

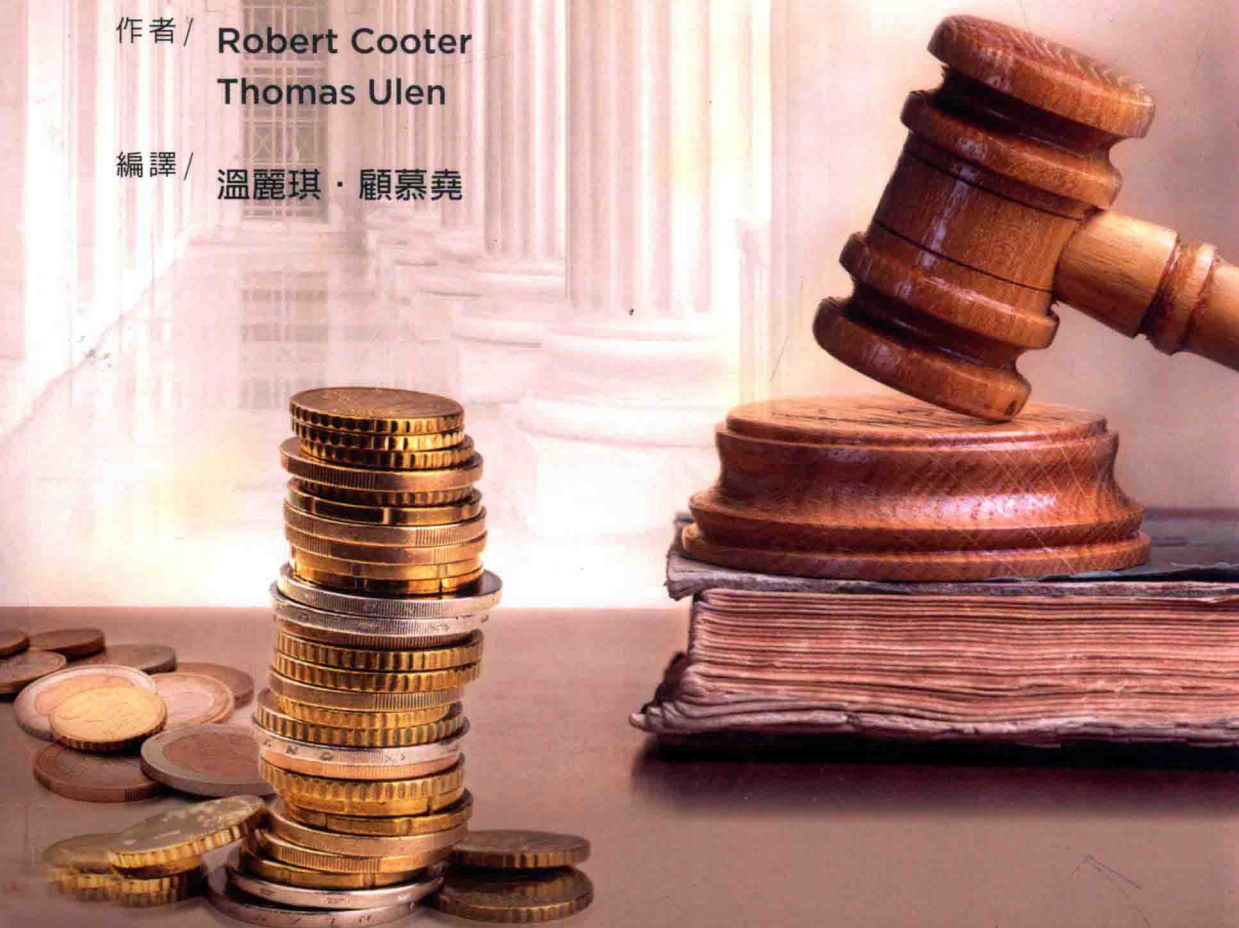
6
EDITION

法律 經濟學

LAW AND ECONOMICS

作者 / Robert Cooter
Thomas Ulen

編譯 / 溫麗琪 · 顧慕堯



◎ 華泰文化
since 1974

LAW AND ECONOMICS



本書特色

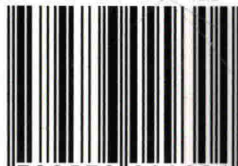
- 一、作者為每位修習過個體經濟的讀者，提供了對於經濟分析與透過經濟分析應用於法律原理原則的清晰介紹。
- 二、本書的架構始於簡介個體經濟學及各類經濟分析方法的概要性介紹，其後以每兩個章節為一組的方式介紹五個法律核心領域——財產法、契約法、侵權行為法、訴訟程序及犯罪與刑事制裁。於每組第一個章節先介紹法律政策的相關案例與經濟分析相關理論；第二個章節透過經濟分析來審視、說明法律與政策的經濟影響及調整的建議。
- 三、透過本書，讀者可以習得以其個體經濟的知識去檢視各種法律原則、法令與公共政策的良窳及其應有的方向。



華泰文化
HWA TAI PUBLISHING
since 1974

<http://www.hwatai.com.tw>
華泰文化事業股份有限公司
台北市11494內湖區新湖二路201號
Tel: 02-2162-1217 Fax: 02-8791-0757
E-mail: business@hwatai.com.tw

ISBN 978-957-609-930-4



9 789576 099304

6

EDITION

法律 經濟學

LAW AND ECONOMICS

作者 / Robert Cooter
Thomas Ulen

編譯 / 溫麗琪 · 顧慕堯



◎ 華泰文化

since 1974

視野無界・心智無限
Open Your Eyes, Stretch Your Mind.


華泰文化
HWA TAI PUBLISHING
since 1974

法律經濟學

Law and Economics 6e

作者：Robert Cooter, Thomas Ulen

編譯：溫麗琪 顧慕堯

發行人：吳昭慧

責任編輯：徐立淇

版面編輯：王素真

封面設計：楊舒雅

發行所：華泰文化事業股份有限公司

地址：台北市 11494 內湖區新湖二路 201 號

電話：(02)2162-1217

傳真：(02)8791-0757

網址：www.hwatai.com.tw

E-mail：business@hwatai.com.tw

登記證：行政院新聞局版北市業字第 282 號

出版：西元 2013 年 9 月 六版

I S B N：978-957-609-930-4

基本定價：壹拾伍元壹角貳分

國家圖書館出版品預行編目資料

法律經濟學／Robert Cooter, Thomas Ulen 原著：

溫麗琪 顧慕堯編譯。-- 六版。--

臺北市：華泰，2013。09

面：公分

譯自：Law and Economics, 6th ed.

ISBN 978-957-609-930-4 (平裝)

1. 法律經濟學

580.1655

102020323

著作權所有 翻印必究

(本書若有缺頁、破損或裝訂錯誤，請寄回本公司更換。)

Authorized translation from the English language edition, entitled LAW AND ECONOMICS, 6th Edition, ISBN: 0132540657 by COOTER, ROBERT B.; ULEN, THOMAS, published by Pearson Education, Inc, Copyright © 2012 by Pearson Education, Inc.

All rights reserved. No part of this book may be reproduced or transmitted in any form or by any means, electronic or mechanical, including photocopying, recording or by any information storage retrieval system, without permission from Pearson Education, Inc. CHINESE TRADITIONAL language edition published by HWA TAI PUBLISHING CO., LTD., Copyright © 2013.

推薦序

陳 序

二十年前台灣大專聯考的法商組大多以商科為第一志願，風水輪流轉，今天的考生則多數以法律科系為第一志願。但俗話說「殺頭的生意有人做，賠錢的生意無人做」，可見經濟的力量大於法律的力量。學法律的人若不懂經濟學的道理，難免誤讀人的行為；制定法律的人若不懂經濟學的道理，則可能訂出難以發揮作用的法律。

「法律經濟學」是研究法律規範中的經濟學原理，一方面給學法律的人唸經濟學，一方面讓學經濟的人唸法律學。經濟學研究的是人類的理性抉擇，而這種理性抉擇大半基於私利的動機。學法律的人所關心的是這種抉擇有些時候並不合於社會全體的公益，而必須以法律限制之；再者，法律制定經濟活動的遊戲規則，以確保當人們依其理性做抉擇時，社會可以得到最大的滿足（例如資源得到最有效率的配置）；第三，當社會必須花費一些成本（例如執法所耗費的資源）才能達到某特定目標時，經濟學也可指出最節省資源的方式，而法律則是促成這種方式實現的規範。

簡言之，法律的用處在於導正理性個人的「誤入歧途」、確保市場機能的發揮以及用市場的手段達成社會公益的目標。而隨著經濟活動的多元化和複雜化，法律的任務也變得更艱鉅。本書是「法律經濟學」領域的著名課本，我的同事溫麗琪博士花費五年的時間才得以譯

成，相信可以提供中文讀者更容易親近這個新領域的媒介。在出版前夕，聊記數語，以為恭賀之意。

陳添枝

二〇一三年九月

（本文作者陳添枝為台灣大學經濟學系教授）

施 序

作為一位任教於商學院的法學教授，本人一直對於沒有正式修過經濟學此一基礎課程感到相當汗顏！此外，由於本人並未於個人的研究與教學中使用法律經濟學此一研究途徑，在這個領域中完全是外行。因此，對於溫麗琪博士希望我幫忙寫推薦序一事感到非常的惶恐。但，當我收到本書的初稿，花了四個小時的時間閱讀後，瞭解到：當我這個幼稚園程度的讀者，都有能力看完本書，並對於法律經濟學此一學門有了基礎的認識，這本透過溫博士流暢的文筆所翻譯出的著作，絕對值得推薦！

感謝溫博士讓我有機會得以先拜讀此一法律經濟學的經典著作。雖然因個人資質駑鈍，無法立即全面吸收並運用本書所介紹的法律經濟分析，但基於本人因如上所述、亟需惡補經濟學之需求，以及基於與溫博士認識超過十年的交情，這四小時應該是最有「效率」且「公平」的時間「分配」！

「效率」與「分配」之於經濟學，就如同「公平」與「正義」之於法律學，都是學科中最核心的價值理念。這兩套價值理念絕非互斥，其相輔相成的相互運用，對於政府的任何決策，絕對是可以發揮一加一大於二的加成效果，法律經濟學即是幫助經濟學家與法律學家瞭解彼此的核心價值理念、並透過認識、進一步運用彼此的方法論，以達前述的加成效果。本書首先透過對個體經濟理論以及法律制度的介紹，讓兩個領域的讀者對彼此的學科有基礎的認識，接著則以財產法、侵權行為、契約、法律糾紛解決機制、以及刑法等包含私法與公法、實體法與程式法之五大法律領域為對象，介紹該法律領域的基本經濟理論，並進一步將相關經濟理論運用於各該法律領域中的核心議題，使得讀者得以非常具體地瞭解如何將經濟分析工具運用在不同的法律領域中。雖然本書中所討論之法律課題，許多都是英美法體系下之法律概念，但承襲大陸法體系之我國，並非沒有相對應之法律概念；再者，本書運用大量的實際與模擬案例，輔助讀者瞭解並應用經濟學的分析

工具，故，無論是對於的法律系或經濟系的學生與學者來說，都降低許多閱讀跨領域著作時，對自身所不熟悉之學科的「入門障礙」。

本人歷次與溫博士開會討論貿易與環境相關議題時，均對於溫博士感到非常敬佩：除了其經濟學之專業領域外，溫博士對於相關法律議題，馬上都可快速掌握核心問題並提出相當實用的意見，讓本人時常懷疑溫博士是否於公務繁忙之餘，偷偷再去念了一個法學博士的學位？！如今有幸閱讀到溫博士之譯著後方恍然大悟，完全瞭解何以身為經濟學家的溫博士，可以對法律研究有如此透徹的認識與瞭解。因此，無論您是法律人或經濟人，本書絕對值得推薦給您閱讀！

施文真

（本文作者施文真為政治大學國際經營與貿易學系教授）

譯序

法律經濟學是一個非常迷人的學問，同時擁有社會科學中最重要的數理和語言邏輯特質。還記得大三那年在熊秉元老師教授的財政學課堂上，初次接觸到法律經濟學這個令人著迷的新領域，那時第一次感受到經濟學理論的實用性，也恍然大悟之前經濟學課堂上那些毫無生氣的抽象理論原來也可以這麼地生活化。後來到國外唸書時，系上教授 Thomas Miceli 開了一門法律經濟學課程，每一堂課中，他以經濟學系統性的思考方式帶領我們瞭解法律的各領域，如寇斯定理的財產權、民法的侵權……等，且提出非常多生動的例子，讓人眼界大開，原來生活上的種種情境都可以利用系統性的思考方式加以瞭解認識，進而打造出我們眼中的理想社會，讓人直呼法律經濟學實在太有用了。

在美國，有一次我的指導老師 Kathleen Segerson 讓我到遠方進行研究調查，那天下著滂沱大雨，而我第二天必須上台報告，我想憑藉自己矯健的身手，一邊開車一邊看報告應無問題。結果天雨路滑一輛大車子突然緊急煞車，我未能預防，就直直往前撞了上去。本來生氣地想找對方理論，不料警察竟說，在這種狀況之下，不管對方做些什麼，都是後面車子的責任，並給我一張大罰單。從此之後，我開車只看前面，不看後面。由此可見法規對行為的影響有多大！

從經濟學的角度而言，法律是一個提供行為者誘因的有效方法；然而，當你思考如核四等重大議題時，又會深覺法律似乎無法提供你具體答案。反對核四的人認為，應注重環保，減少未來的傷害，故堅持廢核四；支援核四的人卻認為，在經濟不景氣的環境中，核四可有效減少能源成本，發展經濟，更何況核四還有減少空氣污染的效益。

面對這樣的問題，法律的確無法有效解決問題，但具系統性思考方法的經濟學，卻能有效釐清環境和經濟兩者之間的取捨。

回國後，曾在相關科系開課，過程中深覺唯有讓法律系和經濟系的學生有共同的語言，才能摒除溝通的障礙，因此翻譯法律經濟學的想法隨即產生，我最大的期待即是希望讓喜好此一領域的讀者得以藉由此書，摒除語言的障礙，瞭解法律經濟學之美。

溫慶堉

謹識於中華經濟研究院

二〇一三年九月

原序

《法律經濟學》第六版的出現，正好是該領域慶祝 30 歲生日時，法律經濟學成為法律分析上最廣泛被使用的工具，並逐漸在學術上發展成為一大優勢。這門學問從美國傳到了許多其他國家，隨著學術的深化，法律經濟學的核心概念變得更清晰穩定，就像生物專業上的演化一般，核心觀念也逐漸發展出新的應用。每個新版本持續在核心分析上進行更完善的解釋，並且當版面有足夠的空間時，也納入選擇性的新應用。這一版延伸到之前討論的法律實證研究以及行為法律經濟學，當納入更多新的材料，回應許多讀者的建議時，這本書感覺上比較像是管弦樂，一個集思廣益的結果，而非二重奏。最後，我們衷心希望讀者能夠像我們一樣喜歡閱讀此本書藉。

本書延續財產法、侵權法、契約法、法律程序、犯罪行為的經濟分析。用過其他版本的講師和學生將會注意到我們改變了侵權法與契約法的章節順序，並且為了和其他所有實質性領域的法律一致，我們也將法律流程區分為理論與課題兩個章節。下面介紹第六版的增修內容及相關資訊。

增修內容

第六版的修改及更新反映出法律經濟學的最新發展，文字上的主要變化包括：

- 更新表格及圖表。
- 增加新的圖文框以及參考文獻。
- 更新且增加網站註釋。
- 第六章增訂責任及貿易實務的額外資訊。

- 第八章透過更好的範例及委託代理問題改善了契約承諾的解釋方法。
- 第九章補充了、勘誤、替代責任、難以評估的損害、懲罰性賠償、大規模侵權、醫療糾紛及一些契約補償的行為層面。
- 第十章增加了潛在爭端者和其律師的決策流程、新的圖示和決策樹狀圖。
- 第十一章是一個新的章節，主要整合了法律流程的一些新材料和更新不同法律爭端層面之實證評估。
- 第十二章新增了犯罪與懲罰的理論材料、並且進行了更新和釐清。
- 第十三章將前面章節中的理論觀點應用於廣泛的犯罪司法的政策問題，並且更新資料及數據。

線上資源

原文書所搭配的網站提供豐富的補充教材幫助教學及學習法律經濟學。書中的網頁註釋將指出網站 (www.pearsonhighered.com/cooter-ulen) 所提供的額外資料。這些註釋延伸說明內文，提供新的文章和書的連結，還有案例中的主要觀念。我們也提供了一些試卷和題目。

這個新版本中教師手冊將隨著版本修訂處更新。教師手冊可於 www.pearsonhighered.com/irc 中的教師資源中心下載。

感謝

首先，十分感謝加州大學柏克萊分校法學院和伊利諾伊大學法學院的同事提供我們優良的學術環境，同事們一直非常慷慨地幫助我們深入瞭解法律。而學術殿堂裡持續不斷發生的、同時也是最棒的奇蹟，就是我們從加州柏克萊分校、伊利諾伊大學和其他地方學校裡的學生身上所學習到的更多知識。

其次，感謝其他學校的老師及學生採用本書作為課堂上的教材並給我們許多有幫助的建議，使本書更為精進。特別感謝喬治城 (Georgetown) 的 Joe Kennedy 提供本書非常透徹且深具建設性的意見。

我們也要向曾經給予本書第五版評論的人致上謝忱：Howard Bodenhorn, J. Lon Carlson, Joseph M. Jadow, Mark E. McBride。

此外，還要感謝以下對第六版提供研究協助的人：Theodore Ulen, Timothy Ulen, Brian Doxey，以及長期以來給予支持協助的人：Jan Crouter, Dhammika Dharmapala, Lee Ann Fennell, Nuno Garoupa, John Lopatka, Richard McAdams, Andy Morriss, Tom Nonnenmacher, Noel Netusil, Dan Vander Ploeg, David Wishart。

最後特別感激我們的助理，加州大學柏克萊分校法學院的 Ida Ng 和伊利諾伊大學法學院的 Sally Cook，協助處理大大小小的事務，讓我們無後顧之憂順利完成本書。非常感謝！

目錄

推薦序	i
譯序	v
原序	vii

第 1 章 法律經濟學簡介 1

第一節 何謂法律經濟分析？	3
第二節 案例	5
第三節 分析私法領域時，效率觀點優於分配觀點	8
第四節 為何法律人需要學習經濟學？又為何經濟學家 需要學習法律？	11
第五節 本書結構	12

第 2 章 個體經濟理論回顧 15

第一節 個體經濟理論的架構	16
第二節 基本觀念：極大化、均衡及效率	17
第三節 數學工具	20
第四節 消費者選擇及需求理論	25
第五節 供給理論	33
第六節 市場均衡	36
第七節 賽局理論	42

第八節 資產訂價理論	46
第九節 一般均衡及福利經濟學	47
第十節 不確定性下的決策行為：風險及保險	54
第十一節 利潤和成長	62
第十二節 行為經濟學	63

第 3 章 法律及法律制度之簡介 67

第一節 成文法與不成文法的發展過程	68
第二節 美國聯邦與州法院制度	72
第三節 法律訴訟的特質	76
第四節 法律規則的演進	78

第 4 章 財產的經濟理論 83

第一節 財產法的概念	87
第二節 議價理論	88
第三節 財產制度的起源：一個發人深省的實驗	91
第四節 財產的經濟理論	94
第五節 如何保護財產權？	106
第六節 私人可擁有哪些財產——公共財和私有財	114
第七節 所有權人可以如何處分其財產？	117
第八節 分配	118

第 5 章 財產法的經濟課題 123

第一節 私人可擁有哪些財產？	125
第二節 如何建立及確認財產權？	151

第三節 所有權人可以如何處置其財產？	163
第四節 違反財產權的救濟方法為何？	172

第 6 章 侵權法的經濟理論	197
-----------------------	------------

第一節 侵權法的定義	200
第二節 侵權責任制的經濟理論	211

第 7 章 侵權責任的經濟課題	239
------------------------	------------

第一節 經濟模型的延伸	240
第二節 計算損失	262
第三節 美國侵權責任制之實證上評價	269

第 8 章 契約法的經濟理論	279
-----------------------	------------

第一節 議價理論：契約簡介	281
第二節 契約執行之經濟理論	287
第三節 契約救濟方式之經濟理論	291
第四節 契約的經濟學上解釋	296
第五節 契約的相關事項：經濟學的長期理論	304

第 9 章 契約法的經濟課題	313
-----------------------	------------

第一節 將賠償視為誘因	314
第二節 立約抗辯與履約抗辯	348

第 10 章 法律程序的經濟理論 **379**

第一節 法律程序的目標：社會成本的極小化	383
第二節 為何提出訴訟？	385
第三節 交換資訊	390
第四節 協議和解	396
第五節 訴訟	401
第六節 上訴	407

第 11 章 法律程序的經濟課題 **417**

第一節 起訴、律師、干擾和其他法律程序上的問題 ..	418
第二節 法律程序的實證上評價	438

第 12 章 犯罪與制裁的經濟理論 **449**

第一節 傳統的刑法理論	451
第二節 犯罪與制裁的經濟理論	457

第 13 章 犯罪與制裁的經濟課題 **481**

第一節 美國犯罪及制裁之相關議題	482
第二節 制裁能嚇阻犯罪嗎？	486
第三節 有效率的制裁	495
第四節 死刑	501
第五節 毒癮與犯罪之經濟理論	506
第六節 槍枝管制的經濟理論	511
第七節 美國犯罪下降的說明	515

索引 **523**