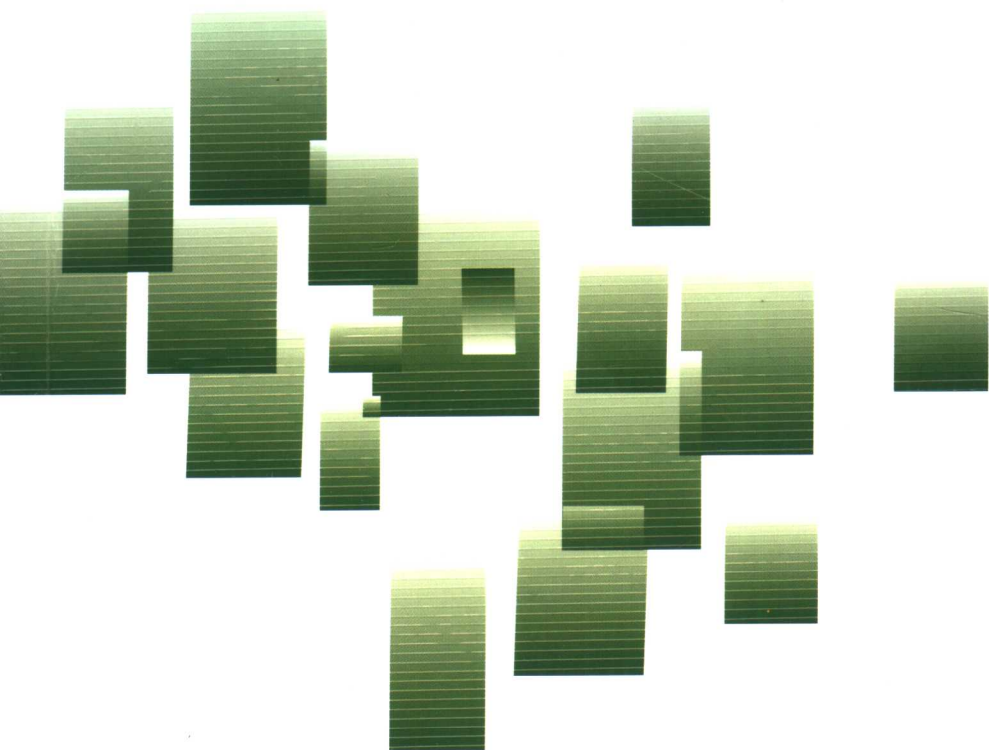


中国发展经济学研究丛书

LEGAL ANALYSIS
OF THE ALLOCATION OF
RESOURCES IN MARKET

资源市场化配置的 法学分析

周晓唯◎著



中国发展经济学研究丛书
LEGAL ANALYSIS
OF THE ALLOCATION OF
RESOURCES IN MARKET
**资源市场化配置的
法学分析**

周晓唯◎著

图书在版编目(CIP)数据

资源市场化配置的法学分析/周晓唯著. —北京:中国社会科学出版社,2005.7

ISBN 7-5004-5160-1

I. 资… II. 周… III. 法学—作用—资源分配—研究
IV. F205

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 081113 号

责任编辑 丁玉灵

责任校对 李 莉

封面设计 毛国宣

版式设计 李 建

出版发行 中国社会科学出版社

社 址 北京鼓楼西大街甲 158 号 邮 编 100720

电 话 010—84029450(邮购) 010—64031534(总编室)

网 址 <http://www.csspw.cn>

经 销 新华书店

印 刷 北京新魏印刷厂

装 订 丰华装订厂

版 次 2005 年 7 月第 1 版

印 次 2005 年 7 月第 1 次印刷

开 本 880 × 1230 毫米 1/32

印 张 11.75

插 页 2

字 数 282 千字

定 价 27.00 元

凡购买中国社会科学出版社图书,如有质量问题请与本社发行部联系调换
版权所有 侵权必究



周晓唯，经济学博士、硕士生导师，毕业于西北大学经济管理学院，曾两次在美国Illinois University做访问学者研修法学和美国Mississippi State University和 Washington State University做高访学者研修法学、经济学。主要从事国际经济法和法经济学的研究，致力于用法学和经济学的研究方法，探索如何建立有效率的法律制度，发表论文和出版著作30多篇（部）。

中国发展经济学研究丛书编委会

首席经济学家：何炼成 江其务

主 编：李忠民

执行主编：郭剑雄

编委会委员：

何炼成（陕西师范大学国际商学院教授、博士生导师）

江其务（陕西师范大学国际商学院教授、博士生导师）

李忠民（陕西师范大学国际商学院教授、博士）

郭剑雄（陕西师范大学国际商学院教授）

刘凤岐（陕西师范大学国际商学院教授）

张正军（陕西师范大学国际商学院教授、博士）

周晓唯（陕西师范大学国际商学院教授、博士）

许 军（陕西师范大学国际商学院副教授、博士）

刘 明（陕西师范大学国际商学院副教授）

何 枫（陕西师范大学国际商学院副教授、博士）

柴华奇（陕西师范大学国际商学院副教授、博士）

雷宏振（陕西师范大学国际商学院副教授、博士）

刘地久（陕西师范大学国际商学院教授）

张 毅（陕西师范大学国际商学院教授）

丁巨涛（陕西师范大学国际商学院副教授、博士）

邢丘丹（陕西师范大学国际商学院副教授、博士）

秦秋红（陕西师范大学国际商学院副教授、博士）

总 序

中国发展经济学是研究中国经济发展的学科，有关研究是我在 1995 年全国“面向 21 世纪教材”立项会议上提出的，1996 年经国家教委高教司审定同意。经过 3 年的艰辛努力，于 1999 年写成《中国发展经济学》一书（由陕西人民出版社于 1999 年 3 月出版，2002 年荣获陕西省哲学社会科学优秀成果一等奖）。2001 年应高等教育出版社特邀，编写出版了《中国发展经济学概论》作为“21 世纪的教材”，并被国家教育部高教司确定为“研究生课程教材”。

本学科的创建，首先是在邓小平理论的指导下提出来的。邓小平有中国特色的社会主义经济理论，为我们创建中国发展经济学指明了方向，因此，我们在当时立项将该学科定名为“中国社会主义发展经济学”。

其次，本学科的创建，是在张培刚教授的亲自指导下完成的。他是我在武汉大学学习时的导师，给我们讲授西方经济学近两年，比较系统地介绍了他所创建的发展经济学的基本概念和理论体系。20 世纪 80 年代初，又拜读了他在 40 年代所写的博士论文《农业国工业化》的中文本，该文被誉为发展经济学的奠基之作，接着又通读了他所主编的《新发展经济学》。

再次，本学科的创建，源于中国经济发展的实践，尤其是近

25 年的改革开放，中国经济奇迹般的发展为学科的建立提供了丰富的实践资料。

中国共产党的十六大和十六届三中全会文献提出中国经济发展进入全面建设小康社会这一历史新阶段。在这一新的形势下，如何从理论上进一步阐述中国经济的发展，面对新出现的问题我们的思考是什么，等等。基于这些，我们出版了《中国发展经济学研究丛书》九种，由中国社会科学出版社出版。

《中国发展经济学研究丛书》包括对十六大文献的经济学思考、知识经济发展理论、国民经济中的利益分配、开放条件下的中国农业发展研究、中国产业发展及收入分配研究、资源配置的法的经济学分析、区域金融发展、资本融资结构与中国企业理论、企业知识创新等多个方面，比较全面深入地论述我国经济发展的主要问题，力求对我国的小康社会建设有所助益。

当然，著作中的理论、观点、论证、对策、建议如有不妥之处，诚恳希望得到读者的批评指正。

何炼成谨序

2004 年元旦于陕西师范大学

序

资源市场化配置的法学分析是研究法律制度如何对资源配置活动产生影响，以引导改革和完善资源配置的经济制度，把资源配置活动建立在有效的运行环境之中。利用法学原理，把经济与法律结合起来，研究和分析法律制度在国内和国际两个市场的资源配置活动中的作用，其目的在于使我国资源配置活动更加规范和有效。分析表明，根植于资源配置活动中的法律不仅具有维系社会正义的职能，还具有负担实现资源有效配置，促进社会财富增长的功能，经济发达国家的发展历史也证明了这一点。

本书的上篇分析资源市场化配置中，经济主体及其权利的确认是资源市场化配置首先要解决的基本问题。通过法律制度来确认经济主体及其权利是提高资源有效配置的关键。把权利的配置作为资源配置的核心，这是因为：（1）资源配置中经济主体的经济活动是利益的配置，而利益的配置体现了决定这个利益的权利的配置，不同经济主体对权利的不同估价是权利发生交易的基础。（2）权利的确认是经济主体参与资源配置财产权确定的前提。财产权在资源配置中会给经济主体带来收益和成本。评价收益和成本就是来解决利益最大化、均衡和效率问题，从而来实现对法律制度的选择和改革，以适应资源配置制度的效率要求。

本书通过对市场化资源配置的分析，得出资源配置的有效性

在于如下关系：（1）资源配置活动与经济权利主体。资源配置活动是否有效是由经济权利主体的活动而决定的，经济主体的活动如果是有效的，资源配置将是有效的。经济主体行为如果是追求利益最大化行为，最根本的是确定经济主体的权利。而经济主体是通过产权制度的建立和选择来确定经济主体是一个有权利的主体，有权利的经济主体的行为必然是以追求利益最大化为目标的。（2）资源配置的有效性与经济权利主体的行为方式。确定了经济主体的产权，经济主体就有了追求利益最大化的动力。而经济权利主体的资源配置活动要达到有效性，需要有激励经济权利主体追求利益最大化的制度。激励制度的设计和选择为经济权利主体实现利益最大化起到了引导作用。（3）资源市场化配置活动中经济主体的竞争行为与补救制度。没有竞争，经济权利主体就没有活力，追求利益最大化就没有动力。资源配置活动通过经济权利主体的竞争，使其达到最有效性。但是过度的竞争又会导致整体的损失，通过设立限制不正当竞争与补救制度，规范经济权利主体的竞争行为，则成为资源配置整体有效的必要手段。（4）资源配置的有序性与经济权利主体的利益协调。有秩序的资源配置活动才可能产生有效的结果来。经济权利主体在追求利益最大化的过程中，必然产生个体之间的利益冲突。契约制度在协调经济主体之间的利益方面起到了重要作用，它是资源市场配置的制度需要。资源配置在契约性条件下才会有秩序，有效性才能得到保障。（5）经济权利主体行为与资源市场化配置的运行环境。资源配置是通过经济权利主体的经济活动来实现的，经济主体的经济活动需要在一个公平、公开、公正的环境中进行，资源配置才可能取得有效的结果。这种环境是通过制度来实现的，而法律制度是这个环境建立的基础。实现资源市场化配置的有效性，就必须建立市场化的法律制度，使资源配置在法律制度

的框架内实现其目的。

因此,根据上述的关系,法律制度成为经济主体进行资源市场化配置的根本制度。资源配置市场化不仅需要法律制度,而且需要有效的法律制度。法律制度贯穿于经济权利主体经济活动构成的资源市场化配置的全过程。

本书的下篇涉及资源国际化配置,资源的国际化配置在我国不断改革开放的过程中也是应当重视的问题。在经济全球化的大背景下,中国的发展离不开世界。资源的国际化配置不仅仅是一个国际问题,而且也影响着我国的经济发展和国内资源的有效配置。随着中国经济与世界经济联系的日益紧密,资源的国际化配置便成为中国国内的资源配置的一个组成部分。因此,对国际资源的配置方式、规则的了解也有利于我国充分利用国际资源,参与国际分工,发挥比较优势。

法律规则与经济规律和比较优势规律在资源国际化配置中同样起着重要作用。我国的对外贸易活动,遵守和利用法律规则参与国际资源的配置对我国经济增长和国民经济的发展所起的作用越来越明显。在贸易与投资自由化的驱动下,抓住加入世贸组织的机遇,了解和掌握国际法律制度,积极参与国际分工与合作,将世界资源与国内资源充分地利用于我国的产业结构调整 and 升级上,来推动国民经济持续快速健康发展,满足人民群众日益增长的物质文化生活需求是必要的。

资源国际化配置的法律调整的内容包括:(1)资源国际化配置的方式与规则。(2)资源国际化配置过程中形成的法律制度。(3)资源国际化配置过程中产生冲突的法律调整。法律对资源国际化配置的作用促进了资源在国际间的流动,达到资源在国际间的有效配置。该部分从法律角度说明资源国际化配置的方式、制度和资源配置活动中冲突解决等问题。

本书的创新点包括两方面内容。一是观点创新，二是结构体系创新。在观点创新方面，本书提出了以下几个观点：（1）资源配置即是经济主体的权利配置。（2）资源配置的全过程是经济权利确认和交换的过程，权利配置成为资源配置的核心问题。（3）法律制度对提高资源配置有效性是通过权利配置（包括权利的确认、权利的转移和权利的终结）的规范和确认来实现的。（4）市场经济即以权利确认和转移为核心的经济。在结构体系方面，本书把国内和国际资源，国内和国际市场两方面结合起来探讨资源市场化配置，以法律制度为核心，探索资源配置法制化和如何掌握资源配置国际化所要求的法律规则，勾画出一个开放的资源配置的法律框架。

经济学与法学，作为与我国当前的改革开放和人民现实生活紧密联系的两大学科，在研究现实问题时，会不可避免地兼容与重合。对于经济学与法学的结合与交叉渗透，两界同仁更是多有呼吁。本书作者在经济学方面做过一些调查研究，同时，又有较长的法学教学与研究实践。在该书的写作中，本书作者将经济学与法学结合起来作为研究和分析工具，对经济学和法学两大学科的融合进行了大胆的有益的探索和尝试。这种探索与尝试是积极的，希望这种尝试会继续下去，以推动学术的繁荣。

周晓唯是我所指导的在职博士生，本书就是在他的博士论文基础上修改扩充而成书的，因此我写了以上内容介绍，聊当序言。

何炼成谨序

2003年国庆节

目 录

序	何炼成(1)
引言	(1)
一 问题的提出	(1)
二 解决思路	(2)
三 分析方法及目的	(4)

上篇 资源配置法制化与经济改革

第一章 资源市场化配置与法律制度	(7)
一 资源市场化配置的前提是资源配置法制化	(7)
1. 资源配置与法律制度	(7)
2. 资源配置法制化是资源配置活动的前提	(11)
二 资源市场化配置的关键问题	(14)
1. 资源市场化配置的本质是经济主体权利的配置	(14)
2. 关于公平与效率的讨论	(16)
三 法律制度与资源配置活动相互关系的探讨	(18)
1. 资源配置的法律制度产生的原因	(18)
2. 法律制度对资源配置活动的影响	(19)

3. 在资源配置中法律制度的功能和作用	(21)
四 调整经济活动的基本法律原理	(30)
1. 法与法律规范	(30)
2. 法律的解释和法律的类推适用	(34)
3. 法律关系和主体的权利与义务	(35)
4. 司法权和法律责任	(37)

第二章 资源市场化配置首先要解决的问题：经济主体

及其权利的确 认	(39)
一 经济主体的确 认	(39)
1. 经济主体及其权利	(39)
2. 对各经济主体参与资源配置权利和关系的分析	(44)
3. 政府对资源配置的法制化管理	(47)
二 资源市场化配置经济主体产权的界定	(50)
1. 资源配置活动中的产权	(50)
2. 关于产权、所有制的讨论	(51)
3. 经济权利主体产权的界定是资源配置活动起点的 分析	(54)
三 资源市场化配置的效率和产权制度的选择	(56)
1. 建立产权制度的意义	(56)
2. 关于产权制度与资源市场化配置效率的分析	(59)
四 调整财产权的法律制度	(62)
1. 调整财产关系的民法原则	(62)
2. 财产所有权的规范	(65)

第三章 经济主体权利的配置：对资源市场化配置中

激励制度的分析	(68)
一 经济权利主体与激励制度	(68)

1. 资源有限性与激励制度的产生	(68)
2. 经济主体行为与激励制度的选择问题	(70)
二 资源市场化配置中法制化激励制度作用的分析	(74)
1. 知识产权制度的激励作用分析	(74)
2. 民商法律制度的激励作用分析	(78)

第四章 经济主体权利的再配置:经济主体之间竞争行为 与补救制度

(82)

一 资源市场化配置中经济主体之间的利益竞争	(82)
1. 经济权利主体之间利益竞争是提高资源市场化 配置效率的需要	(82)
2. 关于法律制度对权利配置竞争中的公平原则调整 的分析	(84)
3. 资源配置中对垄断性竞争的限制	(86)
二 不正当竞争与补偿制度	(90)
1. 利益竞争的秩序性和补救制度	(90)
2. 不正当竞争的成本分析	(92)
3. 侵权责任的分析	(93)
4. 违约及补救的分析	(95)
三 对经济竞争的法律调整制度	(97)
1. 规范竞争的必要性	(97)
2. 关于美国和我国控制不正当竞争的法律制度	(98)

第五章 资源配置契约性机制:经济主体权利配置契约性 行为分析

(106)

一 关于权利配置契约性制度与资源市场化配置活动关 系的探讨	(106)
1. 契约与资源配置的契约性制度	(106)

2. 资源市场化配置与权利配置契约制度关系的探讨	(114)
二 资源配置活动的秩序与权利配置的契约性秩序分析	(117)
1. 资源配置活动的秩序	(117)
2. 契约性秩序的程序支持	(118)
3. 企业经济权利与利益协调的契约性秩序分析	(120)
三 影响企业资源配置效率的外部因素分析	(128)
1. 政府调节市场因素	(128)
2. 社会公共利益因素	(131)
3. 当前提高我国企业资源配置效率需要解决的问题	(133)
 第六章 企业改制与重组	(137)
一 企业改制与重组的法律分析	(137)
二 企业改制与重组方案	(145)
1. 企业改制方案	(147)
2. 企业重组方案	(155)
三 企业改制与企业权利	(164)
 第七章 资源市场化配置法律环境的分析	(169)
一 关于资源配置法律环境的分析	(169)
1. 建立资源配置法律体系的基本要求	(170)
2. 关于发达国家资源配置的法律环境	(172)
3. 我国资源配置法律环境的构想	(174)
二 以振兴西部为例的法律环境的分析	(178)
1. 振兴西部的出发点	(178)
2. 确立新的土地管理制度	(180)

- 3. 创新产业形成的制度 (182)
- 4. 振兴西部法律制度创新的基本思路 (184)

下篇 资源国际化配置的法律调整

第八章 资源国际化配置的法律基础	(191)
一 资源国际化配置的意义	(191)
二 资源国际化配置的法律原理	(192)
三 资源国际化配置法律制度的趋同化	(195)
1. 统一法运动的成就	(195)
2. 国际货物买卖法律制度的趋同化分析	(197)
四 专论	(208)
1. 环境对 GATT/WTO 规则的影响	(208)
2. 国际货物买卖风险转移规定的掌握及利用	(211)
3. 国际货物买卖中的损害赔偿制度的分析	(218)
第九章 资源国际化配置的主要方式及法律要求	(225)
一 售定与对销贸易方式	(225)
二 加工贸易方式	(228)
三 补偿贸易方式	(230)
四 经销与代理方式	(231)
五 投标和招标	(235)
六 技术贸易方式	(237)
1. 技术贸易的特点及方式	(237)
2. 影响技术转让的作价因素及应注意的问题	(242)
七 专论	(251)
1. 开放服务贸易市场的法律措施	(251)

2. 关于中美农产品贸易问题的分析	(260)
-------------------------	-------

第十章 资源国际化配置中反不正当竞争的法律

调整	(267)
一 反倾销法律制度	(267)
1. 倾销与反倾销法	(267)
2. 倾销的确定	(268)
3. 反倾销程序问题	(272)
二 反补贴法律制度	(274)
1. 反补贴及补贴的确定	(274)
2. 反补贴程序问题	(277)
三 反垄断法律制度	(278)
1. 垄断及其形式	(278)
2. 联合国《关于控制限制商业行为的公平原则 和规则》.....	(280)
四 企业并购中的反垄断法律分析	(281)
1. 企业并购及反垄断控制	(281)
2. 欧美对企业并购的法律规制	(289)
3. 关于建立我国的企业并购控制制度	(308)
五 资源国际化配置的国家管制制度	(312)
1. 关税制度	(313)
2. 非关税制度	(316)
3. 出口管制措施	(321)
六 专论:出口货物原产地规则	(323)
1. 原产地证 (Certificate of origin) 的职能	(324)
2. 原产地证的种类和签发	(326)
3. 货物原产地标准	(328)
4. 三种出口货物证明书的要求	(331)