

# 经济法

on Economic Law

A Symposium

# 论坛

## 第 3 卷

李昌麒 主编

Editor-in-Chief LI Changqi

群 众 出 版 社

# 经济法

Law of Economics

## 论坛

### 第 3 卷

李俊卿 主编

Editor-in-Chief: Li Junqing

中国出版集团

# 经济法论坛

(第3卷)

主 编 李昌麒

副主编 卢代富

群众出版社

2005年·北京

## 图书在版编目 ( CIP ) 数据

经济法论坛. 第3卷 / 李昌麒主编. —北京: 群众出版社, 2005.12

ISBN 7-5014-3589-8

I. 经… II. 李… III. 经济法—文集  
IV. D912.29-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 131477 号

## 经 济 法 论 坛 ( 第 3 卷 )

---

主 编: 李昌麒

责任编辑: 曾 惠 李 敏

封面设计: 王 子

责任印制: 连 生

---

出版发行: 群众出版社 电话: (010) 67633344 转

地 址: 北京市丰台区方庄芳星园三区 15 号楼

邮 编: 100078

网 址: [www.qzchs.com](http://www.qzchs.com)

信 箱: [qzs@qzchs.com](mailto:qzs@qzchs.com)

印 刷: 北京通天印刷有限责任公司

经 销: 新华书店

---

开 本: 880 × 1230 毫米 32 开本

字 数: 600 千字

印 张: 23.5

版 次: 2005 年 12 月第 1 版 2005 年 12 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 7-5014-3589-8/D · 1687

印 数: 0001—4000 册

定 价: 45.00 元

---

群众版图书, 版权所有, 侵权必究。

群众版图书, 印装错误随时退换。

## 编辑委员会委员

李昌麒 种明钊 赵学清  
杨树明 邓瑞平 卢代富  
胡光志 吴 越 曹明德  
张 怡 岳彩申

## 本卷执行编辑

卢代富 胡光志 岳彩申

## 中文目录英译

熊德米

## 出版说明

中国经济法学作为一门新兴的、发展中的学科，迄今已走过了 20 余年的风雨历程，经济法作为我国社会主义法律体系的重要组成部分，也已得到了无可辩驳的确认。随着市场经济的进一步发展和依法治国战略的不断推进，经济法必将迎来更加美好的未来。

中国经济法的制度建设和学术研究已经取得了显著的成就，但我们也必须清楚地认识到，经济法在它的发展进程中，仍然面临着许多新兴学科所通常存在的一些问题，需要我们以锲而不舍的精神去探索。

西南政法大学经济法学科点是教育部确定的国家级高等学校重点学科点之一，近年来一直紧紧跟踪经济法学科的发展，并在经济法理论和实务研究方面作了长期不懈的努力。经过学科点全体成员的共同努力，学科点在学科建设和学术研究方面取得了一定的成果。但我们深知，只有广大经济法理论研究者与实践工作者共同努力，才能形成研究合力，推动经济法学科的进一步发展。正是基于这种考虑，我们本着学术性、实践性和开放性的宗旨，继《经济法博士精品文库》之后又创办了《经济法论坛》，一方面为广大经济法理论和实务工作者展示学术研究成果和进行学术交流提供更加广阔的平台，另一方面也为我校经济法学科建设开辟一个新的学术阵地。

既然是“论坛”，在指导思想上我们力求把它办得活跃一些。在栏目的设置上，既有相对固定的栏目，如“基本理论”、“制度

研究”、“国际视窗”、“学术争鸣”和“农村法制”等，又可以根据每期的组稿情况，开辟新的栏目。“论坛”将坚持“百花齐放，百家争鸣”的方针，以关注民生、跟踪理论前沿、服务司法实践作为基本追求。

我们热忱希望各界学者一如既往地关注经济法学科的发展，并欢迎惠赐佳作。我们期待着法学界同人们以你们辛勤的汗水浇灌《经济法论坛》这株法学百花园的幼苗！

西南政法大学经济法学科点  
《经济法论坛》编辑委员会

# 目 录

## 基本理论

|                                          |           |
|------------------------------------------|-----------|
| 论经济法的运行 .....                            | 叶 明 (3)   |
| 经济主权与国家干预经济关系析辨 .....                    | 徐 泉 (50)  |
| 对促进区域协调发展的一些法律问题的探讨 .....                | 刘水林 (67)  |
| 全球化语境中的国际环境法——国家主权原则<br>在环境法中的地位探讨 ..... | 王玫黎 (102) |
| 反思经济法本土资源建构 .....                        | 王 冬 (114) |
| 论经济法的精神 .....                            | 肖顺武 (137) |

## 制度研究

|                                            |               |
|--------------------------------------------|---------------|
| 论公司资产维持的法理及其法律规制 .....                     | 崔勤之 (171)     |
| 公司破产法制现代性的假说 .....                         | 张 怡 (195)     |
| 金融控股公司竞争行为的识别及其监管<br>——以银行持股公司为中心的研究 ..... | 岳彩申 (211)     |
| 论商事代理的本质 .....                             | 江 帆 (229)     |
| 我国股票期权实施中的法律问题及对策 .....                    | 李东方 (242)     |
| 破产若干立法原则比较研究 .....                         | 韩中节 (258)     |
| 机构投资者市场准入制度的法理思考 .....                     | 杜仕林 (281)     |
| 市场中介组织的法律规制初探 .....                        | 姜晓川 赖达清 (309) |



### 公司资本制度研究

- 兼论我国公司资本制度的完善 ..... 刘晓冬 (319)
- 公司设立瑕疵法律问题研究 ..... 张湘玉 (350)
- 公司交互持股法律问题论纲
- 公司法视野的理论探索 ..... 李 飞 (378)
- 信用关系中政府职能的经济法思考 ..... 丛中笑 (410)
- 利益集团、技术法规和 WTO 原则
- 中美无线局域网标准争端评析 ..... 邓 纲 (427)
- 国际海洋技术发展和转让的法律问题 ..... 丁丽柏 (451)
- 论财政转移支付法律制度的几个基本问题 ..... 张 英 (463)
- 内幕交易民事责任制度相关法律问题研究
- 从《证券法》修订的实体角度探讨 ..... 王江凌 (476)
- 论生态法的生态本位思想 ..... 胡元聪 (500)
- 税法的基本价值理念之转变
- 一个法院判决的思考 ..... 赵德芳 (513)
- 劳动基本权研究 ..... 管 斌 (532)

## 农村法制

### 社会转型中的农村社会保障制度研究——北京市郊区

- 农村社会保障事业发展状况的调研 ..... 尚 珂 (563)
- 农民工劳动权益受损的法制原因及其对策 ..... 叶 明 (575)
- 对中国退耕还林经济补偿机制的反思
- 以退耕农利益保障为视角 ..... 左 菁 王建军 (598)
- 土地回转制度的理论基础 ..... 王怀勇 (616)
- 农村反贫困法律制度研究 ..... 赵 军 (628)
- 农村社会组织：国家与市场尴尬境地的破局者
- 经济法视野下的“三农”问题 ..... 黄延钦 (656)
- 农村房屋流转中的困境与出路 ..... 杨 群 (666)

国际视窗

- 关于电子交易和消费者保护的比较研究 …… (韩) 李闰哲 (679)  
政府管制分析 …… 约瑟夫·P. 托曼 西德尼·A. 萨比诺  
黄 静 秦绪栋译 (696)

# Contents

## Fundamental Theories

- On the Operation of the Economic Law ..... YE Ming (3)
- Analysis and Differentiation of the Relationship Between  
the Economic Sovereignty and State Intervention  
..... XU Quan (50)
- Discussion About the Legal Problems Promoting  
the Regional Harmonious Development ..... LIU Shuilin (67)
- The International Environmental Law Under  
the Antex of Globalization ..... WANG Meili (102)
- Reflection Upon the Construction of the Native  
Resources on the Economic Law ..... WANG Dong (114)
- On the Spirit of the Economic Law ..... XIAO Shunwu (137)

## Research Into the Construction of Institutions

- A Jurisprudential Study of Maintaining the Assets of Corporation  
and Relevant Legal Regulations ..... CUI Qinzhi (171)
- Presumption of the Characteristics of the Bankrupt  
Law in Modern Society of China ..... ZHANG Yi (195)
- Recognition and Supervision Over the Competition Between  
Financial Shareholding Companies ..... YUE Caishen (211)
- On the Nature of the Commercial Agency ..... JIANG Fan (229)

|                                                                                                                                |                                   |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------|
| The Legal Problems in Exercising the Future Right of the<br>Shares with Its Relevant Countermeasures ...                       | LI Dongfang (242)                 |
| Comparative Research Into the Legislative Principles<br>of the Bankrupt Law .....                                              | HAN Zhongjie (258)                |
| The Regulations Concerning the Market<br>Admission for the Institutional Investors .....                                       | DU Shilin (281)                   |
| A Study of the Regulations for the Market Intermediary<br>Organizations .....                                                  | JIANG Xiaochuan, LAI Daqing (309) |
| A Study of the Capital Institution of the Company<br>—the Improvement of the Capital Institution in Chinese<br>Companies ..... | LIU Xiaodong (319)                |
| An Approach to the Defective Aspects of the Law Regulating<br>the Establishment of Companies .....                             | ZHANG Xiangyu (350)               |
| Some Problems of the Inter-Companies' Share-Holding<br>.....                                                                   | LI Fei (378)                      |
| Thoughts on the Power of Government Relating to Trust<br>in View of the Economic Law .....                                     | CONG Zhongxiao (410)              |
| Interest Groups, Technological Law and the<br>Regulations on the WTO .....                                                     | DENG Gang (427)                   |
| The Legal Problems of the Exploration and<br>Transfer of Ocean Technology .....                                                | DING Libai (451)                  |
| Some Fundamental Problems Over<br>the Law for the Transfer Payment .....                                                       | ZHANG Ying (463)                  |
| On the Related Legal Problems of the Civil Liability<br>Institutions in the Insider Trading .....                              | WANG Jiangling (476)              |
| On the Ecological Departmentalism in the Ecological Act<br>.....                                                               | HU Yuancong (500)                 |
| The Tax Law: Transmutation of Essential Values<br>.....                                                                        | ZHAO Defang (513)                 |

|                                       |                |
|---------------------------------------|----------------|
| On the General Rights for Labor ..... | GUAN Bin (532) |
|---------------------------------------|----------------|

### **Legal System in Rural Areas**

|                                                                                                |                |
|------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------|
| On the Social Security System During the Social Transform<br>in the Rural Areas in China ..... | SHANG Ke (563) |
|------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------|

|                                                                                                                          |               |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| Some Defects of the law for protecting the farmhand<br>Workers' Right and the Relevant Remedial Countermeasures<br>..... | YE Ming (575) |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|

|                                                                                                                                                     |                              |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------|
| Rethinking the Compensatory Mechanism of the Grain<br>for Green Policy of China : in the Prospective of Protecting<br>the Peasants' Interests ..... | ZUO Jing, WANG Jianjun (598) |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------|

|                                                          |                     |
|----------------------------------------------------------|---------------------|
| The Theoretical Basis of the Land Return System<br>..... | WANG Huaiyong (616) |
|----------------------------------------------------------|---------------------|

|                                                                     |                |
|---------------------------------------------------------------------|----------------|
| On the Legal System of the Anti-Poverty in the Rural Areas<br>..... | ZHAO Jun (628) |
|---------------------------------------------------------------------|----------------|

|                                                                                                                                        |                    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------|
| The Rural Social Organizations: the Breachers<br>of the Dilemmatic Relationship Between the State<br>and Market-Oriented Society ..... | HUANG Yanqin (656) |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------|

|                                                                           |                |
|---------------------------------------------------------------------------|----------------|
| Confusion and Its Way Out of the Housing<br>Transfer in Rural Areas ..... | YANG Qun (666) |
|---------------------------------------------------------------------------|----------------|

### **World View**

|                                                                                              |                         |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|-------------------------|
| Comparative Research Into the Electronic Trading and Legal<br>Protection for Consumers ..... | (Korea) LI Runzhe (679) |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|-------------------------|

|                                               |                                                                                       |
|-----------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------|
| Analysis of the Governmental Control<br>..... | Joseph P. Tomain      Sidney A. Shapiro<br>Translated by HUANG Jing, QIN Xudong (696) |
|-----------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------|

# 基 本 理 论



# 论经济法的运行

叶 明\*

## 目 次

- 一、形式化的法律运行模式
- 二、经济法的实质化运行模式
- 三、经济法运行的障碍
- 四、经济法运行的改进

法律的有效运行是发挥法律功能的基本前提，不能运行或不能有效运行的法律只是徒设具文而已。法律运行可以分为广义和狭义两种，前者包括法的形成、执行和遵守；后者则专门考察法形成后的具体执行和遵守问题。<sup>①</sup> 本文仅就经济法的执行和遵守问题进行相应分析，即主要研究经济法在狭义上的运行问题。

## 一、形式化的法律运行模式

### （一）法律形式化的含义

在法律社会学中，很多西方学者常常是采用类型学方法来研

\* 法学博士，四川省高级人民法院法官。

① 赵震江主编：《法律社会学》，333页，北京大学出版社，1998。



究法律运行问题，认为不同类型的法律有不同的运行模式。作为一种研究范式，类型学方法有其独到之处，它通过建构一套概念分析系统，将纷繁复杂的社会法律现象纳入相应的理论框架内进行分析比较，从而有助于我们更好地认识法律这种特殊社会现象的性质、特征及其自身的运行规律。正因如此，昂格尔才认为恢复类型学的研究方法是使社会理论走出普遍性和特殊性、系统理论和编史工作的两难处境的一条出路，因为“类型是一个用来解释一种独特历史状况的概念系统，正如一件表现派艺术的作品提供了对一种独特现象的图像一样”。<sup>①</sup> 在这一研究传统中，德国社会学家马克斯·韦伯在“理想类型”意义上提出的法律运行的四种模式，尤其是形式化的法律运行模式对后世学者产生了深远的影响。讨论法律运行包括经济法的运行问题，不能不涉及韦伯着重分析的法律形式化问题。

韦伯主要是按照“形式”和“合理性”两个比较维度来划分法律类型的。其中，“‘形式’可被认为是意味着‘决定所采用的判断标准内在于法律制度之中’并因此衡量制度的自治程度，而‘合理性’意味着‘决定遵循的某些判断标准适用于所有类似案件’并因此衡量制度所采用的规则的一般性和普遍性。”<sup>②</sup> 依照这两个衡量尺度，韦伯将人类历史上的法律制度划分为四种理想类型：

1. 形式的不合理的法律。典型例子是神明裁判。在这种法律制度中，裁判者作出法律决定所依据的判断标准，本身可以从法律制度中找到，因此它是“形式的”；但是，对于被裁判者以及其他入而言，这些裁判标准又非常神秘、难以捉摸，如依据上天旨意、依据神谕等，以致除了裁判者本人，其他人都无从了解、无法掌握这些判断标准，因此它又是“不合理的”或者说“非理性

① [美] 昂格尔著，吴玉章、周汉华译：《现代社会中的法律》，20页，中国政法大学出版社，1994。

② David M. Trubek, *Max Weber on Law and the Rise of Capitalism*, Wisconsin Law Review, Vol. 1972, No. 3, p.729.