

农地承包经营权流转 法律制度研究

韩学平 著

中国农业出版社

·东北农业大学博士专著·

农地承包经营权流转 法律制度研究

韩学平 著

中国 农业 出版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

农地承包经营权流转法律制度研究 / 韩学平著. —北京: 中国农业出版社, 2005. 11
ISBN 7-109-10465-6

I. 农... II. 韩... III. 农村土地承包法-研究-中国
IV. D922. 32

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 130369 号

中国农业出版社出版

(北京市朝阳区农展馆北路 2 号)

(邮政编码 100026)

出版人: 傅玉祥

责任编辑 赵 刚

知识产权出版社电子制印中心印刷 新华书店北京发行所发行
2005 年 11 月第 1 版 2005 年 11 月北京第 1 次印刷

开本: 850mm×1168mm 1/32 印张: 9

字数: 220 千字

定价: 25.00 元

(凡本版图书出现印刷、装订错误, 请向出版社发行部调换)



韩学平 男，1962年生，黑龙江省克东县人，1984年于东北师范大学获法学学士学位，1987年于东北师范大学获法学硕士学位，2005年于东北农业大学获管理学博士学位。现任东北农业大学法学院院长，教授，硕士生导师，法学专业学科带头人，并任黑龙江省法学会常务理事，法学教育分会副会长，黑龙江三维律师事务所主任律师。出版《市场经济法学》等16部专著或教材，发表学术论文50余篇，主持国家级课题2项，省级课题6项。

中文摘要

中国的发展在很大程度上取决于农村问题的解决，而农村的主要问题便是土地问题，土地承包经营则是农村土地问题的核心内容。20世纪70年代末诞生的家庭联产承包经营责任制经过不断的完善，最终被确立为家庭承包经营制度并成为我国农村的一项根本制度，农地承包经营权则成为农民拥有的最直接财产权利。然而，随着我国国民经济社会整体发展的推进，家庭承包经营制度在发挥了巨大绩效后，也在新的形势下暴露出了一系列的弊端。特别是在《中华人民共和国农村土地承包法》对土地承包经营权法律地位予以确立后，不断更新的环境使相对稳定农地制度框架下的土地承包经营权流转问题变得极为复杂，且日益成为影响中国农村经济发展和农村社会稳定的关键所在。于是，当前农地承包经营权的流转以其特有的优势成为完善农地承包制度的一种有效变革措施。

与上世纪90年代先后出现的两田制、反租倒包、入股等变革方式相比，承包经营权流转是在坚持农地家庭承包经营基本制度不变的前提下，赋予农户更多的自主权利，使农民作为民事主体充分行使市场经济条件下的财产权利。承包经营作为中国农民的一项符合国情的制度，已为我国农村经济的发展做出了巨大贡

献。为进一步稳定和发展这一制度，全面推进农村社会经济的发展，建立相应的农地流转机制以盘活农村土地资产已势在必行。仅有合理高效的农地流转机制而没有法制规范，将难以维持农村社会的繁荣稳定，农地效益不可能实现更大的提高，农村小康社会的建设目标不可能在规划期内实现。因此，农地流转制度的建立不仅关系到承包经营制度在新阶段下农村社会发展的演进方向，更加成为维护承包经营主体及国家利益的重要保障。党的十六大进一步明确指出，要“长期稳定并不断完善以家庭承包经营为基础、统分结合的双层经营体制，有条件的地方可按照依法、自愿、有偿的原则进行土地承包经营权流转，逐步发展规模经营。尊重农民的市场主体地位，推动农村经营体制创新”。因而以现行的《宪法》、《土地管理法》、《农村土地承包法》、《农地承包经营权流转管理办法》为制度基础进行制度改革与创新，构建我国的农地流转法律制度成为当前我国制度建设，更是法制建设的一项重要任务。而建立与整个社会主义市场经济体制接轨、适合中国国情的农地流转机制，就必须明确农村土地的功能范围，落实农地承包经营的物权性质，明晰农地权利体系及农地权利的组织与配置形式，设定农地流转的前提与目标体系，设计农地流转的制度体系，构设农地流转的监督与服务机构等等，所有这些都是土地承包经营权流转法律制度这一全新研究课题的重要内容。

基于以上认识，本书从以下方面展开重点

研究:

(1) 探讨全面建设承包经营权流转法律机制的重要意义,特别是对我国当前农村发展的积极作用。

(2) 在现代法治精神的指导下,以法学的视角全面研究承包经营权流转的实质问题,并把承包经营权流转的不同形式分为内部流转与外部流转进行阐述,特别是对流转现实中的转让、租赁、转包、抵押等形式进行重点分析,提出完善的制度设计建议;同时将一些特殊问题纳入流转法制建设的体系中,通过制度改革等方式消除这些问题的制约因素。

(3) 借鉴国外农地流转的相关成果与经验,结合国情提出创设直接规范承包经营权流转的专门法,如《农地承包经营权流转法》,凭借法律的强大效力规范流转行为,以此保护当事人特别是承包主体的合法权益。

(4) 论述承包经营权物权化对流转的积极意义,并根据我国农地流转的实际情况和现实需要建设农地流转市场,重点在充实权利结构体系,并培育市场主体,规范行为和方式,建立预警机制等方面。

(5) 重点考虑我国农地流转政策法规的安排现状,通过研究力图使本书提出的创新建议作为现行管理制度的有益补充;同时对流转相关配套制度的建设提出建议(如农业补贴制度、农村社会保障制度等)。

关键词: 农地 承包经营权 流转
法律制度

RESEARCH ON LEGAL SYSTEM OF FARMLAND CONTRACT-MANAGE RIGHTS TRANSFER

ABSTRACT

The development of China largely depends on the resolve of the country problem, and main problem of country is problem of land. And centre of farmland problem is contract and management of farmland. In the end of 1970's, after the improving of family contract and management responsibility system, it was established as family contract and management system, and it has become an essential system of countryside in our country. Contract and management rights to farmland became the most direct property right of farmers. But with the promotion of our national economy society's development as a whole, after family contract and management system has played an important role, the contractual management responsibility system exposes a series of drawbacks under the new situation. Especially after the establishment of *contract law of land in the countryside of the People's Republic of China*, which established the legal role of contract and management rights to farmland, Continual renovated circumstances make the circulation of contract and management rights to farmland under relatively stable farmland system most difficult, and has become the key of effecting the development of Chinese rural economy

and the stabilization of rural society. So circulation of contract and management rights to farmland has become an effective reform measure with its special predominance.

Compare with the two fields system, anti-rent and converse-contract, become a shareholder in the 1990's, circulation of contract and management rights to farmland is under the precondition of persisting the basis mode of family contract and management, endow the farmers more rights of autonomy and disposal. So it makes farmers exert their property rights as civil main bodies. Contract and management rights have made large contribution to the development of rural economy in China. To stabilize and develop the production, advance the development of rural social economy, it is necessary to establish the circulation system of farmland to vitalize rural land assets. If there is only reasonable and effective farmland circulation system without legal system, it will be difficult to maintain the stabilization of rural society. Then the benefit of farmland will not gain more improvement, and the construction objective of Rural well-off society will not be turned into reality in the planned period. So the establishment of circulation system not only involved the progress direction in the new period of rural society development, but also became the important assurance to maintain the advantage of the main body of contract and management and benefits of country. The 16th National Congress of Communist Party of China pointed out clearly, we will "steady and perfect the system of taking household responsibility system as foundation, unify-separation combination in a long-term, the conditional place can carry on circulation of contract and management rights to farmland according to the legal, voluntary, paid principles, and develop

appropriate scale of operation. Respect peasants' market main body status, promote the countryside to deal in system innovation". So performing the system reform and innovation in the base of *Constitution, Land management law in the People's Republic of China, Law of land contract in the countryside, management method of farmland circulation of contract and management right*, establishing the circulation legal system of farmlands in our country has become an important task of current system construction and legal system construction. To set up the farmland circulation system suitable for the socialist market economy system and the China's actual conditions, we must define the function range of the rural land, implement the real right nature of farmland contract and management. We must define the farmland right system and organization and disposition form of farmland right, establish the prerequisite and goal system of farmland circulation, establish the system of farmland circulation, establish the supervision and service organization of farmland circulation, etc. They are all the important contents of legal system of circulation of contract and management rights to farmland, which is a bran-new research.

Base on the opinions, this article set up research from the following respects:

(1) Discuss the important meaning of construct the legal system of circulation of contract and management right, especially the active role to present development situation of our country.

(2) Under the guidance of modern law spirit, study the substantive issue of circulation of contract and management rights with the visual angle of law science, and divide the circulation into inside circulation and outside one to explain ,

especially analyse transfer, subcontract, mortgage, leasehold, etc. Put forward perfect system design suggestion, put some special problems in the circulation legal construction system, and dispel the restriction factors of these questions through system reform, etc.

(3) Reference relevant achievements and experience of foreign farmland circulation, combine the national conditions and put forward special law of contract and management circulation directly, such as *farmland circulation law*. Rely on the power of the law to standardize circulation behavior, so as to protect the legal rights of parties, especially contract parties.

(4) Expound the positive meaning of making contract and management right real right to circulation, and according to the actual conditions of farmland circulation in our country and actual need, put forward suggestion of constructing farmland circulation market. The focal point is substantiating the structure system of the right, and fostering the market main body, standardizing the behavior and way, setting up beforehand warning system, etc.

(5) Consider the arrangement current situation of farmland circulation policies and regulations in our country. Through the research, make the innovation suggestion in this article be beneficial to supply the current management system; At the same time, suggest the construction of relevant system of circulation.

Keywords: farmland, contract and management right, circulation, legal system

目 录

中文摘要

英文摘要

1 引言	1
1.1 问题的提出	1
1.2 研究对象界定	2
1.3 研究的的意义	3
1.4 国内外研究动态	8
1.4.1 国外研究状况	8
1.4.2 国内研究动态	13
1.5 研究方法和路线	17
1.5.1 理论分析与实证分析相结合	17
1.5.2 历史分析与比较分析相结合	18
1.5.3 系统分析方法	18
1.5.4 制度分析方法	19
1.6 研究的创新与难点	19
1.6.1 研究的创新	19
1.6.2 研究的难点	20
2 农地产权及流转相关理论概述	21
2.1 产权的范畴与内涵	21

2.1.1 产权范畴的法学概述	21
2.1.2 产权范畴的经济学概述	23
2.1.3 产权的内涵	24
2.2 土地产权及国际比较	26
2.2.1 马克思的土地产权理论	27
2.2.2 新制度经济学的土地产权理论	29
2.2.3 我国农地集体所有制	33
2.2.4 若干国家农地产权体系的比较分析	36
2.3 农地承包经营权流转的相关理论	42
2.3.1 土地市场理论	42
2.3.2 地租地价理论	45
2.3.3 农地集约经济和规模经济理论	49
2.3.4 农业可持续发展理论	55
2.4 农地承包经营权流转的法学基础	59
2.4.1 农地承包经营权的法律内涵	59
2.4.2 物权与债权	63
2.4.3 物权法与债权法	70
2.4.4 发挥物权法和债权法的功能规范农地流转	72
2.5 小结	75
3 我国农地承包经营权流转现状述评	77
3.1 我国农地产权制度的历史演变	77
3.1.1 新中国成立初期农地制度的变化 (1949—1978 年)	77
3.1.2 农地承包经营权的产生期 (1979—1986 年)	78
3.1.3 农地制度的确立和稳定时期 (1986—1991 年)	80
3.1.4 农地制度完善时期 (1992—2001 年)	82

3.1.5 农地产权制度建设创新时期(2001年以后)	87
3.2 我国农村发展与农地经营现状分析	90
3.2.1 农村经济发展与农民生活水平状况	90
3.2.2 农地经营现状	95
3.2.3 农地流转现状	98
3.2.4 农地流转的动因	101
3.3 农地承包经营权流转的意义	103
3.3.1 流转的经济意义	103
3.3.2 流转的法律意义	104
3.4 农地承包经营权流转的特点与制约因素	106
3.4.1 流转的特点	106
3.4.2 流转的制约因素	108
3.4.3 对现行流转法规的述评	112
3.5 小结	118
4 农地承包经营权内部流转	119
4.1 内部流转的内涵	119
4.2 农用地内部的初次流转	121
4.2.1 初次流转的基本形式——家庭承包经营	121
4.2.2 初次流转的其他形式	123
4.3 农用地内部的再次流转	128
4.3.1 转让	129
4.3.2 转包	135
4.3.3 入股	138
4.3.4 抵押	150
4.3.5 租赁	158
4.3.6 继承	161

4.4 小结	167
5 内部流转中的特殊问题分析	169
5.1 集体撤销发包	169
5.1.1 行使撤销权的原因及后果分析	169
5.1.2 农地承包合同的性质及效力	170
5.1.3 限制集体任意行使撤销权的构想	172
5.2 土地撂荒	174
5.2.1 土地撂荒的原因分析	174
5.2.2 解决土地撂荒问题的构想	176
5.3 土地承包经营权的调整	177
5.3.1 调整的原因分析	177
5.3.2 关于调整的相关政策	178
5.3.3 完善调整的相关制度构想	179
5.4 小结	180
6 农地承包经营权外部流转	182
6.1 外部流转内涵	182
6.2 我国农地征用制度的演变	183
6.3 农地征收制度	187
6.3.1 农地征收制度的特征	187
6.3.2 农地征收的直接法律后果	189
6.3.3 征收制度的缺陷	190
6.4 完善农地征收制度的构想	192
6.5 小结	197
7 农地承包经营权流转的法律调控机制及相应措施	199
7.1 农地承包经营权流转的物权化	199

7.1.1 农地承包经营权的性质分析·····	199
7.1.2 农地承包经营权物权化的必要性·····	201
7.1.3 我国农地承包经营权流转物权化的现实基础·····	204
7.1.4 构建农地承包经营权流转物权化的目标模式·····	206
7.2 制定《农村土地承包经营权流转法》·····	211
7.2.1 国外关于农地流转的立法考察·····	211
7.2.2 我国农地流转立法的必要性与可能性·····	215
7.2.3 关于《农村土地承包经营权流转法》的构想·····	217
7.3 集体农地产权制度创新·····	225
7.3.1 完善集体土地所有权制度·····	226
7.3.2 丰富农地承包经营权利体系·····	227
7.4 农地承包经营权流转市场的规范·····	229
7.4.1 市场主体的培育和建立市场服务体系·····	229
7.4.2 加强对农地流转的宏观调控·····	232
7.4.3 建立农地流转的监测预警机制·····	235
7.5 相关配套法律制度的建立·····	235
7.5.1 完善农地承包经营权流转的物权登记法律制度·····	235
7.5.2 适度调整农业补贴法律制度·····	239
7.5.3 完善农村社会保障制度·····	249
7.6 小结·····	255
8 结语·····	256
参考文献·····	259
致谢·····	267

1 | 引 言

1.1 问题的提出

土地家庭承包经营制度，是我国农村经济制度的最根本内容，是中国特色农村经济体制与法制建设的重心之一。近年来，随着土地承包经营制度的不断演进，特别是在《中华人民共和国农村土地承包法》（以下简称《农村土地承包法》）对土地承包经营权法律地位予以确立后，不断更新的环境使相对稳定农地制度框架下的土地承包经营权流转问题变得极为复杂，且日益成为影响中国农村经济发展和农村社会稳定的关键所在。承包经营作为中国农民的一项符合国情的首创，已为我国农村经济的发展做出了巨大贡献。为进一步稳定和发展这一成果，全面推进农村社会经济的发展，建立相应的农地流转机制以盘活农村土地资产已势在必行，仅有合理高效的农地流转机制而没有法制规范，将难以维持农村社会的繁荣稳定，农地效益不可能实现更大的提高，农村小康社会的建设目标不可能在规划期内实现。党的十六大进一步明确指出，要“长期稳定并不断完善以家庭承包经营为基础、统分结合的双层经营体制，有条件的地方可按照依法、自愿、有偿的原则进行土地承包经营权流转，逐步发展规模经营。尊重农民的市场主体地位，推动农村经营体制创新”。因而以现行的《宪法》、《中华人民共和国土地管理法》（以下简称《土地管理