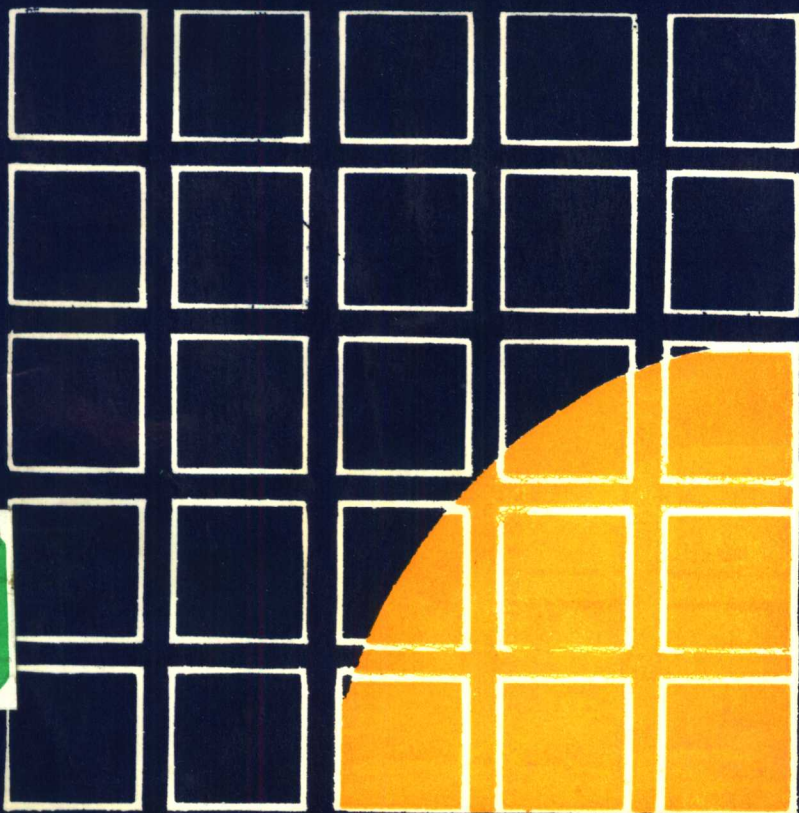


孙 林 著

中国政法大学出版社

法律经济学



法律经济学

孙 林 著

中国政法大学出版社

(京)新登字 185 号

法 律 经 济 学

孙 林 著

中国政法大学出版社出版

(北京海淀区学院路 41 号 * 100088)

保定航天印刷厂印刷

新华书店经销

787×1092 毫米 32 开本 7.625 印张 170 千字

1993 年 11 月第 1 版

1993 年 11 月第 1 次印刷

ISBN7-5620-0989-9/D·940

印数：3000 册

定价：7.50 元

序

本书不是在建构一门新的学科，而是在现有材料的基础上，进一步论述法律的经济问题，用经济的方法（更多的）分析法律问题，目的是要进一步揭示法律规范存在的合理性、经济性以及如何提高法律的效益和效率。

我很清楚，凭我的学识、精力和才能以及所拥有的资料，要想在这个问题上作更深入的研究确实有困难。但是，目标既已确定，不愿须臾放弃。五年来的苦苦探索，终于有了初步的成果：我尝试着用经济学的方法和观点分析了法律价值、立法效益、法律实施成本与效益目标、司法过程的经济性以及刑法效益等法律经济问题，从中获得一些自以为很有价值的体会和认识。当然，本书中许多观点尚不成熟，恳望读者给予真诚的指教。

在著述本书过程中，得到各个方面的专家、学者和朋友们的大力支持和帮助。值此书付梓之时，谨表谢意。

孙 林

1993年11月于北京

D4628/07

目 录

第一章 导 论

第一节 法律经济学概述	(2)
一、法律经济学的概念.....	(2)
二、法律规范的经济性.....	(3)
三、法律学与经济学.....	(4)
第二节 法律经济学研究对象	(5)
一、法律经济学研究现状.....	(6)
二、法律是经济的集中反映.....	(6)
三、法律经济学的研究对象.....	(7)
四、法律经济学的具体研究方面.....	(8)
第三节 法律的经济属性	(9)
一、法律的属性.....	(9)
二、法律的经济属性的内含及特征	(11)
三、法律的经济属性在法律诸属性中的地位和 作用	(13)
第四节 研究法律经济学的意义	(15)
一、有利于进一步认识法律的本质	(15)
二、有利于提高法律运作的经济效益	(16)
三、有利于促进法律学研究方法的更新	(17)
四、有利于进一步认识经济学的本质	(18)

五、有利于提高法律实施的效益	(18)
----------------------	------

第二章 法律价值论

第一节 法律价值	(20)
一、定义	(21)
二、内涵	(22)
三、法律潜在价值	(23)
第二节 法律价值构成	(24)
一、法律价值构成的含义	(24)
二、立法的预期效果	(25)
三、法律实施的效益	(26)
第三节 法律文本的价值	(27)
一、法律文本价值的基础	(27)
二、法律文本价值的标准	(28)
第四节 法律价值的实现	(29)
一、价值体系	(29)
二、法律的使用价值和价值	(30)
三、实证分析	(31)

第三章 法律经济学与法律学的其他学科

第一节 法律经济学跨学科存在的合理性和必然性	(37)
一、法律经济学的方法论基础	(37)

二、法律与经济的关系是法律经济学的客观物质基础	(38)
三、法律经济学的发展	(39)
第二节 法律经济学与刑法学	(42)
一、刑法基本理论的变异	(42)
二、刑法的双重功能	(43)
三、法律经济学研究对刑法学发展的影响	(45)
第三节 法律经济学与民法学	(47)
一、民法学是法学的一个重要部分	(47)
二、法律经济学对民法学研究的促进	(48)
三、观念的革新	(49)
第四节 法律经济学与经济法学	(50)
一、经济法学是商品经济发展到一定阶段的产物	(50)
二、法律经济学对经济法学的影晌	(51)
第五节 法律经济学与行政法学	(52)
一、行政法学概述	(52)
二、行政法原则	(52)
三、法律经济学研究对行政法学的影响	(53)
四、结语	(55)

第四章 立法的经济分析 (一)

第一节 立法与立法过程	(57)
一、立法	(57)
二、立法的原则	(58)
三、立法过程	(60)

第二节 立法的基础——社会需求	(62)
一、社会需求是立法的基础	(62)
二、立法超越现实的表现与危害	(64)
第三节 立法成本	(69)
一、立法成本的概念	(70)
二、立法成本分类	(71)
第四节 立法效益	(71)
一、立法的时间效益	(72)
二、立法的经济效益	(77)
三、立法的社会效益	(80)

第五章 立法的经济分析 (二)

——立法的相关因素对立法效益的影响

第一节 立法预测	(85)
一、立法预测是立法活动的必要的准备	(85)
二、立法预测对立法效益的影响	(88)
第二节 立法技术	(92)
一、立法技术的内涵	(92)
二、立法技术对立法效益的影响	(94)
第三节 立法者	(96)
一、立法者的素质	(96)
二、立法者对立法效益的影响	(99)
第四节 法律文化	(101)
一、法律文化的概念	(101)
二、法律文化的构成	(102)

三、法律文化对立法效益的影响·····	(102)
---------------------	-------

第六章 法律实施的经济分析

第一节 法律实施成本·····	(105)
一、法律实施成本目标·····	(105)
二、法律实施非成本因素·····	(108)
第二节 法律实施效益·····	(108)
第三节 法律操作条件·····	(109)
一、法律操作的概念·····	(110)
二、法律操作性的内涵·····	(112)
三、法律操作性的特点·····	(116)
四、法律操作成本·····	(117)
五、法律操作效益·····	(122)
六、结语·····	(123)

第七章 刑法的经济分析

第一节 刑法的投入产出·····	(127)
一、刑法概述·····	(127)
二、刑法产生——侵权行为法的分离·····	(130)
三、刑法的投入·····	(132)
四、刑法的效益分析·····	(135)
第二节 刑罚价值体系·····	(136)
一、刑罚的价值起源·····	(136)

二、刑罚的经济功能·····	(141)
三、刑法的经济指标分析·····	(145)
第三节 执行刑罚的经济分析 ·····	(148)
一、刑罚的公正性·····	(148)
二、刑罚执行的经济性·····	(150)
三、刑罚执行经济化实现的途径·····	(154)
第四节 关于正当防卫 ·····	(155)
一、正当防卫的概念·····	(155)
二、正当防卫适度几种不同观点·····	(156)
三、正当防卫及其刑罚·····	(157)
第五节 集团犯罪 ·····	(160)
一、关于集团犯罪的概念·····	(160)
二、集团犯罪的价值目标·····	(160)
三、刑罚在集团犯罪方面的惩戒·····	(161)

第八章 合同的经济分析

第一节 合同基础 ·····	(165)
一、合同的概念·····	(165)
二、商品经济与交换·····	(166)
三、合同与商品经济·····	(167)
四、合同是双方当事人自由意志的体现·····	(167)
五、合同是实现权利的手段·····	(168)
第二节 合同的发展 ·····	(168)
一、早期契约阶段·····	(169)
二、契约自由阶段·····	(169)

三、有限制的契约自由阶段·····	(170)
(契约自由与国家干预相结合的阶段)	
第三节 合同分类 ·····	(171)
一、形式分类·····	(171)
二、内容分类·····	(172)
第四节 合同成本与效益 ·····	(173)
一、合同成本·····	(173)
二、合同效益·····	(175)
三、合同原则·····	(178)
第五节 无效合同 ·····	(182)
一、意思表示·····	(182)
二、显示失公平·····	(186)
三、违反法律和社会公共秩序·····	(187)

第九章 侵权损害赔偿的经济分析

第一节 侵权行为的双重性 ·····	(191)
一、侵权行为的双重性实质·····	(191)
二、侵权行为分类及其责任·····	(192)
三、侵权行为的法律后果是由侵权行为的量 决定的·····	(193)
第二节 侵权责任原则及其价值评判 ·····	(193)
一、过错责任原则·····	(193)
二、无过错责任原则·····	(195)
三、公平责任原则·····	(196)
第三节 侵权损害后果 ·····	(197)
一、侵权损害后果是侵权行为责任基础·····	(197)

二、民事责任形式·····	(198)
三、侵权行为法的价值思考·····	(199)
第四节 侵权行为的主观要素 ·····	(201)
第五节 侵权行为的客观要素 ·····	(204)
一、客观要素的概念·····	(204)
二、侵权行为和后果·····	(204)
三、客观要素的经济分析·····	(205)

第十章 司法过程的经济分析

第一节 司法投入与成本 ·····	(208)
一、司法成本构成·····	(208)
二、司法投入的必要程度·····	(210)
三、法官与效益·····	(211)
第二节 司法效益的内在经济因素 ·····	(212)
一、司法目的·····	(212)
二、司法效益的基本要求·····	(212)
三、司法的总体效益和个体效益·····	(213)
第三节 司法效益的标准 ·····	(216)
一、影响司法效益的因素·····	(216)
二、司法效益的标准·····	(219)
第四节 司法活动与社会实践 ·····	(221)
第五节 司法活动的新发展 ·····	(222)
一、对人的权利确定的新发展·····	(222)
二、生态环境保护诉讼的新领域带来的 新问题·····	(223)
三、职业顾问的法律责任·····	(225)

第一章 导 论

法律的功能在于调整现存的社会关系,维护社会政治、经济秩序,在于通过国家的强制力来实现统治阶级的阶级统治的目的。然而,在立法过程中,立法者往往忽视法律效益这一重要的方面,仅仅把法律看成是阶级统治的工具;^①只强调法律的阶级性,而不管法律调整社会关系的实用价值以及法律功能实现的诸种因素。因此,探索法律效率与效益,探索法律实现统治阶级的阶级统治的目的的途径,不仅是立法者的任务之一,同时也是法律理论工作者、司法工作者以及法律学教学科研部门的学者们的任务。

随着社会的发展,我们面临的法律问题越来越多。传统的法学理论已不适应形势发展的需要,正面临着新的社会形势的挑战。法律效益问题、法律的价值目标、法律的公正与效率的价值评判以及法律在实际社会政治、经济等诸领域的运用所能产生的法律效应等,都成为法学家所必须予以重视和研究的现实问题。人们在研究法律的价值过程中越来越发现法的社会管理职能和利益机制的经济构成因素。但是从总体上看,我们的法学研究并未能摆脱传统的法的价值观念的束缚和影响,对法的深层次问题缺乏更为实际的研究与探索。因而,无论是现实的需求,还是理论的召唤,都需要我们从不同的角度对法的本质作更深入、更广泛的探讨。

由于法律与经济存在着割不断的千丝万缕的联系,因此,本书试图运用经济学的基本观点研究法律问题,旨在探索法

律之所以作为法律存在于社会之中的深刻的经济原因及其法律作用于社会的运行机制的最为合理的价值条件。法律经济学的目的就是要运用法律分析的方法,揭示法律规范、法律制定及其实施过程的经济性,以便提高法律的效益。

第一节 法律经济学概述

一、法律经济学的概念

法律经济学既是研究法律经济问题的科学,也是用经济方法分析和研究法律问题的一门新的边缘学科。

法律经济学既不是经济学,也不是单纯的法律学;既不是简单地把经济分析方法运用于法律学的研究中,也不是单纯地去探讨法律的效益问题。它是一门新的边缘科学,是法律学与经济学的结合,是通过对法律的经济问题的探讨,以揭示法律的经济本质的一门综合性的学科。

因此,法律经济学是将经济学的一些基本理论与方法引进到法学研究的领域中来,以便对法律的若干理论与实践问题能从经济的角度予以重新认识,从而进一步理解法律作为统治阶级的阶级统治的工具存在的合理性和积极的意义。法律经济学的研究,将为我们重新认识、评价法律的功能提供新的思维方式。^②实际上,任何一部法律,每一种法律行为,都有一个经济评价的问题。法律本身就是经济问题的最集中、最具体、最全面的反映。从某种意义上说,一切法律问题归根结蒂都是经济关系的反映与要求,任何法律无不体现经济方面的基本规律和原则。^③法律不仅是社会现象的产物,而且也是经济现象的产物。马克思在《哲学的贫困》一书中写道:“无论是政治的立法或市民的立法,都只是表明和记载经济关

系的要求而已”。④“法的关系正像国家的形式一样，既不能从它本身来理解，也不能从所谓人类精神的一般发展来理解，相反，它们根源于物质的生活关系”。⑤因此，法律现象是经济关系、经济现象在法律上的反映，它与经济有着不可分割的联系。这种联系，正是法律最具现实性、实用性的表现。法律经济学就是要通过运用经济学的一些基本原理研究法律问题，以便从经济这个角度探讨法律的基本精神。

二、法律规范的经济性

法律作为一种行为规范，与社会中每个人（包括法律承认的权利主体）都要发生各种各样的关系。我们生活在一个以法律为主体的现代社会之中，每个人的行为都要受到法律的制约，同时也受到法律的保护。不管是制约性质，还是保护性质，都有一个如何最有效地实现法律规则的问题。法律规则实现的有效程度就是法律本身的经济性的集中体现。但是，法律的这种效益常常被人们忽视。不少人只看到法律的强制性的一面，只看到法律是调整人们之间的社会关系这一表层的现象，而没有认识到法律在调整人们的行为规范的同时，也把人们的价值观念、效益观念等融合在法律的行为之中，从而影响着人们对法律行为选择的取向。法律不仅是阶级统治的工具，不仅是一种武器，它还是一种对现实的经济关系和社会关系予以再确认的规范。这种确认的本身，充分体现了法律内在价值的外在表现。法律经济学的研究的目的就是为了提高法律的适用性和经济效益。从这个意义上说，法律经济学的研究，也是对法律效益发生的条件、前提和各种相关因素的分析研究。

任何一部法律，都有其坚实的社会基础和经济基础，凭空的、没有社会经济基础的法律是不存在的。法律作为社会

的调节器，它是针对特定的社会关系所作出的规定，是要通过法律的强制作用，稳定有利于统治阶级的社会秩序，使社会在法制的环境中能够健康、有序地发展。为此，我们试图从经济角度来分析法律的诸多因素，以便从另一个方面揭示法律的经济本质，为提高法律的经济效益创造有利的条件。通过对法律的经济问题的研究，使人们进一步认清：没有经济效益的法律是不存在的，法律不过是经济行为的规范形式的转换罢了。当我们认清了法律的经济本质以后，我们便会自觉地去提高立法质量，完善立法的程序，提高执法水平，进行有效的法律宣传教育，提高全民的法律意识，使法律的制定和执行都能取得良好的社会效果和经济效果。

三、法律学与经济学

经济问题是人们在共同的社会经济生活中经常遇到的比较敏感和复杂的问题。而法律又是调整和保护各方利益的重要的武器。经济与法律是密不可分的一对孪生姊妹，没有一部法律不涉及到经济问题，也没有一个经济问题不与法律发生联系。即使是刑事法律，也有如何以最少的劳动消耗以维持社会秩序的经济条件的问题。至于现代经济法，更是法律与经济在较高层次上的结合，是多学科、多领域的大融合。历史发展到今天，已经客观地向我们展示出法律作为治理国家的有力的工具在发挥着前所未有的作用。法律再也不是封建社会时代那种以言代法的封建帝王权力的象征，而是代表着人权，代表着社会主义，代表一个时代的特点和精神。因而，全社会都要求法律能够以最经济、最有力的方式调整各种社会关系，以实现法律设定的预期的目的。

另一方面，当现代科技发展到一个新的领域的时候，随之而来的便是如何进行法律保护的问题。经济活动的范围越

来越广泛，要求提供法律保护的面也越来越广泛。譬如，随着宇宙空间的开发和利用，空间法律问题提到了议事日程，人们从保护全人类的角度要求每个国家、全世界的人民都有共同利用宇宙空间的权力。于是便有了空间法及其条约。计算机的发明与运用，产生了要求保护计算机软件权利的一系列立法动机。于是便产生了计算机保护法。这是经济的发展对法律的要求。另一方面，法律的本质问题也引起了人们的关注。法律的阶级性与法律的社会性的探讨，使人们对国家、阶级消亡的理论有了新的认识。于是，有必要重新认识法律的本质。

把经济学的有关观点用于法律学的研究方面，使我们从另一角度重新审视法律的一些基本理论问题。特别是经济学的价值观、投入产出观、效益理论、边际效应理论以及效率等观点，确实与法律有着千丝万缕的联系，确实能使我们法律的内在精神有一个全面的认识。因此，把经济学的一些基本观点引进法律学研究领域，既是可能的，也是必要的。由此，我们有理由相信，用经济学的观点来分析法律问题，定会有一个全新的、不同以往的认识。

第二节 法律经济学研究对象

作为一门新的法学学科，首先要界定的是它的研究对象。法律经济学是法律学与经济学的边缘学科，从现实来看，经济学研究的方法、观点运用于法律学研究，不仅仅是名词的法律化，或者概念的简单移植。我们需要从深层次的法律与经济的结合方面来探索这个新的研究课题。