



经济法前沿文库

陶广峰 总主编

陶广峰 等 / 著

构建与创新： 经济法哲学研究

Goujian Yu Chuangxin: Jingjifa Zhexue Yanjiu

中国检察出版社

国家社会科学基金项目《建构
与创新：中国经济法哲学研究》
项目成果（鉴定等级：优秀）。



经济法前沿文库

陶广峰 总主编

构建与创新： 经济法哲学研究

Goujian Yu Chuangxin: Jingjifa Zhexue Yanjiu

陶广峰 等 / 著

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

构建与创新：经济法哲学研究/陶广峰等著. —北京：中国检察出版社，2017.12

ISBN 978 - 7 - 5102 - 2035 - 7

I. ①构… II. ①陶… III. ①经济法 - 法哲学 - 研究 IV. ①D912.290.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 298013 号

构建与创新：经济法哲学研究

陶广峰 等著

出版发行：中国检察出版社

社 址：北京市石景山区香山南路 109 号 (100144)

网 址：中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

编辑电话：(010) 86423707

发行电话：(010) 86423726 86423727 86423728

(010) 86423730 68650016

经 销：新华书店

印 刷：北京中石油彩色印刷有限公司

开 本：710 mm × 960 mm 16 开

印 张：19.75

字 数：362 千字

版 次：2017 年 12 月第一版 2017 年 12 月第一次印刷

书 号：ISBN 978 - 7 - 5102 - 2035 - 7

定 价：69.00 元

检察版图书，版权所有，侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

《经济法前沿文库》总序

经济法诞生于现代社会，是生产力进一步发展，商品经济演进为现代市场经济，国家以自己的意志直接参与、干预经济生活的产物。所以，经济法是市场经济充分发展的结果，是脱胎于现代市场经济的法制现象。

一般认为，现代意义经济法的产生，以美国 1890 年《保护贸易和商业不受非法限制与垄断之害法》，即《谢尔曼反垄断法》的颁布为标志，而现代经济法概念的形成，以及被作为一个独立的法律部门，则始于 20 世纪初的德国。与西方发达国家经济法的形成比较，中国经济法的发展和演进虽与西方经济法有相似之处，但差异也是明显的。其共同点在于，中西方经济法的产生、发展都与生产社会化和国家经济职能对社会经济生活的自觉干预相关。不同的是，中国经济法是在国家经济体制改革，即由计划经济向社会主义市场经济转轨中发展起来的，西方经济法则是在自由市场经济向现代市场经济演进中产生和发展的；中国经济法是在政府全面干预社会经济向减少政府干预的过程中发展起来的，西方经济法是在国家由放任政策向干预政策转变的过程中产生和发展的。中西方社会历史和



经济生活条件的不同,形成了中西方经济法各具特色的发展轨迹。

虽然,中西方经济法的产生、发展历程有着较大的差异性,但中西方经济法的发展史告诉我们,中西方经济法都具有鲜明的现代性和关注社会前沿问题的特性。诸如政府介入经济生活问题、市场规制与监管问题、企业改革问题、经济全球化背景下国家的经济发展、经济安全问题、资源与环境保护问题、社会公平与社会保障问题、循环经济法制建设问题等,均体现了中西方经济法关注社会前沿问题的特性。正基于此,我们中国经济法研究所从自己的办所理念、办所宗旨出发,在充分酝酿和与有关经济法同仁磋商后,决定出版《经济法前沿文库》,以反映我们的目标追求,体现我们对社会的关注。

《经济法前沿文库》在把握人类社会发 展大势、世界发展大势、中国社会发展大势的基础上,立足于国家发展、民族发展、社会发展,聚焦当今世界、当代中国经济法的前沿问题、热点问题,展现我所同仁的学术理念、学术追求和对社会的关注、对基层的关注、对民众的关注。

《经济法前沿文库》在坚持学术性、前沿性、系统性、开放性、实践性、热点性的同时,还将以满足经济法理论界、实务界的需要,作为我们的努力方向。因而,《经济法前沿文库》不仅是反映我所同仁有关研究成果的平台,也是全国经济法同仁展示研究成果的平台。《经济法前沿文库》是一个开放性的法学园地,欢迎全国经济法同仁的加盟。

《经济法前沿文库》总主编 陶广峰

谨识于中国经济法研究所

2006 年岁末 南京

前言

哲学始于思辨，但不停于思辨。一般说来，哲学可以分为理论哲学、实践哲学。如形而上学、科学哲学、认识论、语言哲学、知识论、心灵哲学等属于理论哲学；而法哲学、道德哲学、政治哲学、社会哲学等则属于实践哲学。也有学者从哲学发展的角度，将哲学分为思辨哲学、身体哲学、整体哲学等。作为实践哲学的法哲学是关于法的最高形式的理论思维，或说是关于法的高度抽象思维，主要研究法的各个层次中最高抽象以及现实化运动。

论述经济法产生的学者，大都从经济法产生的法理基础的角度，论述经济法基于传统公法、私法的划分，公法、私法的融合，法理理论的演进以及经济法理论的产生等。实际上，经济法还有其产生的经济基础和政治基础。经济法产生的经济基础，即经济法是因计划经济理论的缺陷、自由市场经济理论的缺陷，导致混合经济和经济法的产生。经济法产生的政治基础，在西方，是法治下的消极政府、全面干预政府、有限政府，即西方政府职能的变化，以及由此确立的政府对经济领域的依法干预导致经济法的产生；在中国，从政府职能的演变来看，政府职能经历了“全面管制”到“逐步退出”的历史过程，中国经济法产生的政治根源在于政府的作用从经济领域逐步退出。西方和我国政府职能的演变历程最终表明政府和市场是一对优缺互补的对应力量。因此经济法作为“既能规制市场失灵，又能匡正政府失灵；既能强调政府干预，又能规范政府干预；既能维护社会公益，又能保护个体私益”^①的法律，它不但强

^① 王绍乐：《试论经济法的现代性——从经济法的产生谈起》，载经济与法网，<http://www.jjyf.com/webpage/article/020512/jjfxdx.htm>。



调政府对经济的干预,同时也强调对政府干预经济行为的规范,这是此前任何形式的法律都不具备的。因此,经济法的产生和发展如果从政治基础的角度看,是与政府经济职能的演变相辅相成的。

改革开放以来,我国的经济法研究经众多学者的努力,取得了辉煌的成绩。但同时,由于历史和学术环境的原因,学界关于经济法基础理论的研究,多从调整对象入手,并以调整对象作为界分经济法研究派别或学说的主要依据。而从法哲学的角度对中国经济法基本问题进行系统研究,在我国的经济法研究中甚少,更没有像宪法学、刑法学等学科那样出版有宪法哲学、刑法哲学、行政法哲学、民法哲学、知识产权法哲学等法哲学研究专著。应当说,这也从一定层面说明了为什么我国的经济法理论与经济法具体问题、具体制度的研究出现不协调,经济法理论对经济法实践的概括乏力等,实际上,也正是我国经济法哲学研究的阙如,使得我国的经济法学至今未能构建出自己的经济法理论体系,并进而影响到我国经济法对经济改革和经济发展的解释力和作用的发挥。

经济法哲学不仅要经济法立法和经济法制度的构建给予研究,对已形成的法律制度、法律体系,我们也需要理性认知,并进行价值判断,以使制度更趋完善,行之更加有效。所以,社会主义市场经济法治的深化发展需要经济法哲学的认知条件。正是基于以上思考,本书以经济法、法理学、哲学、政治学等学科研究成果为基础,对中国经济法哲学从本体论、认识论、价值论、运行论、变迁论等方面展开系统研究。在研究为什么要建构、如何建构、如何创新中国经济法哲学等的基础上,重点研究了:(1)中外经济法哲学的经济、政治和法哲学基础,指出中国经济法哲学的特殊性;(2)中国经济法的价值系统、价值冲突、价值实现;(3)中国经济法的认识论、解释论;(4)中国经济法的时空变换、全球化与本土化、国际性与民族性等。通过回答经济法形成与发展的特殊性和经济法的“中国经验”,阐述我们关于建构与创新中国经济法哲学的思考。

要实现经济法基础理论的创新,必须着眼于我国经济发展和法律发展的宏观趋势,从经济法哲学的层面来考量我国经济法理论和实践所面临的问题,坚持以人为本的价值观和全面、协调、可持续发展的理念,在广泛吸纳国内外学界研究成果的基础上,针对我国法学界经济法哲学



研究较薄弱的现状，力争对中国经济法哲学进行全面系统的研究，构建符合我国国情和民族传统的中国经济法哲学体系，无疑具有相当的理论意义和价值：

其一，本书的研究，将有助于拓展我国经济法理论研究的领域，丰富经济法理论的内涵，繁荣我国的经济法理论研究，填补“中国经济法哲学”研究领域的空白。

其二，本书的研究，将为我国经济法理论体系的构建奠定重要的法哲学基础，有助于我国经济法理论研究的创新，为我国的经济法制度研究提供理论支持。

其三，本书的研究，有助于增强经济法对我国经济社会发展的法制保障功能，促进经济法制、科学发展与和谐社会三位一体的协调，为我国经济社会发展与经济法实践提供理论支持。

其四，将坚持以人为本、社会可持续发展、和谐社会等同部门法研究结合起来，不仅为经济法研究提供了认识论和价值观支持，也为我国的经济法研究提供了新的视角。

总之，本书的有关研究，力图在中外学者有关经济法理论研究成果的基础上，从法哲学的角度思考中国经济法哲学的理论和体系。从坚持以人为本、和谐社会、促进经济法治的角度研究中国经济法哲学，有利于解决经济法的本质属性和价值功能的定位，有利于对经济法的实践性和规律性进行整体界说，更有利于结合中国的经济法理论与实践，解决中国经济法自主发展与创新面临的问题，丰富我国经济法理论研究的内涵，为我国的经济法学研究增添新的理论视域。

陶广峰

2017年11月16日

目 录

第一编 经济法本体论

第一章 经济法的形成基础	3
第一节 经济法律规范的历史考察	3
一、古代诸法合体阶段的经济法律规范	3
二、近代市场经济阶段的经济法律现象	7
三、现代市场经济时期的经济法律规范	9
第二节 经济法产生的经济基础	12
一、计划经济理论的缺陷	12
二、自由市场经济理论的缺陷	14
三、混合经济与经济法的产生	17
第三节 经济法产生的政治基础	18
一、西方国家职能的演变	18
二、我国政府职能的演变	21
第四节 经济法产生的法理基础	23
一、传统公法、私法的划分	23
二、公法与私法的融合	25
三、法律理论的演进与经济法理论的产生	26
第二章 经济法的本质和属性	29
第一节 法的本质	29
一、关于法的本质相关观点的考察	29
二、法的本质的研究前提	30
三、法的本质的概括	31



第二节 经济法的本质	36
一、经济法本质的研究路径	36
二、经济法的本质	39
第三节 经济法的属性	42
一、现代性	42
二、本土性	43
三、经济性	44
四、社会性	45
第三章 经济法的基本范畴	47
第一节 经济法基本范畴的概念	47
一、经济法基本范畴的含义及其研究的意义	47
二、经济法基本范畴的确立	49
第二节 经济法行为	51
一、经济法行为的概念	51
二、经济法行为的分类	52
三、经济法中的政府经济行为	53
四、经济法中的经济自治行为	55
第三节 经济法关系	58
一、经济法关系的概念	58
二、经济权力	60
三、经济权利	63
四、经济自治权	66
五、经济法义务(职责)	68
第四节 经济法责任	69
一、经济法责任的概念	69
二、经济法责任的归责原则	71
三、经济法责任的主体	73
四、经济法责任的形式	74



第二编 经济法认识论

第四章 经济法认识论	79
第一节 经济法认识论概说	79
一、经济法认识论的含义	79
二、经济法认识论的意义	81
第二节 经济法认识论的主要理论基点	82
一、功利主义法学理论	82
二、实证主义法学理论	83
三、社会学法学理论	85
四、马克思主义法学理论	87
第三节 经济法认识论运用的一种尝试	89
一、社会功利主义及其理论演变	90
二、社会功利主义与市场经济	91
三、社会功利主义与政府职能	93
四、社会功利主义与经济法	94
第五章 经济法解释论	95
第一节 经济法解释论概说	95
一、经济法解释的概念	95
二、经济法解释的目标	97
三、经济法解释的类型	99
四、经济法解释的原则	101
第二节 经济法解释的主体	103
一、经济法解释体制	103
二、立法机关的解释及效力	104
三、司法机关的解释及效力	106
四、行政机关的解释及效力	108
第三节 经济法解释的对象	110
一、法律解释的对象	110
二、经济法解释对象之经济法文本	112



三、经济法解释对象之经济政策	115
第四节 经济法解释的规则、方法与程序	116
一、经济法解释的规则	116
二、经济法解释的方法	117
三、经济法解释的程序	119
第六章 经济法方法论	121
第一节 经济法方法论概述	121
一、经济法研究方法与方法论研究	121
二、经济法方法论的特点	123
三、经济法方法论与经济法理论的关系	125
四、经济法方法论的基本原则	126
五、方法论在经济法研究中的意义	127
六、经济法方法论体系	129
第二节 经济法研究方法	131
一、历史分析方法	131
二、价值分析方法	133
三、实证分析方法	135
四、经济分析方法	137

第三编 经济法价值论

第七章 经济法价值理论	143
第一节 经济法价值释义	143
一、法的价值与经济法价值	143
二、法的价值的演进与经济法价值的产生	146
第二节 经济法价值的社会基础	149
一、经济法价值的经济基础	149
二、经济法价值的政治基础	151
三、经济法价值的价值观基础	152
第三节 经济法价值的表现形式	153
一、立法目的	153



二、法律基本原则	154
三、法律规范	155
四、法律选择适用	156
五、法律解释	157
第八章 经济法价值系统	159
第一节 经济法价值系统概说	159
一、经济法价值的多元性	159
二、经济法价值系统	161
第二节 经济法的自由价值	163
一、自由的含义	163
二、法律上的自由	167
三、经济法的自由价值	169
第三节 经济法的秩序价值	171
一、秩序的含义	171
二、法律上的秩序	172
三、经济法的秩序价值	173
第四节 经济法的公平价值	175
一、公平的含义	175
二、法律上的公平	178
三、经济法的公平价值	179
第五节 经济法的效率价值	180
一、效率的含义	180
二、法律上的效率	180
三、经济法的效率价值	182
第六节 经济法的安全价值	183
一、安全的含义	183
二、法律上的安全	184
三、经济法的安全价值	185
第九章 经济法价值冲突	187
第一节 经济法价值冲突	187
一、法律价值冲突	187



二、经济法价值冲突	189
第二节 经济法价值冲突的原因	190
一、经济法价值冲突的社会原因	190
二、经济法价值冲突的法律原因	192
第三节 经济法价值冲突的主要表现	193
一、自由与秩序	193
二、效率与公平	195
三、自由与安全	196
四、秩序与效率	197
第十章 经济法价值实现	199
第一节 经济法价值实现概说	199
一、法价值实现的含义	199
二、经济法价值实现及其基本内容	201
第二节 经济法价值实现的方式和途径	202
一、经济法价值实现的基本方式: 价值选择	202
二、经济法价值实现的途径之一: 立法活动	203
三、经济法价值实现的途径之二: 执法活动	204
四、经济法价值实现的途径之三: 司法活动	205

第四编 经济法运行论

第十一章 经济法立法	209
第一节 经济法立法体制	209
一、经济法立法体制概述	209
二、经济法立法权	211
三、经济法立法模式	216
第二节 经济法立法主体	218
一、经济法立法主体的含义	218
二、中央立法主体	219
三、地方立法主体	220
第三节 经济法立法程序	221



一、经济法立法程序的含义	221
二、经济法立法程序的价值取向和基本原则	222
三、经济法立法程序的阶段划分	223
第四节 经济法立法技术	225
一、经济法立法技术的含义	225
二、经济法立法技术的内容	226
三、经济法立法的技术结构	227
第十二章 经济法执法	230
第一节 经济法执法概述	230
一、经济法执法的含义	230
二、经济法执法原则	231
三、经济法执法的功能	234
第二节 经济法执法主体	236
一、经济法主体和经济法执法主体	236
二、经济法执法主体的法律文本分析	237
三、经济法执法主体的特征	239
四、经济法执法主体的类型	240
五、我国经济法执法主体及其职责	244
第三节 经济法执法程序	246
一、经济法执法程序的含义	246
二、经济法执法程序的特征	246
第十三章 经济法司法	248
第一节 经济法司法概述	248
一、经济法的适用	248
二、经济司法与经济法司法	249
三、经济审判及经济审判庭的变迁	250
四、经济法的可诉讼性之争	253
第二节 公益诉讼与经济法司法	256
一、公益、公共利益与公益诉讼	256
二、外国与公益诉讼类似制度的简介	258
三、公益诉讼与经济法司法	260



四、经济法司法程序·····	261
----------------	-----

第五编 经济法变迁论

第十四章 经济法变迁的一般理论·····	265
第一节 经济法变迁的原因和方式·····	265
一、经济法变迁的原因·····	265
二、经济法变迁的方式:以我国为例·····	268
第二节 经济法变迁的内容和途径·····	271
一、经济法变迁的内容·····	271
二、经济法变迁的途径·····	275
第十五章 经济全球化与经济法变迁·····	280
第一节 经济全球化对经济法的影响·····	280
一、经济全球化概述·····	280
二、经济全球化与我国经济转型·····	282
三、经济全球化背景下的法律全球化·····	283
四、经济法的变迁与经济全球化背景·····	284
第二节 经济法的国际性与民族性·····	285
一、经济法的国际性背景·····	285
二、经济法国际性的含义和表现·····	286
三、经济法民族性的含义·····	288
四、经济全球化对经济法民族性的影响·····	290
第三节 经济全球化与我国经济法的变迁路径·····	291
参考文献·····	294
后 记·····	297

第一编 经济法本体论