

走向 财富

私有财产权  价值与立法

—— 胡戎恩·著 ——



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

走向 财富

私有财产权② 价值与立法

—— 周永新 · 周

十

中国政法大学出版社

走向 财富

私有财产权  价值与立法

—— 胡戎恩·著 ——



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

走向财富——私有财产权的价值与立法 / 胡戎恩著.

北京:法律出版社,2006.9

ISBN 7-5036-6645-5

I. 走… II. 胡… III. 个人财产—所有权—研究
—中国 IV. D923.24

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 111418 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/杨 扬 马珊珊

装帧设计/于 佳

出版/法律出版社

编辑统筹/法律应用出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/民族印刷厂

责任印制/陶 松

开本/A5

印张/15.5 字数/398 千

版本/2006 年 9 月第 1 版

印次/2006 年 9 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/yangyang@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939647

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

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 7-5036-6645-5/D·6362 定价:40.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

内 容 提 要

正如英国学者威廉·布莱克斯通所说：“没有任何事物同所有权一样，如此普遍地激发想像力而又触动人的情怀；也没有任何事物同所有权一样，让一个人对世界外在之物得为主张与行使独自且专断的支配，并完全排除其他个人的权利。然而却只有极少数人愿花费心力，去思考此项权利的起源与基础。”^①

私有财产法律制度无疑是人类社会的基本法律制度，关系文明兴衰。中国改革开放已经 26 年，修正宪法保护私有财产也已经两年，而学术界对此分歧依然严重，社会各界认识不一，私有财产权研究主要在政治学和宪法学范畴内展开，中国社会主义的私有财产保护的法理基础还需要拓展，完整的私有财产权法律体系仍未完善。正如卡尔·马克思所言：“共产主义并不剥夺任何人占有社会产品的权利，它只是剥夺利用这种占有去奴役他人劳动的权力。”^②私有财产权与私有制是两个不同的概念。本书系统地研究私有财产权价值与立法，尝试涉足这一古老而又年轻的领域。

① [德] 克莱因梅尔：《九百年来德意志及欧洲法学家》，法律出版社 2005 年版，第 480 页。

② 马克思、恩格斯：《共产党宣言》，见：《马克思恩格斯选集》（第 1 卷），人民教育出版社 1995 年版，第 268 页。

本书主要提出并回答两个问题:社会主义国家私有财产权的法理价值?当代中国私有财产权立法的任务、方法、原则、范围、体系?以当代中国私有财产保护的两个焦点问题作为研究重点,即私有财产征收的法理基础、条件、程序、补偿和税务负担的法理基础、宪法原则及立法完善。提出私有财产权的概念与开放、私有财产权的自由与人格价值、私有财产权的效率价值、私有财产权的重新审视。在比较英、美、法、德、日国家宪法私有财产权立法的基础上,对我国宪法的私有财产权立法进行深入研究。提出本书的核心思想——私有财产权立法应该尽快形成科学统一完善的立法保护体系,该体系应以宪法为统帅,全面梳理修订物权法、知识产权法、税法、土地法、财产征收法、矿藏法等所有涉及财产权的法律体系,使宪法规定的公有、私有财产一体保护原则,在具体法律中得到贯彻,在现实社会中得以实现。

本书在价值诉求中,以效率兼顾公平达成正义;以民为本兼顾社会、国家而达成和谐;以保护财产权为路径而达成民主和法治!在研究方法上,以理论思辨与社会焦点的实证研究相结合;以私有财产权为研究视角,结合法理学、民法学、产权经济学、社会学等学科进行一体研究,视野较为开阔,也算是方法论创新的尝试。

关键词:私有财产 财产征收 税务宪政

Abstract

British scholar William Blackstone said: “Nothing, as the title does, so generally stimulates the imagination and touches the feeling of people; Nor is there any thing, as the title is, that makes a person claim and exercise independent and arbitrary control over an object in the external world, and fully exclude the rights of other individuals. However, few are willing to spend efforts to think of the origin and foundation of this right.”

The legal system of private property is the basic legal system of human society, and bears on the rise and fall of the civilizations. It has been 26 years since China’s policy of reform and opening up was adopted, and two years since the amendment to the Constitution was made to protect private property rights. However, the opinions of scholars, as well as all circles of the society, still diverge seriously from each other on this. Previous researches on the private property rights have mainly been done in the framework of political science and constitutional law. The jurisprudence of China’s socialist legal protection of private property needs to be expanded. The current legal system of private property rights needs to be improved. As Carl Marx said : “Communism is not a system in which anyone is deprived of the rights to occupy the social products, but one in which he is deprived of the right to use it to slave others.” Private property right is

quite different from private ownership. This book tries to set foot in this ancient, but in another sense, still young field to systematically study the values and legislations of private property rights.

The book mainly presented and tried to answer two questions: the legal values of the private property rights in socialist countries, and the aims, methods, principles, scope, structure of the legislation of private property rights in contemporary China. The research priorities have been set on two problems of the private property protection in contemporary China, namely, the expropriation of private property and taxation. The book analyzed the concept of private property rights, the freedom and personal values of private property rights, and the efficiency value of private property values. And private property rights have finally been reexamined. On the basis of the comparative study in the legislations of private property rights in Britain, the United States, France, German, Japan, the constitutional legislations of the private property rights of China has been deeply explored. The core idea of the book is as follows, the legislations of the private property rights should be developed into a sound, unified and scientific system. The Constitution should be taken as the supreme rules, and all legislations involving property rights should be comprehensively reviewed and amended, such as intellectual property law, tax law, land law, expropriation law, mineral law and so on, in order to ensure the specific implementation and realization of the constitutional principle of uniform protection of both public and private property.

The book, in terms of values, tries to realize social justice through balancing between the efficiency and fairness; to attain social

harmony through balancing the interests of individuals, community and the state; and to establish democracy and the rule of law through the protection of property rights. In terms of research methods, the book tries to combine theoretical reflections and empirical research, to employ the multi-disciplinary perspectives, such as perspectives of jurisprudence, civil law, property rights economics, sociology, and other disciplines, so as to conduct a comprehensive research on the private property rights.

Key Words: Private property, Property expropriation, Taxation constitutionality

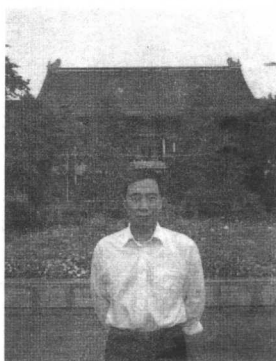
作者 简介

胡戎恩

男,1969年12月出生于浙江省泰顺县城。毕业于北京大学法学院,获法律硕士、法学博士学位。曾担任法官,现任职于上海政法学院,为上海政法学院立法研究中心主任。发表《私有财产权的法理思考》等论文十几篇,合著有:《经济犯罪学》(李晓明主编,胡戎恩副主编,公安大学出版社2001年版)、《犯罪学》(国家“十五”规划教材,康树华主编,北京大学出版社2004年版)。

近年研究兴趣集中在:私有财产权的法理与立法;中国当代私有财产权立法保护的焦点问题,如税收宪政、农村土地制度、私有财产征用等。

社会兼职情况:中国犯罪研究会理事、上海温州商会副会长、上海温州青年联合会副主席。



目 录

序篇

第一章 私有财产权概念分析	3
第一节 私有财产权之概念	3
一、财产权概念分析	3
二、财产权、产权、物权与所有权	6
三、私有财产权概念不同于私有制概念	9
第二节 私有财产概念的历史沿革	12
一、原初社会的私有财产权	12
二、古希腊、古罗马社会的私有财产权	13
三、中世纪的私有财产权	16
四、近代社会的私有财产权	18
五、现代私有财产权	19
第三节 私有财产权概念之价值与作用	22
一、法律概念之内部封闭	22
二、私有财产权概念之价值	23
三、私有财产权概念之作用	26
第四节 现代社会对私有财产权的重新审视	28

第二章 私有财产权之概念开放	35
第一节 私有财产权概念之理论史	35
一、启蒙思想家对于私有财产权的论述	36
二、空想社会主义思想家的观点	41
三、德国思辨哲学家的论述	41
四、19 世纪思想家的论述	43
五、20 世纪以来法学家的论述	46
六、当代中国的私有财产权研究现状	51
第二节 私有财产权概念之开放	55
一、法律概念之开放	56
二、当代社会发展条件下的私有财产权内涵发展	58

价值篇

第三章 私有财产权的自由价值	65
第一节 法(律)之价值	65
第二节 自由的理解	67
第三节 私有财产的自由价值	69
一、行为权利的自由	70
二、自由的最低界限	71
第四节 私有财产权自由价值的表征	72
一、支配、排他性的权能	72
二、私有财产权的普遍性	73
三、让与性(可流通性)	75
四、私权自治	76

第四章 人格价值	78
第一节 人格的理解	78
第二节 私有财产权的人格价值	80
一、劳动	81
二、生存	83
三、尊严	84
第三节 人格价值的表征	86
一、自己责任原则	86
二、相互尊重原则	88
三、宽容原则、期望原则	89
 第五章 私有财产权的效率价值	 92
第一节 效率的理解	92
第二节 私有财产权的效率价值	94
一、资源配置	95
二、激励	96
三、创新	97
四、制度效用	98
第三节 效率价值的表征	99
一、经济制度	99
二、社会秩序	100
 第六章 私有财产权价值的重新审视	 101
第一节 私有财产权价值的社会化	101
第二节 私有财产权价值冲突的解决	102
第三节 私有财产权的限制	105
一、私有财产权于法律明定范围内予以限制	105

二、私法上的限制	107
三、公法上的限制	114
立法篇	
第七章 私有财产权立法	119
第一节 立法学之发展	119
一、立法学之历史发展	121
二、立法学之科学性格	126
三、立法之正法思想与一般法律原则	130
四、正法之评判标准	133
第二节 私有财产权立法之原则	142
一、立法之基本原则	143
二、私有财产权立法的指导原则	145
三、私有财产权立法之政策	158
第三节 私有财产权之立法任务与方法	169
一、立法之任务	169
二、立法之方法	175
第八章 私有财产权宪法保护的立法比较	196
第一节 私有财产权宪法保护的比较研究	196
一、英美国家私有财产权的宪法保护	196
二、大陆法系国家对于私有财产权的宪法保护	200
第二节 我国《宪法》保护的立法研究	206
一、我国私有财产权《宪法》保护的历史	206
二、我国私有财产权的《宪法》保护条款	210
三、我国私有财产权《宪法》保障条款的分析	212

四、我国私有财产权《宪法》保护条款存在的问题	213
五、私有财产权《宪法》保障规范的应然结构	219
六、我国宪法保护缺陷的具体分析以及立法改进	222
第九章 私有财产权的限制——私有财产征收	227
第一节 私有财产征收制度的理论基础	228
一、国家是否有权征收——私有财产征收思想源流考	229
二、私有财产权征收理论基础的分层思考	234
三、征收的必要性	239
第二节 同私有财产征收相关的几个概念	243
一、征收与行政征收的区别	243
二、征收与征用的区别	244
第三节 私有财产征收的要件	246
一、私有财产征收符合目的	246
二、私有财产征收必须依据法定程序	250
三、私有财产征收之补偿要件	257
第十章 私有财产权的社会性——税收法定	267
第一节 税收存在的理论基础	268
一、国家权力——税收的实证基础	271
二、社会契约思想——税收的理念基础	274
三、公众的意思——税收的效力基础	281
第二节 税收法定主义与税收法定原则	285
一、税收法定的实践发展	287
二、具体含义	290
三、法律保留	294
四、税收法定主义的辨正	304

第三节 我国宪法的立法现状以及完善	309
一、我国是否是税收法定	309
二、我国现行税收法定的缺陷	315
三、我国税收法定原则的完善	319
 第十一章 当代私有财产保护焦点——农民土地权利	325
导言：问题的提出	325
第一节 农村土地制度的变迁——历史的考察	326
一、晚清之前的农村土地制度	326
二、晚清至中华民国的农村土地制度	328
三、中华人民共和国的农村土地制度	330
第二节 农村土地制度的困境——现实的考证	333
一、宏观上——三农问题	333
二、微观上——国家与集体土地所有权界线不清	338
第三节 农村土地制度的法理学审视	342
一、农村土地与农民财产权	342
二、农村土地与国家、政治	343
三、农村土地与自由、正义	346
四、农村土地与中国的情境	348
五、农村土地制度的发展途径——法治化下的农民所有	349
第四节 立法：制度基础的建设	350
一、宪法	350
二、行政法	351
三、物权法	353
四、制度建设的渐进性	354
五、土地农民所有制配套体制的完善	355
结语	357

第十二章 私有财产权的民事立法	383
第一节 私有财产权的民事立法	383
第二节 近代私有财产权民事立法之基本原则	384
一、社会背景	384
二、近代私有财产权之民事立法原则	385
第三节 当代国家私有财产权民事立法的新发展	392
一、财产权的形式和种类增长	392
二、财产权的非物质化	393
三、财产权的专门化	393
四、财产权公、私法界限的模糊	394
第四节 近代民事诸立法原则在现代之发展	395
一、民事立法原则发展的原因	395
二、现代民事法立法原则的表现	398
第五节 当代私有财产权民事立法的基本原则构想	408
一、私有财产权自治与国家干预的结合	408
二、责任形式的多样化原则	409
三、私法中适当引入国家公法规范	411
四、私有财产权的上位概念	413
 第十三章 私有财产保护的刑事立法问题	 417
第一节 因侵犯客体所有制不同,同质的行为定罪量刑不一	417
一、贪污罪与职务侵占罪	417
二、国有公司、企业人员的受贿罪与非国有公司企业人员受贿罪	418
三、挪用公款罪与挪用资金罪	418
第二节 因侵犯客体所有制不同,同质的行为有罪与非罪之分	418
第三节 刑法保护的不平等性带来的弊端	419
一、公、私财产一体保护	419