumir. Como aspecto subjetivo del delito, la culpa subjetiva es uno de los elementos del delito y desempeña un papel importante en la determinación y medición de la responsabilidad penal. En términos de responsabilidad civil, generalmente se debe considerar la culpa subjetiva y adoptar el principio de responsabilidad por culpa.

La culpa subjetiva incluye dos categorías: intencionalidad y negligencia. La intención se refiere al estado mental de saber que el comportamiento de uno tendrá consecuencias perjudiciales para la sociedad y esperar o permitir que tales consecuencias ocurran. La negligencia se refiere a un estado de ánimo en el que uno debería haber previsto que sus acciones pueden causar daño a otros y poner en peligro a la sociedad, pero no lo había previsto por negligencia, o ya lo había previsto y creía que podía evitarse, lo que lleva a la aparición de tal resultado.

Sección 3 Clasificación de Responsabilidades Legales

Existen diferentes clasificaciones de responsabilidad legal basadas en diferentes estándares. Ahora presentaremos algunas clasificaciones comúnmente utilizadas en los círculos legales de mi país.

1. Responsabilidad de derecho público y responsabilidad de derecho privado

Según la naturaleza de la ley violada por el acto ilícito, se puede dividir en responsabilidad de derecho público y responsabilidad de derecho privado. Entre ellos, la responsabilidad de derecho privado se refiere principalmente a la responsabilidad civil; la responsabilidad de derecho público se refiere principalmente a la responsabilidad administrativa, la responsabilidad penal, la responsabilidad procesal, la responsabilidad de compensación estatal y la responsabilidad constitucional.

La denominada responsabilidad civil se refiere a las consecuencias adversas que soportan los ciudadanos o personas jurídicas conforme a la ley por incumplimiento de contrato, violación de las leyes civiles y comerciales, u otras causas previstas por la ley. La denominada responsabilidad administrativa se refiere a las consecuencias adversas que deben soportarse por la violación del derecho administrativo o por cuestiones estipuladas en el derecho administrativo. Incluye también la responsabilidad administrativa de los organismos administrativos y su personal y la responsabilidad administrativa de las contrapartes administrativas. La responsabilidad legal en el derecho económico de mi país tiene tanto la naturaleza de responsabilidad civil como la naturaleza de responsabilidad administrativa. Por ejemplo, la responsabilidad por descargas contaminantes que violan la Ley de Protección Ambiental de la República Popular China (en adelante, la "Ley de Protección Ambiental ") incluye daños (es decir, pagar una indemnización a la víctima), y también imponer tarifas de alcantarillado, multas y advertencias, es decir, las autoridades administrativas impondrán sanciones administrativas a los contaminadores. El primero pertenece a la responsabilidad civil y el segundo a la responsabilidad

administrativa. La denominada responsabilidad penal se refiere a las consecuencias adversas que se deben soportar por la violación de las leyes penales. La llamada responsabilidad procesal se refiere a las consecuencias adversas causadas por la violación de las leyes procesales por parte de las partes en diversas actividades litigiosas. Por ejemplo, si el demandante en un proceso civil no presenta pruebas y se presume que ha desistido de la demanda por parte del autoridad judicial, será responsable del retiro de la demanda; si el demandado no comparece ante el tribunal sin motivo, será responsable. Consecuencias adversas de la sentencia en rebeldía. La llamada responsabilidad indemnizatoria del Estado se refiere a la responsabilidad indemnizatoria del Estado como principal organismo causado por el ejercicio ilegal de poderes por parte de las agencias estatales y su personal cuando las agencias estatales ejercen el poder público. La llamada responsabilidad por violación de la constitución se refiere a la responsabilidad legal que debe asumirse como resultado de ciertos documentos legales normativos formulados por agencias estatales relevantes o actos de poder específicos tomados por agencias estatales que entran en conflicto con la Constitución.

2. Responsabilidad por culpa, responsabilidad sin culpa y responsabilidad de equidad

Según el estado de la culpa subjetiva en la responsabilidad legal, la responsabilidad legal se puede dividir en responsabilidad por culpa, responsabilidad sin culpa y responsabilidad de equidad.

La llamada responsabilidad por culpa se refiere a una responsabilidad jurídica que requiere la existencia de una culpa subjetiva como condición necesaria, es decir, es un tipo de responsabilidad que presupone una culpa subjetiva en el comportamiento. Es una responsabilidad legal determinada con base en el principio de "sin culpa no hay responsabilidad". La responsabilidad por culpa es la forma más antigua y común de responsabilidad en materia de responsabilidad legal. El principio de responsabilidad por culpa tiene su origen en el antiguo derecho romano y, tras ser heredado por el derecho moderno, se generalizó en el derecho civil de varios países de la época moderna y se utiliza hasta nuestros días. El derecho moderno e incluso el derecho moderno se preocupan generalmente por

garantizar la igualdad de derechos de los sujetos de derechos, lo que lleva a la condición previa de que el actor tenga culpa al asumir la responsabilidad, por lo que la responsabilidad por culpa está estrechamente relacionada con la igualdad de derechos.

La llamada responsabilidad objetiva se refiere a una responsabilidad que se determina sin que exista culpa subjetiva como condición necesaria, es decir, no es necesario considerar si el actor tiene culpa subjetiva al asumir este tipo de responsabilidad. En la sociedad moderna, el comportamiento jurídico sin culpa todavía puede causar daños. Para solucionar los daños causados por el comportamiento legal, el derecho moderno ha adoptado un sistema de responsabilidad sin culpa. En la moderna sociedad industrial altamente desarrollada, es muy difícil probar la relación entre los hechos de culpa y daño uno por uno. Por ello, a finales del siglo XIX y principios del XX se estableció la responsabilidad objetiva como complemento a la responsabilidad culposa. Las disposiciones de nuestro país sobre responsabilidad objetiva se concentran principalmente en algunas disposiciones del derecho civil y del derecho económico, como la responsabilidad por peligros estipulada en los "Principios generales del derecho civil" y la responsabilidad por contaminación ambiental estipulada en la "Ley de protección del medio ambiente". En términos generales, la responsabilidad objetiva no se aplica en el derecho penal.

La llamada responsabilidad equitativa se refiere a una responsabilidad especial que no está prevista en la ley para aplicar la responsabilidad sin culpa, pero la aplicación de la responsabilidad con culpa es injusta, por lo que no supone que el actor tenga culpa y sea razonablemente compartida por las fiestas. Se trata de un tipo especial de responsabilidad que surgió a finales del siglo XIX. Al igual que la responsabilidad sin culpa, no se basa en la culpa subjetiva del autor. Sin embargo, a diferencia de la responsabilidad por culpa, su ámbito de aplicación se limita a: en primer lugar, la ley no estipula claramente que deba aplicarse la responsabilidad sin culpa; en segundo lugar, si la aplicación de la responsabilidad por culpa es injusta o viola el principio de equidad y razonabilidad. La responsabilidad justa refleja una cierta tendencia orgánica unificada de conciencia moral y conciencia jurídica, responsabilidad social y responsabilidad jurídica. Las leyes de nuestro país, especialmente en materia de derecho civil,

también estipulan la responsabilidad justa. Por ejemplo, los "Principios Generales del Derecho Civil" de nuestro país estipulan que si las partes no tienen culpa de causar el daño, las partes pueden compartir la responsabilidad civil con base en sobre la situación real.

3. Responsabilidades laborales y responsabilidades personales.

Según el nombre del actor, se puede dividir en responsabilidad oficial y responsabilidad personal.

La llamada responsabilidad oficial se refiere a la responsabilidad jurídica causada por la violación de las leyes cuando el actor realiza actividades en calidad o nombre de su cargo oficial, siendo responsabilidad de la organización (agencias, empresas, emprendimientos u otras organizaciones). al que pertenece el actor. Por ejemplo, si un miembro del personal de una agencia administrativa estatal es responsable de los daños causados por una administración ilegal en el desempeño de sus funciones oficiales, esto debe considerarse como un acto oficial y asumir la responsabilidad oficial; otro ejemplo es si un miembro de la empresa firma un contrato. con otros en nombre de la empresa en el desempeño de sus funciones, y cuando se produce un incumplimiento de contrato, constituye incumplimiento de contrato.Si la empresa tiene responsabilidad oficial, la empresa a la que pertenece asumirá la responsabilidad por incumplimiento de contrato. La llamada responsabilidad personal se refiere a la responsabilidad jurídica causada por la violación de las leyes cuando el actor realiza actividades a título personal o en nombre, es responsabilidad individual del actor. Por ejemplo, si un miembro del personal administrativo se comporta fuera del horario laboral y causa daño a otros, será considerado responsable.

4. Responsabilidad patrimonial y responsabilidad extrapatrimonial

Según los diferentes contenidos de la responsabilidad, se puede dividir en responsabilidad patrimonial y responsabilidad no patrimonial.

La llamada responsabilidad patrimonial se refiere a la responsabilidad legal con la propiedad como contenido de la responsabilidad, como la compensación por pérdidas y

devolución de objetos originales en el derecho civil, multas en el derecho administrativo, multas y confiscación de bienes en el derecho penal, etc. La llamada responsabilidad no patrimonial se refiere a la responsabilidad legal que no toma la propiedad como contenido de responsabilidad, sino que toma a la persona, el comportamiento, la personalidad, etc. como contenido de responsabilidad. Por ejemplo, la detención y el encarcelamiento se basan en la responsabilidad de la persona. contenido, reparación, rehacer, etc. El contenido de la responsabilidad se basa en el comportamiento, mientras que el contenido de la amonestación se basa en la personalidad.

Además, según el grado de responsabilidad, se puede dividir en responsabilidad limitada y responsabilidad ilimitada. Según el diferente rigor de la responsabilidad, se puede dividir en responsabilidad estricta, responsabilidad más estricta y responsabilidad no estricta. Según si la responsabilidad puede vincularse o transferirse, se puede dividir en responsabilidad única y responsabilidad solidaria. Según la conexión entre las acciones conjuntas de los sujetos responsables, también existen responsabilidades conjuntas y responsabilidades mixtas. Según la diferente naturaleza de las normas jurídicas violadas por la conducta, se puede dividir en responsabilidad civil, responsabilidad administrativa, responsabilidad inconstitucional y responsabilidad penal.

Sección 4: Atribución y exención de responsabilidad legal

La atribución de responsabilidad jurídica, denominada imputación, se refiere a las actividades de juzgar, confirmar, investigar y eximir de la responsabilidad jurídica generada por actos ilícitos. La teoría de la imputación involucra cuestiones como el principio de imputación, los elementos de la imputación y las condiciones para la exención.

1. Principio de Responsabilidad

La atribución de responsabilidad es un proceso complejo de juicio de responsabilidad, y se deben seguir ciertos principios al juzgar, confirmar, perseguir y eximir de responsabilidad. El principio de responsabilidad refleja la

orientación valorativa de los legisladores, es la directriz para la legislación sobre responsabilidad y es también el criterio básico para guiar la aplicación de la ley. La responsabilidad generalmente debe cumplir con los siguientes principios legales:

(1) Principio de responsabilidad legal

El significado del principio de responsabilidad legal incluye: primero, después de que ocurre un acto ilegal, el infractor debe ser considerado responsable de acuerdo con la naturaleza, alcance, extensión, límite de tiempo y método especificados de antemano por la ley; como un derecho legal negativo. En consecuencia, debe estar estipulado de antemano por normas legales, lo cual es un requisito inevitable para la previsibilidad jurídica. En segundo lugar, se excluyen las responsabilidades sin fundamento jurídico, es decir, los juicios arbitrarios de responsabilidades y los "castigos ilegales"; ningún sujeto responsable en el país tiene derecho a perseguir a un sujeto responsable por responsabilidades distintas a las expresamente estipuladas en la ley, y cualquier responsable El sujeto tiene derecho a negarse a asumir responsabilidades legales, distintas a las expresamente estipuladas. En materia de responsabilidad penal, también se refiere al “principio de legalidad del delito y de la pena” y al “no delito salvo que la ley esté expresamente escrita”. En tercer lugar, en circunstancias normales, debe excluirse la trazabilidad que sea perjudicial para el autor. El Estado no puede utilizar las leyes actuales para exigir el comportamiento de ayer, lo que se refleja principalmente en el principio de irretroactividad del derecho penal.

(2) Principio de conexión causal

El significado del principio de conexión causal incluye: En primer lugar, antes de determinar la responsabilidad ilegal del autor, primero se debe confirmar la conexión causal entre la conducta y el daño o los resultados del daño. Por ejemplo, si existe una conexión causal entre la acción perjudicial y La condición de lesión de la víctima es la base legal para determinar si existe una conexión causal. Base fáctica importante para la responsabilidad. En segundo lugar, antes de determinar la responsabilidad del autor por violar la ley, primero se debe confirmar la conexión causal entre factores subjetivos como la voluntad y el pensamiento y el comportamiento externo. A veces, este también es un

factor importante para distinguir la responsabilidad de la no responsabilidad. Por ejemplo, el autor no tiene ninguna responsabilidad subjetiva. Si la culpa de alguien hace que otros pierdan el control de su propiedad, no puede considerarse un delito. En tercer lugar, antes de determinar la responsabilidad ilegal del autor, conviene distinguir si la relación causal es inevitable o accidental, directa o indirecta. En ocasiones existe una causa y múltiples efectos, o un efecto y múltiples causas, lo que también afecta la atribución e investigación de la responsabilidad jurídica, por lo que hay que prestar atención a la distinción en casos concretos.

(3) Principio de proporcionalidad de responsabilidades

Esta es una manifestación específica del espíritu de justicia jurídica en la atribución de responsabilidad legal. Sus implicaciones incluyen: Primero, la naturaleza de la responsabilidad legal es consistente con la naturaleza del acto ilegal. Por ejemplo, en el juicio de un caso, el La naturaleza del acto debe determinarse con precisión y sólo después de que se confirme la naturaleza del acto se puede confirmar la naturaleza de la responsabilidad. La responsabilidad civil y la responsabilidad penal son de naturaleza diferente, y la responsabilidad penal no puede utilizarse para investigar violaciones civiles; la responsabilidad contractual y la responsabilidad civil por daños son diferentes y no pueden utilizarse indistintamente. En segundo lugar, la gravedad y el tipo de responsabilidad jurídica deben ser proporcionales al daño causado por el acto ilegal y a la maldad subjetiva del autor. Por ejemplo, en el ámbito del derecho penal, además de considerar la composición del delito, también se deben considerar circunstancias como la entrega, la tentativa, la suspensión, el autor principal y el cómplice; en el ámbito del derecho civil, los ingresos económicos y necesarios. También deben considerarse adecuadamente los gastos económicos de las partes. En tercer lugar, la gravedad y el tipo de responsabilidad jurídica también deben adaptarse a la maldad subjetiva del autor. Se trata también de la llamada "castiga digna del delito", el "equilibrio entre culpa y responsabilidad" y la "indemnización que no exceda del cantidad". De lo contrario, no sólo no podrá restablecer el orden legal y la justicia social, sino que también puede producir fácilmente nuevas injusticias. El principio de proporcionalidad de la responsabilidad también incluye el

significado de prestar atención a los beneficios de la responsabilidad, es decir, cuando sea necesario, se pueden utilizar medios legislativos y judiciales para aumentar adecuadamente la responsabilidad legal de las violaciones e infracciones y aumentar los costos de sus violaciones y infracciones, inhibiendo así la ocurrencia de violaciones, infracciones y delitos.

(4) El principio de autorresponsabilidad

El significado del principio de autorresponsabilidad incluye: Primero, los perpetradores ilegales deben ser responsables de sus propios actos ilegales. En segundo lugar, las personas que no han cometido ningún comportamiento ilegal no pueden ser consideradas legalmente responsables, es decir, nos oponemos a la implicación o implicación encubierta. En tercer lugar, es necesario garantizar que los responsables rindan cuentas ante la ley y que los que no lo sean no lo hagan, es decir, que ninguna injusticia se cometa en vano. En la sociedad antigua, que se caracterizaba por vínculos de "identidad", todos estaban estrechamente vinculados con la familia, la familia y la sociedad debido a su identidad. Por lo tanto, el sistema de participación prevalecía a la hora de determinar y atribuir la responsabilidad legal. A menudo una persona violaba la ley, causando daño a la familia y familiares, incluso a amigos, vecinos, compañeros, subordinados. El principio de responsabilidad propia es un principio general del derecho moderno. Por supuesto, en algunas circunstancias especiales, por necesidades del orden jurídico, especialmente la protección de la propiedad, también surge la cuestión de la transferencia de responsabilidad, como cuando los tutores asumen la responsabilidad vicaria de los tutelados, los superiores asumen la responsabilidad vicaria de los subordinados, etc.

2. Descargo de responsabilidad y condiciones

La exención de responsabilidad legal, también conocida como exención, significa que la responsabilidad legal queda parcial o totalmente exenta debido a la concurrencia de condiciones legales. "Descargo de responsabilidad" aquí es diferente de "irresponsabilidad" o "no responsabilidad". La exención se basa en la existencia de responsabilidad legal, pero la responsabilidad legal queda parcial o totalmente exenta debido a ciertas condiciones estipuladas por la ley.

"Sin responsabilidad" o "irresponsabilidad" significa que aunque el actor realmente violó la ley, no asume responsabilidad legal porque no tiene las condiciones para asumirla. Por ejemplo, aunque la legítima defensa y la evitación de emergencias pueden parecer en apariencia condiciones de exención, en realidad no entran dentro del alcance de la exención porque no constituyen responsabilidad legal en absoluto. También debe quedar claro que "exención" no significa "justificación". La exención no significa que el comportamiento ilegal sea razonable, legal, permitido y respaldado por la ley. Las condiciones de exención se refieren a condiciones que eximen a los perpetradores de responsabilidad legal. Las condiciones de exención de responsabilidad tienen disposiciones diferentes en diferentes leyes. En términos generales, existe una clara distinción entre responsabilidad de derecho privado y responsabilidad de derecho público. Hay dos tipos de condiciones de exención en el derecho privado: unas son las condiciones de exención legales; la otra son las condiciones de exención voluntaria. La condición legal de exención en el derecho privado es principalmente la "fuerza mayor". El artículo 107 de los "Principios generales del derecho civil" estipula: "Si no puede ejecutar un contrato o causar daño a otros debido a fuerza mayor, no asumirá la responsabilidad civil, a menos que la ley disponga lo contrario". en el derecho civil de mi país significa circunstancias objetivas imprevistas, inevitables e inevitables que hay que superar.

Las condiciones de exención voluntaria en derecho privado, es decir, las condiciones de exención decididas por las propias partes, incluyen: primero, la reclamación de derechos excede el plazo de prescripción, es decir, la parte correcta no ejerce su derecho a recuperar, y después un determinado período de tiempo, el responsable queda exento de responsabilidad. En segundo lugar, un remedio efectivo significa que la persona responsable u otras personas toman medidas correctivas efectivas por el daño causado por el comportamiento antes de que las agencias estatales los hagan responsables. Si la víctima está dispuesta a renunciar a la responsabilidad, puede quedar exenta de responsabilidad. . En tercer lugar, el acuerdo voluntario, es decir, basado en la negociación y el consentimiento de ambas partes dentro del ámbito permitido por la ley, puede eximir a la parte de responsabilidad.

Por lo general, las responsabilidades de derecho público son determinadas e investigadas por agencias estatales especializadas, y las responsabilidades de derecho público no permiten la reconciliación entre las partes, lo que se denomina "acuerdo privado". Las condiciones para la exención incluyen: en primer lugar, el plazo de prescripción ha expirado, es decir, el delincuente ya no tiene responsabilidad legal después de que se haya producido su conducta ilegal durante un período determinado. Por ejemplo, según la legislación penal de mi país, si la ley la pena máxima es inferior a 5 años de prisión de duración determinada, ya no será responsable después de 5 años. Hacer responsables penalmente a los perpetradores. En segundo lugar, quedarán exentos de toda o parte de su responsabilidad la entrega o servicio meritorio, es decir, quienes hayan cometido servicio meritorio o se hayan entregado después de infringir la ley. En tercer lugar, si las partes no demandan, también hay situaciones en casos de derecho público en los que la parte correcta no demanda y no es aceptada, como en casos de compensación administrativa y casos penales menores. La asunción de responsabilidad legal depende del comportamiento procesal de las fiestas. En la mayoría de los casos, la determinación de las condiciones para la exención de la responsabilidad de derecho público no la determinan las partes como la responsabilidad de derecho privado, sino los organismos específicos estipulados en la ley. Por ejemplo, la exención penal para las personas que hayan cometido servicios meritorios está estipulada por ley y determinada por el tribunal mediante sentencia. Cuarto, exención por incapacidad para realizar, es decir, en responsabilidad patrimonial, si el responsable efectivamente no puede realizar o no puede realizar en su totalidad, las agencias estatales pertinentes están exentas o parcialmente exentas de responsabilidad.

Sección 5 Cómo realizar las responsabilidades legales

1. El concepto de implementación de responsabilidad legal.

El llamado método de realización de responsabilidad legal, denominado método de responsabilidad, se refiere a la forma específica de asumir o perseguir la responsabilidad legal, como sanciones penales, multas administrativas, compensación por pérdidas, etc., que son la encarnación de este método de responsabilidad. . En general, sabemos que cualquier responsabilidad legal tiene las características de la coerción estatal, por lo que el método de la responsabilidad legal también es obligatorio. Las manifestaciones específicas son: en primer lugar, la responsabilidad legal está estipulada por leyes obligatorias, en segundo lugar, la responsabilidad legal generalmente se rige por las agencias estatales pertinentes. e investigar, y el poder coercitivo del Estado garantiza la identificación e investigación de las responsabilidades jurídicas; en tercer lugar, incluso algunas responsabilidades jurídicas que pueden ser manejadas por las propias partes están garantizadas por la posible coerción del Estado, es decir, una vez que el titular del derecho solicita el derecho del Estado. las autoridades lo implementan, la responsabilidad se vuelve obligatoria.

2. Métodos para asumir la responsabilidad legal

El carácter obligatorio de la responsabilidad es una característica general de la responsabilidad jurídica. Sin embargo, algunas responsabilidades jurídicas, como la responsabilidad civil, son a la vez obligatorias y arbitrarias. Esto se refleja en el hecho de que se asuma o no la responsabilidad y en el alcance de la misma. están determinados por el titular del derecho. A esto se le llama ley. Autoresponsabilidad. La responsabilidad penal se inicia por iniciativa propia sólo en casos excepcionales. Por ejemplo, en los casos de procesamiento penal privado, la responsabilidad penal del responsable depende básicamente de la voluntad de la víctima. En otras palabras, la responsabilidad penal suele ser sólo obligatoria, pero La responsabilidad del derecho privado tiene la doble naturaleza de obligatoria y voluntaria, por lo que en la práctica judicial no es posible interferir demasiado con el poder judicial del Estado, sino asegurar el grado necesario de autonomía del derecho privado. La responsabilidad jurídica se puede dividir en tres situaciones según el método: sanciones, compensación y coacción. Los dos

primeros son métodos de responsabilidad básicos y comunes en la ley. En algunos libros de texto, se los denomina colectivamente "sanciones legales" y se dividen en "sanciones punitivas" y "sanciones de restauración de derechos (protectoras)". [39] La compensación tiene el efecto práctico de restaurar o proteger derechos, pero obviamente no es una sanción y deberíamos hacer una distinción.

Es importante distinguir entre sanciones e indemnizaciones. Revela la diferencia entre los dos modos de responsabilidad en el derecho público y el derecho privado, lo que nos ayuda a comprender profundamente la naturaleza y las funciones del derecho privado y del derecho público. Tiene importancia práctica para mejorar la precisión de la aplicación de las leyes en las actividades judiciales y la realización de autonomía del derecho privado. La responsabilidad de sanción y la responsabilidad de compensación tienen las siguientes diferencias:

1. Diferentes operadores de implementación

La compensación es principalmente patrimonial y las sanciones son principalmente personales. Hay tres portadores de compensaciones y sanciones: primero, la propiedad; segundo, la conducta; y tercero, el espíritu. Un vehículo muy usado para compensación es propiedad. En realidad, el portador del comportamiento está condicionado por la propiedad. Sin la propiedad como objeto de las relaciones jurídicas, no existen métodos de compensación como el comportamiento, como rehacer, reparar y detener las infracciones, que están condicionados por una determinada participación en la propiedad. El espíritu es relativamente raro como portador de compensación. Generalmente se utiliza en casos de daño mental, como disculpas públicas, restauración de reputación y otros consuelos espirituales. Sin embargo, una gran cantidad de consuelos espirituales se presentan en forma de compensación monetaria. tiene cierto carácter punitivo, no es en realidad una sanción. El principal portador de la responsabilidad sancionadora es el cuerpo humano, que incluye el cuerpo, la libertad, la reputación e incluso la vida, aunque también existen sanciones en forma de propiedad, son principalmente sanciones personales. Las sanciones que utilizan el cuerpo humano como portador son una forma de castigo con una larga historia: desde la venganza homomórfica de los pueblos primitivos hasta los métodos de sanción del derecho penal moderno que van desde la restricción de la libertad personal hasta la pena de muerte,

todos ellos tienen un carácter punitivo personal. naturaleza. Esto se debe a que, basadas en el castigo moral, las sanciones a la propiedad no son suficientes para lograr el propósito moral. Las sanciones personales son mucho más efectivas que las sanciones patrimoniales en términos de efecto moral. Por supuesto, esto no es absoluto. Las sanciones patrimoniales también existen dentro de un cierto rango, como multas, confiscaciones, multas, etc.

2. Relación diferente con el espíritu del responsable

Los medios de compensación generalmente no involucran conscientemente el espíritu de la persona responsable, sino que se realizan principalmente a través de medios como la compensación, el retorno (intercambio), la restauración (reparación), la supresión y el consuelo espiritual. Aunque objetivamente supone una presión mental para el responsable, ésta no es la connotación del objetivo de la indemnización en sí. Y las sanciones deben involucrar conscientemente el espíritu del responsable. Las llamadas sanciones se refieren al dolor y la pérdida causados por el uso por parte del Estado de medios coercitivos a la persona (en sí misma involucra el espíritu) y los intereses de propiedad de la persona responsable (la ley también causa subjetiva y conscientemente que la persona responsable sufra dolor mental).) Esta es también la sanción, la base para lograr el doble propósito de retribución y prevención.

3 . Diferentes fundaciones

Aunque tanto el establecimiento de indemnizaciones como las sanciones se basan en un comportamiento objetivo, la base para establecer la indemnización son principalmente las consecuencias objetivas del daño y la malignidad de las faltas subjetivas es secundaria, por lo que el derecho civil se preocupa más por las pérdidas objetivas que por las faltas subjetivas. Nivel de atención. La base para la determinación de las sanciones es principalmente la culpa subjetiva, aunque también se considera para las sanciones el daño objetivo, el objeto de su consideración es determinar el grado de malignidad subjetiva. En ocasiones, aunque no exista un daño objetivo en la conducta, se pueden imponer sanciones basadas en la malignidad subjetiva de la conducta.

4. Diferencias en factores éticos en los criterios de evaluación

La responsabilidad jurídica es también una valoración jurídica. Los criterios de evaluación para la compensación

se basan principalmente en la evaluación de hechos, y los factores morales están menos involucrados o solo involucran el exterior de la responsabilidad de la compensación. Por ejemplo, en la mayoría de los casos de compensación causada por daños a la propiedad de otras personas, los factores morales básicamente no son considerado al asumir la responsabilidad. Las normas de evaluación de las sanciones tienen matices de evaluación moral evidentes y fuertes. Si no hay factores morales que las impregnen, el fenómeno jurídico del "castigo" perderá su base para la supervivencia. Por lo tanto, la similitud, penetración e intersección entre derecho y moralidad generalmente puede explicarse a partir de la interrelación entre sanciones y moralidad. "El concepto de malignidad en el derecho penal está relacionado con las obligaciones morales, por lo que la moralidad realza la autoridad de la ley". [40] Es también esta estrecha conexión con la moral la base eterna o fuente del apoyo público del derecho (autoridad legal).

3. Sanciones, compensaciones y coacciones

Las denominadas sanciones se refieren a sanciones legales que se basan en el carácter moral de la ley y se aplican a los sujetos responsables mediante la fuerza coercitiva estatal y consisten en castigos físicos, mentales y patrimoniales. Las sanciones (castigos) incluyen principalmente:

(1) Sanciones civiles. Las sanciones civiles se refieren a medidas punitivas aplicadas contra las personas responsables de conformidad con las disposiciones del derecho civil. Generalmente se refieren al pago de daños y perjuicios, es decir, después de que una de las partes incumple el contrato, se debe pagar una determinada cantidad de daños y perjuicios a la otra parte. otra parte independientemente de si causa daño a la otra parte. Es de naturaleza punitiva para la parte responsable, es decir, la parte infractora.

(2) Sanciones administrativas. Las sanciones administrativas se refieren a medidas punitivas implementadas contra las personas responsables de conformidad con las leyes administrativas. Incluyen principalmente sanciones administrativas y sanciones administrativas. Las sanciones administrativas se refieren a medidas punitivas como advertencias, multas, confiscación,

detención administrativa y reeducación por el trabajo impuestas a los responsables de violar las leyes administrativas; las sanciones administrativas se refieren a medidas punitivas impuestas a funcionarios públicos u otro personal subordinado que hayan violado la ley y descuidaron sus deberes, incluidas las medidas punitivas como advertencias, deméritos, descensos de categoría y libertad condicional.

(3) Sanciones penales. Las sanciones penales se refieren a medidas punitivas implementadas contra delincuentes de conformidad con las leyes penales, es decir, sanciones penales. En nuestro país comprende la pena de libertad, la pena de cadena perpetua, la pena de calificación y la pena de propiedad. En concreto, se dividen en control, detención penal, prisión de duración determinada, cadena perpetua, pena de muerte y varias penas adicionales. Es la sanción legal más severa.

La denominada indemnización se refiere a un método de responsabilidad que obliga al responsable a soportar una indemnización o compensación en forma de acción o inacción, basada en el utilitarismo jurídico, mediante la petición de las partes o la garantía obligatoria del Estado. incluyen principalmente:

(1) Compensación civil. La compensación civil se refiere a los métodos de responsabilidad como la compensación y la compensación requeridas a la persona responsable de acuerdo con las leyes civiles. La responsabilidad civil es principalmente una compensación, que incluye detener la infracción, eliminar obstáculos, eliminar el peligro, devolver la propiedad, restaurar el estado original, compensar las pérdidas, eliminar el impacto, restaurar la reputación, reparar, rehacer, reemplazar, etc.

(2) Compensación administrativa. La compensación administrativa se refiere a la compensación, compensación y otras responsabilidades que se exigen al responsable de acuerdo con las disposiciones de las leyes administrativas. En la práctica de mi país, comúnmente se la conoce como compensación administrativa. Se refiere principalmente a la responsabilidad de compensación del sujeto administrativo. para la contraparte administrativa, como daños a la contraparte por actos administrativos ilícitos Compensación administrativa y reparación administrativa por daños causados a la contraparte por acciones administrativas legales (como expropiación de terrenos).

(3) Compensación judicial. La compensación judicial se refiere al método de compensación de la responsabilidad por los daños causados a las partes debido a actos judiciales específicos de órganos judiciales, como condenas injustas y detenciones injustas. En la práctica, también se la conoce comúnmente como compensación judicial. La compensación judicial y la compensación administrativa se denominan colectivamente compensación estatal.

La llamada coerción se refiere al método de responsabilidad jurídica que utiliza el poder coercitivo del Estado para imponer medidas obligatorias al sujeto responsable cuando éste no cumple con sus obligaciones, y obliga al sujeto obligado a cumplir sus obligaciones basándose en la coerción legal. La fuerza incluye la fuerza sobre la persona, como el tratamiento forzado, la desintoxicación forzada y la citación; la fuerza sobre la propiedad, como la transferencia forzada, la retención forzada, la demolición forzada y la subasta forzada.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuáles son la naturaleza y características de la responsabilidad legal?
2. ¿Cuáles son los componentes de la responsabilidad legal?
3 . ¿Cuáles son las clasificaciones de responsabilidad legal?
4. ¿Cuáles son las formas de realizar la responsabilidad legal?
5. ¿Cómo entender el principio de atribución de responsabilidad jurídica?
6 . ¿Cuáles son las condiciones para la reducción o exención de responsabilidad legal?

Lectura recomendada

1. Sun Xiaoxia: "Análisis de la responsabilidad en el derecho público y privado: sobre la compensación utilitaria y el castigo moral", publicado en "Legal Research", número 6, 1994.
2. Liu Zuoxiang y Gong Xianghe: "Análisis del concepto de responsabilidad legal", publicado en "Law Science", número 10, 1997.
3 . Zhang Qi: "Sobre el propósito, la función y los principios básicos de la responsabilidad jurídica en la China contemporánea", publicado en "Chinese and Foreign Law", número 6, 1999.

Capítulo 12 La función del derecho

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El papel del derecho, es decir, el impacto y efecto del derecho como norma de comportamiento en el comportamiento y la vida social de las personas. Este capítulo presenta el concepto y la clasificación del papel del derecho. Los estudiantes deben centrarse en comprender los objetos y contenidos de las diversas funciones normativas del derecho, familiarizarse con el papel social del derecho y reconocer las limitaciones del papel del derecho.

Puntos clave del examen judicial

Examinar el papel normativo del derecho a partir de casos específicos, comprender de manera integral el papel social del derecho y comprender correctamente las limitaciones del papel del derecho.

Sección 1 Explicación de la función del derecho

1. Panorama general de las funciones del derecho

Desde la perspectiva de los chinos modernos, "efecto" se refiere principalmente a: ① tener un impacto en las cosas; ② actividades que tienen un cierto impacto en las cosas; ③ efectos en las cosas. [41] Se puede ver que "efecto" puede usarse para referirse a la influencia y el efecto de una cosa sobre otras, y también puede usarse para expresar el proceso específico de influencia. El derecho es una norma creada por la sociedad humana para regular el comportamiento y la vida social de las personas, por lo que el llamado papel del derecho es el impacto y efecto del derecho como norma de comportamiento en el comportamiento y la vida social de las personas. El proceso y la efectividad de este rol muestran cómo la ley afecta a la sociedad y cómo demuestra su estatus en la vida social a través de la manifestación de su rol.

En los trabajos académicos existentes, otro concepto utilizado junto con "el papel del derecho" es "la función del derecho". En los libros de texto jurídicos nacionales, algunos estudiosos creen que el papel del derecho es equivalente a la función del derecho y que no es necesario distinguir entre ambos. Otros opinan que el papel del derecho y la función del derecho son dos cosas diferentes. concepto. Según su entendimiento, la diferencia entre el papel y la función del derecho se refleja principalmente en:

(1) Función es la capacidad de algo determinado por una determinada estructura para producir un determinado efecto; y efecto es un impacto real. Específicamente, la función del derecho es la premisa de la función del derecho; la función del derecho es la manifestación externa de la función del derecho. [42]

(2) La función del derecho es inherente al derecho mismo, mientras que el papel del derecho es externo y su estatus depende del estado de implementación y de las circunstancias de la sociedad.

(3) La función del derecho es lo que debería ser, y su base radica en lo que el derecho mismo debería ser, más que en lo que el derecho es en realidad; y el papel del derecho se basa en que la sociedad comprenda la implementación del derecho en sociedad, y tiene realidad.

(4) La función del derecho es una "constante", sujeta a la naturaleza y atributos del derecho; mientras que el papel del derecho es variable, sujeto a diversos factores internos y externos. [43]

Es cierto que el papel y la función del derecho son diferentes en términos de los ángulos presentados y el alcance cubierto, pero este libro no busca deliberadamente aclarar esta diferencia. Lo que llamamos el papel del derecho cubre el efecto del derecho en las relaciones sociales y la vida social misma y su efectividad.

El papel del derecho y el valor del derecho también son dos conceptos semánticamente cercanos, por lo que algunos trabajos académicos los confunden, sin embargo, un análisis cuidadoso dejará claro que el concepto de papel del derecho se centra en representar la influencia objetiva y la eficacia del derecho. derecho, mientras que el valor del derecho Los conceptos se centran en la evaluación subjetiva del significado de la representación. Este libro discutirá específicamente el valor de la ley.

2. Clasificación de las funciones del derecho

Para tener una comprensión concreta y profunda del papel del derecho, es necesario clasificar o analizar el papel del derecho desde diferentes perspectivas. Por ejemplo, según la relación lógica entre generales y especiales, los efectos del derecho se pueden dividir en efectos generales y efectos específicos; según las diferentes formas en que el derecho afecta las relaciones sociales y la vida social, los efectos del derecho se pueden dividir en efectos directos y efectos indirectos; según los diferentes alcances del ordenamiento jurídico y los subsistemas o elementos del derecho, los efectos del derecho se pueden dividir en dos categorías: efectos globales y efectos parciales; según la diferente significación social de la ley, los efectos de la ley se pueden dividir en Los efectos se dividen en dos categorías: efectos positivos y efectos negativos; según la diferencia o diferencia entre las expectativas legales de las personas y los efectos reales de la ley, los efectos de la ley pueden dividirse en dos categorías: efectos esperados y efectos reales. [44] Por supuesto, la clasificación más común es dividir el papel del derecho en dos categorías: papel normativo y papel social, clasificación que se basa en los objetos del papel del derecho. La función normativa significa proporcionar a las personas un estándar de comportamiento a través de disposiciones legales; la función social se refiere al efecto que la ley tiene sobre la estructura

social y el orden social al ajustar el comportamiento de las personas.

Se puede observar que la función normativa de la ley es una función directa, es decir, afecta el comportamiento de las personas; mientras que la función social de la ley es una función indirecta, es decir, la ley afecta a la sociedad ajustando el comportamiento de las personas.

La coexistencia de funciones normativas y sociales muestra que el derecho, como norma de comportamiento, no sólo puede regular el comportamiento individual, sino también ajustar los asuntos sociales. Sin embargo, nuestra comprensión del papel de las normas y la sociedad no puede ubicarse únicamente en términos de objetos de ajuste: de hecho, detrás de esta clasificación está implícita la relación entre los individuos y la sociedad.

Sección 2 El papel normativo del derecho

Como norma social formulada por el Estado, la ley tiene funciones normativas tales como notificación, orientación, evaluación, predicción, educación y aplicación. Se puede decir que el papel en este aspecto es el papel del derecho mismo o el papel especializado del derecho.

1. Función de aviso

La ley es un reflejo de la voluntad del Estado y representa las opiniones y actitudes del Estado sobre cómo debe comportarse la gente. Estas opiniones y actitudes se dan a conocer al mundo en forma de aprobación, permiso u objeción, prohibición, transmisión de información a toda la sociedad sobre cómo las personas pueden o deben comportarse y sirven como aviso público. Por lo tanto, a través de la promulgación de la ley, la gente puede tener una comprensión clara del contenido de la ley. La gente puede saber qué aprueba el Estado, qué se debe hacer y qué se puede hacer, a qué se opone el Estado y qué no. hacer y lo que no se debe hacer. Se puede ver que la función de notificación es un requisito previo para que se ejecuten otras funciones.

2. Función de orientación

El papel rector de la ley se refiere a la función y eficacia de la ley que puede proporcionar un modelo establecido para el comportamiento de las personas, guiándolas así a participar en actividades sociales dentro del alcance permitido por la ley. La función rectora es la parte más importante de la función de la ley. La razón por la que las personas necesitan la guía de la ley es para encontrar la actitud de la ley hacia la aprobación y prohibición de conductas específicas, a fin de decidir la elección de conductas. Más importante aún, el propósito de la ley no es sancionar actos ilegales. La clave es guiar a las personas para que se comporten correctamente y participen en actividades sociales para garantizar el funcionamiento normal del orden social.

La función orientadora es principalmente guiar el comportamiento del propio actor. Los métodos de orientación se pueden dividir en dos categorías: orientación individual y orientación general. Cualquier orientación sobre el comportamiento de sujetos de actividad social específicos se llama orientación individual; cualquier orientación sobre el comportamiento de sujetos de actividad social general o universal es orientación general. De hecho, la orientación jurídica en el sentido normativo es principalmente una orientación general, mientras que la orientación jurídica en el sentido de leyes aplicables específicas es una orientación individual.

La forma específica del papel rector del derecho se puede dividir en dos categorías: orientación determinista (orientación no opcional) y orientación no determinista (orientación opcional). La orientación determinista requiere que las personas realicen o no ciertos comportamientos mediante la estipulación de obligaciones legales. Es un patrón de comportamiento no seleccionable. El propósito es evitar que las personas violen la ley. Generalmente se guía por reglas obligatorias. La orientación sobre la incertidumbre crea una oportunidad para que las personas elijan al otorgarles derechos legales. El perpetrador puede elegir el patrón de comportamiento más factible dentro del alcance de la ley desde una perspectiva que sea beneficiosa para él mismo. El propósito es alentar a las personas a adoptar conductas permitidas por la ley, generalmente guiadas por reglas que las autorizan.

3. Función de evaluación

La función de evaluación del derecho se refiere a la función y eficacia del derecho como norma que puede medir y evaluar si la conducta de una persona es legal o eficaz. En rigor, la formulación de leyes significa incorporar valores socialmente reconocidos al contenido de la ley, de modo que las personas puedan evaluar en consecuencia el comportamiento de los demás. Se puede observar que el objeto de evaluación es el comportamiento realizado por las personas jurídicas (incluidas las personas naturales, las personas ficticias y el Estado). En una sociedad regida por el Estado de derecho, el comportamiento de cualquier persona debe estar sujeto a restricciones legales. Por lo tanto, el comportamiento jurídicamente significativo de cualquier persona debe ser objeto de evaluación jurídica.

En cuanto a los criterios de evaluación, existen principalmente legales e ilegales. Cuando un acto cumple con las disposiciones legales, lo llamamos "acto jurídico"; por el contrario, cuando un acto viola las disposiciones legales, lo llamamos "acto ilegal". En determinadas ocasiones, si las personas no hacen lo que deben hacer conforme a la ley, también se considerará “ilegal” y se les dará una evaluación negativa, por ejemplo, los organismos administrativos no expiden permisos y licencias conforme a la ley. . Por supuesto, la plena realización de este estándar de evaluación depende de la perfección de las disposiciones legales. En ocasiones, para compensar las deficiencias de la evaluación de la legalidad, la evaluación jurídica también se puede realizar mediante la "racionalidad". A diferencia de la base de evaluación de la legalidad, la evaluación de la racionalidad se refiere principalmente al análisis de la legitimidad de la conducta, por ejemplo, si bien la sentencia de culpabilidad emitida por la autoridad judicial se encuentra dentro del rango estipulado por la ley, cuando se trata de la gravedad de la castigo, se debe utilizar criterios de evaluación de racionalidad.

En la vida real, además de las leyes, también existen otras normas sociales como la moral y la disciplina como criterios de evaluación del comportamiento. En determinadas circunstancias, pueden utilizarse junto con la ley. Por ejemplo, la "buena fe" y las "buenas costumbres" estipuladas en el derecho civil pueden considerarse una evaluación jurídica o una evaluación moral. Sin embargo, cabe señalar que no pueden usarse indistintamente, es

decir, la evaluación jurídica no puede usarse para reemplazar la evaluación moral y otras evaluaciones socialmente prescritas, ni la evaluación moral puede usarse para reemplazar la evaluación legal; de lo contrario, la diferencia entre la ley y otras evaluaciones sociales. Las normas se confundirán.

4. Predicción

El efecto de predicción significa que debido a la existencia de la ley y la evaluación positiva o negativa de ciertos comportamientos de las personas, así como las inevitables consecuencias legales, las personas pueden estimar de antemano los resultados de sus propias acciones o cómo otros organizarán sus acciones. Es una función y eficiencia que determina la elección y dirección de la propia conducta. El papel predictivo es sumamente importante para el cumplimiento de la ley. Según lo dispuesto en la ley, las personas pueden conocer de antemano la actitud de la ley ante las acciones que han realizado y están a punto de realizar, así como las inevitables consecuencias jurídicas, de esta manera, las personas pueden ajustar consciente y autónomamente sus acciones. para obtener resultados jurídicos satisfactorios como resultado de. A través de la función predictiva de la ley, las personas también pueden juzgar el comportamiento de los demás, brindar apoyo moral y ayudar al comportamiento legal de los demás, y resistir y resistir conscientemente el comportamiento ilegal de otras personas, mejorando así la conciencia jurídica de toda la sociedad.

En el caso de los actos jurídicos, la función de predicción es la de formar "expectativas de comportamiento" razonables. En otras palabras, debido a la existencia de la ley, las personas pueden comportarse en consecuencia basándose en la relativa invariancia de las "normas legales" y el "comportamiento legal" de otras personas. Es esta expectativa de comportamiento razonable la que permite a las personas confiar en las disposiciones pertinentes de la ley y perseguir los intereses esperados a través de la negociación al establecer relaciones jurídicas.

El papel predictivo también es de gran importancia para la aplicación de la ley. Los funcionarios judiciales o los funcionarios encargados de hacer cumplir la ley pueden tomar las medidas legales necesarias y separadas para los casos correspondientes basándose en sus propias

predicciones. El papel predictivo en la aplicación de la ley es a la vez una necesidad de trabajo y un requisito de la ley misma. Asimismo, la predicción juega un papel sumamente importante en los servicios jurídicos. Como proveedor de servicios legales, a menudo necesitamos brindar servicios de predicción legal a las partes, emitir juicios sabios sobre el desarrollo y los cambios de las relaciones legales, manejar correctamente los problemas, resolver disputas y salvaguardar los derechos e intereses de las partes de manera oportuna, legal y Manera efectiva. Como dice el refrán, un buen abogado es aquel que puede predecir razonablemente qué sentencia dictará el juez.

En rigor, el papel de la predicción jurídica es también una manifestación de la función informativa de la propia ley. El derecho, como sistema establecido de reglas, permite a las personas organizar su propio comportamiento a través de las disposiciones pertinentes de la ley y esperar respuestas del comportamiento de otras personas. Se puede ver que el papel predictivo de la ley se establece porque la ley ha determinado patrones de comportamiento relativamente fijos, lo que permite a las personas ya no discutir y analizar las reglas por sí mismas, sino llevar a cabo directamente comportamientos relacionados.

5. Papel educativo

El papel educativo de la ley se refiere a la función y efectividad de influir en los pensamientos de las personas, cultivar y mejorar la conciencia jurídica de las personas y guiarlas a comportarse activamente de acuerdo con la ley a través de las disposiciones y la implementación de la ley. En este sentido, el proceso de implementación de la ley es el proceso en el que la ley desempeña un papel educativo; esta educación no sólo afecta a los propios perpetradores, sino que también tiene un correspondiente papel ejemplarizante para otros miembros de la sociedad.

Hay tres formas principales de realizar el papel educativo de la ley: en primer lugar, a través del estudio y la comprensión de la ley por parte de la gente, se pone en juego el papel educativo de la ley; en segundo lugar, a través de sanciones contra diversos actos ilegales y criminales, delincuentes ilegales y otros miembros de la sociedad sean educados, obedezcan conscientemente la ley y actúen de acuerdo con la ley en sus acciones futuras; en tercer lugar, establezcan buenos modelos legales de

comportamiento para las personas recompensando y fomentando diversas figuras avanzadas y comportamientos modelo. Por supuesto, el efecto educativo de la ley debe lograrse influyendo en el pensamiento de las personas. Es decir, la ley se basa en el comportamiento de las personas en términos de sus objetos de ajuste, y el papel de la educación radica en hacer que los valores principales defendidos por la ley arraiguen profundamente en los corazones de las personas a través de la legislación y las actividades de aplicación de la ley, guiando así la gente sea activamente amable.

Que una ley pueda realmente desempeñar una función educativa o lograr esa función no depende del efecto disuasorio del poder coercitivo del Estado. La clave depende de si las disposiciones de la ley en sí pueden realmente entrar en la categoría de "buena ley". Cuando las disposiciones legales en sí mismas son contrarias a la naturaleza humana, no sólo no producirán los efectos educativos correspondientes, sino que es más probable que se conviertan en un detonante para que la gente resista la tiranía. Como señaló Engels, la obediencia a la ley no es en modo alguno obediencia a la ley a cualquier precio: “Si alguien intenta recurrir a nuevas leyes extraordinarias, o a sentencias ilegales y actos ilegales de las cortes imperiales, recurrir a la tiranía de la policía o cualquier otra infracción ilegal por parte de las autoridades administrativas, y poner a nuestro partido nuevamente fuera del derecho común obligará al Partido Socialdemócrata Alemán a volver al único camino que todavía puede tomar, el camino ilegal. El pueblo británico, que ama esto En una nación de leyes, la primera condición para que el pueblo respete la ley es que otros factores de poder tampoco excedan el alcance de la ley; de lo contrario, según el punto de vista legal británico, la insurrección se convertirá en la principal obligación de los ciudadanos." [45] .

6. Aplicación

El papel coercitivo de la ley se refiere a la capacidad de la ley de utilizar el poder coercitivo del Estado para garantizar que pueda realizar plenamente sus funciones y eficacia. El sujeto de la aplicación de la ley es el Estado y el objeto de la aplicación de la ley es la conducta del infractor.

Como dijimos antes, la implementación de la ley depende en gran medida del cumplimiento consciente de la gente; y se puede suponer razonablemente que si la ley encarna la voluntad del pueblo, la ley también puede ser obedecida voluntariamente por el pueblo. Pero el problema es que siempre hay personas en la sociedad que no actúan conscientemente de acuerdo con las disposiciones de la ley. Por lo tanto, la ley debe conservar su papel coercitivo y castigar a los infractores para que pueda restablecerse el orden social destruido. Por lo tanto, el papel coercitivo del derecho es un papel indispensable e importante del derecho, y también es la garantía de otras funciones del derecho. Sin el rol coercitivo, el rol rector se reducirá, el rol evaluador perderá en gran medida su significado, se pondrá en duda el rol predictivo y la efectividad del rol educativo se verá seriamente afectada.

El medio coercitivo del derecho es el uso del poder coercitivo del Estado, que incluye ordenar al perpetrador que realice un determinado comportamiento o imponerle un castigo legal. El contenido de la aplicación de la ley es garantizar el pleno disfrute de los derechos legales y el correcto cumplimiento de las obligaciones legales. El propósito de la coerción legal es realizar derechos y obligaciones legales, garantizar la autoridad de la ley y mantener la justicia social y el buen orden social. También hay que señalar que el papel coercitivo de la ley no es sólo sancionar actos ilegales y criminales, sino también prevenir actos ilegales y criminales, mejorando así la sensación de seguridad de los miembros de la sociedad.

Sección 3 El papel social del derecho

Comparado con el papel normativo del derecho, el papel social del derecho es una cuestión más compleja. Debido a que el efecto normativo se analiza desde la perspectiva de la influencia externa del derecho como norma social, este fenómeno manifestado externamente es relativamente fácil de reconocer. El papel social del derecho se analiza a partir de la naturaleza y finalidad relativamente ocultas del derecho, además de que el papel social de los diferentes tipos de derecho es obviamente diferente, lo que aumenta la dificultad de comprensión. Sin embargo, en comparación con el papel normativo del derecho, la cuestión del papel

social del derecho es más importante. En muchas ocasiones, cuando se habla del papel del derecho, en realidad se refieren al papel social del derecho, por lo que debemos centrarnos en investigación, análisis y comentario.

1. El papel social del derecho en una sociedad de antagonismos de clases

En una sociedad de oposición de clases, el papel social del derecho generalmente se puede resumir en los dos aspectos siguientes: mantener el dominio de clase y desempeñar funciones públicas sociales.

(1) Mantener el dominio de clase

En una sociedad de antagonismo de clases, la relación social básica es la relación entre clases opuestas. La contradicción básica en la sociedad es el conflicto y la lucha entre clases opuestas. Este conflicto y lucha es la amenaza más grave para la clase dominante y para toda la sociedad. Por lo tanto, los conflictos y luchas de clases deben controlarse dentro del ámbito del "orden". El control del conflicto de clases y de la lucha de clases se realiza a través del poder estatal. El Estado es un poder que parece superior a la sociedad pero que en realidad está en manos de la clase más poderosa económicamente y, por tanto, también de la clase más poderosa políticamente. Por lo tanto, el orden establecido por el Estado a través de su propio sistema de poder y sistema de reglas legales legaliza e institucionaliza la opresión de una clase contra otra clase, y mantiene los conflictos y luchas de clases dentro de los límites permitidos por los intereses fundamentales de la clase dominante y social. existencia Dentro del alcance, es decir, se establecen el orden social y las relaciones sociales que son beneficiosas para la clase dominante.

Utilizar el derecho como herramienta para situar las relaciones de clase dentro del ámbito del orden jurídico puede aliviar los conflictos y las luchas de clases. Éste es el resultado de la experiencia a largo plazo de gobernar por la clase dominante y es mucho más inteligente que la represión violenta directa. Porque tales restricciones, prohibiciones y controles parecen aplicarse sin excepción a todos los miembros de la sociedad. Al mismo tiempo, el derecho es producto de la objetivación (externalización) de la voluntad subjetiva de la clase dominante. Como estándar objetivo, puede impulsar a las personas a guiar y restringir

su propio comportamiento de acuerdo con estándares conocidos, influenciar, supervisar y juzgar el comportamiento de otros, reduciendo así la resistencia a la implementación de la voluntad de la clase dominante; puede prevenir la violencia estatal. de ser utilizado o en circunstancias especiales Al usarlo, se puede lograr el propósito esperado de establecer y mantener el orden dominante de clase.

(2) Ejecución de asuntos sociales y públicos.

Los llamados asuntos públicos sociales se refieren a asuntos de importancia social universal determinados por la naturaleza de todas las sociedades. El papel del derecho en los asuntos sociales y públicos es la capacidad del derecho para gestionar los asuntos sociales y públicos en función de su socialidad o comunidad. Como señaló Engels: "El gobierno político se basa en todas partes en el desempeño de alguna función social, y el gobierno político sólo puede durar si desempeña esta función social propia". [46] Se puede ver que para mantener un país y una sociedad estables, se debe utilizar plenamente el papel de la ley en la regulación de los asuntos públicos.

La función del derecho en la ejecución de los asuntos sociales y públicos se refleja principalmente en los siguientes aspectos: Primero, mantener las condiciones de vida básicas de la sociedad humana y asegurar la supervivencia y reproducción de la fuerza laboral social, como la formulación de regulaciones sobre el control de la población, los recursos naturales , protección del medio ambiente, transporte y comunicaciones, y protección de los derechos humanos y otras leyes que rigen el orden social básico. En segundo lugar, mantener las condiciones de producción e intercambio, así como la productividad y la ciencia y tecnología relacionadas, tales como determinar la forma básica de gestión de la producción y estipular las condiciones laborales básicas. En tercer lugar, determinar los reglamentos técnicos para el uso de equipos y la ejecución de procesos, estipular la calidad y los estándares de los productos y servicios, y gestionar estrictamente los productos inflamables, explosivos, de gran altitud y de alta presión para garantizar la producción y la seguridad humana, prevenir accidentes y proteger los intereses de los consumidores. Cuarto, promover el desarrollo de la educación, la ciencia y la cultura, tales como la formulación

de leyes de patentes, leyes de marcas, leyes de progreso científico y tecnológico, leyes de educación, leyes docentes, leyes de educación obligatoria, etc. Quinto, prevenir conflictos sociales, resolver problemas sociales y preservar la estructura social. En sexto lugar, proporcionar ayuda y diversas formas de seguro social a las víctimas de acontecimientos inesperados. Como proporcionar ayuda y diversas formas de seguros a las víctimas de desastres naturales como terremotos e inundaciones, así como a los pobres y desempleados.

Con el desarrollo de la producción social y la transformación de los sistemas sociales, especialmente el advenimiento de la era de la economía del conocimiento, el papel del derecho en la ejecución de los asuntos sociales y públicos aumentará cada vez más. La sociedad científica y tecnológica ha propiciado la amplitud, novedad y globalidad de las funciones públicas del derecho. En primer lugar, con el avance de la ciencia y la tecnología, el espacio vital de los seres humanos continúa ampliándose, y también se expande el espacio para el ajuste legal. Los logros de la alta tecnología han alejado el espacio vital humano de la superficie de la Tierra y lo han llevado al vasto universo. Constantemente surgen nuevos departamentos de derecho. El derecho de tecnología espacial existente incluye el derecho del espacio ultraterrestre, el derecho aeroespacial, el derecho espacial, el derecho cósmico, etc. Estas nuevas cuestiones jurídicas están relacionadas con los intereses comunes de la humanidad y todas reflejan los asuntos públicos de la sociedad humana y las funciones públicas del derecho. En segundo lugar, la revolución tecnológica ha impactado a muchos departamentos legales tradicionales y ha creado algunos departamentos legales nuevos. Al mismo tiempo, el desarrollo de la ciencia y la tecnología modernas ha convertido muchos problemas sociales en problemas globales, haciendo que los asuntos sociales y públicos dentro de un país trasciendan las fronteras nacionales y se conviertan en asuntos comunes de la humanidad. Por lo tanto, el papel del derecho se manifiesta directamente como una función de protección global, reflejando la naturaleza de bienestar público de la función pública del derecho.

2. El papel social del derecho chino contemporáneo

El derecho socialista es la superestructura basada en la economía socialista. Dado que los distintos países socialistas tienen diferentes puntos de partida y enfoques en el camino hacia el socialismo, así como diferentes etapas y niveles de desarrollo de las fuerzas productivas sociales, habrá ciertas diferencias en sus fundamentos económicos, a veces incluso diferencias obvias. Pero tienen algunos aspectos en común, es decir, todos se basan en la propiedad pública de los medios de producción y distribución según el trabajo, han eliminado a la clase explotadora y el antagonismo de clases ya no existe. Adaptada a esta base económica y estructura social, la ley socialista debe ser la encarnación de la voluntad general y los intereses fundamentales de la clase trabajadora y de las amplias masas populares bajo su dirección. Ésta es la diferencia esencial entre el derecho socialista y el derecho de una sociedad antagónica de clases. De acuerdo con esta diferencia esencial, el papel social del derecho socialista es fundamentalmente diferente del papel social del derecho en una sociedad antagónica de clases.

En lo que respecta a la sociedad contemporánea de nuestro país, el alcance del papel del derecho es bastante amplio y su papel también es muy poderoso. Ha habido diversas generalizaciones y expresiones sobre el papel del derecho socialista en nuestro país. Por ejemplo, el papel del derecho al abordar las contradicciones internas entre el pueblo, el papel del derecho al abordar las contradicciones entre nosotros y el enemigo; el papel interno del derecho, el papel externo del derecho; el papel del derecho en la vida económica, el papel del derecho en la vida política, el papel del derecho en la vida social; el papel del derecho en la construcción de la civilización material, el papel del derecho en la construcción de la civilización espiritual; etc. Estas generalizaciones y expresiones han ayudado a comprender el papel de la ley en determinadas épocas y en determinados aspectos. Sin embargo, dado que estos métodos no reflejan de manera integral las necesidades reales del derecho y el papel social del derecho en la sociedad china contemporánea, es necesario utilizar algunos métodos nuevos para explicar el papel del derecho en nuestro país. Estos nuevos métodos deben guiarse por la teoría de Deng Xiaoping sobre la construcción del socialismo con características chinas, deben acercarse a la gran práctica de la reforma y apertura de mi país y deben romper las cadenas y limitaciones de ciertos conceptos

tradicionales formados en la era de clases. La lucha y el sistema económico planificado. Sobre la base de lo anterior, creemos que en la etapa actual de nuestro país, es decir, el nuevo período de reforma y apertura, el papel general de la ley es servir a la construcción del socialismo con características chinas. Las características básicas del socialismo con características chinas se pueden resumir de la siguiente manera: implementar el estado de derecho y construir una sociedad armoniosa. Económicamente, implementamos una economía de mercado socialista, políticamente implementamos una política democrática socialista, implementamos la civilización espiritual socialista en la vida social y implementamos la apertura, la paz y la cooperación en las relaciones externas. El papel social del derecho involucra principalmente tres áreas: la vida socioeconómica, la vida política y la vida ideológica y cultural, así como dos aspectos: las funciones políticas y las funciones sociales. En línea con esto, las funciones básicas o principales de las leyes de nuestro país son: proteger, guiar y promover la reforma del sistema económico socialista de mercado; proteger, guiar y promover la política democrática socialista; proteger, guiar y promover la civilización espiritual socialista. ; proteger, guiar y promover la civilización espiritual socialista; y promover la apertura al mundo exterior, mantener la paz y el desarrollo internacionales; mantener el orden social y promover el progreso social. La realización del papel social es inseparable de los cinco aspectos del concepto socialista de Estado de derecho, a saber, gobernar el país según la ley, gobernar para el pueblo, equidad y justicia, servir a la situación general y liderazgo del partido. El concepto de estado de derecho socialista es de gran importancia para el desempeño y la realización del papel social del derecho.

Sección 4 Limitaciones de la ley

1. “Teoría de la inutilidad del derecho” y “teoría de la omnipotencia del derecho”

Aunque el derecho es un sistema de normas de comportamiento que acompaña a la sociedad humana, las personas no pueden agotar todas las cuestiones esenciales para comprender el derecho en un corto período de tiempo,

ni pueden formar un concepto unificado. Durante mucho tiempo, sobre la cuestión del papel del derecho, hay muchas personas que piensan que "el derecho es inútil", concepto que ignora el papel del derecho y la función positiva del derecho: o niega completamente el papel del derecho, o incluso creen que la ley limita la iniciativa subjetiva de las personas, por lo que defienden el imperio del hombre y se oponen al imperio de la ley, o adoptan una actitud pragmática hacia la ley y la consideran algo que "entra y sale". Cuando la ley les es beneficiosa, se los utiliza como sus herramientas o medios; cuando la ley les es perjudicial, se ignora su existencia. Su comportamiento no está guiado por la ley, sino que se centra en intereses, tomando decisiones arbitrarias basadas en sus propias necesidades, incluso en violación de la ley.

Sin embargo, en términos de comprensión del papel del derecho, la teoría de que el derecho es inútil no es aconsejable. También cabe señalar que la "teoría de la omnipotencia del derecho" que exagera infinitamente el papel del derecho también es errónea. Este concepto enfatiza que la ley es omnipotente y omnipresente, parece que mientras exista la ley puede resolver todos los problemas que enfrenta la sociedad humana.

En una ocasión, Pound reflexionó detalladamente sobre "las limitaciones de una acción jurídica eficaz": en su opinión, el derecho no es omnipotente para garantizar la realización de las necesidades humanas, mantener el orden y promover la civilización, sino que está sujeto a "diversas limitaciones prácticas". En primer lugar, la aplicación de la ley es inseparable de la verificación de los hechos. Sin embargo, a menudo existen errores y desviaciones en el proceso de determinación de los hechos, que conducen a juicios erróneos. En segundo lugar, algunas obligaciones, aunque muy importantes desde el punto de vista moral, son difíciles de hacer cumplir jurídicamente, como enfatizar la noble virtud del altruismo. En tercer lugar, algunas conductas que infringen gravemente intereses importantes son de naturaleza sutil y la ley no puede controlar eficazmente dichas conductas, lo que provoca que dichos intereses sufran un daño indebido. En cuarto lugar, los medios legales como las reglas y los remedios no se pueden aplicar a muchos aspectos del comportamiento humano, a muchas relaciones importantes y a algunos malos comportamientos graves. Por ejemplo, la obligación de las

parejas de vivir juntas es un ejemplo típico; al mismo tiempo, el castigo , prevención, medidas específicas como el alivio y el alivio sustitutorio solo pueden implementar ciertos remedios para ciertos eventos, pero no tienen la función de aplicación integral. Por ejemplo, la protección legal de las relaciones de propiedad y las relaciones contractuales es más aplicable que la protección de las relaciones personales y de personalidad. Quinto, para promover e implementar la ley, se debe recurrir a las personas. Pero la voluntad personal no puede ser forzada, y la conciencia de cada persona se convierte en el árbitro final del bien y del mal en los momentos críticos. Partiendo de esto, Pound concluyó: "Quienes creen en un Estado omnipotente no deben asumir el rey filósofo de Platón. Deben asumir un gobernador sobrehumano bajo el superhombre, o un superhombre que constituya la mayoría y la controle con poder. Una sociedad organizada confiada al ejercicio de seres sobrehumanos. En el mundo terrenal en que vivimos, si el derecho es hoy el principal medio de control social, necesita el apoyo de la religión, la moral y la educación; y si ya no puede ser apoyado por la religión organizada y apoyo familiar, necesita aún más apoyo en estos aspectos". [47] Pound creía que la ley, como medio de control social, no puede aislarse y necesita un fuerte apoyo de la religión, la moral y la educación. En resumen, las limitaciones del derecho son inevitables, y si esperamos utilizar el derecho como una norma única para gobernar la sociedad, nunca podremos esperar lograr resultados ideales.

2. Limitaciones del papel del derecho

Como se mencionó anteriormente, aunque la ley es el principal medio para regular la sociedad, este medio también tiene muchas deficiencias. En resumen, las principales limitaciones de la ley se reflejan a grandes rasgos en los siguientes aspectos:

(1) En el modelo de regulación social, el derecho es sólo un medio para ajustar las relaciones sociales. La ley es un medio importante para ajustar las relaciones sociales, pero no es la única manera. Entre los medios para regular las relaciones sociales, además del derecho, también se encuentran los económicos, políticos, administrativos,

ideológicos y morales, la cultura, la educación, las costumbres, las tradiciones, la opinión pública, etc. Por tanto, cuando se trata de relaciones sociales, se deben utilizar diversos medios de manera integral para obtener los mayores beneficios sociales.

(2) El alcance del ajuste legal no es ilimitado, sino limitado. La ley sólo regula las relaciones sociales dentro de un cierto rango. En algunas áreas de la vida social, la ley no es adecuada para intervenir en algunas relaciones sociales o problemas sociales. Por ejemplo, si las cuestiones relacionadas con la vida privada general de las personas no violan la ley, la ley no debería ajustarlas. Si se utilizan con fuerza fuerzas externas para resolver problemas internos, no sólo será ineficaz, sino que también tendrá efectos secundarios. Por ello, la ley no interferirá en determinadas conductas, aunque sean inherentemente perjudiciales para la sociedad, teniendo en cuenta factores como el afecto familiar, los sentimientos y la privacidad. Por ejemplo, la ley penal estipula que "se tramitará la denuncia" de actos tales como abuso y abandono.

(3) Las limitaciones de la propia ley. La ley es subjetiva y volitiva, y la ley en sí no es igual a las leyes objetivas. Las leyes las hacen las personas y, debido a las limitaciones de las capacidades cognitivas humanas, siempre habrá algo de irracionalidad cuando se hacen leyes. Al mismo tiempo, la ley es un resumen abstracto del comportamiento de las personas, mientras que los problemas de la vida real son específicos y cambiantes, y la ley no puede adaptarse a toda la práctica social. Al mismo tiempo, la ley debe ser estable y no puede cambiarse de la noche a la mañana o con frecuencia. Sin embargo, el problema es que la vida social se desarrolla constantemente. Cuando se aplican leyes relativamente estables a las prácticas sociales en desarrollo, puede haber lugares donde la ley se queda atrás. práctica. Por lo tanto, es inevitable que la propia ley tenga fallas, o que existan lagunas y lagunas en la ley.

(4) La implementación de las leyes está limitada por las condiciones humanas y materiales. "La bondad por sí sola no es suficiente para el gobierno, y la ley por sí sola no es suficiente para el autogobierno." Independientemente del nivel de calidad de la elaboración de leyes, la ley depende de las personas y las cosas. En primer lugar, no importa qué tipo de ley, incluso una ley bien formulada, debe ser implementada y aplicada correctamente por personas con considerables conocimientos jurídicos. Si los encargados de

hacer cumplir la ley no tienen el conocimiento profesional y los estándares ideológicos y morales correspondientes, será difícil implementar la ley de manera efectiva. En segundo lugar, la aplicación de la ley también requiere el apoyo de la gran mayoría de las personas de la sociedad, lo que les exige tener cierta conciencia jurídica, respetar y creer en la ley. Si carecen de cierta conciencia jurídica y de las costumbres y hábitos ideológicos y morales necesarios para cumplir con la ley, ésta no se implementará de manera efectiva. En tercer lugar, la implementación de la ley también debe coordinarse con las correspondientes condiciones sociales, económicas, políticas y culturales, y requiere ciertos equipos materiales, infraestructura y otras condiciones materiales. En cuarto lugar, como mencionó Pound, el funcionamiento de la ley también debe depender de la promoción de los actores. Es por esta razón que el famoso jurista alemán Yelling llamó a "luchar por los derechos". Sólo cuando las personas tienen una fuerte conciencia de los derechos y están dispuestas a recurrir a la ley para protegerlos se puede lograr realmente la eficacia de la ley.

En resumen, sólo comprendiendo correctamente las limitaciones de la propia ley y tomando las medidas correspondientes podremos aprovechar plenamente el papel de la ley. En este sentido, debemos superar el culto ciego a la ley y aplicar correctamente los mecanismos y medios jurídicos.

Preguntas para pensar

1. Basado en su propia experiencia, hable sobre la diferencia entre los dos conceptos del papel del derecho y la función del derecho.
2. ¿Cuáles son las funciones normativas del derecho?
3 . ¿Cómo entender la relación entre el papel normativo del derecho y su papel social?
4. ¿Cuáles son las limitaciones del papel del derecho?
5. Basándonos en la situación actual de China, hablemos de nuestra comprensión de la "teoría de la inutilidad del derecho" y la "teoría de la omnipotencia del derecho".

Lectura recomendada

[Estados Unidos] Roscoe Pound: "Control social a través del derecho: la tarea del derecho", Commercial Press, edición de 1984.

Comentario

[1] "Shuowen Jiezi", fotocopiado por Zhonghua Book Company en 1963, página 202.
[2] "Tang Lv Shu Yi", Zhonghua Book Company, edición de 1983, página 2.
【3】 "Guanzi · Siete Ministros y Siete Maestros".
[4] Zhang Guohua, editor en jefe: "Historia del pensamiento jurídico chino", Law Press, edición de 1982, página 465.
[5] [Antigua Roma] Cicerón: "Leyes", en "Materiales seleccionados sobre la historia del pensamiento jurídico occidental", Peking University Press, edición de 1983, página 64.
[6] [Francia] Rousseau: "El contrato social" (traducción al chino), The Commercial Press, edición de 1982, página 51.
【7】 "Capítulo Shang Jun Shu·Shi Dharma".
[8] [Estados Unidos] Hoebel: "The Law of Primitive Man", Harvard University Press, edición de 1954, página 28.
[9] [Antigua Grecia] Aristóteles: "Política" (traducción al chino), The Commercial Press, edición de 1981, página 169.
[10] [EE.UU.] Pound: "My Philosophy of Law", citado de Morris: "The Great Philosophers of Law", University of Pennsylvania Press, 1981, página 532.
[11] [EE.UU.] Fowler: "The Morality of Law", Yale University Press, EE.UU., edición revisada en 1969, página 106.
[12] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 3), Editorial del Pueblo, edición de 1965, página 378.
[13] "Todas las regulaciones comunes están mediadas por el Estado", ver "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 3), People's Publishing House, edición de 1965, página 71.
[14] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 1), Editorial del Pueblo, edición de 1965, página 121.
[15] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 4), People's Publishing House, edición de 1995, página 170.
[16] [Su] Javits: "Teoría general del derecho - Filosofía y cuestiones sociales" (traducción al chino), Liaoning People's Publishing House, edición de 1986, página 105.
[17] [Japón] Kenzo Takayanagi: "Principios de filosofía jurídica" (traducción al chino), Shanghai Dadong Book Company Edition, página 210.
[18] "Las obras completas de Lenin" (Volumen 16), Editorial del Pueblo, edición de 1990, página 292.
[19] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 3), Editorial del Pueblo, edición de 1960, página 378.
[20] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 1), People's Publishing House, edición de 1995, página 132.
[21] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 4), People's Publishing House, edición de 1995, página 172.
[22] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 4), People's Publishing House, edición de 1995, página 732.

[23] Libra [EE.UU.]: "Social Control Through Law" (traducción al chino), The Commercial Press, edición de 1984, página 23.
[24] "Diccionario jurídico de Oxford" (traducción al chino), Guangming Daily Press, edición de 1988, página 533.
[25] Zhou Wangsheng: "Una revisión de las leyes estatutarias chinas en las dinastías pasadas", "Investigación legislativa" (volumen 3, 2002), Law Press, edición de 2002, página 98.
[26] Liang Qichao: "Obras completas de Drinking Ice Room" (Volumen 2), Zhonghua Book Company, edición de 1989, página 47.
【27】 Véase "People's Daily" del 8 de abril de 1993.
[28] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 4), People's Publishing House, edición de 1995, página 702.
[29] "Obras seleccionadas de Deng Xiaoping" (Volumen 3), People's Publishing House, edición de 1993, página 219.
[30] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 8), Editorial del Pueblo, edición de 1961, página 135.
[31] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 42), Editorial del Pueblo, edición de 1979, págs. 121-122.
[32] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 21), Editorial del Pueblo, edición de 1965, página 343.
[33] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 21), Editorial del Pueblo, edición de 1965, página 341.
[34] [Alemania] Hegel: "Principles of Legal Philosophy" (traducción al chino), The Commercial Press, edición de 1979, página 124.
【35】 [Su] Yoffe: "La deuda por daños" (traducción al chino), Law Press, edición de 1956, página 29.
[36] Yao Xinzhong: "La teoría de la actividad moral", Renmin University of China Press, edición de 1990, página 211.
[37] Yao Xinzhong: "La teoría de la actividad moral", Renmin University of China Press, edición de 1990, págs. 228-229.
【38】 [Alemania] Hegel: "Philosophy of Right" (traducción al chino), The Commercial Press, edición de 1979, página 120.
[39] Sun Guohua, editor en jefe: "Jurisprudence", China Renmin University Press, edición de 1994, página 512.
【40】 [Inglés] Dennis Lloyd: "The Idea of Law" (traducción al chino), Taipei Lianjing Publishing Company, edición de 1986, página 56.
【41】 Véase "Diccionario chino moderno" (edición revisada), The Commercial Press, edición de 1996, página 1686.
[42] Véase "Jurisprudencia" editado por Gong Pixiang, Fudan University Press, edición de 2002, página 65.
[43] Véase "Jurisprudencia", editado por Ge Hongyi, China University of Political Science and Law Press, 1999, págs. 112-113.
[44] Véase "Jurisprudencia", editado por Li Buyun, Economic Science Press, edición de 2000, págs. 91-92.

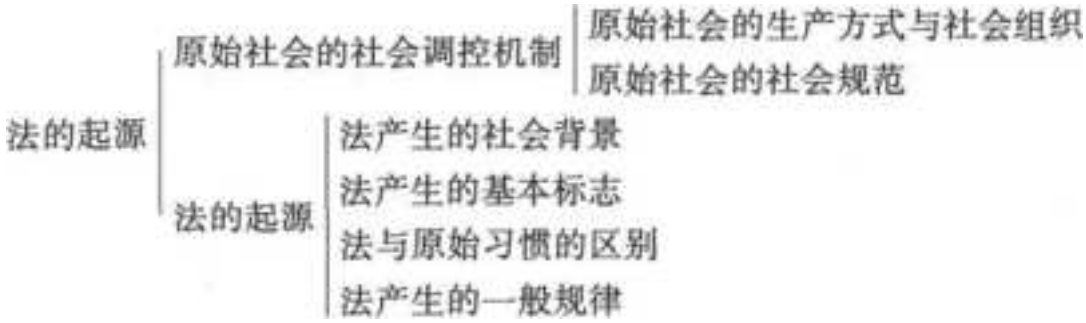
[45] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 4), People's Publishing House, edición de 1995, página 403.
[46] Editor en jefe Gong Pixiang: "Jurisprudence", Fudan University Press, edición de 2002, página 71.
[47] [Estados Unidos] Roscoe Pound: "El control social de la ley: la tarea de la ley", traducido por Shen Zongling y Dong Shizhong, Commercial Press, edición de 1984, págs. 29-33.

Tercera Parte·Historia Jurídica

Lenin señaló: Para cualquier tipo de investigación científica, "lo más confiable, necesario e importante es no olvidar las conexiones históricas básicas. Al examinar cada problema, debemos observar cómo ocurrió un determinado fenómeno en la historia y qué sucedió durante su desarrollo, qué etapas, y examinar lo que es ahora en función de su desarrollo." [1] . La investigación jurídica también debe seguir este método básico. En la investigación jurídica, ya sea que estudiemos el derecho en su conjunto o un departamento o aspecto del derecho, no podemos divorciarnos de la historia del derecho. Sin embargo, el propósito de estudiar la historia y las etapas de desarrollo del derecho en la jurisprudencia es revelar el proceso histórico y las leyes objetivas del surgimiento y desarrollo del derecho, explicar las diferencias esenciales y las conexiones históricas entre el derecho socialista y el derecho presocialista, y demostrar el derecho socialista. La superioridad esencial y la necesidad, posibilidad y principio de heredar y trasplantar las leyes presocialistas, especialmente las capitalistas, guían el sano desarrollo de las leyes socialistas y promueven la modernización del sistema jurídico socialista.

Capítulo 13 El origen del derecho

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El derecho es un producto de la historia de la civilización humana y una norma social que regula el comportamiento humano, pero eso no significa que la sociedad y el comportamiento humanos creen el derecho. No existe ley en la sociedad primitiva, la primera forma social de la sociedad humana. Entonces, ¿cuál es el mecanismo de control social de la sociedad primitiva? ¿Cuál es la diferencia entre costumbres y leyes en la sociedad primitiva? ¿Cuáles son las causas y signos del origen del derecho y las reglas generales del origen del derecho? Esta serie de preguntas es la que estudiaremos en el capítulo sobre el origen del derecho.

Puntos clave del examen judicial

Las causas y signos del origen del derecho, la diferencia entre derecho y costumbres primitivas, y las reglas generales del origen del derecho.

Sección 1 El mecanismo de control social de la sociedad primitiva.

1. Métodos de producción y organización social de la sociedad primitiva.

La sociedad primitiva fue la etapa más temprana de la historia del desarrollo humano: el nivel de productividad era muy bajo, las herramientas de producción eran simples y se utilizaban principalmente herramientas de piedra. La recolección, la pesca y la caza son las principales formas de obtener materiales vivos. Sólo en la sociedad primitiva

tardía los seres humanos "aprendieron a depender de las actividades humanas para aumentar los productos naturales". [2] , es decir, aprender a operar la ganadería y la agricultura. En condiciones primitivas, el ingreso laboral de una persona no tiene excedente después de ser utilizado para el consumo y es imposible explotar el trabajo de otros. Además, la capacidad de producción individual y la capacidad de supervivencia no son suficientes para hacer frente de forma independiente a la presión de la naturaleza y las razas extranjeras. Vivir en grupos es la forma de vida de las personas en las sociedades primitivas. Sólo confiando en lo colectivo podemos buscar la supervivencia y el desarrollo. Como resultado, el comunismo primitivo de posesión común, trabajo común y distribución equitativa se convirtió en la única forma económica posible.

De acuerdo con el modo de producción de la sociedad primitiva, ésta no tiene divisiones de clases ni diversas organizaciones políticas y económicas asociadas con divisiones de clases. La única organización social es la comuna primitiva. Después de que la comuna primitiva pasó por una larga etapa de grupos primitivos y familias de sangre, en el período posterior aparecieron las comunas de clanes. Aunque la comuna de clan surgió relativamente tarde, es la forma más típica de organización social en la sociedad primitiva. Un clan es un grupo de parentesco formado por personas primitivas basado en relaciones de sangre que prohíbe los matrimonios mixtos. Como organización social, el clan tiene las siguientes características:

(1) El clan divide y organiza a los residentes basándose enteramente en sus relaciones de sangre. Las personas que viven juntas en una sociedad de clan pertenecen a una gran familia. Esto es completamente diferente de la división y gestión de los residentes por regiones en una sociedad civilizada.

(2) Se implementa una gestión democrática primitiva dentro de la organización del clan. Una asamblea del clan compuesta por todos los miembros del clan discute y decide todos los asuntos importantes de la sociedad del clan. Los líderes del clan son elegidos y pueden ser reemplazados en cualquier momento. Sólo son responsables de manejar los asuntos internos diarios y liderar las guerras externas. No tienen ningún privilegio. y debe ser igual que los demás miembros del clan. Participar por igual en el trabajo y la

distribución. Por tanto, en la sociedad de clanes no existe un poder público especial que se especialice en la gestión y esté por encima de la sociedad, y "no existe ninguna institución especial que utilice sistemáticamente la violencia y obligue a la gente a obedecer la violencia". [3] .

(3) Durante la mayoría de los períodos históricos en que existió la sociedad de clanes, el clan era una unidad de producción, una unidad de consumo y una unidad social basada en el comunismo primitivo y el matrimonio grupal.

2. Normas sociales de la sociedad primitiva.

La sociedad primitiva es una sociedad anárquica pero ordenada. La organización y las costumbres del clan constituyen las dos fuerzas básicas para ajustar las relaciones sociales y establecer el orden social.

Los hábitos del clan se forman espontáneamente en la vida común a largo plazo de los miembros del clan y, después de transmitirse de generación en generación, se convierten en una tradición sagrada e inviolable reconocida por toda la sociedad. Morgan, un antropólogo estadounidense, ha vivido entre los clanes iroqueses en Estados Unidos durante mucho tiempo y utilizó el método de investigación de campo único de la antropología para realizar investigaciones en profundidad sobre los hábitos de los clanes. Según la información contenida en el libro de Morgan "Ancient Society", Yi Las costumbres del clan de los Roquois son muy variadas.

1. Sobre el hábito de trabajar juntos y compartir por igual

En condiciones de baja productividad, los miembros del clan consideran extremadamente natural el trabajo conjunto, la división del trabajo y la distribución equitativa de los alimentos. Todo aquel que tiene la capacidad de trabajar participa conscientemente en el trabajo, y la pereza se considera un comportamiento muy vergonzoso.

2. Costumbres relativas al matrimonio, la familia y las instituciones de parentesco

Dentro de un clan, los matrimonios mixtos están prohibidos entre sus miembros. La forma de matrimonio y familia se ha desarrollado desde la familia matrimonial grupal inicial hasta la familia matrimonial de pareja. Sobre la base del sistema matrimonial y familiar se ha formado también el correspondiente sistema de parentesco, cuya cercanía y distancia se indican mediante diferentes títulos.

3 . Hábitos sobre el manejo de los asuntos públicos.

No hay clases ni grados dentro del clan. Los asuntos importantes se discuten y votan en la asamblea general de los miembros del clan. El líder del clan es elegido y puede ser reemplazado en cualquier momento. Todos deben obedecer la decisión colectiva. Todo esto es natural y está justificado a los ojos de todos los miembros de la sociedad del clan.

4. Costumbres relativas a la herencia de bienes

La propiedad personal de los miembros del clan generalmente se limita a herramientas fabricadas y utilizadas por individuos y a una pequeña cantidad de artículos de primera necesidad. Según la costumbre de los iroqueses, los bienes del difunto debían ser heredados por personas del mismo clan. Dado que en aquella época era el clan matrilineal, los hombres se casaban con mujeres de otros clanes y vivían en los clanes de sus esposas. , marido y mujer no podían heredar los bienes del otro, ni tampoco sus hijos heredar los bienes del padre.

5. Acerca de las prácticas de resolución de disputas

La mayoría de las disputas dentro de un clan son resueltas por las propias partes o mediadas por el líder del clan. Si alguien viola gravemente las costumbres del clan, la sanción más severa es la expulsión del clan, lo que a menudo significa la muerte. Si surgen conflictos entre diferentes clanes y tribus, se resuelven mediante la guerra. Cuando un miembro del clan es asesinado por un extranjero, todos los miembros del clan deben vengarlo, esta es la costumbre de la "venganza de sangre".

6 . Sobre el hábito de salvaguardar los intereses comunes

Mantener los intereses comunes del clan y la tribu es el principio moral más básico de la sociedad de clanes, y cada miembro del clan lo respeta conscientemente. En sus mentes, "las tribus, los clanes y sus sistemas son todos sagrados e inviolables. Son los poderes más elevados dotados por la naturaleza. Los individuos son siempre incondicionalmente obedientes en sus sentimientos, pensamientos y acciones". [4] .

7. Sobre los hábitos religiosos

El culto primitivo a los tótems, un gran número de tabúes y misteriosos rituales religiosos son extremadamente vinculantes entre los miembros del clan. Además, este tipo de normas religiosas consuetudinarias están

indisolublemente ligadas a otros hábitos y se entrelazan entre sí, lo que aumenta enormemente el poder del clan. aduanas.

Antes del surgimiento de los clanes patrilineales, la sociedad de clanes era completamente una sociedad familiar basada en el comunismo primitivo y el matrimonio grupal. Dado que los intereses personales y los intereses colectivos están altamente integrados, no hay diferencias de intereses generales ni conflictos de intereses dentro de la sociedad del clan. Los hábitos del clan formados espontáneamente representan las necesidades e intereses comunes de todos los miembros de la sociedad. La implementación de normas consuetudinarias depende del carisma moral y el prestigio del líder del clan, la conciencia de todos, las creencias morales y conceptos religiosos comunes de la sociedad y el fuerte poder de la opinión pública. Como señaló Lenin: "Las relaciones públicas, la sociedad misma, la disciplina y las reglas laborales se mantenían por el poder de la costumbre y la tradición, por el prestigio o el respeto del que disfrutaban el patriarca o las mujeres (en ese momento, las mujeres no sólo tenían un estatus igual con los hombres, pero a menudo también ocupaban un estatus superior) para mantener, no existe una casta especial de personas que se especialicen en la gestión". [5] Engels también se lamentó del mecanismo regulador de la sociedad de clanes: "¡Qué sistema tan maravilloso es este sistema de clanes tan simple! No hay ejércitos, gendarmes ni policías, ni nobles, reyes, gobernadores, magistrados y jueces, ni prisiones, no hay juicios, y todo está en orden. Todas las disputas y disputas son resueltas por las partes involucradas en su conjunto, es decir, el clan o tribu, o por los distintos clanes entre sí ... Todos los problemas son resueltos por las propias partes, en la mayoría casos A continuación, las costumbres tradicionales lo han ajustado todo". [6] Sin embargo, cabe señalar que este mecanismo de control en la sociedad primitiva se basaba en el método de producción de la época y, a medida que aumenta el nivel de productividad, inevitablemente será eliminado por el desarrollo histórico.

Sección 2ª Del origen del derecho

1. El trasfondo social del surgimiento del derecho

En la historia del desarrollo del derecho ha habido muchas teorías que responden al origen del derecho, entre ellas, las más influyentes son la teoría de la voluntad divina, la teoría del patriarcado, la teoría del contrato social, la teoría de la violencia y la teoría psicológica, etc. Sin embargo, sólo después del surgimiento del marxismo se respondió correctamente a la cuestión del origen del derecho.

(1) El colapso del mecanismo de control social original

1. Las tres principales divisiones sociales del trabajo al final de la sociedad primitiva y sus consecuencias sociales

Al final de la sociedad primitiva, el aumento de los niveles de productividad dio lugar a tres grandes divisiones sociales del trabajo. Cada división importante del trabajo promovió en gran medida el desarrollo de la productividad y mejoró la productividad del trabajo. Esto condujo al colapso general del orden de la sociedad primitiva y llevó al ser humano a una nueva etapa. Al ingresar a una sociedad civilizada, los países y las leyes también surgen según los tiempos lo requieren.

La primera gran división del trabajo fue entre la ganadería y la agricultura. Alrededor del año 5000 a. C. comenzaron a aparecer herramientas metálicas, seguidas de la agricultura en las llanuras aluviales de algunas grandes cuencas fluviales. Debido al uso de tecnología de arado y tecnología de riego, los productos agrícolas se han enriquecido, formando un patrón en el que coexisten tribus agrícolas y tribus ganaderas. Los cambios sociales más importantes provocados por la primera gran división del trabajo son: primero, la aparición de excedentes de productos y el intercambio de productos. En el proceso de intercambio de productos, la privatización de bienes muebles comenzó a aparecer dentro de un cierto rango; segundo, la productividad laboral alcanzó En la medida en que los ingresos laborales de una persona dejaban algo más que alimentarse, los prisioneros de guerra ya no eran comidos ni asesinados, sino que se convertían en esclavos domésticos.

La segunda gran división del trabajo fue entre la artesanía y la agricultura. En el proceso de desarrollo de las fuerzas productivas, tecnologías como la alfarería, el

curtido, la metalurgia y la fabricación de herramientas alcanzaron un nivel de especialización, se formaron industrias artesanales que mejoraron aún más la productividad laboral y, en consecuencia, la población también aumentó considerablemente.

Los cambios sociales más importantes causados por la segunda gran división del trabajo son: primero, el trabajo esclavo se convirtió en algo rentable y comenzó a formarse la esclavitud; segundo, para saquear la población y la riqueza, las guerras fueron frecuentes y el poder de los líderes militares de los clanes En tercer lugar, comenzaron a aparecer familias individuales que gradualmente sustituyeron a las comunas de clanes como unidad económica básica, y la propiedad privada fue tomando forma.

La tercera gran división social del trabajo fue el surgimiento del comercio. Con la mejora de la productividad laboral y la expansión de la escala del intercambio de productos, comenzó a formarse la clase mercantil cuya profesión era el comercio. Aparecieron la moneda metálica y la usura. El comercio intertribal e incluso el comercio marítimo también se convirtieron en una parte importante de la actividad social y económica. vida. La tercera gran división social del trabajo aceleró la acumulación de riqueza, intensificó la polarización entre ricos y pobres y finalmente formó la propiedad privada, la esclavitud y las divisiones de clases.

2. La desintegración del sistema de clanes.

Como señaló Engels, el sistema de clanes simple se basaba en organizaciones y hábitos de clanes para mantener el orden social sin administradores profesionales, instituciones violentas ni leyes. Ante los profundos cambios provocados por las tres grandes divisiones sociales del trabajo, la desintegración del sistema de clanes se hizo inevitable.

(1) El establecimiento de la propiedad privada destruyó las condiciones económicas de las que dependía el sistema de clanes. La base económica del sistema de clanes es el comunismo primitivo, cuyo principio es la posesión común de los medios de producción durante el proceso de producción y la distribución equitativa de los medios de consumo durante el proceso de consumo. El establecimiento de la propiedad privada destruyó completamente las relaciones y principios económicos originales. La familia monógama que acompañaba a la propiedad privada dividió

al clan en unidades económicas independientes y sujetos de interés. Se ha roto por completo el estado de alta integración de los intereses personales y los intereses colectivos.

(2) La división de clases dentro del clan reemplazó la relación de igualdad en el sistema de clanes. Al comienzo de la primera gran división del trabajo en la sociedad, la fuente de esclavos eran los prisioneros de guerra capturados de naciones extranjeras. A medida que maduró la propiedad privada y se intensificó la diferenciación entre ricos y pobres, muchos miembros pobres de los clanes comenzaron a convertirse en esclavos por deudas y se convirtieron en esclavos. sujeto a explotación "Propiedad parlante". La gestión democrática primitiva fue reemplazada gradualmente por el gobierno de una pequeña clase propietaria de esclavos.

(3) El desarrollo de la división del trabajo y las relaciones de intercambio eliminó las condiciones geográficas en las que dependía el sistema de clanes. El desarrollo de la división del trabajo y el intercambio hizo que los miembros del clan vivieran en diferentes regiones para ganarse la vida y trabajar. La situación original de miembros del mismo clan que vivían juntos en un lugar fue reemplazada cada vez más por una vida mixta generalizada. Ya no es posible que los miembros del clan celebren ceremonias y reuniones religiosas con tanta frecuencia como antes. Los rituales religiosos son una de las formas importantes de mantener la supervivencia del clan y fortalecer el sentido de pertenencia de sus miembros.

(4) Las diferencias y los conflictos de intereses comunes socavan los estándares comunes de comportamiento en el sistema de clanes. Hace difícil tener una respuesta completamente coherente sobre qué es interés común y qué es interés personal legítimo. Las costumbres originales del clan se mantuvieron por la creencia común de la sociedad. Ahora ya no es posible llegar a un consenso sobre cuáles de las costumbres originales deben conservarse, cuáles deben cambiarse y cuáles deben abandonarse.

Debido a la existencia de los factores antes mencionados, el mecanismo de control original que sólo se basa en la conciencia de los partidos, la presión de la opinión pública, el prestigio del jefe y la asamblea del clan sin violencia para mantener el orden social tiene que caer. a un estado de parálisis. En palabras de Engels: "El sistema de clanes se ha vuelto obsoleto, ha sido derribado por la división del trabajo

y sus consecuencias, las clases divididas de la sociedad. Ha sido reemplazado por el Estado". [7]

(2) La formación del Estado y el surgimiento del derecho.

El colapso del mecanismo original de control social y el surgimiento del Estado y el derecho son el mismo proceso histórico y tienen las mismas raíces sociales: son reacciones en cadena causadas por las tres grandes divisiones sociales del trabajo y sus consecuencias sociales en la forma de control social. Sabemos que el orden es la necesidad más básica para la existencia de cualquier sociedad. Cuando las organizaciones y los hábitos de los clanes no pueden satisfacer la necesidad de mantener el orden, la organización nacional y las normas legales se convierten en los únicos sustitutos posibles.

El proceso histórico de tres grandes divisiones sociales del trabajo constituye el trasfondo macrosocial del origen del derecho, y el Estado y las instituciones que lo acompañan constituyen un importante marco de referencia para comprender el origen del derecho. Como sistema de normas sociales formuladas y reconocidas por el Estado e implementadas con fuerza obligatoria estatal, la ley es complementaria e inseparable del sistema organizativo estatal. Sólo la combinación orgánica de ambos puede lograr el orden en un Estado donde el mecanismo de control social original ha desaparecido. completamente colapsado de reconstrucción.

El Estado, al igual que la ley, se fue formando gradualmente en el último período de la sociedad de clanes: concretamente, fue concebido en la comuna de clan patriarcal y finalmente se formó sobre las ruinas del sistema de clanes.

La forma original y más típica de comuna de clan es la comuna de clan matrilineal. La comuna de clan matrilineal es una sociedad formada por la relación de sangre entre miembros femeninos del clan. Su característica más destacada es la implementación del matrimonio grupal y el comunismo primitivo. En una sociedad así, las instituciones y leyes estatales no son necesarias ni posibles. Con el desarrollo de la productividad social, durante la primera gran división del trabajo en la sociedad, los clanes patrilineales comenzaron a reemplazar a los clanes matrilineales (alrededor del 5000 a. C.). El surgimiento de comunas de clanes patrilineales significó que el sistema de clanes comenzó a desintegrarse. Esto se debió a que las

comunas de clanes patrilineales se establecieron sobre la base de la propiedad privada y de familias individuales. Las familias patriarcales, incluidos los esclavos, se convirtieron en unidades sociales y económicas básicas con intereses independientes. En las comunas patrilineales, para saquear esclavos y riquezas, se desarrolló la democracia militar y sus instituciones organizativas. Los ancianos de los clanes evolucionaron gradualmente hasta convertirse en aristócratas de los clanes. Los líderes militares evolucionaron gradualmente de las elecciones a los hereditarios. Las fuerzas armadas permanentes, es decir, el ejército, los tribunales y las prisiones también Aparecieron uno tras otro... A medida que la propiedad privada y la esclavitud se convirtieron en factores cada vez más dominantes en la estructura social, las instituciones democráticas militares acabaron evolucionando hasta convertirse en un poder público especial por encima de la sociedad, compuesto por funcionarios profesionales y basado en la violencia organizada. Se trata de una institución nacional.

El proceso de formación del sistema organizativo nacional es también un proceso en el que el poder público se va separando paulatinamente de la sociedad y paulatinamente es monopolizado por unas pocas personas. En este proceso, aquellas instituciones nacionales que se encuentran en proceso de formación o aquellas que han sido plenamente formadas , y En nombre de los representantes de toda la sociedad, se deben elegir o descartar las costumbres originales del clan, reconocer aquellas normas consuetudinarias que sean consistentes con la estructura social actual, cancelar aquellas normas consuetudinarias que sean inconsistentes con la estructura social actual y crear algunas nuevas normas para ajustar las nuevas relaciones sociales. Al mismo tiempo, utilizó la violencia organizada para asegurar la implementación de estas normas sociales y, de esta manera, creció gradualmente un sistema de normas legales que no existía en la sociedad de clanes. El resultado final es que el sistema de organización nacional y el sistema de normas legales reemplazan completamente la organización y las costumbres del clan y se convierten en los medios para establecer y mantener el orden.

El orden social establecido y mantenido por las organizaciones estatales y las normas legales es fundamentalmente diferente del orden social original. Se

trata de un orden cuyo propósito es proteger la propiedad privada y las relaciones de dominación de clases. Para reprimir y castigar las conductas que perturban el orden, la coerción estatal se convierte en una fuerza importante para garantizar la implementación de las normas jurídicas.

2. Signos básicos del surgimiento del derecho.

El surgimiento del derecho ha pasado por una larga etapa histórica, y su formación final está marcada por los siguientes fenómenos.

(1) El surgimiento del país. En las sociedades primitivas, las personas formaban naturalmente diversas normas consuetudinarias en su vida común a largo plazo. Esas normas consuetudinarias existen en la tradición y no son formuladas ni reconocidas por una organización especializada en gestión, ni ninguna organización se basa en ellas. La violencia organizada se utiliza para garantizar implementación. Regulación legal significa: ① Hay una agencia especializada que reconoce o formula normas autorizadas de comportamiento en nombre de representantes de toda la sociedad; ② Hay un grupo de funcionarios organizados responsables de hacer cumplir estas normas; ③ Para garantizar que estas normas no son burlados ni violados. Los reguladores están sujetos a sanciones impuestas por la violencia organizada. Éstas son las características de las instituciones estatales: sin la existencia de esos poderes públicos especiales, las leyes no pueden crearse ni implementarse efectivamente.

(2) La aparición de litigios y juicios. En la sociedad primitiva, no había demandas ni juicios. Las disputas dentro de un clan las resolvían las partes interesadas, mientras que las disputas entre tribus (compuestas por clanes o fratrías) a menudo recurrían a la fuerza y la guerra. La regulación de las relaciones y el comportamiento sociales por ley significa que los "recursos privados" de las partes son limitados y el surgimiento de "recursos públicos". De lo contrario, si se permite a las partes ocuparse de la infracción de derechos por sí mismas, será Es difícil universalizar los conflictos de intereses y mantener el orden necesario. Esto requiere una institución específica que ejerza el poder judicial y maneje las disputas a través de ciertos procedimientos de litigio.

(3) Separación de derechos y obligaciones. Las costumbres de los clanes son normas de comportamiento que todos los miembros de la sociedad pueden respetar

conscientemente. Actuar conforme a las costumbres, en general, no importa si se trata del ejercicio de derechos o del cumplimiento de obligaciones. Como señaló Engels en "El origen de la familia, la propiedad privada y el Estado": Dentro del clan, "todavía no hay diferencia entre derechos y deberes; cuál es la diferencia entre participar en los asuntos públicos, realizar venganzas de sangre, ¿O aceptar expiación por esto?" La cuestión de los derechos o deberes no existe para los indios; para los indios, esta pregunta es tan absurda como si comer, dormir y cazar son derechos o deberes". [8] . La regulación jurídica de la conducta debe estar condicionada a la separación de derechos y obligaciones, lo que significa: ① Las normas jurídicas deben distinguir claramente varias conductas y estipular qué conductas se pueden realizar, qué conductas no se pueden realizar y qué conductas se deben realizar; ② En diversas relaciones jurídicas, los derechos y obligaciones correspondientes deben asignarse claramente a los diferentes sujetos de la relación jurídica. Sin esta distinción, la ley no puede cumplir su función de regular diversas conductas.

Cuando los tres signos anteriores están plenamente presentes, se completa el proceso de procedencia legal. En este momento, se formó un sistema normativo legal que correspondía al sistema organizativo nacional.

3. La diferencia entre derecho y costumbres primitivas

Las leyes y las costumbres primitivas son normas de comportamiento social y desempeñan un papel en el ajuste de las relaciones sociales. Sin embargo, el nuevo sistema de normas sociales del derecho es fundamentalmente diferente de las costumbres primitivas. La diferencia entre ambos se refleja específicamente en:

(1) La voluntad encarnada por los dos es diferente. Las costumbres del clan reflejan la voluntad común de todos los miembros del clan basada en un alto grado de integración de intereses. Esta voluntad común es también la voluntad social en sentido pleno; la ley es la voluntad de la clase dominante encarnada en la forma de derechos nacionales. voluntad, que sólo existe en la sociedad: la voluntad dominante y no la voluntad común de la sociedad.

(2) Los dos se producen de diferentes maneras. Las costumbres de los clanes se forman y evolucionan espontáneamente de manera tradicional. Al igual que el lenguaje, no son el resultado de la creación y selección intencional por parte de nadie ni de ninguna institución; las leyes son creadas y elegidas conscientemente por la clase dominante y sus representantes políticos en el proceso de ejercicio del poder estatal. Se forma seleccionando y confirmando conscientemente los hábitos originales.

(3) Los dos métodos de implementación son diferentes. Las costumbres del clan son los hábitos de comportamiento desarrollados por cada miembro del clan desde la infancia. Se basan en la conciencia de las partes, la opinión pública y el prestigio del líder del clan para garantizar su implementación; por supuesto, la implementación de la ley también depende de la voluntad de las partes. conciencia del cumplimiento de la ley y el apoyo de la opinión pública, pero también necesita el poder coercitivo del Estado como garantía final, y cuenta con el respaldo de la policía, los tribunales, las cárceles y diversos organismos coercitivos.

(4) El alcance aplicable de los dos es diferente. Las costumbres del clan se aplican sólo a los miembros del mismo clan o tribu con parentesco de sangre; las leyes se aplican a todos los residentes dentro del territorio bajo la jurisdicción del estado.

(5) Los propósitos fundamentales de los dos son diferentes. Las costumbres del clan son un medio para salvaguardar los intereses comunes y mantener la relación de igualdad y asistencia mutua entre los miembros sociales; las leyes tienen el propósito principal de realizar los intereses de la clase dominante y establecer y mantener relaciones dominantes y el orden social para este propósito.

4. Reglas generales para el surgimiento del derecho.

El derecho ha pasado por diferentes procesos específicos en diferentes naciones y sociedades desde cero, desde su inicio hasta su formación final como sistema básico. Sin embargo, detrás de las apariencias complicadas y obviamente diferentes, se puede encontrar un derecho general y común. Esta regla se manifiesta principalmente en los siguientes aspectos.

(1) El sistema jurídico fue concebido y surgido en el contexto social de la formación gradual de la propiedad y

las clases privadas, y fue desarrollado y establecido en conjunto con las organizaciones estatales. El derecho no es un fenómeno que aparece simultáneamente con la sociedad humana. Su gestación, germinación y formación final requieren condiciones sociales específicas. Sólo cuando los intereses comunes se diferencian en numerosos intereses individuales y conducen a conflictos de intereses generalizados, la moral, la tradición y la opinión pública por sí solas son insuficientes. El surgimiento del derecho se vuelve necesario y posible sólo cuando se mantiene efectivamente el orden básico necesario para la existencia y el desarrollo de la sociedad. El colapso de las relaciones de propiedad privada, las divisiones de clases y los mecanismos primitivos de modulación social causados por el desarrollo de las fuerzas productivas sociales han creado precisamente las condiciones sociales para la formación del derecho. Al mismo tiempo, el proceso de formación de leyes también fue facilitado por el proceso de formación del Estado, que a su vez confirmó y alentó la sustitución de las organizaciones de clanes por organizaciones estatales.

(2) El proceso de formación del sistema jurídico es un proceso en el que el método de ajuste del comportamiento se desarrolla desde el ajuste individual hasta el ajuste general. En los primeros días de la ley, se hacían ajustes de comportamiento a los comportamientos individuales. Por ejemplo, el intercambio inicial de productos es sólo un fenómeno individual accidental, y el ajuste de esta relación aparece también como un ajuste individual. Los métodos de ajuste individual están directamente relacionados con situaciones específicas y son muy específicos, pero están sujetos a una mayor incertidumbre e imprevisibilidad. Esto es lo que se dice en la antigua literatura china: "Discutir los asuntos para regularlos, no para castigarlos". En la práctica del ajuste legal, a medida que las conductas individuales ocasionales evolucionan hacia conductas más comunes, las reglas temporalmente determinadas por los ajustes individuales se convierten gradualmente en reglas regulares y repetidamente aplicables, no sólo para conductas individuales sino para el mismo tipo de reglas comunes. La formación de reglas comunes tipifica e institucionaliza los ajustes al comportamiento en ajustes generales, es decir, ajustes normativos. El surgimiento del ajuste normativo es una parte clave del proceso de formación final del derecho. Este tipo de ajuste normativo forma un mecanismo de ajuste estable para un cierto tipo de comportamiento y relaciones

sociales, proporcionando así patrones de comportamiento claros para las personas en este tipo de campo de comportamiento y relaciones sociales, lo que hace que las personas estén relativamente libres de contingencias y relaciones sociales. es propicio para la formación y consolidación del orden social. Por supuesto, dado que las situaciones específicas sujetas a ajustes normativos varían ampliamente, los ajustes individuales todavía desempeñan un papel a la hora de llenar vacíos sobre la base de ajustes normativos. Sin embargo, la formación final del ordenamiento jurídico se manifiesta principalmente a través de la universalización de ajustes normativos.

(3) La formación del sistema jurídico ha pasado por un largo proceso de evolución de la costumbre al derecho consuetudinario y luego al derecho estatutario. La mayoría de las normas legales iniciales evolucionaron a partir de las costumbres. En el proceso de formación del sistema legal, el país controlado por la clase dominante examinó y seleccionó las normas consuetudinarias originales de acuerdo con las necesidades del orden social actual, y heredó algunas normas consuetudinarias. , como los relacionados con la religión. Hábitos de sacrificio, hábitos relacionados con la institución del matrimonio, prohibir algunos hábitos y conservar otros entre los hábitos similares disponibles para la selección, como prohibir conscientemente la venganza de sangre y la venganza homomórfica permitida por las costumbres, conservando los hábitos y la base. de expiación La costumbre de determinar el monto de la expiación con base en la identidad de las partes; prohibiendo estrictamente aquellos hábitos que entren directamente en conflicto con el orden existente, como el hábito de la posesión conjunta. Después del reconocimiento selectivo por parte del Estado, la costumbre evoluciona hacia el derecho consuetudinario. Cuando la vida social cambia mucho y las leyes consuetudinarias son insuficientes para ajustar las relaciones sociales, se hace necesario que las agencias estatales formulen nuevas reglas de manera específica, y surge la ley estatutaria. De esta manera se establece finalmente un sistema jurídico compatible con las condiciones de vida sociales existentes.

(4) Las normas sociales como el derecho, la moral y la religión se diferencian gradualmente de una unidad caótica a sistemas normativos relativamente independientes. Los hábitos en las sociedades primitivas son en sí mismos una colección de diversas normas sociales, con múltiples

atributos como costumbres, moral y normas religiosas. En los primeros días del Estado y del derecho, no había límites claros entre el derecho y las normas sociales como la moral y la religión. Con la acumulación de experiencia en gestión social y la evolución de la civilización, se ha vuelto necesario y posible distinguir la naturaleza y el alcance de comportamientos similares o diferentes que afectan a la sociedad. Comienzan las leyes, las normas morales, las normas religiosas y los tipos de comportamientos que regulan. pasar del caos a la diferenciación. El proceso de esta diferenciación no es exactamente el mismo en diferentes sociedades, pero es una tendencia común hacer que el ajuste legal sea relativamente diferente del ajuste moral y del ajuste religioso.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuál fue el control social de las sociedades primitivas?
2. ¿Cuáles son los signos y leyes de la ley?
3 . ¿Cuál es la diferencia entre ley y costumbre primitiva?

Lectura recomendada

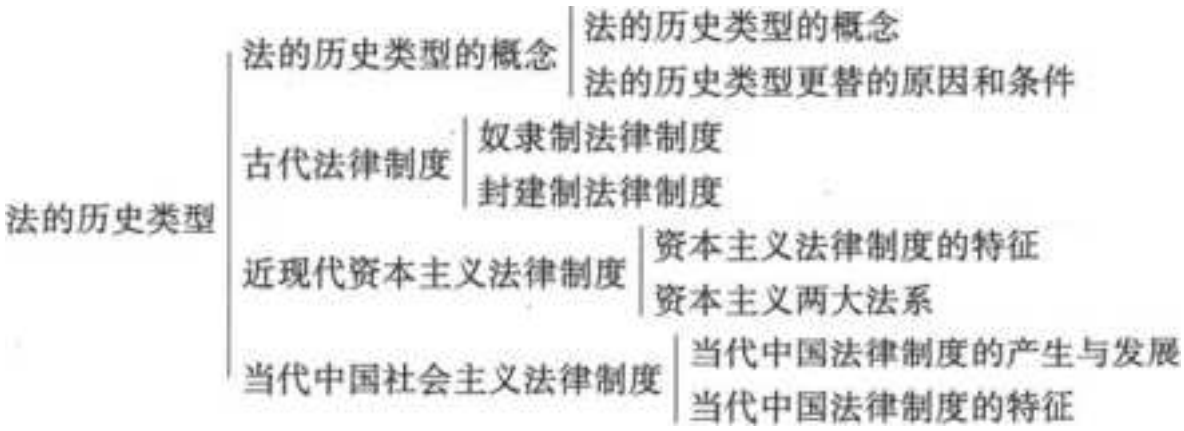
1. Gao Hongjun: "La dimensión espiritual del crecimiento legal", publicado en la edición de invierno de 2003 de Global Law Review.

2. Zhang Yonghe: "Identidad de sangre e identidad contractual", publicado en el número 1 de "Ideological Front", 2005.

3 . [Inglés] Hart: "The Concept of Law", traducido por Zhang Wenxian y otros, China Encyclopedia Press, edición de 1996.

Capítulo 14 Tipos históricos de derecho

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

Este capítulo analiza los tipos históricos del derecho desde la perspectiva de la evolución del derecho, explica el sistema jurídico antiguo, el sistema jurídico capitalista moderno y el sistema jurídico socialista de nuestro país, respectivamente, y, sobre esta base, analiza la tradición histórica del derecho: Sistema jurídico y sus conceptos. , división y comparación de los dos principales sistemas jurídicos del capitalismo.

Puntos clave del examen judicial

El concepto de tipos históricos de derecho y las características de los distintos sistemas jurídicos se comparan con las diferencias entre los dos principales sistemas jurídicos.

Sección 1 El concepto de tipos históricos de derecho.

1. El concepto de tipos históricos de derecho.

El tipo histórico de derecho es un concepto relacionado con la forma social. Es una clasificación de los sistemas jurídicos de diversas sociedades basada en la base económica sobre la que existe el derecho y la naturaleza de la voluntad nacional que encarna. Según los criterios para

clasificar los tipos históricos de derecho, en la historia del desarrollo jurídico se han producido cuatro tipos históricos de sistemas jurídicos: la esclavitud, el feudalismo, el capitalismo y los sistemas jurídicos socialistas.

Los sistemas legales de la esclavitud, el feudalismo y el capitalismo se basan respectivamente en diferentes relaciones económicas de propiedad privada, y la voluntad nacional que encarnan proviene de la clase esclavista, la clase terrateniente feudal y la burguesía, respectivamente. Estos tres sistemas legales son todos clases explotadoras. tipo ley. El sistema jurídico socialista se basa en relaciones económicas de propiedad pública socialista. La voluntad nacional que encarna proviene de la clase trabajadora y de las amplias masas populares bajo su dirección. Por lo tanto, es fundamentalmente diferente del sistema jurídico que encarna la voluntad y los intereses de un pequeño número de explotadores. Es el tipo de derecho histórico más alto.

2. Razones y condiciones para la sustitución de tipos históricos de derecho

En la historia de la civilización de la sociedad humana, los tipos históricos de derecho muestran una tendencia de sustitución del nivel bajo al nivel alto. ¿Cuáles son las razones y formas en que se logra la sustitución de tipos históricos de derecho? La respuesta a esta pregunta pasa por la ley general de sustitución de tipos históricos de derecho. Este patrón se manifiesta en dos aspectos:

(1) A juzgar por las razones fundamentales para la sustitución de tipos históricos de derecho, el surgimiento o desaparición de cualquier tipo histórico de derecho es el resultado del movimiento de las contradicciones básicas en la sociedad. En el proceso de movimiento de las contradicciones sociales básicas, las relaciones de producción deben adaptarse al nivel y la naturaleza de las fuerzas productivas: ésta es una ley objetiva de la historia. "Cuando las fuerzas productivas materiales sociales se desarrollan hasta cierto punto, entrarán en conflicto con las relaciones de producción o relaciones de propiedad existentes (que no son más que términos legales para las relaciones de producción) dentro de las cuales han estado operando. Como resultado, estas relaciones de producción cambian de "La forma de desarrollo de las fuerzas productivas en los grilletes de las fuerzas productivas...

Entonces ha llegado la era de la revolución social. A medida que cambia la base económica, toda la enorme superestructura también cambia lenta o rápidamente". [9] Por lo tanto, cuando las relaciones de producción sean negadas por el desarrollo de las fuerzas productivas, será inevitable la desaparición de la tipología histórica original y el surgimiento de una nueva tipología histórica.

(2) A juzgar por la forma en que se reemplazan los tipos históricos del derecho, la sustitución de los viejos tipos históricos de derecho por nuevos tipos históricos de derecho se realiza en el proceso de revolución social. La sustitución de las relaciones de producción atrasadas por relaciones de producción avanzadas y la consiguiente sustitución de los sistemas jurídicos atrasados por sistemas jurídicos avanzados no pueden lograrse de forma espontánea y sin resistencia, sino que deben depender de la revolución social. La forma típica de revolución social es una revolución violenta a gran escala desde abajo hacia arriba. En la historia moderna, la Revolución Francesa y la Revolución Rusa de Octubre son los ejemplos más famosos. Como resultado directo de la revolución, el antiguo sistema legal fue abolido. y se establecieron nuevas leyes. Se estableció el sistema. Además, debido a la influencia de las condiciones históricas específicas de esa época, algunas sociedades también pueden lograr el propósito de la transformación social a través de una revolución social gradual, representada por la Revolución Burguesa Británica y la Restauración Meiji en Japón. Se adoptó un enfoque de paz.

Sección 2 Sistema Jurídico Antiguo

La ley de esclavitud y la ley feudal son sistemas legales antiguos. Por un lado, existen profundas diferencias en la base económica sobre la que existen ambos y en la naturaleza de la voluntad nacional que encarnan; por el otro, las leyes esclavistas y feudales de la mayoría de los países se basan en una economía natural y una política autocrática. Por lo tanto, también tienen similitudes importantes en muchos aspectos. En otras palabras, las relaciones de producción confirmadas por ambos son diferentes y los atributos de clase de la voluntad nacional que reflejan son diferentes, pero son iguales en términos de

encarnar las leyes generales de las relaciones económicas naturales y las relaciones políticas autoritarias.

1. El sistema legal de la esclavitud

El sistema legal de esclavitud es el tipo de derecho de clase explotadora más antiguo de la historia de la humanidad y se estableció sobre las ruinas del sistema de clanes con el surgimiento de la propiedad, las clases y los estados privados. El sistema legal de la esclavitud tiene las siguientes características importantes.

1. Negar la personalidad jurídica del esclavo y confirmar públicamente la posesión física del esclavo.

La posesión del cuerpo del esclavo por parte del dueño del esclavo es la característica más destacada del modo de producción esclavista. En la esclavitud desarrollada al extremo, los esclavos no tienen personalidad a los ojos de la ley, es decir, la ley no reconoce a los esclavos como seres humanos en absoluto, sino que los trata como pura propiedad. Dado que los esclavos estaban clasificados como propiedad por ley en cualquier sentido, no podían disfrutar de ningún derecho, sino que sólo podían convertirse en objetos de derechos y sus amos podían disponer de ellos a voluntad como cualquier otra propiedad, incluso venderlos o ejecutarlos. En la ley de esclavitud relativamente suave, la ley puede negar la personalidad del esclavo en la mayoría de las relaciones sociales, pero reconoce que el esclavo tiene una personalidad jurídica incompleta dentro de un alcance limitado, es decir, está legalmente obligado a ciertos asuntos. son seres humanos y pueden disfrutar de ciertos derechos, pero en otros aspectos siguen siendo considerados no personas o bienes y siguen siendo sólo objetos de derechos. Por ejemplo, en la antigua Grecia existía una disposición legal de este tipo: si un esclavo era extremadamente maltratado por su amo, podía pedirle que lo vendiera a otra persona; una persona que se convertía en esclavo debido a una deuda podía utilizar un rescate para redimir su libertad; cualquiera que mate a un esclavo con justa causa será castigado. Estas disposiciones reconocían que los esclavos disfrutaban de ciertos derechos personales limitados en ciertos asuntos específicos relacionados con las relaciones de derechos personales. Por supuesto, incluso en este caso, la posesión personal del esclavo por parte del dueño del esclavo todavía está protegida por la ley. En cualquier caso, la explotación y la opresión mediante la

posesión directa del cuerpo humano es de hecho la forma más bárbara de dominio de clase.

2. Los métodos de castigo son extremadamente crueles y arbitrarios.

La sociedad esclavista fue la primera sociedad civilizada que acababa de salir del estado de ignorancia, que determinaba que la ley de esclavitud debía ser bárbara y cruel. Por ejemplo, antes de que finalmente se formara el estado esclavista de la antigua Atenas, el creciente sistema legal estipulaba (la legislación de Drácula) que el robo de frutas y verduras se castigaba con la muerte, incluso para las personas "perezosas". Después de que finalmente se formaron el estado esclavista y las leyes, para mantener el orden social que era beneficioso para la clase propietaria de esclavos, habitualmente tendían a utilizar más violencia. En la dinastía Xia de China, había no menos de 30 tipos de castigo como máximo, e incluían una gran cantidad de métodos de castigo caracterizados por humillar la personalidad, aumentar el dolor físico y el terror mental, como amputar pies, cortar narices, asar , cocinar en wok, destripar y picar (picar en carne picada), matar, etc. Durante la dinastía Zhou Occidental, el duque de Zhou, que fue venerado como un "sabio" por las generaciones posteriores, abogó por el "gobierno por la virtud". Los tipos de castigos en la dinastía Zhou Occidental se redujeron a cinco tipos: Jimo, Yao, Ji. , Gong y Dapi. Los cinco castigos aún no estaban completamente libres de barbarie. Además, según el "Edicto sobre la bebida" emitido por el duque de Zhou estipula que las personas de la dinastía Zhou que "beben en grupos" también serán castigado con la muerte. Este fenómeno de castigos severos y castigos severos por delitos menores era bastante común en las primeras leyes de varios grupos étnicos.

3 . Clasificación entre personas libres.

La ley de esclavitud no sólo confirmó el estatus desigual entre dueños de esclavos y esclavos al negar la personalidad jurídica de los esclavos, sino que también estableció una división jerárquica entre los libertos. Los libertos son todas las personas con libertad personal, excepto los esclavos (en el derecho romano antiguo, los libertos se referían específicamente a los esclavos liberados), incluidos los trabajadores pobres y individuales desempleados, así como los propietarios de esclavos grandes y pequeños. El estatus legal de los hombres libres es completamente diferente: cuanto más alto es el rango, más privilegios y menos

obligaciones. Cuanto más bajo es el rango, menos derechos y más obligaciones. Por ejemplo, el Código Manu de la antigua India estableció el sistema de castas, siendo los brahmanes (monjes nobles) la casta más alta, los kshatriyas (nobles guerreros) en segundo lugar, los vaishyas (campesinos, artesanos y comerciantes) en tercer lugar y los sudras (esclavos y trabajadores de mantenimiento). la casta más baja y fueron clasificados como intocables "intocables". Todos los privilegios pertenecen a las dos primeras castas, la tercera casta es la gente común sin ningún privilegio y la cuarta casta es el nivel más bajo de la sociedad que está altamente discriminado. Para mantener límites estrictos entre castas, los matrimonios mixtos entre diferentes razas están estrictamente prohibidos, y quienes se casen con castas inferiores perderán su estatus de casta original.

4. obviamente con algunos restos de hábitos primitivos

La sociedad esclavista surgió de la sociedad primitiva, por lo que es imposible no tener algunas huellas de la sociedad primitiva. Como señaló Engels: "En una etapa muy temprana del desarrollo social, surgió la necesidad de resumir las actividades cotidianas repetidas de producción, distribución e intercambio de productos en una regla común y de tratar de hacer que los individuos obedecieran las condiciones generales de producción e intercambio. [...] Esta regla aparece primero como costumbre y luego como ley". [10] Por lo tanto, la mayoría de las leyes de las primeras etapas de la sociedad civilizada se transformaron a partir de costumbres, e incluso después de que las leyes sobre la esclavitud maduraron, todavía conservaban muchos elementos consuetudinarios. Por ejemplo, en términos de propiedad de la tierra, la costumbre de que la tierra sea propiedad del Estado o de las comunidades rurales se ha mantenido en la ley durante mucho tiempo, lo que es particularmente prominente en las leyes de varias civilizaciones antiguas del Este; en términos de responsabilidad legal y sanciones, la costumbre de la propiedad de la tierra por parte del colectivo. El hábito de la responsabilidad conjunta, el hábito de perseguir la responsabilidad a través de la "venganza homológica" y el hábito de permitir que los particulares impongan sanciones a los infractores por iniciativa propia también aparecieron en el ley de esclavitud durante mucho tiempo.

2. Sistema jurídico feudal

La mayoría de las leyes feudales se establecieron después del colapso de la esclavitud. Debido a la influencia de condiciones históricas específicas, también existen algunas leyes feudales que fueron establecidas por los pueblos al final de la sociedad de clanes luego de conquistar áreas donde se practicaba la esclavitud para adaptarse a las condiciones de vida social de las áreas que gobernaban.

Dado que los antecedentes históricos de los sistemas feudales en diferentes sociedades eran muy diferentes en el momento de su formación, las condiciones y caminos de su desarrollo también fueron muy diferentes. Por lo tanto, sus características importantes no fueron exactamente las mismas. Esto es cierto en Oriente y Occidente: el sistema feudal es particularmente obvio. En un sentido incompleto, se pueden resumir las siguientes cuatro características importantes del derecho feudal: afirmación de la dependencia personal, jerarquía feudal estricta, mantenimiento del poder real autocrático, castigos severos y juicios bárbaros y arbitrarios. Entre ellas, la primera y la segunda característica son más típicas de los sistemas feudales de Europa occidental, la tercera característica es más típica de los sistemas feudales orientales y la cuarta característica es el rasgo común de todos los sistemas feudales, pero su forma de expresión también es diferente. Ligeramente diferente.

(1) Afirmación de dependencia personal

Esta característica existe de manera más prominente en el sistema feudal de Europa occidental. En un sentido típico, la economía feudal de Europa occidental estaba organizada sobre la base del señorialismo y la servidumbre. El sistema señorial se formó mediante el sistema de enfeudamiento de la tierra. La tierra era de propiedad estatal. Los señores feudales de todos los niveles ocupaban la tierra y establecían señoríos, pero no tenían derecho a transferirla ni a disponer de ella. La mayoría de los campesinos que trabajaban en las mansiones tenían la condición de siervos y, además de ser explotados económicamente por los señores, sus cuerpos también estaban en posesión incompleta de estos y no tenían un estatus jurídico independiente ni personalidad jurídica completa. Los siervos disfrutaban de derechos legales limitados y no podían ser castigados arbitrariamente ni asesinados como

esclavos. Sin embargo, todavía pertenecían a la propiedad del señor. No tenían libertad y estaban sujetos al control del señor. También podían ser transferidos o vendidos como propiedad. El estatus legal de los siervos era superior al de los esclavos pero inferior al de las personas libres.

La economía feudal de China estaba organizada según los hogares individuales. Durante el período de desarrollo social normal, una proporción considerable de los agricultores eran campesinos propietarios que cultivaban sus propias tierras privadas o tierras asignadas por el Estado, mientras que los agricultores con pequeñas tierras alquilaban tierras a los terratenientes para cultivarlas. Legalmente, los agricultores no son propiedad de los terratenientes y tienen personalidad jurídica independiente y libertad personal. Debido a esto, la civilización agrícola de China tiene una gran vitalidad y ha alcanzado el nivel líder en el mundo. En ciertas etapas de la historia china, hubo una tendencia de serfización (como Buqu a finales de la dinastía Han y Zhuangke en la dinastía Song), pero se interrumpió antes de que se desarrollara en profundidad; también hubo esclavos oficiales y particulares cuyos cuerpos estaban parcialmente poseídos esclavos, pero representaban una proporción muy pequeña de la población.

(2) Estricta jerarquía feudal

Cualquier sociedad feudal es una sociedad jerárquica. Sin embargo, la prevalencia y el rigor de las jerarquías no son exactamente iguales en diferentes sociedades. Esto también se refleja en las leyes feudales de distintos países.

Tomando como ejemplos a Europa occidental y China, el sistema jerárquico en la primera está más desarrollado y completo. Cuando el derecho feudal estableció un sistema jerárquico, como la esclavitud, también distribuyó derechos y obligaciones de la siguiente manera: a mayor nivel, más privilegios y menos obligaciones; a menor nivel, menos derechos y más obligaciones. La jerarquía feudal en Europa occidental se manifestó como un sistema de identidad universal y estrictamente definido: no sólo la clase dominante estaba dividida en cinco categorías: duque, marqués, conde, vizconde y barón. Diferentes estatus significan diferentes derechos y obligaciones, además, varios estatus están casi completamente cerrados y la ley prohíbe el paso de un estatus bajo a un estatus alto. En

consecuencia, el grupo oficial sólo está abierto a unas pocas personas con un estatus de alto nivel.

La sociedad feudal china también tenía divisiones de estatus jerárquico. Sin embargo, desde que el Estado Qin durante el Período de los Reinos Combatientes abolió por primera vez el sistema "Shiqing Shilu", el sistema jerárquico se ha visto gravemente afectado y nunca ha alcanzado el nivel de integridad y rigor de la Europa occidental. sistema jerárquico. Aunque también existen distinciones entre el buen y el mal estatus entre los civiles, los privilegios jerárquicos se distribuyen principalmente según el principio del "estatus oficial" más que del estatus (originalidad). Esto es muy diferente de la clasificación de clases de Europa occidental basada enteramente en el estatus (origen). El grupo oficial en la sociedad feudal de China también estaba abierto a la gente común, por lo que había un dicho que decía: "Sé un granjero por la mañana y asciende al salón del emperador por la tarde". Tanto el "culto al estatus" en la tradición de Europa occidental como el "culto al poder" en la tradición china provienen de esto.

(3) Mantener el poder real autocrático

Esta característica es más típica en los sistemas feudales orientales, seguida de los sistemas feudales de Europa occidental.

Como se mencionó en el artículo anterior, la jerarquía de la sociedad feudal de Europa occidental estaba mucho más desarrollada que la de la sociedad feudal oriental. Precisamente debido al desarrollo de la jerarquía, el poder real estaba fuertemente restringido. En la jerarquía de Europa occidental, la ley asigna derechos y obligaciones basándose en la identidad innata de cada persona, más que en la actitud y la voluntad del rey. Como resultado, se formó una poderosa clase aristocrática que el rey no podía controlar por completo. La relación entre el rey y los nobles estaba determinada por el contrato cuando se distribuía la tierra. Aunque en principio el rey tenía derecho a dominar a los nobles, la relación entre ambos no era una relación de amo-esclavo. Por un lado, el poder real está fuertemente restringido por los privilegios de casta y el poder de la Iglesia, pero por otro, también está limitado en cierta medida por la ley, es decir, "el rey está por encima de todos los pueblos, pero debe estar por encima de todos". bajo Dios y la ley." Por tanto, el sistema jurídico feudal de Europa

occidental no confirmó la supremacía absoluta del poder real autocrático hasta la sociedad feudal tardía.

El sistema feudal de China tiene leyes diferentes y siempre ha confirmado y mantenido plenamente la supremacía absoluta del poder real autocrático. Esto está directamente relacionado con la jerarquía subdesarrollada y la ausencia de una clase aristocrática fuerte. En la estructura de la sociedad feudal china, no era la aristocracia hereditaria la que ocupaba una posición importante, sino el enorme grupo de funcionarios, sin embargo, el avance, la retirada, el honor, la desgracia e incluso la riqueza y la vida de los funcionarios estaban completamente controlados. por el poder real Tenían una relación de amo de esclavos con el emperador. El emperador gobernaba el país con la ayuda de un grupo de funcionarios y tenía supremacía absoluta y no estaba restringido por la ley. El único efecto de la ley sobre el poder real fue confirmar y reforzar esta relación política autoritaria.

(4) Castigos duros, juicios bárbaros y arbitrarios

En términos generales, el derecho feudal era sólo un poco menos severo que el derecho esclavista en términos de castigo. Los castigos humillantes, los castigos físicos y los métodos de ejecución horribles y dolorosos eran comunes en varios sistemas legales feudales. Por ejemplo, el Código carolingio alemán del siglo XVI establecía muchos castigos crueles, como cortar orejas, narices, lenguas, arrancar ojos, amputar dedos, amputar manos, decapitar, colgar, quemar y descuartizar el cuerpo con cinco caballos. El sistema feudal de China también estipula el sistema de castigo de clan y sesión conjunta: si una persona comete un delito, toda la familia será ejecutada e incluso familiares, amigos y vecinos resultarán perjudicados. Casi mil años después de que las antiguas civilizaciones de Oriente prohibieran la violencia privada, en la Europa occidental de la Edad Media todavía existía el derecho consuetudinario de los duelos judiciales, es decir, las dos partes en el litigio luchaban a muerte ante el juez. , y el ganador fue el ganador, lo que demuestra su barbarie. En cuanto al delito de entrada y salida, el fenómeno de las penas leves y severas y la arbitrariedad judicial no son infrecuentes en las leyes feudales de varios países.

Sección 3 Sistema legal capitalista moderno

El derecho capitalista fue concebido y surgido a finales de la era feudal y finalmente se estableció mediante la revolución burguesa. El sistema jurídico capitalista se basa en relaciones capitalistas de propiedad privada y la voluntad nacional que encarna proviene de la clase capitalista, que es una minoría en la sociedad, por lo que, como los dos tipos históricos de derecho en la antigüedad, también pertenece al explotador. tipo de ley. Sin embargo, dado que el sistema legal capitalista existe y opera bajo las condiciones de la economía de mercado capitalista y la política democrática, también es una forma de civilización legal moderna, y muchos de los principios que persigue son obviamente diferentes del sistema legal antiguo.

1. Características del sistema jurídico capitalista

Una característica general del sistema jurídico capitalista es el establecimiento de un Estado capitalista de derecho basado en los requisitos esenciales de la economía de mercado capitalista y la política democrática. Esta característica se materializa en los siguientes principios.

(1) El principio de santidad e inviolabilidad de la propiedad privada

En la historia del derecho, este principio apareció por primera vez en la Declaración francesa de los Derechos del Hombre y de los Derechos Humanos de 1789: “La propiedad es un derecho sacrosanto e inviolable, salvo cuando sea claramente necesaria para una necesidad pública legítimamente reconocida y en condiciones de compensación justa y previa. Nadie será privado de su propiedad." Posteriormente, este principio fue confirmado por las leyes capitalistas de varios países.

Este principio es el principio primario del derecho capitalista porque refleja con precisión el requisito más esencial del modo de producción capitalista: "el libre uso del capital para explotar el trabajo". En las sociedades precapitalistas, tales principios legales no existían. En ese momento, aunque la propiedad privada estaba protegida por la ley, no alcanzaba el nivel de sacrosantidad, porque no

existía una propiedad privada sacrosanta frente al estado y al poder real autocrático. .Los derechos, el Estado y el despotismo no están sujetos a derecho, y su vulneración de la propiedad privada no da lugar a responsabilidad jurídica alguna.

Este principio proporciona una fuerte garantía para la seguridad de las transacciones y es de gran importancia para el desarrollo de la economía de mercado capitalista. Por supuesto, detrás del texto legal que dice que los derechos de propiedad de todos son sacrosantos, hay un hecho obvio de que la principal riqueza social está monopolizada en manos de unos pocos capitalistas, que son los verdaderos beneficiarios de este principio.

El principio de la santidad de la propiedad privada está plasmado en el derecho capitalista moderno como una propiedad absoluta, que permite al propietario usar y disponer de su propiedad de forma casi completamente arbitraria, y a nadie (incluido el gobierno) se le permite hacerlo. remo adentro. Esta propiedad absoluta desencadenó posteriormente una serie de graves contradicciones sociales. A principios del siglo XX, el abuso de propiedad comenzó a restringirse, lo que fue un símbolo importante que distinguió el sistema legal moderno del sistema legal moderno en la historia del desarrollo del sistema legal capitalista.

(2) Principio de libertad de contratación

Por primera vez, el sistema legal capitalista elevó la libertad de contratación a un principio básico para ajustar las relaciones sociales y económicas. Significa reconocer que todas las personas tienen personalidad jurídica independiente e igual estatus jurídico, y pueden disponer independientemente de sus propios intereses y derechos en las amplias áreas definidas por la ley, y pueden ser establecidos o modificados bajo las condiciones de consenso alcanzado por ambas partes en Interacciones sociales, derechos y obligaciones entre sí.

Este principio es la encarnación jurídica de los requisitos esenciales de las relaciones económicas de mercado. La diferencia más crítica entre la economía de mercado y la economía natural es que la producción en la economía natural es para satisfacer el consumo personal, pagar renta e impuestos, mientras que la producción en la economía de mercado es para el intercambio. Por lo tanto, la economía de mercado es también una economía de libre

intercambio, que se representa legalmente como un proceso de celebración y ejecución de contratos. La posesión personal, la dependencia personal, los privilegios jerárquicos y el poder real autocrático en el sistema legal antiguo son todos incompatibles con las leyes inherentes de la economía de mercado y también son incompatibles con el principio de libertad de contrato. Se puede decir que el principio de libertad de contratación no sólo proporciona nuevas pautas para el reordenamiento y ajuste de la vida económica, sino que también proporciona una referencia para el reordenamiento y ajuste de toda la vida social. Por tanto, la primera forma de civilización y sistema legal moderno - -Se puede establecer una civilización y un sistema legal capitalistas.

Bajo el capitalismo, el principio de libertad de contratación brinda formalmente a todos la oportunidad de tomar decisiones libres. Sin embargo, para los trabajadores comunes y corrientes que no poseen los medios de producción, esto sólo significa la libertad de decidir a quién vender su fuerza de trabajo. Sin embargo, para sobrevivir, deben vender su fuerza de trabajo y aceptar la explotación. Por lo tanto, la libertad de contratación tiene un significado completo para la clase capitalista, pero sólo parcial para los trabajadores comunes y corrientes: es coerción económica realizada en forma de libertad de contratación.

El principio de libertad de contratación en el derecho capitalista moderno se expresa de forma absoluta y extrema. El Estado y el derecho tienen una actitud de laissez-faire en la formación de relaciones contractuales, lo que ha provocado muchas contradicciones sociales y comportamientos antimorales, haciendo Los ideales originales de la Ilustración quedaron completamente socavados. Desde principios del siglo XX, la libertad de contratación ha estado restringida por la ley, al igual que la propiedad privada. El cambio de una libertad de contratación absoluta a una libertad de contratación relativa es una diferencia importante entre el sistema jurídico capitalista moderno y el sistema jurídico capitalista moderno.

(3) El principio de igualdad ante la ley

La "Declaración de los Derechos del Hombre", que encarna los ideales de la Revolución Francesa, estipula en sus artículos 1 y 6: "Los hombres son creados iguales en libertad y en derechos". "La ley es igual para todas las

personas, ya sea que proteja o los castiga." . Todos los ciudadanos son iguales ante la ley." Este principio, al igual que los dos principios antes mencionados, fue establecido por primera vez por el sistema jurídico capitalista.

El principio de igualdad ante la ley incluye ricos contenidos, cuyo espíritu más básico son tres puntos: Primero, la personalidad jurídica (derechos y capacidades) de todas las personas naturales son iguales. Este tipo de capacidad de derecho nace y no está condicionada por ningún hecho específico: en realidad son derechos humanos, es decir, los derechos y calificaciones que todos disfrutan como seres humanos. En segundo lugar, todos los ciudadanos entre las personas físicas tienen el mismo estatus jurídico básico. La ciudadanía es un estatus legal que está asociado con derechos y obligaciones básicos. Mientras tengas ciudadanía, tienes los mismos derechos básicos y obligaciones básicas iguales que los demás ciudadanos. En tercer lugar, la ley trata el mismo comportamiento por igual. Cuando la ley impone protección y castigo a una conducta, sólo se centra en la naturaleza y las consecuencias de la conducta, no en la identidad del perpetrador. Una representación visual de este espíritu es que los ojos de la diosa de la justicia están cubiertos.

El establecimiento del principio de igualdad ante la ley es el signo más importante de que la sociedad humana ha entrado desde el sistema jurídico antiguo al sistema jurídico moderno, es la declaración de muerte de la sociedad jerárquica y del Estado autoritario y, por lo tanto, tiene un significado trascendental. Sin embargo, también cabe señalar que en la estructura económica y política del capitalismo, el significado legal y social de este principio es diferente. Aunque todos los ciudadanos disfrutan de iguales derechos básicos ante la ley, los derechos según las normas jurídicas son sólo una posibilidad. La realización de los derechos no puede separarse de las condiciones necesarias. En el caso de una posesión desigual de los recursos económicos, políticos y de información, muchos derechos iguales rara vez tienen significado práctico para muchos trabajadores comunes y corrientes. De hecho, desde el punto de vista legal, un trabajador de una cadena de montaje de automóviles tiene el mismo derecho que los demás a invertir y construir una fábrica, y tiene el mismo derecho a presentarse como candidato a presidente y a diputado, pero esa igualdad de derechos no puede cambiar

la posesión desigual de derechos. recursos en absoluto Diferencias de clase.

En el sistema jurídico capitalista moderno, el principio de igualdad ante la ley no se ha implementado plenamente. Sus manifestaciones más destacadas son: en primer lugar, la imposición de restricciones de calificación de propiedad a los derechos políticos más importantes, el derecho a votar y el derecho a ser elegido, lo que resulta en la privación injusta de los derechos de muchos trabajadores comunes y corrientes. En segundo lugar, se restringieron los derechos de asociación de los trabajadores y los sindicatos y los partidos de la clase trabajadora estuvieron prohibidos durante mucho tiempo. En tercer lugar, la ley permitía abiertamente la discriminación racial y en algunos países incluso legalizaba la esclavitud. En cuarto lugar, la discriminación de género también está reconocida por ley y las mujeres y los hombres no son iguales en el disfrute de los derechos básicos.

El trato desigual antes mencionado todavía existía en general en los sistemas legales de varios países capitalistas hasta la primera mitad del siglo XX. Desde mediados del siglo XX, debido al arduo trabajo de las fuerzas democráticas de todos los ámbitos de la vida, con la clase obrera como cuerpo principal, y bajo una fuerte presión social, las instituciones estatales burguesas han tenido que abolir o modificar las leyes originales. Se trata en realidad de una clase capitalista minoritaria y hubo que hacer concesiones forzadas. A finales del siglo XX, las disposiciones desiguales mencionadas anteriormente en las leyes de los principales países capitalistas habían sido básicamente abolidas por el poder de la lucha popular.

Además de los tres principios discutidos anteriormente, el sistema legal capitalista también tiene muchos principios importantes como la soberanía popular, la supremacía legal (o supremacía constitucional), el gobierno limitado, la separación de poderes, los controles y equilibrios y el sufragio universal. , estos principios Todos están establecidos para proteger la propiedad privada de infracciones, para garantizar que el intercambio de producción de mercancías se desarrolle normalmente en forma de contratos y para garantizar la distribución equitativa de derechos y obligaciones. Bajo la guía de estos principios, la burguesía implementa su gobierno de una manera diferente a la sociedad antigua, y sus intereses

comunes se maximizan en el estado estable del "estado de derecho".

2. Los dos sistemas jurídicos del capitalismo

El término sistema jurídico se formó a finales del siglo XIX y principios del XX y es producto de los países occidentales, principalmente juristas comparados, que utilizaron la taxonomía biológica para clasificar las leyes y realizar investigaciones de derecho comparado.

La genealogía jurídica en inglés se escribe en la forma de Genealogía jurídica o familia jurídica, que también puede traducirse como “Familia jurídica”, y se basa en los orígenes históricos y tradiciones del derecho y las diferentes formas de existencia y funcionamiento que de él se forman, y se basa en la clasificación existente e histórica de los diversos sistemas jurídicos que han existido. Cualquier sistema jurídico con los mismos orígenes históricos y tradiciones, y el mismo o similar estilo de existencia y modo de funcionamiento se considera perteneciente a la misma familia jurídica, es decir, el sistema jurídico.

En cuanto al sistema jurídico, los juristas nacionales y extranjeros tienen diferentes definiciones del mismo. Las opiniones nacionales más típicas son: ① "El sistema jurídico se refiere al nombre general de las leyes de algunos países o regiones que tienen ciertos puntos en común o tradiciones comunes". Esta comunidad o tradición común a veces se refiere a la religión, a veces a ciertos rasgos de la historia del desarrollo jurídico y a veces a ciertos rasgos de los orígenes jurídicos. ② "El sistema jurídico es una clasificación de varios sistemas jurídicos basados en relaciones de parentesco". "Es decir, dividir los sistemas jurídicos con una fuente común en un coeficiente legal". [11]

La definición de "sistema jurídico" por parte de los juristas extranjeros es relativamente compleja y diversa. Por ejemplo, el jurista británico Walker cree que los sistemas jurídicos son el resumen o división de varios sistemas jurídicos del mundo por juristas comparados "sobre la base de similitudes generales en fuentes jurídicas, métodos formales y técnicas legislativas, y sobre la base de orígenes históricos y diferencias mutuas". referencia." . [12]

Los estudiosos del derecho comparado alemán dijeron: La jurisprudencia se basa en: ① el origen y desarrollo de un orden jurídico en la historia; ② el método de pensamiento

jurídico especial que domina el aspecto jurídico; ③ el sistema jurídico particularmente característico; ④ los tipos de fuentes jurídicas y sus explicación; ⑤ Una clasificación de los sistemas legales de varios países o regiones por factores ideológicos. [13] Además, algunos juristas estadounidenses creen que el “sistema jurídico” está relacionado con la cultura jurídica. [14]

Con base en el desarrollo histórico y las principales características de cada sistema jurídico importante, se deben considerar tres aspectos para definir el concepto de "sistema jurídico": ① Relación de origen histórico. En circunstancias normales, los diferentes orígenes históricos de las leyes de un país o región llevarán a que estas leyes se atribuyan a un sistema jurídico específico. Por ejemplo, el derecho francés y el derecho alemán tienen como origen histórico el derecho romano antiguo, por lo que ambos pertenecen al sistema de derecho civil. ②Relación de sucesión, es decir, la relación entre el derecho inherente y el derecho heredado. El derecho inherente se refiere a las leyes nativas de un país, como el derecho consuetudinario británico y las leyes de la sociedad feudal de China. El derecho sucesivo se refiere al derecho extranjero adoptado por un país, como el derecho de la madre patria adoptado por un país colonial. Dado que existe una relación de sucesión o imitación entre el derecho inherente y el derecho heredado, estas leyes generalmente pertenecen al mismo ordenamiento jurídico. ③ Ciertas similitudes e invariancias de los sistemas jurídicos. Esta similitud e invariancia se refiere no sólo a una determinada cultura o tradición, sino también a la forma, características estructurales y procedimientos operativos del método. Esto también es crucial para comprender el "sistema legal". Porque, aunque las leyes de dos países cualesquiera no serán completamente similares, en algunos aspectos importantes, los sistemas legales de algunos países son lo suficientemente similares como para clasificarlos en varios sistemas legales importantes.

Para resumir los tres aspectos anteriores, el sistema legal se refiere a la clasificación de las leyes de varios países y regiones en función de sus orígenes históricos, relaciones de herencia y ciertas similitudes e invariancias de los sistemas legales. Pertenecen a un mismo ordenamiento jurídico todos los sistemas jurídicos o ordenamientos jurídicos que tienen la misma relación de

origen histórico, relación de herencia y ciertas similitudes e invariancias.

Según la teoría común en los círculos jurídicos, los sistemas legales de los países capitalistas se pueden dividir en sistemas de derecho civil y sistemas de derecho consuetudinario.

(1) Sistema de derecho civil

1. El concepto de sistema de derecho civil y su alcance de distribución.

(1) El concepto de sistema de derecho civil. El sistema de derecho civil se refiere a países y regiones que tienen como origen histórico el derecho romano, el Código Civil francés y el Código Civil alemán como símbolos principales, o tienen una relación sucesoria con ellos, y por lo tanto tienen ciertas similitudes e invariancias. nombre de la ley. El sistema de derecho civil también se llama sistema jurídico romano porque se desarrolló sobre la base del derecho romano; se llama sistema de derecho civil porque se basa en el derecho civil; se llama sistema jurídico codificado porque tiene características de codificación; porque de su integración El contenido del derecho germánico se denomina sistema jurídico romano-germánico (sistema jurídico romano-alemán).

(2) El ámbito de distribución del sistema de derecho civil. Europa continental es la cuna del sistema de derecho civil y el centro del sistema de derecho civil. Se trata de Francia, Bélgica, Italia, España, Países Bajos, Luxemburgo, Portugal, Alemania, Austria, Suiza y Grecia. Los países de Europa del Este (Rusia, Hungría, República Checa, Eslovaquia, etc.) también pertenecen al sistema de derecho civil; en América, las antiguas colonias españolas, francesas, portuguesas y holandesas aceptaron generalmente los conceptos jurídicos y los sistemas jurídicos del derecho civil. sistema.

En Asia, Turquía, el derecho japonés y el derecho tailandés en los tiempos modernos también pueden clasificarse como sistemas de derecho civil. Países como Siria, Irak, Jordania, Indonesia y Sri Lanka son una mezcla de derecho civil y sistemas legales islámicos. El derecho filipino tiene las características tanto del sistema de derecho civil como del sistema de derecho consuetudinario.

En África, las antiguas colonias francesas de Zaire, Ruanda, Burundi y Somalia, así como los antiguos territorios españoles y portugueses de Mauricio y

Seychelles, pertenecen al sistema de derecho civil. Los países del norte de África, incluidos Argelia, Túnez, Marruecos, etc., han aceptado las leyes francesas o italianas, por un lado, y están profundamente influenciados por la ley islámica, por el otro. En el sur de África, países como Sudáfrica, Zimbabwe, Botswana y Lesotho tienen una combinación de sistemas de derecho civil y derecho consuetudinario.

2. Características básicas del sistema de derecho civil.

Las características básicas del sistema de derecho civil generalmente se comparan con las características básicas del sistema de derecho consuetudinario en derecho comparado. Además, la diferente literatura jurídica comparada a menudo lo resume de manera diferente. Creemos que las características básicas del sistema de derecho civil incluyen principalmente cinco aspectos:

(1) Fuentes jurídicas de codificación. El sistema de derecho civil es un país de derecho estatutario, por lo que la gente suele pensar que el derecho estatutario es la principal fuente de derecho en el sistema de derecho civil. Sin embargo, a medida que las leyes estatutarias del sistema jurídico angloamericano continúan aumentando e incluso gradualmente se vuelven dominantes, es difícil considerar el estatus de las leyes estatutarias como la diferencia entre los dos sistemas legales principales. De hecho, en términos de fuentes legales, la característica más importante del sistema de derecho civil es la codificación. "Ya sea de una forma u otra, el movimiento de codificación se extendió a todos los países del sistema jurídico romano-germánico en los siglos XIX y XX. La estrecha relación entre las leyes de estos países no sólo se refleja en el método de codificación de todos ellos. adoptado, sino también en el método de clasificación de dividir las normas jurídicas en varios códigos. Francia promulgó cinco códigos napoleónicos, proporcionando ejemplos. En países con el sistema jurídico romano-germánico, se pueden ver los mismos cinco códigos básicos." [15]

(2) La jurisprudencia no crea "normas jurídicas". Relacionado con la codificación está el estatus y el papel de los precedentes. En el derecho romano antiguo se ha establecido un principio: lo primero a lo que los jueces deben prestar atención es a que sólo pueden dictar sentencias basándose en la ley, la constitución y la práctica. En la Edad Media, "los juicios no se basan en precedentes,

sino de conformidad con la ley", lo que también se convirtió en un principio jurídico. Las leyes de los países de derecho civil moderno también reconocen estos principios. Por ejemplo, el artículo 5 del Código Civil francés estipula que los jueces no utilizarán el método de establecer reglas generales para dictar sentencias en los casos que conocen. Existen disposiciones equivalentes en las leyes de todos los países en el sistema de derecho civil. Por supuesto, en el sistema de fuentes jurídicas del sistema de derecho civil, también se reconoce la importancia de los precedentes. Sin embargo, los jueces no son legisladores y los precedentes no son la fuente de "normas jurídicas". En este caso no cabe la jurisprudencia.

(3) La división entre derecho público y derecho privado. La división entre derecho público y derecho privado se originó en el antiguo derecho romano, pero el derecho romano sólo había desarrollado el derecho privado y ningún derecho público. No fue hasta los siglos XVIII y XIX que se estableció formalmente el sistema de derecho público de los países de derecho civil, y la división del derecho público y privado se convirtió verdaderamente en el modelo básico para dividir las leyes en el sistema de derecho civil. Después de entrar en el siglo XX, los límites entre el derecho público y el privado se han ido difuminando gradualmente, y la división entre el derecho público y el privado enfrenta muchos problemas. Pero esto no afecta la importancia de la división entre derecho público y privado en la investigación jurídica y la educación jurídica en los países de derecho civil.

(4) “Entidadcentrismo”. En cuanto a la relación entre derecho sustantivo y derecho procesal, el sistema de derecho civil siempre ha sostenido que el derecho sustantivo es el cuerpo principal, el derecho procesal es derecho subordinado y el derecho sustantivo es superior al derecho procesal. El derecho sustantivo resume diversas reglas de conducta y confirma diversos derechos y obligaciones, es la cristalización de la justicia y la racionalidad humanas, por lo que es el núcleo del derecho. Las leyes procesales se establecen principalmente para hacer realidad los derechos y obligaciones del derecho sustantivo y, por lo tanto, están subordinadas al derecho sustantivo. Ésta es la tradición del “centrismo de entidad” en el sistema de derecho civil.

(5) "El Derecho de los Juristas". Del desarrollo histórico del sistema de derecho civil podemos ver que los juristas y

sus doctrinas jurídicas desempeñan un papel destacado. Por ejemplo, el resurgimiento del derecho romano y el movimiento codificador fueron inseparables de las contribuciones de los juristas y la promoción de doctrinas jurídicas. "La doctrina ha sido durante mucho tiempo la fuente fundamental del derecho en el ordenamiento jurídico romano-germánico: porque los principios del derecho se establecieron principalmente en las universidades desde el siglo XIII hasta el siglo XIX..." Por lo tanto, el derecho del El sistema de derecho civil es tradicionalmente "el derecho de los juristas". [dieciséis]

(2) Sistema de derecho consuetudinario

1. El concepto de sistema de common law y su alcance de distribución.

(1) El concepto de sistema de derecho consuetudinario. El sistema de derecho consuetudinario suele referirse al término general para las leyes de diversos países y regiones que se basan en el derecho consuetudinario de Inglaterra desde la Edad Media, con la jurisprudencia como símbolo principal, y tienen una relación de sucesión con él y por lo tanto tienen ciertas similitudes e invariancias. Los "británicos y estadounidenses" aquí representan los dos países principales de este sistema legal, a saber, "Gran Bretaña" y "Estados Unidos".

El sistema jurídico angloamericano también se denomina sistema jurídico británico o sistema de derecho consuetudinario porque se basa en el derecho consuetudinario británico. También se le llama sistema de jurisprudencia porque utiliza la jurisprudencia como principal fuente de derecho. Distribuido en algunos países que se encuentran al borde de varios océanos, el país es conocido como el Derecho del Mar.

(2) El ámbito de distribución del sistema jurídico angloamericano. El rango de distribución del sistema de common law es principalmente: el Reino Unido (excepto Escocia) e Irlanda en Europa, los Estados Unidos (excepto Luisiana) y Canadá (excepto Quebec) en América del Norte, Australia y Nueva Zelanda en Oceanía, y la India. Singapur y Myanmar en Asia, y la Región Administrativa Especial de Hong Kong en China, entre otros. Además, como se mencionó en la segunda sección de este capítulo, las leyes de Filipinas y los países del sur de África en Asia en realidad contienen muchos elementos del sistema de derecho

consuetudinario y tienen varias características del sistema de derecho consuetudinario.

2. Características básicas del sistema de derecho consuetudinario.

En comparación con el sistema de derecho civil, las características básicas del sistema de derecho consuetudinario también tienen cinco aspectos.

(1) Fuentes jurídicas no codificadas. A diferencia de la codificación de fuentes jurídicas en el sistema de derecho civil, el sistema de derecho consuetudinario nunca ha logrado una codificación total. Aunque la codificación fue prevista en la historia, nunca se realizó. Los británicos prefirieron utilizar estatutos especiales en lugar de códigos generales y sistemáticos para abordar los problemas. En Estados Unidos también ha habido una fuerte resistencia a la idea de una codificación integral. Una "razón más importante es que la idea de codificación ha encontrado una fuerte oposición por parte de la profesión jurídica." Los abogados no quieren que las técnicas con las que están familiarizados al explorar la ley pierdan valor por el código. [17] Por lo tanto, ya sea en el Reino Unido o en los Estados Unidos, o incluso en todo el sistema de derecho consuetudinario, las fuentes jurídicas no han sido completamente codificadas.

(2) La jurisprudencia es la principal fuente del derecho. La “jurisprudencia” también se conoce como “ley creada por los jueces” (“juez law”). Se refiere a los principios o reglas jurídicas contenidas en una sentencia de un determinado tribunal, que son aplicables a juicios posteriores de este tribunal o de otros tribunales. Vinculante o persuasivo. En otras palabras, la jurisprudencia son las normas jurídicas formadas por las decisiones de los jueces.

En la historia del sistema de derecho consuetudinario, la jurisprudencia se formó durante el desarrollo del derecho consuetudinario y la equidad. Si el derecho consuetudinario es creado por las Cortes Reales, se deben respetar las normas establecidas por las decisiones judiciales, de lo contrario la supervivencia del propio derecho consuetudinario se verá amenazada. El common law es típico de la jurisprudencia. Asimismo, la equidad se desarrolló en forma de jurisprudencia. La jurisprudencia abarca todo el derecho británico, por lo que es el sistema más distintivo del sistema jurídico angloamericano. La base y el núcleo de la jurisprudencia es el principio de

seguimiento del precedente (o la regla del precedente, el precedenteismo y el principio de "precedente vinculante"). Este principio no se estableció estrictamente hasta el siglo XIX.

(3) La división entre derecho consuetudinario y equidad. Las principales diferencias entre el derecho común y la equidad son: ① El derecho común es una norma jurídica estricta, mientras que la equidad, respetando la ley, debe considerar las necesidades de la conciencia y las exigencias de los preceptos morales para complementar el derecho común. ②Antes del Reglamento Judicial de 1873-1875, los tribunales de derecho consuetudinario hacían cumplir el derecho consuetudinario y los tribunales de equidad hacían cumplir la equidad. Después de 1875, el derecho consuetudinario y la equidad fueron administrados por un solo tribunal. Pero en la práctica, la equidad suele ser administrada únicamente por el Lord Canciller. ③Los procedimientos de derecho consuetudinario son más estrictos y complejos que los procedimientos de equidad. Por ejemplo, en los procedimientos de equidad, las audiencias se llevan a cabo principalmente por escrito y no se implementa el sistema de jurado. ④El recurso legal según el derecho consuetudinario es generalmente la indemnización por daños y perjuicios. Equity puede emitir una orden o mandato judicial contra el demandado, si el acusado viola dicho mandato será encarcelado o se embargarán sus bienes. ⑤ Los remedios equitativos son más o provienen de la discreción del juez en mayor medida que los remedios de derecho consuetudinario. Por lo general, el derecho consuetudinario incluye el derecho penal, el derecho contractual y el derecho de daños (ley de responsabilidad civil), mientras que el patrimonio incluye el derecho de propiedad inmueble, el derecho de propiedad fiduciaria, el derecho de sociedades (derecho de sociedades comerciales), el derecho de quiebras y cuestiones de interpretación de testamentos y herencia. asentamiento.

(4) "Centrismo procedimental". El sistema de derecho consuetudinario es un sistema jurídico centrado en el litigio. En el derecho consuetudinario británico, la cuestión central es cómo las partes pueden obtener reparación del tribunal a través de ciertos procedimientos. Por lo tanto, "la idea de que el demandado debe disfrutar de un trato justo en el proceso y que la sentencia sólo puede dictarse de conformidad con el procedimiento formal es la idea central del derecho inglés. El derecho inglés se concibe

principalmente desde la perspectiva del litigio y A veces parece considerar el juicio más que la justicia misma” [18] . Hasta el siglo XIX, el principio de "procedimiento previo al juicio" se convirtió en un principio común del derecho inglés. En cierto sentido, el derecho consuetudinario es una colección de procedimientos. Las leyes sustantivas que establecen los derechos y obligaciones de todos "se filtran de los vacíos en los procedimientos". Por lo tanto, aunque ha habido una tendencia a resaltar la importancia del derecho sustantivo en el sistema de derecho consuetudinario desde el siglo XIX, el "centrismo procesal" sigue siendo el espíritu especial del sistema de derecho consuetudinario.

(5) "El Derecho de los Abogados". Si el sistema de derecho civil presta más atención a la educación jurídica universitaria y a la doctrina jurídica, en el sistema jurídico angloamericano los abogados ocupan una posición dominante. En la historia del derecho británico, el derecho ha estado más influenciado por abogados y jueces que por profesores universitarios. De hecho, hay algunas "obras autorizadas" en Gran Bretaña, pero son obras de jueces más que de profesores de derecho. La doctrina jurídica ha sido despreciada durante mucho tiempo en Inglaterra. Los abogados y jueces también impiden siempre la sistematización y racionalización del derecho mediante legislación y jurisprudencia basada en consideraciones como el cultivo profesional y el mantenimiento de la tradición. Por tanto, "el derecho inglés no es el derecho que se enseña en las universidades ni el derecho que se estudia en principios, sino el derecho de quienes están familiarizados con los procedimientos procesales y de los abogados en ejercicio". [19] . Los cambios ocurridos desde los siglos XIX y XX no han eliminado esta característica históricamente formada.

Sección 4 El sistema jurídico socialista de la China contemporánea

1. El surgimiento y desarrollo del sistema legal de la China contemporánea

El sistema legal socialista de China fue concebido en la lucha revolucionaria del pueblo chino contra el imperialismo, el feudalismo y el capitalismo burocrático, se estableció formalmente después del establecimiento del país socialista y se desarrolló en el proceso de construcción socialista. Su aparición y desarrollo se pueden dividir a grandes rasgos en cuatro etapas.

(1) Etapa de embarazo

Durante la etapa de la revolución de nueva democracia, el régimen revolucionario de base de apoyo bajo el liderazgo del Partido Comunista de China promulgó sucesivamente documentos legales como el "Esquema de la Constitución de la República Soviética China", el "Programa de Gobernanza de Shaanxi -Región fronteriza de Gansu-Ningxia" y el "Esquema de la Ley de Tierras de China". Son la encarnación de la voluntad del pueblo chino que ha logrado una liberación parcial, han acumulado experiencia para la posterior construcción del sistema legal y son los predecesores del sistema legal socialista de China.

(2) Etapa de establecimiento

El "Programa Común de la Conferencia Consultiva Política del Pueblo Chino" formulado en vísperas de la fundación de la República Popular China presagiaba la inminente formación de un nuevo poder estatal y un nuevo sistema legal. Después de la fundación de la República Popular China, el Partido Comunista de China comenzó a guiar a la gente de todos los grupos étnicos para realizar paso a paso la transformación de la nueva democracia al socialismo. En 1956, la transformación socialista de mi país Se completó básicamente la agricultura, la artesanía y la industria y el comercio capitalistas y se estableció formalmente el sistema socialista. Durante este período también se estableció el sistema legal socialista con la Constitución, la Ley de Matrimonio y otras leyes separadas como contenidos básicos, pero el número era limitado y el contenido era relativamente simple.

(3) Etapa de desarrollo inicial

Esta etapa duró 21 años desde el establecimiento formal del sistema socialista hasta el final de la "Revolución Cultural". En los primeros diez años, nuestro país formuló una serie de regulaciones separadas, regulaciones administrativas y regulaciones locales, fortaleciendo aún más las instituciones judiciales. Aunque el ritmo de

construcción del sistema legal es lento y aún no ha experimentado grandes altibajos, también hay una tendencia a reemplazar las leyes con políticas partidistas y una tendencia a ignorar la ley. Después de la "Revolución Cultural", el sistema legal socialista con un marco simple quedó gravemente dañado. Las políticas y la voluntad de los líderes reemplazaron a la ley y se convirtieron en la fuerza principal para ajustar las relaciones sociales, dejando a todo el país en un estado inestable. La construcción socialista y los intereses vitales del pueblo han sufrido graves pérdidas, dando una lección negativa y dolorosa para la construcción del sistema jurídico.

(4) Etapa de desarrollo en la nueva era

La Tercera Sesión Plenaria del XI Comité Central del Partido Comunista de China corrigió los errores de la "Revolución Cultural" y restableció la línea ideológica marxista de "buscar la verdad a partir de los hechos", marcando así el comienzo de una nueva era de rápido desarrollo del derecho jurídico de China. sistema. Bajo la dirección de la línea básica del Partido de "un centro, dos puntos básicos", el sistema del Congreso Popular se ha mejorado y perfeccionado gradualmente, y las organizaciones judiciales y los sistemas judiciales se han reconstruido y enriquecido. En 1996 se propuso la estrategia básica de "gobernar el país según la ley". En 1997, el XV Congreso Nacional del Partido Comunista de China propuso "gobernar el país según la ley y construir un país socialista bajo el Estado de derecho". ", que fue incluido en la Constitución en la Enmienda Constitucional aprobada el 15 de marzo de 1999. Este es un nuevo hito en la construcción del sistema legal socialista de China y seguramente desempeñará un papel enorme y de gran alcance en la promoción y orientación del mayor desarrollo y mejora del sistema legal de nuestro país. El Presidente Wu Bangguo dijo en el informe de trabajo del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional en marzo de 2011: La Constitución actual fue adoptada en 1982. Desde entonces, se han adoptado cuatro enmiendas constitucionales basadas en las necesidades de desarrollo de la situación objetiva. A finales de 2010, mi país había formulado 236 leyes actualmente vigentes, más de 690 reglamentos administrativos y más de 8.600 reglamentos locales, y había completado plenamente la revisión centralizada de las leyes, reglamentos administrativos y

reglamentos locales existentes. En la actualidad, los departamentos legales que cubren todos los aspectos de las relaciones sociales están completos, se han formulado las leyes básicas y principales en cada departamento legal, los reglamentos administrativos y locales correspondientes están relativamente completos y el sistema legal es en general científico, armonioso y unificado. . Se basa en las condiciones y la realidad nacionales de China, se adapta a las necesidades de reforma, apertura y modernización socialista, encarna la voluntad del Partido y del pueblo, toma la Constitución como norma y utiliza leyes relacionadas con la Constitución, civiles y El derecho comercial y otros departamentos legales son la columna vertebral, y está compuesto por leyes. Se ha formado un sistema legal socialista con características chinas compuesto por regulaciones administrativas, regulaciones locales y otras normas legales en múltiples niveles. Todos los aspectos de la construcción económica nacional, la construcción política , la construcción cultural, la construcción social y la construcción de la civilización ecológica tienen leyes a seguir El Partido El XV Congreso Nacional del Partido Comunista de China propuso que el objetivo legislativo de formar un sistema legal socialista con características chinas para 2010 se haya completado según lo previsto.

2. Características del sistema jurídico chino contemporáneo

El sistema jurídico de la China contemporánea pertenece a tipos históricos diferentes a los sistemas jurídicos de la esclavitud, el feudalismo y el capitalismo, al mismo tiempo, también es un sistema jurídico socialista con características chinas, lo que determina que tenga muchas características, estas características son las lo mas importante El rendimiento es el siguiente:

1. La unidad del carácter de clase y del carácter popular.

El sistema jurídico socialista de nuestro país sigue teniendo un carácter clasista: es la encarnación de la voluntad y los intereses de la clase obrera que ha conquistado el poder y de la clase campesina y de otros pueblos bajo su dirección. El ordenamiento jurídico de nuestro país en cuanto a su carácter de clase es coherente con otros tipos históricos de ordenamiento jurídico, pero el

contenido del carácter de clase y su relación con el carácter del pueblo han sufrido cambios cualitativos. El atributo esencial de otros tipos históricos de sistemas jurídicos es sólo el carácter de clase. En el sentido de atributos esenciales, el carácter popular está excluido. En el mejor de los casos, sólo tienen un grado limitado de carácter popular en un ámbito o forma local. El sistema jurídico de nuestro país es diferente. Su naturaleza de clase y la naturaleza del pueblo no son antagónicas, sino coherentes. Su naturaleza de clase se expresa confirmando la voluntad y los intereses comunes de todo el pueblo.

2. La unidad de la voluntad nacional y las leyes objetivas.

Cualquier tipo histórico de derecho es una expresión de la voluntad del Estado, pero no se puede generalizar si siempre puede reflejar las leyes objetivas del desarrollo social e histórico. El sistema jurídico de la clase explotadora sólo puede ser sustancialmente coherente con las leyes objetivas cuando la clase está en ascenso, después de lo cual, limitado por los estrechos intereses de unas pocas personas, el sistema jurídico se desvía cada vez más de la tendencia fundamental del desarrollo histórico. El sistema jurídico socialista de nuestro país no refleja los estrechos intereses especiales de unas pocas personas, sino los intereses comunes de todo el pueblo. El contenido específico de este interés común también se desarrolla y cambia con el desarrollo y los cambios de la sociedad. Es consistente con la principios básicos del desarrollo histórico.La dirección es consistente con las reglas básicas. Por lo tanto, la voluntad nacional y las leyes objetivas siempre pueden mantener una unidad dinámica sustancial en el proceso de desarrollo social.

3 . La unificación de la confirmación de derechos y la protección de derechos.

En los sistemas legales antiguos, las amplias masas populares no disfrutaban de los mismos derechos ante la ley que los miembros de la clase dominante minoritaria. En el sistema jurídico capitalista moderno, esta situación ha cambiado. Los derechos básicos de todos los ciudadanos están igualmente reconocidos por la ley. Sin embargo, los diversos recursos para garantizar la realización de los derechos todavía se distribuyen y distribuyen de manera seriamente desigual. Para los trabajadores comunes y corrientes, la igualdad de derechos legales a menudo pierde su significado práctico porque no pueden lograr la igualdad

de condiciones. El sistema jurídico de nuestro país se basa en la economía socialista, por lo que, por un lado, puede confirmar la igualdad de derechos de todos los ciudadanos y, por otro lado, también puede proporcionar condiciones de garantía generalmente iguales para la realización de esos derechos iguales. Por supuesto, como nuestro país se encuentra todavía en la etapa primaria del socialismo, la creación de condiciones para la realización equitativa de derechos iguales se ve limitada por diversos factores, pero en el proceso de progreso social continuo, estos problemas pueden resolverse gradualmente.

4. La unidad de la aplicación y el cumplimiento consciente

Las leyes de cualquier sociedad deben implementarse con la coerción estatal como garantía final. Sin embargo, en un sistema legal de tipo explotador, especialmente en un estado de contradicciones de clase relativamente agudas, el uso de la coerción estatal, es decir, la violencia organizada, se vuelve relativamente prominente. El sistema legal de nuestro país es diferente porque encarna la voluntad y los intereses comunes del pueblo. Por lo tanto, en circunstancias normales, la mayoría del pueblo puede cumplir conscientemente la ley. Sólo la fuerza coercitiva del Estado aparecerá contra el comportamiento ilegal de unos pocos. gente. Aunque el sistema legal socialista utiliza el poder coercitivo del Estado con mayor frecuencia en períodos específicos cuando hay muchos problemas en la seguridad social y el orden económico, esto es lo mismo que el sistema legal de clase explotadora que ve resistencia, disturbios y levantamientos a gran escala a intervalos regulares. . , por lo que el fenómeno del uso a gran escala de medios violentos es completamente diferente.

5. La unificación de un país y dos sistemas.

Desde el regreso de Hong Kong a la patria el 1 de julio de 1997 y el regreso de Macao el 20 de diciembre de 1999, han coexistido dos tipos históricos de sistemas jurídicos bajo la premisa de una sola China. Esta es la característica más singular e importante de la El sistema jurídico chino contemporáneo. Se ha formado un patrón en el que el sistema legal socialista del continente es el cuerpo principal, en Hong Kong se implementa un sistema legal capitalista con la tradición del sistema de derecho consuetudinario y en el que se implementa un sistema legal capitalista con la tradición del sistema de derecho del continente. en Macao. Bajo una soberanía nacional

unificada, dos tipos históricos de sistemas jurídicos coexisten pacíficamente. Se trata de una situación sin precedentes en la historia jurídica de todos los países del mundo. No sólo plantea un desafío para el desarrollo y la mejora del sistema jurídico de China, sino que también proporciona Aprendizaje mutuo. , una gran oportunidad para aprender de las fortalezas de cada uno.

6 . La unidad de las condiciones nacionales y la justicia.

En el panorama político y económico del mundo contemporáneo, China es un país socialista, un país en desarrollo, un país con una gran población y un antiguo país oriental con una larga historia de civilización. Éstas son las condiciones nacionales especiales de China. Cualquier sistema jurídico que pueda funcionar eficazmente debe tener como premisa ser adecuado a las condiciones reales y a las condiciones reales de la sociedad. Por lo tanto, el sistema jurídico de la China contemporánea debe reflejar y adaptarse a las condiciones nacionales de China. La llamada ley debe ajustarse a leyes objetivas, como se refleja en este punto primero. De lo contrario, el sistema jurídico, por muy perfectamente diseñado que esté, no podrá funcionar verdaderamente. Al mismo tiempo, China es un país que implementa una economía de mercado y una política democrática bajo el sistema socialista, y la economía de mercado y la política democrática tienen leyes generales inherentes. Por ejemplo, la economía de mercado de cualquier sociedad requiere la seguridad de las transacciones de acuerdo con las la ley y la democracia de cualquier sociedad. Todas las políticas requieren que el gobierno administre de acuerdo con la ley, etc. Esto determina que en el proceso de desarrollo y mejora del sistema legal de la China contemporánea, se debe unificar el reflejo de las condiciones nacionales y los axiomas del sistema legal moderno.

Preguntas para pensar

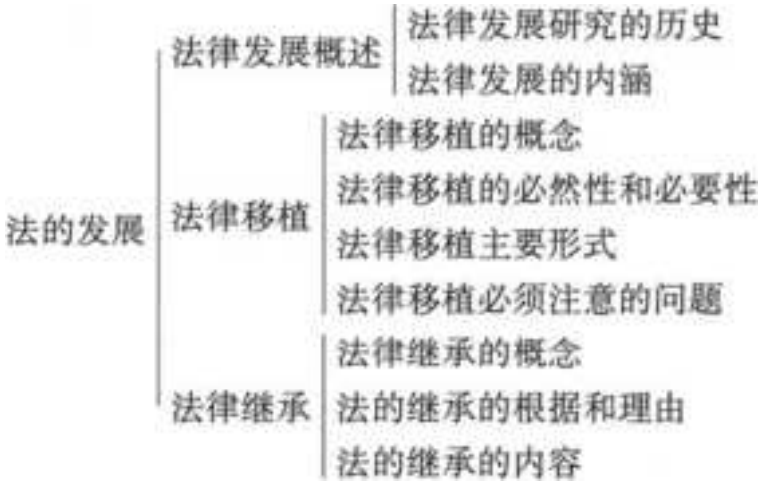
1. ¿Cuáles son los tipos históricos de derecho? ¿Cuáles son las razones y condiciones para la sustitución de tipos históricos de derecho?
2. ¿Cuáles son las características de la ley de esclavitud?
3 . ¿Cuáles son las características del sistema feudal?
4. Describe las características del derecho capitalista.
5. Analicemos las diferencias y conexiones entre los dos sistemas legales principales.

Lectura recomendada

1. Shen Zongling: "Investigación sobre derecho comparado", Peking University Press, edición de 1998.
2. [Japón] Sui Ji y Chen Chong: "Evolution of Law", traducido por Huang Zunsan, Sam Mengwu y otros, Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1997.

Capítulo 15 El desarrollo del derecho

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El desarrollo jurídico se centra en el progreso dinámico del sistema jurídico. Este capítulo explora las formas y leyes de la evolución jurídica desde la perspectiva de la evolución y el desarrollo jurídico. Los estudiantes deben dominar principalmente los conceptos y contenidos de la herencia legal y el trasplante legal, y comprender la necesidad de la herencia legal y el trasplante legal.

Puntos clave del examen judicial

La connotación y modelo de desarrollo jurídico, las principales formas y necesidad del trasplante jurídico, y el concepto y contenido de la herencia jurídica.

Sección 1 Descripción general del desarrollo jurídico

1. Historia de la Investigación del Desarrollo Jurídico

El concepto de "desarrollo jurídico" se originó en los Estudios de Derecho y Desarrollo, el Movimiento Derecho y Desarrollo en los países occidentales después de la Segunda Guerra Mundial, especialmente en la década de 1960.

En ese momento, los gobiernos de los países desarrollados occidentales, encabezados por Estados Unidos, y las organizaciones y fundaciones internacionales que estos apoyaban, con el fin de promover los valores, modelos económicos y modelos políticos de los países occidentales, mantienen y fortalecen su apoyo a la primera países independientes después de la Segunda Guerra Mundial. La influencia y el control de los países subdesarrollados en los tres mundos apoya y financia a instituciones académicas, grupos académicos y académicos para realizar investigaciones sobre cuestiones de desarrollo, centrándose en el desarrollo económico y el desarrollo político, incluyendo cómo establecer economías de mercado y gobiernos constitucionales en estos países. La investigación sobre cuestiones de desarrollo implica inevitablemente una serie de cuestiones jurídicas (incluida la confusión jurídica), por lo que se propuso "derecho y desarrollo" como contenido de todo el estudio sobre desarrollo. Desde la década de 1960, un gran número de juristas han participado en investigaciones sobre el desarrollo y han lanzado proyectos de investigación sobre derecho y desarrollo. Uno de los temas importantes en la investigación sobre el derecho y el desarrollo es el desarrollo del derecho en sí. Sin embargo, la investigación sobre derecho y desarrollo fracasó rápidamente debido a malentendidos, porque los investigadores intentaron trasplantar intactos los sistemas legales "avanzados" de los países occidentales a los países en desarrollo, sin estar divorciados de las propias economías, culturas y condiciones políticas de los países en desarrollo, en un Intenta reemplazar las leyes étnicas profundamente arraigadas de los países en desarrollo con el llamado sistema legal moderno que encarna los valores y comportamientos occidentales.

De esta manera, las llamadas leyes modernizadas no pueden ser ampliamente reconocidas por la gente porque entran en conflicto con los hábitos y valores de vida de las personas en los países en desarrollo; porque entran en conflicto con los métodos fijos de producción social y los estilos de vida de los países en desarrollo. , no pueden implementarse efectivamente. Ajustar la relación entre estabilidad social y desarrollo social conduce a un desequilibrio entre desarrollo y estabilidad, causando desorden y shock social, porque no respeta las leyes consuetudinarias heredadas de la historia de los países en

desarrollo, de modo que las leyes consuetudinarias puede integrarse con leyes extranjeras, pero es la sustitución completa del derecho consuetudinario por el derecho extranjero, provocando así la interrupción repentina de toda la vida jurídica de estos países en desarrollo.

2. La connotación de desarrollo jurídico

"Desarrollo" es un concepto con connotaciones extremadamente ricas. En términos generales, se refiere a todos los campos y aspectos de toda la sociedad (incluidas personas, conceptos, sistemas, etc.), desde los atrasados hasta los avanzados, desde la pobreza hasta la riqueza, desde los cerrados hasta los abiertos. , el progreso y la tendencia de la sociedad en general de la autocracia a la democracia, del gobierno del hombre al estado de derecho, de la esclavitud a la libertad, de la barbarie a la civilización. Correspondiente al significado general de "desarrollo", "desarrollo jurídico" es también un concepto holístico que se refiere a la adaptación y coordinación con el desarrollo integral de la economía social, la política y la cultura, incluidos los cambios en el sistema jurídico, los procesos jurídicos de progreso jurídico y tendencias que incluyen la transformación espiritual y la reconstrucción del sistema legal. El uso de "progreso legal" para referirse al "desarrollo legal" revela el núcleo y la esencia del desarrollo legal, y también revela el valor de la investigación sobre el desarrollo legal.

De hecho, la teoría y la práctica del "desarrollo jurídico" siempre están estrechamente relacionadas y corroboradas con la teoría y la práctica del "desarrollo".

(1) En términos del modelo de desarrollo jurídico, correspondiente a los dos modelos teóricos básicos de la evolución y el construccionismo en cuestiones de desarrollo social, el "desarrollo jurídico" también se divide en evolucionismo y construccionismo: el "evolucionismo" enfatiza que el progreso del derecho depende de el desarrollo de la sociedad misma. Las fuerzas autónomas espontáneas realizan la evolución del ordenamiento jurídico. Consideran que las necesidades objetivas de la vida económica y social, la convocatoria y participación del pueblo, son el verdadero motor del desarrollo jurídico y la garantía fundamental para el evitar la reversión de la civilización del estado de derecho; la "teoría de la construcción" presta más atención a la adopción de la

construcción racional artificial para realizar el cambio y el progreso del sistema legal, y apreciamos particularmente el papel de liderazgo del gobierno en la reforma del sistema legal. sistema.

(2) En el camino del desarrollo legal, correspondiente a los caminos de localización e internacionalización del desarrollo social centrado en la teoría de la evolución y el constructivismo, el "desarrollo legal" también tiene dos opciones de camino: localización e internacionalización: la "localización" enfatiza una El desarrollo legal de un país es llevado a cabo por su gente bajo sus propias condiciones históricas. Tiene su propia trayectoria histórica especial y camino único. Por lo tanto, debe basarse en el patrimonio legal y cultural existente del país y los recursos locales, y en su propia vida. Descubrir y nutrir el genes para el progreso jurídico es obviamente un pensamiento diacrónico: la "internacionalización" cree que en el mundo actual, muchos aspectos de la economía, la ciencia y la tecnología, la cultura y la política están mostrando claramente una tendencia a la integración. Para adaptarse a la tendencia general de la diversificación integración y satisfacer las necesidades urgentes de reforma económica y progreso científico y tecnológico, cualquier país debe confiar en los sistemas legales sólidos y la rica experiencia legal de otros países para cambiar el atraso de su propio sistema legal en un corto período de tiempo y completar la Legalización de diversos sistemas sociales y legalización de la vida social.

(3) En cuanto a la fuente de motivación para el desarrollo jurídico, correspondiente a la distinción entre desarrollo endógeno y desarrollo exógeno del desarrollo social, el "desarrollo jurídico" también tiene tipos endógenos y exógenos: desarrollo jurídico endógeno La característica es que la fuerza impulsora básica del desarrollo jurídico El desarrollo es interno, es decir, surge de las necesidades del país y de la sociedad, y se logra gracias a los esfuerzos a largo plazo de su propio pueblo y gobierno. Este tipo de desarrollo se encuentra en un estado proactivo para el país y la sociedad; externo fuentes La característica de este tipo de desarrollo jurídico es que la fuerza impulsora básica del desarrollo jurídico es externa, es decir, depende de la promoción de fuerzas externas (a menudo presión externa), este tipo de desarrollo se encuentra en un estado pasivo para el país. y la sociedad.

El desarrollo jurídico en la China contemporánea tiene factores tanto endógenos como exógenos: tanto factores de

evolución social natural como factores de construcción racional creados por el hombre; tanto componentes de recursos locales como factores internacionales. Bajo el contexto realista de que nuestros recursos legales, especialmente los recursos institucionales, son relativamente limitados, el desarrollo legal de nuestro país debería, al mismo tiempo que desarrolla recursos locales limitados, aumentar la referencia, la absorción y el trasplante de las leyes de varios países que han reflejado exitosamente las leyes comunes de la modernidad. economías de mercado. Conceptos, reglas, principios, tecnologías y sistemas, así como una experiencia legislativa, jurisprudencia y doctrina relativamente buenas, debemos tomar firmemente al gobierno como líder en la construcción del sistema legal y el estado de derecho, y en Al mismo tiempo, en el camino específico del desarrollo legal en términos de herencia legal, trasplante legal y reforma legal, se ha ido llevando a cabo gradualmente.

Sección 2 Trasplante Legal

1. El concepto de trasplante legal

La "herencia jurídica" se refiere a la referencia y absorción de leyes antiguas por leyes nuevas, lo que refleja la secuencia temporal y la relación entre el contenido y la influencia entre los dos sistemas jurídicos. No puede representar plenamente la influencia de un país sobre otros países del mismo período. La introducción , la absorción y absorción de leyes o leyes internacionales requieren, por tanto, la creación o el préstamo de otros términos para resumir. "Trasplante legal" es un término que puede usarse fácilmente para describir la práctica de introducir y absorber leyes entre países. Sin embargo, los círculos jurídicos y académicos aún no han llegado a un consenso sobre la connotación y la idoneidad del término "trasplante legal". Esto requiere primero un análisis semántico del término.

Según "Cihai" y el "Diccionario chino moderno", "trasplante" significa recuperar o mover una parte de un tejido u órgano de un organismo a una parte defectuosa del mismo cuerpo o de otro cuerpo, de modo que pueda volver a crecer gradualmente. Con respecto a esta semántica y

significado, algunos eruditos chinos explicaron además que "trasplante" proviene etimológicamente de la botánica y la medicina. Por lo general, "desde la perspectiva de la terminología botánica, el trasplante significa el trasplante de toda la planta, por lo que significa el trasplante de toda la planta. Sin embargo, desde la perspectiva de la terminología médica, el trasplante de órganos obviamente se refiere al trasplante de partes en lugar de que toda la implantación y el trasplante de órganos también pueden recordar a las personas la exclusividad del cuerpo humano y una serie de actividades fisiológicas complejas". [20] El "trasplante" en el sentido legal es obviamente un trasplante en el sentido médico, no en el sentido botánico. Este tipo de trasplante se basa en la premisa de que existe cierta similitud entre la ley extranjera que se trasplanta (donante) y la ley interna que recibe el trasplante (receptor), es decir, se rigen por la misma ley, no son mutuamente excluyentes y pueden ser mutuamente absorbidos. Esto hace que sea imposible simplemente copiar.

Introducir el término "trasplante" en el campo del derecho y formar un concepto sintético con "derecho": "trasplante jurídico" es una gran invención académica y una emancipación ideológica. El significado básico que expresa es: introducir, absorber, adoptar, ingerir y asimilar leyes extranjeras (incluidos conceptos jurídicos, tecnologías, normas, principios, sistemas y conceptos jurídicos, etc.) sobre la base de la identificación, el reconocimiento, el ajuste y la integración. Convertirlo en parte integral del sistema legal del país y ser utilizado por el país. El alcance del trasplante legal: primero, leyes extranjeras; segundo, leyes y prácticas internacionales, comúnmente conocidas como leyes extranjeras.

2. La inevitabilidad y necesidad del trasplante legal

(1) El desequilibrio entre el desarrollo social y el desarrollo legal determina la necesidad del trasplante. El desarrollo de diferentes países durante el mismo período es desequilibrado: se encuentran en diferentes formas sociales o en diferentes etapas de desarrollo de la misma forma social. En este caso, para que los países relativamente atrasados o posdesarrollados alcancen a los países avanzados, es necesario trasplantar ciertas leyes de los

países avanzados para asegurar y promover el desarrollo social. La historia del desarrollo jurídico en el mundo ha demostrado que ésta es la única manera que tienen los países atrasados de acelerar su desarrollo. Ya en los primeros días de la formación del antiguo Estado romano, Tulio adoptó en sus reformas la experiencia legislativa de la ciudad-estado ateniense. En la Edad Media, Japón introdujo plenamente el sistema legal de la próspera dinastía Tang de China y estableció un "sistema legal" que se extendía por toda la sociedad feudal de Japón. Como resultado, el sistema legal y la cultura económica de Japón avanzaron durante varios siglos. Especialmente en los tiempos modernos, el trasplante legal entre países se ha convertido en un fenómeno común. Los países de todo el continente europeo alguna vez consideraron el Código Civil francés como modelo y lo imitaron. Durante el reinado de Kemal Kemal, Turquía adoptó una gran cantidad de leyes europeas, especialmente el derecho civil suizo, el derecho penal italiano y el derecho procesal alemán, lo que lo convirtió en el primer país árabe en modernizar su sistema legal e ingresar tempranamente en la sociedad moderna. En la era Meiji, Japón, con el fin de luchar por la igualdad de soberanía con los países occidentales y promover la modernización social, introdujo de manera integral el derecho alemán y el derecho francés, sobre la base de lo cual formuló el Libro de las Seis Leyes, que permitió a Japón establecer un sistema legal en En un corto período de tiempo comenzó el sistema legal capitalista relativamente desarrollado. Después de la Segunda Guerra Mundial, Japón introdujo una gran cantidad de leyes estadounidenses, acelerando el proceso de transformación democrática y modernización jurídica del sistema legal japonés.

(2) Las leyes objetivas y las características fundamentales de la economía de mercado determinan la necesidad del trasplante legal. En el mundo actual, el mecanismo del mercado es el mecanismo más importante que integra la economía mundial. Aunque la economía de mercado tendrá algunas características diferentes en diferentes sistemas sociales, las leyes básicas de su funcionamiento, como la ley del valor, la ley de la oferta y la demanda y la ley de supervivencia del más fuerte, son las mismas. Los criterios de eficiencia, justicia e integridad en la asignación de recursos son los mismos. Esto determina que en el proceso de construcción de su propio sistema jurídico de economía de mercado y de formulación de leyes

de economía de mercado, un país debe y puede absorber y adoptar la experiencia legislativa de los países desarrollados con economía de mercado. Una economía de mercado es esencialmente una economía abierta y orientada a las exportaciones. Esto requiere que al formular leyes de economía de mercado, éstas deben estar conectadas con las leyes y prácticas internacionales pertinentes, es decir, la internacionalización legal. La economía de mercado no es sólo una economía cooperativa basada en la división social del trabajo y la especialización de la producción, sino también una economía competitiva libre y justa. Tanto la cooperación como la competencia requieren orientación y regulación jurídica, y dichas leyes deben estar unificadas y coordinadas. Los conflictos y conflictos legales inevitablemente intensificarán las fricciones y pérdidas económicas y aumentarán los costos de transacción. El trasplante legal está ayudando a reducir los conflictos legales y los conflictos entre diferentes países, reducir el costo de la aplicación legal y crear un buen entorno legal para una cooperación económica y tecnológica eficiente, estable y a largo plazo.

(3) El trasplante legal es una parte integral de la apertura al mundo exterior. En el mundo actual, si un país quiere desarrollarse, debe abrirse al mundo exterior. La apertura refleja las leyes objetivas del desarrollo económico, político y cultural mundial. El mundo es inherentemente un mundo abierto y el desarrollo de cualquier país no puede separarse del mundo. En particular, es aún más necesario que los países en desarrollo como nosotros, que están económica y culturalmente atrasados, se abran al mundo exterior. La apertura de la que estamos hablando es integral, es decir, está abierta a todas las regiones del mundo y a todo tipo de países; no sólo está abierta económica y tecnológicamente, sino también cultural y políticamente. La apertura integral al mundo exterior no sólo internacionaliza la economía, sino que también hace que otros asuntos sociales y nacionales, como el desarrollo de recursos, la protección del medio ambiente, la protección de los derechos humanos, las sanciones penales, las operaciones de mantenimiento de la paz, las relaciones matrimoniales, la herencia de propiedades, etc., sean cada vez más importantes. Es de naturaleza transnacional. Como resultado, la legislación interna de un país se vuelve cada vez más relacionada con el exterior y orientada a la exportación. En el proceso de abordar cuestiones

relacionadas con el extranjero y cuestiones transnacionales, la ley debe integrarse gradualmente con las leyes y prácticas que prevalecen en el país. la comunidad internacional.

(4) El trasplante legal es una necesidad inevitable para la modernización legal. En el mundo actual, las diferencias entre los sistemas jurídicos no son sólo diferencias en métodos y técnicas, sino también diferencias en el espíritu de la ley y los valores. Precisamente en función de las diferencias en el espíritu de la época y los valores, los distintos sistemas jurídicos se dividen en tradicionales y modernos, avanzados y atrasados. Para los países cuyos sistemas legales todavía son tradicionales y atrasados, para acelerar el proceso de modernización legal, se deben trasplantar cantidades apropiadas de leyes de los países desarrollados, especialmente para los sistemas legales de los países desarrollados que reflejan las leyes objetivas comunes y los tiempos del mercado. La economía y el desarrollo social deben ser absorbidos con valentía por los conceptos y principios jurídicos espirituales. No se cierre e ignore la civilización legal acumulada por los países desarrollados durante cientos o incluso miles de años. Si comienza todo desde cero o comienza de nuevo deliberadamente, solo podrá arrastrarse detrás de los países desarrollados y ampliar la brecha con los países desarrollados. retrasando el proceso de modernización jurídica en el país, e incluso perdiendo la oportunidad de modernización jurídica.

3. Principales formas de trasplante legal

En la primera categoría, los países cuya economía, cultura y política se encuentran en la misma o básicamente la misma etapa y nivel de desarrollo absorben las leyes de cada uno, lo que conduce a la integración y la convergencia. Por ejemplo, desde el siglo XX, los países del sistema de derecho consuetudinario, que está dominado por la jurisprudencia y el derecho consuetudinario, han adoptado un gran número de técnicas legislativas y conceptos jurídicos de países del sistema de derecho civil, que tiene una tradición de legislación estatutaria. Los países en el sistema de derecho civil tienden cada vez más a considerar la jurisprudencia como una de las fuentes del derecho o un complemento necesario, introduciendo así la tecnología del sistema jurídico angloamericano para organizar y compilar

códigos y reglamentos escritos. juicios y reglas o principios abstractos.

La segunda categoría es que los países atrasados o posdesarrollados adopten directamente las leyes de los países avanzados o desarrollados, como la absorción total por parte de Japón del sistema legal de la dinastía Tang en la antigüedad, la introducción y adopción de sistemas legales occidentales en la modernidad. tiempos, y la introducción a gran escala por parte de muchos países en desarrollo después de la guerra, aceptan las leyes de los países occidentales.

La tercera categoría es la forma más elevada de trasplante legal, que es el movimiento de unificación legal regional y el movimiento de unificación legal global. Por ejemplo, el sistema jurídico de la Comunidad Europea se forma sobre la base de comparar, adoptar e integrar los sistemas jurídicos de los países de la Comunidad Europea, el derecho internacional y las prácticas internacionales. Se puede decir que es una síntesis. Otro ejemplo son las diversas convenciones o acuerdos internacionales formados o formulados a través de los esfuerzos conjuntos de los estados miembros bajo los auspicios de organizaciones internacionales como la Comisión de Derecho Internacional de las Naciones Unidas, la Conferencia sobre Comercio y Desarrollo, la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual y la Conferencia de Roma. Instituto para la Unificación del Derecho Privado. Algunos estudiosos se refieren a este tipo de trasplante y síntesis mutuos como "convergencia jurídica". [veintiuno]

La historia del desarrollo jurídico en el mundo muestra que el trasplante es una vía importante para el desarrollo jurídico. La práctica de la construcción del sistema legal desde la reforma y apertura de mi país también prueba este punto. Por ejemplo, antes de la reforma y apertura, las leyes de propiedad intelectual de mi país estaban básicamente en blanco. Para satisfacer las necesidades inherentes del progreso científico y tecnológico, la prosperidad cultural, el desarrollo del comercio internacional y la cooperación económica y tecnológica internacional, desde principios de la década de 1980, nuestro país ha estudiado y comparado cuidadosamente las legislaciones y regulaciones nacionales sobre derechos de propiedad intelectual en los países desarrollados. y algunos países en desarrollo. Se introdujeron audazmente la tecnología madura y la

experiencia avanzada del sistema internacional de protección de la propiedad intelectual. Sobre esta base, se formularon y mejoraron continuamente la ley de patentes, la ley de marcas, la ley de derechos de autor y sus regulaciones de apoyo y reglas de implementación, haciendo que mi El sistema legal de propiedad intelectual del país es más avanzado y en un corto período de tiempo ha entrado en las filas más avanzadas del mundo.

4. Cuestiones a las que se debe prestar atención en el trasplante legal

Para promover el sano desarrollo del derecho, en el proceso de trasplante legal, primero debemos prestar atención al isomorfismo y la compatibilidad entre el derecho extranjero (donante) y el derecho interno (receptor), y hacer los ajustes necesarios en los mecanismos del receptor para evitar La mutación del "tejido" u "órgano" trasplantado se produce después del trasplante. En segundo lugar, debemos prestar atención a la localización de las leyes extranjeras, es decir, utilizar las leyes nacionales para asimilar e integrar las leyes extranjeras. "Debe recordarse que el derecho es una expresión concentrada de la historia, la cultura y los valores sociales y las ideologías y conceptos generales de una nación específica. El sistema legal de dos países cualesquiera no puede ser exactamente el mismo. El derecho es una manifestación de "Si no lo es, no se puede trasplantar fácilmente de una cultura a otra mediante algún proceso de indigenización". [Veintidós] Una vez más, se debe prestar atención a la preferencia por el trasplante legal. El trasplante legal, al igual que la introducción de tecnología y equipos, debe adoptar "métodos preferidos". Existen leyes de muchos países del mundo que pueden servir como referencia, por lo que existe el problema de elegir el objeto del trasplante: sólo seleccionando lo mejor de lo mejor la ley trasplantada puede ser la ley más madura, avanzada y práctica. Finalmente, debemos prestar atención al carácter avanzado del trasplante legal, es decir, el trasplante de derecho extranjero, ya sea de un determinado país, o del derecho internacional y la práctica internacional, debe estar orientado al futuro, la modernización y la visión de futuro. las tendencias del desarrollo jurídico mundial. Al trasplantar, se deben realizar las mejoras necesarias en las

leyes extranjeras, a fin de mantener la estabilidad y el progreso de las leyes nacionales. Para lograr los aspectos anteriores, la premisa es realizar investigaciones comparadas entre el derecho extranjero y el derecho internacional, tener una comprensión plena y profunda del derecho trasplantado, tener identificación científica y evaluación verdadera, y tener una configuración activa y una elección racional.

Sección 3. Herencia legal

1. El concepto de herencia legal

La sustitución de los tipos históricos de derecho es un cambio drástico y una revolución en el desarrollo del derecho, mientras que la herencia jurídica, el trasplante y la reforma jurídica son formas y enfoques específicos en el desarrollo del derecho.

Históricamente, con excepción del derecho esclavista (que evolucionó sobre la base de las costumbres de los clanes en la sociedad primitiva), cada nuevo sistema jurídico toma el sistema jurídico anterior como punto de partida y escalera, lo que determina la necesidad de la herencia legal. Forma y enfoque del desarrollo del derecho. La llamada herencia legal se refiere a la continuación, sucesión y herencia de diferentes tipos históricos de leyes, y generalmente se manifiesta en la influencia de la ley antigua (ley original) sobre la ley nueva (ley actual) y la herencia y herencia de las nuevas. ley sobre la ley antigua.

La herencia legal es diferente de la herencia de propiedad en el derecho civil y de la herencia estatal en el derecho internacional. La herencia de propiedad o herencia de estado es sólo la sustitución del sujeto del objeto heredado, mientras que los atributos y características del propio objeto heredado permanecen intactos. La herencia legal es la sustitución de cosas viejas por cosas nuevas. La palabra "sublación", originada en la filosofía clásica alemana, tiene un doble significado: negación y afirmación: en sentido negativo, significa cancelar o descartar, y en sentido afirmativo, significa mantener o preservar. Cuando Engels tomó prestado este concepto, lo explicó claramente como "superado y preservado". El uso de la sublación para explicar la herencia en el proceso de desarrollo legal puede

revelar de manera vívida y concreta las características de la herencia legal: en el proceso de desarrollo legal, cada nueva ley es una negación de la ley anterior, pero no es una negación simple o completa. abandono, pero la negación contiene afirmación, de modo que el proceso de desarrollo jurídico muestra la naturaleza tanto del abandono como de la preservación de la antigua ley. Esto se basa en el proceso objetivo de desarrollo jurídico. Desde la perspectiva del tema que trata la cuestión de la herencia legal, la herencia legal es en realidad una herencia crítica, es decir, selectiva, es decir, bajo la premisa de negar el carácter de clase inherente y la eficacia general de la antigua ley, a través de la reflexión, selección y transformación, absorbe los elementos del antiguo derecho, y ciertos factores que todavía están disponibles le confieren nuevos contenidos de clase y funciones sociales, convirtiéndolo en parte integrante del nuevo sistema jurídico. La herencia legal entendida de esta manera tiene dos opuestos: uno es el apropiacionismo que plagia o copia leyes antiguas sin análisis; el otro es el nihilismo que niega la conexión histórica y la relación de herencia entre leyes nuevas y leyes antiguas.

2. Bases y motivos de la herencia legal

Las principales bases y razones por las que la nueva ley puede y debe heredar de manera crítica ciertos elementos de la antigua ley son:

(1) La continuidad histórica de las condiciones de vida social determina la herencia legal

Básicamente, la base de la herencia legal reside en la continuidad y herencia de las condiciones de vida sociales. Marx señaló claramente: "La gente crea su propia historia, pero no la crean como les plazca, no en condiciones elegidas por ellos mismos, sino en condiciones directamente encontradas, establecidas y heredadas del pasado". [veintitrés] También señaló: "Cada etapa de la historia encuentra ciertos resultados materiales y una cierta cantidad de productividad total. La relación entre el hombre y la naturaleza y entre el hombre y el hombre encuentra la relación transmitida de una generación a la siguiente. Un gran número de fuerzas productivas, capital y medio ambiente, si bien por un lado estas fuerzas productivas,

capital y medio ambiente son cambiados por la nueva generación, por otro lado también predeterminan las condiciones de vida de la nueva generación, dándole cierto desarrollo y características especiales ". [veinticuatro] Estos debates muestran que al comienzo de cada nueva etapa histórica de la sociedad humana, muchos elementos establecidos inevitablemente serán heredados de la etapa histórica pasada. La generación que vive en la sociedad real sólo puede adaptarse a los elementos establecidos que la historia les deja. la imagen de la sociedad y escribir su historia en la medida que las condiciones lo permitan. El derecho es un reflejo de la vida social, si bien este reflejo se hace a través de la conciencia humana, y aunque los legisladores tienen un cierto margen de libertad de elección a la hora de expresar las condiciones de vida social, siempre y cuando aquellas condiciones de vida que continúan existiendo tengan ciertas características en la vida real. Si la sociedad tiene un significado universal, las normas existentes que reflejen estas condiciones de vida serán más o menos heredadas e incorporadas al nuevo sistema jurídico.

(2) La relativa independencia del derecho determina la continuidad y herencia del proceso de desarrollo jurídico.

Como componente de la conciencia social o superestructura social, el surgimiento y desarrollo del derecho están determinados por la existencia social o la base económica. Bajo esta premisa, debe reconocerse la relativa independencia del derecho. La relativa independencia de la ley es un reflejo de la relativa independencia de la conciencia social. La llamada independencia relativa de la conciencia social significa que, si bien la conciencia social refleja la existencia social, también tiene su propia iniciativa y reglas de desarrollo únicas. Esta ley única del desarrollo es que la conciencia social y sus formas en cada período histórico tienen una relación de herencia con sus logros anteriores. La ideología específica de cada sociedad, independientemente de su contenido o forma, tiene dos fuentes: en términos de contenido, refleja principalmente la existencia social real y la forma socioeconómica, al tiempo que conserva la formación histórica del pasado. de existencia social; en la forma, son principalmente los modos, métodos y medios heredados del pasado, mientras que al mismo tiempo se

transforman, complementan y desarrollan según nuevos contenidos y condiciones, y se añaden algunas nuevas formas específicas. Sin estas dos fuentes, cualquier desarrollo de la conciencia social es imposible. Es precisamente gracias a esta herencia histórica que el desarrollo de la conciencia social y sus diversas formas puede continuar sin interrupción y tener pistas históricas rastreables. Al mismo tiempo, debido a la manifestación de la herencia histórica en diferentes condiciones, se han formado tradiciones y estilos nacionales únicos.

(3) La comunidad de derecho como logro de la civilización humana determina la necesidad de la herencia legal.

Como tecnología para el ajuste o control social, el derecho es la cristalización de la comprensión científica de los seres humanos sobre la naturaleza de su propia sociedad, economía, política, cultura y otras relaciones sociales y sus leyes objetivas. Por ejemplo, las normas jurídicas económicas y sociales relacionadas con la asignación de recursos, la gestión de la producción, la regulación del mercado, la protección ambiental, la seguridad social, etc. son reflejos de la comprensión humana de la naturaleza y las leyes económicas; reuniones representativas relacionadas, controles y equilibrios de poder, procedimientos de ejercicio de poder. , anticorrupción, etc. Las normas jurídicas políticas son la comprensión científica de las relaciones políticas y las leyes que rigen el funcionamiento del poder político. No importa en qué tipo de sociedad se formen, o qué época, clase o naturaleza social específica tengan, son logros de la comprensión humana y el símbolo de la civilización humana. Tienen un valor científico, veraz y práctico universal y a largo plazo. que trascienden el tiempo y el espacio. . Es en este sentido que el camarada Mao Zedong enfatizó: "Nunca debemos negarnos a heredar y aprender de los antiguos y de los extranjeros, incluso de la clase feudal y la burguesía". [25] La civilización es originalmente producto del aprendizaje, la acumulación y la sublimación. Cualquier sistema jurídico posterior nunca se producirá fuera del camino de desarrollo de la civilización jurídica mundial, sino que será la continuación y el desarrollo de los pensamientos jurídicos, la tecnología jurídica y la experiencia del Estado de derecho anteriores de la humanidad.

(4) Los hechos históricos del desarrollo jurídico verifican la herencia del derecho.

La herencia legal no es sólo un problema que puede explicarse en teoría, sino también un problema que puede verificarse en la práctica. Las leyes de la antigua sociedad feudal heredaron en gran medida las leyes de la sociedad esclavista. En los tiempos modernos, la burguesía británica ha seguido utilizando las leyes de la era feudal británica. La burguesía francesa formuló el Código Civil francés basándose en el derecho romano de la época. Era de la esclavitud La burguesía japonesa El hecho de que las clases heredaran leyes de la era feudal de Japón es suficiente para mostrar la herencia de leyes entre los tipos de clases explotadoras. Después de la Revolución de Octubre en la Unión Soviética, Lenin continuó utilizando el antiguo Código Civil ruso y, cuando lo formuló en 1922, adoptó un gran número de disposiciones del antiguo Código Civil. En vísperas de la fundación de la Nueva China, nuestro país anunció claramente la abolición de las Seis Leyes del Kuomintang. A pesar de ello, el actual sistema jurídico socialista todavía no puede dejar de contener muchos principios, reglas, técnicas, conceptos y terminología de la antigua ley. Estos hechos muestran además que no sólo la propiedad privada, es decir, las leyes del tipo de clase explotadora, pueden heredarse unas de otras, sino que el derecho socialista puede y debe inspirarse críticamente en las leyes de las sociedades presocialistas.

3. Contenido de la herencia legal

El contenido de la herencia legal es muy extenso. En lo que respecta a la herencia del derecho socialista del derecho capitalista, todo lo que esté lleno de vitalidad o capacidad regenerativa puede integrarse con el espíritu de los tiempos con la ciencia, la racionalidad, la democracia, la libertad, la justicia, los derechos humanos, el estado de derecho. , paz, orden y eficiencia como su contenido.Los factores positivos están todos incluidos en la herencia. En concreto, se puede resumir en los siguientes aspectos principales:

(1) Técnicas y conceptos jurídicos

La tecnología jurídica se refiere a diversos métodos de formulación, ejecución, interpretación y aplicación de normas jurídicas, como procedimientos legislativos,

codificación de códigos, compilación jurídica, composición y clasificación de normas jurídicas, métodos de interpretación jurídica, establecimiento de instituciones jurídicas y estructura. del sistema legal, diversas formas de procedimientos contenciosos, etc. Los conceptos jurídicos se refieren a categorías autorizadas formadas resumiendo varios hechos jurídicos y abstrayendo sus características comunes. Cuando un país socialista establece su propio sistema legal, es inevitable seleccionar y utilizar directamente estas tecnologías y conceptos legales ya preparados. De lo contrario, no podrás construir tu propio sistema legal.

(2) Principios y normas legales que reflejan las leyes de la economía de mercado de productos básicos.

La economía de mercado de productos básicos es a la vez una forma económica capitalista y una forma económica socialista. Aunque existen diferencias de una manera u otra entre ellas, deben y deben estar vinculadas a la división del trabajo y a la división social del trabajo, y producir para el intercambio. Las relaciones económicas son relaciones económicas que implican una competencia libre y leal. Por lo tanto, los principios y normas legales de los países capitalistas que reflejan las leyes generales de la economía de mercado de productos básicos, como las disposiciones legales relacionadas con las entidades del mercado, los factores del mercado, el comportamiento del mercado, la regulación del mercado y la conexión entre el mercado interno y el internacional. mercado, han sido seleccionados y, tras su transformación y transformación, pueden incorporarse al ordenamiento jurídico socialista.

(3) Principios y normas legales que reflejan la política democrática

Tanto los países socialistas como los países capitalistas son democráticos en términos de sistema político. La democracia burguesa precede a la democracia socialista. En la construcción a largo plazo de la política democrática, la burguesía ha acumulado mucha experiencia en el uso de los derechos de los ciudadanos para restringir el poder estatal, el poder para restringir el poder y garantizar el orden y la eficiencia del funcionamiento del poder. Tales como sistema representativo, sistema electoral, división del poder, controles y equilibrios de poder, organización de los órganos legislativos y procedimientos para el ejercicio del poder legislativo, procedimientos administrativos, diversas

disposiciones sobre derechos políticos de los ciudadanos, sistema de compensación estatal, etc. Muchos de estos sistemas y regulaciones son requisitos inevitables de la política democrática y reflejan las leyes generales del funcionamiento del poder político. En el proceso de implementación de políticas democráticas, los países socialistas deben aprender críticamente de ellas y adoptarlas como algo natural.

(4) Disposiciones legales en materia social y pública.

Cualquier país desempeña dos funciones: una es el gobierno político o el gobierno de clase; la otra son los asuntos públicos o funciones sociales. Por lo tanto, el sistema jurídico incluye dos tipos de normas jurídicas: una son normas relacionadas con la gobernanza política; la otra son normas relacionadas con los asuntos públicos. Entre las normas de asuntos públicos, existen muchas normas técnicas o normas que reflejan los intereses generales de la sociedad. Por ejemplo, regulaciones legales sobre transporte, protección ambiental, recursos, conservación del agua, construcción urbana, población y salud. Estas leyes, que funcionan "para llevar a cabo diversos asuntos públicos que surgen de la naturaleza de todas las sociedades", obviamente pueden ser heredadas por los países socialistas.

Preguntas para pensar

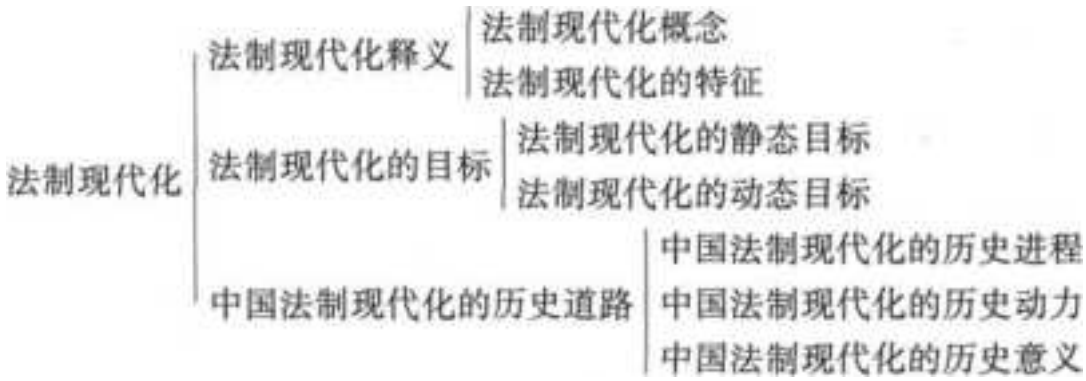
1. ¿Cuál es la connotación de desarrollo jurídico?
2. ¿Cuáles son los modelos de desarrollo jurídico?
3 . ¿Qué es un trasplante legal? ¿Cuál es la inevitabilidad y necesidad del trasplante legal? ¿A qué puntos debo prestar atención?
4. ¿Qué es la herencia legal? ¿Cuáles son las bases y motivos de la herencia legal? ¿Qué contenido se hereda?

Lectura recomendada

1. Wang Chenguang: "Referencia mutua y absorción de leyes de diferentes países: un tema importante en la investigación jurídica comparada", publicado en "Chinese Legal Science", número 4, 1992.
2. Shen Zongling: "Sobre el trasplante jurídico y el derecho comparado", publicado en "Foreign Legal Translation Review", número 1, 1995.
3 . Li Shuangyuan et al.: "Research on the Convergence Issues of Chinese Laws", publicado en "Journal of Wuhan University" (Philosophy Society Edition), número 3, 1994.

Capítulo 16 Modernización Jurídica

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

Los estudiosos nacionales y extranjeros tienen muchas interpretaciones del concepto de modernización: a medida que la sociedad pasa de la tradición a la modernización, el derecho también enfrenta un cambio histórico de lo tradicional a lo moderno. Este proceso de transformación y cambio es el proceso de modernización jurídica. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender principalmente el significado, las características y los objetivos de la modernización jurídica, y comprender el camino histórico de la modernización jurídica de China.

Puntos clave del examen judicial

El significado y los objetivos de la modernización jurídica.

Sección 1 Interpretación de la Modernización Jurídica

1. Concepto de modernización jurídica

Como concepto teórico, el estudio sistemático de la "modernización" se inició en los años sesenta. La conferencia académica internacional "Japón moderno" celebrada en Hakone, Japón, en 1960 fue la primera discusión seria y sistemática sobre cuestiones de modernización en el mundo. [26] Desde entonces, la modernización se ha convertido en un tema internacional y

un tema de investigación candente para académicos de todo el mundo.

Los académicos nacionales y extranjeros tienen muchas interpretaciones del concepto de modernización: algunas de estas interpretaciones se centran en la perspectiva del desarrollo económico, otras se centran en la perspectiva de la estructura política, otras se centran en la perspectiva de la historia, otras se centran en la perspectiva de la cultura, etc., por nombrar algunos. Pero no importa qué tipo de explicación y elucidación, contiene los siguientes elementos: primero, la modernización es un proceso de cambio histórico; segundo, la modernización es un proceso de desarrollo continuo; tercero, la modernización es un proceso de transformación tradicional de la sociedad en una sociedad moderna.

Por lo tanto, a partir de los factores anteriores, podemos definir el concepto de "modernización" de la siguiente manera: La modernización se refiere a los elementos económicos, políticos, culturales y otros elementos de la sociedad en la transformación y transición de la sociedad tradicional a la sociedad moderna - —El proceso histórico de desarrollo y cambio social general que incluye a las personas y es adecuado a las condiciones nacionales de un país, las características nacionales y las tendencias mundiales. Junto con la transformación de la sociedad de la tradición a la modernización, el derecho también enfrenta un cambio histórico de lo tradicional a lo moderno. Este proceso de transformación y cambio es el proceso de modernización jurídica. Con referencia a la comprensión general de la gente sobre la modernización y con base en el contenido básico del sistema legal, la modernización legal puede entenderse como: La modernización legal se refiere al proceso histórico de un país y una sociedad que se transforma de un sistema legal tradicional a un sistema legal moderno a lo largo de con transformación social. . En este proceso, el sistema legal y el mecanismo operativo legal del país y la sociedad sufrirán cambios cualitativos importantes. La señal es que el sistema legal es más adaptable a las necesidades cambiantes y cambiantes de diversas prácticas sociales y puede incorporar plenamente diversos valores modernos. objetivos y necesidades de valor de la sociedad.

2. Características de la modernización jurídica

De la comprensión y explicación anterior del significado de modernización jurídica, podemos ver que la modernización jurídica tiene las siguientes características:

(1) La modernización jurídica es un proceso histórico de transformación del sistema jurídico tradicional al sistema jurídico moderno. En este proceso de transformación histórica, la apariencia jurídica general de una sociedad sufrirá enormes cambios, que incluyen tanto el sistema jurídico estático como el sistema operativo del sistema jurídico dinámico y el sistema de valores jurídicos que lo penetra, y el sistema de conceptos jurídicos de las personas. Este cambio histórico incluye inherentemente la innovación general de la ley.

(2) La modernización jurídica es un proceso histórico tanto mundial como nacional. Desde la perspectiva de la historia del desarrollo del sistema jurídico humano, la modernización del sistema jurídico es un proceso histórico mundial. El desarrollo del sistema jurídico de todos los países del mundo tarde o temprano avanzará hacia este camino, por lo que tiene importancia mundial universal. Pero el mundo moderno es también un mundo con soberanía distinta y los países tienen diferentes historias de desarrollo social y jurídico, por lo que la modernización jurídica se refleja concretamente en el proceso histórico de modernización jurídica de cada país y sociedad soberanos.

(3) La modernización jurídica es un proceso histórico de transformación de objetivos ideales en objetivos realistas. Aunque no hay consenso sobre si existe un estándar unificado fijo para la modernización del sistema legal, como la modernización legal de un país y sociedad específicos, siempre existen algunos sistemas de objetivos para lograr la modernización. Estos sistemas de objetivos reflejan la comprensión de la sociedad sobre El ideal de desarrollo y cómo hacer realidad esos objetivos ideales y convertirlos en realidad social es la misión histórica y la tarea que debe completarse con la modernización del sistema jurídico.

Sección 2 Los objetivos de la modernización jurídica

1. Objetivos estáticos de la modernización jurídica

El objetivo estático de la modernización jurídica se refiere principalmente a la modernización del sistema jurídico. Pero el sistema jurídico en sí es un sistema estructural sistemático. En este sistema estructural, las normas jurídicas, las organizaciones jurídicas y las instalaciones jurídicas son inseparables del sistema jurídico, por lo que los objetivos estáticos del estudio de la modernización del sistema jurídico deben incluir la modernización del sistema jurídico, la modernización de las normas jurídicas, la modernización. de organizaciones jurídicas, etc. de modernización y modernización de las instalaciones jurídicas.

(1) La modernización del sistema legal significa que el sistema legal de una sociedad puede adaptarse a las necesidades sociales de una sociedad moderna y puede proporcionar ajustes legales a las diversas relaciones sociales complejas en la sociedad moderna para que puedan aparecer en un estado ordenado. . No sólo incluye la amplitud y profundidad del ajuste de la ley a la vida social, sino también la eficacia y utilidad del ajuste de la ley a la vida social; no sólo puede proporcionar orientación para la vida política, económica y cultural dentro de la sociedad de un país, También puede desempeñar un papel en los intercambios económicos, políticos y culturales internacionales. La modernización del ordenamiento jurídico significa también la sistematización, adecuación y completitud del propio ordenamiento jurídico. El sistema jurídico debe ser mutuamente unificado, razonable, jerárquico, mutuamente adaptable y no contradictorio. En términos de contenido, la modernización del sistema jurídico también significa que es la expresión concentrada de todos los logros y factores de la civilización moderna, eliminando los restos del antiguo sistema que son bárbaros, ignorantes y atrasados en la historia del derecho humano. . Más importante aún, la modernización del sistema legal significa que es la encarnación y expresión de la voluntad y las aspiraciones de la clase avanzada en la sociedad moderna la que representa la tendencia hacia adelante de la historia humana. La modernización del sistema jurídico es el contenido central y el símbolo principal de la modernización del sistema jurídico.

(2) La modernización de las normas jurídicas significa que las normas jurídicas, como principal expresión del derecho, deben encarnar los últimos y más elevados logros del desarrollo social y cultural humano en la era moderna.

Ya sea en la forma o en el contenido, debemos esforzarnos por reflejar todas las exigencias de las características progresistas y modernas de los tiempos. Las normas jurídicas deben establecerse sobre la base de la claridad, la minuciosidad y el rigor, de modo que las normas jurídicas presenten un sistema riguroso con categorías completas, estructura estricta, niveles claros, ida y vuelta, coherencia mutua y armonía; además, las normas jurídicas Las normas también deben esforzarse por adaptarse a las necesidades de la producción moderna a gran escala, de modo que las principales áreas de la vida política, económica y cultural en el proceso de modernización puedan ajustarse y guiarse por la ley, de modo que puedan estandarizarse, institucionalizarse y ordenados, y tienen leyes y regulaciones a seguir, se pueden seguir para evitar la arbitrariedad subjetiva y la ceguera. Una función importante del derecho es guiar la vida social real, y las normas jurídicas son una forma y un medio importante para ejercer esta función del derecho.

(3) La modernización de las organizaciones jurídicas se refiere a la capacidad de las organizaciones jurídicas para desempeñar plenamente las funciones de creación, funcionamiento y realización jurídicas de conformidad con las exigencias de la división del trabajo en la sociedad moderna. Es una garantía importante para la operación y ejecución de las leyes y es una parte importante del sistema legal, y las normas jurídicas pueden realizarse en la vida social, y las leyes literales pueden ser una garantía importante para las relaciones sociales prácticas. Incluye el perfeccionamiento y especialización de las organizaciones jurídicas, la eficacia en el desempeño de las funciones jurídicas y la estandarización e institucionalización de los procedimientos de trabajo, y en relación con esto, también significa la modernización de la calidad de los profesionales del derecho, cuerpo principal de las organizaciones jurídicas. En la estructura organizativa jurídica participan activamente un gran número de trabajadores jurídicos profesionales que han recibido educación jurídica especializada y formación profesional y que tienen conocimientos y logros culturales modernos, lo cual es una condición importante para la modernización de las estructuras organizativas jurídicas.

(4) La modernización de las instalaciones jurídicas se refiere a la capacidad de aplicar los logros e instalaciones científicos y tecnológicos más avanzados en las actividades

prácticas de operación legal, como la creación y aplicación de la ley, en términos de las condiciones materiales para la modernización legal. La aplicación de los logros e instalaciones científicos y tecnológicos modernos en las actividades jurídicas será de gran ayuda para mejorar el mecanismo de creación jurídica, mejorar la calidad de la legislación, mejorar el nivel de las operaciones jurídicas y mejorar la calidad y eficiencia de las operaciones jurídicas.

2. Objetivos dinámicos de la modernización jurídica

Según nuestra definición del concepto de modernización legal, el objetivo dinámico de la modernización legal se refiere principalmente a la modernización del mecanismo operativo legal o sistema operativo legal, es decir, la modernización de la legislación, el poder judicial, la aplicación de la ley, el cumplimiento de la ley, la supervisión legal. , etc. Para lograr la modernización del mecanismo operativo legal, primero se refleja en la realización de una serie de principios legales modernos en todo el mecanismo operativo legal y la penetración de valores legales modernos en el mecanismo operativo legal. Por lo tanto, nuestro diseño de los objetivos dinámicos de la modernización jurídica se manifiesta primero en la realización de una serie de principios jurídicos modernos en el mecanismo operativo jurídico, y luego establece una psicología jurídica, conceptos jurídicos y un sistema ideológico jurídico que son compatibles con el sistema jurídico moderno. sistema en toda la sociedad. , y penetrar estos conceptos legales modernos en todo el mecanismo operativo legal.

(1) Uno de los requisitos más básicos para la modernización del sistema jurídico es la implementación estricta de los principios del Estado de derecho en toda la vida social. El principio del estado de derecho tiene amplias implicaciones sociales y políticas. Por ejemplo, el estado de derecho está relacionado con la democracia. El estado de derecho en la sociedad moderna es producto de la política democrática. El estado de derecho está relacionado con el gobierno constitucional. Sin gobierno constitucional no hay estado de derecho. El estado de derecho se opone al gobierno del hombre y a la tiranía, etc. Sin embargo, cuando los académicos occidentales explican los principios del estado de derecho, creen que el significado original y más

básico de "estado de derecho" es lograr "el estado de derecho". Por supuesto, esta explicación formalista no involucra el contenido del estado de derecho como un sistema de valores culturales independiente. La explicación formalista de "el estado de derecho - el estado de derecho" conduce a dos significados del estado de derecho: en primer lugar, el estado de derecho significa que el pueblo debe obedecer al la ley y aceptar el estado de derecho; en segundo lugar, el estado de derecho también significa que el gobierno debe regirse por la ley. Regla, es decir, todas las acciones del gobierno deben tener una base legal y deben estar autorizadas por la ley. sin autorización legal no se considerarán acciones gubernamentales, no tendrán efecto legal y, a menudo, son ilegales. [27]

Según nuestro entendimiento, el espíritu más básico de la estricta implementación del principio del estado de derecho en toda la vida social es utilizar la ley para gobernar el país y gestionarlo. Desde el significado del estado de derecho en sí, primero se refiere a la organización, gestión y coordinación de las leyes y los sistemas. Todos los asuntos del país, es decir, la gobernanza nacional, han entrado en el ámbito de las leyes y las instituciones; en segundo lugar, el estado de derecho también significa una gobernanza efectiva y armoniosa del país con las más altas normas nacionales, con la Constitución como núcleo y los sistemas legales e institucionales que la sustentan. Un estado de orden social ordenado. La realización del Estado de derecho significa la realización de este Estado. La "Política de Dieciséis Caracteres" propuesta por nuestro país en la construcción del sistema legal, es decir, "Hay leyes que acatar, leyes que se deben seguir, la aplicación de la ley debe ser estricta y las violaciones deben ser investigadas". La combinación de estos cuatro no es sólo el resumen teórico del "sistema jurídico", sino que también constituye el contenido más básico del Estado de derecho.

Por lo tanto, para lograr el estado de derecho, se deben cumplir las siguientes condiciones: ① Debe haber un sistema legal relativamente completo, coordinado y de apoyo, con la Constitución como núcleo, de modo que la gobernanza nacional pueda regirse por leyes; ② Una vez que la ley se promulga y entra en vigor, tiene autoridad incuestionable Validez y autoridad legal, todas las actividades del estado (incluidas las acciones

gubernamentales y las acciones ciudadanas individuales) deben realizarse de acuerdo con la ley; ③ Las agencias encargadas de hacer cumplir la ley deben hacer cumplir estrictamente la ley en el proceso de hacer cumplir la ley, y los fenómenos y comportamientos que violan la ley deben ser investigados de acuerdo con la ley; ④ Nacional Tanto los funcionarios gubernamentales como los ciudadanos comunes deben respetar conscientemente la ley, considerar la ley como sus normas y códigos de conducta y utilizar las derecho para ejercer derechos legítimos y legales y salvaguardar sus derechos e intereses legítimos. Los cuatro puntos anteriores son las condiciones más básicas para la realización del Estado de derecho y también son los principales símbolos de la realización del Estado de derecho en el país.

(2) La modernización jurídica también significa establecer una serie de valores y comportamientos jurídicos modernos en la vida social que sean coherentes con los sistemas jurídicos modernos y los principios del Estado de derecho. Por ejemplo, el concepto y estatus de la supremacía del derecho, el estatus jurídico de la unidad jurídica, el estatus específico de la independencia jurídica, la estricta implementación del sistema jurídico, el estricto cumplimiento de las normas jurídicas, etc., todos estos son en realidad el Aplicación del principio del Estado de Derecho en toda la vida social Ampliar todo.

La supremacía de la ley es la manifestación más importante del principio del estado de derecho. La supremacía del derecho no es sólo un concepto, sino que también marca el estatus más alto del derecho en un país regido por la ley y en la vida social. La implementación del principio de supremacía de la ley significa que en un país regido por la ley, la ley tiene un papel decisivo por encima de todo. Dado que la ley es la encarnación y el reflejo de la voluntad y los intereses del pueblo, la supremacía de la ley también significa la supremacía de la voluntad y los intereses del pueblo. La implementación del principio de supremacía de la ley establece esencialmente límites legales estrictos para todas las funciones del Estado y garantiza el respeto de la dignidad del pueblo y el mantenimiento de los derechos inalienables de los ciudadanos.

El principio de unidad jurídica es también un requisito básico del Estado de derecho. En primer lugar, este principio requiere la unificación del sistema jurídico y las normas jurídicas de un país. Teniendo como núcleo el

sistema y las normas constitucionales, todos los sistemas y normas jurídicas deben basarse en él. Varias leyes departamentales y leyes locales deben estar sujetas y unificadas con la Constitución y no deben entrar en conflicto ni contradecir la Constitución. Los sistemas jurídicos y las normas jurídicas también deben estar unificados y cuidarse mutuamente, y no deben ser inconsistentes ni entrar en conflicto entre sí. En segundo lugar, la unificación jurídica también significa la unificación de sistemas jurídicos, sistemas normativos y sistemas de conceptos jurídicos. Un sistema jurídico muy moderno implica un alto grado de integración de toda la estructura jurídica. La estructura jurídica dualista de las sociedades en desarrollo debe eliminarse gradualmente con el proceso de modernización y transformarse en una estructura jurídica unitaria, unificada y coordinada mediante la integración cultural. De lo contrario, la existencia a largo plazo de la estructura jurídica dualista tendrá un mayor impacto. impacto e impacto en el orden jurídico, lo que a su vez afectará el grado de modernización del sistema jurídico. Además, el principio de unificación jurídica se refleja en el sistema jurídico, incluida la unificación judicial y la unificación administrativa de la aplicación de la ley, lo que requiere oponerse al separatismo judicial local y al "proteccionismo local" y mantener la implementación del principio de unificación jurídica en la vida real.

El principio de independencia jurídica es también una manifestación básica del principio del Estado de derecho. El más importante de ellos es la independencia judicial. Una vez creada la ley que representa la voluntad del pueblo, para que ésta se haga realidad en la vida social, se necesitan una serie de mecanismos de protección jurídica, y la independencia judicial es un vínculo importante. Para lograr la independencia judicial, en primer lugar, es necesario garantizar institucionalmente que los órganos judiciales y otros organismos encargados de hacer cumplir la ley puedan desempeñar sus funciones de forma independiente, de conformidad con la ley y estar libres de interferencias e influencias de cualquier factor externo. Los órganos judiciales son responsables ante la ley, es decir, ante el pueblo. En segundo lugar, los órganos judiciales deben aplicar estrictamente los procedimientos legales, actuar de conformidad con la ley y aplicar estrictamente el principio jurídico de basarse en los hechos y tomar la ley como criterio. En relación con esto, es necesario formar un

equipo de profesionales jurídicos que haya recibido una estricta formación y educación vocacional y tenga una alta alfabetización jurídica y ética profesional para mejorar el nivel judicial.

La implementación estricta del sistema legal significa establecer el estatus autoritario y el sentido de autoridad del sistema legal en la vida social. El sistema legal debe considerarse como la garantía básica para que la sociedad entre en un estado de orden. La democratización de la vida social y política, el ordenamiento de la vida económica, la construcción saludable de la civilización espiritual y el enriquecimiento y prosperidad de la vida cultural requieren la institucionalización y estandarización del derecho como requisito previo. Una vez establecido el sistema, debe implementarse estrictamente y desempeñar sus debidas funciones sociales y políticas.

El estricto cumplimiento de las normas jurídicas es una garantía importante para la realización del Estado de derecho. En términos generales, las normas jurídicas son códigos de conducta comunes formados abstrayendo métodos específicos para resolver problemas de la misma naturaleza después de un análisis científico de la vida social real sobre la base de un resumen de la experiencia práctica humana. Tienen cierta importancia en un período histórico específico. Esta es la cristalización y encarnación de la civilización humana. Por lo tanto, una vez que las normas jurídicas se formulan y entran en vigor, deben observarse estrictamente y utilizarse como normas y normas para la vida social y el comportamiento personal. Uno de los contenidos del orden jurídico es el estricto cumplimiento de las normas jurídicas, que es también una de las manifestaciones y símbolos de la autoridad jurídica.

(3) Los objetivos dinámicos de la modernización jurídica también incluyen la modernización de la psicología jurídica y los conceptos jurídicos de los miembros de la sociedad y el sistema ideológico jurídico dominante de la sociedad.

La modernización de la psicología jurídica significa que en una sociedad, la ley puede ser básicamente reconocida por la mayoría de los miembros de la sociedad, convertirse en un componente importante de la cultura psicológica de los ciudadanos, establecer el estatus de la ley en la mente de los ciudadanos y gradualmente hacer que esos Los factores psicológicos que son contrarios a la ley tienden a debilitarse gradualmente, formando la psicología social de los ciudadanos de confianza, dependencia y reverencia por

la ley, y eliminando gradualmente los componentes psicológicos de la ley: vergüenza, miedo a la ley, disgusto por la ley y distanciamiento de la ley. acumulación.

La modernización de los conceptos jurídicos significa que en la conciencia de los funcionarios públicos y de los ciudadanos de una sociedad se deben establecer la conciencia jurídica y los conceptos con el sistema jurídico moderno como contenido, y la cultura de respetar la ley, obedecer la ley, hacer cumplir la ley, Se debe cultivar la aplicación de la ley y su cumplimiento. La buena conciencia de que la aplicación de la ley debe ser estricta elimina gradualmente la antigua conciencia jurídica y los valores legales que son incompatibles con el sistema jurídico moderno. Establecer la ley es una conciencia política importante y un valor jurídico indispensable en la vida social moderna. Considerar el derecho como una parte importante de la vida social y un mecanismo social y cultural indispensable para promover el progreso y el desarrollo social, formar buenos hábitos sociales y laborales para actuar de conformidad con la ley y establecer la importante posición que el derecho debe tener en la vida social moderna. . La modernización de la conciencia jurídica también significa que el derecho se ha popularizado en toda la sociedad.

La modernización del sistema ideológico jurídico se refiere a aquellos juristas y pensadores que lideran la sociedad, quienes deben proponer ideas que puedan promover el progreso y desarrollo de la sociedad actual a partir de una profunda síntesis, reflexión y análisis anatómico de la historia humana y de la sociedad moderna. Los pensamientos, opiniones y puntos de vista jurídicos ganan gradualmente reconocimiento social y, mediante la práctica continua, se elevan a la categoría de legislación y entran en el campo del ajuste jurídico, proporcionando orientación científica a la vida social y sirviendo al progreso social. La modernización del sistema ideológico jurídico también significa que los juristas deben explorar la regularidad del desarrollo de la sociedad humana y resumir un conjunto de doctrinas jurídicas científicas, sistemáticas y completas, para que el derecho pueda convertirse verdaderamente en una ciencia social basada en la ciencia y convertirse en una guía. El sistema de orientación teórica para la práctica jurídica e incluso la vida social, al servicio de la práctica social.

Sección 3 El camino histórico de la modernización jurídica de China

1. El proceso histórico de modernización jurídica de China

Los académicos tienen diferentes puntos de vista sobre cuándo comenzó el proceso histórico de modernización del sistema legal de China. Algunos estudiosos consideran la Guerra del Opio de 1840 como el punto de partida histórico de la modernización jurídica de China, y otros llaman a las actividades de enmienda constitucional llevadas a cabo a finales de la dinastía Qing a principios del siglo XX como "el comienzo de la modernización del sistema jurídico de China". " etcétera. Si utilizamos la transformación histórica de la sociedad china y la transformación histórica del sistema legal de China como punto divisorio, creemos que la Revolución de 1911 dirigida por el Dr. Sun Yat-sen en 1911 y el sistema legal burgués resultante deben considerarse como el punto de partida histórico para la modernización del sistema legal de China. Aunque las actividades anteriores de reforma legal, como la enmienda de la constitución y la ley a finales de la dinastía Qing, desempeñaron un papel importante en la transformación del sistema legal, porque todavía estaban adscritas al sistema legal autocrático feudal y no tuvieron un efecto sustancial, su El cuerpo principal todavía eran formas premodernas de gobierno legal.

Si se toma la Revolución de 1911 encabezada por el Dr. Sun Yat-sen en 1911 como el punto de partida histórico de la modernización jurídica de China, podemos dividir aproximadamente el proceso histórico de la modernización jurídica de China en los siguientes períodos históricos: el período de establecimiento de la burguesía sistema legal después de la Revolución de 1911 y el período de Nueva Democracia El período del establecimiento del sistema legal; el período de desarrollo tortuoso de la modernización del sistema legal de China de 1949 a 1979; el período de reanudación y desarrollo integral de la modernización del sistema legal de China después 1979. Las características de estos períodos históricos se describirán brevemente a continuación:

(1) El período de establecimiento del sistema jurídico burgués después de la Revolución de 1911 y el período de establecimiento del sistema jurídico de nueva democracia

La Revolución de 1911 dirigida por el Dr. Sun Yat-sen en 1911 derrocó la monarquía feudal de China, estableció el gobierno burgués de la República de China y estableció un sistema legal burgués correspondiente a la transformación social y la naturaleza del régimen. El "Esquema organizativo del Gobierno Provisional de la República de China" se promulgó el 3 de diciembre de 1911, y la "Constitución Provisional de la República de China" (en adelante, la "Constitución Provisional") se promulgó el 11 de marzo. 1912. La promulgación de la "Constitución Provisional" marcó el establecimiento formal del sistema legal burgués de China. La "Constitución Provisional" estipula que la República de China es una república burguesa. Sobre la base del principio de separación de los tres poderes burgueses, estipula el sistema político de la República de China caracterizado por un sistema de gabinete responsable y establece la independencia judicial. debate, juicios públicos, etc., como principales contenidos.sistema judicial burgués. Y emitió una serie de normas procesales separadas, normas penales, leyes civiles, etc. La promulgación de estos decretos estableció inicialmente la constitución burguesa, el derecho administrativo, el derecho civil, el derecho penal y el sistema judicial.

El sistema legal burgués establecido después de la Revolución de 1911 tiene un significado histórico muy importante en el proceso histórico de modernización del sistema legal de China. En primer lugar, significa el fin de una antigua tradición y tipo jurídico (el sistema jurídico feudal) y el comienzo de un nuevo tipo jurídico (el sistema jurídico moderno). Esta transformación del sistema jurídico viene con la transformación de la sociedad, por lo tanto, crea una nueva era. En segundo lugar, el sistema jurídico burgués establecido después de la Revolución de 1911 no sólo se inspiró en el sistema jurídico moderno en términos de forma jurídica, sino que, lo que es más importante, en su contenido jurídico, estaba imbuido de los valores que deberían tener los sistemas jurídicos modernos. , como la igualdad, la libertad, etc., los derechos humanos, etc., la infiltración de estos valores legales modernos ha provocado cambios cualitativos en el núcleo del sistema legal de China y ha seguido influyendo en el posterior proceso histórico de modernización legal de China. . Por lo tanto, decimos que la

Revolución de 1911 sentó un precedente histórico para la modernización del sistema legal de China.

El desarrollo del sistema legal después de la Revolución de 1911 también experimentó dos períodos de desarrollo, el período del gobierno de Beiyang y el gobierno del Kuomintang. En términos generales, estos dos períodos complementaron y mejoraron aún más el sistema legal burgués en términos de forma legal y formaron un sistema legal burgués relativamente completo, sin embargo, en términos de su contenido y valores legales, heredó y retuvo algunos elementos chinos. La cultura jurídica feudal, especialmente en el derecho público, el derecho político, el sistema judicial, el sistema de tortura, etc., ha absorbido algunos sistemas legales fascistas, y el proceso de operación judicial ha adoptado y mostrado algunos métodos judiciales feudales bárbaros, crueles e inhumanos que han hecho retroceder. dar un gran paso al proceso histórico de modernización jurídica de China, resultado inevitable de la antidemocracia política del gobierno de Beiyang y del régimen del Kuomintang.

Al mismo tiempo, en China está creciendo y desarrollándose un nuevo tipo de sistema jurídico diferente del sistema jurídico burgués: el nuevo sistema jurídico democrático dirigido por el Partido Comunista de China. Fue de la mano de la difusión del marxismo en China y la fundación del Partido Comunista de China. Durante este período, experimentó varias etapas de desarrollo, incluida la Primera Guerra Civil Revolucionaria, la Segunda Guerra Civil Revolucionaria, la Guerra Antijaponesa y la Tercera Guerra Civil Revolucionaria, la más importante de las cuales fue la Guerra Revolucionaria de Shaanxi-Gansu-Ningxia. Período del área base. Después de casi 30 años de desarrollo, se construyó inicialmente un nuevo sistema legal democrático, sentando una buena base legal para el establecimiento de un sistema legal socialista después de la fundación de la Nueva China.

El establecimiento del nuevo sistema jurídico democrático es un acontecimiento histórico y también de gran importancia en el proceso histórico de modernización del sistema jurídico de China. En primer lugar, utiliza un pensamiento avanzado, a saber, el marxismo, como ideología rectora fundamental de la legislación y el poder judicial. Es un nuevo tipo de movimiento de construcción jurídica que se diferencia del sistema jurídico burgués. Los objetivos, los modelos y el contenido de valores tienen una

profunda influencia histórica. En segundo lugar, el proceso de establecimiento y desarrollo del nuevo sistema jurídico democrático es un proceso de desarrollo sincrónico que está estrechamente vinculado y acompañado por la práctica de la revolución de nueva democracia encabezada por el Partido Comunista de China. Por lo tanto, refleja y muestra los principales logros y registros del proceso revolucionario. En tercer lugar, determinado por las características anteriores, el nuevo sistema jurídico democrático expresa algunas características de la revolución en la forma, como la simplicidad del sistema jurídico, las limitaciones de los procedimientos legales, la localidad y parcialidad de los efectos jurídicos, etc., pero en En términos de los objetivos de valor y el espíritu inherente del sistema legal, encarna algunos de los requisitos de valor del sistema legal moderno, como la verdadera igualdad del sistema legal, una democracia extensa y la protección total de los derechos humanos. Esto indica que se trata de un nuevo tipo de sistema jurídico que representa la dirección de desarrollo de la modernización del sistema jurídico de China.

(2) El tortuoso período de desarrollo de la modernización jurídica de China de 1949 a 1979

En 1949, la Revolución de Nueva Democracia liderada por el Partido Comunista de China logró la victoria y provocó cambios históricos en la sociedad china. El establecimiento del sistema socialista sentó una base social sólida para la modernización económica y política del sistema legal de China y marcó el comienzo de una nueva era de modernización legal de China. En los primeros días de la fundación de la Nueva China, en términos generales, el sistema legal chino se desarrolló a lo largo de un camino relativamente fluido. Sus principales manifestaciones incluyen la formulación y promulgación de la "Ley de Reforma Agraria", el "Reglamento para el Castigo de los Contrarrevolucionarios", la "Ley de Matrimonio", la "Ley de Sindicatos", etc., seguida de la adopción de la "Constitución de la República Popular de China" y la adopción del "Congreso Nacional del Pueblo". Varias leyes básicas, entre ellas la Ley Orgánica del Congreso Nacional, la Ley Orgánica del Consejo de Estado, la Ley Orgánica de los Tribunales Populares y la Ley Orgánica de las Fiscalías Populares. , la Ley Orgánica de las Asambleas Populares Locales y los Comités Populares Locales en todos los

niveles, etc. Se formularon y promulgaron varias leyes y decretos importantes. Según las estadísticas, de septiembre de 1949 a 1957 se formularon un total de 126 leyes, reglamentos y documentos reglamentarios. [28] La formulación y promulgación de estas leyes y reglamentos marcó el establecimiento del sistema legal socialista en la Nueva China.

Después de la victoria de la revolución, si China siempre puede adherirse a la línea ideológica y los principios rectores correctos, insistir en tomar la construcción económica como centro, desarrollar la economía de productos básicos y fortalecer la construcción de la política democrática, definitivamente acelerará el proceso histórico. y el ritmo de la modernización jurídica de China. Sin embargo, el desarrollo de la sociedad no depende de los buenos deseos de las personas, sino que está restringido y afectado por diversos factores subjetivos y objetivos. En los veinte años siguientes, debido a graves errores al guiar la ideología, mientras descuidaba la construcción económica y la construcción política democrática, también ignoró y subestimó gravemente la construcción del sistema legal, lo que afectó gravemente el progreso y el desarrollo del sistema legal de China. En particular, la "Revolución Cultural" causó graves daños al sistema jurídico moderno que se había desarrollado lentamente. Durante los diez años de la "Revolución Cultural", la modernización jurídica de China no sólo se estancó, sino que también dio un gran paso atrás, lo que no es ajeno a la forma económica y la estructura política de China en los treinta años posteriores a la fundación de la Nueva China. En resumen, la forma económica de China durante este período fue un sistema económico planificado altamente centralizado, y su estructura política era un sistema político altamente centralizado que era compatible con el sistema económico planificado altamente centralizado y se correspondía con él. En consecuencia, el desarrollo del sistema legal de China durante este período fue naturalmente el sistema legal económico planificado y la forma que coincidía con esta estructura política y económica. Esta estructura política, estructura económica y sistema legal han restringido y afectado el progreso y desarrollo de la sociedad china hasta cierto punto. Por lo tanto, en los últimos treinta años, la modernización jurídica de China ha sido básicamente un período de desarrollo tortuoso.

(3) El período de reanudación y desarrollo integral de la modernización jurídica de China de 1979 a 1996

A finales de los años 1970 y principios de los años 1980, la sociedad china experimentó otro importante punto de inflexión histórico. El fin de la "Revolución Cultural" marcó el inicio de una nueva etapa histórica. El foco del trabajo del partido y del país se ha desplazado hacia la construcción económica como centro, la campaña de modernización socialista de China se ha lanzado plenamente y el proceso histórico de modernización legal de China ha vuelto a su cauce y ha entrado en una nueva etapa de desarrollo histórico. . Las directrices propuestas por el Partido Comunista de China para el desarrollo de una economía mercantil socialista y la construcción de una política democrática socialista han proporcionado un fuerte impulso histórico a la modernización del sistema legal de China. Muchos estudiosos consideran que el desarrollo del sistema jurídico de China desde la reforma y apertura es el período más glorioso en el desarrollo del sistema jurídico de la historia china. Es una nueva etapa histórica sin igual en ningún otro período de la historia. Esta evaluación, desde la perspectiva longitudinal de la historia china, mire, no es una exageración.

En octubre de 1992, el XIV Congreso Nacional del Partido Comunista de China propuso decisivamente el establecimiento de un nuevo sistema económico de mercado socialista y consideró esto como el objetivo de la reforma del sistema económico; mientras que el objetivo de la reforma del sistema político es construir la democracia socialista con los chinos. características. La historia ha vuelto a empujar al sistema jurídico, que naturalmente está relacionado con la economía de mercado y la política democrática, a una posición importante en la sociedad. El sistema legal de China enfrenta un desafío, una "revolución" integral y sistémica, es decir, la transición y transformación del sistema legal tradicional de economía planificada altamente centralizada al sistema legal de economía de mercado socialista. La modernización del sistema legal de China enfrenta una nueva oportunidad histórica y un punto de inflexión. La economía de mercado socialista y la política democrática han dado un fuerte impulso histórico a la modernización jurídica de China y acelerarán su proceso y ritmo históricos. A su vez, la modernización del sistema legal de China promoverá el establecimiento y la mejora del sistema económico de mercado socialista y del sistema

político democrático de la China contemporánea, promoverá el progreso y el desarrollo generales de la sociedad china y acelerará el proceso de modernización de la sociedad china.

En febrero de 1996, el Comité Central del Partido, con el camarada Jiang Zemin como núcleo, propuso además la estrategia de gobernanza del país de "gobernar el país de acuerdo con la ley y construir un país socialista (gobernado) legalmente", y lo escribió en el "Noveno Plan Quinquenal". "Esquema del Plan" y Visión 2010 El Esquema de Objetivos de Desarrollo, después de ser votado por los diputados del Congreso Nacional del Pueblo, se ha convertido en un documento legal y un plan de acción que representa la voluntad del pueblo de todo el país. Esto marca otro salto en la comprensión de nuestro partido sobre el importante valor del estado de derecho, y señala que debemos aprovechar esta rara oportunidad histórica para promover la modernización del sistema legal de China para completar su misión histórica.

(4) De 1997 a 2011, entramos en la era poslegislativa y la construcción del Estado de derecho pasó a la etapa de implementación integral.

El XV Congreso Nacional del Partido Comunista de China en 1997 estableció el objetivo de "formar un sistema legal socialista con características chinas para 2010". La cuarta enmienda a la Constitución de 2004 incluía claramente "gobernar el país de acuerdo con la ley", lo que promovió en gran medida el proceso de construcción del sistema legal de China. A finales de febrero de 2011, mi país había formulado 239 leyes actualmente vigentes, más de 690 reglamentos administrativos y más de 8.600 reglamentos locales. Hasta ahora se han logrado los objetivos del XV Congreso Nacional del Partido Comunista de China. La construcción del Estado de derecho en China ha entrado en la era poslegislativa, lo que indica que después de décadas de esfuerzos, la construcción del Estado de derecho en China ha pasado completamente a la etapa de implementación legal. El "Duodécimo Plan Quinquenal" (2011-2015) propone implementar integralmente la estrategia básica de gobernar el país según la ley, adherirse a la legislación científica y la legislación democrática, mejorar el sistema legal socialista con características chinas y centrarse en acelerar la transformación. del modelo de desarrollo económico, mejorar los medios de vida de las personas y desarrollar emprendimientos sociales, y Legislación sobre la construcción propia del gobierno y

otros aspectos. Fortalecer la implementación de la constitución y las leyes, y salvaguardar la unidad, dignidad y autoridad del sistema legal socialista. Mejorar el mecanismo de conexión entre la ejecución administrativa y la justicia penal, y promover una administración conforme a la ley y una aplicación de la ley justa y honesta. Profundizar la reforma del sistema judicial, optimizar la asignación de poderes judiciales, estandarizar el comportamiento judicial y construir un sistema judicial socialista justo, eficiente y autorizado. Implementaremos el Sexto Plan Quinquenal para popularizar la ley, llevaremos a cabo educación y publicidad jurídica en profundidad, estableceremos el concepto de estado de derecho socialista, promoveremos el espíritu del estado de derecho y crearemos una buena atmósfera social en la que todos aprenden y cumplen la ley. Fortalecer la asistencia jurídica. Fortalecer la protección de los derechos humanos y promover el desarrollo de los derechos humanos.

2. El motor histórico de la modernización jurídica de China

Si hacemos un macroexamen general y un resumen del camino histórico y el proceso de desarrollo de la modernización del sistema legal de China en el siglo XX desde la Revolución de 1911 hasta el presente durante más de 100 años, veremos que el progreso del sistema legal de China En los últimos 100 años, el desarrollo más significativo y brillante se produjo en los siguientes treinta años. Es cierto que la historia no puede separarse, y el progreso logrado en los últimos treinta años no puede separarse de la tortuosa acumulación histórica y cultural de los casi setenta años anteriores. Sin embargo, si partimos de la teoría de etapas para explorar la experiencia y las lecciones históricas, este método de periodización histórica sigue siendo significativo. El sistema legal de China se ha desarrollado tan rápidamente y ha logrado grandes avances en los últimos treinta años, que no pueden dejar de involucrar la fuerza impulsora histórica de la modernización del sistema legal de China.

La llamada fuerza impulsora histórica para la modernización del sistema legal de China se refiere a las diversas fuerzas y factores realistas que pueden promover la transformación del sistema legal de China de formas tradicionales a modernas. Entonces, ¿qué factores y fuerzas

se han convertido en el motor histórico de la modernización del sistema legal de China? Según la visión materialista histórica del desarrollo jurídico, definimos la fuerza impulsora histórica de la modernización jurídica de China como los siguientes tres elementos básicos: economía mercantil (economía de mercado), política democrática y demanda del pueblo por el Estado de derecho.

A juzgar por el proceso histórico de modernización del sistema legal de China en el siglo pasado, la economía mercantil y la política democrática son poderosas fuerzas impulsoras históricas para la modernización del sistema legal de China. Porque la transformación de la sociedad tradicional a la sociedad moderna se caracteriza económicamente por la transformación de la economía natural y seminatural a la economía mercantil y de mercado; y políticamente por la transformación de la política centralizada a la política democrática. La economía natural y la economía mercantil, la política centralizada y la política democrática son dos sistemas de valores diferentes y se han convertido en las características distintivas de las estructuras económicas y políticas que distinguen a las sociedades tradicionales de las sociedades modernas. Desarrollar una economía de mercado y construir una política democrática no son sólo los objetivos políticos y económicos de la campaña de modernización socialista de China, sino también la fuerza impulsora histórica de la modernización legal de China. Del rápido desarrollo de la modernización del sistema legal de China durante los últimos treinta años, desde finales de la década de 1970 hasta el presente, se puede ver que la construcción y el desarrollo de la economía mercantil socialista y la política democrática socialista han proporcionado una fuerte fuerza motriz social e histórica y Base realista para el progreso y desarrollo del sistema jurídico. Se trata tanto de una proposición teórica como de una conclusión histórica empírica que ha sido probada en la práctica. Sólo dando gran importancia a la construcción económica, a la economía mercantil (economía de mercado) y a la construcción política democrática podremos promover el proceso histórico de modernización jurídica. Por el contrario, sólo ralentizará o incluso hará retroceder el ritmo histórico de modernización del sistema legal de China.

El motor histórico de la modernización jurídica de China se atribuye a la economía mercantil socialista (economía de mercado) y a la construcción de una política democrática

socialista. Su profundo significado filosófico también reside en que revela la relación entre las relaciones socioeconómicas, las relaciones políticas y el sistema jurídico desde la perspectiva del ordenamiento jurídico relación interna. Como superestructura, el sistema legal está subordinado a la base social y económica y sirve a las necesidades sociales y políticas. El sistema jurídico es un reflejo de las relaciones socioeconómicas y políticas y sólo puede encontrar sus objetos de valor en diversas relaciones sociales reales. Así como Marx reveló una vez que "los derechos nunca pueden trascender la estructura socioeconómica y el desarrollo social y cultural restringido por la estructura económica", el sistema legal no puede trascender las relaciones socioeconómicas y políticas realistas específicas. Por supuesto, no somos materialistas mecánicos, sino materialistas dialécticos. Partiendo de la premisa de que el desarrollo del sistema jurídico está restringido por la estructura económica, las relaciones económicas y las relaciones políticas, también se debe prestar plena atención a la fuerza de reacción dinámica del sistema jurídico sobre las relaciones económicas y políticas. Porque el sistema jurídico también es, en cierto sentido, parte integrante de las relaciones políticas.

Haciéndose eco de la economía de mercado socialista y la política democrática, la fuerza impulsora histórica de la modernización jurídica de China también tiene un contenido muy importante, es decir, las necesidades psicológicas de las amplias masas populares para la realización del Estado de derecho. A esto también se le puede llamar el poder cultural y psicológico de la modernización jurídica. El estado de derecho es una connotación de valor importante de la modernización jurídica. La plena realización de los principios del Estado de derecho es también un objetivo y parámetro importante de la modernización jurídica. Después de décadas de idas y venidas, el pueblo chino se ha dado cuenta gradualmente de la importancia del Estado de derecho para el progreso y el desarrollo social. Por otro lado, la economía de mercado socialista requiere objetivamente la realización de relaciones de igualdad, beneficio mutuo y intercambio recíproco entre los productores de mercancías, mientras que la democracia socialista requiere la verdadera realización de los derechos políticos democráticos fundamentales y del sistema socialista del que el pueblo es dueño. el país Relaciones interpersonales democráticas e igualitarias entre las

personas. Todo esto requiere un sistema legal estricto y sólo puede lograrse verdaderamente mediante la implementación de los principios del estado de derecho. La exigencia psicológica del pueblo por el Estado de derecho es un importante motor cultural para la modernización del sistema jurídico. Si el derecho socialista es un derecho que representa los intereses y aspiraciones de las amplias masas populares, entonces la demanda psicológica del pueblo por el Estado de derecho es la base social amplia del sistema jurídico socialista desde su creación hasta su realización.

La importancia de estudiar la fuerza impulsora histórica de la modernización del sistema legal es fundamentalmente encontrar un punto de apoyo y una base social sólida y confiable para la modernización del sistema legal, y explorar la regularidad del progreso y desarrollo del sistema legal, a fin de De la consolidación, mejoramiento y desarrollo de esta base social procederá el proceso histórico de modernización jurídica. Si "la economía de mercado socialista y la política democrática socialista son la fuerza impulsora histórica de la modernización jurídica de China" es una proposición teórica científica y una conclusión práctica, entonces podemos llegar a esa conclusión: la economía de mercado socialista y la democracia socialista cuanto más desarrollada y sólida sea la política Es decir, cuanto más rápido será el proceso histórico de modernización del sistema legal de China, y más pronto se alcanzarán los objetivos de valor de la modernización del sistema legal de China.

3. La importancia histórica de la modernización jurídica de China

La modernización del sistema legal de China es una parte muy importante del proceso y los objetivos de modernización de China. Lograr la modernización del sistema legal de China tiene una importancia histórica muy importante.

(1) La modernización del sistema legal de China inyectará directamente una base legal sólida y una garantía legal para la realización de la modernización de China. Ya sea la realización de los objetivos de la economía de mercado, la mejora y el desarrollo de la democracia política o la mejora del nivel y grado de civilización espiritual social, todos ellos son inseparables del funcionamiento del sistema

legal. Sin el Estado de derecho, el objetivo de modernización de China será difícil de alcanzar.

(2) La modernización del sistema legal de China completará una transformación histórica en la construcción del sistema legal de China. La culminación de esta transformación histórica permitirá a China ingresar a un país legal (estado de derecho) moderno y a una sociedad regida por la ley. Significa que después de casi cien años de desarrollo jurídico, China será coherente con la tendencia de desarrollo del sistema jurídico mundial. Esto significa el nacimiento de una nueva civilización jurídica. En este proceso, la innovación y el conservadurismo, la tradición y la modernidad, el avance y el retroceso, etc. se convertirán en contradicciones básicas inevitables en el desarrollo del sistema legal de China, que dirigirá varias escenas de la vida jurídica. Sin embargo, la tendencia de desarrollo de la historia y las leyes de desarrollo de la civilización humana determinan que la nueva civilización jurídica eventualmente reemplazará a la antigua civilización jurídica, realizando así en última instancia la transformación histórica de la modernización jurídica.

(3) China es un gran país oriental con una larga historia y cultura, y también es un país en desarrollo. Estos dos puntos determinan que la realización de la modernización del sistema legal en China tiene un significado especial que es diferente de la modernización del sistema legal al estilo occidental. . En el proceso de modernización del sistema jurídico de China, no sólo debemos prestar atención a absorber elementos avanzados y excelentes del sistema jurídico occidental, sino también prestar atención a mantener las excelentes tradiciones culturales jurídicas con la cultura oriental y las características nacionales chinas. del sistema legal de China traerá consigo la modernización del sistema legal mundial. Hasta cierto punto, este nuevo camino y modelo de desarrollo puede proporcionar experiencia y referencia útiles para los países en desarrollo del mundo.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuáles son los conceptos y características de la modernización jurídica?
2. ¿Cómo considerar correctamente los distintos modos de modernización jurídica?
3 . ¿Cuál es la fuerza impulsora y el significado histórico de la modernización jurídica de China?

Lectura recomendada

1. [Estados Unidos] Gilbert Rozman: "La modernización de China", Jiangsu People's Publishing House, edición de 1988.

2. Ge Hongyi: "Ley y razón", Law Press, edición de 2001.

Comentario

[1] "Las obras completas de Lenin" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 43.

[2] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 4), People's Publishing House, edición de 1995, página 27.

[3] "Obras escogidas de Lenin" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 44.

[4] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 94.

[5] "Obras escogidas de Lenin" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 45.

[6] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, págs. 92-93.

[7] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 165.

[8] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 155.

[9] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 2), People's Publishing House, edición de 1995, págs. 32-33.

[10] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 2), People's Publishing House, edición de 1995, págs. 538-539.

[11] Wu Daying, editor en jefe: "Comparative Law", Academia de Cultura China, edición de 1987, págs. 39-43.

[12] [inglés] David M. Walker: "Diccionario jurídico de Oxford", traducido por el Instituto de Ciencias Sociales y Desarrollo Tecnológico de Beijing, Guangming Daily Press, edición de 1988, página 328.

[13] Véase [Alemania] K. Zweigert, H. Koetz: "General Theory of Comparative Law", traducido por Pan Handian et al., Guizhou People's Publishing House, edición de 1992, págs. 129-139.

[14] Merryman señaló: “El término sistema legal no se refiere a un conjunto de normas legales sobre contratos, corporaciones o delitos... Para ser precisos, el sistema legal se refiere a la naturaleza del derecho y su papel en la vida social y política. El estatus en el país, la implementación del sistema legal y sus instituciones correspondientes, los métodos de formulación, aplicación, investigación, revisión y educación de la ley. Esta actitud está profundamente arraigada y restringida por condiciones históricas. El sistema legal es una manifestación de Forma cultural, el sistema jurídico conecta el sistema jurídico con la cultura que expresa y examina el sistema jurídico dentro de la cultura."

Véase [EE.UU.] JH Merriman: "Civil Law System", Stanford University Press, edición de 1985, página 2.

[15] [Derecho] René David: "Major Contemporary Legal Systems", traducido por Qi Zhusheng, Shanghai Translation Publishing House, edición de 1984, página 105.

【16】 Ibíd., páginas 99 y 138.

[17] [Alemania] K. Zweigert, H. Koetz: "General Theory of Comparative Law", traducido por Pan Handian et al., Guizhou People's Publishing House, edición de 1992, página 433.

[18] [Derecho] René Davide: "Major Contemporary Legal Systems", traducido por Qi Zhusheng, Shanghai Translation Publishing House, edición de 1984, página 337.

[19] [Derecho] René David: "Major Contemporary Legal Systems", traducido por Qi Zhusheng, Shanghai Translation Publishing House, edición de 1984, página 334.

[20] Wang Chenguang: "Referencia mutua y absorción de leyes de diferentes países: un tema importante en la investigación jurídica comparada", publicado en "Chinese Legal Science", número 4, 1992.

[21] Véase Li Shuangyuan, Zhang Mao y Du Jian: "Research on the Convergence of Chinese Laws", publicado en "Journal of Wuhan University" (Philosophy Society Edition), número 3, 1994.

[22] [EE.UU.] Glinton, Gordon, Osakui: "Comparative Legal Tradition" (traducción al chino), China University of Political Science and Law Press, edición de 1993, págs. 6-7.

[23] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 1), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 585.

[24] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 1), Editorial Popular, edición de 1995, página 92.

[25] "Obras seleccionadas de Mao Zedong" (Volumen 3), People's Publishing House, edición de 1991, página 860.

[26] Véase Qian Chengdan y Chen Xinyi: "The Road to a Modern Country", Sichuan People's Publishing House, edición de 1987, págs. 3-6.

【27】 [Inglés] Joseph Raz: "Sobre los principios del Estado de derecho", publicado en "Legal Translation Series", número 5, 1990.

[28] Véase Lan Quanpu: "Descripción general de la reforma legal de China en los últimos treinta años", People's Publishing House, edición de 1980, págs. 4-10.

Parte 4: La teoría del funcionamiento del derecho

La teoría del funcionamiento del derecho es uno de los contenidos importantes de la jurisprudencia. Este artículo explora cómo se genera el derecho en la sociedad y cómo afecta a la sociedad desde la perspectiva del funcionamiento del derecho en la sociedad, completando así la regulación y ajuste del derecho en la sociedad. Se trata principalmente de cuestiones teóricas básicas del derecho, como la legislación, la aplicación de la ley, el poder judicial, la supervisión jurídica y la profesión jurídica. Este artículo analiza principalmente el funcionamiento de las leyes vigentes en nuestro país. Al estudiar el contenido de esta parte, los estudiantes pueden comprender las cuestiones básicas y las teorías relacionadas con el funcionamiento de las leyes de nuestro país, y dominar el sistema operativo y las cuestiones relacionadas de las leyes de nuestro país.

Capítulo 17 Legislación

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La legislación se refiere a las actividades de las agencias estatales para formular, aprobar, modificar y derogar leyes y documentos legales normativos de acuerdo con las facultades y procedimientos estatutarios. Este capítulo presenta principalmente el concepto, los principios básicos, el sistema legislativo, los procedimientos legislativos, etc. de la legislación. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender los conceptos de legislación y sistema legislativo, dominar los principios básicos de la legislación, comprender la estructura básica del sistema legislativo y aclarar los pasos básicos del proceso legislativo y los procedimientos legislativos.

Puntos clave del examen judicial

el sistema legislativo y los procedimientos legislativos de mi país.

Sección 1 El concepto de legislación

1. El significado de la legislación

El término "legislación" existe desde hace mucho tiempo en los antiguos clásicos chinos. Está registrado en "Shang Jun Shu·Geng Fa" del Período de los Reinos Combatientes: "Fuxi y Shennong enseñaron sin castigarlos; Huangdi, Yao y Shun castigaron sin enojarse; en cuanto a Wen y Wu, cada

uno hizo leyes de acuerdo con "El rey hace las cosas y legisla". "Hanshu·Derecho Penal" escrito por Ban Gu de la dinastía Han Oriental. La dinastía Han también dijo que "los sabios hacen rituales y enseñan, legislan y establecen castigos". Sin embargo, la "legislación" mencionada en los libros antiguos se refiere principalmente al establecimiento de leyes y castigos, lo que obviamente es diferente del significado de legislación en el sentido moderno.

Los académicos de los países occidentales tienen diferentes interpretaciones del concepto de legislación, pero son básicamente las mismas. El "Oxford Law Dictionary" británico explica que la legislación "se refiere al proceso de elaborar o modificar leyes mediante la voluntad de una persona o institución con el poder y la autoridad conferidos por un sistema jurídico especial para promulgar leyes de manera efectiva". "American Encyclopedia" cree: "La legislación se refiere a las actividades de las agencias estatales para formular normas jurídicas con el fin de regular el comportamiento social. Generalmente se utiliza para indicar las actividades de las agencias representativas en la formulación de leyes y procedimientos legislativos". En la jurisprudencia china contemporánea, "legislación" "La palabra suele entenderse tanto en sentido amplio como restringido. La legislación en sentido estricto se refiere específicamente a las actividades de la máxima autoridad del país y sus agencias permanentes en la formulación de documentos normativos específicos, como leyes, de conformidad con las facultades y procedimientos legales. Esto equivale a legislación en el sentido de "poder legislativo nacional" tal como se menciona en la actual Constitución de mi país, que sólo se refiere a las actividades del Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente en la formulación de leyes. La legislación en un sentido amplio se refiere a las actividades en las que los organismos estatales pertinentes formulan diversos documentos normativos con diferentes efectos jurídicos de conformidad con las facultades y procedimientos legales. Incluye las actividades de la máxima autoridad del estado y sus agencias permanentes en la formulación de documentos normativos específicos, como leyes de conformidad con la ley. También incluye la formulación de reglamentos administrativos, regulaciones locales, leyes y reglamentos por parte de las agencias administrativas centrales del estado y Organismos estatales locales pertinentes de conformidad con las facultades y procedimientos legales,

reglamentos de autonomía y otras decisiones, resoluciones y otras actividades.

La legislación mencionada en este capítulo se refiere a legislación en el último sentido, es decir, legislación en un sentido amplio, lo que significa que la legislación es una actividad especializada llevada a cabo por agencias estatales que gozan de poder legislativo de conformidad con los procedimientos legales.

2. Características de la legislación

(1) En cuanto a la naturaleza de la actividad, la legislación es actividad exclusiva del Estado. Está relacionado con el poder estatal, es la aplicación del poder estatal y es una de las formas legales para que las agencias estatales realicen actividades. La legislación la llevan a cabo agencias estatales y ninguna otra organización, grupo o individuo puede participar en esta actividad sin la autorización de las agencias estatales. La legislación no puede ser realizada por ningún organismo estatal. Es una actividad exclusiva de los organismos estatales con autoridad legislativa. La legislación no es la única actividad de los organismos estatales. Los organismos estatales también realizan muchas otras actividades, como actividades administrativas, actividades judiciales y actividades de supervisión jurídica, pero estas actividades normalmente no pueden producir directamente normas jurídicas.

(2) En términos de métodos de actividad, la legislación es una actividad realizada por determinadas agencias estatales de acuerdo con las competencias y procedimientos legales. Las actividades legislativas deben seguir ciertos procedimientos. Los procedimientos legislativos varían en los diferentes países, pero generalmente se determinan con base en la constitución y las leyes especiales pertinentes, es decir, las actividades legislativas en sí deben legalizarse, procedimentalizarse e institucionalizarse. Además, la legislación es una actividad que utiliza el poder estatal. Sólo puede ser llevada a cabo por agencias estatales con ese poder. Las agencias estatales, las organizaciones sociales y los individuos sin poder (o autorización) legislativos no pueden llevar a cabo actividades legislativas.

(3) En términos del contenido de la actividad, la legislación es una actividad en la que los organismos estatales formulan, modifican, abolen o reconocen normas

jurídicas. El propósito directo de las actividades legislativas es producir normas jurídicas con fuerza vinculante universal, ya sea para formular normas jurídicas, para reconocer jurídicamente normas de comportamiento existentes (jurisprudencia, costumbres, políticas, moral, etc.), o para modificarlas o abolirlas. las normas y los resultados de las actividades generalmente forman documentos legales normativos.

(4) Desde la perspectiva de todo el proceso de formación jurídica, la legislación es la etapa final de la formación jurídica. La formación jurídica es el proceso de incorporación de nuevas normas al ordenamiento jurídico, el cual es un proceso largo y complejo. La formación del derecho comienza con las necesidades de la sociedad y, finalmente, a través de las actividades legislativas de las agencias estatales, los requisitos legislativos de la sociedad (la clase dominante) se expresan en forma de documentos legales normativos. Las agencias estatales formulan normas jurídicas de modo que las necesidades jurídicas objetivas en la vida social se expresen en la forma de la voluntad subjetiva del Estado, completando así el proceso de formación jurídica. Por tanto, desde la perspectiva de todo el proceso de formación jurídica, la legislación es la etapa clave de la formación jurídica.

3. Formas y Clasificación de la Legislación

1. Dividir según el cuerpo principal de legislación, es decir, el cuerpo legislativo

(1) Dependiendo del sistema político, se puede dividir en legislación monárquica o legislación autocrática y legislación parlamentaria o legislación democrática. En las sociedades esclavistas y feudales, bajo la monarquía, existe una legislación monárquica; en las sociedades capitalistas y socialistas, existe una legislación democrática.

(2) Según la diferente composición del cuerpo legislativo, se puede dividir en legislación unicameral y legislación bicameral. En los países que implementan legislación parlamentaria, la composición del parlamento es generalmente bicameral y los proyectos de ley generalmente deben ser aprobados por ambas cámaras.

(3) Según la diferente naturaleza del cuerpo legislativo, se puede dividir en legislación legislativa nacional, legislación de agencias administrativas nacionales y legislación autorizada. La legislación legislativa nacional es

la legislación de los órganos con poder legislativo nacional estipulado en la Constitución, como la legislación parlamentaria y la legislación del Congreso Popular de mi país y su Comité Permanente; la legislación de los organismos administrativos nacionales se refiere a los documentos legales normativos formulados por los órganos administrativos nacionales. agencias según lo estipulado en la Constitución Por ejemplo, la Constitución de nuestro país estipula que el Consejo de Estado puede formular regulaciones administrativas; legislación autorizada significa que los órganos estatales con poder legislativo delegan su poder para formular ciertas leyes o tipos de leyes a agencias administrativas u otras agencias para su ejercicio.La actividad legislativa realizada por la ley es legislación autorizada.

(4) Según el diferente estatus del cuerpo legislativo, se puede dividir en legislación central y legislación local. En un país federal, la legislación central se refiere a la legislación del parlamento federal y la legislación local se refiere a la legislación de cada república o estado que es miembro de la federación.

2. Dividir según las diferentes características del comportamiento de los sujetos legislativos

Según las diferentes características del comportamiento del sujeto legislativo, se puede dividir en creación, reconocimiento, modificación y abolición.

(1) La creación es una actividad en la que los organismos con poder legislativo producen y estipulan documentos jurídicos normativos de conformidad con la autoridad y los procedimientos estipulados en la constitución y las leyes.

(2) El reconocimiento se refiere a actividades en las que el cuerpo legislativo nacional reconoce y permite que ciertas costumbres que existen en la sociedad tengan efecto legal.

(3) La modificación, también llamada enmienda o revisión, es un cambio parcial realizado por el cuerpo legislativo nacional a la ley original promulgada por la agencia estatal y entra en vigor, incluida la eliminación del contenido original y la adición de contenido nuevo.

(4) Derogación, también llamada derogación, se refiere a la actividad del cuerpo legislativo nacional para poner fin a ciertas leyes que están en vigor. Las formas de nulidad incluyen la anulación expresa y la anulación tácita.

Sección 2 Principios básicos de la legislación

1. Panorama general de los principios legislativos

Los principios legislativos, también conocidos como principios legislativos básicos, se refieren a los principales lineamientos a seguir en las actividades legislativas. Está relacionado y a la vez es diferente de la ideología rectora legislativa. La ideología rectora legislativa es la base para establecer principios legislativos; los principios legislativos son la encarnación concreta de la ideología rectora legislativa. La ideología rectora de la legislación resuelve el problema de la naturaleza y dirección de la legislación, como por ejemplo si se deben promulgar leyes socialistas o leyes capitalistas; si se debe legislar con la construcción económica como centro o con la lucha de clases como esquema. Los principios legislativos son pautas operativas para el comportamiento legislativo, que son generales y estándar hasta cierto punto y tienen cierta operatividad. Dado que la ideología rectora de la legislación está determinada por las condiciones nacionales del país, especialmente las tareas fundamentales del país, diferentes países, diferentes tipos de leyes y diferentes períodos de tiempo también tienen diferentes principios legislativos. La esclavitud, el feudalismo y el derecho capitalista tenían principios legislativos diferentes. En distintos momentos desde la fundación de la Nueva China, sus principios legislativos también han cambiado. Los principios legislativos también se pueden dividir en principios legislativos generales y principios legislativos específicos. Los principios legislativos generales se refieren a principios que tienen un significado rector universal para todo el trabajo legislativo. Los principios legislativos específicos se refieren a los principios que deben seguir varios tipos de legislación específica, como los principios legislativos constitucionales, los principios legislativos administrativos, los principios legislativos locales, los principios de legislación civil, los principios de legislación económica, los principios de legislación penal y los principios de legislación jurídica relacionada con el extranjero. , etc. Los principios

básicos de la legislación de los que estamos hablando aquí son principios legislativos generales.

2. Principios básicos de la legislación china contemporánea

Los principios básicos de la legislación son la encarnación y práctica de la ideología rectora legislativa en el proceso legislativo. En esta etapa, la ideología rectora de la legislación de nuestro país se guía por la teoría de la construcción del socialismo con características chinas y la línea básica del partido, y sirve a la realización de la modernización socialista. Por lo tanto, el principio básico de la legislación de nuestro país es implementar concretamente esta ideología rectora en el proceso legislativo. Con este fin, creemos que la China contemporánea debe adherirse e implementar los siguientes principios básicos en la legislación:

(1) Principio democrático

El principio de democracia en la legislación debe incluir dos aspectos: primero, la naturaleza democrática del contenido legislativo; segundo, la naturaleza democrática de los procedimientos legislativos.

El carácter democrático del contenido legislativo está determinado por la naturaleza del socialismo en nuestro país. El derecho socialista es un reflejo de la voluntad del pueblo, y la democracia popular es la esencia del derecho socialista. Sin embargo, debido a la larga historia de la sociedad feudal de China, la influencia de la autocracia feudal es profunda, la tradición democrática es relativamente pequeña y la conciencia de los derechos de los ciudadanos también es pobre. Por lo tanto, se debe poner especial énfasis en reflejar la democracia en la ley, oponerse a los privilegios autoritarios, no permitir que ningún individuo, organización u agencia estatal infrinja los intereses legítimos del pueblo y garantizar el derecho del pueblo a ser dueño de su propio país. . Los derechos básicos de los ciudadanos estipulados en la Constitución de nuestro país encarnan los principios de la legislación democrática. Sin embargo, para que el contenido de la legislación refleje más plenamente los principios de la democracia, se deben utilizar otras leyes para concretar los derechos civiles estipulados en la Constitución.

El carácter democrático del proceso legislativo. En primer lugar, se requiere que la composición del cuerpo legislativo sea democrática. Existen dos tipos de sujetos legislativos en nuestro país en cuanto a la naturaleza de las agencias: uno es el órgano de poder, que ejerce el poder legislativo principal; el otro es el organismo administrativo que goza del poder legislativo, que es también un sujeto legislativo indispensable. en nuestro país. La composición de los órganos de poder de nuestro país refleja la democracia socialista. El pueblo elige a sus representantes de conformidad con la ley, forma órganos de poder y ejerce el poder legislativo. Refleja la voluntad del pueblo, se ajusta a la democratización de la composición de los sujetos legislativos y tiene ciertas ventajas. Aunque no se puede decir que el nivel de democracia en la composición del órgano legislativo de nuestro país sea el más alto, sigue siendo el más apropiado en esta etapa. Los órganos administrativos de nuestro país que gozan del poder legislativo también son sujetos legislativos indispensables, cuyo grado de democratización es relativamente bajo. Es un reflejo relativamente indirecto de la voluntad del pueblo. El pueblo elige a los representantes del pueblo y forma el Congreso del Pueblo, que a su vez determina los jefes de los organismos administrativos y luego nombra a los organismos administrativos para ejercer algunos de los poderes legislativos estipulados por la ley. Esto está determinado por la naturaleza de la agencia administrativa y las circunstancias específicas de nuestro país. En segundo lugar, las actividades de los sujetos legislativos deben ser democráticas. La democratización de las actividades de los sujetos legislativos significa que las ideas democráticas se reflejan en todas las etapas del proceso legislativo, incluida la propuesta, revisión, aprobación y publicación de proyectos de ley. En lo que respecta a los órganos de poder, para democratizar las actividades de los sujetos legislativos, debemos ampliar la autoridad de los representantes del pueblo al proponer proyectos de ley y celebrar debates completos durante la revisión de los proyectos de ley. Sin debate, no puede haber verdadera democracia en la legislación. En la etapa de aprobación se deben crear condiciones que permitan a los representantes expresar sin preocupaciones sus verdaderos deseos y estandarizar e institucionalizar la distribución de los proyectos legislativos. En lo que respecta a los organismos administrativos que gozan del poder legislativo, democratizar las actividades de

los sujetos legislativos significa establecer un proceso legislativo estricto, integral y sistemático. Llevar las actividades legislativas de las agencias administrativas al ámbito legal. En tercer lugar, el proceso legislativo debe ser abierto. La apertura del proceso legislativo es una parte importante de la legislación democrática. Sin apertura no hay democracia. La publicidad del proceso legislativo incluye la publicación de proyectos de ley y la publicación de diversos dictámenes sobre revisiones. Proporcionar cobertura oportuna de los debates sobre proyectos de ley para mantener a la gente informada sobre la situación y permitirles expresar sus opiniones. La apertura del proceso legislativo puede atraer a otras agencias, unidades, organizaciones, grupos sociales y amplias masas populares además del cuerpo legislativo a participar en las actividades legislativas, lo que refleja la política de nuestro partido de seguir la línea de masas.

(2) Con base en la Constitución y siguiendo el principio de unidad del ordenamiento jurídico.

Con base en la Constitución, también se le puede llamar principio de constitucionalidad. El párrafo 2 del artículo 5 de la actual Constitución de mi país estipula: Todas las leyes, reglamentos administrativos y reglamentos locales no deben entrar en conflicto con la Constitución. Significa que toda la legislación debe basarse en la Constitución, y que las diversas leyes, reglamentos y normas deben ser armoniosos y unificados y no pueden contradecirse ni entrar en conflicto entre sí. Éste es un principio importante de la legislación. Sabemos que la Constitución es la ley fundamental del país, la carta general de gobierno del país y desempeña un papel importante en la vida nacional. La Constitución estipula el sistema fundamental y las tareas fundamentales. Es la base para salvaguardar la unidad nacional, la unidad étnica y la estabilidad social. Es la legalización de la línea general y la política general del partido y del país. Representa los intereses fundamentales del país y el pueblo. Es la base de todo el partido y de todos los grupos étnicos del país. Las normas básicas que rigen las actividades del pueblo y de todos los órganos estatales y organizaciones sociales tienen la máxima validez jurídica. Todas las leyes, reglamentos y otros documentos jurídicos normativos no deben entrar en conflicto con la Constitución. Ninguna organización o individuo puede tener privilegios más allá de la Constitución. Todas las violaciones de la

Constitución deben ser investigadas. La legislación, como actividad especializada del Estado, debe ajustarse a las disposiciones de la Constitución. El órgano legislativo debe realizar actividades legislativas en estricta conformidad con las facultades y procedimientos estipulados en la Constitución. La formulación de leyes, reglamentos administrativos y otras normas jurídicas Los documentos deben basarse en la Constitución y no serán incompatibles con la Constitución Contradice la Constitución. Aunque algunas disposiciones específicas de los reglamentos de autonomía y reglamentos separados de las áreas étnicas autónomas se modifican de acuerdo con las condiciones específicas de las áreas étnicas autónomas, que están autorizadas por la Constitución, no deben violar el espíritu y los principios básicos de la Constitución, y deben no violar las disposiciones constitucionales sobre autonomía étnica ni las normas locales pertinentes. Para garantizar la implementación de la Constitución, nuestro país implementa un sistema legislativo de un yuan, dos niveles y varios niveles: el Consejo de Estado y sus ministerios y comisiones, reglamentos o normas administrativas locales, reglamentos locales, reglamentos autónomos, etc. Todos tienen sistemas claros de presentación y aprobación, y el objetivo sigue siendo que todas las formas de actividades legislativas y los contenidos legislativos en nuestro país no deben entrar en conflicto con la Constitución. En la práctica judicial, en la mayoría de los países del mundo existe control judicial de los actos inconstitucionales. Ahora muchos académicos exigen el establecimiento de un Tribunal Constitucional en nuestro país, con el objetivo también de salvaguardar la dignidad y la aplicación de la Constitución y sancionar los actos inconstitucionales. a través del poder judicial. Dado que la Constitución es la ley fundamental del país, estipula las principales políticas de los asuntos nacionales y debe regir todas las leyes, reglamentos y normas del país. Por lo tanto, sólo puede formular disposiciones generales y de principios, y no puede proporcionar disposiciones demasiado detalladas o específicas. disposiciones. Sólo a través de otras leyes, reglamentos o normas se puede concretar aún más y los principios generales convertirse en leyes aplicables específicas. Por lo tanto, todas las actividades legislativas específicas deben llevarse a cabo de acuerdo con las facultades y procedimientos estipulados en la Constitución y de conformidad con las disposiciones pertinentes de la Constitución. Diversas actividades

legislativas permiten la armonía mutua entre los departamentos jurídicos de mi país y dentro de la propia ley, y mantienen la seriedad y el carácter científico de la ley.

(3) El principio de buscar la verdad a partir de los hechos.

Buscar la verdad a partir de los hechos y partir de la realidad, también conocido como principio de oportunidad de la legislación, es el principio de la línea legislativa y la encarnación de la línea ideológica del materialismo dialéctico en el trabajo legislativo. La relación entre el derecho y la realidad objetiva es una cuestión fundamental en la jurisprudencia. La jurisprudencia marxista cree que el derecho, como parte importante de la superestructura, es la encarnación de una determinada ideología social y un reflejo de la existencia social objetiva. El derecho no es una creación subjetiva de los legisladores, ni parte de sí mismo, de un concepto, ni simplemente copia las leyes de otros países. Es una expresión jurídica de la conciencia dominante de la sociedad. Debe reflejar la realidad social, las leyes objetivas y sus requerimientos. Por lo tanto, implementar concienzudamente la línea legislativa y los principios de buscar la verdad a partir de los hechos y partir de la realidad es el punto de partida fundamental para el trabajo legislativo socialista de nuestro país. Sólo adhiriéndonos a este principio nuestra labor legislativa podrá reflejar mejor la realidad social y las leyes objetivas, y las leyes formuladas podrán operar mejor en la vida social. Para implementar en la legislación el principio de buscar la verdad a partir de los hechos y partir de la realidad, debemos prestar atención a las siguientes cuestiones:

(1) La legislación debe respetar la realidad objetiva, partir del estado actual y las necesidades reales del desarrollo social, político, económico y cultural, y reflejar correctamente sus leyes y necesidades. En concreto, en primer lugar, debemos partir del nivel real de productividad social y de las relaciones de producción en la etapa primaria del socialismo en nuestro país, tomar como contenido fundamental la voluntad y los intereses comunes de la mayoría del pueblo, basándose en la situación general, hacer los planes generales, y especialmente atender los individuales, los intereses del colectivo y del país. Los intereses del colectivo y del país no pueden verse perjudicados mediante la promoción plena de la democracia, ni puede haber un sesgo legislativo en el que el poder estatal interfiera con los derechos sociales debido a

un énfasis excesivo en los intereses nacionales. Como forma principal de ajuste de la sociedad moderna, la ley debe abordar adecuadamente la relación entre el poder estatal y los derechos civiles. En segundo lugar, la legislación misma es un proceso en el que las necesidades comunes de los sujetos sociales se elevan a la voluntad del Estado y se manifiestan como leyes. No pueden ser todas las necesidades o necesidades individuales de los sujetos sociales, sino solo las necesidades comunes de los sujetos sociales, y solo pueden basarse en los mejores intereses del mayor número de personas para llevar a cabo la coordinación de intereses, el equilibrio de las relaciones y el ajuste del comportamiento. Este tipo de elección y ajuste El propósito del equilibrio es manejar la relación entre el país, lo colectivo y lo individual. En tercer lugar, los principios legislativos de promover plenamente la democracia, basarnos en la situación general y tomar en consideración todos los aspectos también requieren que nuestro trabajo legislativo supere la estrecha conciencia del proteccionismo local, el proteccionismo departamental o industrial y el individualismo. Esta estrecha conciencia no sólo es desfavorable para que las leyes de nuestro país promuevan plenamente la democracia, se basen en la situación general, establezcan acuerdos generales y reflejen plenamente los mejores intereses de las amplias masas populares, sino que también socavarán la realización de la democracia socialista. y la unidad del sistema jurídico.

(2) Preste atención a la combinación de principio y flexibilidad. El principio de legislación se refiere a una serie de principios relativos a la naturaleza, dirección, tareas fundamentales y objetivos de valores del derecho socialista que deben respetarse resueltamente en el trabajo legislativo. La flexibilidad legislativa se refiere a la situación en la que se permite adoptar disposiciones flexibles dentro de un cierto alcance y grado en circunstancias y condiciones específicas, respetando al mismo tiempo los principios de la legislación, dejando un cierto margen de maniobra. Nuestro país tiene un vasto territorio, numerosos grupos étnicos, situaciones complejas y un desarrollo desigual en varias regiones. Es difícil formular leyes que tengan en cuenta diversas situaciones específicas. Si las leyes se van a implementar en todo el país, se enfrentarán diversas situaciones complejas. Para garantizar la autoridad de las leyes, la naturaleza exige que al legislar se cumplan una serie de principios fundamentales de la legislación, como la

construcción del socialismo con características chinas, la salvaguardia de los intereses fundamentales del pueblo y la liberación y el desarrollo de las fuerzas productivas. No debe ser sacudido. Al mismo tiempo, se deben considerar diversas situaciones en el funcionamiento de la ley. , las regulaciones no pueden ser demasiado detalladas y rígidas, y se debe dejar cierto margen y flexibilidad. El principio de falta de flexibilidad es inviable en la práctica.

(4) Principios científicos

La ciencia es un resumen racional de la experiencia práctica humana y un resumen de alto nivel de las conclusiones humanas sobre la verdad relativa. Como norma social y regla de comportamiento, la ley debe establecer una estructura organizacional razonable, patrones de comportamiento estandarizados y opciones de valores correctas para el país, la sociedad y los ciudadanos comunes. Por tanto, la ley debe basarse en principios científicos. Si se utiliza una legislación no científica, sólo se destruirán y distorsionarán los objetivos legales antes mencionados.

El principio científico de la legislación incluye los siguientes tres significados:

(1) La legislación debe respetar la realidad objetiva, basarse en las necesidades objetivas del desarrollo socioeconómico, político y cultural y reflejar correctamente los requisitos de las leyes objetivas. Marx dijo: Los legisladores deberían considerarse científicos naturales. No crea ni inventa leyes, sino simplemente las expresa: expresa las leyes internas de las relaciones espirituales en leyes conscientes y existentes. Es decir, lo más fundamental para los legisladores es estudiar las leyes, comprenderlas, respetarlas y ser buenos en su uso, y no pueden utilizar los deseos subjetivos y la imaginación como base para la legislación. La ley está divorciada de la realidad y sólo puede ser un trozo de papel. La "realidad" mencionada aquí no se refiere simplemente a la existencia real, sino que incluye no sólo la realidad actual, sino también la realidad histórica y las predicciones científicas del desarrollo futuro de las cosas. Para formular leyes, debemos captar las cuestiones sustantivas, universales y generales del desarrollo de las cosas objetivas, y encontrar las leyes objetivas del desarrollo de las cosas a partir de los movimientos contradictorios de las cosas, a fin de crear leyes que reflejen la realidad y proporcionen Orientación:

Leyes que desarrollen y promuevan de manera realista el cambio social.

(2) La legislación también debería absorber y aprender razonablemente de la experiencia histórica y extranjera. Las leyes de cualquier país son producto de cierto desarrollo histórico. El derecho es un logro de la civilización creado conjuntamente por la humanidad. Hoy en día, el derecho todavía tiene una relación mutuamente restrictiva e interdependiente con otros países. Ya sea derecho histórico o moderno, su existencia y desarrollo tienen su lado racional y reflejan la definición razonable de un país de diversas relaciones sociales. La racionalización encarna la ciencia hasta cierto punto. La legislación de los países socialistas debe absorber y aprender de todas las experiencias y normas históricas e internacionales que sean útiles y razonables para los pueblos, y esto debe afirmarse tanto en la teoría como en la práctica. En el pasado, debido a la influencia de las ideas "izquierdistas", a menudo veíamos sólo o más el lado de clase del derecho, y rara vez veíamos el lado que podía ser absorbido y aprendido unos de otros. Esto no es científico. La ciencia moderna muestra que aunque todas las leyes tienen diferentes características en diferentes sistemas sociales y tienen diferentes esencias de clase, las leyes básicas de su funcionamiento, como la ley del valor y la ley de la oferta y la demanda, son las mismas, al igual que los mecanismos de competencia. y principios de asignación de recursos. Por lo tanto, al elaborar legislación, es perfectamente posible absorber y aprender razonablemente de las experiencias y prácticas exitosas de los países capitalistas que reflejan las leyes generales de la economía de mercado, y prestar atención a la conexión con las leyes y prácticas internacionales pertinentes. una actitud legislativa científica. Sólo de esta manera podremos acelerar el ritmo de la legislación de nuestro país, ayudar a que la economía de nuestro país participe en la competencia internacional y promover el desarrollo de la economía de mercado de nuestro país y el perfeccionamiento del sistema legal moderno.

(3) El aumento masivo de leyes sobre ciencia y tecnología requiere que la legislación sea más científica. El principio científico de la legislación es de particular importancia en la formulación de leyes que están directamente relacionadas con la ciencia y la tecnología, como la ley de protección ambiental, la ley de contratos de ciencia y tecnología y la ley de propiedad intelectual. El

derecho de la ciencia y la tecnología es la suma de normas jurídicas que ajustan las relaciones sociales en el campo de la ciencia y la tecnología, es una norma que protege y promueve el desarrollo de la ciencia y la tecnología, y su contenido tiene un cierto grado de profesionalismo científico y tecnológico. Por lo tanto, los métodos legislativos científicos son particularmente importantes al formular estas leyes. Si no se utilizan métodos científicos como criterio para la legislación en materia de ciencia y tecnología, y sólo se utilizan principios y métodos legislativos tradicionales para guiar la legislación, y sólo se enfatizan los factores políticos, las leyes de ciencia y tecnología sólo irán en contra de la ciencia y obstaculizarán el desarrollo. de Ciencia.

(5) El principio de combinar estabilidad jurídica, continuidad y establecimiento, modificación y derogación oportunos.

La estabilidad de la ley significa que una vez que se promulga, promulga y aplica, debe mantener su seriedad y autoridad y no puede modificarse de la noche a la mañana, ni abolirse ni modificarse arbitrariamente. La estabilidad de la ley es un requisito inherente a la autoridad y seriedad de la ley. Como norma de comportamiento de las personas y como norma social de ajuste general, la ley informa claramente a los sujetos sociales lo que está permitido y lo que está prohibido. Si la ley se revisa con frecuencia, no sólo el comportamiento de las personas se volverá incompatible, sino que la ley misma se volverá ineficaz. La continuidad y estabilidad de la ley están estrechamente vinculadas e incluyen dos significados: primero, se refiere a la continuidad del efecto jurídico, es decir, una vez que la ley es promulgada y entra en vigor, no puede ser interrumpida, invalidada o detenida arbitrariamente, y no cambiará por cambios de líderes, ni cambiará por cambios de líderes.La segunda es que existe una cierta relación de herencia y conexión entre las leyes recién promulgadas y las leyes similares originales.

La estabilidad y continuidad del derecho son condiciones importantes para la producción social y la vida normal, y son requisitos objetivos para que el derecho sirva a la sociedad. Sin embargo, con el continuo desarrollo y cambios de las fuerzas productivas sociales, el desarrollo de la política social, la economía y la cultura, el enriquecimiento de la experiencia humana en el estado de derecho y la profundización de la comprensión ideológica, la

estabilidad y continuidad del derecho no son posibles. absoluto e inmutable, pero debería serlo. Sólo con la mejora continua y la profundización del desarrollo social y el continuo establecimiento, reforma y derogación de leyes y actividades de interpretación jurídica podremos adaptarnos a la tendencia de creciente desarrollo y cambio social y dar pleno juego a la Papel normativo y social del derecho en el ajuste de la vida social.

Mantener la estabilidad y continuidad de la ley es consistente con el establecimiento, modificación y derogación oportuna de la Ley. No podemos enfatizar la estabilidad y continuidad de la ley y descuidar el establecimiento, modificación y derogación oportuna de la ley, lo que hace que la ley se retrase. detrás de la sociedad. En realidad, es imposible realizar la función de ajustar la sociedad, ni puede destruir la estabilidad de la ley enfatizando el establecimiento, reforma y derogación de la ley, confundiendo a la gente al cambiar las leyes día y noche, y destruyendo la seriedad y autoridad de la ley.

Sección 3 Sistema Legislativo

1. El concepto de sistema legislativo

El llamado sistema legislativo se refiere al sistema que divide las facultades legislativas de los órganos del Estado de conformidad con lo dispuesto en la Constitución y las leyes. La formación del sistema legislativo de un país está determinada principalmente por el sistema estatal, el sistema político y las tradiciones culturales del país. En términos generales, el sistema político del país tiene un impacto muy obvio y directo en la formación e influencia del sistema legislativo. Por ejemplo, en un gobierno unitario, el sistema legislativo es unitario, con una constitución unificada desde el gobierno central hasta los gobiernos locales y un sistema legal con la constitución como núcleo con relaciones jerárquicas claras entre los niveles superior e inferior y jerarquías claras de efectividad; mientras que en los países federales, el sistema legislativo es diverso: además de la constitución federal y las leyes federales, cada estado o estado también tiene su propio conjunto de leyes correspondientes. Por supuesto, el sistema legislativo de un país está en última instancia restringido por las condiciones económicas del país. Dado que el sistema legislativo es una

parte importante del sistema político y legal del país, los países suelen estipular el sistema legislativo en sus constituciones. El propósito de nuestro estudio del sistema legislativo es comprender el establecimiento del cuerpo legislativo y su división de poderes, así como comprender los niveles de efectividad de las leyes y reglamentos. También nos ayuda a comparar los sistemas legislativos de varios países para resumir mejor los experiencia del sistema legislativo de nuestro país y promover la estructura del sistema legislativo nacional y la optimización de funciones.

El sistema legislativo se puede clasificar de la siguiente manera según diferentes estándares: según si el mecanismo de establecimiento y funcionamiento del cuerpo legislativo es democrático, se puede dividir en sistema legislativo democrático y sistema legislativo autocrático; según si el poder legislativo es ejercido por el mismo tipo de órgano, se puede dividir en sistema de legislación única y sistema de creación legal federal; según la división del poder legislativo central y local, se puede dividir en sistema legislativo de un nivel y sistema legislativo de dos niveles; según Si el cuerpo legislativo está restringido por otros órganos, se puede dividir en sistema legislativo independiente y sistema legislativo de controles y equilibrios.

2. el sistema legislativo de mi país

Desde la fundación de la Nueva China, el sistema legislativo de mi país ha pasado aproximadamente por tres etapas diferentes con el desarrollo de la economía política del país:

La primera etapa abarca desde la fundación de la República Popular China en 1949 hasta la promulgación de la primera constitución de mi país en 1954. En esta etapa, el poder legislativo del país lo ejercen conjuntamente la Conferencia Consultiva Política del Pueblo Chino y el Comité de Gobierno Popular Central. Al mismo tiempo, los gobiernos locales de todos los niveles también tienen ciertos poderes legislativos.

La segunda etapa abarca desde la promulgación e implementación de la Constitución en 1954 hasta la convocatoria de la Segunda Sesión del Quinto Congreso Nacional del Pueblo en 1979. Las características generales del sistema legislativo en esta etapa son: concentrar el poder legislativo en el gobierno central. La Constitución de 1954 estipula que el Congreso Nacional del Pueblo es el

único órgano que ejerce el poder legislativo estatal, y su Comité Permanente sólo tiene autoridad para interpretar leyes y formular decretos. Posteriormente, mediante la ley de autorización, el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo tenía el poder de modificar disposiciones obsoletas de las leyes existentes cuando el Congreso Nacional del Pueblo no estaba en sesión.

En la tercera etapa, desde la Segunda Sesión de la Quinta Asamblea Popular Nacional en 1979 hasta la actualidad, el sistema legislativo de nuestro país ha madurado gradualmente y se ha vuelto más completo, formando un sistema legislativo de "un yuan, dos niveles y varios niveles". La legislación central incluye los órganos más altos del poder estatal y sus agencias permanentes, los órganos administrativos estatales más altos y otros niveles legislativos. La legislación local incluye legislación a nivel provincial, ciudades donde están ubicados los gobiernos populares provinciales, ciudades más grandes aprobadas por el Consejo de Estado, regiones étnicas autónomas, prefecturas, condados y regiones administrativas especiales. Las facultades legales actuales de creación de diversos tipos de organismos estatales en todos los niveles en mi país son las siguientes:

(1) La autoridad del máximo órgano del poder estatal y sus órganos permanentes es: el Congreso Nacional del Pueblo modifica la Constitución y formula y modifica las leyes penales, civiles y otras leyes básicas. El Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo promulga y modifica leyes distintas de las que debería promulgar el Congreso Nacional del Pueblo; cuando el Congreso Nacional del Pueblo no está en sesión, puede revisar parcialmente las leyes promulgadas por el Congreso Nacional del Pueblo, pero esto deberá no entre en conflicto con los principios básicos de la ley.

(2) Los poderes del máximo órgano administrativo del Estado y sus agencias afiliadas son: el Consejo de Estado, de conformidad con la Constitución y las leyes, estipula medidas administrativas, formula reglamentos administrativos y emite decisiones y órdenes. Todos los ministerios y comisiones del Consejo de Estado dictan órdenes, instrucciones y reglamentos dentro de su propia autoridad de conformidad con la ley y los reglamentos, decisiones y órdenes administrativos del Consejo de Estado.

(3) La autoridad de los órganos locales del poder estatal en todos los niveles y sus órganos permanentes es: las

asambleas populares locales en todos los niveles tienen el derecho de aprobar y emitir resoluciones dentro de sus respectivas regiones administrativas de acuerdo con su autoridad prescrita por la ley. Los congresos del pueblo y sus comités permanentes de las provincias, regiones autónomas y municipios directamente dependientes del Gobierno Central pueden formular reglamentos locales bajo la premisa de que no entren en conflicto con la Constitución, las leyes y los reglamentos administrativos y presentarlos al Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo para que conste. Los congresos populares de las ciudades donde están ubicados los gobiernos populares de las provincias y regiones autónomas y de las ciudades más grandes aprobadas por el Consejo de Estado también pueden crear regulaciones locales bajo ciertas condiciones e informarlas al Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional para que conste en actas. Los congresos populares de las zonas étnicas autónomas tienen la facultad de formular reglamentos de autonomía y reglamentos separados de acuerdo con las características políticas, económicas y culturales de los grupos étnicos locales, y presentarlos al Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo para su registro.

(4) Los poderes de las agencias administrativas estatales locales en todos los niveles y sus agencias afiliadas son: Los gobiernos populares locales en todos los niveles tienen el derecho de emitir decisiones y órdenes dentro de sus propias regiones administrativas de acuerdo con los poderes prescritos por la ley. Los gobiernos populares de las provincias, regiones autónomas, municipios directamente dependientes del Gobierno Central, las ciudades donde se encuentran los gobiernos populares de las provincias y regiones autónomas y los gobiernos populares de las ciudades más grandes aprobados por el Consejo de Estado podrán formular reglamentos de conformidad con las leyes y regulaciones administrativas. Los departamentos subordinados del gobierno popular a nivel de condado o superior pueden emitir órdenes e instrucciones. Las resoluciones, decisiones, órdenes e instrucciones antes mencionadas, siempre que tengan contenido normativo, son documentos jurídicos normativos, siendo también materia del régimen de creación jurídica la división de competencias para su adopción y expedición.

(5) La Comisión Militar Central tiene la facultad de formular reglamentos militares de conformidad con la

Constitución y las leyes y aplicarlos dentro del ejército; todos los cuarteles generales, servicios y regiones militares de la Comisión Militar Central tienen la autoridad de formular reglamentos militares dentro del fuerzas armadas de conformidad con las leyes y reglamentos militares, decisiones y órdenes de la Comisión Militar Central y aplicación de los reglamentos militares. La creación de leyes y reglamentos militares debe llevarse a cabo de acuerdo con los principios para la creación de leyes y reglamentos estipulados en la Ley de Legislación de la República Popular China (en adelante, la "Ley de Legislación"). Del actual sistema de creación legal de nuestro país se puede ver que la constitución de nuestro país tiene el mayor efecto legal, seguida de las leyes, luego los reglamentos administrativos, en tercer lugar los reglamentos locales y finalmente los reglamentos administrativos, y los niveles de efecto legal disminuyen en orden. Las regulaciones locales son más efectivas que las regulaciones de los gobiernos locales del mismo nivel y de niveles inferiores; las regulaciones formuladas por los gobiernos populares de las provincias y regiones autónomas son más efectivas que las regulaciones formuladas por los gobiernos populares de las ciudades más grandes dentro de sus respectivas regiones administrativas. . Los reglamentos de varios departamentos del Consejo de Estado y entre los reglamentos departamentales y los reglamentos de los gobiernos locales tienen el mismo efecto y se implementan dentro del alcance de sus respectivos poderes. Para mantener la unidad del sistema legal, los reglamentos administrativos, los reglamentos locales, los reglamentos autónomos y los reglamentos y reglas separados deben presentarse para su presentación a la agencia estatal autorizada para aceptar presentaciones dentro de los 30 días posteriores a su promulgación.

Sección 4 Procedimiento legislativo

1. El concepto de procedimiento legislativo

Los procedimientos legislativos generalmente se refieren a los pasos y métodos legales utilizados por ciertas agencias estatales para formular, modificar y abolir leyes y otros documentos legales normativos. Con base en este concepto, podemos ver que el procedimiento legislativo

tiene tres características obvias: Primero, el procedimiento legislativo es un procedimiento determinado por la forma jurídica, es decir, el procedimiento legislativo está prescrito por la ley. Sólo los procedimientos establecidos en forma legal son vinculantes para las actividades legislativas. En segundo lugar, el contenido principal del procedimiento legislativo son los métodos y medidas legislativos prescritos por la ley. Otras actividades y procedimientos distintos de los métodos y medidas legislativos no pueden convertirse en contenido del procedimiento legislativo. En tercer lugar, el procedimiento legislativo es el método y los pasos que deben seguirse en las actividades legislativas. Es estatutario. Las actividades legislativas deben llevarse a cabo de conformidad con los métodos y pasos estatutarios. De lo contrario, es un acto ilegal. Las leyes y los documentos normativos que promulga son jurídicamente vinculantes. En caso de ser inválidos.

En países de todo el mundo moderno, los procedimientos legislativos generalmente están claramente estipulados en la constitución u otras leyes. Aunque algunos países no estipulan explícitamente procedimientos legislativos, sus procedimientos legislativos existen en forma de derecho consuetudinario. En nuestro país, sobre la base de años de experiencia legislativa práctica, se ha formado básicamente un procedimiento legislativo adecuado a las condiciones nacionales de China, que, especialmente en los últimos años, ha ido avanzando gradualmente hacia su institucionalización y legalización. El 15 de marzo de 2000, la Tercera Sesión del Noveno Congreso Nacional del Pueblo aprobó la Ley de Legislación, que estipula claramente los procedimientos y principios específicos para la presentación de proyectos de ley, la revisión, discusión, votación de proyectos y promulgación de leyes.

Es de gran importancia mejorar el proceso legislativo, institucionalizarlo y legalizarlo. Es un requisito inevitable para construir un país socialista bajo el Estado de derecho. También es uno de los signos del nivel de desarrollo de la civilización de un país. democracia y sistema legal. En primer lugar, indica el grado de democratización, cientificidad y legalización de la toma de decisiones de un país. En segundo lugar, desempeña un papel importante en la salvaguardia de la democratización, la ciencia y la legalización de la legislación, y puede evitar efectivamente la arbitrariedad de la legislación. En tercer lugar, el proceso

legislativo desempeña un papel importante a la hora de garantizar la continuidad, la estabilidad y la autoridad de la ley, mejorar la calidad de la ley y ejercer la eficacia real de la ley.

Debido al inicio tardío de la labor legislativa de nuestro país, aunque existe la Ley de Legislación, las disposiciones de los procedimientos legislativos de nuestro país no son lo suficientemente perfectas, especialmente los procedimientos para que el Consejo de Estado formule reglamentos administrativos y los procedimientos para los ministerios y comisiones. del Consejo de Estado y de los gobiernos populares locales para formular reglamentos administrativos, pero aún queda por mejorar. Por lo tanto, debemos prestar plena atención a la investigación sobre los procedimientos legislativos y esforzarnos por mejorar los procedimientos legislativos de nuestro país para hacerlos más científicos, estandarizados y legales.

2. Los procedimientos legislativos actuales de mi país.

Debido a las diferentes condiciones nacionales de cada país, los procedimientos legislativos también tienen muchas diferencias. En nuestro país existen dos tipos de procedimientos legislativos, a saber, los procedimientos legislativos de los organismos de poder y los procedimientos legislativos de los organismos administrativos. Aquí nos centramos en el proceso de creación de leyes por parte de la Asamblea Popular Nacional y su Comité Permanente, porque este proceso es el más estricto y representativo entre los procedimientos para la creación de normas legales por parte de varias agencias estatales en nuestro país. El proceso legislativo se divide en tres etapas principales: la etapa de preparación legislativa, la etapa del proyecto de ley a ley y la etapa de mejora de la ley. En estas tres etapas existen cuestiones procesales en las operaciones legislativas. En países con un estado de derecho relativamente desarrollado, la gente está preocupada por los procedimientos operativos de las tres principales etapas de la legislación. Sin embargo, hasta ahora, cuando los círculos académicos y legislativos chinos hablan sobre el proceso legislativo, normalmente sólo se refieren al proceso legislativo desde el proyecto de ley hasta la ley. De manera similar, los procedimientos legislativos del Congreso Nacional del Pueblo estipulados en la "Ley de Legislación"

no son los procedimientos operativos de las tres etapas principales de la legislación, sino sólo los procedimientos operativos de las etapas que van del proyecto de ley a la ley en el proceso legislativo del Congreso Nacional. Congreso del Pueblo, es decir, el procedimiento de propuesta y el procedimiento de revisión, procedimientos de votación y procedimientos de anuncio.

(1) Etapa preparatoria de la legislación

La etapa de preparación de la legislación incluye la aceptación por parte del órgano legislativo nacional de sugerencias y opiniones legislativas, la realización de predicciones y planificación legislativas, la selección de participantes legislativos, la formulación y formulación de proyectos de ley, la formulación y demostración de proyectos de ley, etc. En el trabajo legislativo, esta es una etapa de sentar las bases y está directamente relacionada con la calidad de la legislación.

(2) Establecimiento de la ley o etapa de formación de la ley

El establecimiento de la ley o la etapa de formación de la ley incluye la propuesta y revisión de propuestas legales, la revisión de proyectos legales, la adopción de proyectos legales y la promulgación de leyes.

1. Propuesta y revisión de propuestas legales.

Se refiere a la revisión y discusión de proyectos de ley propuestos por agencias estatales o personas con facultad de proponer legislación por agencias que gozan de poder legislativo nacional. Una factura legal es un tipo de factura. Las mociones se refieren a sugerencias y opiniones presentadas en una reunión e incluidas en el orden del día. Un proyecto de ley se diferencia de una propuesta legislativa general en que es una propuesta u opinión sobre legislación propuesta por una agencia estatutaria o un individuo e incluida en la agenda de la reunión. Las sugerencias o iniciativas legislativas presentadas por agencias o personal no estatutario solo pueden convertirse en proyectos de ley después de que sean adoptadas por agencias o individuos con poder para proponer legislación y sean propuestas por ellos. Luego de propuesto un proyecto de ley, la reunión con el poder legislativo debe revisarlo y discutirlo según el orden del día. El proyecto de ley que se discute y aprueba no es la aprobación de una ley específica, sino la aprobación de sugerencias u opiniones para formular una determinada ley. En cuanto al proyecto de ley, se

refiere al contenido específico y la forma de la ley que se promulgará, las disposiciones legales específicas y los arreglos estilísticos. En la mayoría de los casos, ya han sido redactados, pero es posible que aún no lo hayan sido. De acuerdo con las disposiciones de la Constitución y la Ley Legislativa de mi país, los órganos o personas que tienen derecho a proponer propuestas legales dentro del alcance de los poderes de la APN al Congreso Nacional del Pueblo incluyen: el Presidium del Congreso Nacional del Pueblo, el Comité Permanente de el Congreso Nacional del Pueblo, los comités especiales del Congreso Nacional del Pueblo y una delegación de más de 30 diputados al Congreso Nacional del Pueblo, el Consejo de Estado, la Comisión Militar Central, el Tribunal Popular Supremo y la Fiscalía Popular Suprema. Los órganos o personas que tienen derecho a proponer propuestas legales dentro del ámbito del Comité Permanente de la APN al Comité Permanente de la APN incluyen: la Conferencia del Presidente, los comités especiales de la APN, el Comité Permanente de la APN con más de 10 miembros, el Consejo de Estado, la Comisión Militar Central, el Tribunal Popular Supremo y la Fiscalía Popular Suprema. Los órganos o personas con derecho a proponer enmiendas constitucionales al Congreso Nacional del Pueblo incluyen: el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo y más de una quinta parte de los diputados del Congreso Nacional del Pueblo.

2. Revisión de proyectos de ley

Es decir, el órgano legislativo lleva a cabo actividades tales como revisar y discutir proyectos de ley basados en proyectos de ley aprobados de acuerdo con los acuerdos de la reunión. A juzgar por la práctica legislativa de mi país, la revisión de los proyectos de ley generales pasa por tres procedimientos: en primer lugar, el presidium o la reunión de presidentes decide si se incluye el proyecto de ley en el orden del día de la reunión; en segundo lugar, el motivo de la creación, el proceso de redacción, y la orientación del proyecto de ley pertinente se escuchan La explicación de los temas más importantes, como las opiniones, la tercera es la revisión y discusión del proyecto de ley en la reunión plenaria. Desde 1998, mi país ha logrado nuevos progresos en la revisión de proyectos de ley por el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo. La revisión de proyectos de ley generalmente aplica un sistema de tres juicios, a saber, revisión preliminar, nuevo juicio y tercera revisión. El legislativo El trabajo se ha vuelto cada vez más prudente,

democrático y científico. Sin embargo, algunos proyectos de ley para decidir cuestiones jurídicas y proyectos de ley para modificar leyes pueden aprobarse en primera instancia. Algunos proyectos de ley que son relativamente simples en contenido y con diferencias menores también pueden aprobarse en segunda instancia, y no se requiere coherencia mecánica.

3 . Aprobación del proyecto de ley.

Es decir, el órgano legislativo toma la decisión de aprobar el proyecto de ley, que es un eslabón clave en la legislación. En cuanto al número legal de votos necesarios para aprobar un proyecto de ley, el artículo 64 de la Constitución de mi país estipula: Las enmiendas a la Constitución serán propuestas por el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo o más de 1/5 de los diputados del Congreso Nacional del Pueblo. Congreso, y será aprobado por el Congreso Nacional del Pueblo con más de 2/3 de todos los diputados. Las leyes y otros proyectos de ley son aprobados por el Congreso Nacional del Pueblo por mayoría de todos los diputados. El artículo 31 de la "Ley Orgánica del Congreso Nacional Popular de la República Popular China" (en adelante, la "Ley Orgánica del Congreso Nacional Popular") estipula: Se adoptarán proyectos de ley y otros proyectos de ley revisados por el Comité Permanente. por mayoría de los miembros del Comité Permanente. En cuanto al método de aprobación de proyectos de ley, el artículo 18 de la Ley Orgánica de la Asamblea Popular Nacional estipula que cuando la Asamblea Popular Nacional celebre elecciones y apruebe mociones, el presidium decidirá utilizar el voto secreto, a mano alzada u otros métodos. En la actualidad, nuestro país utiliza a menudo computadoras electrónicas para votar en las reuniones de la Asamblea Popular Nacional y del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, lo que no sólo mejora la eficiencia sino que también aumenta la precisión.

4. publicar leyes

Es decir, la ley que ha sido aprobada por el legislativo o el jefe de Estado se publica para que el pueblo la conozca y la cumpla. Este es el paso final para establecer la ley. Una ley aprobada no puede surtir efecto legal sin haber sido promulgada. El propósito de promulgar la ley es sensibilizar a todas las agencias estatales y fuerzas armadas, partidos políticos y grupos sociales, empresas e instituciones, y a todo el pueblo para que puedan cumplirla y aplicarla. En

nuestro país, el presidente emite órdenes presidenciales para promulgar leyes basadas en las decisiones del Congreso Nacional del Pueblo y las decisiones del Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo. La forma escrita legal para promulgar la ley es publicar el texto completo en la Gaceta del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, y otros medios de comunicación también pueden reimprimirlo. Las leyes que han sido promulgadas entrarán en vigor legalmente a partir de la fecha claramente especificada en la Ley. Si no hay ninguna disposición sobre cuándo entrará en vigor la ley, generalmente se presume que la ley entrará en vigor a partir de la fecha de su promulgación.

(3) Etapa de mejora

La etapa de mejora legislativa generalmente se refiere a la etapa legislativa que consiste en actividades legislativas y trabajo legislativo auxiliar después de que el proyecto de ley se convierte en ley, con el fin de hacer que la ley sea más científica y más adecuada para reflejar el propósito legislativo y adaptarse a la nueva situación cambiante. El tema de la etapa de perfección legislativa es el mismo que el de la etapa de preparación legislativa y no hay certeza. Su contenido principal suele incluir: interpretación legislativa, modificación, complementación y derogación de leyes, depuración, redacción y recopilación de leyes. Aunque el trabajo de mejora legislativa está dirigido por agencias del poder legislativo estatutario, también necesita incorporar factores democráticos, mejorar la transparencia para el público y abrir una ventana para que el público exprese sus opiniones. Por ejemplo, en el proceso de interpretación legislativa y revisión de las leyes, se debe hacer referencia a los procedimientos para la creación de nuevas leyes, se debe promover la supervisión pública y se debe prestar atención a las sugerencias del público; la elaboración y compilación de las leyes debe depender más Sobre la base de los esfuerzos de las autoridades no legislativas, especialmente los expertos y las élites, los resultados de la investigación de los grupos organizados bajo el liderazgo de Y con base en los comentarios de todos los partidos, las leyes y reglamentos se modificarán, complementarán y mejorarán de manera oportuna.

El valor y el estatus de la etapa de mejora legislativa en el proceso de actividades legislativas tiene algunas características tanto de la preparación legislativa como de

las etapas desde el proyecto de ley hasta la ley. Desde la perspectiva del valor legislativo, la mejora legislativa es una actividad destinada a hacer que la ley sea más científica y, al mismo tiempo, es una preparación legislativa destinada a sentar las bases para la legislación formal. Por otro lado, la mayor parte del contenido principal en la etapa de mejora legislativa es el mismo que el contenido en la etapa de proyecto de ley a ley y pertenece a las actividades legislativas.

Pero, de hecho, el grado en que se puede lograr el valor y el estatus de la etapa de mejora legislativa varía mucho entre países. En términos generales, el grado en que se puede alcanzar el valor y el estatus de la etapa de mejora legislativa de un país es principalmente proporcional al grado en que el país ha alcanzado el estado de derecho. En China, todavía se necesitan esfuerzos para realmente incluir la mejora legislativa en la importante agenda y lograr buenos resultados. Por supuesto, la mejora de la legislación es relativa. La integridad de la ley es sólo un acercamiento constante a la integridad.

Preguntas para pensar

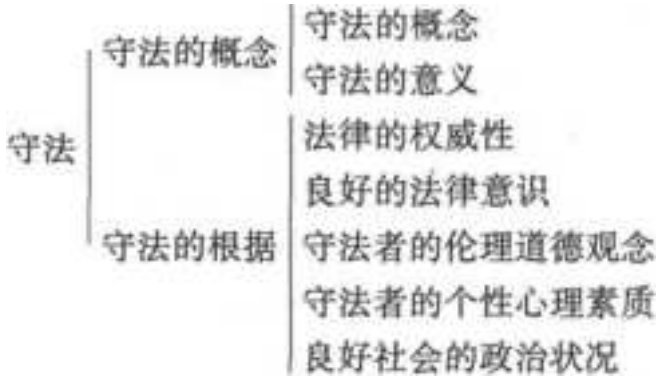
1. ¿Qué es la legislación? ¿Cuáles son las características de la legislación?
2. Compare las similitudes y diferencias entre los procedimientos legislativos del Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente y el Consejo de Estado.
3 . Describir los tipos de sistemas legislativos y el sistema legislativo de nuestro país.
4. ¿Qué es el proceso legislativo? ¿Cuáles son los procedimientos básicos para la legislación?
5. ¿Cuáles son los principios básicos de la legislación? ¿Cuál es el significado de cada uno?

Lectura recomendada

1. Wu Daying, Ren Yunzheng, Li Lin: "Sistemas legislativos comparativos", edición de 1992 de People's Publishing House.
2. Zhou Wangsheng: "Legislación", Law Press, edición de 1998.
3 . Zhu Jingwen, editor en jefe: "Investigación sobre jurisprudencia" (Parte 1, Parte 2), edición de 2006 de Renmin University of China Press.
4. Gao Hongjun et al.: "Estado de derecho: conceptos y sistemas", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 2002.
5. Qi Yuan: "Sobre el poder legislativo", China Legal Publishing House, edición de 2002.
6 . Li Peizhuan: "Sobre la legislación", China Legal Publishing House, edición de 2004.

Capítulo 18 Respetuoso de la ley

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El cumplimiento de la ley, también conocido como respetuoso de la ley, se refiere a las actividades de las agencias estatales, las organizaciones sociales y los ciudadanos para ejercer sus derechos y cumplir con sus obligaciones de conformidad con las disposiciones de la ley. El cumplimiento de la ley es el requisito básico para la implementación de la ley, y también es la forma más básica y común de implementación de la ley. Este capítulo incluye principalmente el concepto de cumplimiento de la ley, la base para el cumplimiento de la ley, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben memorizar los conceptos y componentes del cumplimiento de la ley, comprender las bases y las razones del cumplimiento de la ley, dominar y comprender las condiciones subjetivas y objetivas del cumplimiento de la ley y comprender la relación interactiva entre la popularización de la ley. y respetuoso de la ley.

Puntos clave del examen judicial

Características y fundamentos del cumplimiento de la ley.

Sección 1 El concepto de respeto de la ley

1. El concepto de respeto de la ley

El cumplimiento de la ley, también conocido como respetuoso de la ley, se refiere a las actividades de las agencias estatales, las organizaciones sociales y los

ciudadanos para ejercer sus derechos y cumplir con sus obligaciones de conformidad con las disposiciones de la ley. El cumplimiento de la ley es el requisito básico para la implementación de la ley, y también es la forma más básica y común de implementación de la ley. El propósito de los legisladores al promulgar leyes es utilizarlas para ajustar la sociedad y mantener ciertas relaciones sociales y el orden social. Por lo tanto, una vez que se promulga una ley, debe implementarse. Si un país ha promulgado un gran número de leyes pero no pueden observarse e implementarse en la vida social, se perderá el propósito y la importancia de la legislación, y se perderá la autoridad y dignidad de la ley.

Por lo tanto, cumplir con la ley significa las actividades y el estatus de diversas entidades sociales en un país y sociedad que actúan estrictamente de conformidad con la ley. Actuar de conformidad con la ley es la manifestación básica del cumplimiento de la ley, que contiene dos significados: primero, disfrutar y ejercer derechos de conformidad con la ley; segundo, asumir y cumplir obligaciones de conformidad con la ley. Por lo tanto, no podemos entender que la observancia de la ley se limite a asumir y cumplir obligaciones, sino que también incluye el disfrute y el ejercicio de los derechos. A esto se debe prestar plena atención al entender el concepto de observancia de la ley, especialmente en las condiciones del estado de derecho moderno. Este importante contenido no se puede ignorar.

El cumplimiento de la ley es un requisito básico para la implementación de la ley, pero sus connotaciones son diferentes en países de diferente naturaleza. En los países esclavistas y feudales, el cumplimiento de la ley se considera una obligación que los gobernados deben asumir y cumplir, mientras que los gobernantes no están obligados por la Ley. En muchos aspectos de la vida social, los derechos y obligaciones legales están separados, y los gobernantes son no obligados por la ley, gozan de derechos, los ejercen y los gobernados asumen y cumplen sus obligaciones. La burguesía fue la primera en proponer la consigna "todos son iguales ante la ley" y enfatizó que todos los sujetos sociales deben respetar la ley. Esto es un progreso en la historia de la humanidad, y es también el significado propio y el importante principio jurídico del moderno gobierno de ley. El cumplimiento de las leyes en mi país contemporáneo significa que todos los organismos estatales, organizaciones sociales y ciudadanos deben

respetar conscientemente las leyes vigentes del país y actuar estrictamente de acuerdo con la ley. La constitución de nuestro país también considera el cumplimiento de la constitución y las leyes como una obligación legal de los ciudadanos.

El concepto de cumplimiento de la ley puede entenderse desde tres aspectos: el tema del cumplimiento de la ley, el alcance del cumplimiento de la ley y el contenido del cumplimiento de la ley.

(1) Sujetos respetuosos de la ley

Los sujetos del respeto de la ley son integrales y extensos, incluidas las personas físicas, grupos y otras organizaciones.

(1) Incluye todas las agencias estatales, fuerzas armadas, partidos políticos, grupos sociales, empresas e instituciones. La principal de ellas es que el Partido Comunista y los órganos estatales deben respetar la ley. El Partido Comunista es el partido gobernante y ocupa una posición de liderazgo en la vida nacional. Las organizaciones y los trabajadores del partido, especialmente los dirigentes del partido en todos los niveles, deben respetar la ley de manera ejemplar, actuar dentro del ámbito de la Constitución y la ley, y servir a otras organizaciones sociales y el cumplimiento de la Ley por parte de todos los ciudadanos da ejemplo. Los órganos estatales ejercen el poder estatal en nombre del pueblo, desempeñan funciones estatales y llevan a cabo una gestión integral de las actividades sociales, políticas, económicas, culturales, militares y diplomáticas. La naturaleza de las agencias estatales y la importante posición que ocupan en la vida nacional requieren que las agencias estatales y su personal salvaguarden conscientemente la dignidad y la autoridad del sistema legal en todo momento y en todas partes, tomen la iniciativa en la observancia y aplicación de la ley, y actúen estrictamente de acuerdo con la ley.

(2) Incluye a todos los ciudadanos. Este es el tema más amplio y común entre los sujetos respetuosos de la ley. El cumplimiento de la ley por parte de los ciudadanos es un requisito universal en las sociedades modernas regidas por el estado de derecho, y también es un requisito básico para establecer un país regido por la ley. La naturaleza de la ley socialista de mi país determina que los ciudadanos deben respetar la ley. En un país socialista, el pueblo es el dueño del país y de la ley. La ley socialista es formulada por el

pueblo a través de su propio poder estatal, encarna la voluntad y los intereses del pueblo y es la ley propia del pueblo. Por lo tanto, para el pueblo, respetar la ley es en realidad salvaguardar su propia voluntad e intereses. En nuestro país los ciudadanos son los elementos básicos que integran el cuerpo político del pueblo, y la gran mayoría de los ciudadanos pertenecen a la categoría del pueblo. Esto también determina que todos los ciudadanos deben respetar conscientemente la ley con actitud de maestro y sentido de responsabilidad.

(3) También incluye organizaciones extranjeras, extranjeros y apátridas dentro de nuestro territorio. Deben operar dentro del alcance permitido por las leyes de nuestro país, lo que es un reflejo de la salvaguardia de la soberanía y los intereses de nuestro país.

(2) Alcance del cumplimiento de la ley

El alcance del cumplimiento de la ley es cumplir con todos los documentos legales normativos y no normativos formulados por agencias estatales específicas. En nuestro país, el alcance del cumplimiento de la ley incluye la constitución, las leyes, los reglamentos administrativos, los reglamentos locales, los reglamentos de las regiones étnicas autónomas, las leyes de las regiones administrativas especiales, así como los tratados internacionales en los que nuestro país haya participado o celebrado con países extranjeros. y prácticas internacionales reconocidas por nuestro país, etc. Además, los documentos legales no normativos formulados por organismos judiciales y policiales, como las sentencias del Tribunal Popular, etc., también tienen efectos legales sobre las organizaciones e individuos pertinentes, y el cumplimiento de dichos documentos legales también puede considerarse como cumplimiento de la Ley.

(3) Contenido respetuoso de la ley

El contenido de respetar la ley es simplemente actuar de acuerdo con la ley. Contiene dos significados: uno es disfrutar y ejercer derechos de conformidad con la ley; el otro es asumir y cumplir obligaciones de conformidad con la ley. Por lo tanto, no podemos entender el cumplimiento de la ley simplemente como asumir y cumplir obligaciones, sino que también incluye el disfrute y ejercicio de derechos, ambos están unificados y no pueden ser ignorados.

2. El significado de respetar la ley

(1) La estricta observancia de las leyes es una condición necesaria para construir un país socialista bajo el Estado de derecho.

El XV Congreso Nacional del Partido Comunista de China adoptó "gobernar el país según la ley y construir un país socialista bajo el Estado de derecho" como estrategia básica para que el partido dirija al pueblo en el gobierno del país. Como estrategia básica, no solo los ciudadanos comunes y corrientes deben cumplir la ley, sino también los cuadros dirigentes de todos los niveles del partido y del estado. Los funcionarios públicos deben cumplir estrictamente la ley y actuar de conformidad con la ley. Esto se debe a que, por un lado, ostentan cierto poder público; por otro, su comportamiento sirve como demostración o modelo a seguir en la mente de la gente.

(2) El cumplimiento de la ley es la garantía básica para formar y mantener la sociedad humana.

En las condiciones actuales, sin respetar la ley, los seres humanos caerán en un estado de caos, desorden y canibalismo extremos, el orden de vida básico mínimo y el orden de justicia que mantienen la supervivencia humana no estarán disponibles y la supervivencia humana se verá seriamente amenazada. . , la forma organizativa de "sociedad" ya no existirá, y mucho menos buscará el desarrollo. Por lo tanto, también se puede decir que el respeto de la ley es una de las piedras angulares de un mayor desarrollo humano.

(3) El respeto de la ley es una forma importante para que todas las personas unifiquen su voluntad y coordinen sus acciones.

En la campaña de modernización del país, sólo unificando la voluntad y las acciones de todo el pueblo podremos concentrarnos en crear y consolidar una situación política estable y unida y promover el desarrollo fluido de la construcción económica. La ley socialista de nuestro país es la encarnación de la voluntad común de todas las personas, que a su vez guía y coordina el comportamiento de todas las personas en la vida social. Sólo cuando todo el pueblo cumpla conscientemente la ley podrá transformarse la voluntad común encarnada en la ley socialista en la acción unificada de todo el pueblo.

(4) El cumplimiento de la ley es una medida positiva para reducir y resolver los conflictos sociales

Es inevitable que haya contradicciones de un tipo u otro entre el pueblo. Si no hay una solución correcta a estas contradicciones, pueden empeorar y causar pérdidas al pueblo y al país. Si la gente respeta conscientemente la ley y la considera su propio código de conducta, no surgirán muchas contradicciones. Incluso si surgen conflictos, la gente que la respeta conscientemente puede utilizar medios legales para resolverlos.

(5) El cumplimiento de la ley es un medio eficaz para restringir el abuso de poder y prevenir la corrupción.

Si todos los miembros de la sociedad respetan activamente la ley y actúan conscientemente de conformidad con ella, incluidos los organismos estatales que ejercen sus poderes y desempeñan sus funciones estrictamente de conformidad con las disposiciones legales, pueden garantizar que el poder siempre opere sobre la base de la ley. restringir o supervisar eficazmente el abuso de poder e impedir la enajenación del poder.

Sección 2 Bases para el cumplimiento de la ley

Debido a las diferencias en factores como el entorno en el que vive cada miembro de la sociedad, sus propias cualidades, etc., sus motivaciones y fundamentos para cumplir la ley no son exactamente los mismos. En diferentes situaciones, la base para que los miembros de la sociedad respeten la ley será diferente y, a veces, suele ser una mezcla de múltiples factores. En resumen, las bases para el cumplimiento de la ley son las siguientes:

1. autoridad de la ley

Las leyes son promulgadas o reconocidas por el Estado y son aplicadas por la fuerza coercitiva del Estado, que tiene la autoridad suprema. Una vez que una ley nacional se promulga y entra en vigor, todos deben cumplirla independientemente de los deseos subjetivos de los miembros de la sociedad, de lo contrario dará lugar a la intervención del Estado y las sanciones legales correspondientes. Por tanto, la autoridad suprema de la ley obliga a las personas a elegir patrones de comportamiento que cumplan con lo establecido en la ley a la hora de elegir su propio comportamiento. Por supuesto, hay una excepción

a esta situación cuando la tentación de las consecuencias de un determinado acto ilegal es suficiente para hacer que el perpetrador ignore la existencia de coerción estatal.

Si la gran mayoría de las personas en la sociedad acatan la ley simplemente debido a la fuerza coercitiva de la ley, esto al menos puede demostrar que las leyes del país no están en contacto con los intereses y necesidades de los miembros de la sociedad, o que las contradicciones de clase en en este país son muy agudas y las contradicciones de intereses son muy prominentes. Desde la perspectiva de la mayoría de los miembros de la sociedad, tal ley es una "ley malvada". Al mismo tiempo, el respeto de la ley en este estado es temporal, pasivo y poco confiable.

2. Buena conciencia jurídica.

Una vez promulgada la ley, los miembros sociales deben observarla y obedecerla conscientemente en la práctica social, lo que depende en gran medida de la conciencia jurídica de los miembros sociales. En la conciencia jurídica, los valores jurídicos ocupan una posición central. Los valores jurídicos son las actitudes, comprensiones, creencias y evaluaciones de las personas sobre el valor del derecho y los fenómenos jurídicos. Los valores legales determinan y gobiernan las tendencias y elecciones de comportamiento de las personas. Una buena conciencia jurídica son los valores positivos formados por la ley, que se basan en conocer la ley y defenderla; una buena conciencia jurídica requiere al menos que los miembros de la sociedad conozcan los derechos y obligaciones legales, y comprendan lo que está permitido por la ley. Lo que está prohibido por la ley y las consecuencias jurídicas correspondientes; una buena conciencia jurídica permite a los miembros de la sociedad comprender plenamente las importantes funciones y efectos de la ley en la sociedad moderna. Si los miembros de la sociedad no tienen una buena conciencia jurídica, es imposible discernir verdaderamente si deben respetar y obedecer la ley, y es imposible cumplirla conscientemente. Es difícil imaginar que en un país con una conciencia jurídica débil, los miembros de la sociedad respetarían la ley de manera consciente y activa.

En la sociedad moderna, la buena conciencia jurídica de los miembros de la sociedad debe ser, en primer lugar, una "conciencia respetuosa de la ley", es decir, la conciencia de respetar la ley, acatarla y actuar estrictamente de conformidad con la ley; en segundo lugar, es necesario cultivar y establecer una serie de conciencia jurídica

moderna que sea compatible con el espíritu del derecho moderno, es decir, la conciencia de la unidad de derechos y obligaciones, la conciencia de la equidad y la justicia jurídicas, la conciencia de la igualdad ante la ley, la conciencia de la democracia, la libertad y los derechos humanos, la conciencia del Estado de derecho, la conciencia del contrato, etc.

3 . Ética respetuosa de la ley

Los conceptos éticos y morales se refieren al término general para los estándares del bien y el mal, el bien y el mal, el honor y la desgracia, la justicia y la injusticia, la equidad y el mal, etc. de sujetos respetuosos de la ley con respecto a la familia, el matrimonio, las costumbres sociales, el estilo de vida, etc. La ética y los conceptos morales de la mayoría de los sujetos respetuosos de la ley están influenciados por la ética y los conceptos morales tradicionales del país donde viven las personas respetuosas de la ley, así como por la ética social y familiar y la educación moral. Diferentes conceptos éticos y morales formarán diferentes estándares de lo correcto y lo incorrecto, el bien y el mal, el honor y la desgracia, etc. Esto afectará directa o indirectamente la conciencia y la comprensión de las normas legales vigentes por parte de las personas respetuosas de la ley. Por lo general, los conceptos éticos y morales de las personas respetuosas de la ley son consistentes con los conceptos éticos y morales de la clase dominante del país, y generalmente acatarán y mantendrán voluntariamente las diversas normas éticas y morales protegidas por la ley.

4. La personalidad y la calidad psicológica de las personas respetuosas de la ley.

La personalidad se refiere a la suma de las características psicológicas de un sujeto respetuoso de la ley con sus propias tendencias determinadas. Incluye principalmente las necesidades, motivaciones, intereses, ideales, creencias, cosmovisión, habilidades, temperamento, carácter, etc. de las personas. Las personas siempre formarán su propia personalidad única sobre la base de sus cualidades fisiológicas inherentes y ciertas condiciones de vida social. La personalidad generalmente se puede dividir en dos aspectos principales: tendencia de la personalidad y características psicológicas de la personalidad. Entre ellas, las características psicológicas de la personalidad incluyen principalmente capacidad, temperamento, personalidad, etc. La personalidad y las características psicológicas de las

personas tienen diferencias individuales obvias, que tienen un impacto importante en la forma de pensar, la resolución de problemas y la resolución de problemas de las personas. Por lo general, cuando una persona tiene gran capacidad, buen carácter y temperamento, su actitud hacia la sociedad y los demás también será positiva, optimista y de mente abierta, y a menudo adoptará un enfoque optimista y racional al abordar y abordar los problemas. respetar conscientemente la ley.

5. buenas condiciones sociopolíticas

Las condiciones sociales y políticas de un país incluyen principalmente el sistema social del país, el sistema político, el estatus y la fuerza de las diversas clases en el país, las formas y medios utilizados por la clase dominante para administrar el país, etc. Los países con diferentes sistemas sociales tendrán leyes de diferentes naturalezas, que determinan el grado de conciencia jurídica y política de las personas, y afectan aún más el grado de cumplimiento de la ley por parte de las personas. En términos generales, si las leyes de un país reflejan la voluntad y los intereses de la mayoría de las personas y tienen la esencia espiritual de equidad y justicia generalmente reconocidas, la mayoría de ellas serán apoyadas, acatadas y mantenidas voluntariamente por la mayoría de las personas. en la sociedad, y viceversa, la mayoría de la gente se opondrá y resistirá hasta que sea abiertamente violado.

6 . buenas condiciones socioeconómicas

El estatus económico de la sociedad de un país tiene un impacto decisivo en el contenido de sus normas legales. Las diferentes condiciones de desarrollo económico conducirán inevitablemente al surgimiento de normas legales correspondientes. Al mismo tiempo, las condiciones socioeconómicas están estrechamente relacionadas con el nivel de vida de las personas. Cuando las personas pueden satisfacer sus necesidades vitales razonables de manera legal, a menudo cumplirán conscientemente la ley. Además, el hecho de que el sistema de gestión económica de un país sea científico y riguroso también tendrá un impacto importante en el cumplimiento de la ley por parte de las personas. Si el sistema de gestión económica no es científico y riguroso, algunas personas lo aprovecharán para llevar a cabo diversas actividades económicas ilegales y criminales, y también conducirá a una aplicación laxa de la ley o corrupción entre algunos administradores. Por lo tanto, las buenas condiciones sociales y económicas son la

garantía material para que la gente respete la ley, y el respeto consciente de la ley por parte de la gente creará un buen entorno social y un orden económico para el desarrollo social y económico. Sólo un círculo virtuoso entre ambos permitirá al país presentar una situación social en la que el país sea pacífico y la gente esté segura.

Preguntas para pensar

1. ¿Qué es respetar la ley? ¿Cuáles son los componentes del cumplimiento de la ley?

2. ¿Cuáles son las bases y razones para cumplir con la ley?

3 . ¿Cuáles son las condiciones subjetivas y objetivas para el respeto de la ley?

Lectura recomendada

1. Guo Daohui: "La esencia de la jurisprudencia", Editorial del Pueblo de Hunan, edición de 2005.

2. Huang Jianwu: "La realización del derecho", Renmin University of China Press, edición de 1997.

3 . Yao Jianzong: "El entorno ecológico del estado de derecho", Editorial del Pueblo de Shandong, edición de 2002.

4. Sun Xiaoxia: "El fenómeno y el concepto de derecho", Editorial del Pueblo de Shandong, edición de 2001.

5. Hu Xusheng: "An Outline of Legal Compliance - An Investigation into Jurisprudence and Ethics", publicado en "Comparative Legal Studies", número 1, 1994.

6 . Hao Tiechuan: "El cambio social y las limitaciones del derecho estatutario: otra discusión sobre la inconstitucionalidad benigna y una respuesta al camarada Tong Zhiwei", "Legal Research", número 6, 1996.

Ampliar conocimientos

Tres ámbitos del cumplimiento de la ley

Cumplimiento en sentido estricto significa acatar las disposiciones de la ley, o no infringir la ley o infringir la ley. Este es un concepto legalista negativo. La palabra "shou" al respetar la ley también significa proteger, es decir, mantener la ley. Esto es ante todo responsabilidad del gobierno. El gobierno debe eliminar todos los factores que obstaculizan la implementación de la ley y garantizar su implementación. Los ciudadanos también tienen derecho a supervisar el cumplimiento y la implementación de las leyes por parte del gobierno. La lucha de los ciudadanos por sus propios derechos es también un acto de protección de la ley para la realización del Estado de derecho. Esto es respetar la ley en un sentido positivo.

Otros requisitos para el cumplimiento de la ley son que los ciudadanos, las entidades sociales y las partes involucradas participen directamente en el

estado de derecho, participen en el establecimiento y formación del sistema legal y participen en actividades legislativas, administrativas y judiciales (haciendo sugerencias, participando en audiencias, actuar como jurados en los tribunales y supervisores del pueblo en los órganos de la fiscalía, supervisar directamente el proceso de ejercicio del poder por parte de las agencias estatales, etc.), a fin de hacer que el contenido y el propósito de la ley estén más orientados a las personas y hacer aplicación de la ley y justicia abierta, justa y equitativa. Esto es para proteger y mantener la ley y el estado de derecho desde su fuente. Este es el nivel más alto y el estado de cumplimiento de la ley. Es un concepto importante del estado de derecho moderno y no está cubierto por las teorías anteriores sobre el cumplimiento de la ley.

Para una mala ley, siempre propongo (y personalmente practico) respetarla y, al mismo tiempo, uso todos los argumentos para demostrar su error y esforzarme por abolirla. Esto es mejor que violar la ley por la fuerza, porque violar una mala ley es un mal hábito que, una vez abierto, puede debilitar el poder de la ley y conducir a violaciones sin sentido de esas buenas leyes.

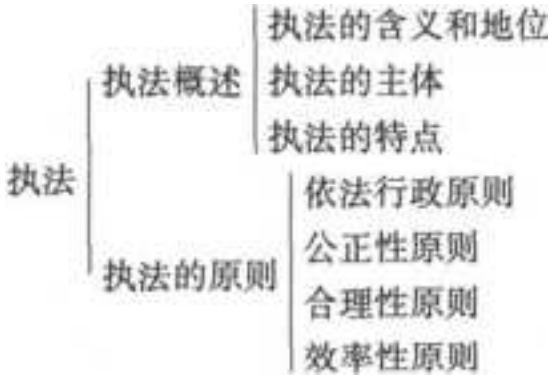
——[Estados Unidos] Paine: "Obras seleccionadas de Paine"

Nadie tiene derecho a perturbar la paz pública resistiéndose por sí solo a la aplicación de la ley, por mala que sea. Debe obedecer y al mismo tiempo ejercer todos los poderes de su propia razón para lograr la derogación de esta ley.

——[Inglés] Shelley: "Ensayos políticos seleccionados de Shelley"

Capítulo 19 Aplicación de la ley

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La aplicación de las leyes es una manifestación del uso directo, extensivo y activo del poder estatal y es otra forma de administración estatal. Este capítulo presenta principalmente el significado de aplicación de la ley y los principios básicos que deben seguirse. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender los conceptos y características de la aplicación de la ley, dominar el contenido básico del sistema de aplicación de la ley y los principios de la aplicación de la ley.

Puntos clave del examen judicial

Componentes de las acciones policiales.

Sección 1 Descripción general de la aplicación de la ley

1. El significado y el estatus de la aplicación de la ley

La aplicación de la ley es la abreviatura de aplicación de la ley. Los libros de texto de jurisprudencia general a menudo definen la aplicación de la ley como las actividades de las agencias administrativas estatales y sus funcionarios públicos para implementar y hacer cumplir las leyes de conformidad con la ley. De hecho, los sujetos de aplicación de la ley no se limitan a los organismos administrativos

estatales, sino también a las organizaciones sociales. Por lo tanto, la aplicación de la ley debe referirse a las actividades y procesos de comportamiento en los que poderosas agencias estatales, organizaciones sociales y sus funcionarios públicos formulan medidas específicas, brindan servicios y equipos, pagan fondos e instan al público relevante a cumplir la ley de acuerdo con los requisitos legales. facultades y procedimientos.

La aplicación de la ley tiene dos significados, amplio y restringido. La aplicación de la ley en un sentido amplio se refiere a todas las actividades que hacen cumplir las leyes, incluidos los organismos administrativos nacionales, los organismos judiciales y sus funcionarios públicos, que implementan las leyes de conformidad con las facultades y procedimientos legales. La aplicación de la ley en este sentido incluye tanto las actividades de aplicación de la ley de los organismos administrativos nacionales como las actividades judiciales de los organismos judiciales nacionales. Por lo general, la “inspección de aplicación de la ley” que realiza anualmente el Congreso Nacional del Pueblo y las asambleas populares locales comprende y aplica el concepto de aplicación de la ley en un sentido amplio. La aplicación de la ley en un sentido estricto sólo se refiere a las actividades de las agencias administrativas estatales y sus funcionarios públicos para implementar las leyes de acuerdo con los poderes y procedimientos legales, lo que se denomina "aplicación de la ley administrativa". La aplicación de la ley analizada en este capítulo es aplicación de la ley en el último sentido.

2. Sujetos de aplicación de la ley

En términos generales, son sujetos de aplicación de la ley administrativa las agencias y el personal que están calificados para ejercer el poder administrativo de aplicación de la ley de conformidad con las disposiciones legales o la autorización válida.

En nuestro país existen dos canales principales para el surgimiento de sujetos administrativos encargados de hacer cumplir la ley: en primer lugar, se crean y obtienen de acuerdo con disposiciones legales, es decir, para convertirse en un sujeto encargado de hacer cumplir la ley con derechos de ejecución de la ley, debe existir una base legal. . La base legal generalmente se divide en dos tipos: una está confirmada por la constitución, como la Constitución china

que estipula y confirma el estatus legal, el papel y las tareas de las agencias administrativas en todos los niveles; la otra está confirmada por leyes y regulaciones específicas. Puede dividirse además en entidades encargadas de hacer cumplir la ley confirmadas por leyes orgánicas pertinentes y entidades confirmadas por leyes administrativas pertinentes. En segundo lugar, se genera y obtiene sobre la base de una autorización legal, es decir, en circunstancias especiales, a algunas agencias que no tienen las calificaciones como sujetos encargados de hacer cumplir la ley se les puede otorgar, de conformidad con las disposiciones pertinentes de la Constitución y las leyes, la facultad de ejercer la aplicación de la ley a través del organismo administrativo nacional que goza de la facultad otorgante. Por ejemplo, el artículo 17 de la "Ley de Sanciones Administrativas de la República Popular China" (en adelante, la "Ley de Sanciones Administrativas") estipula: "Las organizaciones autorizadas por leyes y reglamentos para gestionar asuntos públicos pueden implementar sanciones administrativas dentro del alcance de autorización legal". El párrafo 1 del artículo 18 estipula: "Los organismos administrativos, de conformidad con las disposiciones legales, reglamentarias o reglamentarias, podrán encomendar a organizaciones que cumplan las condiciones especificadas en el artículo 19 de la presente Ley la aplicación de sanciones administrativas dentro de sus competencias legales. Los organismos administrativos no podrán encomendar a otras organizaciones o personas físicas la aplicación de sanciones administrativas." Las condiciones estipuladas en el artículo 19 de la "Ley de Sanciones Administrativas" son: una institución pública establecida de conformidad con la ley para gestionar los asuntos públicos; contar con personal familiarizado con las leyes, reglamentos, normas y negocios pertinentes, y actos ilegales que requieren inspección técnica o evaluación técnica. , organizar la inspección técnica o evaluación técnica correspondiente si las condiciones lo permiten. Esto significa que algunas instituciones que gestionan asuntos públicos pueden tener calificaciones para hacer cumplir la ley, convertirse en sujetos encargados de hacer cumplir la ley y ejercer poderes de aplicación de la ley después de haber sido autorizadas legalmente.

De acuerdo con las disposiciones pertinentes de la Constitución y las leyes, las entidades administrativas

encargadas de hacer cumplir la ley de mi país se clasifican principalmente en las tres categorías siguientes:

La primera categoría son los gobiernos central y local en todos los niveles, incluido el Consejo de Estado y los gobiernos populares locales en todos los niveles. La Constitución de nuestro país estipula que el Consejo de Estado no sólo es el órgano ejecutivo del máximo órgano de poder del país, sino también el máximo órgano administrativo nacional. El Consejo de Estado tiene plena autoridad para decidir sobre todas las cuestiones importantes relacionadas con la administración nacional. El gobierno local consta de cuatro niveles, a saber, los gobiernos populares de las provincias, regiones autónomas y municipios directamente dependientes del gobierno central, los gobiernos populares de las prefecturas autónomas y ciudades divididas en distritos, los gobiernos populares de los condados y los gobiernos populares de los municipios. y pueblos. Son organismos administrativos nacionales bajo la dirección del gobierno central y los órganos ejecutivos de los órganos del poder estatal local en todos los niveles y son responsables de las importantes funciones de ejecutar la constitución nacional, las leyes, los reglamentos administrativos y los reglamentos locales. Su autoridad y funciones de aplicación de la ley están estipuladas por la ley.

El segundo tipo de entidades encargadas de hacer cumplir la ley son los departamentos administrativos, organismos subordinados de los gobiernos populares en todos los niveles que gozan del poder de hacer cumplir la ley. De acuerdo con las disposiciones legales y prácticas legales pertinentes de mi país relacionadas con la legislación administrativa, los departamentos administrativos que pueden convertirse en objeto de aplicación de la ley administrativa incluyen principalmente industria y comercio, impuestos, precios, finanzas, seguridad pública, aduanas, transporte, gestión de divisas, construcción urbana, ordenación territorial, supervisión técnica, gestión de peritajes tabacaleros, marcas, patentes, etc. Se trata de una gama muy amplia de entidades encargadas de hacer cumplir la ley, que ejercen sus propios poderes de aplicación de la ley en sus respectivos campos y de acuerdo con el alcance legal de su autoridad.

El tercer tipo de sujetos encargados de hacer cumplir la ley son aquellas organizaciones que tienen la función de gestionar los asuntos públicos sociales según lo autorizado

por las leyes y reglamentos, y las instituciones públicas establecidas de conformidad con la ley y autorizadas por los organismos administrativos estatales para gestionar los asuntos públicos de conformidad con las disposiciones de las leyes y reglamentos. Por ejemplo, el Banco Popular de China está autorizado a ejercer el poder del banco central y tiene el poder de implementar supervisión administrativa sobre las actividades de varios bancos profesionales e imponer sanciones administrativas por actos ilegales; los comités de arbitraje en todos los niveles tienen el poder arbitrar diversas disputas; educación laboral en todos los niveles. El comité tiene el poder de tomar decisiones de castigo al personal ilegal, como la implementación de la reeducación a través del trabajo. A diferencia de las dos primeras categorías, las calificaciones de sus materias no son obligatorias, sino que las otorgan la ley o los organismos estatales de conformidad con la ley. Al otorgar poderes de aplicación de la ley a dichas entidades, se deben respetar dos principios: primero, la autorización debe tener una base legal y no puede otorgarse sin una base legal; segundo, la autorización debe cumplir estrictamente con las condiciones legales y no puede ampliarse. a voluntad.

3. Características de la aplicación de la ley

1. La singularidad de los sujetos encargados de hacer cumplir la ley.

Los sujetos de aplicación de la ley son los organismos administrativos y su personal, así como las organizaciones autorizadas de conformidad con las disposiciones legales. Ninguna otra agencia, organización o individuo puede convertirse en sujeto de aplicación de la ley administrativa. El comportamiento de los órganos judiciales que aplican la ley es comportamiento judicial, y el comportamiento de otras organizaciones o ciudadanos individuales que observan la ley es un comportamiento respetuoso de la ley.

2. Iniciativa y carácter unilateral de las acciones policiales.

La Constitución de nuestro país establece que los órganos administrativos nacionales son los órganos ejecutivos de los órganos del poder estatal. Su misión y tareas básicas son implementar las leyes, decisiones, órdenes e instrucciones formuladas por los órganos del poder estatal, y ejecutar y ejecutar las líneas, principios y políticas del partido gobernante. Esto significa que la

aplicación de la ley no es sólo una facultad de los organismos administrativos estatales para organizar y gestionar integralmente la sociedad de conformidad con la ley, sino también una responsabilidad que deben asumir los organismos administrativos estatales. Por lo tanto, un gran número de acciones de aplicación de la ley no requieren la solicitud y el consentimiento de la parte contraria, y sólo se establecen por decisión unilateral del organismo administrativo. De lo contrario, se trata de incumplimiento del deber del sujeto encargado de hacer cumplir la ley. Por ejemplo, la agencia administrativa estatal ordena a ciertas unidades o individuos pagar impuestos de acuerdo con la ley, u ordena a los conductores o peatones que paguen impuestos, obedecer las reglas de tránsito, etc.

3 . Sentido práctico

A diferencia de la legislación que formula reglas universales de conducta, la aplicación de la ley es una actividad de implementación y su esencia radica en resolver diversos problemas específicos, es decir, la aplicación de la ley se dirige principalmente a eventos específicos o personas específicas y producirá directamente efectos legales. Una serie de vínculos estrechamente relacionados, como la toma de decisiones, la organización, la comunicación, la coordinación, el control y la supervisión durante el proceso de ejecución, tienen tareas específicas y sus correspondientes planes, medidas, requisitos y procedimientos, y todos implican el despliegue de recursos humanos, materiales. , recursos financieros y de información e implementación. La naturaleza práctica de la aplicación de la ley requiere que los encargados de hacer cumplir la ley sean leales a sus deberes, tengan los pies en la tierra y se opongan a la retórica y a la evasión de responsabilidades.

4. autoridad de aplicación de la ley

La ejecución de la ley es la gestión integral de la sociedad en nombre del Estado y tiene autoridad nacional. Esto se debe, en primer lugar, a que en la sociedad moderna, para evitar el caos, una gran cantidad de contenido jurídico está relacionado con la organización y gestión de todos los aspectos de la vida social. En segundo lugar, de acuerdo con el principio del estado de derecho, para prevenir la tiranía administrativa, las actividades de los organismos administrativos responsables de la gestión social deben llevarse a cabo en estricta conformidad con las

leyes formuladas previamente por el órgano legislativo con base en la opinión pública y la racionalidad. .

5. Legalidad de las entidades encargadas de hacer cumplir la ley.

Los principales sujetos de aplicación de la ley son los organismos administrativos estatales, las organizaciones autorizadas y encomendadas por la ley y sus funcionarios públicos. Actualmente en nuestro país existen tres tipos de entidades encargadas de hacer cumplir la ley:

La primera categoría son los gobiernos central y local en todos los niveles, incluido el Consejo de Estado y los gobiernos populares locales en todos los niveles.

La segunda categoría son los departamentos funcionales administrativos en todos los niveles de gobierno, como departamentos de administración de seguridad pública, departamentos de administración industrial y comercial, departamentos de administración de educación, etc.

La tercera categoría son las organizaciones y el personal autorizado o encomendado por la ley.

6 . La aplicación de la ley es procesal y eficiente

El diseño de los procedimientos de aplicación de la ley debe tomar la eficacia como valor principal, seguido de la búsqueda de los "tres principios públicos" de apertura, equidad y equidad, y utilizar procedimientos para garantizar la equidad.

Sección 2 Principios de aplicación de la ley

(1) Principios de administración conforme a la ley

El principio de administración conforme a la ley es la encarnación concreta del principio del estado de derecho en las actividades administrativas de aplicación de la ley. Es el principio más básico e importante para las actividades administrativas en los países modernos regidos por la ley. Entre las tres funciones principales del Estado, las funciones administrativas ocupan una posición muy importante. En primer lugar, el alcance de la gestión administrativa en los países modernos es muy amplio y los asuntos administrativos son muy complicados. La administración es responsable de asuntos más comunes y cotidianos que la legislación y la justicia. Cada campo y

aspecto de las actividades administrativas está relacionado con la economía nacional y los medios de vida de las personas y el desarrollo de la economía social, la política, la cultura, etc. Por lo tanto, insistir en actuar de conformidad con la ley e implementar el principio de administración de conformidad con la ley en las actividades administrativas son garantías importantes para establecer el orden legal normal del país y mantener el funcionamiento normal de la maquinaria estatal. En segundo lugar, el poder administrativo de los países modernos se está expandiendo gradualmente y el poder administrativo es cada vez mayor. Si no se requiere que las actividades administrativas de aplicación de la ley se lleven a cabo de conformidad con la ley, puede haber una expansión extrema y abuso del poder administrativo, extralimitaciones administrativas, corrupción administrativa y otros fenómenos que dañarán los derechos e intereses del pueblo. y amenazan la naturaleza del poder político. Por lo tanto, se deben llevar a cabo restricciones y supervisión efectivas sobre los sujetos de aplicación de la ley administrativa. Por un lado, la ley garantiza que los organismos administrativos estatales puedan ejercer plenamente sus poderes administrativos para que las actividades administrativas tengan la debida autoridad. Por otro lado, la ley debe restringir el abuso de poderes administrativos para garantizar que los organismos administrativos puedan ejercer correctamente diversas facultades que le confiere la ley.

Otro significado del principio de administración conforme a la ley es que es ultra vires e inválido, es decir, los sujetos encargados de hacer cumplir la ley no pueden actuar fuera del ámbito de sus competencias, de lo contrario será inválido. Porque los organismos administrativos ocupan una posición especial e importante en la vida del país. Los órganos administrativos son los órganos de gestión pública del país y sus actividades involucran todos los aspectos del país y la sociedad y están relacionadas con los intereses vitales del pueblo. Al mismo tiempo, impedir que los organismos administrativos abusen de su poder. El poder administrativo es un poder extremadamente importante en el Estado. Por un lado, la ley estipula los medios y formas de gestionar la vida social y los asuntos estatales a través de medios legales, proporcionando una base legal para las actividades de gestión de los organismos administrativos; por otro lado , también se establecen límites, restricciones y procedimientos para el ejercicio del poder administrativo

para prevenir el abuso del poder administrativo tanto en el fondo como en el procedimiento.

(2) Principio de imparcialidad

La aplicación de la ley debe ser justa y equitativa. esto significa:

(1) Ante la ley, todos los destinatarios son iguales y los agentes del orden no deben tratarlos de manera diferente en función de sus propios gustos, aversiones e intimidad emocional.

(2) Los legisladores, los encargados de hacer cumplir la ley y los destinatarios también son iguales. Deben beneficiarse por igual y cumplir las mismas obligaciones ante la ley, y no permitir la búsqueda de poder y la impunidad.

Cabe decir que el principio de justicia no es sólo un principio del estado de derecho, sino también un principio social básico. Es el requisito general de una sociedad moderna regida por la ley para todas las actividades estatales y sociales. Para las actividades administrativas de aplicación de la ley, la adhesión al principio de equidad tiene un significado especial. Debido a la naturaleza extensa, detallada y diversa de las actividades administrativas de aplicación de la ley, las leyes y reglamentos no pueden ni pueden proporcionar de antemano disposiciones absolutamente exhaustivas y específicas para todos los asuntos administrativos. Esto requiere que los encargados de hacer cumplir la ley administrativa sean justos en sus acciones de aplicación de la ley. Las contrapartes administrativas deben recibir el mismo trato y las represalias o el beneficio personal están estrictamente prohibidos para mantener la autoridad y la dignidad de la aplicación de la ley administrativa.

(3) Principio de racionalidad

Al hacer cumplir la ley, los sujetos encargados de hacer cumplir la ley deben ser objetivos, proporcionados y cumplir con los requisitos de racionalidad. Esto se debe a que las leyes no son necesariamente perfectas y lo que es legal puede no ser razonable. Esto implica el uso de la discreción en la aplicación de la ley. La discreción en las actividades de aplicación de la ley significa que las entidades encargadas de hacer cumplir la ley pueden determinar por sí mismas el alcance apropiado o elegir métodos y medios apropiados para hacer cumplir la ley en ausencia de disposiciones

claras y específicas en las disposiciones legales. En términos generales, cualquier ejercicio de discrecionalidad dentro del ámbito legal es legal y, aunque se ejerza indebidamente, no constituye delito. Sin embargo, el ejercicio inadecuado de la discreción también puede causar daños a los derechos e intereses legítimos del público. Esto requiere que las acciones policiales no sólo sean legales, sino también razonables. Sus principales contenidos y requisitos son:

(1) La motivación para ejercer la discreción debe ser coherente con la intención original de la legislación y no puede desviarse ni entrar en conflicto con ella. Si se aumentan las penas para quienes se resisten a pagar impuestos, sólo puede ser para mantener la dignidad de la ley tributaria y consolidar los ingresos tributarios nacionales, y no por venganza pública o abuso de poder para beneficio personal.

(2) El ejercicio de la discreción debe ser apropiado y razonable. Por ejemplo, el artículo 86 de la Ley de Seguridad Alimentaria de la República Popular China de mi país, que entró en vigor el 1 de junio de 2009, estipula: “En caso de violación de las disposiciones de esta Ley y cualquiera de las siguientes circunstancias, la autoridad competente Los departamentos competentes confiscarán las ganancias ilegales, los alimentos producidos y comercializados ilegalmente y las herramientas, equipos, materias primas y otros artículos utilizados para la producción y el comercio ilegales; si el valor de los alimentos producidos y comercializados ilegalmente es inferior a 10.000 yuanes, una multa de no menos de 2.000. Se impondrán yuanes, pero no más de 50.000 yuanes..." Obviamente, este rango de discreción es relativamente amplio y debe ser aplicado de manera razonable por los agentes encargados de hacer cumplir la ley.

(3) El ejercicio de la discreción debe hacer referencia a prácticas pasadas y tratar de evitar tratar casos ilegales de la misma naturaleza y circunstancias similares de maneras muy diferentes.

(4) El ejercicio de la discrecionalidad debe considerar factores relevantes y excluir factores no relevantes, pero no al revés. Por ejemplo, cuando se trata de quienes no cumplen con sus obligaciones legales, se deben considerar las circunstancias, consecuencias y disposiciones legales pertinentes, pero no se debe considerar si tienen antecedentes especiales, etc.

(4) Principio de eficiencia

La eficacia de la aplicación de la ley significa que, partiendo de la premisa de garantizar la legalidad, la equidad y la razonabilidad, los organismos administrativos nacionales y otras entidades encargadas de hacer cumplir la ley pueden lograr "altos resultados y altos rendimientos" con "bajos costos y bajas inversiones" y desempeñar eficazmente sus funciones para obtener el mejor efecto administrativo de aplicación de la ley. En otras palabras, las actividades de aplicación de la ley deben ser rápidas, precisas y eficientes, además de legales, razonables y justas. El trabajo administrativo involucra una amplia gama de áreas y tiene gran influencia, y juega un papel decisivo en el desarrollo general del país. Si no prestamos atención a la eficacia de la aplicación de la ley, esto tendrá un impacto extremadamente negativo en el desarrollo del país. La tarea actual de nuestro país es desarrollar vigorosamente una economía de mercado socialista con la construcción económica como centro. También se deben realizar trabajos administrativos en torno a este centro. Los encargados de hacer cumplir la ley administrativa deben aprovechar el tiempo y responder rápidamente cuando manejan asuntos administrativos relevantes, y no pueden retrasar las decisiones por mucho tiempo. Sólo de esta manera el trabajo económico, político, cultural y de otro tipo del país no se verá obstaculizado por la ineficiencia de la aplicación de la ley administrativa, lograr mejores beneficios económicos y sociales y mejorar la eficiencia de la gestión del país.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuáles son los conceptos y características de la aplicación de la ley?
2. ¿Cuál es el sistema de aplicación de la ley de nuestro país?
3 . ¿Cuáles son los principios de la aplicación de la ley?

Lectura recomendada

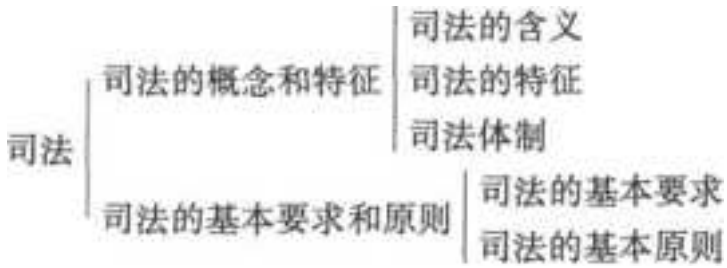
1. Jiang Mingan: "Derecho administrativo y derecho de litigios administrativos", Peking University Press, edición de 2006.

2. He Qinhua: "La formación, el desarrollo y las características del derecho administrativo francés", "Investigación en derecho comparado", número 2, 1995.

3 . Xu Xin: "Aplicación privada de la ley", "Investigación jurídica", número 1, 2004.

Capítulo 20 Justicia

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El poder judicial, también conocido como aplicación de la ley, se refiere a las actividades especializadas de las agencias estatales de aplicación de la ley para aplicar específicamente la ley para manejar casos de acuerdo con los poderes y procedimientos legales. El proceso judicial es el proceso de conectar leyes universales y casos específicos. Este capítulo presenta principalmente los conceptos básicos de la justicia y los requisitos y principios básicos de la justicia. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender el concepto de justicia, comprender la estructura básica y el contenido básico del sistema judicial, y comprender y dominar los requisitos y principios básicos de la justicia.

Puntos clave del examen judicial

Características de la justicia, requisitos básicos y principios de la justicia.

Sección 1. Concepto y características del poder judicial

1. El significado de la justicia

El poder judicial, también conocido como aplicación de la ley, se refiere a las actividades especializadas de los órganos judiciales nacionales para aplicar específicamente leyes para manejar casos de acuerdo con los poderes y procedimientos legales. Al igual que la aplicación administrativa de la ley, es una de las formas importantes de implementar la ley.

El poder judicial, como función del Estado, surgió con el nacimiento del Estado y se desarrolló con el desarrollo de la

sociedad y el Estado. Bajo diferentes sistemas y en diferentes períodos históricos, los sujetos judiciales, el alcance específico del poder judicial y los principios de las actividades judiciales también son diferentes.

El sujeto judicial es el órgano judicial que ejerce el poder judicial, en los países occidentales que implementan la separación de poderes el poder judicial lo ejercen los tribunales, y los tribunales son los órganos judiciales, es decir, el principal órgano de justicia. En nuestro país, según los sistemas jurídicos y judiciales vigentes, el poder judicial generalmente incluye el poder de enjuiciamiento y el poder de procuración. El poder de enjuiciamiento lo ejercen los tribunales populares y el poder de procuración lo ejerce la Fiscalía Popular. Por tanto, el Tribunal Popular y la Fiscalía Popular son los órganos judiciales de nuestro país, es decir, el principal órgano de justicia. Además, otros organismos estatales, organizaciones sociales y particulares no son sujetos de justicia y no tienen derecho a ejercer el poder judicial. Si bien las actividades de aplicación de la ley de los órganos de seguridad pública, los órganos de seguridad nacional y los órganos administrativos judiciales están estrechamente relacionadas con las actividades judiciales de los órganos judiciales y de la fiscalía, no entran dentro del ámbito judicial de los órganos judiciales, sino que entran dentro del ámbito administrativo. cumplimiento de la ley.

En el ámbito de sus competencias, los órganos judiciales tramitan diversos casos de conformidad con la ley, incluidos casos penales, casos civiles, casos administrativos, casos económicos y casos constitucionales. Es manejando diversos casos, resolviendo disputas legales, castigando delitos ilegales, protegiendo los derechos e intereses legítimos de los ciudadanos y organizaciones sociales, manteniendo el orden social y desempeñando las funciones judiciales del país. El poder judicial es una actividad en la que los órganos judiciales manejan los casos de acuerdo con sus competencias y de conformidad con la ley, por lo tanto, actividades jurídicas que no están dentro del alcance de sus competencias, o actividades que están dentro del alcance de sus competencias pero no son audiencia. casos, no son actividades judiciales.

2. Características del poder judicial

El poder judicial, como actividad especializada de las agencias funcionales estatales, tiene características que son

diferentes de las actividades de otras agencias estatales.

(1) Las competencias de los sujetos judiciales son legales.

(1) El poder judicial es la actividad de los órganos judiciales que ejercen el poder judicial. Los órganos judiciales aplican las leyes y conocen casos en nombre del país para proteger los derechos de los ciudadanos, castigar diversos delitos, mantener el orden social y encarnar las funciones judiciales del país. La adquisición de esta facultad está estipulada por la ley nacional y sólo puede ser ejercida por los órganos judiciales nacionales y sus funcionarios públicos que gozan de poder judicial. Ciertas organizaciones sociales no administrativas autorizadas por la ley también pueden convertirse en sujetos encargados de hacer cumplir la ley; las actividades judiciales sólo pueden ser realizadas por autoridades judiciales. autoridades. Además, ninguna otra agencia, organización o individuo puede convertirse en sujeto de aplicación de la ley. Ninguna otra agencia estatal, organización social o individuo puede ejercer esta facultad. Por tanto, es altamente especializado.

(2) Los poderes de aplicación de la ley de que disfrutan los organismos administrativos varían según la naturaleza y el nivel de la agencia. Los poderes de aplicación de la ley del gobierno central y los gobiernos locales, los gobiernos de nivel superior y los gobiernos de nivel inferior son diferentes, y el contenido de Los poderes de aplicación de la ley de varios departamentos funcionales del gobierno también son diferentes; el poder judicial incluye el poder judicial y el poder de enjuiciamiento, cada uno de los cuales está dividido en diferentes niveles, y cada nivel contiene diferentes contenidos. Los límites y contenidos específicos de estos poderes no cambian según la voluntad de una agencia o individuo; están claramente estipulados por las leyes pertinentes.

(2) Las actividades judiciales están sujetas a estrictas normas procesales.

El poder judicial se ocupa de manejar disputas y hacer justicia. En términos generales, las relaciones jurídicas sin disputas no entrarán en procedimientos judiciales. Sólo cuando se produce un litigio, los procesos públicos y los procesos privados con demandas específicas son objeto de la labor judicial. El propósito fundamental de la justicia es mantener la justicia básica en la sociedad mediante la audiencia de demandas y la resolución de disputas, de modo que la sociedad pueda mantener un orden legal normal y así

promover un mayor desarrollo de la civilización social. Por tanto, el procedimiento estricto es una de las características más importantes y distintivas de la justicia. En nuestro país los procedimientos de la actividad judicial están relativamente concentrados. Actualmente, según la diferente naturaleza de las relaciones jurídicas, el contenido judicial se divide en tres categorías, a saber, justicia penal, justicia económica civil y justicia administrativa. También existen tres procedimientos correspondientes.Ley. Cuando los órganos judiciales se ocupan de casos específicos, deben aplicar los procedimientos legales correspondientes según la diferente naturaleza de los casos, lo que es un medio necesario para garantizar la equidad judicial. Sin estos procedimientos legales, será difícil proteger los derechos e intereses legítimos de los litigantes, y es probable que la correcta aplicación de las leyes nacionales se convierta en una palabrería vacía.

(3) Autoridad del fallo

El poder judicial es una actividad especializada llevada a cabo por órganos especializados del estado, que están respaldados por el poder coercitivo del estado. Por lo tanto, las sentencias o decisiones tomadas por estos órganos en el proceso judicial tienen extrema autoridad y ninguna unidad o individuo puede cambiarlas o anularlas arbitrariamente sin pasar por procedimientos legales. Una vez que estos laudos entren en vigor, tendrán efectos jurídicos para las partes interesadas y deberán ser ejecutados efectivamente. Si se niegan a implementar los laudos efectivos, serán ejecutados por las autoridades pertinentes de conformidad con la ley.

3. Sistema judicial

(1) Descripción general del sistema judicial

El sistema judicial es el sistema de organizaciones especializadas que gozan del poder judicial nacional y tramitan los casos de conformidad con la ley estipulada en la Constitución nacional. Está determinado por el sistema político del país. En nuestro país existen sistemas de juicio, sistemas de fiscalía, sistemas de investigación, sistemas de notarización, sistemas de mediación, sistemas de reforma laboral, etc. Algunos estudiosos creen que es la forma de implementación externa y concreta del sistema judicial.

En esta etapa, la estructura organizativa general del sistema judicial de nuestro país incluye los departamentos de seguridad pública, fiscalía, tribunales y administración judicial. Cada uno tiene su propia división del trabajo y la autoridad, y existe una relación de cooperación y restricción entre ellos. La Comisión de Asuntos Políticos y Jurídicos del Comité Central del Partido Comunista de China proporciona liderazgo organizativo y orientación profesional a todos los departamentos judiciales. El sistema judicial de nuestro país ha trabajado mucho para combatir el crimen, mantener el orden económico, proteger los derechos e intereses legítimos de los ciudadanos, realizar publicidad y educación jurídica, capacitar al personal político y jurídico, mediar en disputas civiles y reformar a los delincuentes, garantizando la estabilidad de el país y el bienestar de la gente, la felicidad, el logro es grande.

(2) Tipos de sistema judicial

(1) La cuestión de si el órgano de la fiscalía es un órgano judicial tiene regulaciones diferentes en los distintos países. Algunos países consideran a los órganos de la fiscalía como parte de los organismos administrativos, y otros consideran a los órganos de la fiscalía como órganos judiciales.

(2) Juzgados civiles y juzgados penales.

(3) Tribunal de primera instancia, tribunal de apelación y tribunal de última instancia.

(4) Tribunales generales y tribunales especializados.

(5) Tribunales federales y tribunales estatales.

(3) el sistema judicial actual de mi país

En la China contemporánea, el sujeto judicial está confirmado por la constitución y las leyes nacionales. De acuerdo con la Constitución vigente de mi país, la Ley Orgánica de los Tribunales Populares y la Ley Orgánica de la Fiscalía Popular, las entidades judiciales actuales de mi país incluyen principalmente los siguientes tipos y niveles:

1. sistema judicial popular

(1) Tribunales populares locales en todos los niveles: tribunales populares básicos, tribunales populares intermedios y tribunales populares superiores.

(2) Tribunales populares especializados: los tribunales populares especializados existentes en mi país incluyen tribunales militares, tribunales de transporte ferroviario, tribunales forestales, tribunales marítimos, etc.

(3) Tribunal Supremo Popular.
2. Sistema de Fiscalía Popular
(1) Fiscalías Populares Locales en todos los niveles.
(2) Fiscalías Populares Especializadas.
(3) Fiscalía Suprema del Pueblo.

Sección 2 Requisitos y principios básicos del poder judicial

1. Requisitos básicos de la justicia

Cuando los ciudadanos, personas jurídicas u otras organizaciones sociales no pueden hacer realidad los derechos y obligaciones establecidos de conformidad con la ley basándose en sus propias capacidades en una determinada relación jurídica, los órganos judiciales deben aplicar la ley para resolver el problema para salvaguardar el derecho legítimo. derechos e intereses de las partes. Se deben cumplir las siguientes condiciones para llevar a cabo actividades judiciales.

(1) Justicia

(1) La manifestación directa del valor de justicia del derecho en el poder judicial es el requisito de equidad. La justicia es el alma, la vida y el tema eterno del trabajo judicial. Es la última barrera y red de seguridad para proteger los derechos de los ciudadanos y mantener la justicia social. También es una condición necesaria para construir un país regido por la ley. En nuestro país, con el establecimiento de una economía de mercado, las contradicciones que surgen del proceso de transformación del sistema deben resolverse por medios legales, lo que plantea mayores requisitos de equidad judicial. En la actualidad, para lograr la justicia judicial y mejorar la calidad de la tramitación de los casos, debemos poner fin resueltamente a la aplicación laxa de la ley y estar atentos y prevenir la corrupción judicial. La llamada corrupción judicial se refiere a un fenómeno social en el que cierto personal que ostenta el poder judicial del país y puede influir en el ejercicio del poder judicial utiliza su poder para participar en transacciones de poder por privacidad y poder por dinero durante el proceso judicial. proceso, afectando así la equidad judicial. Los hechos históricos muestran que

la corrupción judicial tiene una mala influencia y es extremadamente dañina, y es una razón importante para generar y alentar otras formas de corrupción. El resultado final de la corrupción judicial sólo puede ser negar el poder judicial mismo. Si este problema no se resuelve, no habrá una garantía política sólida para la reforma, la apertura y la modernización, e incluso puede conducir al peligro de una subyugación nacional. Para lograr el propósito de la equidad judicial y resolver el problema de la corrupción judicial, es necesario reformar el sistema judicial existente en nuestro país y reformar los métodos de juicio.

(2) Significa que las autoridades judiciales deben determinar correctamente los hechos del caso. Esto requiere que los órganos judiciales realicen investigaciones e investigaciones en profundidad durante el juicio del caso, obtengan pruebas concluyentes y comprendan la verdad para determinar la autenticidad objetiva del caso. Esta es la base para manejar el caso correctamente.

(3) La caracterización del caso debe ser correcta. Determinar la naturaleza del caso es un requisito previo para la correcta aplicación de la ley. No se puede esperar que un caso con una caracterización inexacta sea visto correctamente. Por lo tanto, cuando los órganos judiciales manejan casos, primero deben distinguir si el caso es penal, civil, económico o Los casos administrativos se tratarán entonces de manera diferente según su diferente naturaleza. Los casos administrativos y penales tratan de determinar los hechos y perseguir responsabilidades legales en torno a incidentes ilegales y criminales; los casos económicos y civiles tratan de centrar las disputas, determinar los hechos que son significativos para resolver disputas y aclarar responsabilidades. Si no se puede caracterizar correctamente, será muy difícil distinguir entre delito y no delito, este delito y aquel delito.

(4) Los resultados del manejo de los órganos judiciales deben ser correctos. Después de identificar correctamente los hechos y caracterizarlos con precisión, también debemos elegir correctamente la ley aplicable para garantizar que el fallo sea justo y no injusto, de modo que el delito y la pena sean proporcionales, la indulgencia y la severidad sean adecuadas, y las conductas ilícitas y el resultado del castigo es apropiado.

(2) Oportunidad del alivio

Las actividades judiciales son el alivio de derechos, lo cual tiene dos significados: Primero, significa que todos los vínculos y pasos de las actividades judiciales deben cumplir con los plazos legales y ser tramitados en tiempo y forma. La Ley de Procedimiento Civil, la Ley de Procedimiento Penal y la Ley de Procedimiento Administrativo de nuestro país estipulan los requisitos de tiempo para la tramitación de los casos en muchas etapas en función de sus diferentes requisitos. La violación de estas regulaciones y requisitos y el manejo de casos más allá del límite de tiempo no sólo trae dolor a las partes y es una carga para la sociedad, sino que también es una violación de la ley para el personal judicial, que debe asumir las responsabilidades correspondientes. En segundo lugar, la puntualidad también significa centrarse en la eficiencia en el manejo de los casos. Los factores de eficiencia del trabajo judicial incluyen los costos de los juicios, los costos de los litigios y el valor social de la aplicación legal. Se deben consumir los costos de los juicios y los costos del litigio, pero si se puede acortar el tiempo de tramitación del caso y se puede mejorar la eficiencia de la tramitación del caso, se puede reducir el consumo de ambos, se puede realizar mejor el valor social de la ley y se pueden obtener beneficios sociales. Ser mejorado. Por lo tanto, los órganos judiciales deben acelerar la tramitación de los casos y concluirlos lo antes posible, garantizando al mismo tiempo la calidad de la tramitación de los casos.

(3) Eficiencia

La llamada "eficiencia" requiere que la tramitación de los casos sea eficiente y no se retrase demasiado.

En primer lugar, los órganos judiciales deben tener un alto sentido de responsabilidad, rendir cuentas al país y al pueblo, mejorar constantemente su trabajo, aumentar la eficiencia y concluir los casos de manera oportuna. En la actualidad, en la práctica judicial de nuestro país, el fenómeno de los casos que exceden el límite del juicio y se retrasan durante mucho tiempo hace que la gente considere el litigio como un camino desalentador y se ha convertido en un problema importante que afecta la equidad judicial.

En segundo lugar, la eficiencia también incluye el cumplimiento estricto de los requisitos de plazos para aspectos específicos de los procedimientos judiciales. Por ejemplo, la "Ley de Procedimiento Civil de la República Popular China" (en adelante, la "Ley de Procedimiento Civil") estipula que después de recibir la denuncia, el

tribunal decidirá dentro de los 7 días si archiva el caso. el caso indica aceptación, el tribunal notificará la demanda al demandado dentro de los 5 días siguientes a la aceptación de la demanda, se entregará copia de la petición y la sentencia se notificará dentro de los 10 días siguientes a que se pronuncie la sentencia en el tribunal. Los casos juzgados por el tribunal mediante procedimientos ordinarios concluirán dentro de los seis meses siguientes a la fecha de presentación del caso; los casos juzgados por el tribunal mediante procedimientos simplificados concluirán dentro de los tres meses siguientes a la fecha de presentación del caso. La "Ley de Procedimiento Penal de la República Popular China" (en adelante, la "Ley de Procedimiento Penal") estipula que el período de detención de un sospechoso de un delito después del arresto generalmente no excederá los dos meses; después de recibir un caso transferido por el público órgano de seguridad, la fiscalía generalmente detendrá al sospechoso dentro de un mes. La decisión se tomará dentro de un mes; cuando un tribunal conozca un caso de acusación pública, la sentencia se pronunciará dentro de un mes después de la aceptación, y a más tardar un año y medio. meses, etc Para mejorar la eficiencia judicial, la sociedad moderna ha creado decisiones rápidas y procedimientos simplificados. En esencia, el llamado litigio contradictorio es un litigio muy antieconómico. Incluso en Estados Unidos, los juicios contradictorios sólo se aplican a un pequeño número de casos, y la gran mayoría de los casos se resuelven rápida y sumariamente sin juicio. La actual "Ley de Procedimiento Civil" de mi país estipula los procedimientos sumarios en un capítulo especial, y la "Ley de Procedimiento Penal" revisada agrega disposiciones sobre los procedimientos sumarios en una sección especial.

2. Principios básicos de la justicia

Los principios básicos de la justicia se refieren a las normas básicas que deben seguirse en el proceso judicial. Según los requisitos básicos de la justicia, los principios básicos de la justicia incluyen los siguientes:

(1) Basado en hechos y derecho

Tomar los hechos como base y el derecho como criterio es el principio que el poder judicial debe seguir en primer lugar. Su esencia es adherirse a la línea ideológica

materialista dialéctica de buscar la verdad a partir de los hechos, manejar los asuntos estrictamente de conformidad con la ley y garantizar el Calidad en el manejo de casos.

Basado en hechos significa que cuando las agencias que aplican la ley escuchan casos y manejan problemas, solo pueden utilizar hechos legales como única base y no deben confiar en la imaginación subjetiva, el análisis subjetivo y el juicio subjetivo. Los hechos de cualquier caso existen objetivamente y no están sujetos a la voluntad de las personas. La primera tarea de los investigadores de casos es determinar los hechos del caso. Sólo determinando los hechos del caso podemos aplicar correctamente la ley y manejar el caso correctamente. De lo contrario, es imposible tratar la cuestión de manera justa. Incluso con las mejores leyes, es imposible tomar una decisión justa. Debemos insistir en basarnos en hechos, debemos enfatizar la investigación y la investigación, dar importancia a las pruebas, no creer fácilmente en confesiones orales y prohibir estrictamente la tortura para obtener confesiones y creencias parciales. Recopilar pruebas de manera integral de acuerdo con los procedimientos y métodos legales, analizar cuidadosamente las pruebas y sacar conclusiones que sean consistentes con los hechos del caso.

Tomar la ley como criterio significa que al aplicar la ley, debemos actuar en estricta conformidad con las disposiciones de la ley, considerar la ley como el único estándar y criterio para manejar los casos y garantizar que se cumplan las leyes y que se cumpla la ley. ser estricto y las violaciones deben ser perseguidas. Ya sea en el proceso de determinar los hechos de un caso o en el proceso de manejarlo, los organismos pertinentes deben utilizar la ley como norma, realizar trabajos de verificación de acuerdo con la autoridad y los procedimientos legales y llevar a cabo juicios sobre la base de determinar los hechos. .

(2) Principio de independencia judicial

Desde la perspectiva de la asignación del poder estatal, la independencia judicial es la base constitucional para que los órganos judiciales supervisen las agencias legislativas y administrativas; desde la perspectiva de la realización del valor del poder judicial, la independencia judicial puede evitar que los órganos judiciales y los jueces sean interferidos. por factores externos y desviándose de la imparcialidad en principio. Por lo tanto, el sistema establecido para garantizar la independencia judicial es

indispensable para la equidad judicial. Aunque cada país tiene diferentes configuraciones de poder estatal, el objetivo valioso de lograr la equidad judicial es el mismo.

Nuestro país concede gran importancia a la imparcialidad judicial e inicialmente estableció el principio de independencia judicial ya en la revolución democrática. Por ejemplo, los "Principios constitucionales de la región fronteriza de Shaanxi-Gansu-Ningxia" de 1946 estipulan: "Los órganos judiciales en absoluto Los niveles ejercen sus poderes de forma independiente y no estarán sujetos a ninguna otra restricción que no sea obedecer la ley. "Cualquier interferencia". La constitución actual estipula de manera integral el poder judicial de mi país y el principio de independencia judicial. Sin embargo, nuestro país es un país socialista, y El establecimiento y los principios de los órganos judiciales tienen características diferentes en comparación con los países occidentales. La independencia judicial occidental no puede utilizarse para explicar el principio de independencia judicial estipulado en la Constitución china.

Según la "Constitución", el poder judicial de mi país incluye dos partes: el poder judicial y el poder de fiscalía, que son ejercidos por el Tribunal Popular y la Fiscalía Popular respectivamente. Los tribunales y fiscalías de todos los niveles son generados por los órganos del poder estatal al mismo tiempo. nivel, son responsables ante él y son supervisados por él. Por lo tanto, los órganos judiciales de nuestro país se refieren a los Tribunales y Fiscalías Populares. Si bien los órganos de seguridad pública y los órganos administrativos judiciales tienen estrechos vínculos de trabajo con los Tribunales y Fiscalías Populares, pertenecen al ámbito de los órganos administrativos. Su naturaleza de trabajo, estructura organizativa y los principios están todos relacionados con Hay una clara distinción entre el poder judicial y los poderes que éste ejerce, por lo tanto forman parte del poder ejecutivo.

Para garantizar que los órganos judiciales puedan manejar los casos de manera objetiva y justa, el principio de independencia judicial estipulado en la Constitución de nuestro país es:

(1) Independencia no significa que el poder judicial sea independiente de los poderes ejecutivo y legislativo, ni significa que el poder judicial controle y equilibre los poderes ejecutivo y legislativo, porque el principio de organización y actividades de las agencias estatales de

nuestro país es no el principio de separación de poderes, sino el principio de separación de poderes entre agencias estatales. La división del trabajo y la cooperación se llevan a cabo entre países. Los órganos de poder ocupan una posición central en la vida política del país. Otros órganos estatales son generados por ella. , son responsables ante él y son supervisados por él. El estatus constitucional de los órganos judiciales y administrativos es inferior al de los órganos del poder estatal. Los órganos judiciales de todos los niveles deben respetar las leyes promulgadas por los órganos del poder y aceptar la supervisión de los órganos del poder.

2) La independencia judicial se refiere principalmente a la independencia funcional de los órganos judiciales. Los artículos 126 y 131 de la Constitución, respectivamente, estipulan que los tribunales populares y las fiscalías populares ejercen independientemente el poder judicial de conformidad con las disposiciones legales y no están sujetos a injerencias de los organismos administrativos. grupos sociales e individuos, en principio. Se puede observar que la independencia judicial prevista en la Constitución se refiere a las facultades que la Constitución y la ley otorgan a los órganos judiciales. Los demás órganos del Estado no pueden ejercerlas. El ejercicio de las facultades previstas en la Constitución y la ley por parte de los órganos judiciales No está sujeto a la voluntad de otros órganos y sólo obedece a la ley.

(3) El poder judicial de nuestro país no es competencia exclusiva del gobierno central, sino el establecimiento de órganos judiciales locales sobre la premisa de la sumisión uniforme a las leyes nacionales. De acuerdo con las disposiciones de la Constitución y las leyes orgánicas pertinentes, los órganos judiciales locales son generado por los órganos del poder estatal local y servirlos. Responsable y sujeto a su supervisión, la relación entre el Tribunal Popular Supremo y los tribunales populares locales en todos los niveles, y la relación entre los tribunales populares superiores y los tribunales populares inferiores es la relación entre supervisión y Aunque la relación entre la fiscalía es la de líder y liderado, las fiscalías populares locales en todos los niveles, aunque obedecen a la Fiscalía Popular Suprema, también deben aceptar la dirección de los órganos del poder estatal en el mismo nivel. Por lo tanto, la financiación de los órganos judiciales locales proviene principalmente de las finanzas locales, y el personal de los

órganos judiciales también es administrado principalmente por los gobiernos locales.

(3) Principio de responsabilidad judicial

El principio de responsabilidad judicial significa que los órganos judiciales y el personal judicial deben asumir la responsabilidad legal si infringen los derechos e intereses legítimos de los ciudadanos, personas jurídicas y otras organizaciones sociales en el proceso de ejercicio del poder judicial y causan consecuencias graves. Se trata de un mecanismo de restricción de poder propuesto sobre la base del principio de unidad de poder y responsabilidad del estado de derecho. Se materializa en dos aspectos: el sistema nacional de compensación y el sistema de rendición de cuentas por casos injustos e ilícitos.

El Tribunal Popular Supremo propuso en el Foro Nacional sobre Inspección y Supervisión Disciplinaria de los Tribunales celebrado en febrero de 1992 que se debería implementar un sistema de rendición de cuentas por condenas injustas, es decir, en los casos de condenas injustas, no sólo se debe cambiar el veredicto de conformidad con el la ley, pero el encargado del caso también debe ser considerado responsable de manejar el caso. Este sistema pronto se implementará en los tribunales de todo el país. En septiembre de 1997, el informe del XV Congreso Nacional del Partido Comunista de China también incluía "el establecimiento de un sistema de rendición de cuentas por condenas injustas e injustas" como una parte importante de la reforma judicial de mi país.

(4) Los ciudadanos son iguales en la aplicación de las leyes.

El principio de que los ciudadanos son iguales en la aplicación de la ley es la encarnación del principio constitucional de que los ciudadanos son iguales ante la ley en la aplicación de la ley. También es una extensión inevitable del principio de tomar los hechos como base y la ley. como criterio.

El significado básico de la igualdad de los ciudadanos en la aplicación de las leyes es: primero, todos los ciudadanos deben cumplir las leyes nacionales por igual, disfrutar de derechos legales y asumir obligaciones legales por igual, y a nadie se le permite tener privilegios por encima de la ley; segundo Segundo, los derechos e intereses legítimos de cualquier ciudadano están igualmente protegidos por la ley y no serán infringidos por otros; en tercer lugar, los actos

ilegales y criminales de cualquier ciudadano son igualmente investigados y sancionados de conformidad con la ley, y nunca se permitirá que queden impunes. . De conformidad con el principio de igualdad de los ciudadanos en la aplicación de la ley, cuando los organismos pertinentes ejerzan sus poderes, tratarán a cualquier ciudadano independientemente de su origen étnico, raza, género, ocupación, creencia religiosa, educación, situación económica o duración de la residencia. , u origen Independientemente de las diferencias en composición, historia política, estatus social y estatus político, todos son iguales en la aplicación de la ley, y no se deben conceder privilegios a unas personas ni discriminación a otras. El principio de igualdad de los ciudadanos en la aplicación de la ley se aplica no sólo a los ciudadanos, sino también a las personas jurídicas y otras organizaciones sociales. Ninguna entidad jurídica u otra organización social tiene el privilegio de trascender la ley.

El principio de igualdad de los ciudadanos en la aplicación de la ley es un arma ideológica contra los privilegios. La idea de privilegio es incompatible con la igualdad jurídica. Allí donde la idea de privilegio es seria, la ley suele ser ignorada o incluso pisoteada. Nuestro país ha vivido una larga historia de desarrollo feudal, semifeudal y semicolonial, y la idea de los privilegios feudales está profundamente arraigada en nuestro país, lo que constituye un obstáculo importante al principio de igualdad en la construcción de nuestro sistema jurídico. y también es una fuente importante de corrupción rampante en nuestro país. Una de las medidas para erradicar el fenómeno del privilegio es implementar efectivamente el principio de igualdad de los ciudadanos en la aplicación de la ley, en lugar de limitarse a defender este principio de boquilla. Al mismo tiempo, se deben erradicar los sistemas políticos y económicos que generan privilegios, y quienes participan en privilegios deben ser castigados de manera resuelta y equitativa.

Preguntas para pensar

1. Describir el concepto y las características de la justicia.
2. ¿Qué es el sistema judicial? ¿Cómo es el sistema judicial de nuestro país?
3 . ¿Cuáles son los requisitos y principios básicos de la justicia?
4. ¿Por qué el poder judicial debería ser independiente?
5. Hablemos de responsabilidad judicial.

Lectura recomendada

1. [Estados Unidos] Benjamín Cardozo: "La naturaleza del proceso judicial", traducido por Su Li, Commercial Press, edición de 1998.

2. Su Li: "Envío de derecho a las zonas rurales: investigación sobre el sistema judicial de base de China", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 2000.

3 . Su Li: "Enredados en hechos y leyes", "Ciencias jurídicas", número 3, 2000.

4. He Weifang: "Métodos para impartir justicia", Editorial Shanghai Sanlian, edición de 2003.

5. Ji Weidong: "Revisión constitucional y fortalecimiento del poder judicial", "Ciencias sociales chinas", número 2, 2002.

6 . Li Buyun: "Varias cuestiones sobre la independencia judicial", "Investigación jurídica", número 3, 2002.

7. Liu Zuoxiang: "Críticas al proteccionismo judicial local de China: también se analizan las ideas de reforma judicial de la" nacionalización del poder judicial "", "Investigación legal", número 1, 2003.

Ampliar conocimientos

En inglés, la palabra "judicial" se suele expresar como administración de justicia, que literalmente significa "implementación de justicia". En nuestro idioma chino, palabras como "ley" y "poder judicial" también tienen ciertas connotaciones de equidad, justicia e imparcialidad. Sin embargo, los profesionales judiciales no están necesariamente asociados con la conducción de una justicia imparcial. Aunque la gente a menudo expresa extrema indignación contra los llamados agentes del orden que infringen la ley, y aquellos a cargo del poder judicial que violan la ley, administran mal los derechos humanos e incluso las vidas humanas, si no establecemos un buen sistema de gestión judicial para que el poder judicial puede estar dispuesto a hacerlo. No importa cuán urgentes sean los deseos de la gente, y no importa cuán severa sea la condena de la corrupción judicial, no ayudará.

¿Cuál es el sistema que puede garantizar la integridad judicial? Hablando de eso, originalmente era un asunto muy simple. Es decir, en un nivel inferior, hacer que los funcionarios judiciales sean valientes; en un nivel superior, hacer que los funcionarios judiciales se pongan de pie.

——He Weifang: "La forma de impartir justicia"

Capítulo 21 Supervisión Legal

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La supervisión legal es una parte importante del funcionamiento de la ley y, al mismo tiempo, también es un mecanismo de autoprotección para el funcionamiento de la ley. Como parte de toda la operación legal, la supervisión legal no existe de forma aislada, sino que va acompañada y opera simultáneamente con la legislación, el cumplimiento de la ley, las actividades judiciales y otras actividades. Este capítulo proporciona principalmente un análisis en profundidad del concepto de supervisión legal e introduce el sistema de supervisión legal. A través del estudio de este capítulo, podrá memorizar el concepto de supervisión legal, comprender las funciones de la supervisión legal y la estructura básica del sistema de supervisión legal de nuestro país, y comprender y dominar los principios básicos de la supervisión legal.

Sección 1 Interpretación de la Supervisión Legal

1. El concepto de supervisión legal

En chino, el significado original de la palabra "supervisión" es un puesto oficial establecido para supervisar y supervisar a los generales enviados a luchar, con el objetivo de garantizar la estricta ejecución de las órdenes y reducir los errores. Según el "Libro de la dinastía Han posterior": "En la antigüedad, cuando se enviaba a los

generales, se les asignaba la responsabilidad de supervisión, y los subordinados eran responsables del segundo diputado. Por lo tanto, eran los que respetaban el mandato del país pero rara vez lo pasaba." En la antigua mi país, la responsabilidad de la supervisión era supervisar y supervisar la ejecución de las órdenes militares. Más tarde, el significado de la palabra supervisión se hizo cada vez más amplio y no se limitó a los militares. Por ejemplo, "Cimología" explica la palabra "supervisión" como "supervisión y supervisión", pero su significado básico todavía significa observar, inspeccionar y supervisar desde el margen. En la sociedad moderna, el término supervisión se utiliza ampliamente, como supervisión de la opinión pública, supervisión del mercado, supervisión de la calidad, supervisión administrativa, supervisión de precios, etc.

La supervisión legal es una parte importante del funcionamiento de la ley y también es un mecanismo de autoprotección para el funcionamiento de la ley.

Como parte de toda la operación legal, la supervisión legal no existe de forma aislada, sino que va acompañada y opera simultáneamente con la legislación, el cumplimiento de la ley, las actividades judiciales y otras actividades. Sin actividades legislativas y judiciales, la supervisión legal perderá su fundamento y dependencia. Como mecanismo de autoprotección para la operación legal, la supervisión legal y las actividades supervisadas, como la legislación y la implementación de la ley, son diferentes en estructura, función, objetivo y modo de operación. La supervisión legal existe como una fuerza externa a las cosas que se supervisan, y su propósito es prevenir y eliminar conductas ilegales de quienes se supervisan.

El concepto de "supervisión" muestra que es una relación social entre el supervisor y el supervisado, y una fuerza externa ejercida por el supervisor sobre el supervisado. Los supervisores deben ser organizaciones e individuos distintos de los supervisados. “No puedes supervisarte a ti mismo” es un principio básico del sistema de supervisión. El propósito de la supervisión es ejercer una especie de fuerza de control sobre el supervisado para instarlo a moverse en la dirección que el supervisor cree que es correcta. No hay supervisión sin propósito, y no hay supervisión sin control. La supervisión y la ejecución son dos conceptos relativos que pertenecen a la gestión. La supervisión siempre se lleva a cabo para determinadas

actividades de ejecución y es un comportamiento de gestión de nivel superior.

La supervisión legal suele tener dos significados, amplio y restringido. La supervisión legal en un sentido estricto se refiere a la supervisión de la legalidad de las actividades legislativas, judiciales y de aplicación de la ley por parte de agencias estatales específicas de acuerdo con la autoridad legal y los procedimientos legales. La supervisión legal en un sentido amplio se refiere a la supervisión de la legalidad de diversas actividades legales por parte de todas las agencias estatales, organizaciones sociales y ciudadanos. La supervisión legal en un sentido amplio incluye la supervisión legal en un sentido estricto, los cuales toman la implementación de la ley y la legalidad del comportamiento de las personas como contenido básico de la supervisión.

2. Historia de la supervisión legal

(1) La supervisión jurídica en la historia europea

En Occidente, durante la antigua República Romana, dos cónsules electos asumían el poder político en lugar del "rey" durante el período real y, por lo general, no se les permitía ser reelegidos. Los dos cónsules son los funcionarios más altos del país y tienen el mismo poder y pueden controlarse mutuamente.

(2) Supervisión jurídica moderna y contemporánea en el extranjero

En la sociedad moderna, los sujetos, métodos y tipos de supervisión jurídica se han desarrollado aún más.

(1) Es supervisión por el parlamento. La sociedad moderna implementa principalmente la democracia parlamentaria, y el parlamento tiene poder de supervisión sobre los organismos administrativos y judiciales. Según el sistema de gabinete parlamentario, los métodos utilizados por el parlamento para supervisar los organismos administrativos o judiciales incluyen: poder de investigación, poder de investigación, poder de aceptar peticiones, poder de sugerencias, poder de acusación, poder de censura y establecimiento de legitimación activa. comités.

(2) Es la supervisión llevada a cabo por los órganos judiciales, generalmente también llamada revisión judicial, que se refiere a un sistema en el que los órganos judiciales revisan y deciden si las acciones de los órganos legislativos

y administrativos son inconstitucionales a través de procedimientos judiciales.

(3) Es la supervisión de la opinión pública realizada por periodistas que utilizan los medios de comunicación como periódicos, radio y televisión. Este tipo de supervisión tiene una influencia moral muy grande y un poder impactante debido a su rápida respuesta y amplia gama de difusión.

3. Estructura de la supervisión legal

La supervisión legal refleja una relación social legal. Cualquier relación de supervisión se compone de elementos específicos. Los elementos constitutivos de la supervisión legal generalmente incluyen cinco aspectos, a saber, el tema de la supervisión legal, el objeto de la supervisión legal, el contenido de la supervisión legal, los poderes y obligaciones de la supervisión legal y las reglas de la supervisión legal. En términos sencillos, los cinco elementos de la supervisión legal se refieren a quién supervisa, a quién supervisar, qué supervisar y cómo supervisar. Estos cinco elementos juntos constituyen la forma completa de supervisión legal. Sin alguno de estos elementos, no puede convertirse en supervisión legal.

(1) Sujetos de supervisión legal

El sujeto de supervisión jurídica se refiere al actor que ejerce la supervisión jurídica en las actividades de supervisión jurídica. En términos generales, las entidades de supervisión legal de mi país se pueden resumir en cuatro categorías:

(1) Agencias estatales. Generalmente se refiere a organismos del poder estatal, organismos administrativos y organismos judiciales. La autoridad y el alcance de la supervisión legal de los organismos estatales están claramente estipulados en la Constitución y las leyes pertinentes. Este tipo de supervisión se lleva a cabo en nombre del Estado de acuerdo con ciertos procedimientos legales, por lo que tiene una gran coerción legal, quienes están bajo supervisión deben aceptar la supervisión y realizar determinadas conductas en consecuencia. Este tipo de supervisión es el núcleo del sistema de supervisión legal de un país.

(2) Organización social. Generalmente se refiere a partidos políticos, grupos políticos y organizaciones de masas, etc. Este tipo de supervisión se diferencia de la

supervisión legal de las agencias estatales: no tiene efecto legal ni es supervisión en nombre del Estado, pero desempeña un papel importante en todo el sistema de supervisión legal y es ampliamente representativa y fundamental. . En particular, la supervisión del partido gobernante ocupa una posición particularmente importante y desempeña un papel clave en diversas formas de supervisión legal.

(3) La gente. En el sistema socialista, el pueblo, como verdadero sujeto de supervisión jurídica, está determinado por la naturaleza del Estado y la ley y está garantizado por la ley.

(4) Medios de comunicación. Incluyendo la televisión, los periódicos, la radio, etc., como herramientas de comunicación de noticias sociales, también asumen importantes funciones de supervisión legal, especialmente en la etapa actual de nuestro país, la supervisión de los medios de comunicación juega un papel particularmente importante.

(2) Objetos de supervisión legal

Los objetos de supervisión legal se refieren a las diversas actividades jurídicas de los actores que son supervisados en las actividades de supervisión legal. Respecto a los objetos de supervisión legal, nuestro país tiene actualmente dos visiones diferentes:

Una opinión es que los objetos de la supervisión jurídica incluyen organismos estatales, organizaciones sociales y ciudadanos que participan en diversas actividades jurídicas. Incluye diversos organismos estatales, como los órganos del poder estatal, los órganos administrativos, los órganos judiciales, los órganos de fiscalía, etc., así como los órganos sociales. Supervisión: Supervisión de las actividades legales llevadas a cabo por organizaciones y ciudadanos individuales, así como de actividades ilegales y delictivas.

Otra opinión es que el objeto de la supervisión legal son las actividades oficiales realizadas por los organismos legislativos, judiciales y encargados de hacer cumplir la ley y sus funcionarios públicos. A través de la supervisión legal, se insta a los organismos estatales y a su personal bajo supervisión a actuar estrictamente de conformidad con la ley y ejercer correctamente sus competencias.

Aunque los dos puntos de vista anteriores son diferentes, ambos creen que el foco de la supervisión legal deben ser las diversas actividades oficiales de las agencias

estatales y su personal. La razón por la que creemos que el foco de la supervisión legal debe ser las diversas actividades oficiales de las agencias estatales y su personal es porque diversas actividades estatales dependen principalmente de varias agencias estatales, como las agencias eléctricas, las agencias de aplicación de la ley, las agencias judiciales y su personal. Realizadas específicamente, sus actividades representan al país y tienen efectos legales y obligatorios a nivel nacional. La práctica demuestra que mantener la unidad y la dignidad de la ley es responsabilidad legal de las agencias estatales y su personal. El comportamiento de las agencias estatales y su personal, especialmente las agencias y cuadros dirigentes estatales, es la clave para mantener la unidad y la dignidad de la ley, por lo que, por supuesto, deben ser el foco de la supervisión legal.

(3) Contenidos de la supervisión legal

En términos generales, la legalidad del comportamiento de los objetos de supervisión legal es el contenido de la supervisión legal y está incluida en el alcance de la supervisión legal. Actualmente, los círculos jurídicos tienen opiniones diferentes sobre el alcance de la supervisión legal.

Una opinión es que el contenido de la supervisión legal es supervisar las actividades legislativas, judiciales y de aplicación de la ley de agencias estatales poderosas y su personal. Específicamente, el contenido de la supervisión legal de las agencias estatales incluye principalmente dos aspectos: primero, supervisar la legalidad de los documentos normativos formulados por ellos; segundo, supervisar la legalidad de la aplicación de la ley y la justicia.

Otra opinión es que el contenido de la supervisión jurídica incluye no sólo la supervisión de la aplicación de la ley por parte de los órganos administrativos estatales y los órganos judiciales, la supervisión de la legalidad de las actividades judiciales, sino también la supervisión de la legalidad de las organizaciones sociales y las actividades ciudadanas. También se puede decir que el primero se entiende en sentido estricto y el segundo en sentido amplio.

(4) Reglas de supervisión legal

(1) Las reglas de supervisión legal incluyen reglas sustantivas y reglas procesales de supervisión legal. Las reglas sustantivas de supervisión legal se refieren a las reglas legales que estipulan los poderes y derechos de

supervisión de todos los sujetos de supervisión y las correspondientes responsabilidades y obligaciones de los objetos de supervisión; las reglas procesales de supervisión legal se refieren a las reglas que estipulan el orden, los métodos y procedimientos para que los sujetos participen en conductas de supervisión.

(2) Las normas procesales de supervisión legal también desempeñan un papel muy importante en el mecanismo de supervisión legal. Por un lado, ciertas reglas procesales son el requisito previo para la realización de reglas sustantivas; por otro lado, ciertas reglas procesales en sí mismas también tienen la función de restringir el poder y prevenir el abuso de poder.

(3) Las normas de supervisión legal desempeñan un papel muy importante a la hora de garantizar el desarrollo fluido y eficaz de las actividades de supervisión y aprovechar plenamente los efectos de la supervisión legal.

4. Características de la supervisión legal

(1) La supervisión legal es legal y autorizada.

Cualquier sistema de protección legal y cualquier actividad de supervisión legal debe tener una base legal. En la supervisión legal, el poder de supervisión legal es un poder legal extremadamente importante. Su distribución, operación y operación debe realizarse bajo las normas unificadas y guía de la ley, es decir, debe ser estatutaria. Esta legalidad incluye no sólo la legalidad de las condiciones para el ejercicio del poder de supervisión, sino también la legalidad de los procedimientos de supervisión, como los métodos y medios de supervisión, así como las calificaciones de los sujetos de supervisión. Aunque en los países democráticos modernos el alcance de los derechos de supervisión interna es muy amplio, esto no significa que cualquier organización o individuo pueda convertirse en sujeto de todas las actividades de supervisión sin condiciones. Que un sujeto de la sociedad tenga derecho a supervisar sólo puede y debe depender de las disposiciones de la ley. La constitución y las leyes de nuestro país estipulan que todas las agencias estatales, organizaciones sociales, fuerzas armadas y partidos políticos deben respetar la Constitución y las leyes, y deben utilizar la Constitución como directriz fundamental para sus actividades. Este principio es indudablemente aplicable a la

supervisión legal. La naturaleza jurídica de la supervisión legal determina la autoridad de la supervisión legal.

(2) La supervisión legal es preventiva y reparadora.

El propósito de la supervisión legal es prevenir y eliminar conductas ilegales por parte de quienes están bajo supervisión, asegurando así la legitimidad de las operaciones legales. Por lo tanto, a menudo es en el trabajo antes de que se produzca un comportamiento ilegal y desviado. Al mismo tiempo, en el caso de fenómenos ilegales que ya han ocurrido, mediante el ejercicio de los derechos de supervisión legal, también puede desempeñar un papel en la corrección de errores y la restauración del orden legal violado. Por ejemplo, el sistema de supervisión de juicios tiene la función de corregir errores en el trabajo judicial y restablecer los derechos legales.

(3) La supervisión legal es sistemática y receptiva

Según los requisitos básicos del Estado de derecho moderno, todos los actos de poder deben estar bajo una supervisión estricta y sistemática. No hay poder que no esté supervisado o que no esté plenamente supervisado. En un país, mientras exista algún poder o derecho que no esté supervisado o no esté totalmente supervisado, el sistema es incompleto y no puede desempeñar el papel que le corresponde. Al mismo tiempo, la naturaleza sistemática de la supervisión legal también requiere que la cantidad de poder sea proporcional al grado de supervisión: cuanto mayor sea el poder, mayor será el grado de supervisión. Además, los objetos y contenidos de la supervisión legal también deben guardar una correspondencia uno a uno con los diversos poderes y derechos legales. Cada vez que la ley crea una forma de poder o derecho, también debe crear una forma de poder de supervisión, que es decir, un sistema de supervisión legal La sexualidad inevitablemente deduce y deriva la correspondencia de la supervisión legal.

5. Clasificación de la supervisión legal

La clasificación de la supervisión legal se refiere a la división de los métodos o sistemas de supervisión legal según diferentes estándares y desde diferentes perspectivas.

(1) La supervisión legal se puede dividir en supervisión estatal y supervisión no estatal según la diferente naturaleza del sujeto de supervisión y el poder de

supervisión.

(1) El principal organismo de supervisión nacional son los organismos estatales, incluidos los organismos estatales de poder, los organismos judiciales estatales y los organismos administrativos estatales. El comportamiento de los sujetos de supervisión nacional que ejercen derechos de supervisión de conformidad con la ley es un comportamiento ordenado por el Estado.

(2) La supervisión no estatal también se denomina supervisión social. Los sujetos de la supervisión son diversas fuerzas sociales y su comportamiento en el ejercicio de los derechos de supervisión no es obligatorio por parte del Estado. Sin embargo, cualquier obstrucción y destrucción de dicha supervisión constituye una infracción grave y requiere la correspondiente responsabilidad legal.

(2) Según la teoría de la teoría de sistemas y según si el sujeto y el objeto de supervisión pertenecen al mismo sistema organizativo, la supervisión legal se divide en supervisión interna y supervisión externa.

(1) El sujeto de supervisión y el objeto de supervisión de la supervisión interna pertenecen al mismo sistema organizativo. La llamada supervisión interna generalmente significa que hay uno o varios subsistemas dedicados a la supervisión dentro del sistema para supervisar otros subsistemas.

(2) El sujeto de supervisión y el objeto de supervisión de la supervisión externa pertenecen respectivamente a sistemas diferentes, e incluso el sujeto de supervisión es el objeto de supervisión al mismo tiempo, y el objeto de supervisión también es el sujeto de supervisión al mismo tiempo.

(3) A juzgar por las características de la supervisión interna y la supervisión externa, los organismos administrativos son adecuados para la supervisión interna, y la supervisión legal a nivel nacional debe adoptar la supervisión externa como forma básica.

(3) Según la relación entre los sujetos de supervisión legal y la forma en que interactúa cada elemento de supervisión, la supervisión legal se puede dividir en supervisión centralizada, supervisión de controles y equilibrios y supervisión compuesta.

(1) La supervisión centralizada se refiere a la supervisión en la que los sujetos y objetos de la supervisión pertenecen en su mayoría a la misma secuencia de agencia o tienen una relación subordinada. Hay tres características

de este tipo de supervisión: primero, se unifican los tres poderes de toma de decisiones, poder administrativo y supervisión; segundo, la relación de supervisión es específica, es decir, el estatus del sujeto de supervisión y el de supervisión. El objeto no se puede intercambiar; en tercer lugar, en este El supervisor superior en el sistema de supervisión no acepta la supervisión.

La ventaja de la supervisión centralizada es que puede garantizar la realización de la voluntad del sujeto de supervisión y la mejora de la eficiencia de la supervisión. La supervisión interna de los organismos administrativos es una supervisión centralizada típica. El mayor defecto de la supervisión centralizada es la falta de supervisión de los principales responsables de la toma de decisiones. El máximo órgano de supervisión generalmente no acepta la supervisión, lo que fácilmente puede llevar a que la supervisión se convierta en una autocracia. El sistema de supervisión implementado en la sociedad feudal era una típica supervisión centralizada integral.

(2) La supervisión de controles y contrapesos se refiere a la supervisión basada en la supervisión cruzada por parte de sujetos y objetos de supervisión que pertenecen a diferentes secuencias de agencias. Este tipo de supervisión tiene las siguientes características: primero, se centra en restricciones horizontales entre diferentes sistemas eléctricos sin afiliación; segundo, la relación de supervisión no es específica y el sujeto de la relación de supervisión legal también debe ser sujeto de otra relación de supervisión legal. Objetos de supervisión; en tercer lugar, no existe ningún sujeto de supervisión superior no supervisado en todo el sistema de supervisión.

La ventaja de la supervisión de controles y equilibrios es que niega la existencia de un sujeto supervisor supremo no supervisado, lo que fundamentalmente impide la concentración ilimitada de poder y garantiza efectivamente la democratización del sistema. Aunque este tipo de supervisión puede conducir fácilmente a ineficiencia en el funcionamiento del sistema político, todavía se utiliza comúnmente en los países modernos.

(3) La supervisión compuesta es una forma integral de supervisión que incluye tanto la supervisión centralizada como la supervisión de controles y contrapesos. Del análisis anterior se desprende que tanto la supervisión centralizada como la supervisión de controles y contrapesos tienen sus propias ventajas y desventajas. El sistema de poder de un

país es complejo y es imposible asegurar la democratización del sistema adoptando una forma única de supervisión centralizada o de controles y equilibrios. La supervisión compuesta se esfuerza por superar las deficiencias de ambos, absorber las ventajas de ambos y adoptar formas correspondientes de supervisión basadas en diferentes relaciones de poder. El principio es: la supervisión de controles y equilibrios generalmente se adopta entre agencias con diferentes secuencias de poder; la supervisión centralizada generalmente se adopta entre superiores y subordinados en la misma secuencia de poder; la supervisión de controles y equilibrios generalmente se adopta entre los mismos niveles de la misma secuencia de poder.

6. La importancia de la supervisión legal en la China contemporánea

(1) La supervisión legal es la garantía y un componente importante de la política democrática socialista.

La democracia socialista, en términos de sistema nacional, se refiere principalmente a la democracia representativa, es decir, los ciudadanos eligen a sus propios representantes y líderes gubernamentales para representar sus propios intereses y permitirles ejercer el poder estatal según su propia voluntad. Un verdadero sistema democrático requiere dos condiciones: por un lado, debe tener un sistema electoral completo que pueda realmente hacer realidad la democracia; por otro lado, debe permitir que las personas elegidas por la opinión pública actúen verdaderamente de acuerdo con la opinión pública al ejercer el poder. . , y no abusará del poder otorgado por el pueblo ni infringirá los derechos e intereses legítimos de los ciudadanos. Para lograr este último aspecto, se necesita un sistema de supervisión. La historia del desarrollo de los sistemas políticos en varios países del mundo muestra que el sistema de supervisión está estrechamente relacionado con la mejora y el desarrollo de los sistemas democráticos modernos, en los que su estatus es cada vez más importante. Porque, bajo el sistema representativo, es imposible que cada ciudadano participe directamente en la gestión de todos los asuntos estatales. La mayoría de los asuntos sólo pueden ser gestionados por representantes electos. La supervisión garantiza que un pequeño número

de administradores sigan siempre las instrucciones de la mayoría de los actuarán las personas que no pueden participar directamente en la gestión, garantizando así el carácter democrático de la sociedad. La supervisión legal se utiliza en el campo del poder político nacional para garantizar que el poder nacional opere dentro del alcance y seguimiento normales de sus responsabilidades. El grado de perfección de la supervisión de un país sobre el uso del poder político se refleja en la forma del estado de desarrollo del país y, en términos de contenido, en el grado de democracia del país. Por lo tanto, el establecimiento del sistema de supervisión legal debe basarse en los requisitos de la democratización política, y su importancia es garantizar la democratización de la vida social y política.

(2) La supervisión legal es la garantía para gobernar el país de acuerdo con la ley y construir un país socialista bajo el Estado de derecho.

La supervisión jurídica es una parte importante de la construcción del Estado de derecho y va de la mano con la legislación y las actividades judiciales y de cumplimiento de la ley, entre otras. La supervisión jurídica tiene una importancia y un papel importantes en todas las actividades jurídicas: abarca la creación, la aplicación y la realización del derecho en todas las etapas de las actividades jurídicas. La supervisión legal desempeña un papel para garantizar que las cosas se hagan de conformidad con la ley durante todo el proceso de ajuste legal. Si el estado de derecho es un medio importante para reunir fenómenos jurídicos como normas jurídicas, relaciones jurídicas y actividades para realizar derechos y obligaciones en el mecanismo de ajuste legal, la supervisión legal es una medida importante y una medida para garantizar efectivamente el estado de derecho en Todas las etapas del ajuste legal. Buen mecanismo. Si un país no tiene una supervisión legal estricta y poderosa, no habrá un verdadero Estado de derecho.

1. La supervisión legal desempeña un papel en el mantenimiento de la unidad y coordinación del estado de derecho del país durante la etapa de creación de la ley.

Legislar para asegurar la armonía y coherencia de las leyes internas y externas es la base para asegurar la unidad de las leyes nacionales. La legislación es el comienzo del movimiento hacia el estado de derecho, y las normas son la base para hacer cumplir la ley y respetarla. Varios documentos legales normativos en cada país son creados por diferentes agencias estatales. Estos documentos

jurídicos normativos formulados por diferentes organismos estatales tienen diferente estatus jurídico y efectos. La forma de lograr la unificación y coordinación de estos diferentes niveles y tipos de normas jurídicas y la constitución, así como la unificación y coordinación mutuas entre ellos, no puede resolverse mediante la legislación misma. La unidad y coordinación de las leyes nacionales también deben mantenerse mediante mecanismos especializados. Por ejemplo, el Congreso Nacional del Pueblo y su Comité Permanente reciben poderes especiales para supervisar la implementación de la Constitución a fin de garantizar la autoridad de la Constitución como ley fundamental y hacer que la Constitución ocupe la posición más alta en todo el sistema de gobierno. documentos legales normativos Cualesquiera otras leyes, reglamentos administrativos y disposiciones locales Ninguna de ellas podrá contravenir la Constitución.

2. La supervisión legal garantiza la implementación precisa y efectiva de las leyes, de modo que el establecimiento de diversas relaciones jurídicas y el manejo de diversas cuestiones jurídicas cumplan con los requisitos de las normas legales.

En particular, la supervisión legal desempeña un papel especial en las actividades de las agencias estatales y su personal que aplica las leyes. A través de la supervisión legal, se puede garantizar que las actividades que utilizan el poder estatal se lleven a cabo dentro del alcance de la ley, de modo que los ajustes individuales realizados por las agencias estatales y su personal para personas y situaciones específicas estén subordinados a ajustes normativos, de modo que los documentos que aplicar la ley cumplir con las normas. También puede garantizar la legalidad de las actividades legales aplicadas por las agencias estatales y su personal, eliminar rápidamente la interferencia y obstrucción de varios factores complejos en la implementación de la ley y garantizar que las leyes deben cumplirse. , la aplicación de la ley debe ser estricta y las violaciones deben ser procesadas.

3 . La supervisión legal garantiza que los derechos y obligaciones de cada sujeto de la relación jurídica puedan realizarse.

A través de la supervisión legal se pueden realizar determinadas relaciones jurídicas que no pueden realizarse debido a obstáculos en circunstancias y formas normales. Por ejemplo, el papel de la supervisión de auditoría en la

salvaguardia del sistema financiero nacional. Al mismo tiempo, a través de la supervisión legal, se pueden probar y evaluar los efectos sociales de la implementación de la ley. La aplicación de las leyes producirá ciertos efectos sociales. Los efectos jurídicos son el resultado del funcionamiento integral de los sistemas internos y externos del estado de derecho en el entorno social. Son el producto de la combinación de los objetivos ideales del legislador y la realidad social. . Puede verificar oportunamente si la ley se ajusta a la realidad objetiva, si diversas normas jurídicas son apropiadas y si los objetivos esperados se han logrado en un tiempo y espacio determinados. De esta manera, es conveniente tomar medidas correctivas en respuesta a las deficiencias de la realidad jurídica y al tamaño y naturaleza de la desviación entre el efecto y la meta, o hacer correcciones oportunas para hacerla consistente o más cercana a la meta ideal. ; o para descubrir las razones de los errores. Para evitar que se repitan errores pasados, la ley puede ajustar de manera óptima las relaciones sociales dentro de un camino predeterminado.

4. La supervisión jurídica favorece la retroalimentación de la información jurídica

La retroalimentación, como método de control, se caracteriza por ajustar el comportamiento futuro en función de condiciones de movimiento pasadas. La retroalimentación de información jurídica es extremadamente importante tanto para la formulación como para la implementación de leyes. En términos de elaboración de leyes, la legislatura puede decidir la próxima acción basándose en la información de retroalimentación. En el proceso de funcionamiento del Estado de derecho, la supervisión legal puede descubrir rápidamente vínculos que requieren retroalimentación y ajuste por parte del departamento legislativo. Es de gran importancia formular o enmendar leyes científicamente, realizar con precisión la ley que se debe seguir y mejorar y perfeccionar aún más el estado de derecho eliminando información falsa y conservando la verdadera, descartando lo aproximado y extrayendo lo esencial, y devolviéndolo. al órgano legislativo de manera oportuna.

Sección 2.° Sistema de Supervisión Legal

1. Supervisión por parte de agencias estatales

La supervisión por parte de agencias estatales es un tipo de supervisión legal, es decir, la supervisión con efecto legal que es llevada a cabo por agencias estatales en nombre del Estado y cuya implementación está garantizada por la fuerza obligatoria estatal. La supervisión por parte de organismos estatales ocupa un lugar especial en todo el sistema de supervisión legal y tiene facultades y efectos especiales. Como principal órgano de supervisión jurídica, los organismos estatales generalmente se refieren a la supervisión de las actividades jurídicas por parte de los organismos del poder estatal, los organismos administrativos y los organismos judiciales. Incluyendo los congresos populares de todos los niveles y sus comités permanentes, los gobiernos populares de todos los niveles y sus departamentos administrativos, los órganos militares de todos los niveles, los órganos judiciales y los órganos de fiscalía, etc. La autoridad, el alcance, los procedimientos y la eficacia de la supervisión legal por parte de los organismos estatales están claramente estipulados en la Constitución, las leyes y los reglamentos. Este tipo de supervisión constituye el núcleo del sistema de supervisión legal de nuestro país.

(1) Supervisión por parte de agencias estatales de energía

1. La importancia de la supervisión por parte de los órganos del poder estatal

En las sociedades occidentales modernas, el poder de supervisión es un poder importante de las instituciones representativas. Desempeña un papel muy importante en el mantenimiento del Estado de derecho, la defensa de la democracia, la prevención de la tiranía y la supresión de la corrupción. En nuestro país, que implementa el sistema del Congreso Popular, el estatus y el papel de los órganos del poder estatal y sus poderes de supervisión en la vida política nacional son aún más importantes. La supervisión por parte de los órganos del poder estatal es una parte importante del ejercicio de sus funciones de conformidad con la ley por parte de los órganos del poder estatal y un aspecto importante del ejercicio del poder estatal por parte del pueblo.

2. Sujetos de supervisión y objetos de supervisión de los órganos del poder estatal.

La supervisión por parte de los órganos del poder estatal se refiere a la implementación de la supervisión legal por parte de los congresos populares en todos los niveles y sus comités permanentes a través de procedimientos legales para garantizar la implementación efectiva de la ley. El órgano principal de este tipo de supervisión son las asambleas populares de todos los niveles y sus comités permanentes. Entre ellos, la Asamblea Popular Nacional y sus comités permanentes ocupan una posición dominante en todo el sistema de supervisión jurídica. Los objetos de supervisión por parte de los órganos del poder estatal incluyen: los órganos estatales y sus miembros que son generados por los órganos del poder estatal y sus órganos permanentes y son responsables ante ellos; los órganos relevantes del poder estatal y sus miembros; las fuerzas armadas nacionales, los partidos políticos, los grupos sociales. , y diversas empresas, instituciones y ciudadanos individuales.

3 . Contenido y métodos de supervisión por parte de los órganos del poder estatal.

Supervisión jurídica y supervisión de obra. La supervisión legal se refiere a la supervisión de la implementación de las leyes por parte del Congreso Nacional del Pueblo, las asambleas populares locales y sus comités permanentes; la supervisión del trabajo se refiere principalmente a la supervisión del trabajo del gobierno, los órganos de la fiscalía y los órganos judiciales. Sus principales métodos son: escuchar y revisar los informes de trabajo de estas agencias, plantear consultas a las agencias pertinentes, organizar comités de investigación para investigar y abordar cuestiones importantes, etc., lo que comúnmente se conoce como la supervisión del trabajo de "un gobierno y dos casas".

Tomando el objeto de la supervisión como criterio básico y la naturaleza del contenido de la supervisión como criterio auxiliar, el contenido de la supervisión legal por parte de los órganos del poder estatal se puede dividir a grandes rasgos en cinco tipos:

(1) La supervisión legislativa se refiere a la supervisión por parte de los organismos del poder estatal sobre la legalidad de los actos legislativos y las actividades legislativas y sus resultados. La supervisión legislativa generalmente involucra a agencias con poderes legislativos superiores que revisan, dictan decisiones y manejan si los documentos legales normativos formulados por agencias de

nivel inferior con poderes legislativos violan leyes y regulaciones, y si son inconsistentes o inconsistentes entre sí. El propósito de la supervisión legislativa es eliminar los conflictos y la falta de coordinación entre leyes y reglamentos y mantener la unidad del sistema legal del país.

(2) La supervisión administrativa se refiere a la supervisión de la legalidad de las acciones administrativas de los gobiernos en todos los niveles, incluida la supervisión de diversas acciones administrativas específicas y otras acciones administrativas abstractas distintas de la formulación de reglamentos administrativos.

(3) La supervisión judicial se refiere a la supervisión por parte de los organismos del poder estatal sobre las actividades de los organismos judiciales en todos los niveles que aplican las leyes.

(4) Supervisión del personal, es decir, supervisión de las calificaciones de los funcionarios públicos nacionales pertinentes. El foco de esta supervisión es el comportamiento corrupto de los funcionarios públicos.

(5) La supervisión constitucional se refiere a supervisar la constitucionalidad de diversas leyes, reglamentos y otros documentos legales normativos, la constitucionalidad del comportamiento de las organizaciones sociales y de los ciudadanos individuales, y la resolución de disputas entre los poderes de las agencias estatales estipulados en la constitución.

(2) Supervisión por parte de agencias administrativas estatales

La administración conforme a la ley es una cuestión importante para establecer un país regido por la ley y una tendencia inevitable en la gestión administrativa moderna. La supervisión por parte de agencias administrativas es una parte importante del sistema de supervisión nacional y debe integrarse al estado de derecho.

La supervisión administrativa es la supervisión y supervisión por parte del sujeto supervisor de las actividades de los organismos administrativos estatales y sus funcionarios públicos que ejercen el poder administrativo. Generalmente, existen sentidos amplios y estrechos. La supervisión administrativa en un sentido amplio se refiere a la supervisión de la autocirculación dentro del sistema de agencias administrativas o la supervisión interactiva entre agencias administrativas y agencias no administrativas, así como la supervisión administrativa profesional de ciudadanos y personas

jurídicas por parte de agencias administrativas. La supervisión administrativa en sentido estricto se refiere únicamente a la supervisión de la circulación interna de los organismos administrativos. Esto incluye la supervisión de los organismos administrativos de nivel superior sobre el desempeño de funciones oficiales por parte de los organismos administrativos de nivel inferior y la supervisión de los organismos administrativos y sus funcionarios públicos por parte de organismos de supervisión administrativa especializados. Esto se debe a que, además de formular reglamentos, emitir órdenes, aprobar resoluciones y emitir instrucciones, los organismos administrativos también deben garantizar la implementación unificada de las órdenes gubernamentales. Para lograr este objetivo, necesita sus propios órganos y funciones de supervisión.

La supervisión administrativa a la que nos referimos aquí se entiende principalmente en un sentido estricto, es decir, se refiere principalmente a la supervisión de superiores a subordinados dentro del sistema de agencias administrativas y la supervisión de todos los demás departamentos administrativos por parte de departamentos de supervisión de tiempo completo. La Constitución de nuestro país estipula que el Consejo de Estado tiene la facultad de supervisar los ministerios, comisiones y gobiernos locales en todos los niveles. Al mismo tiempo, el Ministerio de Supervisión, como organismo supervisor especializado del Consejo de Estado, supervisa las actividades administrativas de los gobiernos central y agencias administrativas locales en todos los niveles y si los funcionarios individuales cumplen con la ley. Los niveles locales en todos los niveles Los departamentos de supervisión también tienen funciones correspondientes. Además, los gobiernos locales de todos los niveles tienen derecho a revisar y supervisar las acciones administrativas de los gobiernos de nivel inferior y de los departamentos del mismo nivel de gobierno. La naturaleza de su supervisión no es enteramente equivalente a la supervisión administrativa.

La supervisión administrativa es un tipo especial de supervisión administrativa que se logra mediante las actividades de organismos especializados de supervisión administrativa. El propio organismo de supervisión administrativa es un departamento funcional del organismo administrativo que, mediante actividades especializadas de supervisión administrativa, garantiza la administración

jurídica de otros organismos administrativos. La supervisión administrativa es una inspección pasiva de arriba hacia abajo, ex post facto y una inspección que utiliza el poder estatal dentro de un único sistema organizacional. Existe una relación de subordinación entre el supervisor y el supervisado, el sujeto de la supervisión administrativa es único y el método es relativamente fijo y uniforme. La supervisión administrativa es integral e integral en su supervisión del sistema administrativo nacional. Tiene el estatus legal más alto en toda la supervisión administrativa. La supervisión administrativa implementa principalmente la supervisión mediante la aplicación de leyes a eventos específicos y mediante recompensas y castigos, y es cuasijudicial.

El poder de supervisión administrativa está determinado por la constitución y las leyes del país y es un poder estatal. Los órganos de supervisión administrativa de nuestro país tienen principalmente facultades de inspección, investigación, sugerencia y determinadas sanciones o sanciones administrativas. Además, también tiene facultades de vigilancia, admisión de denuncias, consulta, persecución administrativa y mediación.

(3) Supervisión por órganos judiciales nacionales

1. Supervisión por la Fiscalía

La supervisión de los órganos de la fiscalía es un tipo de supervisión especializada, es decir, la supervisión de la legalidad de las actividades judiciales y policiales de los organismos estatales pertinentes, así como la supervisión de los delitos y otros actos delictivos cometidos por personal estatal que se aprovecha de sus posiciones. La Constitución y las leyes de nuestro país estipulan claramente que la Fiscalía Popular es el organismo nacional de supervisión jurídica y su función principal es la supervisión jurídica. Supervisa la aplicación de la ley mediante el ejercicio de facultades procesales. La supervisión de las actividades de aplicación de la ley por parte de los órganos de la fiscalía es una de las formas más amplias de supervisión, que incluye principalmente:

En los procesos penales, la supervisión de las actividades del proceso por parte del órgano de la fiscalía es la siguiente: si los fiscales que comparecen ante el tribunal descubren que hay actividades ilegales en el proceso, tienen derecho a presentar opiniones correctivas al tribunal; cuando el órgano de la fiscalía crea que la sentencia del

tribunal es incorrecta, puede presentarla ante el tribunal popular superior. Si la Fiscalía Popular de nivel superior determina que efectivamente hay un error en la sentencia jurídicamente efectiva del Tribunal Popular de nivel inferior, tiene derecho a presentar una protesta de acuerdo con los procedimientos de supervisión del juicio; puede enviar personal al lugar de ejecución de la pena de muerte para supervisar en el lugar, y también puede llevar a cabo la supervisión in situ de cualquier otra sentencia penal. , implementar la supervisión sobre la ejecución de las sentencias y tener derecho a notificar a la agencia de aplicación de la ley para realizar correcciones si se descubre alguna situación ilegal.

En los litigios civiles, los órganos de la fiscalía tienen derecho a ejercer supervisión jurídica sobre las actividades de los procesos civiles y tienen derecho a protestar contra las sentencias de los tribunales populares inferiores que hayan entrado en vigor de conformidad con los procedimientos de supervisión de los procesos. Los niveles pueden solicitar a las fiscalías de nivel superior que presenten una protesta contra las sentencias de los tribunales populares del mismo nivel.

En los procedimientos administrativos, los órganos del Ministerio Público tienen derecho a ejercer supervisión legal sobre los procedimientos administrativos y a presentar protestas de conformidad con los procedimientos de supervisión judicial.

2. Supervisión por órganos judiciales

La supervisión de los órganos judiciales también se denomina supervisión de los tribunales populares. Hay tres tipos de supervisión por parte del Tribunal Popular:

(1) Supervisión dentro del sistema de tribunales populares. Se manifiesta en la supervisión de los tribunales populares de niveles superiores sobre los procedimientos de supervisión de los juicios de los tribunales populares de niveles inferiores, y en la supervisión por parte del presidente del tribunal popular de las actividades procesales del tribunal. Fortalecer la supervisión de los juicios es una medida importante para corregir sentencias injustas y garantizar la equidad judicial.

(2) La supervisión de los órganos de la fiscalía por parte del tribunal popular. La supervisión de los órganos de la fiscalía por parte del Tribunal Popular se realiza mediante el ejercicio de poderes judiciales en el proceso de tramitación de causas penales. La supervisión de la Fiscalía Popular por

parte del Tribunal Popular se lleva a cabo en el marco de la división del trabajo y las responsabilidades, la cooperación mutua y la moderación mutua, por lo que se forma una relación de supervisión bidireccional entre el sujeto de la supervisión y el objeto de la supervisión.

(3) Supervisión de los órganos administrativos por el Tribunal Popular. Los tribunales populares supervisan los organismos administrativos, conocen de casos penales, casos administrativos, casos económicos, etc. relacionados con los organismos administrativos y su personal de conformidad con la ley, y se ocupan de los actos ilegales y criminales de los organismos administrativos y su personal en forma de sentencias y sentencias realizadas. Tiene como objetivo salvaguardar y supervisar la administración de los órganos administrativos de conformidad con la ley y proteger los derechos legítimos del pueblo. Los órganos judiciales ordinarios de nuestro país supervisan las actuaciones policiales de los órganos administrativos a través de procedimientos judiciales.

2. Supervisión social

La supervisión social, es decir, la supervisión por parte de agencias no estatales, se refiere a la supervisión de la legalidad de diversas actividades legales por parte de los partidos políticos, las organizaciones sociales y el pueblo de conformidad con la Constitución y las leyes pertinentes. Su finalidad es garantizar la legalidad de la aplicación de la ley. Su característica es que no utiliza directamente el poder estatal y no tiene que seguir ciertos procedimientos y formas legales. Sin embargo, la supervisión jurídica social es la base de la supervisión jurídica nacional.

(1) Supervisión por parte del Partido Comunista de China

La supervisión por parte del Partido Comunista de China es una forma fundamental de supervisión legal en nuestro país. El importante papel de la supervisión del Partido Comunista Chino puede explicarse a partir de los siguientes aspectos.

(1) Como núcleo de liderazgo del país, el Partido Comunista de China utiliza su mecanismo de liderazgo sobre el pueblo para dirigir y movilizar al pueblo y a diversas organizaciones sociales para llevar a cabo una supervisión exhaustiva de todos los objetos de supervisión de acuerdo con la ley, especialmente el gobierno.

organizaciones del partido y miembros y cuadros del partido.

(2) De conformidad con el principio de "el partido debe gobernar al partido", utilizar el mecanismo de restricción y supervisión democrática dentro del partido para fortalecer la supervisión estricta de los miembros del partido involucrados en política, especialmente de los cuadros dirigentes. Al expandir la democracia dentro del partido y proteger los derechos de los miembros del partido, podemos aprovechar plenamente el papel de supervisión de todos los miembros y organizaciones del partido dentro del partido. Establecer y mejorar reglas y regulaciones relacionadas con la supervisión intrapartidaria y aprovechar plenamente las funciones del mecanismo de supervisión intrapartidaria.

(3) Para aprovechar plenamente el papel de supervisión del partido, es necesario resolver institucionalmente dos problemas: primero, evitar una concentración excesiva de poder mediante la reforma del sistema político; segundo, el partido debe implementar la supervisión de conformidad con la ley.

(2) Supervisión por organizaciones sociales

Organizaciones sociales es un término general de amplio alcance, que generalmente incluye partidos políticos, grupos políticos, grupos sociales, organizaciones de masas, empresas e instituciones. La supervisión de las organizaciones sociales se diferencia de la supervisión legal de los organismos estatales: no tiene efecto jurídico directo, no es una supervisión realizada en nombre del Estado y no es obligatoria por parte del Estado. Sin embargo, la supervisión de las organizaciones sociales también es una fuerza importante en todo el sistema de supervisión legal y es ampliamente representativa y autorizada. La supervisión de las organizaciones sociales puede transmitirse a la supervisión jurídica del Estado a través de canales legales, y luego producir efecto jurídico directo y coerción jurídica a través de la supervisión legal de las agencias estatales. Incluye principalmente la supervisión de los partidos democráticos, la Conferencia Consultiva Política del Pueblo y los grupos sociales.

(1) Los partidos democráticos de nuestro país son alianzas políticas de algunos trabajadores socialistas y algunos patriotas socialistas a los que están afiliados, aceptan la dirección del Partido Comunista de China, cooperan con el Partido Comunista de China y trabajan

juntos por el causa del socialismo Su amigo cercano es el partido político participante. Llevan a cabo activamente trabajos de supervisión legal a través de diversas formas y canales y son una fuerza social importante en la supervisión legal.

(2) La Conferencia Consultiva Política del Pueblo Chino es una organización del Frente Patriótico Unido del Pueblo Chino, una importante institución para la cooperación multipartidaria y la consulta política bajo el liderazgo del Partido Comunista de China, y una forma importante de promover la democracia socialista en la vida política de mi país. La supervisión jurídica llevada a cabo por los miembros de la CCPPCh a través de inspecciones, investigaciones y estudios ha desempeñado un papel activo y eficaz en la práctica. Ahora deberíamos resumir la experiencia, mejorar la legislación partidaria y legalizar e institucionalizar la consulta política y la supervisión democrática.

(3) La supervisión legal de los grupos sociales se refiere principalmente a la supervisión legal llevada a cabo por organizaciones sociales como sindicatos, ligas juveniles, federaciones de mujeres, comités de residentes urbanos, comités de aldeas rurales y asociaciones de protección del consumidor. Como tipo de supervisión colectiva, este tipo de supervisión puede desempeñar un importante papel de supervisión en determinados ámbitos específicos.

(3) Supervisión por parte del pueblo

La supervisión del pueblo se refiere a la supervisión legal llevada a cabo directamente por el pueblo. Los sujetos de este tipo de supervisión son los ciudadanos individuales; los objetos son todas las agencias estatales y su personal, los partidos políticos, los grupos sociales, las organizaciones sociales y los medios de comunicación. Al ejercer sus derechos democráticos, las masas pueden mostrar su fuerza, expresar su voluntad y deseos e instar a los órganos estatales a actuar de acuerdo con la ley. La supervisión masiva tiene un carácter amplio y masivo y es una fuerza importante y universal en la supervisión legal. Como tipo de supervisión social, la supervisión masiva no tiene efectos legales, pero también puede transmitirse a la supervisión legal de las agencias estatales a través de canales legales y producir efectos legales a través de estos últimos. Las estaciones populares de recepción de visitantes, los grupos de petición, los teléfonos de supervisión, etc. establecidos

por agencias estatales y organizaciones sociales son también formas a través de las cuales el pueblo ejerce su poder de supervisión.

(4) Supervisión de la profesión jurídica

En la época contemporánea, los profesionales jurídicos chinos incluyen principalmente abogados y juristas. En el proceso de brindar servicios legales a los clientes, representarlos en litigios, defenderlos en los tribunales y manejar otros asuntos legales, los abogados pueden supervisar y restringir el trabajo judicial y policial de las agencias judiciales y administrativas. Los juristas hacen carrera estudiando y enseñando derecho. La supervisión realizada por juristas se considera generalmente la supervisión más imparcial en los países occidentales y, por lo tanto, es universalmente respetada. Hay tres razones por las que los juristas pueden desempeñar un papel especial en la supervisión jurídica: en primer lugar, en comparación con el público en general, tienen una mayor conciencia de la defensa del estado de derecho y la justicia social; en segundo lugar, las características profesionales y la estructura especial de conocimientos de los juristas. Esto permite a los juristas tener fuertes capacidades de supervisión jurídica; finalmente, la supervisión de los juristas tiene la objetividad y persuasión que aporta su estatus imparcial.

(5) Supervisión de noticias y opinión pública.

La supervisión legal de las noticias y la opinión pública es la supervisión legal que llevan a cabo los medios de comunicación. No es sólo la aplicación específica de la libertad de expresión y publicación de la que disfrutan los ciudadanos según lo estipulado en la Constitución en el ámbito de la supervisión legal, sino también la encarnación de la supervisión del pueblo en el ámbito de la prensa y las publicaciones. La supervisión de las noticias y la opinión pública tiene una influencia moral considerable y un poder impactante debido a su rápida respuesta y su amplia gama de difusión. Al mismo tiempo, la supervisión de las noticias y la opinión pública puede desempeñar un papel en la supervisión legal para prevenir acontecimientos menores y prevenir problemas antes de que ocurran. Por lo tanto, la supervisión de la opinión pública es de particular importancia en el sistema de supervisión legal y debe recibir plena protección legal.

Sin embargo, la supervisión de las noticias y de la opinión pública también tiene deficiencias. Algunas noticias no pueden ser objetivas e imparciales porque los profesionales individuales se guían por sus propios intereses. En el proceso de supervisión de la opinión pública, interfieren con el ejercicio independiente de los poderes de los órganos judiciales de conformidad con la ley, engañan al público y vulnerar los derechos de privacidad de los ciudadanos.

Preguntas para pensar

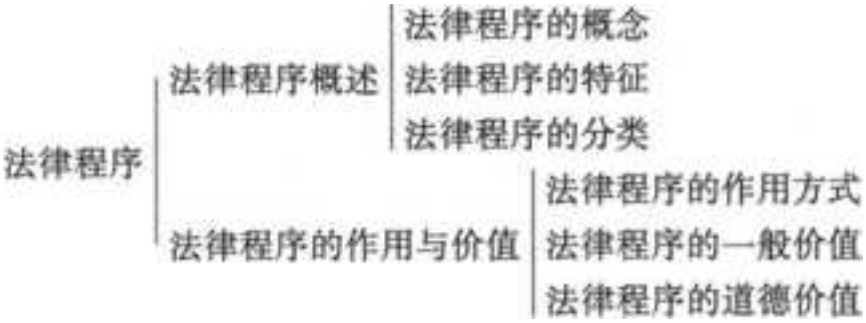
1. ¿Qué es la supervisión legal? ¿Cuáles son los componentes de la supervisión legal?
2. Discutir las funciones, sistemas y principios de la supervisión legal.
3 . Describir el estatus y el papel de la supervisión de la opinión pública en el sistema de supervisión legal.
4. Analicemos la teoría de la separación de poderes, los controles y contrapesos y la supervisión legal.
5. Analicemos la relación entre el Estado de derecho y la supervisión legal.

Lectura recomendada

1. Xu Yongkang: "Jurisprudencia", Editorial Popular de Shanghai, edición de 2003.
2. Hu Jinguang: "Una mirada a la mejora del sistema de protección constitucional de casos constitucionales de mi país", publicado en "Jurist", número 3, 2003.
3 . Zhang Zhihui: "Tres análisis de la supervisión legal", publicado en "Chinese Legal Science", número 5, 2003.
4. Chen Yunsheng: "Racionalidad judicial y modestia judicial en la judicialización de la supervisión constitucional", publicado en "Public Law Review", número 9, 2003.

Capítulo 22 Procedimientos Legales

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

Los procedimientos legales se refieren a los pasos y métodos legales en tiempo y espacio que las personas deben seguir o realizar para realizar acciones legales. Los procedimientos legales realizan la distribución de los derechos y obligaciones sustantivos de las personas a través de sus efectos sobre las acciones legales, y afectan el disfrute y la asunción reales de los derechos y obligaciones de las personas. Este capítulo presenta principalmente el significado, función, valor y procedimientos de litigio de los procedimientos legales. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben memorizar los conceptos y características de los procedimientos legales, comprender la clasificación de los procedimientos legales, comprender la función y el valor de los procedimientos legales y el papel del debido proceso.

Puntos clave del examen judicial

Cómo funciona el proceso legal y el valor general del proceso legal.

Sección 1 Descripción general de los procedimientos legales

1. El concepto de procedimiento legal

Los procedimientos legales se originaron en la religión. En la sociedad primitiva, sólo existían rituales religiosos y se limitaban al uso religioso. El alivio privado también era el principal método para resolver disputas durante este período. Con el creciente número de disputas y la urgente necesidad de resolverlas, se prohibió el socorro privado en

unidades de clanes establecidas por relaciones consanguíneas. Además, la religión adquirió un estatus ortodoxo en el desarrollo de la humanidad durante este período. Para legitimar la resolución de conflictos Disputas, Desde la antigüedad, los rituales religiosos han asumido esta importante responsabilidad, por lo que este conjunto de rituales también se ha utilizado como solución a las disputas. En este punto, los rituales religiosos han tomado otro camino de desarrollo y se han convertido en la fuente de la evolución del programa, mientras que las disputas tienen otro nombre: entidades. A partir de esto, no podemos ni necesitamos rastrear completamente el origen de los rituales religiosos y las disputas entre entidades. . Después de que los rituales religiosos se convirtieron en un procedimiento para resolver disputas, el procedimiento tomó los rituales religiosos como prototipo y la resolución de disputas como una oportunidad para comenzar el proceso de legalización. Sin embargo, este proceso de ninguna manera se logró de la noche a la mañana. En las primeras etapas de la sociedad humana, Sólo los rituales religiosos no tienen ciertas normas sustantivas, ni ciertas normas procesales. Los representantes de la comunidad confían en estos rituales religiosos para recurrir a algún tipo de poder sobrenatural para resolver disputas. En este momento, todos los rituales religiosos se centran en cómo apelar al poder sobrenatural. A medida que pasa el tiempo, la subjetividad humana y la autoconciencia. El fortalecimiento del derecho ha afectado la confianza de los seres humanos en los poderes sobrenaturales, y el derecho y la religión se han separado. Aunque la religión ha ido desapareciendo gradualmente del escenario histórico del campo jurídico, estos rituales no han desaparecido con ella. Al contrario, Se han continuado con el apoyo del poder tradicional, y luego se ha continuado. El fortalecimiento permite que la ley mantenga su autoridad y universalidad después de ser separada de la religión.

¿Cuál es el proceso legal? El académico japonés Taniguchi Anhei cree que los procedimientos legales se pueden dividir en dos tipos: centrismo de entidad y centrismo de forma. El primero es desde el punto de vista de la justicia sustantiva, enfatizando que los procedimientos legales no son más que un medio para hacer realidad disposiciones jurídicas sustantivas. Por tanto, el procedimiento jurídico en sí no tiene valor sustantivo, es sólo un medio auxiliar para realizar las disposiciones

jurídicas sustantivas. La proposición de Marx sobre entidades y procedimientos es que las entidades son troncos de árboles y los procedimientos son corteza, las entidades son animales y los procedimientos son pieles de animales, etc. Ésta es la encarnación de esta visión de los procedimientos. El tratamiento que Montesquieu hace del procedimiento judicial como una máquina expendedora de derecho sustantivo omnicomprensivo es también una expresión típica de esta visión del procedimiento. Este último enfatiza que el procedimiento mismo registra, expresa y refleja la entidad, porque el procedimiento, como criterio del comportamiento de comunicación pública de las personas, presupone la premisa, la etapa, el proceso, el vínculo e incluso el propósito de la comunicación pública de las personas. Por lo tanto, los procedimientos legales no son sólo los pasos que simbolizan el proceso temporal, sino que en él hay factores más importantes: cualquier búsqueda sustantiva que sea verdaderamente posible sólo en el proceso o procedimiento. En este sentido, en el mundo del derecho sólo existen entidades dentro de un determinado procedimiento, pero no entidades fuera del procedimiento. Por lo tanto, los procedimientos legales se refieren a los pasos y formas estatutarios prácticos y espaciales que las personas deben seguir o realizar para realizar acciones legales. Son los métodos legales y las condiciones necesarias para realizar derechos y obligaciones sustanciales.

Se suele decir lo siguiente: "El procedimiento es la vida de la ley" y "El procedimiento es superior a los derechos". Dentro del mundo jurídico no cabe duda de que existen normas tanto sustantivas como procesales. Sin embargo, el posicionamiento de los objetivos de cualquier entidad debe organizarse e implementarse con la ayuda de habilidades procesales. En otras palabras, la búsqueda de los objetivos de una entidad jurídica sólo puede reflejar verdaderamente su importancia práctica cuando se instala en un marco lógico procesal. La razón de ser de la ley como "racionalidad práctica" no es más que el hecho de que todos los objetivos de valor establecidos en la ley deben tener medidas técnicas prácticas y garantías procesales, es decir, deben poder implementarse en las actividades prácticas de las personas. Sólo tiene trascendencia jurídica el contenido sustantivo que pueda incorporarse al sistema procesal.

2. Características de los procedimientos legales

(1) Legalidad de los procedimientos legales

En la legislación formal del país, al igual que las disposiciones sustantivas, los procedimientos legales son también acuerdos conscientes de las personas (los legisladores) para las relaciones públicas interpersonales. Por lo tanto, cada vínculo y paso del proceso legal, cada premisa del comportamiento de comunicación jurídica de las personas y cada proceso de negociación jurídica del sujeto tienen disposiciones legales claras. Esto es cierto no sólo en aquellos países que respetan estrictamente el derecho estatutario codificado, sino también en aquellos países que enfatizan la jurisprudencia. Incluso en los países con jurisprudencia, debido a que los jueces disfrutan de mayor discreción que en países con derecho estatutario, cómo controlarlo a través de procedimientos El poder judicial se vuelve aún más crítico. Esta es la razón por la que los procedimientos legales son más estrictos en los países de derecho consuetudinario. Aunque en estos países, casi se puede decir que el desarrollo y la mejora de los procedimientos legales representados por los procedimientos judiciales han sido completados por los profesionales judiciales en la práctica judicial. En este sentido, es el propio capullo del poder judicial a través de procedimientos lo que promueve aún más el desarrollo del sistema jurídico angloamericano centrado en los procedimientos.

(2) Naturaleza técnica de los procedimientos legales

Como racionalidad práctica, el derecho debe poder penetrar el proceso de las interacciones y acciones de las personas a través de ciertas habilidades y métodos especiales. En este sentido, entre todas las normas sociales, el derecho es la norma más práctica. Las normas morales enfatizan la educación y la autooperación del sujeto (autodisciplina), pero este tipo de reglas que se basan principalmente en la conciencia interna carecen de las garantías operativas necesarias. Aunque en la sociedad antigua hubo situaciones como la Edad Media occidental, representada por la Inquisición, donde los principios morales defendidos por la religión se implementaron por la fuerza en la vida y los pensamientos de las personas, también hubo situaciones como el "Juicio de Primavera y Otoño" en la antigua China. Sin embargo, no convirtieron las normas morales puras en racionalidad jurídica operable con mayor practicidad. Por el contrario, el surgimiento del

estado de derecho las abandonó implacablemente fuera de la tecnología jurídica.

Como reglas internas de una determinada organización comunitaria, las normas disciplinarias también enfatizan el tecnicismo, pero sabemos que cualquier comunidad, ya sea una comuna rural, una empresa moderna, una organización de un partido político o un grupo académico, obviamente tiene las características de una sociedad de conocidos. Aunque la economía de mercado moderna generalmente introduce a las personas en una sociedad de extraños, también crea la posibilidad de una sociedad de conocidos, en la que, debido a la división social del trabajo, todos son clasificados como una "unidad de persona". Por lo tanto, en una asociación (comunidad) de conocidos, las normas disciplinarias se mantienen principalmente por las emociones inseparables entre las personas y se sustentan en la preocupación por los intereses comunes. Por lo tanto, la fuerza principal que mantiene y garantiza la implementación de las normas disciplinarias es más bien la creencia interna de las personas en la disciplina y su conciencia de la búsqueda de intereses y valores comunes. Por lo tanto, aunque las normas disciplinarias no excluyen el papel de los factores técnicos, en comparación con la ley, su dependencia de habilidades operativas especializadas es mucho más débil.

Las normas consuetudinarias y el derecho consuetudinario estrechamente relacionado (derecho popular) también requieren que las personas relacionadas con la costumbre apliquen hábilmente ciertos medios y técnicas a la práctica del comportamiento comunicativo, pero los métodos y técnicas que respeta son principalmente de las personas. Se acumula gradualmente en la práctica. Por lo tanto, cualquier persona que viva bajo el control de este hábito probablemente utilice hábilmente las habilidades relevantes. Esto no es como las habilidades a las que la legislación nacional concede gran importancia. Aunque las personas generalmente pueden dominar algunas de las normas relacionadas con el comportamiento cotidiano basándose en la experiencia y el sentido común, pero para normas más técnicas, solo las personas con estudios y formación jurídica pueden dominar. Se pueden poner en práctica con facilidad. Además, se puede decir con certeza que las costumbres de una región son la estructura interna del estilo de vida de la gente en esa región. Por lo tanto, la práctica de costumbres y normas se basa principalmente en

el carácter centrípeto regional consciente de la gente. Sin embargo, aunque las normas jurídicas también son componentes necesarios de la vida de las personas en la sociedad moderna, el alcance y el contenido de su adaptación no pueden igualarse a las normas consuetudinarias de ninguna región. Por lo tanto, a menos que sean trabajadores especializados en las leyes pertinentes, es difícil que las personas utilicen hábilmente los procedimientos legales.

Las normas religiosas se forman principalmente sobre la base de la creencia de las personas en un determinado dios o ser divino. Por tanto, en gran medida, la fe misma constituye la técnica más importante para la difusión de las normas religiosas en el mundo. Aunque existen técnicas especializadas en muchos rituales religiosos, e incluso muchas técnicas de la ley moderna se toman prestadas de técnicas de rituales religiosos, para los feligreses estos rituales no tienen valor práctico. Sólo requieren fe. Si comprendes la psicología y las acciones, puedes ingresar directamente al campo de la práctica religiosa. La falta de fe significa el fracaso de las normas religiosas para los creyentes comunes y corrientes. En lo que respecta a los procedimientos legales, aunque el hecho de que las personas tengan creencias jurídicas o no es un factor importante para determinar si la ley puede afectar efectivamente las prácticas de comunicación de las personas en la práctica, las creencias legales por sí solas no necesariamente pueden permitir que se implementen en la práctica procedimientos legales complejos y técnicos. . Por lo tanto, incluso una persona con un alto grado de conocimiento jurídico puede enfrentarse a la vergüenza de infringir la ley y ser castigada en cualquier momento si no domina las habilidades de los procedimientos legales. Además, los procedimientos legales no sólo son utilizados por los abogados, sino que pueden encontrarse en cualquier momento de la vida jurídica diaria de las personas (como el acto de firmar un contrato y sus procedimientos), lo que hace que las habilidades técnicas de los procedimientos legales y su practicidad sean más estrechamente relacionado Manifiesto. Sin habilidades procesales legales, no habría práctica de la abogacía. Sin dominar las habilidades procesales legales, no podrá interactuar cómodamente en el mundo legal.

(3) Lógica de los procedimientos legales

El procedimiento legal es un sistema de normas lógicas construido en palabras. Su finalidad es proporcionar a las personas en comunicación las condiciones para una comunicación cómoda y ordenada. Por lo tanto, la lógica de los procedimientos legales expresa en realidad la lógica de los comportamientos comunicativos de las personas. Independientemente de los requisitos previos que establecen los procedimientos legales para que las personas negocien en el procedimiento, los plazos para las diferentes etapas del procedimiento, los pasos que debe seguir el procedimiento, los vínculos a los que debe prestar atención el procedimiento, las condiciones básicas para la funcionamiento del procedimiento, o las consecuencias del funcionamiento del procedimiento, sólo pueden basarse en las opiniones de las personas, procesarse y formularse con base en la lógica de la acción. Si el proceso legal en sí no sigue la lógica y no implementa completamente los principios lógicos debidos, lo que el proceso legal proporciona a las personas no sólo es estabilidad, sino también confusión, ambigüedad e inquietud. La inestabilidad de la ley en sí no importa, pero una vez que conectamos la inestabilidad de la ley con la inestabilidad de las vidas y las interacciones de las personas bajo la regulación de la ley, encontraremos claramente el daño que la inestabilidad de la ley tiene para las vidas de las personas y interacciones. . En este sentido, el énfasis en la lógica parece ser simplemente la perfección formal de la ley, pero esta perfección formal en realidad determina si el orden de interacción del sujeto bajo el ajuste de los procedimientos legales es perfecto o no, siempre que los procedimientos legales puedan operan en la práctica, por lo que en términos académicos debemos prestar atención a las características lógicas de los procedimientos legales.

(4) Plazo de los procedimientos judiciales

Los comportamientos comunicativos de las personas no sólo se llevan a cabo en el espacio, sino también en el tiempo. El espacio garantiza el contenido del comportamiento comunicativo, mientras que el tiempo garantiza la eficiencia del comportamiento comunicativo. Un retraso de tiempo infinito no puede ser realmente eficaz en el comportamiento comunicativo de las personas. El límite de tiempo de los procedimientos legales es diseñar un mecanismo de reglas que sea efectivo y justo para las interacciones de las personas de acuerdo con la ley

mediante la asignación de tiempo de diferentes etapas en la operación del procedimiento y el calendario de todo el procedimiento. En cierto sentido, sin límites de tiempo no habría procedimientos legales. Aunque en los procedimientos legales inevitablemente se instalarán algunas disposiciones necesarias que reflejen el contenido espacial, en esencia, lo que los procedimientos legales encarnan principalmente es la temporalidad. Sólo en el sistema del tiempo fluido se pueden reflejar mejor las características racionales formales de los procedimientos legales. Por lo tanto, los procedimientos legales con límites de tiempo poco claros no pueden lograr la racionalidad sustantiva dirigida por el propósito de los procedimientos legales y, al mismo tiempo, no pueden garantizar la implementación eficiente de la ley, lo que hace que las personas pierdan expectativas básicas en sus comportamientos comunicativos.

(5) La naturaleza procesal de los procedimientos judiciales

El plazo de los procedimientos judiciales determina también que cualquier procedimiento jurídico es un proceso y un proceso. En el sistema moderno de división social del trabajo, por un lado, las personas están divididas en diferentes sistemas industriales; por otro lado, cualquiera es simplemente un operador en un determinado punto espacial en diferentes etapas del proceso legal, es decir, todos están instalados durante los procedimientos legales. Tomemos como ejemplo la producción industrial: en este tipo de producción, desde el punto de vista del contenido, es el proceso de producción de mercancías (sustancias), pero en términos de forma, es un proceso de programación de acuerdo con los requisitos legales de calidad. A cada productor, sin excepción, se le asigna un período de tiempo determinado en el proceso productivo de acuerdo con las etapas necesarias para asegurar la calidad del producto. La finalización de todo el proceso de producción no es solo la obtención de productos de calidad, sino también la finalización de los procedimientos requeridos por la ley para garantizar la calidad del producto. La razón de esto es que el propósito directo de la producción de los productores en la división social del trabajo no es el consumo propio, sino satisfacer el consumo de otros a través del intercambio, por lo que se requieren requisitos procesales legales rigurosos, rigurosos y estrictos y sus necesarios Los procesos son una garantía adicional de los intereses de cada comerciante y,

en última instancia, de la necesidad de lograr la justicia social.

(6) Autonomía de los procedimientos legales

En el pasado, siempre se creyó en la teoría académica que, en comparación con las personas jurídicas, estas últimas son primarias y decisivas, mientras que las primeras son secundarias y subordinadas. De este modo, los procedimientos judiciales sólo pueden ocupar una posición subordinada dentro de la ley. Esta es una de las razones por las que durante mucho tiempo no hemos prestado mucha atención a la construcción de procedimientos legales. Aunque analizado desde una perspectiva holística, el derecho siempre está subordinado a la sociedad, por lo que Marx decía que el derecho, al igual que la religión, no tiene historia propia, esta es una de las razones por las que los posmodernistas critican el derecho (el derecho no tiene autonomía). Sin embargo, el ajuste autónomo de las relaciones sociales por la ley es un hecho indiscutible, pero si es perfecto es otra cuestión. La autonomía del derecho es, en gran medida, la autonomía del procedimiento. Aunque las normas sustantivas tienen su contenido determinista, como leyes en proceso de ajuste dinámico, sólo cuando los procedimientos tienen autonomía puede implementarse la autonomía de las entidades en el proceso dinámico, evolucionando de "ley sobre el papel" a "ley en acción". Por tanto, si el derecho en su conjunto es autónomo, dentro del derecho, los procedimientos jurídicos también lo son. La autonomía respectiva de las personas jurídicas y los procedimientos legales mantienen conjuntamente la autonomía del derecho.

3. Clasificación de procedimientos legales

Los procedimientos legales se pueden dividir en diferentes categorías desde diferentes perspectivas y basándose en diferentes estándares.

(1) Procedimientos legales para las principales actividades de agencias estatales y procedimientos legales para las actividades de agencias no estatales

Según la diferente naturaleza de las principales actividades de los procedimientos legales, los procedimientos legales se pueden dividir en procedimientos legales para las actividades de los órganos estatales y

procedimientos legales para las actividades de los órganos no estatales.

El procedimiento legal para las principales actividades de las agencias estatales toma como sujeto del proceso a la agencia estatal, lo que cabe señalar aquí es que no es que bajo este procedimiento legal no existan otros sujetos jurídicos participando. se refiere al anfitrión y operador del procedimiento, en lugar del participante promedio. Los procedimientos legales para las principales actividades de los organismos estatales se pueden dividir en tres tipos: procedimientos legislativos, procedimientos judiciales y procedimientos administrativos según la naturaleza de las materias, siendo este un método de clasificación común. Los procedimientos legislativos son los pasos y formas legales en el tiempo y el espacio que la legislatura nacional debe seguir o realizar en las actividades legislativas. Es decir, la actividad legislativa del legislador nacional (en sentido amplio), además de legislar en el ámbito de sus competencias según la división de competencias estipulada en la "Ley de Legislación", también debe realizarse de conformidad con los procedimientos previstos en la “Ley de Legislación”, es la premisa y fundamento para la construcción del Estado de derecho, y también la garantía procesal para asegurar que las leyes establecidas sean buenas leyes. Porque, en el proceso legislativo, sólo escuchando plenamente las opiniones de todas las partes de conformidad con los procedimientos establecidos se pueden implementar eficazmente los principios de democracia y apertura en la legislación, y sólo entonces las leyes se pueden redactar de acuerdo con la realidad y reflejar objetivos leyes y, en la práctica, es respetado por la mayoría de la gente. Los procedimientos judiciales son pasos y formas estatutarios en el tiempo y el espacio que deben seguir o realizar los órganos judiciales nacionales en las actividades judiciales. En China, los órganos judiciales en sentido estricto sólo se refieren a los Tribunales Populares y las Fiscalías Populares. Según la diferente naturaleza de los casos tramitados por los órganos judiciales, los procedimientos judiciales se pueden dividir en procedimientos judiciales penales, procedimientos judiciales económicos civiles y procedimientos judiciales administrativos. El procedimiento contencioso es el tipo de procedimiento judicial e incluso legal más típico y complejo, pero de ninguna manera es lo mismo que un procedimiento judicial o un procedimiento legal. Los procedimientos

contenciosos se pueden dividir en tres tipos: procedimientos contenciosos penales, procedimientos contenciosos civiles y procedimientos contenciosos administrativos. Hay una discusión detallada más adelante en este libro, por lo que no entraré en detalles aquí.

Los procedimientos legales para las actividades de los sujetos de agencias no estatales se refieren a los pasos y formas legales en el tiempo y el espacio que los sujetos de agencias no estatales deben seguir o realizar al realizar ciertos actos jurídicos de conformidad con las disposiciones de la ley. Esta clasificación siempre ha sido ignorada por nuestro país y poco estudiada, con la diversificación de los mecanismos de resolución de disputas, paulatinamente ha ido atrayendo la atención la investigación sobre mecanismos alternativos de resolución de disputas (ADR). En esta clasificación, según los diferentes contenidos de los actos jurídicos, se puede dividir en procedimientos legales para la resolución de disputas y procedimientos legales para la resolución no de disputas. Los procedimientos legales para resolver disputas (bajo los auspicios de agencias no estatales) incluyen principalmente procedimientos de arbitraje (comités de arbitraje), procedimientos de mediación popular (comités de mediación popular), procedimientos de solución de disputas laborales (comités de arbitraje de disputas laborales) y procedimientos de resolución de disputas de consumidores. (procedimientos de resolución de disputas en materia de consumo). Asociaciones), con la adhesión de mi país a la OMC, las funciones de resolución de disputas de varias asociaciones y gremios se han mejorado enormemente. Por supuesto, existe una gran diferencia entre el mecanismo de resolución de disputas no litigiosos y el mecanismo de resolución de disputas litigiosos en términos de coerción, autoridad y flexibilidad: algunas personas incluso piensan que no existe ningún procedimiento legal. No podemos estar de acuerdo con esto. El mecanismo de resolución de disputas sin litigios debe tener sus propios procedimientos legales. El procedimiento de resolución de disputas sin litigios se refiere a ciertas actividades legales llevadas a cabo por instituciones relevantes que no están alojadas en agencias estatales de conformidad con los procedimientos legales. Este tipo de actividades se han vuelto cada vez más numerosas con el desarrollo de la economía de mercado de mi país, como las licitaciones, subastas, transacciones de valores, etc. Todas estas actividades deben incluirse en los

procedimientos legales y son una parte importante del sistema legal de nuestro país.

(2) Procedimientos judiciales de fondo y procedimientos judiciales procesales

Según los diferentes contenidos que involucran los procedimientos legales, los procedimientos legales se pueden dividir en procedimientos legales sustantivos y procedimientos legales procesales. Este método de división rompe las barreras tradicionales que dividen el derecho en derecho sustantivo y derecho procesal. De hecho, en el derecho moderno, la división entre derecho sustantivo y derecho procesal no es absoluta. Existe una cierta superposición entre ambos: el derecho sustantivo contiene algunos procedimientos procesales y el derecho procesal también tiene algún contenido sustantivo.

Los procedimientos legales sustantivos son procesos conductuales destinados a establecer, cambiar, transferir y eliminar derechos y obligaciones sustantivos. Suele estar estipulado por el derecho sustantivo, como los procedimientos de legislación administrativa y los procedimientos de investigación administrativa en derecho administrativo, los procedimientos de celebración de contratos y los procedimientos de cancelación de contratos en derecho contractual, etc. Los procedimientos jurídicos sustantivos se pueden dividir en procedimientos jurídicos sustantivos de carácter de derecho público y procedimientos jurídicos sustantivos de carácter de derecho privado. Los procedimientos jurídicos sustantivos de naturaleza de derecho público son particularmente prominentes en el derecho administrativo. Los procedimientos jurídicos sustantivos se iniciaron por primera vez con la defensa del derecho administrativo y formaron una ola de derecho procesal administrativo. Esta ola "ha sido influenciada por el entorno jurídico administrativo internacional y las normas internas". Inspirándose en el lema de la administración conforme a la ley, los procedimientos administrativos modernos se están introduciendo gradualmente en el campo de la gestión administrativa en mi país, y la investigación sobre las normas y sistemas de procedimientos administrativos está en auge en nuestro país." El derecho administrativo es un sistema jurídico que integra normas de derecho sustantivo y normas de derecho procesal, y el estado de derecho administrativo es justicia sustantiva. El modelo de estado de

derecho que está unificado con la equidad procesal ha sido generalmente reconocido. "Las normas legales administrativas sustantivas y las normas legales administrativas procesales están generalmente entrelazadas y coexisten en un solo documento legal". Los procedimientos jurídicos sustantivos de naturaleza de derecho público también son muy obvios en el derecho económico. Ya en la década de 1980, muchos estudiosos señalaron claramente que "el derecho económico combina el derecho sustantivo y el derecho procesal" al discutir las características del derecho económico.

El estudio de los procedimientos jurídicos sustantivos de naturaleza de derecho privado ha sido descuidado durante mucho tiempo y pocos estudiosos han discutido este tema. De hecho, existe una gran cantidad de normas jurídicas procesales en las leyes sustantivas civiles y comerciales de mi país, como los "Principios Generales del Derecho Civil", la "Ley de Matrimonio", la "Ley de Sucesiones", el "Derecho de Contratos", la "Ley de Sociedades". Ley", y "Ley de Licitaciones y Licitaciones", "Ley de Subastas", etc., no se puede subestimar su papel. Abarca los dos campos del derecho sustantivo civil y el derecho procesal civil y requiere que los académicos del derecho civil y del derecho procesal civil abandonen los límites estrictos entre disciplinas y realicen investigaciones cruzadas para que los resultados de la investigación sean más completos y profundos. En la legislación, también debemos prestar atención a la adopción de técnicas legislativas apropiadamente permeables, abandonar el viejo hábito de dejar de lado procedimientos para estandarizar el derecho civil y mejorar las funciones procesales del derecho civil.

Sección 2 El papel y el valor de los procedimientos legales

1. Cómo funcionan los procedimientos legales

Los procedimientos legales se refieren a los pasos y formas legales en el tiempo y el espacio que las personas deben seguir o realizar para realizar acciones legales. Son los métodos legales y las condiciones necesarias para realizar derechos y obligaciones sustanciales. Los procedimientos legales son requisitos para acciones

específicas, es decir, acciones legales. Estos incluyen actos legislativos, actos judiciales, actos administrativos, actos contenciosos y otros actos jurídicos. Todos ellos están sujetos a procedimientos legales, y en consecuencia existen procedimientos legislativos, procedimientos judiciales, procedimientos administrativos, procedimientos contenciosos, procedimientos de supervisión y otros procedimientos de acción legal.

El procedimiento jurídico se compone de elementos temporales y espaciales, y es una forma jurídica. El programa tiene una formalidad obvia. El derecho procesal es la forma del derecho sustantivo, y el contenido sustantivo del derecho se realiza a través de procedimientos legales; el derecho sustantivo restringe el derecho procesal y el contenido sustantivo determina la forma procesal.

Los procedimientos legales realizan la distribución de los derechos y obligaciones sustantivos de las personas a través de sus efectos sobre las acciones legales, y afectan el disfrute y la asunción reales de los derechos y obligaciones de las personas. En términos generales, la forma en que los procedimientos legales afectan las acciones legales incluye los siguientes cinco aspectos:

1. inhibición

Superar y prevenir la arbitrariedad y aleatoriedad de las acciones legales a través de elementos de tiempo y espacio de los procedimientos, como restricciones estrictas a nivel de juicio.

2. División del trabajo

Los procedimientos legales realizan la asignación de roles procesales a través de elementos de tiempo y espacio. Por ejemplo, en los procedimientos de litigio, el juez, los jurados, los defensores, los fiscales, etc., desempeñan cada uno sus respectivas funciones y trabajan juntos en la división del trabajo.

3 . intervalo

A través del procedimiento se forma un espacio relativo para la resolución de disputas complejas, de modo que las complejas relaciones sociales entre las partes quedan aisladas de la sociedad desde el momento en que ingresan al procedimiento. No sólo excluye los roles sociales originales entre las partes, sino que también excluye otros factores no procesales y otros métodos de disposición.

4. guía

A través de los elementos de tiempo y espacio del procedimiento, se guía el comportamiento legal de las

personas para que continúe en el tiempo y proceda en el espacio de acuerdo con ciertas direcciones y estándares. Los programas proporcionan modelos unificados y estandarizados para los comportamientos individuales y específicos de las personas, superando la individualización y la no estandarización de los comportamientos. El mecanismo de orientación del procedimiento también puede instruir el comportamiento de las personas para que sea coherente y esté conectado de manera ordenada en el tiempo y el espacio para evitar la interrupción del comportamiento legal.

5. facilidad

A través del tiempo y el espacio de los procedimientos legales, podemos promover el flujo fluido de opiniones, aliviar los conflictos psicológicos y de comportamiento originales de las personas, eliminar tensiones y proporcionar condiciones ordenadas y ordenadas para resolver disputas. Dado que las partes involucradas en una disputa han elegido procedimientos contenciosos, han elegido la civilización y el orden, abandonando la barbarie y el desorden. El procedimiento hace imposible que las partes participen en confrontaciones y conflictos externos intensos.

6 . Infectar

Los procedimientos legales pueden hacer que el sujeto obedezca inconscientemente a un determinado estado psicológico provocado por los procedimientos. Aunque no existe una presión forzada, el programa puede afectar naturalmente las emociones y emociones de las personas y seguir inconscientemente los patrones de comportamiento correspondientes. Por ejemplo, los procedimientos justos y estrictos alientan a las partes o los testigos a hacer confesiones o testimonios honestos, y los procedimientos de recusación pueden dar confianza a las partes de manera invisible en el resultado de la sentencia.

2. Valor general de los procedimientos legales

"El valor del derecho" como término académico es un concepto trasplantado de Occidente. En Occidente, el valor es un concepto de uso frecuente en la teoría de las ciencias políticas y la teoría jurídica, que no solo se usa para referirse a varias cosas valiosas, sino también a los estándares de valor y los valores utilizados por las personas para evaluar varios. cosas. El valor de la ley o el valor jurídico generalmente se refiere al papel que desempeña la

ley en la sociedad. A veces, el valor de la ley también se refiere a las normas de evaluación del valor contenidas en la ley y los factores de valor de la ley misma.

El valor de los procedimientos legales se refiere al papel que desempeñan los procedimientos legales en la sociedad, incluido el valor de equidad, el valor de orden, el valor de libertad y el valor de eficiencia. Estos valores universales de los procedimientos legales tienen diferentes contenidos y diferentes énfasis en diferentes procedimientos.

1. valor razonable

El valor razonable del procedimiento generalmente significa que personas del mismo tipo deben ser tratadas de la misma manera, y es el valor principal del procedimiento. En los procedimientos judiciales, la equidad es el principal estándar de valor. Incluye los estándares de neutralidad sin favoritismo y escuchando las opiniones de la otra parte. Neutralidad sin favoritismo significa que el anfitrión del procedimiento no sólo mantiene una actitud neutral en todo momento durante las actividades del procedimiento, no favorece a ninguna parte, sino que tampoco tiene nada que ver con sus propios intereses. Es decir, el procedimiento debe llevarse a cabo de manera justa y todas las partes deben recibir un trato justo. Escuchar las opiniones de la otra parte significa que todas las partes involucradas deben tener oportunidades suficientes para expresar sus opiniones y motivos durante las actividades procesales. Las partes tienen derecho a conocer la marcha del procedimiento y su situación y derechos en el mismo, debiendo la persona que presida el procedimiento informar a las partes sobre sus derechos, la información relevante y la marcha del procedimiento.

2. valor del pedido

El valor de orden de los procedimientos se refiere principalmente al mantenimiento de la estabilidad de una determinada relación, la coherencia estructural, el comportamiento normativo, la continuidad del proceso y la previsibilidad de los eventos a través de un proceso de toma de decisiones predecible y racional. El orden es lo opuesto al desorden. El valor ordenado del procedimiento requiere dos criterios: una manera abierta y una solución civilizada y científica. La modalidad de conducta pública significa que el proceso de las actividades procesales se desarrolla de forma abierta a las partes, a los interesados y a la sociedad, y la oportunidad de participar está informada y garantizada. Excepto cuando se trata de privacidad personal, secretos

comerciales o secretos de estado, generalmente se adoptan procedimientos públicos. Los medios de solución científica significan que debe haber una conexión inherente e inevitable entre las diversas actividades del programa y el propósito del programa, incluido que el programa debe tener requisitos de tiempo y espacio científicos y precisos, así como una elección racional para determinar la conclusión, etcétera.

3 . valor de la libertad

El valor de la libertad en el programa significa principalmente que todos en el programa pueden elegir libremente sus acciones, asegurando así que la voluntad, la persona y la personalidad del individuo sean respetadas y no esclavizadas. Los programas brindan a las personas oportunidades para elegir y aumentan la efectividad de la libre elección. En realidad, es difícil implementar el modelo ideal de persuadir a las personas con la razón. Son los procedimientos los que pueden descomponer la libertad en derechos procesales, eliminando así obstáculos injustos a la libertad. Si bien los procedimientos protegen la libertad, también la restringen. Los programas pueden proporcionar una ocasión especial y un método para el debate y la comunicación libres. Se puede decir que "la historia de la libertad es básicamente la historia de las garantías procesales".

4. valor del beneficio

El valor del beneficio de un programa se refiere a la relación entre el costo del programa y el efecto de la solución, es decir, obtener el máximo rendimiento a partir de una determinada cantidad de insumos y lograr el mismo efecto con el mínimo consumo de recursos. Lo que hay que señalar aquí es que los costos y beneficios del procedimiento incluyen no sólo beneficios económicos, como costos de litigio, mano de obra administrativa y recursos materiales, etc., sino también beneficios sociales. Algunas son mensurables en términos de dinero y otras no son mensurables en términos de dinero. Por ejemplo, el procedimiento de la "demanda por un dólar" opera mucho más que un dólar y la razón por la que puede suscitar una fuerte respuesta de la sociedad radica en sus beneficios sociales. La operación de cualquier tipo de procedimiento requiere una cierta cantidad de mano de obra, recursos materiales y recursos financieros. Ya sea el Estado o las partes, la mano de obra, los recursos materiales y los bienes utilizados para el procedimiento son limitados. Por lo tanto,

los requisitos de valor de eficiencia de se debe realizar el trámite Selección económica de los trámites para reducir al máximo los costos del programa. Por ejemplo, al resolver disputas sobre deudas, se pueden utilizar procedimientos de supervisión, pero no procedimientos de litigio ordinarios. Por supuesto, el valor de la eficiencia de los procedimientos no persigue simplemente la minimización de los costos procesales y la maximización de los beneficios. Por el contrario, la eficiencia de los procedimientos requiere mejorar la eficacia de la resolución de problemas bajo la premisa de la equidad y la democracia. La eficiencia procesal debe primero subordinarse a la justicia.

3. Valor moral de los procedimientos judiciales

El valor moral de un programa se refiere al grado en que el programa satisface las necesidades de las personas a nivel moral. El valor moral de los procedimientos se refleja principalmente en la justicia y la legitimidad.

(1) Justicia

La justicia es un concepto antiguo pero a menudo nuevo, que significa equidad, justicia y justicia. Justice es una cara parecida a Proteus que cambia constantemente y puede adoptar diferentes formas de justicia en cualquier momento y tener apariencias muy diferentes. [1] La justicia se puede definir de manera diferente desde diferentes perspectivas. Partiendo del concepto marxista de justicia, la justicia contiene los siguientes tres significados: Primero, en una sociedad de clases, la justicia tiene una naturaleza de clase. Aunque la clase dominante y la clase gobernada tienen algunos estándares comunes de justicia con respecto al comportamiento humano, en términos de concepto de justicia en los sistemas sociales, son fundamentalmente opuestos; en segundo lugar, la justicia es siempre específica y está determinada por ciertas condiciones materiales de vida social; en tercer lugar, la justicia es un producto de la historia y continúa evolucionando con el desarrollo continuo de la historia. Cambio. La justicia en la estructura básica de la sociedad incluye dos aspectos: primero, la justicia en la distribución de diversos recursos, intereses y cargas sociales, que es "justicia sustantiva"; segundo, la justicia en la resolución de conflictos de intereses sociales, que es "justicia formal". justicia" o "Justicia Procesal".

La justicia procesal tiene su origen en el antiguo principio de "justicia natural", que suele referirse a los principios generales para el manejo de disputas y es el estándar mínimo de equidad. En términos generales, la justicia procesal incluye dos principios más básicos: primero, nadie puede juzgar su propio caso o un caso en el que tenga interés, es decir, "no actúa como su propio juez"; segundo, las quejas de cualquier la parte debe ser escuchada. En derecho, no importa cuál sea la perspectiva de la justicia formal, puede haber una cuestión de precio o sacrificio. La justicia procesal no es una excepción y también tiene limitaciones, como se muestra a continuación: Primero, la justicia procesal puede conducir a una injusticia sustantiva en casos individuales debido a sus características abstractas y generales. En segundo lugar, el procesalismo es un tipo de justicia de alto costo, que a menudo requiere que el tesoro y las partes asuman altos costos como requisito previo. Por último, la justicia procesal a veces puede parecer larga, rígida y engorrosa, lo que provoca retrasos o retrasos en los litigios, reduciendo así la eficiencia.

A pesar de esto, la justicia procesal es de gran importancia para la protección de los derechos humanos, la implementación de los principios legales y la realización de los conceptos legales.

(2) Legitimación

La legitimidad procesal y la justicia procesal están estrechamente vinculadas. El debido proceso se estableció como principio en los tiempos modernos. El debido proceso procesal es una garantía importante de los derechos y la premisa de la igualdad de derechos, el debido proceso procesal también es una restricción necesaria del poder. Su esencia es un mecanismo para controlar y equilibrar el poder, que restringe el poder a través de funciones como la supresión, la división del trabajo. y separación. Al mismo tiempo, el debido proceso también puede compensar las deficiencias de las normas sustantivas. En la legislación, la administración y la adjudicación de la sociedad moderna, la aplicación de normas y cláusulas generales sin contenido fijo se está expandiendo rápidamente. La discrecionalidad de los jueces (los que presiden los procedimientos) se está ampliando cada vez más. Los procedimientos ya no son simplemente una forma de hacer realidad los derechos. y obligaciones. Los medios son también un mecanismo y

proceso que determina las opciones. El debido proceso es la garantía de la creación jurídica, la ejecución jurídica, la eficacia jurídica y la potestad jurídica. Una ley o sistema sin procedimientos no es más que ética o política.

4. Debido proceso

(1) Significado

El debido proceso legal generalmente se traduce como "debido proceso legal" o "debido proceso". Como concepto jurídico importante y principio jurídico, tiene su origen en la "justicia natural" británica. Los valores incluidos en la legitimidad del procedimiento son la neutralidad, la racionalidad, la exclusividad, la operatividad, la participación igualitaria, la autonomía, la terminación oportuna y la apertura del procedimiento. Prestar atención a la equidad procesal se ha convertido cada vez más en una orientación de valores común en los países modernos regidos por el Estado de derecho. En los tiempos modernos, el debido proceso legal no es sólo procesal sino también sustantivo. El debido proceso legal sustantivo enfatiza la imparcialidad y la justicia de la legislación misma, y las leyes injustas son ilegales. Al mismo tiempo, el debido proceso legal sustantivo pone especial énfasis en la imparcialidad en la aplicación de la ley.

En términos generales, el principio jurídico del "debido proceso" tiene su origen en la Carta Magna británica. La "Carta Magna de la Libertad" firmada por el rey de Inglaterra en 1215 contenía disposiciones preliminares sobre los principios jurídicos del debido proceso. El artículo 39 de la Carta Magna establece: “Ningún hombre libre podrá ser arrestado, encarcelado, confiscado de bienes, privado de la protección de la ley, desterrado o de cualquier otra forma, sin una decisión judicial de sus pares o de la ley. del país." Cuando se escribió en la Carta Magna la expresión "no sujeto a responsabilidad ni a daño excepto por sentencia de la ley del país", solo significó que los procesos penales deben adoptar un método de procesamiento formal y proteger los derechos del acusado. derecho a un juicio con jurado. Se utiliza principalmente para proteger los derechos de los nobles feudales en los procesos penales. En la era posterior de Eduardo III, el estatuto número 28 aprobado por el Parlamento británico en 1354, el capítulo 3 de la "Orden de la Libertad"

estipulaba: "Ninguna propiedad o identidad será privada del propietario sin el debido proceso legal". ser arrestado o encarcelado, privado de sus tierras o residencia, privado de su derecho a la herencia o privado de su derecho a la vida". [2] Esta disposición expresa el principio del debido proceso legal en forma de ley por primera vez y amplía el ámbito de aplicación del debido proceso.

Las disposiciones de la "Carta Magna" británica tienen una estrecha relación con el principio británico de "justicia natural". El contenido de la "justicia natural" incluye aproximadamente los dos principios procesales más básicos:

(1) Nadie puede juzgar sus propios casos o casos en los que tenga interés, es decir, nadie o grupo puede actuar como juez en sus propios casos.

(2) Las quejas de cualquiera de las partes deben ser escuchadas, es decir, lo que hoy se llama es que cualquier persona o grupo debe escuchar las opiniones de la otra parte al momento de ejercer sus derechos que puedan afectar negativamente a otros. Toda persona tiene derecho a defenderse y defenderse. ellos mismos. [3]

Según la primera regla, una sentencia o decisión de un tribunal u otro organismo público será nula si involucra a personas interesadas en la sentencia o decisión u otras personas que tengan prejuicios o parcialidad.

Según la segunda regla, una sentencia judicial o un acto administrativo gubernamental es nula si se dicta sin dar previamente oportunidad de defensa y objeción a la persona perjudicada por la sentencia o acto correspondiente.

Los ejemplos legislativos más famosos de la cláusula del debido proceso son la Quinta Enmienda de la Constitución de los Estados Unidos, que prohíbe al gobierno federal privar a cualquier persona de la vida, la libertad o la propiedad sin el debido proceso legal, y la Decimocuarta Enmienda, que establece que " sin el debido proceso legal, cualquier El Estado... no privará a ninguna persona de la vida, la libertad o la propiedad". [4] Estos dos casos legislativos proporcionan disposiciones generales y abstractas sobre la cláusula del debido proceso, que también constituyen el concepto específico de "cláusula del debido proceso legal".

Se puede decir que el "debido proceso" es el estándar más alto de procedimiento en las leyes británica y estadounidense. En lo que respecta al estándar mínimo del

"debido proceso", requiere que: cuando los derechos y obligaciones de un ciudadano se vean afectados por una decisión, se le debe dar la oportunidad y el derecho a saber y defenderse antes de que se tome la decisión. Para quien toma las decisiones, significa cumplir con la obligación de informar y escuchar. [5]

(2) El papel del debido proceso

El procedimiento es un elemento del concepto de derecho. Se puede decir que sin procedimiento no habría derecho. Es el procedimiento el que determina la diferencia entre el imperio de la ley y el imperio del hombre. El humanismo y el nihilismo procesal son hermanos gemelos y, uno al lado del otro, bloquean el establecimiento del Estado de derecho. En el Estado de derecho moderno, los procedimientos legales no sólo tienen valor instrumental, sino que también tienen el valor intrínseco de su propia existencia independiente. Es decir, los procedimientos legales no sólo pueden promover la realización de objetivos externos como la justicia, la seguridad y el orden, sino que también contienen excelentes cualidades intrínsecas que satisfacen los requisitos de la justicia y son una entidad con valor independiente. Por lo tanto, el debido proceso legal se considera la piedra angular del Estado de derecho moderno. En este sentido, la importancia del debido proceso legal se refleja en:

1. El debido proceso legal es un mecanismo para controlar y equilibrar el poder.

En una sociedad regida por el Estado de derecho, el poder estatal debería estar estrictamente restringido por la ley, y todos los procedimientos legales debidos tienen una función obvia de "control del poder". Utiliza mecanismos como la participación pública, la divulgación del proceso y la defensa y negociación generadas por la diferenciación de roles y la independencia, de modo que el público tenga la oportunidad de razonar, argumentar, negociar, defender y negociar en el debido proceso para evitar que los funcionarios abusen de sus derechos. poder y pisoteando sus propios derechos legítimos. Por tanto, "la esencia del procedimiento es la impersonalización de la gestión y la toma de decisiones, y todos sus marcos están destinados a limitar la arbitrariedad, la tiranía y la discrecionalidad". Desde el siglo XX, el procedimiento judicial ha sido ampliamente reconocido y utilizado como un mecanismo jurídico que "restringe el poder con derechos",

especialmente en el ámbito del ejercicio del poder administrativo. El modelo de control del poder de entidad única ha sido sustituido por el modelo de entidad-procesal. Modelo de control de potencia Conviértete en una tendencia mundial.

2. El debido proceso legitima los resultados y absorbe la insatisfacción

Partiendo de la premisa de que se implemente el debido proceso, el propio proceso procesal puede legitimar los resultados y tener la función de absorber la insatisfacción de las partes involucradas. Este significado independiente se refleja en el papel de dos aspectos interrelacionados: por un lado, si el resultado de la decisión surge del debido proceso, el resultado se considera justo y las partes, incluidas aquellas que sufren desventaja en el resultado, serán aceptadas por la persona y capaz de eliminar y digerir su insatisfacción. Debido a que a las partes se les han brindado oportunidades y medios plenos, iguales y efectivos para protegerse, y creen que el juicio será llevado a cabo por un juez imparcial e imparcial, la insatisfacción de las partes ha perdido la base objetiva y solo pueden aceptar el producto de sus propias acciones. Por supuesto, este efecto no proviene de razones jurídicas sustantivas como la "corrección" o el contenido "libre de errores" del fallo, sino de la justicia y legalidad del proceso procesal en sí. Por otro lado, la justicia procesal también tiene un efecto legitimador sobre la sociedad en su conjunto y absorbe el descontento. Porque, en términos generales, el estándar para que la gente común juzgue la imparcialidad de los resultados de la adjudicación procesal es si los procedimientos justos están garantizados e implementados desde la perspectiva del sistema. Si el público confía en la agencia de adjudicación en términos de procedimientos de justicia institucional, sus decisiones ganarán gran autoridad.

3 . Los procedimientos legales adecuados pueden garantizar que las elecciones de las personas cumplan con requisitos racionales

El derecho es una norma abstracta, y la aplicación de normas jurídicas abstractas a eventos específicos se logra mediante la elección, y la elección está vinculada a los procedimientos. En cierto sentido, el procedimiento es un sistema de comportamientos interactivos preparados para tomar decisiones legales. Como señaló una vez N. Luhmann: El llamado procedimiento es un sistema de comportamientos interactivos preparados para la selección

de decisiones jurídicas. Para que el derecho se libere de la imagen de comportamientos específicos que surgen en la mente de las personas y tenga una naturaleza conceptual más abstracta, necesita realizar la función de selección inherente a su naturaleza conceptual. Es esta razón la que condujo al desarrollo de un orden de comportamiento único como son los procedimientos. En la sociedad moderna, la ley es cambiante y opcional, pero esta elección no es arbitraria ni ilimitada.

El debido proceso excluye la arbitrariedad pero no excluye la elección y racionaliza las elecciones de las personas. El debido proceso puede garantizar que las decisiones sean racionales en cuatro aspectos. En primer lugar, la estructura del programa se basa principalmente en los principios de profesionalismo: la formación profesional y la acumulación de experiencia hacen que el comportamiento de los titulares de funciones sea más racional y estandarizado. Ya sea para determinar el tipo impositivo o para seleccionar el objeto y el motivo del procesamiento, las opiniones de los expertos son ciertamente más apropiadas. En segundo lugar, los procedimientos generalmente se llevan a cabo públicamente, lo que facilita detectar y corregir errores que ocurren durante el proceso de toma de decisiones. En tercer lugar, el programa crea condiciones y una atmósfera para el diálogo libre basado en evidencia, de modo que se puedan considerar plenamente diversos puntos de vista y opciones y se puedan lograr elecciones optimizadas. Cuarto, a través de la acción de dos factores, la incertidumbre de los resultados esperados y la fuerza vinculante de los resultados reales, se moviliza fácilmente el entusiasmo de los participantes del programa por las actividades de rol. Una fuerte motivación para participar basada en lo que está en juego también promoverá la racionalización de las opciones.

4. El debido proceso garantiza el respeto a la dignidad humana y el valor intrínseco

La naturaleza participativa, procesal y negociada del debido proceso puede permitir que una persona al menos esté en una posición en la que pueda negociar racionalmente con el juez sobre cómo tratar su asunto cuando la autoridad estatal emita un fallo que sea favorable o desfavorable para él o ella. sus intereses, es decir, enfatizar el respeto por el estatus de los participantes procesales como sujetos autónomos, responsables y racionales, exigiendo que la agencia de adjudicación

participe con él en el proceso de formación de la conclusión de adjudicación y le demuestre la racionalidad y legitimidad de la conclusión de la adjudicación, convirtiéndolo así en una conclusión de la adjudicación. Se respeta plenamente la dignidad y el valor de los seres humanos como negociadores, interlocutores, debatientes y persuasores en el proceso de producción.

5. La justicia procesal en sí misma refleja la equidad del sistema judicial de un país.

Un procedimiento justo no puede tener un estándar de verdad preestablecido, sólo puede garantizar la equidad y validez de la decisión estipulando el estatus del sujeto, los derechos y obligaciones, los métodos de operación y las opiniones de las partes involucradas en el procedimiento, fortaleciendo el alcance de la racionalidad. pensamiento y libertad de elección, eliminar la interferencia externa y garantizar la equidad y validez de la decisión, hacer que el sistema procesal refleje los conceptos de equidad, democracia y legalidad, y racionalizar las actividades de litigio. De esta manera, las actividades de litigio no son sólo un proceso de descubrimiento de los hechos verdaderos y de aplicación correcta de las leyes sustantivas, sino también un proceso de selección y realización de valores procesales. El espíritu básico de la justicia procesal reside en elegir el valor del procedimiento mismo. Incluso si los veredictos producidos mediante torturas y juicios secretos son consistentes con la verdad objetiva, son difíciles de aceptar debido a la naturaleza bárbara y autoritaria de los procedimientos. Por lo tanto, la justicia procesal en sí misma refleja la equidad del sistema judicial de un país.

Preguntas para pensar

1. Describir los conceptos y características de los procedimientos legales.
2. Sobre el valor del proceso judicial.
3 . Sobre el papel del debido proceso.
4. ¿Qué son los procedimientos?

Lectura recomendada

1. Ji Weidong: "La construcción del orden jurídico", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1999.

2. Xu Yawen: "Sobre la justicia procesal", Editorial del Pueblo de Shandong, edición de 2004.

3 . [Estados Unidos] Rawls: "A Theory of Justice", traducido por He Huaihong y otros, China Social Sciences Press, edición de 1988.

4. Ji Weidong: "La importancia del procedimiento legal", publicado en "Chinese Social Sciences", número 1, 1993.

5. Chen Ruihua: "Hacia una teoría integral del valor procesal", publicado en "Chinese Social Sciences", número 6, 1999.

6 . Chen Ruihua: "Teoría de la justicia procesal", publicado en "Chinese and Foreign Laws", número 2, 1997.

Ampliar conocimientos

Cuando un marido escucha un pleito, puede que siga sus sentimientos o sus palabras. Si no puedes seguir tus palabras, definitivamente cortarás tu amor. Su gran ley también tiene tres principios: el gobierno debe ser indulgente, el arte de la indulgencia pertenece a la inspección y el arte de la inspección pertenece a la rectitud.

——"Teoría del castigo de Confucio"

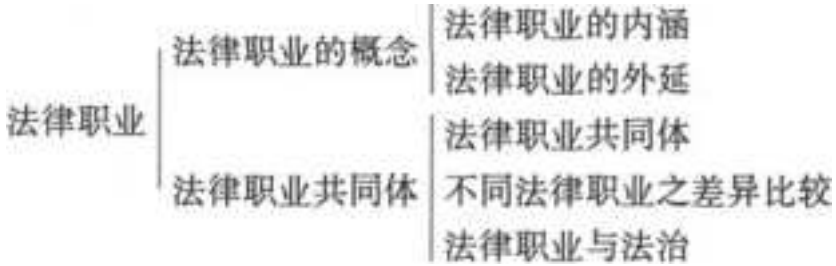
En chino, el término "programa" carece especialmente de una definición estricta: el desarrollo de los acontecimientos, la secuencia de los programas, los códigos de control informático, los procedimientos operativos experimentales y las relaciones de comportamiento en litigios pueden denominarse programas.

El procedimiento, desde una perspectiva jurídica, se refleja principalmente en la interrelación de la toma de decisiones de acuerdo con un determinado orden, método y procedimientos. Su forma general es clasificar los argumentos de acuerdo con ciertos estándares y condiciones, escuchar las opiniones de todas las partes de manera justa y tomar una decisión de una manera que las partes puedan entender o estar de acuerdo. Sin embargo, cabe señalar que el procedimiento no puede reducirse simplemente al proceso de toma de decisiones, porque el procedimiento contiene la premisa para el establecimiento de la decisión, existen oportunidades para influir en la actitud conductual de las partes antes de la finalización del procedimiento. , y conserva la posibilidad de evaluar objetivamente el proceso de toma de decisiones. Los programas, por otra parte, no tienen un estándar de verdad preestablecido. Los procedimientos garantizan el establecimiento y la corrección de las decisiones al promover el flujo fluido de opiniones, fortalecer el pensamiento racional, ampliar el alcance de las opciones y eliminar la interferencia externa.

——Ji Weidong: "La importancia del procedimiento legal"

Capítulo 23 Profesión Jurídica

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La profesión jurídica es un tipo de profesión que se establece de conformidad con la legislación nacional, sirve a los intereses públicos de la sociedad, está a cargo de élites sociales que han recibido conocimientos y habilidades jurídicas especializadas y se dedica a actividades de producción jurídica como un fenómeno espiritual. Este capítulo presenta principalmente el contenido relevante de la profesión jurídica y la comunidad profesional jurídica. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender el concepto de profesión jurídica, las características y la experiencia de la comunidad de profesionales jurídicos, la comparación de diferentes profesiones jurídicas y el papel de la profesión jurídica en la construcción del Estado de derecho.

Puntos clave del examen judicial

El concepto de profesión jurídica, la relación entre conciencia jurídica y profesión jurídica.

Sección 1. Del concepto de profesión jurídica.

Los profesionales del derecho son los operadores específicos de las normas jurídicas, es decir, los practicantes de las normas jurídicas. La creación del derecho sólo proporciona requisitos previos para la creación de un orden jurídico basado en el derecho. El derecho no constituye espontáneamente un orden jurídico. Sólo a través de la operación específica de los profesionales del derecho pueden las normas jurídicas rígidas y aburridas generar un

orden jurídico vívido y racional. Por eso, Mencio decía: “Ser bueno no basta para gobernar, y ser justo la ley no basta para actuar por cuenta propia.” Entonces, ¿qué es la profesión jurídica?

1. La connotación de la profesión jurídica

En cuanto a la connotación de profesión jurídica, no parece haber mucho desacuerdo en la comunidad académica. En la literatura jurídica occidental, profesión jurídica se refiere al término general para todo tipo de trabajo directamente relacionado con el derecho, y generalmente se refiere a la personas que se dedican a estas tareas, incluidos jueces, fiscales, abogados, asesores jurídicos, notarios y profesores de derecho. Pero se refiere principalmente a jueces y abogados, especialmente abogados. Sin embargo, debido a la existencia de diferentes sistemas jurídicos, desde la perspectiva del derecho comparado, el significado de la profesión jurídica sigue siendo diferente. Algunos estudiosos escribieron: "El término profesión jurídica tiene diferentes significados en diferentes sistemas jurídicos y grupos jurídicos, especialmente en ordinario Hay diferentes significados entre los sistemas de derecho jurídico y civil”. [6] A pesar de esto, las diferencias en los sistemas profesionales jurídicos de varios países sólo pueden afectar los juicios de las personas sobre la extensión del concepto de profesión jurídica, pero no sus juicios sobre su connotación. Por lo tanto, esto no impide que otros estudiosos le den una descripción definitoria: "La profesión jurídica se refiere a un rol social que ha recibido una educación jurídica especializada, tiene las calificaciones predeterminadas por la ley y ha obtenido las calificaciones prescritas por el Estado, y se especializa en trabajos jurídicos." Entonces, ¿cómo entender específicamente la connotación de la profesión jurídica?

(1) La profesión jurídica es una profesión pública.

Desde los tiempos modernos, con el desarrollo de la mercantilización económica, la escala de la división social del trabajo se ha expandido rápidamente. Esta división del trabajo divide específicamente a los profesionales sociales en profesionales públicos y profesionales privados. El objetivo de la carrera del primero es lograr el bienestar

social (aunque esto no excluye el "interés propio"); el objetivo de la carrera del segundo es lograr el interés personal (aunque esto no afecta el "altruismo" que inevitablemente aparece). en el proceso). Aunque cualquier tipo de profesional privado inevitablemente tiene que estar involucrado en interacciones sociales y por lo tanto inevitablemente tener cierta "publicidad", en comparación, los profesionales públicos asumen misiones más sociales. Si la misión de los profesionales privados es "barrer la nieve delante de todos", el papel de los profesionales públicos es "no atreverse a preocuparse por el país a pesar de su humilde condición". La profesión jurídica es una profesión pública. Incluso para una profesión jurídica típica como la del abogado, además de enfatizar el uso de la ley como una forma de obtener empleo y resolver problemas de subsistencia, también debe enfatizar su responsabilidad hacia toda la sociedad y su sentido de Justicia. De lo contrario, los países con sistemas de derecho consuetudinario que utilizan abogados como fuente de jueces y fiscales no podrán garantizar la equidad de sus actividades judiciales. Incluso en los países de derecho civil, si sólo enfatizamos la naturaleza privada de los abogados y sus características como “profesionales independientes” e ignoramos el enorme impacto de esta profesión en la recopilación de pruebas, la revisión legal e incluso los juicios judiciales, ignoraremos la naturaleza pública de sus funciones. actividades profesionales Sexo, la profesión de abogado sólo puede traer más bien y mal a la sociedad, en lugar de reducir el bien y el mal y lograr justicia a través de él. En cuanto a otras profesiones jurídicas, fiscales y jueces, pertenecen a la categoría de profesiones públicas.

(2) La profesión jurídica es una profesión formal.

Como sugiere el nombre, las ocupaciones formales corresponden a ocupaciones informales. El primero se refiere a un tipo de ocupación que ha sido institucionalizado y, por lo tanto, estabilizado mediante estrictos procedimientos legales, mientras que el segundo también enfatiza las normas legales, pero la ley básicamente adopta un enfoque de ajuste de laissez-faire, lo que hace que este tipo de ocupación parezca fluido. . Como profesión formal, la profesión jurídica tiene requisitos de ingreso más difíciles que cualquier otra profesión. Desde los tiempos modernos, todos los países que se adhieren al Estado de derecho han estipulado condiciones de admisión muy estrictas para la

profesión jurídica, convirtiéndola casi en una de las profesiones formales con el umbral más alto y la más difícil de ingresar en el mundo. En nuestro país, el Sistema Nacional de Exámenes de Calificación de Abogados, que se realiza desde 1986, y el Sistema Nacional de Exámenes de Calificación Judicial, que se realiza desde 2001, han fijado en términos generales las condiciones de ingreso a esta profesión en nuestro país, aunque existen Todavía hay muchos problemas. Es esta estricta condición la que hace de la profesión jurídica un tipo de profesión en la que se reúnen las elites, y también conduce a otro aspecto de la comprensión de la connotación de la profesión jurídica.

(3) La profesión jurídica es una profesión especializada.

Las ocupaciones especializadas se comparan con las ocupaciones abiertas. El primero se refiere al tipo de ocupación que sólo pueden ser competentes quienes han recibido una formación en conocimientos especializados y poseen ciertos conocimientos especializados; mientras que el segundo se refiere al tipo de ocupación que está abierta a cualquier persona y por lo tanto cualquiera puede estar calificado para ello. Diferentes ocupaciones especializadas requieren diferentes conocimientos y formación de habilidades. Por ejemplo, ejercer como médico requiere capacitación en conocimientos y habilidades médicas especializadas, mientras que los altos directivos deben recibir capacitación en conocimientos y habilidades de gestión especializados pertinentes. En cuanto a los profesionales de la profesión jurídica, deben ser personal altamente calificado que haya recibido formación jurídica especializada y posea conocimientos y habilidades jurídicas profesionales.

(4) La profesión jurídica es una profesión de élite

Las profesiones de élite se comparan con las profesiones de masas. El primero se refiere al tipo de ocupación para el que sólo pueden estar calificados los miembros destacados de la sociedad; mientras que el segundo se refiere al tipo de ocupación para el que están calificados las personas comunes y corrientes de la sociedad (los llamados "中民"). La discusión antes mencionada de que la abogacía es una profesión especializada ha demostrado en cierta medida que se trata de una profesión de élite. Sin embargo, esto no significa que todas las ocupaciones especializadas sean ocupaciones de élite. Por ejemplo, los

instaladores obviamente tienen características especializadas en términos de conocimiento, pero no enfatizamos que sea una ocupación de élite (en relación con esto, las ocupaciones de élite no son necesariamente ocupaciones especializadas. Por ejemplo, las ocupaciones de políticos y activistas sociales son ambas. Se necesitan élites). ejercer profesiones afines, pero no enfatizamos que los políticos y activistas sociales deban recibir cierta formación en conocimientos especializados). Como profesión de élites, la profesión jurídica requiere que sus profesionales sean no sólo élites técnicas en materia de derecho, sino también élites morales en materia de moralidad social. Por lo tanto, tanto la aparición de abogados como la selección de jueces deben tener consideraciones tanto de conocimiento y tecnología como de estrictos requisitos éticos. Y en comparación con otras profesiones, los requisitos éticos para los profesionales del derecho son más estrictos, incluso severos.

(5) La profesión jurídica es una profesión espiritual.

La ocupación espiritual es relativa a la ocupación material. El primero es un tipo de carrera cuya misión es la producción espiritual; el segundo es un tipo de carrera cuya misión es la producción material. En la historia de la humanidad, la primera división social del trabajo debería ser la división del trabajo entre productores espirituales y productores materiales. Esto se debe a que las actividades prácticas humanas siempre se dividen en actividades prácticas espirituales y actividades prácticas materiales. Los productores espirituales más típicos son, por supuesto, los artistas literarios y los científicos. ¿Cómo se convierten los abogados y profesionales del derecho en profesionales espirituales? Esto se debe al hecho de que el derecho es originalmente un fenómeno social y espiritual. La ley es la forma normativa de la interacción social del sujeto, pero esta forma normativa es también el procesamiento del pensamiento prescriptivo de la práctica social de la conducta comunicativa del sujeto y, por lo tanto, pertenece al fenómeno espiritual humano en su conjunto. Los profesionales del derecho no sólo utilizan este fenómeno espiritual como base para su práctica, sino que también lo utilizan como base para producir otro resultado espiritual, como las representaciones y declaraciones de defensa producidas por los abogados y los razonamientos producidos por los jueces. Los anteriores son todos

productos espirituales. Es particularmente digno de mención que en países con jurisprudencia, el fallo del juez no sólo constituye un producto espiritual con significado legal, sino que también forma la base para el fallo de casos posteriores relacionados.

La descripción divergente anterior de la profesión jurídica es suficiente para permitirnos sacar las siguientes conclusiones sobre el significado de la profesión jurídica: La profesión jurídica se establece de conformidad con las leyes nacionales, sirve a los intereses públicos de la sociedad y está compuesta por miembros de la sociedad que ha recibido conocimientos y habilidades jurídicas especializadas El tipo de ocupación que desempeña la élite y se dedica a actividades de producción legal como un fenómeno espiritual.

2. Extensión de la profesión jurídica

La aclaración de la connotación de la profesión jurídica sienta las bases para una mayor comprensión de la extensión de la profesión jurídica. En cuanto a la extensión de la profesión jurídica, las conclusiones varían debido a las diferencias en los sistemas legales de los diferentes países y las diferentes perspectivas a las que se adhieren las personas. En los países de derecho consuetudinario, en términos generales, la gente suele describir la extensión de la profesión jurídica tanto en sentido amplio como restringido. "En sentido estricto, se refiere a abogados; en sentido amplio, se refiere a trabajadores legales, incluidos abogados, jueces, fiscales y profesores de derecho. El núcleo son los abogados, por lo que "Abogado también se usa en común con abogado"; "En el sistema de derecho civil, no existe una palabra correspondiente para trabajadores legales (abogados), incluidos jueces, fiscales, abogados y profesores de derecho en el sistema de derecho consuetudinario. Hay dos palabras correspondientes: uno es jurista, que se refiere a una persona que se graduó en una universidad con la licenciatura en derecho y por lo tanto tiene cierto estatus honorífico, sin embargo, muchos de los graduados universitarios en derecho buscan carreras que no tienen nada que ver con el derecho, de esta manera, la palabra jurista tiene un alcance más amplio. que la palabra abogado; y la otra palabra es magistratura, que incluye jueces y fiscales. No existe una palabra correspondiente en

inglés. Combinar las dos en una sola palabra es una característica del sistema de derecho civil. , pero no incluye a los abogados, por lo que La magistratura es más limitada que la de abogado en inglés. En el sistema de derecho civil, quienes ejercen la profesión de abogado son profesionales privados y consultores legales empleados por empresas y negocios, pero en la profesión jurídica todos están al límite, y en el centro está el Justicia." [7]

En importantes congresos académicos celebrados en nuestro país también se manifiestan opiniones diferentes sobre la extensión de la profesión jurídica en sentido amplio, medio y estricto. En términos generales, la profesión jurídica incluye abogados, jueces, fiscales, funcionarios administrativos encargados de hacer cumplir la ley, miembros del parlamento y juristas y profesores. La base es que su trabajo está todo relacionado con la ley. Los teóricos moderados eliminaron a los agentes administrativos encargados de hacer cumplir la ley entre los teóricos generales y retuvieron a los miembros del parlamento. Las razones son generalmente las mismas que las de la teoría general. De hecho, la dificultad de establecer estas afirmaciones es obvia. Sabemos que en una sociedad regida por la ley, la carrera de todos está relacionada con la ley. Incluso un trabajador industrial, cuando produce bienes, también lo hace de conformidad con la ley nacional de calidad de los productos y las normas de calidad nacionales (o internacionales) de los productos pertinentes. En este sentido, produce de conformidad con la ley. ¿Pero podemos decir que también son profesionales del Derecho? La respuesta debería ser obvia. En cuanto a los profesionales del derecho en sentido estricto, generalmente se refieren a abogados, jueces, fiscales y juristas. De hecho, es bastante reacio a tratar a los juristas como profesionales del derecho. Aunque en la práctica institucional de los países occidentales (especialmente aquellos con sistemas de derecho civil), las opiniones jurídicas de los juristas a menudo desempeñan un importante papel rector en las actividades judiciales, tiene sentido tratarlos como profesionales del derecho. considerada como una condición necesaria y suficiente para que los juristas se conviertan en profesionales del derecho. Porque, estrictamente hablando, los juristas son profesionales académicos. Así como no podemos decir que los químicos sean profesionales de la industria química y los economistas sean profesionales de la

industria económica, los juristas, como profesionales académicos, no deberían ser profesionales del derecho.

De esta manera, la conclusión apunta en general a la extensión de la profesión jurídica a tres vertientes: abogados, jueces y fiscales. La extensión de la profesión jurídica se refiere en realidad a la profesión de abogados, jueces y fiscales. Dado que las tres profesiones consideran el derecho como profesión y existe una conexión interna inseparable entre ellas, también podemos llamar a su alianza una "comunidad de profesionales jurídicos".

Sección 2 Comunidad de Profesionales Jurídicos

1. Comunidad profesional jurídica

La comunidad profesional jurídica (comunidad jurídica; comunidad de abogados) se forma de forma natural o gracias al poder de un determinado sistema debido a la proximidad de la profesión y la coherencia del objetivo (justicia social) de las personas que se dedican al derecho: abogados, jueces. , fiscales, grupos ocupacionales. “Cuando el personal jurídico especializado, las instituciones jurídicas especializadas y la especialización del personal jurídico representan lo mismo para la sociedad (el derecho) y declaran el mismo poder (la justicia), el grupo profesional jurídico se transforma en una comunidad profesional jurídica que distingue a los individuos. profesionales del derecho." "Este grupo no es una ficción hecha por la ley, sino que es la naturaleza de las cosas. Es diferente de los individuos que lo integran". En los últimos años, el debate en mi país sobre la comunidad de profesionales del derecho se ha vuelto cada vez más Incremento, uno de los eruditos escribió en palabras divergentes:

> “Esta comunidad no se forma naturalmente como una familia o una comunidad, sino que tiene relaciones consanguíneas similares a una familia y una relación geográfica como una comunidad; tampoco es como una comunidad organizada (partido político, gremio) que tenga identidades de membresía claras. Hay restricciones, pero no todos pueden ingresar a esta comunidad casualmente. Tiene intereses comunes como un gremio o creencias comunes como un partido político...

Esta comunidad está compuesta por un grupo de personas: son un grupo de personas rígidas y frías, al igual que los científicos, estudian diligentemente las herramientas de sus propios inventos y se esfuerzan por mejorar el rendimiento y la tecnología de esta herramienta, esperan que esta herramienta pueda ayudar. Protegen a los débiles. Buenas personas, pero incluso si sirven a los fuertes y complacen a los malos, son indiferentes. Lo llaman racionalidad formal; son un grupo de personas que temen el caos en el mundo. Aprecian mucho a los que son dispuesto a luchar por dos centavos en demandas. Al ver a esos "tramposos" al estilo Wang Hai que "saben lo que es falso y compran lo que es falso" y a Shylock que quiere cortar medio kilo de carne del pecho de otras personas para cumplir el contrato, se sintió feliz. Animan constantemente a la gente a causar problemas y lo llaman un buen nombre. Luchando por los derechos; son un grupo de personas devotas que se adhieren a sus propias escrituras y dogmas, así como los sacerdotes se adhieren a las sagradas escrituras. Interpretan cuidadosamente las palabras. de estas sagradas escrituras, aunque esta interpretación parezca inapropiada, pero creen firmemente que la adhesión a la gran tradición está más en consonancia con el espíritu de esta sagrada escritura que el kitsch. A esta lealtad rígida la llaman "insistir en la justicia"; grupo de personas misteriosas, como una sociedad secreta, con sus propios modismos y códigos secretos, tienen sus propios disfraces y salones, desdeñan el uso del lenguaje cotidiano, discuten asuntos triviales al nivel de principios sagrados, los forasteros no saben lo que son Hablan, y por qué dicen esto, ponen este tipo de cosas a distancia. La forma en que nos enfocamos en nuestra vida diaria se llama 'profesionalización'. " [8]

2. Comparación de diferencias entre diferentes profesiones jurídicas

Aunque la comunidad de profesionales del derecho tiene las características comunes antes mencionadas, dentro de la comunidad de profesionales del derecho las diferentes profesiones jurídicas no son monolíticas. Por el contrario, existen diferencias obvias entre abogados, jueces y fiscales debido a los diferentes contenidos específicos de las profesiones. Estas diferencias se reflejan específicamente en las diferentes razones por las que son responsables de la ley, los diferentes fines directos que persiguen, las diferentes posturas de ejercicio, las diferentes formas de ejercer y la naturaleza de la profesión en cierto sentido.

1. Las razones por las que los tres son responsables de la ley son diferentes

Como profesional del derecho, un abogado tiene una doble misión: por un lado, debe ser responsable de la ley; por otro, debe aumentar su patrimonio a través de los servicios legales a sus clientes. De esta manera, la profesión

de abogado tiene en realidad dos contenidos profesionales: es a la vez una profesión jurídica y una profesión empresarial. Lo primero es fácil de entender, pero lo segundo puede tener puntos de vista diferentes. De hecho, en los esfuerzos de los países occidentales por promover vigorosamente la industrialización de la profesión jurídica, no es difícil ver los intereses comerciales y los valores comerciales contenidos en esta profesión. Como industria de servicios, la industria de los abogados no es solo una profesión, sino que también desempeña un papel cada vez más importante en la industria nacional y el crecimiento de la economía nacional. Esto no se debe sólo a que esta profesión puede generar generosos ingresos de propiedad y condiciones materiales de vida para los abogados, sino también a que las actividades de esta profesión pueden reducir en gran medida los costos de las actividades económicas de las empresas y los empresarios, recuperar los beneficios que las empresas pueden perder y mejorar competencia corporativa confianza y estabilidad. Así, a través de las actividades de la profesión jurídica, el derecho puede penetrar en el proceso de desarrollo económico nacional y convertirse en un elemento necesario del desarrollo económico nacional. Esto se ha reflejado claramente en la vida económica actual de nuestro país.

Por supuesto, no podemos ignorar las mejoras que los abogados han logrado en sus propias condiciones de vida y de trabajo a través de actividades relevantes, ni podemos ignorar el hecho de que la profesión jurídica como industria se ha unido al sistema competitivo de desarrollo económico nacional en todo el campo de servicios. . Quizás este hecho sea más valioso para ilustrar el carácter comercial de la profesión jurídica. Los abogados deben considerar la relación "costo-beneficio" de su profesión y realizar cálculos económicos. De lo contrario, no sólo su profesión será insostenible, sino que, además, la justicia social asociada a ella será difícil de realizar.

En cuanto a los abogados como profesión jurídica, la gente no estará en desacuerdo. Porque los abogados son los profesionales del derecho más típicos. Por lo tanto, en países con sistemas de derecho consuetudinario, el eje y núcleo de la profesión jurídica es la profesión de abogado. La profesión jurídica en un sentido estricto se refiere a la profesión de abogado. Se puede decir que la base de la responsabilidad de los abogados ante la ley se debe a esta dualidad de la profesión. En resumen, los abogados son

corresponsables de la ley al ser directamente responsables de sus "bolsillos". Sin duda, un abogado que no puede ser responsable de su propio "bolsillo" no será un abogado que tenga suficiente capacidad y ética para ser responsable ante la ley. Los abogados sólo pueden ser verdaderamente responsables ante la ley si son responsables de sus “bolsillos”: los intereses económicos. Es inimaginable que un "abogado" que sólo sabe cobrar dinero del cliente pero no le brinda específicamente servicios legales al cliente (responsable de su "bolsillo") pueda ser responsable ante la ley. Evidentemente, las características comerciales de la profesión del abogado se basan en última instancia en su responsabilidad para con sus clientes y, por tanto, para con la ley. Esta situación también significa que en sus actividades profesionales los abogados son "indirectamente" responsables de las leyes nacionales al ser responsables de sus propios intereses (es decir, responsables de los derechos e intereses legales de sus clientes).

Un fiscal es un trabajador jurídico del gobierno que se dedica a actividades legales en nombre de los intereses del gobierno. En nuestra tradición teórica, el gobierno es supremo, por lo que participar en actividades legales en nombre del gobierno significa ser directamente responsable de la ley. De hecho, el gobierno es sólo un acuerdo organizativo conforme a la ley. En la época histórica en la que el Estado político y la sociedad civil estaban divididos en dos partes, el gobierno era principalmente el representante del país. Por lo tanto, cuando un fiscal se dedica a actividades profesionales jurídicas en nombre del gobierno, es primero responsable ante el gobierno. La forma en que es responsable de la ley es a través de su responsabilidad ante el gobierno. En este sentido, su responsabilidad ante la ley es también "indirecta".

Los jueces son diferentes. La gente suele decir que los jueces son los santos patrones de la ley. Entre todas las profesiones jurídicas, sólo los jueces son directamente responsables ante la ley en sus actividades profesionales. Para los jueces, como decía Marx: “...excepto la ley, no hay otro superior.” Es decir, la ley es el único superior del juez. Independientemente de que un juez sea juez de un tribunal de base o juez de la Corte de Apelación Final, su misión directa en su actividad profesional es ser responsable ante la ley. Por lo tanto, en un país regido por el Estado de derecho, los tribunales no implementan el sistema de responsabilidad del jefe en ningún sentido (estatutario o

encubierto), y no hay un jefe entre los jueces. El presidente no es el jefe de los jueces, ni el juez superior es el jefe de los jueces de nivel inferior, la razón es que los jueces sólo son responsables ante la ley de forma independiente y directa.

2. Los objetivos directos que persiguen los tres son diferentes.

Esto está estrechamente relacionado con los mecanismos de responsabilidad de los tres anteriores. En general, todos los miembros de la comunidad profesional jurídica están motivados por la búsqueda de la justicia social. Sin embargo, si se analiza detenidamente, los objetivos directos que persiguen los tres diferentes profesionales del derecho son obviamente diferentes.

Para un abogado, dado que la relación entre él y su cliente (cliente) es a menudo un contrato civil, el propósito directo de cada práctica es realizar los derechos que merece en el contrato mediante el cumplimiento de las obligaciones de servicio en el contrato. Se puede observar que la realización del contenido (derechos y obligaciones) estipulados en el contrato es el objetivo directo del ejercicio de los abogados. Si un abogado tiene dificultades para hacer realidad los derechos y obligaciones estipulados en los contratos correspondientes a través de sus actividades profesionales, no le servirá de nada por mucho que persiga la justicia social. Porque esto en realidad bloquea su canal para trabajar por la justicia social.

Por supuesto, esto no significa que los abogados puedan interpretar los contratos con elocuencia y firmarlos como quieran con el objetivo directo de ejecutar el contrato de encomienda. Por el contrario, incluso si están familiarizados con la ley, incluso si están familiarizados con las lagunas de la ley y con el meollo de los conflictos legales, deben respetar la ley y promover el espíritu de la ley en la firma y ejecución de los contratos. . Sólo así el propósito directo de los abogados en sus actividades profesionales puede corresponder al objetivo final de realizar la justicia social que persiguen.

Como profesional jurídico al servicio del gobierno, un fiscal tiene una relación laboral con el gobierno. Aunque también se trata de una relación contractual en un sentido amplio, obviamente se diferencia del contrato civil entre el abogado y el cliente: diríamos más bien que se trata de una relación contractual política ampliada. Por lo tanto, el propósito directo de los fiscales es ser responsables ante el gobierno, su empleador, a través de sus actividades

profesionales, es decir, lograr el orden de gobernanza efectiva del gobierno es el propósito directo de la profesión de fiscal. Si los fiscales no pueden mejorar el orden gobernante del gobierno en sus actividades profesionales, entonces no se ha logrado el propósito directo de la profesión de fiscal. Los fiscales persiguen además la justicia social mediante la búsqueda directa del orden gubernamental.

De la discusión anterior no es difícil concluir que, en cierto sentido, la profesión de abogado y la profesión de fiscal tienen propósitos directos diferentes, por lo que en las actividades judiciales, especialmente en los procesos penales, las dos profesiones a menudo ocupan posiciones opuestas. Los dos polos de confrontación, para ejercer actividades profesionales "cada uno para su amo". Superficialmente, puesto que son "cada uno lo suyo", no hay justicia en sus actividades. Sin embargo, en una situación en la que el bien y el mal aún no están claros, su argumento de que "cada uno tiene su propio maestro" y sus diferentes perspectivas sobre la presentación de pruebas, la observación de los hechos y la comprensión jurídica son precisamente lo que permite al juez "escuchar a ambos y comprender". , para aceptar con precisión las pruebas y determinar los hechos y la clave para aplicar la ley.

En cuanto a los jueces, el objetivo directo de sus actividades profesionales es conocer los hechos del caso en cuestión de conformidad con la ley para lograr justicia en casos individuales. Por tanto, debe ser imparcial y neutral ante ambas partes. En la actividad profesional, el juez no es agente del demandante ni del demandado, sino agente de la ley. El juez sólo es responsable de la ley, es decir, sólo aplica las disposiciones de la ley a los hechos del caso individual.

3 . Los tres tienen diferentes actitudes hacia el trabajo en la industria.

Esta es también una cuestión estrechamente relacionada con los dos aspectos anteriores. Debido a las diferentes razones de las responsabilidades legales y a las diferencias en los objetivos directos perseguidos en las actividades profesionales, las actitudes básicas de las tres profesiones en su práctica también son significativamente diferentes. Concretamente en:

Para un abogado, la actitud básica de su profesión es buscar una base jurídica que sea favorable al cliente a través de pruebas y hechos. Ningún abogado puede

perjudicar a su cliente en sus actividades profesionales, incluso si el cliente es un ladrón criminal, siempre que el abogado acepte su encargo, debe encontrar una solución legal que sea beneficiosa para el cliente basada en las pruebas y los hechos. . Por esta razón, en una cultura jurídica que no está acostumbrada a la actitud de los abogados, la introducción e implementación del sistema jurídico y las actividades profesionales de los abogados a menudo son ridiculizadas como "imaginar a los malos" y "defender a los malos". Por lo tanto, la profesión de abogado a menudo no es comprendida por los demás. En términos generales, las personas que viven en esta cultura jurídica tienen un concepto absoluto del bien y del mal.

Para los fiscales, la actitud básica de su profesión es buscar contramedidas y planes legales que sean beneficiosos para el orden gobernante del gobierno a través de pruebas y hechos. Aunque la ley representa el orden gobernante de la sociedad a nivel macro, el orden gobernante desde la perspectiva gubernamental y el orden gobernante desde la perspectiva social a menudo son diferentes. El primero pone más énfasis en la realización del orden gobernante a través del papel activo del gobierno, mientras que el segundo pone más énfasis en la realización del orden social a través de la autonomía social. Por lo tanto, aunque el gobierno a menudo representa la posición de toda la sociedad, no siempre representa la posición de toda la sociedad. Por eso, incluso si los fiscales siempre adoptan la posición del gobierno en su profesión, sólo expresan palabras unilaterales de "hablar en nombre del gobierno".

Estas dos actitudes de abogados y fiscales definitivamente no son "tomar el dinero de la gente y eliminar los desastres para otros", sino que encarnan una especie de justicia institucional, que expresa la idea de que sólo es "unilateral" desde diferentes perspectivas. Sólo mediante "profundas " ¿Podemos lograr una toma de decisiones (juicio) objetiva y justa? Porque cuando los abogados y los fiscales (o los abogados y los abogados) debaten sobre la base "de cada uno", a lo que se adhieren es a menudo una "verdad unilateral" (por supuesto, esto no excluye la posibilidad de que puedan sostener que es una "verdad integral"), pero lo que finalmente se logra es un efecto "profundo", de modo que siente una buena base para que el juez juzgue el caso de manera integral, justa y razonable.

En cuanto al juez, la actitud básica de su profesión es la neutralidad. Esto incluye tanto la neutralidad del juez en las actividades políticas como la neutralidad del juez hacia ambas partes. Aunque los jueces inevitablemente aportarán su "previsión" al juzgar casos, e incluso en los países occidentales se afirma el estatus legal de la "convicción interna" y el "testimonio libre" de los jueces, esto no niega los principios básicos de la práctica de los jueces. es decir, actitud neutral. Es la actitud neutral del juez la que permite a ambas partes, abogados y fiscales, expresar plenamente las razones "unilaterales y profundas" en el tribunal, y pueden analizar con calma dos (a veces incluso múltiples) afirmaciones opuestas y pruebas contradictorias. relaciones y disposiciones legales que puedan entrar en conflicto o tener lagunas, y emitir un juicio final que sea aceptable para las personas (especialmente para ambas partes).

4. Los tres métodos de hacer negocios son diferentes.

En términos generales, todos los miembros de la comunidad profesional jurídica ejercen de acuerdo con las normas legales, por lo que, en apariencia, no hay mucha diferencia en la forma de ejercer entre los tres. Sin embargo, después de un análisis cuidadoso, se puede encontrar que existen diferencias obvias en las formas de trabajar en las tres profesiones.

No se puede decir que la forma en que los abogados ejercen su profesión sea pasiva ni activa. Estrictamente hablando, los abogados ejercen bajo contrato de representación. Independientemente de si el abogado hace la oferta primero o el cliente (cliente) hace la oferta primero, sólo cuando las dos partes llegan a un acuerdo (contrato) el abogado puede tener una base, razón y responsabilidad específicas para ejercer. Por lo tanto, si observamos la relación interactiva entre la comunidad profesional jurídica y sus objetos de servicio, la práctica de la profesión jurídica típicamente encarna un contrato o relación contractual recíproco e interactivo. Con base en esto, podemos decir que establecer un contrato conforme a la ley es la forma de ejercer de los abogados, es decir, llegar a un acuerdo con el cliente es la forma básica de ejercer de los abogados.

Como empleados legales del gobierno, los fiscales trabajan de oficio. Es decir, tan pronto como aparece un hecho relacionado con el poder fiscal, independientemente de que las partes involucradas en el hecho estén de acuerdo o en desacuerdo, el poder fiscal debe intervenir activa y

obligatoriamente en el hecho. Esto contrasta marcadamente con la forma en que los abogados ejercen su profesión. El ejercicio activo del poder en respuesta a hechos sociales relacionados con el poder procesal constituye la forma básica de ejercicio de los fiscales.

La forma en que los jueces ejercen su profesión es diferente a cualquiera de las profesiones antes mencionadas. Sabemos que la pasividad es la característica más importante de la actividad judicial (la conducta oficial de los jueces). Tocqueville mencionó esto en particular cuando habló de las tres características principales del poder judicial: “La tercera característica del poder judicial es que sólo puede oír cuando se le solicita o, en términos jurídicos, sólo puede actuar cuando hay una demanda”. un caso... Por naturaleza, el poder judicial en sí no es proactivo. Si quieres hacerlo actuar, tienes que empujarlo." Los atributos del poder judicial determinan directamente la forma en que se comportan los jueces a cargo de él: — pasividad. El llamado principio de "ni queja ni respuesta" refleja típicamente esta forma pasiva de práctica de los jueces.

A través de la discusión anterior, podemos encontrar que los estilos de trabajo de fiscales y jueces van a dos extremos: uno es activo y el otro es pasivo. La práctica de los abogados se encuentra en algún punto intermedio.

5. El carácter profesional de los tres es diferente.

Aunque los abogados, jueces y fiscales son todos profesionales del derecho en su conjunto y todos toman el derecho como premisa y base de su práctica, por lo tanto, no parece haber mucha diferencia en la naturaleza, pero de hecho, siempre que atribuyamos las tres profesiones Una vez aclarada la relación, también comprenderá que dentro de la comunidad profesional jurídica, todavía existen diferencias considerables de naturaleza entre los "miembros de la comunidad".

Como todos sabemos, los abogados son "autónomos". En los tiempos modernos, los abogados, los profesores y los médicos han sido llamados las tres principales profesiones independientes. La característica de los autónomos es que no están incluidos en el sistema de poder nacional, pero son ellos mismos los que deciden su trayectoria profesional, es decir, pertenecen más al sistema de derechos institucionalizado. Como autónomos, los abogados no están dirigidos por instituciones nacionales bien organizadas, sino que dependen primero de la autodisciplina de los

profesionales para determinar el espacio para sus funciones profesionales. Un abogado con una fuerte autodisciplina generalmente tiene un gran espacio para sus actividades; por el contrario, un abogado con poca autodisciplina tiene un espacio estrecho para sus actividades. Además de la autodisciplina, la organización disciplinaria de los abogados es el "Colegio de Abogados" o "Colegio de Abogados", similar a un gremio. Aunque se trata de una organización autorreguladora de la profesión de abogado, desempeña un papel muy importante a la hora de promover la autodisciplina de los propios abogados.

Como empleados legales del gobierno, los fiscales han sido incluidos en el sistema de poder estatal desde el principio. Por lo tanto, incluso en países donde los fiscales son contratados entre abogados, una vez que un abogado acepta el empleo del gobierno, sólo puede ser ubicado en el sistema de estructura de poder nacional y convertirse en un trabajador legal del país. Por lo tanto, todas sus acciones profesionales deben realizarse en nombre de los intereses del país. Es aquí donde los fiscales no pueden convertirse en profesionales jurídicos independientes. Aunque más adelante se comentará que los jueces no son autónomos, la similitud entre fiscales y jueces no significa que el carácter profesional de ambos sea exactamente el mismo.

La naturaleza profesional de un juez no sólo se refleja en el hecho de que es un "funcionario" responsable directa y vitalicia ante la ley, sino también en el hecho de que no es un profesional del derecho independiente. es difícil decir que es "nacional" (o "gubernamental") en sentido estricto.) trabajadores legales porque la naturaleza de su trabajo está directamente relacionada con la ley. Sus actividades profesionales no están dedicadas a salvaguardar los intereses (estrictamente definidos) del país, sino más bien a salvaguardar la dignidad de la ley, el orden jurídico y la equidad y justicia social. Cuando surge una disputa entre el gobierno y los ciudadanos (o personas jurídicas), él no es representante de las opiniones del gobierno ni de los ciudadanos, sino que sólo puede hablar en nombre de la ley. Por tanto, si los fiscales son empleados legales del Estado, los jueces son empleados directos de la ley. Los jueces son los guardianes de la ley, y su naturaleza profesional sólo está subordinada a la ley y no a ninguna otra organización o individuo. Por lo tanto, Marx dijo una vez: "La responsabilidad de un juez es interpretar la ley basándose en su comprensión sincera de la ley cuando se aplica a

situaciones individuales... Los jueces independientes no me pertenecen ni a mí ni al gobierno..."

Es precisamente debido a las diferencias antes mencionadas entre los diferentes profesionales del derecho dentro de la comunidad profesional jurídica que tienen la necesidad y la posibilidad de formar una comunidad. De lo contrario, debido a que enfatizamos demasiado las similitudes de esta comunidad e ignoramos sus diferencias básicas, la teoría de la comunidad de profesionales legales será como "si la piel desaparece, el cabello quedará adherido".

3. Profesión jurídica y Estado de derecho

Desde los tiempos modernos, la práctica de los países gobernados por el estado de derecho ha demostrado repetidamente que el estado de derecho es una causa de todo el pueblo. Sin la comprensión, la participación y el apoyo de todo el pueblo, el estado de derecho a menudo sólo puede lograrse. un espejismo. A pesar de esto, no podemos ignorar el papel (a veces incluso decisivo) de los profesionales del derecho (juristas) en la construcción del Estado de derecho. Porque en las áreas clave y críticas del Estado de derecho, a menudo son los abogados quienes asumen responsabilidades importantes, por lo que la gente suele decir que el Estado de derecho es el Estado de los abogados. Esto se puede ver en las siguientes estimaciones del papel de los abogados (la profesión jurídica). Tocqueville subrayó: "...si el espíritu de la democracia no se combina con el espíritu de los juristas, dudo que la democracia pueda gobernar la sociedad durante mucho tiempo; es más, si la influencia de los juristas en los asuntos públicos no aumenta con el aumento de la derechos de las personas, tampoco creo que en nuestro tiempo una república pueda esperar preservar su existencia." Ellman señaló: "Los profesionales del derecho tienen la misión de dar forma a la estructura y el tipo de sistemas legales y determinar en gran medida las tendencias generales en el que se utiliza la ley." Y Masao Ohgi dijo Resumir el papel de la profesión jurídica (abogados) como "el creador del orden jurídico".

Específicamente, ¿qué papel juegan los profesionales del derecho en la construcción del Estado de derecho? En términos generales, se puede resumir en los cinco aspectos siguientes: el formador de los conceptos jurídicos, los

seguidores de la tradición jurídica, el creador del orden jurídico, el líder de la operación jurídica y el perfeccionador de la justicia social.

(1) Formadores de conceptos jurídicos

Como formadores de ideas jurídicas, los abogados son diferentes de los juristas. Si los abogados crean, demuestran y explican ciertos conceptos jurídicos a través de argumentos teóricos y lógicos rigurosos, los abogados utilizan sus sólidas actividades de práctica jurídica para difundir, promover y guiar ciertos conceptos jurídicos. Al mismo tiempo, el pensamiento de los juristas se centra en la "profundidad unilateral". Por lo tanto, aunque las creaciones académicas de grandes juristas individuales pueden afectar de manera integral a la sociedad y convertirse en los conceptos jurídicos dominantes de la sociedad (como la doctrina de separación de Locke y Montesquieu de poderes, la de Rousseau (teoría de la soberanía en el pueblo, teoría del contrato social de Hobbes y Rousseau, etc.), pero la situación general es que las teorías jurídicas de los juristas sólo pueden implementarse verdadera y concretamente en los conceptos de conducta de las personas en acciones sólo a través de la implementación específica de juristas. Los juristas son teóricos y los abogados son practicantes. La teoría de un teórico puede basarse en principios o incluso tener una base amplia, mientras que la práctica de un practicante debe ser meticulosa y no descuidada. Los juristas discuten conceptos jurídicos a un nivel puramente conceptual, mientras que los abogados dan forma a los conceptos jurídicos de manera sutil y demostrable a través de la práctica jurídica. La filosofía jurídica de un jurista puede pertenecer completamente a su dominio privado, pero la filosofía jurídica de un abogado se practica y socializa a través de sus conductas de defensa, agencia, procesamiento y juicio. Es en este sentido que la configuración de los conceptos jurídicos nacionales por parte de los abogados puede ser más útil que sus argumentos académicos. Esta es probablemente la razón por la que el gran escritor Goethe, que nació en el derecho, enfatizó que "la teoría es gris, pero el árbol de la práctica es siempre verde", y también es probablemente la razón por la que Lu You dijo que "lo que aprendes en El papel siempre será superficial, pero definitivamente sabrás que debes practicarlo". Por supuesto, esto no significa que los conceptos jurídicos de los juristas y los conceptos jurídicos

de los abogados sean dos cosas diferentes. Al hablar del papel de la justicia estadounidense en la popularización de las ideas espirituales de los juristas, Tocqueville escribió:

"En Estados Unidos, casi todas las cuestiones políticas, tarde o temprano, se convierten en cuestiones judiciales. Por lo tanto, todos los partidos deben tomar prestados conceptos y lenguaje judiciales en sus debates diarios. La mayoría de los funcionarios públicos son o han sido juristas, por lo que aplican sus propios hábitos y pensamientos inherentes. métodos a las actividades oficiales. El sistema de jurados ha extendido todo esto a todas las clases. Por lo tanto, el lenguaje de la justicia casi se ha convertido en lenguaje ordinario; el espíritu de los juristas se originó originalmente en las escuelas y los tribunales, pero gradualmente ha ido más allá de los muros de las escuelas y tribunales, se extendió a toda la sociedad y penetró en los estratos más bajos, de modo que todas las personas han sido infectadas con algunos de los hábitos y pasatiempos de los funcionarios judiciales". [9]

Éste es un retrato vívido de cómo los conceptos jurídicos de los juristas se transforman en conceptos jurídicos de todo el pueblo a través del poder judicial.

(2) Quienes respetan las tradiciones legales

Como partidarios de las tradiciones jurídicas, los abogados suelen ser conservadores racionales. No aprecian la revolución radical. "No se puede esperar que los jueces se conviertan en revolucionarios o reformadores radicales. Esto está relacionado con la larga experiencia de los jueces como abogados antes de su nombramiento. Cuando ejercen como jueces en la mediana edad o en la vejez, esta experiencia laboral los convierte en personas legalistas. industria." [10] Esta explicación de las razones por las que los jueces son conservadores es en realidad sólo a medias correcta, porque no puede explicar de manera integral por qué toda la profesión jurídica es conservadora y se adhiere a la tradición. Quizás sea necesario entender una explicación más efectiva desde la búsqueda inherente de la ley.

El propósito más importante para que la gente promulgue leyes no es la revolución, una actividad cuya misión es destruir el viejo orden, sino estandarizar los hechos del orden establecido de las relaciones de interacción humana en unos estables y predecibles "hechos normativos". Por lo tanto, en una era de revolución y cambio, incluso si existen leyes, la mayoría de ellas son

"oídos sordos: condecoraciones", razón por la cual el proverbio occidental dice que "el sonido de las armas se silencia". En una era pacífica, no importa si un país afirma implementar el Estado de hombre o el Estado de derecho, inevitablemente nacerá un gran número de leyes para garantizar que se promueva el orden existente. Este apego de la ley al orden es la razón por la cual los abogados que se especializan en derecho respetan la ley y respetan la tradición.

A primera vista, no existe una conexión necesaria entre respetar la ley y adherirse a la tradición, pero siempre que comprendamos que la ley misma es la expresión simbólica de la tradición, el problema se resolverá fácilmente. La ley es un símbolo, pero la palabra símbolo, si se expresa en lenguaje lógico, se refiere a la presentación del significado del mundo objeto (incluidos los objetos naturales, los objetos sociales, los objetos psicológicos, etc.) en la psicología y el comportamiento humanos; si expresado en lenguaje retórico, entonces el símbolo es la imagen especular del mundo de los objetos en la mente de las personas y la sombra en su comportamiento. Los símbolos incluyen símbolos de acción (como la danza), símbolos de sonido (lenguaje) (como la música) y símbolos de texto (como la poesía). En el mundo civilizado, las leyes se expresan principalmente mediante símbolos escritos. Si cualquier tipo de símbolo expresa una estipulación establecida y, por lo tanto, símbolo significa conservadurismo y orden, la ley, especialmente la ley desde la era civilizada, presta más atención a fortalecer aún más el valor de los símbolos para ordenar a través de la ley, y presta más atención a la ley. y regulación de las tradiciones y el orden existentes. Esto significa que incluso si no podemos decir que respetar la ley significa adherirse a la tradición, si hay una falta de conciencia de adherirse a la tradición, el respeto a la ley es mayoritariamente falso. Por tanto, detrás del respeto de los abogados por la ley debe estar el hecho de adherirse a las tradiciones jurídicas.

(3) Creador del orden jurídico

Como fundador del orden legal, aunque las conclusiones y argumentos de Masao Omu citados anteriormente son la forma en que podemos entender este tema, dado que sus llamados legalistas generalmente incluyen a legisladores, este tema se explica principalmente a nivel legislativo. Lo

que más nos preocupa es la creación de un orden jurídico por parte de los profesionales del derecho a nivel judicial.

Aunque la ley misma, como símbolo único, ya contiene el contenido del orden. Sin embargo, en la práctica, si no hay profesionales del derecho que cierren la brecha entre las normas jurídicas y la práctica, la ley a menudo seguirá siendo la ley y la práctica del orden aparecerá como otra situación contraria a la ley. Porque incluso si decimos que el derecho es un registro prescriptivo de la interacción del sujeto, los legisladores sólo están expresando cómo expresar el derecho, en lugar de crear el Derecho. La conclusión está establecida en principio, y no podemos negar el hecho de que el derecho sólo puede ser expresado y descubierto por las élites de la sociedad. Por lo tanto, expresar consciente o inconscientemente los conocimientos jurídicos "avanzados" de la élite en la ley es probablemente inevitable en la legislación de cualquier país desde la era civilizada. Además, incluso si lo que los legisladores expresan es el orden de las interacciones de las personas en la práctica, debido a la complejidad, diversidad y conflictos del orden práctico mismo, les resulta imposible expresarlo y registrarlo en todos los aspectos. debe tomar decisiones, realizar una "medición de valor". De lo contrario, la ley misma no es la expresión del orden, sino la fuente de su destrucción. Esta elección de los legisladores refleja exactamente el concepto de intercambio y el espíritu de precios de "lo que se gana debe ser lo que se pierde". Dado que la ley no puede rechazar la elección del legislador, obviamente no es razonable exigir que tan pronto como exista una ley, deba haber un orden práctico relacionado.

Por supuesto, tener leyes no significa necesariamente que haya orden, y más leyes no significa necesariamente que haya más órdenes, puede haber muchas razones para esto, pero para la profesión jurídica, su misión es crear nuevas leyes antes que las leyes. Cuando llega el orden o cuando se destruye el orden jurídico existente, el espíritu de la ley, las disposiciones legales y la reparación del orden jurídico deben implementarse mediante actividades judiciales específicas o la participación en actividades judiciales. Esto transforma el "derecho sobre el papel" en "derecho en acción" y convierte el derecho "muerto" en derecho "vivo". La realización de este proceso no sólo se refleja en el hecho de que los profesionales del derecho efectivamente desarrollen actividades profesionales relevantes, sino también en la posibilidad de que mientras

exista esta profesión, la creación de un orden jurídico en la práctica tendrá garantías concretas. Es su existencia lo que hace que la gente tenga más confianza en el orden creado por la ley.

(4) Líder en operación legal

Como líderes de operaciones legales, los profesionales del derecho generalmente no pueden participar en actividades legales ni participar en operaciones legales. Porque dichas actividades y operaciones legales se completan en las actividades de los ciudadanos comunes y personas jurídicas que ejercen derechos legales y cumplen con obligaciones legales, y en las actividades diarias de aplicación de la ley de los funcionarios administrativos (funcionarios públicos). La tarea de los profesionales del derecho al guiar el funcionamiento de la ley es intervenir inmediatamente cuando el orden jurídico se altera y la operación jurídica encuentra contratiempos, a fin de evitar que el barco legal vuelque y el orden jurídico se hunda. Obviamente, esta es la tarea más crítica en el funcionamiento de la ley, y es una tarea que la gente común y corriente no puede completar.

Los jueces, en particular, ejercen un poder conocido como "pasividad", es decir, sólo cuando en la práctica se producen fricciones, conflictos y desorden en el orden jurídico, los sujetos jurídicos solicitarán al tribunal y a los jueces que intervengan para determinar y resolver los problemas. Lo que indica es que si el orden jurídico de un país se encuentra en un estado normal, no hay necesidad de que los jueces salgan a ocuparse del orden jurídico. Esta es la característica de los jueces como líderes del funcionamiento de la ley. Se puede decir que la ley funcionará sin jueces, pero su funcionamiento puede resultar difícil para evitar peligrosos bajíos y olas agitadas.

Los jueces son los pilotos en el funcionamiento de la ley, lo que también significa que los abogados y fiscales cuyas actividades profesionales giran principalmente en torno a la justicia también deben sumarse a esta actividad piloto. Aunque los abogados y fiscales también desempeñan funciones importantes fuera de las actividades judiciales, su papel principal reside en el proceso de las actividades judiciales. El poder judicial es una actividad dirigida por jueces, pero sin la participación de abogados y fiscales, el papel protagónico de los jueces se verá muy reducido y, a veces, incluso quedará sin objetivo. Si los jueces son los

líderes específicos de las operaciones jurídicas, al menos los abogados y fiscales son sus principales asesores. Los abogados, en particular, no son sólo los líderes del funcionamiento del derecho en cierto sentido, sino que en algunos países, debido a que los abogados son los líderes del derecho, han evolucionado hasta convertirse en los líderes de toda la civilización social basada en el derecho. Podemos ver esto a través de la descripción y el resumen que hace Schwartz del papel de los abogados en la civilización estadounidense:

"Son los abogados quienes definen nuestra civilización... La mayoría de los miembros del Congreso son abogados y escriben las leyes del país. La mayoría de los presidentes, funcionarios gubernamentales y sus asesores y grupos de expertos son abogados. Hacen cumplir las leyes del país... Todos los jueces son abogados, quienes interpretan y hacen cumplir las leyes del país. No hay separación de poderes dentro del ámbito de los abogados... Como dijeron los estudiantes: "Nuestro gobierno es un gobierno de abogados, no un gobierno de abogados". la gente'." [11]

Aunque la descripción de Schwartz ha ido más allá del alcance de los abogados como profesión jurídica (porque cuando se convierten en legisladores para participar en la legislación, presidentes o funcionarios gubernamentales responsables de hacer cumplir la ley, su naturaleza y roles profesionales se han transformado en profesiones "políticas" y roles.), pero sin su experiencia como líder en el funcionamiento de la ley, es difícil ingresar a la arena política y convertirse en un político (profesional político) y, por lo tanto, es difícil darse cuenta de su influencia decisiva en el desarrollo de un país. civilización entera.

(5) Perfeccionador de la justicia social

Como perfeccionadores de la justicia social, los profesionales del derecho cumplen esta misión interpretando, complementando, modificando y renovando las leyes y corrigiendo el comportamiento de los sujetos. La interpretación de la ley se refiere a las estrategias de respuesta de los profesionales del derecho cuando las disposiciones legales son ambiguas; la suplementación se refiere a las estrategias de respuesta de los profesionales del derecho cuando hay lagunas obvias en las disposiciones legales; la revisión se refiere a la desviación de las leyes y los axiomas humanos de la justicia (maldad). law).) es la estrategia de afrontamiento de los profesionales del

derecho; la continuación se refiere a la estrategia de afrontamiento de los profesionales del derecho cuando la ley no estipula normas regulatorias para las relaciones sociales relevantes. En cuanto a corregir la conducta del sujeto, se refiere a la estrategia de respuesta de la profesión jurídica al sujeto cuando éste viola intencionalmente o por negligencia el contenido de la ley, o cuando el orden jurídico se ve perturbado o desordenado debido a disputas de derechos.

Aunque en una sociedad regida por la ley, la ley es la encarnación más autorizada y perfecta de la justicia social, esto no significa que la ley pueda estipular en detalle todos los aspectos de la justicia social, por no mencionar que la justicia social en sí misma es un proceso fluido y cambiante. Esto es especialmente cierto para el concepto de justicia social en la práctica, por lo que es difícil que el mecanismo de estabilidad jurídica pueda hacer frente a tales cambios por un tiempo. Esto lleva a la realidad de que, o la ley no puede reflejar perfectamente la justicia social, o la ley refleja una justicia social obsoleta. Ante esta situación, ¿cómo solucionarla? Por supuesto, la estrategia fundamental es mejorar y modificar la ley a través del proceso legislativo. Sin embargo, las leyes a menudo se modifican en el proceso legislativo, lo que a menudo significa la pérdida de la tradición jurídica y la inexistencia de un orden jurídico a un nivel más amplio. Para mantener el valor tradicional y formal de la ley y garantizar que se pueda seguir cumpliendo la justicia conforme a la ley, la forma más realista es que los profesionales del derecho utilicen métodos y técnicas operativos legales para clasificar e incluso modificar las disposiciones legales en el nivel Nivel micro para corregir las irregularidades del sujeto. De esta manera, la justicia social legal puede mantenerse y mejorarse continuamente.

En términos generales, el trabajo antes mencionado se logra principalmente a través de la carrera de los jueces, pero los abogados y fiscales definitivamente no son prescindibles en este proceso. Porque sin su participación, el juez no tendrá forma de juzgar los hechos legales (del caso) y será difícil corregir el comportamiento desviado del sujeto. Al mismo tiempo, sus diferentes interpretaciones de las disposiciones jurídicas dictadas en los tribunales son referencias importantes para que los jueces interpreten, complementen, modifiquen y sigan creando leyes. Se puede ver que la mejora de la justicia social liderada por los jueces

a través del liderazgo judicial en realidad ha penetrado los esfuerzos de todos los profesionales del derecho involucrados en las actividades judiciales.

A través de los cinco aspectos de observación anteriores, no nos resulta difícil sacar las siguientes conclusiones generales: aunque el estado de derecho en un país es el resultado de la acción conjunta de muchos factores de la sociedad real, bajo la premisa de que el marco jurídico Cuando el marco legal está generalmente establecido, a los abogados les resulta difícil promover la construcción del Estado de derecho. Sin abogados no habría Estado de derecho. Especialmente para un país como el nuestro que está en proceso de construir el Estado de derecho, esta conclusión es particularmente importante. Finalmente, bien podríamos terminar este capítulo con las palabras del historiador Sr. Huang Renyu en el libro "La gran historia de China": ... Imaginamos que las próximas décadas serán una edad de oro para quienes participan en la vida legal de China. Tienen muchas oportunidades para aceptar desafíos y crear todo lo que puedan. ...Incluso si los procedimientos legislativos son insuficientes, las autoridades judiciales aún pueden aprovechar la oportunidad de revisar el caso para remediar la situación.

Preguntas para pensar

1. Describir la connotación y extensión de la profesión jurídica.
2. Compara las diferencias entre diferentes profesiones jurídicas.

Lectura recomendada

1. Zhang Wenxian y Lu Xueying: "Introducción a la comunidad de profesionales jurídicos", publicado en el documento del seminario "El camino de China hacia el estado de derecho y la comunidad de profesionales jurídicos".
2. [Inglés] Lord Denning: "The Admonitions of the Law", traducido por Yang Baikui y otros, Law Press, edición de 2000.
3 . Liu Pengfei: "Sobre la comunidad de profesionales jurídicos", en "Exploración del estado de derecho en China", Shaanxi People's Publishing House, edición de 1998.
4. Lu Xueying: "Legal Community", editado por Zhang Wenxian: "Legal Theory Frontier Forum", Jilin People's Publishing House, edición de 2000.
5. Qiang Shigong: "Declaración de la comunidad jurídica", publicada en "Chinese and Foreign Law", número 3, 2000.
6 . Ji Weidong: "El posicionamiento de la profesión jurídica", "Ciencias sociales chinas", número 2, 1994

Ampliar conocimientos

Una de las condiciones para ser un buen juez o un buen intérprete del derecho es tener una correcta comprensión de la equidad, uno de los principios fundamentales del derecho natural. Esto no radica en leer los libros de otras personas, sino en su propio talento, racionalidad y consideración. Se cree que esta comprensión es mayor en aquellos que tienen más tiempo libre y disfrutan pensando en el problema. En segundo lugar, debemos tener el espíritu de despreciar las cosas extrañas: la riqueza y la riqueza. En tercer lugar, durante la prueba uno debe ser capaz de trascender todas las emociones como el amor, la maldad, el miedo, la ira y la simpatía. Cuarto, el último punto es que es necesario ser paciente durante la audiencia, prestar atención durante la audiencia y tener memoria para recordar, digerir y aplicar todo lo que escucha.

——[Inglés] Hobbes: "Leviatán"

Comentario

【1】〔Belleza〕E．Bodenheimer: "Jurisprudence: Legal Philosophy and Legal Methods", traducido por Deng Zhenglai, Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 2004, página 261.

[2] Li Changdao: "Historia de la Constitución de los Estados Unidos", Law Press, edición de 1986, págs. 210-211.

[3] Véase [inglés] David M. Walker: "Oxford Legal Dictionary", traducido por Li Shuangyuan et al., Law Press, edición de 2003, página 787.

[4] [Estados Unidos] Calvin Peterson: "Interpretation of the United States Constitution", traducido por Xu Weidong y otros, Huaxia Publishing House, edición de 1989, página 279.

[5] Véase Zhang Wenxian: "Jurisprudence", Law Press, edición de 2006, página 264.

[6] Ji Weidong: "El posicionamiento de la profesión jurídica", publicado en "Chinese Social Sciences", número 2, 1994.

[7] Liu Pengfei: "Sobre la comunidad de profesionales jurídicos", "Exploración del Estado de derecho en China", Shaanxi People's Publishing House, edición de 1998, página 36.

[8] Qiang Shigong: "Declaración de la comunidad jurídica", publicada en "Chinese and Foreign Law", número 3, 2000.

[9] [Francés] Tocqueville: "On Democracy in America" (Volumen 1), traducido por Dong Guoliang, edición de Commercial Press 1988, página 310.

[10] [inglés] Atiya: "Law and Modern Society", traducido por Fan Yue et al., Liaoning University Press, edición de 1998, página 29.

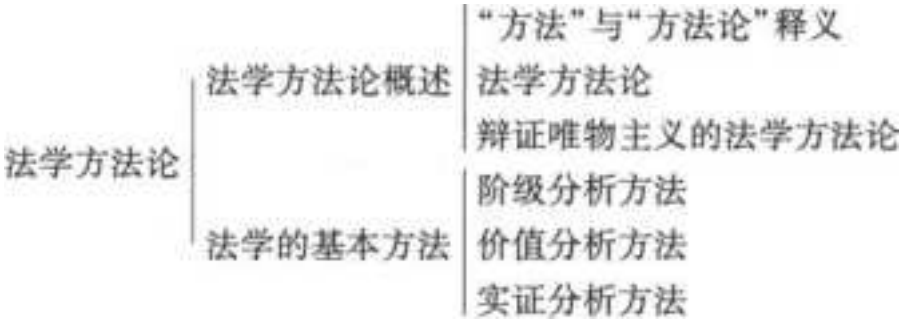
[11] [EE.UU.] Bernard Schwartz: "Historia de la Corte Suprema de los Estados Unidos", traducido por Bi Honghai y otros, China University of Political Science and Law Press, edición de 2005, página 231.

Quinta Parte·Metodología del Derecho

La metodología jurídica es una parte importante de la jurisprudencia. Esta parte incluye principalmente dos partes: metodología jurídica y metodología jurídica. La parte de metodología jurídica explica principalmente la metodología, el significado de metodología jurídica y la metodología materialista dialéctica, y explica en detalle los métodos básicos de la ciencia jurídica. La parte de metodología jurídica profundiza en la connotación de método jurídico y los principales métodos jurídicos, y rompe el estilo de disposición de los libros de texto generales. La interpretación jurídica y el razonamiento jurídico se incluyen como partes importantes de los métodos jurídicos en el capítulo de método jurídico. Hacer capítulos separados. A través de este acuerdo, el objetivo principal es aclarar el contenido de los métodos legales y resaltar el importante papel de los métodos legales en la jurisprudencia y la práctica jurídica. Al estudiar el contenido de esta parte, el propósito es permitir a los estudiantes comprender la teoría general de los métodos legales, enfocándose en dominar la interpretación legal y el contenido específico del derecho en los métodos legales, que también es un punto de prueba concentrado en el examen judicial.

Capítulo 24 Metodología Jurídica

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La metodología jurídica es un sistema de métodos compuesto por varios métodos de investigación jurídica y la explicación teórica de este sistema de métodos. En términos generales, el contenido de la metodología jurídica se puede dividir en dos niveles o aspectos básicos. El primer nivel es el principio de metodología jurídica, que constituye la base teórica del sistema de métodos jurídicos y desempeña un papel rector general en la aplicación de otros métodos. El segundo nivel es el método específico de investigación, que constituye la columna vertebral del sistema jurídico y desempeña un papel importante en la solución de problemas jurídicos específicos. Este capítulo presenta principalmente el contenido básico de la metodología jurídica, los métodos básicos de la ciencia jurídica, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender el concepto de metodología jurídica, los principios a seguir y los métodos básicos de investigación jurídica.

Sección 1 Descripción general de la metodología jurídica

1. Definición de “Método” y “Metodología”

Para la investigación científica, si los métodos de investigación en sí son científicos y correctos es un factor clave que determina el éxito o el fracaso de las actividades de investigación. Debido a esto, desde el surgimiento de la ciencia moderna, la investigación sobre métodos científicos ha atraído una atención cada vez mayor. Se puede decir que, en comparación con varias escuelas jurídicas no

marxistas, la ciencia jurídica marxista tiene ventajas teóricas obvias para revelar la naturaleza y las leyes de los fenómenos jurídicos, principalmente porque sus métodos son científicos y efectivos.

La palabra método es un término muy utilizado por las personas en la vida diaria, la investigación científica y la práctica social, pero al mismo tiempo es también un concepto filosófico de gran importancia teórica. Según una investigación, en el idioma griego antiguo, la palabra método se compone de las dos palabras "a lo largo" y "camino", que significan la forma de acercarse a algo. En chino, palabras como "fa", "shu" y "dao" se utilizan para expresar significados similares. Los métodos están relacionados con actividades humanas conscientes y decididas. Debido a la complejidad de las actividades humanas, existen diferentes métodos en diferentes campos de las actividades humanas, pero todos los métodos tienen algo en común, por lo tanto, en el sentido más general, un método es un método que las personas utilizan para resolver un determinado problema. Las actividades específicas adoptadas para resolver problemas incluyen tanto actividades espirituales como actividades prácticas. Es una metodología que organiza varios métodos específicos dispersos en un determinado campo y da explicaciones teóricas. En los idiomas de muchas naciones occidentales, la palabra metodología tiene dos significados básicos, que se refiere tanto a la teoría de los métodos como al sistema de métodos.

métodos de investigación científica. En términos generales, los métodos de investigación científica se dividen en tres niveles: primero, la metodología, que es el sistema ideológico que guía la investigación, incluidos los supuestos teóricos básicos, los principios de la investigación, la lógica de la investigación, etc. La metodología de una disciplina está estrechamente relacionada con la filosofía y la teoría de la disciplina. En segundo lugar, los métodos de investigación se refieren a los procedimientos y métodos operativos a lo largo de todo el proceso de investigación. En tercer lugar, los métodos y técnicas específicos son los métodos, herramientas y medios utilizados en una determinada etapa de la investigación. De la misma manera, los métodos de investigación en ciencias naturales y la investigación en ciencias sociales también se pueden dividir de esta manera.

2. Metodología jurídica

La metodología jurídica es un sistema de métodos compuesto por varios métodos de investigación jurídica y la explicación teórica de este sistema de métodos. En términos generales, el contenido de la metodología jurídica se puede dividir en dos niveles o aspectos básicos. El primer nivel es el principio de metodología jurídica, que constituye la base teórica del sistema de métodos jurídicos y desempeña un papel rector general en la aplicación de otros métodos. El segundo nivel es el método específico de investigación, que constituye la columna vertebral del sistema jurídico y desempeña un papel importante en la solución de problemas jurídicos específicos.

En el sistema metodológico de la investigación jurídica, los principios metodológicos ocupan una posición particularmente importante. Los principios metodológicos son el punto de partida básico y las ideas básicas para comprender y resolver problemas, y también son un método fundamental para saber cómo utilizar métodos específicos. La jurisprudencia guiada por el marxismo debe tomar la dialéctica materialista como método fundamental.

3. Metodología jurídica del materialismo dialéctico

La dialéctica materialista en sí misma contiene contenidos ricos, que no son una combinación de bloques de construcción, sino que se combinan orgánicamente en un todo de manera indivisible. A veces, en aras de la comprensión y la expresión, la gente suele dividirlos en varios principios metodológicos básicos. Mientras podamos evitar tratarlos como "artículos" rígidos y aislados con una actitud dogmática, hacerlo sigue siendo beneficioso, porque puede ayudarnos a comprender las cosas más críticas e importantes.

Para la investigación jurídica, la adhesión al método dialéctico materialista debe cumplir primero con los siguientes principios metodológicos básicos:

1. Para estudiar el derecho utilizando el método dialéctico materialista, debemos adherirnos a la línea ideológica de buscar la verdad a partir de los hechos.

Al comprender y estudiar el mundo de los objetos (incluidos los fenómenos jurídicos), ¿deberíamos partir de la realidad o de conceptos? ¿Deberíamos insistir en un análisis

concreto de problemas específicos o deberíamos insistir en utilizar conceptos y principios abstractos para medirlo todo? ¿Deberíamos insistir en la unidad de subjetividad y objetividad, teoría y práctica, o deberíamos separar esta relación unificada? Estos dos métodos y actitudes de investigación diferentes representan dos líneas ideológicas fundamentalmente opuestas del marxismo y el no marxismo. El método y la actitud de investigación anteriores son la línea ideológica materialista marxista de buscar la verdad a partir de los hechos.

"Buscar la verdad a partir de los hechos" es la expresión china de la línea ideológica marxista. Es el principio metodológico que estipula el punto de partida fundamental y la dirección general del pensamiento. Esto significa que todos los métodos esencialmente científicos (incluidos otros principios del método dialéctico materialista) sólo pueden usarse sobre la base de buscar la verdad a partir de los hechos y, guiados por la búsqueda de la verdad a partir de los hechos, la comprensión y la investigación de las personas avanzarán en la dirección correcta. Es en este sentido que llamamos "buscar la verdad a partir de los hechos" el "alma viviente" del marxismo. La historia del desarrollo jurídico y la construcción del sistema jurídico moderno de China demuestra que cuando seguimos la línea ideológica de buscar la verdad a partir de los hechos, nuestra investigación jurídica y la construcción del sistema jurídico pueden avanzar de manera sana y fluida, e incluso si hay reveses y errores, pueden corregirse. fácilmente superable; por el contrario, cuando te desvías de esta línea ideológica, cometes un gran error direccional.

2. Para estudiar el derecho utilizando el método dialéctico materialista, debemos adherirnos a la opinión de que la existencia social determina la conciencia social.

En la historia del pensamiento humano durante miles de años, el derecho, como fenómeno social, siempre ha sido uno de los principales temas en los que se han centrado los pensadores de todas las épocas. Sin embargo, antes de Marx, siempre se intentó explicar este fenómeno desde la llamada razón cósmica, voluntad de Dios, razón humana, espíritu absoluto o espíritu nacional. En respuesta a este enfoque erróneo del idealismo histórico, Marx y Engels expresaron su actitud: la relación entre el derecho no puede entenderse en términos de sí mismo ni en términos del desarrollo general del espíritu humano. Todos los sistemas

jurídicos que han aparecido en la historia, "Sólo cuando uno comprende las condiciones materiales de vida de cada época correspondiente y se deriva de estas condiciones materiales, puede entenderlo." [1] . Por lo tanto, en nuestra investigación jurídica, debemos adherirnos a la opinión de que la existencia social determina la conciencia social, es decir, el proceso de la vida material social determina el proceso de la vida espiritual social. En concreto, es necesario explicar el surgimiento, desarrollo y sustitución del derecho y la esencia, contenido y papel del derecho sobre la base de un examen en profundidad de las condiciones y métodos básicos de producción, intercambio, distribución y consumo de material social. materiales. Como superestructura de la sociedad, el derecho está determinado por la base económica y es un registro de las relaciones económicas. El contenido y la distribución de los derechos y obligaciones legales deben determinarse, por supuesto, a través de la razón, los conceptos y la voluntad humanos, pero en última instancia, el final El poder decisivo existe en el proceso real de la vida material social. En definitiva, las condiciones de vida materiales sociales determinan qué tipo de conciencia social dominará y el contenido básico y la distribución de los derechos y obligaciones legales. Sólo adhiriéndonos a esta perspectiva materialista exhaustiva podemos evitar cometer los errores del idealismo y establecer un sistema teórico jurídico científico.

3 . Para estudiar el derecho utilizando el método dialéctico materialista, debemos adherirnos a la perspectiva de la conexión e interacción universal de los fenómenos sociales.

Desde la perspectiva del marxismo, el modo de producción de la vida material determina fundamentalmente la apariencia básica del desarrollo social, pero a menudo la gente simplemente atribuye la visión marxista de la historia al determinismo económico y cree que en la visión materialista de la historia sólo los factores económicos son importantes. Los factores activos que promueven el desarrollo histórico, mientras que los factores no económicos son pasivos. Se cree además que mientras comprendamos el punto básico de que la existencia social determina la conciencia social y la base económica determina la superestructura, habremos dominado una vez que comprendamos el desarrollo histórico. materialismo,

podemos explicar correctamente el desarrollo de la historia. Esta visión es errónea. De hecho, el determinismo económico no es más que una comprensión unilateral y vulgar del materialismo histórico, cuya esencia es sustituir la dialéctica histórica marxista por el materialismo mecánico metafísico. El materialismo histórico no es sólo materialista, sino también dialéctico: su análisis de los fenómenos sociales no es un análisis lineal de un solo valor, sino un análisis multivariable y multivariable. En su famosa carta a Johan Bloch, Engels criticó severamente la práctica de sustituir la dialéctica histórica por el determinismo económico. Dijo: "...según el materialismo histórico, el factor decisivo en el proceso histórico es, en última instancia, la producción y reproducción de la vida real. Ni Marx ni yo hemos afirmado nunca nada más que esto. Si alguien lo distorsiona Aquí, Decir que los factores económicos son el único factor decisivo es convertir esta proposición en una charla vacía, abstracta y absurda. [2] "Los jóvenes a veces dan demasiada importancia a los aspectos económicos, de los cuales Marx y yo somos en parte responsables. Al refutar a nuestros oponentes, a menudo tenemos que enfatizar los principios fundamentales que ellos niegan, y no siempre hay el momento, el lugar y la oportunidad para Dar la debida atención a otros factores involucrados en la interacción... Desafortunadamente, la gente a menudo piensa que mientras dominen los principios fundamentales, y no siempre los dominen correctamente, habrán comprendido completamente la nueva teoría y podrán hacerlo. aplícalo inmediatamente, ya no está". [3] Obviamente, si sólo enfatizamos el papel de los factores económicos en la investigación jurídica y olvidamos las conexiones universales entre los fenómenos sociales, y olvidamos la reacción de los factores no económicos, especialmente el derecho, sobre los factores económicos, también es imposible establecer una interpretación jurídica correcta. sistema teórico....

4. Para estudiar el derecho utilizando métodos dialécticos materialistas, debemos adherirnos a la perspectiva del desarrollo social e histórico.

Según la cosmovisión marxista, el mundo entero está en un proceso de movimiento y desarrollo, al igual que la sociedad humana, y la dialéctica materialista es "la ley universal del movimiento y desarrollo de la naturaleza, la

sociedad humana y el pensamiento". [4] La ciencia es "la teoría más completa y profunda sobre el desarrollo sin defectos unilaterales". [5] Observando y analizando los fenómenos jurídicos desde la perspectiva del desarrollo, encontraremos que no existe ningún sistema jurídico en el mundo que trascienda el tiempo y el espacio, cualquier sistema jurídico debe tener las características de los tiempos, debe adaptarse a las condiciones sociales de su propia época. es y evoluciona con estas sociedades. Cambia con las condiciones cambiantes; encontrará que el proceso de desarrollo legal está profundamente conectado con el proceso de movimiento de las contradicciones sociales básicas. Un sistema legal sólo puede promover el desarrollo social si refleja con precisión los temas y conceptos básicos. tendencias del desarrollo social Contribuir al progreso y ganar una fuerte vitalidad en su propio movimiento y desarrollo. Utilizar la perspectiva del desarrollo para guiar la investigación jurídica es particularmente importante en una era de reformas: es un arma espiritual poderosa para superar las tradiciones conservadoras y las ideas dogmáticas.

Sección 2 Métodos básicos de la jurisprudencia

Hay muchos métodos específicos de investigación jurídica. Entre los muchos métodos de investigación específicos, algunos métodos desempeñan un papel particularmente importante al revelar las particularidades contradictorias de los fenómenos jurídicos, o tienen aplicabilidad universal en diversas ramas del derecho. , estos métodos constituyen los métodos básicos de investigación jurídica. Investigación legal. Para la jurisprudencia marxista, sus métodos básicos de investigación se pueden dividir a grandes rasgos en tres categorías, a saber, métodos de análisis de clase, métodos de análisis de valores y métodos de análisis empírico.

1. Método de análisis de clase

El método de análisis de clases es un método para observar y analizar diversos fenómenos sociales en la

sociedad de clases desde la perspectiva de las clases y la lucha de clases. Puede ser ampliamente utilizado en diversas disciplinas de las ciencias sociales y las humanidades, y también juega un papel importante en la investigación jurídica.

En cuanto a la cuestión de cómo abordar los métodos de análisis de clases, debemos protegernos contra dos tendencias erróneas. La primera tendencia es comprender y aplicar los métodos de análisis de clases con una actitud dogmática y reducir unilateralmente el análisis científico de clases al "estudio de la lucha de clases" y al "estudio de la dictadura enemiga". Esta tendencia equivocada ha tenido un impacto desastroso en la construcción del sistema jurídico y la investigación jurídica de mi país. La segunda tendencia es tratar los métodos de análisis de clases con una actitud nihilista, menospreciando, menospreciando o incluso negando intencionalmente o no la importancia teórica y el valor cognitivo de los métodos de análisis de clases. También se debe tener cuidado para prevenir esta tendencia errónea.

Como uno de los métodos básicos de la investigación jurídica, el método de análisis de clases tiene funciones únicas que se reflejan principalmente en los siguientes cuatro aspectos:

(1) Para la construcción teórica de la ciencia jurídica, el método de análisis de clases es una guía necesaria para evitar la mala comprensión de la ciencia jurídica idealista.

(2) Para la investigación histórica de los fenómenos jurídicos, los métodos de análisis de clases son las pistas básicas para explorar la evolución histórica de los sistemas y pensamientos jurídicos.

(3) Para la investigación cualitativa sobre los sistemas jurídicos nacionales y extranjeros, tanto antiguos como modernos, el método de análisis de clases es una poderosa herramienta analítica.

(4) Para la práctica jurídica, el método de análisis de clases es una referencia teórica importante para adherirse a la orientación política correcta.

Que estas funciones puedan ponerse plenamente en juego depende, en primer lugar, de si podemos comprender y aplicar con precisión los métodos de análisis de clases con una actitud científica. Durante un largo período de tiempo en el pasado, debido a la influencia del pensamiento dogmático, cuando la gente entendía y aplicaba este método marxista, a menudo sólo prestaban atención a conclusiones

abstractas y abandonaban el rico y concreto proceso de análisis. Ignoran la conexión general de la teoría: sólo recuerdan las categorías y términos como herramientas analíticas, pero olvidan las condiciones previas que impiden que el uso de estas categorías y términos sea unilateral y extremo. La práctica ha demostrado que tratar los métodos de análisis de clases con una actitud tan poco científica sólo tendrá un impacto desastroso en el desarrollo de nuestra ciencia jurídica y la construcción del sistema jurídico. Además, cabe señalar también que el método de análisis de clases fundado por Marx y Engels a mediados del siglo XIX no es algo cerrado y rígido, lo que exige conectar la realidad y la práctica de nuestro país refiriéndose a los grandes cambios. en la estructura social desde el siglo XX, aprender de los excelentes y relevantes resultados de la investigación científica moderna, mejorarlos, revisarlos y desarrollarlos, sólo así podrán seguir manteniendo su carácter científico y su eficacia.

2. Método de análisis de valor

La filosofía marxista es una filosofía práctica porque enfatiza que los filósofos simplemente interpretan el mundo de diferentes maneras y el problema es cambiar el mundo. ¿Por qué los humanos quieren cambiar el mundo y cómo deberían cambiarlo? Tan pronto como se plantea esta cuestión, llegamos al campo del juicio de valor.

El concepto de valor es importante porque revela la motivación y el propósito de las actividades prácticas. En las actividades prácticas humanas, la relación entre las cosas externas y las personas no es sólo existencia y percepción. Las cosas externas, como objetos transformados por el hombre, han establecido una nueva relación con el hombre, es decir, una relación de valor. En la literatura de teoría política y teoría jurídica, el valor a menudo se define como algo digno de ser buscado o bueno. Por ejemplo, la seguridad, el bienestar, el conocimiento, la reputación, la virtud, etc., son todo lo que la gente común espera obtener y, por lo tanto, se los considera la forma de existencia del valor. El concepto amplio de valor también incluye las ideas de las personas sobre las cosas bellas y los estados ideales, así como las normas de evaluación sobre lo que es "propio", es decir, los criterios de valor. El uso de ciertos criterios de valor para evaluar y medir una determinada cosa o estado forma un juicio de valor. Desde la perspectiva de las

relaciones de valores, cualquier norma social es un criterio de valor, porque, como norma, inevitablemente requerirá que las personas realicen ciertos comportamientos o prohíban ciertos comportamientos. Aquí, el primer comportamiento se considera legítimo y valioso, mientras que el segundo comportamiento se considera injustificado, inútil o de valor negativo. Como sistema normativo para ajustar la vida social, la existencia del derecho no es un fin en sí mismo, sino un medio para realizar ciertos valores. En otras palabras, todas las actividades legislativas y judiciales de la sociedad son actividades de selección de valores. Cuando los legisladores determinan los límites de los derechos y obligaciones de las personas, en realidad están tratando de afirmar, apoyar u oponerse a ciertos comportamientos a través de medios legales como protección, recompensas y sanciones, colocando así a la sociedad en una posición que es legítima a los ojos de los legisladores. un estado ideal. Cuando un juez resuelve una disputa legal, en realidad está aplicando los principios de valor previstos por la ley para tomar decisiones autorizadas entre intereses en conflicto. Por lo tanto, puede reducir o privar a ciertas personas de su propiedad, libertad, seguridad y vida. la propiedad, la libertad, la seguridad y la vida de los demás. Debido a esta conexión inseparable entre derecho y valor, el análisis del valor no puede dejar de convertirse en un método importante en la investigación jurídica.

Si se deben permitir los juicios de valor en la investigación científica es una cuestión acaloradamente debatida y no concluyente en los círculos de las ciencias sociales occidentales contemporáneos. Los positivistas creen que la ciencia sólo puede estudiar hechos y no puede involucrar valores, porque una vez que los valores están involucrados, la ciencia ya no es ciencia; por lo tanto, el valor debe ser eliminado antes de la investigación científica para evitar que se reduzca o se pierda debido a los gustos y disgustos. del investigador Objetividad de las observaciones y fiabilidad de las afirmaciones. Guiados por este punto de vista, los juristas positivistas occidentales creen que el derecho es una ciencia "neutral en cuanto a valores". Por ejemplo, Kelson, representante de la jurisprudencia pura, argumentó que, como ciencia, la jurisprudencia debe afirmar que su objeto es realmente así, en lugar de estipular que debería o no ser así desde la perspectiva de un juicio de valor específico. Sin embargo, desde la perspectiva de la

filosofía práctica marxista, es imposible excluir por completo los factores de valor en las ciencias sociales. Esto es especialmente cierto en el caso de la jurisprudencia. Esto se debe principalmente a que:

(1) Como sistema normativo para ajustar las relaciones de interés social, el derecho en sí mismo es la encarnación de ciertos valores. La razón por la cual la ley protege algunos comportamientos y sanciona otros comportamientos es porque hay un conjunto de estándares de valores implícitos en la Ley. Cualquier comportamiento afirmado por este estándar de valores estará protegido por la ley; de lo contrario, estará protegido por la ley. sanciones. Por lo tanto, una de las tareas principales de la teoría jurídica es evaluar diversos intereses y determinar sus rangos correspondientes en la secuencia de valores. Cuando ocurren conflictos de intereses, también debe proporcionar un principio para hacer concesiones. En otras palabras, la teoría jurídica debe responder preguntas sobre qué intereses deben protegerse y en qué medida en las relaciones de intereses, y qué intereses deben restringirse y en qué medida. Si la teoría jurídica de una sociedad no puede asumir esta tarea, la legislación se convertirá en una actividad aleatoria de los legisladores individuales, lo cual es extremadamente peligroso para cualquiera.

(2) El propósito de la investigación en ciencias sociales, incluido el derecho, no es sólo describir el mundo, sino, más importante aún, mejorarlo. Ésta es la proposición básica de la jurisprudencia marxista. Si la teoría jurídica es inútil para mejorar el mundo, el valor de la ciencia jurídica misma se vuelve cuestionable. Si queremos mejorar el mundo, los juicios de valor no pueden ni deben evitarse. Para los juristas, deben desempeñar dos papeles: por un lado, deben proporcionar un conjunto de criterios de valor para la evaluación y crítica del orden jurídico existente, de modo que las personas puedan evaluar el sistema jurídico de manera intencionada y a través del sistema jurídico. sociedad; por otra parte, también debe proporcionar un ideal jurídico para la sociedad futura y utilizarlo como objetivo de valor para guiar a las personas hacia el futuro.

La ciencia jurídica, guiada por la filosofía marxista, debe tomar como punto de partida las necesidades del proletariado y del pueblo al realizar el análisis de valores. En este sentido, el método de análisis de valores de la ciencia jurídica marxista es coherente con el método de análisis de clases. Para unificar la naturaleza de clase y la

naturaleza científica del análisis del valor, la jurisprudencia marxista debe seguir estándares de productividad y estándares humanitarios al aplicar métodos de análisis del valor, y debe adherirse a los principios del realismo y el historicismo.

3. Método de análisis empírico

El método de análisis empírico es también un método básico de la investigación jurídica. Su característica principal es establecer y probar diversas proposiciones teóricas mediante la observación y el análisis de hechos empíricos. Los llamados hechos empíricos son ciertos factores fácticos que pueden descubrirse mediante la observación directa o indirecta de las personas. Para la investigación empírica en derecho, los hechos empíricos incluyen no sólo todos los hechos sociales relacionados con la formulación e implementación de la ley, sino también factores fácticos como las palabras, la sintaxis y la estructura lógica de los textos legales. En la investigación jurídica, existen muchas formas específicas de métodos de análisis empírico que se pueden utilizar, los más importantes de los cuales son los siguientes.

1. métodos de encuesta social

La investigación social es el método más básico para la investigación empírica en derecho. Para deshacernos del estilo académico insalubre de la teoría y la práctica en nuestra investigación jurídica, es muy necesario realizar enérgicamente estudios sociales. La investigación social que realiza el Instituto de Derecho tiene una gama sumamente amplia de temas y alcances, tales como investigación de las condiciones de seguridad pública, investigación de organizaciones sociales, investigación de cultura jurídica, investigación de comportamiento jurídico, investigación de efectividad jurídica, investigación de roles, y la investigación de costumbres y hábitos esperan. También existen diversos métodos de investigación social, que generalmente se pueden dividir en cuatro tipos: investigación general, investigación de muestras, investigación típica e investigación de casos. Para lograr el propósito esperado de la investigación social, los profesionales del derecho deben aprender a utilizar hábilmente algunos métodos técnicos para contactar hechos y recopilar información, como el método de observación y el método experimental, después de elegir un método de

investigación (como la investigación típica o la investigación de muestras, etc.), método de participación, método de entrevista y método de cuestionario, etc. Estos métodos técnicos sólo pueden dominarse con precisión después de un estudio y una formación especiales. Si los investigadores no poseen este conocimiento, será difícil garantizar la confiabilidad de los resultados de la encuesta y la naturaleza científica de las inferencias extraídas de los resultados de la encuesta.

2. métodos de investigación histórica

Todos los fenómenos sociales tienen una historia de su surgimiento y desarrollo. Si dejamos de lado la conexión histórica, no importa si se trata de un fenómeno económico, un fenómeno político, un fenómeno religioso o un fenómeno legal, es imposible lograr una comprensión y comprensión correctas. Como señaló Lenin: "Para resolver problemas científicos sociales, para adquirir la capacidad de abordar este problema correctamente sin confundirnos con muchos detalles u opiniones diversas en competencia, para observar este problema con un ojo científico, lo más confiable y necesario, lo más importante es no olvidar la conexión histórica básica. Al examinar cada tema, debemos observar cómo se originó un determinado fenómeno en la historia, qué etapas principales atravesó en el proceso de desarrollo y examinar "Esto se basa en su desarrollo. Cómo es ahora". [6] Llevar a cabo este tipo de investigación histórica puede permitirnos comprender el contexto histórico de la interacción entre el derecho y la economía, la política y la cultura en su conjunto, profundizar nuestra comprensión del concepto jurídico materialista histórico y sentar una base teórica sólida para estudiar cuestiones prácticas. .

3 . método de comparación

La investigación comparada sobre fenómenos jurídicos generalmente se puede dividir en dos formas: una es la comparación horizontal; la otra es la comparación histórica. La comparación horizontal es el método comparativo más utilizado en derecho, entre los cuales la comparación internacional se ha convertido en una rama independiente del derecho, conocida como derecho comparado. Esto muestra la importante posición de los métodos comparativos en la investigación jurídica. Sin embargo, la comparación internacional no es la única forma de investigación comparativa horizontal: también se pueden realizar investigaciones comparadas sobre fenómenos

jurídicos en diferentes regiones del país, como investigaciones comparadas sobre la situación de la seguridad pública en diferentes regiones, investigaciones comparadas sobre la eficacia de la ley. en ciudades y zonas rurales, investigación comparada en zonas costeras, sensibilización jurídica en zonas desarrolladas y zonas subdesarrolladas del interior, etc. La comparación histórica es un estudio comparativo basado en el orden cronológico de los fenómenos jurídicos. A través del estudio comparativo de diferentes tipos históricos de sistemas jurídicos y del mismo tipo de sistemas jurídicos en diferentes períodos, podemos obtener muchos conocimientos prácticos y esclarecedores. Esto es de gran beneficio tanto para la construcción del sistema jurídico como para la mejora de la teoría jurídica.

4. método de análisis lógico

El establecimiento de cualquier teoría científica debe basarse en un razonamiento lógico, y el derecho no es una excepción. Existen muchas formas específicas de métodos de análisis lógico, como inducción y deducción, análisis y síntesis, comparación y clasificación, método de abstracción científica, método de modelo matemático, etc. Estas formas específicas tienen sus propias funciones únicas en la investigación jurídica. Por ejemplo, los investigadores jurídicos pueden utilizar métodos deductivos para deducir normas jurídicas específicas a partir de principios jurídicos, utilizar métodos de clasificación para dividir departamentos jurídicos y utilizar métodos científicos abstractos para deducir normas jurídicas específicas. las categorías básicas del derecho, etc. Debido a que la ley en sí es un sistema internamente unificado y rigurosamente estructurado compuesto por varias reglas, el uso correcto de métodos de análisis lógico es muy beneficioso para una comprensión integral y precisa del contenido y la forma de la ley.

5. método de análisis semántico

El método de análisis semántico juega un papel muy importante en la investigación jurídica. Esto se debe a que, en el ámbito jurídico, la función del lenguaje no es sólo la comunicación general de ideas. Es a través de la operación del lenguaje que los organismos legislativos, policiales y judiciales delinean los límites de los derechos y obligaciones, declarando e implementando así la voluntad nacional. Aquí el lenguaje se convierte en el vehículo que transmite la voluntad y las instrucciones del Estado, y el proceso legislativo, el proceso de aplicación de la ley y el

proceso judicial en sí van acompañados de un proceso de operación del lenguaje. Por lo tanto, cómo utilizar e interpretar correctamente los términos legales está directamente relacionado con el orden y los intereses vitales de las personas. Si los términos legales no se pueden interpretar razonablemente, o la ley en sí es semánticamente ambigua e inconsistente, la ley será difícil de soportar. Comienza tu propia misión . En este momento, la ley no puede proteger plenamente los intereses que se supone debe proteger, ni puede sancionar eficazmente las conductas que debería sancionar, especialmente en la sociedad moderna, donde las relaciones de intereses son muy complejas. Además, en las actividades académicas de construcción de teorías jurídicas y expresión de opiniones jurídicas, si varios conceptos y terminología no se pueden utilizar de manera precisa y razonable, también causará obstáculos al intercambio de ideas y confusión teórica. Por tanto, la ciencia jurídica moderna concede gran importancia a la aplicación de métodos de análisis semántico. Por supuesto, algunas escuelas jurídicas occidentales sobreestiman el estatus y el papel del método de análisis semántico, e incluso lo consideran el método más fundamental y primario de investigación jurídica, lo que de hecho no es ético. Sin embargo, debe reconocerse plenamente la función única del método de análisis semántico, cuyo uso es muy beneficioso para la construcción del sistema jurídico y la investigación jurídica.

Preguntas para pensar

1. ¿Cómo adherirse a los principios básicos de la dialéctica materialista en la investigación jurídica?
2. Describa brevemente los métodos básicos de la investigación jurídica.

Lectura recomendada

1. [Alemania] Carl Larenz: "Metodología jurídica", The Commercial Press, edición de 2004.
2. Yang Renshou: "Metodología jurídica", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1999.
3 . Xie Hui, Chen Jinzhao: "Métodos legales", Editorial del Pueblo de Shandong, edición de 2007.
4. Li Qirui: "Investigación y metodología jurídica", Editorial del Pueblo de Shandong, edición de 2005.
5. Ge Hongyi: "Teoría y métodos jurídicos: las condiciones y límites de la jurisprudencia como ciencia", publicado en "Chinese and Foreign Legal Studies", número 2, 2001.

Ampliar conocimientos

Cada conocimiento utiliza ciertos métodos o sigue una forma específica de responder a las preguntas que plantea. La ley no es una excepción. Sin embargo, hubo una época en la que los juristas no tenían dudas de que disponían de métodos apropiados, ya fuera en términos de la resolución de cuestiones jurídicas o del estudio de todo el derecho existente. Creían que sus métodos se basaban en las exigencias de la jurisprudencia. no menos impresionante que otros métodos de aprendizaje. No es así hoy. Se habla de "pérdida de certeza en el pensamiento jurídico" y se piensa que la elección del método es algo arbitraria. Ya no se necesita una respuesta adecuada, siempre que sea "aceptable" o "agradable". Algunos juristas incluso lo hacen Creía que sólo la sociología puede proporcionarles conocimientos relevantes.

Debido a la diversidad de opiniones propuestas, la metodología jurídica moderna presenta un fenómeno caótico.

——[Alemania] Carl Larenz: "Metodología jurídica"

Capítulo 25 Métodos Legales

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El método legal se refiere a un método para analizar hechos y resolver disputas basado en la ley desde el punto de vista del mantenimiento del estado de derecho. En otras palabras, es un método para convertir el derecho escrito en sentencia, es decir, un método para aplicar el contenido. de la ley para resolver casos. El método jurídico es el vínculo intermediario que conecta el derecho general con los casos específicos. Los métodos jurídicos generalmente incluyen tres aspectos: primero, el pensamiento jurídico; segundo, diversas técnicas de aplicación jurídica; tercero, métodos jurídicos generales (incluido el descubrimiento jurídico, la interpretación jurídica, el razonamiento jurídico, la subsanación de lagunas jurídicas, la argumentación jurídica y la medición del valor). Este capítulo incluye principalmente los conceptos y contenidos de los métodos legales, razonamiento legal, interpretación legal y otros métodos legales. A través del estudio de este capítulo, memorizará el concepto de

métodos legales, dominará los tipos y contenidos básicos de los métodos legales, comprenderá los conceptos y métodos básicos del razonamiento jurídico, los conceptos y tipos de interpretación jurídica, dominará los principios y objetivos de interpretación legal y dominar los principios de los métodos de interpretación legal, el sistema de interpretación legal chino y comprender el papel de los métodos legales en el proceso judicial.

Puntos clave del examen judicial

Los conceptos y métodos básicos del razonamiento jurídico, los conceptos, tipos y métodos de interpretación jurídica, la comparación entre interpretación jurídica y razonamiento jurídico, y argumentación jurídica.

Sección 1 Descripción general de los métodos legales

1. El significado de los métodos legales

Cabe decir que la interpretación jurídica es el método jurídico más importante, pero la interpretación jurídica no puede abarcar todos los métodos jurídicos. Estrictamente hablando, existen varios otros tipos de métodos jurídicos.

El método legal se refiere a un método para analizar hechos y resolver disputas basado en la ley desde el punto de vista del mantenimiento del estado de derecho. En otras palabras, es un método para convertir el derecho escrito en sentencia, es decir, un método para aplicar el contenido. de la ley para resolver casos. El método jurídico es el vínculo intermediario que conecta el derecho general con los casos específicos.

El objetivo principal del método jurídico es superar los dos extremos del proceso judicial: uno es la "máquina expendedora automática" (los poderes judiciales se convierten en herramientas de los legisladores); el otro es "vender carne de oveja a los perros" (poder exclusivo de los jueces). . Algunas personas creen que es precisamente debido a la falta de tales estipulaciones y de claridad que los jueces pueden interpretar las disposiciones pertinentes como quieran. Desde este punto de vista, la Constitución es una botella vacía en la que los jueces pueden verter lo que quieran. A esto lo llamamos "pesadillas recurrentes". El significado que contiene es escalofriante.

2. Contenido de los métodos legales

Los métodos jurídicos generalmente incluyen tres aspectos: primero, el pensamiento jurídico; segundo, diversas técnicas de aplicación jurídica; tercero, métodos jurídicos generales (incluido el descubrimiento jurídico, la interpretación jurídica, el razonamiento jurídico, la complementación de lagunas jurídicas, la argumentación jurídica y la medición del valor).

(1) Pensamiento jurídico

En definitiva, es la forma de pensar de los abogados (abogado-pensador; pensador del derecho). Esta es una forma de pensar que utilizan los abogados para resolver problemas. Esta mentalidad surgió junto con la profesionalización del derecho y es también un signo de la madurez de la profesión jurídica. A juzgar por la tendencia general del pensamiento, el pensamiento jurídico es un tipo de pensamiento que tiende a mantener el Estado de derecho. El profesor de derecho japonés Tanaka Shigeaki resumió una vez el modo de pensamiento jurídico como la naturaleza del dogma, la orientación hacia el pasado, la individualidad, la decisión de las conclusiones y los principios, la unidad, el tipo y la generalidad de las inferencias. El profesor Ji Weidong cree que las características del pensamiento jurídico incluyen tres aspectos: el espíritu moralista de hacer las cosas de acuerdo con la ley, la fuerza de escuchar y comprender, y la base del razonamiento silogístico. Algunos académicos creen que el pensamiento jurídico es un tipo de pensamiento jurídico que enfatiza la justicia formal, los procedimientos y el significado formal.

(2) Habilidades legales

Las habilidades jurídicas son las habilidades que los abogados desarrollan en el proceso de participación en la práctica judicial. La diferencia entre jueces políticos y jueces artistas: los jueces artistas conceden gran importancia al texto jurídico en sí. Tienden a seguir estrictamente el principio del estado de derecho y exigen anotaciones de la ley palabra por palabra. Creen que los jueces no tienen derecho a interpretar arbitrariamente leyes y casos y creen en la legitimidad de las decisiones del juez. La naturaleza proviene de la tradición o el precedente; los jueces políticos se centran en la política pública detrás del texto legal, se centran en la inspiración para el futuro y al mismo tiempo centrarse en la medición individual de los

casos especiales ante el tribunal para mantener la justicia. En términos generales, sólo actuando como artistas pueden los jueces defender un gobierno constitucional y garantizar la victoria del Estado de derecho. Tres metáforas: La ley es como las reglas del juego de ajedrez, y el juez es como el jugador de ajedrez. Sin violar las reglas, las habilidades personales y la experiencia del juez a menudo tienen un impacto en el juego de ajedrez; la ley es como el orden de el comandante en jefe y el juez son como una batalla. Para los generales en el frente, debido a la complejidad de la escena de la batalla, es comprensible que "cuando estés ahí fuera, no aceptarás tus órdenes"; A los ojos del poder judicial, la ley es sólo una base de materiales de construcción preparados por los propios legisladores, en lugar de un sistema autónomo. Por lo tanto, las reglas creadas por el legislador no son más que los "materiales de construcción" para construir el juicio. edificio, que sólo significa el lugar donde se encuentra la ley cuando el juez toma una decisión. Desde este punto de vista, los buenos resultados de la operación jurídica deben depender de la experiencia y habilidades del juez. Un ejemplo: en el caso de la planta de cloro-álcali de Dalian, las partes estadounidenses demandaron a la República Popular China basándose en que la planta de cloro-álcali de Dalian es una empresa de propiedad estatal. ¿Por qué no podemos disfrutar de cierta inmunidad judicial por ese motivo? ¿Que la República Popular China es un país soberano?

Sección 2 Razonamiento Jurídico

1. Conceptos y características del razonamiento jurídico

(1) Concepto

El razonamiento generalmente se refiere a una actividad del pensamiento lógico de las personas, es decir, extraer un juicio (conclusión) desconocido a partir de uno o varios juicios (premisas) conocidos. La aplicación de este tipo de actividad de pensamiento en el campo jurídico generalmente se denomina razonamiento jurídico, que generalmente es el proceso de aplicar razonamiento lógico general a proposiciones jurídicas. El razonamiento jurídico es un tipo de actividad de pensamiento en la aplicación de la

ley. La aplicación de la ley no es sólo una actividad conductual externa, sino también una actividad de pensamiento. Esta es la actividad de pensamiento manifestada como razonamiento jurídico. Implica la comprensión y selección de normas jurídicas abstractas y, lo que es más importante, también aplica dichas normas abstractas a casos específicos. Puede ser la suma de una serie de actividades de razonamiento y argumentación jurídicas, y este tipo de pensamiento lógico es complejo. En resumen, el razonamiento jurídico es un componente indispensable en el proceso de aplicación jurídica. Sin razonamiento legal, no se aplica ninguna ley.

(2) Características del razonamiento jurídico

(1) El razonamiento jurídico debe estar sujeto a las leyes vigentes. El derecho vigente es la premisa del razonamiento jurídico y las condiciones que lo restringen. En ausencia de disposiciones legales claras, los principios legales, las políticas y los principios legales se convertirán en requisitos previos para el razonamiento legal.

(2) El razonamiento jurídico es un tipo de razonamiento que busca justificación. En el campo del derecho, debido a que el contenido de la ley son los requisitos, prohibiciones y permisos para el comportamiento humano, el razonamiento jurídico proporciona principalmente una justificación para regular si el comportamiento humano es correcto o apropiado.

(3) La premisa del razonamiento jurídico son los dos juicios conocidos de derecho y de hecho. Los hechos y el derecho son los dos juicios conocidos del razonamiento jurídico. El juez debe basarse en estos dos juicios conocidos (premisas) para deducir la sentencia o fallo (resultado aplicable). Por tanto, las mismas premisas deben tener el mismo resultado: ésta es la fórmula básica del razonamiento jurídico. Para aplicar correctamente la ley, primero se deben determinar los hechos del caso, es decir, se debe verificar que todas las pruebas relacionadas con las verdaderas circunstancias del caso sean ciertas. Al mismo tiempo, deberán determinarse las disposiciones legales pertinentes aplicables a los hechos del caso. Finalmente, una sentencia o fallo (resultado aplicable) se deriva del razonamiento basado en los hechos verificados y las disposiciones legales establecidas.

2. Razonamiento formal

El razonamiento de la lógica formal no se refiere al razonamiento del contenido sustantivo del pensamiento sino sólo a la forma de pensar. En algunas obras jurídicas, esta forma de razonamiento también se denomina razonamiento analítico, lógica de precedentes o lógica formal. Generalmente existen tres formas de razonamiento formal: razonamiento deductivo, razonamiento inductivo y razonamiento analógico.

(1) Razonamiento deductivo

El razonamiento deductivo consiste en deducir conocimientos específicos a partir del conocimiento general. Esto requiere que las premisas sean verdaderas, la forma del razonamiento sea correcta y la conclusión sea necesariamente verdadera. A diferencia de los países que aplican el sistema de jurisprudencia, China es un país donde el derecho escrito es la principal fuente de derecho, por lo que, en el proceso de aplicación de la ley, el razonamiento formal utilizado se refiere principalmente al método habitual de razonamiento silogístico. La estructura de un silogismo lógico se basa en las normas jurídicas como premisa mayor, los hechos del caso determinados por el tribunal como premisa menor y la conclusión del razonamiento es la sentencia o fallo. Si una situación de la Categoría A se rige por la Regla B, y las circunstancias de un determinado caso caen en la Categoría A, la situación se regirá por la Regla B. En el razonamiento deductivo jurídico, cómo determinar los tipos o tipos de casos que se definirán o dividirán, cómo determinar la regla B aclarada y cómo juzgar si un determinado caso pertenece a la categoría A o a la categoría B (es decir, identificar y evaluar los hechos) es difícil. Es decir, es posible que existan varias premisas principales antagónicas. Las premisas principales se pueden obtener de los siguientes aspectos: proposiciones estatutarias; la base de las sentencias en casos precedentes; una proposición general resumida de la base de las sentencias en varios casos precedentes; declaraciones de obras autorizadas.

(2) Razonamiento inductivo

El razonamiento inductivo es el razonamiento de lo particular a lo general. El ejemplo típico del uso del razonamiento inductivo en el proceso de aplicación jurídica es el sistema de jurisprudencia. Bajo este sistema, cuando un juez acepta un caso, debe comparar (diferenciar) los

hechos del caso actual con los de casos similares anteriores y deducir un principio o regla legal relativamente abstracto a partir de estos hechos.

(3) Razonamiento analógico

Otra forma de razonamiento formal en la aplicación jurídica es el razonamiento analógico (a veces también llamado aplicación de analogía). La fórmula del razonamiento analógico en el proceso de aplicación jurídica es generalmente que una regla se aplica al caso A, y el caso B es sustancialmente similar al caso A. Por tanto, esta regla también se puede aplicar al caso B. Sin embargo, el razonamiento analógico a veces implica analogías contradictorias, y a menudo surge la pregunta de si un caso es suficientemente similar a otro que se está comparando y si las reglas aplicables al caso que se está comparando pueden aplicarse apropiadamente. El razonamiento analógico es inevitable en cualquier tipo de país. Debido al continuo desarrollo de la economía social, la política y la cultura, y a la complejidad de las relaciones sociales, es imposible que las leyes de cualquier país se ocupen de todo tipo de casos en un mismo contexto. De manera inclusiva, siempre habrá situaciones en las que la ley no exista disposiciones expresas o no existan disposiciones correspondientes. El razonamiento analógico es en realidad una medida compensatoria adoptada contra la ley vigente, que tiene la importancia de complementar la ley, o es una interpretación jurídica basada en la conciencia jurídica. Su propósito es hacer un mejor uso de los medios legales, ajustar las relaciones sociales y resolver los problemas relacionados.

3. Razonamiento sustantivo

El razonamiento sustantivo no se refiere a si la forma del razonamiento es correcta, sino a cómo determinar el contenido sustantivo de ese razonamiento. Aristóteles llamó a este método de razonamiento razonamiento dialéctico y lógica dialéctica, y algunos también lo llamaron lógica no analítica y lógica consecuencial. El razonamiento sustantivo es el razonamiento que evalúa el valor de las disposiciones legales y el contenido sustantivo de los hechos del caso. En la práctica jurídica de nuestro país, la principal forma de razonamiento sustantivo en el proceso de aplicación legal es que los órganos judiciales interpreten el espíritu de la ley y

emitan juicios basados en las políticas nacionales y los principios generales del derecho.

En términos generales, para los casos difíciles se requiere un razonamiento sustantivo. Los casos difíciles mencionados aquí se refieren principalmente a casos difíciles estipulados en las leyes pertinentes o casos difíciles en los que se combinan disposiciones legales y hechos del caso. Hay varias situaciones:

(1) Las propias disposiciones legales son ambiguas. Esta ambigüedad no es una ambigüedad de palabras, sino una ambigüedad de contenido sustancial. Por ejemplo, aunque las palabras "responsabilidad justa", "defensa legítima", "interés público", "competencia razonable", etc. mencionadas en las disposiciones legales son claras en sus palabras, el contenido y el significado sustantivos son difíciles de aplicar. Sus explicaciones todos implican la explicación del propósito o valores de la ley. En realidad, este es el proceso de razonamiento sustantivo.

(2) No existen disposiciones explícitas directas sobre temas relevantes en la ley, lo que significa que existe una situación llamada "vacíos legales" o "lagunas legales" a las que generalmente se hace referencia en los trabajos legales.

(3) Existe un conflicto entre disposiciones legales o hay dos o más disposiciones en la ley que requieren la selección de las disposiciones aplicables. Por lo tanto, el juez debe elegir entre dos o más proposiciones jurídicas en conflicto, especialmente cuando estas proposiciones alternativas tienen sus razones o racionalidad necesarias, cómo determinar qué proposición es más razonable requiere que el razonamiento sustantivo se mueva a un nivel más alto de elección racional.

(4) Existe una contradicción entre lo que comúnmente se llama "legal" y "razonable". Es decir, una determinada conducta o relación es "ilegal" desde una perspectiva jurídica, pero es "razonable" desde una perspectiva económica, política y ética; o por el contrario, es "legal" desde una perspectiva jurídica. desde otras perspectivas es "irrazonable".

Sección 3 Interpretación Legal

1. El significado de la interpretación jurídica

La interpretación jurídica se refiere a la explicación del significado de las disposiciones legales por parte de una determinada persona u organización. La interpretación jurídica no sólo es una parte importante de la práctica jurídica diaria de las personas, sino también un requisito previo importante para la implementación de la ley.

Al comienzo de la formulación de la ley, es imposible prever en detalle todas las relaciones sociales, y las relaciones sociales se desarrollan y cambian constantemente, y la ley debe mantener su relativa estabilidad, lo que hace que la legislación siempre vaya a la zaga del desarrollo de la sociedad. relaciones. . Además, las condiciones específicas para la aplicación de las leyes varían mucho, incluidos el tiempo, el espacio, los acontecimientos y las circunstancias, y las personas tienen diferentes interpretaciones de la ley, por lo que es necesario interpretarla. La interpretación jurídica es un eslabón indispensable e importante en la construcción del sólido y perfecto sistema jurídico de un país, está directamente relacionado con la unificada y correcta implementación de leyes y decretos, y también con la creación y desarrollo del derecho.

El trabajo de interpretación jurídica es un eslabón indispensable e importante en la construcción del sistema jurídico de un país. Está directamente relacionado con la unificada y correcta implementación de leyes y decretos. Países de diferentes naturalezas y épocas, tanto nacionales como extranjeros, antiguos y modernos, han concedido gran importancia a esta labor y la han fortalecido. Por ejemplo, nuestro país ha tenido interpretaciones legales que distinguen delitos intencionales y negligentes, y delitos consistentes e inconsistentes desde la dinastía Zhou. El "Tang Lv Shu Yi" en la dinastía Tang fue la etapa más alta en el desarrollo de interpretaciones legales antiguas. en mi país. Las dinastías posteriores también concedieron gran importancia a la interpretación de las leyes que promulgaron. Hoy en día, los países de todo el mundo también conceden gran importancia a la interpretación jurídica. Por ejemplo, en el sistema de derecho consuetudinario, la sociedad generalmente acepta la realidad de que los jueces o tribunales pueden interpretar la ley de manera creativa. Los nuevos principios o normas jurídicas creadas por el tribunal superior mediante la interpretación de la ley también son vinculantes para otros tribunales, formando así un "precedente". En la literatura

jurídica occidental, la jurisprudencia a menudo se denomina "ley creada por jueces" o simplemente "ley judicial". Incluso en Inglaterra existe la percepción de que a menudo se piensa que las leyes no interpretadas carecen de la autoridad que tendrían si hubieran sido confirmadas judicialmente.

Desde la fundación de la República Popular China se ha concedido gran importancia a la labor de interpretación jurídica, desde la "Ley Orgánica del Gobierno Popular Central" de 1949, la "Constitución de la República Popular China" de 1954, hasta la "Sobre el fortalecimiento del trabajo de interpretación jurídica" promulgada por el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional en 1981. La "Resolución" y la "Constitución de la República Popular China" de 1982 contienen disposiciones especializadas sobre cuestiones de interpretación jurídica. Todas estas regulaciones ilustran que la interpretación legal desde la fundación de la Nueva China se ha desarrollado y mejorado gradualmente en términos de sistema. Es un sistema legal importante en nuestro país y es necesario para la correcta implementación de la ley y un sistema legal completo.

2. Características de la interpretación jurídica

Comparada con la interpretación general, la interpretación jurídica tiene las siguientes tres características:

(1) La interpretación jurídica está estrechamente relacionada con casos específicos.

Las interpretaciones jurídicas a menudo surgen de casos pendientes. La interpretación jurídica requiere combinar las disposiciones con los hechos del caso. La principal tarea de la interpretación jurídica es determinar si una disposición legal es significativa para un hecho jurídico específico, es decir, interpretar las disposiciones legales de los hechos que se van a adjudicar o manejar.

(2) La interpretación jurídica tiene una cierta orientación valorativa

Esto significa que el proceso de interpretación jurídica es un proceso de juicio de valor y selección de valores. La interpretación jurídica es una actividad de juicio que tiene un propósito fuerte y refleja ciertos valores. Debido a que la ley siempre juega un papel en un determinado entorno

social, la gente siempre espera asumir responsabilidades legales dentro del alcance que la sociedad considera razonable. Como herramienta para regular el comportamiento de las personas de acuerdo con la voluntad de una determinada clase, la ley tiene un fuerte propósito. Por lo tanto, desde la perspectiva de las exigencias de coordinación interna de la propia ley, la interpretación jurídica debe examinar la adecuada conexión entre las disposiciones legales y la realidad social dentro de propósitos y valores específicos, con el fin de reflejar nuestra ponderación de los efectos sociales de la ley y mostrar nuestra Expectativas ideales de la ley.

Al interpretar la ley, el intérprete debe reflejar el propósito, las razones y las intenciones originales del legislador bajo la premisa de comprender los antecedentes de la legislación. Al mismo tiempo, también deben considerarse las circunstancias específicas de las actividades policiales o judiciales. El objetivo de la legislación es reflejarla en las actividades judiciales o de aplicación de la ley. La legislación sin actividades judiciales o de aplicación de la ley no tiene sentido. La intención legislativa y la finalidad judicial están unificadas, pero no se puede descartar que en ocasiones sean incoherentes entre sí. En este caso, ambos deberían unificarse bajo la orientación valorativa de la interpretación jurídica.

(3) La interpretación jurídica está sujeta al ciclo hermenéutico

El círculo hermenéutico es un problema central en hermenéutica, lo que significa que el todo sólo puede entenderse mediante la comprensión de sus partes, y las partes sólo pueden entenderse mediante la comprensión del todo. Señalar la existencia de ciclos interpretativos en la interpretación jurídica puede ayudar a las personas a prevenir interpretaciones erróneas de la ley de forma aislada y fuera de contexto.

3. La necesidad de una interpretación jurídica

La necesidad de interpretación jurídica se refleja principalmente en los siguientes aspectos:

(1) Aunque la ley es clara y específica, como norma universal, sólo puede estipular principios generales y no puede ser exhaustiva. La ley es general y abstracta, y las diversas condiciones específicas para su aplicación varían ampliamente, por lo que las leyes Se requiere interpretación

para transformar la abstracción en concreción y la generalidad en especificidad.

(2) Debido a las diferencias en las capacidades cognitivas y niveles de comprensión de las personas, así como a las diferencias en los intereses y motivaciones de las personas, tendrán diferentes interpretaciones de las mismas disposiciones legales, especialmente algunos términos técnicos en las disposiciones legales. Esto requiere una interpretación jurídica para explicar el significado de las disposiciones legales.

(3) Aunque las leyes se formulan sobre la base de requisitos realistas, también deben tener en cuenta las necesidades del desarrollo social dentro de un período de tiempo determinado. Por lo tanto, la ley no sólo debe adaptarse a las necesidades del desarrollo objetivo, sino que tampoco puede cambiarse de la noche a la mañana y perder su relativa estabilidad. La ley debe mantener el principio de unidad de principio y flexibilidad. Por lo tanto, la forma de implementar la ley específicamente dentro de un cierto período de tiempo y bajo ciertas circunstancias a menudo deja espacio para la interpretación. Con el desarrollo de las condiciones sociales, políticas y económicas, es posible que algunas normas de las leyes originales ya no satisfagan las necesidades de la realidad, pero a menudo es demasiado tarde para realizar las modificaciones o aboliciones necesarias, lo que da lugar a fenómenos razonables e ilegales en la vida real. Esto requiere también la necesaria interpretación de estas normas jurídicas para adaptarse a nuevas situaciones.

4. Tipos de interpretaciones jurídicas

(1) Explicación formal y explicación informal.

La interpretación jurídica se puede dividir en dos tipos: interpretación formal e interpretación informal debido a diferencias en el tema de interpretación y la efectividad de la interpretación.

1. explicación formal

La interpretación formal, también llamada interpretación legal, se refiere a una interpretación jurídicamente vinculante de una ley realizada por una agencia estatal específica, un funcionario u otra persona con poder de interpretación. La interpretación formal a veces también se denomina interpretación titulada. Según los distintos órganos estatales que interpretan, la

interpretación normativa se puede dividir en tres tipos: interpretación legislativa, judicial y administrativa.

(1) Interpretación legislativa. La interpretación legislativa se refiere a la interpretación que hace el cuerpo legislativo y sus agencias estatales autorizadas en el ámbito de sus competencias. La interpretación legislativa es una extensión del trabajo legislativo. Hay interpretaciones amplias y estrechas de la legislación. La interpretación legislativa en sentido amplio se refiere a la interpretación de las normas jurídicas por parte de los órganos estatales que tienen la facultad de formular documentos normativos de conformidad con la Ley. En nuestro país, incluye los órganos permanentes de la máxima autoridad y los órganos permanentes de las autoridades estatales locales. Organismos de poder con competencia y órganos legislativos estatutarios.Interpretación de las normas jurídicas respectivas. El Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo ejerce la facultad de interpretar la Constitución y las leyes. Si es necesario aclarar más las disposiciones jurídicas o introducir disposiciones complementarias, el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo las interpretará o dispondrá. . Si las disposiciones de las leyes y reglamentos locales requieren mayor aclaración o disposiciones complementarias, el Comité Permanente del Congreso Popular local que formula las leyes y reglamentos interpretará o adoptará disposiciones. La interpretación legislativa en sentido estricto se refiere específicamente a la interpretación de las leyes por parte del máximo órgano legislativo del país, es decir, la interpretación de la Constitución y las leyes por la Asamblea Popular Nacional de mi país y su Comité Permanente.

(2) Interpretación judicial. La interpretación judicial se refiere a la interpretación que hace la máxima autoridad judicial del país sobre la aplicación específica de cuestiones jurídicas en el proceso de aplicación de la ley. Esta interpretación desempeña un papel clave a la hora de orientar la labor judicial específica y garantizar la unidad de las actividades de aplicación de la ley. Según el artículo 2 de la "Resolución sobre el fortalecimiento del trabajo de interpretación jurídica" del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional: el Tribunal Popular Supremo y la Fiscalía Popular Suprema son los órganos de interpretación judicial. Por tanto, las interpretaciones judiciales se dividen en tres categorías: interpretaciones de

juicio, interpretaciones de procesamiento e interpretaciones de juicio y de procesamiento conjuntas. Además, las interpretaciones conjuntas del Tribunal Popular Supremo, la Fiscalía Popular Suprema, el Ministerio de Seguridad Pública y el Ministerio de Justicia de mi país sobre cómo aplicar la ley también son interpretaciones jurídicamente vinculantes. El propósito de la interpretación judicial es aplicar correctamente la ley. Por lo tanto, la interpretación judicial no puede cambiar las disposiciones de la ley y no debe entrar en conflicto con la Constitución y las leyes. Las interpretaciones de los juicios y las interpretaciones de la fiscalía también deben coordinarse y no debe haber contradicciones ni conflictos entre ellas. Si hay diferencias de principio entre las interpretaciones de las dos cámaras, deben informarse al Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional para su explicación. o decisión.

(3) Explicación administrativa. La interpretación administrativa se refiere a la interpretación que hace el organismo administrativo estatal de los reglamentos administrativos o normas administrativas que ha formulado. Incluye: la interpretación que hace el Consejo de Estado y sus departamentos competentes de las leyes y reglamentos formulados y promulgados por ellos; el pueblo de provincias, regiones autónomas y municipios directamente dependientes del Gobierno Central; La interpretación de las normas administrativas formuladas y promulgadas por el gobierno y otros gobiernos populares con poder.

2. explicación informal

La interpretación informal generalmente se refiere a interpretaciones académicas y de sentido común de disposiciones legales realizadas por académicos u otros individuos y organizaciones. Aunque esta interpretación no tiene efecto legal y no puede usarse como base para la aplicación de la ley, juega un papel importante en la correcta aplicación de la ley por parte de los organismos encargados de hacer cumplir la ley, fortaleciendo y mejorando el sistema legal, mejorando la conciencia jurídica de las personas y promoviendo la legalidad. investigación. Los países de la antigüedad y los tiempos modernos, tanto dentro como fuera del país, conceden gran importancia a la interpretación informal de las leyes. La historia también nos dice que si prestamos atención a la interpretación informal de la ley, el sistema legal del país se desarrollará saludablemente y desempeñará un buen papel normativo en la sociedad. Por el contrario, el sistema legal traerá

consecuencias negativas para la sociedad. Históricamente, ha habido ejemplos de interpretaciones informales a las que se les ha dado efecto legal, tanto en China como en el extranjero. Se reconoce que las obras y respuestas de los cinco juristas famosos de la antigua Roma tienen efecto jurídico. Las interpretaciones de Zhang Fei y Du Yu en la dinastía Jin Occidental de mi país también tienen efecto legal después de ser aprobadas por el emperador y se conocen como "Ley Zhang Du". Las explicaciones informales suelen incluir explicaciones académicas y explicaciones arbitrarias.

(1) Explicación académica. La interpretación académica es la interpretación de la ley por parte de instituciones docentes, grupos académicos, juristas y profesionales del derecho en la investigación académica, la enseñanza jurídica y la publicidad y educación jurídica.

(2) Cualquier interpretación. La interpretación arbitraria se refiere a la interpretación de la ley por las partes, sus agentes y abogados en las actividades judiciales y la interpretación de la ley por los ciudadanos en la vida diaria.

(2) Interpretación literal, interpretación restringida e interpretación ampliada

Según las diferentes escalas de interpretación, la interpretación jurídica se puede dividir en tres tipos: interpretación restrictiva, interpretación ampliada e interpretación literal.

(1) Interpretación restrictiva significa que cuando el significado literal de una disposición legal es obviamente más amplio que la intención original de la legislación, se hace una interpretación que es más restringida que el significado literal.

(2) Interpretación ampliada significa que cuando el significado literal de una disposición legal es obviamente más limitado que la intención original de la legislación, se hace una interpretación que es más amplia que el significado literal.

(3) La interpretación literal se refiere a interpretar la ley estrictamente de acuerdo con el sentido corriente de las disposiciones legales, sin limitarla ni ampliarla.

5. Desarrollo histórico de la interpretación jurídica

(1) Interpretación jurídica en la antigua Roma

Con el desarrollo de la sociedad y el derecho romanos antiguos, surgieron los juristas profesionales. La interpretación de la ley por parte de algunos juristas famosos y talentosos fue aprobada por el monarca y pasó a ser jurídicamente vinculante. Por ejemplo, el emperador Teodosio II del Imperio Romano de Oriente y el emperador Valentiano del Imperio Romano de Occidente emitieron un edicto declarando que los cinco juristas famosos del período anterior, Babiniano, Cayo, Ulpiano y Pablo Pablo, y los escritos de Modestino, como así como las de otros juristas a quienes citaron, tienen fuerza jurídica.

(2) El renacimiento del derecho romano

Durante el resurgimiento del derecho romano, las actividades de interpretación y anotación del derecho romano por parte de juristas exegéticos y juristas posteriores a la anotación promovieron el desarrollo de la hermenéutica jurídica. A finales del siglo XI y principios del XII, la "Summa del Derecho Romano" fue redescubierta como una obra de erudición en Bolonia, Italia, lo que supuso la llamada resurrección de la jurisprudencia romana. Léelo y esfuérzate por explicarlo. Debido a la antigüedad, muchos contenidos del derecho romano antiguo están desactualizados y, para hacerlo brillar en los tiempos modernos, los juristas han realizado un gran trabajo de anotación. El fundamento metodológico de la exégesis es el escolasticismo, y la técnica de la exégesis se basa en las tres disciplinas principales de la Edad Media, a saber, la gramática, la retórica y la dialéctica. El objeto de interpretación de la Escuela Comentaria es la "Summa del Derecho Romano".

(3) Período de codificación

Del siglo XVII al XVIII se llevaron a cabo actividades de codificación en el continente europeo. Por tanto, la interpretación jurídica ha entrado en una nueva etapa. La interpretación jurídica durante este período se basó principalmente en la jurisprudencia conceptual alemana. Para la interpretación jurídica, se centraron en el funcionamiento de la lógica formal, es decir, enfatizaron la interpretación de las disposiciones y los métodos sistemáticos de interpretación, excluyendo la consideración por parte del intérprete de los intereses y propósitos de casos específicos.

(4) Período del movimiento de derecho liberal

En marcado contraste con el siglo XIX, el siglo XX es un siglo de cambios rápidos y agitación violenta, que inevitablemente requerirá romper las limitaciones de la jurisprudencia conceptual, exigir una interpretación flexible del derecho y exigir la reforma y el desarrollo de la interpretación jurídica. La jurisprudencia liberal alemana y la jurisprudencia de intereses formaron el movimiento de derecho liberal que criticó la jurisprudencia conceptual en el siglo XX. "Diversas teorías creen que la jurisprudencia conceptual utiliza el método de la matemática conceptual para limitar la interpretación jurídica a operaciones deductivas de la lógica formal. Incluso creen que todos los problemas que puedan surgir en la sociedad pueden resolverse simplemente calculando diversos conceptos jurídicos como fórmulas matemáticas. Para encontrar la respuesta correcta, no es necesario sopesar los intereses en función del propósito. Este tipo de método de pensamiento del derecho conceptual no cumple con los requisitos del derecho moderno. Al interpretar el derecho, no debe limitarse a la deducción lógica, sino que debe analizar diversos conflictos en la vida social real, ponderados con los fines de la ley". La lógica jurídica no es más que un medio para lograr un fin, no el fin en sí.

6. Objetivos de la interpretación jurídica

El objetivo de la interpretación jurídica se refiere al significado jurídico que el intérprete quiere explorar y aclarar a través de la interpretación jurídica. Los objetivos de la interpretación jurídica se dividen en teorías subjetivas y objetivas en la hermenéutica jurídica.

(1) Teoría subjetiva

La teoría subjetiva sostiene que el objetivo de la interpretación jurídica es explorar el significado real de los legisladores en la historia, es decir, sus opiniones, intenciones y valores. Las razones son las siguientes: en primer lugar, el comportamiento legislativo es el intento del legislador de utilizar la ley para lograr los fines sociales que persigue, por lo que se debe mostrar su finalidad al interpretar la ley. En segundo lugar, el significado del legislador es un hecho histórico que puede determinarse con la ayuda de documentos legislativos. Los organismos encargados de hacer cumplir la ley pueden utilizar el

significado determinado para juzgar o tomar decisiones, logrando así la estabilidad y certeza de la ley. En tercer lugar, la teoría subjetiva sostiene que las leyes sólo pueden ser promulgadas por el cuerpo legislativo, los organismos encargados de hacer cumplir la ley deben emitir juicios o decisiones basados en la ley, y la intención de los legisladores debe desempeñar un papel decisivo en la aplicación de la ley.

(2) Teoría objetiva

La teoría objetiva sostiene que la ley tiene su propio significado desde el momento de su promulgación. El objetivo de la interpretación jurídica es explorar esta intención inherente a la ley, es decir, el propósito racional de la ley, más que explorar el significado de Los legisladores históricos. La teoría objetiva sostiene que, en primer lugar, la ley está separada de los legisladores desde el momento en que es promulgada y, por tanto, tiene su propia racionalidad jurídica y se convierte en una existencia objetiva. Los significados, conceptos y expectativas dadas a la ley por los legisladores al momento de legislar no son vinculantes. Lo que sí lo son son únicamente los requisitos y propósitos razonables inherentes a la ley. La tarea de los intérpretes jurídicos es elegir la interpretación más razonable entre varias semánticas posibles de las disposiciones jurídicas. En segundo lugar, la ley y el significado de los legisladores no son lo mismo. Esto se debe a que las normas jurídicas utilizadas como base para conocer de los casos no son simplemente copiadas de disposiciones legislativas, sino que son generadas por jueces y otros grupos profesionales basándose en los hechos de casos individuales para casos específicos estándares de juicio. La generación de tales normas procesales requiere que los jueces utilicen métodos legales para crearlas específicamente. Cuando los jueces enfrentan normas, se encontrarán con tres situaciones: claridad jurídica, ambigüedad y vacancia. Para leyes claras, los jueces sólo necesitan aplicarlas directamente; para leyes vagas, los jueces necesitan explicarlas; cuando hay lagunas en la ley, los jueces necesitan encontrar leyes para llenarlas. Desde la perspectiva del proceso de generación de normas procesales, son normas individuales formadas con la participación conjunta de jueces, abogados, fiscales, partes y testigos. Si bien la formación de tales normas individuales es inseparable de la intención de los legisladores, no son

completamente igual a la voluntad del legislador. En tercer lugar, el derecho es lenguaje expresado en forma de palabras, y el lenguaje desarrollará su propio significado después de sufrir cambios diacrónicos y sincrónicos. Cuarto, adherirse a la teoría objetiva puede mejorar la estabilidad de la ley, porque la teoría objetiva se basa en la realidad y realiza la función de complementar la interpretación legal o crear la ley a través de métodos de interpretación como el significado textual, mejorando así la certeza de la ley. .

7. Tipos de métodos de interpretación jurídica

(1) Interpretación literal

La interpretación literaria, es decir, la interpretación semántica o la interpretación literaria, es una interpretación basada en el significado literal completo o en el significado de cada palabra de las disposiciones legales. La interpretación jurídica debe basarse en disposiciones legales, lo cual es un requisito inevitable del sistema jurídico. Este método de interpretación se utiliza a menudo en la práctica. La práctica ha demostrado que el método de interpretación literal es de gran importancia para la comprensión y aplicación correcta y unificada de las leyes. Sin embargo, cuando utilice el método de interpretación literal, debe prestar atención a las siguientes cuestiones:

(1) Los términos técnicos deben interpretarse según sus connotaciones específicas. Los términos especiales de las disposiciones legales deben interpretarse con su significado profesional y específico de la industria y no deben entenderse según su significado ordinario. Por ejemplo, los términos "buena voluntad" y "malicia" comúnmente utilizados en el derecho se refieren al conocimiento y al desconocimiento, no al bien y al mal a los que comúnmente se hace referencia en la moralidad.

(2) Los términos legales deben entenderse en su sentido corriente. El llamado significado general se refiere al significado generalmente aceptado y habitual. En la interpretación jurídica, salvo los términos técnicos que se interpretan según sus significados específicos, los demás deben entenderse según sus significados generales. Al mismo tiempo, las palabras utilizadas en las explicaciones deben ser claras y específicas, y no oscuras ni difíciles de entender.

(3) Debe prestarse atención a la coherencia de los términos legales. Los textos legales, especialmente los

generales, no pueden entenderse de forma aislada. Su color y contenido se derivan del contexto. Por lo tanto, al interpretar términos legales, deben hacer referencia entre sí y no pueden interpretarse de forma aislada. Además, un mismo término jurídico debe tener el mismo significado en todo el documento legal y no puede interpretarse de manera diferente sólo porque aparezca en cláusulas diferentes, a menos que existan razones suficientes para demostrar que tiene un significado diferente.

(2) Explicación histórica

La interpretación histórica se refiere a comprender el significado de la ley mediante el estudio de materiales históricos sobre la legislación o la comparación de leyes antiguas y nuevas. Los materiales históricos sobre legislación incluyen descripciones de propuestas para promulgar leyes, descripciones de deliberaciones de proyectos de ley, registros de discusiones y adopción de proyectos de ley, y otros documentos relevantes.

(3) Explicación del sistema

La explicación del sistema también se llama explicación lógica y explicación del sistema. Esto se refiere a ubicar las disposiciones legales a interpretar en toda la ley o incluso en todo el sistema legal, e interpretar la ley en relación con la relación entre esta disposición legal y otras disposiciones legales. En primer lugar, se deben considerar exhaustivamente las interrelaciones entre las disposiciones. En segundo lugar, debe considerarse la similitud o coherencia de las disposiciones legales según las circunstancias. En tercer lugar, las normas contradictorias de las disposiciones legales deberían utilizarse para resolver posibles conflictos entre disposiciones legales.

(4) Explicación del propósito

La interpretación intencional se refiere a interpretar una ley con el propósito de promulgar una determinada ley. El propósito aquí se refiere no sólo al propósito cuando la ley fue formulada originalmente, sino también a explorar las necesidades de la ley en las condiciones actuales; puede referirse al propósito de toda la ley, o al propósito de disposiciones legales individuales y de disposiciones individuales. sistemas. El artículo 1 de muchos documentos legales normativos a menudo establece el propósito legislativo de la ley, que es un propósito legal expreso; algunos propósitos legales se expresan en forma de

principios constitucionales o principios legales básicos, que es un propósito legal sistemático o valor legal. Para determinar el propósito de una ley o desarrollar el propósito de una ley, los intérpretes deben considerar factores más amplios que las propias disposiciones legales. En comparación con otros métodos de interpretación, la interpretación intencional le da al intérprete una mayor libertad de interpretación.

Los métodos de explicación anteriores se utilizan a veces individualmente y otras veces en combinación. Pero en algunas cuestiones legales controvertidas, los intérpretes suelen utilizar varios métodos al mismo tiempo.

8. Sistema de interpretación jurídica en la China contemporánea

El sistema de interpretación jurídica se refiere a la división de autoridad para la interpretación formal. En nuestro país, el sistema de interpretación jurídica no es un sistema de interpretación único, sino un sistema en el que varios organismos estatales ejercen determinados derechos de interpretación jurídica de conformidad con la ley y cooperan entre sí en función de sus funciones. Esta división del trabajo se refiere a la división del trabajo y la coordinación entre las agencias estatales centrales y las agencias estatales locales, la división del trabajo y la coordinación entre las interpretaciones legislativas y las interpretaciones judiciales y administrativas de los órganos permanentes del poder estatal, y los dos tipos de "aclaración adicional" fronteras" y "aplicaciones específicas" División del trabajo y cooperación en la interpretación jurídica. En nuestro país, la facultad de interpretación jurídica es ejercida uniformemente por autoridades funcionales en diferentes ámbitos, por ejemplo, el ámbito judicial lo ejerce uniformemente la Corte Suprema, el ámbito fiscal lo ejerce uniformemente la Fiscalía Suprema y el ámbito administrativo lo ejerce uniformemente la Fiscalía Suprema. ejercido por el Consejo de Estado o por diversos departamentos administrativos. El propósito de implementar un monopolio sobre el poder de interpretación legal dentro de los campos departamentales es asegurar la implementación unificada de la ley y mantener la unidad del sistema legal nacional. Sin duda, esto es de gran importancia para un país unitario con una gran área administrativa y muchos niveles de gestión. En resumen, el

sistema de interpretación jurídica de mi país, dirigido por el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, está determinado por la forma de organización política del sistema de la Asamblea Popular, el sistema político de la democracia popular y el principio del centralismo democrático. Es adecuado para las condiciones nacionales de mi país y básicamente satisface las necesidades de la construcción del sistema legal de mi país.

(1) Explicación del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional

1. La interpretación realizada por el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional se denomina interpretación legislativa.

Incluye dos partes: la interpretación de la constitución y la interpretación de la ley. Las leyes mencionadas aquí se refieren a leyes en un sentido estricto, es decir, leyes básicas promulgadas por el Congreso Nacional del Pueblo y leyes no básicas promulgadas por el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo. Si las propias disposiciones legales requieren mayor aclaración o disposiciones complementarias, el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo las interpretará o las complementará mediante ley.

2. Las principales tareas de la interpretación legislativa.

(1) Aclarar las dudas que surjan de la aplicación de la ley. Es decir, las disposiciones de la ley no son muy claras e inequívocas, o las disposiciones en sí mismas son claras e inequívocas, pero las personas que implementan la ley no comprenden el espíritu legislativo de los legisladores, por lo que se necesita interpretación legislativa.

(2) Resolver conflictos entre disposiciones legales e interpretaciones judiciales. Por un lado, cuando hay un conflicto entre disposiciones legales y no puede explicarse por las reglas generales de las disposiciones legales en conflicto, el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo debe hacer una interpretación legislativa; por otro lado, según mi Según el sistema de interpretación legal actual del país, cuando hay un conflicto en la interpretación judicial, el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo debe hacer una interpretación legislativa y el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo dio la explicación final.

3 . La interpretación del Congreso Nacional del Pueblo ocupa la posición dominante.

El Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional es responsable de interpretar la parte central de todo el sistema legal de mi país, es decir, la Constitución y las leyes, lo que indica que debe ocupar una posición dominante en el sistema de interpretación legal de mi país. Por ejemplo, el 31 de agosto de 2001, el Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo estipuló que la "violación de las normas de gestión de la tierra" en las disposiciones pertinentes del Código Penal se refiere a "la violación de la ley de gestión de la tierra, la ley forestal, la ley de pastizales y otras leyes, así como las disposiciones sobre ordenación territorial contenidas en los reglamentos administrativos pertinentes." explicación de. El principal método de interpretación legislativa es la interpretación dirigida a través de decisiones y resoluciones. Aunque las respuestas dadas por el Comité de Trabajo de Asuntos Jurídicos del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional y la Oficina General del Comité Permanente a una serie de cuestiones jurídicas planteadas por diversas localidades y departamentos no son interpretaciones legales formales, tienen un efecto positivo. sobre la correcta comprensión y aplicación de la ley.

(2) Interpretaciones dadas por la máxima autoridad judicial del país

1. sistema de interpretación judicial

El llamado sistema de interpretación judicial se refiere al alcance de la autorización del poder de interpretación judicial, la autoridad de interpretación del sujeto que ejerce el poder de interpretación judicial y la relación mutua entre los distintos sujetos de interpretación. La 19ª Sesión del Comité Permanente de la Quinta Corte Nacional Congreso del Pueblo el 10 de junio de 1981 El artículo 2 de la "Resolución sobre el fortalecimiento de la interpretación jurídica" aprobada en la reunión estipula: "Cualquier cuestión relacionada con la aplicación específica de leyes y decretos en el trabajo procesal del tribunal será interpretada por el Supremo Pueblo Tribunal. Todas las cuestiones relacionadas con la aplicación específica de leyes y decretos en la labor de fiscalía de la Fiscalía. La cuestión debe ser interpretada por la Fiscalía Popular Suprema...." Por lo tanto, el actual sistema de interpretación judicial de mi país utiliza el Tribunal Popular Supremo y la Fiscalía Popular Suprema como sujetos de interpretación de la ley, dividiendo la autoridad de interpretación judicial en función del poder judicial y el poder de la fiscalía. , el "sistema de

interpretación judicial dual de un nivel" en el que las cuestiones legales y estatutarias se utilizan específicamente como contenido de interpretación en el trabajo de la fiscalía. La interpretación judicial se puede dividir en dos tipos: una es la interpretación de juicio y la otra es la interpretación de procesamiento. Las interpretaciones de juicio son interpretaciones hechas por el Tribunal Popular Supremo sobre cuestiones jurídicas específicas aplicadas por los tribunales populares en el proceso de juicio. El poder de interpretación de juicios en mi país lo ejerce uniformemente el Tribunal Popular Supremo. Las interpretaciones de la fiscalía se refieren a las interpretaciones hechas por la Fiscalía Popular Suprema sobre la aplicación específica de cuestiones jurídicas por parte de la Fiscalía Popular en el trabajo de la fiscalía. Si existen diferencias de principios entre la interpretación del juicio y la interpretación del fiscal, el asunto debe presentarse al Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo para su explicación o decisión.

2. El papel básico de la interpretación judicial

La función básica de las interpretaciones judiciales es proporcionar explicaciones para que los órganos judiciales apliquen la ley en los casos que conocen. Este rol incluye específicamente los siguientes aspectos:

(1) Explicar cuestiones en las que las disposiciones legales no son lo suficientemente específicas, lo que dificulta su comprensión e implementación, y dar contenido específico a disposiciones más generales y basadas en principios. Adaptar la ley a situaciones sociales nuevas y cambiadas mediante la interpretación jurídica. Los ajustes legales deben coordinarse con la realidad social, y ciertos tipos de comportamiento deben recibir los significados legales correspondientes a medida que la sociedad se desarrolla, y deben realizarse evaluaciones legales que sean adecuadas para el desarrollo social.

(2) Proporcionar una interpretación unificada de las preguntas en las leyes aplicables. Estas incluyen varias situaciones: En primer lugar, existe una comprensión inconsistente de disposiciones legales específicas en el proceso de aplicación de la ley. A través de la interpretación, se puede lograr una comprensión unificada y una correcta administración de justicia. En segundo lugar, con el fin de unificar los estándares procesales, se hace una interpretación unificada sobre cómo entender e implementar las disposiciones legales para un determinado

tipo de caso, un determinado tipo de caso, una determinada cuestión o un caso específico.

(3) Explicar cómo los tribunales de todos los niveles y tipos deben cooperar entre sí para conocer casos, determinar la jurisdicción y las normas operativas relacionadas de conformidad con las disposiciones legales.

Para aprovechar plenamente el papel de la interpretación judicial en la construcción del sistema legal nacional, el trabajo de interpretación judicial debe reformarse y mejorarse aún más. Tales como estandarizar los procedimientos de formulación y emisión, unificar la forma, denominación y formato, aclarar la efectividad, divulgar de manera integral las interpretaciones judiciales, establecer un mecanismo de supervisión y restricción de las interpretaciones judiciales, etc.

(3) Interpretación del máximo órgano administrativo del país

Las interpretaciones de los órganos administrativos más altos del país también se denominan interpretaciones administrativas, que se refieren a las interpretaciones de las leyes y reglamentos pertinentes por parte del Consejo de Estado y sus departamentos competentes. La interpretación de las leyes estatutarias por parte de los organismos administrativos, es decir, la interpretación de las leyes, reglamentos y normas, se puede dividir a grandes rasgos en dos situaciones: una es la explicación que hacen los organismos administrativos sobre cómo aplicar específicamente las leyes, reglamentos y normas. formulada por los órganos superiores del Estado, un tipo de interpretación es la interpretación en el proceso de ejecución administrativa, que pertenece a la interpretación ejecutiva, el otro tipo es la explicación que hacen los órganos administrativos sobre el significado y aplicación de los reglamentos y normas administrativas formuladas. por sí mismos Este tipo de interpretación es la interpretación de la agencia promulgante, que puede denominarse Desarrollar una explicación. La primera es una explicación de cómo se aplica específicamente, es decir, una explicación concreta; la segunda es principalmente una explicación abstracta. Desde la perspectiva del sujeto de interpretación, los sujetos que formulan las interpretaciones son aquellos organismos administrativos a los que la ley específicamente estipula que gozan de potestad legislativa administrativa. Si bien obtienen la facultad de formular reglamentos y normas administrativas conforme a la ley, ciertamente gozan de el

derecho a interpretar sus propias leyes. Este tipo de interpretación administrativa depende del poder de promulgación. El sujeto de ejecución de la interpretación debe ser un organismo administrativo autorizado por la ley. La forma de autorización incluye disposiciones de autorización general y disposiciones de autorización especiales. Por ejemplo, la "Resolución sobre el fortalecimiento de la interpretación jurídica" del Comité Permanente del Congreso Nacional del Pueblo es una disposición de autorización general; Si bien es una ley única, las disposiciones sobre la interpretación de la autorización para organismos administrativos específicos en los reglamentos son disposiciones de autorización especial. La agencia administrativa a la que se le otorga el poder de interpretación puede ser una agencia administrativa que tiene el poder de formular reglamentos administrativos y normas conforme a la ley, o puede ser una agencia administrativa que no tiene el poder de formular reglas, como los reglamentos. formulado por el departamento del gobierno local para el gobierno local o el congreso popular del mismo nivel, como es el caso de la interpretación de las regulaciones locales.

Se puede observar que los sujetos de interpretación administrativa en nuestro país son principalmente agencias administrativas con poder para formular reglamentos y normas administrativas, y también se complementan con departamentos gubernamentales locales con poder para formular reglas. Los organismos con facultades para realizar interpretaciones administrativas incluyen: el Consejo de Estado que formula reglamentos administrativos y los distintos ministerios y comisiones que formulan reglamentos administrativos. Las interpretaciones de los máximos órganos administrativos del país son de gran importancia en la construcción del sistema jurídico del país.

La interpretación legal del máximo organismo administrativo del país es una condición importante para establecer un sistema de regulaciones administrativas unificado y coordinado. Como órgano ejecutivo de la máxima autoridad del país y máximo órgano administrativo del país, las interpretaciones legales del Consejo de Estado realizadas o autorizadas por él son jurídicamente vinculantes. Sin embargo, esta interpretación no puede entrar en conflicto con la Constitución y las leyes.

(4) Interpretación por parte de agencias gubernamentales locales

(1) Hay dos casos de interpretación legal por parte de agencias gubernamentales nacionales y locales: primero, si las disposiciones de las leyes y reglamentos locales necesitan ser aclaradas o complementadas aún más, la interpretación será realizada por la agencia permanente del poder estatal local. organismo que formuló el reglamento o adoptó disposiciones. En segundo lugar, las cuestiones relacionadas con la aplicación específica de las regulaciones locales están sujetas a interpretación por parte de las agencias administrativas estatales locales.

(2) Características de la interpretación legal de las agencias del gobierno local: En primer lugar, sólo las agencias de poder estatales locales estatutarias, es decir, las agencias de poder estatales locales y sus agencias ejecutivas que tienen el poder de formular regulaciones locales, tienen este poder. En segundo lugar, la interpretación sólo puede ser efectiva dentro de la jurisdicción de esta región. En tercer lugar, la interpretación debe cumplir con la constitución, las leyes, los reglamentos administrativos y otras políticas nacionales del país; de lo contrario, no será válida. Cuarto, los órganos estatales locales no tienen poder para interpretar la constitución, las leyes y los reglamentos administrativos.

Sección 4 Otros métodos legales

(1) Llenado de lagunas jurídicas

Este es un método legal que se utiliza cuando hay un vacío en las normas legales. Mientras los ciudadanos expresen su deseo de solicitar reparación judicial, el juez no puede negarse a conocer el caso alegando que no existe ninguna disposición expresa en la ley (para casos penales, es "no culpable más allá de toda duda razonable"). En este caso, el juez puede ejercer cierto grado de discreción y aplicar la ley de forma creativa, es decir, los jueces dictan leyes para casos individuales (Caso: "La persona que encontró la bolsa demandó a la persona que perdió la bolsa").

(2) Argumento jurídico

El argumento jurídico es una explicación de la legitimidad de la ley como premisa principal del razonamiento jurídico confirmada por la interpretación

jurídica y la subsanación de lagunas jurídicas. La principal tarea de la argumentación jurídica es demostrar la legalidad y racionalidad del derecho como premisa principal del razonamiento jurídico, que es la garantía de si el razonamiento jurídico puede llegar a juicios y conclusiones correctos.

(3) Medición del valor

Este es el estado más alto entre varios métodos legales y se refiere a un método de ponderación cuidadosa que hacen los jueces cuando enfrentan múltiples conflictos de valores legales en casos específicos. La medición del valor pasa por otros métodos jurídicos, especialmente todo el proceso de argumentación jurídica.

El objetivo principal del método jurídico es superar los dos extremos del proceso judicial: uno es la "máquina expendedora automática" (los poderes judiciales se convierten en herramientas de los legisladores); el otro es "vender carne de oveja a los perros" (poder exclusivo de los jueces). .

Preguntas para pensar

1. ¿Qué es el razonamiento jurídico? ¿Cuáles son las principales formas de razonamiento jurídico?
2. ¿Por qué razonamiento sustantivo? ¿En qué circunstancias se puede ejercer el razonamiento sustantivo?
3 . Analicemos la relación entre la interpretación jurídica y el sistema de revisión constitucional.
4. Discutamos el tema de la “legislación” de interpretación judicial.
5. Discuta las cuestiones de aplicación de la explicación del propósito.

Lectura recomendada

1. Yang Renshou: "Metodología jurídica", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1999.
2. Xie Hui, Chen Jinzhao: "Métodos legales" (Volumen 1-6), Editorial del Pueblo de Shandong.
3 . [Alemania] Carl Larenz: "Legal Methodology", The Commercial Press, edición de 2003.
4. Su Li: "Teoría contextual: un enfoque y método para el estudio de los sistemas jurídicos", publicado en "Chinese and Foreign Law", número 1, 2000.
5. Su Li: "El problema de la interpretación: cuestionar varios métodos de interpretación de textos jurídicos", publicado en "Chinese Social Sciences", número 4, 1997.
6 . Bai Jianjun: "Sobre el análisis empírico jurídico", publicado en "Chinese Legal Science", número 4, 2000.

Comentario

[1] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 2), People's Publishing House, edición de 1995, página 38.

[2] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 4), People's Publishing House, edición de 1995, págs. 695-696.

[3] Igual que arriba, página 698.

[4] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 3), Editorial Popular, edición de 1995, página 484.

[5] "Obras escogidas de Lenin" (Volumen 2), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 310.

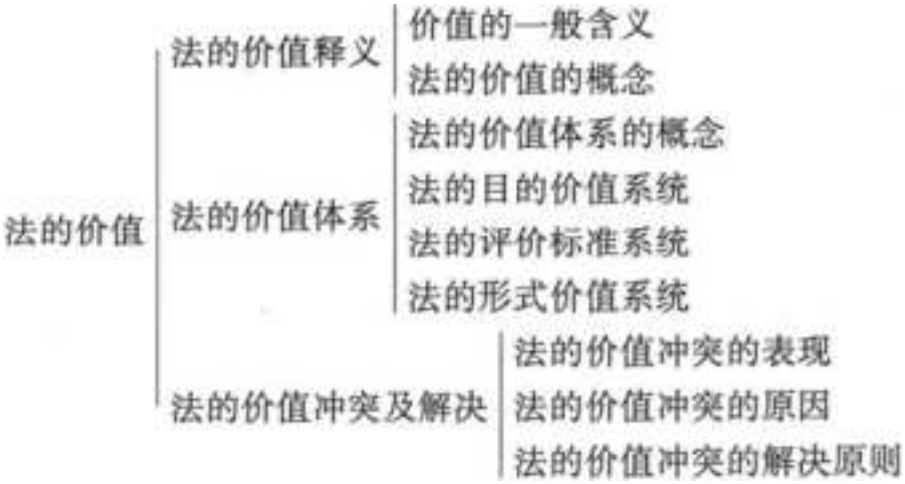
[6] "Obras escogidas de Lenin" (Volumen 4), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 43.

Sexta parte: La teoría del valor del derecho

La teoría del valor del derecho es una de las teorías importantes en el estudio macroscópico de los fenómenos jurídicos en la jurisprudencia. La axiología del derecho utiliza principalmente el método del análisis de valores para estudiar sistemáticamente la relación entre el derecho y los seres humanos. La pregunta a responder es la importante proposición de cuál debería ser el derecho. Esta parte cubre el significado, la teoría básica, varios elementos principales del valor del derecho y sus conflictos, etc. del valor del derecho. La atención se centra en cómo comprender el significado del valor jurídico, los conflictos de valor jurídico y sus soluciones. La dificultad es cómo entender el valor del derecho.

Capítulo 26 El valor de la ley

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El valor de la ley tiene múltiples significados. Puede referirse a los valores que la ley puede proteger y aumentar en el proceso de desempeñar su papel social. Puede referirse a los estándares de evaluación de valores contenidos en la ley. También puede referirse a las cualidades y atributos que debe tener la propia ley y que vale la pena perseguir. Este capítulo presenta principalmente el significado de valor, valor legal y sistema de valor legal, conflictos de valor legal y la resolución de conflictos de valor legal. A través del estudio de este capítulo, comprenderá las manifestaciones y causas de los conflictos de valores legales, comprenderá los métodos y principios para resolver conflictos de valores legales, memorizará el concepto de valor legal, dominará el contenido básico del sistema de valores legales y dominará y comprender los estándares de evaluación del sistema legal, comprender las causas de los conflictos de valores legales y comprender los métodos y principios para resolver los conflictos de valores legales.

Puntos clave del examen judicial

Principios específicos para la resolución de conflictos de valores jurídicos.

Sección 1. La interpretación del valor del derecho.

1. El significado general del valor.

Al criticar al vulgar economista político burgués alemán Wagner, Marx señaló una vez: El concepto universal de "valor" surge de la relación de las personas con materiales externos que satisfacen sus necesidades. [1] Esta frase habla de la generación de valor, pero también nos señala el camino para entender qué es el valor. El valor es una categoría de relaciones entre sujeto y objeto, necesidades y satisfacción. Por un lado, son las necesidades del sujeto y, por otro, es la satisfacción de las necesidades del sujeto por el objeto. La razón por la cual el objeto puede satisfacer ciertas necesidades del sujeto es que tiene ciertos atributos y funciones. La razón por la que la ley tiene cierto valor es que puede satisfacer ciertas necesidades del sujeto. La razón por la que puede satisfacer las necesidades del sujeto es que tiene ciertos atributos y funciones. Sin embargo, el problema no es tan simple. Aquí hay dos cuestiones: primero, la cuestión de los componentes del valor. Si el valor es una categoría de relaciones entre necesidades y satisfacciones entre sujeto y objeto, ni las necesidades del sujeto ni los atributos y funciones del objeto pueden constituir valor por sí solos. Sólo cuando los atributos y funciones de algo formen una relación específica con las necesidades del sujeto, es decir, la relación entre necesidades y satisfacción, tendrá existencia valiosa. Los elementos constitutivos del valor deben ser: sujeto, objeto y la práctica que los unifica, o la interacción de sujeto y objeto. En segundo lugar, está la cuestión de cómo se combinan las necesidades del sujeto como elementos de valor con las funciones y propiedades del objeto. Porque si partimos del punto de vista de que el valor es la necesidad y satisfacción entre sujeto y objeto, cuando pensamos más, encontraremos que las necesidades del sujeto o los atributos y funciones del objeto no sólo son diversos, complejos, y multinivel, pero también y a menudo contradictorios. Por ejemplo, un invento puede traer grandes beneficios a algunas personas; para otras, puede ser un gran desastre. Para la clase dominante, un tipo de ley puede satisfacer las necesidades de la clase gobernada y traer beneficios y libertad; para la clase gobernada, es probable que suponga una gran opresión, daño y falta de libertad, etc. Esto plantea una pregunta difícil: ¿Tiene valor

todo lo que puede satisfacer las necesidades del sujeto? Si la respuesta es sí, el valor no tiene un estándar objetivo, o su estándar es satisfacer cualquier necesidad de cualquier persona, como dicen los pragmáticos "la utilidad es la verdad", si la respuesta es no, ¿qué es exactamente el valor y cómo definirlo? ¿Cuál es el estándar de valor?

Creemos que para captar la connotación de valor, debemos prestar atención a las siguientes cuestiones:

1. El valor es una unidad entre sujeto y objeto.

Las necesidades del sujeto por sí solas, o los atributos del objeto por sí solos, no pueden formar valor.

2. Esta unidad como “valor” ¿está el sujeto unido al objeto, o el objeto unido al sujeto?

Una premisa teórica inevitable del enfoque orientado a objetos es proporcionar una explicación o configuración holística, general y estable del valor del sujeto, es decir, de acuerdo con la idea de "el sujeto no cambia, pero el valor depende". sobre el objeto." investigación. El enfoque orientado al sujeto enfatiza primero la historia específica y la diversidad de personalidad del sujeto de valor, la persona, y examina el objeto en una forma básicamente estable. La idea básica es que "no importa que el objeto cambie, lo específico El valor toma el necesidades, estructura y escala del sujeto como su alma." Comparando los dos métodos, cada uno tiene sus propios factores razonables, pero el método orientado a temas es más profundo y completo en teoría, y más complejo y profundo en la práctica.

En cualquier caso, a la hora de comprender la connotación y significado del valor, debemos situar al sujeto de la relación de valor en el centro, y no podemos equiparar los atributos objetivos del objeto con el sujeto. Porque, en las actividades práctico-cognitivas del sujeto, la existencia, los atributos y los cambios regulares del objeto tienen objetivamente propiedades consistentes, consistentes o cercanas a la supervivencia y desarrollo del sujeto, y esta propiedad es exactamente la misma. el resultado de la escala interna del sujeto. Su manifestación positiva es el valor positivo, es decir, el objeto está constantemente subjetivado y las necesidades del sujeto se satisfacen constantemente. El resultado opuesto es un valor negativo. De esta manera, en la relación entre sujeto y objeto, si el objeto satisface las necesidades del sujeto de acuerdo con los estándares del sujeto y si tiene un efecto positivo en el desarrollo del sujeto, la expresión de este efecto o relación

se convierte en valor. Por tanto, "valor" es en realidad una descripción subjetiva de la relación entre sujeto y objeto, que representa la naturaleza y el grado del proceso de subjetivación del objeto.

3 . La forma de unificar sujeto y objeto es la práctica.

La formación de valores la desarrollan las personas en el proceso de transformación de la naturaleza y la sociedad. Sin práctica, las personas no tienen necesidades ni valores.

Combinando los tres puntos anteriores, podemos decir que la naturaleza y el grado del valor dependen principalmente de la situación del sujeto de la relación de valor, en lugar de estar determinados por el objeto. El valor no es una descripción de cosas, objetos y sus atributos, sino un resumen de las personas y las actividades del sujeto. El hecho de que las cosas "sirvan" a las necesidades de las personas y que "las cosas existan para las personas" no son atributos inherentes de las cosas en sí mismas, sino que sólo pueden entenderse en el sentido de que las personas realmente ocupan o utilizan las cosas y sus atributos. Se puede ver que en lo que respecta a los objetos, la relación entre objetos y valores no es la relación entre entidades y atributos, sino la relación entre entidades y sus atributos y las actividades del sujeto. Por tanto, el valor lo genera principalmente el sujeto, y son las necesidades del sujeto las que eligen los atributos del objeto. Desde este punto de vista, podemos decir que el valor se refiere a la existencia, función y cambios de objetos adecuados, cercanos o acordes con las necesidades y desarrollo de un determinado sujeto.

2. El concepto de valor jurídico

Desde la perspectiva de los términos académicos, el valor de la ley o valor jurídico no es un concepto inherente a la tradición jurídica china, sino un concepto trasplantado de la jurisprudencia occidental.

El valor es un concepto que se utiliza a menudo en la teoría política y jurídica occidental moderna. Se utiliza no sólo para referirse a varias cosas valiosas, como la felicidad, la riqueza, la seguridad, el honor, las habilidades, etc., sino también para referirse a las cosas que las personas uso Normas de valor y valores para evaluar diversas cosas. En los libros de referencia jurídicos y de ciencias políticas occidentales, el significado y el uso de la palabra "valor" suelen explicarse de la siguiente manera.

El valor es el concepto de algo digno de ser deseado o bueno, o de que la cosa misma es deseable o buena. ...Los valores reflejan lo que cada persona necesita: una meta, un pasatiempo, un estatus final deseado, o reflejan las ideas de las personas sobre lo que es bueno y correcto, y lo que las personas “deberían” hacer en lugar de querer hacer. El valor es un concepto inherentemente subjetivo que establece estándares morales, éticos, estéticos y de preferencia personal. [2]

Los valores (valores) son "factores superjurídicos que pueden afectar la legislación, la aplicación de políticas, las decisiones judiciales y otros comportamientos. Son algunos conceptos o principios universales que reflejan el juicio sobre el valor de las cosas, la idealidad que se puede perseguir, etc. En existencia En caso de disputas, pueden influir poderosamente en el juicio de las personas de una forma u otra. Estos factores de valor incluyen: seguridad nacional, libertades civiles, intereses comunes o públicos, respeto a los derechos de propiedad, igualdad y justicia ante la ley, mantenimiento de normas morales, etc. Además, hay algunos valores menos importantes, como la conveniencia, la uniformidad, la practicidad, etc.” [3] .

La comprensión y el examen de las cuestiones jurídicas por parte de las personas pueden incluir a grandes rasgos dos aspectos básicos: primero, reflexionar y describir las cuestiones jurídicas de acuerdo con su verdadera naturaleza, lo que también puede denominarse comprensión fáctica; segundo, las personas deben aprender de sí mismas a partir de las necesidades de la ley, medimos la relación entre la existencia del derecho y las personas y su valor e importancia para las personas: esto es comprensión de valores. Se puede ver que la introducción de cuestiones de valor en el campo del derecho no solo profundiza la comprensión del derecho por parte de las personas, sino que, lo que es más importante, toma a las personas como sujetos de valor y comprende críticamente el sistema legal, lo que conduce a mejorar la relación entre el derecho y personas La relevancia de la supervivencia y las necesidades. Como dijo Pound, aunque la cuestión del valor es una cuestión difícil, la ciencia jurídica no puede evitarla. "Incluso los ajustes más bruscos, apresurados o caprichosos a las relaciones o disposiciones de conducta siempre tienen algún criterio para la evaluación de intereses en conflicto y

superpuestos." Por lo tanto, "en la historia del derecho, en todos los períodos clásicos, ya sea en el antiguo o en el moderno En el mundo, la demostración, crítica o aplicación lógica de los principios valorativos era la principal actividad de los juristas". [4] .

En los estudios jurídicos, el significado del término "valor de derecho" puede variar según las siguientes tres formas diferentes de uso.

La primera forma de utilizarlo es utilizar "el valor del derecho" para referirse a los valores que el derecho puede proteger e incrementar en el proceso de desempeñar su papel social. Por ejemplo, la seguridad personal, la seguridad de la propiedad, la libertad de los ciudadanos, el bienestar público social, el desarrollo económico sostenible, el mantenimiento de buenas costumbres, la protección y mejora del medio ambiente, etc., son todos hermosos y dignos de apreciar, y todos son valiosos. Entre ellos, los derechos humanos, el orden, la libertad, la justicia y la eficiencia son valores básicos que reciben mucha atención en la sociedad moderna. El propósito de la función social del derecho es proteger estas cosas valiosas y promover su aumento. Estos valores constituyen los ideales y propósitos que persigue el derecho, por lo que pueden denominarse el "valor del propósito" del derecho.

La segunda forma de utilizarlo es utilizar "el valor de la ley" para referirse a los estándares de evaluación del valor contenidos en la ley. Como señaló una vez el jurista estadounidense Pound: "En varios períodos clásicos de la historia del derecho, ya sea en el mundo antiguo o moderno, la demostración, la crítica o la aplicación lógica de las normas de valor han sido las principales actividades de los juristas". , el valor del derecho es también la cuestión estándar de la evaluación jurídica. Por ejemplo, el académico estadounidense Bodenheimer llama "filosofía jurídica orientada a los valores" a la teoría jurídica que estudia las cuestiones jurídicas desde la perspectiva de las normas de evaluación, es decir, utiliza el concepto de "valor del derecho" en el sentido de normas de evaluación de valores.

La tercera forma de utilizarlo es utilizar "el valor de la ley" para referirse a las cualidades y atributos que la ley misma debe poseer y que vale la pena perseguir. El valor de la ley en este sentido puede denominarse "valor formal" de la ley. Es diferente del valor de propósito de la ley. No se refiere al propósito social ni al ideal social que persigue la

ley, sino que sólo se refiere al valor formal. Valor que debe tener la Ley. Qué cualidades o atributos son dignos de reconocimiento o “buenos”. Por ejemplo, la ley debe ser lógicamente rigurosa y no debe ser contradictoria; debe ser concisa y directa, en lugar de vaga y complicada; debe ser clara y fácil de entender, en lugar de misteriosa e impredecible, etc. Las cualidades y atributos de la ley son el valor formal de la ley.

Pero debe quedar claro que desde el sentido filosófico más fundamental, el "valor del derecho" en el sentido del llamado "valor estándar de evaluación" y el "valor del derecho" en el sentido del llamado "valor formal" "son y no pueden ser otra cosa que Se fundamenta y se origina en el "valor de derecho" en el sentido de "valor de finalidad". En otras palabras, sin el "valor de propósito del derecho", ni el "estándar de evaluación del valor del derecho" ni el "valor formal del derecho" pueden tener un significado independiente, porque se han vuelto "neutrales". valor” en absoluto. Sólo sobre la base y el punto de partida del "valor de propósito" de la ley se pueden unificar y coordinar el "valor de propósito", los "estándares de evaluación" y el "valor formal" de la ley.

Sección 2 El sistema de valores del derecho

1. El concepto de sistema de valores jurídicos.

El sistema de valores también se llama sistema de valores. Algunos estudiosos definen un sistema de valores como "un conjunto de valores relacionados sostenidos por una persona o respaldados por un grupo". El sistema de valores del derecho también puede denominarse sistema de valores del derecho, que es un sistema de valores o un todo de valores compuesto por varios valores del derecho. Tiene las siguientes tres características básicas.

(1) Desde la perspectiva de los atributos de valor, el sistema de valores del derecho es un sistema compuesto por un conjunto de valores relacionados con la creación e implementación del derecho. En otras palabras, los diversos valores contenidos en el sistema de valores jurídicos son valores directamente relacionados con la ley, no todos los valores. El sistema de valores del derecho es un sistema de

valores compuesto por los valores generados por el derecho como objeto. Diferentes objetos tienen diferentes valores: sólo el valor producido por la ley como objeto puede llamarse valor de la ley, y sólo el valor de la ley puede constituir el sistema de valores de la ley. En el campo de la visión de los valores humanos, los valores son diversos y todos los principios y conceptos bellos y significativos pueden ser la encarnación del valor. Por ejemplo, el amor, la amistad, la piedad, la virtud de la humildad y el gusto estético elegante son todas cosas bellas y formas de valor, pero no tienen (al menos normalmente no) significado legal, por lo tanto, pueden ser parte de un valor. sistema en un sentido moral o estético, pero no en un sentido jurídico. Por el contrario, es bueno y valioso no volverse a casar, no engañar y no insultar la personalidad de los demás. La seguridad de la vida, la libertad personal y la posesión de bienes también son buenos y valiosos. Estos valores tienen significado legal y pueden ser transformados en obligaciones o derechos jurídicos, por tanto, forman parte del sistema de valores del derecho. El sistema de valores del derecho se compone de los valores generados por el derecho como objeto. Los valores que no tienen nada que ver con el derecho no pertenecen al contenido del sistema de valores del derecho.

(2) Desde la perspectiva del sujeto del valor, el sistema de valores del derecho es un sistema compuesto por un conjunto de valores sostenidos por el grupo social dominante. El sistema de valores del derecho es un fenómeno grupal, no individual. Los individuos pueden tener sus propias metas o valores únicos, pero el sistema de valores de la ley no es la simple suma de los valores sostenidos por todos en la sociedad, sino la expresión autorizada de las metas y valores dominantes. un sistema de valores autoritario establecido mediante el ejercicio del poder legislativo nacional y garantizado por el poder coercitivo del Estado mediante el ejercicio del poder judicial y policial nacional. Por lo tanto, en una sociedad de clases, el sistema de valores del derecho inevitablemente tiene características de clase, independientemente de si quienes apoyan o demuestran este sistema de valores son subjetivamente conscientes de ello. Por supuesto, bajo condiciones en las que las contradicciones de clase están relativamente relajadas y la crisis revolucionaria aún no ha llegado, este sistema de valores autoritario no puede sino reflejar los intereses públicos de la sociedad y ciertas

demandas razonables de las clases inferiores dentro del orden existente, y por lo tanto tiene un cierto grado de socialidad. Sin embargo, mientras exista un grupo gobernante en la sociedad que controle efectivamente los poderes legislativo, ejecutivo y judicial, sus intereses y expectativas fundamentales inevitablemente ocuparán una posición dominante en el sistema de valores jurídicos.

(3) Desde la perspectiva de la estructura del sistema de valores, el sistema de valores del derecho es un sistema de valores compuesto por tres componentes: el valor del propósito del derecho, los estándares de evaluación y el valor formal. Dado que el concepto de valor jurídico tiene tres significados y formas de uso básicos, el sistema de valor jurídico contiene tres subsistemas: el sistema de valor de propósito, el sistema de estándar de evaluación y el sistema de valor formal.

Entre ellos, el sistema de valores de propósito ocupa una posición básica destacada en todo el sistema de valores jurídicos. Es el propósito que el papel social del derecho pretende lograr y refleja los ideales sociales que persigue el sistema jurídico; el sistema de estándares de evaluación es el criterio. utilizado para probar el valor del propósito. , es también el criterio utilizado para evaluar el valor formal; el sistema de valores formal es una condición necesaria para garantizar que el valor del propósito pueda realizarse efectivamente. Sin la ayuda del valor formal, si el valor del propósito puede ser realizado estará completamente a merced de factores accidentales. Basado en el valor del propósito del derecho, el valor del propósito, el estándar de evaluación y el valor formal del derecho son interdependientes e inseparables. La pérdida de cualquiera de ellos conducirá a la parálisis y muerte del sistema de valores del derecho.

2. El propósito y el sistema de valores del derecho

El valor de propósito del derecho constituye el propósito social perseguido por el sistema jurídico y refleja el propósito de la creación e implementación jurídica. Es un modelo autorizado sobre el estado ideal de las relaciones sociales y también es un modelo autorizado sobre cuál es el patrón de distribución de derechos y No hay duda de que el valor del propósito del derecho es la base de todo el sistema de valores del derecho, pero generalmente no existe una

frontera absoluta entre él y los estándares de evaluación y el valor formal del derecho. entrelazados de una manera que es difícil distinguirlos entre sí. Sin embargo, en términos relativos, el valor de finalidad del derecho siempre ocupa una posición dominante. Tanto los estándares de evaluación como el valor formal sirven a un cierto valor de finalidad. El valor de finalidad encarna más intensamente la estipulación esencial y la misión básica del sistema jurídico. El valor de propósito de cualquier sistema legal tiene los siguientes dos atributos importantes.

1. Diversidad de Propósito y Valor del Derecho

Todas las cosas buenas que pueden protegerse y promoverse con la ayuda de los derechos y obligaciones legales pueden considerarse como el valor de propósito de la Ley. Por lo tanto, es difícil enumerar los diversos valores de propósito de la ley uno por uno en una simple enumeración. Incluso si utiliza un método de clasificación para resumirlos en varios tipos básicos, es posible que todavía se le escape algo. La diversidad del propósito y valor del derecho está directamente vinculada a la diversidad de necesidades humanas y a la diversidad de relaciones sociales reguladas por el derecho. Dado que la sociedad moderna supera con creces a la sociedad antigua en términos de dicha diversidad, la diversidad del propósito y valor del derecho es aún más prominente en el sistema jurídico moderno. El objetivo de la investigación de la jurisprudencia sobre el valor de finalidad del derecho no es enumerarlos exhaustivamente, sino seleccionar específicamente los valores de finalidad más importantes entre ellos para su análisis e investigación.

2. El orden del propósito y valor del derecho

Si el valor de propósito de la ley solo tiene pluralidad, entonces los diversos valores de propósito que son independientes entre sí son como un pedazo de arena suelta y no pueden formar un sistema orgánico, por lo que el sistema de valor de propósito de cualquier sistema legal debe tener algún unidad interna. Esta unidad se refleja concentradamente en el orden de los valores de propósito, es decir, los muchos valores de propósito perseguidos por la ley están organizados y combinados de acuerdo con un cierto orden jerárquico. Cuando esos valores de bajo nivel entran en conflicto con valores de alto nivel, cuando sea imposible tener ambos, se dará prioridad a los valores de mayor rango. Aunque este orden de clasificación tiene un cierto grado de flexibilidad y debe determinarse junto con

condiciones y hechos específicos, sin esta clasificación de valores, a menudo se producirá una oposición incontrolable entre los valores de propósito de muchas leyes y conflictos, que pueden causar grandes conflictos. confusión en las normas jurídicas y los ordenamientos jurídicos.

3. Sistema estándar de evaluación jurídica

Las normas de evaluación del derecho son los criterios que se siguen a la hora de emitir juicios de valor sobre diversas cosas del derecho. Se utiliza principalmente para resolver dos tipos de problemas: el primer tipo de problema es el problema del reconocimiento de valores, es decir, para determinar qué tipo de requisitos, expectativas, comportamientos o intereses son legítimos según ciertos estándares y dignos de reconocimiento y protección. , y en base a cada El tamaño de cada valor determina su rango en el sistema de valores; el segundo tipo de problema es el problema de equilibrio de valores, es decir, buscar las condiciones para que varios valores coexistan de acuerdo con ciertos estándares, y cuando el dos valores entran en conflicto y no pueden tener ambos. Determine las compensaciones.

De acuerdo con los principios básicos del marxismo y la teoría de Deng Xiaoping sobre la construcción del socialismo con características chinas, en la construcción del Estado de derecho en nuestro país se deben observar los siguientes estándares o principios de evaluación.

1. estándares de productividad

Cuando evaluamos el valor de los fenómenos legales, primero debemos adherirnos al estándar de productividad. Es decir, si una conducta debe ser protegida o abolida, si una medida legal específica debe ser afirmada o denegada, debe basarse en primer lugar en si es propicia para el progreso de la productividad social de nuestro país y si es propicia para el desarrollo de nuestro país. La productividad social depende de si la mejora de la fuerza nacional integral conduce a la mejora de las condiciones de vida de nuestro pueblo. En general, el estándar de productividad se refleja en el valor objetivo de la Ley. Por ejemplo, el XVI Congreso Nacional del Partido Comunista de China propuso la política de distribución de nuestra sociedad que se centra en la eficiencia en la distribución primaria y la equidad en la distribución secundaria. De hecho, es la encarnación de los estándares de productividad.

2. normas humanitarias

El significado central de esta norma es: todas las medidas políticas y legales, y todas las actividades sociales, son valiosas sólo cuando contribuyen a la realización de la liberación humana y al desarrollo integral de la libertad y las capacidades humanas. Pisotear brutalmente los derechos humanos bajo cualquier pretexto es un insulto a la dignidad humana y no puede ser permitido por el sistema legal socialista. Además de brindar igual protección a la personalidad y dignidad de todos los sujetos de la actividad social, las leyes de nuestro país también brindan protección especial a los derechos de los acusados criminales, los derechos de las personas discapacitadas y los derechos de otros grupos socialmente desfavorecidos, lo que encarna la connotación del humanitarismo. En la China contemporánea, el principio humanitario del socialismo es una encarnación vívida y un requisito inevitable de la cultura avanzada representada por el Partido Comunista de China en el campo del valor legal.

3 . principio de realismo

La evaluación del valor de los fenómenos jurídicos debe partir de la realidad social, no de "ideales maravillosos" divorciados de la realidad. El contenido específico de las normas de evaluación del valor jurídico también debe enriquecerse y adaptarse de acuerdo con los cambios en las necesidades prácticas.

4. principio historicista

Al evaluar el valor de diversos fenómenos jurídicos que han ocurrido en la historia, debemos adoptar una actitud historicista, es decir, debemos situarnos en el "entonces" cuando ocurrió la historia y mirar la historia desde una perspectiva histórica, en lugar de quedarnos en el "entonces". ahora", mire la historia desde la perspectiva actual. Algunas cosas que ahora pueden parecer inútiles tal vez no lo hayan sido históricamente, pero pueden haber sido muy progresistas y valiosas. Al estudiar la historia de la civilización jurídica de la nación china, debemos prestar especial atención a este punto, ya que de lo contrario conducirá inevitablemente al nihilismo histórico, que puede conducir tanto a errores de "izquierda" como a errores de derecha.

Los cuatro principios o estándares anteriores son sólo los principios fundamentales que la jurisprudencia marxista debe seguir al realizar la evaluación de valores, no todos. Los dos primeros principios son principios sustantivos y los

dos últimos principios son principios procesales. La conexión lógica entre ellos no es tan simple como los teoremas geométricos: sólo mediante una práctica social profunda podemos aprender a utilizarlos de manera precisa y flexible para la evaluación de valores. Si se aplican de manera dogmática o empírica, será difícil sacar conclusiones correctas.

4. El sistema formal de valores del derecho

El valor formal del derecho se refiere a las excelentes cualidades formales de un sistema jurídico. Aunque estas cualidades no reflejan directamente los ideales y propósitos sociales del derecho, constituyen lo que debe tener en forma una “buena ley” o “buena ley” especial. cualidades. Estas cualidades se consideran apreciadas y perseguidas, de acuerdo con las expectativas e ideales, y por lo tanto valiosas; mientras que aquellas cualidades que son contrarias a ellas son "malas" y deben evitarse, y por lo tanto son inútiles o de valor negativo.

El valor formal del derecho también contiene muchos contenidos específicos. Por ejemplo, la ley debe ser abierta y no secreta; debe ser estable y no cambiar de día a noche; debe tener continuidad y no cambiar repentinamente; debe ser rigurosa y no estar llena de fallas; y debe ser flexible. no debe ser demasiado rígido; debe ser práctico, no llamativo; debe ser claro, no vago; debe ser conciso, no extenso, etc. Entre las diversas características o cualidades formales del derecho antes mencionadas, las primeras a menudo se consideran valiosas, mientras que las segundas no lo son, e incluso generalmente se las considera un "mal" que debe rechazarse. Para realizar el valor objetivo del derecho, el valor formal tiene ciertamente una importancia incomparable. Si un sistema jurídico no tiene buenas cualidades formales, no es una "buena ley". Incluso si persigue buenos propósitos sociales, esos propósitos serán inevitablemente ilusorios.

Para una sociedad que avanza hacia el Estado de derecho, entre los diversos valores formales del derecho, cuatro valores son particularmente importantes: la autoridad, la universalidad, la unidad y la integridad del derecho. Autoridad significa que cualquier individuo o grupo debe obedecer incondicionalmente el control de la ley, y la dignidad de la ley es sagrada e inviolable; universalidad significa que se utilizan reglas generales para

regular el mismo comportamiento de todas las personas independientemente de lo que piensen los demás; uniformidad significa que El propósito es mantener la armonía y coherencia del propio sistema jurídico y eliminar contradicciones y confusión; la integridad se refiere a la realización de tener leyes a seguir y la eliminación de lagunas y lagunas legales en áreas de comportamiento que deben ser ajustadas por ley.

Sección 3 Conflicto de Valor Jurídico y su Resolución

1. Manifestaciones de conflictos de valor jurídico.

El valor del derecho es un sistema enorme, multidimensional y de múltiples niveles que contiene varios principios. Diferentes leyes incorporan diferentes estándares y valores de valor. Diferentes épocas, países, clases, grupos e individuos pueden tener diferentes valores jurídicos en la práctica y la teoría jurídica. Las contradicciones dentro y entre diferentes principios de valor jurídico y conceptos de valor jurídico son conflictos de valor jurídico. Este conflicto no sólo se manifiesta en los criterios y conceptos de valor de diferentes leyes, sino también en la diferente naturaleza o forma de los criterios y conceptos de valor de la ley.

(1) Conflicto entre principios de valor jurídico

Los diferentes principios de valor del derecho tienen diferentes objetivos de valor y es inevitable que entren en conflicto entre sí. Desde la perspectiva del criterio de valor del derecho, el conflicto de valores del derecho se manifiesta como el conflicto entre libertad e igualdad, el conflicto entre libertad y orden, el conflicto entre orden y justicia, el conflicto entre igualdad y justicia, el conflicto entre orden y derechos humanos, etc. Aquí el autor sólo se centra en los siguientes aspectos.

1. El conflicto entre libertad e igualdad

La libertad y la igualdad son valores jurídicos extremadamente importantes y, en general, no son contradictorios. Sin embargo, en algunas circunstancias específicas, la libertad y la igualdad pueden entrar en

conflicto, o la igualdad puede perderse debido a la libertad, o la libertad puede perderse debido a la igualdad. La libertad y la igualdad no pueden obtenerse ambas. Los conflictos entre libertad e igualdad no aparecieron recientemente: han existido desde el principio y ya han atraído gran atención por parte de sociólogos, especialistas en ética y juristas.

El conflicto entre libertad e igualdad se basa en su carácter diferencial en la naturaleza humana. La libertad se basa en la individualidad humana; la igualdad se basa en la socialidad humana. Los conflictos entre los individuos y la sociedad existen desde hace mucho tiempo y los conflictos entre la libertad y la igualdad pueden ocurrir en cualquier momento. El diferente énfasis de libertad e igualdad también determina que habrá conflictos entre ambas. La libertad se centra en la libertad de voluntad personal, el comportamiento sin restricciones y el autodesarrollo; mientras que la igualdad se centra en la reciprocidad de las relaciones entre las personas. La libertad se fundamenta en el propio sujeto; la igualdad se fundamenta en la relación entre las personas.

El conflicto entre el valor de la libertad y el valor de la igualdad ante la ley se manifiesta, ante todo, en la legislación. Dar prioridad a la libertad o a la igualdad a menudo requiere que los legisladores trabajen duro. En términos generales, el valor principal de la legislación sobre derechos sociales y políticos, derechos económicos y derechos culturales es la libertad, mientras que el valor principal de la legislación sobre seguridad social, incluida la legislación para la asistencia a los ancianos, los niños, las mujeres, los discapacitados y los pobre, es igualdad. Cuando se trata de disposiciones legales específicas, la situación será más complicada: la protección de la "autonomía de la voluntad" se centra en la libertad, y el remedio de la "injusticia evidente" se centra en la igualdad. Dependiendo de las elecciones que hagan los legisladores, habrá grandes diferencias en los resultados legislativos específicos. En segundo lugar, también se refleja en la aplicación de la ley. El hecho de que los funcionarios encargados de hacer cumplir la ley elijan la libertad o la igualdad cuando la libertad y la igualdad entran en conflicto, por supuesto, se verá afectado por la elección de valores incorporada en las normas legales. Sin embargo, en muchas ocasiones y en muchos aspectos, los agentes encargados de hacer cumplir la ley todavía tienen margen para elegir entre libertad e

igualdad en sus actividades de aplicación de la ley. La elección entre libertad e igualdad en la aplicación de la ley está sujeta no sólo a la tendencia de valor de las normas jurídicas, sino también a la tendencia de valor de los organismos encargados de hacer cumplir la ley y su personal. El equilibrio entre libertad e igualdad a menudo conduce a consecuencias muy diferentes en la aplicación de la ley, haciendo que el resultado de un caso sea "justo" o "injusto". En tercer lugar, el conflicto entre libertad jurídica e igualdad también se refleja en la comprensión, cumplimiento, supervisión y evaluación de la ley. Las diferentes opciones de libertad e igualdad de las personas conducirán a una comprensión y evaluación diferente de la ley, y también afectarán la capacidad de las personas para cumplir con las disposiciones legales y supervisar la implementación de la ley.

2. El conflicto entre libertad y orden

La libertad enfatiza el desarrollo de la personalidad del sujeto, mientras que el orden enfatiza el establecimiento y mantenimiento de un estado ordenado. La libertad inevitablemente tiende a romper el equilibrio existente: el orden, y el orden tiene regulaciones que restringen la libertad y mantienen el equilibrio hasta cierto punto. Por tanto, los conflictos entre ambos son inevitables.

La idea de enfatizar la libertad sobre el orden en la ley incluye tres situaciones: en primer lugar, se cree que la ley y el orden que garantiza deben ceder ante la libertad en la legislación. Sólo puede ser el confirmador, distribuidor y protector de la libertad, en lugar de el El negador y obstaculizador de la libertad. La libertad es absolutamente superior a la ley y su orden, y la ley y su orden están absolutamente subordinados a la libertad. Los legisladores no pueden promulgar leyes que nieguen o restrinjan la libertad por motivos de orden. En segundo lugar, se cree que, según la ley establecida y en su aplicación, cuando la libertad entra en conflicto con el orden, se debe enfatizar la libertad a expensas del orden. En tercer lugar, se cree que la libertad es ampliamente superior a la ley y el orden, y cualquier ley que dañe la libertad con el orden no es una buena ley en sí misma. En aras de la libertad no sólo se puede prescindir del orden, sino también de la ley.

La idea de enfatizar el orden sobre la libertad en la ley también incluye tres situaciones: primero, se cree que la ley es la encarnación del orden, y la existencia de la ley y el orden en sí es una restricción y regulación de la libertad.

Por lo tanto, la libertad debe ser debe basarse en el orden y debe basarse en la ley como criterio. El orden es el objetivo que persigue la legislación y la libertad es el objeto de las restricciones legislativas. En segundo lugar, se cree que después de que la ley determina la posición de la libertad y el orden, si ambos entran en conflicto, la libertad debe obedecer incondicionalmente al orden. Los encargados de hacer cumplir la ley pueden ignorar libertades o privar o restringir ciertas libertades en aras del orden. En tercer lugar, cree que el orden es en general superior a la libertad. En la legislación, el orden debería ser el objetivo y la libertad debería estar sujeta al orden. En términos de aplicación de la ley, si la libertad entra en conflicto con el orden, la gente debería incluso ignorar las disposiciones de la ley y buscar el orden a expensas de la libertad.

La relación entre libertad y orden es una relación dialéctica de unidad de opuestos. En términos de legislación, diferentes asociaciones jurídicas tienen diferentes orientaciones de valores entre libertad y orden. En términos generales, el derecho civil y comercial tiende a ser libre, mientras que el derecho penal tiende al orden. En términos de disposiciones legales específicas, la relación de orientación de valores debe determinarse en función de las circunstancias específicas. En cuestiones jurídicas específicas, la situación es más compleja. La oposición entre ambos en las operaciones jurídicas reales a menudo hace que a los abogados y juristas les resulte difícil elegir entre ellos y no saben qué hacer.

3 . El conflicto entre orden y justicia

El orden y la justicia, como valores del derecho, generalmente pueden coexistir en armonía. Sin embargo, en aras del orden, la gente a veces tiene que renunciar a la justicia, y en aras de la justicia, a veces la gente tiene que sacrificar el orden hasta cierto punto. Por esta razón, es inevitable que los dos entren en conflicto.

En un sentido abstracto, el orden y la justicia tienen cada uno sus propias ventajas. En términos generales, el orden favorece la gobernancia, crea un entorno social estable y favorece el desarrollo sostenible y el progreso constante de la sociedad. Sin embargo, un orden sin la justicia como fundamento será necesariamente un orden difícil de mantener en el largo plazo. La justicia conduce a la satisfacción de las necesidades espirituales y al equilibrio psicológico de las personas, y conduce a la creación y el mantenimiento de un buen orden. Sin embargo, bajo ciertas

circunstancias, el orden también puede desviarse de la justicia, y una cierta cantidad de orden debe sacrificarse por la justicia, o una cierta cantidad de justicia debe sacrificarse por el orden. Los ejemplos jurídicos más típicos son las disposiciones legales sobre la "limitación del plazo" en el derecho civil y el derecho internacional.

El valor de la ley se encuentra entre el orden y la justicia. La justicia que buscamos debe ser una justicia ordenada y el orden que buscamos debe ser un orden justo. Sin embargo, en el funcionamiento real de la justicia y el orden, a menudo surgen importantes problemas teóricos y prácticos.

(2) Conflicto entre valores legales

Desde la perspectiva del valor del derecho, el conflicto de valores jurídicos se manifiesta como el conflicto de valores jurídicos del propio sujeto y el conflicto de valores jurídicos de cada uno.

1. Conflicto entre los valores jurídicos propios del sujeto

El conflicto entre los valores jurídicos propios del sujeto es causado por la contradicción de los múltiples atributos y conexiones del sujeto. Además de su propia complejidad, el mismo sujeto, incluido el mismo individuo y el mismo grupo, se encuentra en un entorno social complejo y en un entorno social complejo. A partir de diferentes perspectivas, pueden surgir diferentes interpretaciones del valor del derecho y de los principios jurídicos. valor esperado. Si los valores de múltiples leyes no pueden coordinarse o unificarse, inevitablemente se producirán conflictos en los valores legales. Una vez que el sujeto se encuentra con este tipo de conflicto, se manifestará como vacilación, vacilación o confusión en sus pensamientos o acciones. El conflicto que a menudo enfrentan los funcionarios encargados de hacer cumplir la ley entre adherirse al estado de derecho y buscar justicia puede ser su propio conflicto.

2. Conflicto de valores jurídicos entre sujetos

Los conflictos de valores jurídicos entre sujetos se pueden dividir en conflictos de valores jurídicos entre individuos, entre individuos y grupos, y entre grupos.

Conflicto entre valores jurídicos individuales y individuales. En la sociedad real, debido a las diferencias en las condiciones de vida y situación personal de cada individuo, estos pueden tener valores legales diferentes. Los diferentes valores legales, para los legisladores, afectarán su comportamiento legislativo y sus resultados legislativos;

para los encargados de hacer cumplir la ley, afectarán su comprensión e implementación de la ley; para los observadores de la ley, afectarán su entusiasmo y su situación de respeto a la ley. En resumen, las diferencias entre los individuos sobre el valor de la ley afectarán inevitablemente varios aspectos del sistema legal, como la legislación, la aplicación de la ley y el cumplimiento de la ley, y se reflejan en todo el proceso del sistema legal y el estado de derecho.

Conflictos de valores jurídicos entre individuos y grupos. Un grupo es una organización formada por la combinación de individuos, es una comunidad formada en la vida social basada en un estilo de vida, comportamiento, búsqueda ideal e incluso tradiciones históricas, estatus de propiedad, área de vivienda, etc. El individuo es la base del grupo y el grupo es el conjunto de individuos. En términos generales, los valores legales de los individuos de un determinado grupo son consistentes con los valores legales del grupo. Los valores legales individuales son los valores legales individuales del grupo y los valores legales del grupo. son los valores generales de los valores jurídicos individuales. Lo general reside en lo individual, lo general no es igual a lo individual y lo individual no puede reemplazar a lo general, por lo que las diferencias y diferencias de valores entre el individuo y lo general, y entre el individuo y el grupo son inevitables. En cuanto al conflicto de valores jurídicos entre individuos ajenos al grupo y el grupo, es más común. En términos de valores legales, el control mutuo o la discrepancia entre individuos y grupos genera conflictos de valores legales entre individuos y grupos.

Los valores del grupo y las leyes del grupo entran en conflicto. Los grupos sociales ciertamente tienen sus propios intereses grupales. La diferencia de intereses grupales determina el conflicto de valores legales entre grupos. La diferencia de intereses entre grupos es la base objetiva del conflicto de valores entre grupos. En la historia y en la realidad, los conflictos nacionales, los conflictos raciales, los conflictos de clases, los conflictos de partidos, los conflictos de asociación, etc., a menudo incluyen conflictos de valores legales. La hostilidad y las luchas hostiles entre clases y partidos políticos específicos se reflejan en el conflicto de valores legales. El conflicto de valores jurídicos entre grupos es una manifestación importante del conflicto de valores jurídicos.

2. Razones del conflicto de valores legales

Existen diversas razones para el conflicto de valor jurídico, las cuales pueden analizarse desde al menos dos aspectos: la razón subjetiva y la razón social de valor jurídico.

(1) Las principales razones del conflicto de valores legales.

El valor sujeto del derecho es bastante amplio, lejos de ser único. Desde la perspectiva de los sujetos sociales, el Estado, los organismos estatales, las empresas, las instituciones, los grupos sociales y los ciudadanos son todos sujetos de valor de la ley. Los órganos estatales incluyen órganos legislativos, órganos judiciales y órganos administrativos, mientras que los grupos sociales incluyen partidos políticos, organizaciones de masas, etc. Desde la perspectiva del sujeto del ordenamiento jurídico, el sujeto de valor de la ley incluye el sujeto de la formulación de la ley, el sujeto de la aplicación de la ley y el sujeto de la observancia de la ley. Entre las entidades formadoras de leyes, también hay entidades promulgadoras de leyes centrales y entidades promulgadoras de leyes locales. Las entidades promulgadoras de leyes centrales y las entidades promulgadoras de leyes locales se pueden dividir en varios niveles o grados según la división de sus poderes legislativos. . En cuanto a los sujetos de derecho aplicables, incluye órganos judiciales y organismos administrativos encargados de hacer cumplir la ley. Las agencias judiciales incluyen agencias judiciales y agencias de fiscalía; las agencias administrativas de aplicación de la ley incluyen agencias administrativas judiciales, agencias de policía e incluso agencias industriales y comerciales, agencias tributarias, etc. La pluralidad de sujetos de valor jurídico conducirá inevitablemente a la coexistencia de múltiples conceptos de valor, y la aparición de conflictos de valor jurídico es inevitable.

(2) Razones sociales del conflicto de valores jurídicos

La formación de conflictos de valores jurídicos también está determinada por la pluralidad y multinivel de las necesidades sociales, la amplitud y complejidad de la vida social y la multiplicidad y cambio de las condiciones sociales.

1. Diversidad y multinivel de necesidades sociales.

La sociedad es un todo compuesto de personas. Estas personas incluyen personas solteras (individuos) y

combinaciones de varias personas (grupos). Diferentes individuos y diferentes grupos tendrán diferentes necesidades en la vida social. La misma persona y el mismo grupo tendrán diferentes necesidades en diferentes momentos, en diferentes lugares y bajo diferentes circunstancias. Además, una persona o un grupo puede tener múltiples necesidades al mismo tiempo y en las mismas circunstancias. La situación diversa y multinivel de las necesidades humanas determina que el concepto de valor del derecho, que está restringido y afectado por las necesidades humanas, debe ser múltiple y multinivel. Valores jurídicos diversos y multinivel se reflejan en todos los aspectos de la legislación, la aplicación de la ley, el cumplimiento de la ley y la supervisión legal, lo que inevitablemente se manifestará como diversos conflictos entre valores jurídicos.

2. La amplitud y complejidad de la vida social.

La vida social es rica y colorida, muy extensa y compleja. Se puede llegar a esta conclusión examinando la vida social desde diferentes perspectivas. Desde la perspectiva del cuerpo principal de la vida social, hay vida individual, vida colectiva o vida grupal; desde el contenido de la vida social, hay vida política, vida económica, vida cultural o vida material y vida espiritual, etc. La vida social se ha desarrollado gradualmente con el desarrollo de la sociedad y las frecuentes interacciones interpersonales, volviéndose cada vez más extensa y compleja. La enorme complejidad de la vida social constituye la condición previa para el conflicto de valores jurídicos. Todo tipo de personas que desempeñan diversos roles sociales en la vida social tendrán inevitablemente interpretaciones, interpretaciones, deseos, requisitos y expectativas diferentes o incluso completamente diferentes sobre el valor de la ley. Es probable que surjan conflictos entre los valores legales de las personas.

3 . La multiplicidad y variabilidad de las condiciones sociales.

Desde un punto de vista estático, las condiciones sociales son múltiples: hay condiciones materiales que sirven de base a la sociedad, y también hay condiciones espirituales basadas en determinadas condiciones materiales. Las personas sobreviven y se desarrollan en diversas condiciones materiales y espirituales. Las condiciones materiales y espirituales de las personas, en lo que respecta a un país, se componen de muchas placas con

diferentes situaciones en el plano y de muchos niveles con diferentes situaciones en la sección transversal. Los cambios en las condiciones sociales son causados, en primer lugar, por el desarrollo de la producción social material y espiritual y, en segundo lugar, por la migración y el movimiento de sujetos sociales. Las condiciones sociales cambian todo el tiempo. Los múltiples atributos y atributos cambiantes de las condiciones sociales, así como el desequilibrio entre el desarrollo y el cambio, pueden conducir a contradicciones y oposiciones de las personas en el valor de la ley.

(3) Otras razones de conflictos de valor legal

Hay muchas razones para los conflictos de valores legales. Además de las razones temáticas y sociales discutidas anteriormente, también existen razones como la historia, la cultura, la moral, la religión, las costumbres, los conceptos legales, la conciencia social, etc. Como resultado, pueden surgir conflictos de valor legal. Personas de diferentes países, razas, nacionalidades e incluso diferentes regiones pueden tener diferentes interpretaciones de valores del mismo fenómeno jurídico, lo que resulta en conflictos de valores.

3. Principios para la resolución de conflictos de valor jurídico

(1) Principio de prioridad del valor legal

El principio del estado de derecho, incluido el principio de supremacía del derecho, es un principio que debe respetarse en la resolución de conflictos de valores jurídicos. Cuando la ley establece estándares de valor, lo más necesario es respetar los estándares de valor establecidos. Si existe base legal, se deben seguir las disposiciones de la ley.

En el caso en que existan claramente estándares de valores legales, en realidad no hay ningún conflicto de valores real, sino sólo un conflicto de valores falso. A menudo existe un conflicto entre la comprensión del valor propio del sujeto y el valor jurídico. Si actúas de acuerdo con tu propia comprensión de valores, violarás los requisitos de valor de la Ley. Si no actúas de acuerdo con tu propia comprensión de valores, no podrás convencerte a ti mismo y surgirá un conflicto, un conflicto. entre su propia comprensión de los valores y los estándares de valores

legales. O es un conflicto causado por el conflicto entre la comprensión errónea del propio sujeto del valor del valor de la ley y el estándar de valor de la ley: el conflicto entre la comprensión errónea del estándar de valor legal y el estándar de valor legal. De hecho, aquí las raíces de estos conflictos están en los valores de los propios sujetos afectados. Mientras los sujetos relevantes tengan el carácter de obedecer resueltamente la ley y puedan superar su conciencia de inconsistencia con el valor de la ley, los conflictos de valores pueden resolverse fácilmente. Porque estos dos conflictos, estrictamente hablando, son causados por malentendidos sobre el sujeto y son conflictos de valores falsos causados por malentendidos del sujeto.

En un sentido general, resolver los conflictos de valores de acuerdo con los estándares de valores legales es la medida principal para resolver los conflictos de valores. Ante cualquier conflicto de valores, debemos considerar si se trata de un conflicto entre los propios valores del sujeto y los estándares de valores legales, o si es un conflicto entre la mala comprensión del sujeto de los estándares de valores legales y los estándares de valores legales. De ser así, las entidades pertinentes deben respetar los principios del Estado de derecho y resolver los conflictos de valores pertinentes de conformidad con los estándares de valores legales.

Los conflictos de valores legales más difíciles que requieren nuestros esfuerzos para resolver son aquellos en los que las decisiones de valor no se pueden tomar con base en las disposiciones legales existentes, pero cualquier decisión de valor no violaría la ley. Incluye: primero, conflictos de valores que carecen de disposiciones legales pero deben resolverse legalmente; segundo, conflictos de valores que están legalmente estipulados, pero no importa cómo se resuelvan, no violan los estándares de valores legales. La primera situación se da principalmente en la legislación y aplicación de las leyes civiles y comerciales, así como en la vida social en general. La segunda situación se da en diversos aspectos jurídicos como la legislación, la aplicación de la ley y el cumplimiento de la ley. Para resolver los conflictos de valores legales en estas dos situaciones, se deben considerar los siguientes principios de resolución de conflictos de valores.

(2) Principio de costo apropiado

Este es el primer principio para resolver conflictos de valores en el derecho. Porque la generación o adquisición de determinados beneficios siempre requiere como premisa y precio el desembolso de un determinado coste. No hay producción eficiente sin costos, y la búsqueda del valor legal sigue siendo la misma. Cuando hay un conflicto entre valores legales, el primer paso más necesario es valorar las distintas opciones. Su propósito es resolver el conflicto de valor del método, determinar las compensaciones, determinar la clasificación, realizar la compensación de mejor valor o la combinación de clasificación de valor más efectiva y lograr los beneficios de mejor valor. Esto se debe a que: en primer lugar, el monto del pago de costos que una entidad puede soportar no es ilimitado. El coste de cualquier bella búsqueda de valor no debe exceder la capacidad real de pago del sujeto, de lo contrario sólo será una pérdida de tiempo y dinero. En segundo lugar, la calidad y magnitud de los beneficios no son absolutamente proporcionales a la cantidad de costos invertidos. Si un costo pequeño se usa bien, se puede obtener algo bueno y muchos beneficios; si un costo grande se usa incorrectamente, se pueden obtener malos y pocos beneficios. Según el análisis anterior, si el costo es demasiado elevado, en primer lugar excederá la asequibilidad de la entidad; en segundo lugar, puede conducir a un desperdicio de costos. Si el costo es demasiado bajo, no se alcanzará el nivel de beneficio deseado. Medir con precisión los costos y tomar decisiones de valor basadas en estimaciones de costos es particularmente importante para resolver conflictos de valor.

En el cálculo del costo de la búsqueda de valor legal, se debe prestar atención a las siguientes cantidades principales: ① Los elementos de valor de varios conflictos y los respectivos beneficios de las soluciones en circunstancias específicas; ② Los beneficios específicos de varios elementos de valor de conflicto y soluciones La cantidad de costo requerido para la cantidad; ③El monto del costo que la entidad puede soportar.

Después de determinar las cantidades anteriores y evaluarlas en función de diversas circunstancias, también se deben considerar otros principios para resolver conflictos de valores legales.

(3) El principio del mejor beneficio

El beneficio óptimo es un principio importante del comportamiento humano y un objetivo importante en la resolución de conflictos de valores legales. En los conflictos de valores jurídicos, sin duda es muy importante resolver los conflictos basándose en el principio del mejor beneficio. Entre las diversas soluciones de valor disponibles para su selección, la solución de valor seleccionada debe ser la más rentable entre las opciones disponibles. Si se encuentra que otro valor o solución tiene mayores beneficios que el valor o solución seleccionado, se debe seleccionar el que tenga mejores beneficios.

La mejor eficiencia está garantizada por la mejor estructura y el mejor funcionamiento. Para buscar los mejores beneficios, primero se debe seleccionar la mejor estructura. La selección de la mejor estructura debe considerar el enfoque del sistema, especialmente el principio general y el principio de optimización general del enfoque del sistema. El funcionamiento óptimo incluye el funcionamiento normal y el funcionamiento eficiente. El funcionamiento normal significa al menos que no hay (o muy pocos) obstáculos internos y externos en la operación, y que no hay (o muy pocos) impactos negativos en el mundo exterior. La operación eficiente enfatiza la velocidad de operación. Si no hay un funcionamiento normal y eficiente, no habrá un funcionamiento óptimo y, por supuesto, no habrá beneficios óptimos.

El principio del mejor beneficio es el principio central para resolver conflictos de valores.

(4) El principio de compensación adecuada

Cuando se trata de resolver conflictos de valor legal, si no hay ganancia o pérdida, no hay costo o costo cero, no hay precio o precio cero, ¿por qué no hacerlo? Por supuesto, no se trata de compensación. Sin embargo, al resolver conflictos de valor legal, puede ser necesario incurrir en ciertos costos para alcanzar un determinado valor y dañar otro valor en cierta medida, lo que resulta en una cierta cantidad de "pérdida". En este momento, debemos adherirnos al principio de compensación más que suficiente y esforzarnos por obtener más ganancias que pérdidas. Una vez que las "ganancias" hayan compensado las "pérdidas" y todavía quede espacio de sobra, se puede decir que el plan que puede "ganar" es factible en términos de ganancias y pérdidas. De lo contrario, si la ganancia y la pérdida son iguales, será en vano; si la ganancia es menor que la

pérdida, será inútil y perjudicial. Una compensación suficiente es el principio mínimo que debe respetarse a la hora de resolver conflictos de valor jurídico. Con la garantía de este principio, el derecho y una sociedad ajustada a la ley pueden evitar pérdidas causadas por decisiones erróneas sobre el valor, obtener beneficios reales y desarrollarse.

La compensación en la sobrecompensación puede ser una compensación real, con ganancias y pérdidas del mismo tipo, y las "ganancias" pueden efectivamente compensar las "pérdidas"; también puede ser una compensación virtual, con ganancias y pérdidas de diferentes tipos, y "ganancias" no puede compensar específicamente las "pérdidas", y sólo puede ser realizado por el sujeto Compensación cuantitativa y conceptual. Cuando las ganancias y las pérdidas son diferentes y no pueden complementarse entre sí, y cuando las ganancias y las pérdidas vuelven a ser pérdidas, se debe realizar una evaluación integral para encontrar las mejores opciones y formas de obtener la mayor "ganancia" posible con la menor "pérdida" posible. posible. .

Una compensación suficiente es sólo el principio más básico. En el conflicto de valores jurídicos, debemos esforzarnos por conseguir el mayor "beneficio" posible sobre la base de una compensación adecuada.

Los principios anteriores se basan en los principios de resolución de conflictos de valores del derecho tradicional, el principio de optimización de Pareto de la economía moderna y la ley de análisis y derecho económico de Coos, y se basan en los conflictos de valores reales de la ley. Debemos adherirnos al valor básico de la ley y aplicar integralmente los tres principios siguientes bajo el principio de dar prioridad al valor legal. Si pueden desempeñar un cierto papel de referencia o auxiliar en la resolución del conflicto de valores del derecho, definitivamente será beneficioso para la realización del valor del derecho y se podrá promover la investigación sobre el valor del derecho.

No importa cómo se apliquen los principios anteriores, su aplicación debe depender de la iniciativa subjetiva del sujeto. Las cantidades mencionadas anteriormente no son cantidades específicas, todas deben ser determinadas por el sujeto y todas dependen de la comprensión del sujeto.

Preguntas para pensar

1. ¿Cómo entender el concepto de valor jurídico?
2. ¿Cómo entender los contenidos del sistema de valores del derecho y las relaciones entre ellos?

3 . ¿Cuáles son las manifestaciones de los conflictos de valores jurídicos?

4. ¿Cuáles son los principios para resolver conflictos de valores legales?

Lectura recomendada

1. Zhuo Zeyuan: "La teoría del valor del derecho", Law Press, edición de 1999.

2. [Inglés] Peter Stein, John Shander: "Legal Values in Western Society", traducido por Wang Xianping, China Legal Publishing House, edición de 2004.

3 . Editores en jefe: Lu Shilun y Wen Zhengbang: "Tratado de filosofía jurídica" (parte de axiología), China Renmin University Press, edición de 1999.

4. Zhang Hengshan: "Análisis del concepto de "El valor del derecho"", publicado en "Chinese and Foreign Legal Studies", número 5, 1999.

5. Yan Cunsheng: "Investigación sobre el valor del derecho", Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 2002.

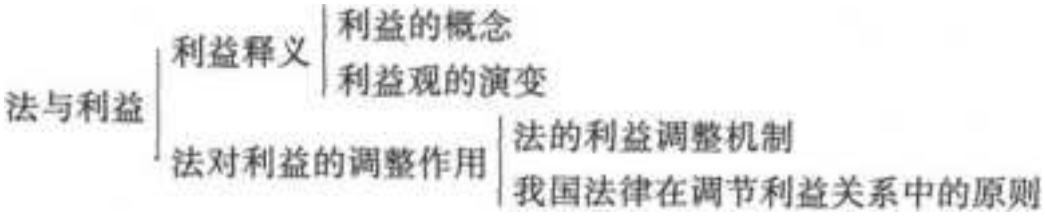
6 . Yang Zhen: "Introducción a la filosofía del valor del derecho", China Social Sciences Press, edición de 2004.

6 . Ge Hongyi: "Exploración y diálogo: Introducción a la jurisprudencia" (Biblioteca de jurisprudencia), Shandong People's Publishing House, edición 200.

8. Zhuo Zeyuan: "La teoría del valor del derecho", Law Press, edición de 2006.

Capítulo 27 Ley e intereses

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El control legal de la sociedad es inseparable del ajuste de intereses, y el mecanismo de ajuste legal de intereses consiste principalmente en convertir los requisitos de intereses en ciertos derechos (reclamaciones, libertades, privilegios, poderes) y asignarlos y obligaciones relativas a Todos los sujetos legales también deben tienen recursos para salvaguardar sus derechos y obligaciones obligatorias: castigo, compensación y restricción. Este capítulo explica principalmente la relación entre intereses, derecho e intereses. Al estudiar este capítulo, comprenderá el concepto de intereses, comprenderá el mecanismo de ajuste de intereses del derecho y comprenderá los principios del ajuste de intereses de la ley.

Puntos clave del examen judicial

El significado de los intereses y la relación entre derecho e intereses.

Sección 1 Interpretación de intereses

1. El concepto de intereses

Interés, que originalmente significaba "interés", se utilizó originalmente para expresar la legitimidad de la demanda de intereses de un acreedor. Posteriormente, el interés, como manifestación de la relación entre los individuos y la sociedad, fue cada vez más utilizado. "Este concepto contribuyó a una revolución en la relación entre uno mismo y la sociedad. Esta nueva comprensión fue la base ideológica de la Revolución Francesa". [5] El despertar de la conciencia del interés y la formación de conceptos de interés son sin duda un gran progreso en la historia del pensamiento humano.

Muchas personas definen los intereses como "necesidades". De hecho, en esencia, los intereses son la forma específica de transformación de las necesidades de los sujetos sociales bajo ciertas condiciones. Expresan una relación activa entre los sujetos y objetos sociales y constituyen la base del comportamiento interno de las personas. motivación. Tongshuo define los atributos de los intereses como los siguientes aspectos:

(1) La necesidad es la base y el origen de los intereses. Las necesidades humanas son la manifestación y el requisito inevitable de las actividades de la vida humana. Lo que se necesita es la unidad dialéctica de subjetividad y objetividad. Es precisamente debido a las necesidades de las personas que las personas forman ciertas relaciones sociales y relaciones de intereses, y las condiciones objetivas y realistas transforman las necesidades en intereses, pero el surgimiento de estas condiciones requiere los esfuerzos del sujeto.

(2) El interés es una relación activa entre el sujeto y el objeto. Los intereses son una actitud decidida de los miembros de la sociedad hacia los objetos objetivos que necesitan, reflejando las necesidades del sujeto por ciertos objetos en el mundo objetivo circundante. Las personas producen, poseen y utilizan objetos específicos necesarios para sus intereses a través de actividades con un propósito. Además de la satisfacción de necesidades, los intereses también incluyen medidas o medios para satisfacer necesidades.

(3) Los intereses son la motivación intrínseca del comportamiento de las personas. La actividad humana es una actividad consciente y consciente, y la fuerza impulsora directa de las actividades de las personas son las necesidades y los intereses. Marx señaló una vez: Todo lo que la gente busca está relacionado con sus intereses. Por intereses también se entienden actividades realizadas por sujetos sociales con cierta voluntad y la búsqueda de determinados fines por personas con determinadas necesidades objetivas. Debido a esto, los economistas entenderán el comportamiento humano desde la perspectiva de los intereses como la búsqueda de la maximización de ganancias, o "comportamiento maximizador".

(4) El interés es una categoría objetiva. Siempre ha habido serias diferencias sobre la naturaleza de los intereses. El marxismo cree que el proceso de comprensión y realización de los intereses debe pasar por las personas,

pero esto no significa que los intereses sean una unidad de subjetividad y objetividad. La conciencia humana participa en todas las actividades sociales y en las categorías que las reflejan, pero no se pierden porque de esto su objetividad. El interés puede formar la conciencia, pero es una existencia objetiva fuera de la conciencia.

2. La evolución del concepto de intereses

Ya en los períodos griego y romano antiguos, pensadores y juristas habían notado la relación entre el derecho y los intereses. Aristóteles creía que la ley es el mejor gobernante y que la tarea de la ley es servir a los intereses comunes de los ciudadanos libres. Los juristas romanos creían que la ley se utilizaba para determinar y proteger los derechos, y que los derechos eran los intereses determinados y protegidos por la ley. La famosa teoría de la división del derecho público y privado propuesta por Ulbian también se basa en intereses. Llamó derecho público a las reglas de conducta que involucran intereses nacionales y el propósito de proteger los intereses públicos, y a las reglas de conducta que involucran intereses personales y el propósito de proteger los intereses personales las llamó derecho privado.

En la etapa fundacional del derecho natural clásico a principios del siglo XVII, Grocio de los Países Bajos definió el derecho internacional desde la perspectiva de los intereses en su obra maestra "El derecho de la guerra y la paz", completada entre 1622 y 1624. Señaló: "El propósito de las leyes de un país es perseguir los intereses de ese país, por lo que debe haber leyes entre países. Lo que buscan no son los intereses de ningún país, sino los intereses comunes de todos los países. Este tipo de ley, la llamamos ley internacional". [6] En su opinión, el Estado es un conjunto jurídicamente válido e independiente de ciudadanos libres, unidos con el fin de disfrutar de intereses legales e intereses comunes.

En el siglo XVIII, algunos veían el interés como un concepto central en la vida social. El filósofo francés Helvetius analizó sistemáticamente la ley de intereses anteriormente. Él dijo: Así como el mundo material está gobernado por la ley del movimiento, el mundo espiritual está gobernado por la ley del interés, y la gente no irá en contra de la tendencia del interés. Partiendo de su teoría de

la ley de intereses, Helvetius discutió la cuestión de gobernar el país por la ley, exigiendo que quienes detentan el poder estén restringidos por la ley, para que puedan transformar el "amor al poder" en "la felicidad de la mayoría". " y servir al público; el público también debe ser restringido y guiado en su uso, de modo que pueda "vincular estrechamente los intereses privados con los intereses públicos". Afirmó: Independientemente de las cuestiones morales o cognitivas, sólo los intereses dominan todos nuestros juicios. Los intereses pueden dar felicidad a las personas o eliminar el dolor de las personas. Propuso una especie de "interés propio razonable", es decir, una comprensión correcta de los intereses personales. Si la ley es perfecta, el interés propio no conduce necesariamente al mal. En resumen, todos los fenómenos sociales complejos, incluidos los fenómenos jurídicos, pueden explicarse por intereses. Como base de la vida social, los intereses son la única y universal fuerza motriz del desarrollo social y la fuente de las contradicciones sociales en la vida social.

Bentham, un jurista utilitario británico que vivió en la segunda mitad del siglo XVIII y la primera mitad del XIX, propuso que el propósito general y último del derecho no es más que el mejor interés de toda la sociedad. Bentham no sólo defendía que el bien es la felicidad general, sino que también defendía que todo el mundo persigue siempre lo que cree que es la felicidad. Por tanto, es deber del legislador crear una conciliación entre los intereses públicos y privados. Abogó por que los intereses personales sean lo primero, y aunque los intereses personales deben unificarse con los intereses públicos, lo que realmente existe son los intereses personales. Los intereses públicos sociales son la suma de muchos intereses privados. Si se mejoran los intereses privados, se mejorarán los intereses de toda la sociedad.

El jurista alemán Yelling heredó la tradición utilitarista de Bentham. Al igual que Bentham, consideraba los derechos como el propósito del derecho y el símbolo fundamental del derecho, y los derechos son los intereses protegidos por la ley. La diferencia entre él y Bentham es que él no enfatiza los intereses personales, sino los intereses sociales o la combinación de intereses sociales e intereses personales, y se esfuerza por equilibrar los principios personales y los principios utilitarios, por lo que se le llama el fundador del neo- Escuela jurídica utilitaria y sociedad primitiva Representante de la escuela jurídica. La

teoría de Yelling tuvo una influencia considerable en la legislación posterior a la reunificación alemana a finales del siglo XIX, promoviendo el desarrollo y la transformación del derecho capitalista de un derecho individual a uno social. Su teoría de los "intereses sociales" constituye directamente el origen ideológico del derecho de intereses.

Marx, contemporáneo de Yelling, habló por primera vez en octubre de 1842 en el "Debate sobre la ley del robo de bosques", justo después de terminar la escuela: "Por primera vez me encontré con la dificultad de expresar una opinión sobre los llamados intereses materiales". [7] En ese momento, inicialmente se dio cuenta de que en la realidad existen conceptos opuestos de justicia y derechos en todas partes, por lo que utilizar únicamente conceptos legales racionales abstractos ya no puede comprender completamente el país y la ley en la realidad. Vio el papel decisivo de los intereses económicos de los propietarios de bosques en el país y la ley, así como su papel dominante en los legisladores. Las relaciones de interés penetran en los procesos legislativos y judiciales. “Dado que la ley es egoísta, ¿de qué sirven los juicios desinteresados?... La Asamblea Provincial votó sobre la siguiente pregunta: ¿Deberían sacrificarse los principios de la ley para proteger los intereses del bosque, o deberían sacrificarse los principios de la ley? ¿Se sacrificarían por el bien de los intereses del bosque? Se sacrificaron los intereses de proteger los árboles, y el resultado fue que los intereses recibieron más votos que las leyes... Dondequiera que la ley establecía leyes para intereses privados, permitía intereses privados. hacer las leyes para ellos”. [8] Fue sobre la base de estos pensamientos incipientes que Marx y Engels formaron gradualmente un concepto jurídico materialista histórico completo. Creen que todo lo que la gente busca está relacionado con sus intereses. Las relaciones económicas de toda sociedad se expresan primero como intereses. Cuando Marx recurrió al materialismo y al comunismo, tomó la cuestión de los intereses materiales como una oportunidad para el cambio. Fue a través del estudio de cuestiones de interés real que estableció gradualmente las categorías de relaciones de producción y productividad, base económica y superestructura, resolviendo así correctamente la cuestión de la naturaleza y el papel histórico de los intereses. También creía que las demandas que surgen de los

intereses comunes de una determinada clase sólo pueden satisfacerse si esta clase toma el poder y les da validez universal a estas demandas en forma de leyes. De esta manera, los intereses y el derecho están estrechamente vinculados. Por lo tanto, algunos estudiosos occidentales clasifican a Marx como uno de los sociólogos jurídicos más influyentes del mundo en el siglo XIX.

Otro jurista alemán de varios siglos, desde la segunda mitad del siglo XIX hasta la primera mitad del siglo XX, Heck, propuso que el derecho no es sólo una estructura lógica, sino también un equilibrio de diversos intereses. Mientras atacaba la jurisprudencia conceptualista, aceptó los pensamientos de Yellin y formó una nueva escuela independiente: la jurisprudencia de intereses. En su libro "Interpretación jurídica y jurisprudencia de intereses", publicado en 1914, escribió: "El derecho es la lucha por el reconocimiento de diversos intereses materiales, nacionales, religiosos y éticos en la sociedad común de todas las leyes. Resultados. En tal comprensión, no es el núcleo de la jurisprudencia de intereses: "Los intereses son la causa del derecho, el derecho regula principalmente la lucha de intereses y la tarea más importante del derecho es equilibrar los intereses. En cuestiones legislativas, la facultad de derecho de intereses sostiene que los principios contenidos en las normas jurídicas son formulados por los legisladores para resolver diversos conflictos de intereses, y que el derecho es producto de la síntesis e integración de intereses humanos en conflicto. La ley sólo indica que los intereses de un grupo social superan los intereses de otro grupo, o que los intereses de ambas partes deben subordinarse a los intereses de un tercer grupo o de la sociedad en su conjunto. "El legislador no es en modo alguno un fantasma; su misión es expresar en resumen los signos de los intereses como causas." El legislador debe proteger los intereses, debe equilibrar los intereses en competencia de la vida. En las actividades judiciales, si un juez quiere emitir un juicio justo, nunca debe ser como una máquina expendedora legal que funciona según reglas mecánicas lógicas, ni debe emitir un juicio basado únicamente en un sentido de justicia, sino que debe comprender que el legislador haya adoptado intereses específicos que deben ser protegidos por leyes y reglamentos, e identificar intereses prioritarios de modo

que los diversos intereses puedan equilibrarse razonablemente. "Los jueces darán prioridad a los intereses reconocidos como dominantes en la ley." [9] Dado que todo orden jurídico tiene fallas y lagunas, los jueces deben ser buenos para descubrir el propósito de las reglas y equilibrar intereses en conflicto a través de explicaciones creativas y razonables.

Antes de la década de 1980, la jurisprudencia occidental tenía tres pilares, entre los cuales la escuela social de derecho realizó investigaciones especiales sobre la cuestión de los intereses. Pound cree que la función del derecho es regular, reconciliar y mediar varios intereses complejos y en conflicto... de modo que la mayoría de los diversos intereses o los intereses más importantes de nuestra cultura puedan satisfacerse, mientras que otros intereses sean menos sacrificados. Una vez hizo una clasificación detallada de los intereses al estilo de la tabla periódica de elementos de Mendeleev, lo que algunos incluso calificaron como la contribución más destacada de Pound a la filosofía jurídica y una de las ideas más instructivas del siglo XX. Pound dividió los intereses en tres categorías: intereses personales, intereses públicos e intereses sociales. Los llamados intereses personales se refieren a diversos requisitos, necesidades o deseos incluidos directamente en la vida personal y presentados en nombre de esta vida, incluidos los intereses de la personalidad, los intereses de las relaciones familiares y los intereses materiales. Los intereses públicos se refieren a los intereses personales y materiales del Estado como persona jurídica y a los intereses del Estado como defensor de los intereses sociales. Los intereses sociales se refieren a los diversos requerimientos, necesidades o deseos contenidos en la sociedad civilizada y basados en el estatus de esta vida. Entre ellos se encuentran intereses relacionados con la protección de diversos sistemas sociales como la familia, la religión, la política y la economía, así como intereses morales generales, intereses en el uso y preservación de los recursos sociales e intereses sociales en la vida personal, "es decir, en una sociedad civilizada: reivindicaciones o exigencias planteadas en nombre de la vida social para que se pueda garantizar la libertad de todos". [10] .

Desde el Período de Primavera y Otoño y el Período de los Reinos Combatientes, ha habido una larga disputa entre

la justicia y los intereses en China, que está directamente relacionada con diferentes puntos de vista sobre las funciones de la moral y el derecho. Hoy, bajo condiciones socialistas, debemos defender tanto la rectitud como el beneficio, y utilizar la rectitud para obtener beneficios. En una sociedad gobernada por el hombre, las relaciones interpersonales determinan las relaciones de intereses. En una sociedad gobernada por la ley, la ley regula adecuadamente los intereses y las diversas relaciones de intereses deben manejarse adecuadamente.

Sección 2: El efecto de ajuste de la ley sobre los intereses

1. El mecanismo legal de ajuste de intereses

El control legal de la sociedad es inseparable del ajuste de intereses, y el mecanismo de ajuste legal de intereses consiste principalmente en convertir los requisitos de intereses en ciertos derechos (reclamaciones, libertades, privilegios, poderes) y asignarlos y obligaciones relativas a Todos los sujetos legales también deben tienen recursos para salvaguardar sus derechos y obligaciones obligatorias: castigo, compensación y restricción. En otras palabras, al establecer derechos y obligaciones, la ley puede registrar efectivamente [11] intereses que se reconocen y protegen, y deja constancia fiel de los intereses que se rechazan y excluyen, así como los límites de reconocimiento de determinados intereses. "Principalmente protegemos estos intereses otorgando lo que llamamos derechos legales a personas que defienden diversos intereses". El mecanismo de ajuste legal de intereses se manifiesta específicamente en tres situaciones: expresar requisitos de intereses, equilibrar conflictos de intereses y reorganizar patrones de intereses.

(1) Expresar requisitos de interés

"Todo en el mundo está buscando ganancias; todo en el mundo está buscando ganancias". El derecho se produce para satisfacer las necesidades del ajuste de intereses. Los cambios y el desarrollo del derecho tienen sus raíces en los cambios y el desarrollo de las relaciones de interés. En

última instancia, tienen sus raíces en las personas.Cambios y evolución de las necesidades de interés. En este sentido, el derecho de intereses es la base del derecho y el sistema jurídico es esencialmente un sistema de intereses. Como dijo el camarada Deng Xiaoping, la relación entre democracia y centralismo, la relación entre derechos y obligaciones, en última instancia, es... la manifestación política y jurídica de la interrelación de diversos intereses. Siempre es interés del sector dominante de la sociedad santificar el status quo como ley. El derecho no crea ni inventa intereses; sólo selecciona relaciones de intereses en la sociedad, reconoce intereses específicos o se niega a reconocer que intereses específicos deben ser protegidos por el derecho. Esta elección se refleja en dos aspectos: temas de interés y contenidos de interés. En cualquier sociedad jurídica no se pueden producir normas jurídicas que sean acordadas unánimemente por todos los miembros de la sociedad. Considerar la ley como la encarnación de la "voluntad general" es simplemente una búsqueda ideal del estado natural. La sociedad está formada por personas, y las personas forman entre sí diversos tipos de sujetos de interés. "Los intereses abstractos no constituyen derecho. Lo que constituye derecho son demandas, es decir, ejercicios reales de fuerza social". [12] La ley sólo protege a algunas partes interesadas, o expresa principalmente los intereses de algunas partes interesadas. "La base de su poder individual son las condiciones de su vida, que se desarrollan como condiciones comunes a muchos individuos, y para mantener estas condiciones ellos, como gobernantes, se oponen a otros individuos mientras afirman estas condiciones. Las condiciones son válidas para todos ... La expresión de esta voluntad, determinada por sus intereses comunes, es el Dharma". [13] Los intereses se pueden clasificar de manera diferente desde diferentes perspectivas, y los temas de interés también tienen sus propias atribuciones debido a los diferentes contenidos de interés. Una persona específica puede pertenecer a un sujeto (grupo) de interés en términos de intereses políticos y a otro sujeto (grupo) de interés en términos de intereses económicos. La expresión de los requisitos de intereses en la ley no sigue absolutamente un estándar determinado. Incluso podemos decir que un sujeto en particular puede ser miembro de la clase dominante económicamente pero

miembro de la clase dominada en otras áreas como la ideología. No todo el mundo es unidimensional. Es imposible que la ley refleje todos o ninguno de los intereses de un sujeto de interés específico. Al estipular derechos y obligaciones, la ley no sólo debe dejar constancia de los intereses que efectivamente se reconocen y protegen, sino que también debe dejar constancia fiel de los intereses que se rechazan, así como los límites del reconocimiento de determinados intereses. El proceso de expresar intereses a través de la ley es también el proceso de elegir intereses. Los legisladores competentes deberían insistir en tomar decisiones que hagan más bien que mal, tratar de tolerar pequeños daños por un bien mayor y eliminar decisiones ilusorias que sean beneficiosas, inofensivas y rentables para todos. Al expresar reclamaciones de intereses, nunca se deben evitar conflictos de intereses.

(2) Equilibrar los conflictos de intereses

La premisa del litigio es que hay partes con intereses opuestos. La sociedad no está equilibrada. Los beneficios provienen del control de los recursos, y el tamaño de los beneficios depende de la cantidad de control sobre los recursos. Sin embargo, los recursos existentes en la sociedad siempre están en estado de escasez. Como miembro de la sociedad, cada uno persigue básicamente sus propios intereses. Las diferencias entre las personas en el control de los recursos conducen a diferencias de intereses, que constituyen la causa básica de los conflictos de intereses. Según Helvetius, diferentes grupos y clases de la sociedad tienen diferentes intereses y el conflicto entre ellos es, para decirlo sin rodeos, un conflicto de intereses. El llamado conflicto de intereses se refiere a las disputas de intereses y la competencia por intereses que surgen de diferencias de intereses y contradicciones entre sujetos de intereses. El conflicto no es enteramente destructivo; también tiene funciones sociales constructivas. Es precisamente gracias a los conflictos de intereses sociales que la existencia social y el cambio social son posibles.

La función de equilibrio de intereses de la ley es evaluar o medir la importancia de diversos intereses y proporcionar estándares para coordinar los conflictos de intereses. La ley no puede optar por reconocer todos los intereses de cada sujeto, por lo que debe equilibrar varios conflictos de intereses, a fin de evitar que la sociedad humana sea

destruida en conflictos de intereses sin sentido y pierda la posibilidad de un desarrollo continuo. La tendencia de "socialización del derecho" en Occidente desde el siglo XX es en realidad un equilibrio entre el derecho y la relación entre los intereses personales y los intereses sociales.

Si se produce un conflicto de intereses entre los intereses individuales y los intereses públicos, generalmente es más fácil determinar cuál es más importante. En la última parte de este capítulo, discutiremos específicamente la relación entre intereses públicos y privados, intereses inmediatos y de largo plazo, intereses materiales y espirituales, e intereses generales y parciales. Aquí nos centramos en la coordinación de conflictos entre intereses individuales. Cabe destacar que los intereses individuales no pueden pretender ser intereses colectivos o intereses públicos. Incluso cuando los intereses privados entran en conflicto con los intereses públicos, los primeros no deberían sacrificarse incondicionalmente para defender los segundos. Cualquier infracción de intereses privados o intereses a corto plazo para la protección de intereses públicos o intereses a largo plazo debe proporcionar razones suficientes, seguir procedimientos apropiados y proporcionar la compensación correspondiente cuando sea necesario con base en estándares razonables.

La coordinación jurídica de las relaciones de intereses y el equilibrio de los conflictos de intereses generalmente se reflejan a través de ciertos principios básicos y diseño del sistema. Por ejemplo, el principio de buena fe en el derecho civil puede mantener el equilibrio de los intereses de ambas partes en las actividades civiles y en la sociedad. En el caso de industrias con un fuerte bienestar público pero bajas ganancias, como las empresas de transporte público, deberían ser de propiedad y operación estatal incluso en condiciones de economía de mercado, a fin de equilibrar las relaciones de interés a través del Estado. En la reforma, se puede decir que muchas medidas legales son el resultado de conflictos, limitaciones mutuas y compromisos mutuos entre varios grupos de intereses. En resumen, los conflictos de intereses en condiciones de economía de mercado suelen requerir controles y contrapesos legales.

(3) Reorganizar el patrón de intereses

Rousseau demostró una vez el origen y las etapas de desarrollo de la desigualdad humana. El surgimiento de la propiedad privada dividió a las personas en pobres y ricos,

que fue la primera etapa de desigualdad en la sociedad humana; la segunda etapa fue el surgimiento del Estado y la ley. "Así es como se originan, o deberían originarse, la sociedad y las leyes. Dan nuevos grilletes a los débiles, nuevas fuerzas a los ricos; extinguen para siempre la libertad natural, de modo que la libertad nunca podrá ser restaurada; aumentan la seguridad de la propiedad privada y Se establecen permanentemente leyes que reconocen la desigualdad, convirtiendo la usurpación en un derecho inalienable; de ahora en adelante, toda la raza humana se ve empujada al trabajo, la servidumbre y la pobreza en beneficio de unos pocos individuos ambiciosos". [14] Este patrón de interés es obviamente irrazonable. El surgimiento de la tiranía es el pináculo de la desigualdad en el desarrollo de la sociedad humana y es también la tercera etapa de la desigualdad. En ese momento, las cosas se revertirán y la desigualdad volverá a convertirse en igualdad. "Encontrar una forma de unión que preserve y proteja con todas las fuerzas comunes la persona y los bienes de cada uno de los sindicalistas, y por cuya unión cada individuo asociado al todo no sea más que someterse a sí mismo y permanecer como libres como siempre." "Éste es el problema fundamental que aborda el contrato social." [15] Puede verse que la función del nuevo y razonable contrato social-ley propuesto por Rousseau es reorganizar el patrón desigual de modo que puedan realizarse los intereses de todos.

En la historia de la humanidad, la revolución o la reforma son en realidad ajustes o reordenamientos del patrón de intereses. La llamada "reforma legal" no es más que cambiar el patrón de intereses existente. Es en el proceso de ruptura y reorganización constante del patrón de intereses que la ley avanza gradualmente. En el campo político, la ley debe fijar la estructura de poder del Estado, y cuando la estructura de poder cambia, suele ir acompañada de la revisión o actualización de la constitución. De hecho, cualquier tipo de poder está dominado por intereses y sirve para lograr ciertos intereses. La lucha por el poder es esencialmente una lucha por intereses, y los grupos de poder representan esencialmente ciertos grupos de intereses. El resultado de la lucha por el poder conduce a la reorganización del patrón de intereses, momento en el que la ley desempeña el papel de reorganización del patrón de intereses. El poder estatal es el núcleo de la política. En el

campo económico, las relaciones económicas de toda sociedad se expresan primero como intereses. La transición del sistema requiere la reintegración de los intereses sociales, y el establecimiento de un sistema económico de mercado va acompañado del surgimiento continuo de nuevos grupos de interés. La diversificación de los temas de interés es una característica importante de la economía de mercado. El artículo 16 de la "Enmienda a la Constitución de la República Popular China" aprobada el 15 de marzo de 1999 estipula que "el Estado protege los derechos e intereses legítimos de la economía individual y de la economía privada". En el nuevo período histórico, la economía privada es una nueva forma económica que ha surgido con el desarrollo de la economía de nuestro país y la profundización de la reforma del sistema económico. Los propietarios de empresas privadas son los nuevos sujetos de interés creados durante la reforma.

2. Principios del derecho chino en la regulación de las relaciones de intereses

(1) Teniendo en cuenta los intereses del país, los colectivos y los individuales

Las personas deben vivir en sociedad. Las personas son miembros de la sociedad, pero la sociedad misma es una sociedad de personas. Innumerables individuos componen la sociedad, por lo que los individuos y la sociedad están intrínsecamente unificados. La China contemporánea es una sociedad socialista y un país bajo una dictadura democrática popular, por lo que los individuos como personas están intrínsecamente unificados con la sociedad o el país. Sin embargo, esta relación unificada inherente entre los individuos y la sociedad o el país no niega la existencia de los tres intereses del país, el colectivo y el individual, ni significa que los tres intereses puedan reemplazarse entre sí. Estos tres intereses representan diferentes sujetos de interés y tienen sus propias necesidades, no importa cuál falte, todo el sistema de intereses sociales será destruido. Por lo tanto, cuando la ley regula estos tres tipos de relaciones de interés, primero debe considerar tener en cuenta el equilibrio y, sobre la base de tenerlo en cuenta, considerar cómo subordinar los intereses de los individuos y colectivos a los intereses de la sociedad o del país. si surgen conflictos. También deben tenerse en cuenta diferentes

circunstancias, como que los intereses nacionales sean más destacados en tiempos de guerra que en tiempos de paz.

Al abordar estos conflictos de intereses, debemos prestar atención a este fenómeno: un interés específico se puede determinar desde diferentes ángulos para determinar de qué tipo de interés se trata. Por ejemplo, si alguien roba la propiedad de otra persona, desde la perspectiva de la persona que ha sido robada, sus intereses personales han sido violados, pero desde la perspectiva de la sociedad o del país, el robo de alguien pone en peligro el orden social y la seguridad social, es decir, infracción de los intereses de la sociedad o del país. También cabe señalar que un tipo de interés puede transformarse en otro tipo de interés. Por ejemplo, si una fábrica se declara en quiebra y los empleados de la empresa pierden su empleo, los intereses personales, por supuesto, se verán perjudicados. Sin embargo, si la mayoría de la gente no puede volver a encontrar empleo durante un largo tiempo, se producirá inestabilidad social y se dañarán los intereses sociales.

Al considerar la relación entre intereses personales, intereses colectivos e intereses nacionales, también debemos señalar que los intereses personales no deben confundirse con el culto al dinero y el egoísmo.

(2) Teniendo en cuenta los intereses de la mayoría y de la minoría, los intereses a largo plazo y los intereses inmediatos, los intereses generales y los intereses parciales.

Los intereses mayoritarios y minoritarios mencionados aquí pueden referirse a diferentes partes interesadas, como la mayoría o minoría de individuos, empresas y regiones; también se aplica a diferentes partes interesadas en el largo y en el corto plazo. Los intereses generales o intereses generales generalmente se refieren a intereses nacionales o sociales, mientras que los intereses locales generalmente se refieren a los intereses de grupos individuales en regiones individuales. Al igual que la relación entre los intereses del país, lo colectivo y lo individual, cuando se trata de la relación entre los intereses de la mayoría y la minoría, el largo plazo y lo inmediato, el todo y lo local, la primera consideración También hay que considerar. Sobre esta base, si ocurre un conflicto, la ley. Deberíamos considerar subordinar los intereses de la minoría a los intereses de la mayoría, los intereses inmediatos a los intereses a largo plazo y los intereses parciales a los intereses generales. . Estas consideraciones pueden resumirse en un solo punto:

basarse en los mejores intereses del mayor número de personas. Por supuesto, "basado en" significa partir de los mejores intereses del mayor número de personas, primero teniendo en cuenta varios intereses y luego determinando cuál tiene prioridad.

(3) Tener en cuenta tanto la eficiencia como la equidad

Lo que habitualmente se denomina equilibrar la eficiencia y la justicia significa en realidad equilibrar los intereses y la justicia, y ajustar o mitigar la contradicción entre ambos. Esta contradicción se refiere generalmente a cuestiones distributivas en el ámbito económico. En el sistema de distribución, la distribución según el trabajo es el elemento principal y otros métodos de distribución son complementarios, teniendo en cuenta tanto la eficiencia como la equidad. El significado de eficiencia económica generalmente se refiere a la relación entre la cantidad de trabajo consumido y los resultados del trabajo. En otras palabras, si la relación entre el volumen de trabajo de A y los resultados laborales es 1:3 y la relación de B es 1:1, esto significa que la eficiencia laboral de A es dos veces mayor que la de B. Según el principio de distribución según el trabajo, los ingresos de A deberían ser el doble que los de B, pero ésta es una explicación muy simple de la eficiencia económica. De hecho, tener en cuenta la eficiencia ahora significa factores que favorecen el desarrollo económico. Por lo tanto, equilibrar la eficiencia y la justicia significa que cuando un país implementa un macrocontrol de la economía, no sólo debe considerar los factores que son beneficiosos para el desarrollo económico, sino también considerar si se trata de factores justos y morales. Si sólo nos preocupamos por la justicia sin tener en cuenta la eficiencia, obstaculizaremos el desarrollo económico. Por otra parte, si sólo nos centramos en la eficiencia e ignoramos la justicia, habrá diferencias excesivas en los ingresos y una distribución injusta entre los miembros de la sociedad, lo que dará lugar a una enorme disparidad entre ricos y pobres. Este fenómeno inevitablemente ofenderá el sentido de justicia de la gente y causará la mayoría de las personas en la sociedad a la insatisfacción, lo que resulta en una contradicción entre eficiencia y justicia.

El desarrollo social y económico requiere una alta eficiencia, y la economía de mercado puede promover una alta eficiencia. La competencia en el mercado es en realidad una competencia para perseguir intereses. Sin embargo, el

mercado por sí solo no puede resolver el problema de la distribución injusta del ingreso. Esto también demuestra que el macrocontrol de la economía por parte del Estado es indispensable en las condiciones para implementar una economía de mercado socialista. Es un macrocontrol que tiene en cuenta la eficiencia y la equidad. , y la contradicción entre justicia e intereses, un aspecto importante de. La eficiencia y la justicia son un par de contradicciones en el desarrollo social. La equidad tiende a igualar los intereses de los miembros sociales, pero es fácil ignorar la eficiencia del desarrollo social y económico. La eficiencia enfatiza el rápido desarrollo de la economía social, pero fácilmente ignora la expansión de las diferencias de intereses. Antes de la implementación de la reforma y la apertura, la gente malinterpretaba la justicia como igualitarismo y se oponía a la justicia y la eficiencia. La práctica ha demostrado que el igualitarismo sólo puede conducir a la pobreza común. Desde la Tercera Sesión Plenaria del XI Comité Central del Partido Comunista de China, se han implementado diversas formas de distribución, principalmente la distribución según el trabajo, permitiendo a algunas personas enriquecerse primero a través del trabajo honesto y operaciones legales para lograr el objetivo del bien común. prosperidad. Sin embargo, al implementar esta política, debemos prevenir o eliminar la injusticia social y la disparidad entre ricos y pobres, y castigar resueltamente a quienes utilizan medios ilegales para obtener enormes ganancias.

Preguntas para pensar

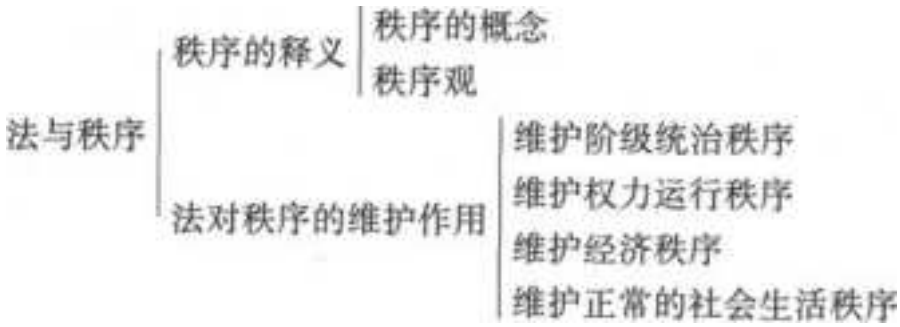
1. Describir el significado de interés y los atributos de interés.
2. ¿Cuáles son los mecanismos de ajuste de intereses y principios básicos de la ley?

Lectura recomendada

1. Editores en jefe: Lu Shilun y Wen Zhengbang: "Tratado de filosofía jurídica", China Renmin University Press, edición de 1999.
2. Zhuo Zeyuan: "La teoría del valor del derecho", Law Press, edición de 1999.
3 . Fu Zitang: "Interpretación jurídica de cuestiones de interés", publicado en "Jurist", número 2, 2001.
4. Liang Shangshang: "La estructura jerárquica de los intereses y el desarrollo de la medición de los intereses; también comenta la teoría de la medición de los intereses de Kato Ichiro", publicado en el número 1 de "Legal Research", 2002.

Capítulo 28 Ley y orden

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El orden tiene la naturaleza de valor instrumental en el sistema de valores del derecho. Proporciona condiciones realistas para la realización de otros valores. Sin la existencia de orden, es difícil tener otros valores del derecho. Este capítulo presenta principalmente el significado de orden, el concepto de orden, el papel de la ley en el orden, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender el concepto de orden y las diversas visiones del orden, y comprender y dominar el papel de la ley en el mantenimiento del orden.

Puntos clave del examen judicial

El papel de la ley en el mantenimiento del orden.

Sección 1. De la interpretación de la orden.

1. El concepto de orden

Orden, según la interpretación tradicional china, significa orden, que significa constancia, se refiere a la ubicación de personas o cosas, y significa ordenado y ordenado. En el sentido más amplio, el orden se refiere al fenómeno regular de desarrollo y cambio en la naturaleza y la sociedad humana. El jurista estadounidense Bodenheimer dijo que el orden "significa que hay un cierto grado de coherencia, continuidad y certeza tanto en los procesos

naturales como en los sociales". [dieciséis] . Por tanto, un cierto grado de coherencia, continuidad y estabilidad son características específicas del orden. En este sentido, el orden tiene sus raíces en la estructura interna de la naturaleza y la sociedad humana, y las leyes inherentes de la naturaleza y la sociedad humana son la esencia del orden.

El orden se utiliza mayoritariamente en el ámbito social, que es el llamado "orden social". En términos abstractos, orden social significa que existe un cierto grado de estabilidad de las relaciones, continuidad de los procesos, regularidad del comportamiento y seguridad psicológica y de propiedad en la sociedad. Como resumió el sociólogo británico Cohen, el orden tiene las cinco estipulaciones siguientes: en primer lugar, el "orden" está relacionado con ciertas restricciones, prohibiciones y controles en la vida social; en segundo lugar, indica que existe una especie de mutualidad en la vida social. El comportamiento de una persona no es accidental ni desordenado, sino que responde entre sí o complementa el comportamiento de los demás; en tercer lugar, captura factores proféticos y factores repetitivos en la vida social, y las personas sólo pueden comportarse cuando saben lo que los demás esperan. sociedad; cuarto, puede expresar una cierta consistencia y no contradicción de varios componentes de la vida social; quinto, expresa una cierta estabilidad de la vida social, es decir, mantener su forma durante mucho tiempo hasta cierto punto. Por tanto, la existencia de un determinado orden social es un requisito previo necesario para las actividades humanas. Excepto por un número muy pequeño de personas que tienen motivos ocultos y buscan sacar provecho del caos, la gran mayoría de las personas, independientemente de sus diferentes entornos de vida, clases y roles sociales, son iguales al esperar la existencia de algún tipo de orden. Por lo tanto, decimos que el orden es un elemento que constituye los ideales humanos y es también el objetivo básico de las actividades sociales humanas, y la ley también se ha convertido en un símbolo del orden en el proceso de establecimiento y mantenimiento del orden.

2. Concepto de orden

Debido a las diferencias de época y origen de clase, diferentes personas tienen diferentes definiciones de orden. Tomando como claves las etapas históricas, se pueden

resumir en términos generales las siguientes cuatro visiones del orden.

(1) Vista de orden de estructura jerárquica

Los pensadores griegos antiguos como Platón y Aristóteles creían que debido a que no todas las personas tienen la capacidad de desarrollar sus virtudes, así como las personas tienen diferentes constituciones, las personas deberían nacer en diferentes niveles. Los estándares de esta estructura jerárquica se determinan según los talentos, cada uno tiene su propio lugar y es consistente y armonioso, y cada nivel no debe anularse entre sí. Tomás de Aquino, el filósofo escolástico más autorizado de la Edad Media occidental, consideraba la jerarquía feudal como un orden inviolable y creía que el mundo entero era una estructura jerárquica estricta e insuperable con Dios como gobernante supremo: la iglesia es la presencia de Dios en la tierra. El representante tiene la máxima autoridad para gobernar; el gobierno de la monarquía secular que administra directamente la sociedad debe obedecer las órdenes de la iglesia; y todos los miembros de la sociedad están gobernados por los tres órdenes de la razón, la ley divina y la autoridad política; a nadie se le permite Destruye este orden, de lo contrario estás violando la voluntad de Dios y serás castigado por Dios. Han Fei, un antiguo pensador chino, declaró: "Los ministros sirven al rey, los hijos sirven al padre y las esposas sirven a sus maridos: si los tres están en conformidad, el mundo será gobernado, y si los tres están en contra, el mundo será "Estar en el caos. Esta es la forma normal del mundo". Esta idea fue adoptada por gobernantes de todas las épocas y heredada por los pensadores oficiales. Desde que el gran erudito Dong Zhongshu de la dinastía Han Occidental sugirió al emperador Wu de la dinastía Han "deponer cientos de escuelas de pensamiento y respetar únicamente el confucianismo", las "Tres directrices cardinales y las cinco reglas constantes" han sido claramente declaradas como las básicas. Contenido del orden social feudal. Los puntos de vista antes mencionados fueron muy elogiados y adoptados por los propietarios de esclavos y señores feudales, y se convirtieron en autoridades oficiales. Analizando sus antecedentes históricos, podemos encontrar que el objetivo principal de la visión del orden de la estructura jerárquica es mantener el estatus privilegiado de la nobleza, controlar la movilidad social (la clase alta fluye hacia la clase baja o la

clase baja pasa a la clase alta). , o limitar la movilidad social al alcance permitido por los intereses de la clase dominante. Su contenido central es mantener el dominio de la clase explotadora sobre los trabajadores, a fin de maximizar la realización de los intereses fundamentales de la clase dominante.

(2) El concepto de orden de libertad e igualdad.

Durante el período del ascenso de la burguesía, los pensadores y activistas burgueses buscaron y enfatizaron un orden que hiciera posible la competencia libre e igualitaria y la vida humanitaria. El revolucionario burgués francés Robespierre describió una vez este orden de la siguiente manera: "Esperamos tener un orden en el que todos los deseos despreciables y crueles sean suprimidos y todos los deseos buenos y nobles sean suprimidos. El celo de los hombres es fomentado por la ley; un orden en el que la ambición de la fama es obtener honores y servir a la patria; un orden en el que las diferencias surgen sólo de la igualdad misma; un orden en el que los ciudadanos obedecen a los funcionarios públicos, los funcionarios públicos obedecen al pueblo y el pueblo obedece a la justicia; en este orden, la patria garantiza la felicidad de todos, y todos se alegran con orgullo de la prosperidad y gloria de la patria; en este orden, todos los pueblos se benefician constantemente de hombres nobles llenos de sentimientos republicanos y el deseo de ser respetados por un gran pueblo; en este El orden, el arte se convirtió en el ornamento de la libertad que los ennoblecía, y el comercio se convirtió en la fuente de la riqueza social, no sólo de la asombrosa riqueza de unas pocas familias ricas. [17] Entonces, ¿cómo debería establecerse este hermoso orden? Según la visión de Rousseau y otros, el orden social ideal debe establecerse en forma de contrato social, es decir, mediante el libre acuerdo entre las personas, cada uno transfiere sus derechos naturales al colectivo para formar un país. En este proceso, la "igualdad natural" y la "libertad natural" de las personas se transforman en libertad social, seguridad de vida y propiedad, igualdad en los contratos sociales e igualdad ante la ley. Aunque el pueblo debe obedecer al Estado, porque obedece a la voluntad general, también obedece a su propia voluntad, y el Estado debe gobernar para realizar la voluntad general. Una vez que se

desvía de la voluntad general y daña gravemente la libertad y la igualdad del pueblo, el pueblo tendrá derecho a rescindir el contrato y recuperar los derechos perdidos. El concepto de orden de libertad e igualdad plantea exigencias y diseña el orden social básico desde la perspectiva de los derechos individuales y refleja el deseo de la burguesía de la época de proteger la competencia libre e igualitaria, oponerse a la intervención gubernamental y eliminar las fuerzas autocráticas feudales. El desarrollo económico, político y cultural del capitalismo jugó un papel enorme en promover esto.

(3) Visión del orden "basada en la sociedad"

Desde que el capitalismo entró en la etapa de monopolio, debido a la intensificación de los conflictos de clases y diversas contradicciones sociales, las fallas en el concepto de libertad e igualdad en el orden se han vuelto cada vez más graves. Como resultado, los estudiosos burgueses han comenzado a cambiar su forma de pensar sobre orden desde una perspectiva individual a una perspectiva social. El estudioso de derecho público francés Dickey creía que la interdependencia de todos los miembros de la sociedad debido a las mismas necesidades y división del trabajo, es decir, la solidaridad social, es el orden básico de la sociedad. La norma social suprema, es decir, la ley objetiva, que se basa en la naturaleza de la solidaridad social, es una condición indispensable para mantener la solidaridad social, existe por encima y antes del Estado y el gobierno y es universalmente aplicable a todos los miembros de la sociedad. Pound creía que el signo del orden es establecer y mantener un estado de equilibrio entre el "instinto cooperativo" y el "instinto de interés propio" de las personas. Para mantener este orden, las leyes que enfatizan demasiado los derechos y libertades individuales deben ser reemplazadas por "leyes socializadas". La visión del orden "de base social" enfatiza la "gobernanza social", la "solidaridad social" y la "armonía entre los individuos y la sociedad", y las considera como el contenido del orden que debería tener la sociedad capitalista. Mediante el establecimiento y mantenimiento de este orden, la burguesía intenta ajustar varios intereses en conflicto y reducir la fricción mutua y los sacrificios innecesarios entre las personas, de modo que los miembros de la sociedad puedan disfrutar de diversos recursos con la

menor obstrucción y desperdicio, salvaguardando así el dominio de la burguesía. burguesía.

(4) Visión materialista histórica del orden

El concepto de orden de estructura jerárquica es compatible con las condiciones de vida de la sociedad antigua, pero ha quedado completamente obsoleto en la civilización moderna. Los conceptos de orden liberal e igualitario y el concepto de orden "basado en la sociedad" son productos de la civilización moderna, y cada uno de ellos contiene ciertos factores razonables. Sin embargo, todas ellas son teorías basadas en el idealismo histórico y no pueden revelar profundamente la naturaleza profunda del orden, tarea que sólo puede completarse mediante el materialismo histórico. La visión materialista histórica del orden contiene principalmente los siguientes contenidos:

(1) La naturaleza específica del orden depende de la individualidad histórica del modo de producción. Diferentes sociedades tienen diferentes órdenes, y el orden de cualquier sociedad es el desarrollo de la esencia inherente del modo de producción de la sociedad. En el sentido más fundamental, el orden es la forma en que los métodos de producción social se liberan de la contingencia y la arbitrariedad. La personalidad histórica de los métodos de producción determina la apariencia básica de la vida social y la naturaleza social del orden. Por ejemplo, en la sociedad industrial capitalista, todo el orden social se establece en torno al núcleo de la línea de montaje y la posesión de recursos industriales. Primero se deben fundamentar la forma de vida y el comportamiento del individuo, los tipos, número, funciones e interrelaciones de las organizaciones sociales y las instituciones estatales, los principios y contenidos básicos del ordenamiento jurídico, etc., todos los factores más básicos que forman el orden social. sobre esto Obtenga una explicación razonable. Si ignoramos este punto, no podremos explicar con precisión y profundidad por qué existen diferencias tan enormes en el orden entre las distintas sociedades.

(2) El poder del orden proviene en última instancia de la racionalidad histórica de las relaciones de producción. En un sentido directo, que el orden actual de una sociedad pueda evitar el colapso bajo la presión del conflicto de intereses depende en primer lugar de si el sistema institucional nacional y el sistema de normas jurídicas pueden funcionar normalmente. Sin embargo, en última

instancia, si el orden actual puede mantenerse y si el sistema institucional nacional y el sistema de normas legales pueden funcionar efectivamente depende de si las relaciones de producción actuales todavía tienen racionalidad histórica. En cada etapa del desarrollo histórico, si la relación de producción aún puede adaptarse al nivel de productividad, es irremplazable y, por lo tanto, el orden social que requiere también es irremplazable. En este momento, cualquier fuerza que destruya el orden es insignificante en comparación con la vitalidad del orden. Ya sea que esta fuerza de destrucción provenga de crímenes aislados o de una resistencia masiva, la racionalidad histórica de las relaciones de producción siempre puede dar poder al orden. Permitiéndole regenerarse después de la agitación. . Por el contrario, si la racionalidad histórica de las relaciones de producción se pierde gradualmente debido al desarrollo de las fuerzas productivas, entonces será difícil que la coerción del Estado y la ley supriman la subversión del orden. En este momento, el colapso del antiguo orden y la formación de un nuevo orden será igualmente inevitable.

(3) El orden en la sociedad de clases es, ante todo, el orden del dominio de clase. El orden de la libertad y la igualdad en el verdadero sentido sólo puede establecerse después de la eliminación de la propiedad privada, la explotación y las clases. En las condiciones de división de clases, el orden requerido por el modo de producción es un orden establecido activamente por la clase dominante y aceptado pasivamente por la clase gobernada. La existencia de este orden significa que se ha confirmado la posición económica y política dominante de la clase dominante y que sus intereses fundamentales han sido protegidos con prioridad. Incluso si este orden se expresa de manera democrática y con iguales derechos de libertad, la posesión desigual de recursos y la relación entre la clase dominante y la clase gobernada detrás de ella todavía existen. Sólo después de que se eliminen la propiedad privada, la explotación y las divisiones de clases será posible tener una sociedad en la que "el libre desarrollo de cada persona sea la condición para el libre desarrollo de todas las personas". En una sociedad así, el orden de libertad e igualdad tendrá un significado completamente real.

Lo opuesto al orden es el desorden. Cuando ocurre el desorden, se elimina la estabilidad de las relaciones, se confunde el orden de la estructura, se rompe la regularidad del comportamiento y la continuidad del proceso, y factores

accidentales e impredecibles continúan interfiriendo en la vida social de las personas, reduciendo así la confianza y Inseguridad creciente entre las personas. Para proteger el orden social normal, los seres humanos deben tomar medidas para eliminar el desorden o prevenir su aparición. En una sociedad civilizada, la ley es el medio principal y a menudo eficaz para eliminar o prevenir el desorden.

El orden tiene la naturaleza de valor instrumental en el sistema de valores del derecho. Proporciona condiciones realistas para la realización de otros valores. Sin la existencia de orden, es difícil tener otros valores del derecho.

Sección 2 El papel de la ley en el mantenimiento del orden

1. Mantener el orden del gobierno de clase

El conflicto es la fuente del daño al orden. En una sociedad de clases, el conflicto más fundamental es el conflicto de clases. Este tipo de conflicto es de naturaleza irreconciliable: si no existen medios fuertes de control, inevitablemente conducirá a que las clases en conflicto y toda la sociedad perezcan en una lucha sin sentido. Para evitar este resultado, los conflictos de clases deben controlarse dentro del ámbito del orden. Dado que la sociedad por sí misma es incapaz de resolver este conflicto, el Estado se utiliza como un "poder por encima de la sociedad" para aliviar y controlar las contradicciones y conflictos entre varias clases. El Estado parece estar separado de todas las clases, pero en realidad es una herramienta en manos de la clase más poderosa económica y, por tanto, políticamente, es decir, la clase dominante.

Como importante medio de gobernanza interconectado con el Estado, el derecho desempeña un papel irremplazable en el establecimiento y mantenimiento del orden de clase dominante. Legitima, institucionaliza y concreta el control de una clase sobre otra. Por un lado, extiende los tentáculos del gobierno a todos los niveles de la sociedad para maximizar la realización de los intereses fundamentales de la clase dominante; por el otro, controla los conflictos de clases dentro del alcance permitido por el orden dominante y la existencia social. asegurando así que

el gobierno de clase pueda llevarse a cabo ordenadamente. En el orden de dominio de clase confirmado y mantenido por la ley, no se descarta que ciertos intereses de los miembros de la clase gobernada también sean protegidos, ni que haya una pequeña cantidad de movilidad social entre la clase dominante. y la clase gobernada. ¿Significa esto que la naturaleza del dominio de clase está cambiando? la respuesta es negativa. Porque a través de un análisis más profundo, podemos encontrar que mientras la clase dominante hace ciertas concesiones a la clase gobernada, la resistencia a su dominio también se reduce en gran medida; mientras que la clase dominante elimina a unos pocos miembros no calificados de su propia clase y absorbe a algunos miembros de la clase dominante. Las élites de la clase gobernada fortalecerán el poder de la clase dominante y prolongarán la vida de su régimen. En otras palabras, mientras el poder político permanezca sin cambios y la estructura social y económica permanezca sin cambios, el estatus fundamental de la clase dominante y de la clase gobernada no cambiará, y la relación entre el control de clase y la opresión representada por el orden social se mantendrá. tampoco cambiar.

El uso de la ley como medio autoritario de gobierno coloca las relaciones de clase en el ámbito del orden y facilita los conflictos y las luchas de clases, lo cual es el resultado de la acumulación a largo plazo de experiencia dominante por parte de la clase dominante. El estado ideal de autoridad legal se llama Estado de derecho. Hasta ahora, los países desarrollados han experimentado una transición del Estado de hombre al Estado de derecho en sus métodos de gobernanza. En términos generales, el imperio de la ley es superior al imperio del hombre. En términos de mantenimiento del orden dominante de clase, su superioridad se refleja principalmente en el hecho de que las restricciones, prohibiciones y controles de la ley son aplicables exteriormente a todos los miembros de la sociedad. sin excepción. Cualquiera, ya sea miembro de la clase dominante o de la clase gobernada, que viole los derechos legales de otros, abuse de sus derechos más allá de los límites de sus propios derechos, no cumpla con sus obligaciones legales o exija a otros que cumplan obligaciones que no tienen fundamento legal. será sancionado. Al mismo tiempo, el derecho es producto de la objetivación de los intereses fundamentales y la voluntad común de la clase dominante. Como criterio objetivo, la ley

indica claramente qué conductas están protegidas y cuáles están restringidas o prohibidas, las personas también pueden hacer predicciones precisas sobre su propia conducta o supervisar y criticar la conducta de otros con base en la ley. La coherencia y objetividad de la ley hacen que los miembros de la sociedad puedan aceptarla y seguirla fácilmente de manera uniforme, lo que reduce la resistencia a la implementación de la voluntad de la clase dominante y permite que la violencia estatal se utilice sólo en casos individuales o como fuerza de disuasión. , mientras que el orden de clase dominante se ha mantenido muy bien.

2. Mantener el orden en el funcionamiento del poder.

El poder se refiere a la capacidad de individuos, grupos o países para implementar su propia voluntad o políticas independientemente del consentimiento de otros, y de controlar, manipular o influir en el comportamiento de otros. Su funcionamiento puede traer beneficios a la sociedad, pero también puede causar daño. para la sociedad. En términos generales, el ejercicio desordenado e irregular del poder causa grandes daños a los demás y a la sociedad, y es muy probable que perjudique los intereses fundamentales de la clase dominante, como lo ha demostrado repetidamente la historia. Por lo tanto, no se puede ignorar el establecimiento y mantenimiento del orden de funcionamiento de la energía. La ley puede desempeñar un papel importante en este proceso y, a juzgar por las tendencias históricas, esta importancia sigue aumentando.

En una sociedad autocrática, el poder del autócrata no está limitado por ninguna norma establecida, incluida la ley. Puede dictar órdenes o prohibiciones basándose en su voluntad libre y sin restricciones y en sus caprichos o estados de ánimo aleatorios, y nadie puede predecir exactamente cómo ejercerá su poder. Bajo su gobierno, la sociedad no tenía sensación de seguridad, porque incluso los funcionarios y dignatarios de alto rango que servían a su alrededor corrían a menudo peligro de ser destituidos de sus puestos o incluso ejecutados. Sin embargo, si lo examinamos desde la perspectiva del análisis de clase, encontraremos que las cosas no son tan simples como parecen. Un fenómeno más común en la historia es: un monarca egoísta que es extremadamente tiránico e incluso ignora los intereses fundamentales de su clase. Terminará

no siendo derrocado por el pueblo, sino simplemente reemplazado por esta clase. De esto se puede ver que el monarca autocrático no ejerce un gobierno autocrático solo, sino que lo ejerce como representante de una clase. Es decir, en la forma de relaciones sociales, el poder autocrático aparece como el poder de un monarca autocrático sobre todas las personas, pero en esencia es el poder de la clase dominante representada por el monarca autocrático sobre las clases gobernadas. El uso del poder autocrático por parte del monarca es en realidad condicional, es decir, no puede dañar los intereses fundamentales de la clase dominante y no puede exceder los límites que la sociedad puede tolerar. Para cumplir con las condiciones anteriores, la clase dominante gradualmente se dio cuenta de la importancia de establecer un orden para el funcionamiento del poder a través de medios legales. De esta manera, gradualmente se fueron estableciendo y mejorando leyes que regulan el funcionamiento del poder, como las que estipulan el reclutamiento de burócratas, los niveles y responsabilidades burocráticos, el monitoreo interno del sistema burocrático y otras normas y sistemas legales de organización administrativa involucrados en el funcionamiento del poder. , que han alcanzado un nivel muy alto en sociedades autoritarias. El nivel de poder juega un papel muy importante en el establecimiento y mantenimiento del orden de funcionamiento del poder autocrático.

En la política democrática moderna, las leyes de varios países estipulan casi unánimemente que todo el poder pertenece al pueblo. El pueblo es soberano, pero el ejercicio real del poder sólo puede ser realizado por una minoría dentro de la clase dominante. Esto puede traer dos desventajas: primero, el autoritarismo, que puede llevar a la alienación del poder. Por ejemplo, la personificación del poder que se da en líderes que han ejercido el poder durante mucho tiempo. El segundo es el abuso de discreción. En cualquier sociedad, la complejidad de la vida requiere la existencia de un cierto grado de discreción. Sin embargo, cabe señalar que la discrecionalidad en realidad se basa en nuevas reglas temporales que se aplican retroactivamente a comportamientos ocurridos en el pasado, lo que hace que el ejercicio del poder muchas veces se encuentre en un estado de incertidumbre y sujeto a factores de contingencia, por lo que resulta extremadamente fácil. ser abusado. El derecho es un medio

importante para eliminar el autoritarismo, limitar la discrecionalidad y establecer un orden para el funcionamiento del poder. Su papel se refleja principalmente en los dos aspectos siguientes: primero, aclarar los derechos y libertades políticos de los ciudadanos y protegerlos eficazmente para garantizar que el estado La naturaleza democrática del régimen. En segundo lugar, la ley debe establecer disposiciones científicas para la estructura del sistema de poder estatal. Incluye principalmente: estipular la división de poderes entre varios sujetos de poder (varias agencias estatales) y las relaciones de cooperación, coordinación y restricción entre ellos, la distribución de poderes dentro de cada sujeto de poder y el mecanismo procesal para el funcionamiento del poder, etc.

3. Mantener el orden económico

Engels dijo una vez: "En una etapa muy temprana del desarrollo social, surgió la necesidad de vincular la producción, distribución e intercambio de productos que se repiten todos los días con una regla común, de modo que los individuos puedan obedecer las reglas comunes de producción e intercambio. Condiciones. Esta regla apareció primero como costumbre y pronto se convirtió en ley." Las "condiciones comunes de producción e intercambio" aquí son el orden económico. Este pasaje no sólo explica el origen económico del derecho, sino que también explica la función del derecho en el mantenimiento del orden económico. El mantenimiento del orden económico mediante la ley se materializa en hacer que las actividades económicas se deshagan de la contingencia y la arbitrariedad y ganen estabilidad y continuidad.

En condiciones económicas naturales, domina la economía agrícola autosuficiente y la escala del intercambio es pequeña, por lo que la ley se centra principalmente en ajustar las relaciones en la producción agrícola. Después de entrar en la etapa de la economía mercantil, la productividad social se ha desarrollado rápidamente; el intercambio se ha convertido en la única manera para que las mercancías obtengan valor, la forma económica se ha vuelto cada vez más compleja y la dependencia del orden económico de la ley ha aumentado sin precedentes. La legislación en este ámbito es cada vez más detallada y poco a poco va formando un sistema completo, que incluye principalmente los siguientes cuatro aspectos:

(1) La ley protege la propiedad. Sólo cuando se aclare la cuestión de quién es el propietario legal de la propiedad, la producción de mercancías tendrá suficiente motivación y el intercambio de mercancías tendrá un punto de partida legal. Sin esto, el establecimiento de un orden económico mercantil perderá la premisa y garantía más fundamentales.

(2) Imponer las restricciones necesarias a las calificaciones de las entidades económicas. Si no hay restricciones a las entidades económicas, inevitablemente habrá una diversidad infinita de entidades económicas. Además, la existencia de un gran número de entidades no calificadas pondrá en peligro la seguridad de las transacciones y provocará caos en el orden económico. Por lo tanto, la ley debe estipular restricciones de calificación y las correspondientes medidas de gestión para las entidades económicas. En primer lugar, deben aclararse las condiciones mínimas de establecimiento para diversas entidades económicas. Por ejemplo, una persona jurídica debe cumplir al menos cuatro condiciones: estar legalmente constituida, una determinada cantidad de bienes, nombre propio, ámbito comercial y lugar de actividad, y capacidad para asumir responsabilidad civil de forma independiente. En segundo lugar, se deben imponer las restricciones necesarias a los derechos y capacidades de diversos sujetos, y se debe aclarar el alcance de las actividades que pueden realizar los distintos sujetos para facilitar la supervisión y el control.

(3) Regular las actividades económicas. En las condiciones de la economía mercantil, a las diversas entidades económicas se les da un gran espacio para actividades libres, pero esta libertad no debe poner en peligro la existencia del orden: aquí la ley mantiene el orden regulando las actividades económicas. En primer lugar, las leyes prohibitivas se utilizan para prohibir estrictamente conductas que se desvían del orden normal de la economía. Por ejemplo, debe considerarse inválido un contrato firmado con fraude, coacción u otros medios que viole los principios de buena fe y autonomía de voluntad; por un comportamiento económico en el que ambas partes se confabulan maliciosamente para perjudicar los intereses del país y de un tercero, además de considerarse inválido, también se deben considerar las circunstancias: se impondrán determinadas sanciones y se prohibirán diversas conductas de competencia desleal de conformidad con la ley. En cuanto a la calidad del producto, la ley estipula

medidas de supervisión específicas con el fin de proteger los derechos e intereses de los consumidores. Para el incumplimiento de contrato y el agravio en las actividades económicas, la ley establece cláusulas de responsabilidad y cláusulas de exención para diversas situaciones. En segundo lugar, se deben incorporar al sistema legal medidas de macrocontrol como la planificación y los impuestos para regular más eficazmente la producción, la distribución y el intercambio de toda la sociedad, prevenir o aliviar el desequilibrio de diversos sectores económicos y eliminar la ceguera en la producción y las operaciones. .

(4) Garantizar las condiciones de vida de los trabajadores. El trabajo es el punto de partida del funcionamiento económico. Para que la economía funcione normalmente, se debe garantizar que los trabajadores puedan mantener una supervivencia normal. En el sistema legal moderno, con el desarrollo de la economía mercantil, las empresas se encuentran en una posición cada vez más ventajosa en las relaciones laborales, por lo que utilizan esta ventaja para obligar a los trabajadores a aceptar sus duras condiciones en forma de contratos estándar, contratos de vinculación, etc. En este sentido, la legislación moderna estipula los derechos e intereses laborales de los trabajadores, como salarios mínimos y condiciones laborales básicas, y prohíbe a las empresas privarlos de ellos de cualquier forma. Además, la legislación social moderna generalmente establece sistemas de desempleo, seguro de pensiones y seguro médico para proteger mejor el derecho de los trabajadores a la supervivencia.

4. Mantener el orden normal de la vida social.

Si no existe un entorno seguro donde las personas puedan disfrutar con seguridad de sus intereses legítimos, todas las actividades humanas perderán las condiciones mínimas. Por tanto, cualquier sociedad debe establecer un orden de vida social normal. El derecho juega un papel importante en esto principalmente en los siguientes tres aspectos:

(1) Determinar los límites de los derechos y obligaciones para evitar disputas. Xun Kuang dijo: "Los seres humanos nacen con deseos. Si no obtienes lo que quieres, tienes que pedirlo. Si lo pides sin medida ni demarcación, tienes que luchar. La lucha conduce al caos, y el caos conduce a la pobreza. Los reyes anteriores odiaban

el caos. Por lo tanto, los rituales y la rectitud se dividen en divisiones. Es decir, la contradicción entre la naturaleza finita de los recursos de los que depende la supervivencia humana y la naturaleza ilimitada de los deseos humanos es una causa importante de disputas y conflictos, y la ley, al determinar los límites de los derechos y obligaciones, organiza los recursos limitados de acuerdo con normas normativas que se distribuyen entre los miembros de la sociedad para resolver disputas. La ley generalmente delimita los derechos y obligaciones de tres formas: primero, la ley establece directamente derechos y obligaciones y les da un contenido claro. Muchos de estos derechos y obligaciones son inalienables e irrenunciables, como los derechos y obligaciones estipulados en la constitución que reflejan el estatus legal básico de los ciudadanos. Esta norma jurídica configura la estructura marco básica del orden de vida social. En segundo lugar, la ley sólo proporciona una base o estipula ciertas normas, y corresponde a las partes fijar sus propios derechos y obligaciones y determinar el contenido específico. Dichos derechos y obligaciones pueden establecerse, modificarse y rescindirse sobre la base de la autonomía de la voluntad, como los derechos y obligaciones en los contratos. Este tipo de normas jurídicas aclara los límites de los derechos y obligaciones y hace más preciso el orden de la vida. En tercer lugar, la ley ha establecido un sistema de interpretación autorizado. Ante la ambigüedad de algunos derechos y obligaciones, conviene hacer explicaciones o presunciones basadas en ciertos principios jurídicos para suplir posibles defectos en el orden de la vida social.

(2) Resolver disputas de manera civilizada. La legislación, por muy alta que sea su nivel, sólo puede ser un requisito previo para establecer el orden en la vida social. Debido a que la implementación de la ley y el establecimiento del orden requieren al menos dos condiciones, es decir, que la gente reconozca la autoridad de la ley y tenga una comprensión correcta de la ley, y estas condiciones no son suficientes en ninguna sociedad, por lo que las disputas son inevitables. . En vista de esto, el establecimiento del orden social debe complementarse mediante la resolución de disputas, y la ley es el medio más importante para resolver disputas en una sociedad civilizada.

En las sociedades primitivas, las disputas entre tribus y clanes, como las disputas por límites y las disputas por

lesiones personales, generalmente se resolvían mediante la violencia, es decir, la venganza de sangre. La violencia desenfrenada a menudo aniquilaba a un clan o tribu. Al final de la sociedad primitiva, de la ignorancia a la civilización, la violencia incontrolada y la guerra fueron reemplazadas por venganza de sangre, venganza homomórfica y expiación. Después del surgimiento del Estado, para evitar daños innecesarios a las personas y la propiedad y turbulencias del orden social en el ciclo de conflictos violentos, la ley reemplazó gradualmente los remedios privados antes mencionados por remedios públicos para resolver disputas privadas. La ayuda pública se refiere principalmente a la ayuda judicial. Con el progreso de la civilización, el sistema judicial ha ido mejorando gradualmente. En los países modernos, los particulares pueden debatir entre sí en pie de igualdad, aclarar hechos y obtener sentencias dictadas de conformidad con la ley a través de determinados procedimientos judiciales, de modo que los conflictos y disputas puedan aliviarse o resolverse.

(3) Mantenimiento especial de la seguridad social básica. La seguridad personal, la seguridad de la propiedad, la seguridad pública y la seguridad nacional son seguridad social básica y son las condiciones mínimas para el desarrollo normal de la vida social humana. Si tales condiciones no pueden mantenerse, la estabilidad de las relaciones sociales se romperá, la sociedad caerá en el caos y todo orden dejará de existir. Por tanto, las leyes de cualquier país brindan una protección especial a la seguridad básica de la sociedad. La parte más típica de este tipo de derecho es el derecho penal, que considera las violaciones graves de la seguridad básica de la sociedad como violaciones de toda la sociedad y las define como delitos. Para los actos delictivos se prescribe la pena más severa, que es la pena. Además, el Estado generalmente no exige el enjuiciamiento como requisito previo para responsabilizar a los delincuentes. El derecho penal es la expresión más directa y suficiente del poder coercitivo del Estado en el sistema jurídico. Su castigo severo y su enorme disuasión social no tienen comparación con otras leyes. es incomparable y muy necesario para garantizar la seguridad básica de la sociedad.

Además del orden antes mencionado, el derecho también tiene el valor de establecer y mantener el orden político ideológico, el orden económico internacional y el orden político internacional.

Preguntas para pensar

1. ¿Qué es el orden? ¿Cuáles son los tipos de conceptos humanos de orden?
2. Discuta la visión materialista histórica del orden.
3 . ¿Cuál es el papel de la ley en el orden?

Lectura recomendada

1. Ji Weidong: "La construcción del orden jurídico", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1999.
2. Editor en jefe: Xing Jianguo: "On Order", People's Publishing House, edición de 1993.
3 . "Materiales seleccionados sobre la historia del pensamiento jurídico occidental", Peking University Press, edición de 1983.
4. Liu Zuoxiang: "Estructura del orden social de China y selección de modelos durante el período de transformación", publicado en "Legal Review", número 5, 1998.
5. Long Wenmao: "Análisis del conflicto de valores legales entre la libertad y el orden", publicado en la "Revista de la Universidad de Pekín" (Edición de la Sociedad de Filosofía), número 4, 2000.

Ampliar conocimientos

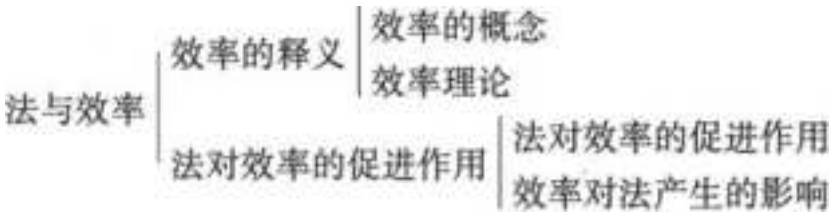
... Los hombres deben tener leyes y obedecerlas, de lo contrario vivirán como las bestias más salvajes. ...

La naturaleza humana siempre estará inclinada hacia la codicia y el egoísmo, la evitación del dolor y la búsqueda del placer sin ninguna racionalidad, y los considerará primero antes que la justicia y la bondad. De esta manera, los corazones de las personas se llenan de oscuridad y sus acciones finalmente los llenan a ellos y al país entero de crímenes. Si los hombres conocen sus acciones de acuerdo con la razón y el sol de la gracia de Dios, no necesitan leyes que las gobiernen; porque ninguna ley u orden puede ser más poderoso que el conocimiento, y la razón no debe estar sujeta a nada, todo debe serlo. cosas del Señor, si es verdaderamente digna de su nombre y esencialmente libre. Pero hoy en día se encuentran muy pocas personas así, si es que hay alguna; por lo tanto, debemos elegir la segunda mejor opción, que es la ley y el orden.

——[Antigua Grecia] Platón: "Leyes"

Capítulo 29 Ley y Eficiencia

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La relación entre el derecho y la eficiencia es complementaria entre sí. El derecho considera la eficiencia como su objetivo de valor básico y promueve la realización de la eficiencia; a su vez, la eficiencia tiene un impacto en el derecho, provocando cambios en el alcance, el método y los procedimientos de ajuste. . Este capítulo presenta principalmente el significado de eficiencia, la relación entre ley y eficiencia, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben memorizar el concepto de eficiencia, comprender la teoría de la eficiencia y comprender el papel de la ley en la promoción de la eficiencia.

Sección 1 La definición de eficiencia

1. El concepto de eficiencia

En el sistema de valores jurídicos socialista de nuestro país, la eficiencia se valora cada vez más. Cómo entender la eficiencia, cómo reconocer y abordar la relación entre eficiencia y justicia, y cómo utilizar mecanismos legales para promover la realización de la eficiencia son cuestiones prácticas importantes que enfrenta la teoría jurídica.

La palabra "eficiencia" se puede utilizar en muchos sentidos, por ejemplo, se puede decir que es "eficiente", "concepto eficiente", "eficiente", "económicamente eficiente", etc. Basándonos en las diversas formas de utilizar la palabra "eficiencia", podemos resumir el significado básico de "eficiencia": La eficiencia, también conocida como "beneficio", como concepto económico, expresa la relación entre insumo y producción, costo y beneficio. Relación significa lograr la mayor cantidad de resultados con el menor consumo de recursos.

Según la interpretación tradicional, la eficiencia es el tema de la economía, mientras que el tema del derecho es la justicia. La economía debería considerar cómo maximizar la riqueza social, mientras que el derecho debería considerar cómo distribuir equitativamente la riqueza social. Sin embargo, con la creciente influencia del derecho en la vida social y económica, el concepto de beneficio se ha ido introduciendo gradualmente en el ámbito del derecho. La introducción del concepto de beneficio en el derecho debe atribuirse al auge del análisis económico del derecho. El derecho de análisis económico es una escuela jurídica que surgió en los Estados Unidos en la década de 1960. Esta escuela apuesta por combinar la economía y el derecho, utilizando métodos de análisis económico, especialmente métodos de microeconomía, para analizar cuestiones jurídicas e integrar la economía. en el campo del derecho.

2. Teoría de la eficiencia

Ronald Harry Coase, fundador de la escuela de derecho de análisis económico, utilizó la teoría de los costos de transacción para analizar el impacto del sistema legal en la asignación de recursos en su artículo "Social Cost Issues" publicado en el "Journal of Law and Economics" de la Universidad de Chicago. en 1960. influencia, de la cual se extraen conclusiones sobre la lógica económica inherente a la ley. Esta conclusión se conoció más tarde como el "teorema de Coase". El concepto de beneficio expresado por el teorema de Coase es la base teórica y el marco básico del derecho del análisis económico. La primera ley del teorema de Coase es: "Bajo la condición de costos de transacción cero, las regulaciones legales son irrelevantes, porque las personas pueden negociar cómo dividir y combinar varios derechos sin costos de transacción, y el resultado siempre será un aumento del valor de producción". [18] Es decir, cuando las transacciones son gratuitas, cualquier asignación de derechos legales puede lograr resultados beneficiosos. pero. En la vida real, la situación supuesta anteriormente no existe, porque las transacciones en la vida real tienen costos. En presencia de costos de transacción, ¿qué tipo de distribución de derechos puede producir los resultados más efectivos? Coase propuso una manera de resolver este problema, que es la segunda ley del teorema de Coase: si hay costos de transacción reales, no pueden

ocurrir resultados beneficiosos bajo todas las reglas legales. En estos casos, la regla legal deseable son reglas que minimicen los efectos de la transacción. costos. Estos efectos incluyen la ocurrencia real de costos de transacción y las elecciones improductivas inducidas por el deseo de evitar dichos costos de transacción. En pocas palabras, elegir normas legales apropiadas puede reducir costos de transacción innecesarios, logrando así la asignación más óptima de recursos y los resultados más rentables.

La teoría de los costos de transacción y los costos sociales de Coase, por un lado, revisó los supuestos de la economía neoclásica sobre el entorno operativo del mercado, reveló la inevitabilidad de la fricción real en el funcionamiento del mercado y el impacto resultante de los costos de transacción en el comportamiento económico; por el otro. Por un lado, absorbe las ideas de la economía del bienestar sobre la externalidad del comportamiento económico y, además, propone principios y métodos para abordar los problemas de externalidad desde la perspectiva de la asignación óptima de recursos o la solución óptima a los problemas de externalidad. Cuando se aplica la teoría de Coase al análisis jurídico, se forman algunas proposiciones básicas basadas en la eficiencia:

(1) Sin una definición legal y límites de derechos poco claros, las transacciones no se pueden realizar y los beneficios de las acciones relacionadas son peores. Aunque en una sociedad de propiedad privada la relación de propiedad es muy clara, en algunas áreas económicas a menudo hay usos incompatibles de los derechos, lo que conduce a conflictos en el uso de los derechos. Por ejemplo, el derecho de un tren a emitir chispas y el derecho de los cultivos situados junto al ferrocarril a estar protegidos de las chispas; el derecho de una fábrica a producir ruido y el derecho de los hospitales alrededor de la fábrica a guardar silencio; el derecho de una fábrica a emitir humo y polvo y el derecho de los vecinos de las zonas cercanas a mantener el aire limpio. A medida que se expandan los métodos de utilización de recursos, el uso de derechos incompatibles será cada vez más común. Debido a la existencia de estas relaciones incompatibles entre derechos y uso, los límites originalmente claros de los derechos se han vuelto borrosos. Si los derechos no se reorganizan legalmente, el uso de los recursos se desperdiciará, reduciendo así la eficiencia del uso de los recursos.

(2) En una relación que implique el uso de derechos incompatibles, el acuerdo o distribución de derechos debe basarse en la maximización de los beneficios. Puede haber una variedad de acuerdos o modelos de asignación para resolver el uso de derechos incompatibles. En el ejemplo anterior, se puede confirmar el derecho de los trenes a emitir chispas, pero se puede confirmar el derecho de los agricultores a proteger los cultivos de los incendios, lo que resultará en que los agricultores dejen de plantar junto a las vías del ferrocarril o cambien a plantas que tienen menos probabilidades de provocar incendios. ; también se puede hacer lo contrario, con el resultado de que el ferrocarril cambia su ruta, detiene el tráfico o toma medidas para eliminar las chispas. Dado que diferentes acuerdos de derechos o modelos de distribución producirán diferentes beneficios, el principio de maximización de beneficios se convierte en la base para la selección de varios modelos. La legislación o las decisiones judiciales deben cumplir con el principio de maximizar los beneficios.

(3) Para resolver los problemas externos se pueden utilizar los medios del mercado o los medios estatales. La ley debería poder alentar a las personas a tomar decisiones que sean beneficiosas para la optimización de los beneficios. Más directamente, anima a la gente a resolver problemas externos mediante transacciones de mercado. Como las medidas coercitivas estatales a menudo requieren grandes costos de gestión, no cumplen con el principio de maximizar los beneficios. Por el contrario, los métodos de transacción de mercado pueden reducir mejor los costos. La esencia de estas proposiciones en la teoría de Coase se concentra en un punto: la orientación básica del sistema jurídico es la eficiencia.

Los juristas del análisis económico creen que el teorema de Coase proporciona una clave para comprender el sistema jurídico basado en el principio de eficiencia y también proporciona una base teórica para reformar el sistema jurídico con el fin de lograr los máximos beneficios. En su libro clásico "El análisis económico del derecho", Posner, el maestro en análisis económico del derecho, aclaró directamente que el propósito de beneficio del análisis económico jurídico es una cuestión importante en el análisis económico del derecho: si y bajo qué circunstancias, Involuntario Las transacciones pueden mejorar la eficiencia. Al igual que Coase, Posner también defiende si es propicio para aumentar el uso óptimo de los recursos por parte de

los humanos, reducir el desperdicio de recursos y mejorar la eficiencia económica como base fundamental para juzgar el sistema legal existente y determinar el desarrollo futuro del derecho. Sin embargo, lo que es único en Posner es que implementó plenamente esta idea en los principales sistemas de derecho consuetudinario y legislación social, proporcionando una nueva interpretación de la racionalidad de los principales sistemas jurídicos tradicionales, o proporcionando algunos sistemas específicos con una nueva base negativa. propuesto. En lenguaje de Posner, el principio de eficiencia proporciona una "base específica para la crítica, la mejora y la comprensión" del sistema jurídico.

Como defensor del liberalismo económico, el análisis de Buchanan del sistema legal u otras políticas públicas tenía como objetivo demostrar la validez del liberalismo económico y denigrar la intervención estatal. Niega por completo algún tipo de criterio de asignación de recursos que esté más allá de la voluntad subjetiva de los sujetos del mercado y sea independiente de la elección personal, e incluso se opone a la defensa de una asignación óptima de recursos. Cree que esto puede conducir a una mayor coerción social, dañando así la naturaleza natural del mercado. Sin embargo, aun así, el análisis de Buchanan todavía no rompe con el estándar de beneficios. Limitó la tarea de la constitución a establecer un conjunto común de reglas que permitieran a individuos y grupos con diferentes intereses perseguir objetivos muy diferentes sin un conflicto abierto. La base de las proposiciones de Buchanan es que el sistema legal debe ser capaz de garantizar la libertad de los individuos y grupos para perseguir intereses y asegurar la eficiencia en el uso de los recursos.

Con todo, la idea central del derecho de análisis económico es: Beneficio: asignar y utilizar los recursos de una manera que maximice el valor es el propósito del derecho. Todas las actividades legales y todos los sistemas legales, en última instancia, tienen como objetivo utilizar eficazmente los recursos naturales y maximizar la riqueza social. Obviamente, desde el punto de vista de la escuela de derecho de análisis económico, la eficiencia es el valor básico del derecho. Algunos juristas del análisis económico incluso llevan el objetivo de eficiencia al extremo y lo consideran como el valor más alto del derecho.

Sección 2: El efecto promotor de la ley sobre la eficiencia

Nuestro país se encuentra actualmente en un período crítico de desarrollo económico. La optimización de la asignación de recursos y la mejora de la eficiencia económica se han convertido en objetivos importantes perseguidos por la sociedad. En este contexto, la eficiencia es reconocida como uno de los valores básicos de las leyes de nuestro país, y se implementa. En la legislación y la implementación legal, se ha convertido en el consenso de toda la sociedad implementar y alcanzar el objetivo de valor de la eficiencia en la práctica. Dado que la eficiencia es el valor básico del desarrollo social, uno de los significados importantes del derecho para las personas debería ser maximizar la eficiencia en su forma única y autorizada de asignar derechos y obligaciones. Esto es parte de la relación entre el derecho y la eficiencia. Aquí sólo explicaremos cómo la ley puede y debe promover la eficiencia desde los siguientes aspectos.

1. El papel del derecho en la promoción de la eficiencia

(1) Movilizar el entusiasmo de los productores y promover el progreso de la productividad confirmando y salvaguardando los derechos humanos.

En un sentido básico, la eficiencia es un progreso en la productividad. El progreso de la productividad no puede lograrse sin la protección y promoción de los derechos humanos. Hay tres factores básicos de productividad, a saber, trabajadores (personas), materiales laborales (materiales) y habilidades laborales (inteligencia). Sólo cuando estos tres elementos estén protegidos y puedan combinarse libremente podrá desarrollarse la productividad. Estos tres elementos están protegidos por los derechos humanos, los derechos de propiedad y los "derechos intelectuales" (como los derechos de propiedad intelectual), respectivamente. En condiciones socialistas, sólo respetando y protegiendo plenamente estos derechos, de modo que el pueblo pueda comprender claramente su estatus amo y subjetivo en el país y la sociedad, y sentir verdaderamente que es un ser humano y que tiene derecho a serlo, podrá ser pleno. de entusiasmo y compromiso,

estudiar y trabajar con los pies en la tierra para crear una civilización material sin precedentes para la humanidad.

(2) Reconocer y proteger los intereses materiales de las personas

El "interés" es un concepto social muy importante y práctico. Las relaciones económicas de toda sociedad se expresan primero como intereses. Todo lo que la gente busca está relacionado con sus intereses. Es un requisito, deseo o expectativa que la gente busca satisfacer. Según las perspectivas del materialismo histórico y la psicología social, la satisfacción no sólo se considera la satisfacción de las necesidades de las personas, sino también el punto de partida y la oportunidad de nuevas necesidades, por lo que la búsqueda de intereses es la característica psicológica y conductual más general y básica. Ley de los seres humanos: fuente y motivación de todas las actividades creativas. El interés impulsa la vida de la nación, sin embargo, en la sociedad tradicional china, debido a la influencia de los llamados valores confucianos de "valorar la justicia por encima del beneficio", las características psicológicas universales, las reglas de comportamiento y la motivación creativa del ser humano respecto a Los intereses han sido ignorados. En China, en la segunda mitad del siglo XX, debido a la implementación de un sistema económico planificado altamente centralizado y al impacto constante de las tendencias ideológicas de extrema "izquierda", las características psicológicas y los patrones de comportamiento de las personas en la búsqueda de intereses legítimos todavía estaban suprimidos y distorsionados. y los intereses promovieron el desarrollo social. Su papel no ha recibido la debida atención y atención, e incluso la visión normal de los intereses ha sido anormalmente criticada y negada.

Dado que la realización y búsqueda continua de intereses es la motivación decisiva para mejorar la productividad y promover el crecimiento económico, y es la fuerza impulsora del desarrollo social, los intereses de las personas deben ser reconocidos, protegidos y convertidos en un derecho, motivando así a las personas a hacer lo mejor que puedan en su interior. El alcance de la Ley. La realización efectiva de los intereses materiales se ha convertido en una razón importante por la que los seres humanos necesitan leyes. Una de las tendencias generales en la reforma del sistema económico y la construcción jurídica económica llevada a cabo en nuestro país desde

1978 es estimular a las personas a preocuparse por los intereses materiales, vincular los intereses materiales con el estudio personal, el trabajo y las actividades productivas, y confirmar que las personas persiguen los bienes materiales. intereses y trabajar para ellos, derechos legítimos por los que luchar, de modo que los diversos recursos puedan asignarse y utilizarse de la manera más eficiente.

En el proceso de búsqueda de intereses materiales por parte de los seres humanos, inevitablemente se producirán oposición y fricción, que provocarán un desperdicio de recursos, incluso un desperdicio enorme. Por lo tanto, si bien la ley reconoce y protege los intereses materiales de las personas, también debe sopesar y ajustar diversos conflictos de intereses para reducir la oposición y la fricción al mínimo. Todo el proceso de funcionamiento del derecho es en realidad un proceso de equilibrio, selección y compensación entre diversos intereses, y de ajuste autoritativo y normativo de estos diferentes intereses a través de derechos y obligaciones.

(3) Confirmar y proteger las relaciones de derechos de propiedad y alentar a las personas a poseer, usar o transferir (intercambiar) propiedades con fines de eficiencia.

El reconocimiento de los derechos de propiedad (aclaración de las relaciones de derechos de propiedad) es el requisito previo para el uso efectivo de los recursos naturales. Sólo cuando las personas obtienen el derecho a poseer y utilizar los recursos, tener sus propios dueños y tener el derecho de excluir a otros de infringirlos o apoderarse de ellos. sus propiedades, los propietarios tienen la confianza y la motivación para invertir recursos y desarrollar riqueza. Las leyes de cualquier país se centran en los derechos de propiedad. Al tiempo que confirma los derechos de propiedad, la ley también debe crear un mecanismo para la utilización efectiva de los derechos de propiedad, el más importante de los cuales es brindar protección y conveniencia para la transferencia de derechos de propiedad. Si la confirmación legal y la protección de los derechos de propiedad son condiciones necesarias para el uso efectivo de los recursos, la transferibilidad de los derechos de propiedad (es decir, la transferencia de un sujeto a otro) es una condición suficiente para el uso efectivo de los recursos. Imagínese, si los derechos de propiedad son fijos, los recursos no pueden fluir de una utilización de baja eficiencia a una utilización de alta

eficiencia. Si un agricultor posee una cierta cantidad de tierra, pero no es bueno en la agricultura y la gestión, su tierra puede producir más productos agrícolas y ganaderos en manos de otros. En este caso, el uso eficaz de los recursos requiere un mecanismo. se utiliza para alentar al agricultor a transferir los derechos de uso de la tierra a alguien que pueda usarla de manera más eficiente a través del intercambio. El derecho legal a transferir propiedad es uno de esos mecanismos. Lo mismo ocurre con la tierra y con otros recursos. Este mecanismo ha comenzado a incorporarse en la Constitución de nuestro país y en otras leyes y reglamentos, y el arrendamiento de medios de producción y la fusión de empresas son manifestaciones de su papel.

(4) Confirmar, proteger y crear el modelo de operación económica más eficiente para que pueda promover más efectivamente el rápido desarrollo de la productividad social.

En diferentes contextos sociales, diferentes sociedades y países pueden tener diferentes modelos de operación económica, pero en lo que respecta a la sociedad contemporánea, el mejor modelo es el modelo de economía de mercado. El mercado coloca a los productores y operadores en una situación de libre competencia y supervivencia del más fuerte, creando un lugar amplio para que las personas muestren sus talentos. Al mismo tiempo, también permite el flujo de recursos desde una utilización de baja eficiencia hacia una utilización de alta eficiencia. utilización. El macrocontrol en la economía de mercado hace que el mercado sea más eficiente. Deshacerse de la competencia ciega y reducir las contingencias, la arbitrariedad, los riesgos y otros desperdicios de recursos en la producción y las operaciones. Bajo la guía de la teoría de la construcción del socialismo con características chinas, después de años de decididas reformas, el modelo de operación económica original de mi país ha restringido severamente el desarrollo de la productividad, incluyendo una excesiva concentración estatal, una excesiva unificación, el estrangulamiento de la economía mercantil y el descuido de la ley del valor y el papel del mercado. Se han producido cambios importantes, pero los problemas profundamente arraigados en el desarrollo económico están lejos de estar resueltos fundamentalmente. Por lo tanto, debemos emancipar aún más nuestras mentes, promover la reforma y la apertura, y formar un sistema económico de

mercado socialista y un modelo operativo a nivel nacional para liberar y desarrollar aún más nuestro país.productividad social.

(5) Reconocer y proteger los derechos de propiedad intelectual, liberar y desarrollar la ciencia y la tecnología.

La ciencia y la tecnología son fuerzas productivas primarias. Para liberar y desarrollar las fuerzas productivas, primero debemos liberar y desarrollar la ciencia y la tecnología, que son particularmente prominentes en la próxima era de la economía del conocimiento. Las principales funciones del derecho al respecto son:

En primer lugar, declarar las actividades científicas y tecnológicas y sus resultados como derechos, a fin de "añadir la llama de la sabiduría al combustible de los intereses" y promover que las personas participen en actividades creativas y creen nuevas ideas, nuevos conocimientos y nuevas tecnologías. El jurista estadounidense Bodenheimer lo dijo bien: "La gente tiende a tener dos tendencias: la creatividad y la pereza. La ley es un medio poderoso para estimular a la gente a trabajar duro. La ley no puede ordenar directamente a alguien que se convierta en inventor o cree excelentes inventos". , pero puede proporcionar las condiciones necesarias para que las personas desarrollen sus talentos creativos”. [19] La experiencia de varios países en los tiempos modernos muestra que allí donde la ley reconoce el valor del conocimiento y protege los derechos de propiedad intelectual, la ciencia y la tecnología avanzan cada día y la productividad social está en auge; por el contrario, la productividad social está estancada.

En segundo lugar, organizar y coordinar el desarrollo de la ciencia y la tecnología, aclarar la posición estratégica del desarrollo de la ciencia y la tecnología en el desarrollo económico y social nacional y formular planes y planes de desarrollo de la ciencia y la tecnología. Reformar el sistema de gestión de ciencia y tecnología, mejorar el sistema de recompensas de ciencia y tecnología y perfeccionar los derechos y obligaciones entre los sujetos de las actividades de ciencia y tecnología para promover la transformación de los logros científicos y tecnológicos en productividad real y lograr la integración de la ciencia y la tecnología. y economía.

(6) Implementar la innovación del sistema y reducir los costos de transacción.

El concepto de costos de transacción es uno de los conceptos más ricos de la economía moderna. Los economistas y analistas económicos corresponden a los conceptos de "transacción" y "producción" y creen que las actividades de "producción" son la relación entre los seres humanos y la naturaleza, mientras que las actividades "comerciales" son las relaciones entre los seres humanos. Los costos de transacción se refieren a todos los costos distintos de los de producción, incluidos los costos de información (costos de descubrir objetos de transacción, calidad del producto, precios de transacción, condiciones de mercado, etc.), costos de medir, definir y proteger los derechos de propiedad (es decir, costos de proporcionar condiciones de transacción o requisitos previos de la transacción), costos de tiempo (incluidos los costos de negociar y celebrar un contrato), los costos de hacer cumplir el contrato, los costos de monitorear los incumplimientos e imponer sanciones para mantener el orden en las transacciones, y los costos del riesgo. Los nuevos economistas institucionales señalan que los costos de transacción son los costos operativos del sistema económico, que son similares a la fricción en física. La clave para reducir los costos de transacción es la innovación de los sistemas de derechos de propiedad, las formas organizativas corporativas y la mejora o complementación de los mecanismos de mercado. En la innovación del sistema, la innovación del sistema legal es muy importante. Las leyes, especialmente el derecho económico, el derecho civil y comercial y el derecho procesal civil, a través de una reforma y construcción institucional centrada en la eficiencia, establecen los modelos de transacciones y procedimientos de litigio más eficientes para las entidades económicas, asegurando que las personas operen de la forma más confiable, segura y y la forma más eficiente, con procedimientos sencillos y mínimos consumos de tiempo, energía y materiales, para alcanzar los objetivos económicos esperados. Esto también es un impulso y una promoción de la eficiencia.

2. El impacto de la eficiencia en el derecho

(1) Impacto en el alcance de los ajustes legales

El objeto del ajuste por ley son las relaciones sociales en una determinada sociedad, pero no todas las relaciones sociales están ajustadas por la ley. Las relaciones sociales que ajusta la ley están determinadas por las necesidades de la clase dominante en la sociedad. Tomar la eficiencia como el valor que persigue la ley significa que la clase dominante no sólo necesita la ley para desempeñar pasivamente la función de confirmar y mantener las relaciones económicas existentes, sino que también necesita que la ley cumpla pasivamente la función de confirmar y mantener las relaciones económicas existentes. pero también necesidades La ley asume activamente la misión de desarrollar la productividad social, mejorar la eficiencia económica y optimizar la asignación y uso de los recursos. De esta manera se ha ampliado el alcance del ajuste legal de las relaciones económicas. En la sociedad contemporánea, las funciones económicas del derecho se fortalecen cada vez más y aumentan las disposiciones legales sobre la asignación y el uso de los recursos relevantes. El impacto del valor del beneficio en el alcance del ajuste legal puede reflejarse al menos en los dos puntos siguientes: Primero, las leyes contemporáneas en varios países generalmente interfieren directamente con el uso de los recursos naturales, por lo que sucesivamente han formulado leyes para la protección de los recursos naturales. recursos naturales, como leyes de recursos minerales, leyes de recursos hídricos, etc. Ley de conservación, ley forestal, etc. En segundo lugar, preste atención a reducir los costos de transacción. Por ejemplo, el derecho contractual anterior solo prestaba atención a la equidad del contrato, pero el derecho contractual contemporáneo también estipula específicamente los términos básicos del contrato, de modo que las partes del contrato no tengan que negociar cada cláusula que consume mucho. de mano de obra y recursos financieros antes de celebrar el contrato, lo que sin duda reduce considerablemente los costos de transacción y mejora así la eficiencia.

(2) Impacto en los métodos de ajuste legal

La introducción del valor del beneficio también tiene un cierto impacto en el método de ajuste legal, lo que hace que el método de ajuste legal sea más flexible. Esto se refleja principalmente en la protección jurídica de los derechos. Los métodos de protección jurídica de los derechos incluyen principalmente normas de propiedad, normas de

responsabilidad y normas de inalienabilidad. Las reglas de propiedad protegen los derechos de una manera que permite al propietario prohibir la intrusión de otros a menos que esté dispuesto a renunciar al derecho a un precio mutuamente aceptable. Las normas de responsabilidad protegen los derechos de los titulares de derechos en forma de daños y perjuicios. La norma de responsabilidad permite que una persona sin derechos posea y utilice los derechos del titular del derecho sin el permiso de éste, pero debe compensar al titular del derecho por cualquier pérdida causada por ello. En circunstancias normales, los derechos están protegidos por ambos métodos de protección, que también es el método de protección legal tradicional. Sin embargo, una vez introducidos los beneficios en la ley, a veces es necesario abandonar las normas de propiedad y utilizar únicamente normas de responsabilidad, lo que suele ocurrir cuando los costos de transacción son particularmente altos. Cuando una persona sin derechos quiere ocupar y utilizar los derechos del titular del derecho y el costo de la negociación con el titular del derecho es demasiado alto, los derechos pueden ser ocupados y utilizados por la persona sin derechos sin el consentimiento del titular, y en Al mismo tiempo, la persona sin derechos podrá ser indemnizada por sus pérdidas. Este método de protección de los derechos, que no sólo es conforme con la justicia sino que responde a las exigencias de eficiencia, ha sido estipulado en el derecho contemporáneo.

(3) Impacto en la distribución de derechos y obligaciones

Tomar el valor del beneficio como uno de los valores básicos del derecho significa que el derecho no sólo asigna derechos y obligaciones de acuerdo con los requisitos de la justicia, sino que también utiliza el beneficio como criterio para asignar derechos y obligaciones. Especialmente cuando el desarrollo social y económico se convierte en la necesidad dominante de la clase dominante, es necesario sacrificar temporalmente los requisitos de igualdad y prestar más atención a los requisitos de eficiencia al asignar derechos y obligaciones económicos.

(4) Impacto en los procedimientos legales

El valor del beneficio también afecta el proceso legal al reducir sus costos. Resolver disputas lo más rápido posible puede reducir el costo de los procedimientos legales. Para ello, los países contemporáneos generalmente adoptan

diversas medidas para mejorar la efectividad de los procedimientos legales para la resolución de disputas, como la preservación de pruebas, la preservación de litigios, la ejecución anticipada, la combinación de sentencias y mediación, etc. Estas medidas han desempeñado un cierto papel en la reducción del costo de los procedimientos legales, mejorando la eficiencia de los procedimientos legales y, por lo tanto, aumentando los beneficios generales de la sociedad.

La relación entre el derecho y la eficiencia se refuerza mutuamente. El derecho toma la eficiencia como su objetivo de valor básico y promueve la realización de beneficios. A su vez, la eficiencia tiene un impacto en el derecho, provocando cambios en el alcance, el método y los procedimientos de ajuste.

Preguntas para pensar

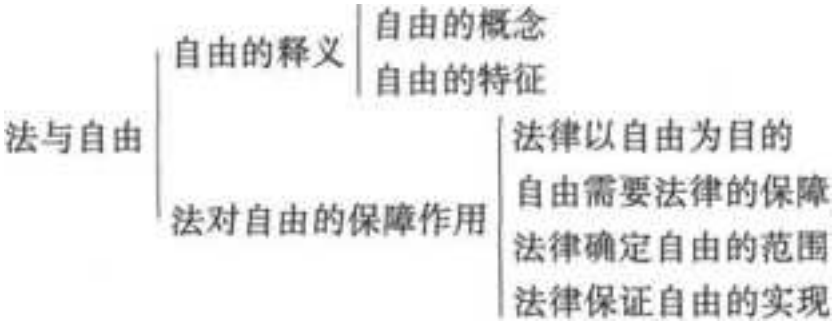
1. ¿Cómo entender el significado de eficiencia?
2. ¿Qué papel juega el derecho en la promoción de la eficacia?
3 . ¿Qué impacto tiene la eficiencia en el derecho?

Lectura recomendada

1. Zhang Wenxian: "Investigación sobre las tendencias filosóficas jurídicas occidentales en el siglo XX", Law Press, edición de 1996.
2. Zhuo Zeyuan: "Jurisprudencia", Law Press, edición de 2004.
3 . Qi Yanping: "La teoría del valor de la equidad y la eficiencia del derecho", publicado en la "Revista de la Universidad de Shandong" (edición de Filosofía y Ciencias Sociales), número 1, 1996.
4. Gu Peidong: "Eficacia: un objetivo de valor básico del derecho contemporáneo", publicado en "Chinese Legal Science", número 3, 1992.
5. Hu Weixing: "Sobre la eficiencia jurídica", publicado en "Chinese Legal Science", número 3, 1992.

Capítulo 30 Ley y libertad

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

Ya sea como conceptos en filosofía, política o sociología, son consistentes con los conceptos de libertad en el derecho y en el derecho. Una manifestación de esta coherencia es que los derechos de libertad jurídica son la expresión jurídica de la libertad con un significado filosófico y de la libertad con un significado político. Hasta cierto punto, las leyes reflejan la comprensión y comprensión de las leyes objetivas y el orden social por parte de los legisladores y los grupos sociales que representan, y siempre evalúan diversos comportamientos con base en esta comprensión y comprensión, para luego clasificar algunos de ellos como actos reconocidos como derechos libres. En una era en la que la ley es la norma principal de la sociedad, la libertad debe realizarse a través de la ley y dentro del alcance de la ley. Este capítulo presenta principalmente el significado de libertad y la relación entre ley y libertad. A través del estudio de este capítulo, podemos distinguir los dos conceptos de libertad en el sentido de la ciencia política y la sociología, memorizar el concepto de libertad en el derecho y comprender el papel del derecho en la protección de la libertad.

Puntos clave del examen judicial

La relación entre derecho y libertad, y la protección y restricción de la libertad por la ley.

Sección 1 La definición de libertad

1. El concepto de libertad

El concepto de “libertad” (libertad, Liberty) tiene su origen en la cultura occidental y es un concepto que

representa el grado de independencia de la voluntad de un sujeto. Tiene sentido amplio y estrecho. El concepto amplio de libertad se refiere al estado de las cosas objetivas por sí mismas. El concepto de libertad en un sentido estricto sólo se refiere al estado en el que las personas controlan las cosas objetivas según su propia voluntad. La jurisprudencia analiza la libertad en este último sentido. En latín, "libertad" significa estar libre de esclavitud. En el derecho romano, la definición de libertad (derecho) es: libre es aquel que puede realizar el poder de su voluntad sin que la ley lo prohíba. Desde los tiempos modernos, este concepto de libertad se ha ido dividiendo paulatinamente en dos aspectos: primero, la libertad no está sujeta a interferencias y restricciones por parte de otros, que es el llamado "libre de..." (estar libre de...) ; segundo, la libertad es estar libre de interferencias y restricciones por parte de otros; "confiar en uno mismo, decidir por sí mismo" es la llamada "libertad de hacer..." (ser libre de hacer...). Algunos estudiosos occidentales llaman al primer tipo de libertad "libertad negativa" y al segundo tipo de libertad "libertad positiva".

En la historia del pensamiento humano, los pensadores han utilizado ampliamente el concepto de libertad en los campos de la filosofía, la política (social) y el derecho. Para comprender con precisión el significado de libertad y luego explicar científicamente la relación entre el derecho y la libertad, así como el papel del derecho en la protección de la libertad, es necesario revelar la connotación y el significado de la libertad desde la filosofía, la política, la sociología, y jurisprudencia (derecho).

En filosofía, la libertad se refiere a un estado alcanzado por la comprensión y transformación del mundo objetivo por parte del ser humano y está relacionado con el concepto de necesidad. El antiguo filósofo chino Zhuang Zhou dividió una vez la libertad en libertad para "ser" y libertad para "no ser". Discutió la condicionalidad de la libertad con una actitud nihilista, creyendo que un roc debe depender de fuertes vientos y alas largas para volar, y que una persona debe llevar comida para tres meses para viajar mil millas. Esta es la libertad "para ser " en lugar de libertad real. Si la gente quiere deshacerse de este estado de falta de libertad y obtener la libertad absoluta de "no esperar", deben "sentarse y olvidar", es decir, perder sus extremidades, destronar su inteligencia y separarse de la forma de conocer, que es Lo mismo que Datong. Sólo en este reino

espiritual de estar integrado con el mundo y todas las cosas puede el hombre realizar la verdadera libertad. Esta idea de estar libre de cualquier restricción ha sido expresada de manera similar por los pensadores occidentales modernos. Como creía Hobbes: "La palabra libertad, en su sentido original, se refiere a la ausencia de obstáculos". [20] Spinoza cree: "Todo lo que existe sólo por la necesidad de su propia naturaleza y cuyo comportamiento está determinado sólo por sí mismo se llama libertad". La libertad es diferente de aquella cuya "existencia y comportamiento están determinados de cierta manera por otras cosas". La situación debe ser la contraria. [veintiuno] Hegel señaló además que la necesidad es ciega sólo cuando no se comprende, y que la libertad es la comprensión de la necesidad.

El significado filosófico de la libertad es la unidad de la voluntad del sujeto y las leyes objetivas. La unidad aquí contiene significados duales: primero, la libertad es la comprensión de las leyes objetivas y el control de la necesidad. Las leyes objetivas son inevitabilidades objetivas que existen independientemente de la voluntad humana y no pueden crearse ni destruirse. Cuando no se reconoce, actúa como una fuerza "ciega": esta fuerza extraña ata y reprime a las personas, por lo que no son libres. Sin embargo, las personas pueden utilizar las leyes en la práctica y tomar decisiones dentro del alcance de las leyes para lograr sus propios objetivos. Pueden controlar y controlar objetos basándose en leyes objetivas y la interacción de varias leyes, obteniendo así libertad de acción. En segundo lugar, la libertad es el reconocimiento de leyes objetivas. Comprender las leyes y dominar la capacidad de controlarlas y aplicarlas son sólo los requisitos previos para realizar el libre albedrío, no la libertad en sí. Si el sujeto quiere alcanzar la libertad, también debe cumplir con leyes objetivas y superar diversos prejuicios y miopías. Entender la libertad como libertad de acción basada en el reconocimiento de la necesidad y la elección voluntaria, seguir las reglas y actuar de acuerdo con las reglas de manera consciente y voluntaria, sólo así el sujeto sentirá que sus acciones son completamente la exteriorización de su propia voluntad, y allí No habrá restricciones en el comportamiento.

El significado político y sociológico de libertad se refiere al estado en el que las personas son libres de esclavitud o servidumbre o al grado en que disfrutan del derecho a

participar en el estado y realizar su propia voluntad. Está vinculado al concepto de democracia. En la antigua Grecia y Roma, "libertad" era sinónimo de "liberación" y "goce de los derechos democráticos". En ese momento, cuando un hombre llega a la edad adulta, está liberado del control de su padre, tiene una personalidad independiente, disfruta de los derechos y obligaciones de los ciudadanos, posee esposas, propiedades y esclavos, y los administra, esto se llama libertad. En la antigua Roma, a los esclavos que eran liberados de diversas formas también se les llamaba "hombres libres". Desde este punto de vista, en Occidente, la libertad en el sentido original se refiere principalmente a la autonomía y la autosuficiencia, lo que significa la eliminación de la dependencia personal y la independencia de la personalidad. Posteriormente, con el desarrollo de la sociedad, el significado principal de la libertad ya no era la liberación de los esclavos, sino el derecho a participar en el país. Muchos pensadores occidentales han profundizado en esto. Montesquieu creía que la libertad política sólo existe en un gobierno que es políticamente tolerante y cuyo poder no se abusa. Debe establecerse a través de la separación de poderes. La diferencia entre democracia y aristocracia. Los Estados no son Estados libres por naturaleza. Rousseau cree que la libertad no existe en el estado de obedecer o ser obedecido, esclavizar o ser esclavizado. La libertad reside no sólo en realizar la propia voluntad, sino también en no someter la voluntad de los demás a la propia voluntad. Morelli también creía que la verdadera libertad política de las personas es disfrutar sin obstáculos y sin miedo de todo lo que pueda satisfacer sus deseos naturales y, por tanto, sus deseos legítimos. Yan Fu, representante de los reformistas burgueses chinos, señaló al promover las ideas liberales occidentales que la libertad se origina en el talento humano, la libertad es el cuerpo y la democracia es el uso. La libertad es la esencia de la democracia y la democracia es el producto inevitable de libertad.

En la jurisprudencia (derecho), la libertad se refiere a la capacidad o estado de los ciudadanos o grupos sociales para actuar dentro del alcance permitido por el poder estatal, y está vinculada al concepto de derechos. La primera persona en Occidente que propuso y estudió claramente el concepto de libertad en un sentido jurídico fue Aristóteles. Consideró la libertad como un estado de actuar dentro del ámbito permitido por la ley, y señaló que la libertad no significa darse un capricho sin restricciones y vivir como uno quiera,

sino buscar una buena vida dentro del ámbito permitido por la ley. Las leyes son las reglas de vida establecidas por las personas. "La ley no debe verse como esclavitud (en contraposición a la libertad), sino más bien como salvación". [Veintidós] Siguiendo a Aristóteles, los políticos y pensadores occidentales realizaron investigaciones sobre el concepto de libertad jurídica. Montesquieu creía que la libertad, especialmente la libertad política, sólo puede existir si está vinculada a la ley. En un país democrático la libertad existe precisamente gracias a la ley. Sólo con la ley podemos tener orden, evitar la anarquía caótica, evitar que otros interfieran y violen mi libertad de manera irrazonable, mantener mi verdadera independencia y hacer lo que debo hacer como me plazca. Dijo: "En un país democrático, la gente parece poder hacer lo que quiera. Esto es cierto; sin embargo, la libertad política no significa que la gente pueda hacer lo que quiera. En un país, es decir, la ley, en un país con leyes En la sociedad, la libertad es sólo eso: una persona puede hacer lo que debe hacer sin ser obligada a hacer lo que no debe hacer. Debemos recordar qué es 'independencia' y qué es 'libertad'. Libertad es hacer la ley El derecho a hacer todo lo que la ley permite, y si un ciudadano puede hacer lo que la ley prohíbe, ya no es libre, porque todos los demás también tienen este derecho". [veintitrés] Hegel también habló sobre el significado de la libertad desde la perspectiva del derecho: creía que la libertad es la esencia del derecho y definió el derecho como "el derecho es la libertad como idea". Dijo: "La ley es la manifestación concreta de la libertad, la realización de la autoconciencia, el lado real y la forma real del espíritu. El Estado es la realización objetiva de la ley. La ley es la existencia libre y autoexistente de El espíritu, y tiene su propia existencia determinada, es activo. La ley es la libertad de realizarse." [veinticuatro] Marx señaló claramente en "Sobre la cuestión judía" que la libertad es sin duda una parte integral de los derechos humanos.

Cabe señalar que ya sean conceptos de filosofía, política o sociología, son consistentes con los conceptos de libertad en el derecho y el derecho. Una manifestación de esta coherencia es que los derechos de libertad jurídica son la expresión jurídica de la libertad con un significado filosófico y de la libertad con un significado político. Hasta cierto punto, las leyes reflejan la comprensión y comprensión de

las leyes objetivas y el orden social por parte de los legisladores y los grupos sociales que representan, y siempre evalúan diversos comportamientos con base en esta comprensión y comprensión, para luego clasificar algunos de ellos como actos reconocidos como derechos libres. Sin embargo, en la ley, los derechos liberales a veces existen en forma de privilegios y otras veces en forma de derechos generales.

2. Características de la libertad

Cuando la libertad se manifiesta en comportamientos humanos específicos, tiene las siguientes características:

1. socialidad libre

El hombre es la suma de todas las relaciones sociales. Sólo en el colectivo los individuos pueden obtener los medios para desarrollar plenamente sus talentos, por lo que la libertad individual es ante todo social. La libertad individual está estrechamente ligada a la libertad grupal y a la libertad social. Sólo bajo la premisa de que cada uno respete plenamente la igual libertad de los demás, su libertad podrá ser respetada de manera similar. El disfrute de la libertad personal está vinculado a la distribución de los recursos sociales. La cantidad total de recursos sociales no cambia en un período específico. El grado de libertad de cada grupo depende de su estatus político y económico en la sociedad. El grado de libertad que disfrutan está relacionado con la cantidad de recursos que obtienen, lo que a su vez afecta directamente las condiciones que el grupo puede brindar para la realización de la libertad individual. En ausencia de equidad en la distribución de los recursos sociales, la ampliación del alcance de la libertad de algunas personas a menudo se basa en la reducción del alcance de la libertad de otras. Por lo tanto, el grado en que se realiza la libertad individual refleja el estatus real de la libertad grupal o social. En términos generales, cuanto mejores sean las condiciones proporcionadas por el grupo o la sociedad para la libertad individual, más plenamente será la realización de la libertad individual.

2. la historicidad de la libertad

El desarrollo de la libertad ha sido paralelo al de la civilización humana, y cuando se separó por primera vez del reino animal, era en todos los aspectos esenciales tan carente de libertad como los animales. Con el desarrollo de las fuerzas productivas, cada progreso cultural impulsa a las

personas a dar un paso más hacia la libertad. El aumento gradual de la capacidad del hombre para controlar las fuerzas naturales lo ha alejado cada vez más del reino animal. Cuando todos puedan aprovechar al máximo sus talentos, la productividad social se desarrollará rápidamente. El progreso social se basa en la plena realización de los talentos de cada uno. Esta situación sólo puede darse en una sociedad comunista donde las clases han desaparecido y la riqueza material es extremadamente abundante. En este momento, el libre desarrollo de cada persona es la condición para el libre desarrollo de todas las personas, y sólo bajo este sistema puede haber verdadera libertad.

3 . condicionalidad de la libertad

La libertad es a la vez absoluta y relativa. La naturaleza absoluta de la libertad se manifiesta en el hecho de que, dentro de un cierto rango, la libertad del sujeto no está restringida por otras cosas. En lo que respecta a una determinada etapa de las actividades cognitivas, la comprensión por parte del sujeto de las leyes de las cosas objetivas y la finalización de su práctica le permiten obtener libertad absoluta. La relatividad de la libertad se manifiesta en que toda realización de la libertad del sujeto se limita al alcance permitido por las leyes objetivas y se basa en ciertas condiciones como requisito previo para su existencia. Incluso en la etapa específica de las actividades cognitivas, la relación del sujeto con El objetivo La comprensión de las leyes de las cosas y la finalización de su práctica son sólo temporales. Los continuos cambios y desarrollo de las cosas objetivas hacen que cada éxito de la materia sea desafiado y pronto se convierta en historia. La condicionalidad de la libertad se manifiesta en cuatro aspectos:

(1) Limitaciones de los intereses de clase. En las sociedades de clases, la naturaleza, el contenido y el alcance de la libertad suelen estar controlados por la clase o grupo dominante.

(2) Restricciones normativas. La libertad es lo opuesto a la obstinación, y el disfrute y la implementación de la libertad siempre están restringidos en diversos grados por la moral social o de grupo, la ley, la religión y otras normas. Está vinculado a derechos y obligaciones, cuando la ley reconoce la racionalidad del comportamiento de alguien, también estipula que otras personas tienen la obligación de no interferir en su comportamiento. La libertad jurídica es

un conjunto complejo de derechos y obligaciones que refleja hasta qué punto el Estado puede tolerar el comportamiento individual y grupal.

(3) Limitación del nivel de comprensión. La libertad es el reconocimiento de la necesidad. La libertad no significa independencia de las leyes objetivas en la fantasía, sino que consiste en comprender las leyes objetivas y hacer que sirvan a un determinado propósito de una manera planificada. Cuanto más libremente se juzga una determinada cuestión, mayor es la inevitabilidad del contenido de ese juicio. Dado que el desarrollo de la comprensión de las personas es gradual, en cada etapa su nivel de comprensión es limitado, por lo tanto, cuando las personas se enfrentan a decisiones vacilantes, demuestra que no comprenden las cosas y demuestra que su juicio no es libre.

(4) Limitación de medios. La realización de todo tipo de libertad requiere la ayuda de ciertos medios. Las limitaciones de los recursos sociales y sus métodos de distribución, así como el tiempo necesario para que la ciencia y la tecnología se transformen en productividad práctica, dificultan que los medios alternativos existentes en la sociedad satisfagan las necesidades urgentes de las personas. La falta de medios necesarios limita el grado de realización de la libertad.

Sección 2 El papel de la ley en la protección de la libertad

La libertad es de gran valor para los seres humanos. Por tanto, la búsqueda de la libertad debe ser inherente a la naturaleza humana. La historia de la humanidad es el proceso de realización continua de la libertad. El proceso de realización de la libertad en la sociedad es siempre inseparable de las reglas. Sin reglas no hay libertad. En una era en la que la ley es la norma principal de la sociedad, la libertad debe realizarse a través de la ley y dentro del alcance de la ley. “La ley, en su verdadero sentido, no es tanto una restricción como una guía para que un hombre libre e inteligente persiga sus justos intereses... El propósito de la ley no es abolir o restringir la libertad, sino protegerla y ampliarla. " [25] El derecho desempeña un papel

multifacético y con múltiples vínculos en la realización de la libertad.

1. El fin del derecho es la libertad

La libertad es uno de los fines del derecho y ha sido reconocida desde hace mucho tiempo por los juristas. Cicerón de la antigua Roma dijo la famosa frase: Para obtener la libertad, somos servidores de la ley. Locke dejó claro que, independientemente de los malentendidos que puedan surgir, el propósito del derecho no es abolir o restringir la libertad, sino protegerla y ampliarla. Esto se debe a que en todos los estados humanos que son capaces de regirse por la ley, donde no hay ley, no hay libertad. Esto se debe a que libertad significa estar libre de restricciones y violencia por parte de otros, y esta libertad no puede existir donde no hay ley. Locke señaló que el propósito del derecho es proteger y ampliar la libertad. Robespierre hizo una discusión consistente con la de Locke y reveló de manera más completa la importancia del derecho para la libertad. Respecto a la promulgación de leyes, dijo que las leyes se promulgan para garantizar que cada uno pueda desarrollar libremente sus talentos, no para restringir sus talentos. El poder de la ley se limita a prohibir a cada persona lesionar los derechos de otros, pero no a prohibirle ejercer los propios. En todos los países libres, la ley debería proteger especialmente la libertad social y la libertad personal contra el abuso de poder por parte de quienes detentan la autoridad. Sobre el contenido de la ley, dijo que la primera tarea de cualquier constitución debería ser proteger a la sociedad y la libertad individual del propio gobierno. Las reglas de la división de los poderes judiciales se establecen en aras de la libertad y están sujetas a la necesidad de asegurar los medios para su conservación. El propósito del derecho militar es también derrotar de manera más confiable a los enemigos externos y proteger la libertad del país de los estragos de los enemigos internos. Concluyó que, en resumen, hacemos leyes no para necesidades temporales, sino para el plan de largo plazo; no para nosotros, sino para el mundo; debemos demostrar que somos dignos de aquellos que sentaron las bases de la libertad, y Debemos seguir inquebrantablemente este gran principio de que la libertad no puede existir si se restringe la conducta de aquellos a quienes el pueblo confía el poder.

Marx también creía que uno de los propósitos del derecho debería ser la libertad, e hizo una discusión extremadamente profunda y clara. Él cree que la ley se encoge frente a la vida humana, es decir, la vida de la libertad. La ley no es un medio para suprimir la libertad. La ley no puede entrar en conflicto con la libertad. La ley debe apuntar a la libertad. Esto es válido incluso para la cuestión de la coerción legal, que sólo puede servir al propósito de la libertad. Sólo cuando el comportamiento real de las personas muestra que ya no obedecen las leyes naturales de la libertad, esta ley natural de la libertad, expresada como ley estatal, obliga a las personas a convertirse en personas libres.

La ley apunta a la libertad, específicamente:

(1) Se establecen normas jurídicas para confirmar y proteger la libertad. Las normas jurídicas incluyen normas autorizantes, normas prohibitivas y normas imperativas. La autorización legal en sí misma es una confirmación de la libertad, y también se establecen prohibiciones y obligaciones legales para garantizar la libertad. La ley prohíbe a las personas infringir la libertad de los demás. Para garantizar la realización de la libertad jurídica de las personas, a menudo se requiere que la legislación exija que las personas realicen o no ciertos comportamientos para la realización de las libertades sociales o de otras personas. Sin autorización legal libre, prohibiciones legales y ordenamientos legales, la ley misma ha perdido su alma.

(2) Se establecen derechos y obligaciones legales para la realización de la libertad. Desde la perspectiva de los derechos y obligaciones legales, los derechos legales se establecen para la libertad y las obligaciones legales también se establecen para la libertad. Si el establecimiento de derechos legales entra en conflicto con la libertad, inevitablemente violará la intención original de la ley; si el establecimiento de obligaciones legales entra en conflicto con la libertad, los derechos legales quedarán en nada y la libertad no tendrá base legal ni garantía. Los derechos y obligaciones legales proporcionan formas legales específicas para la realización de la libertad.

(3) La formulación e implementación de las leyes debe basarse en la libertad como punto de partida y destino, con la libertad como núcleo; la implementación de las leyes debe basarse en la libertad, y la protección o el ataque, las recompensas o las sanciones de la ley deben basarse en la libertad.

2. La libertad requiere protección legal

(1) El uso de la ley para proteger la libertad es la necesidad de garantizar que la libertad esté protegida contra infracciones. En la sociedad, las personas existen como individuos y grupos formados por individuos. Entre individuos, entre grupos y entre individuos y grupos, cada uno tiene intereses y voluntades independientes, cada uno persigue sus propias necesidades o intereses y cada uno persigue su propia libertad. Inevitablemente se producirán conflictos e incluso infracciones mutuas entre las necesidades, intereses y libertades de diversos sujetos. Para garantizar que no se viole la libertad, los violadores de la libertad y sus violaciones de la libertad deben ser castigados severamente. El medio externo más severo que tienen los humanos para castigar el mal es la ley. La ley es una medida poderosa para castigar a quienes violan la libertad. La ley protege la libertad contra infracciones al sancionar los delitos ilegales que infringen la libertad.

(2) El uso de la ley para proteger la libertad es necesario para garantizar que no se abuse de ella. La libertad tiene el potencial de ser violada y abusada. El abuso de la libertad se produce por la ampliación arbitraria del alcance y contenido de la libertad por parte de quienes la disfrutan. También puede conducir al daño o privación de la libertad de otros individuos o grupos. La infracción de la libertad discutida anteriormente se ve desde la fuerza externa del sujeto libre; el abuso de la libertad discutido aquí se ve desde la agencia interna del sujeto libre. Los dos son esencialmente dos lados del mismo problema. Las violaciones de la libertad pueden resultar de abusos de la libertad, y los abusos de la libertad deben conducir a violaciones de la libertad. La ley debe impedir que se vulnere la libertad y, al mismo tiempo, evitar que se abuse de ella, y garantizar integralmente la existencia, la realización y el desarrollo de la libertad hacia libertades superiores.

(3) La protección jurídica de la libertad es la misión de la Constitución y un objetivo importante de otras leyes y reglamentos. Como ley fundamental del país, la Constitución debe asumir la importante tarea de confirmar y proteger la libertad. Proteger la libertad es también una búsqueda importante de otras leyes y regulaciones. Otras leyes y reglamentos también deberían esforzarse por proteger la libertad. La libertad sólo está estipulada en los

principios de la Constitución, que es difícil de traducir a la realidad objetiva de la sociedad. También requiere una protección adecuada de todo el sistema jurídico de la sociedad. La protección de la libertad no es sólo tarea del derecho penal: el derecho administrativo, el derecho civil, el derecho matrimonial, el derecho procesal, el derecho laboral, etc., deben ofrecer garantías para la libertad desde sus propios aspectos jurídicos específicos, de modo que la libertad pueda adquirir su debida importancia social. bajo la protección de la ley.

Un mecanismo importante para que la ley proteja la libertad es legalizar la libertad en derechos, convirtiéndola en el derecho a participar en todas las actividades que no sean perjudiciales para los demás. Transformar la libertad en derechos legales (derechos a la libertad) es de gran importancia. Porque si la voluntad es sólo la voluntad del sujeto, el hecho de que pueda superar obstáculos o limitaciones artificiales depende enteramente del contraste entre la fuerza del sujeto y los obstáculos o resistencias externos y, por lo general, los obstáculos o resistencias externos siempre tienen ventaja. Sin embargo, cuando el libre albedrío del sujeto es reconocido por el Estado, representante oficial de la sociedad, adquiere legitimidad y se expresa así como un "derecho universal". La voluntad expresada en forma de derechos libres ya no es sólo la voluntad del sujeto, sino también la voluntad del Estado. Por lo tanto, cualquier violación del mismo es una violación de la autoridad estatal y debe ser contrarrestada por el poder coercitivo del Estado. Cuando la ley reconoce la libertad como un derecho, también determina el alcance de diversas libertades y derechos, posibilitando su coordinación entre sí bajo los principios jurídicos generales de la libertad. Si el derecho a la libertad significara hacer lo que uno quiera, la libertad dejaría de existir, porque esto sería una negación mutua de la libertad. Por lo tanto, todo tipo de derechos libres deben tener un margen claro. Dentro del ámbito especificado por este margen o el espacio de las actividades privadas, el sujeto del derecho puede hacer todo lo que quiera. La interferencia de otros es ilegal. Si va más allá En este ámbito, su libertad pierde el carácter de derecho, y su comportamiento también es ilegal, porque en este momento inevitablemente causará daño a los intereses legítimos de otras personas.

3. La ley determina el alcance de la libertad

Aunque la libertad es un valor social, la libertad no es ilimitada. La libertad de hacer cualquier cosa es necesariamente inútil o incluso perjudicial, porque el ejercicio de esta libertad por cada persona siempre entra en conflicto con la libertad de todos los demás. Por tanto, si no hay límites a la libertad, habrá un estado en el que todos podrán interferir con los demás sin restricciones. Basándose en esta comprensión, Locke señaló: La libertad no es la libertad de cada uno de hacer lo que quiera, sino la libertad de actuar como le plazca dentro de los límites de las leyes a las que está obligado.

La libertad es libertad dentro del ámbito permitido por la ley y no es la terquedad de nadie. En la sociedad moderna, como libertad como derecho, su alcance está determinado por la ley y las normas jurídicas se utilizan como criterio. La libertad es el derecho a realizar todas las actividades que no sean perjudiciales para los demás. Los límites de las actividades de cada persona que no son perjudiciales para los demás están fijados por la ley, del mismo modo que los límites de la tierra están determinados por hitos.

La ley determina el alcance de la libertad basándose en la premisa de que la libertad debe ser expresada por la ley. ¿Por qué la libertad debería tomar la forma de ley y tener su alcance determinado por la ley? Marx señaló: "Porque la ley sólo desempeña el papel de ley real cuando las leyes naturales inconscientes de la libertad se convierten en leyes estatales conscientes. Donde la ley se convierte en ley real, es decir, se realiza la libertad, donde la ley verdaderamente realiza los derechos humanos. " libertad de." [26] Esto significa que las libertades y los derechos humanos no están sujetos a injerencia o restricción por parte de privilegios o poderes, excepto dentro de los límites prescritos por la ley.

Las formas en que la ley determina el alcance de la libertad incluyen:

(1) Determinación de las libertades básicas

La libertad de las personas es amplia. La ley siempre determina legalmente las libertades más básicas de las personas y otorga libertades generales en formas que no están prohibidas por la ley. Si observamos las constituciones y leyes de varios países del mundo, todas estipulan las libertades básicas de los ciudadanos en sus propios documentos legales constitucionales y las declaran

inviolables. Las leyes de varios departamentos siempre utilizan disposiciones similares en los documentos legales constitucionales como las suyas propias. La base es prever específicamente la protección de diversas libertades de la misma o diferente manera. Cuando se violen diversas libertades, la ley impondrá sanciones legales apropiadas a los delitos ilegales que infrinjan la libertad y brindará protección obligatoria a la libertad.

(2) Determinar la medida de libertad.

La libertad no es ilimitada, especialmente la libertad universal. Un ciudadano debe disfrutarla y otros ciudadanos también deben disfrutarla. Compartir la misma libertad es común y frecuente. Los recursos gratuitos no siempre son ilimitados, por lo que las personas pueden tener contradicciones y conflictos en la distribución y utilización de los recursos gratuitos. Por lo tanto, si bien la ley confirma las libertades básicas de las personas, también mide y estipula algunas libertades básicas para que todos los actores puedan poseer y realizar sus propias libertades sin infringir las libertades de los demás. Las disposiciones legales sobre la medición de la libertad de las personas favorecen el disfrute adecuado de su propia libertad y no suponen una amenaza ni una infracción de la libertad de los demás.

(3) La ley determina el margen de libertad

Es un hecho indiscutible que habrá ciertas intersecciones e incluso conflictos entre libertad y libertad. Las libertades previstas por la ley pueden superponerse o incluso entrar en conflicto, y los conflictos surgirán inevitablemente cuando las personas disfruten de estas libertades. Para evitar la aparición de conflictos o contradicciones, la ley establece de antemano disposiciones marginales para determinadas libertades, de modo que diversas libertades puedan ejercerse o funcionar dentro de sus respectivos ámbitos sin entrar en conflicto ni contradecirse entre sí. La determinación legal del margen de libertad favorece que las personas comprendan y disfruten con precisión la libertad. Una vez que surge una disputa legal debido a esto, se puede resolver fácilmente de acuerdo con la ley.

4. La ley garantiza la realización de la libertad

(1) Proporcionar directrices legales para resolver tensiones y conflictos entre la libertad y otros valores.

La libertad no es el único valor de la sociedad, otros valores sociales incluyen el orden, la seguridad, la igualdad, la justicia, etc. Constituyen un sistema de valores sociales y muchos valores en sí mismos son los objetivos que persigue directamente la ley. Es inevitable que haya tensión o conflicto entre la libertad y otros valores, por esta razón la ley equilibra la relación entre estos estándares de valores para resolver el conflicto entre ellos. La ley establece diferentes estatus legales para diferentes estándares de valor, e incluso diferentes métodos y procesos de implementación, de modo que los distintos estándares de valor tengan su propio lugar. De esta manera, algunos conflictos de valores se pueden reducir hasta cierto punto, de modo que el valor de la libertad entre muchos valores pueda coexistir con otros valores, estableciendo un modelo institucional para la resolución de conflictos de antemano y proporcionando pautas legales para la resolución de conflictos.

(2) La ley resuelve los conflictos entre libertades y garantiza la realización conjunta de las libertades.

Este tipo de libertad y aquel tipo de libertad en libertad también pueden entrar en conflicto entre sí y resultar difíciles de realizar. Por ejemplo, habrá un conflicto entre la libertad de manifestación de los ciudadanos y la libertad de los ciudadanos de llevar una vida normal. Las manifestaciones ocuparán inevitablemente determinados espacios públicos y, si están ocupados por manifestaciones, será imposible que otros ciudadanos los utilicen para ocio y entretenimiento. Si la manifestación se lleva a cabo por vías de tránsito, también afectará la libertad de otros ciudadanos de utilizar el transporte público. Por tanto, la ley debe regular la libertad de manifestación y coordinarla con la libertad de los ciudadanos a vivir una vida normal. La libertad y la libertad pueden ser difíciles de lograr debido a conflictos entre sí, y la ley proporciona un mecanismo de resolución para la resolución de conflictos entre libertades.

(3) La ley proporciona a los titulares de la libertad medios y métodos legales para realizar la libertad.

Por ejemplo, la Ley de Procesiones y Manifestaciones no sólo estipula la libertad de los ciudadanos para realizar procesiones y manifestaciones, sino que también especifica

los métodos y métodos específicos para las procesiones y manifestaciones, incluida la forma de presentarlas y cómo llevarlas a cabo. Otro ejemplo es la libertad de asociación. La ley contiene determinadas disposiciones sobre la constitución, actividades, fines y alcance de las diversas asociaciones, especialmente sobre sus procedimientos de aplicación, aprobación, supervisión y gestión. Cuando la ley no estipule la manera o método de realizar la libertad, basta con que el ejercicio no viole las disposiciones prohibitivas de la ley. Siempre que la ley estipule la libertad de realización en los modos y métodos, su ejercicio deberá realizarse de conformidad con los modos y métodos previstos en la ley.

(4) La ley protege la existencia y realización de la libertad impidiendo el abuso de la misma.

El abuso de la libertad existe objetivamente. Una vez que uno o algunos sujetos abusan de la libertad, la libertad de otros sujetos se verá perjudicada. Cualquier libertad se basa en no dañar a otros ni dañar otras libertades. Requiere que los individuos sean responsables ante los demás y ante la sociedad al ejercer sus libertades. La Declaración francesa de Derechos Humanos y Ciudadanía estipula que la libertad es el derecho a realizar todas las acciones que sean "inocuas para los demás", y el ejercicio de las libertades y derechos de cada persona sólo se limita "a garantizar que otros miembros de la sociedad puedan disfrutar de los mismos derechos". derechos." El artículo 51 de la Constitución de mi país estipula: Cuando los ciudadanos ejercen sus libertades y derechos, “no dañarán los intereses del Estado, de la sociedad o del colectivo, ni las legítimas libertades y derechos de otros ciudadanos”. Los sujetos libres deben y deben asumir la responsabilidad legal por sus propias acciones ilegales que impiden la libertad de otros por su propia voluntad y libre elección. Esta configuración de responsabilidad niega la libertad de destruir la libertad y es absolutamente necesaria para garantizar la igualdad de libertad de todos. Porque "sin responsabilidad, la libertad se convierte en anarquía y los derechos humanos en capricho ilimitado". La ley vincula responsabilidad y libertad para impedir el abuso de la libertad.

(5) La ley previene la destrucción y obstrucción de la libertad para proteger la libertad.

La mayor fuerza que socava e impide la libertad es el poder ejercido incorrectamente. En primer lugar, la ley

debe restringir el poder, especialmente la ley dentro del estado de derecho. Es una misión extremadamente importante de la ley restringir el poder y prevenir el abuso de poder, incluida la prevención de la destrucción y obstrucción de la libertad por el poder. Una razón muy común para la destrucción y obstrucción de la libertad es la obstrucción o destrucción de la libertad de otros miembros de la sociedad por otros miembros de la sociedad. La ley ha establecido una serie de sistemas y normas específicas para este propósito. Una manifestación importante de la protección jurídica de la libertad son las sanciones legales contra diversos delitos ilegales que socavan y obstaculizan la libertad.

Preguntas para pensar

1. ¿Qué es la libertad? ¿Qué entiendes por libertad?
2. ¿Qué papel juega la ley en la protección de la libertad?
3 . ¿Por qué la libertad necesita protección legal?

Lectura recomendada

1. [Francés] Rousseau: "El contrato social", The Commercial Press, edición de 1980.
2. [Inglés] John Mill: "On Liberty", Commercial Press, edición de 1958.
3 . Liu Xing: "Reexamen de" La ley no prohíbe la libertad "", Ciencias Jurídicas, Número 5, 1995.
4. Fu Zitang: "Discusión sobre la filosofía jurídica de la libertad", publicado en "Chinese Legal Science", número 2, 2002.
5. Liao Shenbai: "Revisión del liberalismo clásico en "La teoría de la justicia"", publicado en "Chinese Social Sciences", número 5, 2003.

Ampliar conocimientos

El hombre nace libre, pero siempre está encadenado. El que se cree amo de todos los demás es, más que cualquier otra cosa, un esclavo.

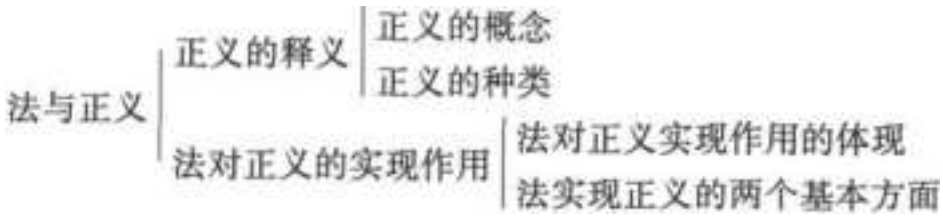
——[Derecho] Rousseau: "El contrato social"

El comportamiento de cualquier persona sólo es responsable de la parte que involucra a los demás. En la medida en que sólo le concierne a él mismo, su independencia es absoluta. El individuo es el soberano supremo sobre sí mismo, sobre su propio cuerpo y mente.

——[Inglés] John Mill: "Sobre la libertad"

Capítulo 31 Ley y Justicia

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

En la historia del desarrollo del pensamiento jurídico, la relación entre derecho y justicia siempre ha sido un tema que la gente ha discutido. "La justicia sólo puede lograrse mediante buenas leyes" y "La ley es el arte de la bondad y la justicia". Estas antiguas máximas jurídicas y definiciones del derecho muestran que el derecho y la justicia son inseparables: el derecho es un medio para lograr la justicia, y uno de los valores del derecho radica en la realización de la justicia. Este capítulo presenta principalmente el significado de la justicia, la evolución de las teorías de la justicia chinas y extranjeras, el papel del derecho en la justicia, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben memorizar y comprender el significado de la justicia, distinguir diferentes tipos de justicia y comprender y apreciar el papel de la ley en la realización de la justicia.

Sección 1 La definición de justicia

1. El concepto de justicia

La justicia es un concepto antiguo pero siempre nuevo. En chino, justicia significa justicia, equidad y justicia. En las lenguas occidentales, la palabra "justicia" proviene del latín justitia, que evolucionó del latín "jus". "Jus" es una palabra de múltiples significados, con muchos significados como justicia, equidad, integridad, ley, derechos, etc. Justice en inglés moderno, droit en francés, recht en alemán y diritto en italiano contienen una semántica similar. A través de la experiencia, las personas pueden comprender fácilmente qué es justo y qué es injusto. Especialmente cuando una persona es tratada de manera discriminatoria, cuando un trabajador migrante no puede cobrar y cuando la gente

busca justicia para él, es evidente lo que son la equidad, la equidad y la justicia. Sin embargo, así como vivimos en el tiempo todos los días pero es difícil definir el tiempo, aunque empíricamente podemos decir si la justicia es injusta o lo justo es injusto, es difícil darle a la justicia (justicia, imparcialidad) una definición que todos puedan aceptar. definición. Por eso, hay tantas definiciones de justicia en los trabajos académicos chinos y extranjeros.

La "justicia" no es sólo el objetivo de la evaluación de valores que la gente persigue incansablemente, sino también un concepto filosófico y jurídico impredecible y lleno de ambigüedades. Como dijo Bodenheimer: "La justicia tiene una cara de Proteus y está en constante cambio. , puede adoptar diferentes formas y tener apariencias muy diferentes en cada momento". [27] Por supuesto, hay que señalar que la "justicia" en sí misma es una categoría relacional que existe en las interacciones entre las personas. Se puede decir que sin la existencia de relaciones entre las personas no habría cuestiones de justicia. En otras palabras, la llamada "injusticia" nunca existirá en un individuo aislado. La justicia es sólo una forma conceptual que requiere un trato igualitario para los demás en situaciones que involucran intereses. Es por esta razón que Tomás de Aquino en la Summa Theologiae aborda la cuestión de la justicia como un efecto externo: "Porque la justicia, o lo que usamos de acuerdo con la justicia, es proporcional a otros a quienes estamos vinculados por la justicia. Y a cada uno lo que le corresponde será igual en proporción". [28] Este principio es lo que solemos llamar "dar a cada persona lo que merece". En términos de contenido sustantivo, la justicia se materializa en formas concretas como la igualdad y la equidad. Engels señaló que la igualdad es una manifestación de la justicia y un principio de un sistema político o social perfecto. Es decir, la justicia no es sólo un "ideal" del ser humano, sino que también se manifiesta en la combinación de este ideal con las condiciones sociales reales. Al mismo tiempo, la "igualdad" misma tiene un otro "desigual". Sin igualdad no hay desigualdad. De manera similar, sin desigualdad no hay igualdad. Superficialmente, esto parece ser un argumento circular sin sentido, pero ilustra la forma conceptual de la igualdad misma como contenido de la justicia. En "La Sagrada Familia", del que son coautores Marx y Engels, la

igualdad es la conciencia que las personas tienen de sí mismas en el campo práctico, es decir, las personas se dan cuenta de que los demás son iguales a ellas mismas y tratan a los demás como iguales a ellas mismas. Igualdad es un término francés que expresa la unidad de la esencia humana, la cuasiconciencia y el cuasicomportamiento humanos y la unidad real del hombre y el hombre, es decir, expresa la relación del hombre con la sociedad del hombre o la relación de hombre.

2. Tipos de justicia

En la historia del desarrollo del pensamiento jurídico, la relación entre derecho y justicia siempre ha sido un tema que la gente ha discutido. Platón en la antigua Grecia ya había estudiado la relación entre derecho y justicia y dividió la justicia en dos categorías: justicia moral y justicia legal. La primera es la virtud más elevada de los individuos y los países, y la norma moral universal de comportamiento social: "La justicia es sabiduría y bondad, la injusticia es ignorancia y maldad". [29] La justicia jurídica es justicia procesal, que se refleja en las consecuencias o sentencias obtenidas mediante el funcionamiento normal de la máquina jurídica. En opinión de Platón, el carácter de una persona tiene dos partes: "mejor" y "malo". Si prevalece la mejor parte, controlará a la parte "mala", y ésta se convierte en su propio amo; si recibe una mala educación o es infectado por gente mala, se convierte en "su propio esclavo". Cuando ocurre una expansión viciosa, uno no tiene más opción que obedecer a la autoridad externa, y esta autoridad externa es la ley. Por tanto, el derecho es un código de conducta social que es símbolo de equidad y justicia. Más tarde, el maestro del pensamiento griego Aristóteles dividió la justicia en justicia distributiva y justicia correctiva. La justicia distributiva implica la distribución de cosas valiosas como riqueza, honor, derechos, etc. En este ámbito, tratar a diferentes personas de manera diferente y tratar a las mismas personas de la misma manera es justicia. La justicia correctiva implica la restauración y compensación de la riqueza, el honor y los derechos que han sido violados. En este campo, no importa quién sea el causante del daño o quién sea la víctima, si el causante del daño compensa a la víctima y la víctima recibe compensación del causante del

daño, eso es justicia. La división de la justicia de Aristóteles tuvo un profundo impacto en las generaciones posteriores.

En la época contemporánea se pueden decir varias cosas sobre las divisiones de la justicia. Por ejemplo:

(1) Desde la perspectiva del sujeto, la justicia se divide en justicia personal y justicia social. La justicia personal se aplica a los individuos y sus acciones en circunstancias especiales, y se refiere a la actitud moral y al código de conducta en el que los individuos deben tratar a los demás de manera justa en sus relaciones con los demás; la justicia social se aplica a la sociedad y su sistema económico, político e institucional básico. Los sistemas se refieren a la racionalidad y justicia de un sistema social básico y las reglas y principios que contiene.

(2) Desde la perspectiva del campo en el que ocurre y se realiza la justicia, la justicia se divide en justicia moral, justicia económica, justicia política, justicia legal, etc. La justicia moral es una virtud personal o una satisfacción razonable y justa de las necesidades humanas; la justicia económica y la justicia política son sistemas que son consistentes con los ideales sociales y suficientes para garantizar los intereses y aspiraciones de las personas; la justicia legal es una relación ideal formada creando y haciendo cumplir leyes para regular las relaciones y comportamientos entre las personas.

(3) A partir de la relación entre la justicia y los intereses del sujeto, se puede dividir en justicia sustantiva y justicia formal. La justicia sustantiva trata de formular qué principios y reglas (incluidos principios y reglas morales, principios y reglas legales, etc.) para asignar de manera justa los recursos sociales; la justicia formal trata de cómo implementar estos principios y reglas, y cuándo estos principios y reglas. hacer frente a las violaciones. Dentro del ámbito del derecho, se puede decir que la justicia sustantiva es la justicia en la creación de leyes, mientras que la justicia formal es la justicia en la ejecución y aplicación de las leyes. Dado que la división entre justicia sustantiva y justicia formal corresponde exactamente a la creación del derecho y a la ejecución y aplicación del derecho, esta clasificación es ampliamente adoptada en los tratados jurídicos.

Sección 2 El papel del derecho en la realización de la justicia

1. La encarnación del papel del derecho en la realización de la justicia

"La justicia sólo puede lograrse a través de la buena ley" y "La ley es el arte de la bondad y la justicia". Estas antiguas máximas jurídicas y la definición de la ley muestran que la ley y la justicia son inseparables: la ley es el medio para lograr la justicia y uno de los valores del Derecho.Para lograr la justicia. El papel del derecho en la realización de la justicia generalmente se refleja en:

1. asignar derechos para establecer justicia

Éste es el papel del derecho en la realización de la justicia distributiva, incluida la legalización e institucionalización de los principios de justicia que guían la distribución, y su conversión concreta en derechos, poderes, obligaciones y responsabilidades, y la regulación autorizada de los beneficios y cargas de los recursos y la cooperación social. justa y equitativamente. En esta distribución de derechos y obligaciones, la distribución de derechos y obligaciones básicos es fundamental y decisiva. En un país con un gobierno democrático, la distribución de los derechos básicos, es decir, la implementación del principio de justicia distributiva, suele ser realizada por el órgano legislativo elegido por el pueblo, porque los derechos y obligaciones básicos implican la relación entre los propiedad del pueblo, libertad personal y personalidad y poder estatal. Por lo tanto, en qué circunstancias puede el poder estatal privar a las personas de sus derechos básicos y qué obligaciones y responsabilidades se les pueden imponer, se han convertido en cuestiones centrales de la justicia distributiva. La justicia correctiva o litigiosa entra en juego cuando un miembro de la sociedad viola los principios de la justicia distributiva. Esto plantea las siguientes preguntas sobre el castigo y la compensación.

2. Castigar el pecado para hacer justicia

Este es un aspecto del derecho para lograr la justicia. Los propósitos básicos del castigo legal representado por las sanciones penales no son más que retribución y prevención. Retribución significa expresar el concepto de justicia y restaurar el orden social y psicológico mediante el

castigo de los pecados. El delito, en términos generales, no es sólo un acto que viola la ley y pone en peligro los intereses del país y del pueblo, sino también un acto malvado que viola el concepto de justicia. Por lo tanto, fuera de las exigencias de la justicia, las malas acciones deben evaluarse negativamente y las buenas, alabarse. Ésta es la connotación debida del concepto de justicia basado en exigencias morales. En la teoría del castigo hay tres cuestiones básicas: las razones del castigo, el objeto del castigo y cuál es el castigo apropiado. Ha habido ocho teorías del castigo, y han respondido a las tres preguntas básicas de la teoría del castigo desde diferentes perspectivas. No importa cómo entendamos la naturaleza del castigo, no podemos negar que el castigo tiene la función de promover la justicia.

3 . Compensación por pérdidas para restablecer la justicia

Si castigar el mal es un requisito de la justicia basada en la moralidad, entonces compensar las pérdidas es un requisito de la justicia basada en el utilitarismo. En términos de igualdad de justicia, la ley no sólo castiga los delitos, sino que también intenta compensar a las víctimas por las pérdidas que sufren en términos de contratos y agravios. Este tipo de indemnización suele basarse únicamente en la magnitud de la pérdida, sin tener en cuenta o no demasiado la culpa del infractor, si el grado de su culpa está necesariamente relacionado con el importe de la indemnización y si el La indemnización la paga el propio infractor (posiblemente la compañía de seguros). La responsabilidad compensatoria, que se centra principalmente en la compensación, tiene como objetivo principal restaurar la justicia distributiva.

2. Dos aspectos básicos de la realización de la justicia por el derecho

En línea con los dos aspectos básicos de la justicia social (justicia distributiva y justicia procesal), la primera regla debe promover y proteger la justicia distributiva; la segunda regla debe promover y proteger la justicia litigiosa.

(1) Promover y garantizar la justicia distributiva

La sociedad humana es una sociedad en la que hay coherencia de intereses y conflictos de intereses. La razón por la que existe una unidad de intereses es que la

cooperación puede hacer que todos vivan mejor que si actuaran de forma aislada; la razón por la que existe un conflicto de intereses es porque las personas tienen las mismas necesidades y la cantidad total de recursos sociales es limitada. Durante la distribución, lo que una parte gana es lo que la otra parte pierde, y como todos son muy sensibles a su parte en los resultados de la cooperación social, bastantes personas incluso esperan obtener una parte irrazonable. Por lo tanto, toda sociedad necesita un conjunto de principios que la guíen en la distribución adecuada de beneficios y cargas. Este conjunto de principios es el principio de justicia.

La sociedad humana ha aplicado hasta ahora cinco principios de distribución que alguna vez se consideraron "justos": el principio de distribución indiscriminada, el principio de distribución según el mérito, el principio de distribución según el trabajo, el principio de distribución según las necesidades y el principio de distribución según las necesidades. el principio de distribución según el estatus. "Distribución indiscriminada" significa tratar a todos por igual. Según este principio de distribución, las personas que participan en la distribución deben ser tratadas por igual, independientemente de las diferencias de edad, riqueza, estatus social, carácter moral, capacidad laboral, género, etc. "Repartir según el mérito" es asignar a cada persona según su talento o virtud, aquí el "mérito" o "talento" se expresa específicamente como una habilidad en un determinado aspecto. La "distribución según el trabajo" es la distribución de cada uno según su tiempo de trabajo o contribución a la sociedad (colectiva), desempeño laboral y resultados laborales. “Distribución basada en las necesidades” significa distribución basada en el nivel mínimo o cierto de necesidad que debe recibir cada persona y su familia. Dado que diferentes personas tienen diferentes necesidades, la asignación según las necesidades es una especie de asignación diferencial. "Distribución según el estatus" significa distribución basada en el estatus de cada persona en la sociedad, su raza, origen étnico, estatus religioso, origen familiar, perspectiva política y situación patrimonial.

Los cinco principios de distribución anteriores han existido o existen en diversos grados en diversas sociedades y ocupan diferentes grados de importancia en diferentes sociedades. Los países socialistas implementan un sistema de distribución mixto basado en el principio de distribución

según el trabajo, es decir, los cinco principios de distribución anteriores se adoptan en distintos grados y en diferentes áreas de distribución. Por ejemplo, en la distribución de los derechos de uso de tierras agrícolas en las zonas rurales donde se aplica el sistema de contratos y en la distribución de subsidios para alimentos no básicos a los residentes urbanos, se aplica el principio de distribución indiferenciada. En estos aspectos, las diferencias de edad, género No se tienen en cuenta , estatus social, etc. de los destinatarios. Las admisiones a colegios y universidades, la asignación de trabajos especiales, etc., se basan en el principio de distribución de méritos, es decir, cuando las instalaciones en los colegios y universidades son limitadas, el derecho a recibir educación superior tiene prioridad para aquellos que tienen talento y tienen desarrollaron sus talentos. La distribución de la mayoría de los bienes de consumo sigue el principio de distribución según el trabajo, o la distribución de los bienes de consumo se basa básicamente en la cantidad y calidad del trabajo. Los subsidios médicos implementados en empresas e instituciones públicas de propiedad de todo el pueblo se distribuyen básicamente según las necesidades. El trato especial para las personas con un estatus especial específico se distribuye según su estatus. Entre estos principios de distribución, el dominante es el principio de distribución según el trabajo. Cuando el derecho desempeña un papel en la realización de la justicia distributiva, se manifiesta principalmente en la legalización e institucionalización de los principios de justicia que guían la distribución, y en su conversión concreta en derechos y obligaciones, para determinar de manera autorizada y justa los beneficios y cargas de los recursos y cooperación social distribuir. Por supuesto, dado que la justicia es una categoría específica e histórica, el concepto de justicia a veces cambia drásticamente de una clase a otra, de una nación a otra y de una época a otra, de modo que pueden ser directamente contradictorios entre sí. otro. Una distribución que es justa a los ojos de una clase y de algunas personas puede ser injusta a los ojos de otra clase y de algunas personas; una distribución que se considera natural en una época puede verse como absurda en otra. . La "justicia distributiva" que promueve la ley no es justa para todos. Pero la distribución como justicia no carece en absoluto de un contenido coherente y común. La esencia de la justicia en la distribución es que cualquier distribución no

puede ser completamente arbitraria, sino que debe realizarse de acuerdo con ciertos criterios identificables, como cualquiera de los cinco criterios mencionados anteriormente. En la sociedad moderna, este estándar de distribución también tiene un resultado básico.

(2) Promover y garantizar la justicia en los litigios

En la vida social, los conflictos de intereses entre las personas son inevitables. La distribución de derechos y obligaciones no puede ser respetada por todos y las disputas legales son inevitables. Estos conflictos y disputas no sólo deben resolverse pacíficamente, es decir, sin el uso de la fuerza unilateral, sino también de manera justa. Por un lado, el derecho puede proporcionar reglas y procedimientos para la resolución pacífica de conflictos y, por otro, también puede proporcionar reglas y procedimientos para la resolución justa de conflictos.

El principal signo de una resolución justa de conflictos es la aplicación imparcial de reglas abiertas, casos similares se tratan de manera similar y situaciones similares se tratan por igual, es decir, todos son iguales ante la ley.

En la sociedad moderna, para garantizar la resolución justa de conflictos y disputas, las reglas y procedimientos previstos por la ley incluyen principalmente:

(1) Independencia judicial, es decir, los órganos judiciales y los jueces individuales están libres de interferencia por parte de organizaciones y cualquier jefe ejecutivo en el ejercicio de funciones judiciales (sin tal independencia y libertad, no habrá justicia justa); jueces durante su mandato En el ejercicio del poder no debe haber circunstancias de transferencia que le perjudiquen.

(2) Sistema de recusación, es decir, nadie debe conocer de casos en los que tenga interés. En otras palabras, los litigios deben ser escuchados por un tercero desvinculado de las partes.

(3) El juicio debe ser abierto, es decir, el juicio del caso debe ser abierto y aceptar la supervisión social y legal, pero no estar influenciado por la opinión pública. El carácter público del juicio implica el lema "la justicia no sólo debe administrarse, sino también darse a conocer al mundo". Para que la gente confíe en la ley, el poder judicial debe hacerla cumplir abiertamente y permitir que todas las partes vean cómo funcionan las instituciones legales. Si el juicio se celebra en secreto, será difícil garantizar que se respeten los derechos básicos de las partes interesadas. Por

supuesto, se hacen excepciones en los casos que no pueden ser vistos en público en beneficio de las partes interesadas y según lo estipulado por la ley.

(4) Las partes tienen iguales derechos, es decir, las partes tienen iguales derechos para litigar. Todas las partes en un conflicto o disputa deben recibir una notificación justa del procedimiento y tener una oportunidad justa de presentar pruebas y defenderse.

(5) El contenido de la sentencia debe tener una base fáctica y jurídica y estar respaldado por el concepto de justicia generalmente reconocido.

(6) Los casos deben tramitarse de manera oportuna y eficiente sin demora.

(7) Debería existir un sistema de apelación y queja que permita a las partes que no estén satisfechas con la sentencia de primera instancia colocar al juez del tribunal de primera instancia en la posición de "demandado" y hacer que el tribunal superior revise la equidad y legalidad de la sentencia del tribunal inferior.

(8) Los abogados son gratuitos y pueden proporcionar la asistencia jurídica necesaria (consulta, representación, defensa, etc.) a sus clientes sin ninguna preocupación.

Preguntas para pensar

1. ¿Cómo entender el significado de justicia?
2. Discuta el papel de la ley en la realización de la justicia.

Lectura recomendada

1. [Estados Unidos] Rawls: "A Theory of Justice", traducido por He Huaihong y otros, China Social Sciences Press, edición de 1992.

2. Shui Mengyun: "¿Qué es la justicia y cómo ser justo?" Interpretación de "Una teoría de la justicia", publicada en Southern Weekend, 8 de mayo de 2003.

3 . Zhang Wenxian: "Investigación sobre las tendencias filosóficas jurídicas occidentales en el siglo XX", Law Press, edición de 1996.

4. Jiang Shan: "Hablemos de justicia otra vez", publicado en "Chinese Social Sciences", número 4, 2001.

5. Zhang Hengshan: "Sobre disputas y justicia legal", publicado en "Legal System and Social Development", número 1, 2002.

Ampliar conocimientos

La injusticia más extrema es la tiranía del gran cleptócrata, que toma lo que pertenece a otros, ya sea sagrado u ordinario, público o privado, sin restricciones. La gente común comete errores, y cuando se descubren, no solo tienen que ser castigados, sino que también se arruina su reputación, se les considera traidores y ladrones, secuestradores, estafadores y carteristas. Pero aquellos que no sólo saquean el dinero del pueblo, sino que también lo privan de

su cuerpo y de su libertad, en lugar de tener mala reputación, son considerados bienaventurados.

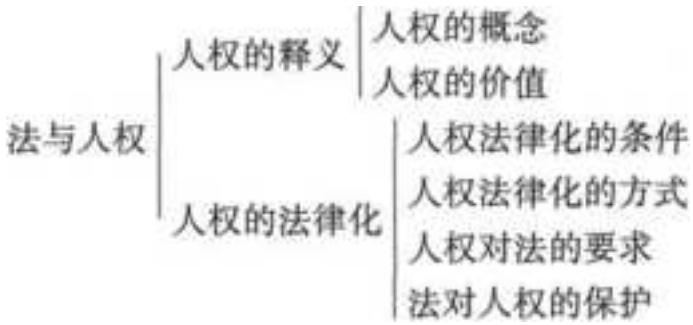
——[Antigua Grecia] Platón: "La República"

Nadie puede conseguir todo lo que quiere, la mera presencia de los demás lo impide. Lo mejor para un hombre es que todos los demás se unan a él para promover su concepción del bien, cualquiera que sea esa concepción; en caso contrario, se requiere que todos los demás actúen con justicia, y que sólo él tiene el derecho de eximirse en cualquier momento. voluntad. Dado que otros nunca aceptarían los términos de tal alianza, estas formas de egoísmo no funcionarían.

——[Estados Unidos] Rawls: "Una teoría de la justicia"

Capítulo 32 Derecho y Derechos Humanos

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

Los derechos humanos son uno de los valores más básicos del derecho moderno. Hay tres divisiones de los derechos humanos que han sido reconocidas conjuntamente por los círculos de jurisprudencia de mi país en los últimos años: los derechos humanos debidos, los derechos humanos estatutarios y los derechos humanos reales. La situación real de los derechos humanos en un país es en realidad la relación entre las tres formas. Los derechos humanos en el sentido jurídico se refieren a los derechos básicos garantizados por el sistema constitucional. Este capítulo presenta principalmente el significado básico de los derechos humanos, el programa de derechos humanos de China y la legalización de los derechos humanos. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben memorizar los conceptos y características de los derechos humanos, comprender y dominar la protección de los derechos humanos por la ley, y las condiciones, métodos y requisitos para la legalización de los derechos humanos.

Sección 1 Interpretación de los Derechos Humanos

Los derechos humanos son uno de los valores más básicos del derecho moderno. El respeto y la protección de los derechos humanos no es sólo un símbolo de la civilización humana, sino también una característica básica de todo derecho progresista. Es un símbolo básico que distingue el derecho moderno del derecho tradicional. El marxismo sólo niega los privilegios burgueses bajo la

etiqueta de derechos humanos, pero nunca niega los derechos humanos en sí, y es el verdadero abanderado de los derechos humanos. Marx afirmó claramente en los "Estatutos Provisionales de la Asociación" de la Primera Internacional que redactó: "Una persona tiene el deber de exigir los derechos humanos y civiles no sólo para sí misma, sino también para todos los que desempeñan sus funciones". [30]

1. El concepto de derechos humanos

En un sentido general, los derechos humanos son el reconocimiento social del valor humano y de los estándares conceptuales, morales, políticos y legales que distinguen a los humanos de los animales. Contiene múltiples niveles: "Es un derecho de la persona", "Es un derecho de la persona ser un ser humano", "Es un derecho hacer de una persona un ser humano" y "Es un derecho hacer de una persona un ser humano". ser humano con dignidad". "Persona" en derechos humanos puede interpretarse como "personas naturales", "pueblos", "ciudadanos", "nacionales", "naciones", "razas", "colectivos" e incluso personas jurídicas. Responde a la pregunta pregunta del sujeto. Después del final de la Primera Guerra Mundial, la teoría del sujeto de los derechos humanos pasó de la tradicional "teoría del sujeto de la vida" a la "teoría del sujeto de la personalidad". El "derecho" en derechos humanos puede interpretarse como "derechos naturales", "derechos de los ciudadanos", "derechos de los ciudadanos", "derechos de las personas", "derechos civiles", "derechos fundamentales", "derechos constitucionales", "derechos de los ciudadanos". "Derechos básicos", etc., que responde a la pregunta sobre el estatus de los derechos humanos entre todos los derechos. No todos los derechos que otros disfrutan son derechos humanos, y no todos los derechos que no disfrutan otros no son derechos humanos.

Las tres divisiones de los derechos humanos que han sido reconocidas conjuntamente por los círculos de jurisprudencia de mi país en los últimos años: los derechos humanos debidos, los derechos humanos legales y los derechos humanos reales ilustran esta verdad. La situación real de los derechos humanos en un país es en realidad la relación entre las tres formas. Si todos los derechos humanos debidos se elevan a derechos humanos legales, y

todos los derechos humanos legales se convierten en derechos humanos reales, la proporción final de tres a "1" es una realidad ideal de derechos humanos; por el contrario, si la proporción entre Los tres La disparidad indica que la situación de los derechos humanos en el país no es la ideal. Para juzgar la realidad de los derechos humanos en un país, no se puede utilizar como criterio una de las tres formas. Si los derechos humanos legales se consideran derechos humanos reales, entonces la protección de los derechos humanos sólo permanecerá en la legislación, y este estándar de comprensión y juicio No es propicio para la práctica de los derechos humanos.

La historia de los derechos humanos se puede dividir en dos etapas: el período conceptual y el período institucional. Los derechos humanos como conceptos o exigencias surgieron ya en el día en que nació el poder público para "esclavizar, restringir, oprimir, encarcelar y deshumanizar a las personas". Si rastreamos su trayectoria de lejos a cerca, los derechos humanos anteriores sólo pueden llamarse la germinación de los derechos humanos, las exigencias de los derechos humanos, el pensamiento de los derechos humanos y la teoría de los derechos humanos que se formó sólo después de mediados del siglo XIX. Siglo 18. Como derechos humanos en un sentido institucional, es algo que sólo ocurrió después del establecimiento del Estado burgués. Sin embargo, después de la formación del Estado burgués, los derechos humanos se descompusieron en dos partes al entrar en el campo jurídico: una parte se consideraba anterior y superior al país, y esta parte todavía se llama directamente derechos humanos; la otra parte era considerados como atrasados y basados en el país. , los consideran derechos estrechamente vinculados con la comunidad política, esta parte se denomina derechos de ciudadanía. La interpretación de las dos formas de derechos humanos, ampliamente aceptada en la teoría occidental de los derechos humanos, se define como: “los derechos que requieren el mantenimiento o, a veces, la clarificación de aquellos derechos que deben ser legalmente reconocidos y protegidos para permitir a todos desarrollar sus derechos personales, espirituales, morales y otros. El más pleno y libre desarrollo de la independencia en todos los aspectos. Como derechos, se consideran producto de la razón personal innata y del libre albedrío, más que concedidos por

el derecho positivo, ni ¿Pueden ser privados o cancelados por el derecho positivo? [31] Aunque los académicos burgueses tienen cientos de definiciones de derechos humanos, incluidas más de veinte en los libros de texto estadounidenses, sus divisiones en las dos formas son más o menos las mismas. Pero en una sociedad donde la personalidad no es independiente, no existen derechos humanos en absoluto. El desarrollo del sistema de derechos humanos ha pasado por el período basado en la libertad y el período basado en el derecho a la supervivencia. El sistema de derechos humanos de nuestro país considera el derecho del pueblo a la supervivencia como el derecho humano primordial.

Los derechos humanos en el sentido jurídico han quedado reflejados en la constitución de nuestro país como "derechos básicos de los ciudadanos" desde la "Constitución del 4 de mayo". Los llamados derechos básicos simplemente se refieren al reconocimiento legal general de los valores innatos y alcanzables de una persona. Es esencialmente diferente del reconocimiento individual de derechos y obligaciones claros cuando las personas establecen sus propias relaciones jurídicas. Los opuestos directamente negados por los derechos fundamentales son el sistema de privilegios y la esclavitud. En una sociedad donde la personalidad no es independiente, las oportunidades son desiguales, la expresión no es libre y los puntos de partida están diferenciados, no existen derechos básicos. “Básico” en derechos básicos tiene los siguientes seis significados:

1. La indispensabilidad de los derechos básicos de los seres humanos

La razón por la que las personas son lo que son es porque son animales que integran vida y derechos. Sin esto último, los humanos podrían incluso ser inferiores a los animales. En la introducción a la "Crítica de la filosofía del derecho de Hegel", Marx resumió una vez la relación entre las personas como "las personas son el mundo de las personas, el país y la sociedad". Mientras sean seres humanos, todos tienen los mismos requisitos, que es "obtener una personalidad independiente y asegurar la exhibición de la personalidad". Sólo aquellos que se han vuelto independientes y libres de la servidumbre y las cadenas de otros pueden ser llamados personas verdaderamente socializadas, y sólo ellos tienen necesidades urgentes para el país y la sociedad. Las

personas controladas por otros no son más que seres no humanos que se utilizan como herramientas, no se sienten necesitados y rechazan al país y a la sociedad. Los derechos fundamentales son los derechos que demuestran que una persona no depende de otra, sino que tiene la misma personalidad y dignidad que todos los demás, y les permite valerse por sí mismos. Es un estándar que los humanos pueden dominar y que generalmente es reconocido por la sociedad y garantizado por el sistema para distinguirlo de los animales. Su legalización es indispensable para todos. Sin derechos básicos, el hombre no sería humano.

2. La irremplazabilidad de los derechos fundamentales

Cada uno de los derechos considerados básicos representa un aspecto de la profundidad y amplitud de la participación de una persona en la vida social. Aislar a una persona de cualquier tipo de relación social indica que la persona está incompleta. El valor de sujeto reconocido cuando una persona participa en un determinado tipo de relación social no puede sustituir al valor de sujeto cuando participa en otro tipo de relación social. Cada elemento individual de los derechos básicos no puede ser reemplazado por otro elemento individual. Los derechos básicos son la piedra angular de todos los derechos de los que disfruta una persona. Si se los quitan, todo el edificio de los derechos se derrumbará. Los derechos básicos no son fungibles como los derechos de propiedad que pueden convertirse en derechos de acreedor: sustituir un derecho básico por otro equivale a declarar que la condición de sujeto de la persona en el ámbito de las relaciones sociales vinculadas al derecho sustituido ha sido cancelada.

3 . Inalienabilidad de los derechos fundamentales

La irremplazabilidad de los derechos básicos es responsabilidad del Estado, que requiere que el Estado no cambie arbitrariamente los tipos de derechos básicos que disfrutan los ciudadanos. La inalienabilidad de los derechos básicos es responsabilidad de los ciudadanos individuales y requiere que los ciudadanos restrinjan su obstinación frente a los derechos básicos y los valoren mediante la autodisciplina. Los ciudadanos no pueden renunciar a sus derechos básicos ni prestarlos a otros. La entrada de las personas en la sociedad no es el resultado de sus propias elecciones, y es difícil que los derechos básicos que expresan colectivamente la naturaleza social de las personas se conviertan en objeto de procesamiento personal. Renunciar a derechos básicos equivale a volverse

una bestia. Los derechos básicos se distribuyen según la personalidad. Incluso si los derechos básicos de una persona se transfieren a otra persona, la otra persona no puede obtener derechos básicos duales reconocidos por la ley. Esto no significa que la riqueza de la persona que obtiene los derechos de propiedad haya aumentado. a diferencia del cambio de titularidad de los derechos de propiedad. Cuando los derechos de personalidad de una persona se transfieren a otra, el destinatario no se convierte en dos personas ni tiene dos derechos. El derecho de voto puede ejercerse en nombre de otros, pero no se puede decir que las personas que votan en nombre de otros disfruten de dos derechos de voto. Frente a los derechos básicos, los contratos y el consentimiento humano pierden su sentido.

4. estabilidad de los derechos fundamentales

La gran mayoría de los derechos básicos son derechos permanentes divididos por vigencia temporal y derechos absolutos que no corresponden directamente a obligaciones. Siempre está asociado con el cuerpo humano y es estable durante todo el viaje de la vida humana. El derecho a la vida de los recién nacidos y de los ancianos tiene el mismo valor. Los niños que no saben lo que es la dignidad y los adultos que consideran la dignidad como vida están igualmente protegidos en términos de su derecho a la dignidad. Desde el nacimiento hasta la muerte, algunos derechos básicos generales, como el derecho a la igualdad, los derechos de la personalidad, la dignidad, los derechos de expresión, los derechos de creencias, etc., no se verán privados durante toda la vida. La ley puede privar a las personas de la vida, pero no de su dignidad y de su salud. Quienes causen daño a la dignidad o la salud de otros no perderán su dignidad o salud por el carácter delictivo de sus acciones. Este tipo de estabilidad de los derechos básicos no la poseen otros derechos. La estabilidad de los derechos básicos también tiene un segundo aspecto, es decir, para la legislación nacional, una vez que ciertos derechos son reconocidos como derechos humanos básicos, la modificación y abolición de las leyes generalmente ya no son efectivas para los derechos básicos. Cambios en el gobierno, reformas en los sistemas nacionales y los ajustes de políticas no conducirán a la abolición de los derechos básicos. Los derechos fundamentales son la medida que limita las modificaciones de la constitución y delimitan el poder legislativo. La rigidez de la constitución se refleja principalmente en la estabilidad de los derechos básicos.

5. maternidad de derechos fundamentales

Los derechos básicos tienen la función de multiplicar otros derechos, desempeñan el papel de eje central en todo el sistema de derechos. El enriquecimiento y el enriquecimiento del contenido de los derechos parte del eje de los derechos básicos. Al clasificar los derechos según la forma en que la constitución los expresa, los derechos básicos se pueden dividir en dos categorías: derechos declarados y derechos incluidos. Los derechos incluidos son derechos que surgen de la matriz de derechos declarados. Por ejemplo, según el derecho a la dignidad se puede deducir el derecho a la vida privada para mantener la dignidad humana; según la libertad de creencias, se puede deducir la libertad de conciencia; según los derechos políticos, se puede deducir el derecho a conocer el mínimo condiciones requeridas para la participación política; de acuerdo con los derechos ambientales, se puede deducir el bien El derecho al agua potable, al aire limpio y el derecho a la tranquilidad necesaria para el entorno de vida; con base en los derechos de propiedad, se puede deducir la libertad de buscar la felicidad. La estabilidad de los derechos básicos no afecta el enriquecimiento y desarrollo de su contenido. Por el contrario, cuanto más derechos básicos se expresen en una declaración, más indica la prosperidad y estabilidad de la familia de derechos básicos. La relación entre los derechos básicos y otros derechos es como la relación entre la Constitución y otras leyes: cuando la Constitución se considera la ley madre, los derechos básicos son los derechos madre.

6 . Los derechos fundamentales tienen similitudes en los países civilizados contemporáneos

Los países modernos que pueden garantizar la realización mínima de los derechos humanos como estándar de civilización tienen puntos en común o similitudes en la afirmación del contenido de los derechos humanos, a pesar de sus diferentes sistemas sociales y enormes diferencias en sus orígenes y tradiciones culturales. Este punto ilustra la naturaleza de los derechos humanos que trasciende las fronteras nacionales individuales, como lo señaló Engels. No importa cuán diferentes sean los sistemas nacionales por naturaleza, el hecho de que la sociedad esté compuesta de personas es el mismo. Una sociedad con gente común siempre puede encontrar estándares comunes sobre cómo tratar a las personas. La herencia y la interoperabilidad producidas por la cultura jurídica y sus La razón conceptual

del cosmopolitismo radica en la necesidad común de todas las personas de estándares de igualdad de trato en cuanto a sus valores. Ningún país puede utilizar sus propias tradiciones o especialidades culturales como excusa para decir que la forma en que trata a los animales es el estándar para tratar a las personas. La comunidad o norma universal de los derechos humanos se ha vuelto moderna y arraigada en la conciencia de todas las naciones del mundo después de que la humanidad haya experimentado conjuntamente la sangre y el fuego de las tres etapas de la historia de los derechos humanos: oposición al gobierno autoritario, oposición a la opresión nacional, y oposición al genocidio fascista espíritu común. El grado de afirmación y realización de los derechos básicos de un país ya no puede juzgarse basándose en estándares cerrados del país. Los estándares globales de derechos básicos han comenzado a desempeñar un papel en las interacciones entre países.

Resumiendo los seis puntos anteriores, los llamados derechos básicos son aquellos derechos comunes que resultan indispensables, insustituibles, intransferibles, estables y maternos para las personas y los ciudadanos. Los derechos humanos en el sentido jurídico se refieren a los derechos básicos garantizados por el sistema constitucional.

2. El valor de los derechos humanos

Los derechos humanos son algo sin lo que los humanos no pueden vivir y son el punto de referencia fundamental que distingue a los humanos de los animales. El valor de los derechos humanos para los seres humanos ha sido reconocido por personas de todo el mundo. En una sociedad sin derechos humanos los valores humanos no pueden reflejarse. El método general para afirmar el valor humano es afirmar los derechos humanos. El método común para borrar el valor humano es negar, privar, suprimir o pisotear los derechos humanos. La actitud de un país hacia los derechos humanos expresa directamente la naturaleza del país. El valor de los derechos humanos para las personas es el siguiente:

1. Los derechos humanos son la medida y demarcación de los intereses humanos

El atributo esencial de los derechos humanos se expresa primero como intereses, independientemente de si la expresión de intereses es material o espiritual. Es en este sentido que los derechos humanos siempre existen de

manera interesada y egoísta. Es un medio para que las personas realicen sus intereses y es el medio más confiable y eficaz. El valor de los derechos humanos para los intereses de las personas no conduce necesariamente a la expansión infinita de los intereses privados de las personas. Los intereses encarnados en los derechos humanos tienen dos aspectos de requisitos morales, es decir, son a la vez egoístas e inofensivos para los demás. La razón por la cual los derechos humanos son universales es que los intereses requeridos por los derechos humanos se ajustan a las normas generales de moralidad. Por lo tanto, el valor de los derechos humanos para los intereses de las personas reside en la moralización de las relaciones de intereses. La inocuidad de los derechos humanos es la demarcación de la medida. que todos los intereses deben seguir. Si un interés es perjudicial para las personas, no aparece como un derecho humano, sino como un privilegio. Los privilegios no tienen requisitos universales, pero los derechos humanos son requisitos universales de intereses de las personas.

2. Los derechos humanos son estándares morales para la evaluación del poder público por parte de las personas.

La exigencia moral de los derechos humanos de "no hacer daño a los demás" puede expresarse como la exigencia moral de "tratar bien a los demás". Los sujetos de la bondad son, ante todo, el poder público. Que el poder público pueda tratar bien a las personas es el estándar moral para la existencia de los derechos humanos. Si el poder público se establece en función de los derechos humanos, opera en función de los derechos humanos y su naturaleza se juzga en función de los derechos humanos, se puede evitar la mala gobernanza. El espíritu dominante de los derechos humanos siempre ha sido impedir y resistir que el poder público recurra al mal gobierno. En la relación entre los ciudadanos y el Estado, el valor de los derechos humanos para las personas se manifiesta en el uso de los derechos humanos para impedir que el Estado trate bien a sus ciudadanos.

3 . Los derechos humanos son la norma común para que las personas vivan en armonía

Crear armonía en lugar de conflicto es un requisito inherente a los derechos humanos. Un estado social armonioso está marcado por la seguridad y la paz. La seguridad corresponde al orden, la paz excluye la violencia y los derechos humanos tienen la función de establecer el orden y eliminar la violencia. La manifestación política de

los derechos humanos es la democracia, y su manifestación jurídica es el Estado de derecho. El Estado de derecho es el ordenamiento de las relaciones sociales. Sólo en una sociedad ordenada puede haber seguridad y paz. Una sociedad desordenada y desordenada sólo trae terror y violencia a la gente. La primera e indispensable condición para una sociedad armoniosa es tratar a los demás por igual. Como dijo Engels: "Todas las personas, o al menos todos los ciudadanos de un país, o todos los miembros de una sociedad, deben tener el mismo estatus político y social. Para empezar, Este concepto primitivo de igualdad relativa conduce a la conclusión de la igualdad de derechos en el país y en la sociedad, de modo que esta conclusión puede incluso convertirse en algo natural y evidente." [32] Lo que se debe erradicar mediante el principio de igualdad es el terreno para las diferencias ideológicas e institucionales o la discriminación contra las personas, que es la condición básica para la armonía social. Otra condición importante necesaria para una sociedad armoniosa es el pleno respeto a la individualidad, es decir, defender y fomentar la libertad individual. Sin libertad personal no hay armonía social. Cuando la libertad de todos se convierte en condición suficiente para la libertad de los demás en la sociedad, la sociedad puede alcanzar un alto grado de armonía. Cuando las personas se llevan bien con los demás, si no quieren perder su propio valor en los conflictos, deben utilizar las normas comunes de derechos humanos, que exigen tratarse a sí mismos y a los demás de conformidad con las normas de derechos humanos.

Los intereses, la moralidad y la armonía son valores universales de los derechos humanos para las personas y se refieren a ellas mismas, al país y a la sociedad, respectivamente. Resumiendo la naturaleza de los derechos humanos en las relaciones, se puede ver que los derechos humanos son egoístas, críticos y buscan puntos en común.

Sección 2 Legalización de los Derechos Humanos

1. Condiciones para la legalización de los derechos humanos

Los derechos humanos legales sólo reconocen parte de los derechos humanos morales en forma de ley, formando derechos humanos legales y protegiéndolos legalmente. Transformar los derechos humanos morales en derechos humanos legales no es arbitrario, ni significa que todos los contenidos de los derechos humanos morales se transformen en derechos humanos legales. La transformación de los derechos humanos morales en derechos humanos legales debe cumplir ciertas condiciones y tener cierto significado y valor. En sentido general, la legalización de los derechos humanos tiene las siguientes condiciones básicas:

(1) Los derechos humanos legalizados deben estar permitidos por las condiciones de vida materiales sociales y tener posibilidades materiales sociales legalizadas.

(2) Los derechos humanos legalizados deben estar permitidos por las condiciones de vida social y espiritual, especialmente el desarrollo de la ideología y la cultura, y tener posibilidades sociales y culturales legalizadas.

(3) Los derechos humanos legalizados deben ser poseídos universalmente por las personas. Son derechos de sujetos generales y no derechos de sujetos individuales, y tienen la universalidad de los sujetos legalizados.

(4) Los derechos humanos legalizados deben requerir protección legal. Sin protección legal, es difícil establecerlos y la legalización es una necesidad práctica.

(5) Los derechos humanos legalizados deben manifestarse como derechos legales en la legislación, realizarse de conformidad con la ley en su implementación y tener operatividad legal.

2. Métodos de legalización de los derechos humanos.

El contenido de la ley tiene más que ver con los derechos y obligaciones de las personas. Legalizar los derechos humanos significa regular efectivamente los derechos de las personas. Cómo se legalizan los derechos humanos es una cuestión técnica a la hora de formular leyes. En términos generales, los derechos humanos se pueden legalizar de las siguientes maneras:

(1) Disposiciones directas sobre derechos humanos

En la legislación, las disposiciones directas sobre derechos humanos son una de las formas más comunes. Los

derechos de las personas deben definirse claramente en las disposiciones legales, permitiendo que las personas comprendan sus derechos legales directamente a partir de las disposiciones legales, como "la propiedad personal de los ciudadanos, incluidos los ingresos legales, las casas, los ahorros, las necesidades diarias, las reliquias culturales, los libros y los materiales de los ciudadanos". bosques, etc.", el ganado y los medios de producción y otras propiedades legales de propiedad de los ciudadanos según lo permita la ley"; "La propiedad se refiere al derecho del propietario a poseer, usar, beneficiarse y disponer de su propia propiedad de acuerdo con las ley".

(2) Imponer obligaciones a otros para establecer sus derechos

La ley se basa en derechos y obligaciones. En las normas jurídicas se estipulan los derechos de las personas o se estipulan sus obligaciones. La situación antes mencionada es una disposición directa de los derechos humanos. Todos los contenidos mencionados anteriormente son derechos de los ciudadanos estipulados por la ley. También hay situaciones en las que la ley no estipula los derechos de los ciudadanos, sino las obligaciones de los ciudadanos. Desde el punto de vista jurídico, su contenido es obligatorio. Pero esta estipulación universal de obligaciones es también una estipulación de derechos de todos. A menudo decimos que los derechos y las obligaciones son equivalentes, y que las disposiciones para los derechos de algunas personas son las disposiciones para las obligaciones de otras personas, y viceversa. El párrafo 1 del artículo 13 de la "Ley de Compensación del Estado de la República Popular China" revisada en 2010 estipula: "El organismo responsable de la compensación tomará una decisión sobre si se debe compensar dentro de los dos meses siguientes a la fecha de recepción de la solicitud. La agencia responsable de la compensación tomará una decisión sobre la compensación. Las opiniones del reclamante de compensación serán escuchadas plenamente y se podrán llevar a cabo negociaciones con el reclamante de compensación sobre el método de compensación, los elementos de compensación y el monto de la compensación de acuerdo con "Las disposiciones legales no especifican quién disfruta de los derechos, pero la parte cuyos derechos son dañados es la parte que disfruta de la compensación. Estipula la obligación de indemnizar y otorga al sujeto correspondiente el derecho a obtener una indemnización.

3. Requisitos de los derechos humanos según la ley

Los derechos humanos son ante todo un concepto moral. Como concepto moral, los derechos humanos tienen connotaciones ricas y amplias. La comprensión que la gente tiene de los derechos humanos no se limita únicamente al ámbito de la moralidad. Dado que la moralidad es una norma autodisciplinada, la protección de los derechos humanos sólo se mantiene en el nivel de la coerción moral. Una cosa está muy clara: el surgimiento de normas en cualquier época se debe a la necesidad de regular los derechos humanos. Si los derechos de las personas sólo se regulan en forma de autodisciplina, no se pueden proteger eficazmente y los derechos humanos sólo pueden existir en los conceptos de las personas. A medida que la gente siga entendiendo los derechos, inevitablemente buscará una norma jurídica que pueda protegerlos eficazmente. En este sentido, es inevitable que los derechos humanos impongan exigencias a la ley.

Los derechos humanos requieren que la ley exprese primero el contenido de los derechos humanos como normas jurídicas. Si bien podemos ver que los derechos de las personas no son completamente ignorados cuando no están legalizados, existen algunas fuerzas coercitivas externas normativas que están fuera del alcance de la Ley. A veces esta coerción se expresa de manera violenta, y a veces se expresa a través de no -medios violentos. Por ejemplo, expulsar a la comunidad a la que originalmente estaban vinculados, no aceptarla emocionalmente, dar a entender que les sobrevendrá un desastre indescriptible, lo que les hará imposible escapar de la desgracia, etc. A veces, dentro de una región o un área más grande, los medios legales de coerción "a menudo son inferiores" en comparación con otros medios de coerción no violentos. [33] Sin embargo, la ley sigue siendo reconocida por la gente por su estabilidad, universalidad, certeza y operatividad, y se ha convertido en un leal protector de los derechos de las personas.

4. La protección de los derechos humanos por la ley

Cuando los humanos comiencen a utilizar leyes para institucionalizar y sistematizar normas originales, crear un

nuevo sistema y formar una civilización institucional, la sociedad humana avanzará de manera más constante y rápida. En la nueva sociedad civilizada institucional, la comprensión de la gente sobre sus derechos también está en constante expansión. A su vez, la protección jurídica de los derechos de las personas refleja cada vez más su valor. La protección jurídica de los derechos humanos se refleja en los siguientes aspectos:

1. Establecer un sistema legal para los derechos humanos.

El establecimiento de un sistema jurídico de derechos humanos es el principal requisito previo para la protección jurídica de los derechos humanos. Para que la ley proteja los derechos humanos, es necesario concretar varios derechos y convertirlos en normas, reglas y principios legales claros, para que las personas tengan una comprensión clara de sus derechos.

2. Crear un orden de derechos humanos

La aplicación de normas legales tiene como objetivo formar un orden efectivo, razonable e igualitario para los derechos de las personas en la sociedad, de modo que los derechos de las personas puedan disfrutarse de manera efectiva, razonable e igualitaria. Estandarizar los límites de cada derecho e indicar claramente que los derechos de nadie pueden verse perjudicados sin razón. Quien cause daño al derecho ajeno será igualmente reparado del daño o será castigado. Derechos y obligaciones son iguales. Para disfrutar de derechos hay que asumir obligaciones. No asumir obligaciones significa daño a los derechos de los demás, y serás castigado o indemnizado en consecuencia.

3 . Resolver disputas de derechos humanos

La protección de los derechos de las personas por parte de la ley también radica en proporcionar un mecanismo y un lugar para resolver las disputas sobre derechos. Una vez que los derechos de alguien son lesionados, surgen las funciones básicas de la ley, y las agencias legales correspondientes deben intervenir inmediatamente para utilizar medios legales para remediar el daño causado a los derechos. Para los daños generales a los derechos, los interesados deberán utilizar los mecanismos previstos por la ley para brindar reparación en el lugar previsto por la ley.

Preguntas para pensar

1. ¿Cómo entender la interpretación de los derechos humanos?
2. ¿Cuáles son los valores y contenidos básicos de los derechos humanos?

3 . ¿Cómo entender la legalización de los derechos humanos?

Lectura recomendada

1. [Inglés] Milne: "Human Rights and Human Diversity - Philosophy of Human Rights", traducido por Xia Yong y otros, China Encyclopedia Press, edición de 1995.

2. Xia Yong: "El origen del concepto de derechos humanos: la filosofía histórica de los derechos" (edición revisada), Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 2001.

3 . Wang Jiafu: "Los derechos humanos y el siglo XXI", China Legal Publishing House, edición de 2000.

4. Zhao Zhenjiang, Fu Zitang: "Modern Jurisprudence", Peking University Press, edición de 1999.

5. [Americano] L. Henkin: "La era de los derechos", traducido por Xin Chunying y otros, edición de Knowledge Press 1997

6 . Li Buyun: "Sobre tres formas diferentes de existencia de los derechos humanos", publicado en "Legal Research", número 3, 1991.

7. Liu Zuoxiang: "La lucha contra el terrorismo y la protección de los derechos individuales: tomando como ejemplo los proyectos de ley y medidas antiterroristas de Estados Unidos después del 11 de septiembre", "Law Science", número 3, 2004.

8. Guo Daohui: "Revisión y desarrollo de la Constitución china a principios de siglo: el concepto de derechos humanos y la incorporación de los derechos humanos a la Constitución", "Ciencias jurídicas", número 4, 2004.

Ampliar conocimientos

"Derechos humanos" es sin duda una de las palabras más candentes y de moda en el mundo actual. Pero bajo el mismo nombre, las personas tienen reivindicaciones o exigencias diferentes o incluso diametralmente opuestas, diferentes antecedentes teóricos e intereses diferentes, lo que convierte el concepto de derechos humanos en un caldero de avena. Precisamente "si no se comprende profundamente un tema y no se cree profundamente en él, es probable que el resultado sea fanático y conflictivo. Éste es el caso de las cuestiones de derechos humanos".

——[Estados Unidos] W. Holleman: "Derechos humanos universales"

La verdadera filosofía de los derechos humanos se basa en el concepto de derecho natural. Esta ley natural, que estipula nuestras obligaciones básicas y deriva de estas obligaciones toda ley vinculante, es también la ley real que estipula nuestros derechos básicos. Porque estamos sujetos al orden del universo, a las leyes y reglas del universo y de la familia infinita de creaciones (y en definitiva al orden de la inteligencia creativa), porque tenemos iguales derechos con los demás y con toda la creación.

——[Ley] Maridan: "Derechos humanos y derecho natural"

Comentario

[1] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 19), Editorial Popular, edición de 1974, página 406.

[2] Véase [EE.UU.] "Dictionary of Political Science Analysis" editado por Jack Plano y otros, traducido por Hu Jie, China Social Sciences Press, edición de 1986, página 187.

[3] [Inglés] David M. Walker, editor: "Oxford Legal Dictionary", compilado por el Instituto de Desarrollo Social y Tecnológico de Beijing, Guangming Daily Press, edición de 1988, página 920.

[4] [EE.UU.] Roccos Pound: "Social Control Through Law: The Task of Law", traducido por Shen Zongling y Dong Shigu, Commercial Press, edición de 1984, página 55.

[5] [Estados Unidos] Coleman: "The Foundation of Social Theory" (Parte 1), traducido por Deng Fang, Social Science Literature Press, edición de 1990, página 28.

[6] "Materiales seleccionados sobre la historia del pensamiento jurídico occidental", Peking University Press, edición de 1983, página 139.

[7] "Obras escogidas de Marx y Engels" (Volumen 2), Editorial del Pueblo, edición de 1995, página 31.

[8] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 1), Editorial del Pueblo, edición de 1956, págs. 287-288.

[9] He Qinhua: "Historia de la jurisprudencia occidental", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1996, página 225.

[10] [EE.UU.] Pound: "Control social a través de la ley: la tarea de la ley", traducido por Shen Zongling y Dong Shizhong, Commercial Press, edición de 1984, página 41.

[11] Igual que arriba, página 42.

[12] [US] Friedman: "Legal System", traducido por Li Qiongying y Lin Xin, China University of Political Science and Law Press, edición de 1994, página 359.

[13] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 3), Editorial del Pueblo, edición de 1960, página 378.

[14] [Francés] Rousseau: "Sobre el origen y la base de la desigualdad humana", traducido por Li Changshan, edición de Commercial Press de 1962, págs.

[15] [francés] Rousseau: "El contrato social", traducido por He Zhaowu, edición de Commercial Press 1996, página 23.

[16] [US] Bodenheimer: "Jurisprudence: Legal Philosophy and Legal Methods", Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1999, página 219.

[17] [Derecho] Robespierre: "Revolucionary Legal System and Trial", traducido por Zhao Hanyu, Commercial Press edición de 1965, página 170.

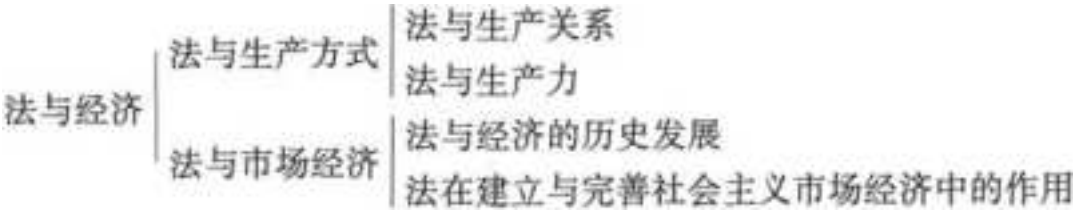
[18] [EE.UU.] Ronald Harry Coase: "Empresa, mercado y derecho", Editorial Shanghai Sanlian, edición de 1990, págs.
[19] [US] Bodenheimer: "Jurisprudence: Legal Philosophy and Legal Methods", traducido por Deng Zhenglai, Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1999, págs. 392-293.
[20] [inglés] Hobbes: "Leviathan", The Commercial Press, edición de 1985, página 162.
[21] [Países Bajos] Spinoza: "Ethics", The Commercial Press, edición de 1983, página 4.
[22] [Antigua Grecia] Aristóteles: "Política", The Commercial Press, edición de 1981, página 276.
[23] [Derecho] Montesquieu: "Sobre el espíritu del derecho" (Volumen 1), The Commercial Press, edición de 1982, página 154.
[24] [Alemania] Hegel: "Principios de filosofía jurídica", The Commercial Press, edición de 1979, página 4.
[25] [Inglés] Locke: "Tratado de Gobierno" (Parte 2), traducido por Ye Qifang y Qu Junong, edición de Commercial Press de 1964, págs.
[26] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 1), Editorial del Pueblo, edición de 1956, página 72.
[27] [US] Bodenheimer: "Jurisprudence: Legal Philosophy and Legal Methods", traducido por Deng Zhenglai, China University of Political Science and Law Press, edición de 1999, página 252.
[28] Citado de [estadounidenses] Mortis Adler y Charles Van Doren: "Treasury of Western Thought", traducido y compilado por el consejo editorial de "Treasure House of Western Thought", Jilin People's Publishing House, edición de 1988, página 945.
[29] [Antigua Grecia] Platón: "Utopía", traducido por Guo Binhe y Zhang Zhuming, edición de Commercial Press 1986, página 36.
[30] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 16), Editorial del Pueblo, edición de 1964, página 16.
[31] [Inglés] Editor en jefe Walker: "Oxford Legal Dictionary", compilado por el Instituto de Desarrollo Social y Tecnológico de Beijing, Guangming Daily Press, edición de 1988, página 426.
[32] "Obras seleccionadas de Marx y Engels" (Volumen 3), People's Publishing House, edición de 1995, página 444.
【33】 Véase [Alemania] Max Weber: "Economy and Society" (Parte 1), traducido por Lin Rongyuan, Commercial Press edición de 1997, página 351.

Séptima parte: Teoría de la sociedad jurídica

La sociología jurídica es otro contenido importante de la jurisprudencia. Esta parte analiza más a fondo los fenómenos jurídicos a partir de la relación entre los fenómenos jurídicos y otros fenómenos sociales. Estudia principalmente la relación entre los fenómenos jurídicos y la economía, la política, la educación científica y tecnológica, la cultura, la religión, la moralidad, el medio ambiente, los recursos, etc., para que los estudiantes puedan comprender mejor el papel y la importancia del derecho en la sociedad humana y distinguir entre derecho y moralidad, política, religión y otras sociedades, fenómeno cultural.

Capítulo 3 + 3 Derecho y Economía

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La relación entre el derecho y los métodos de producción implica en primer lugar la relación entre el derecho y las relaciones de producción, es decir, la base económica. La base económica determina la superestructura, y los factores de la superestructura, como la política, el derecho, la moral y la religión, tienen reacciones positivas o negativas sobre las relaciones de producción, la productividad y los sistemas económicos. La teoría jurídica marxista sobre la relación entre derecho y fundamento económico demuestra de manera integral la relación dialéctica entre derecho y fundamento económico, y sobre esta base se creó el sistema teórico jurídico marxista. Este capítulo incluye principalmente derecho y métodos de producción, derecho y economía de mercado, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben tener una comprensión profunda de la relación entre la ley, los métodos de producción y la productividad, y comprender la relación dialéctica entre la ley y la economía de mercado.

Puntos clave del examen judicial

El importante papel del derecho en la economía de mercado.

Sección 1 Ley y métodos de producción

1. Derecho y relaciones de producción

La relación entre el derecho y los métodos de producción implica en primer lugar la relación entre el derecho y las relaciones de producción, es decir, la base económica. Las relaciones de producción son relaciones entre personas e incluyen tres aspectos, a saber, la forma de propiedad de los medios de producción, el estatus de las

personas y las relaciones mutuas en el proceso de producción, y la forma de distribución del producto entre las personas. Estos aspectos se reflejan en los cuatro eslabones principales de producción, intercambio, distribución y consumo en el proceso de producción. En la vida real, se forma una relación de producción, lo que demuestra que todos los aspectos y vínculos principales de la relación mutua entre las personas en el proceso de producción, ya sea en los conceptos de las personas o en los acuerdos institucionales materiales, están institucionalizados y estandarizados, es decir. , ha mantenido un estado relativamente estable. Esta relación de producción que es compatible con una determinada productividad también se llama base económica de la sociedad y corresponde a la superestructura. Aquí, la base económica determina la superestructura, y los factores de la superestructura, como la política, el derecho, la moral y la religión, tienen reacciones positivas o negativas sobre las relaciones de producción, la productividad y los sistemas económicos. La teoría jurídica marxista sobre la relación entre derecho y fundamento económico demuestra de manera integral la relación dialéctica entre derecho y fundamento económico, y sobre esta base se creó el sistema teórico jurídico marxista.

(1) La ley tiene sus raíces en una determinada base económica.

La relación entre la base económica y la superestructura muestra que el derecho se origina y está arraigado en la base económica, y sólo puede y debe reflejar los requisitos de ciertas bases económicas y adaptarse a ellas. La naturaleza, esencia, características, contenido, función, efecto, estructura, ocurrencia y desarrollo del derecho están todos restringidos por el fundamento económico. En concreto, el papel decisivo de la fundamentación económica en el derecho se refleja en:

1. El surgimiento y desarrollo de una determinada base económica determina directamente el surgimiento y desarrollo de la ley correspondiente.

El derecho no siempre existe, ni cae del cielo, ni es diseñado arbitrariamente por una sola persona, sino que es formulado o reconocido por los organismos estatales de acuerdo con las exigencias de ciertas leyes económicas básicas de funcionamiento y de acuerdo con la voluntad de la clase dominante. A medida que cambia la base económica, toda la enorme superestructura también cambia

lenta o rápidamente. Por supuesto, el derecho como superestructura surgirá y se desarrollará en correspondencia con la sustitución y el desarrollo de las relaciones de producción que son el contenido de la base económica. Los cambios en la base económica también implican un proceso que va del cambio cuantitativo al cambio cualitativo. Incluso los cambios cuantitativos, como los cambios en uno o varios aspectos de la base económica en la misma forma social, también afectarán los cambios locales en la ley. De lo contrario, el papel de la ley no podrá realizarse. Si la base económica cambia fundamentalmente, la ley también cambiará fundamentalmente. Es decir, a medida que una base económica es reemplazada por otra, un tipo de derecho también debe ser reemplazado por otro tipo de derecho.

2. La naturaleza de una determinada base económica determina directamente la naturaleza de la ley correspondiente.

Qué tipo de base económica haya, qué tipo de ley habrá. En particular, la situación de propiedad de los medios de producción y el principio de distribución de productos en las relaciones de producción determinan directamente la naturaleza de la ley correspondiente. Esto puede ser confirmado por la sustitución y evolución de los tipos históricos de derecho. En el proceso de desarrollo de la civilización y la sociedad humanas, existen cuatro relaciones de producción y, en consecuencia, se producen cuatro tipos de derecho. Esto se debe a que la clase económica y políticamente dominante inevitablemente utilizará el poder estatal que controla para expresar su voluntad de clase a través de leyes, logrando así el propósito de legitimar su dominio. Por esta razón, la ley socialista de mi país debe estar al servicio de la construcción económica socialista.

3 . El contenido de una determinada base económica determina directamente el contenido de la ley correspondiente.

El contenido de la ley sólo puede y debe reflejar las necesidades inherentes de determinadas relaciones de producción; de lo contrario, perderá fundamentalmente la base y la razón de su propia existencia. No debemos imaginar que las leyes contra la competencia desleal se formularon en una sociedad esclavista porque las condiciones económicas en ese momento aún no se habían desarrollado a tal nivel. Debido a esto, al estudiar los fenómenos jurídicos, no podemos simplemente explorarlos

desde sí mismos, sino que debemos explorarlos desde las condiciones de vida materiales específicas en las que existen, y explorarlos desde sus fundamentos económicos. No sólo la base económica determina el contenido de la ley, sino que el sistema económico combinado con la base económica también tiene un impacto significativo en el contenido de la ley. Bajo diferentes sistemas económicos con la misma base económica, la demanda de ley y el contenido de la ley son bastante diferentes. Por ejemplo, bajo los dos sistemas económicos diferentes de mi país, la economía planificada y la economía de mercado, las leyes son bastante diferentes. Bajo el sistema económico planificado, se enfatiza la voluntad de la ley mientras se ignora la objetividad de la ley, limitando así el contenido de la ley a un alcance estrecho. Ahora que hemos implementado una economía de mercado, la situación es muy diferente. Dado que la economía de mercado enfatiza el estatus igualitario de los sujetos del mercado, un sistema empresarial moderno con derechos de propiedad claros y derechos y responsabilidades claros, enfatiza el control macro basado en la gestión indirecta y enfatiza la estandarización del comportamiento microeconómico, el contenido de la ley es extremadamente rico y los campos sociales cubiertos son cada vez más amplios. Una determinada base económica es a la vez el punto de partida y el destino de una determinada ley. Como la ley en sí misma no es un fin, en última instancia sirve a una determinada base económica. Por tanto, el derecho tiene sus raíces en una determinada base económica, que es a la vez un resultado inevitable y una necesidad de su propio desarrollo.

En resumen, el surgimiento y desarrollo del derecho, la naturaleza del derecho y el contenido del derecho están todos determinados por la base económica. Pero esto no significa que otros factores no tengan impacto en el derecho. Por el contrario, las tradiciones históricas, la forma nacional, los conceptos morales e incluso las costumbres y hábitos de un país tienen un impacto en el derecho. Si bien insistimos en que el derecho está determinado por la base económica, también debemos reconocer la influencia mutua y el efecto de otros factores en la superestructura del derecho.

(2) La reacción legal afecta la base económica

La reacción del derecho sobre el fundamento económico se refleja en dos aspectos, a saber, el efecto positivo y el efecto negativo del derecho sobre el fundamento económico.

1. El efecto positivo de la ley sobre la base económica

(1) La ley transforma o destruye el antiguo fundamento económico que le es contradictorio. Cuando una forma social de una naturaleza reemplaza a una forma social de otra naturaleza, debido a que las viejas relaciones de producción no pueden retirarse completamente del escenario histórico automáticamente, aunque están muy debilitadas y ya no dominan, a menudo se mantienen temporalmente. En este caso, como nueva ley para salvaguardar los intereses de la nueva clase que controla el poder estatal, la antigua base económica debe ser transformada o destruida. Por ejemplo, después de la fundación de la República Popular China, se promulgó inmediatamente la Ley de Reforma Agraria de la República Popular China, que rápidamente eliminó el sistema feudal de propiedad de la tierra que había durado miles de años en la historia de nuestro país. ejemplo de la destrucción de la antigua base económica por el derecho socialista. Otro ejemplo es que después de la victoria de la revolución burguesa británica, la antigua fundación fue transformada para satisfacer las necesidades de la burguesía. La transformación socialista de la propiedad privada de los medios de producción en nuestro país durante el período de transición de la nueva democracia al socialismo es también un ejemplo de la transformación de las viejas relaciones económicas a través del Estado y la ley.

(2) La ley desempeña un papel orientador, promotor y garante de la base económica de la que depende su existencia y desarrollo. Si bien la nueva ley transforma o destruye viejas relaciones de producción, también desempeña un papel en la orientación y promoción del establecimiento de nuevas relaciones de producción, y las protege activamente una vez establecidas las nuevas relaciones de producción. Orientación significa que las normas jurídicas proporcionan sistemas y patrones de comportamiento para guiar las relaciones económicas y los comportamientos económicos para que se desarrollen en una dirección que sea beneficiosa para los requisitos de la clase que controla el poder. Por supuesto, este tipo de orientación se basa en la comprensión de las leyes económicas objetivas y, en realidad, es un reflejo de los

requisitos de la propia base económica. La promoción mencionada aquí incluye no sólo la promoción de la consolidación de la relación económica, sino también la promoción del desarrollo de la misma, lo que resulta más evidente especialmente cuando se acaba de formar una nueva base económica. Por ejemplo, el "Código Civil Napoleónico" en la historia moderna jugó un papel importante en la promoción de la formación y consolidación de la base económica capitalista; y la Constitución de nuestro país de 1954 y las leyes relacionadas jugaron un papel indeleble en la formación y consolidación de la propiedad pública de nuestro país. economía efecto. En cuanto a la protección jurídica de su fundamento económico, es aún más claro, porque cualquier tipo de ley lo tipificará como delito e impondrá severas sanciones a conductas que menoscaben el fundamento económico en el que descansa su existencia y desarrollo. Este papel del derecho también se refleja claramente en el sistema económico. El propósito de la construcción por parte de nuestro país de un sistema legal adaptado a la economía de mercado socialista es guiar, promover y proteger el establecimiento y desarrollo del sistema económico de mercado socialista.

2. El impacto negativo de la ley en la base económica

Cuando la protección legal se basa en relaciones de producción decadentes, por supuesto obstaculizará el desarrollo de las fuerzas productivas y el progreso social. Esta importancia negativa también se refleja en el hecho de que cuando la ley va muy por detrás del desarrollo de las relaciones de producción, o está demasiado por delante del desarrollo de las relaciones de producción, la ley no sólo no guiará, promoverá y protegerá las relaciones de producción, sino que También obstaculizará o incluso destruirá las relaciones de producción, perjudicando así la estabilidad y el desarrollo social.

2. Derecho y productividad

La productividad es la capacidad del ser humano para conquistar y transformar la naturaleza, sus componentes básicos son los productores (fuerza de trabajo), los medios de producción (objetos de trabajo) y la tecnología de producción. Entre ellos, los productores (fuerza laboral) con ciertos conocimientos, experiencia y habilidades laborales son el factor principal, mientras que los medios tecnológicos

de producción son el factor más crítico. En el modo de producción, la productividad es siempre el factor más activo y revolucionario. El nivel de civilización social material, civilización espiritual y civilización política están todos directamente relacionados con la productividad. Ya en la Guerra Antijaponesa, Mao Zedong señaló: "El efecto bueno o malo de las políticas y prácticas de todos los partidos políticos chinos sobre el pueblo chino depende de si restringen o liberan las fuerzas productivas". [1] Por lo tanto, los estándares de productividad son los estándares fundamentales mediante los cuales se mide todo el trabajo. Deng Xiaoping especificó además el estándar de productividad como "tres beneficios", es decir, es beneficioso para el desarrollo de las fuerzas productivas en la sociedad socialista, beneficioso para mejorar la fuerza nacional integral del país socialista y beneficioso para mejorar los niveles de vida de la gente.

(1) El último papel decisivo de la productividad en el derecho

Las relaciones de producción tienen el efecto decisivo más directo sobre el derecho, pero no son el determinante final del derecho, porque las propias relaciones de producción también están determinadas y restringidas por las fuerzas productivas. Por lo tanto, el efecto decisivo directo de las relaciones de producción sobre el derecho también tiene un carácter intermediario. . , representa el efecto decisivo de la productividad sobre el derecho, y sólo el efecto decisivo de la productividad sobre el derecho es el efecto decisivo final, pero este efecto decisivo es indirecto y requiere que el intermediario de las relaciones de producción ejerza influencia sobre el derecho.

(2) La reacción de la ley sobre la productividad.

1. Proteger jurídicamente y promover el desarrollo de la productividad.

(1) La ley estipula una serie de necesidades intrínsecas que están en línea con el desarrollo integral y libre de las personas como amplios derechos e incluso obligaciones de las personas, para que las personas puedan desarrollar legal y plenamente su potencial, mejorando así la calidad general de los trabajadores. y asegurar y promover el desarrollo de la productividad.

(2) La ley protege y promueve el desarrollo de la productividad protegiendo los recursos naturales y el medio

ambiente ecológico, y estipulando el desarrollo y la utilización conjuntos de los recursos naturales y el medio ambiente ecológico.

(3) La ley protege y promueve el desarrollo de la productividad asegurando y promoviendo el desarrollo de la ciencia y la tecnología.

2. La ley restringe y socava el desarrollo de las fuerzas productivas.

Cuando la ley va a la zaga del desarrollo de la productividad, es decir, cuando el contenido de la ley refleja principalmente los requisitos de la productividad atrasada y rara vez refleja los requisitos de la situación real actual de la productividad y la tendencia de desarrollo de la productividad, la ley restringirá o Incluso destruye en gran medida la productividad real y obstaculiza el desarrollo de la productividad.

El derecho siempre ha servido al desarrollo de determinadas fuerzas productivas. Aunque el papel del derecho en la promoción de la productividad a veces se promueve y a veces se obstaculiza por diversas razones, en general, el derecho siempre promueve el desarrollo de la productividad desde diferentes ángulos, de lo contrario, los seres humanos no podrían existir hoy. Es en este sentido que el proceso de desarrollo de la productividad es también el proceso de desarrollo del derecho y la jurisprudencia. Por lo tanto, el derecho socialista debe basarse en la promoción del desarrollo de las fuerzas productivas como punto de partida y destino.

Sección 2 Derecho y economía de mercado

1. Desarrollo histórico del derecho y la economía

El surgimiento del derecho ha pasado por un largo proceso y tiene profundas raíces económicas y de clase. En última instancia, es producto del desarrollo de las fuerzas productivas sociales.

(1) El intercambio de productos básicos y el surgimiento del derecho

Cuando la sociedad primitiva pasó a la etapa de clan patrilineal, el desarrollo de las fuerzas productivas provocó

tres divisiones principales del trabajo en la sociedad, a saber, la separación de la ganadería de la agricultura, la artesanía de la agricultura y el comercio de la artesanía. Esto condujo a la regularidad de las actividades de intercambio. , el surgimiento de equivalentes generales y el intercambio de bienes. El tema del intercambio también se ha vuelto de individuo a individuo, reemplazando la práctica anterior de que los líderes de los clanes fueran responsables de los intercambios. La práctica de las actividades de intercambio de mercancías requiere ciertas reglas, que al principio aparecen como hábitos y, después de una práctica repetida, forman la forma inicial de ley durante un largo período de tiempo. Marx señaló una vez claramente que "primero hay transacción, y luego la transacción se desarrolla hasta convertirse en un sistema legal". [2]

El derecho surge del intercambio de mercancías, y el intercambio de mercancías se basa en el ajuste legal: ésta es la relación entre el intercambio de mercancías y la ley. La razón por la cual el derecho es un producto inevitable del intercambio de mercancías está determinada por los requisitos inherentes al intercambio de mercancías.

(1) El intercambio de mercancías exige que la ley confirme la igualdad de condición jurídica y el entorno de libre intercambio entre los sujetos, de modo que puedan intercambiar mercancías en igualdad de condiciones.

(2) El intercambio de bienes requiere la confirmación legal de la propiedad de los bienes antes del intercambio; de lo contrario, causará muchos problemas.

(3) El intercambio de mercancías requiere disposiciones legales o el reconocimiento de reglas generales de intercambio. Incluso el intercambio más simple sólo puede realizarse bajo ciertos procedimientos. Sin reglas y procedimientos, no es posible ningún intercambio de mercancías. Cuando los antiguos alemanes intercambiaban bienes, tenían que doblar los dedos para hacer un juramento y recitar ciertos encantamientos; cuando los romanos intercambiaban bienes, tenían que romper un palo de madera y cada parte sostenía la mitad.

(4) El intercambio de bienes requiere confirmación legal y disposiciones para la resolución de diversas disputas que puedan surgir. Con el intercambio regular de bienes, inevitablemente surgirán algunas disputas, y la resolución de disputas debe basarse en leyes universales, normativas y obligatorias. Por supuesto, en las sociedades primitivas, los

jefes de clan desempeñaban un papel importante en la resolución de disputas, basándose principalmente en el prestigio personal al principio y luego cada vez más en las reglas.

(2) Desarrollo de la economía y el derecho mercantiles.

La economía mercantil es una forma económica con fines de intercambio, incluida la producción, la distribución, el intercambio, el consumo, etc. Se puede dividir en economía mercantil simple y economía mercantil desarrollada. El derecho surge del proceso de intercambio de mercancías y continúa evolucionando con el desarrollo de la economía mercantil. Después de experimentar una larga evolución desde el ajuste individual al ajuste general, y de la costumbre al derecho consuetudinario, el derecho estatutario fue surgiendo uno tras otro.

La razón fundamental para el desarrollo y la prosperidad del derecho romano antiguo fue que se basaba en el desarrollo y la prosperidad de la antigua economía mercantil romana. Por esta razón, Engels llamó al derecho romano "el primer derecho mundial en una sociedad de productores de mercancías". De hecho, fue el desarrollo de la economía mercantil romana lo que promovió efectivamente la mejora continua del derecho romano. En comparación con las leyes sobre esclavitud de otros países de la misma época, el derecho romano antiguo tenía las características de un contenido rico, un sistema amplio, tecnología avanzada y una fuerte normativa. Contiene disposiciones detalladas y específicas sobre diversas relaciones complejas en la economía de productos básicos y la naturaleza y métodos de las transferencias civiles. Es mundialmente famoso por sus enormes efectos en la economía de los productos básicos.

En la sociedad feudal, la estrecha relación entre la economía mercantil y el derecho se confirmó desde el lado negativo. Ya sea la historia de casi mil años de la Edad Media europea o los dos mil años de la antigua China, el predominio de la economía natural autosuficiente ha sofocado la vitalidad de la ley.

(3) La prosperidad de la economía de mercado y del derecho

El éxito de la revolución burguesa europea en los siglos XVII y XVIII, especialmente el establecimiento generalizado de regímenes burgueses occidentales en el siglo XIX, abrió un camino amplio para el desarrollo de la economía

mercantil y la llevó a una etapa avanzada: la economía de mercado. En una sociedad capitalista donde las mercancías se han convertido en las células de la sociedad, y en este enorme sistema económico y escala económica donde el mercado es la principal forma de asignar recursos, existe una necesidad urgente de nueva legislación a gran escala para satisfacer sus necesidades, de modo que El mundialmente famoso 1804 nació el Código Civil francés y, posteriormente, se estableció el sistema jurídico de la economía de mercado moderna.

Desde finales del siglo XIX hasta principios del siglo XX, la economía de mercado moderna fue reemplazada gradualmente por la economía de mercado moderna. La "Teoría General del Dinero" de Keynes representaba la tendencia económica de la época, en la que la "intervención estatal" reemplazaba al "laissez-faire" de la época. En consecuencia, la socialización jurídica se ha convertido en la corriente principal del derecho occidental, y en el pasado lo "basado en la sociedad" ha reemplazado al "basado en el individuo".

Después de la Segunda Guerra Mundial, la economía de mercado moderna se extendió por todo el mundo y la productividad alcanzó un enorme desarrollo. En consonancia con esto, la ley ha ampliado su cobertura de la sociedad, se ha convertido en el medio más importante para que los humanos regulen la sociedad y se ha convertido en un pilar de la civilización.

En resumen, podemos ver que: la economía mercantil y la economía de mercado son el terreno para la existencia y el desarrollo del derecho; al mismo tiempo, la economía mercantil y la economía de mercado necesitan la promoción y protección del derecho. Cuanto más se desarrolla la economía, más Más perfecto será el sistema jurídico y su papel será más amplio. La razón por la cual la economía de mercado es el punto de crecimiento del sistema legal es porque: primero, la economía de mercado brinda oportunidades para el surgimiento y desarrollo de conceptos legales. En segundo lugar, la economía de mercado proporciona una base realista para la realización del sistema jurídico, el más importante de los cuales es la sociedad civil. En tercer lugar, la economía de mercado proporciona la base para la política democrática del sistema legal. Cuarto, la economía de mercado proporciona una base institucional racional para el sistema legal.

2. El papel del derecho en el establecimiento y mejora de la economía de mercado socialista

La ley socialista de mi país desempeña un papel importante en el establecimiento y mejora de la economía de mercado socialista. Podemos aprender sobre macroeconomía, microeconomía e intercambios económicos exteriores desde la perspectiva del derecho.

(1) El papel de la ley en el macrocontrol

El control macroeconómico no es el deseo subjetivo de ningún individuo, sino el requisito objetivo de la economía de mercado moderna. Como principal herramienta de macrocontrol, la ley tiene las siguientes funciones:

(1) Función rectora. La orientación es una forma importante de macrocontrol, que sin orientación es en realidad ineficaz o tiene poco efecto. Por supuesto, el Estado puede utilizar diversos medios para orientar la economía, como medios económicos, medios administrativos, etc., pero el mejor medio es la ley. Incluso si a veces se utilizan medios económicos y administrativos, deben estar estipulados y garantizados en formas legales. La capacidad del derecho para guiar la economía de mercado es un vívido reflejo de la esencia del derecho y una guía para el comportamiento de las normas jurídicas. Más importante aún, la orientación legal de la economía de mercado está determinada por las leyes operativas de la economía de mercado. La economía de mercado tiene procesos complejos de producción, distribución, circulación y consumo, que son esencialmente procesos de interacción social entre personas. Para ordenar las interacciones sociales densas, complejas y altamente aleatorias y limitar algunos de los efectos negativos de la economía de mercado, el gobierno debe implementar un macrocontrol y basarse en la ley como guía. Sólo una guía correcta puede conducir a la dirección correcta. Sólo desarrollándonos en la dirección correcta podremos maximizar nuestra eficacia.

(2) Efecto promocional. En todo el proceso de la economía de mercado moderna, desde su establecimiento hasta la perfección, casi cada paso adelante, el cambio y el desarrollo en todos los eslabones son inseparables de la promoción de la ley. La promoción aquí mencionada incluye no sólo la creación de condiciones y oportunidades por ley para el desarrollo de la economía de mercado; sino también la comprensión y utilización de las leyes de la economía de

mercado para promover su desarrollo y mejora; y la provisión de cambios en el gobierno. funciones para promover un mejor desarrollo de la economía de mercado servicios económicos.

El papel del derecho en la promoción de la economía de mercado se manifiesta en dos aspectos principales: primero, la promoción directa, como el derecho civil, el derecho comercial, el derecho económico y el derecho de propiedad intelectual, que ajustan directamente diversas relaciones en la economía de mercado, tanto horizontal como horizontalmente. verticalmente. No existen muchas leyes y regulaciones en esta área en nuestro país, y la legislación en esta área debería fortalecerse. El segundo es la promoción indirecta, que se refiere principalmente a aquellas leyes que ajustan principalmente las relaciones políticas, las relaciones de gestión y las relaciones familiares, como las constituciones, leyes administrativas, leyes penales, leyes matrimoniales y de familia, etc. No ajustan directamente las relaciones económicas. Sin embargo, ajustan diversas relaciones sociales en campos especiales, mantienen la tranquilidad social, crean un buen entorno social y condiciones externas para el desarrollo de la economía de mercado, o estimulan el entusiasmo de la gente para invertir activamente en la reforma del sistema económico. y promover que la gente siga la dirección del socialismo. Liderar en profundidad la economía de mercado.

(3) Función de garantía. La garantía mencionada aquí tiene un significado más amplio y tiene tres significados: Primero, garantía del orden, es decir, combatiendo diversas actividades delictivas, especialmente las actividades delictivas en el ámbito económico, sancionando a los delincuentes ilegales y asegurando la estabilidad del orden social. El segundo es la protección de los derechos, es decir, proteger los derechos legales de las entidades que participan en las actividades del mercado. La cuestión central de la economía de mercado es la cuestión de los derechos, y proteger los derechos legales es la clave para desarrollar una economía de mercado. No debemos imaginar que la economía de mercado pueda desarrollarse sin problemas cuando los derechos de los sujetos económicos que participan en las actividades del mercado se ven perjudicados y no pueden ser protegidos por la ley. El tercero es la protección de la igualdad, es decir, garantizar la igualdad de condición jurídica de los participantes en la economía de mercado. La economía

mercantil es "naturalmente igualitaria" (en palabras de Marx): sin igualdad de estatus ante la ley, no hay economía de mercado en absoluto.

(4) Efecto restrictivo. La economía de mercado también tiene características duales: por un lado, tiene un mecanismo de competencia que puede centrarse en los beneficios y promover el desarrollo de la productividad; al mismo tiempo, como ley económica básica de la economía de mercado, la ley del valor tiene la capacidad de ajustarse automáticamente. Por otro lado, la economía de mercado tiene factores negativos como la espontaneidad, la ceguera y otras tendencias desordenadas y el énfasis en los intereses materiales, por lo que el país necesita restringir estos factores negativos mediante leyes y regulaciones. Tales como formular leyes de gestión del mercado para ordenar las actividades del mercado; promulgar leyes de precios para detener la especulación de precios; implementar leyes de competencia para combatir diversas actividades de competencia desleal, etc.

(5) Función de coordinación. Esto es aún más obvio en los países socialistas. El Estado ajusta la estructura de productos y optimiza la asignación de recursos mediante leyes y reglamentos, y también puede utilizar leyes y reglamentos para coordinar la relación entre varios departamentos industriales, coordinar la relación entre varios grupos de intereses, ajustar las disputas y contradicciones entre ellos y promover sus intereses comunes y desarrollo coordinado.

(2) El papel de la ley en la regulación del comportamiento microeconómico

La economía de mercado moderna no sólo enfatiza el control macro, sino que también requiere un fortalecimiento a nivel micro. Por lo tanto, dar pleno juego al papel de la ley en la regulación del comportamiento microeconómico tiene un significado práctico directo. Estas funciones incluyen aproximadamente:

(1) Confirmar la igualdad de condición jurídica de las entidades de actividad económica. Las empresas y las empresas son el principal cuerpo de actividades del mercado. Nuestro país ha promulgado la "Ley de Sociedades" y leyes que regulan las empresas "con financiación extranjera", que han desempeñado un papel importante para garantizar su igualdad jurídica y sus derechos e intereses legítimos. Sin embargo, esto no es suficiente. La legislación en este ámbito también debería La

confirmación de la igualdad de estatus de los sujetos de actividad no sólo afirma su existencia legal y les da el derecho y la capacidad legal para participar en actividades civiles, sino que también enfatiza la igualdad de estatus legal y la coherencia de los derechos y obligaciones entre sujetos.

(2) Ajustar diversas relaciones en las actividades económicas. El secreto de la optimización de la economía de mercado reside en las transacciones, por lo que la ley debe regular el libre flujo de los factores de producción y regular el libre intercambio y la competencia. El comportamiento microeconómico es esencialmente un comportamiento corporativo: la ley debe ajustar científicamente los aspectos internos y externos de las empresas, promover la alianza de empresas poderosas, optimizar las combinaciones y formar nuevos grupos industriales.

(3) Resolver diversas controversias en actividades económicas. La economía de mercado es producto de la complejidad de las actividades económicas humanas y contiene diversos riesgos. Por razones subjetivas u objetivas, inevitablemente surgirán algunas disputas en las actividades económicas, que deben resolverse mediante la justicia y el arbitraje. Aquí no sólo se necesita derecho procesal, sino también derecho sustantivo en este ámbito.

(4) Mantener el orden económico normal. La economía de mercado moderna es una economía ordenada y competitiva, por lo que las normas jurídicas son extremadamente importantes. Sólo mediante ajustes legales se puede formar y mantener un orden económico normal para asegurar el funcionamiento saludable de la economía de mercado.

(3) El papel del derecho en los intercambios económicos exteriores

El mundo de hoy es un mundo abierto y el proceso de integración económica mundial y globalización se está acelerando. Después de años de práctica, nuestro país ha ido formando gradualmente un patrón básicamente maduro en los intercambios económicos exteriores. La adhesión de mi país a la OMC y la expansión constante de los intercambios económicos exteriores deben ser promovidas y garantizadas por un sistema jurídico sólido para ajustar las relaciones económicas exteriores. El derecho puede desempeñar un papel activo en todos los aspectos y niveles de los intercambios económicos exteriores y crear un buen entorno jurídico para los intercambios económicos

exteriores de mi país. El papel del derecho en la promoción y protección de la economía extranjera se refleja principalmente en:

(1) Refinar la macroestrategia y las políticas de apertura en leyes y regulaciones específicas para garantizar su estabilidad y operatividad. Desde la reforma y apertura, el gobierno central y los gobiernos locales de mi país han formulado una serie de directrices, políticas y medidas para fomentar y ampliar la apertura al mundo exterior. Para fomentar la confianza de los inversores y hacer que las políticas sean más consistentes y estables, mi país está incorporando gradualmente varias medidas políticas importantes en los ajustes legales para darles autoridad legal.

(2) Las leyes pueden promover la atracción y utilización del capital internacional y promover el ajuste de la estructura industrial de mi país. Combinar el uso de capital internacional con el ajuste de la estructura industrial puede mejorar la calidad y eficiencia del uso de capital extranjero, permitiendo a nuestro país obtener y utilizar más rápidamente tecnologías y métodos de gestión internacionalmente avanzados.

(3) La ley ayuda a promover la plena participación de nuestro país en el comercio internacional y establecer relaciones de cooperación a largo plazo con grandes empresas multinacionales para combinar el uso de recursos nacionales con recursos extranjeros e integrar el mercado interno con el mercado internacional.

(4) Las leyes ayudan a mi país a participar activamente en la cooperación económica y comercial multilateral y regional. La cooperación económica y comercial internacional en realidad se lleva a cabo dentro del marco de ciertos tratados y normas económicos y comerciales internacionales. Sin el apoyo de leyes y regulaciones perfectas, es imposible lograr una cooperación económica internacional a gran escala. China debe participar activamente en la cooperación económica y comercial internacional para que, en el contexto de una creciente integración económica, mi país pueda fortalecer su fuerza económica y su fuerza nacional integral participando en la cooperación internacional.

(5) Las leyes ayudan a buscar ventajas y evitar desventajas, garantizar la seguridad económica y la independencia económica de nuestro país y frenar los efectos negativos de la apertura al mundo exterior. La

globalización económica es a la vez una oportunidad y un desafío para China. La economía china puede obtener más oportunidades de desarrollo de ella, pero también es más vulnerable al impacto de las fluctuaciones económicas internacionales. Por lo tanto, nuestro país debe establecer un sistema legal completo y mecanismos de prevención relacionados para proteger en mayor medida a la economía china de los impactos negativos de la globalización y la integración económicas y, al mismo tiempo, crear un entorno interno que sea suficiente para hacer frente a diversos riesgos. . Además, los efectos negativos causados por la implementación de la estrategia de apertura, como el desarrollo desigual en varias regiones, el bajo contenido técnico de los proyectos de introducción de tecnología, las operaciones ilegales de capital extranjero y el impacto en las empresas nacionales, etc. deben resolverse con la ayuda de medios legales.

Preguntas para pensar

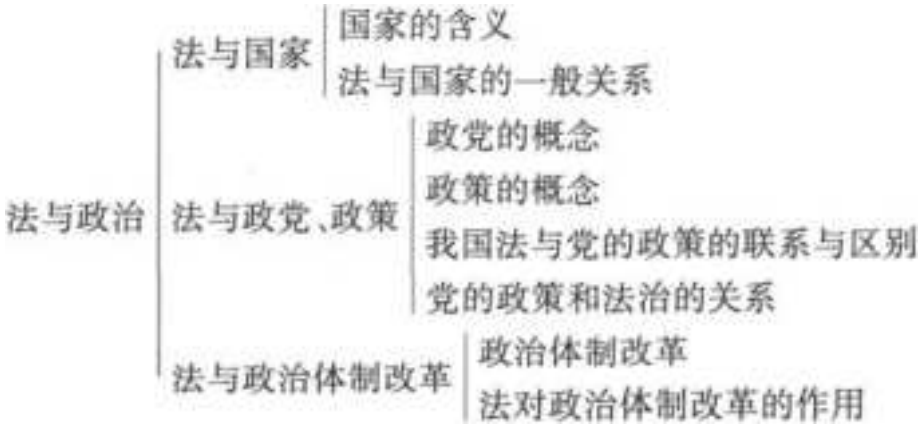
1. ¿Cómo entender la relación entre derecho y productividad?
2. ¿Cómo entender la relación entre derecho y relaciones de producción?
3 . ¿Qué papel juega el derecho en el macrocontrol de la economía de mercado?
4. ¿Qué papel juega la ley en la regulación del comportamiento microeconómico?

Lectura recomendada

1. [Alemania] H. Keyin: "Legal Philosophy", traducido por Lin Rongyuan, Huaxia Publishing House, edición de 2002.
2. Editor en jefe: Zhang Wenxian: "Jurisprudence", Higher Education Press, edición de 2003.
3 . Editor jefe: Shen Zongling: "Jurisprudence", Peking University Press, edición de 2003.
4. Jian Xinhua: "Diez avances importantes en la teoría económica socialista", Guangming Daily, 26 de marzo de 1999.

Capítulo 34 Derecho y política

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El derecho y la política están estrechamente relacionados, y el derecho es un medio importante para lograr el gobierno político. La cuestión central del derecho y la política es la relación entre el derecho y el Estado. El derecho y el Estado son dos fenómenos sociales relacionados y diferentes. Comprender la relación entre el derecho y el Estado es de gran importancia para una comprensión profunda de la naturaleza del derecho, para darle pleno juego al papel del derecho, para comprender el valor del derecho y para llevar el funcionamiento del poder estatal a la órbita del Imperio de la ley. Este capítulo presenta principalmente la ley y el país, la ley y los partidos políticos, la ley y las políticas, la ley y la reforma del sistema político, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben distinguir y comprender la relación entre el derecho y el Estado, la relación entre el derecho y los partidos y políticas políticas, y comprender profundamente la relación interactiva entre el derecho y la reforma del sistema político.

Sección 1 Ley y Estado

1. El significado de país

Como sujeto más básico del poder político, el Estado ocupa una posición muy importante y crítica en la vida social, política y jurídica de las personas. Entonces, ¿qué es un país? Un país en un sentido geográfico también puede denominarse país, como China y los países asiáticos; un país

en un sentido político es una herramienta de la dictadura de una clase sobre otra clase, como los países capitalistas y los países socialistas. El marxismo examina el significado del Estado político y cree que: en primer lugar, el Estado es una categoría histórica, que es el resultado del desarrollo social y económico hasta una determinada etapa histórica en la que se producen la propiedad privada y las clases, y sobre la base de principios irreconciliables. contradicciones de clase; segundo, el Estado es la dictadura de una determinada clase; tercero, el país es una unidad formada por una determinada esencia y una determinada organización; cuarto, la dictadura del proletariado es la etapa más alta del desarrollo nacional.

Un país tiene cuatro elementos constitutivos: primero, hay residentes asentados (personas); segundo, el territorio, que está organizado según un ámbito geográfico, tiene un cierto ámbito de dominio y los residentes se dividen según la región; tercero, la organización política es una organización política. entidad, existe un sistema institucional nacional sistemático que tiene funciones tanto políticas como sociales; cuarto, la soberanía es un poder público especial y es soberana. Cuatro elementos son indispensables: residentes asentados, territorio, organización política y soberanía.

2. La relación general entre el derecho y el Estado

(1) El derecho y el Estado son dos fenómenos sociales relacionados y diferentes.

Comprender la relación entre el derecho y el Estado es de gran importancia para comprender profundamente la naturaleza del derecho, darle pleno juego al papel del derecho, comprender el valor del derecho y llevar el funcionamiento del poder estatal a la órbita del Estado de derecho. . Según Lenin, el Estado es una máquina violenta y, de hecho, el Estado también debe ser una violencia legal. Legalidad significa tener una base, y legalidad significa que el gobernante puede ser aceptado por los gobernados. En la era del Estado de derecho, la base de la violencia legal es la ley. Las leyes son reglas de conducta que obtienen el consentimiento público. Por tanto, existe una estrecha relación entre el derecho y el Estado, y ambos interactúan y se apoyan mutuamente.

(1) A juzgar por los orígenes del Estado y del derecho, ambos son propiedad privada y clases divididas en el proceso de desarrollo social, lo que conduce a contradicciones sociales y conflictos de intereses cada vez más agudos y complejos. Para aliviar estas contradicciones sociales, coordinar Varios Este tipo de conflicto de intereses permite a la sociedad mantener un estado básico de orden. El Estado y la ley surgieron como nuevos medios de regulación social que son diferentes de las organizaciones de clanes y las costumbres tradicionales de las sociedades primitivas.

(2) Desde la perspectiva del estatus y las funciones del Estado y el derecho en la estructura social, ambos son los componentes más importantes de la superestructura, están determinados por la base económica de la sociedad y tienen la reacción más directa y obvia sobre la base económica. . El Estado y la ley utilizan los medios coercitivos más autorizados para regular el comportamiento de las personas, afectando directamente las relaciones de producción y desempeñando así un importante papel contraproducente en toda la base económica.

(3) De la naturaleza del Estado y del derecho, todos surgen con el surgimiento de las clases, las contradicciones de clases y la lucha de clases, y son el medio básico para aliviar las contradicciones de clases y llevar a cabo la lucha de clases. Por lo tanto, en la sociedad de clases son A poderosa herramienta utilizada por la clase dominante para lograr el dominio de clase. Como sistema de normas de comportamiento, el derecho es la objetivación y el estereotipo de la voluntad de la clase dominante; como sistema organizativo político autoritario, el Estado es una herramienta utilizada por la clase dominante para implementar su voluntad. En una sociedad socialista, todos ellos son manifestaciones de la soberanía del pueblo y operan para la realización de los intereses del pueblo.

(4) Desde la perspectiva de la existencia del Estado y el derecho, son un todo unificado, mutuamente condicionado e interdependiente. El país no se puede separar de la ley y la ley no se puede separar del país. Como voluntad del Estado, el derecho debe ser establecido e implementado por el Estado; como organización que implementa la gobernanza, el Estado debe utilizar el derecho para coordinar sus relaciones internas, indicar la dirección de sus actividades y proporcionar diversas reglas para ajustar las relaciones sociales. .

La cuestión de quién es primero entre el Estado y la ley siempre ha sido un tema controvertido en los círculos jurídicos, y algunos académicos lo comparan con el problema del huevo y la gallina o con la puesta de huevos. La ley y el Estado no deben diferenciarse entre altos y bajos, grandes o pequeños, son interdependientes y van de la mano: uno es la entidad política y el otro es la estrategia de gobernar el país. En los países modernos, el derecho ha comenzado a desempeñar un papel extremadamente importante en la adquisición y el ejercicio del poder estatal: es la base para medir la legitimidad de todo poder estatal y la autoridad del poder estatal. Por tanto, un país moderno debe ser un país regido por la ley. Quienes defienden que la ley es superior al Estado, o que el Estado es superior a la ley, son unilaterales.

(2) La dependencia de la ley del Estado

(1) La formulación, modificación y aplicación de las leyes dependen del Estado.

(2) La naturaleza, función y características del derecho están directamente relacionadas con el Estado.

(3) La forma del derecho y el sistema jurídico se ven directamente afectados por la forma del Estado. En términos de la forma del derecho, diferentes sistemas políticos a menudo tienen diferentes formas de expresión jurídica.

(3) El papel de la ley en el país

(1) La ley es necesaria para confirmar el estatus legal del poder estatal.

(2) La ley es necesaria para organizar las instituciones nacionales y establecer sistemas nacionales.

(3) Las leyes son necesarias para realizar las funciones estatales.

(4) La ley es necesaria para restringir las actividades del poder estatal.

(5) La ley es necesaria para consolidar y mejorar el sistema nacional.

Sección 2 Leyes, Partidos Políticos y Políticas

1. El concepto de partidos políticos

Un partido político generalmente se refiere a una organización política formada por una determinada clase, estrato o grupo social con el fin de obtener o influir en el poder de toma de decisiones políticas para lograr intereses comunes. Los partidos políticos suelen estar dirigidos por un grupo de políticos profesionales, suelen tener su propia plataforma política y objetivos políticos para obtener o influir en el poder de toma de decisiones políticas.

Casi toda la política de los países modernos se caracteriza por la política de partidos. En la política de partidos, la formulación de programas políticos y el surgimiento y reemplazo de gobiernos se realizan a través de las actividades de los partidos políticos. Los países capitalistas contemporáneos implementan principalmente un sistema bipartidista o multipartidista en el que los partidos burgueses se turnan en el poder. También hay sistemas unipartidistas. El sistema de partidos políticos de nuestro país es un sistema de cooperación multipartidista con características chinas bajo el liderazgo del Partido Comunista de China. En este caso, el Partido Comunista de China es el partido gobernante y la fuerza central que dirige los asuntos nacionales, el pueblo y el causa socialista. Por tanto, la relación entre el Estado de derecho y los partidos políticos es principalmente la relación entre el Estado de derecho y el Partido Comunista de China. El XVI Congreso Nacional del Partido Comunista de China propuso además que se reformaran y mejoraran los métodos de liderazgo y gobernanza del partido, y que el partido debía persistir en gobernar de conformidad con la ley.

2. El concepto de política

Las políticas generalmente se refieren a las decisiones políticas y pautas de actividad tomadas por una determinada clase, partido político, país u otra organización social para lograr ciertos objetivos y tareas históricas.

En lo que respecta a la clasificación de las políticas, según el cuerpo principal de formulación, existen políticas nacionales y políticas partidistas, así como políticas del partido gobernante y políticas de otras clases. Según el alcance y nivel de los temas estipulados, se dividen en políticas generales, políticas básicas y políticas específicas, las políticas generales a veces también se denominan programas y líneas básicas, y también se denominan políticas nacionales básicas. Según la naturaleza y el

contenido de las cuestiones prescritas, se dividen en políticas políticas, políticas económicas, políticas culturales y otras políticas. Según el tiempo de vigencia se dividen en políticas de largo plazo, políticas de corto plazo y políticas temporales. Entre las diversas políticas, comprender las políticas generales y básicas de la clase política, el partido gobernante y el país es mucho más importante que otras políticas. En el mundo actual, especialmente en los países socialistas, las políticas del partido gobernante son particularmente importantes.

Las políticas discutidas por los académicos occidentales se refieren a las políticas del partido gobernante y a las políticas nacionales en general, y analizan y estudian la relación entre las políticas y la ley de manera indiscriminada. Los académicos chinos generalmente creen que la política nacional básica es la política principal del país, que a menudo se refleja en la constitución y las leyes básicas, tiene efectos legales obvios y es el contenido central de la constitución y las leyes. Es decir, la política nacional es a menudo el principio rector del derecho o del derecho mismo. Sobre la base de este punto, los académicos chinos generalmente sólo hablan de la relación entre las políticas del partido y la ley. Las políticas del partido gobernante pueden tener un impacto importante en la formulación e implementación de leyes, y el grado de impacto depende directamente del sistema político y la situación política de la sociedad.

3. La conexión y diferencia entre las leyes de mi país y las políticas del Partido

Para comprender correctamente la conexión entre las leyes de nuestro país y las políticas del partido, es necesario aclarar la coherencia y las diferencias entre las leyes de nuestro país y las políticas del partido. Aclarar la coherencia entre los dos ayuda a comprender la estrecha conexión entre ellos; aclarar la diferencia entre los dos ayuda a comprender su irremplazabilidad. Ni la política del partido debe reemplazar a la ley ni la política del partido debe usarse para reemplazar a la ley. Negar la políticas con la ley.

(1) Coherencia entre la ley y las políticas del Partido

En nuestro país, las leyes y políticas son muy consistentes en términos de fundamento económico,

ideología rectora y tareas fundamentales.

1. La base económica de ambos es la misma.

Las leyes de nuestro país y las políticas del Partido son componentes importantes de la superestructura socialista, se basan en la base económica socialista, están determinadas por esa base y sirven a esa base.

2. La ideología rectora de ambos es la misma.

Las leyes y políticas partidarias de nuestro país se basan en el marxismo-leninismo, el pensamiento de Mao Zedong, la teoría de Deng Xiaoping, la "tres representaciones" y la concepción científica del desarrollo como ideología rectora.

3 . Las tareas básicas de ambos son las mismas.

Tanto las leyes de nuestro país como las políticas del partido tienen como misión liberar y desarrollar las fuerzas productivas, y promover y proteger la causa de la construcción socialista.

(2) La diferencia entre ley y política de partido

1. La voluntad plasmada en los dos es diferente.

Las políticas del partido son la encarnación de la voluntad del partido, manifestada en los documentos del partido, que pueden ser públicos o "internos"; mientras que la ley es la encarnación de la voluntad del Estado, manifestada por el cuerpo legislativo de acuerdo con las facultades y procedimientos legales. Las normas formuladas deberán estar abiertas al público.

2. Las estructuras de los dos son diferentes.

Las políticas pueden estar compuestas total o principalmente por disposiciones basadas en principios, y sólo pueden estipular la dirección de la acción sin estipular reglas específicas de comportamiento; el derecho se basa principalmente en reglas y no puede limitarse a disposiciones basadas en principios. De lo contrario, los límites de los derechos y obligaciones serán No está claro. Es difícil ajustar eficazmente diversas relaciones de interés y relaciones sociales.

3 . Las dos implementaciones son diferentes.

Las políticas se basan principalmente en la publicidad, la educación y la disciplina del partido para garantizar su implementación, pero la disciplina del partido sólo puede aplicarse dentro del partido; mientras que la ley se implementa a través de la coerción estatal, y la ley puede imponer sanciones a cualquier infractor y tiene aplicabilidad universal.

4. La estabilidad de los dos es diferente.

Las políticas tienen una mayor flexibilidad. Aunque las políticas fundamentales del partido tienen una alta estabilidad, un gran número de políticas específicas a menudo se ajustan en cualquier momento a medida que cambia la situación; de lo contrario, no podrán desempeñar un papel rector oportuno; mientras que la ley tiene una mayor flexibilidad. La estabilidad de las leyes generalmente permanece sin cambios durante un largo período de tiempo. Si el período de cambio es demasiado corto, las relaciones sociales reguladas por la ley serán inciertas, de modo que no se podrá establecer un buen orden jurídico.

4. La relación entre las políticas del partido y el Estado de derecho

Cada una de las políticas y leyes tiene sus propias ventajas y cada una tiene sus propios métodos y alcances de ajuste. El hecho de que una relación social se ajuste mediante políticas o leyes depende de su naturaleza y características. Debido a la existencia de ciertos fenómenos anormales en la vida real, la gente a menudo tiene una comprensión unilateral de la relación entre la política y la ley, o cree que la política puede reemplazar a la ley, o niega el papel de la política. De hecho, las políticas y leyes están relacionadas entre sí y son diferentes entre sí, no son diametralmente opuestas y ninguna puede reemplazar a la otra en la vida social del país. Actuar de acuerdo con las políticas no significa necesariamente gobernar por el pueblo. La clave está en si existen procedimientos democráticos estrictos en el proceso de formulación de políticas y si su contenido es realista y coherente con el principio de los "tres beneficios". Por supuesto, no podemos enfatizar la política a expensas del estado de derecho, y no podemos reemplazar la posición principal y la autoridad suprema de la ley en el gobierno del país con política. Cuando la política sirve como guía para la legislación, la política está por encima de la ley. Sin embargo, cuando la política sirve como guía para la justicia y la aplicación de la ley, sólo puede desempeñar un papel rector dentro del alcance legal establecido y no puede exceder la ley, establecida dejar de lado la ley y reemplazarla.

(1) El papel rector de las políticas en la legislación

Las políticas son la fuerza impulsora y la principal toma de decisiones de las acciones legislativas y, a menudo, se

convierten en precursoras de la legislación y desempeñan un papel de liderazgo. En la sociedad actual, el espíritu de política impregna muchas disposiciones legales. Por ejemplo, el artículo 1 del Código Penal de mi país de 1979 establece que el derecho penal se formula sobre la base de una política que combina castigo e indulgencia. Esta política es una política básica para que el partido y el país unan al pueblo para luchar contra diversos delitos, se refleja en la legislación penal que las distintas situaciones delictivas se tratan de manera diferente, es decir, se determina que el castigo sea más severo, más leve, más leve, o exento de pena según las circunstancias del delito.esperar. La legislación requiere normas científicas y estables y procedimientos estrictos. A menudo pasan varios años desde la redacción de una ley hasta su aprobación, por lo que formular políticas primero es una opción de emergencia. Después de un período de pruebas prácticas y acumulación de experiencia, las políticas pueden convertirse en leyes cuando las condiciones estén maduras. Sólo en esas condiciones la ley será más convincente y autorizada.

El papel rector de las políticas en la legislación también se refleja en el hecho de que el desarrollo y los cambios del contenido legal a menudo reciben un nuevo contenido basado en el desarrollo y los cambios de las políticas. Por ejemplo, cuando nuestro partido estableció la política de construir el socialismo con características chinas, el Comité Central del Partido propuso una propuesta para enmendar la constitución al Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, y el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional finalmente revisó la constitución. Con base en esta sugerencia y de acuerdo con los procedimientos legales.

(2) En la implementación de las leyes, el papel rector de las políticas tiene ciertos límites legales.

Las políticas también desempeñan un papel rector en la implementación de las leyes. Las buenas políticas desempeñan un papel rector porque las políticas, especialmente las políticas específicas, ayudan a adaptar la aplicación y ejecución de las leyes a la situación objetiva y promueven que la implementación de las leyes sea realista. La transformación desde la formulación de la ley hasta su aplicación no es un proceso sencillo. "La ley por sí sola no es suficiente para ser autónomo". La ley no puede aplicarse

automáticamente a la vida real. El requisito de que la aplicación de la ley debe ser coherente La situación determina que la implementación de la ley no puede separarse de la orientación política. Las buenas políticas desempeñan un papel importante a la hora de comprender plenamente el espíritu básico de la ley y, por tanto, aplicarla mejor.

En términos generales, las políticas y las leyes están muy unificadas y no habrá muchas contradicciones en su contenido, y a medida que el sistema legal se vuelva cada vez más sólido, habrá cada vez menos inconsistencias entre ambas. Sin embargo, la contradicción entre la antigua ley y la nueva política todavía existe, y es imposible evitar por completo la contradicción entre la política y la ley. Por ejemplo, la transferencia de derechos de uso de la tierra en nuestro país, aunque se ha practicado en zonas económicas especiales y es razonable, es contraria a la constitución de ese momento. Aunque esta realidad promueve e intensifica el ritmo de las reformas, puede causar un pisoteo de la autoridad de la Ley. Por lo tanto, el avance de la ley por parte de la nueva política puede fácilmente hacer que la gente piense que "la ley puede ser ignorada o incluso violada hasta el final". en cierta medida, en un determinado momento y en cierta medida." Psicología de ".

(3) Las políticas no pueden reemplazar las leyes

El derecho es la encarnación, regulación y estandarización de las políticas, y juega un papel vital en la vida social de un país. En teoría, la política sólo puede guiar la ley, pero no puede reemplazarla. Dado que el derecho tiene sus propias características en comparación con las políticas, su papel no puede ser reemplazado por las políticas. En resumen, el derecho tiene las características de voluntad nacional, aplicación, normas de comportamiento y relativa estabilidad, características que lo distinguen de la política. Simplemente equiparar ley y política y pensar que la política puede reemplazar a la ley conducirá inevitablemente al nihilismo legal; conducirá inevitablemente a la anarquía y a no actuar de acuerdo con la ley; conducirá inevitablemente a tratar las palabras de los líderes como ley y gobernanza nacional. seguir completamente a los líderes. La situación cambia debido al cambio de opiniones, de modo que la autoridad del líder reemplaza la autoridad de la ley, lo que no favorece el

establecimiento del prestigio del partido y socava la autoridad de la ley.

Sección 3 Ley y reforma del sistema político

1. Reforma del sistema político

A partir de la Tercera Sesión Plenaria del XI Comité Central del Partido Comunista de China, la sociedad china ha entrado en un período histórico de reforma y apertura. La reforma comienza primero con el sistema económico, seguida de reformas en el sistema de ciencia y tecnología, el sistema educativo, el sistema cultural y otros aspectos. El desarrollo profundo de estas reformas estructurales, especialmente la reforma estructural económica, ha expuesto cada vez más la contradicción entre el actual sistema político de mi país y el desarrollo económico y social. Si la reforma política estructural no se lleva a cabo de manera oportuna, se convertirá en un serio obstáculo para la reforma económica estructural y otras reformas, convirtiéndose en un enorme obstáculo para el desarrollo económico y el progreso social en general. Al mismo tiempo, el proceso de desarrollo de una economía de mercado socialista debería ser también un proceso de desarrollo de una política democrática socialista. Por un lado, el desarrollo de una economía de mercado de productos básicos crea prerrequisitos económicos para el desarrollo de la política democrática; por otro lado, también requiere que la política democrática proporcione garantías políticas efectivas. Basándose en esta necesidad práctica y en la lógica del progreso social, el Comité Central del Partido y el camarada Deng Xiaoping han señalado claramente desde mediados de los años 1980 que sin una reforma política estructural, la reforma económica estructural no puede tener éxito en última instancia, enfatizando que la reforma económica estructural debe llevarse a cabo. al mismo tiempo, y promover activamente la reforma del sistema político.

El llamado sistema político se refiere a un sistema orgánico de varios sistemas específicos establecidos para asegurar la implementación y mejora del sistema político fundamental de la sociedad. Por ejemplo, el sistema de

cuadros, el sistema de consulta política, el sistema judicial, el sistema de organización de agencias estatales, etc., todos caen dentro del alcance del sistema político. La reforma del sistema político es reformar en estos aspectos. El objetivo final de la reforma del sistema político de mi país es construir una democracia socialista con características chinas. Específicamente, significa establecer un sistema político socialista con un alto grado de democracia, un sistema legal completo, alta eficiencia y lleno de vitalidad. La reforma del sistema político no se trata de derribar el sistema político actual y reconstruirlo, sino de promover las ventajas y eliminar las desventajas basándose en el análisis científico de las ventajas y desventajas del sistema político actual, que es la superación personal y la renovación del sistema político actual. sistema político. El actual sistema político de nuestro país se formó para satisfacer las necesidades del sistema económico planificado, por lo que, si tomamos como referencia la economía de mercado y el desarrollo social, la reforma del sistema político obviamente no es un ajuste de vínculos individuales y aspectos locales, sino un reforma que involucra todos los aspectos, como los ciudadanos y la relación entre el estado, el partido y el gobierno, la estructura de poder estatal, la relación entre los gobiernos central y local, el sistema de personal y cuadros, los procedimientos políticos, etc. Como dijo Montesquieu: "Si un hombre o un cuerpo ejerce estos tres poderes, el de hacer leyes, el de ejecutar resoluciones públicas y el de juzgar delitos o litigios privados, todo está perdido". [3] Por lo tanto, la reforma del sistema político no es un artículo superficial, sino un cambio que toca las profundas contradicciones y mecanismos operativos del sistema político. En este sentido, la reforma del sistema político debe enderezar la relación entre los distintos sujetos políticos y asignar razonablemente el poder político (derechos) y las responsabilidades (obligaciones) entre los distintos sujetos, de modo que facilite que el pueblo sea dueño del poder. país y consolidar el entorno político estable necesario para el desarrollo de la economía socialista de mercado y el progreso social general, que conduzca a la liberación y el desarrollo de las fuerzas productivas.

2. El papel del derecho en la reforma del sistema político

La reforma del sistema político y la construcción del sistema legal van de la mano. La reforma de nuestro sistema político se lleva a cabo de acuerdo con los requisitos de una estrecha integración de la democratización y la legalización. La construcción del sistema legal es lo mismo que la construcción democrática. No es sólo el objetivo y el contenido de la reforma del sistema político, sino también la garantía del sistema político. reforma. Por lo tanto, debemos centrarnos en la reforma con una mano y en el sistema legal con la otra, integrar la construcción del sistema legal a lo largo de todo el proceso de reforma del sistema político, utilizar la reforma para promover la legalización y utilizar el sistema legal para guiar y garantizar la reforma del sistema político.

(1) El papel rector del sistema jurídico en la reforma del sistema político

En la reforma del sistema político, los asuntos que necesitan reformarse deben aclararse tanto como sea posible mediante la ley o el sistema. Es decir, la reforma del sistema político debe estar guiada por el sistema legal, y la ley debe usarse para indicar la dirección, los requisitos específicos y los pasos para la reforma del sistema político. Sólo así toda la sociedad podrá reducir las desviaciones de la gente en la comprensión y la acción y así participar efectivamente en la reforma. Sólo así será posible garantizar verdaderamente la irreversibilidad de la reforma del sistema político desde una perspectiva institucional. Ésta es también la razón de la profundización y el éxito de la reforma del sistema político. En este sentido, la dictadura democrática popular y el sistema político socialista básico confirmado por la Constitución de nuestro país deben ser la dirección y los principios básicos a los que debe adherirse la reforma del sistema político contemporáneo de China. Cada decisión sobre la reforma del sistema político debe ser constitucional en contenido y forma, y cada medida de reforma importante debe legalizarse y estandarizarse para que sea operativa, autorizada y estable, a fin de facilitar a toda la sociedad. En otras palabras, el papel del derecho en la reforma del sistema político es primero proporcionar acuerdos normativos o institucionales para asegurar que la reforma del sistema político logre los objetivos esperados.

(2) El papel protector del sistema legal en la reforma del sistema político

En la reforma del sistema político, la construcción del sistema legal debe asegurar el orden de construcción y reforma. La reforma del sistema político de la China contemporánea es la superación personal del sistema político socialista básico y, en cierto sentido, también es una revolución profunda. Debido a que la reforma promovió el desarrollo de las fuerzas productivas y provocó una serie de cambios profundos en la vida económica, la vida social, los métodos de trabajo y el estado mental, también se produjo un cierto grado de "cambio revolucionario" dentro de cierto alcance. Pero se diferencia de la revolución en el sentido habitual porque no es una revolución política ni una revolución social, ni una transformación fundamental del sistema social, sino que se basa en la premisa de adherirse al sistema político básico del socialismo y bajo la dirección del Partido Comunista de China, una reforma estructural planificada, gradual y ordenada de carácter socialista.

Es obvio que la reforma del sistema político de la China contemporánea es una reforma social paso a paso dirigida por el partido y un proceso de desarrollo social ordenado. La formación del orden de reforma se crea y garantiza principalmente a través del sistema legal. El propio sistema jurídico tiene tendencia al orden, porque necesariamente significa guía y restricción del comportamiento de las personas. Por lo tanto, fortalecer y mejorar el ordenamiento jurídico significa fortalecer y garantizar el orden. En el proceso de reforma del sistema político de la China contemporánea, el principal desempeño de la construcción legal para garantizar el orden es: asegurar que el sistema político socialista básico permanezca sin cambios, permitirle supervisar objetivamente la reforma y restringir varias medidas de reforma específicas; reflejar las necesidades internas La lógica y el proceso histórico de la reforma, prevenir la repetición y la arbitrariedad en la reforma institucional; eliminar la resistencia en la reforma institucional y el daño e interferencia a la reforma institucional, corregir rápidamente diversos comportamientos contrasecuenciales y superar diversos fenómenos desordenados, como castigar la corrupción y combatir el crimen. .

(3) El papel del sistema legal en la consolidación de los resultados de la reforma del sistema político

En el proceso de reforma institucional, se deben utilizar formas legales para consolidar los resultados de la reforma.

La llamada consolidación aquí significa no sólo confirmar los resultados de la reforma, sino también proteger y fortalecer los resultados de la reforma. Los resultados de la reforma son en realidad el nuevo sistema político formado a través de la reforma, e incluso la nueva estructura de organización social y modelo de relación social. Estos logros son inseparables de la confirmación y protección jurídica, de lo contrario no pueden existir, sobrevivir y desarrollarse. Además, las diversas funciones del sistema jurídico en reforma deben realizarse en última instancia mediante la consolidación. Además, si no existe un sistema legal que consolide los resultados logrados por el sistema legal al guiar el comportamiento de reforma del sistema político y garantizar el orden, existe una gran posibilidad de que se desperdicie o se distorsione. Por tanto, todo logro alcanzado en la reforma del sistema político depende de la confirmación y consolidación del sistema jurídico, sólo así los logros de la reforma podrán desempeñar un papel más amplio en el tiempo y el espacio.

Preguntas para pensar

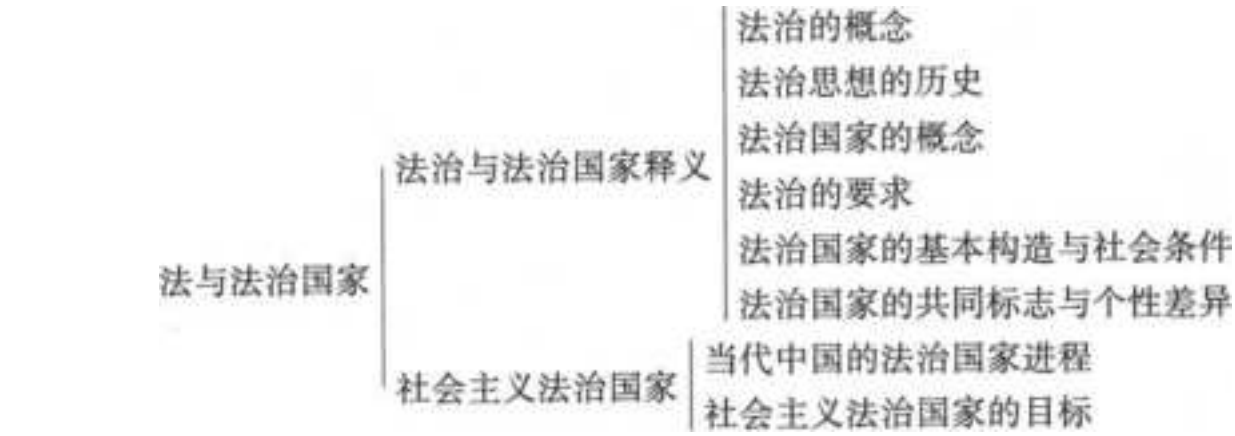
1. Describa brevemente la conexión y diferencia entre ley y política partidaria.
2. ¿Cuáles son los principales efectos de la ley sobre la reforma del sistema político?

Lectura recomendada

1. Zhuo Zeyuan: "Jurisprudencia", Law Press, edición de 1998.
2. Zhou Yongkun: "Reseña del seminario teórico sobre cómo gobernar el país según la ley y construir un país socialista bajo el imperio de la ley", publicado en "Sistema jurídico y desarrollo social", número 2, 1997.

Capítulo 35 La ley y el Estado de derecho

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El estado de derecho está estrechamente relacionado con la democracia: es un principio y método de gobernar el país que aplica la supremacía de la ley y maneja los asuntos estrictamente de conformidad con la ley. Contiene dos aspectos. Por un lado, debe haber buenas leyes. Por otro lado, esas buenas leyes deben tener autoridad suprema y ser obedecidas y observadas universalmente. El núcleo es actuar de conformidad con la ley. Este capítulo presenta principalmente el significado del Estado de derecho y el Estado de derecho, los requisitos del Estado de derecho y la teoría básica del Estado socialista de derecho. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben comprender y dominar los conceptos de estado de derecho y estado de derecho, comprender la historia del pensamiento sobre el estado de derecho y aclarar los objetivos de un país socialista con estado de derecho.

Sección 1 Explicación del Estado de Derecho y del Estado de Derecho País

1. El concepto de Estado de Derecho

Ya en el siglo IV a. C., el famoso pensador griego Aristóteles dio una explicación clásica del "estado de derecho": el estado de derecho debe contener dos

significados: las leyes establecidas se obedecen universalmente y las leyes que todos obedecen. ser una ley bien hecha. El estado de derecho debería ser mejor que el gobierno de una sola persona. Obviamente, la definición de Aristóteles del estado de derecho implica tanto un análisis conceptual riguroso como una interpretación teórica amplia. En este punto comenzó la gloriosa historia de la doctrina del Estado de derecho que duró más de dos mil años. Después de revisar y analizar varias definiciones de "estado de derecho", creemos que "estado de derecho" generalmente tiene los siguientes significados individuales o integrales:

(1) El “Estado de derecho” es una estrategia macroscópica para gobernar el país

Ya sea utilizar principalmente la ley o confiar principalmente en individuos virtuosos y una amable educación moral para gobernar el país, las diferentes respuestas a esta pregunta constituyen las diferencias iniciales entre "estado de derecho" o "estado del hombre" y "estado de virtud". Utilizar la ley para gobernar el país es el significado más básico del Estado de derecho. También es sobre esta base que el "Estado de derecho" se convierte en lo opuesto al "gobierno del hombre" y al "gobierno de la etiqueta".

El estado de derecho es una estrategia de gobierno del país que se opone al gobierno del hombre. Esta oposición tiene diferentes contenidos y formas en la antigüedad, en los tiempos modernos y en los tiempos modernos. En la antigua China, la teoría del Estado de derecho enfatizaba el uso de normas legales autorizadas y obligatorias o castigos severos para gobernar la sociedad, mientras que la teoría del gobierno del hombre enfatizaba que "el gobierno depende de las personas", "la ley es el principio". de gobernancia; el caballero es el principio de gobernancia" ". En la antigua Grecia, los teóricos del Estado de derecho enfatizaban que "el Estado de derecho debería ser mejor que el gobierno de una sola persona". Los teóricos del Estado de derecho enfatizaban la sabiduría de los sabios y su papel rector individual en la solución de problemas específicos. En los tiempos modernos, la oposición entre el Estado de derecho y el gobierno del hombre reside principalmente en la oposición entre democracia y autocracia, entre soberanía entre el pueblo y el monarca, y entre república y monarquía autocrática. La oposición entre la teoría moderna del Estado de derecho y la teoría del

Estado del hombre se manifiesta principalmente en la oposición entre centrarse en el papel social del derecho y el nihilismo jurídico. La línea divisoria entre el Estado de derecho y el Estado del hombre es: cuando la ley entra en conflicto con la voluntad personal de quienes están en el poder, la ley prevalece sobre la voluntad personal. ¿O la voluntad personal anula la ley? En términos más intuitivos y populares, "la ley es mayor que el poder".

El Estado de derecho es también un medio de gobernar el país que se opone al Estado de virtud. En la antigua China, las dos escuelas del legalismo y el confucianismo mantuvieron un largo debate sobre el imperio de la ley y el imperio de la virtud. El resultado terminó con el emperador Wu de la dinastía Han "derrocando cientos de escuelas de pensamiento y respetando únicamente el confucianismo. "Ideología. Hasta ahora, algunas personas todavía creen que el imperio de la virtud es más importante que el imperio de la ley y puede curar la causa fundamental. De hecho, el papel del derecho en la sociedad moderna a la hora de ajustar las relaciones de clases, organizar la política social, la economía y la cultura, realizar las funciones del Estado y promover el desarrollo social es incomparable al imperio de la virtud. dañino.

(2) El "Estado de derecho" es una virtud específica del sistema jurídico moderno

Los elementos o requisitos básicos de los sistemas legales varían mucho entre la época antigua y la moderna. En la antigüedad, el requisito básico de un país legal era actuar de conformidad con la ley. Sin embargo, esto es sólo un requisito para los funcionarios y el pueblo de nivel inferior. El monarca y los funcionarios de alto rango a menudo no están sujetos a la ley. El "Único Castigo" de Shang Yang es sólo un requisito para que los ministros, ministros, generales y funcionarios no violen las prohibiciones nacionales. En una sociedad legal moderna, el requisito de actuar de acuerdo con la ley se ha convertido en un principio universal en las actividades de los participantes en las relaciones sociales. No sólo los miembros de la sociedad deben actuar de acuerdo con la ley, sino que el gobierno también debe hacerla cumplir y respetar. por la ley. El Rousseau francés señaló: El gobernante es el servidor de la ley, y todo su poder se basa en la ley. Si obliga a otros a obedecer la ley, él mismo debe obedecerla más estrictamente. Nadie puede pensar que está

por encima de la ley. Si una persona puede desobedecer la ley, todos los demás deben quedar sujetos al capricho de esa persona. Se puede decir que la esencia del sistema jurídico moderno es que los funcionarios actúan de conformidad con la ley. Sólo cuando los funcionarios actúan de conformidad con la ley y aceptan las limitaciones de la ley puede haber alguna ley. En este sentido, el sistema jurídico moderno El sistema jurídico se opone al antiguo sistema jurídico. Es decir, cuando un determinado sistema jurídico (sistema jurídico) está dotado de supremacía y universalidad, adquiere el carácter de "estado de derecho" y, por tanto, es fundamentalmente diferente del sistema jurídico bajo el dominio humano. En nuestro país, el comunicado de la Tercera Sesión Plenaria del XI Comité Central del Partido Comunista de China considera que “hay leyes que acatar, las leyes deben cumplirse, la aplicación de la ley debe ser estricta y las violaciones deben ser castigadas” como la cuatro elementos indispensables del sistema jurídico socialista, lo que significa que nuestra sociedad El sistema jurídico socialista tiene el carácter de Estado de derecho, especialmente Estado de derecho formal.

(3) El “Estado de derecho” es un modelo de práctica política democrática

Históricamente, el Estado de derecho, como sistema legal y método comúnmente adoptado para gobernar el país, está asociado con la democracia burguesa. La práctica de la teoría burguesa del Estado de derecho se manifiesta principalmente en dos aspectos: primero, como arma crítica, participa en la revolución o reforma social liderada por la burguesía para derrocar la autocracia feudal. El segundo es el establecimiento de un sistema político basado en el Estado de derecho o una sociedad basada en el Estado de derecho.

A juzgar por la práctica del Estado de derecho occidental en los tiempos modernos, éste tiene principalmente dos modelos: uno es una monarquía constitucional, el otro es una república democrática. La primera está representada por el Reino Unido y Alemania (antes de la Primera Guerra Mundial), y la otra es una república democrática. este último está representado por Estados Unidos y Francia. Su característica común es que el parlamento electo es el máximo órgano de poder del país y aplica la separación y los controles y equilibrios de los poderes legislativo, judicial y ejecutivo. El núcleo es limitar

el poder del gobierno, evitar la autocracia y dictadura personal y proteger las libertades civiles. . En resumen, como modelo de práctica política democrática, el requisito básico del estado de derecho es llevar el funcionamiento del poder estatal a la órbita de la ley, de modo que el poder estatal esté sujeto al control correspondiente, incluido el control por la ley, sujeto a controles y equilibrios de poder, y sujetos a derechos. Entre ellos, el poder estatal está controlado por la ley, que se puede resumir en: "la fuente del poder se rige por la ley, el ejercicio del poder se rige por la ley, la contingencia se rige por la ley y el exterminio del poder se rige por la ley". ley."

(4) El “Estado de derecho” representa un valor moral ideal

El estado de derecho no sólo se refiere a las leyes, los asuntos respetuosos de la ley y los sistemas jurídicos, sino que también contiene una creencia de valor universalmente perseguida por los seres humanos. El estado de derecho es la combinación perfecta de democracia, libertad, igualdad, derechos humanos, racionalidad, civilización, orden, eficiencia y legitimidad. El llamado "estado de derecho" no sólo significa "gobernar el país según la ley", sino también "gobernar con buenas leyes", es decir, las leyes utilizadas para gobernar el país deben ajustarse a los valores ideales que A los que aspira el ser humano, como los principios de justicia, igualdad y mantenimiento de la dignidad humana. Gobernar el país con "leyes malvadas" no es Estado de derecho. Por lo tanto, las proposiciones sobre el estado de derecho son juicios tanto fácticos como de valor; el estado de derecho no sólo tiene estándares empíricos, sino también estándares morales. Por supuesto, las normas morales del estado de derecho son cambiantes. En lo que respecta a la sociedad moderna, las normas morales u orientación de valores del estado de derecho deberían incluir al menos: la ley encarna la soberanía del pueblo, la supremacía de la ley, igualdad ante la ley, presunción de derechos y no retroactividad, etc.

En resumen, el estado de derecho es un concepto amplio y abierto que conlleva múltiples significados. "Gobernar el país según la ley" es su forma externa, y "gobernar con buenas leyes" es su cualidad interna, y su propósito es construir la estructura básica y el modo de funcionamiento de la sociedad sobre la base de los valores específicos antes mencionados y formar un sistema ordenado dominado por el sistema legal modelo de gestión

social, formando así un estado social racional y un orden social ideal.

2. Historia del pensamiento sobre el Estado de derecho

La idea del Estado de derecho ha sido explorada por innumerables pensadores desde los tiempos de la antigua Grecia y Roma. El germen de la teoría del Estado de Derecho provino por primera vez de la famosa obra de Platón "Las Leyes". El núcleo de la visión de Platón sobre el Estado de derecho es la "sumisión al Estado de derecho". Aristóteles desarrolló la teoría del Estado de derecho de Platón y desarrolló su significado en su Política: Las leyes establecidas se obedecen universalmente, y las leyes que todos obedecen son en sí mismas leyes bien establecidas.

Harrington, el fundador de la teoría moderna del estado de derecho, propuso que para que un país se convierta en un reino de derecho, debe lograr controles y equilibrios de poder, y los controles y equilibrios de poder dependen de: ① el Senado discute y propone proyectos de ley; ② resoluciones del pueblo; ③ ejecución de los funcionarios administrativos, los cargos oficiales se eligen mediante el voto del pueblo y se turnan para gobernar por igual. Sólo así la república podrá ser duradera y estable. Después de Harrington, otro filósofo jurídico británico, Locke, propuso una teoría del estado de derecho centrada en la protección de las libertades y los derechos individuales. Creía que el mayor daño a las libertades y los derechos individuales era el abuso del poder político. Por tanto, el poder político debe estar limitado por la ley. El poder político en una sociedad regida por el Estado de derecho debe ser limitado, separado y responsable.

Locke creía que el núcleo del Estado de derecho es la protección de la libertad y los derechos individuales. El mayor daño a los derechos individuales es el abuso del poder político, por lo que el poder político debe estar restringido por la ley. El poder político debe ejercerse dentro del alcance del consentimiento del pueblo (dentro del alcance de la ley); la separación del poder político significa que no puede ser controlado por una persona o institución; la responsabilidad del poder político significa que si viola la libertad derechos de los individuos, entonces El pueblo tiene derecho a cambiar los órganos de poder y abolir el gobierno de conformidad con la ley. Se puede ver

que una característica importante de la teoría del estado de derecho de Locke es que siempre implementa la idea de "soberanía popular".

Montesquieu, un pensador francés contemporáneo de Locke, llevó la teoría jurídica de los países modernos a su apogeo. Montesquieu creía que en una sociedad jurídica, la libertad es simplemente la capacidad de una persona de hacer lo que debe hacer, en lugar de verse obligada a hacer lo que no debe hacer. Para evitar que un individuo se vea obligado a hacer algo que no debería hacer, debe haber límites al poder estatal. Porque la libertad sólo puede existir cuando no se abusa del poder del Estado. Pero todas las personas poderosas son propensas a abusar de su poder, lo cual es una experiencia eterna. Las personas poderosas usan su poder hasta que existen límites. Para eliminar las amenazas a la libertad, es necesario implementar la descentralización y utilizar el poder para controlarlo. Si "los poderes legislativo y ejecutivo estuvieran unidos en una misma persona u organismo, la libertad dejaría de existir; porque el pueblo tendría miedo de que este rey o parlamento hiciera leyes tiránicas y las ejecutara tiránicamente. Si el poder judicial no legisla. Si Se separan el poder y el poder ejecutivo, la libertad no existirá. Si el poder judicial se fusiona con el poder legislativo, se ejercerá un poder arbitrario sobre la vida y la libertad de los ciudadanos, porque el juez es el legislador. Si se fusiona el poder judicial con el poder político, siendo uno, el juez tendrá el poder del opresor". La teoría de Montesquieu del Estado de derecho con la separación de poderes como núcleo se ha convertido en la principal teoría del Estado de derecho del capitalismo.

En "La esencia de la Constitución británica", Dicey resumió el Estado de derecho en tres significados: primero, todos están gobernados por la ley y no sujetos a reglas arbitrarias; segundo, todos están igualmente sujetos a la jurisdicción de las leyes y tribunales ordinarios, y nadie se rige por la ley. Las personas pueden estar por encima de la ley; tercero, la constitución se origina en decisiones judiciales que determinan los derechos privados en casos específicos. Los derechos individuales son la fuente de la ley, no el resultado de la ley.

3. El concepto de país regido por el Estado de derecho

"El estado de derecho" o "el estado de derecho" era originalmente un término general para la forma del Estado y la forma de gobernar el país en relación con el "Estado policial" (Polizeistaat). La característica del "Estado policial" es que sólo el monarca es soberano, es el portador del poder público sin restricciones alguna y los súbditos no tienen derechos frente al monarca. El temprano "estado de derecho" se refiere a una determinada forma de Estado en la Europa medieval, especialmente el Imperio Alemán, que en ese momento era considerado el "guardián de la paz y el orden legal". Los límites del poder estatal están básicamente estipulados por la ley y tienen características democráticas como la igualdad de derechos y libertades personales. El "Estado de derecho" en el sentido moderno, también conocido como Estado de derecho "liberal", es producto del movimiento constitucional burgués alemán. En el movimiento constitucional que comenzó en Alemania a finales del siglo XVIII, la teoría nacional de Kant se convirtió en la teoría del "estado de derecho", lo que significa que el poder estatal, especialmente el poder administrativo, debe ejercerse de acuerdo con la ley, por lo que también se le llama "administración por ley" o "gobierno por ley" (gobierno por ley)

Las características básicas de los modelos de estado de derecho en diferentes países son similares. Algunas personas en el extranjero resumen los elementos básicos de un "país de estado de derecho" de la siguiente manera: ① promulgar una constitución para establecer la separación de poderes para limitar la concentración del poder estatal ; ② empoderar a los ciudadanos para protegerse de la infracción por parte de otros. o el derecho básico de interferencia ilegal por parte del estado; ③ Las agencias administrativas actúan de acuerdo con la ley; ④ La obligación del estado de compensar a los individuos por las pérdidas causadas por la expropiación, el sacrificio por el servicio público y abuso de poder del gobierno; ⑤ El tribunal brinda protección legal para evitar que el poder estatal infrinja los derechos de los ciudadanos; ⑥ El sistema judicial independiente y la prohibición del efecto retroactivo de las leyes penales.

El "estado de derecho" del que hablamos hoy, en pocas palabras, se refiere a un estado social que se basa principalmente en la ley de la justicia para gobernar los asuntos nacionales y gestionar la sociedad, de modo que el poder y los derechos puedan asignarse razonablemente. Las

ventajas de esta comprensión de "un Estado regido por la ley" son: primero, absorbe y resalta el prerrequisito básico del estado de derecho, "el estado de derecho". En segundo lugar, explica el proceso de construcción de un país regido por la ley desde la "estrategia de gobernanza estatal" hasta el "estatus social" y expresa la relación entre medios y fines, forma y fondo. En tercer lugar, puede explicar la cuestión central en un país regido por la ley, que es también la cuestión sustantiva: la relación de asignación razonable entre poder y derechos.

4. Requisitos del Estado de Derecho

(1) Requisitos básicos para el Estado de derecho

1. constitucionalismo

La Constitución no es sólo un ritual o un documento que expresa deseos, es también la más alta validez y la forma más alta de ley. Por lo tanto, todas las agencias y acciones gubernamentales deben respetarla estrictamente; la Constitución no debe solo reflejar la voluntad general del pueblo. personas cuando se formula, pero también debe revisarse cuando se revisa y debe determinarse mediante estrictos procedimientos legales.

2. La ley está por encima del gobierno.

Las leyes en cualquier sociedad tienen autoridad, y la autoridad legal requerida por el estado de derecho es una autoridad por encima del gobierno; los gobiernos en cualquier sociedad tienen autoridad, y la autoridad gubernamental requerida por el estado de derecho es una autoridad colocada bajo la ley. Tres requisitos específicos: ① el comportamiento del gobierno es consistente con la ley; ② discreción del gobierno; ③ estructura de poder con separación de poderes y equilibrio de poderes.

3 . poder judicial independiente

Para que prevalezca el Estado de derecho, debe haber un poder judicial independiente. Si el poder judicial depende de una autoridad fuera de la ley, será imposible confiar en el poder judicial para lograr el estado de derecho. Un poder judicial verdaderamente independiente no sólo requiere una revisión judicial de las acciones administrativas e incluso de las acciones legislativas, sino que también requiere una protección estricta de la independencia del poder judicial tanto en la forma como en los hechos, y el mantenimiento del papel del poder judicial en el nombramiento, la permanencia, el salario y el estatus.

de los jueces Independencia en materias como, formación y destitución. Sólo así podrá el poder judicial estar libre de la presión y la influencia de los partidos políticos u otros departamentos y ejercer verdaderamente la autoridad de la ley.

(2) Los requisitos del estado de derecho para el carácter inherente del derecho

(1) La ley es universal. La formulación de normas jurídicas debe ser general y aplicable, y el ordenamiento jurídico debe estar unificado.

(2) La ley es conocida por el público. La ignorancia no es un delito, la ley debe anunciarse y el público tiene derecho a conocerla.

(3) La ley no es retroactiva. Nadie puede seguir una ley ex post facto porque la ley no existía antes de sus acciones. Si la ley es retroactiva, significa sin duda que el comportamiento de hoy se regirá por la ley de mañana. Esto es un absurdo intolerable.

(4) La ley es clara. En la sociedad moderna, si el legislativo promulga leyes ambiguas, constituye una violación del Estado de derecho. Por supuesto, la exigencia de claridad jurídica no puede ser excesiva: una claridad llamativa es más perjudicial para el Estado de derecho que una ambigüedad honesta.

(5) No existe ninguna contradicción inherente en la ley. Fuller dijo que socavaría el estado de derecho si una disposición exigiera a los propietarios de vehículos instalar nuevas placas el 1 de enero y otra disposición tipificara como delito realizar cualquier trabajo el 1 de enero. Esta es una contradicción contenida en la misma ley. Una situación más común es que haya conflictos entre varias leyes, ya sea que adoptemos el principio de "la ley posterior es superior a la ley anterior" o apliquemos el principio de "ajuste", traerá muchas dificultades. Por lo tanto, deben evitarse las contradicciones legales.

(6) Estabilidad jurídica. Las leyes que cambian con frecuencia pueden ser tan dañinas como las leyes retroactivas, ya que ambas indican inestabilidad legislativa e inestabilidad. La estabilidad es el atributo inherente del derecho como regla de comportamiento. La razón por la que la inestabilidad jurídica daña el Estado de derecho es que, por un lado, destruye la certeza, la previsibilidad y la autoridad que debería tener la ley y, por el otro, hace que los poderosos de la sociedad infrinjan los derechos privados

y los intereses públicos al la Ley. En este sentido, mantener la estabilidad jurídica es crucial para el Estado de derecho en un país.

(7) Se puede cumplir la ley. Las obligaciones estipuladas por la ley deben ser posibles de cumplir, es decir, las obligaciones deben ser posibles. Fuller dijo que si la legislación no es realista, los funcionarios del gobierno enfrentarán el dilema de obligar a los ciudadanos a hacer cosas que no pueden hacer, causando así una grave injusticia, o hacer la vista gorda ante los ciudadanos que infringen la ley, erosionando así el respeto por la ley. Por lo tanto, los destinatarios de las reglas deben poder adaptar su comportamiento a las reglas.

5. Estructura básica y condiciones sociales de un país regido por el Estado de derecho

Lograr el Estado de derecho en un país no es incondicional, y es imposible alcanzar el objetivo del Estado de derecho simplemente confiando en los anuncios de los líderes. El objetivo de un país gobernado por la ley se propone primero a partir de la estructura básica del sistema nacional. De la estructura básica del sistema nacional:

1. Su modelo de gobernanza política debe ser una forma democrática de gobierno.

En realidad, el modelo de gobierno político es principalmente un problema del sistema político. En este sentido, el requisito básico de un país gobernado por la ley es la implementación de un gobierno democrático. Desde Aristóteles en la antigua Grecia y Polibiano en la antigua Roma hasta Montesquieu en los tiempos modernos, todos analizaron la naturaleza y el valor de los tres principales sistemas políticos diferentes (monarquía, aristocracia y república) en la antigua Europa. del gobierno. Desde la perspectiva de varios países del mundo, el gobierno democrático es la base política fundamental de un país regido por la ley. Por lo tanto, sólo en los países democráticos después de la revolución moderna se estableció verdaderamente un país regido por la ley. Las características de un gobierno democrático son que sigue procedimientos predeterminados, obedece a la toma de decisiones mayoritaria y tolera las opiniones minoritarias. El sistema actual de los países socialistas es una república democrática, que proporciona una base política sólida y condiciones para que los países socialistas hagan realidad el

Estado de derecho. Por supuesto, si el estado de derecho es digno de su nombre también depende del contenido sustantivo, el sistema específico y el grado de perfección de la estructura de poder interna del país.

2. Su estructura de poder nacional debería basarse en la división del trabajo y las limitaciones.

El requisito fundamental de un país gobernado por la ley a este respecto es una división razonable del trabajo y restricciones efectivas al poder estatal. Quién controla el poder de un país, cómo se organizan las instituciones políticas, cómo se distribuye y restringe el poder, según qué principios y reglas se opera y ejerce, y qué métodos y canales a través de los cuales las diversas fuerzas sociales participan en la política son cuestiones tales como como estructura de poder de un país bajo el Estado de derecho.cuestiones básicas. La estructura de poder del Estado está estrechamente relacionada con el Estado de derecho, cuya realización depende también de si se implementan la división del trabajo y las restricciones en su estructura de poder.

3 . El principio del control social debe ser obedecer la gobernanza legal.

Los medios por los cuales el Estado controla la sociedad son diversos. Las políticas del partido gobernante, la ética social, la religión, la difusión o propaganda de ideas, la autoridad personal de los líderes, el poder coercitivo de quienes están en el poder, las órdenes administrativas del gobierno, los incentivos materiales, etc., pueden tener un impacto mayor, y cada uno Incluso tiene algunos efectos especiales.Funciones y ventajas. Sin embargo, no importa qué medio pueda compararse con la ley, los medios legales tienen ventajas más obvias. La fuerza del derecho reside en su racionalidad. Las manifestaciones específicas son: es una norma obligatoria clara, previsible, universal y estable, que proporciona una garantía para la estabilidad del orden social; orienta y evalúa el comportamiento de las personas con un mecanismo dual y bidireccional de orientación de derechos y obligaciones. dando a las personas opciones y libertad de acción cada vez más ricas y ampliadas; a través de normas, principios, tecnología y otros factores, la ley no sólo tiene una función reguladora flexible del comportamiento y la sociedad, sino que también tiene una función organizativa eficiente. Esto es consciente y es indispensable. para el desarrollo social planificado. El objetivo de un país bajo el Estado de derecho requiere que

el control social se implemente principalmente a través de la ley, otros medios deben estar sujetos a la ley y la integración social debe implementarse y realizarse principalmente a través de la ley. En un país gobernado por el hombre, como medio de control social, el estatus del derecho es subsidiario y su papel es débil. Las condiciones sociales de un país regido por la ley también son multifacéticas, e incluyen principalmente aspectos económicos y culturales. El mecanismo económico de mercado es la condición económica de un país regido por la ley, y el fundamento cultural racional es la condición cultural de un país regido por la ley.

4. Sus condiciones económicas deberían ser el mecanismo de la economía de mercado.

El Estado de derecho se basa en la economía mercantil, es decir, la economía de mercado. A lo largo de la historia del Estado de derecho, el Estado de derecho siempre ha estado relacionado con la economía mercantil, pero no tiene nada que ver con la economía natural autosuficiente y la economía del producto con el monopolio estatal como contenido. Para cualquier forma económica, las reglas son un elemento común necesario. Sin embargo, existen diferencias significativas tanto en cantidad como en calidad en las reglas requeridas por los tres diferentes estados o sistemas económicos: economía de mercado, economía natural y economía de producto. La diferencia cuantitativa refleja el grado de regularización y legalización de la vida social, mientras que el aspecto cualitativo distingue el Estado de derecho de la autocracia. En términos de cantidad, la forma económica de mercado requiere más reglas legales que la forma económica natural y la forma económica de producto. En términos de calidad, las reglas legales requeridas por la economía de mercado son fundamentalmente diferentes de las requeridas por la forma económica natural y la forma económica del producto. La relación contractual y el concepto de contrato formado en la producción y el intercambio de mercancías son los determinantes más importantes del surgimiento del Estado de derecho. Porque existe una conexión natural entre los tres aspectos de la economía mercantil, el concepto de contrato y los derechos, la libertad y la igualdad. Tomemos como ejemplo la competencia: cuando las entidades del mercado son desiguales y no tienen autonomía, no puede haber competencia real. Las características del intercambio de mercancías determinan las exigencias de los sujetos de

cambio de "libertad de voluntad" e igualdad de derechos. El mercado exige siempre activamente libertad, igualdad y derechos. El mecanismo del mercado también tiene fallas, y la economía de mercado también tiene debilidades inherentes: no puede superar las fluctuaciones económicas cíclicas, los desequilibrios en el funcionamiento social general, los monopolios, los problemas de "externalidad" en las actividades económicas, la distribución injusta, etc. utiliza formas jurídicas para intervenir o macrocontrolar el mercado. Por tanto, la economía mercantil o economía de mercado es un terreno fértil para el surgimiento, existencia y desarrollo del Estado de derecho. Precisamente por esto decimos que "la economía de mercado es una economía regida por la ley, y el grado de realización del Estado de derecho depende del grado de desarrollo de la economía de mercado".

5. Sus condiciones culturales deben ser la base de la cultura racional.

El estado de derecho requiere un tipo específico de cultura como base cultural (o "entorno ecológico cultural"), y este tipo específico de cultura es la cultura racional. La cultura racional es diferente tanto de la cultura irracional que sigue los sentimientos como de la cultura ultrarracional que es utópica y romántica. En lo que respecta a las necesidades culturales de una estricta aplicación del Estado de derecho, elementos culturales racionales como el espíritu científico, las ideas de derechos humanos, la conciencia ciudadana y los conceptos de derechos y obligaciones desempeñan un papel particularmente importante. Sólo cuando estos elementos culturales se arraiguen profundamente en la conciencia social se hará realidad el ideal de un país regido por la ley. El gobierno del hombre necesita el apoyo de factores irracionales como la ignorancia, la ignorancia, la superstición y la lealtad tonta, mientras que el gobierno de la ley necesita el apoyo del espíritu científico. El espíritu científico exige afrontar los hechos y mirar con realismo las debilidades inherentes a la naturaleza humana, las contradicciones inherentes a la sociedad y las limitaciones de las leyes que de ellas se derivan. Con un espíritu científico, no creeremos ciegamente en la sabiduría y la virtud personales de los líderes; no fijaremos el destino de una nación en una o dos personas; no nos confundiremos entre leyes abstractas y estables y una sociedad concreta y en movimiento. No habrá tiempo para hacer nada; no habrá una ley como cura para

todos los males sociales; no habrá una fantasía romántica de hacer realidad el estado de derecho sin pagar el precio; no habrá una visión de la ley como una herramienta. de dictadura y de gente que prefiere el vano a entregarse a él. Pensamiento extremadamente "de izquierda". La idea de los derechos humanos se ha convertido en una conciencia común en la sociedad contemporánea, y el respeto a los derechos humanos se ha convertido en una norma básica para la vida política, económica y social. Los miembros de la sociedad pueden darse cuenta claramente de que son amos sociales que están libres de posesión y apego personales, que son ciudadanos más que súbditos, y que son sujetos de la vida política social y de los asuntos públicos más que objetos insignificantes. Se unen a las relaciones sociales y políticas y a los procedimientos políticos como sujetos de derechos políticos con conciencia independiente, estatus independiente y personalidad independiente. También es una condición importante para la implementación del Estado de derecho que los miembros de la sociedad tengan un concepto correcto y sólido de derechos y obligaciones. Porque, fundamentalmente, un país regido por la ley debe confiar en los miembros de la sociedad para ejercer sus derechos y cumplir con sus obligaciones. Los conceptos de derechos y obligaciones de los ciudadanos deben incluir conocer sus derechos y su legitimidad, legalidad, viabilidad y límites; perseguir y ejercer activamente sus derechos dentro del ámbito legal y defender con valentía sus derechos, pero sin ignorar lo que la sociedad puede proporcionarles. Condiciones materiales y mentales. y asequibilidad social, pero afirmar ciegamente los propios derechos y abusar de los propios derechos; respetar por igual todos los derechos legales de los demás; reconocer y cumplir las obligaciones propias para con los demás, la sociedad y el país de conformidad con la ley.

6. Símbolos comunes y diferencias individuales de los países regidos por el Estado de derecho

¿Qué condiciones deben cumplirse para que un país se rija por la ley? Esta es una cuestión muy importante en la teoría del estado de derecho, que involucra las cuestiones comunes de los países gobernados por el estado de derecho. Con base en los principios del estado de derecho en diferentes períodos y la práctica del estado de derecho en varios países, podemos dividir los signos comunes de

diferentes países del estado de derecho en signos formales y signos sustantivos. La elaboración que hace Aristóteles del derecho en dos niveles de significado es instructiva para nuestra comprensión de esta cuestión. Su llamado "las leyes establecidas son universalmente obedecidas" en realidad se refiere a la cuestión formal del Estado de derecho. "Las leyes que todos obedecen también lo son". "Debería ser una ley bien formulada", en realidad comienza desde la perspectiva del Estado de derecho.

Los llamados signos formales de un país regido por la ley se refieren a las manifestaciones externas de un país regido por la ley, así como a las condiciones técnicas para la realización de un país regido por la ley. Incluye principalmente un sistema jurídico completo y unificado, normas jurídicas universalmente efectivas, un sistema estricto de aplicación de la ley, un sistema judicial justo, una profesión jurídica especializada, etc. Cualquier país regido por el Estado de derecho tiene estos signos comunes. El llamado símbolo sustantivo de un país regido por el estado de derecho se refiere al establecimiento y funcionamiento de un sistema racional que involucra relaciones importantes formadas de acuerdo con el espíritu del estado de derecho. En concreto, se trata de la relación entre derecho y política, poder público y responsabilidad del Estado, poder y derechos, derechos y obligaciones, etc. La distinción entre el bien y el mal en el derecho se basa principalmente en estos aspectos para establecer normas. El llamado buen derecho se refiere al sistema jurídico racional que involucra estas importantes relaciones, y todos ellos muestran los puntos comunes de los países regidos por la ley en diversos grados.

Los signos formales de un país bajo el estado de derecho están determinados por sus signos sustantivos, y los signos sustantivos están determinados por la estructura básica y las condiciones sociales del país. Los signos formales reflejan e influyen en los signos sustantivos, y los signos sustantivos deben reflejarse a través de signos formales. Un país regido por la ley está incompleto si sólo tiene los símbolos sustantivos de los ideales pero carece de los símbolos formales.

Diferentes países tienen diferentes condiciones nacionales y recursos locales para la construcción del Estado de derecho, por lo que es probable que haya diferencias en los países con Estado de derecho. Si bien cualquier país depende del gobierno para utilizar el poder

coercitivo para promover el estado de derecho, también debe prestar atención a la dependencia de la ley de la economía social, la cultura nacional y las tradiciones históricas. Si queremos encontrar y utilizar recursos para la construcción del Estado de derecho de nuestra nación, debemos encontrar elementos útiles para el Estado de derecho moderno de China a partir de diversos hábitos, costumbres y sistemas informales de la vida social.

Sección 2 Un país socialista regido por la ley

1. El proceso del Estado de derecho en la China contemporánea

En cierto sentido, el proceso de Estado socialista de derecho en nuestro país comenzó en los primeros días de la fundación de la Nueva China. A principios de la década de 1950, formulamos la Constitución, la Ley Orgánica, la Ley Electoral y otras leyes importantes relacionadas con el sistema político y económico del país y la distribución del poder estatal. Sin embargo, debido a la difusión de ideas de "izquierda", la prevalencia del nihilismo legal y el pisoteo y destrucción desenfrenados del sistema legal durante la "Revolución Cultural", nuestra construcción del Estado de derecho ha sufrido serios reveses, y este gran El proyecto se ha estancado durante un período de tiempo considerable. Desde 1978, el camarada Deng Xiaoping ha propuesto una serie de políticas básicas sobre democracia y construcción jurídica, tales como "desarrollar la democracia socialista y fortalecer el sistema jurídico socialista" y "centrarse en la construcción con una mano y el sistema jurídico con la otra", señalando la dirección para la construcción del Estado socialista de derecho. La propuesta del camarada Deng Xiaoping sobre la implementación del Estado de derecho se resume en lo siguiente: "Para proteger la democracia popular, se debe fortalecer el sistema legal. La democracia debe institucionalizarse y legalizarse para que el sistema y las leyes no cambien debido a cambios en los líderes, ni cambiarán debido a los puntos de vista y opiniones de los líderes. Cambios debido a cambios en la atención." En sólo una docena de años, hemos logrado

logros sin precedentes en la construcción del Estado socialista de derecho.

Esto se refleja principalmente en una serie de transformaciones que se han completado y se están completando: primero, de no tener una ley que cumplir a tener una ley que cumplir y luego al establecimiento inicial del sistema legal de la economía socialista de mercado. En segundo lugar, la transición de la imperfección a la perfección del sistema democrático, y luego a la verdadera implementación del sistema democrático. En tercer lugar, desde la falta de restricciones al poder administrativo hasta el establecimiento inicial del sistema administrativo de aplicación de la ley, y luego hasta la realización del Estado de derecho administrativo. Cuarto, de un sistema judicial imperfecto a su finalización inicial, y luego a un sistema judicial sólido y justo. En quinto lugar, desde la escasez de personal encargado de hacer cumplir la ley hasta el establecimiento de un equipo encargado de hacer cumplir la ley que básicamente satisfaga las necesidades de la sociedad, y luego al establecimiento de un equipo encargado de hacer cumplir la ley de alta calidad. Sexto, desde la débil conciencia jurídica de los ciudadanos hasta la popularización del conocimiento jurídico entre todo el pueblo y luego el establecimiento del concepto de Estado de derecho entre todo el pueblo.

2. Los objetivos de un país socialista regido por el Estado de derecho

En 1996, el gobierno central declaró claramente que el país debía ser gobernado según la ley y construir un país socialista bajo el Estado de derecho. Se ha elegido la estrategia para gobernar el país según la ley en la China contemporánea, se ha aclarado el objetivo de un país gobernado por la ley y las condiciones para la implementación del Estado de derecho son cada vez más maduras. Mientras construimos un país gobernado por el Estado de derecho, debemos adherirnos al camino del socialismo con características chinas e integrar la construcción del Estado de derecho con las condiciones nacionales y los recursos locales de China.

En lo que respecta a los signos formales, cuando construyamos un país socialista bajo el Estado de derecho, primero debemos hacer esfuerzos en los cuatro aspectos siguientes:

1. Sistema jurídico completo y unificado

“Unidad total” aquí se refiere a: Primero, evitar contradicciones entre leyes, contradicciones entre leyes y legislación local, y contradicciones entre leyes e interpretaciones. En segundo lugar, el sistema jurídico es un sistema normativo completo, científico y riguroso. Las leyes de los distintos departamentos del sistema jurídico deben dividirse y coordinarse, y sus funciones deben coordinarse. Las normas jurídicas deben ser fáciles de entender, claras, afirmativas, específicas y aplicables. En tercer lugar, el cuerpo legislativo puede crear activamente leyes de acuerdo con las necesidades sociales y puede llevar a cabo una legislación proactiva y previsible cuando sea necesario, en lugar de esperar pasivamente oportunidades legislativas. En cuarto lugar, existen niveles y diferencias horarias en la legislación, por lo que las actividades legislativas deben revisarse y supervisarse de manera oportuna, y los documentos legales como leyes, reglamentos y reglas deben clasificarse, compilarse y clasificarse.

2. normas jurídicas generalmente válidas

La llamada "validez universal" se refiere: en primer lugar, a la expresión general y ajuste general del derecho sobre la vida social. Las normas jurídicas establecen dos modelos de comportamiento humano, resumiendo como derechos los comportamientos permitidos, afirmativos y fomentados, y resumiendo como obligaciones los comportamientos prohibidos, ordenados y negativos, en ellos se incluyen todos los comportamientos específicos e individuales, sin reconocer excepciones. En segundo lugar, la "coherencia" en la aplicación de la ley, es decir, "un trato similar en situaciones similares" y una "aplicación repetida en situaciones similares", elimina la arbitrariedad, la contingencia y el trato diferenciado en el proceso de aplicación de la ley. En tercer lugar, la ley es generalmente observada y obedecida. Los sujetos del mismo tipo disfrutan de los mismos derechos y cumplen las mismas obligaciones, y los privilegios quedan completamente eliminados. Cuarto, la ley entra en vigor durante su implementación, en lugar de limitar su efectividad al papel.

3 . Sistema de aplicación de la ley estricto y justo

Esto incluye tanto el sistema administrativo de aplicación de la ley como el sistema judicial. "Estricta imparcialidad" significa: primero, "el gobierno debe respetar la ley". En un país regido por la ley, el poder administrativo lo confiere la ley. En circunstancias

normales, los sujetos administrativos deben seguir el principio de "no hay poder sin base legal". Esto difiere del principio de presunción de los derechos de los ciudadanos de que "ninguna disposición legal significa libertad". En segundo lugar, en la sociedad moderna, la ley permite a las agencias administrativas ejercer discreción dentro de un alcance limitado, pero debe estar limitada y probada por los principios duales de "legalidad" y "razonabilidad". En tercer lugar, el poder judicial es el poder supremo y es la última barrera para resolver disputas. Por lo tanto, los órganos judiciales deben ejercer el poder judicial de forma independiente. No se permite que ninguna agencia administrativa, grupo social o individuo interfiera. Sólo deben aceptar supervisión y no órdenes, y permanecer neutrales y procurar justicia. Cuarto, las actividades judiciales tienen un sistema procesal justo. El procedimiento no sólo tiene la función de restringir negativamente el poder, sino que también tiene la función de guiar y promover activamente el comportamiento del poder para que sea coherente con la justicia. El procedimiento puede garantizar que todos sean iguales ante la ley y también significa que existe un estricto sistema de rendición de cuentas por condenas injustas e injustas.

4. profesión jurídica especializada

La profesión jurídica incluye principalmente jueces, fiscales y abogados. Las leyes las hacen cumplir las personas. Si el poder judicial pasa por manos de no profesionales ignorantes y ciegamente obedientes, no importa cuán sagrada y pura sea la ley, se deteriorará. Un país regido por la ley requiere que los profesionales del derecho tengan sólidas cualidades y características profesionales. Esto incluye: en primer lugar, los profesionales del derecho deben estar familiarizados con los principios jurídicos (en lugar de lo que normalmente se llama estar familiarizados con las disposiciones o conocimientos jurídicos) y sus habilidades de aplicación, es decir, poseer conocimientos jurídicos y el arte de aplicar la ley. En segundo lugar, la profesión jurídica tiene cualificaciones estrictas y sistemas de examen y contratación estrictos. En tercer lugar, es estable y de tiempo completo. Los jueces no pueden ocupar otros cargos en agencias administrativas o agencias de poder, manteniendo así la neutralidad judicial. Si un juez ocupa otros cargos remunerados, se dedica a negocios u otras actividades con fines de lucro, también se perderá la

dignidad de la ley que representa. La estabilidad y la nobleza de la profesión jurídica deben garantizarse mediante un sistema de puestos estables y salarios generosos. Cuarto, las diferencias dentro de la profesión jurídica no afectan su búsqueda común de justicia. Los derechos de los abogados están efectivamente protegidos. Si bien toda la sociedad respeta la profesión jurídica, los jueces, fiscales y abogados también se respetan entre sí. Este nivel de respeto también marca el nivel de construcción de un país regido por el Estado de derecho.

Desde la perspectiva de las exigencias de los signos sustantivos, debemos centrarnos en la construcción de los siguientes sistemas para la construcción de un país socialista de derecho:

1. El sistema racional de relaciones jurídicas y políticas.

Estos incluyen: En primer lugar, la mayoría de los comportamientos políticos se incluyen en el alcance del ajuste legal, los hábitos de poder irracionales se transforman en experiencias políticas racionales mediante la legislación y las actividades políticas se programan. En segundo lugar, el poder estatal está bajo control, incluido el control por ley, los controles y equilibrios del poder y las limitaciones de los derechos. En tercer lugar, las políticas u opiniones políticas pueden guiar la legislación, pero no pueden reemplazarla. Pueden usarse como referencia para que las leyes aplicables complementen omisiones legales, pero no pueden usarse directamente como base para un juicio. Cuarto, para implementar "gobernar el país según la ley", uno debe estar mentalmente preparado para pagar un precio político. Los políticos o quienes están en el poder tienen que sacrificar y renunciar a algunos objetivos y requisitos legítimos que esperan lograr y pueden lograr, como restringir el alcance del uso de medios administrativos y políticos, cancelar intereses locales extralegales y intereses departamentales. y la calidad y cantidad del poder comprometidas: la reducción de la justicia social, el sacrificio de cierta justicia sustantiva individual dentro de un cierto rango en aras de la justicia formal, la posibilidad de que algunos comportamientos socialmente dañinos no estén sujetos a ajuste legal, la posibilidad de una disminución en la eficiencia del trabajo, etc. Quinto, la ley confirma y protege el sistema democrático, los derechos democráticos y el mejoramiento y desarrollo de la democracia.

2. Un sistema racional para la relación entre poder y responsabilidad.

Incluyendo: Primero, el poder y la responsabilidad están unificados y la responsabilidad nacional es inevitable. En segundo lugar, no importa qué tipo de sujeto de poder, ya sea un acto de poder específico o un acto de poder abstracto, ya sea que lo realice uno mismo o se le encomiende actuar en nombre de otros, siempre que el poder esté activado, sus responsabilidades deben ser Preestablecido. En tercer lugar, además de las responsabilidades negativas causadas por la infracción y el abandono del poder, las responsabilidades correspondientes al poder también incluyen las responsabilidades positivas en la sociedad moderna de satisfacer las solicitudes de instrucciones de los ciudadanos y las responsabilidades de garantía aportadas por la dirección. En cuarto lugar, la legislación debe descubrir y complementar continua y rápidamente las responsabilidades estatales omitidas para evitar el fenómeno de no encontrar motivos para culpar después de que se produce una infracción de poder.

3 . Sistema racionalizado de relaciones de poder y derechos.

Incluyendo: En primer lugar, la legalización de la adquisición del poder. Para el poder público no hay poder sin autorización, en circunstancias normales el poder sólo puede ejercerse dentro del ámbito de la autorización. De modo que la concesión de poder significa en realidad la limitación del poder. En segundo lugar, en cuanto a los derechos, el Estado reconoce que "la libertad existe a menos que la ley lo prohíba". La libertad no se limita a la ley. Reconoce que hay una gran cantidad de libertad donde la ley no la prohíbe y la respeta sin interferencias. En tercer lugar, el poder está restringido por los derechos. El otorgamiento de derechos privados significa restricciones al poder público, o significa un aumento de las obligaciones y responsabilidades de los sujetos del poder público. En cuarto lugar, cuando se proporciona al poder público el margen necesario de discreción, la posibilidad de infracción de derechos privados debe considerarse plenamente y evitarse en la medida de lo posible; cuando el poder público ejerce discreción, eso no significa que los derechos privados puedan ser tratados arbitrariamente.

4. El sistema racional de la relación entre derechos y obligaciones.

Incluyendo: Primero, los derechos están igualmente protegidos. Los derechos y obligaciones se otorgan igualmente no sobre la base de la identidad del sujeto, sino sobre la base del comportamiento del sujeto. Cuando hay un conflicto entre derechos, es necesario proteger los derechos de la mayoría y los derechos de la minoría; es necesario proteger tanto los derechos básicos como los derechos generales. En segundo lugar, la legalización y racionalización de las obligaciones. El establecimiento de obligaciones debe realizarse a través del órgano legislativo y del debido proceso. Las obligaciones deben evitar una redacción vaga y demostrar plenamente las razones para establecer obligaciones. En tercer lugar, la relativización de las obligaciones. No hay obligaciones sin derechos y no hay derechos sin obligaciones. En cuarto lugar, los ciudadanos, los legisladores y los encargados de hacer cumplir la ley deben comprender e implementar correctamente el principio de unidad de derechos y obligaciones. Los derechos son básicos y deberían prevalecer. Los derechos humanos deben cuidarse y respetarse en todos los aspectos de la legislación, la aplicación de la ley y la justicia.

En resumen, “implementar y adherirse a gobernar el país según la ley significa esforzarse por legalizar y estandarizar todo el trabajo estatal bajo la dirección del partido, asegurando que el pueblo participe en la gestión de los asuntos estatales, la gestión económica y cultural a través de diversos canales y formas de acuerdo con las disposiciones de la ley. Las empresas, gestionan los asuntos sociales, garantizan verdaderamente que haya leyes que cumplir, que se cumplan las leyes, que la aplicación de la ley sea estricta y que se investiguen las violaciones, a fin de garantizar que todas las empresas "Desarrolle sin problemas la vía del sistema jurídico socialista".

Preguntas para pensar

1. Describa brevemente el significado de estado de derecho.
2. Describe brevemente el significado de un país regido por el Estado de derecho.
3 . Describa brevemente los elementos del estado de derecho.
4. Describe brevemente los objetivos de un país socialista regido por la ley.

Lectura recomendada

1. Wang Renbo, Cheng Liaoyuan: "Sobre el estado de derecho", Editorial del Pueblo de Shandong, edición de 1998.

2. Zhu Suli: "El estado de derecho y sus recursos locales", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1996.

3 . He Qinhua, Ren Chao: "La búsqueda del estado de derecho: comparación de conceptos, caminos y modelos", Peking University Press, edición de 2005.

4. Xia Yong: "El origen del estado de derecho: Oriente y Occidente", Social Sciences Literature Press, edición de 2004.

5. Xia Yong: "¿Qué es el Estado de derecho: origen, preceptos y valor?", publicado en "Chinese Social Sciences", número 4, 1999.

6 . [Antigua Grecia] Aristóteles: "Política", The Commercial Press, edición de 1965.

7. [Derecho] Montesquieu: "El espíritu de las leyes", The Commercial Press, edición de 1961.

8. [Inglés] Locke: "Tratado de Gobierno" (Parte 1 y 2), Commercial Press, edición de 1964.

Capítulo 36 Derecho y Cultura

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

La cultura se refiere a la suma de los aspectos espirituales y materiales del modo de vida de una nación. Incluye conocimientos, conceptos, ideologías sociales y otros fenómenos espirituales, así como sistemas sociales externos y estructuras organizativas, rituales, normas de comportamiento y todas las formas materializadas. El derecho y la cultura están estrechamente relacionados: la cultura orienta y afecta al derecho, y el derecho también puede promover y restringir la cultura. Este capítulo presenta principalmente el derecho y la tradición, el derecho y la moral, el derecho y la religión, el derecho y la cultura jurídica, etc. A través del estudio de este capítulo, los estudiantes deben distinguir y comprender la relación entre el derecho y la moral, el derecho y la religión, memorizar los conceptos y características de la cultura jurídica y dominar los conceptos y características de la conciencia jurídica.

Puntos clave del examen judicial

La relación entre derecho y moral, derecho y religión, y el significado de conciencia jurídica.

Sección 1 Ley y Tradición

1. Tradición y tradición jurídica

La tradición son “las ideas, la moral, las costumbres, las artes, los sistemas, etc., transmitidos a través de la historia”. La característica de la tradición es que es una fuerza espiritual formada en la historia y transmitida hasta el presente, que puede tener una influencia importante en los pensamientos y comportamientos de las personas en la sociedad real. Como fuerza histórica y cultural, la tradición tiene una base social profunda y existe en la conciencia, la psicología, los hábitos, los comportamientos y los procesos vitales de la gente común y corriente, por lo que es inseparable del organismo de una sociedad. Incluso hasta cierto punto, la tradición se ha convertido en portadora de las creencias o identidades de los miembros sociales. Como tal mecanismo inercial social e histórico, la tradición no sólo constituye el punto de partida histórico de un desarrollo social, afecta varios campos del desarrollo social actual y está integrada con la vida social actual, sino que también restringe el proceso de desarrollo a largo plazo de una sociedad. , tangible o invisible afecta la dirección futura del desarrollo de esta sociedad.

La tradición jurídica se refiere a las ideas, morales, costumbres, sistemas y cultura internamente continuos y heredados que tienen una influencia dominante en el desarrollo del derecho en una nación o región durante el largo proceso de desarrollo jurídico. Se manifiesta en el siguiente sistema jurídico. , pensamiento jurídico y correspondiente conciencia jurídica. Su valor social radica en:

1. Tiene la función de cohesión.

Dado que la tradición jurídica de una sociedad particular proviene de la misma fuente, los miembros sociales que viven bajo esta tradición han formado una psicología jurídica y cultural nacional común o similar en un sentido étnico. Esta psicología jurídica y cultural nacional encarna el sentido de parentesco transmitido de generación en generación, fortaleciendo así el sentido de identidad entre los miembros sociales y desempeñando un papel en la sociedad cohesiva.

2. La tradición jurídica también tiene una función normativa.

Los mecanismos de ajuste social son diversos. Dado que la tradición jurídica suele estar representada por costumbres y prácticas transmitidas de generación en

generación, bajo ciertas condiciones puede desempeñar un papel en la regulación del comportamiento de los miembros sociales. Aunque la naturaleza normativa de la tradición jurídica no es obligatoria por parte del Estado, debido a que la tradición jurídica encarna un cierto grado de reverencia de los miembros de la sociedad por fenómenos, experiencias o antepasados jurídicos pasados, la gente a menudo utiliza conscientemente la tradición jurídica como marco de referencia para guiar su propio comportamiento. Por lo tanto, el papel normativo de la tradición jurídica a menudo se manifiesta de manera invisible.

3 . La tradición jurídica también tiene la función de evaluación

Ya sea que el comportamiento de una persona sea razonable o justificable, las escalas de evaluación de la sociedad son diversas. Dado que la tradición jurídica es un paradigma que guía y regula el comportamiento de las personas, su función de evaluación es evidente por sí misma. Sin embargo, este tipo de evaluación está teñida de experiencia moral, es decir, la tradición jurídica como criterio de evaluación es un agregado de experiencias de vida y prácticas comunicativas acumuladas por generaciones de personas en el proceso de comunicación a largo plazo. De naturaleza ética. Emite juicios morales sobre la racionalidad de las acciones de las personas con la ayuda de ciertos principios morales comunes que se han transmitido, por lo que a menudo complementa y complementa otros estándares de evaluación.

2. Tradición jurídica occidental

No pretendemos llevar a cabo una exploración detallada de la tradición jurídica occidental, sino sólo discutir la tradición jurídica occidental en varias cuestiones desde la perspectiva de la jurisprudencia.

1. tradición del estado de derecho

El "Estado de derecho" nunca ha existido para ninguna nación o país. Además, cualquier sociedad bajo el Estado de derecho que hemos elogiado repetidamente no puede ser una sociedad bajo el Estado de derecho pura y absoluta. La sociedad se desarrolla gradualmente desde el imperio del hombre hacia el imperio de la ley, y este es también el caso en los países occidentales. Sólo en el proceso de transformación del Estado de derecho al Estado de derecho resulta muy significativa la definición de qué período toma

forma el Estado de derecho. Determina el punto de partida y el proceso del Estado de derecho de una nación o país. Occidente pasó del imperio del hombre al imperio de la ley, y fue durante el período de la antigua Grecia cuando el imperio de la ley quedó básicamente finalizado. Las ideas sobre el estado de derecho transmitidas por esta época gloriosa, que aún hoy asombran a la gente, todavía son estudiadas cuidadosamente por las generaciones futuras.

La primera persona en recibir la bendición del estado de derecho fue la antigua Roma. Engels dijo una vez que la antigua Roma conquistó la antigua Grecia, pero en cierto sentido, fue la antigua Grecia la que conquistó la antigua Roma. Lo que Engels llama la conquista de la antigua Roma por la antigua Grecia sólo se refiere a la conquista cultural. El Estado de derecho, como cultura griega antigua, también conquistó la antigua Roma.

Normalmente, sólo criticamos a la Edad Media por su supremacía del poder teocrático y su asfixia de la humanidad, pero si observamos con calma ese período de la historia, especialmente la historia de las instituciones, descubriremos que por mucho que el poder teocrático destruya el pensamiento racional, el El espíritu del estado de derecho sigue ahí. Una luz deslumbrante brilló en esa época oscura. Incluso el teólogo Tomás de Aquino creía que bajo la guía de la razón de Dios, el soberano secular supremo, ya sea un monarca o alguna autoridad pública, está sujeto al imperio de la ley sin excepción: “Según el juicio de Dios, un rey no puede dejar de estar sujeto a la fuerza rectora de la ley, y debe cumplir los requisitos de la ley voluntariamente y sin desgana." A partir de la Ilustración occidental, Hobbes, Locke, Montesquieu, Rousseau y Kant, Hegel, Bentham , Austin, Weber, Pound, etc. mantuvieron en alto la antorcha del estado de derecho y, a través de cientos de años de evolución, el estado de derecho gradualmente se volvió perfecto.

2. cultura de derechos

Definir la cultura occidental como una cultura de derechos es de gran importancia para nuestra comprensión de la tradición jurídica occidental. La cultura de derechos desarrollada en Occidente se basa en la economía mercantil desarrollada. Las leyes de la antigua Grecia, especialmente de la antigua Roma, fueron completamente la legalización de la economía mercantil esclavista, durante la Edad Media prevaleció la economía agrícola, lo que se reflejó en el desconocimiento jurídico y la regresión del derecho romano.

Por estas razones, el derecho penal mantuvo tradiciones y características civilizadas. A finales de la Edad Media, cuando el Mediterráneo volvió a manos europeas, el capitalismo temprano comenzó a florecer y se revivió y promovió el derecho romano. La gran prosperidad de la economía mercantil durante el período del capitalismo liberal aceleró el desarrollo del derecho civil y del derecho comercial. En teoría, la filosofía jurídica occidental tradicional y el relativo desprecio por el poder en los conceptos nacionales premodernos también han promovido la civilización de la justicia penal. En los tiempos modernos, debido al papel fundamental de la economía mercantil y al poder tradicional de la cultura de los derechos, así como a la influencia académica, la legalización de los derechos individuales sigue siendo la corriente principal del sistema legal.

3. Tradición jurídica china

La tradición jurídica china es el resultado de miles de años de actividades jurídicas de la nación china y tiene una orientación de valores diferente a la tradición jurídica de la sociedad occidental. La formación de esta orientación valorativa diferente no está determinada por la simple orientación valorativa en sí misma. En un nivel más profundo, es toda la existencia social la que produce y afecta esta orientación de valores. En otras palabras, es toda la existencia social, es decir, la base económica de la economía natural, la estructura social patriarcal, la estructura política autocrática y centralizada, etc., lo que determina el contenido principal de la tradición jurídica china.

1. tradición del gobierno humano

Esta tradición siempre ha sido la teoría jurídica fundamental seguida por el gobierno en la práctica legal de la sociedad feudal de China. Se ha transmitido de generación en generación a lo largo de la historia y nunca ha sido interrumpida. Todavía afecta los conceptos y comportamientos de muchas personas en sociedad moderna. La idea central de la doctrina del gobierno del hombre es oponerse al establecimiento de la autoridad suprema de la ley. Cree firmemente que sólo permitiendo a los gobernantes del país, especialmente al gobernante supremo, tener un poder que no es o no completamente restringido por la ley se puede establecer un orden social

razonable. Esto significa que la ley es sólo una herramienta para el gobierno, y no una "regla del juego" que debe seguirse bajo cualquier condición. Para lograr los objetivos perseguidos por el gobierno, las reglas establecidas por la ley pueden ser ignoradas. . . El gobierno del hombre propugna que el país debería ser gobernado por personas sabias y con elevadas normas morales y que se debería dar pleno juego a la iniciativa popular en la aplicación de la ley. Esto no es en absoluto descabellado. Sin embargo, el problema es que una vez que los poderes que no están restringidos por la ley, no habrá ninguna manera confiable de garantizar que siempre esté en manos de monarcas sabios y funcionarios honestos, y no existe una manera confiable de garantizar que quienes detentan el poder dictatorial No será corrompido por el poder, de esta manera, el fenómeno del abuso de poder con fines antimorales aparecerá a gran escala. Esto se ha verificado repetidamente en la práctica política y jurídica de la antigua China.

2. tradición de regla moral

La regla de la virtud es un concepto que gobierna el país con la educación moral como principal medio. A través de la educación moral, todos pueden alcanzar un estado de autocontrol con "vergüenza e integridad". En este momento, la ley tiene sólo un papel muy limitado y significado. . El virtueísmo siente una profunda sospecha y desprecio por la ley, y se opone aún más al uso de reglas legales claras para trazar una línea clara entre las complejas relaciones de intereses de las personas. Por el contrario, tiende a separar los derechos e intereses entre las personas. La relación de obligación es borroso y la "cortesía" se utiliza para ajustar el conflicto de intereses, y se cree que esto puede prevenir y suprimir la competencia, y la competencia es un fenómeno amoral que representará una amenaza para el orden social ideal. La tradición del imperio de la virtud concede gran importancia al papel de la moralidad en la regulación social, lo cual es comprensible, pero, por un lado, exagera las posibles funciones de la educación moral y, por otro, subestima también su debido estatus. y el papel del derecho.

3 . tradición centrada en las personas

El concepto central de la doctrina orientada al pueblo es enfatizar el bienestar del pueblo. La responsabilidad principal de quienes gobiernan el país es preocuparse por el sufrimiento del pueblo como los padres cuidan de sus hijos.

Su expresión típica es una conocida Lema moral político de Mencio: "El pueblo es lo primero, y la patria es lo segundo". Por lo tanto, el rey es despreciado". Aunque este concepto rara vez se ponía en práctica seriamente en la sociedad antigua, todavía constituye un tipo de creencia que ha Se han transmitido incesantemente entre un pequeño número de funcionarios e intelectuales ilustrados y las amplias masas del público en general. La doctrina popularista es el concepto político y jurídico más progresista en las condiciones económicas y políticas de la sociedad antigua, pero difiere esencialmente de la democracia. La otra cara del centrismo popular es el paternalismo en el sentido positivo, que valora el bienestar de las personas pero se opone a brindarles igualdad de oportunidades para expresar sus opiniones. Por lo tanto, no hay lugar para la igualdad de derechos, el gobierno limitado y los procedimientos democráticos en el ideal centrado en el pueblo: lo que persigue es una "autocracia ilustrada" o un "gobierno ilustrado del hombre".

4. tradición sionista

La mayoría de los académicos que estudian la historia del antiguo sistema legal chino creen que "la integración de todas las leyes, con el castigo como pilar" constituye una característica importante del antiguo sistema legal chino. En la historia de China, todas las leyes tienen, en mayor o menor medida, el carácter de derecho penal, y casi todos los ámbitos de las relaciones jurídicas pueden ajustarse mediante el castigo. Incluso comportamientos que a los ojos de la gente moderna deberían ajustarse completamente a la moralidad no pueden ser ajustado y a menudo cubierto por sanciones. Por ejemplo, en la sociedad antigua, "no expresar el pésame al enterarse de la muerte de los padres" constituía un delito y estaba sujeto a un castigo severo. Por lo tanto, se ha formado un concepto profundamente arraigado en la historia de China: la ley es castigo y el castigo es castigo. El derecho es violencia, es sólo una herramienta de represión y castigo. Pero "el castigo no puede ser abolido en la era próspera, y tampoco se respeta en la era próspera". [4] . Esta tradición de castigos severos se refleja a menudo en la sociedad real: hasta el día de hoy, cuando algunas personas piensan en la ley, las primeras imágenes que les vienen a la mente son mangos de cuchillos, puños de hierro, esposas, prisiones, etc.

5. tradición de no litigio

La tradición de no litigar es ante todo una filosofía gubernamental en la sociedad antigua. Refleja un valor jurídico específico, es decir, el principal medio para resolver los conflictos de intereses no es la ley, sino la "cortesía" generada por la educación moral y la aplicación de la ley. Es un último recurso y una elección obligada. Bajo la guía de este tipo de pensamiento, el diseño de todo el procedimiento de litigio es extremadamente cerrado, lo que hace que las partes consideren el litigio como un camino desalentador y no consideren cómo facilitar que las partes ejerzan sus derechos de litigio. Esto se debe a que sus diseñadores no esperan abordar una gran cantidad de conflictos de intereses y disputas mediante procedimientos de litigio, y no alientan ni quieren que las personas litiguen para obtener beneficios personales. Por el contrario, esperan cultivar la integridad de la partidos a través de la educación oficial Desarrollar la capacidad moral y la calidad de la autoconciliación. La tradición de no litigar significa que en la lista oficial de clasificación de valores, el orden social y la armonía son primordiales, y si los intereses legítimos de los individuos están protegidos es una cuestión relativamente secundaria. Al mismo tiempo, la tradición de no litigar también es un concepto popular, que considera vergonzoso participar en un litigio, y "litigio" casi se considera sinónimo de corrupción moral. Por tanto, competir por intereses personales en público supone un grave daño a la autoestima y la personalidad de ambas partes, considerándose en la mayoría de los casos que esta pérdida supera con creces la pérdida causada por la vulneración de derechos. Bajo la influencia de esta tradición, se ha convertido en la opción más natural e ideal para las partes reconciliarse por sí mismas o mediante la mediación de un intermediario.

Con el continuo desarrollo de la economía de mercado, la política democrática y la construcción del sistema legal de mi país, se están formando algunas nuevas tradiciones y la influencia de las tradiciones mencionadas se está debilitando gradualmente. Esto es muy importante para lograr el gran objetivo de construir un país socialista bajo el Estado de derecho. Cambios en sentido positivo. Sin embargo, también cabe señalar que el papel de las tradiciones antes mencionadas en la historia no es del todo negativo, y algunos de los elementos conceptuales que contienen pueden no tener ningún significado positivo en la sociedad real. Además, puede ser más importante para los

estudiantes de derecho señalar el hecho de que el proceso de formación de nuevas tradiciones y reemplazo de las antiguas no puede completarse rápidamente en un corto período de tiempo. En este momento, si preguntamos y abordamos los problemas de La perspectiva del idealismo surrealista, a menudo, no produce los resultados esperados. Independientemente de si la gente está de acuerdo con la tradición existente, debemos darnos cuenta de que no importa cuán perfectamente diseñados estén el sistema y los procedimientos, sin el apoyo del poder tradicional será difícil operar de manera efectiva o incluso ser sostenible.

Sección 2 Ley y moralidad

1. Conceptos y características de la moralidad

(1) El concepto de moralidad

El concepto de moralidad contiene mucha información cultural. En China, la moralidad es una combinación de "Tao" y "De" y tiene la connotación de ambos. Tao es a la vez una categoría ontológica y epistemológica, y también puede utilizarse como concepto en filosofía de la vida, política y sociología. En el sentido de filosofía de vida y ética, Tao se refiere a los principios generales y principios fundamentales de la conducta humana, es decir, el código de conducta que los humanos deben seguir. La virtud es el resultado de cultivar el Tao, es decir, las ganancias, experiencias y creencias causadas por las personas que siguen el camino para ser seres humanos, y la cualidad y el estado formados y alcanzados por medio de ellas. La combinación de moralidad y moralidad se refiere al cultivo de la moralidad, es decir, a través del cultivo de la moralidad, las personas hacen que su comportamiento sea consistente con los principios del cielo, la tierra y el hombre, y logran la relación humana ideal. Por lo tanto, la moral y la ética a menudo se utilizan juntas. En Occidente, la moralidad proviene de las costumbres. Se dice que el antiguo jurista romano Cicerón creó un adjetivo moralis a partir de la palabra mores basándose en la experiencia de la vida moral griega para referirse a las costumbres morales de la vida nacional y la personalidad moral de las personas. Posteriormente, los occidentales adoptaron este significado. Puede verse que, ya sea en China o en Occidente, la

moralidad es un conjunto de principios morales sociales y cualidades morales personales.

La moralidad es la suma de normas de comportamiento que regulan las relaciones entre las personas y entre las personas y la sociedad. Incluye los conceptos, pensamientos, principios y normas éticos que las personas forman en la vida social, como el bien y el mal, el bien y el mal, la belleza y la fealdad, la justicia y la injusticia, la equidad y la parcialidad, la honestidad y la hipocresía, etc., las emociones, estilos, sentimientos y hábitos formados y reflejados por el comportamiento humano bajo la guía de principios y normas.

(2) Características básicas de la moralidad

1. normatividad moral

La moralidad es (una) norma social, la norma de comportamiento de la sociedad y las personas, y la suma de normas de comportamiento, principios y conciencia sobre el bien y el mal, la justicia y la injusticia en la relación entre las personas y entre las personas y la sociedad.

2. La singularidad del mecanismo operativo moral.

Las formas de ajustar y realizar la moralidad son diversas. La opinión pública social, las tradiciones, las costumbres, los hábitos, la educación y las creencias internas de las personas son los principales mecanismos a través de los cuales la moralidad desempeña un papel.

3 . autodisciplina moral

La moralidad no tiene la coerción externa ni el poder coercitivo de la ley, sino que apela principalmente a la conciencia interna de las personas y se realiza a través de la autodisciplina, la guía y la guía de la conciencia.

4. deseabilidad moral

La moralidad trata de lo que se debe hacer, no de lo que realmente ocurre. Pertenece a lo que debería ser, no a lo que es.

5. Socialidad y universalidad de la moralidad

La moralidad tiene raíces y fundamentos sociales y está sujeta a las condiciones materiales de vida de una determinada sociedad, especialmente a los métodos de producción de una determinada sociedad. En la sociedad, el papel de la moralidad es amplio, universal y general. Cualquier persona, cualquier grupo o cualquier organización debe ser guiado, regulado y constreñido por normas morales para asumir conscientemente responsabilidades y cumplir obligaciones.

6 . La comunidad, la pluralidad y la jerarquía de la moralidad.

Si existe una sociedad, debe haber moralidad, y toda la raza humana también tiene normas morales e ideales morales comunes. Sin embargo, debido a la nacionalidad de las personas, la naturaleza grupal, la naturaleza de clase, la etapa de civilización, la falta de sincronía del desarrollo social y las diferencias en política, economía, ideología, etc., la moralidad presenta un patrón de coexistencia diversa. Por ejemplo, una nación y una sociedad pueden tener al mismo tiempo formas morales normales, avanzadas, suplementarias y atrasadas. La moralidad de una nación y de una sociedad puede formar diferentes grados y niveles según sus propios elementos.

2. La relación entre derecho y moralidad

(1) Evolución de los métodos de control social

La enorme diferencia entre la vida humana y la de otros animales radica en la realización de la socialización, la civilización, la institucionalización y el ordenamiento, y en el hecho de que los humanos regulan las relaciones entre humanos a través de normas sociales y logran el control social. Las normas son reglas, reglas, leyes y reglas. Hay normas para todo, los fenómenos naturales tienen leyes naturales, cada uno tiene sus propias leyes y la sociedad humana tiene normas sociales. Las llamadas normas sociales son normas que ajustan las relaciones sociales entre las personas y entre las personas y la sociedad. Toman ciertas relaciones sociales como contenido y utilizan ciertos métodos y medios como forma. El propósito es mantener un cierto orden social, por lo que que las Personas vivan en un entorno social estable, pacífico, estable, coordinado y saludable. Hay muchos tipos de normas sociales, incluidas las costumbres, las normas morales, las normas religiosas, las normas legales, las normas económicas, las normas políticas, las normas de organización social, etc. Es a través de estas normas sociales que la sociedad regula el comportamiento humano y las relaciones sociales.

El surgimiento y desarrollo de normas sociales es un proceso histórico. En la sociedad primitiva, por un lado, la productividad era baja, la vida de las personas era simple, sus deseos eran superficiales y había pocas cosas por las que luchar. La relación entre las personas era relativamente simple y enseñar con virtud era suficiente para influir en los

corazones de las personas. . Por otro lado, la inteligencia aún no está desarrollada y el conocimiento no es mucho, lo que la gente teme son los dioses, y enseñar con el sintoísmo es suficiente para controlar el corazón de la gente. Por lo tanto, el orden social se basa principalmente en normas sociales como normas morales, normas religiosas, costumbres y hábitos para mantener, y las relaciones entre las personas también se regulan a través de estas normas sociales. Más tarde, los métodos de producción de la sociedad humana se desarrollaron cada vez más, la racionalidad y el conocimiento de las personas se desarrollaron cada vez más, los deseos se hicieron cada vez más altos, la vida se volvió cada vez más compleja y las relaciones entre las personas se diversificaron cada vez más. "La forma de influir es siempre limitado ". El sintoísmo no es suficiente para contener los corazones de las personas". Ya no basta con depender únicamente de la moral, la religión y las costumbres para regular el orden social y las relaciones entre las personas: debemos recurrir a otras normas sociales para lograr el control y la coordinación. Como resultado, las normas legales, económicas, organizativas y de intereses se desarrollaron gradualmente y se convirtieron en las principales leyes de la sociedad. El famoso jurista estadounidense Pound cree que los principales medios de control social son la moral, la religión y la ley. En las sociedades más primitivas, estos métodos de control se integraban sin distinción. En civilizaciones avanzadas como la antigua Grecia, la gente solía utilizar una palabra para expresar rituales religiosos, hábitos éticos, formas tradicionales de ajustar las relaciones y la legislación de las ciudades-estado. esto en su conjunto. Más tarde, la religión asumió la mayor parte del control social y la iglesia se convirtió en el principal medio de regulación social. Hasta finales de la Edad Media, los tribunales eclesiásticos y el derecho canónico todavía tenían la misma jurisdicción para regular las relaciones y ordenar el comportamiento que el Estado y los tribunales. En los tiempos modernos, la ley se ha convertido en el medio más elevado e importante de control social. La regulación de las relaciones entre las personas y la regulación del orden social son, ante todo, funciones del Estado, y el Estado debe ejercer sus poderes a través de la ley. “Se considera que todos los demás medios de control social sólo pueden ejercer el poder disciplinario subordinado a la ley y dentro del alcance determinado por la ley”. Por lo tanto, la ley se

ha convertido en la autoridad social más importante y fundamental. Por supuesto, las funciones y efectos de la ley aún deben llevarse a cabo con la ayuda de otras normas sociales: “La ley debe implementarse en presencia de otros medios relativamente indirectos pero importantes, como la familia, la educación familiar, la religión y la educación escolar. "Función", simbiótica a través de la coordinación y asistencia mutua de diversas normas sociales y métodos de control social.

Por lo tanto, la evolución y el desarrollo de la sociedad civilizada muestran que, aunque gradualmente se forman y desarrollan diversas normas sociales y controles sociales, cada uno con sus propias funciones y misiones diferentes, son civilización social, institucionalización, estandarización, orden y racionalidad. la modernización es indispensable. Como dos elementos centrales de la civilización, como normas sociales básicas y métodos de control, la moral y la ley son esencialmente lo mismo. Se cruzan en muchos aspectos, como estructura, función, papel, método, etc., y son inseparables y se apoyan mutuamente y simbiótico. "Ser amable no basta para gobernar, y ser ley no basta para hacerlo uno mismo." Sólo mediante la interpenetración y la interacción de la ley y la moralidad puede la sociedad ser verdaderamente ordenada, armoniosa y estable. De lo contrario, ya sea que abandonemos la moral o la ley, conduciremos al desastre humano y al desorden en la vida social. La historia ha demostrado que si hay una sociedad, debe haber leyes. Una sociedad que sólo presta atención a la moralidad, ignora las leyes y las abandona, o sumirá a la gente en la anarquía o prevalecerá el gobierno del hombre, lo que conducirá a la autocracia y la centralización. Una sociedad que ignora la moralidad y enfatiza ciegamente la aplicación de la ley puede fácilmente conducir a un fenómeno social de dependencia excesiva de la ley y de creencia en la ley en la vida real, haciendo que las personas se conviertan en víctimas del "narcótico" de la ley, y causando que la sociedad vuelva a caer en un terrible y grave desorden.

(2) La diferencia entre derecho y moralidad

Como normas básicas de la sociedad, reguladoras de las relaciones sociales y latitud y longitud de la vida social humana, el derecho y la moralidad son esencialmente diferentes. Existen diferencias fundamentales entre ambas.

1. Producido de diferentes maneras.

La moralidad pertenece al instinto humano, emerge gradualmente a partir de la vida natural de las personas y depende de la educación y el cultivo para acumular y crecer. En este sentido, la moralidad es espontánea, a veces intangible y generalmente no se formula a través de agencias y personal públicos especializados. El derecho es consciente, definido y tangible, y generalmente se forma y realiza a través de instituciones, procedimientos y métodos específicos. En términos de tiempo, la moral tiene preexistencia, se produce antes que el derecho y es la base para el surgimiento, formación, desarrollo, funcionamiento y realización del derecho.

2. Diferentes formas de expresión

Como forma normativa, el derecho es formulado, reconocido e interpretado por el Estado y generalmente se expresa en forma escrita. Existe principalmente en forma de documentos normativos como códigos, reglamentos separados, casos, reglamentos, tratados y costumbres reconocidos por el Estado. el estado Ley, etc. La moralidad es diferente. Se refleja principalmente en la conciencia, las creencias y la psicología de las personas, y se expresa a través del habla, el comportamiento, las creencias internas, las opiniones sociales, las costumbres y los hábitos, etc. Las normas morales se basan en la acumulación de la vida social de las personas y se establecen mediante convenciones comunes. No necesitan ser formuladas ni reconocidas por una agencia estatal especial.

3 . Los métodos de implementación son diferentes.

La ley es un mandato del Estado. A menudo está respaldada por el poder coercitivo del Estado y depende de medios coercitivos para promoverla e implementarla. La ley es principalmente una fuerza coercitiva externa. La moralidad se basa principalmente en el poder de la opinión pública social y la evaluación social, y en las creencias internas, el cultivo interno, la tradición, las costumbres y la educación social de las personas, apela a la psicología de las personas y se lleva a cabo a través de la conciencia interna de las personas. La moralidad es una coerción interna . Y "los rituales están prohibidos antes de lo que sucederá, y las leyes están prohibidas después de lo que ya sucedió". [5] .

4. Los objetos de ajuste son diferentes.

El objeto, contenido y alcance regulados por la moralidad son mucho más amplios que la ley: involucran casi todas las áreas, todas las actividades y todas las

relaciones interpersonales en la producción social, la vida y las interacciones de las personas, así como los comportamientos externos y los pensamientos y motivaciones internos de las personas. ..., no existe ningún evento, fenómeno o comportamiento (humano) que no tenga significado moral y pueda estar exento de la evaluación moral (de valor). El objeto, contenido y alcance que regula la ley son principalmente el comportamiento humano, el comportamiento humano y las relaciones sociales que están estrechamente relacionadas con el establecimiento y mantenimiento del orden social normal, sólo cuando se investiga un determinado comportamiento se involucran cosas relacionadas con un determinado comportamiento. , como la naturaleza del comportamiento, motivo, propósito. Como dijo Marx: "Para la ley, aparte de mi comportamiento, yo no existo en absoluto. No soy el objeto de la ley en absoluto". Por lo tanto, el objeto, el contenido y el alcance ajustados por la ley también pueden ajustarse. a través de la moralidad, y lo que se ajusta por la moralidad no necesariamente puede serlo por la ley. Por lo tanto, el comportamiento ilegal es definitivamente un comportamiento inmoral, pero el comportamiento inmoral no es necesariamente un comportamiento ilegal o criminal.

5. Los derechos y obligaciones tienen características diferentes

El derecho se basa en derechos y obligaciones, y la regulación social se logra mediante la configuración de derechos y obligaciones, sin embargo, la moral se basa principalmente en obligaciones, la moral pone más énfasis en cómo "deben" comportarse las personas, que es lo que se debe hacer en la sociedad. Se refleja principalmente en la forma conceptual y la forma ideal. La moral no estipula claramente cómo abordar las violaciones de las obligaciones y sus sanciones se limitan a la condena de la opinión pública. Si las partes desafían abiertamente a la opinión pública, las sanciones morales serán impotentes y sólo podrán ser una "restricción suave". Los derechos y obligaciones legales son estatutarios y se basan en la ley. Son derechos y obligaciones legales, institucionalizados y estandarizados. Se materializan principalmente de forma real en la sociedad y están llenos de certeza y previsibilidad. Las características son una "restricción estricta".

En resumen, es precisamente debido a sus diferentes características que la moral y el derecho se han convertido en elementos indispensables de la civilización en la sociedad

y se han convertido en las normas básicas y métodos de control de la vida, la producción y la comunicación social.

(3) Ayuda mutua y simbiosis entre derecho y moral

Como método de control social y código de conducta de las personas, el derecho y la moral se complementan y coexisten entre sí. Junto con otras normas y normas sociales, promueven el progreso y el desarrollo de la sociedad y la civilización humanas. La moral es el fundamento y el alma del derecho, y el derecho es el portador de la moralidad. Sin moralidad, la ley carece de fundamento y es como una lenteja de agua desarraigada; sin moralidad, la ley se convierte en una forma sin alma y superficial. De manera similar, sin ley, la moralidad es vacía y no puede implementarse. En concreto, esta asistencia mutua se refleja principalmente en:

1. La moralidad es la base teórica del derecho.

La moralidad es el material básico sobre el que se construye el edificio jurídico. Las teorías, conceptos, opiniones y doctrinas morales son el requisito previo para el surgimiento, formación y desarrollo de teorías, conceptos, opiniones y doctrinas jurídicas. Sin la renovación y el desarrollo de conceptos, ideas y doctrinas morales, no habrá continuidad transformación de conceptos, principios y credos morales en conceptos, principios, regulaciones y normas jurídicas, sin la actualización y el desarrollo de teorías jurídicas, disposiciones jurídicas y sistemas jurídicos, es imposible formar una base sólida para el edificio jurídico. Históricamente, la moralidad ha tomado la delantera. El surgimiento de nuevos conceptos morales, nuevas teorías, nuevas doctrinas, nuevos puntos de vista y nuevas escuelas es a menudo el precursor de la revolución jurídica, que a menudo provoca reacciones en cadena en la teoría jurídica y otras disciplinas, que conducen a la evolución jurídica. ciencia y La renovación y reforma del sistema legal, y la reforma del derecho también representa la nueva visión, el nuevo pensamiento y las nuevas tendencias de la moralidad. Por un lado, se basa en los nuevos conceptos morales y los nuevos valores. (sistemas) en la sociedad. Por otro lado, es promover aún más el desarrollo de la ética y los valores sociales.

2. La moralidad es la base de valores del derecho y el estándar de valores para juzgar y evaluar el derecho.

La historia muestra que si la ley es buena o mala, si la ley puede salvaguardar los derechos humanos, defender la

libertad, la vida y la dignidad y salvaguardar la civilización social y el progreso, depende de la moralidad y los valores de la sociedad. La moralidad es el estándar para medir si una ley es buena o mala, y es la directriz que guía a las personas para construir y reformar el sistema y el orden jurídicos. Sin un sistema de moral y valores como base, la ley carece de apoyo interno y eventualmente perderá su legitimidad. "Los principios jurídicos reflejan nuestros sentimientos morales a través de su propia coordinación, y la ley adquiere características morales y autoridad moral. Estas no las disfruta un conjunto de reglas respaldadas por una fuerza coercitiva. Es este tipo de ley la que se rige por la ley. Las características dadas por los principios dan a la ley una autoridad especial y también nos dan un respeto especial por la ley". Por lo tanto, el juicio y la evaluación de la ley nunca pueden separarse de las normas morales, y la formulación, aplicación e implementación de la ley no pueden abandonar la moral. factores.

3 . La moralidad es la base social para el funcionamiento del derecho.

El desarrollo y la realización de la autoridad, el poder y la legitimidad legales se basan en la piedra angular de la moralidad. El derecho son las reglas de conducta de las personas, se basan en la configuración de derechos y obligaciones, fijan patrones de conducta y estipulan lo que se puede hacer, lo que no se puede hacer y lo que está prohibido. La llamada operación, implementación y realización de la ley es utilizar la ley para ajustar el comportamiento de las personas (y así regular las relaciones sociales de las personas), para alentar a las personas a actuar de acuerdo con los tres patrones de comportamiento determinados por la ley, para hacer lo que está permitido por la ley, y no hacer lo que no está permitido por la ley.Comportamientos no permitidos y prohibidos por la ley. Los patrones de comportamiento legal y los patrones de comportamiento moral tienen una naturaleza y una relación interactivas: el primero es la estandarización, institucionalización y legalización del segundo, y el segundo es la fuente del primero. Por lo tanto, el funcionamiento de la ley, el ejercicio de la autoridad y el poder legales y la formación y realización del Estado de derecho son todos inseparables del apoyo de las creencias morales. El derecho se fundamenta en la moral como fundamento social y como fuerte respaldo.

4. El derecho es portador de la moral.

A través de la legislación, la ley legaliza, institucionaliza y estandariza los conceptos morales, creencias, principios básicos y requisitos básicos de la sociedad, otorga a los valores morales de la sociedad la fuerza coercitiva de la ley y fortalece, mantiene y realiza aún más las normas morales. . El sistema y el orden de una sociedad son multifacéticos, y su moral, sus valores y sus principios y requisitos básicos son extremadamente importantes. Sin moral y valores, la sociedad seguramente caerá en el vacío y la anarquía. La construcción de leyes y sistemas legales es transformar y elevar los conceptos morales, credos básicos, principios básicos y requisitos básicos de la sociedad a leyes a través de canales y métodos legislativos, y formar una estandarización, institucionalización y legalización más clara, patrones de comportamiento universales y códigos de conducta y recurrir a su propio poder obligatorio y coercitivo para implementarlos. La fuerza coercitiva y la fuerza coercitiva de la ley son mucho más poderosas que la fuerza coercitiva y la fuerza coercitiva de la moralidad. Pueden promover y obligar eficazmente a las personas a respetar conscientemente las creencias, principios, credos y requisitos morales, a fin de lograr un mayor éxito en un alcance cada vez más amplio, mantener el orden social en el país y promover, proteger y salvaguardar la vida legítima de las personas. A través de esta forma y método de legalización moral, las normas sociales abandonan la autonomía moral y la heteronomía jurídica y realmente realizan la combinación de autonomía y heteronomía.

De hecho, como métodos de control social y reglas sociales, la ley y la moral tienen grandes similitudes y unidades, pero no son equivalentes, sus límites son claros, uno es fuerte, el otro es débil, el otro es duro, el otro es blando, y el otro es externo. Uno es interno, uno es consciente y el otro es coercitivo, uno es autodisciplinado y el otro es heterodisciplinado. Cada uno tiene sus diferentes funciones, efectos y significados, formando así un mecanismo de coordinación que se complementa. , se ayudan unos a otros y conviven. En resumen, el derecho y la moralidad son los dos pilares de la supervivencia humana y son cualidades indispensables y eternas de la sociedad humana y sus actividades. La sociedad y la civilización humanas requieren que se preste la misma atención a la ley y a la moral, para que puedan cooperar y coordinarse entre sí. "La moral debe guiar el frente, y la ley debe castigar la espalda, para que la vida humana pueda ser puesta en

peligro". "El camino correcto. De lo contrario, si no hay un concepto moral, incluso si habla mucho, Derecho, incluso afirmando ser un jurista, si su comportamiento es contrario a la ley, es un ladrón de la ley". Sólo la asistencia mutua y la simbiosis de la ley y la moralidad pueden verdaderamente formar y mantener un orden social armonioso, estable y bien organizado, y convertirse verdaderamente en la piedra angular de la supervivencia y la civilización humanas.

Sección 3 Ley y religión

1. El significado de la religión

La religión es una ideología social. Es un reflejo ilusorio y distorsionado de las fuerzas naturales y sociales en la conciencia de las personas. Se caracteriza por obtener algún tipo de consuelo espiritual mediante la creencia en poderes sobrenaturales. Como señaló Engels: Todas las religiones no son más que el reflejo en la mente de las personas de las fantasías de las fuerzas externas que gobiernan su vida diaria, en las que las fuerzas humanas toman la forma de fuerzas sobrehumanas. La religión es un fenómeno social importante. En realidad, refleja la incomprensión de las personas sobre ciertas fuerzas naturales y sociales que restringen su supervivencia y desarrollo. Consideran estas fuerzas como algo misterioso y completamente extraño, y por lo tanto se sienten confusas.

La religión es un fenómeno histórico que se originó antes del surgimiento del Estado y la ley. La forma original de religión se llama religión natural, como el fetichismo primitivo, el culto a los tótems, el culto a los antepasados, etc. Este es un tipo de pensamiento erróneo que ocurre cuando los seres humanos tienen ciertas habilidades de pensamiento abstracto, pero no pueden comprender correctamente el mundo natural y su propia estructura fisiológica, y se ven amenazados por fuerzas naturales, como ataques repentinos del viento, la lluvia, los truenos y los relámpagos. , y el misterio de los sueños.concepto. Se cree que existe un poder "sobrenatural" y "sobrehumano" que controla el mundo, por lo que surgió la religión primitiva. Después de entrar en una sociedad de clases, la opresión de clases ha causado a la gente más dolor, miedo y desesperación que los desastres naturales, lo que ha dado lugar al concepto de que el destino está controlado por Dios

y la búsqueda de una "vida futura". La religión evolucionó con el desarrollo de la historia: del fetichismo al politeísmo y al monoteísmo; del culto al tótem del clan a los dioses y religiones nacionales; y más tarde, surgieron las religiones mundiales. En la actualidad, el cristianismo, el budismo y el islam son las religiones más extendidas e influyentes, comúnmente conocidas como las tres religiones principales del mundo. Algunos países todavía tienen religiones nacionales, como el sintoísmo en Japón y el hinduismo en la India, y todavía existen religiones primitivas. en algunas areas. En el proceso de desarrollo de diversas religiones, gradualmente formaron sus propios dogmas, teorías teológicas, conceptos religiosos, reglas y regulaciones, sistemas rituales, etc. Las organizaciones religiosas y los grupos compuestos por creyentes, así como los líderes religiosos y los sistemas religiosos de tiempo completo, surgió. Por tanto, la religión no sólo afecta a los creyentes y a las familias, sino que también tiene un impacto importante en la política, la economía, el ejército y la diplomacia.

2. La relación entre derecho y religión

La religión es un sistema conceptual formado con el concepto de Dios como núcleo y, al mismo tiempo, es también un sistema completo de normas sociales. Al igual que el sistema normativo legal y el sistema normativo moral, el sistema normativo religioso es también uno de los tres sistemas normativos principales que pueden utilizarse para lograr el control social. El sistema de normas religiosas se utilizó para el control social, que comenzó en la sociedad primitiva tardía, y en aquella época estaba integrado con las normas morales y constituía el medio básico para ajustar las relaciones sociales. Para la clase dominante en las sociedades de propiedad privada, la religión, como la ley, es también una herramienta importante para lograr el control social.

El derecho y la religión son dos fenómenos sociales que tienen una relación especial. En una sociedad de clases, la ley y la religión tienen similitudes pero también diferencias. Las principales cosas que tienen en común son:

(1) Todos ellos son componentes de la superestructura de una determinada forma social, restringidos por una determinada base económica y sirven a una determinada base económica.

(2) Tienen un efecto de ajuste en las relaciones sociales y tienen la función de regular y restringir el comportamiento de las personas.

(3) Todos ellos son productos de una determinada etapa de desarrollo de la sociedad humana y eventualmente desaparecerán.

(4) Tienen elementos constitutivos comunes, como señaló Berman, ritual, tradición, autoridad y universalidad.

Estos cuatro elementos están presentes en todos los sistemas legales, así como lo están en todas las religiones. [6] Al mismo tiempo, la diferencia entre derecho y religión se refleja en:

(1) Los métodos de producción son diferentes. Las normas jurídicas son formuladas o reconocidas por el Estado y son una manifestación de la voluntad del Estado. Las normas religiosas son formuladas por líderes religiosos en nombre de Dios y se consideran manifestaciones de la voluntad divina. Debido a que el surgimiento de las normas religiosas no tiene una relación directa con el Estado, pueden existir antes que el Estado en la historia y también pueden ser significativamente diferentes de las normas legales en términos de métodos de implementación, procedimientos de sanción y alcance de sus propias características.

(2) Los métodos de implementación son diferentes. Por supuesto, la realización de las normas jurídicas puede ser observada voluntariamente por las personas, pero la razón por la que la ley es ley es que debe ser proporcionada por la fuerza coercitiva del Estado como garantía final. La realización de las normas religiosas depende principalmente de la voluntariedad o la autoimposición de los creyentes. Al mismo tiempo, el poder de las instituciones religiosas también puede desempeñar un cierto papel de apoyo. En términos generales, el poder estatal no garantiza la realización de las normas religiosas, y esto sólo es posible después de que las normas religiosas sean elevadas a la categoría de ley.

(3) Los procedimientos de sanciones son diferentes. La existencia del sistema normativo del derecho es inseparable de la existencia de instituciones judiciales. La determinación de si el comportamiento de una persona es ilegal y qué tipo de responsabilidad legal debe asumir corresponde a organismos organizativos específicos. Las partes u otras personas no pueden decidir por sí mismas, de lo contrario la ley no será la ley. El sistema de normas religiosas no exige

que exista un organismo con autoridad exclusiva para tomar decisiones. En las religiones primitivas, si una persona ha violado un tabú religioso y qué debe hacer después de violarlo, generalmente lo deciden la persona en cuestión y sus familiares y amigos. En las religiones posteriores, las violaciones generales de las normas religiosas eran juzgadas por las propias partes basándose en su comprensión de la voluntad divina, y decidían expiar sus pecados mediante métodos como el arrepentimiento, la dedicación, la limosna o la penitencia. Sólo aquellos comportamientos particularmente graves eran considerados sancionados por el Proceso de Instituciones Religiosas. Parece que el proceso de sanción religiosa por juego sucio es en muchos casos similar a la autocondena de conciencia en las sanciones morales. Esto puede explicar por qué las normas religiosas pueden ser observadas consciente y estrictamente entre los verdaderos creyentes.

(4) El ámbito de actuación es diferente. En primer lugar, las normas jurídicas sólo ajustan aquellas relaciones sociales que son de alto valor para la estabilidad del orden de la vida social; mientras que las normas religiosas cubren todas las relaciones sociales. En segundo lugar, las normas jurídicas generalmente sólo regulan el comportamiento externo de las personas. Mientras no haya culpa en el comportamiento, no se les considerará responsables, independientemente de si existe malicia subjetiva. Esto es similar al llamado "las acciones de uno no "Las normas religiosas no sólo regulan los comportamientos externos de las personas, sino que también regulan los comportamientos externos de las personas. También se centran más en regular las actividades internas de las personas. Todavía no está permitido tener malos pensamientos a pesar de que no haya faltas en el comportamiento, lo cual es similar a el llamado "discutir el corazón pero no las huellas". En tercer lugar, el derecho es la encarnación de la voluntad del Estado y tiene fuerza vinculante universal. Las normas del derecho vinculan incondicionalmente a todos los miembros de la sociedad; la religión, por otra parte, se basa en el "personalismo". Las normas religiosas sólo son vinculantes para sus propios creyentes y no sobre los que no lo son. No hay fuerza vinculante para quienes eligen esa religión. Obviamente, en términos de la amplitud de las dos funciones normativas, el derecho y la religión tienen sus propios puntos fuertes: el derecho puede restringir una gama más amplia de temas y la religión puede ajustar una

gama más amplia de relaciones sociales. En cuanto a la profundidad de su papel, la religión tiene funciones especiales que el derecho no tiene.

(5) Las formas de las especificaciones son diferentes. Las normas del derecho señalan la dirección de las acciones de las personas al estipular derechos y obligaciones claros. Tiene dos formas básicas: normas de derechos y normas de obligaciones (incluidas las obligaciones de actuar y las obligaciones de no actuar). Las normas religiosas enfatizan principalmente la obligación de las personas de obedecer a Dios, porque las personas no tienen derechos ante Dios. Por tanto, la mayoría de las normas religiosas son normas obligatorias. Por ejemplo, los Diez Mandamientos de Moisés, que forman la base del sistema normativo cristiano, se expresan en forma de mandamientos como no permitido, no permitido y debe ordenarse. Por lo tanto, en términos generales, después de que un sistema de normas religiosas se eleva a la categoría de ley, la libertad de las personas se verá más severamente restringida, la opresión de clase se volverá más severa y el progreso socioeconómico, político y cultural enfrentará una mayor resistencia.

3. Las políticas religiosas y los ajustes legales de mi país.

En una sociedad socialista, la religión ya no es una herramienta de gobierno. La ley socialista no puede utilizarse ni para promover la religión ni para prohibirla. Hace que la cuestión de las creencias religiosas sea una cuestión de libre elección para los ciudadanos individuales. Eso sí, hay que tener en cuenta que no es lo mismo una secta que una religión. El sistema ideológico del culto es el misticismo, y el culto esencialmente insiste en tener un agente de fe. Debido a su fundamento ideológico místico y la creencia de que es lo supremo, el culto ha inspirado a muchas personas sobre la cuestión del valor de la vida, incluidas muchas personas que han recibido formación científica. Además, no cuenta con la supervisión del racionalismo, excluye el conocimiento, la ciencia y el pensamiento humano normal y sofoca la capacidad crítica de los creyentes. El resultado final es una fe ciega y enfermedades mentales entre todos los creyentes. Las sectas son dañinas, anticiencia, antisociedad y antihumanidad, por lo que deben prohibirse resueltamente.

Nuestro país es multiétnico y multirreligioso, y las cuestiones religiosas a menudo están entrelazadas con las cuestiones étnicas. Como fenómeno histórico, la religión existirá en la sociedad socialista durante mucho tiempo. Por lo tanto, en nuestro país, la libertad de creencia religiosa es una política religiosa básica a largo plazo. La implementación concienzuda de esta política y el tratamiento correcto de las cuestiones religiosas son de gran importancia para consolidar y desarrollar la unidad nacional, mantener la estabilidad y la unidad social y promover la modernización socialista.

La Constitución de nuestro país confirma la política de libertad de creencias religiosas en forma de ley fundamental. El artículo 36 de la Constitución actual estipula claramente: "Los ciudadanos de la República Popular China tienen libertad de creencias religiosas. Ningún organismo estatal, grupo social o individuo puede obligar a los ciudadanos a creer en una religión o a no creer en una religión, ni tampoco discriminar a los ciudadanos que creen en una religión o a los ciudadanos que no creen en una religión. "El Estado protege las actividades religiosas normales. Nadie puede utilizar la religión para participar en actividades que perturben el orden social, perjudiquen la salud de los ciudadanos o obstaculicen la educación nacional. "Los grupos religiosos y los asuntos religiosos no están sujetos al control de fuerzas extranjeras." Esta disposición demuestra plenamente:

(1) Las creencias religiosas son asuntos puramente privados de los ciudadanos individuales. Todo ciudadano tiene la libertad de creer en una religión y la libertad de no creer en una religión; la libertad de creer en esta religión y la libertad de creer en aquella religión; dentro de una misma religión, existe la libertad de creer en esta secta. y la libertad de creer en esa secta. Libertad, hay libertad de no creer en la religión en el pasado y ahora de creer en la religión, y también hay libertad de creer en la religión en el pasado y de no creer en la religión ahora. Por lo tanto, ningún organismo estatal, grupo social o individuo podrá obligar a los ciudadanos a creer en una religión o no creer en una religión, ni podrá discriminar a los ciudadanos que creen en una religión o a los ciudadanos que no creen en una religión.

(2) El estado protege las actividades religiosas normales. En nuestro país, la ley protege las actividades religiosas normales y legítimas de los ciudadanos y prohíbe

el uso de la religión para oponerse al sistema socialista, socavar la unidad nacional y la reunificación de la patria y socavar el orden social. Está prohibido participar en la superstición feudal en nombre de creencias religiosas, prohibir y sancionar resueltamente el uso de la superstición feudal para llevar a cabo actividades ilegales y criminales, prohibir y reprimir severamente las actividades antisociales y antihumanas de las organizaciones de culto. .

(3) Implementar el principio de “separación de la iglesia y el estado”. En las condiciones del socialismo en nuestro país, debemos respetar y aplicar inquebrantablemente el principio de separación de la religión de la vida política y la educación nacionales. Nunca se debe permitir que la religión interfiera con la vida política nacional y los asuntos administrativos y judiciales nacionales, ni tampoco se debe permitir que la religión interfiera con la vida política nacional y los asuntos administrativos y judiciales nacionales. Se le permitirá obstaculizar o interferir con las escuelas.

(4) Adherirse a la política de independencia religiosa y de iglesias autoorganizadas. Los fenómenos religiosos son ampliamente internacionales. El país permite los intercambios internacionales amistosos en materia religiosa, pero en nuestro país los grupos religiosos y los asuntos religiosos no están sujetos al control de fuerzas extranjeras, lo que constituye una norma básica para las actividades religiosas. Debemos prevenir y resistir a las fuerzas hostiles extranjeras que utilizan las relaciones religiosas para llevar a cabo actividades que ponen en peligro la seguridad nacional, y no permitir que iglesias y figuras religiosas extranjeras interfieran en los asuntos religiosos de nuestro país.

Sección 4 Derecho y cultura jurídica

1. El concepto y características de la cultura jurídica.

En términos generales, el concepto de cultura jurídica se refiere a los diversos conocimientos, valores, actitudes, creencias y expectativas de las personas sobre la ley misma, las instituciones jurídicas y quienes toman decisiones jurídicas, como jueces, abogados, fiscales y procedimientos

judiciales. No sólo refleja la comprensión intelectual de las personas sobre la ley estática y la ley dinámica, sino que también incluye los juicios de valor de las personas sobre ellas y también incluye la base psicológica de su aplicación práctica. Su alcance cubre todos los niveles de la ley y los derechos legales, las instituciones judiciales y los profesionales judiciales, los sistemas judiciales y los procedimientos judiciales, así como las respuestas anticipadas a los valores sociales dominantes. La voluntad de las personas de utilizar la ley para defender sus derechos e intereses legítimos, la apelación de la ley, las expectativas de las personas sobre el proceso y los resultados de las operaciones legales, las elecciones reales de las personas y el margen de elección de diversos medios legales, y la obediencia de las personas a las sentencias de los tribunales. El alcance y las opiniones generales están todos vinculados a la cultura jurídica. Se puede decir que en una sociedad con clases y leyes, las personas están rodeadas y penetradas por una cultura jurídica específica desde su nacimiento. En este sentido, es la cultura jurídica la que crea a las personas, y las personas sólo pueden adaptarse a una cultura jurídica específica. En diferentes países y en diferentes etapas de desarrollo histórico, la cultura jurídica variará mucho. [7] La forma en que los estadounidenses tratan la ley también está determinada por la cultura jurídica dominante, profundamente arraigada y de larga data en Estados Unidos. Por lo tanto, para estudiar y examinar el sistema de justicia civil en los Estados Unidos, primero debemos comprender la cultura jurídica dominante en los Estados Unidos y examinar las opiniones de los estadounidenses sobre la naturaleza del derecho, sus actitudes hacia la ley, sus puntos de vista sobre los derechos legales. y su uso de recursos judiciales.

En la cultura jurídica tradicional de mi país, la primera opción de los vecinos para resolver disputas es buscar la reconciliación o la mediación, o recurrir a otras formas y olvidarse gradualmente de ello. En resumen, no quieren recurrir inmediatamente a los tribunales para buscar justicia. alivio. Este es el resultado de la cultura jurídica tradicional de mi país y es el resultado inevitable de la cultura del litigio de que "la armonía es lo más importante" que odia los litigios. Sin embargo, por lo mismo en los Estados Unidos, la gente inevitablemente pensará que el

asunto no se puede resolver sin un litigio, por lo que naturalmente buscarán un juicio judicial para resolver el asunto. Aunque en realidad es posible intentar llegar a un acuerdo u otras vías antes de acudir a los tribunales, esto no es de su incumbencia y, en general, no creen que otros medios consigan resultados satisfactorios. Éste es el papel y la función de la cultura jurídica. Cuando las personas de una comunidad específica encuentran disputas, ya sea que decidan utilizar mecanismos legales u otros mecanismos sociales al margen de la ley, como el poder de las organizaciones comunitarias, el poder de las aldeas, el poder de las familias, el poder de la religión, etc., está determinado en última instancia por Determinado por la cultura jurídica. Las características de la cultura jurídica determinan la naturaleza de las disputas. Ya sea que la disputa sea una cuestión legal, una cuestión moral, una cuestión religiosa, una cuestión política o una cuestión en otros campos, esto implica los métodos, canales y mecanismos para resolver la disputa. A primera vista, la cuestión de dividir la naturaleza de las disputas está regulada por la legislación, pero en esencia es el resultado de la cultura jurídica.

La diversidad de la cultura jurídica hace posible el intercambio y la difusión de la cultura jurídica. Con la evolución histórica de la sociedad, el intercambio y la integración de la cultura jurídica han aumentado día a día. En este proceso, inevitablemente ocurrirán contradicciones y conflictos entre diferentes tipos de culturas jurídicas. Por tanto, el conflicto y la integración son una ley básica del cambio y desarrollo de la cultura jurídica. La transformación o cambio histórico de la sociedad china moderna es en realidad un cambio, una transformación o cambio cultural, es decir, una transformación o cambio de la cultura tradicional a la cultura moderna. Los fenómenos jurídicos no son sólo producto de la cultura, sino también uno de los componentes importantes de la cultura. Por lo tanto, los cambios culturales inevitablemente desencadenarán el proceso de cambios culturales legales. Este proceso está entrelazado con contradicciones y conflictos extremadamente complejos. En lo que respecta al proceso actual de la historia, esta situación cambiante pasa de la decadencia a la prosperidad, o de la prosperidad a la decadencia, o tiene ambos niveles de prosperidad y decadencia.

2. La cultura jurídica de China

Para la China moderna, el cambio de cultura jurídica es un proceso de progreso o crecimiento, proceso histórico de modernización del sistema jurídico de la China moderna. Esto se debe a que el proceso de modernización del sistema legal de China se originó a partir del sistema legal chino centrado en el poder imperial y caracterizado por "castigos severos y trato leve al pueblo", y este proceso está entrelazado con la difusión y el impacto de la cultura jurídica occidental hacia el Este. En el proceso de feroces conflictos legales y culturales, el sistema cultural legal tradicional inherente ha sufrido cambios profundos: ha absorbido e integrado gradualmente ciertos elementos de culturas legales extranjeras, lo que ha llevado a un enorme cambio en la orientación de los valores legales y luego se ha adaptado a las nuevas culturas legales. condiciones. , inició el proceso de integración o reconstrucción de un nuevo sistema jurídico y cultural, y así ganó nueva vitalidad. Por lo tanto, en este sentido, podemos decir que el proceso de modernización del sistema jurídico de la China moderna es un proceso de conflicto entre la cultura jurídica tradicional y la cultura jurídica occidental. Es también un proceso en el que la cultura jurídica tradicional enfrenta desafíos, se supera a sí misma y luego logra una transformación creativa. En gran medida, la cultura jurídica del sistema de derecho civil y del sistema de derecho consuetudinario jugó un papel importante en la formación y desarrollo del estado de derecho en la China moderna. Sin embargo, en el proceso de lucha por el Estado de derecho, no podemos ignorar la absorción efectiva de las "leyes vivas" locales que tienen un gran impacto en la vida social china y restringen el funcionamiento del sistema legal.

Existen diversas culturas jurídicas en la China contemporánea. En términos generales, existen cuatro culturas jurídicas:

La primera es la cultura jurídica autoritaria dominante, es decir, la cultura jurídica socialista. La constitución, las leyes y las teorías jurídicas correctas de nuestro país son productos de esta cultura.

El segundo tipo es la cultura jurídica tradicional de mi país desde la antigüedad. Esta cultura jurídica tradicional es parte de la cultura tradicional. La cultura tradicional de mi país o la cultura legal tradicional se basa en el confucianismo, pero no se limita al confucianismo.

El tercer tipo es la cultura jurídica de los países occidentales.

El cuarto tipo es la cultura jurídica de la Unión Soviética.

El estatus social de estas cuatro culturas jurídicas, especialmente el estatus de la primera cultura jurídica autorizada, es muy diferente de las otras tres culturas jurídicas. Las últimas tres culturas jurídicas, desde la perspectiva de su relación con la primera cultura jurídica, es decir, si favorecen la causa de la modernización socialista, contienen factores positivos y negativos respectivamente. Los factores positivos pueden ser aprendidos y absorbidos por la cultura jurídica del sujeto, mientras que los factores negativos pueden ser descartados por la cultura jurídica del sujeto. El desarrollo de la cultura jurídica de nuestro país no puede separarse de los logros comunes de la civilización humana. Debemos adherirnos al principio de ponernos a nosotros mismos en primer lugar y para nuestro uso, llevar a cabo diversas formas de intercambios culturales con el extranjero, aprender de las fortalezas de otros países. culturas y mostrar al mundo los logros de la construcción cultural de China.

3. Conciencia jurídica

(1) Concepto

La llamada conciencia jurídica se refiere al conjunto de pensamientos, conceptos, conocimientos y psicología de las personas sobre los fenómenos jurídicos y es una forma especial de conciencia social. La conciencia jurídica es una cultura jurídica conceptual, que es muy importante para la formulación e implementación de leyes. Se manifiesta en diversas teorías jurídicas que exploran los fenómenos jurídicos, la evaluación e interpretación de las leyes vigentes, las motivaciones jurídicas de las personas (requisitos legales), la comprensión de sus derechos y obligaciones (sentido del derecho), la comprensión, el dominio y la comprensión de las leyes y sistemas jurídicos. .El grado de aplicación (conocimientos jurídicos), y la evaluación de si la conducta es legal, etc. La conciencia jurídica es un fenómeno jurídico especial que está vinculado orgánicamente a otros fenómenos jurídicos, incluidas normas jurídicas, sistemas jurídicos, comportamientos jurídicos, etc. Según la perspectiva del materialismo histórico, la conciencia jurídica pertenece a la

superestructura ideológica, y existe una estrecha conexión entre la conciencia jurídica y la parte central de la superestructura política: el derecho.

Lógicamente, la cultura jurídica tiene una relación inclusiva con la conciencia jurídica, y la conciencia jurídica es parte integral de la cultura jurídica. Las principales diferencias en el contenido son:

(1) La conciencia jurídica se refiere principalmente a la comprensión interna de las personas de los fenómenos jurídicos (objetos externos) y factores psicológicos como sentimientos, percepciones, conceptos, actitudes y emociones; mientras que la cultura jurídica se refiere a todos los elementos psicológicos de los fenómenos jurídicos y su cristalización (patrón de comportamiento legal).

(2) El cuerpo principal de la cultura jurídica son las masas, aunque los grupos pueden ser grandes o pequeños, mientras que el cuerpo principal de la conciencia jurídica puede ser la sociedad, los colectivos o los individuos. Podemos decir "conciencia jurídica individual", pero no de una manera En sentido preciso, hablamos de "cultura jurídica personal".

(3) La conciencia jurídica de la sociedad siempre ha tenido un fuerte color político ideológico; como el espíritu jurídico nacional depositado en el proceso histórico, aunque también está impregnado de la influencia de la ideología, las características psicológicas habituales de la nación y del grupo. son más Para ser obvio.

Tres visiones sobre la conciencia jurídica y la cultura jurídica:

(1) Equiparar la cultura jurídica con la conciencia jurídica o atribuirla a ella es creer que "la cultura jurídica es en realidad la suma de varios conceptos sobre el surgimiento, desarrollo y mecanismos operativos del derecho".

(2) Tratar la conciencia jurídica como una parte integral de la cultura jurídica. La mayoría de las personas en los círculos jurídicos de mi país sostienen esta opinión. Sin embargo, debido a diferentes interpretaciones de la cultura jurídica, existen grandes diferencias dentro de esta visión; tratar la cultura jurídica como un componente De la conciencia jurídica, se cree que la conciencia jurídica incluye dos partes, a saber, la parte ideológica y la parte de cultura jurídica.

(2) Características de la conciencia jurídica

(1) La conciencia jurídica es el factor más profundo de la cultura jurídica. La cultura jurídica generalmente se puede dividir en tres niveles: materialización, nivel institucional y conceptual. Las cosas en el nivel conceptual son las más profundas y duraderas, y la conciencia jurídica pertenece al nivel conceptual. .

(2) La conciencia jurídica se puede dividir estructuralmente en psicología jurídica y sistema ideológico jurídico. El primero se refiere a la comprensión superficial y perceptual y el complejo de los fenómenos jurídicos de las personas, que es la forma primaria de conciencia jurídica y el reflejo intuitivo de los fenómenos jurídicos de las personas; el segundo se refiere al producto de la comprensión racional de las personas de los fenómenos jurídicos, que es sistemática y sistematizada. Es una forma avanzada de conciencia jurídica y de reflexión consciente de los fenómenos jurídicos por parte de las personas.

(3) La conciencia jurídica es de gran importancia para la evolución del derecho, la implementación del derecho y el trabajo real de los profesionales del derecho.

(3) La estructura de la conciencia jurídica

La estructura de la conciencia jurídica se refiere a la jerarquía ordenada y la composición de la conciencia jurídica. Desde la perspectiva genética que refleja la profundidad de los fenómenos jurídicos, la conciencia jurídica se puede dividir en tres estructuras ordenadas interdependientes: psicología jurídica, conceptos jurídicos y sistemas ideológicos jurídicos.

(1) La psicología jurídica es la comprensión perceptiva y las emociones superficiales e intuitivas de las personas sobre los fenómenos legales en la vida diaria, y es la etapa primaria de la ideología jurídica. Existe una conexión inherente y natural entre la tradición jurídica y la psicología jurídica.

(2) El concepto jurídico es una "etapa de transición" entre la psicología jurídica y el sistema ideológico jurídico. No se encuentra completamente en la experiencia emocional perceptiva y en la etapa emocional intuitiva como la psicología jurídica, sino que se encuentra en la etapa de racionalización gradual de la conciencia. comprensión; a diferencia del sistema ideológico jurídico, existe un sistema de comprensión racional y teórica relativamente claro del derecho y los fenómenos jurídicos. Los conceptos jurídicos tienen elementos tanto perceptivos como racionales y son

una estructura psicológica dinámica relativamente estable formada por el entrelazamiento de factores perceptivos y racionales.

3) El sistema ideológico jurídico es una etapa avanzada de la conciencia jurídica, que se caracteriza por la racionalización, la teorización y la sistematización, es el producto de la comprensión racional de los fenómenos jurídicos por parte de las personas y es también la forma de la reflexión consciente de los fenómenos jurídicos por parte de las personas. Los sistemas ideológicos jurídicos generalmente se expresan en forma de teorías y doctrinas jurídicas. Generalmente son el resultado del pensamiento racional de juristas y pensadores jurídicos.

(4) Clasificación de la conciencia jurídica

(1) Según los atributos sociopolíticos de la conciencia jurídica, se puede dividir en conciencia jurídica dominante y conciencia jurídica no dominante. En una sociedad de clases, la conciencia jurídica dominante es la de la clase dominante.

(2) Desde la perspectiva de que los procesos cognitivos humanos se dividen en conocimiento perceptivo y conocimiento racional, la conciencia jurídica se puede dividir en psicología jurídica, conceptos jurídicos y sistemas ideológicos jurídicos. La psicología jurídica es la etapa perceptiva de la comprensión de los fenómenos jurídicos por parte de las personas, está directamente relacionada con la vida jurídica diaria de las personas y es la reacción superficial, intuitiva y espontánea de las personas ante los fenómenos jurídicos. Los conceptos jurídicos tienen elementos tanto perceptivos como racionales y son una estructura psicológica dinámica relativamente estable formada por el entrelazamiento de factores perceptivos y racionales. Se trata de una conciencia jurídica especial entre la psicología jurídica y el pensamiento jurídico, que tiene características tanto psicológicas como ideológicas, con cierto grado de transición y compatibilidad. El sistema ideológico jurídico es la etapa racional de la comprensión de los fenómenos jurídicos por parte de las personas, se manifiesta en pensamientos, opiniones y doctrinas jurídicas sistemáticas y teóricas y es una forma de respuesta consciente de las personas a los fenómenos jurídicos. La fuente última del sistema ideológico jurídico de una determinada clase reside en el estatus social de esa clase y en la práctica de las cuestiones jurídicas de toda la clase.

(3) Desde la perspectiva del sujeto de la conciencia, la conciencia jurídica se puede dividir en conciencia jurídica individual, conciencia jurídica grupal y conciencia jurídica social. La conciencia jurídica personal son los pensamientos, puntos de vista, opiniones y emociones de un individuo específico sobre los fenómenos legales y es un reflejo del estatus social y la experiencia social únicos de un individuo. La conciencia jurídica grupal se refiere a la conciencia de los fenómenos jurídicos por parte de diferentes grupos sociales como familias, grupos, clases, nacionalidades, partidos políticos, etc. La conciencia jurídica social es la conciencia de la sociedad en su conjunto sobre los fenómenos jurídicos y es el producto de la integración mutua de la conciencia jurídica individual y la conciencia jurídica de los distintos grupos de una sociedad. La conciencia jurídica social es un reflejo concentrado de la cultura jurídica y las tradiciones jurídicas de un país o nación.

(4) Según el grado de especialización y popularización de la conciencia jurídica, se puede dividir en conciencia jurídica profesional y conciencia jurídica pública. La conciencia jurídica profesional es la conciencia jurídica de los trabajadores jurídicos profesionales, como jueces, fiscales, abogados y personal docente e investigador jurídico. La conciencia jurídica pública es relativa a la conciencia jurídica profesional. A diferencia de la clase profesional jurídica, el público en general no ha recibido una educación jurídica sistemática ni una formación jurídica especializada, y su comprensión de los fenómenos jurídicos es dispersa, directa y perceptiva. En su conciencia jurídica, la psicología jurídica, como las emociones, las emociones, etc. juega un papel importante.

(5) El papel de la conciencia jurídica

(1) En la evolución del derecho, la conciencia jurídica desempeña el papel de heredar los pensamientos, opiniones y conocimientos de las personas sobre el derecho. Como reflejo de la vida social, la conciencia jurídica y sus formas de cada sociedad y cada período histórico tienen una relación de herencia con sus logros anteriores. La conciencia jurídica de toda sociedad tiene dos fuentes: en términos de contenido, refleja principalmente los fenómenos jurídicos reales, al tiempo que conserva cierta conciencia y materiales de la existencia social pasada formada en la historia; en términos de forma, hereda principalmente de

los métodos pasados. , métodos y medios, transformándolos, completándolos y desarrollándolos al mismo tiempo según nuevos contenidos y condiciones.

(2) En el proceso de creación del derecho, la conciencia jurídica juega un papel en la comprensión de las necesidades objetivas del desarrollo social. La correcta conciencia jurídica es una condición importante para transformar las necesidades objetivas en normas jurídicas.

(3) Durante la implementación de la ley, la conciencia jurídica juega un papel de ajuste al coordinar el comportamiento de las personas con las normas legales. La conciencia jurídica juega un papel importante en la aplicación de normas jurídicas por parte de los profesionales del derecho a las actividades de resolución de problemas y casos específicos, es decir, la aplicación de la ley. El nivel de conciencia jurídica entre los profesionales del derecho determina su comprensión del espíritu de la ley y está directamente relacionado con si manejan los casos de manera correcta y legal. La conciencia jurídica también juega un papel importante en el proceso de cumplimiento y aplicación de las normas legales por parte de los ciudadanos y las organizaciones sociales.

Preguntas para pensar

1. ¿Cuáles son las diferencias entre las tradiciones jurídicas china y occidental?
2. ¿Cuáles son las diferencias entre moralidad y derecho?
3 . ¿Cómo entender la relación entre religión y derecho?
4. ¿Cómo entender la conciencia jurídica?

Lectura recomendada

1. Liang Zhiping: "Interpretación cultural del derecho", Life·Reading·New Knowledge Librería Sanlian Edición de 1994.
2. Qu Tongzu: "Sobre los ritos", publicado en "Obras completas de los estudios jurídicos de Qu Tongzu", Prensa de la Universidad de Ciencias Políticas y Derecho de China, edición de 1998.
3 . Liu Zuoxiang: "Ley y moralidad: cuestiones difíciles en el proceso del estado de derecho de China", en "Gobernar el país mediante la ley y la construcción de la civilización espiritual", editado por Liu Hainian y otros, China Legal Publishing House, edición de 1997.
4. [Estados Unidos] Harold J. Berman: "Law and Religion" (edición mejorada), traducido por Liang Zhiping, China University of Political Science and Law Press, edición de 2003.
5. [Estados Unidos] Bodenheimer: "Jurisprudence: Legal Philosophy and Legal Methods", traducido por Deng Zhenglai, Universidad de Ciencias Políticas

y Derecho de China, edición de 1999.

6 . Sun Li: "Análisis de la legitimidad del Estado de moralidad y del Estado de derecho: un examen de las tradiciones culturales jurídicas de China y Asia Oriental", publicado en "Chinese Social Sciences", número 6, 2002.

7. Zhang Zhongqiu: "La relación, los principios y la importancia de los rituales familiares y el derecho nacional", publicado en "Legal Science", número 5, 2005.

Capítulo 37 Derecho y Desarrollo Sostenible

Diagrama de estructura del conocimiento.



Introducción al contenido

El desarrollo sostenible combina el desarrollo contemporáneo con el desarrollo futuro. Es una gran causa que beneficia al presente y beneficiará al futuro. Por lo tanto, promover el desarrollo integral de la sociedad y el desarrollo integral de las personas es la orientación de valores del desarrollo sostenible. Este capítulo incluye principalmente el significado de desarrollo sostenible, derecho y medio ambiente, derecho y recursos naturales, etc. Al estudiar este capítulo, podrá comprender la relación entre el derecho y el desarrollo sostenible, dominar la relación entre el derecho y la protección ambiental y comprender la protección de los recursos naturales por ley.

Sección 1 Interpretación del Desarrollo Sostenible

1. El significado del desarrollo sostenible

La teoría del desarrollo sostenible se basa en los beneficios negativos causados por la civilización industrial moderna: la destrucción del equilibrio ecológico y el desperdicio de recursos naturales, así como los problemas globales causados por el crecimiento de la población. En

1987, la Primera Ministra noruega, Sra. Brundtland, definió el desarrollo sostenible como “satisfacer las necesidades del presente sin satisfacer las necesidades de las generaciones futuras” en el informe “Nuestro futuro común” de la Comisión Mundial de las Naciones Unidas sobre el Medio Ambiente y el Desarrollo, que ella presidió. "El desarrollo que requiere capacidades que constituyen un peligro" fue ampliamente aceptado y alcanzado consenso en la Conferencia de las Naciones Unidas sobre Medio Ambiente y Desarrollo de 1992. Algunos académicos de mi país han complementado esta definición de la siguiente manera: El desarrollo sostenible es “mejorar continuamente la calidad de vida de la población y la capacidad de carga del medio ambiente, satisfaciendo las necesidades de la generación presente sin comprometer la capacidad de las generaciones futuras para satisfacer sus necesidades”. necesidades y satisfacer las necesidades de una región o un país, el desarrollo de las necesidades de las personas en otras regiones o países sin comprometer la capacidad de las personas en otras regiones o países para satisfacer sus necesidades”. El profesor Lester R. Brown, director del American Worldwatch Institute, cree que "el desarrollo sostenible es un concepto ecológico con significado económico... La estructura del sistema económico y social de una sociedad sostenible debe consistir en recursos naturales y sistemas de vida. Una estructura que se puede sostener”.

El desarrollo sostenible no se refiere sólo al desarrollo económico o al desarrollo social, ni tampoco se refiere sólo a la sostenibilidad ecológica, sino que se refiere a la sostenibilidad del sistema compuesto trinitario naturaleza-economía-sociedad centrado en el ser humano, que permite a las personas sobrevivir más allá de su capacidad de carga. de los recursos y del medio ambiente, promover el desarrollo económico y social y mejorar la calidad de vida.

El desarrollo sostenible combina el desarrollo contemporáneo con el desarrollo futuro. Es una gran causa que beneficia al presente y beneficiará al futuro. Por lo tanto, promover el desarrollo integral de la sociedad y el desarrollo integral de las personas es la orientación de valores del desarrollo sostenible.

2. Características del desarrollo sostenible

(1) El desarrollo sostenible fomenta el crecimiento económico porque refleja la fortaleza nacional y la riqueza social.

El desarrollo sostenible no sólo se centra en aumentar la cantidad, sino que también persigue mejorar la calidad, aumentar la eficiencia, ahorrar energía, reducir el desperdicio, cambiar los patrones tradicionales de producción y consumo e implementar una producción más limpia y un consumo civilizado.

(2) El desarrollo sostenible debe basarse en la protección de la naturaleza y coordinarse con la capacidad de carga de los recursos y el medio ambiente.

Mientras nos desarrollamos, debemos proteger el medio ambiente, incluido el control de la contaminación ambiental, la mejora de la calidad ambiental, la protección de los sistemas de soporte vital, la protección de la biodiversidad, el mantenimiento de la integridad de la ecología de la Tierra, la garantía del uso sostenible de los recursos renovables y el mantenimiento del desarrollo humano en la Tierra. dentro de la capacidad de carga.

(3) El desarrollo sostenible debe aspirar a mejorar y potenciar la calidad de vida y ser compatible con el progreso social.

La connotación de desarrollo sostenible debe incluir la mejora de la calidad de vida humana, la mejora de la salud humana y la creación de un entorno social que garantice que las personas disfruten de igualdad, libertad, educación, derechos humanos y ausencia de violencia.

"Sostenibilidad" se refiere a la sostenibilidad ecológica, la sostenibilidad económica y la sostenibilidad social, que están interrelacionadas y son inseparables. La búsqueda de la sostenibilidad económica de forma aislada conducirá inevitablemente al colapso económico; la búsqueda de la sostenibilidad ecológica de forma aislada no puede frenar el deterioro del medio ambiente global. La sostenibilidad ecológica es la base, la sostenibilidad económica es la condición y la sostenibilidad social es la meta. El objetivo común de la humanidad debe ser el desarrollo sostenible, estable y saludable del complejo sistema natural, económico y social.

La diferencia fundamental entre el modelo de desarrollo sostenible y el modelo de desarrollo tradicional es que el modelo de desarrollo sostenible no consiste simplemente en desarrollar recursos naturales para satisfacer las necesidades del desarrollo humano contemporáneo, sino en desarrollar recursos manteniendo al mismo tiempo la

capacidad potencial de los recursos naturales para satisfacer las necesidades del desarrollo humano. Necesidades del desarrollo humano contemporáneo. Las necesidades del desarrollo humano futuro; el modelo de desarrollo sostenible no consiste sólo en centrarse en el desarrollo e ignorar el medio ambiente, sino en tratar de coordinar el desarrollo con el medio ambiente, prevenir, reducir y gestionar los daños causados al medio ambiente. por las actividades humanas, y mantener el ecosistema natural necesario para mantener la vida en buen estado. Por tanto, el desarrollo sostenible es sostenible y puede satisfacer las necesidades actuales sin poner en peligro el desarrollo futuro de la humanidad.

3. Desarrollo Sostenible y Derecho

Cuando las estrategias y modelos de desarrollo sostenible son generalmente aceptados e implementados en todo el mundo, es una poderosa promoción y unidad dialéctica para la gran causa de "gobernar el país según la ley y construir un país socialista regido por la ley" que se está implementando plenamente en nuestro país.

(1) la construcción del sistema legal de mi país, especialmente la implementación de la estrategia de gobernar el país de acuerdo con la ley, debe basarse en el desarrollo sostenible de la sociedad. De hecho, gobernar el país conforme a la ley es, en última instancia, un requisito objetivo para el desarrollo sostenible. China ha seguido durante mucho tiempo el modelo tradicional de desarrollo no sostenible, y la construcción del sistema legal correspondiente también ha estado marcada por un desarrollo no sostenible. Por supuesto, esta situación cambiará inevitablemente con la implementación del desarrollo sostenible en China. De acuerdo con las necesidades de la implementación de la estrategia de desarrollo sostenible, nuestro país ha trabajado mucho en este sentido, especialmente en las leyes recientemente formuladas, que consideran plenamente las necesidades objetivas del desarrollo sostenible, como la revisión de la Ley Forestal y la Ley de Ordenación del Territorio, destacando la importancia del equilibrio ecológico y la protección del territorio, destacando los vínculos entre economía, sociedad y medio ambiente, etc.

(2) Con la implementación de estrategias de desarrollo sostenible, ciertos conceptos legales inevitablemente

cambiarán. Como por ejemplo la cuestión del ajuste objeto de la ley, la cuestión de la forma valor de la ley, etc. En el pasado, y también ahora, la comunidad jurídica creía unánimemente que el derecho regula las relaciones sociales, es decir, las relaciones entre las personas, lo cual es sin duda cierto. Sin embargo, en la implementación de estrategias de desarrollo sostenible, se dará efecto legal a un gran número de especificaciones técnicas, y las especificaciones técnicas ajustan la relación entre el hombre y la naturaleza. Por lo tanto, en el proceso de implementación del desarrollo sostenible, sobre la base del ajuste de la relación entre las personas, la ley a veces también involucra la relación entre las personas y la naturaleza. En cuanto a la equidad y la justicia en la forma de valor del derecho, recibirán más atención en el desarrollo sostenible, porque la equidad y la justicia son fuerzas impulsoras importantes del desarrollo sostenible, o la esencia del desarrollo sostenible y la distribución razonable de recursos e intereses.

(3) La estrategia de desarrollo sostenible requiere que el país otorgue gran importancia al medio ambiente, los recursos, la población y otros aspectos, y requiere que estos aspectos se coordinen con el desarrollo social y económico. Por tanto, es necesario fortalecer la legislación en esta materia y establecer un sistema regulatorio para el desarrollo sostenible. Mejorar la construcción del sistema y aumentar la aplicación de la ley son tareas aún más importantes.

(4) La implementación de la estrategia de desarrollo sostenible requiere que todos los países se coordinen y trabajen juntos; requiere que las leyes nacionales estén más conectadas con el derecho internacional. Porque el desarrollo sostenible es un acontecimiento importante para toda la humanidad y una gran causa que involucra a las generaciones futuras. Los pueblos de todos los países deben unirse, cooperar y trabajar al unísono. Por lo tanto, en esta importante cuestión, la humanidad tiene intereses y necesidades comunes, y la legislación nacional debe ser coherentes con el derecho internacional y conectados para facilitar una acción concertada para proteger nuestro planeta. Aunque cada país debe tener sus propios intereses, en esta cuestión debemos buscar puntos en común, reservando al mismo tiempo las diferencias menores y anteponiendo los intereses globales.

Sección 2 Ley y Medio Ambiente

1. El concepto de medio ambiente

El entorno en sentido general se refiere a la existencia total que rodea a un objeto central, es decir, el espacio externo, las condiciones y las condiciones que rodean a un objeto central. Las diversas cosas centrales son diferentes, y el alcance y significado del entorno también son diferentes.

El medio ambiente en las ciencias ambientales se refiere al espacio que rodea a las personas y la totalidad de diversos factores naturales que pueden afectar directa o indirectamente la vida y el desarrollo humanos. Este tipo de entorno en el que los seres humanos son elementos centrales se denomina entorno humano, que incluye el entorno natural y el entorno artificial. El entorno natural se refiere a las condiciones naturales y los recursos naturales que están estrechamente relacionados con la supervivencia y el desarrollo humanos y está formado por diversas sustancias naturales (como el aire, el agua, el suelo, los depósitos minerales, la capa de ozono, los animales y plantas silvestres, etc.) , energía (como la luz solar, la fuerza electromagnética, consiste en viento, marea, etc.) y fenómenos naturales (como la meteorología, el clima, la estabilidad de la corteza terrestre y otras fuerzas naturales); el ambiente artificial (también llamado ambiente creado por el hombre) se refiere a el entorno que ha sido transformado por las actividades humanas, como ciudades, pueblos y monumentos culturales, parques, reservas naturales, etc.

El entorno ecológico se refiere al espacio exterior y las sustancias inanimadas (como la atmósfera, el agua, el suelo, la luz solar y otros objetos inanimados, etc.) son el entorno de vida de los seres vivos, también llamado "hábitat".

El entorno humano y el entorno ecológico son inseparables. Un entorno centrado en el ser humano debe ser coherente con un entorno centrado en todo el mundo biológico. Un entorno centrado en el ser humano no significa que los humanos estén en oposición a la naturaleza, incluidos otros organismos. aquellas condiciones naturales y recursos naturales que hoy no están estrechamente relacionados con la supervivencia y el desarrollo humanos pueden quedar excluidos de la protección humana. En la protección ambiental moderna,

los campos relacionados con la meteorología ecológica, la prevención y el control de desastres naturales, la población y residencia y la biodiversidad son manifestaciones del desarrollo constante del medio ambiente ecológico y del medio ambiente humano. En el pasado, la ciencia ambiental y el derecho ambiental se centraban principalmente en el medio ambiente humano e ignoraban el entorno ecológico. La ciencia ambiental y el derecho ambiental modernos enfatizan la coherencia de ambos. Su señal importante es que muchos recursos naturales como componentes ecológicos se están convirtiendo en factores ambientales importantes.

El entorno jurídico se refiere a las relaciones sociales ambientales que son objeto de regulación jurídica. Como parte integral de las ciencias sociales, el entorno jurídico y el entorno de las ciencias naturales están inseparablemente conectados y son diferentes entre sí. La definición jurídica de medio ambiente debe basarse en la definición de medio ambiente de las ciencias naturales. En particular, la legislación ambiental debe seguir los principios y leyes de las ciencias ambientales naturales.

En resumen, el medio ambiente es una parte importante del desarrollo sostenible y también es la intención original de proponer la idea de desarrollo sostenible. El llamado medio ambiente, según lo dispuesto en la Ley de Protección Ambiental, "se refiere a la totalidad de diversos factores naturales, naturales y modificados artificialmente, que afectan la supervivencia y el desarrollo humano". Éste es el concepto de "gran entorno", que incluye el entorno natural y el entorno artificial, así como el entorno de vida y el entorno ecológico. Por lo tanto, el medio ambiente es tanto un concepto de ciencia natural como un concepto de ciencia social.

2. Cuestiones ambientales

El medio ambiente no sólo es la fuente material última para la supervivencia y el desarrollo humanos, sino que también soporta los desechos generados por las actividades humanas y los resultados de diversos efectos. Por lo tanto, el medio ambiente es extremadamente importante para la sociedad humana, pero los problemas ambientales traen amenazas y daños a los humanos. Los problemas ambientales se refieren a los daños ambientales y la degradación ambiental causados o que probablemente sean

causados por cambios naturales o actividades humanas, así como los efectos adversos resultantes sobre la supervivencia y el desarrollo humanos.

Los problemas ambientales se pueden dividir en dos categorías debido a diferentes causas: uno es el primer problema ambiental (problema ambiental original) causado por cambios en ciertos factores de la naturaleza misma, que es lo que la gente llama problemas de desastres naturales; el otro es causado por humanos Secundario Los problemas ambientales (problemas ambientales secundarios) causados por actividades de producción o actividades de vida generalmente se denominan contaminación ambiental y daño ambiental. Las cuestiones medioambientales generalmente referidas se refieren a estas últimas.

Debido a las diferentes consecuencias nocivas causadas por los problemas ambientales, los problemas ambientales se pueden dividir en contaminación ambiental y daños al medio ambiente natural. El primero se refiere a la disminución de la calidad ambiental causada por las actividades humanas, que es perjudicial para la supervivencia y el desarrollo normales de los seres humanos y otros organismos; el segundo se refiere al desarrollo y utilización irrazonables del medio ambiente natural por parte de los humanos. El fenómeno de la demanda excesiva de materiales y energía del medio ambiente, que perjudica las capacidades de recuperación y proliferación del medio natural. Estas dos cuestiones medioambientales están interrelacionadas.

El surgimiento y la solución de los problemas ambientales están sincronizados con el desarrollo de la sociedad humana. Existe una contradicción entre el proceso de utilización humana del medio ambiente y las leyes de evolución del medio ambiente natural, y el nivel de comprensión humana de las leyes de la naturaleza tiene limitaciones en un período determinado. Mientras exista la sociedad humana, inevitablemente habrá ser problemas ambientales.

Los problemas ambientales en los primeros días de la sociedad humana se limitaron principalmente a la reducción de los recursos biológicos en áreas locales causada por los asentamientos humanos y el aumento de la población, especialmente la reducción de los recursos de animales salvajes utilizados como alimento. El desarrollo de la producción agrícola y ganadera humana y el establecimiento de ciudades van acompañados de la

deforestación y la destrucción de pastizales, causando daños ambientales regionales. La degradación ambiental global es un problema que enfrenta toda la humanidad. En el proceso de desarrollo social hasta ahora, la gente ha buscado el desarrollo económico a expensas del medio ambiente y desperdiciado recursos, lo que ha resultado en problemas ambientales. Especialmente desde la segunda mitad del siglo XX, los problemas medioambientales se han intensificado, dando lugar a la "crisis medioambiental".

3. Derecho y medio ambiente

El medio ambiente tiene una influencia importante y depende de la ley, y la ley promueve y protege el medio ambiente. La importancia y gravedad de los problemas ambientales han ampliado el alcance de los ajustes legales, y en el siglo XX nació el departamento de derecho ambiental, que ha sido reconocido por cada vez más países como una de las leyes básicas y se ha convertido en un componente de la sistema legal del país parte. El surgimiento del derecho ambiental ha fortalecido la amplitud de la ley.

El papel del derecho en la promoción y protección del medio ambiente se ha vuelto cada vez más evidente con el desarrollo de la historia. El alcance del ajuste es cada vez más amplio, desde la protección de los recursos naturales hasta la protección del medio ambiente y el establecimiento de reservas naturales; desde la prevención y el control de la contaminación ambiental general hasta el control y la protección de recursos ambientales especiales, se ha creado un sistema de protección científica. sido formado. En el campo del medio ambiente, la mayoría de los países han dado pleno juego al papel normativo y protector de las leyes en la protección del medio ambiente.

Nuestro país concede gran importancia a la protección del medio ambiente de conformidad con la ley. Ha creado un sistema jurídico sobre recursos ambientales y se adhiere al principio de "las leyes deben respetarse, su aplicación debe ser estricta y las infracciones deben ser perseguidas". al principio de tratar tanto los síntomas como las causas profundas y centrarse en la prevención. Por un lado, ajusta diversas relaciones sociales en el campo ambiental a nivel nacional a través de la legislación y la aplicación de la ley; por otro lado, a nivel internacional, coopera activamente con las Naciones Unidas, hace esfuerzos incansables para

proteger el medio ambiente común de la humanidad y participa en muchos convenios internacionales de protección del medio ambiente, participó y contribuyó a la labor internacional de protección del medio ambiente.

En resumen, el papel del derecho en la orientación, promoción y educación de la protección ambiental, y el papel del derecho en la inhibición y sanción del daño ambiental son cada vez más evidentes.

Sección 3 Ley y Recursos Naturales

1. El concepto de recursos naturales

Los recursos naturales son el término general para los materiales y la energía de la naturaleza que pueden ser utilizados por los humanos. Incluye tierra tangible, agua, animales, plantas, minerales y recursos intangibles como la luz y el calor. Los recursos naturales son la base material para la existencia y el desarrollo de la sociedad humana, un elemento material indispensable en el proceso de producción social y la base natural para la supervivencia humana. Hay muchas formas de clasificar los tipos de recursos naturales:

(1) Según el nivel en el que existen en la tierra, se pueden dividir en recursos superficiales y recursos subterráneos. El primero se refiere a la tierra, la superficie, la vida acuática y los recursos climáticos distribuidos en la superficie y el espacio terrestres; el segundo se refiere a los minerales, las aguas geotérmicas y subterráneas y otros recursos enterrados bajo tierra.

(2) Según su uso en la producción y la vida humana, se pueden dividir en recursos naturales como medios de trabajo y recursos naturales como medios de vida. El primero se refiere a recursos como depósitos minerales, árboles, tierra, energía hidráulica y eólica que se utilizan como objetos de trabajo o en la producción; el segundo se refiere a peces, animales salvajes, alimentos vegetales naturales y otros recursos que son propiedad directa de las personas. medios de subsistencia.

(3) Según sus límites de utilización, se pueden dividir en recursos renovables y recursos no renovables. El primero se refiere a recursos hídricos, climáticos, biológicos y otros que pueden reciclarse y renovarse hasta cierto punto, también conocidos como "recursos no agotables"; el

segundo se refiere a minerales y otros recursos con reservas limitadas y no renovables, también conocido como "recursos agotables".

(4) Según la estabilidad de su cantidad y calidad, se pueden dividir en recursos constantes y recursos subconstantes. El primero se refiere al clima y otros recursos cuya cantidad y calidad son básicamente estables durante un largo período de tiempo; el segundo se refiere a la tierra, los minerales y otros recursos cuya cantidad y calidad cambian frecuente o continuamente.

2. Características de los recursos naturales

(1) Disponibilidad

La llamada disponibilidad significa que puede ser utilizado por las personas, que es el atributo básico de los recursos naturales. Los recursos naturales suelen tener múltiples usos o multifuncionalidad. La disponibilidad de recursos naturales está estrechamente relacionada con la escasez.

(2) Holístico

Los diversos recursos naturales no existen de forma aislada, sino que son sistemas complejos que están interconectados, se influyen entre sí y se restringen entre sí. Pero en este sistema, cada recurso puede existir independientemente uno del otro y tiene su propia personalidad.

(3) Distribución espacial desigual y regionalidad estricta

La combinación y combinación de recursos es diferente en diferentes regiones, y adaptar las medidas a las condiciones locales es un principio básico en la utilización de los recursos naturales. Además de las características anteriores, varios tipos de recursos naturales también tienen sus propias características, como la naturaleza renovable de los recursos biológicos, la reciclabilidad y movilidad de los recursos hídricos, la capacidad de producción fija y la ubicación de los recursos terrestres, y las estaciones obvias de Recursos climáticos La naturaleza, los recursos minerales son no renovables e implícitos.

3. Protección jurídica de los recursos naturales

Para la supervivencia y el desarrollo a largo plazo de la humanidad, hemos reconocido claramente la importancia de proteger los recursos naturales. Ya sea en China o en otros países, hace miles de años se aprobaron leyes para proteger los recursos naturales. El Código de Hammurabi, la única ley más antigua que se ha conservado más intacta hasta la fecha, tiene disposiciones claras para la protección de la tierra, los bosques y los pastos. Especialmente en los tiempos modernos, algunos países occidentales como el Reino Unido, Estados Unidos, Francia y la Unión Soviética ya han formado un sistema legal de protección de los recursos naturales.

En la China contemporánea, la "Ley Forestal", la "Ley de Pastizales", la "Ley de Pesca", el "Reglamento para la Implementación de la Protección de la Vida Silvestre Acuática", el "Reglamento sobre Reservas Naturales", el "Reglamento para la Protección y Manejo de Recursos Medicinales Silvestres" , etc. han sido promulgados. Desde la década de 1980, nuestro país ha promulgado docenas de leyes y regulaciones para proteger los recursos naturales, que han jugado un papel extremadamente importante en la protección de los recursos naturales de nuestro país, han mantenido efectivamente el equilibrio ecológico de nuestro país y han sentado las bases para la modernización socialista de nuestro país. unidad Fuerte garantía de recursos materiales.

Preguntas para pensar

1. Describa brevemente el significado y las características del desarrollo sostenible.

2. Describe brevemente la relación entre derecho y medio ambiente.

3 . ¿Cómo protege la ley los recursos naturales?

Lectura recomendada

1. Zhang Wenxian: "Jurisprudencia", Peking University Press, Higher Education Press, edición de 1999.

2. Zhou Ke: "Derecho ambiental", Renmin University of China Press, edición de 2000.

Comentario

[1] "Obras seleccionadas de Mao Zedong" (Volumen 3), People's Publishing House, edición de 1991, página 1079.

[2] "Las obras completas de Marx y Engels" (Volumen 9), Editorial del Pueblo, edición de 1963, página 423.

[3] [Derecho] Montesquieu: "Sobre el espíritu del derecho" (Volumen 1), traducido por Zhang Yanshen, edición de Commercial Press 1961, página 156.

[4] Shen Jiaben: "El ascenso y la caída de los estudios jurídicos", volumen 49.

【5】 “Libro de los Ritos·Licha”.

[6] [Estados Unidos] Berman: "Law and Religion", traducido por Liang Zhiping, China University of Political Science and Law Press, edición de 2003, página 1.

[7] Véase "Jurisprudencia", editado por Zhu Jingwen, Higher Education Press, edición de 1994, página 248.

Libros de texto aplicados para estudiantes de derecho en colegios y universidades.

Editor de Derecho Económico/Li Yuji
Editor en jefe de Jurisprudencia/Wei Qingyi
Editor en jefe de Historia jurídica china/Wang Cunhe
Editor Jefe de Ley de Procedimiento Civil/Jiang Weiqun
Editor de Derecho de Propiedad Intelectual/Zhang Xiuling
Editor de Derecho Internacional/Ji Minli
Editor Jefe de Derecho Internacional Privado/Ye Zhumei
Editor Jefe de Derecho Laboral y de Seguridad Social/Zhang Juguo

jurisprudencia

JURISPRUDENCIA

breve introducción

Este libro de texto se divide en siete partes: introducción, ontología del derecho, historia del derecho, funcionamiento del derecho, metodología del derecho, teoría del valor del derecho y teoría social del derecho. Aunque estos siete volúmenes no cubren todo el contenido de la jurisprudencia, sí se han cubierto la mayoría de los resultados de la investigación de la jurisprudencia de nuestro país.

En la investigación y enseñanza de la jurisprudencia de nuestro país existe el problema común de la insuficiencia de la investigación y la educación metodológicas. La metodología jurídica, un contenido importante de la jurisprudencia, aún no puede convertirse en un sistema sistemático, pero para los estudiantes de derecho es una cuestión importante en el futuro. Las cualidades, habilidades y sistema de conocimientos que se deben poseer para ejercer el ejercicio de la abogacía. Por lo tanto, este libro de texto trata la metodología del derecho como un volumen separado, continúa pensándola, organizándola y mejorándola, e intenta desarrollar la metodología del derecho para complementar las deficiencias de los libros de texto de jurisprudencia de nuestro país y esforzarse por cultivar a los estudiantes para formar una metodología metodológica. sistema de conocimiento del derecho. Al mismo tiempo, se establece un diagrama de estructura de conocimiento y una introducción de contenido antes del capítulo para presentar brevemente el contenido que se enseñará y los puntos de conocimiento que se deben dominar; se establecen puntos clave para el examen judicial para adaptar mejor la enseñanza a las necesidades del examen judicial; las preguntas recomendadas de lectura y pensamiento se establecen después del capítulo y se amplía el conocimiento para que los estudiantes lean y piensen.