

商法略说

〔日〕龙田 节编 谢次昌译

甘肃人民出版社



2 017 8530 9

商法略说

〔目〕 龙田 节编



谢次昌 译

甘肃人民出版社

责任编辑：刘耀东

封面设计：云 墨

商 法 略 说

〔日〕龙田节 编

谢 次 昌 译

甘肃人民出版社出版

（兰州第一新村51号）

甘肃省新华书店发行 兰州新华印刷厂印刷

开本787×1092毫米 1/32 印张8.5 插页2 字数164,000

1985年3月第1版 1985年3月第1次印刷

印数：1——4,750

书号：6096·13 定价：0.95元

本书执笔者

神崎克郎	神户大学教授
岸田雅雄	神户大学副教授
佐藤幸夫	同志社大学教授
清水 巖	滋贺大学副教授
龙田 节	京都大学教授
田边光政	神户学院大学教授
福沅博之	关西大学副教授
藤田俊雄	岡山大学教授
正龟庆介	神户商科大学教授
森 淳二郎	大阪府立大学副教授

译者的话

商法是人们还不太熟悉然而却是四化建设中急需掌握的一门知识。传统的商法是从民法中分离出来的调整商行为的法律，商行为在本来意义上是指介于生产和消费之间进行商品交换的营利行为，但在资本主义国家里，随着现代化商品经济的发展，又逐渐将与这有关的直接或间接的行为，如银行交易、股票交易、票据行为、运输及仓库寄存、损失保险之类的辅助商行为包括在内。因此，资本主义国家的商法包括的内容十分广泛，除了我们今天称之为商业法的内容以外，还包括公司法、票据法、保险法、海商法等。

在我国，由于过去“法律虚无主义”的影响，商事法规一直没有受到应有的重视。不仅立法和司法工作未曾开展，而且连这方面的学术研究和课程教学也很薄弱，以至人们至今仍对这个领域感到十分陌生。随着“四人帮”的粉碎和全党工作着重点的转移，我国对外经济交往迅速扩大，无论是经济界还是法律界，都急需掌握国际商法和各国商法的知识，以便发展对外经济联系，并在国际交往和贸易中，更好地坚持和维护国家的利益。同时，也需要广泛吸取国外立法的经验，建立和健全我国的商事法制。因此，学习和介绍国外商法的知识，就成为经济工作者和法律工作者的一项迫切任务。

日本是我国的友好邻邦，在经济上和我国有着长期稳定的合作关系。因此，日本商法的情况更为人们所关注。这本

《商法略说》就是介绍日本商法的一本著作，它是日本有斐阁于1980年8月出版的，由日本九所大学的十位教授编著，日本商法学者、京都大学法学部教授龙田节统稿。

本书最大的一个特点是简要而概括。商法是日本的基本六法之一，而且是六法中内容比较繁多的一个部门。近年来，日本出版的有关商法的书很多，许多书是长篇大论，要介绍内容如此繁杂的商法著作，无论是翻译力量和出版条件都是有困难的。这本书克服了内容庞杂的缺点，选择了商法中几个主要方面的问题，作了简明扼要的论述，书中重点突出，条目清楚，使人们读了以后能够比较容易地了解商法的概貌。全书主要介绍日本的商法和有关商法的理论，也涉及到商法的一般概念和国际商法中的一些问题，有些地方还附有日本各级裁判所的典型判例，是一本简明通俗而又带有工具性的书籍。

原著在论述商法的各项具体问题时，曾对有关法律条文的出处作了详细的附注，这是针对日本读者实用的需要而增加的，由于引用的许多日本法律至今没有翻译过来，因此，这些出处对我国读者没有多少实际意义。为了节省篇幅，本书在翻译时，把所有附注的法律条文出处都删去了，有些地方必须注明条文的实际内容的，均由译者根据有关资料作了补充。同时，为了使读者能够掌握本书内容所涉及的范围，特将本书所涉及的日本有关法律的篇目名称附后，以供参考。

由于本人水平有限，译文难免有不当之处，还望读者批评指正。

译者

1983年3月1日

目 录

第一编 总 论

一、商法的范围和适用	(1)
(一) 商法的范围	(1)
1. 商法上的一些制度	(1)
(1) 商法的主要内容	(1)
(2) 商法的形式和实质	(2)
2. 商法的历史和发展趋向	(2)
(3) 商法的历史	(2)
(4) 商法的发展趋向	(3)
(二) 商法的适用	(4)
1. 民法和商法	(4)
(5) 法律效果的不同	(4)
(6) 企业的各种制度	(4)
(7) 普通法和特别法	(5)
2. 法的渊源及其适用顺序	(6)
(8) 适用顺序	(6)
(9) 商习惯和商习惯法	(7)
(10) 普通契约条款	(7)
3. 商法的适用范围	(8)
(11) 适用范围的规定	(8)
二、商人和商行为	(9)

(一) 商人	(9)
1. 商人的意义	(9)
(12) 商法上的商人和商行为	(9)
(13) 固有的商人	(10)
(14) 拟制商人	(10)
(15) 小商人	(11)
2. 商人资格的取得和丧失	(12)
(16) 成为商人的时期	(12)
(二) 商行为	(12)
(17) 绝对的商行为	(13)
(18) 营业的商行为	(14)
(19) 基本的商行为	(15)
(20) 附属的商行为	(16)
(21) 准商行为	(17)
(22) 一方的商行为和双方的商行为	(17)
(三) 关于商人的各种制度	(17)
1. 商号	(17)
(23) 商号的选定及其意义	(17)
(24) 商号权	(18)
(25) 商号的转让、废除和变更	(19)
2. 商业登记	(20)
(26) 商业登记的意义和机能	(20)
(27) 商业登记的手续和公示	(21)
(28) 商业登记的效力	(21)
3. 营业	(22)
(29) 营业的意义	(22)
(30) 营业的自由	(23)
(31) 营业能力	(23)

(32) 营业所	(24)
(33) 客观意义的营业	(24)
(34) 营业的转让	(25)
(35) 营业的租赁和担保等	(27)
4. 商业帐簿	(28)
(36) 商业帐簿的意义和机能	(28)
(37) 商业帐簿的制作和保存	(28)
(38) 财产的计价和会计习惯	(29)
(四) 补助的商人活动	(30)
1. 商业雇佣人	(30)
(39) 商业雇佣人的意义	(30)
(40) 经理人的地位和义务	(31)
(41) 经理人的权限和表现经理人	(32)
(42) 掌柜、伙计等	(33)
2. 代理商	(33)
(43) 代理商的意义和机能	(33)
(44) 代理商的法律关系	(33)
3. 经纪人	(34)
(45) 经纪人的意义和机能	(34)
(46) 经纪人的法律关系	(35)
4. 批发商	(35)
(47) 批发商的意义和机能	(35)
(48) 批发商和委托者的关系	(36)
(49) 批发商和相对人的关系	(37)

第二编 股份公司

三、总论	(38)
1. 股份公司的意义和特点	(38)

(50)股份公司的意义	(38)
(51)股份公司的特点	(38)
(52)资本三原则	(39)
2.历史和现状	(40)
(53)股份公司的历史	(40)
(54)巨大企业的出现	(40)
(55)小规模公司	(41)
(56)企业结合关系	(42)
3.按规模所作的不同规定	(43)
(57)一般的公司和大公司、小公司	(43)
四、股份公司的构造	(44)
(一)总论	(44)
(58)机构的分化	(44)
(59)法和实际的偏离	(45)
(二)董事和董事会	(46)
1.序说	(46)
(60)董事会和执行董事	(46)
2.董事	(46)
(61)董事的选任	(46)
(62)人数、资格和任期	(47)
(63)终任和缺额情况下的措施	(47)
3.董事会	(48)
(64)序说	(48)
(65)召集	(48)
(66)决议	(49)
(67)决议事项	(49)
4.执行董事	(50)
(68)意义及其选任、终任	(50)

(69) 权限	(50)
(70) 表现执行董事	(52)
5. 董事和公司的关系	(52)
(71) 谨慎义务和忠实义务	(52)
(72) 竞业禁止义务	(53)
(73) 私人交易的限制	(53)
(74) 董事、公司间的诉讼和内部人交易	(54)
6. 董事的责任	(54)
(75) 对公司的责任	(54)
(76) 对第三者的责任	(55)
7. 违法行为的阻止和代表诉讼	(56)
(77) 违法行为的阻止	(56)
(78) 代表诉讼	(57)
(三) 股东大会	(57)
1. 股东大会的地位和权限	(57)
(79) 股东大会的地位	(57)
(80) 股东大会的权限	(58)
2. 股东的议决权	(59)
(81) 议决权的票数	(59)
(82) 特别利害关系人	(59)
(83) 议决权的行使	(60)
3. 股东大会的活动	(61)
(84) 大会的召集	(61)
(85) 议事和决议	(62)
4. 决议的瑕疵	(64)
(86) 决议的取消	(64)
(87) 决议的无效	(65)
(88) 决议的不存在	(65)

(四) 监查人、会计监察人和检查人	(65)
1. 监察人	(65)
(89) 任务和地位	(65)
(90) 人数、资格、任期、选任和终任	(66)
(91) 职务权限	(67)
(92) 义务、责任和报酬	(67)
(93) 小公司的监察人	(68)
2. 会计监察人	(68)
(94) 会计监察人的重要性	(68)
(95) 资格、选任、终任、权限和责任	(69)
3. 检查人	(70)
(96) 检查人	(70)
(五) 股东及其变动	(70)
1. 股东的权利义务	(70)
(97) 股东的权利	(70)
(98) 股东的义务	(71)
(99) 股东平等原则	(71)
(100) 股东的名义和实质	(72)
2. 股份的转让	(73)
(101) 股份转让的自由	(73)
(102) 章程规定的转让限制	(74)
(103) 权利股与股票发行前的股份	(75)
(104) 自有股份	(75)
3. 股份的丧失	(76)
(105) 股份的取得和丧失	(76)
(106) 股份买取请求权	(77)
4. 股份的担保化	(77)
(107) 股份的质入	(77)

(108)股份的转让担保·····	(78)
五、股份公司的资本构成·····	(79)
资金的筹措·····	(79)
(109)股份制度的效用·····	(79)
(110)各种资金的筹措办法·····	(79)
(一)股份和股票·····	(80)
1.股份·····	(80)
(111)股份的意义·····	(80)
(112)额面股份和无额面股份·····	(81)
(113)股份的种类·····	(81)
(114)股份的分割和合并·····	(82)
2.股票·····	(83)
(115)股票的种类、性质和流通·····	(83)
(116)股票的发行、丧失和再发行·····	(83)
(117)股东名册·····	(84)
(二)新股发行·····	(85)
1.新股的发行及其手续·····	(85)
(118)授权资本制度·····	(85)
(119)新股发行的各种形式·····	(86)
(120)董事会的新股发行决议·····	(86)
(121)对股东的通知和公告·····	(86)
(122)股份的应募、认购和缴纳·····	(86)
(123)新股发行的生效·····	(87)
2.新股的认购权和发行价额·····	(87)
(124)股东分摊·····	(87)
(125)对第三者的有利发行·····	(88)
3.违法的新股发行·····	(88)
(126)新股发行的阻止和无效·····	(88)

(三) 公司债	(89)
(127) 公司债的意义	(89)
(128) 公司债的发行手续	(90)
(129) 公司债的利息支付和偿还	(90)
(130) 公司债权者的保护	(90)
(131) 特殊的公司债	(91)
计算	(91)
1. 总论	(92)
(132) 企业会计法的目的	(92)
(133) 企业会计法的状况	(92)
2. 资本和准备金	(92)
(134) 资本	(92)
(135) 准备金	(93)
(136) 法定准备金的添入资本	(94)
3. 计算文书	(95)
(137) 计算文书的制作、公布和承认	(95)
(138) 制作计算文书的方法	(95)
(139) 财产的计价	(96)
(140) 延期资产	(97)
(141) 提存基金	(97)
(142) 借贷对照表	(98)
(143) 盈亏计算书	(98)
(144) 股东的经营检查权	(99)
4. 利益分配	(99)
(145) 利益分配及其要件	(99)
(146) 股份分配	(100)
(147) 中间分配	(101)
资本减少	(102)

(148) 资本减少及其方法	(102)
(149) 资本减少的手续和效果	(102)
六、股份公司的成立、变动和关闭	(103)
(一) 成立	(103)
1. 序说	(103)
(150) 股份公司的成立	(103)
2. 成立手续	(103)
(151) 发起成立和募集成立	(103)
(152) 股份发行事项的决定	(104)
(153) 发起人对股份的认购	(104)
(154) 股东的募集	(105)
(155) 投资的履行	(105)
(156) 假装缴纳	(106)
(157) 实物投资	(107)
(158) 创立大会	(108)
(159) 裁判所选任的检查人的调查	(109)
(160) 成立登记	(109)
(161) 发起成立	(109)
3. 发起人	(110)
(162) 发起人的意义	(110)
(163) 成立中的公司和发起人组合	(110)
(164) 发起人的责任	(111)
4. 成立的无效	(112)
(165) 成立无效的原因	(112)
(166) 成立无效的诉讼	(113)
(二) 章程和章程变更	(113)
1. 序说	(113)
(167) 章程的意义	(113)

2. 章程的记载事项	(113)
(168) 绝对的记载事项	(113)
(169) 相对的记载事项	(114)
(170) 任意的记载事项	(116)
3. 变更章程	(116)
(171) 变更章程的手续	(116)
(三) 合并、营业转让和分割	(116)
1. 序说	(117)
(172) 企业的结合和分离	(117)
2. 公司的合并	(117)
(173) 公司合并的意义	(118)
(174) 新设合并和吸收合并	(118)
(175) 合并的垄断禁止规定	(119)
(176) 合并契约的缔结	(119)
(177) 承认合并的决议	(120)
(178) 保护债权者的手续	(121)
(179) 股份的合并和股票的提出	(121)
(180) 合并报告大会和创立大会	(122)
(181) 合并的登记	(122)
(182) 合并的效果	(122)
(183) 合并的无效	(123)
3. 公司的营业转让	(123)
(184) 营业转让的手续	(123)
4. 公司的分割	(125)
(185) 本来的公司分割	(125)
(186) 事实上的公司分割	(125)
(四) 整顿和更生	(126)
(187) 公司的整顿	(126)

(188)公司的更生	(127)
(五)解散和清算	(128)
1. 公司的解散	(128)
(189)解散的事由	(128)
(190)解散的效果和公司的继续	(129)
2. 公司的清算	(129)
(191)清算公司	(129)
(192)清算人	(130)
(193)特别清算	(131)
(194)清算的终了	(131)

第三编 其他企业形态

七、企业的各种形态	(132)
(一)个人企业和共同企业	(132)
(195)个人企业	(132)
(196)民法上的组合	(132)
(197)匿名组合	(132)
(198)公司	(133)
(199)相互公司和协同组合	(133)
(二)有限公司	(134)
1. 序说	(134)
(200)有限公司的意义	(134)
2. 与股份公司的类似点	(134)
(201)投资份额和资本	(134)
3. 与股份公司的不同点	(135)
(202)锁闭的性质	(135)
(203)简易的成立手续	(136)
(204)公司机构的简易化	(136)