

经济法责任研究

——以「国家调节说」为视角

石金平 著

Study on the Economic Law Liability from the
Perspective of National Adjustment Theory



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

经济法责任研究

——以「国家调节说」为视角

石金平 著

Study on the Economic Law Liability from the
Perspective of National Adjustment Theory



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

经济法责任研究:以“国家调节说”为视角 / 石金平著.
—北京:法律出版社,2013. 11
ISBN 978 - 7 - 5118 - 5715 - 6

I. ①经… II. ①石… III. ①经济法—研究—中国
IV. ①D922. 290. 4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 285272 号

经济法责任研究

——以“国家调节说”为视角

石金平 著

编辑统筹 大众出版分社

策划编辑 朱海波

责任编辑 朱海波

装帧设计 贾丹丹

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 三河市龙大印装有限公司

责任印制 沙磊

开本 A5

印张 8.5

字数 257千

版本 2013年12月第1版

印次 2013年12月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 5715 - 6

定价:24.00 元

(有限公司负责退换)

摘 要

社会主义市场经济是法治经济,依经济法治经济是依法治国的逻辑结果。将国家调节和市场调节都纳入法治的轨道,成为现代市场经济发展的必然要求。“国家调节说”(又称“三三理论”)鲜明地展现了国家经济调节法律关系中调节主体、调节主体内部、被调节主体之间的权力(利)义务法律关系,为研究经济法责任提供了坚实的逻辑基础。在有法可依的情况下,法律义务之不履行,便意味着法律责任之产生。权力法治,意味着权力滥用之后果便是法律责任的承担。经济法责任的缺失将使经济法失去应对经济危机的能力,而经济法责任的完善必将给经济法带来制度竞争力。

经济法责任是指在国家经济调节过程中,国家经济调节法律关系的主体因经济法义务之不履行,所引起的否定性法律评价。市场规制、国家投资、宏观调控不同类型的经济法,其责任各具差异性。经济法责任不仅与民事责任、刑事责任差异明显,而且在实现国家职能方面与行政法责任相比更具调整性,而非管理性。

对庞杂的散落在 289 个经济法律、法规、规章中的经济法责任条款进行全面分析,以实证的方式揭示了三大类别经济法规在经济法责任规定方面的不同特点,归纳了经济法责任独有形式,寻找了经济法责任构成要件特点,总结出经济法主体特有的社会中间层兼具调节者与被调节者的双重性格,以及以严格责任为主、过错责任为辅、过错推定责任为补充的归责原则体系,从而以无可争辩的立法客





观规范事实证明了经济法责任独立性。

国家经济法责任是国家责任体制的组成部分。必须建立由人民问责制、权力机关问责制、行政问责制构成的国家经济法责任体制，并严格依宪法、经济法、国家赔偿法落实中央各国家机关和地方各国家机关的具体经济法责任。无追究机制就无责任的承担。面对经济法责任追究的现状和缺陷，尤其是国家经济法责任追究的难点，应充分发挥现行人民代表大会体制的优势，在市场规制、国家投资、宏观调控领域，建立起以人民问责制为基础，辅以行政调查、司法诉讼等相配套的追究立法、行政、司法各责任机关的切实可行的经济法责任追究机制。

关键词：经济法责任特殊性，国家经济法责任，追究机制

ABSTRACT

After the reform and opening-up policy has been applied in China for twenty years and socialist market-oriented economy applied for five years, the rule of law was written into the Constitution of PRC, thereafter the concept of rule of law has been gradually taking root in people's heart. At the same time, being deeply aware of the drawbacks of free market economy, the government emphasizes on the necessary adjustment on the economy, in order to maintain economic development in scientific, healthy, harmonious state, to pursue economic efficiency and economic fairness, to protect the overall interests of the state and society, to secure the most fundamental interests of the people. State regulation and market adjustment, these two hands, will play a complementary and mutually restraining role in the development of socialist market-oriented economy. Administrative power especially needs the rule of law, because where there is no supervision or restriction, corruption is most likely to happen, which goes against the original purpose of state power's use to a greater extent. As a result, to incorporate state regulation and market adjustment into the rule of law has become the imperatives of modern market-oriented economy's development. In my opinion, this is an important reason for Economic Law's birth and existence and an important objective of economic law legislation. In the circumstance that





law is available, if the legal obligation is not fulfilled, the legal responsibilities exist. Power under the rule of law means that the consequence of abuse of power is a liability. If there is no legal liability provisions, regardless of how the law regulates the legitimacy of fulfilling the obligations and executing the power, and whether it is the proper discharge of power, they all do not have any real meaning. The result of which is that the said obligations are not real obligation and powers are frequently abused. Therefore, the improvement of economic law liability regime is the imperative of normal performance of economic law and making “the economy is under the rule of economic law” come true. The above ideas show the values of studying economic law liabilities of this paper.

The first chapter takes “national modifying theory” (also called “three-three theory”) as the theoretical background, focusing on the definition and characteristics of economic law liability. It first introduces the present situation and shortage of economic law liability research. Secondly, based on the theory of national economy modifying legal relations, focused on the ideology of liability, analyzes the definition and characteristics of economic law liability, and pointed out: economic law liability means the negative evaluation arising from the act of not executing economic duty in the process of national economic adjustment. In the part of analysis about characteristics, it discussed the differences and connections between economic law liability and administrative law liability.

Chapter II takes efforts to make statistical analysis about the clauses of economic law scattered in 289 legislations. Through statistical analysis of these legislations, it studies from different angles such as legal category, forms of liabilities, liabilities composition, clarifies the different characteristics about economic liabilities regulations between three cate-

gories of economic laws, focusing on summary and conclusion on the forms of liabilities of new types of economic laws. It also compares the responsibilities of economic law with those of other laws, seeking its characteristics, especially with the Penal Code, which has the most complementary nature to economic law, in the respect of whether there is corresponding legislation, and clarifies deficiencies in the liability provisions of economic law. As a result, it gives an objective review of all the liability forms of economic law.

The third chapter makes contingent normative studies on economic law liabilities, focusing on analysis of the dual nature of the social mid-tier, summing up the peculiar liability forms of economic law, making detailed study on the elements of economic law liabilities with theoretical and empirical method, and comes to a conclusion: the attribution of economic law liabilities should followed the principles that strict liability should be mainly attributed to, fault liability should be secondly attributed to, and the presumption of fault liability should be supplementary. Then based on “three-three theory”, especially directed by category method of liability forms, concludes the different categories of economic law liabilities, and analyzes five typical economic law liabilities, therefore proves the independent existence of economic law liability.

The fourth chapter focuses on the weak points of current economic law studies, namely, the state economic responsibility. Firstly, it sums up in empirical way the levels and the forms of state economic responsibility and analyzes state economic responsibility with real cases. Secondly, it discusses the meaning and frame of setting up the state economic responsibility. Thirdly, based on which, it discusses the national legislation in improving economic law, from three angles of Constitution, State Compensation Law and the economic law, focusing on the legisla-





tive improvement on economic law liabilities of central state organs and local state organs.

The fifth chapter introduces the present state and flaws of present attribution system, explains the general theory and the specialty of attribution system of economic law liability. Based on which, it analyzes the authority, procedure, supervision of attribution system.

Key Words: Economic Law Liability, Forms of Liabilities, State Liability

目 录

摘 要	1
ABSTRACT	1
导 论	1
第一节 选题的源起、目的和意义	1
第二节 本书的研究思路和方法	4
第一章 经济法责任的基础理论研究	6
第一节 经济法责任研究概述	6
一、经济法责任研究综述	6
二、现有经济法责任研究思路的归纳和不足	15
三、本书关于经济法责任的研究进路	18
第二节 经济法责任的一般原理	19
一、法律责任的含义	19
二、经济法责任独立性的根据——国家经济调节法律 关系	24
三、经济法责任的概念	33
四、经济法责任特征的一般性分析	33
五、经济法责任特征的比较分析	35
第三节 小结	42





第二章 我国现行立法经济法责任形式类型分析	44
第一节 经济法责任的整体情况统计与分析	44
一、经济法体系中的基本法律统计	44
二、经济法责任的基本数量点分析	46
第二节 经济法责任形式的分类分析	49
一、行政处罚	50
二、行政命令	55
三、行政强制	60
四、行政处分	63
五、民事责任	63
六、刑事责任	64
七、抽象表述为法律责任的数量点	66
八、34 种新类型的责任	68
第三节 经济法与刑法法律责任立法规定比较分析	79
第四节 经济法责任构成要素的归类分析	84
一、主体方面的情况	84
二、归责原则方面的情况	85
三、违法性的要求情况	87
四、损害事实与因果关系的要求情况	87
第五节 小结	88
第三章 经济法责任的规范性研究	89
第一节 规范性研究的必要性和本书研究的重点	89
第二节 经济法责任构成	91
一、经济法责任主体	92
二、归责原则	99
三、违法行为	104
四、损害后果与因果关系	108

五、经济法责任与其他法律责任在构成要件上的联系 与区别	109
第三节 经济法责任形式总结	112
一、关于经济法责任形式的一般认识	112
二、广义经济法责任形式特点	115
三、狭义经济法责任形式特点	117
四、五种有代表性的经济法责任形式分析	123
第四节 小结	129
第四章 国家经济法责任法律问题研究	130
第一节 关于国家经济法责任形式的实例分析	131
一、主体承担层次	132
二、责任承担形式	133
三、主要责任形式举例分析	134
第二节 国家经济法责任的立法完善	140
一、国家经济法责任的承担现状	140
二、国家承担经济法责任的法理基础	143
三、建立和完善国家经济法责任体制	144
四、国家经济法责任立法完善的具体内容初探	148
第三节 小结	160
第五章 经济法责任追究机制研究	161
第一节 经济法责任追究机制的现状	161
一、现行经济法责任追究的方式	161
二、现行经济法责任追究机制的缺陷	162
第二节 经济法责任追究机制的理念	164
一、法律责任形式与法律责任追究	164
二、经济法责任追究的一般性	165



三、经济法责任追究的特殊性	166
第三节 经济法责任追究机制的构建	168
一、经济法责任追究的主体	168
二、经济法责任追究的程序	170
三、经济法责任追究的监督	179
四、完善经济法责任追究机制的意义	180
第四节 小结	181
第六章 结论与展望	182
第一节 结论	182
第二节 创新与不足	184
一、创新	184
二、不足	186
第三节 展望	186
附录	187
附件1 经济法法律责任总览及其责任形式数量点统计表	187
附件2 经济法律中经济法主体的责任构成统计表	233
附件3 经济法中经济法主体及其主要行为的责任数量点统计表	242
附件4 经济法律中经济法主体及其主要行为的责任数量点统计表	250
攻读博士学位期间主要的研究成果目录	253
参考文献	255
致 谢	260

导 论

第一节 选题的源起、目的和意义

经济法责任问题一直被经济法学界公认为艰垦之地,经过近 20 余年的艰苦探索,我国经济法学者对此问题的研究已经逐步深入,这些为后来者的学习和研究打下了较为坚实的基础。根据笔者的观察,自 2003 年以来,对经济法责任的研究经历了一个从研究高潮到相对冷清的过程。在一次偶然翻阅刑法时,笔者发现我国刑法对经济犯罪责任的规定所占篇幅较大,内容规定亦颇为详尽。一般而言,经济犯罪刑事责任是经济法责任的极端表现形式,二者之间联系紧密,前人对此是否有所忽略,笔者不敢妄言,但由此启发笔者想到从实证分析和规范研究的角度对经济法责任进行深入探讨和研究,并希冀有所新的发现。同时,笔者还发现,目前对经济法责任的立法规定和理论研究侧重于将经济法责任主体定位于国家经济调节中的被调节主体。但立法和司法实践中对于作为调节主体另一方即国家本身的法律责任形式和追究方法却很少出现,大多只是对其责任人和“直接责任人员”依据行政法追究其行政责任或依据刑法追究刑事责任,尚未出现对调节主体中的国家经济管理机关追究责任的立法例,更不用说司法实践了。令人遗憾的是,理论界往往对此却只是一笔带过,而又戛然而止。





另外,在管理机关采取的调节手段中,如产业政策的制定等,若对于社会及经济的发展具有危害性时,是否应当追究相应的法律责任,在理论界也少有人论及。在社会经济发展中,这种国家经济管理机关的错误管理行为或不适当的产业政策调节行为,给社会和经济的发展所带来的危害,在一定程度上是存在的,特别是在目前金融危机引发的经济结构大调整阶段。因此,对以上相关问题进行深入研究,以促进市场经济真正成为法治经济具有现实的紧迫性和必要性。当前,有关经济法的基础理论研究学说众多,但笔者认为,漆多俊教授创立的“国家调节学说”(又称“三三理论”)中包含的国家调节说有独特、精深的理论解释力。基于以上考虑,并通过对国家经济调节法律关系的基础性分析,笔者最终确定对经济法责任进行研究。

经济法责任研究,其重点和难点在于经济法责任的独立性。对经济法责任独立性的研究及其相关制度的构建,事关经济法作为部门法的独立地位和经济法体系范畴的完整性,也关系到经济法是否能够得到充分有效发展的现实问题。而经济法责任独立性的关键在于准确把握经济法责任与其他法律责任的区别。应该说,经济法责任的独立性,正是通过考察经济法责任体现出来的。深入研究经济法责任,对于论证经济法责任的独立性,科学构建经济法责任制度系统,确立经济法的独立法律部门地位,具有非常重要的理论意义。

在当前的立法实践中,经济法责任制度大致由刑事责任、民事责任、行政责任的规定构成,当然也有学者认为经济法并不存在自己独立的法律责任。虽然现行经济法中确实存在一些有别于刑事责任、民事责任或行政责任的法律责任类型,这些特殊的法律责任承担方式,被一些学者称为经济法的固有责任,即认为是由经济法本身的性质和特征所决定的责任;但是,这些所谓特殊的固有责任是否属于经济法责任性质而不属于民事责任或行政责任性质,甚至违宪责任性质,尚待进一步论证。同时这些责任在实现方式上显然大多仍然依赖于传统的民事诉讼、刑事诉讼、行政程序或具体行政行为,而没有

独立的适合于经济法责任的特殊的诉讼或程序制度来体现。当前,经济法责任研究的不足和深度不够,已经给经济法立法的完善带来了深刻影响。深入研究经济法责任,有助于在经济法体系中科学地协调经济法责任与其他法律责任之间的关系,有利于建立起更加有效的程序制度来保障经济法责任的实现。尽管“法律制度必须唯一地甚或广泛地作为规则统治的制度来运作,远不是一个必然的真理”,^[1]但是就法律制度本身地完善来说,则是必需的。

笔者通过实证分析发现,经济法责任之所以独立性始终无法凸显,关键在于经济法调节主体的责任规定以及追責程序的缺失。经济法区别于其他部门法的关键所在是,其调整对象是在国家调节社会经济过程中发生的各种社会关系。它是在国家调节社会经济关系过程中产生,并因国家调节而引起;它必以国家(其代表者)为一方主体,另一方主体主要是企业等民间社会经济活动主体;它是一种调节与被调节关系,国家是调节主体,另一方是被调节主体。一般而言,任何一种法律关系的双方都既有一定的权利又有一定的义务,也因此义务主体不作为或不正当作为时,而产生责任。因此,在经济法律关系中,不仅作为被调节主体应承担责任,调节主体也应承担责任。笔者认为,这种作为国家在经济法律关系中应该承担相应的经济责任,便是经济法责任区别于其他法律责任的关键点,也即经济法责任独立性的至要点。然而,理论界对此研究并不充分,立法实践和司法实践对于经济管理主体的责任追究更难以实现。有鉴于此,笔者以为深入研究国家在经济法责任中的应然性及其实现方式,是实现经济法责任独立性的必经路径。

[1] Frederick Schauer, "Formalism", in Yale Law Journal, Vol. 97, No. 4, March 1998, p. 544.



第二节 本书的研究思路和方法

经济法责任的研究思路和方法当然首先应借鉴整个经济法学的研究思路和方法。可以说,在中国还从来没有哪个部门法学像经济法学一样,其方法论这么受到重视,在所能发掘的这么多的领域内展开。关于经济法学研究方法,从大的学科角度,有法学研究方法、社会学研究方法、其他研究方法。进一步细分,其中法学研究方法又有法哲学研究方法、法经济研究方法、社会法学研究方法、法律与法学史研究方法等。其他研究方法又包括比较分析、系统分析、整体分析、结构功能分析、进化论分析、和谐论分析等。对经济法的认识从各种不同的角度被展开,其中有正确的、合适的,当然也有不正确的、不合适的。

如果说有什么样的方法论,就会有什么样的研究思路和研究结论。那么本书的研究思路和方法就是,在总结有关论述经济法责任的学者观点和其采纳的方法之后,发现目前学界研究经济法责任较为薄弱或者被人忽视的地方,在遵循经济法研究共同认识模式的前提下,笔者试图去开创性地归纳和演绎、论证出自己关于经济法责任的研究结论。换句话说,就是一种填补空白和加深颜色的研究方法,当然所有的研究,可以说都是在某方面填补了某些空白。而所有的研究,不管是理论论述还是实证分析,均紧扣“三三理论”进行。似乎这样的思路不能称之为一种研究方法,但是笔者认为,在收集全部的现存研究资料后,通过分析概况,然后找出学者自认为是空白和薄弱的地方,再运用法学研究的一般方法,以某种理论为基础去填补这些空白和薄弱环节,其作用就是和所有研究学者一道把对该领域的认识向前或向深处推进一步,这样的思路应该是可行的,这种思路下的刻意填空的方法可以说是一种研究方法。