



法律经济学的 学科定位与理论应用

于立 吴绪亮 唐要家 冯博 著



法律经济学的 学科定位与理论应用

于立 吴绪亮 唐要家 冯博 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

法律经济学的学科定位与理论应用 / 于立等著. —北京: 法律出版社, 2013. 2

ISBN 978 - 7 - 5118 - 4480 - 4

I. ①法… II. ①于… III. ①法学—经济学—研究
IV. ①D90 - 059

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 004922 号

法律经济学的学科定位与理论应用
于立 吴绪亮 唐要家 冯博 著

编辑统筹 法律应用出版社
责任编辑 薛晗
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京中科印刷有限公司

责任印制 陶松

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

印张 22.25

字数 387 千

版本 2013 年 3 月第 1 版

印次 2013 年 3 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/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

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 4480 - 4

定价: 48.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

序 言

在这本书出版之前,我们已经先后出版了《产业经济学的学科定位与理论应用》和《规制经济学的学科定位与理论应用》,本书定名为《法律经济学的学科定位与理论应用》,正好构成系列。

本书由四篇和附录构成。各部分内容之间的逻辑关系和重点问题概述如下:

第一篇侧重法律经济学的基础。法律经济学(Law & Economics)就是用经济学的理论和方法研究法律有关的问题。法律经济学的学科定位讨论的是该学科在整个经济学体系中的地位。中国现行的经济学学科分类科学性较差,应该借鉴国际主流的学科分类。

反垄断经济学(Economics of Antimonopoly)是法律经济学的重要组成部分。它以产业经济学或产业组织理论为基础,围绕反垄断法的三个核心内容(垄断协议、滥用市场支配地位和经营者集中)及其相关的反垄断政策(反垄断法)进行分析和评价,为反垄断执法提供经济学依据。

在正常的市场经济条件下,行政垄断不是重要问题。反垄断的首要问题是分辨自然垄断与市场垄断。经济学家早已发现,规模经济既不是自然垄断的必要条件,也不是充分条件。以规模经济为由评论自然垄断必须十分小心。我们系统提出了规模经济(Economies of Scale)、范围经济(Economies of Scope)和网络经济(Economies of Network)

“三位一体”的自然垄断理论,希望对此有新的解释。另外,本篇中还讨论了纵向限制和反竞争行为等重要问题。以上这些都还是法律经济学的基本概述和核心问题,还有许多基础问题没有涉及。特别是,我们力争尽早完成“法理经济学”(Economics of Jurisprudence)的写作计划,即用经济学的理论和方法研究法理学问题,以此作为法律经济学之基础。

第二篇是运用法律经济学研究中国经济中的若干典型问题。“三小法宝”——“小产权”、“小金库”和“小市场”理论,试图从“激励相容”和“法德统一”的视角认识中国经济 30 多年发展与改革的实质经验。从法律经济学特别是法理经济学的角度,分析中国国有企业改革和发展的经验教训,我们坚信,“特殊法人制度”才是国有企业的“正路”或典型形式。中国最高人民法院突破性地公布了两批 8 个“指导性案例”。其中首批首个是个典型的“跳单案”(Jump Dealing)。书中用法律经济学分析首个指导性案例,分析了该案例“一审判决”和“二审判决”的法理依据,揭示出几个重要的“定理”。另外,本篇还运用法律经济学的基本原理对飞行员劳务合约、合资股权纠纷和区域集中型市场问题进行了研究。

第三篇专门讨论反垄断经济学研究的进展情况。前两篇文章是我为山东大学于良春教授主持的《反垄断与规制经济学学术年鉴》(2010 卷和 2011 卷)所写的研究进展综合评述。虽然这需要研读大量的文章和著作,但也为近年来中国反垄断经济学研究的进展所鼓舞。应该说,本篇中关于横向集中控制的效率、单边效应的研究等都是前沿性问题。这些研究虽然针对的是反垄断法的第三个重要方面,却是中国反垄断执法目前为止最为深入、案例也最多的领域。关于价格合谋与价格垄断问题的文章是我为唐要家所著《价格合谋的反垄断政策研究》一书的序言,针对的是反垄断法的第一个重要方面。

第四篇讨论的是竞争政策的国际协调问题。中国在这方面的研究目前还比较薄弱,多数议论还处在就事论事阶段,急需进行国际法律经济学的深入研究。如果说在加入 WTO 之后,我们对反倾销已积累一定经验的话,在国际反垄断方面的理论研究基本上还处于起步阶段。如何避免“内战内行、外战外行”的被动局面,需要更深入、更广泛的研究工作。

本书的附录列出了我们近年来已经完成的有关法律经济学特别是反垄断经济学的成果书目。

我们当然深知,本书的研究深度比较有限,体系不够完整,观点不一定正

确。非常希望与同行们一道,继续为推进法律经济学的普及与发展做出更大的努力,尤其是尽快完成法理经济学的阶段性研究。

于 立

天津财经大学法律经济分析与政策评价中心主任

法律经济学专业博士生导师

国务院反垄断委员会咨询专家

目 录

第一篇 法律经济学基础研究

第一章 法律经济学的学科定位/3

第一节 现行经济学学科设置的国内外比较/3

第二节 法律经济学的学科定位与关联/7

第三节 政治经济学、制度经济学与法律 经济学的关系/11

第二章 反垄断经济学的学科定位/18

第一节 经济学手册的功能与用途/18

第二节 反垄断经济学的主要内容与 学科体系/20

第三节 反垄断经济学与相关学科的关系/26

第四节 相关概念及其关联/31

第三章 规模经济与自然垄断新论/35

第一节 规模经济和自然垄断的经典命题/35

第二节 规模经济和自然垄断的重新定义/36

第三节 规模经济与自然垄断的关系/37

第四章 自然垄断“三位一体”新论/43

第一节 规模经济、范围经济与自然垄断/44

第二节 网络经济与自然垄断/52

第三节 自然垄断的“三位一体”理论/57

第四节 铁路产业的自然垄断性质/61

第五章 纵向限制与企业竞争理论/72

第一节 纵向限制与加尔布雷斯假说/73

第二节 纵向限制的经济理论/76

第三节 纵向限制的反垄断法律/78

第六章 所有权激励与企业竞争理论/83

第一节 所有权激励与竞争行为/83

第二节 福利最大化与双寡头博弈/84

第三节 经理主导型国有控股企业/87

第七章 系统市场结构与企业竞争理论/92

第一节 系统竞争与组件竞争/92

第二节 策略性技术许可/95

第三节 市场封锁/97

第二篇 法律经济学应用研究

第八章 中国经济发展与改革的“三小法宝”/107

第一节 “法宝”之说/107

第二节 “小产权”/109

第三节 “小金库”/112

第四节 “小市场”/114

第五节 激励相容/116

第九章 国有企业改革的法律经济学分析/119

第一节 法人的涵义与分类/119

第二节 特殊法人/121

第三节 特殊法人企业的法律框架/125

第四节 特殊法人与国企改革/126

第十章 跳单问题的法律经济学分析/130

第一节 案例概述/130

第二节 跳单案的法理分析/132

第三节 中介市场效率/138

第四节 法律救济问题/140

第五节 判据和判决结果改进/141

第十一章 飞行员劳务合约的法律经济学分析/143

第一节 资产专用性与敲竹杠/143

第二节 人力资本模型/146

第三节 资源配置效率/148

第四节 保护条款失效/153

第五节 默认合约的性质/157

第六节 市场需求变动和行政管理强势/159

第十二章 合资股权纠纷的法律经济学分析/165

第一节 事实描述/165

第二节 就事论事/166

第三节 就事论理/167

第十三章 运输市场的法律经济学分析/170

第一节 基本经济学特征辨析/171

第二节 自然垄断特征与豁免尺度/173

第三节 共用品特征与市场化之路/174

第四节 信息不对称的分类与解决途径/176

第五节 国有企业“二重性”与特殊法人法/178

第十四章 电煤市场的法律经济学分析/184

第一节 电煤的商品市场界定/185

第二节 电煤的区域市场界定/186

第三节 东北电煤区域市场的垄断情况/190

第四节 区域集中型市场中的主导企业行为/192

第五节 相关政策探讨/193

第三篇 反垄断经济学研究进展

第十五章 2010 年反垄断经济学研究进展/199

第一节 反垄断经济学理论研究深化拓宽/200

第二节 反垄断经济分析技术取得进展/203

第三节 知识产权反垄断研究高位起步/205

第四节 反垄断政策评价与案例研究/208

第十六章 2011 年反垄断经济学研究进展/213

第一节 学科定位/213

第二节 研究主题及其演变/214

第三节 认识误区/216

第四节 研究重点与进展/219

第五节 需要继续关注的重要问题/224

第十七章 横向合并控制中的效率问题/228

第一节 横向合并指南进展/228

第二节 效率分析方法演变/230

第三节 DOJ 和 FTC 的做法/234

第四节 中国政策探讨/240

第十八章 差异产品市场中的单边效应问题/244

第一节 合并审查实践/244

第二节 单边效应损害理论/246

第三节 结构推定方法/249

第四节 合并模拟与 UPP 检验/251

第五节 评价方法探讨/257

第十九章 价格合谋与反垄断法/261

第一节 价格合谋的概念/261

第二节 价格合谋相关的法律规定/262

第三节 价格合谋的重要性/263

第四节 反垄断执法的现实难题/264

第二十章 行政垄断与反垄断法/265

第一节 《公司法》的教训/265

第二节 《反垄断法》重蹈覆辙/266

第三节 对垄断要分而治之/267

第四节 建立行政特殊法规/269

第五节 特殊法人法的重要价值/271

第二十一章 反垄断法的争议与展望/272

第一节 垄断协议/273

第二节 滥用市场支配地位/275

第三节 经营者集中/276

第四节 行政垄断/278

第五节 前景展望/280

第四篇 国际竞争政策协调

第二十二章 国际竞争政策的冲突与协调/285

第一节 联合国/286

第二节 欧盟与世界贸易组织/288

第三节 经济合作与开发组织/291

第四节 美国与国际竞争网络/293

第五节 分歧、互动与展望/295

第二十三章 保反兼顾的知识产权政策与国际谈判/302

第一节 知识产权政策“三种政策观”/303

第二节 “平衡观”的经济学逻辑与法律依据/304

第三节 知识产权政策“保反阶段论”/307

第四节 知识产权政策“保反三分法”/309

第五节 知识产权政策“三三制体系”/310

第六节 相关政策探讨/313

第二十四章 欧盟竞争政策及其发展趋势/317

第一节 欧盟竞争政策及其发展/317

第二节 欧盟竞争政策的发展趋势/324

第三节 相关政策探讨/326

第二十五章 反倾销与反垄断的逻辑关系/328

第一节 现象与趋势/328

第二节 逻辑关系/329

第三节 法律关系/334

附录:作者法律经济学相关著作目录/341

后 记/343

第一篇

法律经济学基础
研究

第一章 法律经济学的学科定位

第一节 现行经济学学科设置的 国内外比较

一、中国现行经济学学科设置存在的问题

表 1.1 是中国现行的研究生学科目录中的经济学分类。^① 它存在如下的主要问题：

1. 分类不当。虽说从概念上可以划分理论经济学和应用经济学,但实际上一涉及具体学科,多是既有理论,又有应用。“人口、资源与环境经济学”,是三个独立的应用经济学二级学科,即“人口经济学”、“资源经济学”和“环境经济学”。现在列入理论经济学并不合适。“统计学”是重要的经济学方法,但本质上属于数学学科,也不存在“统计经济学”。即使称作“经济统计学”,仍是研究经济问题的统计学。^② 现在列入应用经济学二级学科比较勉强。

① 国家社科基金学科分类中的经济学目录也存在不少问题。

② 在汉语习惯中,在涉及学科存在交叉,但有主有辅的情况下,多是“定语”在先,主词在后。按此规则,Econometrics 就应与“生物计量学”(Biometrics)一样,称为经济计量学,而不是计量经济学,因其本质上属于计量学,不属于经济学。又如,博弈论(Game Theory)研究集大成者虽可获诺贝尔经济学奖,但不等于说博弈论就属于经济学,它是一种用途广泛的数学方法,可用于经济学、政治学、社会学、军事学等多个领域,相应可有经济博弈、政治博弈、社会博弈和军事博弈。与此类似,统计学(Statistics)本身也不属于经济学,它也是一种用途广泛的数学学科,也可用于经济学、政治学、社会学、军事学等多个领域,相应可有经济统计、政治统计、社会统计和军事统计。

表 1.1 中国现行经济学门类学科分类(一级+二级)

	编号	学科名称		编号	学科名称
一级学科	0201	理论经济学	一级学科	0202	应用经济学
二级 学科	020101	政治经济学	二级 学科	020201	国民经济学
	020102	经济思想史		020202	区域经济学
	020103	经济史		020203	财政学
	020104	西方经济学		020204	金融学
	020105	世界经济		020205	产业经济学
	020106	人口、资源与 环境经济学		020206	国际贸易学
				020207	劳动经济学
				020208	统计学
				020209	数量经济学
				020210	国防经济

2. 涵义不清。例如,何为“国民经济学”?它与宏观经济学是何关系?又如,“世界经济”主要是指国别经济体研究,它与国际公认的“国际经济学”相去甚远,也不符合理论经济学特点。“国防经济”也是强调与国防有关的实体经济。英文中的 Economy 强调实体经济, Economics 强调经济学的“学”,而 Economies 强调经济性,涵义大有不同。^①

3. 将大划小。如“西方经济学”不仅名称不规范,内容上也涵盖所有的经济学学科,但却只被列入理论经济学之下的“二级学科”。另外,西方经济学体系之中的很多学科属于应用经济学,不属于理论经济学。

4. 主辅倒置。如“数量经济学”的核心是“经济计量学”,本是研究经济问题的计量学,它与博弈论类似,都属于经济学研究的主要方法,但本身并不是经济学。^② 如果强调其研究方法的特性,与统计学一起并入理论经济学,更合适一些。“经济思想史”归属理论经济学应无异议,因其强调的是经济学思想的来龙去脉。

① 经济概念至少可有四种理解。一是指实体经济的,如工业经济和国民经济,对应的英文为 Industrial Economy 和 National Economy;二是强调经济体制的,如计划经济和市场经济,英文为 Planning Economy 和 Market Economy;三是指经济学科或经济问题研究的,如制度经济学和产业经济学,英文为 Institutional Economics 和 Industrial Economics;四是强调经济性的,如规模经济和范围经济,英文为 Economies of Scale 和 Economies of Scope。传统的政治经济学是个例外,英文一直为 Political Economy,它与后来的 Political Economics 是有区别的。所以称为两种涵义的政治经济学。

② 与其相关的 Mathematical Economics 的准确涵义是“经济数学”,而不是“数理经济学”。

而“经济史”则不然,如果强调“经济”应归入应用经济学,如果强调“史”应归入史学。

5. 需要更名。如财政学应改为“财政经济学”或公共经济学,金融学应改为“金融经济学”,国际贸易学应与国际金融学合并为“国际经济学”。

6. 急需增设。如本章重点评述的“法律经济学”,如果继续保留理论经济学与应用经济学的二分法,应该将其增列为应用经济学二级学科。法律经济学是用经济学理论和方法研究法律问题的经济学分支,内容丰富,前景宽广。

二、国际主流经济学学科设置或学科分类

国际上经济学分类通常都采取 JEL 分类法(Journal of Economic Literature Classification System)。详见表 1.2。JEL,即《经济学文献》刊物,为季刊,由美国经济学学会(American Economic Association,AEA)主办,主要刊登有关最新发表著作和论文的评述文章和信息。AEA 的索引数据库 EconLit,包括 1969 年以来的学术论文、著作、评论、学位论文和工作论文,采用的也是 JEL 分类法。

2008 年第 2 版的《新帕尔格拉夫经济学大辞典》,由 1506 位世界著名经济学家,包括 25 位诺贝尔经济学奖获得者参加编写,用的也是 JEL 分类法。

2001 年创办的中国经济学年会,由北京大学中国经济研究中心、复旦大学经济学院、南开大学经济学院和中国人民大学经济学院等国内名校为理事单位,十余年来历年年会的征文和讨论分组参照的也是 JEL 分类法。

表 1.2 国际通用经济学分类(JEL 分类)

编号	学科名称	编号	学科名称
A	一般经济学	K	法律经济学
B	经济思想史、方法论	L	产业组织学(或产业经济学)
C	数理方法、数量方法	M	企业管理与经营经济学、营销学、会计学
D	微观经济学	N	经济史
E	宏观经济学、货币经济学	O	发展经济学、技术进步、增长经济学
F	国际经济学	P	经济体制
G	金融经济学	Q	农业经济学、资源经济学、环境经济学、生态经济学
H	公共经济学	R	城市经济学、农村经济学、区域经济学
I	卫生、教育与福利经济学	Y	其他经济学(书评、学位论文)
J	劳动经济学、人口经济学	Z	经济学专题(如文化经济学)