



现代法学学术丛书

教育部人文社会科学研究规划项目

法律经济学论纲

中国经济法律构成
和运行的经济分析

周林彬 著

An Outline of Law and Economics

An Economic Analysis of the Structure
and Operation of China's Economic
Laws and Regulations

北京大学出版社

教育部人文社会科学研究规划项目

法律经济学论纲

——中国经济法律构成和运行的经济分析

An Outline of Law and Economics

**An Economic Analysis of the Structure
and Operation of China's Economic Laws
and Regulations**

周林彬 著

北京大学出版社

北 京

图书在版编目(CIP)数据

法律经济学论纲:中国经济法律构成和运行的经济分析

周林彬 著. - 北京:北京大学出版社,1998.7

ISBN 7-301-03829-1

I.法… II.周… III.经济法-理论研究-中国

IV.D922.290.1

书 名:法律经济学论纲

著作责任者:周林彬

责任编辑:张晓秦 林君秀

标准书号:ISBN 7-301-03829-1/D·389

出版者:北京大学出版社

地 址:北京市海淀区中关村北京大学校内 100871

电 话:出版部 62752015 发行部 62754140 编辑部 62752032

排 版 者:北京大学出版社激光照排室

印 刷 者:北京经纬印刷厂

发 行 者:北京大学出版社

经 销 者:新华书店

850×1168毫米 32开本 15.5印张 380千字

1998年7月第一版 1998年7月第一次印刷

定 价:20.00元

序^①

一

法律经济学是一门法学和经济学有机结合的新兴边缘学科,是一门对我国经济发展和法制建设有积极意义的科学。法律经济学虽然最早产生于发达国家,但从90年代开始,伴随着我国市场经济体制的建立,这一理论的研究在我国经济学界和法学界蓬勃兴起。市场经济是法治经济。实践表明,经济发展的研究离不开法制环境问题的研究;因为市场主体经营活动必须在一定的法律制度中进行,并接受现存的法律制度对它的影响。同样,对法律制度问题的研究也离不开经济的分析;因为当代法制环境问题,大都由经济的因素来决定;要根本解决这些问题,应当具备相应的市场经济发达程度和相应的社会政治、法律、文化发展条件。所以,对经济发展和民主法制建设必须综合加以考察,而法律经济学研究就是一种重要的综合研究方法。

二

以民商法、经济法、社会法为主体的有关经济的法律制度,是我国市场经济亦即法治经济的法律基础。经济法律与经济意

①本序作者王家福为第九届全国人民代表大会常务委员会委员、中国社会科学院法学研究所研究员(博士生导师)、中国法学会副会长、中国法学会民法学经济法学研究会会长。

识理念紧密相关,如民商法中确立的法人制度,为市场经济确定起完善的主体制度;物权法律制度,是商品交换的物质基础;债权法律制度与商业信用紧密相联;竞争法、保险法与公平竞争、减少商业风险相联。各项经济活动,无论是宏观和微观经济活动,总是存在交易费用。如为了获得交易信息,进行交易谈判,订立交易合同,维护交易安全、提供交易服务,解决交易纠纷,都需要支付一定的费用。有关经济的法律制度,都是为了降低交易费用和提高经济效益而设定的。传统法学观念,总认为法只解决公平、正义问题,不解决经济问题和效益问题。但是,从现代法学和经济学观点看,法律不仅解决公平正义问题,同时也要解决效益问题。如对市场主体权利的合理安排,要给予充分的自主权,这样有利于资源的合理配置;如利用法人、物权、债权制度,有利于促使市场交易活动实现利益的最大化财富的最大化。这就要求有关民商法律的制度,应使受益方在补偿支出后有利可得。而利益最大化和财富最大化的结果,有可能导致收入分配的不公平,为此也需有关的经济法、社会法手段加以调整。这样有关经济法律的正义和公平,就意味着分配的正义和公平。因此,法律权利的分配与经济资源的分配具有互换性,对法律正义的诉求与法律的价值必然联系在一起。

三

法律经济分析方法的意义,在于它强调法与经济的联系。这种联系不仅是上层建筑与经济基础的一般哲学联系,它更着重从分析经济法律结构和运行中体现和适应经济规律,使法律更好地确保市场主体按照市场经济规律,进行有效的市场交换。另一方面,法律经济分析,实际上也是使理论(概念)法学转入应用(实务)法学的研究的一个关键步骤。民商法、经济法等有关

经济的法律应用性很强,我们不应该在概念和立法模式上对民商法、经济法花过多的精力去争论,应着重对现实经济生活中亟待解决的问题进行深入探讨,以便为市场化改革决策提供法学理论支持和立法、司法操作方案。

四

有关经济的法律是社会生产力和商品市场发展的产物。在形形色色的有关经济的法律制度中体现了人类的智慧和古今的文明;同时也集中了人类生产交换活动中的各种关系的矛盾与统一。在经济法律关系的主体相互之间的权利义务实现过程中,各类主体在依法彼此取得所需要的各种使用价值的同时,也往往由于实际上的不平等给对方及社会带来这样那样的不利因素。诸如,在加快经济立法的同时,一些市场经济的基本法(如物权法)却迟迟不得出台,而已出台的有关经济的法律,又因为实施不力而有名无实;在强调政府依法调节经济活动的同时,一些经济管理法规成为政府剥夺企业自主权的合法依据;在扩大法院处理各类经济纠纷的案件范围的同时,许多市场主体却通过私了手段解决纠纷;在市场主体的法律意识普遍增强的同时,社会上各类经济违法案件却有增无减等等。所以,如何实现经济社会发展与法治建设的协调和统一,就成为当前我国法学界面临的重大理论和实践问题。对经济法律的经济分析,就是要通过对法律—经济复合系统的深入研究,去探讨市场经济和法律的协调发展,揭示有关经济法律影响市场运行的规律,产生经济法律诸力量的分析,开辟经济法律研究的新领域。作者在本书中正是抓住了这一基本思路和特点,在本书基础论中,首先论述了对有关经济的法律经济分析的历史必然性和逻辑可能性,以及经济法律的经济特点、根源、构成、功能等法律经济分析的

基本理论问题；然后又深入一步，在本体论中研究了有关经济的法律市场主体、价格、市场结构，供给和需求、成本和效益等的法律经济学核心问题；在案例分析中，则运用前述经济法律经济分析的理论和方法，对具体经济立法和司法制度及其运行，进行了法律经济学应用研究。尽管作者在书中的某些观点还需要进一步斟酌，某些论述还需要进一步思考，但这本书体现了作者对经济法律领域的法律经济学研究的系统思考，提供了这方面的系统知识，作者关于改革我国现行经济立法、行政执法、司法的对策性研究，以及反思与重构我国民商法和经济法学理论体系的观点，其中不乏大胆有益和创新务实的探索。它的出版将吸引更多的法学工作者关心经济学问题，并有利于我国法学研究的深入发展。

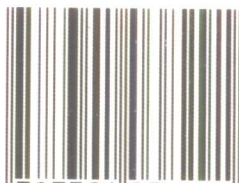
王家福

1998年6月



现代法学学术丛书

ISBN 7-301-03829-1



9 787301 038291 >

封面设计：常燕生

ISBN 7-301-03829-1/D·389

定价：20.00 元

D92

774

作者简介

周林彬，1959年5月生，湖北宜恩人，先后在西北师范大学、吉林大学和兰州大学攻读学士、硕士、博士学位。现为兰州大学法律系教授、系主任，兼任中国法学会民法学经济法学研究会常务理事，中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁员等职。已出版法学著作《比较合同法》、《市场经济法》、《股份有限公司法律实务》等十余部，在《中国社会科学》、《法学研究》、《中国法学》等杂志上发表学术论文六十多篇。曾多次获全国及省市优秀科研著作论文奖，并被授予“国务院有突出贡献中青年专家”和甘肃省“园丁奖”等荣誉称号。

本书是作者运用新制度经济学的最新研究成果，分析我国法制建设各种问题的一大力作。全书分析角度新颖，研究思路清晰，得出的结论切实可行。是一本值得向关心中国经济、法制建设的各界人士推荐的好书。阅读本书之后，相信大家定会有茅塞顿开的感觉。

目 录

序 王家福 1

基 础 论

一 导论..... 3

 (一)经济分析的必要性..... 5

 (二)经济分析的可能性 16

 (三)经济分析的方法论 26

二 经济法律的经济根源 55

 (一)根源论之一:马克思主义国家理论..... 59

 (二)根源论之二:博弈理论..... 63

 (三)根源论之三:交易费用理论..... 69

 (四)根源论之四:交换社会化理论..... 77

 (五)一个重要结论 82

三 经济法律的经济构成 87

 (一)经济法律意识、经济法律规范及经济法律实施机制.....
..... 88

 (二)部门法构成:民法、商法和经济法规范..... 108

四 经济法律的经济功能..... 115

 (一)降低交易费用..... 116

 (二)提高经济效益..... 121

 (三)促成合作..... 125

 (四)提供激励机制..... 129

 (五)外部性的内部化..... 131

(六)减少不确定性·····	136
----------------	-----

本 体 论

五 经济法律市场·····	143
(一)经济法律的公共物品特性·····	143
(二)经济法律市场上的经济人·····	163
(三)经济法律市场·····	191
六 经济法律供给·····	201
(一)经济法律供给的意义·····	204
(二)经济法律供给的特点·····	210
(三)影响经济法律供给的因素·····	220
(四)经济法律的供给弹性·····	240
(五)经济法律的供给模式·····	243
七 经济法律需求·····	263
(一)经济法律需求的意义·····	263
(二)经济法律需求的特点·····	264
(三)影响经济法律需求的因素·····	272
(四)经济法律的需求弹性·····	293
(五)经济法律的供求均衡·····	295
八 经济法律成本·····	317
(一)经济法律成本的概念·····	318
(二)经济法律成本的构成·····	325
(三)经济法律的成本函数·····	349
(四)降低经济法律成本的途径·····	358
九 经济法律效益·····	371
(一)经济法律效率的含义·····	371
(二)效益法律观·····	384
(三)经济法律效益的度量及其评价·····	388

(四)经济法律效益实现途径·····	411
--------------------	-----

案 例 分 析

十 经济法律试行的成本效益分析	
——一种案例分析的思路·····	425
(一)问题的提出·····	426
(二)经济法律试行的收益分析·····	432
(三)经济法律试行的成本分析·····	438
(四)经济法律试行的成本收益综合分析·····	441
十一 经济法律权利救济制度中的资源利用和费用负担	
——以中国民事诉讼制度运行为主的	
案例分析思路·····	445
(一)中国经济法律权利救济制度中存在的问题	
及其价值目标的重新定位·····	446
(二)影响中国经济法律权利救济资源	
有效利用的因素·····	451
(三)对中国经济法律权利救济制度中	
资源利用机制的分析·····	459
(四)对中国经济法律权利救济制度中	
救济费用诱导机制的分析·····	466
(五)重构中国经济法律权利救济制度	
的初步设想·····	470
主要参考文献·····	475
后 记·····	479

Contents

Preface

Fundamentals

I . Introduction

1. The Necessity of Economic Analysis
2. The Possibility of Economic Analysis
3. The Methodology of Economic Analysis

II . The Economic Sources of the Economic Laws and Regulations

1. Source-theory I : Marxist State Theory
2. Source-theory II : Game Theory
3. Source-theory III : Transaction Cost Theory
4. Source-theory IV : Exchange Socialization Theory
5. An Important Conclusion

III . The Economic Hierarchy of the Economic Laws and Regulations

1. The Awareness, norm and enforcement mechanism of Economic Laws and Regulations
2. Branch Laws: The Norm of Civil, Commercial and Economic Laws

IV . The Economic Functions of the Economic Laws and Regulations

1. Decreasing Transaction Costs
2. Increasing Economic Benefit
3. Facilitating Cooperation

4. Supplying Incentive Mechanism
5. Internationalization of Externality
6. Decreasing Uncertainty

Kernal

V. Market of Economic Laws and Regulations

1. Characteristics of Economic Laws and Regulations as Public Goods
2. Subjects in the Market of Economic Laws and Regulations
3. Market of Economic Laws and Regulations

VI. Supply of Economic Laws and Regulations

1. Significance of Economic Laws and Regulations Supply
2. Features of Economic Laws and Regulations Supply
3. Factors Influencing Economic Laws and Regulations Supply
4. Elasticity of Economic Laws and Regulations Supply
5. Pattern of Economic Laws and Regulations Supply

VII. Demand of Economic Laws and Regulations

1. Significance of Economic Laws and Regulations Demand
2. Features of Economic Laws and Regulations Demand
3. Factors Influencing Economic Laws and Regulations Demand
4. Elasticity of Economic Laws and Regulations Demand
5. Equilibrium of Economic Laws and Regulations Supply and Demand

VIII. Cost of Economic Laws and Regulations

1. Significance of Economic Laws and Regulations Cost

2. Constitution of Economic Laws and Regulations Cost
3. Cost Function of Economic Laws and Regulations
4. Ways to Decrease Economic Laws and Regulations Cost

IX . Benefit of Economic Laws and Regulations

1. Significance of Economic Laws and Regulations Benefit
2. Legal Views on Economic Benefit
3. Measuring and Evaluating Economic Laws and Regulations Benefit
4. Ways to Gain Economic Laws and Regulations Benefit

Case Analysis

X . The Cost and Benefit of the Trial Implementation of Economic Laws and Regulations—A Way of Thinking for Case Analysis

1. Problems
2. Benefit Analysis of the Trial Implementation of Economic Laws and Regulations
3. Cost Analysis of the Trial Implementation of Economic Laws and Regulations
4. Comprehensive Analysis of the Trial Implementation of Economic Laws and Regulations

XI . Source Utilization and Expense Loading in the Relief System of Rights of Economic Laws and Regulations—Case Analysis Based on Civil Procedural System in China

1. Problems in the Relief System of Chinese Economic Law and Relocation of its Aim of Value
2. The Factors Influencing Effective Utilization of the Relief

Resource of Rights in Chinese Economic Laws and Regulations

3. Mechanism Analysis of Resource Utilization in the Relief System of Rights in Chinese Economic Laws and Regulations
4. Inducement Analysis of Relief Expense on the Relief System of Rights in Chinese Economic Laws and Regulations