

当代经济法理论丛书

陈寿灿 韩灵丽 主编

当代中国

经济法理论的反思整合与发展

李占荣 韩灵丽 苟军年 等著

RECONSIDERATION AND
INTEGRATION AND DEVELOPMENT OF
CHINESE ECONOMIC LAW



浙江大学出版社

当代中国法治建设

（第四卷）

当代中国

经济法理论的反思整合与发展

李永军 杨文彬 马俊驹 等著

REFLECTION AND DEVELOPMENT OF
ECONOMIC LAW THEORY
IN CONTEMPORARY CHINA

本书是作者多年从事经济法理论研究的成果，旨在对经济法理论进行反思、整合与发展。全书共分五章，第一章为经济法理论的反思，第二章为经济法理论的整合，第三章为经济法理论的发展，第四章为经济法理论的反思，第五章为经济法理论的整合与发展。



中国政法大学出版社

当代经济法理论丛书

当代中国

经济法理论的反思整合与发展

李占荣 韩灵丽 苟军年 等著

RECONSIDERATION AND
INTEGRATION AND DEVELOPMENT OF
CHINESE ECONOMIC LAW



浙江大學出版社

图书在版编目(CIP)数据

当代中国经济法理论的反思整合与发展 / 李占荣等
著. —杭州: 浙江大学出版社, 2004.12
(当代经济法理论丛书 / 陈寿灿, 韩灵丽主编)
ISBN 7-308-04217-0

I. 当... II. 李... III. 经济法 - 研究 - 中国
IV. D922.290.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 047168 号

责任编辑 周卫群

封面设计 张作梅

出版发行 浙江大学出版社

(杭州天目山路 148 号 邮政编码 310028)

(E-mail: zupress@mail.hz.zj.cn)

(网址: <http://www.zjupress.com>)

排 版 浙江大学出版社电脑排版中心

印 刷 浙江省良渚印刷厂

开 本 850mm×1168mm 1/32

印 张 20.75

字 数 520 千

版 印 次 2004 年 12 月第 1 版 2005 年 11 月第 2 次印刷

书 号 ISBN 7-308-04217-0/D·216

定 价 28.00 元

陈寿灿 韩灵丽 主编

第一章 绪论	1
第二章 经济法理论的发展与现状	10
第三章 经济法理论的发展与现状	20
第四章 经济法理论的发展与现状	30
第五章 经济法理论的发展与现状	40
第六章 经济法理论的发展与现状	50
第七章 经济法理论的发展与现状	60
第八章 经济法理论的发展与现状	70
第九章 经济法理论的发展与现状	80
第十章 经济法理论的发展与现状	90

当代中国经济法理论的反思整合与发展
公司企业法研究
税法问题研究

序

法律的产生是人类文明的巨大成就,它标志着人类从荒蛮时代的恣意迈入了文明时代的规则之治。

20 世纪以后,一个新的法律部门——经济法诞生了。经济法的诞生,既有其政治基础和社会经济基础,也有其法哲学基础。

国家主义的滥觞导致了国家自主性(The autonomy of the state)的扩张,也就是说国家并不必然地等同于所谓的统治阶级集团或成为全体公民的代表,国家就是国家,它有自己的利益逻辑和利益结构,由此构成经济法的政治基础。

市民社会的发育经历了漫长的历史过程,在市民社会与政治国家的二元结构中,由于市民社会赖以生存的市场在自由竞争中产生了垄断、公共产品供应不足、交易成本过高、信息不对称等诸多其自身无法克服的矛盾,因此需要第三种力量来加以干预。这种力量的主体便是国家,由此构成经济法的社会经济基础。

从人类自身来看,理性的普遍性至少部分地决定了法律的普遍性,以至于无论是在政治生活中还是在社会经济生活中,人们真诚地信服于一种可以明确表述的规则,并在“工具主义”和“正义”的两极摆动以达到利益平衡。在这个限度内,政治秩序、社会秩序以及经济秩序都如此无奈地依赖于它,事实上它已经成为各种秩序的最大共识,并由此构成经济法的法哲学基础。

经济法的产生的确是法律史上的一场革命,它不但引起了法学界多年来在此问题上的争议,甚至已经成为诸多学科倾力关注

的“共同问题”。虽然经济法理论在国外发达资本主义国家如法国、德国、日本等国家基本形成了比较完整的体系,而且这些理论基本上被中国经济法学界加以借鉴和移植。然而我国当前的研究情况不容乐观,主要原因在于经济法学界的老前辈以及一些中青年学者都有自己系统的经济法学理论,这些理论虽然有许多共识,但在许多方面存在重大分歧,有的研究还没有摆脱“门户”之见。我校法学院自成立以来,在经济法研究上倾注了大量心血,成果显著。经济法学作为我校重点学科发展迅速,目前,经济法学的学术梯队结构合理、力量雄厚,形成了以韩灵丽教授为学科带头人,王鸿貌教授、荀军年教授、吴伟达副教授和李占荣博士为骨干组成的学术团队。该团队成员均出生于 20 世纪 60 年代,是一个年富力强、精诚团结的学术团队。2003 年 9 月,我们与浙江省法学会共同成立了“浙江省财税法研究会”。学科建设与研究会活动相互结合,以经济法理论研究为基础,突出财税法、企业公司法、竞争法等特色研究。共发表经济法专业论文 160 余篇,出版学术著作 20 余部,完成国家级、省部级等各类课题 13 项。

本丛书是我校经济法研究最新成果的一个展示。我们希望通过这种方式与学术界同仁加强交流。“君子之道,辟如行远,必自迩;辟如登高,必自卑。”毫无疑问,该丛书的出版仅仅是一个开始。

陈寿灿

2004 年 12 月 26 日于杭州

目 录

导 论	1
-----	---

反 思 篇

第一章 经济法的产生	13
一、关于经济法产生的不同观点	13
二、两派理论分歧的根源解析	19
三、如何看待经济法的产生	21
第二章 经济法的调整对象体系以及性质	26
一、经济法的调整对象和体系	26
二、经济法的性质	31
第三章 经济法的基本原则	39
一、关于经济法基本原则的主要学术观点	39
二、经济法基本原则内涵的理解	43
三、经济法基本原则的具体内容	45
第四章 经济法的地位	53
一、否定论	53
二、肯定论	55
三、从经济审判庭的撤销反思经济法的地位	59

第五章 经济法责任	63
一、责任概说	63
二、法律责任	64
三、经济法责任概述	67
四、经济法责任的构成要件分析	81
五、关于经济法责任的独立性问题	92
六、几种具体经济法责任的专门分析	95
七、余论：总结与反思	125
第六章 改革开放以来中国经济法立法	126
一、计划经济向市场经济转型时期的经济法立法述评 ..	126
二、市场经济初步形成及发展时期的经济法立法述评 ..	139
三、中国经济法的立法展望	156
第七章 经济法立法听证制度	
——以税收立法和地方房地产市场立法为例	165
一、经济法立法听证的一般原理	165
二、经济法立法听证制度的实证研究——以税法为例 ..	172
三、经济法立法听证制度的实证研究——以地方房地 产市场立法为例	180
附录：浙江省房地产市场立法情况调查报告	185

整 合 篇

第八章 社会经济法论	197
一、社会与社会主义的解读	198
二、资本与社会——经济法的链接	201
三、经济法的“社会市场经济”背景分析——以德国	

为例	204
四、社会主义市场经济路径对中国经济法的启示	215
第九章 民族经济法论	218
一、民族的历史逻辑诠释	218
二、民族经济	230
三、民族经济法范畴的建立	235
四、民族经济法的基本内容	239
第十章 经济法治论	277
一、我国经济法治建设基本情况及发展对策分析	277
二、经济立法中国家立法与地方立法的协调	293
三、从政府经济职能的转换看依法行政的法律根据	322
四、从准公法人的视角分析国有企业的法律地位及 本质属性	345

发 展 篇

第十一章 加入 WTO 与我国涉外经济法制建设	393
一、我国涉外经济法	393
二、WTO 的有关问题研究	394
三、WTO 规则与我国涉外经济法	406
第十二章 WTO 语境下的中国反倾销法研究	423
一、倾销与反倾销问题研究	423
二、WTO 反倾销协议述评	436
三、WTO 反倾销程序法述评	451
四、WTO 反倾销规则下的我国反倾销立法思考	465
第十三章 WTO 语境下的中国补贴与反补贴法研究	478
一、补贴与反补贴问题研究	478

二、GATT/WTO 反补贴规则述评	485
三、WTO《补贴与反补贴协议》(《SCM 协议》)述评	496
四、WTO 补贴与反补贴规则下的中国反补贴法立法 思考	517
第十四章 WUO 语境下的中国保障措施法研究	530
一、WTO 保障措施法述评	530
二、GATT1994 第 19 条与 WTO《保障措施协议》 的关系研究	548
三、中国的特殊保障措施制度专题研究	561
第十五章 WTO 语境下的中国竞争规则研究	572
一、国际贸易规则与竞争规则的解析	576
二、国际贸易规则与竞争规则的关联性研究	581
三、WTO 体制下竞争规则的国际协调述评	586
四、我国的对策研究	627
第十六章 WTO 语境下的中国农业贸易规则实证研究 ——以应对国际绿色贸易壁垒为例	633
一、绿色贸易壁垒的成因分析	633
二、绿色贸易壁垒的特征	637
三、绿色贸易壁垒的表现形式	638
四、我国应对绿色贸易壁垒的立法思考	642
参考文献	646
后 记	648

CONTENTS

Introduction	1
---------------------------	---

Reconsideration Section

Chapter 1 The Origin of Economic Law	13
section 1 Different Theories on the Origin of Economic Law	13
section 2 Analysis on the Rationales of the Two Distinguished Schools	19
section 3 How to Comment on the Origin of Economic Law	21
Chapter 2 The Nature, the Legal System and the Objectives of Economic Law	26
section 1 The Legal System and the Objectives of Economic Law	26
section 2 The Nature of Economic Law	31
Chapter 3 The Basic Principles of Economic Law	39
section 1 The Main Theories on the Basic Principles of Economic Law	39
section 2 The Understanding on the Basic Principles of Economic Law	43

section 3	The Contents of the Basic Principles of Economic Law	45
Chapter 4	The Status of Economic Law	53
section 1	The Negative Theory	53
section 2	The Positive Theory	55
section 3	Reconsidering the Status of Economic Law in the View of the Cancellation of the Economic Tribunal	59
Chapter 5	Responsibility on Economic Law	63
section 1	Introduction to the Responsibility	63
section 2	Legal Responsibility	64
section 3	Introduction to the Responsibility on Economic Law	67
section 4	The Analysis on the Important Conditions Constituting the Responsibility on Economic law	81
section 5	The Problems on the Independence of the Responsibility on Economic Law	92
section 6	Special Discussion on Some Specific Responsibilities on Economic Law	95
section 7	Additional Discussion: Conclusion and Reconsideration	125
Chapter 6	Chinese Economic Legislation since the Reforming and Opening-up	126
section 1	The Recounting and Commenting on the Economic Legislation during the Transition from the Planning Economy to Market Economy	126
section 2	The Recounting and Commenting on the Economic Legislation at the Time Market Economy	

Newly-established and Developing	139
section 3 The Prospective of Economic Legislation in China	156
Chapter 7 The Hearing Rules on Economic Legislation—Taking the Tax Legislation and Local Real-estate Market Legislation for Examples	165
section 1 The General Principles on the Hearing Rules on Economic Legislation	165
section 2 The Positivism Study on the Hearing Rules on Economic Legislation—Taking Tax Law for Example	172
section 3 The Positivism Study on the Hearing Rules on Economic Legislation—Taking Local Real-estate Market Legislation for Example	180
Annex: The Report on the Legislation for Real-estate Market in Zhejiang Province	185

Integration Section

Chapter 8 On the Social Economic Law	197
section 1 The Analysis on Society and Socialism	198
section 2 Capital and Society—the Linkage of Economic Law	201
section 3 Discussion on “the Social Market Economy”, the Background of Economic Law—Taking Germany for Example	204
section 4 The Process of Social Market Economy and its Enlightens to Chinese Economic Law	215

Chapter 9	On the National Economy	218
section 1	The Historical and Logical Annotation on the Nationalities	218
section 2	National Economy	230
section 3	The Establishment of the Sphere of National Economic Law	235
section 4	Chapter Four the Contents of the National Economic Law	239
Chapter 10	On the Ruling by Law in the Economic Fields	277
section 1	The Current Conditions of Chinese Economic Legislation and the Count Measures for the Development	277
section 2	The Coordination between the Central Legislation and Local Legislation	293
section 3	The Legal Basis of the Administration by Law on the Aspect of Governmental Function Transition	322
section 4	Analysis on the Legislations and Nature of State-owned Enterprise from the Quasi-public Legal Person Point of View	345

Development Section

Chapter 11	The Chinese Entrance into WTO and Its Construction of the Economic Laws Concerning Foreign Affairs	393
section 1	Chinese Economic Laws Concerning Foreign	

	Affairs	393
section 2	Studies on Some Aspects of WTO	394
section 3	WTO Rules and Chinese Economic Laws Concerning Foreign Affairs	406
Chapter 12	Chinese Anti-dumping Rules against the Background of WTO Rules	423
section 1	Dumping and Anti-dumping	423
section 2	WTO Anti-dumping Agreement	436
section 3	The Procedure Laws of WTO Anti-dumping Agreement	451
section 4	Chinese Anti-dumping Rules against the Background of WTO Rules	465
Chapter 13	Chinese Subsidy and Countermeasures Rules against the Background of WTO Rules	478
section 1	Fundamental Problems	478
section 2	Subsidy and Countermeasures Rules in GATT/WTO	485
section 3	WTO SCM Agreement	496
section 4	Chinese Subsidy and Countermeasures Rules against the Background of WTO Rules	517
Chapter 14	Chinese Safeguard Rules against the Background of WTO Rules	530
section 1	WTO Safeguards Rules	530
section 2	On the Relationship between GATT 19 and WTO Safeguard Agreement	548
section 3	Chinese Safeguard Rules	561
Chapter 15	Chinese Competition Rules against the Background of WTO Rules	572

section 1	Analysis on the International Trade Rules and International Competition Rules	576
section 2	The Associate of International Trade Rules and International Competition Rules	581
section 3	The Harmonizing of Competition Policy within the WTO Legal System	586
section 4	The Chinese Countermeasures	627
Chapter 16	Chinese Agricultural Rules against the Background of WTO Rules—Taking the Countermeasures against International Green Trade Barriers for Examples	633
section 1	The Reasons of Green Trade Barriers	633
section 2	The Characteristic of Green Trade Barriers	637
section 3	The Representation of Green Trade Barriers	638
section 4	The Chinese Countermeasures	642
Bibliography		646
Postscripts		648