



苏州农业职业技术学院

崇德强能

务实创新



# 思想道德与法治

---

## 第二十六讲 自觉尊法学法守法用法（一）

单击图标添加图片





# 一、培养法治思维

### 案例：他是否构成非法行医罪？

李某出生于农民家庭，年青时曾经当过一段时间的赤脚医生，粗通一点医学知识。近几年由于年老体弱，难以从事体力劳动了，于是便操起了“赤脚医生”的老本行。对其非法行医行为，区卫生行政部门分别在2006年10月和2008年7月两次给予行政处罚。在第二次对其进行行政处罚时有关人员明确警告他，如果再一次发现非法行医，将移送公安机关追究刑事责任。此后，李某下决心不干了，也曾有几个乡亲找到他要求给打针配药都被他回绝了。2008年10月19日晚上6点多，同村农民田某突然跑到家来找李某，说他12岁的儿子吃东西卡住了气管，孩子眼看着就不行了，求李某去救人。



## 培养法治思维

来到现场后，李某见孩子呼吸、心跳已经停止，，县医院的救护车赶到至少还要 50 分钟，孩子性命不保。在孩子父母亲人的哀求下，李某果断地为孩子实施了简易的气管切开手术，很快手术见效了，孩子有了呼吸和心跳。果然 50 多分钟后，救护车也赶到了。孩子的性命保住了，但却半身瘫痪。医院的诊断结果认为是最初实施的气管切开手术不当导致的结果。县卫生行政部门知道这一情况后，报告给公安机关，公安机关以涉嫌非法行医罪对李某刑事拘留，随后移送检察院审查起诉，后移送法院审判。请大家运用自己的日常生活经验和基本的法治思维判断李某的行为是否构成非法行医罪？



## 讨论

### 1、从犯罪的构成要件来分析

犯罪主体

犯罪主观方面

犯罪行为所侵犯的客体

犯罪的客观方面

### 2、从李某的行为性质来分析，是否为行医行为



### 解析 **李某的行为不是行医行为，而是紧急避险行为**

紧急避险是指为了使公共利益、本人或者他人的人身和其他权利免受正在发生的危险，不得已而采取的损害较小的另一方的合法权益，以保护较大的合法权益的行为。是排除社会危害性行为的一种。特点是在两个合法权益发生冲突，为了保护某种较大的权益，在没有其他办法的情况下，不得不损害另一较小的权益。因而不构成犯罪，行为人也不负刑事责任。



## 法律格言欣赏

法律必须被信仰，否则就形同虚设

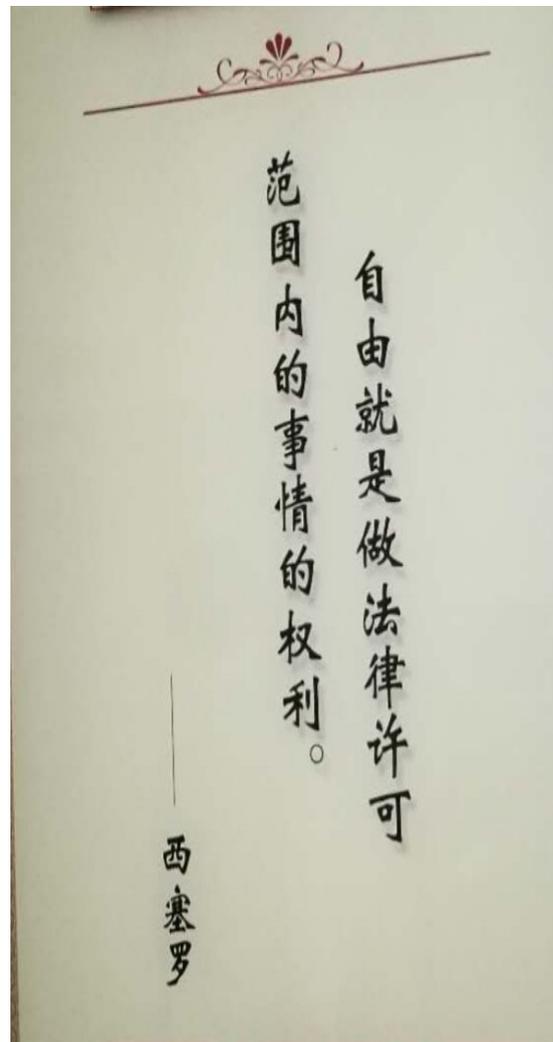
。

— 伯尔曼（美）

### (一) 法治思维是什么样的思维

法治思维是指以法治价值和法治精神为导向，运用法律原则、法律规则、法律方法思考和处理问题的思维模式。

法治思维是一种融法律的价值属性和工具理性于一体的特殊的高级法律意识。





### 看案例，请学会运用法治思维思考和分析

2019年7月，浙江喜来登度假村有限公司（以下简称喜来登公司）通过智联招聘平台向社会发布了一批公司人员招聘信息，其中包含有“法务专员”“董事长助理”两个岗位。2019年7月3日，闫佳琳通过智联招聘手机App软件针对喜来登公司发布的前述两个岗位分别投递了求职简历。闫佳琳投递的求职简历中，包含有姓名、性别、出生年月、户口所在地、现居住城市等个人基本信息，其中户口所在地填写为“河南南阳”，现居住城市填写为“浙江杭州西湖区”。



### 看案例，请学会运用法治思维思考和分析

据杭州市杭州互联网公证处出具的公证书记载，公证人员使用闫佳琳的账户、密码登陆智联招聘 App 客户端，显示闫佳琳投递的前述“董事长助理”岗位在 2019 年 7 月 4 日 14 点 28 分被查看，28 分时给出岗位不合适的结论，“不合适原因：河南人”；“法务专员”岗位在同日 14 点 28 分被查看，29 分时给出岗位不合适的结论，“不合适原因：河南人”。闫佳琳因案涉公证事宜，支出公证费用 1000 元。闫佳琳向杭州互联网法院提起诉讼，请求判令喜来登公司赔礼道歉、支付精神抚慰金以及承担诉讼相关费用。



### 问 答

原告的诉请能否得到法院的支持？

杭州互联网法院于 2019 年 11 月 26 日作出（2019）浙 0192 民初 6405 号民事判决：一、被告喜来登公司于本判决生效之日起十日内赔偿原告闫佳琳精神抚慰金及合理维权费用损失共计 10000 元。二、被告喜来登公司于本判决生效之日起十日内，向原告闫佳琳进行口头道歉并在《法制日报》公开登报赔礼道歉（道歉声明的内容须经本院审核）；逾期不履行，本院将在国家级媒体刊登判决书主要内容，所需费用由被告喜来登公司承担。三、驳回原告闫佳琳其他诉讼请求。



### 解析

用人单位在招用人员时，基于地域、性别等与“工作内在要求”无必然联系的因素，对劳动者进行无正当理由的差别对待的，构成就业歧视，劳动者以平等就业权受到侵害，请求用人单位承担相应法律责任的，人民法院应予支持。

### 相关法条

《中华人民共和国就业促进法》第3条、第26条



## (二) 法治思维的含义

### 1. 法治思维是正当性思维

(如：江苏昆山反杀案)



## (二) 法治思维的含义

### 2. 法治思维是规范性思维

(如：刑法中的罪刑法定原则、罪责刑相适应原则等法律原则，民事审判活动中的合议、回避、两审终审制度等法律规则)

## （二）法治思维的含义

### 3. 法治思维是可靠的逻辑思维

法治思维以法律手段与法律方法为依托分析问题、处理问题、解决纠纷（如：暴力讨债、暴力维权、非法上访等均要受到法律制裁）  
（如：刑法中有期徒刑、无期徒刑、死刑，民事执行中的司法拍卖、财产保全措施等法律手段，离婚案件法官必须进行调解等法律方



## (二) 法治思维的含义

### 4. 法治思维是科学思维

**法治思维是一种符合规律、尊重事实的科学思维。**

**( 如疑罪从无、上诉不加刑等原则和制度；湖北的佘祥林案件、内蒙的呼格吉勒图案案件等都将死刑、无期徒刑改判无罪 )**

## (三) 法治思维的内容



### 法律至上

法官是法律世界的国王，除了法律就没有别  
的上司。

——（德）卡尔·马克思

Justice is the king of the legal world, in addition  
the law will have no other boss.

卡尔·马克思 (Karl Heinrich Marx)  
科学社会主义的创始人，无产阶级  
革命的先驱。著有《资本论》、《共产党宣言》

### 法律至上



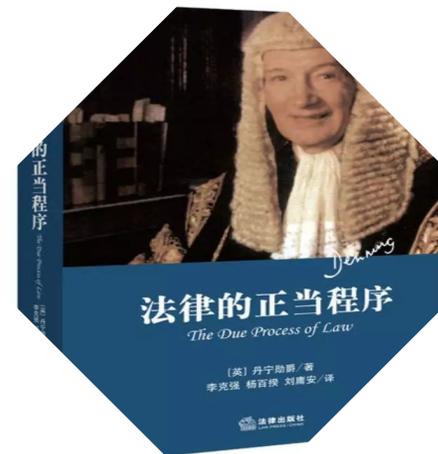
### 权力制约



### 公平正义



### 权利保障



### 程序正当

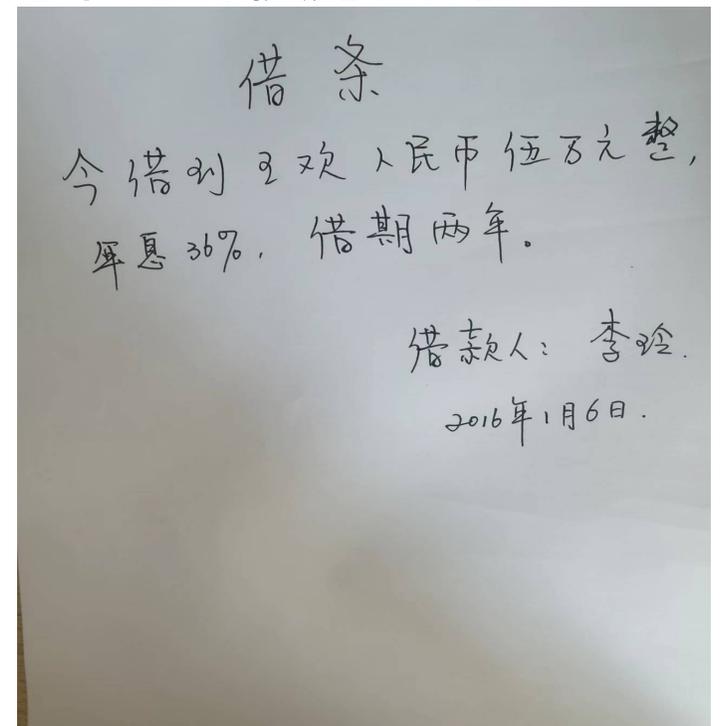
## （三）法治思维的内容

### 1. 法律至上

是指在国家或社会的所有规范中，法律是地位最高、效力最广、强制力最大的规范。具体表现为：普遍适用性、优先适用性、不可违抗性

### 案例讨论：

这个借条上载明的债权人可以按约定的利率起诉债务人吗？



## 案例解析：

当事人之间的约定不能违反法律的规定。

### 《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》

( 2020 年 8 月 20 日实施 )

**第二十六条** 出借人请求借款人按照合同约定利率支付利息的，人民法院应予支持，但是双方约定的利率超过合同成立时一年期贷款市场报价利率四倍的除外。

“一年期贷款市场报价利率”，是指中国人民银行授权全国银行间同业拆借中心自 2019 年 8 月 20 日起每月发布的一年期贷款市场报价利率。

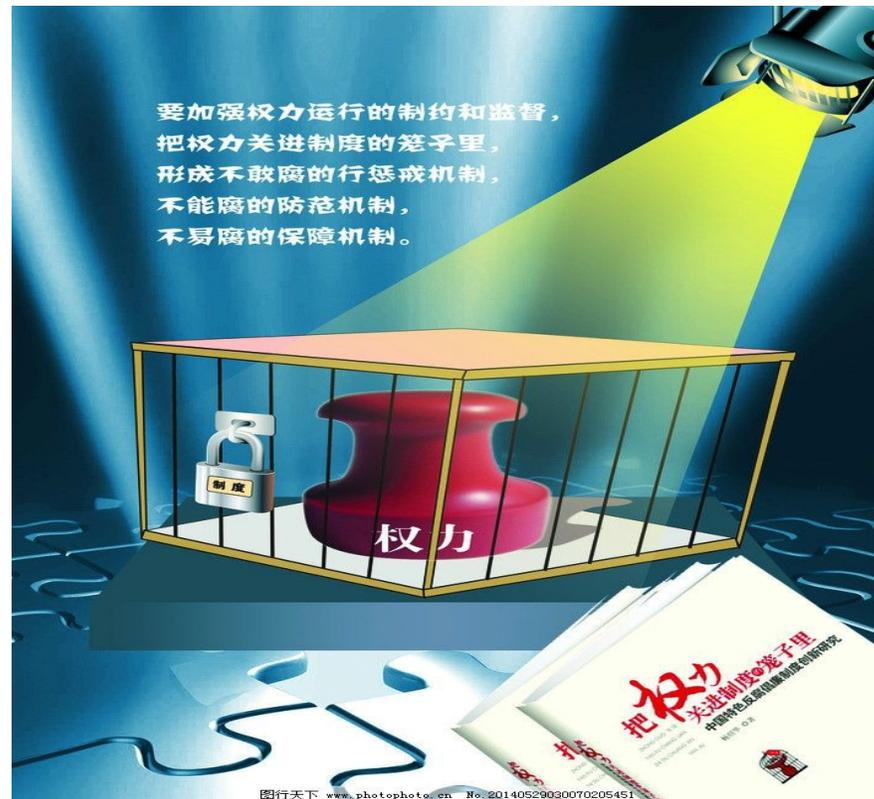
## （三）法治思维的内容

### 2. 权力制约

权力制约是指国家机关的权力必须受到法律的规制和约束。在我国，国家权力是人民的，即一切权力为民所有；国家权力是为人民服务的，一切权力为民所用。

四项要求：

**权力由法定、有权必有责、用权受监督、违法受追究。**





### (三) 法治思维的内容

#### 3. 公平正义

- 社会的政治利益、经济利益和其他利益在全体社会成员之间合理、公平分配和占有。
- 公平正义主要包括**权利公平、机会公平、规则公平和救济公平**。

#### 案例赏析

受最高院表扬的“夺命香蕉案”判决书

<http://www.360doc.com/content/17/1005/16/>



## (三) 法治思维的内容

### 4. 权利保障

包括

宪法保障 (前提和基础)

立法保障 (重要条件)

行政保障 (关键环节)

司法保障 (最后防线)



### 思考

- ◆ 谈谈：权力制约和权利保障二者之间的关系
- ◆ 权力 ≠ 权利

讨论：假如你遭遇家庭暴力，你怎么办？（现场调查发问）

《反家庭暴力法》、法释【2022】  
17号 《最高人民法院关于办理人身安全保护令适用法律若干问题的规定》



“物理隔离”

新华社发 翟桂溪作

### （三）法治思维的内容

#### 5. 程序正当

做一件事情，往往需要按照一定的程序，只有按照程序做，才能防止主观任性、无序混乱。

合法性

中立性

参与性

公开性

时限性



## (三) 法治思维的内容

### 5. 程序正当

- ◆ 诉讼法中保证程序正当的法律制度有哪些？

时效制度

回避制度

管辖制度

公开审判制度

合议制度