

---

学校编码: 10384  
学号: 32320091151117

密级\_\_\_\_\_

廈門大學

硕士学位论文

海域权属管理制度研究

A Study on the Management of Sea Area Use Right

马艳丽

指导教师姓名: 彭本荣 副教授

专业名称: 海洋事务

论文提交日期: 2011年5月

论文答辩时间: 2011年6月

2011年6月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 目 录

摘 要	I
Abstract	II
第一章 前言	1
1.1 研究背景	1
1.2 研究目标和内容	1
1.2.1 研究目标	1
1.2.2 研究内容	2
1.3 研究方法和技术路线	2
1.4 国内外研究进展	3
1.4.1 海域及海域权属	3
1.4.2 海域使用权流转	5
1.4.3 存在问题	6
第二章 国际海域权属管理制度	7
2.1 英国的海域使用权属制度	7
2.2 美国的海域使用权属制度	8
2.2.1 美国海域使用管理重要法律法规	9
2.2.2 美国的海域使用管理制度	9
2.2.3 美国海域使用管理结构	10
2.3 日本的海域使用权属制度	10
2.4 各国海域使用权属管理制度启示	11
第三章 我国海域使用权属管理制度	13
3.1 相关概念分析	13
3.2 我国海域权属制度的历史沿革	14
3.3 我国海域使用权属管理主要内容	16
3.3.1 海域使用权流转的基本原则	17
3.3.2 一级市场使用权流转方式	18

3.3.3 二级市场使用权流转方式.....	18
<b>3.4 我国海域使用权属存在的问题.....</b>	<b>19</b>
3.4.1 法律规章不健全或者缺失.....	19
3.4.2 一级市场管理制度不完善.....	20
3.4.3 二级市场流转方式不明确.....	20
<b>第四章 完善我国海域使用权属管理制度 .....</b>	<b>22</b>
<b>4.1 完善一级市场管理制度 .....</b>	<b>22</b>
4.1.1 相邻海域管理制度的构建.....	22
4.1.2 明确陆域和海域开发的界限.....	23
4.1.3 完善海域管理制度与土地管理制度的协调.....	23
<b>4.2 完善二级市场管理制度 .....</b>	<b>24</b>
4.2.1 完善海域使用权转让制度.....	24
4.2.2 建立海域使用权预转让制度.....	29
<b>4.3 构建完善的海域使用权流转体系 .....</b>	<b>32</b>
4.3.1 构建海域使用权流转平台.....	32
4.3.2 完善海域价值评估制度.....	32
4.3.3 建立海域价值增值评估方法.....	34
4.3.4 建立海域使用权流转监督管理制度.....	35
<b>第五章 论文总结 .....</b>	<b>37</b>
5.1 结论.....	37
5.2 创新点 .....	38
5.3 不足与展望 .....	38
<b>参考文献 .....</b>	<b>39</b>
<b>致 谢 .....</b>	<b>42</b>

## Contents

<b>Abstract (in Chinese)</b> .....	<b>I</b>
<b>Abstract</b> .....	<b>II</b>
<b>Chapter1 Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>1.1 Background</b> .....	1
<b>1.2 Objective and Content</b> .....	1
1.2.1 Objective .....	1
1.2.2 Content.....	2
<b>1.3 Literature Rivew</b> .....	2
<b>1.4 Development of Research Domestic and Abroad</b> .....	3
1.4.1 Sea Areas and Property Right .....	3
1.4.2 Transfer of the Sea Area Use Right.....	5
1.4.3 Existing Problems .....	6
<b>Chapter2 International Sea Area Use Right Management System</b> .....	<b>7</b>
<b>2.1 Sea Area Use Management of Britain</b> .....	7
<b>2.2 Sea Area Use Management of American</b> .....	8
2.2.1 The Main Laws a nd Regulations .....	9
2.2.2 The Sea Area Use Management System .....	9
2.2.3 Institution of American Sea Area Use Management.....	10
<b>2.3 Sea Area Use Management of Japanese</b> .....	10
<b>2.4 The Experiences and References</b> .....	11
<b>Chapter3 Sea Area Use Right Management In China</b> .....	<b>13</b>
<b>3.1 Key Concepts</b> .....	13
<b>3.2 The Evolution of Sea Area Use Right Management</b> .....	14
<b>3.3 The Main Content of Sea Area Use Right Management</b> .....	16
3.3.1 Basic Principles of Sea Area Use Right Transfer.....	17
3.3.2 The Sea Area Use Right Transfer In Primary Market.....	18

3.3.3 The Sea Area Use Right Transfer In Secondary Market.....	18
<b>3.4 Problems of Sea Areas Use Right Management In China .....</b>	<b>19</b>
3.4.1 Imperfect or Missed Rules .....	19
3.4.2 Inadequacy of Primary Market Management system .....	20
3.4.3 Inadequacy of Secondary Market Management system .....	20
<b>Chapter4 Perfect the Management of Sea Area Use Right System ..</b>	<b>22</b>
<b>4.1 Perfect Sea Area Use Right In Primary Market .....</b>	<b>22</b>
4.1.1 Establish Adjacent Sea Area Management .....	22
4.1.2 Clear the Boundary of Lands and Sea Areas .....	23
4.1.3 Perfect the Coordination of the Sea area and Land Management System .....	23
<b>4.2 Perfect Sea Area Use Right Transfer In Secondary Market .....</b>	<b>24</b>
4.2.1 Perfect Sea Area Use Right Transfer System.....	24
4.2.2 Establish Sea Area Pre-transfer System.....	29
<b>4.3 Establish Sea Area Use Right Circulation System .....</b>	<b>32</b>
4.3.1 Construct a Scientific Circulation Platform.....	32
4.3.2 Perfect Sea Area Evaluation System.....	32
4.3.3 Establish Sea Area Appreciation Method .....	34
4.3.4 Establish a Supervision System of Circulation.....	35
<b>Chapter 5 Conclusion .....</b>	<b>37</b>
<b>5.1 Conclusion .....</b>	<b>37</b>
<b>5.2 Innovation .....</b>	<b>38</b>
<b>5.3 Deficiency and Prospect.....</b>	<b>38</b>
<b>References .....</b>	<b>39</b>
<b>Acknowledgement.....</b>	<b>42</b>

## 摘要

沿海地区随着经济的迅猛发展，人口增加和城市化进程的加快，陆地资源日益短缺，人们将目光投向海洋，向海洋索取生存和发展的资源和空间。随着海域使用的多样化和集约化程度提高，特别是随着海域资源市场化配置程度的提高，海域使用权管理中出现了一些急需解决的新问题。加强海域使用权属管理制度的法律研究，澄清海域权属管理中的一些理论与实践问题，对完善我国的海域权属管理制度，提高海域资源配置的效率具有重要意义。本论文对我国海域使用权管理制度、存在的问题及解决问题的方案进行了系统研究，取得了如下研究成果：

1) 论文在分析我国海域使用权一级市场管理制度基础上，识别出了我国海域使用权属管理中存在的问题，并提出了建立明确陆域和海域开发的界限、完善海域管理制度与土地管理制度协调的构想；

2) 结合管理部门和用海企业的调查，识别出了我国海域使用权二级市场管理中存在的问题，如海域使用权分割转让、预转让、海域构筑物权属登记管理等。在对现有法律法规及管理实践分析的基础上，论文提出建立完善的海域使用权转让制度，包括以矿业权、养殖权和以构筑物为目的的海域转让制度的政策建议；并且针对新出现的海域使用权“预转让”问题，建立了海域使用权“预转让”管理制度；

3) 论文针对我国海域使用权一级市场与二级市场中所存在的问题，依据资源的市场配置理论，提出了构建海域使用权流转体系的设想。该体系包括规范的海域使用权流转平台、海域价值评估制度、海域增值评估方法及管理制度和海域使用权流转监督管理制度，从而实现有约束的海域使用权流转，这是实现海域使用权市场化流转的重要保证。

**关键词：**海域；海域权属；海域使用权；海域转让；流转



## **Abstract**

With the economic growth, population increase and the acceleration of urbanization, coastal human tend to exploit the ocean for resources and spaces because of the deficit of land resources. Market is playing more and more important role in the sea area allocation with the diversification and intensification of the sea area use. Many new issues in sea area use right (SAUR) management have emerged which need to be addressed because of the current administrative dominated allocation management regime. To improve the SAUR management regime and the sea area use efficiency, it is urgent to clarify the related theoretical and practical issues through studying inadequacy of present the legal and management system. This paper identified the existing problems in SAUR management, analyzed the root causes of and proposed solutions to the identified problems. The paper has achieved the following research findings:

Firstly, the issues in the primary market management system of SAUR are identified through legal system analysis and field investigation. The paper proposed new management mechanisms on clearing the boundary of the lands and sea areas, perfecting the coordination of the sea area and land management system.

Secondly, the paper clarified the issues in the secondary market management system of SAUR through consultancy of ocean management agencies and sea area use enterprises, such as subdivision and transfer of sea area, pre-transfer of SAUR, and ownership registration of offshore buildings, and distribution of sea area appreciation, etc. Considering the existing legal system and management practices, the paper recommended the related solutions to above issues, including the management system of SAUR transfer for the purpose of mining rights, fishing right and offshore building transfer; SAUR pre-transfer system; and the ownership offshore buildings.

Thirdly, the paper proposed a system of SAUR circulation based on the theory of market economy in order to exert the function of market in the allocation of sea areas. This system includes a scientific circulation platform, evaluation method and

management system of sea area appreciation and a supervision system of circulation. This system can improve the using efficiency of sea areas and ensure the benefit of country from sea area appreciation.

**Keywords:** sea area; property right; sea area use right; use right transfer; circulation

厦门大学博硕士论文摘要库

## 第一章 前言

### 1.1 研究背景

二十一世纪是人类开发海洋的新世纪。1992年联合国环境与发展大会通过的《二十一世纪议程》把海洋作为其议程的重要组成部分之一，指出：“海洋是全球生命支持系统的一个基本组成部分，也是一种有助于实现可持续发展的宝贵财富”<sup>[1]</sup>。中国政府根据1992年联合国环境与发展大会的精神，制订《中国二十一世纪议程》，确立了中国未来的发展要实施可持续发展战略。中国既是陆地大国，又是沿海大国，中国的社会 and 经济发展将越来越多的依赖海洋。我国沿海地区充分发挥临海的区位优势和资源环境条件的优势，掀起了海洋开发利用的热潮。海洋经济逐渐成为我国新的经济增长点和实现可持续发展的基本支撑领域。2002年《中华人民共和国海域使用管理法》（以下简称《海域法》）的施行使得我国海域使用管理步入了法制化轨道。通过多年努力，海洋功能区划制度、海域使用登记制度、海域有偿使用制度等海域管理的基本制度已经逐步建立起来，海域开发利用秩序明显改善，海域使用基本实现了“有序、有偿、有度”的目标<sup>[2]</sup>。

但是随着海域使用的多样化和集约化程度提高，特别是随着海域权属市场化配置程度的提高，同时也由于海洋资源的复合性、开发利用的多样性和海洋空间容量的有限性，海域权属管理中出现了一些急需解决的新问题。如海域使用权分割转让，预转让，海域构筑物权属登记管理，海域管理与陆域管理制度的衔接等问题在现有的管理制度中还没有明确的规定，现有的法律法规及管理制度已经不能完全满足管理的需要。因此有必要通过加强对海域使用权属管理制度的法律研究，来澄清海域权属管理中的一些理论与实践问题，从而完善我国的海域使用权属管理，以提高海域资源配置的效率。

### 1.2 研究目标和内容

#### 1.2.1 研究目标

本论文的研究目的在于对目前海域权属制度及其存在问题的系统研究上，借鉴国际海域管理的经验，提出完善我国海域权属管理制度的政策建议。

### 1.2.2 研究内容

本论文研究内容包括：

1) 国际海域权属管理制度。综述国外海域使用权属管理理论，综合分析现行海域使用权属制度的发展趋势，并提出完善我国海域使用权属管理的建议；

2) 我国海域权属管理中存在的问题。理论研究和实证分析相结合，分析目前我国海域使用权属管理制度现状、存在问题及产生问题的原因；

3) 完善我国海域权属管理制度的建议。针对海域使用权属过程中出现的新问题，结合海域权属管理法律、法规、政策分析和研究，提出海域权属管理制度改革的政策建议和措施。

### 1.3 研究方法和技术路线

本研究将采取理论研究和实证研究相结合的方法展开。

首先，研究国内外海域权属管理的理论进展以及国家、省、市关于海域权属管理的最新实践，总结经验并分析存在的问题；其次，将在管理部门咨询、专家咨询的基础上，分析海域权属管理中存在的问题、已经和未来将出现的海域权属交易方式以及对海域权属管理提出的新挑战和要求；第三，系统分析我国目前海域权属管理的政策、法律、法规，结合海域权属管理中存在的问题，以及新出现的管理需要，识别出目前立法的差距和立法的需求；最后，将在以上研究的基础上，提出海域权属管理制度改革的政策建议和措施。

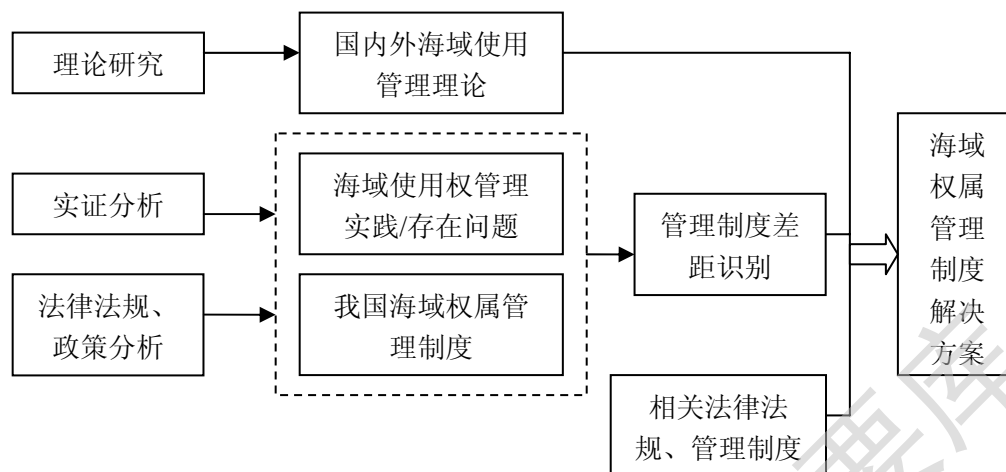


图 1.1 技术路线图  
Figure1.1 Technical framework

## 1.4 国内外研究进展

### 1.4.1 海域及海域权属

#### 1) 国际法意义上的“海域”

现代社会的海域最早产生于国际法领域，主要是为各主权国家为解决海域主权问题之争而产生。国际海洋法调整各国之间就海洋的控制和利用而形成的各种关系。

早在罗马时代，人们就将海域视为共有物，具有公共性，任何人都有亲善海洋的权利，将海域作为公共使用的共同资源，人们享有自由入海的传统权利和自由。由于海洋资源的利用程度处于低级的状态，这些并没有用相当的经济价值来对其进行衡量。直至进入现代以后，海洋已经越来越发挥它资源丰富的作用来满足人们对价值的追求<sup>[3]</sup>。《联合国海洋法公约》将一国的海域分为内海、领海以及享有主权权利的专属经济区和大陆架。内海是指领海基线向陆地一侧至海岸线的海域，包括一国的海港、领湾、领峡以及其他直基线与海岸之间的海域。领海是沿着国家的海岸、受国家主权支配和管辖下的一定宽度的海水带。就内海和领海而言，内海和领海是国家领土的重要组成部分。毗连区的宽度从领海基线量起不超过 24 海里，在毗连区内，沿海国对海关、财政、移民、卫生等特定事项享有管辖权。专属经济区的宽度是从领海基线量起不超过 200 海里，在该区域内沿

海国享有某些主权性权利，如资源的勘探开发、海洋科学研究等。大陆架是指领海以外的，依其陆地领土的自然延伸而扩展到大陆边缘海底区域的海床和底土，沿海国家对其享有某些排他性的专属使用权。

学者对于海域的界定，是针对其法律特点而进行阐述。海域是与陆地相对应的概念，它是指与陆地相连的一定界限内的近海区域（李永军，2006）<sup>[4]</sup>；也有学者认为海域是指边缘海的一定范围的区域（吕彩霞，2003）<sup>[5]</sup>。关于海岸线的确定问题，查士丁尼认为海岸和海滨是冬季高潮和最大海洋所及的地方<sup>[6]</sup>，保罗在《论告示》中认为海滨不属于任何人<sup>[7]</sup>。

## 2) 国内法意义上的“海域”

在我国，海域属于海洋国土的范畴。国内法意义上的“海域”是指一国享有主权的内海和领海以及享有主权权利的经济专属区和大陆架的总称。国内法意义上的海域是指具有独立经济价值，位置可以固定并且可以通过标明经纬度加以特定化的海洋区块（尹田，2004）<sup>[8]</sup>。根据《中华人民共和国领海及毗连区法》的规定，国家对内水和领海享有主权。《中华人民共和国专属经济区和大陆架法》的规定则表明，国家对专属经济区和大陆架的主权权利只及于该区域的自然资源部分以及该区域内从事经济性开发和勘探等活动。在专属经济区与大陆架行使特定开发利用自然资源活动的管辖权时，应当使用特定的国内专业性法律，如《渔业法》、《矿产资源法》。由此可以看出，国内法意义上的“海域”包括我国享有主权的内水和领海以及享有一定的海域管辖权和资源主权权利的毗连区、专属经济区和大陆架。

我国学者针对海域的研究，主要集中在对海域的性质和特点方面的研究。“海”，系地理学上的名字，是指靠近大陆比洋小的水域；而“域”是指一定疆界内的地方（李永军，2006）<sup>[9]</sup>；海洋具有局部性、特定性、相对稳定性和可控性等特点，使得人们在法律上尤其是私法领域对“海洋”予以直接规制成为可能（徐祥民，2009）<sup>[10]</sup>；从民法上“物”的观念出发，认为海域可以通过自然参照物或者人工的方法将其分割成不同的单元，认为海域在事实上已经成为民法上的物，建立与之相适应得民法物权制度（张惠荣，2009）<sup>[11]</sup>。

## 3) 海域使用权属

海域使用权属与海域所有权属，即海域使用权和海域所有权的归属，共同构

成了海域权属的内容。随着《海域使用管理法》的颁布实施,国内学者和专家开始对海域使用管理问题有所关注,从海域使用管理的法律和管理层面进行研究和探讨。

《海域使用管理法》第三条第一款中规定:“海域属于国家所有,国务院代表国家行使海域所有权”,从法律上确认了我国海域所有权归属于国家。根据海域所有权和使用权分离的原则,《海域使用管理法》明确海域属国家所有,公民、法人或其他组织利用国家海域需要依法取得海域使用权,该法第六条规定“国家建立海域使用登记制度,依法登记的海域使用权受法律保护”,该法第十六条、十九条、二十条还规定海域使用权可以通过申请审批、招标或者拍卖的方式取得。

海域使用权属管理,涉及国家及其海洋行政主管部门对海域使用权属进行登记管理的全过程。针对海域使用管理的研究,国内的大量研究是关于其概念和内涵的界定。对于海域使用管理的定义,不同的学者有不同的表述。中国海洋大学李永祺教授与国家海洋局鹿守本教授合著《海域使用管理基本问题研究》,对我国海域使用管理的研究进行了系统论述。王铁民(2002)出版的《海域使用管理探究》,对我国海域使用管理的主要制度及沿海各省海域使用管理实践进行了详细的介绍<sup>[12]</sup>。韩立民(2006)所著的《海域使用管理的理论与实践》认为海域使用管理是指国家海洋行政主管部门和法律、法规授权的组织,依照国家有关法律、法规并运用国家法定权力,为维护国家海域所有权和海域使用权人的合法权益,促进海域的合理开发和可持续利用<sup>[13]</sup>。北京大学民法研究中心尹田(2004)所著的《中国海域物权制度研究》从法律的角度对海域使用权定义,认为海域使用权是以海域为客体的用益物权,且该物权的客体为海域<sup>[15]</sup>。国外的阿姆斯特朗对“海洋使用管理”这样定义到:“即指政府能对海洋空间和海洋活动采取的一系列干预行动”<sup>[16]</sup>。

#### 1.4.2 海域使用权流转

海域使用权流转是指海域使用权在不同经济实体之间的流动和转让。我国针对海域使用权属的流转问题的研究仍然处于探索的阶段。汪磊(2010)在《浅析我国海域使用权市场的拍卖机制》中认为加快海域使用权的流转,对于实现海域资源的增值等方面起到了积极的作用,对于有很高经济价值的海域进行市场化配置,海域利用效率将会大幅度提高<sup>[17]</sup>;郑贵斌等(1998)在《我国海域使用权的

流转问题初探》一文中阐述了海域使用权流转制度的具体步骤<sup>[18]</sup>；汤建鸣（2010）在《构建海域使用权流转机制初探》中建议要从建立和完善海域使用权流转机制的意义、思路和原则等方面阐述构建海域使用权流转机制，以发挥市场在海域资源配置中的作用<sup>[19]</sup>。

### 1.4.3 存在问题

随着海域使用的多样化和集约化程度提高，特别是随着海域权属市场化配置程度的提高，同时也由于海洋资源的复合性、开发利用的多样性和海洋空间容量的有限性，海域权属管理中出现了一些急需解决的新问题。

#### 1) 海域使用权与土地使用权管理的衔接问题

海域是与其相邻的土地一同招标、拍卖、挂牌，如何建立海域与土地市场的衔接成为必须解决的问题，尤其在陆地开发者和海域开发者不同时该如何进行协调。解决海域使用权与土地使用权管理的衔接问题成为了海域权属管理的重点问题；

#### 2) 海域使用权转让过程中出现的新问题

在海域使用权市场发展过程中，出现了一系列的新问题。海域使用权的转让，不再是单纯的海域使用权的转让，更多的涉及到采矿权、养殖权的转让以及海域构筑物及其附属设施的转让。海域使用权预转让在我国更是没有先例，对海域使用权预转让的一些基本问题还不清晰；

#### 3) 海域构筑物的权属管理

在海域使用权转让的过程中，涉及到以海域构筑物为目的转让。在实践中，由于没有明确的行政机构对构筑物所有权进行登记，导致构筑物在转让过程中因为权属关系不明确，产生了诸多障碍；

#### 4) 海域使用权流转中的增值收益分配问题

海域自然增值指的是海域出让之后，海域的使用者未对海域进行任何改良便获取的增值收益。在实践海域使用权转让时，其固定附属用海设施也随之转让，要想获得单纯的海域使用权的价值是非常困难的。由于在国家层面和地方政府的层面都没有海域增值评估技术和相关管理制度的规定，目前海域增值评估存在诸多问题。



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库