

# 有限责任制度的法经济学分析

夏雅丽 著



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA

# 有限责任制度的法经济学分析

张 明 著

# 有限责任制度的法经济学分析

夏雅丽 著



法律出版社  
LAW PRESS·CHINA

**图书在版编目(CIP)数据**

有限责任制度的法经济学分析/夏雅丽著. —北京:  
法律出版社, 2006. 6  
ISBN 7-5036-6339-1

I. 有… II. 夏… III. 公司法—研究—中国  
IV. D922.291.914

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 037725 号

©法律出版社·中国

有限责任制度的  
法经济学分析

夏雅丽 著

责任编辑 徐雨衡

装帧设计 于佳

开本/A5

版本/2006年6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/8.375 字数/220千

印次/2006年6月第1次印刷

编辑统筹/法学学术出版分社

经销/新华书店

责任印制/陶松

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

苏州公司/0512-65193110

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 7-5036-6339-1/D·6056

定价: 19.00元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)



**夏雅丽**（1966-）浙江宁波人，西北大学法学院副院长、国际法、经济法、民商法学硕士生导师、法学教授、经济学博士，香港大学访问学者，华东政法学院博士后流动站工作人员。主要兼职有：中国法学会理事、中国科协联合国咨商工作专家、陕西省人大内务司法委员会法律咨询专家、陕西省法学会常务理事、西安中级人民法院专家咨询组组长、西安仲裁委仲裁员等职。从事公司法、证券法及国际投资法学的教学与科研。在《中国法学》、《光明日报》理论版、《现代法学》、《法律科学》、《政治与法律》等发表论文近百篇，独著、主编有：《公司法论》、《公司法与现代企业制度论》、《公司法适用》、《国际经济法学》、《商法学》、《国际投资法学》（双语教材）等15部。

## 公司法相关著作

---

▶ 《最新日本公司法》

| 王保树 主编 于敏 杨东 译

▶ 《最新美国标准公司法》

| 沈四宝 编译

▶ 《西方国家公司法原理》（第二版）

| 沈四宝 著

▶ 《英国公司法原理》

| Paul L.Davies

| [英] 保罗·戴维斯 著 樊云慧 译

▶ 《新公司法纵横谈》

| 沈四宝 钱峰 主编



独角兽工作室

平面设计

## 摘 要

经济增长的源泉来自有效的制度安排,公司发展的关键在于设置合理的制度。由无限责任制度变迁为有限责任制度,是用一种效率更高的制度取代原有制度或对一种更有效制度的生产过程,是制度主体解决制度短缺,从而扩大制度供给以获得潜在收益的行为。

当今企业形态中,有限责任公司占据主导地位。以有限责任界定企业形态,成为所有企业形态中最为核心的依据,深入对其研究,提高该制度运营绩效,对我国经济建设无疑具有重要的指导意义。

历史发展地看,有限责任制度历经 **无基本原则** → **单一基本原则** → **单一基本原则分化** 的进程,形式从 **有限责任** → **有限责任制度** → **“刺破公司的面纱”** → **反向“刺破公司面纱”**,这种发展表明,制度变迁和创新是一个连续不断的过程。本书明确划分了有限责任制度的发展阶段,梳理出古今中外有限责任制度沿革史的清晰脉络。

制度技术的沿袭上,社会主义国家的有限责任制度是从资本主义国家的该制度沿袭而来的,尤其与大陆法系各国的有限责任制度有同族关系。通过

横向比较,将彼此对立但均有合理性的学说予以整合。将有限责任制度的论述置于广阔的文化背景中,在古今的隧道中交融。揭示了三种制度模式的技术风格以及决定这种风格的社会条件,得出在制度构建中必须引入人的自由裁量因素才能使其免于僵化;而在避免僵化的同时又不能矫枉过正的结论。

方法论运用上,法律为“应然”的规范,经济学乃“实然”叙述。通过方法论创新,把有限责任制度看做经济领域、社会领域或政治交易领域中博弈过程中内生稳定的结果,通过理性分析而不是“工具论”得出最终结论。有限责任作为配置权利义务的有效手段,在每一制度安排的背后,都隐藏着立法者的基本政策考虑,这种政策考虑往往不能通过法律本身加以说明。运用法经济学的方法论证、破解这种本意,可以减少立法的盲目性,提高司法的可操作性和执法的自觉性。

意在构建公平、效率的制度体系。随着现代市场经济和高科技的发展,人类从事经济活动的风险越来越大,各类投资者都期望在经济活动中受到有限责任的保护。设计既利于投资者奋发进取,又能免于被滥用的制度模式,对改善和促进公司制企业的发展不无裨益。

设计富有实效的制度安排。社会企业形态总是朝着低风险、低成本、低税负的轨迹前进,有限责任正代表了这种趋势。

提出防范有限责任制度风险的对策。针对各国应用有限责任制度目前最新的发展动态,如修正破产程序中10%基金的应用,强制性保险计划等,结合中国的实际情况,提出应对方法和建议。

构建合理的有限责任制度动态运行模式。一方主体从最小化交易成本出发作出的判断与选择,可能会与另一主体同样从最小化交易成本出发作出的判断与选择相冲突。合理的制度设计带给交易者的不仅是眼前的收益,还有长久的好处,更是规则、制度良性循环的起点。

推动我国立法效率化。现代企业制度的核心是公司,公司中的“帝王规则”是有限责任。以有限责任为研究对象,运用实证分析和法经济学分析的方法,在兼顾公平和效率的基础上重构有限责任制,无疑会极大地减少固有矛盾,提高公司运营绩效,产生良好的社会效益,促进中国经济的发展。



将彼此对立但均有合理性的学说予以整合。法典源自于生活中约定俗成、公认的规则;法官的作用在于寻找一种符合他周围的群体意愿的解决机制。有限责任制度的私法属性使其更接近理性人所假设的环境。因此,在对有限责任公平、效率的论证方面,大陆法系和英美法系貌似对立,实则更有可能殊途同归、达成共识。意欲在有限责任制度公平效率机制综合研究方面弥补立法、司法环节注重公平、忽视效率的缺陷。在此方面的突破,也将成为本书之创新之处。

## Abstract

Efficient institutional arrangements are the source of economic growth, and the reasonable systems are the key to the development of a company. The Limited Liability System evolves from the Unlimited Liability System and proves to be a more effective system replacing the original system or producing a new efficient one. It is an activity that the system-subject overcomes the limitation of the system itself and enlarges the institutional supply for the potential earnings.

The Limited Liability System takes a dominant place as one of enterprise forms. It is the core evidence that enterprises are conceptualized as Limited Liability System. To do further study on the operating efficiency of the Limited Liability System is crucially important for the economic construction in China.

Looking back to history, we can see Limited Liability System has experienced the following stages: no any basic principle → a single basic principle → dividing of the single basic principle. Its forms has changed as Limited Liability → Limited Liability System → Piercing the veil of corporation → Adverse - piercing the veil

of corporation. It shows that the institutional changes and creation are a continuous process. In this study, the author divided the developing stages and sorts out a clear the evolution locus of the Limited Liability System at different times both at home and in abroad.

From the point of technological evolution, the Limited Liability System ongoing in the socialist countries was introduced from the capitalist countries, especially has the same roots with the continental law systems. By a horizontal comparison, the author integrates various theories, which are opposite to each other but being reasonable. Limited Liability System is analyzed on the ground of a wide cultural scope. It reveals the three system models of technical styles and the related social conditions and concludes that introducing freethinking and measurements is important for avoiding the stereotyped conclusion.

In terms of methodological application, Law is a norm of "what should be exist", and Economics is narration of "what exists". This Study, by methodological innovation, takes Limited Liability System as an endogenous stable result in the game programs of such fields as economy, society and politics, drawing the conclusion on the basis of reasonable analysis instead of "tool theory". As an efficient means of allocating the rights and obligations, Limited Liability System reflects the law-maker's basic policy-thinking implicitly in any institutional arrangements. Usually, this kind of policy-thinking is unable to be explained through law. While adopting the methodology of law economics, it is significant for a legislation to reduce the blindness, improve serviceability and public awareness.

Aiming at building fair and efficient institutional systems. With the development of modern market economy and hi-technology, people are faced to more risks in their economic activities. Investors in different fields need protection under the Limited Liability System. Thus it is necessarily important to design and establish efficient systems motivating the investors and accelerating the company's development.

Designing efficient practical institutional arrangements. The social enterprises always take the path with lower risks, costs and taxes. The Limited Liability System matches this tendency.

Suggesting some policy options for preventing the institutional risks of Limited Liability System. Learning new tendencies of Limited Liability System in different countries as modification of the ten percent funds for bankrupt terms, mandatory insurance programs, etc. Based on the Chinese situations, some policy options are suggested.

Building the reasonable dynamic operating models of Limited Liability System. One partner's minimizing-cost choices could be conflicted with the other's choices. The reasonable institutional arrangements brings not only the short-term but also the long-term benefits for the business partners, moreover, it is a starting point for the better going of the relevant rules and regulations.

Promoting the efficiency of Chinese legislation. Company is the core of modern enterprises, while limited liability is the "king rule" of company. This Study takes Limited liability as research subject and adopt empirical and law-economics analysis to reconstruct the limited liability system under the principle of fairness and efficiency. It will produce good social benefits for reducing the inherent conflicts, accelerating company's operation and the overall economic development in China.

Integrating the conflicting but reasonable theories. Law codes are sourced from the accepted everyday common practical rules. The roles of a judge are to seek for solution mechanism, which is suitable to the willingness of the groups around him. The nature of limited Liability system makes it matches the environment of the rational people's assume. Thus, although seeming to be conflict, the continental law system and that of U. S. -Britain would actually reach the same goal by different routes and finally get common understanding. This Study is intended to make up such limitations as unfairness and low efficiency in both legislation and justice by comprehensive analysis on Limited Liability System.

# 目 录

## 第一章 导 论/ 1

### 第一节 有限责任制度的背景与意义/ 1

#### 一、有限责任制度的背景/ 1

#### 二、有限责任制度的意义/ 8

### 第二节 研究对象与研究方法/ 16

#### 一、研究对象/ 16

#### 二、研究方法/ 18

### 第三节 研究思路与框架结构/ 20

#### 一、导论/ 20

#### 二、文献综述/ 20

#### 三、理论研究/ 20

#### 四、国外有限责任制度的历史与现状/ 21

#### 五、中国有限责任制度的历史发展/ 21

#### 六、中国有限责任制度现状/ 22

#### 七、中国有限责任制度存在的部分问题/ 22

#### 八、有限责任制度的发展趋势/ 22

#### 九、完善中国有限责任制度的对策建议/ 22

#### 十、结论/ 23

### 第四节 本书的创新/ 25

## 有限责任制度的法经济学分析

一、方法创新/ 25

二、理论创新/ 25

三、理念创新/ 26

四、观点创新/ 27

五、对策创新/ 27

## 第二章 有限责任制度的文献综述/ 29

第一节 有限责任制度的确立与发展/ 29

第二节 国内外学术界的主要观点及其代表人物/ 33

一、有限责任制度的正当性问题/ 33

二、有限责任制度的价值评判/ 34

三、有限责任制度的外部风险论争/ 35

四、有限责任的效率之争/ 38

第三节 对争议观点的评述/ 39

一、对主要争议观点的看法/ 39

二、对已有文献局限性之分析/ 42

## 第三章 有限责任制度的理论研究/ 45

第一节 有限责任制度的内涵/ 45

一、有限责任制度与有限责任制度安排的关系/ 45

二、有限责任制度的内涵/ 46

第二节 有限责任制度的特征/ 50

第三节 有限责任制度的功能/ 51

一、鼓励投资/ 52

二、降低交易成本/ 53

三、聚集资本/ 55

四、抑制机会主义行为/ 56

五、有效率的资本市场/ 56

六、优化资源配置/ 57

第四节 有限责任制度形成的原因/ 58

- 一、强制性与诱致性结合的产物/ 58
- 二、牺牲公平换取效率的制度安排/ 59
- 三、外部性内部化的制度设计/ 60
- 四、降低交易成本的选择/ 63
- 五、谈判妥协的产物/ 66
- 六、总体概括/ 68
- 第五节 有限责任制度的合理性与局限性分析/ 69
  - 一、有限责任制度形成的合理性/ 70
  - 二、有限责任制度的局限性/ 72
- 第六节 有限责任制度运作机制探讨/ 79
  - 一、有限责任制度、法人组织形态和法人产权安排间的关系/ 79
  - 二、有限责任制度介入引起单位成本 and 专业化程度关系间的变化/ 81
  - 三、有限责任制度引发的逆向选择和道德风险/ 83

#### 第四章 有限责任制度的演进/ 86

- 第一节 有限责任制度的产生与发展/ 86
  - 一、有限责任制度的萌芽期/ 86
  - 二、有限责任制度的兴起期及其形式/ 90
  - 三、有限责任制度的定型期及其形式/ 93
  - 四、有限责任制度的产生与发展的综合评价/ 95
- 第二节 有限责任制度安排形式的现状/ 97
  - 一、主要国家有限责任公司形式/ 97
  - 二、有限责任公司的特征/ 99
- 第三节 有限责任制度的模式比较/103
  - 一、几种主要模式及其特征/103
  - 二、几种模式的成因/110
  - 三、几种主要模式的评价及其启示/111

#### 第五章 中国有限责任制度的演进/114

- 第一节 中国有限责任制度的萌芽/114

## 有限责任制度的法经济学分析

### 第二节 中国有限责任制度的产生与发展/117

### 第三节 中国有限责任制度形成的三条渠道/121

#### 一、由公有制企业改革而成的/122

#### 二、由民营企业发展而来的/128

#### 三、由外商企业孕育而就的/130

## 第六章 中国有限责任制度类型、模式与国际接轨之比较/133

### 第一节 中国有限责任制度的主要类型/134

#### 一、国有有限责任制公司/134

#### 二、民营有限责任制公司/136

#### 三、外资有限责任制公司及有关问题探索/137

### 第二节 中国有限责任制度的模式/141

#### 一、中国有限责任立法模式概括/141

#### 二、中国有限责任制度评析/141

### 第三节 中国有限责任制度与国际接轨之比较/148

#### 一、我国国有企业公司治理的原动力/149

#### 二、我国国有企业存在的先天性缺陷和继发性问题/150

#### 三、我国国有企业治理模式选择/154

#### 四、完善我国国有企业的公司治理结构/155

## 第七章 中国有限责任制度存在的问题/158

### 第一节 总体评价/158

#### 一、现有立法体制缺乏弹性/158

#### 二、执法、司法绩效不高/162

#### 三、应用中存在守法收益小于守法成本现象/166

#### 四、制度运用的非理性/167

### 第二节 中国有限责任制度之缺陷分析/169

#### 一、法律有效供给不足/169

#### 二、执法、司法供给弹性较小/171

#### 三、法律需求的不确定性/172



- 四、法律供求的不均衡/173
- 五、固有缺憾滋生“懈怠经营”/176
- 六、后涉问题救济不力/179

## 第八章 有限责任制度的发展趋势/180

- 第一节 国外有限责任制度的发展趋势/180
  - 一、有关国家和地区对有限责任制度的修正/180
  - 二、有限责任制度的价值回归/181
  - 三、防范有限责任问题的措施/183
- 第二节 中国有限责任制度的发展趋势/190
  - 一、民营、外资、国企机制约束的统一/190
  - 二、持股方式的复杂化和多样化/191
  - 三、制度稀缺引发制度创新的共识/192
  - 四、有限责任立法的国际化/194
- 第三节 有限责任制度发展之国际比较/195
  - 一、有限责任例外的实证分析/195
  - 二、有限责任例外的理论学说评价/201
  - 三、有限责任例外的解决路径/202
  - 四、国外有限责任制度问题解决之考量/205
  - 五、中国有限责任制度现状的特点、缺陷及有效性评价/211

## 第九章 完善中国有限责任制度的对策建议/214

- 第一节 中国有限责任制度的框架构想/214
  - 一、从法律规定的角度看有限责任制度/219
  - 二、从制度移植的角度看有限责任制度/223
- 第二节 防范有限责任制度消极影响的措施/224
  - 一、对从属公司设置事前保护机制和事后赔偿机制/224
  - 二、建立资产信用制度及其相关信息披露制度/226
  - 三、确定累计投资比例标准/229
  - 四、建立具有可操作性的民事索赔机制/230