

ECONOMIC AND COMMERCIAL LAW REVIEW

财经法律评论

2003

第

1 卷

(总第1卷)

主办单位 中央财经大学法律系
中央财经大学财税金融法律研究所
主 编 甘功仁 李 轩

ECONOMIC
AND
COMMERCIAL
LAW
REVIEW

特稿

中国财经立法的回顾与前瞻

卞耀武

专论

论证券市场法律责任的立法与执法协调
证券欺诈民事归责问题研究

刘俊海
郭 锋

金融监管

论金融创新与金融监管立法
关于《证券投资基金法(草案)》的修改建议

曾筱清
贺 强

财税法制

国有资产管理体制新框架：问题与思考
我国社会保险税立法问题研究

蔺翠牌
徐孟洲 席月民

WTO专论

论WTO《政府采购协议》的性质与地位

程宗璋

他山之石

德国合同法简释(上) 德国技术合作公司中国法律改革咨询项目组

非常论坛

大难然后大治——后“非典”时期的三大法律问题

李轩等



法律出版社
LAW PRESS CHINA

ECONOMIC AND COMMERCIAL LAW REVIEW

财经法律评论

2003

第

1

卷

(总第1卷)

主办单位 中央财经大学法律系
中央财经大学财税金融法律研究所

《财经法律评论》编委会

主 任

甘功仁

副主任

蔺翠牌 史树林

委 员

(以姓氏笔画为序)

甘功仁 史树林 许冰梅 李 轩

柳本醒 戚 渊 曾筱清 蔺翠牌

《财经法律评论》编辑部

主 编

甘功仁 李 轩

编 辑

(以姓氏笔画为序)

许冰梅 朱家贤 阳 平

郑人玮 金朝武 胡晓珂



法律出版社
LAW PRESS CHINA

图书在版编目(CIP)数据

财经法律评论. 2003 年. 第 1 卷 / 甘功仁 李轩主编.
—北京: 法律出版社, 2003. 11
ISBN 7-5036-4647-0

I. 财... II. ①甘... ②李... III. ①财政法-研究
—中国 ②经济法-研究-中国 IV. D922.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 107299 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/杨 扬	装帧设计/李 瞻
出版/法律出版社	编辑/法律应用出版中心
总发行/中国法律图书有限公司	经销/新华书店
印刷/北京北苑印刷有限责任公司	责任印制/陶 松
开本/787×1092 毫米 1/16	印张/20.5 字数/364 千
版本/2003 年 10 月第 1 版	印次/2003 年 10 月第 1 次印刷
法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/info@lawpress.com.cn	电话/010-63939796
网址/www.lawpress.com.cn	传真/010-63939622
法律应用出版中心/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/yangyang@lawpress.com.cn	
读者热线/010-63939647	传真/010-63939650
中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
传真/010-63939777	客服热线/010-63939792
网址/www.Chinalawbook.com	电子邮件/service@Chinalawbook.com
中法图第一法律书店/010-63939781/9782	中法图北京分公司/010-62534456
中法图上海公司/021-62071010/1636	中法图苏州公司/0512-65193110
书号: ISBN 7-5036-4647-0/D·4365	定价: 42.00 元

《财经法律评论》

内容简介

《财经法律评论》融理论研究和实务探讨为一体，致力于经济学科与法律学科的交叉互补，从不同的专业领域和观察视角诊治当前我国财经领域亟待解决的问题。分【特稿】、【专论】、【金融监管】、【财税法制】、【公司治理】、【信用规制】、【WTO专论】、【他山之石】、【法案观察】、【学术百家】、【要闻链接】、【学术动态】等若干板块。

2003年第1卷《财经法律评论》（总第1卷）

【特稿】收录了全国人大常委会法制工作委员会副主任卞耀武在“中国财经法律论坛（2002）”所作的《中国财经立法的回顾与前瞻》的主题演讲。【专论】收录了中国社会科学院法学研究所刘俊海研究员撰写的《论证券市场秩序法律责任的立法与执法协调》一文和中国人民大学法学院金融法律研究所郭锋教授撰写的《证券欺诈民事归责问题研究》一文。【金融监管】、【财税法制】、【公司治理】、【信用规制】、【WTO专论】则分别收录了相关学科法律界人士和经济界人士的文章，不同学科背景的专家共同探讨财政经济领域的制度问题，读来相映成趣。【他山之石】属于典型的“比较研究”。【法案观察】属于典型的“以案说法”，所选文章具有积极的反思和借鉴意义。【学术百家】编选了十余位知名学者近期发表的学术文章的内容摘要，意在拓宽本评论的学术视野，丰富本评论的信息含量。

卷首语

卷首语

作为一种连续出版物,“法律评论”似乎早已成为西方国家各大法学院院的学术标志。自上世纪九十年代中叶北京大学法律系的学生创办《北大法律评论》以降,我国各高校法律院系乃至法学各科领军人物创办的各类“法律评论”已然如雨后春笋,四处可见了。在“法律评论”近乎滥觞的情况下,我们也凑一下这个热闹,似乎是一件不美的事。

然而我们必须兑现我们的承诺。为加强我国财税、金融法律理论与实务研究,促进我国财经理管理体制的健康发展,我们在2002年12月发起并主办了第一届“中国财经法律论坛”。在论坛发布的网上征稿启事中,我们曾经宣言:“论坛将融理论研究和实务探讨为一体,以学术交流为主,是财经法律专家、财经管理人员和财经领域实务工作者发表观点、交流思想、切磋热点问题的场所。借助于财经院校学科背景优势,本论坛同时邀请法律界与经济界专家、学者共聚一堂,从不同的学科领域和观察视角诊治当前我国财经领域亟待解决的问题。”“本论坛为开放性论坛,提交论文即可与会;优秀论文将结集出版,部分论文将收入由中央财经大学法律系主办的《财经法律评论》”。在众多专家学者的大力支持下,首届中国财经法律论坛已经取得圆满成功,优秀论文已经由中国财政经济出版社结集出版。现在呈现在广大读者面前的,正是我们当初所承诺的收录了部分优秀论文和其他来稿的《财经法律评论》“创刊号”。只是由于受到年初“非典型肺炎”肆虐京城的影响,这本“创刊号”的面世显得有点姗姗来迟。

记得我们在数年前组编《财经法学系列教材》的时候,编委会主任江平教授在《总序》中曾经指出:“财经法学是一个较为宽泛的概念,它主要是指以民商法学为基础,以财税金融法学为支架,以财经领域商事交往关系和经济管理关系为研究方向的部门法学体系。提出这样一个概念也许有欠严

谨,但它对我们全面把握财政经济法律制度、深入理解财经院校法学教育的特殊性都是不无裨益的。”“正因为财经法学有着传统法律学科所不可比拟的多元性和交叉性,它更加强调法律理论和法律实务的互动关系,以及法学和经济学的依赖关系,而这正是传统法学教育所忽略的问题。”显而易见,财经法律也不是一个十分规范的概念,但我们使用这一概念却有着与使用“财经法学”相同的意旨。我们希望以这样的旗号使得呈现在读者眼前的这本“法律评论”不仅可以汇纳学术界与实务界的种种成果,而且可以打破学科之间似乎不可逾越的藩篱,从整体上体现经济学科与法学学科交叉互补、理论研究与实务操作融会贯通的编辑理念。

目标既然定的高远,我们自当勉力而为。本书疏漏缺欠之处,敬请大家不吝指正。即使眼下可能名不副实,我们也期待将来实至名归。无论如何,我们希望以《财经法律评论》的问世为契机,与社会各界建立更为广泛的联系,开展更为深入的合作与交流。如蒙赐稿,欢喜之甚。

甘功仁 李 轩

2003 年 6 月

目 录

卷首语	1
【特稿】	
中国财经立法的回顾与前瞻	
卞耀武	3
【专论】	
论证券市场法律责任的立法与执法协调	
刘俊海	13
证券欺诈民事归责问题研究	
郭 锋	36
【金融监管】	
论金融创新与金融监管立法	
曾筱清	49
论大宗交易制度对《证券法》的悖反	
——以“罗牛山”等四笔大宗交易为例	
李明良	65
关于《证券投资基金法（草案）》的修改建议	
贺 强	81
关于加快发展票据业务的法律思考	
曹晓燕	87
台湾“合会”法律制度之变迁	
黄 震	92

【财税法制】

国有资产管理体制新框架:问题与思考	
蔺翠牌	103
论政府采购中的信息公开	
刘 燕	110
上市公司会计信息披露不实的成因	
及其法律规制	
王继强	116
我国社会保险税立法问题研究	
徐孟洲 席月民	123

【公司治理】

合同法视野中的公司制度安排	
许冰梅	139
论公司内部监督制度	
胡晓珂	146
上市公司内部治理结构的完善	
赵秀梅	156
独立董事制度的利弊及立法建议	
马永双	161
独立董事制度质疑	
丘远良	169

【信用规制】

商事信用构建中的法律系统控制论	
王亦平	181
合同欺诈与信用立法	
谭 立	192

【WTO 专论】

论 WTO《政府采购协议》的性质与地位	
程宗璋	201
论 WTO 的《贸易技术壁垒协议》及其应对	
史树林	211

【他山之石】

德国合同法简释(上)	
德国技术合作公司中国法律改革咨询项目组	223

美国新公司法案的出台与我国公司 治理结构的完善	
朱 璿	233
投资者权益保护与投资基金立法 ——以美国立法为参照的若干比较研究	
钟付和	243
经济全球化与国际反垄断法的建构	
杨 益	259
【法案观察】	
略论《证券法》上虚假信息民事责任制度 ——从银广夏诉讼案实体法分析谈起	
林 彦	273
【非常论坛】	
大难然后大治 ——后“非典”时期的三大法律问题	
李 轩等	283
【学术百家】	
江平:公权力如何具有公信力	295
贺卫方:宪法的命运	296
王利明:物权法立法的若干问题	298
易继明:认真地对待学者	300
刘芍佳等:终极产权论、股权结构与公司绩效	302
胡钧:区别对待、合理减轻独立董事责任	303
王春燕:贸易中知识产权与物权冲突 之解决原则	304
张守文:宏观调控法的周期变易	306
巴曙松:巴塞尔新资本协议框架下的操作 风险衡量与资本金约束	308
刘定华:建立金融电子认证法律制度	310
杨斌:中西文化差异与税制改革	312
刘作翔:中国司法地方保护主义批判	313
曹明德:生态法的理论基础	314

Commercial and Economic Law Review
Volume 1 (2003)

Table of Contents

Preface	1
---------	---

[Special Issues]

Financial Legislation in China: Retrospect and Prospects	
<i>Bian Yaowu</i>	3

[Articles]

The Legal Liabilities in the Securities Market; on the Coordination between Legislation and Enforcement	
<i>Liu Junhai</i>	13
The Attribution of Civil Liabilities for Securities Fraud	
<i>Guo Feng</i>	36

[Financial Regulation]

On Financial Innovation and the Legislation of Financial Supervision	
<i>Zeng Xiaoqing</i>	49
Contradictions between Bulk Dealing Rules and the Securities Law	
<i>Li Mingliang</i>	65

Some Suggestions for the Revision of the Securities Investment Fund Law	<i>He Qiang</i>	81
Accelerating the Development of the Negotiable Instrument Business	<i>Cao Xiaoyan</i>	87
The Legal System of "He Hui" (Private Banks) in Taiwan: A Historical Perspective	<i>Huang Zhen</i>	92
[Taxation and Public Finance Law]		
New Framework for the Management of State-owned Assets:	<i>Lin Cuipai</i>	103
Information Disclosure in Government Procurement	<i>Liu Yan</i>	110
Unfaithful Disclosure of Accounting Information by Listed Companies	<i>Wang Jiqiang</i>	116
Some Issues Regarding the Legislation on Social Security Tax	<i>Xu Mengzhou & Xi Yuemin</i>	123
[Cooperate Governance]		
Institutional Considerations of Corporations: A Contract Law Approach	<i>Xun Bingmei</i>	139
On the Internal Supervision of Corporations	<i>Hu Xiaoke</i>	146
Perfecting the Internal Governance Structure of Listed Companies	<i>Zhao Xiumei</i>	156
The Advantages and Disadvantages of the Independent Director's System: Some Suggestions for Legislation	<i>Ma Yongshuang</i>	161

Questioning the Independent Director's System	
<i>Qiu Yuanliang</i>	169

[Credit Regulation]

On the Legal Systematic Control in the Construction of Commercial Credit	
<i>Wang Yiping</i>	181
Contract Fraud and Credit Legislation	
<i>Tan Li</i>	192

[Treatises on WTO]

On the Nature and Status of the Government Procurement Agreement of the WTO	
<i>Cheng Zongzhang</i>	201
How to Deal with the WTO's Agreement on Technical Barriers to Trade	
<i>Shi Shulin</i>	211

[Foreign Laws]

German Contract Law Interpreted <i>the Office "Advisory Service to the Legal Reform in China", Deutsche Gesellschaft für Technische Zusammenarbeit (GTZ) GmbH</i>	
	223
The New Cooperation Act of the U. S. and the Perfection of China's Corporate Governance	
<i>Zhu Fan</i>	233
The U. S. System of Securities Investment Fund and China's Securities Investment Fund Legislation	
<i>Zhong Fuhe</i>	243
Economic Globalization and the Construction of the International Antitrust Law	
<i>Yang Yi</i>	259

[Case Analyses]

On the Civil Liabilities for False Information
in the Securities Law; with a substantive
law analysis of the Yinguangsha Case

Lin Yan ————— 273

[Forum]

Three Legal Issues of the Post-SARS Period

Li Xuan, et al ————— 283

[Digests]

Jiang Ping, How Does Power Win Public Confidence? ————— 295

He Weifang, The Fate of Constitution ————— 296

Wang Liming, Some Issues about
the Legislation of Real Rights ————— 298

Yi Jiming, Treat Scholarly Seriously ————— 300

Liu Shaojia, et al, Ultimate Property Rights,
Stock Right Structure, and Corporate Performances ————— 302

Hu Jun, Discriminately Treat and Reasonably
Mitigate the Liabilities of Independent Directors ————— 303

Wang Chunyan, Settling the Dispute of
Intellectual Property Right and Real Right in Trade ————— 304

Zhang Shouwen, Periodical Changes of
the Macrocontrol Law ————— 306

Ba Shusong, Operational Risk
Measurement and Capital Restrictions
under the Framework of
the New Basel Capital Accord ————— 308

Liu Dinghua, On the Establishment of A Legal
System of Financial Digital Accreditation ————— 310

Yang Bin, Cultural Differences between China
and the West: Its Impact upon the Tax Reform ————— 312

Liu Zuoxiang, Against the Regional Protectionism
of Justice in China ————— 313

Cao Mingde, On the Theoretical Basis of
Ecological Law ————— 314

特 稿

2008年10月10日 星期五



中国财经立法的
回顾与前瞻

卞耀武*

编者按:此文系卞耀武同志在2002年12月7日召开的首届“中国财经法律论坛”上的主题发言。文章高屋建瓴,从宏观的角度对我国近十年来的财经立法成果作了简明扼要的回顾,并对未来立法趋势作了具有前瞻性的展望。

1992年召开的中共十四大,确立了社会主义市场经济体制的改革目标,我国已坚持实行的改革开放和现代化建设进入新的阶段。在社会主义条件下发展市场经济,这是伟大的创举,历史性的贡献,实现了改革开放新的历史性突破,打开了我国经济、政治和文化发展的崭新局面。在这10年中,我国在健全法制,依法治国,建设社会主义法治国家的伟大事业中,也取得了巨大的成就。

表现在立法方面,非常重要的部分是,适应建立社会主义市场经济体制的要求,坚定不移地推进各项改革,促进不断提高对外开放水平,大力发展现代化建设事业方面,制定了一批相关的法律,并且在现实的社会经济生活中发挥了重要的、积极的、富有成效的作用。

我国在1993年修改宪法时,就郑重地规定,坚持改革开放,不断完善社会主义的各项制度,发展社会主义民主,健全社会主义法制;国家实行社会主义市场经济,国家加强经济立法。到1999年再次修改宪法时,又继续规

* 卞耀武:全国人大常委会法制工作委员会副主任。

定坚持改革开放,与此同时,还郑重地规定,发展社会主义市场经济;中华人民共和国实行依法治国,建设社会主义法治国家。

中共十六大的报告在总结基本经验时,明确指出:改革开放是强国之路;必须坚定不移地推进各方面改革。改革要从实际出发,整体推进,重点突破,循序渐进,注重制度建设和创新。坚持社会主义市场经济的改革方向。健全法制,依法治国。

我国在近10年的经济立法包括财税金融立法的过程中,正是遵循上述的宪法原则和有关方针政策,结合各个时期的实际需要,按照经济发展的决策、改革开放的决策与立法的决策紧密联系的方式进行的。

财税金融立法,可以是一个比较宽的概念,也可以是一个比较窄的概念,但最重要的是看法律规范的内容及其在财税金融这个领域中发挥的作用。财政税收、财经金融的面很宽,并且在现行立法中是互相联系的,因此下面作一个概述,并对一些法律作简要分析。

1993年我国制定了《公司法》,这是一部为适应建立现代企业制度的需要而制定的法律,但它不单纯是企业制度问题,而与财税金融有密切关系,主要体现在三个方面:一是为金融市场主体的形成与规范化提供了法律依据。比如《商业银行法》规定,商业银行是按照《公司法》进行组织的,其后又在《证券法》、《保险法》当中,规定证券公司、保险公司适用《公司法》,前不久所新规定的信托公司也都是用《公司法》所确立的基本制度,所以《公司法》是金融改革所必不可少的一部法律,最主要是要建立现代金融企业制度,其中很重要的是国有独资商业银行的多元化、股份制上市,这些都涉及了公司制度。二是公司制度是一种坚持政企分开、寻求发展的制度,同时在公司制度中十分重视财务会计制度,这对财政经济体制产生重要影响,甚至触及一些根本性的问题;三是公司发行股票和公司债券,又可以转让上市,这都是金融市场的重要问题,是直接融资的重要规范。

1994年可以说是中国财政立法的重要一年,财政是一个经济范畴,又是一个政治范畴,世界各国都重视运用法律手段调整财政关系;强化对财政预算管理,我国从切身的体验中对此也有了深刻的认识,因而制定了《预算法》,对国家预算的基本方面和重大事项作出了规定,使预算管理职权、预算收支范围、预算编制、预算审查批准、预算执行、预算调整等项活动,进入了一个规范化、法制化的新阶段。就在同一年,我国制定了对维护财政经济秩序有重要作用的《审计法》,这部法律明确规定,审计机关对财政收支和财务收支的真实、合法和效益,依法进行审计监督;审计机关依照法律规定独立行使审计监督权,不受其他行政机关、社会团体和个人的干涉。在《审计法》立法时,有四点值得重视:一是审计机关权限、审计程序法制化,保证了国家审计监督的有效实施;二是确定审计机关有权对本级财政预算执行