

NONGCUNTUDI CHENGBAOJINGYING
FALÜ YANJIU

农村土地承包经营 法律研究

——从价值到规范的进路

曹务坤◎著



知识产权出版社

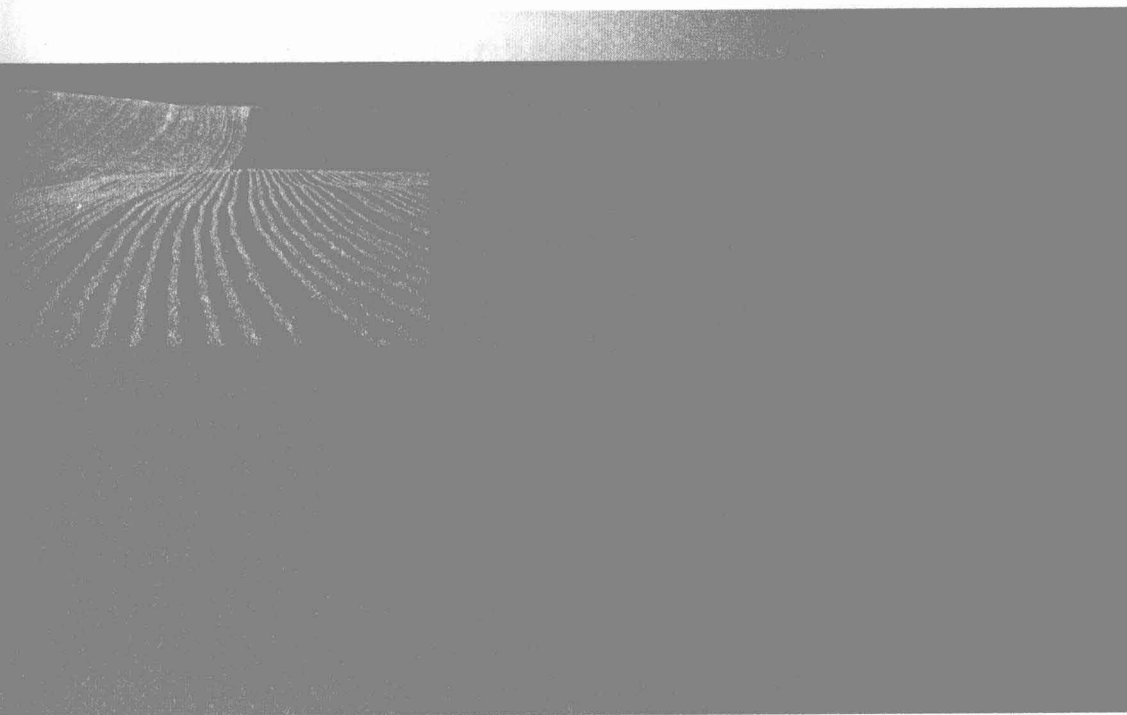
全国百佳图书出版单位

NONGCUNTUDI CHENGBAOJINGYING
FALÜ YANJIU

农村土地承包经营 法律研究

——从价值到规范的进路

曹务坤◎著



内容提要

本书从法社会学、法人类学、自然法学、实证主义法学、法经济学及法价值学等视角,运用演绎、反证、价值分析、理论假设、类推及法律价值解释等方法,沿着“从价值到规范”的进路,对农村土地承包经营法律价值、农村土地承包经营法律原则、农村土地承包经营法律政策、农村土地发包法律规则,农村土地承包经营权的取得法律规则、变更法律规则、消灭法律规则及保护法律规则进行了深入而系统的研究,对农村土地承包经营法律价值与农村土地承包经营法律原则、农村土地承包经营法律政策及农村土地承包经营法律规则之间的内在关系进行了深刻的检讨和诠释,也对国有农村土地承包经营的一些法律问题进行了分析。

责任编辑:宋云

图书在版编目(CIP)数据

农村土地承包经营法律研究:从价值到规范的进路/曹务坤著.
—北京:知识产权出版社,2011.5

ISBN 978-7-5130-0474-9

I. ①农… II. ①曹… III. ①农村土地承包法—研究—中国
IV. ①D922.44

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第053769号

农村土地承包经营法律研究——从价值到规范的进路

曹务坤 著

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号

邮编:100088

网 址: <http://www.ipph.cn>

邮 箱:bjb@cnipr.com

发行电话:010-82000893

传 真:010-82000860 转 8240

责编电话:010-82000860 转 8324

责编邮箱:songyun@cnipr.com

印 刷:保定市中国画美凯印刷有限公司

经 销:新华书店及相关销售网点

开 本:787mm×1092mm 1/16

印 张:15.25

版 次:2011年5月第1版

印 次:2011年5月第1次印刷

字 数:260千字

定 价:45.00元

ISBN 978-7-5130-0474-9/D·1187 (3382)

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

序 一

新中国成立后，数十年的摸索，农村土地权属的变革仍未达到预期目标。在世界财产理论由“财产所有中心主义”转向“财产利用中心主义”的背景下，在中国农村土地公有制不动摇的背景下，在农村土地权属仍是“三农”问题解决之瓶颈的背景下，学者们纷纷投身于农村土地承包经营法律研究，本书作者也是其中的一员。

缘于与农村的不解之缘，源于对农民的特殊情感，基于对农业的特别关注，出于“农科生”和“法科生”的双重身份，自2002年以来，曹务坤同志一直致力于从农业经济学的视角审视“农村土地价值”问题，从法学的视角反思“农村土地承包经营”问题，一直致力于从实证和思辨的层面探讨农村土地承包经营法律，一直致力于打通“农村土地价值”与“农村土地承包经营规范”之间的通道。十年磨一剑，作者的佳作《农村土地承包经营法律研究——从价值到规范的进路》问世，这是作者数年心血和真知灼见的诠释。

本书作者先后完成了硕士论文《论农村土地承包经营权》和专著《农村土地承包经营权流转研究》，并主持了2006年贵州省教育厅高校人文社科青年项目《贵州农村土地承包经营权流转现状与创新》、2008年贵州省教育厅高校人文社科青年项目《贵州集体林权制度改革中的法律问题研究》及2010年贵州省科技厅贵州财经学院软科学研究联合项目《贵州集体林权制度改革跟踪研究》等项目。本书系作者在多年调查、潜心研究的基础上，扬弃法学界有关农村土地承包经营法律研究的成果，检讨农村土地承包经营法律研究之不足，吸收法哲学家和民法学家的学术营养，结合我国农村现状，根据现代法治发展的趋势，依据农村土地与人性互动的规律，经过反复酝酿加工而成。

本书沿着从世界观到方法论的路径，沿着从价值到规范的进路，运用法社会学、法人类学、自然法学、实证法学、法经济学及法价值学等法哲学中一些经典理论，运用演绎的方法、反证的方法、价值分析的方

法、理论假设的方法、类推的方法及法律价值解释方法等法学方法，诠释了农村土地承包经营法律价值、农村土地承包经营法律原则、农村土地承包经营法律政策及农村土地发包法律规则之间的辩证关系，检讨了现行农村土地承包经营法律的缺陷，解构了农村土地承包经营法律修改和完善的理论基础、内容方法及路径。

难能可贵的是，本书作者敢于挑战传统观点，并提出了一些独到的新观点。如本书作者认为，诚信是法律价值，是农村土地承包经营法律价值；法律由原则、规则和政策三要素构成，规则和政策由原则转化而来，农村土地承包经营法律原则由农村土地价值转化而来，农村土地生存价值和农村土地生态价值优先农村土地发展价值的理念应该贯穿于农村土地承包经营法律的修改和完善中，应该贯穿于有关农村土地承包经营司法实践中；充分发挥农村土地承包经营权的功能，提高农民在市场经济中诚信度，加强农村民主建设，鼓励和推动农民自愿、多形式合作承包经营农村土地，从而调动农民承包经营农村土地积极性，提高承包经营农村土地效率；改变农村土地承包经营纠纷解决理念，即把“行政方式解决纠纷为主，民间和司法解决纠纷为辅”的模式转化为“民间和司法解决纠纷为主，行政方式解决纠纷为辅”的模式。

当然，本书也存在一些不足和遗憾。本书的有些观点值得商榷，对“政策”内涵的界定不令人信服，对国有农用土地承包经营研究不够深入和系统，对农村土地承包经营法律司法实践关注不够。

本书的一些不足和遗憾不影响本书的学术性和实用性，本书是农村土地权属领域中的一部创新之作，是农村土地权属领域中的一部学术著作，具有较强的可读性，故推荐给读者。

是为序。

吴大华

2011年3月

序 二

看完《农村土地承包经营法律研究——从价值到规范的进路》的书稿，不仅为务坤完成新著而高兴，更为他数年来对农村土地承包经营问题的执著与痴迷所感动，故此欣然为之作序。

从入读贵州大学硕士研究生开始，务坤就盯上了农村土地承包经营问题，直至今日依然痴迷不改。在研二的时候，他完成并发表了他的第一篇论文《论农村土地承包经营权的法律属性》，并从此一发不可收拾，不仅发表了关于农村土地承包经营权的系列论文，而且完成了硕士学位论文《论农村土地承包经营权》。该文从民法理论和新制度经济的视角对农村土地承包经营权的属性作了深入探讨，对农村土地承包经营权的转让、抵押及登记等制度进行反思，对这些制度的修改完善提出了颇具价值的建议，被评为贵州大学当年的优秀硕士学位论文。

毕业后，务坤一如既往地执著探究农村土地承包经营权问题。他在田野调查的基础上，从规范主义和功能主义的视角，对农村土地承包经营权理论、农村土地承包经营权流转理论、农村土地承包经营权流转制度和农村土地承包经营权救济制度进行了深入而系统的研究，形成了个人专著《农村土地承包经营权流转研究》。该著于2007年8月出版后受到同行的好评，被香港中文大学图书馆、台湾“国立”大学图书馆及北京大学等众多国内大学的图书馆收藏，该著的一些观点被多次引用。但是，务坤并不满足于此，更未止步于此，而是坚持不懈地致力于农村土地承包经营问题的研究。为此，他深入农村作了更广泛的调查，阅读了大量的法哲学和经济学论著，继而站在法哲学的高度对农村土地承包经营理论进行更深入的挖掘，对农村土地承包经营制度进行更大胆的探索，终于完成本专著《农村土地承包经营法律研究——从价值到规范的进路》。

该著在梳理法律本质学说的基础上，重新诠释了法律本质，即法律是“原则、政策和规则”的化合物，并以农村土地价值作为逻辑推理

的起点,分析了农村土地价值转化为农村土地承包经营法律价值的必然性和途径,归纳了农村土地承包经营法律价值类型;阐释了农村土地承包经营法律价值转化为农村土地承包经营法律原则的必然性和途径,检讨和完善了农村土地承包经营法律原则类型;解析了农村土地承包经营法律原则转化为农村土地承包经营法律政策和农村土地承包经营法律规则的必然性和途径,诠释了农村土地承包经营法律原则、农村土地承包经营法律政策、农村土地承包经营法律规则三者之间的辩证关系,并提出了解决三者之间冲突的方法。同时,本书也检讨了农村土地所有主体和农村土地发包主体的演变及虚化等问题。

作者对贵州和湖南的一些农村的土地承包经营权流转进行了田野调查,对其他省份的农村土地承包经营权流转现状进行了数理分析,这可以为农村土地承包经营法的修改和完善提供事实依据。本书也对农村土地发包法律规则和农村土地承包经营权取得、流转(变更)、消灭的法律规则作了深刻检讨,并提出了相应的立法建议。另外,作者对农村土地承包经营纠纷解决现状作了一些调研,对农村土地承包经营纠纷解决机制的缺陷及其完善提出了独到的见解,如作者主张改变农村土地承包经营纠纷解决的理念,即把“行政方式解决纠纷为主,民间和司法解决纠纷为辅”的模式转化为“民间和司法解决纠纷为主,行政方式解决纠纷为辅”的模式。

虽然本书也存在一些不足,如没有剖析农村土地承包经营纠纷的典型个案,对农村土地承包经营司法实践研究不够深入,对国有农用土地的承包经营问题也是浅尝辄止。但是瑕不掩瑜,该著关于农村土地承包经营法律问题的思考维度新颖,研究进路独特,既有学术性,又不失实用性,故值得一读。

毛卫民

2011年3月9日于杭州小和山

目 录

导 言	1
第一章 农村土地承包经营法律价值	9
第一节 农村土地价值	9
一、农村土地价值的概念	9
二、农村土地价值的类型	10
三、农村土地价值的主体	11
四、农村土地价值的实现	12
五、农村土地价值的冲突及其解决	16
第二节 农村土地承包经营法律价值	17
一、引言	17
二、农村土地承包经营法律价值的类型	17
三、诚信是法律价值	20
四、诚信是农村土地承包经营法律价值	38
五、农村土地承包经营法律价值之间的冲突及其解决	39
六、农村土地承包经营法律价值的实现	43
第二章 农村土地承包经营法律原则	45
第一节 农村土地承包经营法律原则的基本理论	45
一、农村土地承包经营法律原则的概念和特征	45
二、农村土地承包经营法律原则的功能	47
三、农村土地承包经营法律原则的种类	49
第二节 农村土地承包经营权取得法律原则	51
一、农村土地承包经营权取得的含义	51
二、农村土地承包经营权取得法律原则的检讨	51

第三节 农村土地承包经营权流转(变更)法律原则	57
一、农村土地承包经营权流转(变更)的含义	57
二、农村土地承包经营权流转(变更)法律原则的检讨	57
第四节 农村土地承包经营权消灭法律原则	60
一、农村土地承包经营权消灭的含义	60
二、农村土地承包经营权消灭法律原则的检讨	60
第五节 农村土地承包经营权保护法律原则	62
第六节 农村土地承包经营法律原则之间的冲突	64
第七节 法律原则转化为法律规则和法律政策	66
一、法律原则转化为法律规则和法律政策的理论	66
二、农村土地承包经营法律的原则转化为规则和政策的 实践问题	68
 第三章 农村土地承包经营法律政策	72
第一节 法律政策的概念	73
一、关于“政策概念”的主要观点	73
二、笔者对“政策概念”的理解	74
三、结论	78
第二节 法律政策的功能及其有效性	78
一、法律政策的功能	78
二、法律政策的有效性	79
第三节 法律政策与法律原则和法律规则冲突及其解决	80
一、法律政策与法律原则和法律规则冲突发生之必然性	80
二、法律政策与法律原则和法律规则冲突的解决	80
第四节 法律政策的制定	81
一、法律政策制定的必要性	81
二、法律政策制定的主体	83
三、法律政策制定的原则	85
第五节 农村土地承包经营法律政策	87
一、农村土地承包经营法律政策与村规民约的关系	87
二、农村土地承包经营法律政策的作用	89
三、农村土地承包经营法律政策的性质和特征	89
四、农村土地承包经营法律政策的制定	92

第四章 农村土地承包经营法律规则	97
第一节 农村土地发包法律规则	97
一、农村土地所有权主体	97
二、农村土地集体所有权主体虚化	98
三、农村土地所有权主体与农村土地发包主体的关系	105
四、农村土地发包主体法律规则	107
五、农村土地发包方式法律规则	115
第二节 农村土地发包程序法律规则	116
一、农村土地发包程序法律规则的检讨	116
二、农村土地发包程序法律规则的完善	122
第三节 农村土地承包经营权取得法律规则	124
一、引言	124
二、检讨现行农村土地承包经营权原始取得主体法律 规则	125
三、农村土地承包经营权原始取得主体法律规则的完善	127
第四节 农村土地承包经营监督法律规则	127
一、农村土地承包经营监督法律规则的检讨	127
二、农村土地承包经营监督法律规则的完善	129
第五节 农村土地承包经营权流转(变更)现状和理论	130
一、农村土地承包经营权流转现状	130
二、农村土地承包经营权流转理论	148
第六节 农村土地承包经营权流转方式法律规则	164
一、引言	164
二、非集体经济组织使用的国有农村土地承包经营权 流转方式法律规则	164
三、农村土地承包经营权入股法律规则	165
四、农村土地承包经营权抵押法律规则	169
五、农村土地承包经营权流转合同法律规则	179
第七节 农村土地承包经营权消灭的法律规则	188
一、引言	188
二、“抛荒”法律规则	188
三、自然灾害导致农村土地承包经营权消灭的法律规则	190

四、人为地质灾害导致农村土地承包经营权消灭的法律规则	192
五、自愿交回承包地的法律规则	193
第八节 农村土地承包经营权保护法律规则	194
一、农村妇女的农村土地承包经营权保护法律规则	194
二、新增人口的农村土地承包经营权保护法律规则	194
三、农村土地承包经营权救济法律规则	196
参考文献	222
附录	229
后 记	232

导 言

沉沦数年后，农村土地承包经营法律又成为学术界、实务界及政府关注和研究的“热点”问题，不管法学界、经济学界，还是社会学界和民族学界，都有部分学者对农村土地承包经营法律的一些问题进行研究，尤其对农村土地承包经营权流转法律制度、林权制度及农村土地承包经营纠纷的解决等问题作了深入而系统的研究，对于农村土地承包经营权流转问题、集体林权制度改革问题、农村土地承包经营合作问题、农村土地承包经营纠纷调解仲裁问题，我国的一些省份（直辖市）进行了试点，并且试图在全国逐步推广。政府通过不同方式支助有关农村土地承包经营法律方面的研究。有关农村土地承包经营法律方面的国家级课题和省部项目较多，且不说省部级项目，就说国家社科基金项目，2008~2010年，有关农村土地承包经营法律问题的项目达到30多项。如中南财经政法大学的陈小君主持的项目——我国农村集体经济有效实现的法律制度研究，武汉大学法学院的温世扬主持的项目——土地承包经营权流转法律制度研究，浙江大学光华法学院的王冠玺主持的项目——中国农村土地规模经营进程中的法律设计，西南财经大学法学院的吴越主持的项目——土地承包经营权流转制度“瓶颈”与制度创新研究，华中师范大学的丁文主持的项目——土地承包经营权流转市场的法律规制研究，云南省楚雄师范学院的雷敏主持的项目——集体林权制度改革跟踪研究——云南省为例，中国社会科学院的邵夏珍主持的项目——中国农村劳动力流动与土地制度改革研究，西南政法大学校长办公室的刘俊主持的项目——土地承包经营权流转法律制度研究，华中师范大学的贺东航主持的项目——中国集体林权制度改革研究，四川省社会科学院的郭晓鸣主持的项目——统筹城乡发展背景下的农村土地承包经营权流转制度研究——基于成都“试验区”的实证分析，华南农业大学经济管理学院的王俊毅主持的项目——“公司+农户”经营组织的社会资本、关系治理与联盟绩效研究，浙江科技学院社科部的方文主持的

项目——农村土地流转制度及相关问题的理论和实证研究，浙江林学院经济管理学院的石道金主持的项目——南方集体林区农户林权抵押贷款需求行为研究，西安财经学院统计学院的张爱婷主持的项目——西部地区农户生产行为与土地流转的组织与创新研究，北京林业大学经济管理学院의柯水发主持的项目——林权制度改革跟踪研究，江西财经大学经济学院的邹秀清主持的项目——农地保障功能区域差异下土地承包经营权权能拓展与合理限制研究，山西师范大学社会学所的吕世辰主持的项目——农村土地流转制度下的农民社会保障研究，河海大学公共管理学院社会学系的胡亮主持的项目——农村土地流转中的产权困境及其社会学分析，四川大学公共管理学院的刘润秋主持的项目——利益协调推进农村土地流转制度研究，西南财经大学金融学院的刘攀主持的项目——完善农村土地流转制度研究——基于金融视角，上海大学文学院社会学系的张佩国主持的项目——林权与民间法秩序，南京农业大学经济管理学院의林乐芬主持的项目——农村土地制度变迁的社会福利效应分析——基于金融视角，天津商业大学经济学院的李海伟主持的项目——统筹城乡发展背景下的中国农地产权制度创新研究，内蒙古社会科学院的敖仁其主持的项目——牧业经营体制改革中的新问题研究，昆明学院的黄继元主持的项目——民族地区乡村旅游开发中的土地流转研究，南京林业大学的张红霄主持的项目——中国集体林权制度改革跟踪研究，新疆农业大学的杨俊孝主持的项目——西部地区农村土地承包经营权流转问题研究，中南财经政法大学的袁铨主持的项目——农村土地承包经营权流转问题的微观经济学分析研究，中南大学的杨清望主持的项目——农村土地承包经营权流转视角下的社会公平正义研究，北京林业大学的秦涛主持的项目——集体林权制度改革与林业金融服务体系研究，青海大学财经学院的冉永春主持的项目——青海省民族地区农地制度变迁研究，中共四川省委党校的胡雯主持的项目——西部民族地区集体林权制度改革研究：制度困境与政策选择，贵州财经学院的曹利群主持的项目——农村土地承包经营权受让主体研究。

农业经济学界的学者们侧重于利用数量统计方法对农村土地承包经营法律规则的实施和农村土地承包经营权流转现状进行实证研究，侧重于从制度经济学的视角分析农村土地承包经营法律规则和农村土地承包经营法律政策，侧重于为国家和地方政府试点和推行农村土地承包经营法律规则和农村土地承包经营法律政策的改革提出一些宏观对策；在农

村土地承包经营法律规则和农村土地承包经营法律政策的制定和修改中，他们扮演了重要的角色，特别是在农村土地承包经营法律政策的制定和修改中，他们是中流砥柱，是农村土地承包经营权流转法律规则改革的主要推动者。其研究成果也不少，论文汗牛充栋，专著也不少。如丁关良、童日晖合作所著的《农村土地承包经营权流转制度立法研究》（中国农业出版社，2009），谢代银、邓燕云合作所著的《中国农村土地流转模式研究》（西南师范大学出版社，2009），邱道持所著的《论农村土地流转》（西南师范大学出版社，2009），中国社会科学院农村发展研究所宏观经济研究室所著的《农村土地制度：国际比较研究》（社会科学文献出版社，2009），唐文全所著的《农户土地流转意愿与行为研究》（中国经济出版社，2009），胡戎恩、田涛合作所著的《流动的土地：贵州铜仁地区土地流转调查》（北京大学出版社，2010），徐勇、赵永茂合作所著的《土地流转与乡村治理：两岸研究》（社会科学文献出版社，2010），韩俊所著的《中国农村土地问题调查》（上海远东出版社，2009），刘志仁所著的《农村土地流转中的信托机制研究》（湖南人民出版社，2008）。

谢代银、邓燕云运用马克思主义的地租理论、社会再生产理论、合作经济理论和商品货币理论以及西方经济学的新制度经济学理论等基本理论，对土地流转的类型、基本模式及其成效、问题和路径进行了研究。中国社会科学院农村发展研究所宏观经济研究室从比较法的视角探讨了农村土地的产权制度建设、农村土地市场的规范管理、土地流转中的法律问题以及农民土地财产权保护等。唐文全以农户这一市场主体为视角，通过实地调研、建构模型、定量分析等方式，试图探寻农户土地流转的微观动因、发生机制和演进趋势；通过设定若干基本假设，对不同阶段农户土地流转进行了数量测度；在此基础上，提出了增强农户土地流转意愿与规范农户土地流转行为的政策建议。韩俊对农村土地制度改革法规和政策进行了实证研究。

农业经济学者的研究成果对于农村土地承包经营法律完善和实施的正面作用毋庸置疑，对“三农”问题解决的重要意义也毋庸置疑，但是他们的研究成果的局限性也不容忽视。这是由农业经济学者思维和研究方法的局限性所决定的，这是由党政机关直属的“三农”政策研究部门的研究人员结构所决定的。我国党政机关直属的“三农”政策研究部门的研究人员主要是经济学者，很少有“法律人”，尤其是在地方

和基层的党政机关直属的“三农”政策研究部门的研究人员中“法律人”更少。“成本”和“效率”是农业经济理论的一对核心概念，如何减少农业生产经营成本，如何提高农业生产效率，这是农业经济理论中的两个重要问题，这是农业经济学者评价农村土地承包经营法律是否正当的两个重要标准。所以，农业经济学者主要集中研究农村土地承包经营权流转法律制度的完善和实施。他们的主流观点是：应该制定和完善农村土地承包经营权流转法律政策，从而推动和加快农村土地承包经营权流转。进而言之，农业经济学者侧重关注“效率”这一农村土地承包经营法律价值，侧重关注农村土地发展价值，而忽视“公平”、“诚信”、“自由”、“生存”及“生态”等农村土地承包经营法律价值，忽视对农村土地承包经营法律原则和农村土地承包经营法律规则的研究，忽视对农村土地承包经营经济学学术语言、农村土地承包经营日常生活语言和农村土地承包经营法律语言三种不同语言的转化研究，忽视与“法律人”沟通和通力合作，尤其忽视与法律实务界沟通和合作。所以在现实生活中，有些农村土地承包经营法律政策与农村土地承包经营法律规则和农村土地承包经营法律原则的矛盾突出，其矛盾不仅表现在法律理念上，还表现在形式上，如法律价值的冲突、语言的矛盾等；有些农村土地承包经营法律政策无法执行，或者执行效果不好；许多经济学家的调研信息不是农村土地承包经营法律规则修改和完善所需要的信息，因为他们所调研的数据的口径与农村土地承包经营法律规则修改和完善所需要数据的口径不同，它们所指代的行为类型不同。

对于集体农村土地发包主体的虚化问题，对于农村土地承包经营权流转的法律理论、法律规则和农村土地承包经营权流转法律规则实施问题，对于农民合作承包经营集体农村土地问题，对于农村土地承包经营权的保护问题，法学界的学者们进行了研究，并出了不少研究成果。例如，孟勤国所著的《中国农村土地流转问题研究》（法律出版社，2009），陈小君等所著的《农村土地法律制度研究——田野调查解读》（中国政法大学出版社，2004），蒋月等所著的《农村土地承包法实施研究》（法律出版社，2006），曹务坤所著的《农村土地承包经营权流转研究》（知识产权出版社，2007），李明秋、王宝山合作所著的《农村土地制度创新及农地使用权流转机制研究》（中国大地出版社，2004），左平良所著的《土地承包经营权流转法律问题研究》（中南大学出版社，2007），黄河等所著的《农业法视野中的土地承包经营权流转法制保障

研究》(中国政法大学出版社,2007),张平华、李云波、张洪波合作所著的《土地承包经营权》(中国法制出版社,2007),胡吕银所著的《土地承包经营权的物权法分析》(复旦大学出版社,2004),茆荣华所著的《我国农村集体土地流转制度研究》(北京大学出版社,2010),任丹丽所著的《集体土地物权行使制度研究——法学视野中的集体土地承包经营权流转》(法律出版社,2010),韩志才所著的《土地承包经营权研究》(安徽人民出版社,2007),元宗宝所著的《农村土地承包经营权法律保障研究》(法律出版社,2009),张广荣所著的《我国农村集体土地民事立法研究论纲——从保护农民个体土地权利的视角》(中国法制出版社,2007)。

陈小君、李政辉、李中原等民法学者对湖北、山西、广东、江苏、山东五省的一些农村的土地制度作了一些实证考察和研究,主要围绕农村土地的权属状况、使用状况、流转状况、税费负担、征用状况、纠纷状况及农村土地承包经营权的流转状况七个方面进行了调研。孟勤国从正当性和合理性的角度全面分析和论证我国土地流转的应然状态,从而引申出用法律妥善规范土地流转的原则与规则,区分土地的社会价值和经济价值,并阐述了两者的关系,指出社会价值是与人类生存相关的评价,发现了土地的社会价值决定经济价值、经济价值影响社会价值的内在关系。由此出发,厘清了土地对农民的意义和对中国社会的意义。元宗宝在阐述农村土地承包经营权基本结构和法律保障制度相关理论的基础上,全面运用系统分析、实证分析和规范分析的方法,对农村土地承包经营权面临的法治环境、存在的现实困难以及农村土地承包经营权法律保障制度的体系框架、设置缺陷等重大问题进行了全面、深入的研究,解析了土地承包经营权纠纷的高发原因,阐释了多种纠纷解决机制及协调相互关系的措施,并有针对性地提出了强化农村土地承包经营权法律保障的政策建议和发展模式。韩志才揭示了新中国成立后的土地承包经营权制度的演变规律,并实证分析了今天的土地承包经营权的现状,介绍和分析了学界以及我国有关法律对土地承包经营权的概念和性质的争论和界定,分析了土地承包经营权的主体、客体及内容,以及引起土地承包经营权发生、变更和消灭的民事法律事实;分析了当前土地承包经营权纠纷的主要表现、解决途径、保护方式,土地承包经营权纠纷若干问题的处理;对土地承包经营权主体、继承、妇女土地权益的法律保护,以及土地承包法律的建立等问题进行了探讨。黄河探讨了农村土地

承包经营权流转保障法律应该解决的两个主要问题：一是如何使已发生或即将发生的农村土地承包经营权流转行为有一个能够平衡各方利益的、法定的、明确的和可预期的行为模式；二是在农业产业利益日趋低下的情况下，如何使农村土地承包经营权的流转变得现实和可能，通俗地讲，即在“种地越来越不赚钱”、农户“宁可撂荒也不转让”的情况下，如何使农村土地承包经营权人以合理的价格自愿让渡农村土地承包经营权并有人愿意受让。他认为，第二个问题的解决是第一个问题解决的前提和基础，因为如果没有普遍而理性的农村土地承包经营权流转行为的发生，即使是设计得再好的行为模式，也没有可适用性，徒费立法资源。茆荣华以农村集体土地流转为研究对象，从农村土地制度的演变过程、集体土地流转的理论基础和制度设定入手，研究农村土地产权制度和土地征收制度改革，并对土地承包经营权、集体建设用地使用权和宅基地使用权流转制度进行专项研究，致力于构建符合我国现实国情的集体土地流转制度，推动农村土地流转法律制度建设。任丹丽认为，集体土地物权制度是具有中国特色、符合中国国情的土地制度。集体土地物权行使中出现的问题是立法不完善的反应，而非集体所有制的缺陷。不从立法的调整范围和调整方式上对集体土地物权制度进行完善，而是抛弃集体另行寻找所谓合适的物权主体的观点，不但不利于问题的解决，反而有违反基本经济制度之嫌。曹务坤运用民法理论和物权法理论探讨了农村土地承包经营权的性质、特征、变动等问题，探讨了农村土地承包经营权的登记、合同和纠纷等问题；充分论证了“农村土地承包经营权不是债权，而是物权，是用益物权”的观点，论证了保留“农村土地承包经营权”名称的必要性和可能性，检讨了“农村土地承包经营权物权化”、“农地使用权取代农村土地承包经营权论”等学术观点；评析了农村土地承包经营权变动模式，从物的价值角度解释所有权权能分离的必然性，运用数学归纳法原理和事物功能原理检讨和评析所有权权能之界定，从系统论和程序法角度论述了农村土地承包经营权保护，同时也对农村土地承包经营权与投资和农村社会保障等重大问题作了一些研究；也探讨了农村土地承包经营权流转的必然性、理论障碍和法律规则障碍、理论模式、概念、种类、法律特征和原则等问题，运用我国的传统法律文化研究成果、经济分析法的法律思想及价值法的法律思想和最新的物权研究成果检讨现行农村土地承包经营权流转法律规则，并且利用以上的研究成果和法律理念对现行农村土地承包经营权