

顾功耘 主编

经济法教程

(第二版)

新

世

纪

法

学

教

材

ifajiaocheng

上海人民出版社

北京大学出版社

顾功耘 主编

经济法教程

(第二版)

 上海人民出版社
北京大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

经济法教程/顾功耘主编. —2版.

—上海:上海人民出版社,2006

新世纪法学教材

ISBN 7-208-06482-2

I. 经... II. 顾... III. 经济法-中国-高等学校-教材 IV. D922.29

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 096206 号

责任编辑 王舒娟 杨承纮

宋慧曾 刘林心

封面装帧 王小阳

• 新世纪法学教材 •

经济法教程

(第二版)

顾功耘 主编

世纪出版集团

上海人民出版社 出版
北京大学出版社

(200001 上海福建中路 193 号 www.ewen.cc)

世纪出版集团发行中心发行 商务印书馆上海印刷股份有限公司印刷

开本 787 × 1092 1/16 印张 53.25 插页 4 字数 1,107,000

2006 年 9 月第 1 版 2006 年 9 月第 1 次印刷

印数 1—5,100

ISBN 7-208-06482-2/D · 1123

定价 74.00 元

主 编 顾功耘
副主编 徐士英 吴 弘

参 编 (以写作分工为序)
顾功耘 刘哲昕 魏 琼
郑少华 徐士英 张忠野
贾希凌 杨勤法 吴 弘

再版前言

本书第一版出版是在四年以前。可以说,该书以其全新的体系和内容很快得到了市场的认可。不少高校的法律院系采用了我们的教程。尤其幸运的是,该书出版一年后在司法部组织的优秀法学成果与教材评奖中获得了全国一等奖的殊荣。在经济法教材种类繁多、竞相投入市场的情况下,我们的教程在四年中累计发行了数万册。在此,我要衷心感谢我们的同仁们在写作方面的精心努力以及所有读者的积极支持。

最近几年,我国的社会经济政治等方面都取得了很大成就,也发生了很大的变化:我国有效抑制了经济运行中出现的不稳定不健康因素,成功战胜了非典疫情和重大自然灾害的挑战,从容应对加入世界贸易组织后的新变化,国民经济持续较快发展,工业化、城镇化、市场化、国际化步伐加快,“十五”计划确定的主要发展目标提前实现,经济体制改革不断深化,对外贸易迈上新台阶,国家财政收入大幅度增加,价格总水平保持基本稳定,城乡人民生活进一步改善,民族团结不断巩固,各项社会事业取得新进步,社会主义民主政治和精神文明建设继续加强。工作的重心更多地转向以科学发展观为指导着力自主创新、完善体制机制、建立和谐社会等方面,以便全面提高我国的综合国力、国际竞争力和抗风险能力。2005年10月11日中国共产党第十六届中央委员会第五次全体会议通过了关于制定国民经济和社会发展第十一个五年规划的建议,今年3月14日全国人大第十届四次会议批准了国民经济和社会发展

第十一个五年规划纲要。在今后一段时间内,我们将全面贯彻“十一五规划”的精神,实现“十一五”时期经济社会发展的奋斗目标和主要任务。所有这一切,都会构成对我们的经济法教学和研究最直接的影响。

我们的《经济法教程》虽然在编写理念和内容上具有相当的超前性,也基本符合当前经济社会发展的实际,但是在涉及一些具体规范和制度上仍然存在不适应的情况。为了方便读者学习,我们组织了这次修订。修订的指导思想是使本书与“十一五规划”精神更为贴近,教学更具有适用性。这次修订各编内容均有所变化,有的编变化多一些,如市场秩序规制制度、国有经济参与制度、涉外经济管制制度等;有的编变化少一些,如总论和宏观经济调控制度等。尽管我们做了相当的努力,希望本书能够更上一层楼,但也不免仍会出现一些疏漏和错误。我们真诚地欢迎各位读者多多批评指正。

参与本次修订的作者除了原作者外,杨勤法先生参与了涉外经济管制法律制度一编的部分撰写。张忠野先生撰写的国有经济参与法律制度一编参考了我等今年年初出版的《国有经济法论》(北京大学出版社)论著的部分内容。在本次修订中,我要特别感谢我的两位博士生杨勤法先生和贾希凌小姐,是他们在我的工作十分繁忙时花费了大量时间和精力,协助我完成了对全书书稿的审定和文字校对。

顾功耘

2006年7月30日于上海

目 录

目

录

1

再版前言	1
------------	---

第一编 经济法总论

第一章 经济法的调整对象	3
第一节 经济法调整对象是经济法学研究的核心问题	3
第二节 经济法独立调整对象问题——兼论经济法的地位	5
第三节 经济法具体调整对象问题——兼论经济法的体系	17
第二章 经济法的概念	28
第一节 经济法概念的历史考察	28
第二节 经济法产生与发展的社会历史根源及其经济学理论基础	31
第三节 经济法的内在价值	37
第四节 现代经济法的概念	43
第三章 经济法主体及其行为	48
第一节 国家经济管理法律关系概述	48
第二节 作为经济管理主体的国家(政府)及其行为	52
第三节 中介组织、市场主体及其行为	59
第四章 经济法的基本原则	74
第一节 经济法基本原则的概念、作用与标准	74

第二节	经济民主原则	76
第三节	效率优先、兼顾公平原则	78
第四节	可持续发展原则	81
第五节	经济公正原则	82
第五章	中国经济体制改革	84
第一节	中国社会主义计划经济体制	84
第二节	中国社会主义经济体制改革	88
第三节	中国社会主义市场经济体制	91
第四节	中国经济体制改革与经济法的关系	94
第六章	经济法的制定与实施	101
第一节	经济法的制定	101
第二节	经济法的实施	107

第二编 经济法律制度变迁史

第七章	国外经济法的概念变迁	113
第一节	经济法概念的早期使用	113
第二节	德国经济法概念的发展	117
第三节	日本经济法概念的沿革	128
第四节	欧洲大陆其他国家经济法概念的形成	139
第五节	英美国家经济法概念的例外	147
第六节	苏联东欧国家的经济法概念	153
第八章	国外经济法的立法实践	172
第一节	经济法产生与发展的一般规律	172
第二节	大陆法系主要国家经济法简史	184
第三节	英美法系主要国家经济法简史	212
第四节	苏联东欧主要国家经济法简史	225

第九章 中国经济法的概念变迁	230
第一节 中国经济法概念的初创阶段(1979—1986 年)	230
第二节 中国经济法概念的形成阶段(1986—1991 年)	232
第三节 中国经济法概念的调整阶段(1992—1999 年)	234
第四节 中国经济法的成熟阶段(2000 年迄今)	238

第十章 中国经济法立法实践	243
第一节 中国经济法立法实践的萌芽时期(20 世纪 20 年代至 70 年代末) ...	243
第二节 中国经济法的初创时期(20 世纪 70 年代末至 1986 年)	245
第三节 中国经济法的形成时期(1986—1992 年)	246
第四节 中国经济法的调整与成熟时期(1992 年迄今)	246

第三编 宏观调控法律制度

第十一章 宏观调控法的一般原理	255
第一节 宏观调控法的含义	255
第二节 宏观调控法的结构体系	258
第三节 我国宏观调控法的发展趋势	259
第四节 宏观调控法的若干基本问题	261

第十二章 金融调控法律制度	264
第一节 金融调控法概述	264
第二节 中央银行法	267
第三节 政策性银行法	272

第十三章 财政法律制度	276
第一节 财政与财政法概述	276
第二节 预算法	279
第三节 国债法	285
第四节 政府采购法	286

第十四章 税收法律制度	289
第一节 税法概述	289
第二节 中国现行税种的法律规定	291
第三节 税收征收管理法律制度	297
第十五章 计划法	301
第一节 计划与计划法概述	301
第二节 计划法的立法形式及基本制度	302
第十六章 产业政策法	305
第一节 产业政策法概述	305
第二节 经济法视野下的产业结构调整	306
第十七章 价格法律制度	312
第一节 价格法概述	312
第二节 价格的管理体制及基本制度	313
第三节 价格宏观调控立法	318

第四编 市场秩序规制法律制度

第十八章 市场秩序规制法的一般原理	321
第一节 市场秩序规制法概述	321
第二节 市场秩序规制法的基本原则	332
第十九章 反垄断法律制度	336
第一节 反垄断法概述	336
第二节 滥用市场支配地位的法律规制	354
第三节 限制竞争协议的法律规制	363
第四节 企业合并的法律规制	373
第五节 行政性垄断的法律规制	380
第六节 反垄断法的适用	389

第七节 知识产权滥用的反垄断法规制·····	393
第二十章 反不正当竞争法律制度 ·····	401
第一节 反不正当竞争法概述·····	401
第二节 混淆行为的法律规制·····	405
第三节 虚假宣传行为及其法律规制·····	410
第四节 侵犯商业秘密行为的法律规制·····	415
第五节 不正当有奖销售行为的法律规制·····	421
第六节 商业贿赂行为的法律规制·····	424
第七节 不正当竞争行为的监督检查·····	428
第二十一章 反倾销和反补贴法律制度 ·····	432
第一节 反倾销法律制度·····	432
第二节 反补贴法律制度·····	443
第二十二章 消费者权益保护法律制度 ·····	448
第一节 消费者权益保护制度概述·····	448
第二节 消费者的权利·····	454
第三节 经营者的义务·····	459
第四节 消费者权益的法律保护·····	462
第二十三章 产品质量法律制度 ·····	467
第一节 产品质量法概述·····	467
第二节 产品质量监督管理法律制度·····	470
第三节 产品责任制度·····	474
第四节 产品召回法律制度·····	480

第五编 国有经济参与法律制度

第二十四章 国有经济参与法的一般原理 ·····	489
第一节 国有经济参与的历史变迁与中国国有企业改革·····	489

第二节	国有经济参与法的基本范畴·····	504
第三节	国有经济参与法的体系及原则·····	513
第四节	国有经济参与的法律调整·····	515

第二十五章 国有资产监管法律制度 ····· 532

第一节	国有资产监管法概述·····	532
第二节	国有资产基础管理法律制度·····	537
第三节	国有资产监管法律制度·····	548

第二十六章 国有资本运营法律制度 ····· 561

第一节	国有资本运营法概述·····	561
第二节	国有资本信托经营法律制度·····	567
第三节	国有资本授权经营法律制度·····	576

第六编 对外经济管制法律制度

第二十七章 对外经济管制法律制度概述 ····· 593

第一节	对外经济管制的概念与作用·····	593
第二节	对外经济管制与当前经济全球化趋势·····	598
第三节	对外经济政策、法律与经济管制 ·····	603
第四节	加入 WTO 与我国对外经济管制法律·····	609

第二十八章 外商投资管制法律制度 ····· 613

第一节	外商投资管制制度概述·····	613
第二节	外商投资的法律形式·····	623
第三节	外商投资企业的准入和退出管制·····	636
第四节	外商投资的法律保护·····	652

第二十九章 对外贸易法律制度 ····· 655

第一节	对外贸易法律制度概述·····	655
第二节	对货物进出口与技术进出口的法律管制·····	658

第三节	国际服务贸易法律制度	661
第四节	与贸易有关的知识产权法律制度	662
第五节	进出口商品检验法律制度	664
第六节	进出口货物的海关监管制度	668
第七节	对外贸易秩序的法律管制	672
第三十章	涉外金融法律管制法律制度	676
第一节	对外金融机构的法律管制	676
第二节	涉外证券管制	683
第三节	国际商业贷款的管制	690
第四节	涉外担保的法律管制	693
第五节	境外项目融资的法律管制	697
第六节	外债管理制度	698
第七节	外汇管制	700
第八节	离岸银行业务的监管	706
第三十一章	涉外税收法律制度	708
第一节	涉外税收法律制度概述	708
第二节	外商投资企业和外国企业所得税法律制度	710
第三节	关税法律制度	716

第七编 市场运行监管法律制度

第三十二章	市场监管法的一般原理	723
第一节	市场监管的理论	723
第二节	市场监管法概述	727
第三节	会计审计监督制度	736
第三十三章	金融监管法律制度	743
第一节	金融监管与金融监管法	743
第二节	金融监管体制	748

第三节	金融监管的国际合作·····	752
第三十四章	银行监管法律制度 ·····	758
第一节	商业银行监管的法律规定·····	758
第二节	非银行金融机构监管的法律规定·····	764
第三节	外资金融机构监管的法律规定·····	780
第三十五章	证券监管法律制度 ·····	787
第一节	证券市场监管与证券法·····	787
第二节	证券监管体制·····	790
第三节	证券发行监管的法律规定·····	793
第四节	证券上市监管的法律规定·····	796
第五节	证券交易监管的法律规定·····	801
第六节	证券公司监管的法律规定·····	803
第七节	证券中介服务机构监管的法律规定·····	807
第三十六章	保险监管法律制度 ·····	810
第一节	保险监管与保险法·····	810
第二节	保险监管体制·····	813
第三节	保险业监管的法律规定·····	816
第四节	保险中介市场监管的法律规定·····	822
第三十七章	期货监管法律制度 ·····	828
第一节	期货市场监管与期货法·····	828
第二节	期货监管体制·····	829
第三节	期货交易所监管的法律规定·····	831
第四节	期货经纪公司监管的法律规定·····	834
第五节	期货交易监管的法律规定·····	837

第一编

经济法总论

第一章

经济法的调整对象

第一节 经济法调整对象是经济法学研究的核心问题

一、经济法调整对象是经济法学研究的逻辑起点

经济法学是一门部门法学,因此其研究方法必然遵循法学研究的固有传统。^①在法学研究的领域里,人们往往将部门法的概念作为其所有研究的逻辑起点。的确,对于一门学科研究来讲,一个准确的概念是十分重要的,它极大地凝结了人们对于该学科内在质的规定性的深刻认识。可以说,在法学研究中,只有定义好部门法的概念,深刻把握其内涵,才能在随后的论述中合乎逻辑地演绎该部门法的具体外延。从这个意义上讲,一个准确的部门法概念是该部门法学研究成功的一半。正是鉴于此,几乎所有的学者无一例外地将部门法的概念研究作为其部门法学论著的开篇,以期能够提纲挈领,为随后的论述奠定基础。

然而需要指出的是,任何概念都是一个意群,都或多或少地由不同的内在要素构成,我们将之称为概念(构成)要素。因此与其说以概念作为研究的起点还不如说以概念的构成要素作为研究的逻辑起点更为准确。在我们看来,一个部门法的概念由多少个概念要素构成,就要首先研究多少个概念要素,否则必然陷于武断与突兀。当然,在概念要素中尚应有必要概念要素与非必要概念要素的区分。必要概念要素奠

① 在经济法独立性问题受到诸般困扰的时期,部分经济法学学者为了摆脱这一境地,相继提出经济法应该跳出传统法学的范畴,而应理解为一门经济与法的学科,所谓“三分法律,七分经济”、“法律与经济,经济更重要”等等。我们认为,在法与经济关系的链条中,每个人确实都可以基于不同的出发点而取其环节之一展开研究,并不必一定要在法学的范畴中研究两者的关系,故而方有“法经济学”等学科的昌盛。但是承认其他学科的存在并不一定要建立在抹杀自身特质的基础之上,既然我们在法学的领域中也提出了“经济法”的研究命题,那么首先要坚持的就是依照法学的学术传统在法学大范畴中建立起独立的经济法部门概念,如果求证的最终结果是独立的经济法部门无法或不值得建立的话,那么我们就应该勇敢承认这一法学理论的失败,但是在未曾进行确证的情况下即从法学领域脱身,转而引用其他学科理论论证经济法的存在,实无异于学术领域的“金蝉脱壳”之术,是不可取的。基于以上认识,我们将本书定位为法学传统下的“经济法”。