

中国经济制度 变迁的宪法基础

ZHONGGUO JINGJI ZHIDU BIANQIAN DE XIANFA JICHU

李晓新 著



北京师范大学出版集团
BEIJING NORMAL UNIVERSITY PUBLISHING GROUP
安徽大学出版社

中国经济制度变迁的宪法基础

李晓新 著

本书由安徽大学经济法制研究中心资助出版



北京师范大学出版集团
BEIJING NORMAL UNIVERSITY PUBLISHING GROUP
安徽大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

中国经济制度变迁的宪法基础 / 李晓新著. —合肥:
安徽大学出版社, 2010. 11

ISBN 978-7-81110-884-2

I. ①中... II. ①李... III. ①宪法—研究—中国
IV. ①D921.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 225166 号

中国经济制度变迁的宪法基础

李晓新 著

出版发行: 北京师范大学出版集团

安徽大学出版社

(安徽省合肥市肥西路 3 号 邮编 230039)

www.bnupg.com.cn

www.ahupress.com.cn

印 刷: 中国科学技术大学印刷厂

经 销: 全国新华书店

开 本: 148mm×210mm

印 张: 8.5

字 数: 242 千字

版 次: 2011 年 3 月第 1 版

印 次: 2011 年 3 月第 1 次印刷

定 价: 19.00 元

ISBN 978-7-81110-884-2

责任编辑: 钟 蕾

装帧设计: 王乌兰 李 军

责任印制: 赵明炎

版权所有 侵权必究

反盗版、侵权举报电话: 0551-5106311

外埠邮购电话: 0551-5107716

本书如有印装质量问题, 请与印制管理部联系调换。

印制管理部电话: 0551-5106311

前 言

本书作者是我指导的首届博士研究生之一，其立足本国的学术态度、敏锐灵动的学术思维、勤奋进取的学术精神令我欣慰。本书是其在博士论文基础上修改补充而完成的高水平学术作品，是研究中国经济制度变迁与宪法规范变迁之间关系的一部著作。

回顾中国过去 60 余年的宪法发展，经济制度的变革始终与中国宪法的建设密切相连。从《共同纲领》到 1982 年宪法，以所有制、分配制度、经济体制等为主要内容的经济制度规范始终是中国立宪的重要内容。从 1982 年以来，中国宪法修改了四次，每一次修改都极大地释放了经济发展潜力，而每一次经济制度的深刻变革又都深嵌着宪法的调整轨迹，可以说，中国经济制度发展与中国宪法建设的良性互动关系成为中国近三十年里法治勃兴的重要标尺。

经济制度立宪是社会主义国家立宪的重要特征之一。但是，历经 30 多年的改革开放与市场经济发展，宪法虽然不断修改，但有关宪法建设与经济制度发展之互动关系重要性的社会共识却还在慢慢积累之中。作者选取了中国经济制度变迁这一特殊视角，全景式地观察了中国波澜壮阔的经济制度改革与具有独特价值的宪法规范变迁之间的关系。本书从厘清中国宪法与经济制度发展的互动关系的基本思路出发，提出了要客观地理解中国宪法对经济制度发展的适应力与规制力。在此基础上，本书还着眼于经济制度的发展趋势，总结历史经验和借鉴外部理论，以积极的态度对中国宪法的后续建设

提出可行性发展思路。

从全书来看,作者立足新中国的历史,以开阔的视野,从五个方面展开研究:一是经济制度发展与宪法建设的一般关系;二是市场经济体制演进与宪法建设;三是财产权制度发展与宪法建设;四是分配制度发展与宪法建设;五是国家经济权力运行与宪法建设。通过运用翔实的资料和严密的逻辑,有力地论证了关于中国经济制度变迁宪法基础的几个核心观点:第一,中国经济制度发展与宪法建设之间有着良性互动关系,中国经济制度的发展构成宪法修改的重要动力,而宪法的完善则可以释放经济制度发展潜力并为其提供制度支撑。第二,中国宪法对中国经济制度发展的适应力和规制力在不断增强,但在国家经济权力配置与运行相应环节的宪法规制方面存在一些需要加强的薄弱之处。第三,随着中国经济发展和改革的持续深入,中国经济制度面临进一步调整的需要,为满足这种需要,宪法要对自身制度进行改革和完善。第四,与欧美和其他社会主义转型国家相比,我们需要立足中国国情和现实特征,分析中国的事实样本,对中国宪法的价值予以客观定位,不能机械地复制和模仿某一国的制度与理论。

我希望本书的出版会引起学术同仁们的关注,而大家的关注,正是这位充满激情的青年学子努力奋进的强大动力。中国宪法学发展的希望,将很快落在像他这样的一批有理想、有能力的青年学子们身上。

董茂云

2011年1月于复旦园

内 容 简 介

从 20 世纪中期开始,在 60 年的时间里,中国在经济制度和宪法上都经历了比较大的变化。在经济制度上,中国先是从半殖民地半封建经济制度转向社会主义计划经济制度,然后又从社会主义计划经济制度转向社会主义市场经济制度。就在同一时期,中国的宪法也经历了建立社会主义宪法制度到宪法权威逐渐衰弱,然后从 1982 年起,宪法权威又逐渐增强的过程。经济制度变迁与宪法之间有这样的关系,如何看待当代中国宪法对经济制度变迁的功能问题?为此,本书从宪法的经济制度规范与经济功能两方面对这一问题进行了研究。除导论与结束语以外,本书分三部分,共七章内容。

在导论部分,首先指出了本书所研究的基本问题,以及本研究的理论与实践意义。然后在对国内外相关研究成果进行综述以后,阐明了本书的研究思路与基本框架。

第一部分为基础理论部分,包括第一章与第二章内容。在第一章里,本书从宪法规范和宪法功能两方面对经济制度变迁的宪法基础进行了分析,在宪法规范方面,主要是从宪法的经济制度规范展开;在宪法功能方面,主要是从宪法的经济功能展开,并分别对二者进行了理论阐释。在第二章里,根据我国的宪法演进历史,在对建国后我国制定的四部宪法的经济制度规范进行分析的基础上,认为我国宪法的经济制度规范具有特色性、时代性和恒定性特征,并对中国宪法的经济功能进行了一定分析。

第二部分为主体分析部分,包括第三章、第四章和第五章内容。其中,第三章是对中国经济体制变迁背后的宪法基础进行的分析,认为传统的计划经济体制限制了公民经济自由,而我们现在发展市场经济体制,首先就要确立对经济自由的保护,这是市场竞争机制得以顺畅运转的基础;同时,为了维护良好的市场经济秩序,则需要利用宪法来规范国家权力,并发挥国家经济权力的积极功能。第四章是财产权制度变迁的宪法基础,根据我国财产所有制的不同,分别从公有财产权制度和私有财产权制度两方面阐释了它们变迁的宪法基础问题。第五章则是分配制度变迁的宪法基础,根据分配制度的类别不同,认为在初次分配制度中,重在强调宪法实现初次分配制度的效率原则,发挥市场配置资源的重要功能,而在再次分配制度中,则重在强调实现再次分配制度的公平原则,强调宪法在促进国家履行社会保障责任与实现公民社会保障权方面的积极功能。

第三部分为问题分析与完善部分,包括第六章和第七章内容。根据前面的分析,在第六章里总结了我国经济制度变迁宪法基础的经验,如引导市场经济发展的法治化、调和经济改革中的基本矛盾等,并分析了我国宪法基础中所存在的一些问题,如缺乏系统性的宪法经济原则引领、经济权利的宪法保护体系不健全等。针对这些问题,在第七章里提出了对这些问题的解决思路,主要从强化宪法经济原则的作用和完善宪法经济功能发挥的制度基础等方面展开。

在本书最后,根据全书的研究成果,对经济制度变迁与宪法之间的关系提出了两点启示性思考:一是经济制度变迁与宪法之间具有很强的互动性;二是中国的宪法发展深深依赖于中国的文化基础。

目 录

前 言	(1)
内容简介	(3)
导 论	(1)
一、本书研究的问题	(1)
二、国内外研究综述	(5)
三、研究思路与框架	(9)
第一章 经济制度、经济制度变迁与宪法	(12)
第一节 经济制度与经济制度变迁	(12)
一、经济制度的涵义	(12)
二、经济制度变迁的涵义	(17)
三、关于宪法基础的理解问题	(24)
第二节 宪法的经济制度规范	(31)
一、宪法经济制度规范的内容	(31)
二、资本主义宪法的经济制度规范	(35)
三、社会主义宪法的经济制度规范	(41)
第三节 宪法的经济功能分析	(44)
一、宪法经济功能的涵义	(44)

二、宪法经济功能的实证分析·····	(46)
第二章 中国经济制度变迁与宪法演进 ·····	(56)
第一节 改革开放前经济制度的宪法基础 ·····	(56)
一、中国宪法产生的特殊性分析·····	(56)
二、宪法经济制度规范初步演进·····	(60)
第二节 改革开放后经济制度与八二宪法 ·····	(69)
一、八二宪法制定的特殊背景·····	(69)
二、八二宪法的经济制度规范·····	(71)
第三节 我国宪法的规范特征与经济功能 ·····	(74)
一、宪法经济制度规范的特征·····	(74)
二、我国宪法的经济功能分析·····	(83)
第三章 经济体制变迁的宪法基础 ·····	(88)
第一节 经济体制与宪法 ·····	(88)
一、经济体制的理解问题·····	(88)
二、经济体制的宪法规范演进·····	(94)
第二节 市场竞争机制的完善与宪法功能 ·····	(96)
一、市场竞争机制与经济自由·····	(96)
二、契约自由的宪法保护功能·····	(99)
三、迁徙自由的宪法保护功能 ·····	(105)
第三节 市场经济秩序的巩固与宪法功能·····	(110)
一、市场经济秩序与宪法法治 ·····	(110)
二、经济权力的宪法规范功能 ·····	(113)
三、统一市场的宪法规范功能 ·····	(117)

第四章 财产权制度变迁的宪法基础·····	(123)
第一节 财产权制度与宪法·····	(123)
一、财产权制度的理解问题 ·····	(123)
二、我国宪法中的财产权制度 ·····	(131)
第二节 公有财产权制度变迁的宪法基础·····	(135)
一、宪法与土地财产权制度变迁 ·····	(135)
二、宪法与自然资源财产权制度完善 ·····	(137)
三、宪法与国有企业财产权制度变革 ·····	(138)
第三节 私有财产权制度变迁的宪法基础·····	(142)
一、宪法与非公有制经济地位提升 ·····	(142)
二、宪法与私有财产权的保护问题 ·····	(149)
第五章 分配制度变迁的宪法基础·····	(157)
第一节 分配制度与宪法·····	(157)
一、分配制度的理解问题 ·····	(157)
二、分配制度与宪法的关系 ·····	(159)
第二节 初次分配制度的宪法基础·····	(162)
一、初次分配制度的宪法规范演变 ·····	(162)
二、完善初次分配制度的宪法功能 ·····	(164)
第三节 再次分配制度的宪法基础·····	(173)
一、再次分配制度的宪法规范演变 ·····	(173)
二、完善再次分配制度的宪法功能 ·····	(177)
第六章 经济制度变迁宪法基础的经验与问题·····	(184)
第一节 经济制度变迁宪法基础的经验总结·····	(184)
一、引导市场经济发展的法治化 ·····	(185)

二、调和经济改革中的基本矛盾	(189)
三、保持宪法政治制度的稳定性	(194)
四、发挥政党的核心推动力作用	(197)
第二节 经济制度变迁宪法基础的问题反思	(199)
一、缺乏系统化的宪法经济原则引领	(199)
二、经济权利的宪法保护体系不健全	(201)
三、宪法中的政府职能定位有待转变	(203)
四、中央与地方经济权力分配欠规制	(205)
第七章 经济制度变迁宪法基础的完善问题	(208)
第一节 理清我国宪法完善的基本思路	(208)
一、从权力宪法到权利宪法	(209)
二、从经济修宪到政治修宪	(210)
三、从事实功能到规范功能	(212)
第二节 强化宪法经济原则的基本作用	(213)
一、宪法经济原则的含义与内容	(213)
二、宪法经济原则的规范化作用	(219)
第三节 完善宪法经济功能的制度基础	(224)
一、完善经济权利的宪法保护体系	(225)
二、加强政府权力的宪法监管机制	(229)
三、理顺中央与地方经济权力关系	(234)
结束语	(239)
主要参考文献	(244)
后 记	(259)

导 论

一、本书研究的问题

从 20 世纪中期开始,在短短 60 年的时间里,中国在经济制度和宪法上都经历了比较大的变化。在经济制度上,中国发生两次比较大的转折:第一次是从新中国成立到 1978 年,中国从半殖民地半封建经济制度转向社会主义计划经济制度;第二次是从 1978 年十一届三中全会到现在,中国从社会主义计划经济制度转向社会主义市场经济制度。就在同一时期,中国宪法也呈现出两个阶段性转变:第一阶段是从 1954 年到 1982 年,中国从确立起社会主义宪法制度到宪法的名存实亡,宪法权威逐渐衰弱;第二阶段是从 1982 年到现在,中国从恢复宪法到通过逐步修宪而显示出勃勃的生命力,宪法权威呈逐渐加强趋势。在同一时空内发生这样的两种转变,显然不是偶然,单纯从其中任何一者来看,我们都能体会出中国在 60 年里社会历史变迁之剧烈,都能找到解释中国社会变迁的方镜。而除此之外,经济制度与宪法之间是不是也存在着什么关系呢?如果有关系,它们又是怎样的一种关系呢?换句话说,经济制度如何影响宪法变迁,而宪法又怎样影响经济制度变迁呢?对这一问题的解答,是本书研究的基本出发点。

本书认为,宪法与经济制度之间存在着紧密的互动关系。首先,

从本质上讲,宪法与经济制度都属于上层建筑领域,它们都是由经济基础决定,并可以对经济基础产生一定的反作用。正如在奴隶制经济基础上不可能存在议会制,也不可能存在公有制经济制度一样,在现代的议会民主制之下,也不可能催生出以人身依附关系为基础的封建制和农奴制经济基础。其次,宪法与经济制度之间具有紧密的互动关系,一定模式的宪法必然匹配一定的经济制度,一定的经济制度也必然需要一定的宪法和宪政制度与之相衔接。比如,18 世纪的美国为了满足资本主义经济制度发展的要求,必然需要确立起以对财产权和契约自由的绝对保护为基石的宪法与宪政制度;而在 20 世纪上半期的苏联,为了实行计划经济,必然会在宪法中确立生产资料公有制的支配地位,确立国家对经济的统一指挥和支配的权力。综合以上两点,显然宪法与经济制度不但对社会发展与变迁具有影响力,而且二者之间也存在着相互影响、相互促进的互动关系。

在此基础上,本书认为,在中国语境下研究中国宪法与中国经济制度变迁之间的互动关系具有重要意义。回溯中国近代史,从洋务运动到戊戌变法,从新民主主义革命到建设有中国特色的社会主义,150 年的时间里,中国始终在不停地探索一条适合中国国情的现代化道路。罗荣渠先生在《现代化新论》一书中指出:“世界上没有任何一个国家的现代化像中国一样面临着这样庞大的任务。中国是在历史遗留下来的这样一种困难背景中进行改革和推进现代化的。历史上一系列重大失误及重大难题的累积,给中国限制了非常苛刻的改革条件。”^①而在这 100 多年追寻现代化道路的过程中,无论是计划经济制度、市场经济制度,还是人民权利、宪法法治等,都是中国此前几百年里所不曾经历过的,只是在这一特殊的时空下,中国同时遭遇了这两种比较不同的制度系统,换句话说,中国是在非常特殊的环境下,非常集中的时间里,同时完成了吸收和消化现代宪法和经济制度这两种制度的任务。因此,这个过程显然不可能是平坦和顺利的。

① 罗荣渠:《现代化新路——世界与中国的现代化进程》,商务印书馆 2004 年版,第 525 页。

在此特殊背景下,本书将对中国宪法与中国经济制度变迁的关系展开研究。在这一大课题内,本书重点选取了中国在1978年改革开放以后的历史阶段进行研究,分析中国宪法在此过程中与中国经济制度变迁之间的互动关系,并主要从宪法学角度,分析中国经济制度变迁背后的宪法基础问题。这一问题的研究具有理论和实践两方面意义。

从理论上,本书的研究有助于深化对宪法中经济制度规范和宪法经济功能的认识,拓展我国宪法学研究的视野。长期以来,我国宪法学研究局限于政治制度领域和人权保障领域,对经济制度和经济权利的关注一直很少。而事实情况却是,经济制度不仅是我国宪法中的重要内容,而且从1982年起,我国4次宪法修改中都涉及到经济制度的内容,从已有的共31条宪法修正条款来看,有15条直接是对经济制度内容的修改,其他很多条也都与经济制度相关。在这种情况下,我们显然不应忽略对其研究的重要性和必要性。从我国目前宪法学界有限的关注来看,对宪法与经济制度之间的关系,尤其是针对宪法中的经济制度规范有两种不同的观点:一种观点认为应当完全取消宪法的经济制度规范内容,如刘军宁先生认为:“只要宪法保障了公民的基本权利与自由,就根本没有必要去规定实行什么样的经济制度。否则,宪法中关于经济制度的规定要么是多余的,要么会伤及公民的基本权利与自由。”^①再如张千帆教授从宪法的可实施性角度予以分析,否定宪法对经济制度直接予以规范的意义^②。另一种观点是主张重视宪法经济制度规范的功能,认为宪法对经济制度直接予以规范在我国具有重要意义,如童之伟教授认为:“总纲中确认国家基本经济制度及其具体内容和规定国家经济制度条款应当基本保持不变,它们是我国的经济基础,决定国家性质,不能

① 刘军宁:《论经济制度在宪法中的地位》,载《战略与管理》,2003年第5期。

② 张千帆:《宪法不应该规定什么》,载《华东政法学院学报》,2005年第3期。

变。”^①再如桂宇石教授认为：“20 世纪 70 年代末以来我国改革的实践证明，经济快速增长在很大程度上应归功于所有制结构、经济体制等宪法上的制度变革”^②，从而肯定宪法对经济制度予以明确规定的重要意义。对于这两种观点，究竟应当如何评价，如何认识？笔者认为，评价的标准应当从中国过去几十年里的制度变迁事实中寻找，从对中国宪法与中国经济制度变迁之间的关系中寻找，而这也是本书的基本研究工作。

从实践上看，通过研究中国宪法与中国经济制度变迁的关系，我们既可以发现中国宪法在促进中国经济制度变迁中的积极功能，也可以发现中国宪法的不足之处。对于具有积极功能的宪法制度，我们可以通过总结经验，增强我们对中国宪法的认识 and 信心，并可以在以后的宪法实践中更好地发扬；对于宪法的不足之处，我们可以根据我国经济制度变迁的方向和趋势，结合中国与外国两方面的宪法理论和宪法实践经验，更好地完善宪法规范和发挥宪法功能。但有一点需要明确说明的是，机械地将一国宪法理论和宪法实践经验套用在别国身上的做法是不可取的，中国尤其如此。中国的发展有自己的特殊情况和特殊环境，在过去几十年的时代变迁里，中国宪法不仅忠实地记录了我国的经济制度变迁，而且从中国宪法本身来讲，与其他国家宪法相比，我们已经形成了具有中国特色的宪法规范形式和功能表现，它既不同于传统上理解的社会主义国家宪法，也不同于实行市场经济制度的资本主义国家宪法，而是在中国独特的经济与政治环境下，形成的体现出中国特殊的制度变迁轨迹的宪法文件。对此，我们既不能用欧美的宪法理论去解释，也不能用俄罗斯等原社会主义转型国家的宪法实践来理解，它就是中国式的，走到今天，我们已经没有可以完全套用的模式，每一步的宪法演进都需要总结中国自己的发展经验去推动。

① 童之伟：《修改宪法总纲中经济条款的设想》，载《政治与法律》，2003 年第 3 期。

② 桂宇石：《中国宪法经济制度》，武汉大学出版社 2005 年版，第 11 页。

二、国内外研究综述

由于我国法学界对宪法的认识主要集中于政治制度领域,因此,在20世纪90年代以前,国内对宪法在经济领域中功能与规范的研究非常少。1993年以后,随着市场经济体制宪法地位的确立,对宪法与经济制度之间关系的研究开始出现。从此后的研究成果来看,其发展分为两个阶段。

第一阶段是零散式研究阶段,即从经济制度所涵盖的相关单项制度与宪法之间的关系进行研究,主要集中于以下几个方面:一是宪法之于经济的作用方面,开始审视宪法为经济提供的制度环境。如《宪政的经济功能初探》^①、《论宪法对社会主义市场经济秩序的宏观调控》^②、《论宪法对经济制度的保障作用》^③以及《强化宪法统一国内市场的作用》^④等。二是从经济权利的宪法保护角度进行研究。这部分的研究成果比较多,如林来梵教授在《从宪法规范到规范宪法:规范宪法学的一种前言》一书中,将经济权利理解为传统宪法学中所说的“经济的自由”,包括择业自由、营利自由、契约自由、居住和迁徙自由及财产权等有关经济活动的自由和权利^⑤。三是从宪法对不同所有制经济的保障方面进行研究,如《非公有制经济宪法规范变迁的历程及其现实意义》^⑥、《是保障更是责任——从宪法的完善看我国

① 邹平学:《宪政的经济功能初探》,载《法律科学》,1996年第2期。

② 朱福惠,范毅:《论宪法对社会主义市场经济秩序的宏观调控》,载《求索》1995年第4期。

③ 李小明:《论宪法对经济制度的保障作用》,载《法学》,2000年第10期。

④ 朱淑娣:《强化宪法统一国内市场的作用》,载《复旦学报》,2001年第5期。

⑤ 林来梵:《从宪法规范到规范宪法:规范宪法学的一种前言》,法律出版社2001年版,第177—182页。

⑥ 杜承铭:《非公有制经济宪法规范变迁的历程及其现实意义》,载《理论月刊》,2000年第5期。

非公有制经济的发展》^①等。四是对加强宪法对财产权保护功能的研究。如李曙光教授认为：“当前宪法的不断完善重点要放在与建立市场经济相适应的现代产权制度上来，尤其要放到私有财产权的保护上来。”^②

第二阶段是针对性研究阶段。在2004年前后，随着我国宪法再次进行修改，尤其是当其中的经济制度内容再度成为宪法的修改内容时，学术界开始出现对经济制度在宪法中的地位和表现形式的讨论。如童之伟教授的《修改宪法总纲中经济条款的设想》^③、刘军宁博士的《论经济制度在宪法中的地位》^④、张千帆教授的《宪法不应该规定什么》^⑤、杨思留副教授的《试论经济制度的宪法属性》^⑥等。值得重视的是，从这一时期开始，我国出现了对宪法与经济制度之间关系进行系统性研究的著作，2005年武汉大学桂宇石教授主编了《中国宪法经济制度》^⑦，从基础理论、制度变迁、制度运行和制度探讨四个部分对宪法中的经济制度问题进行了研究，开创了国内相关研究的先河。此外，也有一些学者借鉴国外“经济宪法”概念与理论，对宪法与经济发展的关系进行了研究。国内最早开展这方面研究的学者是赵世义教授，他认为经济宪法的理论体系大体包括三部分：经济宪法原理（或财产权理论）、人权与公民权利保障制度和国家的经济权力及其制约^⑧。此后，吴越教授、叶必丰教授等人也对经济宪法学

① 冯锦彩：《是保障 更是责任——从宪法的完善看我国非公有制经济的发展》，载《理论探索》，2000年第3期。

② 李曙光：《我国宪法的发展与现代产权制度的完善》，载《唯实》，2004年第2期。

③ 童之伟：《修改宪法总纲中经济条款的设想》，载《政治与法律》，2003年第3期。

④ 刘军宁：《论经济制度在宪法中的地位》，载《战略与管理》，2003年第5期。

⑤ 张千帆：《宪法不应该规定什么》，载《华东政法学院学报》，2005年第3期。

⑥ 杨思留：《试论经济制度的宪法属性》，载《学海》，2005年第1期。

⑦ 桂宇石 主编：《中国宪法经济制度》，武汉大学出版社2005年版。

⑧ 赵世义：《经济宪法学及其方法》，载《浙江大学法律评论》，2001年卷。