

国家治理现代化的 民营经济法治建设研究



胡戎恩/著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

国家治理现代化的 民营经济法治建设研究



胡戎恩/著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目 (CIP) 数据

国家治理现代化的民营经济法治建设研究 / 胡戎恩
著. -- 北京 : 法律出版社, 2019

ISBN 978 - 7 - 5197 - 3238 - 7

I. ①国… II. ①胡… III. ①民营经济—经济法—研究—中国 IV. ①D922.290.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2019) 第 041120 号

国家治理现代化的民营经济法治建设研究
GUOJIA ZHILI XIANDAIHUA DE MINYING JINGJI
FAZHI JIANSHE YANJIU

胡戎恩 著

策划编辑 解 钊
责任编辑 解 钊
装帧设计 鲍龙卉

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 三河市兴达印务有限公司
责任校对 马 丽
责任印制 张建伟

编辑统筹 独立项目策划部
开本 720 毫米 × 960 毫米 1/16
印张 25.5
字数 351 千
版本 2019 年 4 月第 1 版
印次 2019 年 4 月第 1 次印刷

法律出版社 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号 (100073)

网址 / www.lawpress.com.cn

投稿邮箱 / info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱 / jbwq@lawpress.com.cn

销售热线 / 010 - 83938336

咨询电话 / 010 - 83938038

中国法律图书有限公司 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号 (100073)

全国各地中法图分、子公司销售电话:

统一销售客服 / 400 - 660 - 6393

第一法律书店 / 010 - 83938334/8335 西安分公司 / 029 - 85330678 重庆分公司 / 023 - 67453036

上海分公司 / 021 - 62071639/1636 深圳分公司 / 0755 - 83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5197 - 3238 - 7

定价: 118.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

浩治天下

我恩先生雅正 江平

作者简介



胡戒恩

浙江温州人，北京大学法学博士。现任上海政法学院经济法学院院长，教授。兼任中国法理学研究会常务理事，世界温州人联谊总会法学分会执行会长。长期致力于私有财产权立法保障、民营经济法治建设、地方立法等领域的研究。

2006 年至今在法律出版社、北京大学出版社出版《私有财产权的价值与立法》《流动的土地——铜仁地区土地流转调查》《天使与魔鬼——民间金融实证研究与立法》《中国地方立法研究》《法治精神与研究方法》等著作。主持中国法学会、教育部课题“党内法规运行机制研究”“温州行业组织在地方立法中的功能研究”等课题多项。在《新华文摘》《政法论坛》等学术核心期刊以及《法制日报》等重要报纸上发表论文四十余篇。

前言

继党的十五大正式提出依法治国理念以来,我国按照法治的内在要求在全面演进和革新制度。法律将经济利益冲突或价值冲突进行有效合理的整合分配,使效率在公平的环境中获得稳定性,同时兼顾法律自身带来的安全感,这是如今民营经济中最需要的治理能力,也是善的法治抑或说“良法”的内在要求。那么是否存在一个合法合理的制度来包容法治的本质追求和民营经济的利益诉求,这是在法治设想之下的扼喉问题,不置可否地去无视,单向度地参照过往经验和域外制度,割裂基本的学科联系都难以得到合适的结果。本书要展现的正是治理能力和体系现代化的全部过程,关注法律和企业的双向互动中存在的矛盾,在这个过程中我们最终要发现——构建出这样一个法治体系需要什么?怎么去实现?以这个目标为中心靶向,为市场经济中的民营经济建立起矛盾调和、秩序维持、利益平衡、效率提升作用的包容性法律制度。

本书主要是以两个学科不同的视角和理论工具来展开探讨,将合法与效益作为两个关键词,研究如何在制度设计上来规范经济实体中的乱象。具体到我国的实际情形中,以财产权为例,权利界定模糊、公权力滥用,导致了民营企业安全感下降因而资本外流。以企业内部为例,部分企业放弃社会责任来获得利益,违规操作以规避风险,不断干扰着正常的经济秩序。之所以要用法律来规制是因为法律制度可以将主观趋利性限制在权利义务的双向关系之中,让责任有所归属,让权利有所指向,通过这样的明晰过程将属于法律和属于经济的部分剥离开,再充分将法律制度的规范作用“合理嵌套”在经济发展的各个环节之中,通过法律手段合法保护双方或者多方的权益,同时限制不同主体的违法滥权行为。本书将

建立起一个包含规范研究、实证研究、博弈分析、比较分析等方法的研究架构,渗透了经济学理论和法学理论的血液,在两个学科中进行一次“融合性”的尝试,希冀得到更加全面综合的改革方案以求为我国顶层设计和社会治理提供建议。其中包含现在普遍存在的财税问题、信息披露问题、司法裁判等问题,将几个主体从实例中抽离出来作为样本,采用经济学的经典理论把行为对应的利益关系做出定量和定性分析。采用法学的本体理论将治理制度构建容纳在法律之下,演绎出一套兼顾公平和效益价值,顺应市场趋势和法治理念的制度。

目录

前 言..... (1)

绪 论..... (1)

第一节 选题背景与意义..... (1)

第二节 研究方法..... (3)

第三节 技术路线图..... (4)

第四节 主要内容..... (5)

第五节 对策建议..... (7)

第六节 学术创新..... (11)

第七节 应用价值及社会影响和效益..... (13)

第一章 我国民营经济立法研究..... (14)

第一节 大背景下的民营经济立法概述..... (14)

一、我国民营经济发展由来 (14)

二、改革开放以来我国民营经济的地位与制度变迁 (16)

第二节 我国民营企业立法现状分析..... (22)

一、大环境下我国民营企业立法现状 (22)

二、以上海、江苏、浙江、广东四省市为例的民营企业立法现状..... (25)

第三节 我国民营企业立法问题探讨性研究..... (36)

一、我国民营企业立法的总体性问题 (36)

二、立法存在问题的原因分析 (38)

第四节 我国民营企业的立法建议..... (39)

一、宏观角度分析	(39)
二、微观角度分析	(41)
三、民营经济立法展望	(42)

第二章 法经济学视域下依法行政对民营经济发展的影响..... (44)

第一节 概念综述..... (44)

一、“民营经济”概念概述 (44) |

二、“依法行政”内涵综述 (45) |

第二节 民营经济依法行政的现状..... (46)

一、经验分析 (46) |

二、地方政府与民营企业的动态博弈分析 (48) |

三、数据分析 (49) |

第三节 造成占比较大的四类案件原因分析..... (55)

一、知识产权相关案件的原因分析 (55) |

二、土地使用权相关案件的原因分析 (56) |

三、工伤认定及公益环境相关案件的原因分析 (56) |

第四节 改进民营经济依法行政现状的建议..... (57)

一、构建知识产权多元化审查认定机制 (57) |

二、尝试土地征收价格动态法定制度 (57) |

三、适当在工伤认定中结合繁简程序 (58) |

四、确立公益诉讼行政机关事后监督制度 (58) |

第三章 司法适用对民营经济发展的影响..... (59)

第一节 我国民营经济司法适用的现状分析..... (59)

一、公安机关 (60) |

二、检察机关 (61) |

三、人民法院 (65) |

第二节 我国民营经济司法适用的原因分析..... (68)

一、现存问题 (68) |

二、原因分析 (68) |

第三节 司法适用对我国民营经济发展的重要作用..... (71)

一、有效抵制当地政府不当行为	(71)
二、有助于拓宽民营经济发展渠道	(72)
三、企业财产得到有效的保障	(72)
四、有利于建立公平竞争的法制环境	(73)
第四节 建立民营经济司法适用的良好环境	(73)
一、构建完善的民营经济发展救济途径	(73)
二、科学合理地设置执行机构	(75)
三、抑制强制措施损害扩大	(76)
四、去除司法适用“地方化”色彩	(77)
第四章 民营经济法律监督问题探究	(79)
第一节 民营经济法律监督概述	(79)
一、法律监督概念源考	(79)
二、民营经济的法律监督的语义分析	(80)
第二节 民营经济领域法律监督现状分析	(81)
一、国家机关监督	(81)
二、社会组织监督	(86)
三、公民监督	(86)
第三节 我国民营经济法律监督面临的困境	(87)
一、法制环境发展欠充分引发民营经济产生“不良反应”	(87)
二、企业之间的恶意监督阻碍民营经济发展	(87)
三、民间组织潜规则大行其道,滋生隐性腐败	(88)
四、公民监督权利不张	(89)
第四节 完善我国民营经济法律监督的制度设计	(90)
一、优化政府角色,促进有效监督	(90)
二、建立完备的政府信息公开机制和企业信用档案制度	(91)
三、鼓励商会、行业协会、市场中介等民间组织自律、规范发展	(92)

第五章 法律制度创新对民营经济发展的影响	(95)
第一节 我国民营经济发展的法律制度障碍研究	(96)
一、民营经济立法保护的法律障碍	(96)
二、民营经济市场准入的法律障碍	(99)
三、民营经济产权保护的法律障碍	(105)
四、民营经济融资的法律障碍	(109)
第二节 以法制创新推动我国民营经济健康发展的举措	(111)
一、构建稳定的法制环境,推进民营经济向前发展	(112)
二、健全市场准入的法律制度,变革民营经济的生长方式	(113)
三、强化产权保护的实施机制,优化民营企业的内部结构	(115)
四、加快转变民营经济非正式制度,推动民营企业健康发展	(118)
第六章 我国民营经济产权理论法治	(121)
第一节 民营经济产权理论概述	(121)
一、民营企业产权概念	(121)
二、民营企业产权的历史沿革	(124)
第二节 国外民营企业产权理论的成功经验	(127)
一、国外民营企业产权理论简介	(127)
二、国外民营企业产权理论成功经验之借鉴	(128)
第三节 我国民营企业产权现状分析	(131)
一、我国民营企业发展现状	(131)
二、我国民营企业产权保护现状	(133)
第四节 我国民营企业产权案件研究及影响	(134)
一、我国民营企业产权案例引入	(134)
二、我国民营企业产权保护中存在的问题及其分析	(137)
三、我国私有产权保护法治化对民营企业的影响	(144)
第五节 我国民营企业产权制度的构建	(145)
一、我国民营企业发展战略构建	(145)
二、我国民营企业产权法治化保护构建	(146)
三、我国民营企业产权制度创新	(147)

第七章 民营企业税费负担研究	(150)
第一节 民营企业税费负担基本原理.....	(150)
一、税费概念明晰及收费原则	(150)
二、民营企业税费负担法之价值分析	(152)
第二节 民营企业税收制度待遇均等化研究.....	(154)
一、构建合理的民营企业税收待遇深层次理论分析	(155)
二、民营企业税收待遇现状分析	(157)
三、原因及风险分析	(162)
四、民营企业税收制度的域外考察:基于共性分析.....	(166)
五、构建合理的民营企业税收法治环境:基于合理的税法原则.....	(167)
第三节 民营企业税收制度待遇均等化研究.....	(172)
一、我国民营企业的税负现状	(173)
二、我国民营企业税负偏高的原因分析	(181)
三、优化民营企业税收环境的政策措施	(189)
第四节 民营企业税费负担研究.....	(193)
一、我国营改增后民营企业税负现状	(194)
二、我国民营企业税外负担分析	(200)
 第八章 民营经济市场监管问题探究	 (210)
第一节 我国民营经济市场监管情况分析.....	(210)
一、民营经济市场监管现状	(210)
二、P2P 企业与监管之间的博弈分析	(216)
第二节 我国民营经济市场监管不力的原因分析.....	(218)
一、“e 租宝”事件分析	(218)
二、我国民营经济市场监管不力的原因分析	(221)
第三节 美国市场监管体系建设的经验与启示.....	(224)
一、美国市场监管体系现状	(224)
二、中美市场监管体系建设比较	(224)
三、美国政府监管体系对于我国的借鉴意义	(227)
第四节 中国民营经济市场监管发展的建议.....	(228)
一、加大政府监管力度	(228)

二、加强政府监管配合度	(229)
三、提升监管透明度	(230)

第九章 信息披露制度对民营经济发展的影响分析..... (231)

第一节 企业信息披露与民营经济发展相关性分析.....	(231)
一、企业信息披露的现状	(231)
二、民营企业信息披露的主体、对象、内容	(232)
三、民营企业信息披露的法律法规	(234)
四、民营企业信息披露存在的问题及原因分析	(234)
五、企业信息披露制度的实证分析	(237)
六、企业信息披露制度对民营经济发展的潜在影响	(242)
七、企业信息披露的博弈分析	(245)
八、中美企业信息披露的对比	(250)
九、对策建议	(253)
第二节 政府信息披露制度对民营经济发展的影响.....	(254)
一、我国政府向民营经济披露政府信息的现状	(254)
二、我国政府向民营经济披露政府信息的困境原因分析	(262)
三、政府信息披露制度对民营经济的影响	(264)
四、从民营企业角度观察美国政府披露制度带来的启示	(274)
五、从民营经济的角度出发,完善我国政府披露制度的措施.....	(279)

第十章 基于博弈视角下我国民营企业社会责任研究..... (283)

第一节 民营企业社会责任概念界定.....	(283)
一、民营企业社会责任概念	(283)
二、民营企业社会责任内容	(283)
第二节 企业社会责任的博弈论分析.....	(284)
一、企业与竞争对手在社会责任方面的困境	(284)
二、企业与利益相关者在社会责任方面的动态博弈	(286)
第三节 民营企业履行社会责任现状及存在的问题.....	(289)
一、民营企业履行社会责任的现状	(289)
二、民营企业履行社会责任存在的问题	(290)

第四节 民营企业履行社会责任存在问题的原因分析·····	(293)
一、内部原因分析·····	(293)
二、外部原因分析·····	(294)
第五节 提升民营企业社会责任的建议·····	(295)
一、民营企业社会责任监管政策的完善·····	(295)
二、制定和完善相关法律法规·····	(297)
三、提升维权意识,运用媒体力量·····	(297)
四、改善公司内部治理体系,增加公司经营信息透明度·····	(298)
五、引入第三方博弈力量,强化企业社会责任信息发布·····	(298)
 第十一章 民营经济对外贸易与经济增长的关系分析 ·····	 (300)
第一节 民营经济对外贸易发展的良好趋势及其经济作用·····	(300)
一、民营经济对外贸易发展的良好趋势·····	(300)
二、民营经济对外贸易发展的经济作用·····	(303)
第二节 民营经济对外贸易发展的制约性因素·····	(305)
一、民营经济对外贸易发展的内部制约性因素·····	(306)
二、民营经济对外贸易发展的外部制约性因素·····	(307)
第三节 民营经济对外贸易与经济增长的关系分析·····	(309)
一、民营经济对外贸易与经济增长的横向分析·····	(309)
二、民营经济对外贸易与经济增长的纵向分析·····	(313)
第四节 民营经济对外贸易与经济增长的关系分析及建议·····	(316)
一、民营经济对外贸易与经济增长的关系分析·····	(316)
二、民营经济对外贸易的发展建议·····	(316)
第五节 民营经济对外贸易发展的两点新思考·····	(318)
一、经济全球化背景下的发展措施思考·····	(318)
二、“一带一路”战略下的发展措施思考·····	(319)
 第十二章 民营企业内部管理模式路径选择 ·····	 (321)
第一节 我国民营企业内部模式的“家族制”“泛家族化” 现状研究·····	 (321)
第二节 民营企业与国企、外企、美国民企之间的对比·····	(322)

一、民营企业与国有企业和外资企业的对比分析	(323)
二、我国民营企业与美国民营企业的对比分析	(325)
第三节 民营企业管理模式中存在的主要问题	(327)
一、市场竞争的体制障碍	(327)
二、创新发展的渠道障碍	(329)
三、国家扶持的政策障碍	(330)
第四节 优化民营企业发展状况的措施及案例分析	(331)
一、改善民营企业的内部环境	(331)
二、赋予民营企业政策性的国民待遇	(335)
第十三章 民营企业内部审计与财务风险关系探究	(339)
第一节 民营企业内部审计与财务风险关系理论论述	(339)
一、内部审计基本框架及理论基础	(339)
二、我国民营企业内部审计现状	(340)
三、民营企业财务风险成因分析	(343)
四、民营企业内部审计对资金流通的监管作用	(344)
五、民营企业内部审计对财务风险的预防控制作用理论总结	(347)
第二节 民营企业内部审计与财务风险关系实证分析	(349)
一、提出假设	(349)
二、模型设定	(349)
三、调查数据描述	(351)
四、实证分析过程	(351)
五、以 A-F 企业为案例进行分析	(352)
六、民营企业内部审计与财务风险关系实证结论	(353)
第三节 加强民企内部审计对财务风险的预防作用的建议	(353)
一、规范内部审计制度	(353)
二、提高职员综合素养	(354)
三、追求内部审计创新	(354)
四、完善相关法律规定	(355)

第十四章 民营企业劳动关系协调关系机制研究	(356)
第一节 民营企业劳动关系概述及发展历程.....	(357)
一、劳动关系	(357)
二、民企劳动关系的产生与发展	(357)
三、劳动关系的性质及当今民企劳动关系的特点	(358)
第二节 从社会责任角度分析和谐劳动关系的重要性.....	(359)
一、基于利益相关者理论的社会责任	(359)
二、企业社会责任与劳动关系的相关性	(361)
第三节 我国民营企业劳动关系现状解析.....	(362)
一、民企劳动关系基本状况	(362)
二、民企劳动关系中存在的问题	(366)
三、民企劳动关系失衡的深层原因	(367)
第四节 民营企业与外资企业的案例对比研究.....	(368)
一、联想收购 IBM 业务引发劳动争议	(368)
二、娃哈哈集团实行人性化管理模式	(369)
三、韩国现代管理层为员工利益而降薪	(370)
四、联想集团与娃哈哈集团、现代汽车公司的案例对比分析.....	(370)
第五节 改善民企劳动关系协调机制的建议.....	(372)
一、国家应完善劳动标准并健全法律体系和政策	(373)
二、政府须行使其职能并确保法律的严格执行	(373)
三、民营企业应转变观念并做到“以人为本”	(374)
四、劳动者须提高自身力量并扭转弱势地位	(375)
参考文献	(377)

绪论

第一节 选题背景与意义

体系化的治理是国家实现善治的科学化手段,而完备的“体系”蕴含两层意思,一是体系本身是科学且自洽的,二是原生或移植在一国且符合实际国情的。治理体系的生命在运行之中,制度的运行虽然是由客观的规则程序构成,但仍旧需要负有社会责任的各个主体来践行并去实现。这就是能力现代化的内在含义。在国家层面上,“政府部门如何管理和协调社会事务”是一个不全面的要求,当下要提出的是如何合法地管理和科学地协调。党的十八届三中全会将治理体系和治理能力的现代化作为深化改革的总目标,而治理现代化的两个关键点是合法性(Legitimacy)和合理性(Reasoning),因此我国各种制度都需要按照现代化的要求去改革,改革程序和内容都需要遵循合法合理的道路,否则落后的顶层设计的在延缓经济发展的同时破坏着自身的制度权威。而涉及经济领域之时,作为我国经济重要成分的民营经济在这次深化改革中也有其自身的利益要求和制度环境要求。民营经济是市场中最具有活力的经济实体,同时也是兼具风险的主体。面临不断革新的市场经济模式,首先,民营经济已不再是一个独立自治的个体,其与政府、国家、人民产生利益面的交织混合,个体的要求便在一定程度上成为“共同体”的要求。其次,缘何要用法律来构建和规制市场主体,一者是在当下的语境之中,法治是迈入先进体制的必经之路,这已经成为共识,这也是法治意识的基础所在,法律排除了人为的恣意和私利的膨胀,是把控住体制弱点的最佳方式;一者是民营经济中违法行为乱象频出,问题不但局限于民营经济实体内部的经营管理方