



中央财经大学学术著作基金资助出版

当代中国经济法 基础理论与专题研究

蔺翠牌/著



中国财政经济出版社

中央财经大学学术著作基金资助出版

当代中国经济法基础理论 与专题研究

简翠脾 著

中国财政经济出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

当代中国经济法基础理论与专题研究/蔺翠牌著. —北京: 中国财政经济出版社, 2007.6

中央财经大学学术著作基金资助出版

ISBN 978 - 7 - 5005 - 9966 - 1

I. 当… II. 蔺… III. 经济法 - 研究 - 中国 IV. D922.290.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 078707 号

中国财政经济出版社出版

URL: <http://www.cfeph.cn>

E-mail: cfeph @ cfeph.cn

(版权所有 翻印必究)

社址: 北京市海淀区阜成路甲 28 号 邮政编码: 100036

发行处电话: 88190406 财经书店电话: 64033436

北京中兴印刷有限公司印刷 各地新华书店经销

880 × 1230 毫米 32 开 15.25 印张 373 000 字

2007 年 6 月第 1 版 2007 年 6 月北京第 1 次印刷

定价: 35.00 元

ISBN 978 - 7 - 5005 - 9966 - 1/F·8656

(图书出现印装问题, 本社负责调换)



蔺翠牌，中央财经大学法学院教授，原中央财经大学财经法律研究所所长。兼任中国法学会财税法研究会常务理事、中国法学会经济法研究会理事、北京市经济法学会常务理事。曾主持与主编多项部级课题，代表性专著与主编的主要教材有：《中国财政法学研究》、《中国财政监督的法律问题》、《综合经济法教程》、《经济法新编》、《经济法概论》、《中国经济法学》、《保险法教程》等。此外，参编教材及工具书十几本，在国家一级与核心刊物发表有关经济法学术论文60余篇。

前言

经济法作为一门新兴学科，它是调整特定经济关系的法律规范总称。作为法学学科研究，经济法学是研究经济法律现象及其发展规律的科学。自 20 世纪 80 年代以来，我国经济法学界用了很多精力考察与研究经济法的起源与发展，认识不一。但经济法学界普遍认为，就世界范围而言，经济法是在第二次世界大战之后发展起来的；就中国而言，经济法学科的研究是在 20 世纪 70 年代末 80 年代初开始的。这说明人们对经济法的理论研究迟于经济法实践，也反映了人们对经济法的认识不能脱离事物发展规律，同时也告诉我们，对一门新兴学科的研究不是一件容易的事情。然而，我国经济法学界的专家学者们经过 20 多年的辛勤努力与研究，经济法已形成比较系统的基础理论和体系。这些理论与观点已在大量出版的论著中作了全面、深入的阐述。正因为如此，经济法学才在中国法学中有了立足之地。目前经济法学已成为中国法学的二级学科。

本书著者自 20 世纪 80 年代初期就开始致力于经济法学理论研究与教学工作，形成了比较系统的理论观点。特别是自担任多年的硕士研究生的经济法理论教学以来，除积累了一定教学经验外，还形成了一套系统的经济法理论体系与学术观点。目前我国图书市场上提供的经济法研究生学习的论著不多，特别是我国实行社会主义

市场经济体制之后,经济法调整范围有所扩大,与国家经济建设同步发展,与时俱进的论著则更为稀少。因此,笔者在几年前就有准备撰写本书的打算,现在终于了了心愿。《当代中国经济法基础理论与专题研究》一书对经济法学科建设以及经济法制建设都具有一定的理论、学术价值和实践意义,反映了著者的学术理论思想、理论创新的学术观点。本书的撰写与出版寄希望于为经济法学科建设与发展做出一点贡献,也希望能够具有下列作用:将研究成果能给读者有益启迪;作为科研、法学研究生教学教材和从事法律专业研究的科研人员及法律工作者的参考资料;为实务部门提供经济法理论支持;为有关决策与立法部门提供有益参考。以上是著书的初衷,这个目的能否达到尚不得而知。

撰写本书的理念是厚基础,重实践应用。以科学发展观、可持续发展为指导,使经济法研究理论联系实际,服务于国家经济建设,反映经济法研究与构建社会主义和谐社会同步发展,与时俱进,开拓创新。在研究方法上采用了多种研究方法,包括运用传统的法学研究方法,历史分析方法,综合、比较分析方法,法哲学分析方法,社会学分析方法,经济分析方法等研究经济法学。多种研究方法有利于拓宽看问题的角度与视野。

本书在上述理念指导下,利用多种方法研究的结果,具有下列特点:一是具有理论基础性。经济法的立足之处应是具有厚实的理论基础。因此,本书在第一篇部分对经济法基础理论问题以较大篇幅进行了深入阐述、研讨与分析。二是具有学术性。本书在介绍学术界对各种相关问题的不同的观点基础上,阐述了著者对这些问题的评价、认识或观点。三是具有系统性。著者在基础理论研究基础上,按照经济法的学科体系介绍与研究了经济法所涉及的基本法域。四是理论与实际结合。经济法是一门较强的应用学科,本书在各章中都有以专题形式对社会实践关于经济法的热点、焦点或者

学界十分关注的问题进行了全面深入的分析与探讨。五是研究的内容与时俱进、出谋划策有新意。本书对经济法理论与专题问题的研讨都与执政党的路线、方针和国家政策以及社会经济发展紧密结合,反映著者的认识与观点,对社会实践存在的问题有针对性的提出改进建议或措施。目的是使理论指导实践、服务于实践。

本书的体系结构由四部分(四篇)十七章组成。第一篇《经济法的基础理论》包括七章内容:即经济法学研究范畴与研究方法;经济法的理论基础;经济法的生成、发展及其发展趋势;关于经济法的概念、调整对象及调整方法的反思;中国转型时期的经济法本质属性、价值取向与基本原则;经济法的地位与经济法体系;树立科学发展观,加强经济法理论与实践。第二篇《市场规制法理论与专题研究》包括四章内容,即市场规制法的基本原理;市场规制法的主体研究;市场主体信用与社会信用体系法制建设问题研究;市场规制法若干热点问题研究。第三篇《宏观经济调控法的理论与专题研究》包括五章内容,即宏观经济调控法的基本原理;财政法若干理论问题研究;税法若干理论问题研究;金融法若干理论问题研究;WTO规则与中国经济法问题研究;第四篇《公益诉讼制度研究》,即公益诉讼法律制度研究。

上述各章由于其在经济法中的地位、属性、特点等有所不同,因此在结构、文字篇幅上也有所区别。本着厚基础,重应用的理念,第一、二、三篇的篇幅就重一些、第四篇经济诉讼研究就轻一些。公益诉讼法律制度是经济法的程序法问题,并且中国也有不少实践性的问题需要通过公益诉讼解决。但在现实中,中国没有公益诉讼专门立法及相关规范性规定。因此,在撰写本章时,在中国没有法律依据,只好以专题形式阐述了相关问题。但笔者寄希望于中国尽早立法,解决立法空白。因此,本章在介绍外国立法经验基础上,提出中国立法学术观点进行研讨,提出理论支持与立法建议。

就此内容，本篇章在文字篇幅上与其他篇章比较显得薄弱一些。

另外，需要说明的是在本书研究的问题中，可能涉及与经济法相邻部门法的交叉或交融部分。例如经济法与民商法、经济法与行政法等，在学术上存在争议现象是正常的。本书观点是：经济法在属性上属于公法，但兼有私法性质。在市场经济不断发展条件下，社会经济关系日益复杂化、主体多元化，公法与私法的对立与统一、相互转化、交融或交叉的空间逐步扩大，相互包容与分工、合作是社会经济发展的需要，也是今后发展趋势，但不能从根本上改变传统上的公法或经济法是以社会公共或公共经济利益为本位的本质属性。同样情况，本书第四部分第十七章《中国公益诉讼法律制度问题研究》，涉及到公共利益的维护问题。在我国现行三个诉讼法中，没有规定公益诉讼问题，也没有解决公益诉讼主体是谁的问题。因此，实践中遇到不少关于维护公共利益案件因诉讼主体不明确而难于起诉，从而使公共利益受到损害。其实，此类问题应是经济法研究的课题，这是由经济法本质属性及特点所决定的。

本书在撰写过程中，马安静参加了第三章、第四章的初稿编写，罗文天参加了第八章初稿编写，钱志远参加了第十六章、第十七章初稿编写，对他们的支持表示感谢。由于著者的水平有限，错误之处在所难免，请读者批评指正。借本书出版之际，十分感谢中央财经大学学术著作出版资助，同时也感谢中央财经大学法学院的领导所给予的关注与支持。

蔺翠牌

2007年1月5日

目 录

第一篇 经济法的基础理论研究

第一章 经济法学的研究范畴与研究方法	(3)
一、引言	(4)
二、研究经济法学的理念	(4)
三、经济法学研究范畴	(9)
四、经济法学研究方法	(13)
五、研究经济法学思维方式的反思	(19)
第二章 经济法的理论基础	(23)
一、经济法的产生、存在与发展的基础	(24)
二、经济学：经济法的本原地位	(25)
三、法学：经济法形成的历史基础与历史渊源	(30)
四、法哲学：经济法理论研究的思想基础与方法	(31)
第三章 经济法的生成、发展及其发展趋势	(34)
一、经济法的生成	(34)
二、经济法的发展及其发展模式	(39)

三、经济法的发展趋势·····	(43)
第四章 经济法的概念、调整对象与调整方法·····	(54)
一、经济法的概念与反思·····	(55)
二、经济法的调整对象与反思·····	(64)
三、经济法的调整方法与反思·····	(72)
第五章 中国转型期的经济法本质属性、价值取向与基本原则·····	(77)
一、经济法的本质属性·····	(78)
二、经济法的价值取向·····	(89)
三、经济法的基本原则·····	(94)
第六章 经济法的地位与经济法学体系·····	(99)
一、经济法的地位·····	(100)
二、树立科学发展观, 构建可持续发展的经济法学体系 ·····	(112)
第七章 树立科学发展观 加强经济法理论与实践·····	(120)
一、科学发展观与经济法理论研究及实践·····	(122)
二、可持续发展与经济法理论研究及实践·····	(125)
三、和谐社会建设与经济法理论研究及实践·····	(129)

第二篇 市场规制法的理论与专题研究

第八章 市场规制法的基本原理·····	(143)
一、市场规制法的概念及其调整对象·····	(144)

二、市场规制法的基本原则·····	(148)
三、市场规制法的地位·····	(153)
四、市场规制法的体系构成·····	(154)
 第九章 市场规制法的主体研究·····	(179)
一、市场规制法主体的界定·····	(179)
二、市场规制法主体法律地位的界定·····	(184)
三、市场规制法主体的责任·····	(202)
 第十章 市场主体信用与社会信用体系法制建设问题研究 ·····	(206)
一、信用与社会信用体系的概念·····	(207)
二、健全我国社会信用体系法律制度的必要性·····	(209)
三、市场主体信用缺失与分析·····	(211)
四、现阶段我国信用体系法制建设存在的问题与分析 ·····	(218)
五、加强社会信用体系法制建设,补救市场主体信用 缺失的建议与对策·····	(221)
 第十一章 市场规制法若干热点问题研究·····	(233)
一、关于对政府行为的规制问题·····	(233)
二、关于国有企业体制改革及国有资产的法律保护问题 ·····	(243)
三、反垄断法的热点问题:行政性垄断·····	(258)
四、消费者合法权益的保护与制度救济问题·····	(262)

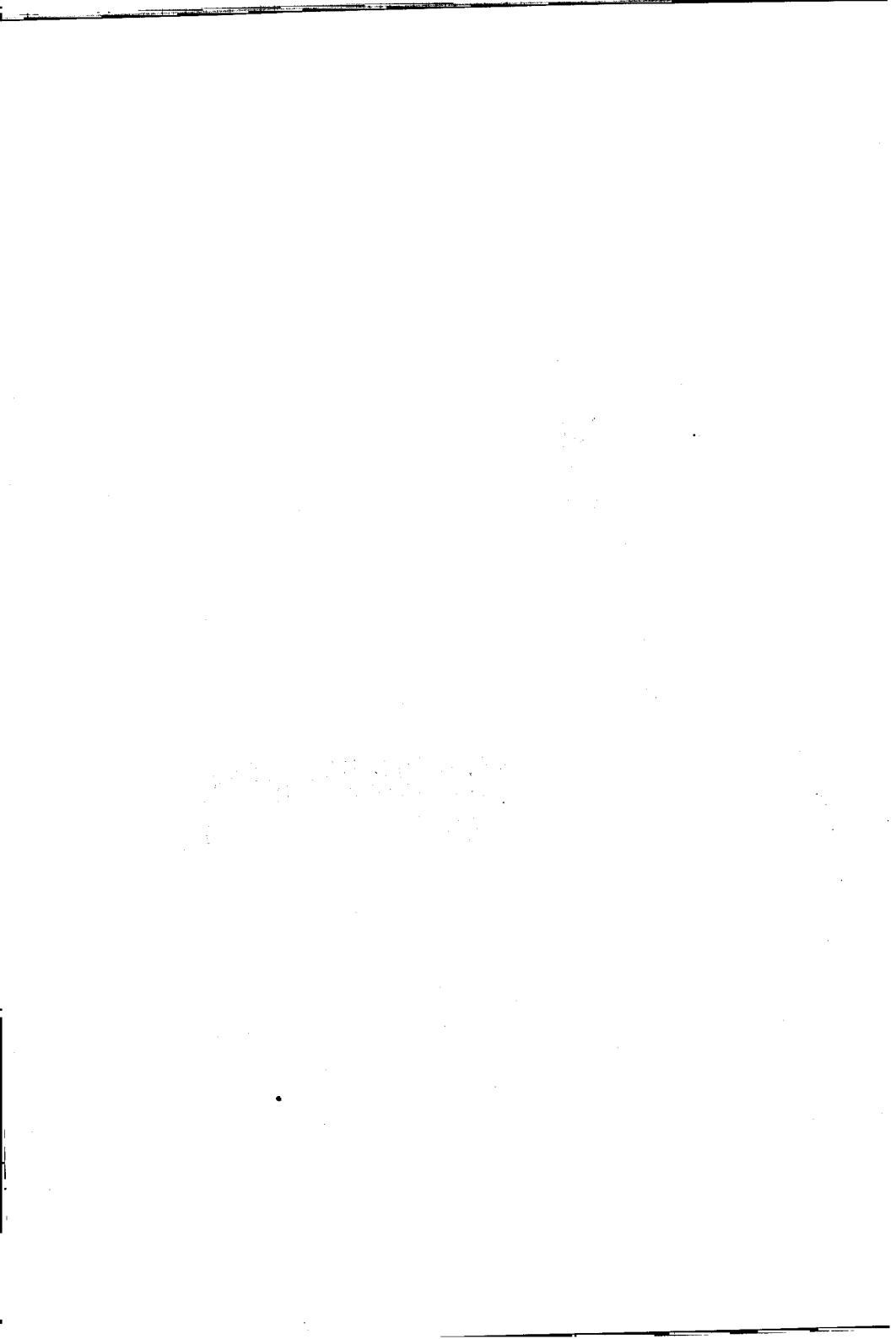
第三篇 宏观经济调控法的理论与专题研究

第十二章 宏观经济调控法的基本原理·····	(269)
一、宏观经济调控法的理论基础·····	(270)
二、宏观经济调控法的涵义、调整对象与特征·····	(272)
三、宏观经济调控法的基本原则·····	(278)
四、宏观经济调控法的地位与体系·····	(281)
五、建立和谐社会,加强宏观调控立法·····	(284)
第十三章 财政法若干理论问题研究·····	(291)
一、财政法的基本原理·····	(292)
二、关于财政法原则的再认识	
——贯彻市场经济体制下的公共财政法治原则·····	(298)
三、建立公共财政法律体系的框架思考·····	(304)
四、公共财政法对我国经济社会建设的作用与影响·····	(308)
第十四章 税法若干理论问题研究·····	(315)
一、税法的基本原理·····	(316)
二、关于中国税法理论的突破与创新问题研究	
——几个税法理论问题的质疑与探寻·····	(330)
三、从中外个人所得税制比较看中国个人所得税法制的完善·····	(339)
四、WTO与中国税收法制建设·····	(349)
第十五章 金融法若干理论问题研究·····	(359)
一、金融法的基本原理·····	(360)

二、中国金融调控机构与基本法律制度·····	(366)
三、防范与化解金融风险 保障金融经济安全·····	(368)
四、对外资银行监管的法律问题研究·····	(376)
五、金融业的征信管理法律问题研究·····	(386)
 第十六章 WTO 规则与中国经济法问题研究 ·····	(399)
一、WTO 规则的涵义、特征和法律属性 ·····	(400)
二、学界关于 WTO 规则与中国经济法关系的论点概述 ·····	(403)
三、关于 WTO 规则与中国经济法问题的探讨 ·····	(413)
四、WTO 规则对中国经济法发展的影响 ·····	(429)
 第四篇 公益诉讼制度研究	
 第十七章 公益诉讼法律制度研究·····	(441)
一、公益经济诉讼制度概念·····	(442)
二、世界各国公益诉讼制度概况·····	(450)
三、从中国的司法实践看建立公益诉讼法律制度的必 要性和意义·····	(455)
四、对中国公益诉讼制度的立法构想·····	(461)
 主要参考文献·····	(472)

第一篇

经济法的基础理论研究



第一章

经济法学研究范畴与研究方法

本章内容提示：经济法是一门新兴法学学科，研究它具有重要意义。在转型社会中，对经济法研究需要转换观念，树立新理念：经济法要与构建社会主义和谐社会同步发展，与时俱进，开拓创新；经济法学研究应树立科学发展观，以人为本，以国家利益与社会公共利益为基础，兼顾市场主体利益的理念；经济法学研究必须理论联系实际；开拓经济法学研究思路；经济法有自己特殊研究范畴，是以全面、协调、可持续发展观为目标，坚持发展、安全、分配理论；对经济法的研究方法应多元化：包括采用传统法学方法，包括综合的、多学科的、边缘的、交叉的研究方法，法哲学方法，经济分析方法，社会学方法等。研究经济法理论的思维方式应与历史发展背景有关。

一、引言

经济法作为一门学科研究是一门经济法律学科，它是研究经济法律现象及其发展规律的科学。因此，人们称之为经济法学。经济法学者在经济法教材、经济法研究等用语中所称经济法，一般指的就是经济法学。经济法的基础理论是要阐明经济法最一般的原理和最基本的概念，以及根据实践总结出对经济法现象内在普遍规律的理论概括。在我国现阶段，经济法属于社会科学中的一门新兴法律科学。经济法学研究的经济法律现象和规律是什么，应当有个研究范畴或框架，即在研究问题过程中应当遵循什么理念，从什么角度，根据什么要素和方法分析哪些问题。这是经济法要解决的问题。理论本是一些对某一共同领域或问题处于不断发展变化的主张和争论，这些主张和争论可能存在许多异议甚至不可调和的研究途径，但种种观点和争端都有个研究范畴或框架。尽管学术界对经济法学研究范畴和框架有着不同主张和争论，但对经济法学作为一个独立学科却无人质疑，原因是经济法学研究已经突破了传统的法学诸多研究范畴或框架。

二、研究经济法学的理念

在研究经济法范畴之前，首先要解决以什么理念或指导思想界定经济法的范畴。

何为理念？理念即指观念。它是人的看法或者思想。在西方各派学者中有不同的概念解释。例如在康德、黑格尔等人的哲学中认