



国家哲学社会科学成果文库

NATIONAL ACHIEVEMENTS LIBRARY
OF PHILOSOPHY AND SOCIAL SCIENCES

国家所有权的 行使与保护研究

孙宪忠 等著

 中国社会科学出版社



国家哲学社会科学成果文库

NATIONAL ACHIEVEMENTS LIBRARY
OF PHILOSOPHY AND SOCIAL SCIENCES

国家所有权的 行使与保护研究

孙宪忠 等著

 中国社会科学出版社

图书在版编目(CIP)数据

国家所有权的行使与保护研究：从制度科学性入手 / 孙宪忠等著. —北京：中国社会科学出版社，2015. 4

(国家哲学社会科学成果文库)

ISBN 978 - 7 - 5161 - 5599 - 8

I. ①国… II. ①孙… III. ①国有资产—所有权—法律保护—研究—中国
IV. ①D922. 291. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 037462 号

出版人 赵剑英
责任编辑 王 茵
责任校对 李 楠
封面设计 肖 辉 郭蕾蕾 孙婷筠
责任印制 戴 宽

出版 中国社会科学出版社
社 址 北京鼓楼西大街甲 158 号 (邮编 100720)
网 址 <http://www.csspw.cn>
中文域名:中国社科网 010 - 64070619
发行部 010 - 84083685
门市部 010 - 84029450
经 销 新华书店及其他书店

印刷装订 环球印刷(北京)有限公司
版 次 2015 年 4 月第 1 版
印 次 2015 年 4 月第 1 次印刷

开 本 710 × 1000 1/16
印 张 40.75
字 数 626 千字
定 价 132.00 元

凡购买中国社会科学出版社图书,如有质量问题请与本社联系调换

电话:010 - 84083683

版权所有 侵权必究



作者简介

孙宪忠 1957年生,陕西人。1980年至1990年先后在西北政法学院(今西北政法大学法律系)、中国社会科学院研究生院读取法学学士、硕士和博士学位,为新中国第一届民法学博士。1993年至1995年在德国汉堡马克斯-普朗克外国和国际私法研究所从事博士后研究。1999年被中国法学会命名“中国杰出中青年法学家”。2006年获得国务院政府特殊津贴。

现任第十二届全国人民代表大会代表,中国社会科学院长城学者,中国社会科学院高级职称评审委员会委员,法学研究所研究员,中国社会科学院研究生院教授、博士生导师。兼任中国法学会学术委员会委员,全国工商联法律委员会委员,中国民法研究会常务副会长及国内多所大学兼职教授。发表独立专著8部,主编以及合作专著20余部,在《法学研究》《中国法学》等杂志发表论文100余篇,译文10余篇,报刊文章50余篇。在德国、日本、韩国以及我国台湾地区的重要刊物发表论文10余篇。受邀担任全国人民代表大会常务委员会法律工作委员会民法典以及物权法的立法专家。主持中国社会科学院重大项目和国家社科基金重大项目多项。共有7项科研成果获得中国社会科学院优秀科研成果奖。代表作品有《德国当代物权法》《论物权法》《中国物权法草案建议稿》《争议与思考——物权立法笔记》《中国物权法总论》《物权法的实施》(上、下卷)等。

《国家哲学社会科学成果文库》 出版说明

为充分发挥哲学社会科学研究优秀成果和优秀人才的示范带动作用，促进我国哲学社会科学繁荣发展，全国哲学社会科学规划领导小组决定自 2010 年始，设立《国家哲学社会科学成果文库》，每年评审一次。入选成果经过了同行专家严格评审，代表当前相关领域学术研究的前沿水平，体现我国哲学社会科学界的学术创造力，按照“统一标识、统一封面、统一版式、统一标准”的总体要求组织出版。

全国哲学社会科学规划办公室
2011 年 3 月

目 录

序言 为什么要从制度科学性入手?	(1)
一 问题的提出	(1)
二 从一个国际性案例说起	(4)
三 “全民”以及“国家”的主体资格考察	(10)
四 “国家”所有权内的利益冲突	(16)
五 小结:问题归纳及其答案	(19)
 第一章 公法法人	(25)
第一节 概述	(26)
一 历史考察	(26)
二 公法法人与相关概念辨析	(32)
第二节 主要国家及地区的相关制度	(36)
一 大陆法系	(36)
二 英美法系	(39)
第三节 我国相关制度	(41)
一 行政机关的公法法人地位	(41)
二 事业单位公法法人地位	(43)
三 社会团体公法法人地位	(44)
第四节 公法法人的主体资格	(46)
一 民事主体资格的一般规则	(46)
二 公法法人的权利能力	(47)
三 公法法人的行为能力	(49)

四	公法法人的民事责任能力	(50)
五	公法法人的破产能力问题	(52)
	本章小结	(54)
第二章	公法法人财产所有权	(56)
第一节	相关理论分析	(59)
一	马克思关于国家“虚幻共同体”的讨论	(59)
二	“经济人”与政府的“经济人”角色	(61)
三	公共财政理论的支持	(64)
四	公法法人履行公共职能的需要	(66)
五	公地悲剧的启示	(68)
六	物权法理角度的分析	(71)
第二节	相关理论的历史变迁	(74)
一	19 世纪	(74)
二	20 世纪	(75)
三	当代	(78)
第三节	相关理论和制度在我国	(78)
一	我国法学界的观点综述	(79)
二	公法法人所有权的观点	(93)
第四节	公有财产法制的类型化分析	(96)
一	公产(公物)的类型化分析	(96)
二	大陆法系	(99)
三	英美法系	(112)
四	我国国有财产的类型化分析	(113)
	本章小结	(116)
第三章	权能分析	(118)
第一节	概述	(118)
一	所有权的概念、特征	(118)

二	所有权的权能	(120)
第二节	占有权能	(125)
一	所有权人的占有	(125)
二	所有权人出让其占有	(127)
三	占有的标的物	(128)
四	公法法人的占有	(130)
第三节	使用权能	(131)
一	使用的含义	(132)
二	使用的设定与变更	(139)
三	使用的原则	(141)
四	使用的限制	(147)
五	使用的废止	(154)
第四节	收益权能	(155)
一	收益的内涵	(155)
二	收益的正当性问题	(156)
三	收益的实现	(158)
四	收益的限制	(159)
五	收益权的消灭	(161)
第五节	处分权能	(161)
一	处分权概述	(161)
二	公法法人是否享有处分权能	(162)
三	处分的原则	(167)
四	处分的限制	(170)
五	处分权的行使	(172)
第六节	公法法人财产管理	(179)
一	管理权能	(179)
二	比较分析	(181)
本章小结		(183)

第四章 所有权变动	(185)
第一节 物权变动的一般规则	(185)
一 一般规则	(185)
二 法律根据	(186)
三 不动产登记与动产交付原则的适用	(189)
第二节 所有权取得	(192)
一 依据民法取得	(192)
二 依据公法途径的取得	(203)
三 国外相关法制的比较	(216)
第三节 所有权的变更与消灭	(227)
一 变更	(227)
二 消灭	(227)
本章小结	(229)
第五章 所有权保护	(231)
第一节 概说	(231)
一 公共财产保护的责任落实	(231)
二 所有权保护的基本类型	(235)
第二节 民法上的保护	(236)
一 自力保护	(236)
二 诉讼保护	(237)
第三节 公法上的保护	(241)
一 宪法保护	(241)
二 行政法保护	(242)
三 刑法保护	(243)
本章小结	(244)
第六章 国有企业投资人制度	(246)
第一节 问题的提出	(246)

一	为什么研究国有企业投资人问题	(247)
二	国有企业改革迷局如何破解	(250)
第二节	国企投资人法律地位的演变	(256)
一	改革开放之前	(256)
二	改革开放初期	(258)
三	市场经济体制确立时期	(263)
第三节	《企业国有资产法》中的投资人制度分析	(264)
一	股东权抑或所有权	(265)
二	投资人抑或监管人	(266)
三	法人治理抑或内部人控制	(268)
四	公司处分抑或政府处分	(269)
第四节	国有企业投资人的地位	(270)
一	问题在哪里	(270)
二	立法上的国企投资人	(271)
三	“国企”必须分为“央企”和“地方国企”	(273)
四	企业的投资应该明确为政府分级投资	(274)
五	国企投资人应该名副其实	(276)
六	国企以及国企领导人“去行政化”	(278)
第五节	国有股权方面的问题	(281)
一	国企投资人必须行使其股权	(282)
二	股权不可以混淆监管权	(285)
三	针对“国企”的具体股权	(285)
本章小结		(287)
第七章	国有企业的法人所有权	(289)
第一节	问题的提出	(289)
一	理论问题	(290)
二	实践问题	(292)
第二节	国企法人	(296)

一	计划经济体制的国有企业及其权利	(296)
二	改革开放以来国企的改革进程	(298)
三	国企必须首先是企业	(302)
四	如何看待国有企业法人的特殊性	(306)
第三节	国有企业法人所有权	(307)
一	公有制企业财产权利的各种学说	(307)
二	坚持公有制与企业法人所有权并不矛盾	(313)
三	国企享有法人所有权是市场经济的基本规则	(316)
本章小结		(322)
第八章	国家事业单位所有权	(325)
第一节	问题的提出	(325)
一	概念	(325)
二	财产权利问题	(326)
第二节	事业单位的公益法人特征	(329)
一	事业单位的公益法人特征	(329)
二	比较法上的资料	(332)
第三节	事业单位财产所有权	(336)
一	立法以及法理分析	(336)
二	现实意义	(339)
三	可资借鉴的操作措施	(341)
本章小结		(345)
第九章	博物馆的国家所有权	(348)
第一节	问题的提出	(348)
第二节	我国博物馆事业的发展现状	(349)
一	中国博物馆事业的基本情况	(349)
二	法律制度建设主要存在的问题	(351)
三	制度研究意义	(355)

第三节	国际立法例比较分析	(356)
一	概述	(356)
二	分述	(358)
三	借鉴意义	(363)
第四节	现状分析以及立法建议	(365)
一	博物馆的法人所有权理论	(365)
二	国家出资行为	(369)
三	藏品的权利	(370)
四	立法建议	(374)
五	应注意的问题	(379)
	本章小结	(381)
第十章	自然资源国家所有权	(383)
第一节	问题的提出	(383)
一	主导法律观念问题	(383)
二	主要法律制度问题	(386)
三	主要观点争议	(389)
第二节	自然资源国家所有权制度再认识	(390)
一	现有制度体系的形成	(390)
二	主体制度反思	(393)
三	公共利益分析	(396)
四	法律责任分析	(397)
五	标的物角度分析	(398)
六	简要的结论	(403)
第三节	比较法的借鉴	(404)
一	大陆法系	(404)
二	英美法系	(410)
第四节	制度建言	(410)
一	思想认识问题	(410)

二 关于主体的构建	(412)
三 从“物”科学定义构建自然资源法权	(413)
本章小结	(416)
第十一章 自然景观国家所有权	(418)
第一节 问题的提出	(418)
第二节 我国自然景观法权探讨	(420)
一 我国自然景观法权制度现状	(420)
二 现行制度分析	(425)
第三节 借鉴资料:德国和美国的国家公园制度	(434)
一 德国森林国家公园制度	(434)
二 美国国家公园制度	(445)
第四节 我国制度的发展建言	(452)
一 坚持自然景观的国家所有权	(453)
二 建构明确肯定的自然景观法权主体	(454)
三 自然景观上的“国家”公法法人、公物支配权	(454)
四 自然景观管理机构的法人资格	(456)
五 通过立法强制自然景观复归公共利益	(456)
六 景区经营租金改为资源补偿税	(458)
本章小结	(458)
第十二章 公路国家所有权问题	(461)
第一节 问题的提出	(461)
第二节 我国公路国家所有权概述	(462)
一 公路的基本制度	(462)
二 国家在公路所有权方面的民事主体地位问题	(464)
三 公路的国家所有权	(465)
四 法律对公路国家所有权的規定	(468)
第三节 立法例的比较	(470)

一	公路所有权特许经营模式	(470)
二	公路所有权三级政府所有模式	(475)
三	公路所有权两级政府所有模式	(478)
第四节	现状分析及制度建言	(481)
一	现行立法	(481)
二	在公路法权体制中构建公法法人所有权制度	(483)
三	政府路权必须尽快回归公益目的	(486)
本章小结		(487)
第十三章	文物的国家所有权	(489)
第一节	问题的提出	(489)
一	文物的概述	(489)
二	现行法的问题	(492)
第二节	比较法的借鉴	(496)
一	德国相关立法及特点	(497)
二	日本相关立法及保护措施	(500)
第三节	我国立法现状、问题分析以及制度建议	(502)
一	我国文物所有权的立法体系	(503)
二	法理疑问	(504)
三	文物保护的责任主体问题	(507)
四	国有文物上经济利益问题	(509)
五	文物经营权问题	(510)
六	经济发展冲击文物保护	(511)
第四节	制度建言	(512)
一	从责任主体的角度构建权利主体	(512)
二	承认文物的公法法人所有权	(513)
三	以立法强化文物的公用物属性	(515)
四	区分文物中的不动产和动产并建立不同规制	(517)
本章小结		(518)

第十四章 无线电频谱资源所有权	(520)
第一节 问题的提出	(520)
第二节 无线电频谱资源作为民法上的“物”的考察	(523)
一 无线电频谱的物理特性与资源特性	(523)
二 民法上的“物权”客体考察	(526)
三 无线电频谱资源不属于民法上的“物”	(529)
第三节 无线电频谱纳入国家所有权的必要性考察	(531)
一 公产理论简介	(531)
二 无线电频谱资源在我国目前国家所有权语境下的 解读	(533)
三 还原无线电频谱纳入国家所有权的真实面貌	(534)
第四节 无线电频谱资源的制度完善	(541)
一 我国现存无线电频谱管理体制的僵化和不足	(541)
二 国外无线电频谱资源法律体系探究	(544)
三 我国无线电频谱制度改革探究	(547)
本章小结	(549)
 第十五章 国家所有权的侵权法救济	(551)
第一节 问题的提出	(551)
第二节 关于侵权问题的比较法分析	(553)
一 关于法人资格问题	(554)
二 关于责任承担问题	(555)
三 关于应诉保护问题	(557)
第三节 中国现有法律制度关于侵权责任的规定	(558)
第四节 关于侵权问题的起诉和应诉	(563)
一 国家机关和事业单位作为公法法人被侵权的起诉	(563)
二 国家机关和事业单位作为公法法人侵权的应诉	(567)
第五节 立法建议	(570)
一 关于法人独立财产权的确定	(570)

二 关于侵权责任的确定	(570)
三 关于被侵权后的应诉保护机制	(570)
四 关于侵权后的责任承担和追偿	(572)
本章小结	(572)
 结语	(573)
一 问题揭示、研究宗旨	(573)
二 主要观点	(578)
三 研究成果基本结构	(588)
四 本书主要不足	(588)
 参考文献	(590)
 索引	(616)
 写作分工	(627)
 后记	(628)

Contents

Preface: Why We Must Begin with System Scientific Method?	(1)
1 Introduction	(1)
2 An International Case	(4)
3 A Review of the Owner: “the Whole People” and “State”	(10)
4 Conflict of interest within “State Ownership”	(16)
5 Brief Summary: Problems and Answers	(19)
 Chapter 1 Public Legal Persons	(25)
1 General Description	(26)
2 Relevant Systems of Major Countries and Regions	(36)
3 Relevant Systems in China	(41)
4 Subject Qualifications of Public Legal Persons	(46)
Summary of this Chapter	(54)
 Chapter 2 Property Ownership of Public Legal Persons	(56)
1 Analysis of Relevant Theories	(59)
2 Historical Changes of Relevant Theories	(74)
3 Relevant Theories and Systems in China	(78)
4 Classified Analysis of Legal Systems of Public Property	(96)
Summary of this Chapter	(116)