

张德霖 著

F A Y U S H I C H A N G J I N G J I

法与市场经济

从经济学与法学的视角进行探讨

山东人民出版社



法与市场经济

——从经济学与法学的视角进行探讨

张德霖 著

山东人民出版社

1998年·济南

法与市场经济
——从经济学与法学的视角进行探讨
张德霖 著

*

山东人民出版社出版发行
(社址:济南经九路胜利大街 39 号 邮政编码:250001)
新华书店经销 日照市印刷厂印刷

*

850×1168 毫米 32 开本 12.25 印张 4 插页 280 千字
1998 年 6 月第 1 版 1998 年 6 月第 1 次印刷

ISBN7—209—02255—4
D·532 定价:18.00 元

前 言

自从1992年党的十四大确立了中国经济体制的终极目标是建立社会主义市场经济体制以来,法与市场经济便成了人们说不完道不尽的话题。“市场经济在一定意义上讲就是法制经济”也成了大家广为认同的观点。这一命题,实际上就把法与市场经济联结在一起,表明了这两者之间存在着某种内在的理论逻辑和实证逻辑的关系。如何从法学与经济学两门不同的学科揭示这两者之间的内在关系,进而提出加快中国社会主义市场经济发展和法制建设的对策建议,就成了一个时代性的课题。这也正是我撰写本书的初衷。

从1992年起,我开始从事一些经济法律、行政法规和规范性文件的研究、起草工作,初步将法与市场经济两者联系起来思考和研究。这段时间形势变化极快,特别是这期间市场经济与法制建设都发生了前所未有的变化,社会主义市场经济体制框架日渐明朗,经济立法工作成就斐然,八届人大及其常委会审议通过的有关市场经济方面的法律、各级人民政府审议通过的有关经济方面的行政法规等超过了历届,依法治国、建设社会主义法制国家被写进了党的决议和国家宪法。所有这一切都为研究法与市场经济这一题目奠定了客观基础和良好条件。如果说最初我对法与市场经济两者关系的思考还仅仅是“小荷才露尖尖角”,那么,经过几年的实际工作后再对这一题目进行思考就有点“呼之欲出”之感了。有些想法和拙见到了魂牵梦萦、非写不可

的地步了。同时,这些想法和拙见也得到了学仁和同行们的或批评或赞成的大力支持。于是,我按照理论与实践、思辨与实证相统一的分析方法和叙述逻辑,把这个题目的内容勾勒成如下的框架。

从法理上阐明法的一些基本理论范畴、概念及其内在逻辑关系,是本书的逻辑起点。因为不首先搞清楚这些,就无法说清楚作为其根基的经济关系,以及如何从经济范畴上升到法律范畴,也无法讲清楚法制建设与发展市场经济的关系。这对于法律工作者和经济工作者来说都是需要的。这部分内容包括法的起源、法的本质、法的功能、法的特征、法的类型等,这就构成了本书第一章的内容。在阐明了这些基本问题后,还应从学说史的历史视角,介绍并分析西方学者和马克思主义经典作家们是如何阐明各自对法与市场经济关系的理解和观点的。就前者来看,西方学者从法学的角度看经济问题,有的把法作为神或上帝意志、理性的体现,更多的是把法与正义、权力、规范等相等同,表现出了西方学者对这一问题看法的历史阶段性和阶级局限性。而从经济学看法律问题,则表现出了西方学者认识问题的新视角和智慧才能,他们用经济学的分析方法和逻辑工具,把一些十分晦涩的法律问题用相对清晰的经济学方法阐述得更清楚、更明了,开辟了法与经济研究领域的一片新天地。就后者来看,马克思、恩格斯从其辩证唯物主义和历史唯物主义的世界观和方法论出发,历来都把法视为由经济基础决定的产物,法与经济有着决定与被决定、作用与反作用的辩证统一关系。列宁领导十月革命胜利后,根据苏维埃政权的实践,初步提出了许多建设社会主义法制的思想和政策。然而,从国际共运史看,社会主义社会在从空想到科学、从科学到实践、从国外到中国的坎坷历史进程中,第一次比较全面而系统、翔实而具体地阐述一个社会主义国家特别是搞市场经济的社会主义国家如何建设法制,走依法治国之

路,则当推中国第二代领导集体的核心邓小平同志。这位世纪伟人结合中国改革开放以来的伟大实践,创造性地提出了社会主义国家如何从本国国情出发,大力发展市场经济和不断加强法制建设的一系列方针政策和具体措施,并从理论上丰富和发展了马克思主义政治经济学和法律思想。上述两方面的内容,就构成了本书的第二、三两章。

如果说上述三章内容是带有思辩色彩的理论分析或学说史的分析,那么接下来的内容应当是对法与市场经济两者辩证关系的实证分析。本书对其实证分析的着眼点既非某个牵动人心的具体案子,也不是某个具有划时代意义的断代史上的例子,而是从不同市场经济模式出发,通过介绍美国自由市场经济模式、德国社会主义市场经济模式、日本政府指导型市场经济模式、韩国新兴市场经济模式,具体分析了与各有特点的不同市场经济模式相对应的法律制度,力图通过这种对比分析来揭示市场经济与法律制度之间唇齿相依的内在关系。这种实证分析得出了三个最有说服力的结论:市场经济是依法规制的经济,法制是市场经济正常运行和健康发展的基本条件;市场机制不是万能的,需要国家进行宏观调节和干预,这种调节和干预必须依法进行;法律制度从根本上决定于市场经济模式,并反过来保障和促进市场经济的健康发展。以上构成了本书第四章的内容。

在对法与市场经济及其相互关系作了学说史的介绍和实证分析后,就需要将其两个方面结合起来,从理论上梳理一下。因此,本书第五章从经济学和法学、市场主体、市场体系及运行、政府宏观调节、市场经济是开放经济的五大视角,具体分析和阐述了市场经济与法制的关系。旨在说明:法制(治)建设离不开应有的市场经济基础,而市场经济的发展特别是构建一个全新的市场经济体制框架,更离不开相应的法制(治)。在某种意义上讲,建立市场经济体制的过程,也就是构建其法律制度的过程。

研究并阐明法与市场经济的关系，最终还是要为解释中国社会主义市场经济发展与法制建设进程中的若干理论和实践问题而服务的。因此，本书以三章内容来浓笔重墨中国社会主义市场经济与法制建设。第六章的内容是中国社会主义市场经济及其相应的法律体系。在今天看来，大家对中国搞社会主义市场经济已没有多大疑惑或疑义，然而如果把历史倒回五六年，那么对中国经济体制改革目标择定的问题则是充满着波折，经历了风风雨雨。事实证明，中国经济体制改革与法制建设是必然的历史选择，这种历史选择又意味着中国搞得社会主义市场经济有其自身的特色，即有中国特色的社会主义市场经济。相应地，这种模式的市场经济就必然要求既遵循一般市场经济条件下法律体系的做法，又要从本国国情出发，将共性寓于个性之中。在建立社会主义市场经济体制的改革目标下，近年来中国法制建设日新月异，立法形势格外喜人，法律体系日臻完善。为此，第七章用相当篇幅概述了改革开放以来特别是近年来中国法制建设的总体进展，具体介绍了近年来国家颁行的重要市场经济法律，以及法律实施制度的建设进展。同时也指出了当前发展市场经济与法制建设中存在的矛盾和问题。成就和问题、理论和现实都证明一点：中国发展市场经济与加强法制建设是一项前无古人的宏大系统工程，要完成这项系统工程至少需要四个方面的条件：深化国企改革，促进依法经营，这是系统工程的根基；完善市场体系，促进市场主体依法公平竞争，这是系统工程的纽带；转变政府职能，促进政府依法行政，这是系统工程的关键；提高全民素质，促进公民依法办事，这关系到整个系统工程的构建。这些内容就构成了本书的最后一章。

我对法与市场经济这一题目的思考和构架就是如此。本书的基本观点和分析结构，是我对这一问题学习和探索的结果，也是对我近年来所从事工作的一个小结。本书的缺点和缺陷肯定

不少,恳请凡读过本书的专家学者以及关心法与市场经济问题的同志不吝赐教。

张德霖

1997年冬于北京

内容提要

本书从法的起源与本质、功能与特征及类型出发,阐明了法与经济的辩证关系,比较分析了马克思主义与西方学者对法与经济的关系的不同观点;从实证角度阐述了当代主要典型市场经济国家如何在发展市场经济的同时建立起相应的法律制度,从理论角度揭示了市场经济在一定意义上讲是法制经济的这一辩证关系原理;进而具体分析了改革开放以来特别是党的十四大以来中国市场经济发展与法制建设的进展,概述了这期间颁行的重要市场经济法律和法规,提出了当前中国加快改革开放和现代化建设步伐,建设社会主义法治国家的若干意见和观点。本书最大的特点:一是立论的视角把握了经济学与法学的结合;二是分析的方法注重历史的方法与逻辑的方法、实证分析方法与理论分析方法的有机结合。因而,本书适用于大专院校经济学和法学专业的师生及研究人员,以及工商界从事法律和经济实务的工作者。

目 录

前言	(1)
1. 法的基本理论	(1)
1·1 法的起源	(1)
1·2 法的本质	(5)
1·2·1 从词源上考证法的含义	(5)
1·2·2 西方学者对法及法的本质的看法	(7)
1·2·3 马克思主义法学理论对法及法的本质的规定	(9)
1·3 法的功能	(12)
1·3·1 一般意义上的法的功能	(12)
1·3·2 阶级社会中的法的功能	(13)
1·4 法的特征	(15)
1·4·1 法与原始社会规范的区别	(15)
1·4·2 从法的本质认识法的特征	(17)
1·4·3 西方法律的特征	(18)
1·5 法的类型	(20)
1·5·1 法的历史类型(基本类型)	(21)
1·5·2 法的具体分类	(22)
2. 西方学者对法与经济的关系的看法	(27)
2·1 西方法学的发展及其法律实践	(27)

2·1·1	古代西方法学的发展及其代表性著述	(28)
2·1·2	中世纪西方法学的发展	(33)
2·1·3	近代西方法学的发展及其代表性著述 ..	(37)
2·1·4	现代西方法学的发展	(44)
2·2	从法学的角度看经济问题	(46)
2·2·1	法是神或上帝意志或理性的体现,法与 经济成了一种倒置的关系	(46)
2·2·2	法是正义的体现,法与经济成了一种超 阶级的抽象关系	(48)
2·2·3	法是人性、理性、意志的体现,法与经济 成了因果倒置的关系	(49)
2·2·4	法是权力、规范或规则,法与经济呈现为 一种表象的权力关系	(51)
2·2·5	法与经济有着密不可分的“系统关系”	(52)
2·3	从经济学的角度看法律问题	(54)
2·3·1	从经济学的角度研究法律问题的新兴 学科	(54)
2·3·2	经济学研究法律问题的逻辑前提	(58)
2·3·3	法与经济学的的方法论及具体分析工具	(59)
2·3·4	经济学研究法律问题的主要内容	(62)
3.	马克思主义关于法与经济辩证统一关系的论述	(69)
3·1	马恩对法与经济辩证统一关系的论述	(69)
3·1·1	从法律专业到研究社会经济问题	(70)
3·1·2	完全不同于西方法学理论的全新法律	

	思想	(72)
3·1·3	马克思和恩格斯法律思想的形成及主要贡献	(74)
3·1·4	马克思和恩格斯对法与经济辩证统一关系的论述	(76)
3·2	列宁对马克思和恩格斯关于法与经济的关系原理的发展	(78)
3·2·1	列宁在革命时期对资产阶级法律思想和法律制度的批判	(79)
3·2·2	列宁在领导十月革命和创建苏维埃政权的过程中提出的关于建立社会主义法制的理论	(79)
3·3	邓小平建设有中国特色社会主义经济和法制的思想	(81)
3·3·1	重新恢复了马列主义关于法与经济的唯物史观原理, 确立了中国社会主义的根本任务和改革开放的伟大方针	(82)
3·3·2	社会主义也要搞市场经济, 法制是政治体制改革的内容, 属于精神文明的范畴	(84)
3·3·3	民主与法制是社会主义制度中不可分割的两个组成部分, 是党的坚定不移的方针	(86)
3·3·4	建设有中国特色社会主义需要“两手抓”	(87)
3·3·5	社会主义的经济关系需要法律来规制和调整, 需要建立健全法律制度	(88)

3·3·6	正确区分两类矛盾,学会运用法律武器 是社会主义的一个新课题	(90)
3·3·7	加快立法步伐,制定“成百个法律”	(91)
3·3·8	加强社会主义的执法及执法队伍的 建设	(92)
3·3·9	必须加快培育一大批法律专业人才, 在全体人民中树立法制观念	(93)
4.	市场经济与法制关系的实证分析	(95)
4·1	美国自由市场经济模式及法律制度	(96)
4·1·1	美国自由市场经济模式的形成	(97)
4·1·2	与自由市场经济模式相适应的法律 制度	(100)
4·1·3	运用法律手段进行宏观经济调节	(103)
4·1·4	运用法律手段制止垄断,维护自由市 场经济制度下的公平竞争秩序和 环境	(106)
4·2	德国社会市场经济模式及法律制度	(111)
4·2·1	德国社会市场经济模式的形成	(111)
4·2·2	德国的法律制度	(114)
4·2·3	与社会市场经济的具体制度相适应的 法律制度	(117)
4·3	日本行政指导型市场经济模式及法律制度	(121)
4·3·1	日本行政指导型市场经济模式的形成	(121)
4·3·2	日本的法律制度	(124)
4·3·3	日本发展市场经济与健全法制相结合 的基本思路	(126)

4·3·4	日本运用法律手段管理经济的做法和 特点·····	(131)
4·4	韩国新兴市场经济及法律制度 ·····	(134)
4·4·1	把经济发展战略和经济政策法制化·····	(134)
4·4·2	把经济立法、执法以及普法有机结合 起来·····	(135)
4·5	市场经济与法律制度实证分析的几个结论 ·····	(137)
4·5·1	市场经济是依法规制的经济,法制是 市场经济正常运行和健康发展的 基本条件·····	(138)
4·5·2	市场机制不是万能的,需要国家干预 和调节,而这种干预和调节又必须 依法进行·····	(139)
4·5·3	法律制度从根本上决定于市场经济模 式,并反过来促进和保障市场经济的 健康发展·····	(141)
5.	市场经济与法制关系的理论分析 ·····	(145)
5·1	从经济学和法学的视角分析市场经济与法制 的关系 ·····	(145)
5·1·1	从经济学的视角分析市场经济与法制 的关系·····	(146)
5·1·2	从法学的视角分析市场经济与法制 的关系·····	(148)
5·2	从市场主体的视角分析市场经济与法制的关系 ·····	(149)
5·2·1	从一般意义上分析企业的特性·····	(150)
5·2·2	从经济意义上分析企业的特性·····	(152)

5·2·3	从法律意义上分析企业的特性·····	(153)
5·3	从市场体系及运行的视角分析市场经济与法制的关系 ·····	(163)
5·3·1	完善的市场体系与法律规范的配套·····	(163)
5·3·2	合理的市场结构与法律规范的衔接·····	(166)
5·3·3	通畅的市场机制与法律规范的保障·····	(168)
5·4	从政府宏观调节的视角分析市场经济与法制的关系 ·····	(172)
5·4·1	市场经济需要宏观调节,对宏观调节 需要有一个正确的理解和界定·····	(172)
5·4·2	市场经济条件下的宏观调节必须纳入 法制的轨道,建立健全相应的法律 规范·····	(178)
5·5	从市场经济是开放经济的视角分析市场经济与法制的关系 ·····	(181)
5·5·1	当代市场经济在国际范围内已成为 一种开放经济·····	(182)
5·5·2	开放经济需要相应的国际法,遵循 国际惯例和规范·····	(193)
6.	中国社会主义市场经济及相应的法律体系 ·····	(198)
6·1	中国经济体制改革与法制建设的必然历史选择 ·····	(198)
6·1·1	改革开放与推进相应的法制建设是 当代中国必然的历史性选择·····	(199)
6·1·2	建立社会主义市场经济体制以及相 应的法制是中国改革开放伟大实 践的必然选择·····	(200)

6·1·3	中国社会主义市场经济与一般市场经济的异同以及对法制建设的要求·····	(204)
6·2	一般市场经济条件下的法律体系·····	(207)
6·2·1	法律体系的一般规定·····	(207)
6·2·2	法律体系的不同解析标准和方法·····	(209)
6·3	中国社会主义市场经济法律体系·····	(217)
6·3·1	从功能作用解析法看中国社会主义市场经济法律体系·····	(217)
6·3·2	从法律部门解析法看中国社会主义市场经济法律体系·····	(224)
7.	中国社会主义市场经济法制建设的进展 ·····	(227)
7·1	改革开放与市场经济法制建设任务的提出 ·····	(227)
7·1·1	政策方针的确定·····	(228)
7·1·2	学术理论的探索·····	(231)
7·1·3	具体实践的进程·····	(233)
7·2	中国市场经济法制建设的总体进展 ·····	(235)
7·2·1	确立了社会主义市场经济法律体系的基本框架·····	(236)
7·2·2	经济立法的步伐大大加快·····	(237)
7·2·3	市场经济方面的立法比重加大·····	(238)
7·2·4	市场经济立法的质量不断提高·····	(239)
7·2·5	地方立法的步子也在加快·····	(244)
7·2·6	法律实施制度的建设方兴未艾·····	(247)
7·3	中国近年颁行的重要市场经济法律 ·····	(248)
7·3·1	规范市场主体方面的法律·····	(249)
7·3·2	规范市场秩序方面的法律·····	(251)

7·3·3	规范宏观调控方面的法律·····	(261)
7·3·4	规范劳动关系方面的法律·····	(274)
7·3·5	规范产业发展方面的法律·····	(276)
7·4	法律实施制度建设的进展 ·····	(289)
7·4·1	加强对市场主体的组织和行为的规范 ·····	(290)
7·4·2	加强对市场交易行为的规范,维护 市场经济秩序·····	(293)
7·4·3	完善劳动方面的制度和规范·····	(301)
7·4·4	加强有关推动产业发展、保护资源方面 的法律法规的贯彻实施工作·····	(302)
7·4·5	加强有关宏观经济调控方面的法律法规 的贯彻实施工作·····	(304)
7·4·6	建立和完善律师制度,加强权力机关的 监督和检查,完善审判和检察制度···	(306)
7·4·7	建立健全法律宣传教育制度,加强法律 问题的理论研究,积极促进中外学术 交流·····	(309)
8.	中国发展市场经济与加强法制建设的系统工程 ·····	(314)
8·1	系统工程的根基——深化国有企业改革,促进 企业依法经营 ·····	(315)
8·1·1	国有企业改革的进展和问题·····	(315)
8·1·2	深化国有企业改革务求制度创新·····	(320)
8·1·3	大力推进并切实加强企业法制建设·····	(332)
8·2	系统工程的纽带——规范市场秩序,促进依法 公平竞争 ·····	(337)
8·2·1	规范市场秩序的两个重要方面·····	(338)