

经济法与法人类学研究文库

# 中国早期经济法 文献辑注与研究

张世明 王济东 / 编著

CRITICISM RESEARCH ON  
MODERN CHINESE ECONOMIC LAW  
LITERATURE

本书系北京市社会科学基金重大项目(15ZDA41)阶段性成果

# 中国早期经济法 文献辑注与研究

张世明 王济东 / 编著

CRITICISM RESEARCH ON  
MODERN CHINESE ECONOMIC LAW  
LITERATURE



社会科学文献出版社  
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

## 图书在版编目(CIP)数据

中国早期经济法文献辑注与研究 / 张世明, 王济东  
编著. -- 北京: 社会科学文献出版社, 2019.5  
(经济法与法人类学研究文库)  
ISBN 978-7-5201-4035-5

I. ①中… II. ①张… ②王… III. ①经济法-文献  
-研究-中国 IV. ①D922.290.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2018)第 286344 号

## 经济法与法人类学研究文库 中国早期经济法文献辑注与研究

---

编 著 / 张世明 王济东

出 版 人 / 谢寿光

责任编辑 / 芮素平

出 版 / 社会科学文献出版社·社会政法分社(010) 59367156  
地址: 北京市北三环中路甲 29 号院华龙大厦 邮编: 100029  
网址: [www.ssap.com.cn](http://www.ssap.com.cn)

发 行 / 市场营销中心(010) 59367081 59367083

印 装 / 三河市尚艺印装有限公司

规 格 / 开 本: 880mm×1230mm 1/32  
印 张: 17.75 字 数: 436 千字

版 次 / 2019 年 5 月第 1 版 2019 年 5 月第 1 次印刷

书 号 / ISBN 978-7-5201-4035-5

定 价 / 119.00 元

---

本书如有印装质量问题, 请与读者服务中心(010-59367028)联系

 版权所有 翻印必究

# 序 言

张世明 王济东

阿尔弗雷德·怀特海德（Alfred North Whitehead）曾言：“一门科学，如果对遗忘其创始者犹豫不决，就会迷失方向。”这句话表面上颇有些唐突无礼，与通常强调回向原典的学术路径背道而驰。按照怀特海德的看法，后学者应该数典忘祖，早期大师们的名字应该从记忆中抹去。然而，这显然是对怀特海德陈述的误解。怀特海德这样一位沉醉于思想史的学者不可能竟至于将思想史的知识视为一文不值，其所言类似于齐白石“学我者生，似我者死”的教诲。只是要求后来者必须摆脱前代的辖制，以前辈为台阶，而不是以前辈为界限，在寻门而入后能够破门而出。这包含了大量的真理：一味礼赞创建者的丰功伟绩而踌躇不前，就会缺乏批评意识，墨守成规，无法增进原创性知识。

长期以来，各种著作对中国“经济法”起源的看法往往是，这源自叶剑英在1979年6月的第五届全国人民代表大会第二次会议上提出的：“随着经济建设的发展，我们也需要各种经济法。”后来，一些学者进一步提出经济法的起源至少可以追溯到1978年10月胡乔木在国务院召开会议上的长篇讲话《按照经济规律办事，加速实现四个现代化》。胡乔木明确指出，经济立法和经济司法的发展问题尤为突出，应把国家、企业、职工的利益和各种利益关系用法律形式体现出来。学者普遍认为，中国经济法是改革开放的产物，只有数十年的历史。笔者在专著《经济法学理论演变研

究》(中国民主法制出版社, 2002)中不同意这一观点, 指出: 张则尧早在 1942 年就经济法的本质和特征进行了深入研究, 中国经济法只有 20 年历史的结论是完全站不住脚的。

民国期间众多学者披肝沥胆, 呕心沥血, 筚路蓝缕, 以启山林, 引进新学理, 开拓新学科, 做了许多得风气之先的奠基工作, 成就了一部煜煜不朽的学术史。民国时期中国经济法学有史迹班班可考, 有文献累累可征, 表现出如下特征。其一, 随着民国时期官僚资本、民族资本和企业的发展, 现代性经济要素的不断增长, 民国政府以立法的形式调整和完善资本主义经济秩序, 而当时经济法学的起步成长因应现实的需要, 与当时的经济发展、立法建设桴鼓相应, 所关注的论题、研究的热点无不与民国的经济情势、经济立法密切相关。民国时期经济法学的学术探索与现实紧密联系, 反映出了鲜明的致用色彩。其二, 民国时期许多学人都有留学国外的经历, 外语水平高, 对经济法相关问题的讨论, 均是在梳理西方已有诸种研究观点的基础上进一步申发的, 所思所成, 于质于量, 均不乏可圈可点之处。其三, 研究经济法学的论著尚属寥寥, 从社会法角度切入的论著较多, 对经济法出现的背景和定义概念、性质及其与社会法的关系等问题做出了初步述析, 且与日本 20 世纪 30 年代经济法学界多崇奉戈德斯密特的学说不同, 中国经济法学界多采纳卡斯凯尔的学说, 表明在理论深度上尚不如日本经济法学界。

随着岁月的流逝, 历史事件已经成为一种痕迹, 但仍然难以消灭当时经济法学者所显示的非凡洞察力和才气。毋庸讳言, 无论何等重大的历史, 都免不了被时间之手推向边缘, 搁浅在某条幽深的河道里。

## Preface

ZHANG Shiming WANG Jidong

Alfred North Whitehead once succinctly said: "A science that hesitates to forget its founders is lost." On the surface, it appears to be abnormally worded, and runs counter to the academic path that often stresses the return to the source, since it seems plausible that the following scholars should forget about their own origin and the names of early masters should be erased from memory. However, it is obviously a misapprehension of Whitehead's stating. It is impossible for a scholars such as Whitehead who is basked in the history of thought to regard the knowledge of the history as worthless. His words are similar to the teachings of Qi Baishi, i. e. "the one who learns from me will succeed, but the one who imitates me will fail" . It only requires that successors must get rid of the control from the previous generation, take their predecessors as a stage rather than a boundary, so they can break out after seeking entry into the innermost recess of a hall. It contains a large measure of truth that obsessive praising the founders for their great accomplishments leads to the dearth of criticism, getting into a rut and showing little initiative to promote original knowledge.

The opinion pieces on the origination of "economic law" in China carried by the various works tended to argue that Ye Jianying proposed at the Second Session of the Fifth National People's Congress in June 1979;

“With the development of economic construction, we also need various economic laws.” Later, some scholars further advanced the origin of the “economic law” can be traced back at least as far as Hu Qiaomu’s long article *Acting in Accordance with Economic Law and Accelerating the Realization of the Four Modernizations*, a speech offered in October 1978 at a meeting of the State Council. This article clearly states that the problem of developing of economic legislation and economic justice is particularly acute to reflect the interests of the state, enterprises and employees and all kinds of interestship in the legal form. Academics generally believe that China economic law is the product of reform and opening up, only 20 years of history. The present author disagreed with this argument in the monography *The Study on the Development of Economic Law Theory* and pointed out: as early as 1942, Zhang Zeyao had carried out a sophisticated study of the essence and characteristics of economic law. The conclusion of the Chinese economic law with only 20 years of history is completely untenable.

During the period of the Republic of China, many scholars made painstaking efforts in their endeavors to open up mountains and forests, introduce new theories and set up new disciplines. The literature suggests Chinese academic research regarding economic law during this period has great significance in intellectual history. A lot of available literature indicate the following characteristics: Firstly, with the continuous development of bureaucratic capital, national capital, it can hardly be gainsaid that the economic elements of modernity during the Republican period exhibited sign of the sharp increases, government strengthened the legislation to suit the capitalist economic order, and the initial development of economic law at that time responded to the actual

needs. Economic development and legislative building mutually beget each other, the topics of concern and the focal points for economic law scholars are closely related to the Republic of China's economic situation and economic legislation. The inextricably connection between the academic exploration of economic law in the Republic of China and the social reality itself reflected the distinct thought of making study serve practical purposes. Secondly, during the Republic of China, many Chinese jurists of that time gifted with exceptional academic talents, had the experience of studying abroad and had a good command of foreign languages. The discussion on issues related to economic law were all further made on the basis of various research perspectives in the West. In terms of quality and the quantity, their studies are no lack of remarkable place. Thirdly, there are only a few works on the study of economic law in comparison with those from the perspective of social law. The background, definition and nature of economic law, its relationship with social law and other issues are analyzed. Japanese economic law scholars in the 1930s mostly advocated Goldschmidt's theory, while the vast majority of Chinese economic law scholars adopted Kaskel's theory, indicating that the theoretical profundity is not on a par with that in Japanese economic law circles.

As the years pass, the historical events have become a trace, but it is still difficult to annihilate the extraordinary insight and talent revealed by economic law scholars at the time. Needless to say, no matter what extraordinary history maybe, it is inevitably be pushed to the edge by the hand of time and finally settled at the bottom of a deep river. Knowledge on economic law is accumulated little by little, advancing with the times. Our current research is more than a match for the academic of the



Republic of China in economic law. However, this vertical comparison is meaningless because the two are inherently different from each other, and should not be asserted broadly or rigidly. It would be myopic to ignore the economic law research during the Republic of China. Looking back is merely a means, and its purpose is to stimulate the creation of consciousness, carry forward the cause pioneered by our predecessors and forge ahead into the future.

# 目 录

导 论 .....	001
一 经济法进入中国的渊源 .....	002
(一) 国民政府经济法 .....	002
(二) 革命根据地经济法 .....	008
(三) 伪满洲国经济法 .....	012
(四) 日据台湾经济法 .....	031
二 民国经济法学者群体素描 .....	033
三 民国学者的观点：何为经济法？ .....	041
四 中华人民共和国成立后经济法学的断裂与延异 .....	051
五 结语 .....	064

## 第一编 国外经济法产生与发展

苏俄的经济法 .....	069
一 民法 (Civil Code) .....	070
二 所有权 (Ownership) .....	071
三 建筑物 .....	071
四 契约 .....	072
五 公司 .....	073
六 私人实业 (Private industry) .....	073
七 遗产 .....	074

八 专利权 (Patents) .....	074
九 版权 (Copyright) .....	074
十 保险 .....	075
十一 工业法 (Industrial law) .....	075
十二 托辣斯 (Trusts) .....	075
十三 新狄开 (Syndicates) .....	076
十四 货物的交易 .....	076
十五 交易所 (Exchanges) .....	077
十六 银行 .....	077
十七 合作社 .....	077
十八 采矿 .....	077
十九 土地 .....	078
二十 合作社的所有 (Co-operative possession) .....	079
二十一 个人的所有地 (Individual possession of land) .....	080
<b>欧洲经济法之端倪 .....</b>	<b>081</b>
一 .....	082
二 .....	082
三 .....	083
四 .....	083
<b>德国战时经济法之确立 .....</b>	<b>085</b>
一 德意志战时经济法之性格 .....	085
二 战争之经济的全体性 (反战行为之禁止) .....	086
三 战时财政 (战时租税) .....	086
四 战时工银 (战时劳动调整) .....	087
五 战时物价 (战时物价构成) .....	088

六 战时经济之客观条件（战时经济组织） .....	089
德国的新经济法 .....	091
法国新经济法律及其反响 .....	096
日本统制经济法之发展过程 .....	097
一 自由经济体制下经济法发展之概观 .....	097
（一）关于产业之法令 .....	098
（二）关于金融之法令 .....	099
（三）关于信托之法令 .....	100
（四）关于银会营业之法令 .....	100
（五）关于保险业之法令 .....	100
（六）关于交易所及有价证券分赋贩卖之法令 .....	100
（七）关于通讯业之法令 .....	101
（八）其他 .....	101
二 统制经济法之发展过程 .....	106
（一）中日事变前之统制经济法 .....	106
（二）中日事变后之统制经济法 .....	108

## 第二编 经济法学理论与部门划分

新时代产物之“经济法” .....	145
现代法律的分类之我见 .....	151
一 旧分类之存废问题？ .....	151
（一）目的说 .....	152
（二）实质说 .....	153
（三）主体说 .....	153

二 旧分类之应用新的解释者 .....	155
(一) 国内法、国际法 .....	155
(二) 一般法、特别法 .....	158
(三) 原则法、例外法 .....	159
三 法律的新分类 .....	160
(一) 海法、空法 .....	160
(二) 团体法、社会法 (包括经济法与劳动法) .....	162
(三) 组织法、建设法 .....	171
(四) 过渡法、时际法 .....	172
(五) 根本法与附属法 .....	173
否定公法与私法区别之说 .....	176
区别公法与私法之必要 .....	183
区别公法私法之基本标准 .....	186
公法中国家公权之强制力 .....	191
一 违反义务时之制裁 .....	191
二 不履行义务之强制执行 .....	193
立于准私人地位之国家 .....	196
制定法规中公法规定与私法规定之差异 .....	200
一 公法与私法目的之差异 .....	200
二 公法与私法效果之差异 .....	203
公法与私法中法律原因之共通性 .....	206
一 状态与事件 .....	207

二 意思行为 .....	208
私法与公法化 .....	213
一 契约自由之公法限制 .....	213
二 私法与公法之结合 .....	216
公法关系之适用私法规定 .....	218
一 公法上财产关系之适用私法规定 .....	219
二 公法上财产权之扣押 .....	222
三 公法中适用连带债务、保证债务、保证金及选择 债务等之规定 .....	223
四 公法中关于担保物权之适用 .....	224
五 公法中关于代位清偿及时效之适用 .....	225
六 因不履行债务所生之利息，一般公法义务之不履行，纵系 受公法制裁之原因，然以不得请求损害赔偿为原则 .....	225
七 公法中关于事务管理及不当利得原则之适用 .....	226
八 以物之占有为内容之公权侵害与民法上之不法行为 .....	226
由公法行为形成之私法关系 .....	228
一 导言 .....	228
二 由司法行为形成之私法关系 .....	228
三 由行政行为形成之私法关系 .....	230
四 由行政行为形成私法关系之裁判管辖 .....	232
(一) 行政行为之违法及请求其取消或变更之诉 .....	232
(二) 行政行为无效之诉 .....	233
(三) 确认行政行为失效之诉 .....	234
劳动法与经济法之关系 .....	235

一	经济法之发生 .....	235
二	经济法与劳动法之关系 .....	236
	(一) 黑特蛮 (Hedemann) 氏之说 .....	236
	(二) 奴斯鲍穆 (Nussbaum) 之说 .....	237
	(三) 柯斯凯尔之说 .....	238
	(四) 高尔德史密特之说 .....	239
	(五) 管见 .....	241
	<b>德意志新经济法中之劳动法 .....</b>	<b>243</b>
一	概论 .....	244
	(一) 立法之发达 .....	244
	(二) 劳动契约 (Arbeitsvertrag) .....	245
	(三) 雇主及使用人组合 (Arbeitgeber-und. Arbeitne- h-merverbände) .....	247
	(四) 八时间劳动制 (Achtstunden-Arbeitstag) .....	248
	(五) 失业者之保护 .....	248
二	劳动协约及调停手续 .....	249
	(一) 劳动协约 .....	249
	(二) 调停手续 (Schlichtungsverfahren) .....	250
三	经营协议会及经营贷借对照表 .....	252
	(一) 经营协议会 (Betriebsrat) .....	252
	(二) 经营贷借对照表 (Betriebsbilanz) .....	255
四	雇用强制及解雇强制 .....	255
	(一) 概论 .....	255
	(二) 关于经济复员之规定 (Demobilmachungsvors- chriften) .....	256
	(三) 重伤者 .....	257

五 农业劳动者及奴婢 .....	258
------------------	-----

### 第三编 经济法作为社会法的属性

#### 从个人法到社会法

——法律哲学的新动向 .....	263
一 社会法学的发展 .....	263
二 从权利本位的法学到义务本位的法学 .....	265
(一) 权利意思说 .....	266
(二) 权利利益说 .....	267
(三) 折中说 .....	268
三 义务本位法学之理论的体系——狄骥社会连带的法律哲学 .....	269
(一) 狄骥的社会连带论 .....	269
(二) 狄骥的法的发生论 .....	270
(三) 狄骥的义务本位的法学 .....	271

#### 社会法之现代性 ..... 274 |

一 法律定型化与社会法之现代性 .....	274
二 实定性 .....	276
三 对照性 .....	277
(一) 法律主体之对立 .....	277
(二) 原理之对立 .....	278
(三) 阶级之对立 .....	278
四 非革命性 .....	279

#### 混合权利 ..... 280 |



何为混合法律关系 .....	285
一 混合法律关系之可能性 .....	285
二 混合法律关系之实例 .....	287
社会法之发生及其演变 .....	290
一 .....	290
二 .....	290
三 .....	294
四 .....	296
社会法意义之商榷 .....	298
一 引言 .....	298
二 关于社会法意义诸学说 .....	299
(一) 团体法说 .....	299
(二) 社会自定法说 .....	300
(三) 阶级法 .....	301
(四) 社会政策立法说 .....	302
(五) 社会人法说 .....	303
三 各家学说之批评 .....	304
(一) 团体法说 .....	304
(二) 社会自定法说 .....	305
(三) 阶级法说 .....	306
(四) 社会政策立法说 .....	307
(五) 社会人法说 .....	307
四 结论 .....	308
社会法的基础观念 .....	310