

图书在版编目(CIP)数据

经济法学(2006年版)/张守文主编.—北京:北京大学出版社,2006.6
(21世纪法学系列教材)

ISBN 7-301-09276-8

I.经... II.张... III.经济法—法的理论—中国—高等学校—教材
IV.D922.290.1

中国版本图书馆CIP数据核字(2005)第066981号

书 名:经济法学(2006年版)

著作责任者:张守文 主编

责任编辑:郭瑞洁

标准书号:ISBN 7-301-09276-8/D·1229

出版发行:北京大学出版社

地 址:北京市海淀区成府路205号 100871

网 址:<http://cbs.pku.edu.cn>

电 话:邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

电子信箱:law@pup.pku.edu.cn

排 版 者:北京高新特打字服务社 82350640

印 刷 者:

经 销 者:新华书店

730毫米×980毫米 16开本 27.5印张 524千字

2006年6月第2版 2006年6月第1次印刷

定 价:35.00元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,翻版必究

举报电话:010-62752024 电子邮箱:fd@pup.pku.edu.cn

作者简介

张守文,法学博士,北京大学法学院教授、博士生导师,副院长,兼任中国法学会经济法学研究会秘书长、中国法学会财税法学研究会副会长兼秘书长等。研究领域涉及经济法理论、财税法、信息法、社会法等。著作、教材主要有《经济法理论的重构》、《税法原理》(第三版)、《信息法》等;论文主要有《论经济法的现代性》、《论税收法定主义》、《经济法学的基本假设》等。

徐孟洲,法学博士,中国人民大学法学院教授、博士生导师,兼任中国法学会财税法学研究会副会长,中国商业法研究会副会长、中国法学会经济法学研究会常务理事等。研究领域涉及经济法总论、金融法、财税法、竞争法等。著作、教材主要有《市场竞争的法律调整与对策》、《中国金融法律制度》、《税法》等;论文主要有《论中国经济法的客观基础与人文理念》、《略论宏观经济调控法》、《论税法原则及其功能》等。

肖江平,法学博士,管理科学与工程博士后,北京大学法学院讲师,兼任中国法学会经济法学研究会副秘书长。研究领域涉及经济法总论、市场规制法、能源法等。著作、教材主要有《中国经济法学史研究》、《经济法案例教程》等;论文主要有《经济法体系之构造》、《反垄断法的协调性:在公平与效率之间》、《我国可再生能源促进法的制度设计》等。

Resume of Authors

Zhang Shouwen, LL.D., professor of law, supervisor for doctoral postgraduates, vice dean of Peking University Law School, secretary general of the Economic Law Branch of China Law Society, vice chairman and secretary general of the Fiscal and Tax Law Branch of China Law Society. His interest of research covers the jurisprudence of economic law, fiscal and tax law, information law, social law, etc. His publications include: *Restructuring the Theories of Economic Law*, *Principles of Tax Law (3rd ed.)*, *Information Law*, etc. His articles include: "On the Modernity of Economic Law", "On the Statutory Basis of Taxation", "The Basic Hypotheses of Economic Law", etc.

Xu Mengzhou, LL.D., professor of law, supervisor for doctoral postgraduates at Renmin University School of Law, vice chairman of the Fiscal and Tax Law Branch of China Law Society, executive council member of the Economic Law Branch of China Law Society, etc. His interest of research covers the jurisprudence of economic law, financial law, fiscal and tax law, competition law, etc. His publications include: *Market Competition: Regulation and Countermeasures*, *Chinese Financial Law*, *Tax Law*, etc. His articles include: "The Objective Basis and Humanitarian Ideas of China's Economic Law", "A Brief Introduction to Macro-Economic Regulation Law", "On the Principles and Functions of Tax Law", etc.

Xiao Jiangping, LL.D., post-doctoral researcher on management science and engineering, lecturer at Peking University Law School, vice secretary general of the Economic Law Branch of China Law Society. His interest of research covers the jurisprudence of economic law, market regulation Law, energy law, etc. His publications include: *History of Chinese Economic Jurisprudence*, *Economic Law: Cases and Materials*. His articles include: "On the Structure of Economic Law System", "Between Justice and Efficiency: On the Coordinative Nature of Antitrust Law", "On the Institutional Design of China's Law on the Promotion of Renewable Energy", etc.

再 版 前 言

《经济法学》一书自 2005 年 7 月出版以来,承蒙读者厚爱,已告供给不足。考虑到近期国家经济立法步伐加快,特别是在公司法、证券法、税法等领域,变化相对较大,因而需要对书中的相关内容作出相应修订。此次再版,除了要反映立法的最新发展以外,各位作者还对原书内容进行逐一审订,以保持内容常新无误,不负读者厚望。随着经济法理论和制度的发展,本书将不断作出修正,诚望读者方家多提宝贵意见。

编 者

2006 年 5 月 5 日

目 录

第一编 经济法总论

第一章 绪论	(3)
本章小结	(8)
第二章 经济法本体论	(9)
第一节 经济法的概念	(9)
第二节 经济法的特征	(14)
第三节 经济法的地位	(21)
第四节 经济法的体系	(27)
本章小结	(33)
第三章 经济法价值论	(35)
第一节 经济法的价值	(35)
第二节 经济法的宗旨	(41)
第三节 经济法的基本原则	(51)
本章小结	(58)
第四章 经济法规范论	(60)
第一节 主体理论	(60)
第二节 行为理论	(67)
第三节 “权义结构”理论	(76)
第四节 责任理论	(86)
本章小结	(95)
第五章 经济法运行论	(97)
第一节 经济法的运行系统	(97)
第二节 经济法的适用范围	(103)
第三节 经济法的程序问题	(108)
本章小结	(114)

第二编 宏观调控法

第六章 宏观调控法基本原理.....	(119)
第一节 宏观调控法概述.....	(119)
第二节 宏观调控法的原则.....	(123)
第三节 宏观调控法的调整方法.....	(125)
第四节 宏观调控权及其配置.....	(128)
第五节 宏观调控综合协调制度.....	(130)
本章小结.....	(137)
第七章 财政法律制度.....	(139)
第一节 财政与财政法概述.....	(139)
第二节 预算法律制度.....	(144)
第三节 国债法律制度.....	(153)
第四节 财政支出法律制度.....	(156)
本章小结.....	(166)
第八章 税收法律制度.....	(167)
第一节 税收与税法概述.....	(167)
第二节 税收征纳实体法律制度.....	(174)
第三节 税收征纳程序法律制度.....	(182)
第四节 重复征税与税收逃避的防止.....	(190)
第五节 违反税法的法律责任.....	(191)
本章小结.....	(193)
第九章 金融法律制度.....	(195)
第一节 金融与金融法概述.....	(195)
第二节 中央银行法律制度.....	(199)
第三节 货币政策及其目标选择.....	(203)
第四节 货币政策保障制度.....	(209)
第五节 商业银行法律制度.....	(219)
第六节 证券法律制度.....	(223)
第七节 外汇管理法律制度.....	(233)
本章小结.....	(239)

第十章 计划法律制度.....	(241)
第一节 计划与计划法概述.....	(241)
第二节 计划法的基本制度.....	(247)
第三节 外国的计划法律制度.....	(252)
本章小结.....	(257)

第三编 市场规制法

第十一章 市场规制法基本原理.....	(263)
第一节 市场规制法的经济学基础.....	(263)
第二节 市场规制法的产生发展.....	(268)
第三节 市场规制法的概念、体系和地位	(271)
第四节 市场规制法的价值、宗旨和原则	(276)
第五节 市场规制法的主体、权义和责任	(281)
本章小结.....	(289)

第十二章 反垄断法律制度.....	(290)
第一节 反垄断法概述.....	(290)
第二节 滥用市场支配地位行为.....	(294)
第三节 联合限制竞争行为.....	(301)
第四节 经营者集中行为.....	(305)
第五节 行政性垄断行为.....	(309)
第六节 反垄断法的执行与适用.....	(313)
本章小结.....	(324)

第十三章 反不正当竞争法律制度.....	(325)
第一节 反不正当竞争法概述.....	(325)
第二节 欺骗性标示行为.....	(332)
第三节 侵犯商业秘密行为.....	(340)
第四节 诋毁商誉行为.....	(343)
第五节 商业贿赂行为.....	(346)
第六节 不当附奖赠促销行为.....	(349)
本章小结.....	(354)

第十四章 消费者权益保护法律制度.....	(356)
第一节 消费者权益保护法概述.....	(356)

第二节	消费者的权利与经营者的义务.....	(361)
第三节	消费者权益的国家保护与社会保护.....	(367)
第四节	权益争议的解决与法律责任的确定.....	(372)
本章小结.....		(377)
第十五章	特别市场规制法律制度.....	(379)
第一节	特别市场规制法律制度概述.....	(379)
第二节	若干特别市场规制法律制度概述.....	(384)
第三节	银行业市场规制法律制度.....	(388)
第四节	证券业市场规制法律制度.....	(399)
本章小结.....		(413)
本书主要参考文献.....		(414)
各章推荐参考书目.....		(416)
索引.....		(420)
后记.....		(425)

Contents

Part One General Principles of Economic Law

Chapter I Introduction	(3)
Summary	(8)
Chapter II On the Noumenon of Economic Law	(9)
Section 1 The Concept of Economic Law	(9)
Section 2 The Features of Economic Law	(14)
Section 3 The Status of Economic Law	(21)
Section 4 The System of Economic Law	(27)
Summary	(33)
Chapter III On the Values of Economic Law	(35)
Section 1 The Values of Economic Law	(35)
Section 2 The Purposes of Economic Law	(41)
XT]Section 3 The Basic Principles of Economic Law	(51)
Summary	(58)
Chapter IV On the Norms of Economic Law	(60)
Section 1 The Subject Theory	(60)
Section 2 The Behavioral Theory	(67)
Section 3 The “Right-Obligation Structure” Theory	(76)
Section 4 The Duty Theory	(86)
Summary	(95)
Chapter V On the Operation of Economic Law	(97)
Section 1 The Operational System of Economic Law	(97)
Section 2 The Scope of Application of Economic Law	(103)
Section 3 The Procedures of Economic Law	(108)
Summary	(114)

Part Two The Macro-Regulation Law

Chapter VI The Basic Principles of Macro-Regulation Law	(119)
Section 1 Introduction to Macro-Regulation Law	(119)
Section 2 The Principles of Macro-Regulation Law	(123)
Section 3 The Ways of Regulation of Macro-Regulation Law	(125)
Section 4 The Macro-Regulation Power and Its Distribution	(128)
Section 5 The Comprehensive Coordination System of Macro-Regulation	(130)
Summary	(137)
Chapter VII Fiscal Law	(139)
Section 1 Introduction to Public Finance and Fiscal Law	(139)
Section 2 Budget Law	(144)
Section 3 State Bond Law	(153)
Section 4 Government Procurement and Transfer Payment Law	(156)
Summary	(166)
Chapter VIII Taxation Law	(167)
Section 1 Introduction to Taxation and Tax Law	(167)
Section 2 Substantive Law for Taxation	(174)
XT]Section 3 Procedural Law for Taxation	(182)
XT]Section 4 Law for the Avoidance of Repeated Taxation and for Preventing Tax Avoidance	(190)
Section 5 Legal Liabilities for Tax Violations	(191)
Summary	(193)
Chapter IX Financial Law	(195)
Section 1 Introduction to Financial and Financial Law	(195)
Section 2 Central Banking Law	(199)
Section 3 Monetary Policies and the Target Selection of Monetary Policies	(203)
Section 4 The Guarantee of Monetary Policies	(209)
Section 5 Commercial Banking Law	(219)
Section 6 Securities Law	(223)
Section 7 Foreign Exchange Law	(233)

Summary	(239)
---------------	-------

Chapter X Planning Law (241)

Section 1 Planning and Planning Law : An Introduction	(241)
---	-------

Section 2 Basic Rules of the Planning Law	(247)
---	-------

Section 3 The Foreign Planning Law	(252)
--	-------

Summary	(257)
---------------	-------

Part Three Market Regulation Law

Chapter XI General Principles of the Market Regulation Law (263)

Section 1 The Economic Foundation of the Market Regulation Law	(263)
--	-------

Section 2 The Evolution of the Market Regulation Law	(268)
--	-------

Section 3 The Concept , System and Status of the Market Regulation Law	(271)
--	-------

Section 4 The Values , Purposes and Principles of the Market Regulation Law	(276)
---	-------

Section 5 The Subjects of the Market Regulation Law and the Rights , Obligations , and Liabilities Thereof	(281)
--	-------

Summary	(289)
---------------	-------

Chapter XII Anti-Monopolization Law (290)

Section 1 Introduction to Anti-Monopolization Law	(290)
---	-------

Section 2 The Acts of Abuse of a Dominant Position	(294)
--	-------

Section 3 The Acts of Joint Restriction of Competition	(301)
--	-------

Section 4 The Acts of Operators ' Concentration	(305)
---	-------

Section 5 The Acts of Administrative Monopolization	(309)
---	-------

Section 6 Enforcement and Application of the Anti-Monopolization Law	(313)
--	-------

Summary	(324)
---------------	-------

Chapter XIII Anti-Unfair Competition Law (325)

Section 1 Introduction to the Anti-Unfair Competition Law	(325)
---	-------

Section 2 The Acts of Deceptive Marking	(332)
---	-------

Section 3 The Acts of Infringing Upon Business Secrets	(340)
--	-------

Section 4 The Acts of Denigrating Other 's Business Reputation	(343)
--	-------

Section 5	The Acts of Business Bribery	(346)
XT]Section 6	The Acts of Unfair Lottery-Attached Sales Promotion ...	(349)
Summary	(354)
Chapter XIV	Consumer Protection Law	(356)
Section 1	Introduction to the Consumer Protection Law	(356)
Section 2	The Rights of Consumers and Obligations of Business Operators	(361)
Section 3	Protection Offered by the State and the Society to the Interests and Rights of Consumers	(367)
Section 4	Resolution of Consumer Disputes and the Determination of Legal Liabilities	(372)
Summary	(377)
Chapter XV	Law on the Regulation of Particular Markets	(379)
Section 1	The Basic Principles of the Law on the Regulation of Particular Markets	(379)
Section 2	Introduction to the Law on the Regulation of Some Particular Markets	(384)
Section 3	Law on the Regulation of the Banking Industry	(388)
Section 4	Law on the Regulation of the Securities Industry	(399)
Summary	(413)
Bibliography	(414)
Bibliography for Each Chapter	(416)
Index	(420)
Postscript	(425)

经济法总论

第一编

第一章 绪 论

一、经济法学的研究对象

经济法学,是以经济法为研究对象的法学学科。作为法学体系中的重要新兴学科,经济法学着重研究经济法的产生、发展规律。而经济法作为在现代市场经济条件下调整特定社会关系的法律规范的总称,则是一国法律体系中的重要组成部分,是经济法学产生和发展的制度基础。

经济法的产生相对较为晚近。学界一般认为,现代意义的经济法是在市场经济从自由竞争阶段进入到垄断阶段以后才产生的,并体现为19世纪末20世纪初在美国、德国等国家制定的有关规范市场竞争行为的法律,如美国1890年的《谢尔曼反托拉斯法》、德国1896年的《反对不正当竞争法》等。此外,在第一次世界大战期间产生的一些“战时统制法”,如德国1919年的《煤炭经济法》等,体现了国家对市场经济活动的干预、协调,也有学者把它们看作是早期的经济法。正是上述各类前所未有的新型立法,引发了研究者的浓厚兴趣,于是,有人开始称之为“经济法”,并在其研究经济法的过程中,逐渐形成了新兴的经济法学。

其实,“经济法”作为一个语词的出现,要更早一些。例如,法国空想社会主义者摩莱里(Morelly)和德萨米(Dezamy),就分别在其著作《自然法典》(1755年)和《公有法典》(1842年)中提及“经济法”的概念,他们都认为经济法是“分配法”;蒲鲁东也曾经在其著作中提到“经济法”的概念,等等。但学界一般认为,他们所谈到的经济法,都不是现代法学意义上的经济法。只是在第一次世界大战以后,由德国学者提出和归纳的经济法,才是现代意义上的经济法。因此,以经济法为研究对象的经济法学,产生要更为晚近,其较为全面的发端,是以20世纪20年代德国学者的研究为标志的。

基于德国当时的经济和社会形势、经济政策与相关的史无前例的法律现象等客观因素,以及德国学者长于理性思维,强调法律概念、体系的严谨与缜密等主观因素,德国学术界率先展开了以“经济法”为研究对象的法学研究,从而使德国成为经济法学的发祥地。在德国学者的带动下,自20世纪20年代以来,经济法研究陆续在其他一些国家相继展开,从而使经济法学进入了一个新的发展时期。

二、经济法学的的发展历程

在现代市场经济条件下,随着各类市场失灵问题的不断出现,各国日益深切地感到需要有新的法律规范,来解决传统法律规范所不能有效解决的新型问题,由此使经济法规范不仅产生于美国、德国等国家,而且也陆续生成于其他的市场经济国家。随着经济法规范的日益增多及其调整领域的日益广阔,学界的重视程度也日益提高,从而使经济法研究不仅在德国,而且也在其他一些国家迅速展开。

经济法学的的发展,在地域上并不均衡。其中,在德国、日本等大陆法系国家,基于对法律和法学的体系化的考虑,基于逻辑严密的法学研究习惯,对诸如经济法在法律体系中是否可以成为一个独立的法律部门,经济法学是否可以成为一个独立的法学学科,经济法同其他部门法的关系,经济法学同其他法学学科之间的关联等问题,学者们进行了较多的研究,他们努力探寻经济法的概念、特征、本质、体系、价值等基本问题,取得了很多成果。而在美国、英国等英美法系国家,因其制定法的地位相对较弱,因而在法学研究上更强调“实用主义”,不重视概念的提炼和体系的完美。正因如此,虽然美国的经济法规范产生非常早,但是却并未提炼出“经济法”的概念,也并未系统地进行经济法的研究。

上述经济法学在地域发展上的不均衡,是一种形式上的不均衡。其实,就像英美法系国家虽然没有“民法”之名,但却存在大量的财产法、契约法、侵权法等大陆法系称之为“民法”的规范一样,在英美法系国家,虽然一般不强调“经济法”之名,但也同样在财政、税收、金融、市场竞争等各个方面,存在着大量的“经济法规范”,即英美法系国家虽然在总体上没有经济法之名,但却有经济法之实。事实上,任何国家,只要是搞现代市场经济,就离不开宏观调控和市场规制,就需要有相关的经济法规范。从这个意义上说,经济法规范在各国是普遍存在的,就像民法规范要在各个国家普遍存在一样,各个国家的法学研究,也都会涉及经济法学的研究。如果把经济法分为实质意义的经济法和形式意义的经济法,则实质意义的经济法是普遍存在的,在实行市场经济的国家,实际上都有以实质意义的经济法为研究对象的经济法学。

此外,经济法学不仅在市场经济国家存在,在计划经济国家也曾经存在。例如,前苏联的经济法学就一度很受重视,形成了多个不同的经济法理论流派。当然,由于经济体制的不同,人们对于经济法的理解也存在差异;同时,由于国情不同,各国的经济法制度也会各具特色,这些都会在一定程度上影响经济法的发展。但从总体上说,随着市场经济体制在世界各国的普遍确立,国家的宏观调控和市场规制已是不可或缺,从而使经济法的地位也日益重要,这会有力地推动经济法的发展,并会在更大的程度上形成理论共识。

在中国 20 世纪的法制史和法学史上,经济法和经济法学的产生和发展,尤其令人瞩目。尽管在 20 世纪 30 年代前后,国外的经济法理论已经被引进,但经济法学的真正发展,还是始于 20 世纪 70 年代末 80 年代初。随着中国改革开放事业的不断发展,随着现代市场经济和相应的法制建设的不断发展,在老一辈学者的不懈努力下,在中青年学者的积极推动下,中国的经济法学得到了长足发展。作为整个法学体系中的重要组成部分,经济法学已日渐成为对经济和社会发展、对法制建设具有重要影响的“显学”。

经济法学的发展历程表明,经济法学的产生和发展,是与经济、社会和法律的发展相一致的,以实质意义的经济法为研究对象的经济法学,在各市场经济国家是普遍存在的。尽管各国在不同的历史时期,由于诸多因素,对经济法学的研究可能会存在不均衡的情况,但随着市场经济的深入发展,各国在经济法学的一些基本方面,会存在很多基本的共识。这是深入学习和研究经济法学的坚实基础。

三、经济法学的的基本框架

随着经济法学的的发展,经济法学的的基本框架也逐渐形成。从法学学科的一般分类来看,经济法学可以分为经济法总论和经济法分论两大部分,每个部分又都包含着丰富的内容。

经济法总论,或称经济法基础理论,是经济法学的总体上的、具有共通性的理论。作为经济法的一般理论,它是从经济法的各类具体制度中提炼出来的,是经济法各个部门法理论的基础,对于经济法的各类具体部门法的研究,具有重要的指导意义。经济法总论通常涉及经济法哲学、经济法史学、经济法解释学等方面的内容,要着重从理论上说明经济法是什么,经济法的历史沿革、经济法的制度构造及其运行等问题,因此,经济法总论主要包括本体论、发生论、价值论、规范论、运行论、范畴论等诸论。

经济法分论,是对经济法各类具体制度的基本原理和基本理论的分析与分解。其中,经济法的各类具体制度主要分为两类,一类是财税调控制度、金融调控制度、计划调控制度等宏观调控制度,另一类是反垄断制度、反不正当竞争制度、消费者保护制度等市场规制制度。对于上述各类具体制度的原理和理论的分别阐释,就构成了经济法分论的主要内容。

可见,概而言之,经济法总论主要是研究经济法总则部分的理论,而经济法分论则主要是研究经济法分则部分的理论。上述的总论和分论所构成的“二元结构”,就是经济法学的的基本框架。明确经济法学的的基本框架,特别是明确其具体构成,有助于更好地学习和研究经济法,有助于形成对经济法的系统认识,也有助于经济法的法制建设。经济法学基本框架的确立,是经济法学的的发展日益

成熟的重要标志。

上述经济法学的基本框架,也直接决定了本书的写作框架。本书在体系上,亦由两大部分构成,第一部分是经济法总论,主要介绍经济法的本体论、价值论、规范论、运行论等内容,同时,发生论和范畴论等内容亦将融入其中,不再单独介绍。本书的第二部分是经济法分论,具体分为宏观调控制度和市场规制制度两部分,其中,宏观调控制度包括财政法律制度、税收法律制度、金融法律制度、计划法律制度,市场规制制度包括反垄断法律制度、反不正当竞争法律制度、消费者保护法律制度以及特殊市场规制制度。

强调上述经济法学的基本框架及其与本书结构安排的一致性,意在揭示经济法学的逻辑线索,体现相关部分之间的内在关联,从而增进对经济法学的系统化的认识,增进对经济法理论和制度的关联性的认识,进而增进用理论指导实践的能力。

四、经济法学的研究方法

法学研究往往需要借鉴其他学科的方法,经济法学研究所面对的是大量的“复杂性问题”,因而更需要从多个维度,运用多元的方法来展开研讨,这样,才有可能更好地解决所面临的问题。

经济法学的研究方法,可以有多种分类。从哲学与科学的二分法来看,可以把经济法学的研究方法分为哲学方法和科学方法两大类,其中,科学方法又可分为一般科学方法和专门科学方法。

哲学方法通常有广阔的适用空间。它包括主观与客观相统一的方法、矛盾分析方法、因果关系分析方法等。其中的许多方法对于经济法学研究有直接的指导意义。例如,矛盾分析方法中所包含的“一分为二”的思想和方法、具体问题具体分析的方法等,对于研究经济法领域的许多理论和实践问题,都很有指导意义。

一般科学方法也很重要。它比哲学方法低一个层次,主要包括逻辑方法、经验方法、横断学科方法等。其中,逻辑方法包括比较方法、分类方法、类比方法、归纳与演绎相结合的方法、分析与综合相结合的方法、历史与逻辑相统一的方法等。经验方法包括观察方法、实验方法、调查方法、统计方法等。横断学科的方法可以运用于多个学科,如系统论的方法、博弈论的方法,等等。

专门科学方法,即在某些具体学科(如经济学、社会学、历史学等)领域所运用的方法,它对于经济法研究往往具有直接的意义。如经济分析方法、政策分析方法、社会分析方法、历史分析方法、语义分析方法,等等。这些专门科学方法对于解决经济法领域的一些具体问题,往往具有重要价值。其中,法律经济学方法、法律社会学方法等,已经在经济法学研究中有了一定的应用。