

李昌麒 / 著

李昌麒
法治论说拾遗



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

D9-53
20132

李昌麒
法治论说拾遗



李昌麒 / 著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

李昌麒法治论说拾遗/李昌麒著. —北京:法律出版社,2012.9

ISBN 978 - 7 - 5118 - 3920 - 6

I. ①李… II. ①李… III. ①法治—文集 IV. ①D902 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 199414 号

© 法律出版社·中国

李昌麒法治论说拾遗

李昌麒 著

责任编辑 王旭坤

装帧设计 汪奇峰

开本 710 毫米 × 1000 毫米 1/16

版本 2012 年 9 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 49.25 字数 810 千

印次 2012 年 9 月第 1 次印刷

编辑统筹 独立项目策划部

经销 新华书店

责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 3920 - 6

定价:128.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

前 言

大学时懵懵懂懂地选择了读法律,毕业之后又遇上了那个“法律虚无主义”和民主法治遭受践踏的时代,我也因为“莫须有”的罪名被“软禁”了两个月之久,值得庆幸的是,1979年华夏大地迎来了法治的春天,于是,我背着对法治的憧憬,义无反顾地又回到了曾经给我法律启蒙教育的母校——西南政法学院从事法学教育工作。正是在人民教师这个岗位上,我在教育他人和接受他人教育的同时渐渐地步入了法治的境界,感悟到了在现代社会条件下法律的作用在于通过对权利、义务和责任的合理设置达致人民富足、国家强盛的目的。由此,“我负法治”的冲动又在身上油然而生。我常常自问,对于中国法治进程的推进,你能够做什么,做了什么?我想作为一个法学教育工作者,最能做的、最应当做的,一是为国家培养急需的法律人才,二是为我国社会主义法律体系的构建作出力所能及的理论贡献。对此,我不敢说已经做到了,然而值得欣慰的是母校在庆祝建校五十周年之际,把我2003年以前发表的一些论文收入西南政法大学学子文库,集成了《寻求经济法真谛之路》一书,由法律出版社出版。鉴于当时文库对集子的数字有所限制,只选集了部分文章。这部文集出版之后,我又陆续发表了一些文章,原来只想把这些文章集成一个寻求经济法真谛之路的“集外集”,后来又觉得我的学术观点不仅仅体现在论文当中,还有相当一部分是通过谈话、作序、访谈、寄语等形式表达的,于是我又一改初衷,索性把以前发表过的尚未收进前集的文章,连同一些并未发表的演讲、寄语等一并捡起来,集成这个被称为《李昌麒法治论说拾遗》的集子。

收入本集的既有我早年写的一些小文,又主要是进入“花甲”和“古稀”之年之后,尤其是在重病缠身之中写成的文章。对于早期的文章,现在看起来显得十分幼稚,但它毕竟反映了当时的社会环境和自己的写作心境,仍然不忍将它们丢弃而纳入了本集。比如《推行合同制》是我的处女作,尽管它与现今洋洋大观的合同论文相比只不过是巫见大巫罢了,然而正是这篇小文促使我成就了1980

年由贵州人民出版社出版的可能是我国最早的一部合同法著作《经济合同简述》的小册子,也正是这部小册子成了我回到母校任教的“敲门砖”。进入老年之后,本想颐养天年了,但是一种法律学人的良知、一种对人民教育事业的忠诚、一种心系国家和社会的责任,又驱使我不能去过一种“躲进小楼成一统、管他春夏与秋冬”的毫无意义的人生。尽管岁月不饶人,写作精力也大不如从前,但我还是觉得自己的思维也并未因老之已至而僵化和衰退,于是效法那些年事已高,至今仍未荒弃其所热爱的专业,还在那里孜孜不倦地学习和工作的大师们,书写了“七十不算稀,八十很平常,九十仍当年,百岁老才至”的“狂语”挂在书房里,以作鞭策和激励。正是基于这种自信,一方面我不想驻笔,另一方面又确实面临老年人通常容易面临的力不从心、有话又想说的困境。在这种情况下,自己能够动笔的,就自己写,动笔有困难的,就采取师生合作的方式写成文章。这也是我较长时期以来所采用的一种教学相长、师生互动提升自己 and 培养人才的一种做法。

收入本集的文章,我没有拘泥于只属于经济法性质的,这是因为较长时期以来我都没有把自己的研究视野仅仅停留在我所从事的经济法学科事业上,为了教书育人和服务社会的需要,有时也会关注其他法学学科的发展,研究一些不属于经济法的问题。这也是我没有把本集定名为“李昌麒经济法论述拾遗”的原因,这也正好契合了现在人们所倡导的打破学科界限、以解决问题为导向的研究方法。这种方法无疑是对的,但是我又不得不说,在国家最高立法机关已经把我国法律体系作了“七个部门法”划分的情况下对各部门法的独立性及其价值定位的研究仍然是需要重视的,这又驱使我不得不用很大的精力去研究属于经济法本身的问题,我甚至要说我国现今存在的许多经济困难和问题都是可以从经济法的理论和制度构架中找到解决的方法和途径。另外需要说明的是,收入本集的论文完全保持了原始状况,未作实质性的修改,尽管有的见解在不同的场合作了同样的表述,为了顾及当时讲话和已发表文章的完整性,也未将其删去。

收入本集的讲话,主要限于我在全国的一些学术会议上的开幕词、主题发言和总结发言等。这些发言除了一些格式化的说辞之外,更多的是想通过这些平台及时表达我对经济法研究的一些新的理解,以便引起经济法学人对这些问题的进一步思考。从这个角度上讲,我的谈话也是我的学术观点的一个重要组成部分。对于讲话,是按照写作的时间顺序去排列的,由此也可以窥见我的学术观点的变化和深化的足迹。

为经济法博士论文著作写序,我是乐意的,但也是困难的。说乐意,是因为

从博士论文中可以看到我把指导博士生的重点放在了鼓励他们研究经济法的一些前沿性的或者“冷门”的理论问题和社会热点问题的研究上。为什么会这样？这是因为我看到法学界有一种淡化经济法理论研究和缺乏回应现实经济生活能力的倾向。如果这个问题不解决，不仅不利于树立经济法的“外部形象”，同时也很难说明经济法在我国社会主义法律体系中的地位和作用。可以说，我为之作序的经济法博士论文在一定程度上解决了人们对经济法的理性认识问题，有助于丰富经济法理论库。说困难，是因为对学生的著作不适当的褒或贬都是不妥的。对于写序，我始终把握了四点：一是对作者的思维特别是创新思维总是给予充分的肯定和赞扬；二是尽力指出书中的一些不足，一方面是寄希望于作者在继续研究中加以改进，另一方面也想为后来的研究者提供一些启发；三是想沿着作者的思路，启发一种我想倡导的研究方向和研究方法；四是更多的是想对该论著的论题意义做出一个基本的判断，以便引发更多的人对同类问题作更加深入的讨论。

对于访谈，曾经也想采取一概拒绝的态度，后来觉得作为一个法学教育和研究者，一概拒绝采访也不见得是可取的，因为就采访者而言，他总是希望通过对某人的采访很好地回应社会的一些法治热点问题，或者从中挖掘他准备倡导的人和事，拒绝采访似有不恭；就被采访者而言，也正是他表达某种意向的一种渠道，一概不说也不见得不好。因此，对于应邀的采访有时也会有所选择地接受。但我有一个原则，即在采访中只就采访者的提问就事说事，现在见诸于采访报道中的一些对我的溢美之词绝非我的本意或概括，但为了尊重采访者对我的感受，在收入时也未将其删去。

我作为一个老教师，经常容易被指定在学校的一些典礼上或者其他场合致辞或发言，学生也不时希望我在他们办的刊物上说点什么，对于一教师来讲，也很愿意利用这样一些场合来表达我对教育工作的一些思考或者把我对学生的叮嘱、寄托和希望表达出来，以与他们共勉。我向来认为作为一个教师，不仅是传道、授业和解惑，他还应该有一种责任，为我国教育事业的改革和发展做些什么，因此我在自己的教育生涯中，也总是本能地思考一些教育方法的问题。收入本集的有关教育的一些见解，也可以说是我对自己教育理念的一种表达。

把体例完全不同的文字集在一起，无非是想钩沉流逝的岁月，这也是我进入“倒计时”最想做也最能做的一件事情了，我寄希望于本书的出版能够让更多的读者分享我的记忆或者对他们有所启迪，我就心满意足了！

目 录

论 文 辑

- 推行合同制 / 3
- 浪费有罪 / 5
- 冤案赔偿应当写入宪法 / 7
- 试论融资租赁 / 12
- 实施法治经济要解决好三个环节方面的问题 / 18
- 完善我国几个主要宏观调控法律制度的若干设想 / 22
- 关于制定重庆市法治发展战略的若干建议 / 33
- 繁荣我市人文科学的几点建议 / 39
- 发展与创新:经济法的方法、路径与视域(一)
——简论我国中青年学者对经济法理论的贡献 / 44
- 发展与创新:经济法的方法、路径与视域(二)
——简论我国中青年学者对经济法理论的贡献 / 69
- 经济法与社会法关系考辨
——兼与董保华先生商榷 / 85
- 科学发展观与政府角色定位的经济法思考 / 105
- 弱势群体保护法律问题研究
——基于经济法与社会法的考察视角 / 122
- 经济法的社会利益考辨 / 137
- 经济法与社会法关系的再认识
——基于法社会学研究的进路 / 158
- 公平分享:改革发展成果分享的现代理念 / 173
- 政府干预市场的边界

- 以和谐产业发展的法治要求为例 / 189
- 论经济法的国家干预观与市场调节观
- 对国家与市场分析范式的一种解读 / 204
- 改变城乡二元经济结构的若干法律思考 / 218
- 缩小我国城乡差别的若干法律思考 / 233
- 建设新农村 法治作支撑 / 248
- 定位·核心·进路:经济法在构建和谐社会中如何
发挥作用 / 250
- 见证并亲历的重庆直辖十年的法治历程 / 262
- 法治保障公平分享发展成果 / 270
- 论经济法语境中的国家干预 / 272
- 关于完善我国农业补贴制度的思考 / 291
- 继往开来 再创辉煌 / 300
- 守望星空——我的经济法学术生涯回顾 / 303
- 直面中国经济法学三十年的贡献、不足与未来 / 310
- 我国改革发展成果公平分享的实现路径构想 / 318
- 正确处理收入分配改革中的十大关系
——基于经济和法律思考 / 332
- 达芬奇公司造假事件引发的法律思考 / 355

谈话辑

- 重塑人民法院的形象 / 361
- 创新是经济法理论保持生命力的关键所在 / 365
- 国有企业改革中的难点及其法律对策 / 368
- 在重庆市第一届人民代表大会期间的谏言 / 385
- 中国加入 WTO 之后企业面临的机遇和挑战 / 389
- 外国人来华投资需要了解 and 注意的几个问题 / 398
- 加快政府职能转变,进一步推动依法行政 / 406
- 提高依法行政水平需要解决的几个问题 / 420
- 关注经济法自身的科学发展 / 424

- 科学发展 继往开来 / 429
- 当前推进农村经济法制建设必须认真解决的几个问题 / 433
- 积极回应社会现实生活对经济法研究提出的新问题 / 449
- 经济法研究必须具有中国问题意识 / 452
- 关于经济法发展进路的几点思考 / 455
- 运用法治力量推动城乡二元结构的改变 / 458
- 政府的干预不是要把经济搞死而是要把经济搞活 / 462
- 建立改革发展成果公平分享的法律保障机制 / 468
- 关于社会主义新农村建设的法治保障问题 / 477
- 政府在实现社会财富的公平分享中应该承担更大的
责任 / 501
- 以高质量的研究成果影响国家的经济立法 / 504
- 采取切实措施,推动重庆市哲学社会科学的
繁荣发展 / 507
- 在对法律品性的坚守中继续前行 / 510
- 彰显共识 正视问题 拓展未来 / 512
- 面对全球金融危机经济法的干预功能应当得到
充分发挥 / 517
- 关于经济法的地位、属性、特征及其发展前景的几个
问题 / 519
- 关于经济法理念的几个问题 / 530
- 新农村建设面临的法治问题及其解决的建议 / 541
- 在加快经济发展方式转变的背景下经济法理论的新发展
面临四大转变 / 554
- 我的几个忧虑及其消解的法学思考 / 560
- 把经济法的发展使命与民族、国家和社会发展的使命
紧密结合起来 / 570

序 言 辑

- 《企业社会责任的经济学与法学分析》序 / 577

- 《内幕交易及其法律控制研究》序 / 579
- 《行业协会经济自治权研究》序 / 582
- 《经济法定义》序 / 584
- 《论经济法的形式理性》序 / 586
- 《公用事业管制要论》序 / 589
- 《分配关系的法律调整——基于经济法的研究视野》序 / 594
- 《非营利性组织基本法律制度研究》序 / 597
- 《社会救助法律制度研究》序 / 600
- 《养老金法律制度研究》序 / 602
- 《水权制度研究》序 / 604
- 《公共产品的法律调整研究》序 / 607
- 《经济法基本范畴的整体主义解释》序 / 612
- 《食品安全法律规制研究》序 / 615
- 《国家经济主权论》序 / 619
- 《经济法人本主义论》序 / 620
- 《网络型公用企业竞争法律规制》序 / 623
- 《反垄断法的经济逻辑》序 / 625
- 《福利供给变迁中的经济法功能研究》序 / 629
- 《风险投资的经济和法律分析》序 / 632
- 《经济法利益理论研究》序 / 634
- 《公司自治及其限度研究》序 / 638
- 《经济法主体研究》序 / 641
- 《外部性问题解决的经济法进路研究》序 / 644

访谈辑

- 让国企活起来 / 649
- 发挥人大职能作用 建立完备法规体系 / 650
- 消费者权益保护两则 / 653
- 京城论法 / 655
- 西部大开发面临制度创新 / 657

- 法学家以案说法侵权者当付代价 / 660
- 官员问责 百姓最关心 / 662
- 心忧天下
- 记西南政法大学博士生导师李昌麒教授 / 664
- 为农民增收创造良好的法治环境 / 669
- 李昌麒 心系农民的经济法学者 / 675
- “需要干预说”与中国经济法
- 西南政法大学博士生导师李昌麒教授访谈 / 679
- 用法治手段促进和保障发展成果公平分享
- 与中国法学会经济法研究会副会长李昌麒一席谈 / 687
- 国家临时干预价格的必要性 / 692
- 《中国法学家访谈录》——李昌麒 / 695

教育辑

- 从“夹生馒头蒸不熟”谈起 / 709
- 致《未来法学家》学子 / 711
- 致《湘江法苑》学子 / 712
- 关于提高法学教育质量的若干建议 / 713
- 在 1996 级硕士授位典礼上的讲话 / 718
- 人世：法学教育面临改革 / 720
- 对国家级重点学科西南政法大学经济法学科建设经验的
总结 / 724
- 博士后是培养高层次人才的有效制度 / 729
- 在 2004 级研究生开学典礼上的讲话 / 731
- 在 2004 级本科生开学典礼上的讲话 / 732
- 法学博士教育绝对对应是精英教育 / 735
- 创新研究生培养模式 提高研究生培养水平 / 738
- 与博士研究生谈学习方法问题 / 742
- 致经贸法学院 2006 届本科毕业同学 / 744
- 关于培养社会科学创新型人才的几点想法 / 746

关于提升我校学科建设水平的几点建议 / 748

致《说说》学子 / 752

致《旗帜》学子 / 753

毕业叮嘱 / 754

在经济法学院 2011 级新生开学典礼上的讲话 / 755

“学科建设年”面临六大突破 / 759

后 记 / 762

Contents

Collection of Papers

Carrying out the contract system / 3

Waste is guilty / 5

The compensation of misjudged cases should be incorporated into the constitution / 7

On financial lease / 12

Three issues should be settled properly in implementing the economy governed by law / 18

Some suggestions concerning formulation of rule – of – law development strategy in Chongqing / 22

Some suggestions in relation to booming humanities research in Chongqing / 33

Some ideas on improving the main macro – control legal systems in China / 39

Development and innovation: method, perspective and range of economic law I

— *A brief review of the contributions made by the Chinese young and middle – aged scholars to the theory of economic law / 44*

Development and innovation: method, perspective and range of economic law II

— *A brief review of the contributions made by the Chinese young and middle – aged scholars to the theory of economic law / 69*

On the relationship between economic law and social law

— *Also consulting with Mr. Dong Baohua / 85*

Scientific outlook on development and the role of government: An economic law perspective / 105

Legal issues in social vulnerable groups protection

- *From the perspective of economic law and social law* / 122
- Social interests in economic law / 137
- Revisiting the relation between economic law and social law
- *An approach of sociology of law* / 158
- Equitable sharing: Modern ideology of sharing the reform and development achievements / 173
- The border of the government's intervention in market
- *Taking the legal requirements of harmonious industry development as an example* / 189
- On state intervention and market adjustment in economic law
- *An interpretation of the state and market analytical paradigm* / 204
- Legal analysis of changing urban – rural dualistic economic structure / 218
- Legal analysis of narrowing urban – rural differences in China / 233
- Developing new countryside, highlighting the rule of law / 248
- Position · core · path: How does economic law play a part in constructing the harmonious society? / 250
- Witnessing and experiencing the process of rule of law in the past ten years since Chongqing is directly under the central government / 262
- Rule of law assures a fair sharing of development achievements / 270
- On the state intervention in the context of economic law / 272
- On improving the agricultural subsidy system in China / 291
- To carry on the past and open a way for future to create new splendor / 300
- Watch starry sky: Review of my academic career of economic law / 303
- Contributions, deficiencies and future of Chinese economic law in the past three decades / 310
- Proposing the ways to realize the equitable sharing of the reform and development achievements in China / 318
- Properly handling the ten relationships in reforming the rational income distribution system
- *From the perspective of economics and law* / 332
- Legal analysis of Da vinci company forgery event / 355

Collection of Speeches

- Reinventing the image of the people's court / 361
- Innovation is the key to keep the theories of economic law alive / 365
- Difficulties in reforming state – owned enterprises and its legal countermeasures / 368
- The advice during the first People's Congress of Chongqing / 385
- Opportunities and challenges faced by enterprises after China's WTO accession / 389
- Selected problems needed to know and pay attention when foreigners invest in China / 398
- Accelerating the transformation of government functions, further promoting administration according to law / 406
- Some problems required to be settled to improve the administrative capacity according to law / 420
- On the scientific development of the economic law itself / 424
- To develop scientifically, to carry on the past and open a way for future / 429
- Some problems must be settled seriously in promoting the development of rural economic legal system / 433
- The economic law research should respond positively to new problems arising from social life / 449
- Economic law research must have the sense of issue focusing on China / 452
- Some considerations on the development path of economic law / 455
- Using the rule of law to promote the change of urban – rural dualistic economic structure / 458
- The intervention of government is not to end up economy but to make economy alive / 462
- Establishing legal mechanism of the equitable sharing of the reform and development achievements / 468
- On the legal system for the construction of the new socialist countryside / 477
- Government should undertake greater responsibilities in realizing the equitable sharing of social wealth / 501

- Influencing the state's economic legislation through high – quality research results / 504
- Taking practical steps, promoting the boom of philosophy and other social science research of Chongqing / 507
- Keeping moving forward and sticking to the character of law / 510
- Showing consensus, facing problems, expanding future / 512
- The intervention function of economic law should be given a full play in the global financial crisis / 517
- Some problems on the status, characteristics, features and development outlook of the economic law / 519
- Some problems on the ideology of economic law / 530
- The legal problems confronting the construction of new countryside and suggestions on its solutions / 541
- The new development of the theories of economic law is confronting with transformations of four aspects in the context of accelerating the transformation of the pattern of economic development / 554
- Some concerns of mine and its disencumber from the legal perspective / 560
- Combining the development mission of economic law and the development mission of nation, state and society closely / 570

Collection of Prefaces

- Preface of Economic and Legal Analysis of Corporate Social Responsibility / 577
- Preface of Insider Trading and Its Legal Restraint / 579
- Preface of Research on Trade Association Economical Autonomy Right / 582
- Preface of Definition of Economic Law / 584
- Preface of Formal Reason of Economic Law / 586
- Preface of Legal Control of Public Utility / 589
- Preface of Legal regulation of the distribution relationship / 594
- Preface of Research on the Law of Nonprofit Organizations / 597
- Preface of Research on Social Assistance Law / 600

Preface of Research on Pension Law / 602

Preface of Research on Water Rights Law / 604

Preface of Research on Legal Adjustment of Public Goods / 607

Preface of Interpretation of the Organicism of Economic Law Basic Category / 612

Preface of Research on Food Safety Regulation by Law / 615

Preface of On State Economic Sovereignty / 619

Preface of Humanism of Economic Law / 620

Preface of Network Public Utilities Competition Regulation by Law / 623

Preface of Economic Logic of Antitrust Law / 625

Preface of Research on Economic Law Function in the Change Tendency of Welfare Provision / 629

Preface of Economic and Legal Analysis of Venture Capital / 632

Preface of Research on Theory of Interest in Economic Law / 634

Preface of Corporate Autonomy and Its Limit / 638

Preface of Research on Economic Law Subjects / 641

Preface of Research on Economic Path of Solution to Externality Problem / 644

Collection of Interviews

Making the state-owned enterprises alive / 649

Making the People's Congress play its role, establishing a high - quality rule system / 650

Two pieces on the consumers' right protection / 653

Reviewing law in Beijing / 655

Institution innovation issues confronting the Great Development of Western China / 657

The legal scholars discuss law via case study, the infringers should pay the price / 660

The accountability of officials as a main concern of ordinary people / 662

Concerning with the world

— *An interview with Li Changqi, Professor and Ph. D. candidate supervisor of*