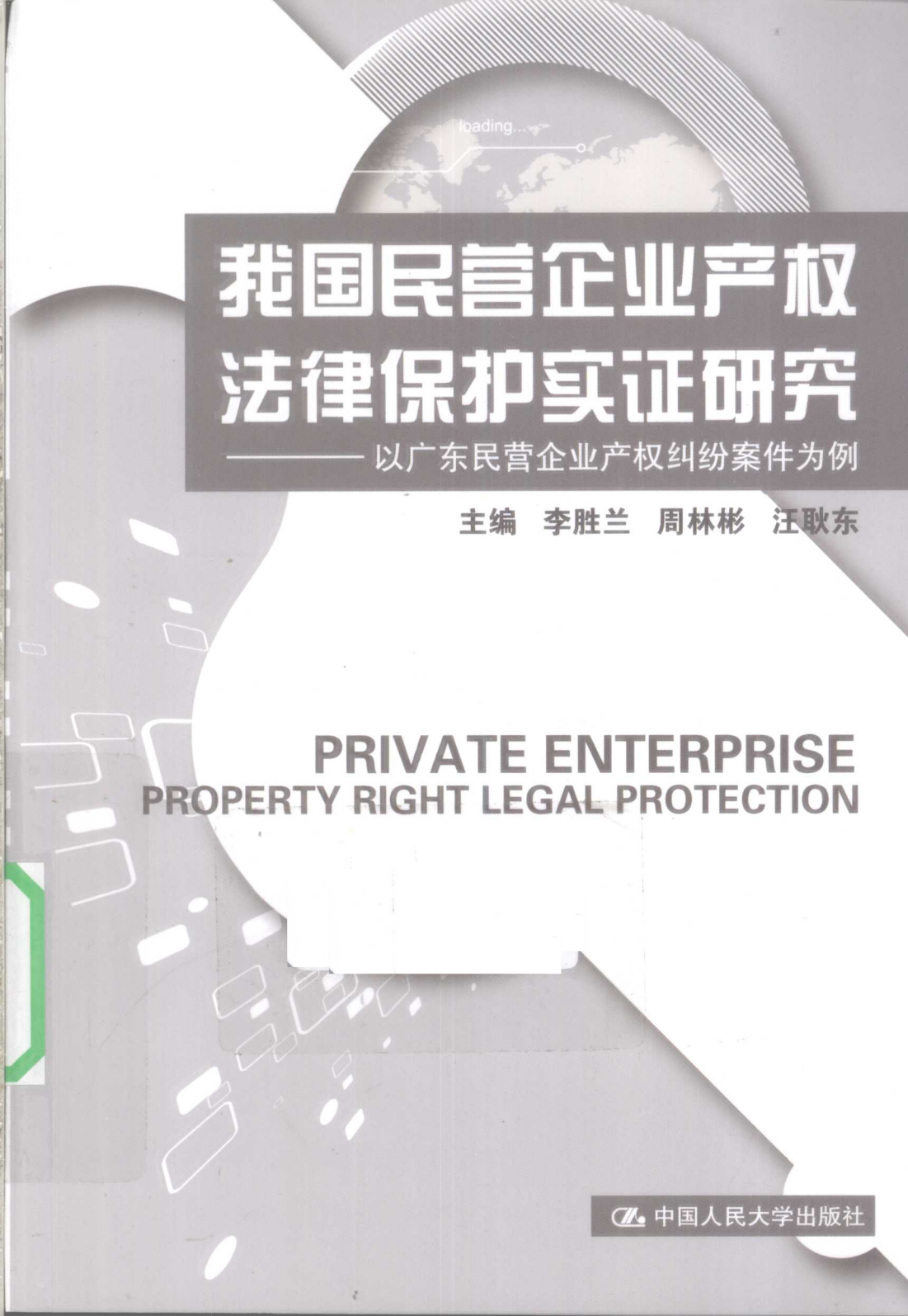




我国民营企业产权 法律保护实证研究

——以广东民营企业产权纠纷案件为例

主编 李胜兰 周林彬 汪耿东

**PRIVATE ENTERPRISE
PROPERTY RIGHT LEGAL PROTECTION**

 中国人民大学出版社

我国民营企业产权 法律保护实证研究

——以广东民营企业产权纠纷案件为例

李胜兰、周林彬、汪耿东 主编

中国人民大学出版社

• 北京 •

图书在版编目 (CIP) 数据

我国民营企业产权法律保护实证研究

——以广东民营企业产权纠纷案件为例/李胜兰等主编.

北京: 中国人民大学出版社, 2009

ISBN 978-7-300-11308-1

I. ①我…

II. ①李…

III. ①私营企业-产权-经济纠纷-研究-中国

IV. ①D922.291.914

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 199069 号

我国民营企业产权法律保护实证研究

——以广东民营企业产权纠纷案件为例

李胜兰 周林彬 汪耿东 主编

出版发行 中国人民大学出版社

社 址 北京中关村大街 31 号 邮政编码 100080

电 话 010-62511242 (总编室) 010-62511398 (质管部)

010-82501766 (邮购部) 010-62514148 (门市部)

010-62515195 (发行公司) 010-62515275 (盗版举报)

网 址 <http://www.crup.com.cn>

<http://www.ttrnet.com> (人大教研网)

经 销 新华书店

印 刷 北京东君印刷有限公司

规 格 148 mm×210 mm 32 开本 版 次 2010 年 1 月第 1 版

印 张 10 插页 1 印 次 2010 年 1 月第 1 次印刷

字 数 257 000 定 价 26.00 元

版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换

摘 要

本书主要以广东省民营企业产权纠纷案件为特定研究对象,采用案例分析和实证研究方法来探讨我国民营企业产权法律保护的现状、问题、完善思路和解决机制。中国改革开放 30 年来,民营经济和民营企业从小到大,从弱到强,已经成为推动中国经济增长不可小觑的重要力量,是市场经济中最为活跃、最具生命力的组成部分。然而在我国,影响民营企业持续发展的一个重要制度障碍就是产权的法律保护乏力。而缺乏有效的民营企业产权法律保护,就如同困扰民营企业发展的一个巨大隐患,急需得到医疗和治理。当前民营企业所存在的产权结构的单一、封闭,产权管理中家族式经营的“家企合一”,产权界定的模糊不清,产权流动的僵化、停滞,产权发展的激励不足等等弊端,无不与缺乏有效的产权法律保障有着密切的联系。然而,学界以往对民营企业产权保护的研究多是从理论分析和宏观层面进行探讨,分析的角度过于理论化和泛化。针对以往研究中的一些不足和空白,本书主要从案例实证研究的角度来探讨民营企业产权的法律保护,希望能通过经验性的实证研究和量化的调研数据来挖掘和传递出理论评述所难以揭示的民营企业产权纠纷特征和发展动态。

本书的研究主要分理论、实证、案例三章展开论述。在民营企业产权法律保护的理论与实践一章中,分别从产权保护的基本理论、民营企业产权保护制度变迁、民营企业产权法律保护的现状和存在的问题对民营企业的产权保护进行全面、系统的梳理。在民营企业产权法律保护的实证数据分析一章中,一方面,通过抽样选取广州、深圳、佛山、东莞各地人民法院的 280 个民营企业产权纠纷案例,来对当前民营企业产权纠纷的案件类型特征和存在的问题进行了总括性的数据分析;另一方面,从民营企业家的感受、评价角度来对当前我国民营企业产权法律保护的现状和问题进行调查问卷

量化的实证研究。在民营企业产权法律保护的案例类型研究一章中，通过选取广东省民营企业产权纠纷中 11 种具有典型意义的案例类型，分别从案情简介，相关背景介绍，现实问题分析，案例类型特征，立法、执法、司法环节中的缺失和不足，相关的理论介绍，国外立法借鉴，解决的对策和治理机制等方面层层展开分析。本书结论部分，总结了完善民营企业产权法律保护的路径，提出了民营企业产权法律保护的 6 种结合方式。

目 录

导 言.....	(1)
一、研究的背景和意义.....	(1)
二、研究的视角和主题.....	(5)
三、研究的概念和范畴.....	(9)
四、研究的方法和创新	(11)
五、研究的框架和结构	(14)
第一章 民营企业产权保护的理论与实践	(18)
第一节 产权保护的理论分析	(18)
一、产权的概念范畴	(18)
二、产权保护的经济学分析	(25)
三、产权保护的法学分析	(32)
第二节 我国民营企业产权法律保护的制度变迁	(36)
一、制度变迁的理论基础	(36)
二、民营企业产权法律保护的制度变迁	(40)
三、民营企业产权法律保护的发展特征	(51)
四、民营企业产权法律保护制度变迁的启示	(54)
第三节 我国民营企业产权法律保护的现状	(58)
一、民营企业产权的宪法保护	(59)
二、民营企业产权的法律保护	(60)
三、民营企业产权的国家政策保护	(67)
四、广东省民营企业产权法律保护现状	(68)
第四节 我国民营企业产权法律保护中存在的问题	(74)
一、法律制度层面存在的问题	(75)
二、法律实践层面存在的问题	(80)
三、法律意识层面存在的问题	(85)
第二章 民营企业产权法律保护的实证数据分析	(92)

第一节	基于案例抽样的实证分析	(92)
一、	涉案类型分析	(93)
二、	涉案当事人分析	(96)
三、	涉案标的金额分析	(98)
四、	法律适用分析	(100)
五、	裁决结果分析	(104)
六、	涉案成因分析	(107)
第二节	基于调查问卷的实证分析	(110)
一、	企业和经营者的基本情况	(110)
二、	经营者对法律的关注程度及评价	(111)
三、	法律与企业的内部管理	(114)
四、	企业产权的法律保护情况	(116)
五、	法律和社会关系对企业产权保护的作用	(120)
六、	企业的涉诉事项	(122)
第三章	民营企业产权法律保护的案例类型研究	(126)
第一节	家族企业内部的产权纠纷	(126)
一、	案情简介	(127)
二、	案例类型特征：家族企业内部产权 纠纷特点	(129)
三、	现实问题分析：家族企业的产权不清与 司法审判误区	(130)
四、	理论前沿介绍：现有制度约束下我国家族 企业产权存在的合理性	(135)
五、	域外实践借鉴：美国家族企业的产权界定 及公司僵局的救济	(137)
六、	对策机制研究：家族企业的产权界定 及司法审判	(138)
第二节	“红帽子”企业的产权纠纷	(142)
一、	案情简介	(142)
二、	相关背景介绍：“红帽子”企业是中国 转轨经济中的特殊产物	(143)

三、案例类型特征：“红帽子”企业的 产权纠纷特征·····	(145)
四、现实问题分析：法律制度供给不足及 司法受地方行政干预·····	(148)
五、对策机制研究：供给法律制度、完善协商 机制、排除行政干预·····	(152)
第三节 民营企业改制与并购中的产权纠纷·····	(156)
一、案情简介·····	(157)
二、相关背景介绍：民营企业改制与并购中的 产权纠纷类型·····	(159)
三、现实问题分析：民营企业改制与并购中的 产权法律保护缺失·····	(161)
四、案例类型特征：政府权力与职责的错位·····	(166)
五、对策机制研究：政府与企业需内外兼修·····	(168)
第四节 从科龙案看民营企业家的沉浮与 “原罪”之惑·····	(173)
一、案情简介·····	(173)
二、相关背景介绍：商海沉浮顾维军·····	(175)
三、现实问题分析：科龙为何败走 “产业帝国梦”·····	(176)
四、案例类型特征：民营企业家“原罪”之惑·····	(179)
五、理论前沿介绍：制度对企业发展的 促进与约束·····	(181)
六、对策机制研究：民营企业如何平内忧 解外患·····	(181)
第五节 从官商关系看民营企业的非制度化生存·····	(186)
一、案情简介·····	(186)
二、相关背景介绍：官商关系考察·····	(188)
三、现实问题分析：非制度化生存与 庇护主义关系·····	(190)
四、案例类型特征：官商结合的形式及隐患·····	(192)

五、理论前沿介绍：关系产权·····	(194)
六、域外实践借鉴：成熟市场经济国家的 政企关系模式·····	(196)
七、对策机制研究：重塑法治市场经济下的 政企关系·····	(198)
第六节 职工持股的产权纠纷·····	(200)
一、案情简介·····	(201)
二、相关背景介绍：立法滞后下的华为 职工持股·····	(203)
三、现实问题分析：我国职工持股法律 规制中的问题·····	(204)
四、理论前沿介绍：人力资本产权·····	(207)
五、域外立法借鉴：美国的职工持股制度·····	(208)
六、对策机制研究：职工持股的信托机制·····	(210)
第七节 职业经理人与民营企业主的产权纠纷·····	(212)
一、案情简介·····	(212)
二、相关背景介绍：职业经理人与民营 企业主的产权冲突·····	(214)
三、现实问题分析：企业内部产权冲突 形成的原因·····	(217)
四、域外制度借鉴：股票期权·····	(220)
五、对策机制研究：人力资本的产权激励 与制度约束·····	(221)
第八节 民营企业的债权纠纷·····	(227)
一、案情简介·····	(228)
二、相关背景介绍：民营企业债权债务纠纷 的类型特点·····	(230)
三、现实问题分析：民营企业债权保护不力 的症结所在·····	(235)
四、域外制度借鉴：企业清算阶段债务责任 追究制度的建立·····	(238)

五、对策机制研究：“三管齐下”保护 民营企业债权·····	(239)
第九节 民营企业的知识产权纠纷·····	(242)
一、案情简介·····	(243)
二、相关背景介绍：民营企业知识产权 纠纷特征及保护现状·····	(246)
三、现实问题分析：薄弱的知识产权 法律保护机制·····	(249)
四、对策机制研究：完善民营企业知识产权 法律保护机制·····	(257)
第十节 民营企业的自然资源产权纠纷·····	(263)
一、案情简介·····	(263)
二、相关背景介绍：民营企业自然资源产权的 界定及保护意义·····	(265)
三、现实问题分析：民营企业自然资源 产权的“高门槛”·····	(268)
四、对策机制研究：自然资源产权的 法律平等保护·····	(271)
第十一节 民营企业海外投资与国际贸易中 的产权纠纷·····	(280)
一、案情简介·····	(280)
二、相关背景介绍：民营企业“走出去”中 的产权法律风险·····	(282)
三、现实问题分析：法律缺失与自我保护 意识淡薄·····	(286)
四、对策机制研究：立法保护与提高法律 风险防范意识·····	(288)
结语：我国民营企业产权法律保护的路径·····	(293)
一、政策保护与法律保护相结合·····	(293)
二、制度保护与实践保护相结合·····	(296)
三、权利保护与责任保护相结合·····	(297)

四、物权保护与债权保护相结合·····	(299)
五、公力保护与私力保护相结合·····	(301)
六、内部保护与外部保护相结合·····	(303)
主要参考文献·····	(307)
后 记·····	(309)

导 言

一、研究的背景和意义

中国改革开放 30 年来, 民营经济和民营企业从小到大, 从弱到强, 已经成为推动中国经济增长不可小觑的重要力量。民营企业在拉动投资、带动消费、扩大出口、引领 GDP 的增长、促进就业、增加税收等方面发挥了越来越重要的作用。民营经济现已成为中国市场经济中最为活跃、最具生命力的组成部分, 它创造了中国经济快速起飞的神话, 成为中国经济增长奇迹的重要推动力。Franklin Allen、Jun Qian、Meijun Qian (2005) 分析中国的经济增长时, 将中国的经济构成划分为三个部分: (1) 国有企业; (2) 公众上市公司; (3) 民营企业。作者认为, 无论是从规模、增长速度还是重要性而言, 民营企业相对于前两者都发挥着绝对的优势作用, 为中国的经济增长做出了重要的贡献。^① 而 2002 年亚洲发展银行 (ADB) 对中国民营企业发展情况的一份调研综述中提出, 随着中国加入 WTO 后, 在法律规范和市场管制中逐渐消除了基于所有制和身份差异的不同市场待遇, 政府对企业的发展已不再关注于所有制, 而关心于企业的效率和竞争能力。另一方面, 在政治意识形态上, 民营企业主可以加入中国共产党, 则毫无疑问地提升了私有企业的地位和发展空间。各种有利的发展条件和压抑已久的市场活力的释放, 使得民营企业的发展日新月异, 成为中国经济增长中重要的支柱力量。

根据有关统计数据显示, 截至 2005 年我国的民营企业已达 430 万户, 1989 年到 2005 年的年均增速 27.2%; 从业人员 5 824

^① Franklin Allen, Jun Qian and Meijun Qian (2005), *Law, Finance and Economic Growth in China*, Journal of Financial Economics, 77, pp. 3-21 (2005).

万人, 1989 年到 2005 年的年均增速 25%, 其中投资者人数 1 109.9 万人; 注册资金 6 1331 亿元, 1989 年到 2005 年的年均增速 51%; 产值 27 434 亿元, 1989 年到 2005 年的年均增速 42.3%; 社会消费品零售额 15 489 亿元, 1989 年到 2005 年的年均增速 46.6%。^① (见表 0—1, 图 0—1)

表 0—1 民营企业发展状况表

年份	户数 (万户)	从业人员 (万人)	注册资金 (亿元)	产值 (亿元)	消费品零售额 (亿元)
1989	9.1	164	84	97	34
1990	9.8	170	95	122	43
1995	65.5	956	2 622	2 295	1 006
2000	176	2 393	13 308	10 740	5 814
2004	365	5 017	47 936	22 950	13 039
2005	430	5 824	61 331	27 434	15 489

数据来源: 国家工商行政管理总局

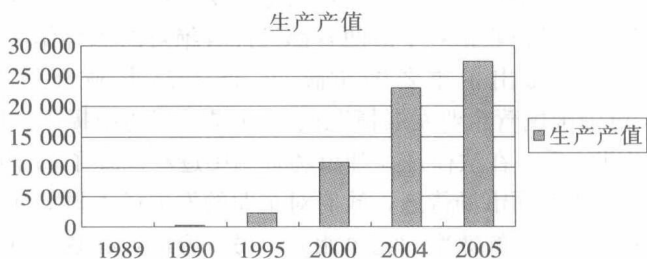


图 0—1 民营企业产值增长图

民营企业不仅保持着良好的发展态势, 而且在国民经济的发展中发挥着举足轻重的作用, 在各种经济指标体系中占据着三分之二的份额。(如表 0—2)

^① 引自《2005 年民营经济发展总体情况表》, 中华全国工商业联合会, 民经数据, <http://www.acfic.org.cn/cenweb/portal/user/anon>.

表 0—2 2005 年民营经济发展总体情况表 单位：亿元、万人、亿美元

	绝对总数	民营经济 总数	民营经济 份额	民营经济 增长率
工业增加值	66 425.21	40 519.4	61.0%	28.3%
城镇就业	27 331	20 843	76.3%	5.4%
全社会固定资产投资	88 604	53 193	60.0%	38.2%
缴纳税收	30 865.8	23 377.9	75.7%	27.5%
出口总额	7 620	5 391.9	70.8%	22.6%

数据来源：中华全国工商业联合会会员经数据统计

然而，我们在欣喜地看到民营企业发展成就的同时，却也不得不正视民营企业成长中的挫折、失败、困局。有多少辉煌一时的民营企业，有多少叱咤风云的民营企业家又在企业界演绎了多少“大败局”的故事：无论是早期的爱多、飞龙、巨人、三株、太阳神、南德，还是后来的铁本、德隆、科龙等，这些企业当年的发展速度和规模，哪家不是“千里之堤”，倒下之时却不过三五个月。据 2005 年《中国民营企业发展报告》蓝皮书中统计，全国每年新生 15 万家民营企业，同时每年又能死亡 10 万多家，有 60% 的民企在 5 年内破产，有 85% 的在 10 年内死亡，其平均寿命只有 2.9 年。在中国每天有 2 740 家企业倒闭，每小时就有 114 家企业破产，每分钟就有两家企业破产。日本企业的平均寿命为 30 年，是我们的 10 倍，美国企业平均寿命为 40 年，为中国的 13 倍。为什么中国民营企业往往其兴也忽焉，其亡也忽焉，难以做大做强？在解读中国民营企业失败的症结和病因时，我们可以发现除了民营企业自身的内部运作、管理模式和扩张战略存在着失败外，一个更重要的因素则来自于体制性障碍和制度性缺失，对民营企业的各种制度性安排与民营企业在经济发展中的贡献和地位已严重不适应和远远脱节，构成了民营企业进一步发展的瓶颈。正如著名学者余秋雨对中国历史所观察的那样：“我们的历史太长、权谋太深、兵法太多、黑箱太大、内幕太厚、口舌太贪、眼光太杂、预计太险，因此对一切都‘构思过度’。”^① 我们至今缺少对一种简单而普世的商业逻辑

① 引自余秋雨：《构思过度》，载《杂文月刊（选刊版）》，2008（7）。

的尊重，缺少对公平透明的游戏规则遵循，缺少对符合人性的商业道德的敬畏。所有这一切都使得中国企业的神话或悲剧都难以避免地蒙上了一层莫名的灰色。^①

制度经济学家道格拉斯·诺斯对于世界近现代经济史的研究发现，产权保护程度与一国的经济发展存在很大的相关性，西方世界兴起的一个重要原因就在于西方率先建立起了明确的产权保护制度。而在中国，影响民营企业持续发展的一个重要制度障碍就是产权的法律保护乏力，缺乏有效的民营企业产权法律保护，成为困扰民营企业发展的一个巨大隐患，急需得到医治和治理。由于产权的法律保护无力，一方面导致民营资本发展的激励不足，只有当自己的资本产权处于安全之中，企业才会往复不断地投资、生产，经济和社会才能保持稳定与繁荣，如果缺乏稳定、长期的制度化保障而仅靠开明的领导或政策指导则难免会造成不确定的商业预期，民营企业在投资过程中就会缩手缩脚不敢扩大发展自己的产业，甚至出现资产转移和资金外逃的现象；另一方面，由于私有财产在法律上得不到与国有资产平等的保护，在民营企业发展初期，不少企业为了减少发展中的歧视或障碍，借助了国有或集体企业的名义，被迫带上“红帽子”，导致了企业产权不清晰等各种问题，对民营企业的进一步发展造成了困扰。而且，现实中侵犯民营企业产权的问题屡见不鲜，有关部门的乱收费、乱摊派、乱罚款的现象较为严重。此外，缺乏明确、有效的产权保护，使民营企业规模发展产生了各种制度瓶颈，股权融资的难以展开和“歧视”性的金融贷款环境，致使民营企业股权结构单一，缺乏发展后劲，内部的家族式管理形成了发展的封闭性，这些都在严重制约着民营企业的持续发展。因此，本书以广东民营企业产权纠纷案件为特定研究对象，运用实证研究方法，来探讨和分析民营企业产权法律保护中的现实问题，反思民营企业产权法律保护的制度缺失，并提出制度改进、完善的建议和构想，这无论是对于我们改善民营企业生存的制度环境，促进

^① 参见吴晓波：《中国企业失败的基因》，载 <http://www.360doc.com/show-Web/0/0/542624.aspx>，2007年5月15日。

民营企业的持续、健康发展，还是完善我国民营企业产权法律保障制度，创新我国市场经济法律研究模式和研究方法，都有着极为重要的现实意义和理论价值。

二、研究的视角和主题

学界以往对民营企业产权保护的文献大多是从理论分析的视角来论述民营企业产权法律平等保护的必要性和迫切性，多从宏观的分析层面来探讨民营企业产权保护中的身份歧视、市场准入、融资困难等问题，分析的角度过于理论化和泛化。这往往造成对民营企业产权法律保护的必要性论述有余，而对民营企业产权法律保护的可行性论述不足，使得加强民营企业的产权法律保护，往往成为一个务虚不务实的法理问题；尽管对加强民营企业产权保护的法律规定达成了共识，但缺乏对具体的法律制度构建的规范性论述，使得加强民营企业的产权法律保护，往往成为一个带有法制宣传性的政治口号；尽管从加强和完善立法层面对民营企业的产权保护提出了大量的制度建议，但对于执法和司法的实践层面中民营企业产权保护的种种问题没有进行深入地探讨，使得加强民营企业的产权法律保护，仅停留在书面上的法而没有深入到行动中的法；尽管从经济学的产权激励和公司治理角度对民营企业的产权弊病进行了大量的分析，但从法律的制度构建和机制设计层面对民营企业产权保护问题进行反思和探讨的并不多见，使得民营企业的产权法律保护研究，无法实现两条腿走路的均衡发展。

针对以往研究中的一些不足和空白，本书主要从案例实证研究的角度来探讨民营企业产权的法律保护问题。案例研究作为一种重要的社会科学研究方法，它更突出的是一种经验性的研究而非纯理论性的分析，它更倾向于从细微处见精神的探索而避免大而无当的“思考”，它使我们更能透过纷繁复杂的现象去揭示事物背后的本质。在目前越来越多的对法学研究方法的反思中，有学者提出中国的法学研究过于注重理论分析而忽略了经验性实证研究，理论研究中对外方法学理论的简单重复或综合总结并不太能够提出富有创新性的法学理论，只有在司法实践中收集素材、掌握数据才有可能发

现新的问题,得出新的结论。^①而本书也正是基于这样的一种初衷而进行粗浅的探索和尝试。本书之所以选取广东省的民营企业产权纠纷案例为特定的研究对象,这首先是因为广东省的民营经济起步较早,发展较快,各项指标均居全国前列,对于我国的民营企业发展具有较强的示范意义。如2006年广东省的民营企业总数已达279万家,总户数居全国首位。^②其次,广东省存在着大量特点、规模各异的民营企业,既有在全国乃至全球都具有影响力的大型民营企业,又存在着众多星罗棋布的小型家族式工业作坊,因而其民营企业的产权纠纷类型也形态各异,极具研究的典型性和代表性。再者,广东省民营企业的发展仍存在较多问题,如区域发展不平衡,民营企业大而不强、成长性低,自主创新能力相对较弱等,对这些问题的解决迫切需要在制度安排和法治环境上进行相应的改善。因而,本书以民营企业产权的法律保护为分析的逻辑主线,以民营企业生存发展的制度环境为研究的背景,以广东省民营企业的实证案例为论述的起点,来描绘民营企业产权法律保护中存在的问题和困惑,展现民营企业成长过程中的“烦恼”与“挫折”,并探究问题的症结和解决的途径。下面我们仅对民营企业产权法律保护的现状、问题和不足进行简单的勾勒,以对后文展开论述进行铺垫。

我国著名经济学家刘伟指出,中国目前的私营资本,具备了私有的基本性质,但还不是纯粹的私有,具备了资本的基本属性,但还不是完全的资本。中国私营资本企业发展中遇到的许多问题,在管理上和成长中受到的许多限制,大都直接或间接地与这种产权制度特征相联系。一方面,民营企业产权具有超经济性质的血缘、亲缘和地缘性,这使得具有宗法性质的企业产权,在相当程度上受宗法规则的支配,而不是受市场规则的严格约束,这是中国民营资本中的相当部分之所以难以适应市场竞争的重要制度根源。另一方

^① 参见陈瑞华:《科学发展观视野下的法学与法治发展——实证方法的引入与法学研究方法的转型》,载《法学论坛》,2005(2)。

^② 参见《广东民营企业总户数跃居全国首位》,载新华网, http://news3.xinhuanet.com/newscenter/2006-05/30/content_4621989.htm, 2006年5月30日。