

● 公法名著译丛 ●

罗豪才 主编



经济宪法与 经济行政法

〔德〕罗尔夫·施托贝尔 著



商务印书馆

THE COMMERCIAL PRESS

D912.29/59

2008

公 法 名 著 译 丛

经济宪法与经济行政法

〔德〕罗尔夫·施托贝尔 著

谢立斌 译

商 务 印 书 馆

2008 年 · 北京

图书在版编目(CIP)数据

经济宪法与经济行政法/[德]施托贝尔著;谢立斌
译. —北京:商务印书馆,2008
(公法名著译丛)
ISBN 978-7-100-05614-4

I. 经… II. ①施…②谢… III. 经济法:行政法—
研究—德国 IV. D951.622.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 135963 号

所有权利保留。

未经许可,不得以任何方式使用。

公法名著译丛

经济宪法与经济行政法

[德] 罗尔夫·施托贝尔 著

谢立斌 译

商务印书馆出版

(北京王府井大街36号 邮政编码 100710)

商务印书馆发行

北京瑞古冠中印刷厂印刷

ISBN 978-7-100-05614-4

2008年5月第1版

开本 880×1230 1/32

2008年5月北京第1次印刷

印张 19%

定价: 35.00 元

《公法名著译丛》编委会

主 编 罗豪才

编 委 (按姓氏笔画为序)

王振民	包万超	卢建平	朱苏力	米 健
张千帆	陈弘毅	陈新民	季卫东	信春鹰
姜明安	贺卫方	夏 勇	韩大元	

中文版前言

中国是世界上最重要的经济体之一,是欧盟也是德国最重要的贸易伙伴之一。除此以外,中国多年来在法律领域与德国进行紧密而相互信任的合作。一年一度的德中法治国对话就是这种合作的形式之一。在这一背景之下,有必要向中国的法学学者、教师、学生、法官、行政官员和咨询人员介绍最新的德国经济宪法和经济行政法。

这本著作是以已经出到第 15 版、翻译为多种语言的《一般经济行政法》教科书为基础撰写的教材,在德国还以 CD 形式出版。希望本书对中国经济宪法与经济行政法的研究有所裨益。

本书译者是我的学生和科研助手谢立斌先生,他非常熟悉德国和欧洲经济法,并且在博士论文中进行德国和中国经济宪法的比较,因此完全可以胜任本书的翻译工作。在此对他不辞辛劳地翻译本书表示衷心的感谢。

罗尔夫·施托贝尔

2006 年 4 月于汉堡

缩 略 表

APEC	亚太经济合作组织
ASEAN	东南亚国家联盟
BGBI	《联邦法律公告》
BGH	联邦最高法院
BT-Ds.	《联邦下议院出版物》
BVerfG	联邦宪法法院
BVerwG	联邦行政法院
BVerfGE	《联邦宪法法院判决汇编》
BVerwGE	《联邦行政法院判决汇编》
COMECON	经济互助委员会
CPV	通用采购词汇
DÖV	《公共行政》(杂志)
DVBt.	《德国行政报》(杂志)
FTAA	美洲自由贸易区
GATS	《服务贸易总协定》
GATT	《关贸总协定》
GewArch	《工商业档案》(杂志)
JuS	《法学教育》(杂志)

2 经济宪法与经济行政法

JZ	《法律人报》(杂志)
MERCOSUR	南方共同市场
NAFTA	《北美自由贸易协定》
NJW	《新法学周刊》(杂志)
NVwZ	《行政法新刊》(杂志)
NVwZ-RR	《行政法新刊——司法报告》(杂志)
SAARC	南亚区域合作联盟
SADC	南部非洲发展共同体
TRIMS	《贸易投资措施多边协议》
TRIPS	《与贸易有关的知识产权协议》
UNCITRAL	联合国国际商法委员会
VerfGH NW	北威州宪法法院
VerwArch	《行政档案》(杂志)
WTO	世界贸易组织
WiSt	《经济学研究》(杂志)
ZRP	《法政策学杂志》(杂志)

目 录

第一章 经济宪法与经济行政法——法律与经济之间的法律领域	1
一、经济宪法是经济秩序的法律框架	2
(一) 经济宪法是生产、服务和信息社会中的基本知识	2
(二) 经济私法、经济行政法和经济制裁法	3
二、经济宪法和经济行政法的职业应用范围	7
三、课程概览	7
四、教学目标	8
五、经济宪法与经济行政法课程的学习材料	9
六、作者简介	10
七、练习题	10
第二章 经济宪法与经济行政法在整个法律体系中的地位	12
一、国家通过法律规范经济活动的责任	13
二、经济行政法的独立性因法系而异	14
三、经济行政法轮廓不清	15
四、经济行政法与自我责任、共同责任和国家责任	16
五、企业家和消费者是经济宪法和经济行政法的对象	20
六、作为经济行政法调整对象的经济	22

2 经济宪法与经济行政法

(一) 经济学中的经济概念	22
(二) 经济行政法的公共利益特点	25
七、与经济有关的环境法属于经济行政法	27
(一) 环境法和经济行政法之间的人为区分	27
(二) 具有可持续性的经济行政法	29
八、狭义与广义的经济宪法	32
(一) 经济宪法的概念	32
(二) 经济行政法是具体化的经济宪法	33
九、经济行政法的体系和解释	34
十、广义经济行政法	38
(一) 含义	38
(二) 警察法和经济行政法	41
十一、练习题	43
第三章 国际与国外经济宪法与经济行政法	44
一、开放的贸易国家原则	45
二、世界经济背景发展的背景和原因	48
三、国家群体对经济承担的新责任	49
四、国际经济法的概念	52
五、国际经济行政法的渊源和拘束力	53
六、欧洲经济行政法	56
七、外国经济行政法	58
八、练习题	59
第四章 经济制度与经济行政学之间的经济宪法和 经济行政法	60

一、学科内和跨学科视角下的经济行政法	61
二、经济行政学所包含的领域	62
三、经济制度是一国经济宪法的先决问题	63
四、交换经济/市场经济	63
(一) 交换经济	63
(二) 流通经济的缺陷	68
五、中央管理经济/计划经济	68
(一) 中央管理经济的观念	68
(二) 中央管理经济的缺陷	69
(三) 制度比较	70
(四) 市场经济的运作方式	71
六、社会市场经济	72
(一) 个人因素	72
(二) 社会以及综合因素	73
七、生态社会市场经济	75
(一) 生态因素	75
(二) 外部效应的内在化	76
(三) 市场经济的环境原则	77
八、宏观调控的市场经济	79
九、法的经济分析是一种优化的法学方法	80
十、经济行政法政策学	82
(一) 经济行政政策学的客体和意义	82
(二) 经济行政法政策学的任务:解除管制、私有化、 反官僚主义	83
十一、经济行政政策学	88

4 经济宪法与经济行政法

十二、练习题	89
第五章 德国、欧洲与国际经济制度	90
一、德国的经济制度	92
(一) 德国的经济制度与经济全球化	92
(二) 关于经济制度的争论	92
(三) 德国经济制度的开放性	95
(四) 经济宪法与两德统一	98
(五) 国家制度建构的自由以及对于经济的责任	99
二、欧共体内部市场的经济制度	99
(一) 《基本法》和欧共体法的经济制度	99
(二) 欧共体经济制度的结构	100
(三) 开放的市场经济原则	103
三、世界经济的经济制度	104
(一) 国际经济法上的状况	104
(二) 国际经济法政策学的状况	105
(三) 相互承认原则是国际经济法上的替代原则	105
四、练习题	106
第六章 经济基本权利	107
一、经济基本权利的一般意义	108
(一) 私人经济主体的经济地位	108
(二) 基本权利的经济因素	109
(三) 人的尊严与经济有关	110
(四) 一般基本权利与经济的相关性	111
二、经济基本权利与欧共体法	123
三、经济基本权利与国际经济法	126

四、经济个性自由	127
(一)《基本法》第 2 条第 1 款——主要经济自由与 兜底基本权利	128
(二)经济个性发展自由的一般表现形式	128
(三)会员身份自由的问题	131
(四)经济活动自由的限制	136
(五)外国人的职业自由	137
五、经济行政法对于生命和健康的保护(《基本法》 第 2 条第 2 款)	139
六、经济信息与经济通信自由	140
(一)经济信息与经济通信的国内基本权利保护	141
(二)欧共同体法对经济信息和经济通信的基本权利保护	152
(三)经济信息与经济通信在国际层面上受到的经济 基本权利保护	154
七、结社自由和同盟自由(《基本法》第 9 条)	155
(一)经济结社自由(《基本法》第 9 条第 1 款)	156
(二)同盟自由(《基本法》第 9 条第 3 款)	158
(三)欧共同体法和国际上对结社自由和同盟自由的承认	161
八、职业自由(《基本法》第 12 条第 1 款)	162
(一)德国和欧盟职业自由的人员保护范围	163
(二)职业自由的对事保护范围	164
(三)职业自由的限制	170
(四)职业自由的世界经济保护	179
九、经营场所的保护	179
(一)经营场所保护作为职业自由的空间因素	180

6 经济宪法与经济行政法

(二) 对事保护范围与限制	181
(三) 欧共体法对于经营场所的保护	182
十、财产自由	184
(一) 财产的概念和意义	185
(二) 经济财产的类型	189
(三) 财产的范围和限制	199
(四) 财产保护与国有化	206
(五) 欧共体法上的财产保护	206
(六) 国际财产保护	207
十一、经济上平等对待的要求和禁止歧视	208
(一) 含义与适用范围	209
(二) 特别平等条款	211
(三) 一般平等条款	214
十二、练习题	218
第七章 欧洲经济自由	220
一、欧共体法的约束力和优先效力	221
(一) 经济行政法是欧共体法的具体化	222
(二) 和谐化原则与协调化原则	224
(三) 相互承认原则是内部市场的发动机	225
二、作为市场和竞争自由的流通自由	228
(一) 跨境经济流通的保护	228
(二) 保留与例外条款	230
三、自由货物流通	233
(一) 禁止经济负担	233
(二) 禁止数量限制以及具有相同效果的措施	234

(三) 排除技术贸易壁垒	237
(四) 为了公共利益对货物流通进行的限制	240
四、服务流通自由	243
(一) 适用范围与服务自由的保障	243
(二) 服务自由的限制	244
五、开业自由	248
(一) 适用范围	248
(二) 开业自由的限制	251
(三) 承认指令	251
六、工人流动自由	255
七、自由的资本和支付流通	256
八、练习题	258
第八章 政府的企业经营活动与政府采购	259
一、公共企业和康采恩进行的公共经济活动	261
二、公共经济活动的形式	263
三、生存照顾活动的合法性和界限	265
(一) 公共企业的正常运转具有优先性	265
(二) 宪法上的权限范围为公共企业进行生存照顾 设定了界限	266
(三) 生存照顾与工商活动的混合	267
四、政府采购的合法性和界限	269
(一) 公共订单的维度和意义	269
(二) 公共订单的法律基础	273
五、纯粹的营利活动与经济宪法	281
(一) GATT/WTO 规则和欧共体法	282

8 经济宪法与经济行政法

(二) 《基本法》和州宪法的一般性规定	283
(三) 邮政和电信领域的私有化	284
(四) 地方的营利活动	285
(五) 营利活动与民主和经济性原则	285
(六) 营利活动与经济基本权利	286
(七) 财政和税收制度下的国家营利活动	288
六、练习题	292
第九章 与经济宪法有关的国家和法律原则	294
一、国家和宪法原则在经济宪法和经济行政法上的 意义	295
(一) 国家原则和共同体原则	295
(二) 世界经济法律原则	296
(三) 经济法原则的简短讨论	296
二、社会国原则	298
(一) 社会国的经济因素	298
(二) 含义与义务主体	299
(三) 社会原则、团结原则和欧共体	300
(四) 社会原则与世界经济法	301
三、法治国原则	301
(一) 经济行政的合法性	301
(二) 国家经济行政行为的可测性和可预见性	308
(三) 经济行政法上法律的确定性和执行行为的确定性	313
(四) 经济行政法措施的合比例性	315
(五) 为经济行政法措施提供的法律救济	319
(六) 法治国原则与欧共体	319

(七) 法治国原则和世界经济法	320
四、联邦国家和自治原则	321
(一) 作为联邦的任务、州的任务和合作任务的经济行政	321
(二) 作为自治任务的经济行政	325
五、环境国原则	329
(一) 《基本法》和州宪法规定的环境保护	329
(二) 环境保护原则的义务对象和制度建构	330
(三) 环境保护与欧共体	331
(四) 环境保护与国际经济法	332
六、总体经济平衡、货币联盟与经济性原则	333
(一) 总体经济平衡是国家目标	333
(二) 总体经济平衡的具体化和实践	334
(三) 总体经济平衡是欧共体的目标	335
(四) 作为货币联盟的欧共体	336
(五) 宏观调控的世界经济?	339
(六) 经济性原则	340
七、辅助性原则	341
(一) 辅助性原则与《基本法》	341
(二) 辅助性原则和欧共体	343
(三) 辅助性原则和世界经济	344
八、练习题	344
第十章 经济宪法权限	346
一、权限与功能分工	347
二、与经济行政有关的政府、欧洲部长会议和行政 部门的职权	348

10 经济宪法与经济行政法

(一) 联邦政府和联邦部长的经济行政职权	348
(二) 州政府的经济行政权限	349
(三) 欧盟部长会议的经济行政职权	349
(四) 行政部门的经济行政职权	350
三、联邦银行与欧洲中央银行	354
(一) 联邦银行的经济宪法地位	354
(二) 欧洲中央银行是共同体货币的保护人	355
(三) 欧洲中央银行的法律地位和权限	356
四、与经济行政有关的立法权限	358
(一) 国内立法权限	358
(二) 州的立法权限	364
(三) 制定条例与章程的权限	368
(四) 欧共体的立法权限	370
(五) 立法与行政规则	370
五、与经济行政有关的司法权限	372
(一) 经济行政法提供的法律保护是法治国的桂冠	372
(二) 德国经济行政法规定的法律救济	373
(三) 欧共体法规定的法律救济	374
(四) 世界经济中的法律救济	375
六、练习题	376
第十一章 经济行政领域与对外经济行政法	377
一、空间适用范围是领土原则的体现	378
二、国家领土与经济区域	379
(一) 经济区域的表现形式和规范	379
(二) 根据主权区域来区分自然经济区	379