

21 世纪法律保护丛书
Into 21st Century: China Law Series



【主编】刘剑文 杨汉平

私有财产法律保护

LEGAL PROTECTION OF PRIVATE PROPERTY

法律出版社

21 世纪法律保护丛书
Into 21st Century: China Law Series

私有财产法律保护

LEGAL PROTECTION OF PRIVATE PROPERTY

【主编】

刘剑文 杨汉平



法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

私有财产法律保护/刘剑文,杨汉平主编. —北京:法律出版社,
2000. 2

ISBN 7-5036-1154-5

I. 私… II. ①刘… ②杨… III. 个人财产-所有权-基本知识-中国 IV. D923. 2

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 01213 号

出版·发行/法律出版社 经销/新华书店

责任印制/李跃

印刷/北京市朝阳新源印刷厂

开本/880×1230 毫米 1/32 印张/21.125 字数/536 千字

版本/2000 年 6 月第 1 版 2000 年 6 月第 1 次印刷

印数/0,001—6,000

社址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)

电子信箱/pholaw@public. bat. net. cn

电话/88414899 88414900(发行部) 88414121(总编室)

出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-1154-5/D·918

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

理论篇撰稿人

刘剑文 北京大学法学院教授、博士生导师，
武汉大学法学博士，北京大学法学
博士后

杨汉平 中国工运学院副教授，中国政法大
学法学博士

王 轶 中国人民大学法学博士，北京大
学法学博士后

易继民 北京大学法学博士

梅夏英 武汉大学法学博士

郭卫华 北京大学法学博士

肖江平 北京大学法学博士

实务篇编纂人

徐景和 国家司法部，北京大学法学博士

闫荣玲 北京畅想文化有限公司

刘淑强 全国人大法工委

魏 方 中国政法大学法学博士

刘烈东 中国粮油食品进出口总公司

陈 希 首师大

王月红 北京政法管理干部学院

序 言

新中国成立之后很长一段时期内，我们在理论上未能科学地区分所有制与所有权的关系，在实践中，私营经济被视为社会主义经济的异物，因而受到了日益严重的歧视和排挤。为了追求纯而又纯的公有制，以“一大二公”的方式来提升公有制的程度、扩大公有制的领域，私有财产的范围日趋萎缩，对私有财产保护的理论研究被视为“禁区”，私有财产保护制度十分脆弱。

党的十一届三中全会以来，我国全面实行改革开放的政策，社会经济生活已经发生了很大的变化。改革开放实践的成果之一，反映在财产问题上，表现为在公有财产迅速增加的同时私有财产的范围不断扩大，私有财产由消费领域扩大到了生产领域；私有财产在经营上的实现形式呈现了多元化的状态，不仅有个体工商户、合伙企业、个人独资企业等形式，而且有限责任公司、股份有限公司等形式，此外还有外商投资企业。改革开放的实践证明：私有经济同样是社会主义市场经济的重要组成部分。随着人们对公有制及其实现形式认识的深化，关于私有财产的地位、作用等方面的理论研究也取得了很大的进展，并且在立法上得到了相当程度的反映，突出的标志就是我国《宪法》中有关条文的修订。我国1982年《宪法》第11条规定，“在法律规定范围内的城乡劳动者个体经济，是社会主义公有制经济的补充，国家保护个体经济的权利和利益”，“国家通过行政管理，指导、帮助和监督个体经济”。1988年，我国《宪法》第11条增加规定，“国家允许私营经济在法律规定的范围内存在和发展，私营经济是社会主义公有制经济的补充。国家保护私营经济的合法的权利和利益，对私营经济引导、监督和管理”。1999年，我国《宪法》第16条进一步修正为：“在法律规定范围内的个体经济、私营经济等非公有制经济，是社会主义市场经济的重要组成部分”，“国家保护个体经济、私营经济的合法权利和利益。国家对个体经济、私营经

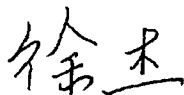
济实行引导、监督和管理”。这些规定为我国公民个人财产、非公有制经济的存在和发展提供了宪法保障,我国个体经济、私营经济等非公有制经济从“补充”地位到社会主义市场经济“重要组成部分”,非公有制经济在我国逐步发展、壮大起来。

在现代社会,对私有财产的法律保护,不能仅仅满足于为私有财产争议提供解决机制,而且还应当为私有财产的安全提供一种保障机制。因此,一种理想的财产法律保护制度至少应当具有以下特点:私有财产与公有财产具有同等重要的地位,国家应当对所有的财产给予平等的保护。在保护公有财产方面,我们应当防止和惩处侵吞公有财产的行为;在保护私有财产方面,我们应当防止以国家或者政府的名义不合法地无偿占用、甚至剥夺私有财产等侵害行为。

毫无疑问,财产因素一直是经济增长、社会发展的原动力之一。在现代社会,对私有财产给予法律保护是社会进步的标志之一。在社会主义市场经济条件下,健全的私有财产制度必将有助于推动市场经济和现代企业制度的建立和发展。我国目前正在加强对私有财产保护的法制机制。我们有理由相信,在不远的将来,我国保护私有财产的法律制度必将进一步健全和完善。

近年来,我国法学界对私有财产及其保护制度已经作了许多有益的探讨,但是,与深化改革扩大开放的要求相比,与私有财产应当达到的法律保护程度相比,相关的法学理论研究还不够深入和系统。本书对私有财产的基本理论问题进行了较为系统的研究和论证,并从宪法、行政法、刑法、民法、经济法等角度,对私有财产的法律保护进行了有益的探讨,具有开拓性。尽管本书的某些观点有必要作进一步的研究,但我仍然乐于将这一成果推荐给广大的读者。

是为序。



2000年1月6日

21 世纪法律保护丛书

顾 问

成思危 王家福 徐杰

主 编

刘剑文 杨汉平

目 录

序 言	徐杰
-----------	----

理 论 篇

第一章 私有财产概述	(3)
第一节 财产权及其哲学基础	(3)
一、财产、财产权及私有财产权	(3)
二、物和所有权	(6)
三、私有财产制度	(11)
四、财产权的哲学基础	(13)
第二节 私有财产制度的起源考察	(31)
一、从《格尔蒂法典》看西方私法制度的起源	(31)
二、从希腊城邦制度看私有财产制度的起源	(34)
三、从古希腊自然法学说看西方私法传统的起源	(39)
四、结语	(45)
第三节 私有财产制度的发展	(47)
一、古希腊私有财产法律制度	(47)
二、古罗马私有财产法律制度	(51)
三、中世纪私有财产法律制度	(67)
四、近代私有财产法律制度	(76)
五、现代私有财产法律制度	(81)
六、私有财产制度在我国的发展	(87)

第二章 私有财产的价值功能和公私法定位	(95)
第一节 市民社会与私有财产权功能的互动	(95)
一、古典市民社会:私有财产法与自然秩序	(95)
二、近现代市民社会:私有财产法与自由	(100)
三、当代市民社会:私有财产法与利益平衡	(105)
第二节 当代私有财产权体系与公权、私权定位	(109)
一、私有财产权体现为法律赋予主体的一种 行为选择自由	(111)
二、公权与私权划分的价值和规范层面分析	(114)
三、私有财产权的相对性:跨越公法与私法的 独立权利体系	(117)
第三节 私有财产权公法和私法保护的融合	(125)
第三章 市场经济与私有财产法律保护体系	(129)
第一节 计划经济漠视私有财产的保护	(129)
第二节 市场经济与私有财产法律保护 体系的关系	(136)
一、市场经济、私有产权与经济增长	(136)
二、市场、法律与秩序	(141)
第三节 私有财产法律保护体系的建构	(150)
一、私有财产权的宪法保障	(152)
二、私有财产的行政法保护	(155)
三、私有财产的刑法保护	(156)
四、私有财产的民法保护	(157)
五、私有财产的经济法保护	(162)
第四节 我国私有财产法律保护机制的形成	(162)
第四章 私有财产权的宪法保障	(168)
第一节 私有财产权在宪法上的性质和地位	(168)

一、权利及其在宪法上的涵义	(168)
二、私有财产权在宪法上的涵义	(171)
三、私有财产权在宪法上的性质	(172)
四、私有财产权在宪法上的地位	(173)
第二节 私有财产权宪法保障的应然分析	(173)
一、私有财产权宪法保障的意义	(173)
二、私有财产权宪法保障的价值取向	(176)
第三节 我国私有财产权宪法保障的实然分析	(178)
一、我国私有财产权宪法保障的回顾	(178)
二、我国私有财产权宪法保障的条款	(181)
三、我国私有财产权宪法保障条款的分析	(183)
第四节 我国私有财产权宪法保障的讨论	(184)
一、我国私有财产权宪法保障条款存在的问题	(184)
二、私有财产权宪法保障规范的应然结构	(189)
三、完善我国私有财产权宪法保障规范的建议	(190)
 第五章 私有财产的行政法保护	(192)
第一节 私有财产行政法保护概述	(192)
一、私有财产行政法保护的涵义	(192)
二、私有财产行政法保护的性质	(194)
三、私有财产行政法保护的方式	(196)
第二节 私有财产的行政法保护制度	(197)
一、私有财产的特别行政法保护	(197)
二、私有财产的一般行政实体法保护	(201)
三、私有财产的行政赔偿法保护	(209)
四、私有财产的行政复议法保护	(213)
五、私有财产的行政诉讼法保护	(217)
 第六章 私有财产的刑法保护	(224)

第一节 私有财产的刑法保护概述·····	(224)
一、私有财产刑法保护的一般特点·····	(224)
二、私有财产刑法保护的性质与地位·····	(226)
三、私有财产刑法保护的方式·····	(229)
第二节 私有财产的刑法保护制度·····	(235)
一、取得罪·····	(235)
二、挪用罪·····	(244)
三、毁坏罪·····	(245)
 第七章 私有财产的民法保护·····	(248)
第一节 私有财产民法保护概述·····	(248)
第二节 私有财产民法保护的基本原则·····	(254)
一、民法基本原则的意义·····	(254)
二、民法基本原则的内容·····	(256)
三、私有财产民法保护的具体法律原则·····	(261)
第三节 私有财产民法保护的方法·····	(266)
一、物权法对私有财产的保护·····	(266)
二、债权法对私有财产的保护·····	(271)
三、侵权行为法对私有财产的保护·····	(306)
四、继承法对私有财产的保护·····	(316)
 第八章 私有财产的经济法保护·····	(318)
第一节 私有财产经济法保护概述·····	(318)
一、私有财产经济法保护的性质·····	(318)
二、私有财产经济法保护的作用·····	(320)
三、私有财产经济法保护的特点·····	(323)
第二节 私有财产的经济法保护制度·····	(324)
一、市场主体法对私有财产的保护·····	(324)
二、市场管理法对私有财产的保护·····	(336)

三、宏观调控法对私有财产的保护	(341)
四、社会保障法对与私有财产的保护	(358)

实 务 篇

典型案例剖析

一、私有财产的取得和使用法律保护案例	(379)
王春林与银川铝型材厂有奖储蓄存单纠纷再审案	(379)
杨尔特诉礼泉县教育局、礼泉县教育工会给付募捐款 纠纷案	(382)
李珉诉朱晋华、李绍华悬赏广告酬金纠纷上诉案	(385)
胡德开等人申请确认房屋所有权案	(387)
二、私有财产交易和担保法律保护案例	(389)
赵小妹诉金中富国际期货交易所有限公司期货交易 纠纷案	(389)
王周存、任桂侠诉青龙村七组果园承包合同 纠纷案	(393)
三、外商投资企业权益保护案例	(395)
泰谷南洋小厨诉为食欢乐城特许加盟合约违约案	(395)
四、知识产权的法律保护案例	(398)
陶义诉北京市地铁地基工程公司发明专利权属 纠纷案	(398)
平谷宫廷风味烤鸡厂诉唐国兴确认专利申请权 纠纷案	(402)
徐永北诉江苏省日用化工研究所奖金、奖励费 纠纷案	(405)
钱钟书、人民出版社诉胥智芬、四川文艺出版社著作权 纠纷案	(409)

吴冠中诉上海朵云轩、香港永成古玩有限公司出售 假冒其署名的美术作品纠纷案·····	(414)
五、私有财产的继承案例·····	(419)
谢东辉、郑兆本诉陈世军等继承纠纷案·····	(419)
王健华等五人诉王汝范继承纠纷案·····	(422)
六、行政侵权的法律救济案例·····	(425)
刘本元不服蒲江县乡镇管理局侵犯财产权、经营自 主权处理决定行政纠纷案·····	(425)
张晓华不服磐安县公安局限制人身自由、扣押财产 行政纠纷案·····	(429)

实用法规分解

第一章 私有财产权主体·····	(435)
第一节 公民·····	(435)
一、公民的含义·····	(435)
二、公民的民事权利能力和民事行为能力·····	(435)
三、宣告失踪和宣告死亡时的财产处理·····	(437)
第二节 城乡个体工商户·····	(438)
第三节 农村承包经营户·····	(440)
第四节 法人·····	(441)
一、法人的一般规定·····	(441)
二、企业法人·····	(442)
三、联营·····	(443)
第五节 私营企业·····	(443)
第六节 个人合伙与合伙企业·····	(450)
一、个人合伙·····	(450)
二、合伙企业·····	(451)
第七节 个人独资企业·····	(458)
第八节 公司·····	(460)

第九节 外商投资企业	(469)
一、中外合资经营企业	(469)
二、中外合作经营企业	(469)
三、外资企业	(471)
 第二章 私有财产权类型	(472)
第一节 财产所有权和与财产所有权有关的 财产权	(472)
一、财产所有权	(472)
二、与财产所有权有关的财产权	(477)
第二节 股东权与资产权	(486)
一、股东权	(486)
二、资产权	(487)
第三节 知识产权	(488)
一、通则	(488)
二、专利权	(489)
三、商标权	(491)
四、著作权	(493)
 第三章 私有财产权的取得	(496)
第一节 财产所有权和与财产所有权有关的 财产权	(496)
一、财产所有权	(496)
二、与财产所有权有关的财产权	(499)
第二节 知识产权	(513)
一、通则	(513)
二、专利权	(514)
三、商标权	(518)
四、著作权	(524)

第四章 私有财产使用	(530)
第一节 财产所有权和与财产所有权有关的	
财产权	(530)
一、财产所有权	(530)
二、与财产所有权有关的财产权	(531)
第二节 知识产权	(543)
一、通则	(543)
二、专利权	(544)
三、商标权	(547)
四、著作权	(548)
第五章 私有财产交易	(554)
第一节 私有财产买卖	(554)
一、买卖	(554)
二、租赁	(560)
三、转让	(571)
第六章 私有财产抵押、质押、赠与、典当	(577)
第一节 私有财产抵押	(577)
一、抵押一般规定	(577)
二、房地产抵押	(582)
三、土地使用权抵押	(583)
第二节 私有财产质押	(584)
一、动产质押	(584)
二、权利质押	(585)
第三节 私有财产赠与、典当	(588)
一、财产赠与	(588)
二、财产典当	(590)

第七章 私有财产继承	(593)
第一节 继承一般规定	(593)
一、总则	(593)
二、遗产	(593)
三、文物的继承	(594)
四、作品及著作权的继承	(595)
五、其他可以继承的财产权利	(596)
六、继承开始	(597)
七、继承方式	(598)
八、特殊继承主体	(598)
九、丧失继承权	(599)
十、遗产保管	(600)
十一、遗产分割	(600)
十二、遗产分割顺序	(601)
第二节 法定继承	(602)
一、法定继承顺序	(602)
二、法定继承份额	(603)
三、法定继承中继承人以外可以分得遗产的人	(604)
第三节 遗嘱继承	(605)
一、遗嘱订立方式	(605)
二、遗嘱见证人	(605)
三、遗嘱的撤销与变更	(606)
四、无效遗嘱	(606)
五、遗嘱应当照顾的继承人	(607)
六、遗嘱继承或者遗赠附有义务	(607)
第四节 遗赠扶养	(608)
一、通则	(608)
二、放弃继承与受遗赠	(608)

第五节 涉外继承·····	(609)
第八章 私有财产的法律保护·····	(611)
第一节 宪法保护·····	(611)
第二节 刑法保护·····	(612)
第三节 行政法保护·····	(615)
一、行政复议·····	(615)
二、国家赔偿·····	(623)
第四节 民法保护·····	(629)
一、一般规定·····	(629)
二、违反合同的民事责任·····	(629)
三、侵权的民事责任·····	(630)
四、承担民事责任的方式·····	(631)
第五节 经济法保护·····	(632)
一、私有财产的税务管理·····	(632)
二、私有财产的金融管理·····	(652)
后 记·····	(658)