

现代法学前沿问题研究丛书

肖江平 著

中国经济法学史研究

Research on History of Chinese Economic Jurisprudence

90.2

人民法院出版社

现代法学前沿问题研究丛书

中国经济法学史研究

肖江平 著

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

中国经济法学史研究/肖江平著. —北京:人民法院出版社,
2002.10

ISBN 7-80161-401-1

I. 中… II. 肖… III. 经济法-法学史-研究-中国
IV. D922.290.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 075359 号

中国经济法学史研究

肖江平 著

责任编辑 林志农 成 诚

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市朝阳区安慧北里(亚运村)安园甲 9 号(100101)

电 话 (010)65290563(责任编辑) 65290516(出版部)
65290558 65290541 65290543(发行部)

网 址 www.courtpress.com

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 440 千字

印 张 15.5

版 次 2002 年 10 月第 1 版 2002 年 10 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80161-401-1/D·401

定 价 31.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装,请与出版社联系调换)

序

在 20 世纪中国法学发展的历程中，经济法学在中国的兴起和发展当属其中最具意义的重大事件之一。自 1979 年产生以来，中国的经济法学研究密切结合和服务于中国经济改革和现代化建设的伟大实践，为推动中国经济法治建设和经济现代化提供了卓有成效的理论支持，作出了卓越的历史性贡献。与此同时，中国经济法学也从无到有，逐步走向成熟，成为中国法学各学科中对世界法学贡献最大的学科之一。因此，研究中国经济法学的产生和发展，对于总结和展示中国经济法学的巨大成就和基本经验，发现问题和汲取教训，探索经济法学学术发展的基本规律，不断提升经济法学的学术规范，丰富其研究方法，调整其发展进路和方向，促进中国经济法学的未来发展，都具有重要的理论和实践价值。《中国经济法学史研究》的出版，正是这方面研究和探索的重要成果。

《中国经济法学史研究》是我国第一部全面研究和阐述中国经济法学史及其研究方法的学术专著，填补了中国经济法学研究领域中的一个空白，开辟了经济法学总论研究的新领域。阅读全书，我感到该书有三个方面的特点：

一是视角新颖，方法讲究。从学术史角度，全面研究中国经济法史特别是总论研究史，在经济法学基础理论的研究中是新领域。从学术史角度展开中国经济法学术史研究，辨章学术、考镜源流，揭示脉络、评判得失，有助于疏理学科基础语词、范畴、现象、原理的源流，剖析观点、理论和学说的成因与流变，总结学科发展的成就与缺憾、经验与教训，发掘中国经济法学的学术积淀，提升经济法学学术规范，因此，对于促进中国经济法学科的发展和成熟，具有非常重要的价值。本书在经济法学研究上的独特视角和研究方法，亦使本书具有了独特的价值。

二是资料翔实，信息丰富。作者在占有了大量第一手资料的基础上，清理学术研究活动和成果、疏理学术思想的源流脉络和发展规律、整理学术研究方法，是一部比较全面和深刻地阐述和研究中国经济法学总论学术史、分论研究史、学科整体演进史和学科教育史的法学学科史著作。作者从中国经济法学萌芽之初的1978年、1979年的论文、文章、著作和其他资料读起，基本上遍历了各个时期的重要著作、论文，访问了不少见证中国经济法学产生发展的学者，考证了本学科发展的许多重要史实，积累了大量资料。

三是史论结合，论证严谨。特别是作者在本书第三编关于中国经济法学总论学术史的研究部分，比如，在调整对象研究的学术史考察中，没有重复以前回顾性著述（除个别例外）对观点分歧的偏好，而是聚焦于视角分析和共识提炼。在该部分，他在提出并论证调整对象研究的“行为——社会关系——调整对象”范式基础上，通过分时期地对调整对象上不同学说、观点依该范式提炼出不同视角及其若干模式，逐层推导，提炼出学界现阶段在经济法调整对象上的基本共识。在经济法本体论、价值论、实现论、学科论等总论其他诸领域的学术史研究中，在经济法学学科史与学史的界定、价值、传统、定位、体系与方法的研究中，都体现出作者依循学术史研究的传统所下的大量功夫。全书对共识价值的认识论分析和对共识的高度重视，及体现在其中的对中性立场、建设性态度和学术宽容的把握，还体现了作者较高的理论思维水平和严谨的治学精神。

肖江平博士在北京大学法学院经济法专业攻读硕士 - 博士期间,对经济法总论的研究尤为关注,倾注了大量的精力。经济法总论的研究本来难度很大,从学术史角度展开就更为不易。但作者甘于坐冷板凳,长时间泡在图书馆里作文献的系统阅读,并利用各种机会作史料搜集、考证,作为青年研究者,实属难得。作者的博士论文《中国经济法学总论学术史研究》以该书的初稿为资料基础,集中论述总论学术史问题,具有很高的学术水平,并被评为优秀博士论文。在博士论文基础上,作者又对本书的初稿作了从体系到内容的实质性修改,并将博士论文体现在本书的第一编、第二编的第四章、第三编的多数章之中。当然,作为第一部研究中国经济法学术史的著作,其中有些问题还需要作进一步探讨。如果能在中国经济法学分论的体系化有很大提升之后,对该部分作如同第三编一样的学术史研究,就更好了。当然这恐怕也正体现了主观学术史与客观学术史之间的关系。

特别希望本书的出版能够促进学界对中国经济法学术史的研究,并通过学术史研究的进一步深入来推动经济法学总论以至整个经济法学理论研究的深入发展。如斯,幸甚!是为序。

杨紫烜

2002年7月6日于北大蓝旗营

目

录

序	(1)
---	-----

第一编 导 论

第一章 界定、价值与传统	(2)
--------------	-----

一、学术史与学科史	(3)
-----------	-----

(一) 客观史与主观史	(3)
-------------	-----

(二) “学术”、“学术史”与“学科史”	(4)
----------------------	-----

(三) 经济法学史与经济法学学术史辨	(7)
--------------------	-----

(四) 有没有历史？有没有学术史？	(10)
-------------------	------

二、中国经济法学史的研究价值	(12)
----------------	------

(一) 辨章学术，考镜源流	(13)
---------------	------

(二) 揭示逻辑，评判得失，前瞻未来	(14)
--------------------	------

(三) 发掘积淀，提升规范，促进学科发展	(15)
----------------------	------

三、学术史范式及其源流	(17)
-------------	------

(一) 学术史的中国源流与西方影响	(17)
-------------------	------

(二) 学术史范式传统	(21)
-------------	------

(三) 以问题为中心：现当代的学术史范式	(23)
----------------------	------

第二章 中国经济法学史定位	(25)
一、特殊因素	(25)
(一) 历史的长短	(25)
(二) 成熟度	(26)
(三) 方法积累	(27)
二、目标取向	(28)
(一) 基本追求	(28)
(二) 目标层次	(28)
三、体系、领域与问题	(29)
(一) 中国经济法学史体系框架	(29)
(二) 总论学术史理论体系	(32)
(三) 分论学术史理论体系	(37)
四、方法论原则	(38)
(一) 求真	(38)
(二) 明理	(39)
(三) 致用	(40)
第三章 题旨、体系与方法	(42)
一、题义阐释	(42)
(一) 研究视角: 侧重于学术史的学科史	(42)
(二) 内容界域: 演进史、学术史、教育史	(43)
(三) 空间界域: 中国	(45)
(四) 学者界域: 不以中国经济法学界为限	(45)
二、主旨陈述	(46)
三、体系构造	(47)
(一) 主旨逻辑	(47)
(二) 内容链	(47)
(三) 形式链	(48)
四、研究方法	(48)
(一) 技术层次	(49)
(二) 学科层次	(49)

(三) 方法论层次	(50)
-----------------	------

第二编 学科演进

第四章 缘起论：语词考的视角	(52)
----------------------	------

一、“经济法”语源	(52)
-----------------	------

(一)“经济法”国外语源考	(52)
---------------------	------

(二)“经济法”中国语源	(58)
--------------------	------

(三)“经济法”训诂	(60)
------------------	------

二、“经济法”语义变迁	(62)
-------------------	------

(一) 经济法学的世界缘起	(62)
---------------------	------

(二) 西欧：“经济的法”与“经济法”	(63)
---------------------------	------

(三) 苏联：近 60 年的论争	(68)
------------------------	------

(四) 日本：两类学说	(71)
-------------------	------

(五) 美国：实与名	(73)
------------------	------

三、语词视角中的中国经济法学缘起	(74)
------------------------	------

(一) 从“经济的法”到“经济法”	(74)
-------------------------	------

(二) 作为学科、专业和课程名称的“经济法”	(75)
------------------------------	------

(三) 经济法学中国缘起的价值分析	(77)
-------------------------	------

第五章 演进论：学科史的分期解读	(81)
------------------------	------

一、中国经济法学史分期论	(82)
--------------------	------

(一) 分期价值	(82)
----------------	------

(二) 分期依据	(83)
----------------	------

(三) 一种尝试	(86)
----------------	------

二、蓬勃兴起时期概览	(90)
------------------	------

(一) 背景提要	(91)
----------------	------

(二) 关键史实	(95)
----------------	------

(三) 学科形成	(98)
----------------	------

(四) 粗放性特质	(101)
-----------------	-------

三、初步发展时期概览	(102)
------------------	-------

(一) 背景提要	(102)
----------------	-------

(二) 呈调整态势的研讨交流	(105)
(三) 过渡性特质	(108)
四、走向成熟时期概览	(109)
(一) 背景提要	(109)
(二) 学术活动日趋繁盛	(113)
(三) 总体上走向成熟	(115)
第六章 教育论：若干问题分析	(118)
一、课程开设和专业设置	(120)
(一) 经济法课的最初开设	(120)
(二) 教研机构和专业的最初设立	(121)
(三) 现状及其规模	(122)
二、教材编撰与体系分析	(124)
(一) 三个时期的大规模编撰	(125)
(二) 教材编撰中的理论探索	(130)
(三) 概论式教材体系分析	(132)
三、经济法学教育与经济法学发展	(140)
(一) 价值互动	(140)
(二) 专业培养目标定位	(141)
(三) 一种改进思路	(143)

第三编 总论学术史

第七章 本体论研究变迁论（一）

——经济法调整对象的学术史研究	(148)
一、“春秋战国”	(149)
(一) 类型疏理	(149)
(二) 背景与前提考察	(155)
(三) 共识的趋势	(157)
二、过渡形态	(159)
(一) 主流学说和并存观点	(159)
(二) 背景分析	(161)

(三) 共识与评价	(162)
三、走向成熟	(167)
(一) 学说和观点疏理	(167)
(二) 视角提炼的逻辑	(168)
(三) 行为视角及其模式	(171)
(四) 特质视角及其模式	(174)
(五) 共识的价值、“立体成像”与基本共识	(175)
第八章 本体论研究变迁论 (二)	(182)
一、曾为焦点的经济法地位	(182)
(一) 部门法划分标准	(183)
(二) 可区分性与协同性	(185)
(三) 法域归属	(190)
(四) 从研究目的角度的评说	(191)
二、渐趋明晰的经济法体系	(195)
(一) 范畴的区分与等同	(195)
(二) 构造设计	(197)
(三) 同质性：体系构造的关键	(201)
三、接近成熟的经济法概念	(205)
(一) 视角归纳	(205)
(二) 相对成熟的领域	(208)
第九章 价值论研究变迁论	(211)
一、“史前时期”	(211)
(一) 研究要览	(212)
(二) 局限性及其原因	(214)
二、不同视角中的经济法价值	(217)
(一) 范畴界定	(217)
(二) 视角提炼	(218)
(三) 视角中的共识	(219)
三、分层级的经济法宗旨	(225)
(一) 界定宗旨	(225)

(二) 初级与终极	(226)
四、趋于共识的经济法原则	(227)
(一) 界定	(227)
(二) 三项共识	(228)
五、仍需完善的价值论	(231)
(一) 和法的价值论之间	(231)
(二) 范畴建设	(232)
(三) 体系化	(233)
第十章 经济法实现论研究变迁论	
——以经济法主体和经济法制定研究的学术史考察为主 ..	(236)
一、尚待完善的主体范畴	(238)
(一) 主体研究的演进	(238)
(二) 范畴提炼上的努力	(240)
二、经济法制定理论的双向深化	(242)
(一) 起始性研究	(242)
(二) 关注到立法效益和立法技术	(245)
(三) 多向深入和《经济法纲要》	(252)
三、亟待加强的经济法实现论研究	(259)
第十一章 总论跨领域研究变迁论	(263)
一、从经济法史中寻求	(264)
(一) 交相辉映的两条路径	(265)
(二) 聚焦于经济法产生	(266)
(三) 对中国经济法产生的关注	(272)
(四) 对发展史的宏观解读	(273)
二、吸引多学科视线的经济法特质	(274)
(一) 引入“特质”	(274)
(二) 初步探索	(276)
(三) 深层特质与浅层特质	(277)
(四) 经济法与行政法、民商法关系的研究	(282)
三、学说例举	(288)

(一) “国家协调说”	(289)
(二) “需要国家干预说”	(290)
(三) “社会公共性经济管理说”	(291)
(四) “国家调制说”	(292)
(五) “纵横统一说”	(293)
(六) “国家调节说”	(294)
第十二章 方法、体系与未来进路	(297)
一、方法论与学术规范	(297)
(一) 研究方法、学科归属与经济法学	(297)
(二) 前提假设、辩证法与方法多维	(299)
(三) 学术传统、学术训练与学术规范	(303)
二、总论体系的变迁与学科体系的构建	(306)
(一) 总论体系的变迁	(306)
(二) 总论体系的应然构造	(309)
(三) 分论体系的选择	(310)
三、总论研究的未来进路	(312)
(一) 进路的取向	(312)
(二) 亟待强化的领域	(313)
(三) 加入 WTO 对总论进路的影响	(315)

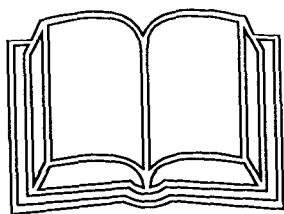
第四编 分论源流

第十三章 市场规制法研究的变迁	(320)
一、一般理论问题	(320)
(一) 体系构造	(321)
(二) 竞争法基础理论	(321)
(三) 经济合同法的归属	(324)
二、反不正当竞争法的制定及其完善	(326)
(一) 立法意义、立法原则	(327)
(二) 规制范围与结构模式	(327)
(三) 不正当竞争行为的界定方式	(328)

(四) 立法完善	(330)
三、反垄断法问题	(331)
(一) 一般理论	(332)
(二) 经济性垄断	(335)
(三) 行政性垄断	(339)
(四) 反垄断立法	(343)
四、消费者权益保护问题	(347)
(一) 一般理论研究	(348)
(二) 立法完善	(348)
第十四章 宏观调控法研究的变迁	(352)
一、宏观调控法基础理论	(352)
(一) 一般界定	(353)
(二) 价值论问题	(355)
(三) 宏观调控权	(356)
(四) 宏观调控立法	(356)
二、计划法	(364)
(一) 一般问题	(364)
(二) 《计划法》	(365)
(三) 国民经济稳定增长法	(366)
(四) 产业结构调节法	(367)
三、财政法	(370)
(一) 一般问题	(370)
(二) 预算法	(371)
四、税收法	(373)
(一) 一般理论	(373)
(二) 税法制度研究	(379)
(三) 税制改革与税收立法	(381)
五、金融调控法	(384)
(一) 一般理论与金融综合调控制度	(385)
(二) 货币与银行调控制度	(391)

(三) 证券、保险、期货、信托调控制度	(397)
第十五章 跨部门法研究的变迁 (一)	
——企业法研究的疏理	(399)
一、研究起始	(401)
二、全面展开	(402)
(一) 一般理论	(402)
(二) 全民所有制 (工业) 企业法	(404)
(三) 集体企业法	(409)
(四) 私营企业法	(410)
(五) 外商投资企业法	(411)
(六) 国有企业改革中的法律问题	(414)
三、走向成熟时期	(423)
(一) 一般问题	(423)
(二) 公司法问题	(425)
(三) 以建立现代企业制度为中心的国企改革法律问题	(432)
(四) 股份合作企业法律问题	(439)
(五) 外商投资企业法	(441)
第十六章 跨部门法研究的变迁 (二)	(443)
一、侧重于市场规制法的跨部门法研究	(443)
(一) 证券法	(443)
(二) 价格法	(451)
(三) 产品质量法、审计法、会计法	(454)
(四) 政府采购法	(457)
二、侧重于宏观调控法的跨部门法研究	(458)
(一) 国有资产管理法	(458)
(二) 自然资源法与能源法	(463)
(三) 社会保障法	(471)
(四) 对外贸易法、WTO 问题	(474)
后 记	(477)

· 中国经济法学史研究 ·



第一编
导论

第一章 界定、价值与传统

任何研究的展开须先考察其价值，无论理论意义还是实践意义，都是该项研究值得以展开的前提。如果从价值考察上是值得的，则须了解前人已有的研究，搜索前人在该领域知识积累，从而使即将展开研究避免重复，并最大限度地实现知识创新的企望。这既是学科史、学术史研究的功能之一，也是学科史、学术史研究本身须遵循的学术规范。在正式展开该项研究之时，则又需要进行一系列界定，明确、确定并解释本项研究诸多“是什么”的问题。在不断强调学术规范的今天，这些要求渐成学术界的共识。

导论将沿着三条线索行进。首先从“学术”的语词分析入手，界定“学术”和“学术史”，阐述客观学术史和主观学术史的关系，引伸出经济法总论学术史、经济法学史及相关概念的界定，以此为本部分乃至全书的分析提供了清晰的概念。其次，通过对开展中国经济法学术史（包括总论学术史）三个方面价值的分析，阐述展开经济法总论研究新领域——学术史研究的必要性，从而为本编和本书的展开铺就价值前提。最后，在考察学术史研究的中国传统、国外影响，考察经济法回顾性研究的成果、中国经