

国家社会科学基金项目

河北省社会科学规划基金资助出版

企业法人财产权的 反思与重构

企业法人
所有权
及其实现机制
研究

◎柴振国等著

法律出版社

企业法人财产权的 反思与建构

企业法人
财产权
现代物权法制度
研究

■ 王利明 等著

■ ■ ■ ■ ■

国家社会科学基金项目
河北省社会科学规划基金资助出版



1200232316

企业法人财产权的 反思与重构

企业法人
所有权
及其实现机制
研究

●柴振国 等著

129232316

法律出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

企业法人财产权的反思与重构/柴振国等著. —北京:
法律出版社, 2001. 8

ISBN 7-5036-3476-6

I. 企… II. 柴… III. 企业-法人-产权-研究
-中国 IV. D923. 24

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 057467 号

出版·发行/法律出版社
责任印制/李 跃
印刷/北京四季青印刷厂
开本/A5

经销/新华书店
责任校对/杜 进
印张/15. 75 字数/405 千

版本/2001 年 9 月第 1 版

2002 年 1 月第 2 次印刷

社址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层 (100037)

电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn

电话/88414899 88414900 (发行部)

88414121 (总编室) 68710326 (责任编辑)

出版声明/版权所有, 侵权必究。

书号: ISBN 7-5036-3476-6/D·3193

定价: 28.00 元

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

前 言

自从我国把建立社会主义市场经济体制作为改革的目标模式以来，无论是理论工作者还是实践部门的有识之士，均一致认为，把企业转变为真正的市场竞争主体和法人实体是改革成败的关键。如何实现这一目标？显然，真正建立起现代企业制度是其必然选择。然而，如何才能真正建立起现代企业制度，这在理论和实践上并未找到一个圆满的答案，目前的改革实践，也并未产生令人满意的效果。究其原因，是因为企业体制改革是一个涉及到政治、经济等一系列问题的复杂过程。从国家角度来看，企业制度改革涉及到我国经济体制、公有制实现方式、国有资产运营方式等的变化；从政府角度来看，企业制度改革过程必然涉及到政府权力的再分配、政府部门之间的利益协调、政府职能的转变等；从企业角度来看，涉及到企业如何处理与政府的关系、企业的财产权如何维护、如何独立地承担责任等一系列问题。就目前改革的实践看，政企分开并没有真正实现，企业公司法人地位并没有真正确立，这是因为我们在深层次问题上，特别是在企业的财产权体制上没有更深地突破。

2 企业法人财产权的反思与重构

就经济学理论而言，所有制问题是研究一切经济问题的基础，所有制的改革是经济体制改革的基础层面和核心地位的改革。就法学（尤其是经济法、民商法）理论而言，财产权法律制度居于经济法律、民商法律制度的基础层面和核心地位。财产权（尤其是财产所有权）是所有制的法律表现，研究所有制改革问题，最终要归结到财产权法律制度的规范上来，企业权利和义务的界定、企业的责任承担、企业法律地位的确立等，均以企业财产权利的划分为基础。目前的企业改革，之所以难以实现政企分开，难以确立企业的法人地位，皆与我国目前财产权界定不科学、不明确、不合理有关。正因为如此，在我国企业体制改革的过程中，经济学界普遍认为产权改革是其关键环节，法学界普遍认为企业法人财产权问题是其最基础的问题。从国家改革的基本思路来看，也正是以企业权利的界定为核心的。经历了20多年改革的风雨历程，由放权让利、扩大企业自主权，到所有权与经营权的两权分离；从两权分离再到企业法人财产权的确立，在企业财产权问题上，逐步有所突破。正是这种财产权上的突破，使企业改革逐步深入，并日见成效。但这种突破并没有触及到所有制的深层次问题，并未触及到所有权这一要害部位，财产权的界定在企业内部仍然是混乱的。“企业法人财产权”这一被法律认可的术语，其含义是含混不清的。因为“企业法人财产权”从一般法理上解释应包括企业的财产所有权、债权、知识产权等，但从官方和立法的规定及文件来看，企业法人对其财产并不享有所有权，《公司法》第四条仍规定“公司中的国有资产所有权属于国家”。可见，在这里通用的法理解释与立法实践规定发生矛盾。如果企业法人对其占有的法人财产不能全部享有所有权，就意味着国家仍然有可能是企业财产的所有者，其后果是：若所有者不认真行使所有权的职能，就是一种失职；若所有者积极行使所有权的职能，就有可能是对企业生产经营活动的直接干预，就不能实现改革的初衷。

——政企分开；若企业不能对其财产拥有所有权，没有财产独立基础的法人就不能独立地承担责任，就不是一个真正意义上的法人，就不能成为一个真正自主的市场竞争主体。)由此可见，“企业法人财产权”的法律表述，不能适应市场经济对企业的基本要求，必须对其进行反思和重构。重构的基本思路是将企业法人财产权，构建为企业法人所有权，惟其如此，才能真正建立起与市场经济要求相适应的现代企业制度。

企业法人所有权理论，在我国法学理论界早就有人提出过，但未能得到应有的重视。并不是因为该制度不科学，主要是受我国的政治、经济体制的影响，受公有制、国有企业等传统观念的束缚。这种影响和束缚，使得我们的改革步履维艰，不能一步到位。但这种影响和束缚到了必须清除的时候了，否则将制约改革的进一步深化。因此，从理论上对法人所有权进行研究，研究其经济基础、法律基础和法人制度基础；研究其与所有制的关系，特别是与公有制的关系；也研究其与经营权和国家所有权的关系等，清除人们的观念障碍是十分必要的，也是本书研究的重点之一。

企业法人所有权制度，是一个实践性很强的制度，其基本理论构建是建立起出资人的股权——法人所有权——与法人治理结构相结合的经营权三位一体的企业体制。目前，在我国国有企业改革过程中，企业的模式有多种，如：股份制企业、股份合作制企业、国有独资公司、国有控股公司、企业集团等，在这些不同的企业模式中，如何建立法人所有权制度？其途径是什么？其法人所有权制度建立后如何运作，如何将法人所有权与法人治理结构相结合？在建立法人所有权的过程中，如何对国有资产进行法律保护？建立企业法人制度意味着国家不再行使所有权的职能，政府应该做什么？这些都是需要在理论上探讨并且在实践中去解决的重要问题，也是本书研究的重要内容之一。

4 企业法人财产权的反思与重构

本书是我们承担国家社会科学基金项目的最终研究成果。通过该课题的研究，对企业法人所有权制度从理论到实践进行较系统地探讨。由于目前国内对该问题的研究还未深入，可资借鉴的资料较少，其中有些观点可能立论不甚准确，亦由于企业法人所有权问题涉及到政治、经济体制、思想观念等敏感问题，有些地方未能展开，请同仁们不吝指教和谅解。

柴振国

2001年4月于滨河小区颐安园

目 录

第一题 绪 论	(1)
一、研究动机与目的	(1)
二、研究范畴与方法	(8)
三、本书的内容与结构	(9)
第二题 企业法人财产权的反思	(12)
一、企业法人财产权的内涵	(12)
(一) 企业法人财产权的立法表述	(12)
(二) 企业法人财产权的立法变迁	(12)
(三) 法学界关于企业法人财产权性质的主要 观点	(15)
二、企业法人财产权的历史考察	(19)
(一) 企业制度改革前的产权状况	(19)
(二) 国有企业改革的历程	(20)
(三) 考察结论	(32)
三、企业法人财产权的经济考察	(32)
(一) 公司产权制度与企业法人财产权	(33)
(二) 所有制与法人财产权	(36)
四、企业法人财产权的法律考察	(38)
(一) 企业法人财产权属于物权范畴	(38)
(二) 企业法人财产权不是企业法人财产 所有权	(41)
(三) “企业法人财产权”提法的立法技术	

2 企业法人财产权的反思与重构

缺陷	(45)
(四) 企业法人财产权理论的局限性	(47)
(五) “企业法人财产权”概念与理论的反思	(51)
(六) 考察结论	(53)
第三题 企业法人所有权的理论构建	(55)
一、企业法人所有权的基本内涵	(55)
(一) 企业法人所有权含义的界定	(55)
(二) 企业法人所有权与经营权	(60)
(三) 企业法人所有权与国家所有权	(65)
(四) 企业法人所有权与企业法人财产权	(66)
(五) 企业法人所有权学说的分歧与评析	(69)
二、企业法人所有权的法律制度基础	(78)
(一) 企业法人所有权的所有权制度基础	(78)
(二) 企业法人所有权的法人制度基础	(84)
(三) 企业法人所有权的物权制度基础	(91)
(四) 企业法人所有权的财产权利结构制度 基础	(95)
三、企业法人所有权的经济制度基础	(100)
(一) 财产权利的经济学概括	(100)
(二) 企业法人所有权的所有制基础	(112)
(三) 关于我国国有企业改革实践的考察	(138)
(四) 关于公有制与市场经济问题的考察	(144)
(五) 关于企业法人所有权与现代公有制问题 的探索	(148)
(六) 企业法人所有权的市场经济基础	(151)
(七) 企业法人所有权的产权结构基础	(158)
四、企业法人所有权与股权	(164)
(一) 法人所有权与股权的伴生关系	(164)
(二) 股权的内涵和要素	(169)

(三) 股权的法律性质	(171)
(四) 股权的设置与股权结构	(180)
(五) 构成股份或出资的资产	(184)
第四题 企业法人所有权的实现途径	(187)
一、国有企业改革的总体构想	(187)
(一) 国有企业改革的目标是建立现代企业 制度	(187)
(二) 国有企业改革的有效方式——股份制	(190)
(三) 国有企业改革中的企业产权制度	(193)
二、企业实行股份制改造中的财产权问题	(209)
(一) 公司的股份制度与股东权和法人所有 权	(209)
(二) 股份制改造中的产权结构模式	(211)
三、企业股份制改造中国家股与法人股和职工 个人持股的问题	(214)
(一) 国有股权制度	(214)
(二) 国有股权设置与国有股权结构	(216)
(三) 国有股上市流通问题	(218)
(四) 法人股的处理	(223)
(五) 企业职工个人持股的问题	(225)
四、企业股份合作制改造中的财产权问题	(233)
(一) 股份合作制的实行对企业产权制度改 革的影响	(233)
(二) 股份合作制企业的股权设置	(236)
(三) 在处理股份合作制企业产权关系问题 上应注意的问题	(238)
(四) 股份合作制企业的股权转让	(240)
(五) 实行股份合作制与国有资产的保护	(241)
五、国有独资公司的财产权问题	(243)

4 企业法人财产权的反思与重构

(一) 国有独资公司体制的特点与企业对 公司形式的选择	(243)
(二) 国有独资公司的产权制度	(246)
六、国有控股公司的财产权问题	(250)
(一) 国有控股公司的特点决定其产权结构 的特殊性	(250)
(二) 国有控股公司的产权关系	(254)
七、国有企业集团的财产权问题	(260)
(一) 企业集团的特点决定其产权结构的复 杂性	(260)
(二) 企业集团的产权结构特点	(263)
(三) 企业集团国有资产授权经营	(265)
八、法人所有权与产权交易市场	(267)
第五题 企业法人所有权运作制衡机制	(272)
一、企业法人所有权与法人治理结构	(272)
(一) 法人治理结构的含义	(272)
(二) 法人所有权与法人治理结构	(276)
(三) 现代各国法人治理结构的不同模式	(278)
(四) 更新公司法人治理结构观念	(283)
二、股东会设置的探讨	(287)
(一) 股东会的性质和职权	(287)
(二) 股东会议	(291)
(三) 股东表决权的行使	(296)
(四) 股东会决议	(300)
(五) 完善我国的股东会制度	(301)
三、董事会的结构分析	(304)
(一) 董事会的性质和职权	(304)
(二) 董事会的产生和结构	(306)
(三) 董事的义务和责任	(311)

(四) 董事会会议	(316)
(五) 完善我国的董事会制度	(318)
四、监事会的设置	(321)
(一) 监事会的性质与职权	(321)
(二) 监事会的组成和议事规则	(324)
(三) 监事	(326)
(四) 完善我国的监事会制度	(326)
五、经理层的运作	(330)
(一) 经理的性质和地位	(330)
(二) 经理的职权	(331)
(三) 经理的资格、聘任、义务和责任	(332)
(四) 经理与董事会的关系	(333)
六、分权制衡与企业法人所有权运作	(335)
(一) 分权制衡是实现法人所有权的关键	(335)
(二) 分权制衡与委托代理制	(337)
(三) 试行年薪制是目前完善企业法人所有 权运作的重要措施	(343)
第六题 企业法人所有权的确立与国有资产的法律 保护	(348)
一、问题的提出	(348)
二、法人所有权的确立与国有资产的运营	(350)
(一) 法人所有权的确立对国有资产运营的 影响	(350)
(二) 法人所有权确立后的国有资产运营机构 ..	(352)
(三) 法人所有权确立之后国有资产运营需 注意的问题	(359)
三、国有资产管理体制改革	(367)
(一) 国有资产管理体制改革的战略意义与	

6 企业法人财产权的反思与重构

基本思路	(367)
(二) 我国现行的国有资产管理体制	(370)
(三) 研究国有资产管理体制改革的基本出发点	(374)
(四) 国有资产管理体制改革的具体内容	(375)
(五) 国有资产管理体制模式的选择	(381)
四、国有资产法律保护体系	(389)
(一) 国有资产法律保护体系的指导思想	(389)
(二) 国有资产法律保护体系的结构及其主要内容	(391)
(三) 国有资产法律保护体系的特征	(396)
(四) 国有资产法的基本原则	(398)
五、国有资产法律保护中的问题与对策	(401)
(一) 国有资产法律保护中的问题	(401)
(二) 国有资产法律保护的对策	(409)
第七题 企业法人所有权的确立与政府职能定位	(421)
一、经济体制改革与政治体制改革	(421)
二、经济体制改革与政府职能转变	(427)
三、我国政府职能存在的主要问题	(430)
四、政府经济职能的理论思考	(435)
(一) 政府经济职能的内涵	(435)
(二) 政府经济职能的发展变化	(437)
(三) 政府经济职能的作用目标	(460)
五、建立法人所有权：政府应该做什么	(462)
(一) 政府职能的转变与更新	(463)
(二) 政府的作用主体与作用方式	(470)
(三) 政府对国有股权的划分与管理探讨	(471)
主要参考书目	(474)
后 记	(478)

Contents

Subject One Introduction	(1)
1. Motive and Purpose of Study	(1)
2. Category and Methods of Study	(8)
3. Content and Structure of this Book	(9)
Subject Two Reflection on the Property Right of Enterprise as a Legal Person	(12)
1. Connotation of the Property Right of Enterprise as a Legal Person	(12)
1.1 the Legislative Expression of the Property Right of Enterprise as a Legal Person	(12)
1.2 the Legislative Changes of the Property Right of Enterprise as a Legal Person	(12)
1.3 Jurisprudential Circle's Main Points of View on the Nature of the Property Right of Enterprise as a Legal Person	(15)
2. Historical Investigation on the Property Right of Enterprise as a Legal Person	(19)
1.1 Situation of Title before the Reform of Enterprise Institution	(19)
1.2 Reform Course of State-owned Enterprise	(20)

2 企业法人财产权的反思与重构

- 1.3 Results of Investigation (32)
- 3. Economic Investigation on the Property Right of Enterprise as a Legal Person (32)
 - 1.1 Corporation Title Institution and the Property Right of Enterprise as a Legal Person (33)
 - 1.2 Ownership and the Property Right of Legal Person (36)
- 4. Legal Investigation on the Property Right of Enterprise as a Legal Person (38)
 - 1.1 the Property Right of Enterprise as a Legal Person belongs to the Category of Real Right (38)
 - 1.2 the Property Right of Enterprise as a Legal Person is not the Property Ownership of Enterprise as a Legal Person (41)
 - 1.3 Drawbacks of the Wording of “the Property Right of Enterprise as a Legal Person” on Legislative Technique (45)
 - 1.4 the Limitations of the Theory of the Property Right of Enterprise as a Legal Person (47)
 - 1.5 Reflection on the Conception and Theory of “the Property Right of Enterprise as a Legal Person” (51)
 - 1.6 Results of Investigation (53)

Subject Three the Theoretical Construction of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(55)
1. Fundamental Connotation of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(55)
1.1 Limiting the Meaning of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(55)
1.2 Ownership and Management Right of Enterprise as a Legal Person	(60)
1.3 Ownership of Enterprise as a Legal Person and the Ownership of State	(65)
1.4 Ownership of Enterprise as a Legal Person and the Property Right of Enterprise as a Legal Person	(66)
1.5 Divergence and Evaluation and Analysis on the Doctrine of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(69)
2. Legal Institutional Basis of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(78)
1.1 the Ownership Institutional Basis of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(78)
1.2 the Legal Person Institutional Basis of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(84)
1.3 the Real Right Institutional Basis of the Ownership of Enterprise as a Legal Person	(91)