



CHINA  
COMMERCIAL LAW  
ANNUAL 2006

2006

# 中国商法年刊

合伙与合作社法律制度研究

中国法学会商法学研究会 编

主 编 王保树  
执行主编 任尔昕  
马建兵



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

 CHINA  
COMMERCIAL LAW  
ANNUAL 2006

2006

# 中国商法年刊

合伙与合作社法律制度研究

中国法学会商法学研究会 编

主 编 王保树

执行主编 任尔昕

马建兵



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

## 图书在版编目(CIP)数据

中国商法年刊(2006):合伙与合作社法律制度研究/王保树主编. —北京:北京大学出版社,2007.2

ISBN 978-7-301-11628-9

I. 中… II. 王… III. ①商法—中国—2006—年刊 ②合伙企业法—研究—中国 IV. ①D923.99-54 ②D922.291.914

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 022079 号

书 名: 中国商法年刊(2006)——合伙与合作社法律制度研究

著作责任者: 王保树 主编

责任编辑: 恽 薇 刘桂真

标准书号: ISBN 978-7-301-11628-9/D·1700

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区成府路 205 号 100871

网 址: <http://www.pup.cn>

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62117788

出版部 62754962

电子邮箱: [law@pup.pku.edu.cn](mailto:law@pup.pku.edu.cn)

印 刷 者: 涿州市星河印刷有限公司

经 销 者: 新华书店

720mm×1020mm 16 开本 31.5 印张 586 千字

2007 年 2 月第 1 版 2007 年 2 月第 1 次印刷

定 价: 49.00 元

---

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子邮箱:[fd@pup.pku.edu.cn](mailto:fd@pup.pku.edu.cn)

## 卷首的话

金秋九月,中国法学会商法学研究会 2006 年年会暨换届大会在位于黄河之滨的美丽城市——兰州召开。此次会议由甘肃政法学院承办。回顾 2005 年春扬州年会以来我国商法学理论研究所取得的成果,可谓丰硕。尤其是 2005 年 10 月 27 日《中华人民共和国公司法》、《中华人民共和国证券法》和 2006 年 8 月 27 日《中华人民共和国合伙企业法》的成功修订,凝结了商法学界同仁的研究成果,标志着商法学研究进入了一个新的境界。

2006 年的《中国商法年刊》沿用本年刊以往的编辑方针,只刊登年会学术议题的研究成果。2006 年的年会以“商事主体法律制度研究”为学术议题,集中讨论了四个问题:即合伙企业法律制度研究、合作社法律制度研究、公司重组中的法律问题、外商投资企业法与公司法的协调及其发展趋势。因此,《中国商法年刊(2006)》也仅刊载与这四个问题相关的学术论文。其他内容的论文也颇具学术价值,但由于与年会学术议题关系不大,只好忍痛割爱。在上述四个议题中,研究合伙企业法律制度和合作社制度的论文相对较多,因此,本年刊在封面上加了一个副标题“合伙与合作社法律制度研究”。即使属于上述四个议题的论文,编辑基于篇幅和编辑质量上的考量,也不可能全部收入,敬请鉴谅。在收入的论文中,还做了一些技术性的压缩,难免使作者不能充分展示自己的见解,这也是遗憾之处。

本年刊的第一部分为“合伙法律制度研究”,主要是对合伙企业的性质、法律地位、类型、企业治理以及组织发展等问题进行的研究。2006 年 8 月 27 日,我国对《合伙企业法》进行了重大修改,增加了合伙企业形式,方便了合伙人投资,为中介机构和风险投资的发展改善了环境,也体现了学者们对《合伙企业法》的研究成果。本年刊的第二部分为“合作社法律制度研究”。由于我国的特殊国情与近几年来“三农”问题日渐突出,合作社这一组织形式已成为人们关注的热点。本刊收入的关于合作社立法、合作社法律性质、地位及治理等问题的研究是多年来学者们在合作社研究中积累的成果,并已在农民专业合作社立法中发生了作用。本年刊的第

中国商法年刊(2006)

三部分为“公司法律制度研究”,重点刊载了对公司重组等问题进行研究的论文。

《中国商法年刊(2006)》的问世将使未参加2006年年会的商法学界的同仁与关注上述议题的广大读者分享年会的成果。在此,感谢所有年会论文的作者,包括收入本刊的论文的作者和未收入本刊论文的作者,也感谢对本年刊出版给予支持的北京大学出版社的各位编辑。

王保树  
2006.12.11

# 目 录

## 合伙法律制度研究

|                                      |         |    |
|--------------------------------------|---------|----|
| 合伙企业团体能力的思考大纲 .....                  | 王保树     | 3  |
| 一、问题的提出 .....                        |         | 3  |
| 二、合伙企业与非法人组织、民事合伙的比较:寻求讨论问题的入径 ..... |         | 3  |
| 三、合伙企业团体性的维系机制 .....                 |         | 6  |
| 四、合伙企业团体能力之内涵 .....                  |         | 7  |
| 五、合伙企业团体能力与公司能力有多大距离 .....           |         | 10 |
| 六、结论 .....                           |         | 11 |
| 论我国复合合伙制度的应然选择 .....                 | 王继远 陈雪娇 | 13 |
| 一、复合合伙制度的立法现状 .....                  |         | 13 |
| 二、复合合伙制度的法理分析 .....                  |         | 15 |
| 三、我国复合合伙制度的应然选择 .....                |         | 16 |
| 有限合伙企业责任风险的转移与控制 .....               | 王建平     | 19 |
| 一、问题的提出 .....                        |         | 19 |
| 二、有限合伙企业扩大责任风险 .....                 |         | 20 |
| 三、有限合伙企业责任风险的转移与控制 .....             |         | 22 |
| 四、结论 .....                           |         | 25 |
| 《合伙企业法》的定位与法律协调问题 .....              | 叶 林 叶 敏 | 26 |
| 一、合伙企业的性质及其定位 .....                  |         | 26 |
| 二、我国《合伙企业法》应有的定位 .....               |         | 27 |
| 三、《合伙企业法》与相关法律法规的协调问题 .....          |         | 30 |
| 论我国合伙企业的所得税 .....                    | 史正保     | 34 |
| 一、国外关于合伙企业的所得税模式 .....               |         | 34 |

|                           |    |
|---------------------------|----|
| 二、我国合伙企业的所得税模式 .....      | 37 |
| 三、我国合伙企业的所得税模式存在的问题 ..... | 39 |
| 四、我国合伙企业所得税完善的对策 .....    | 40 |

## 论我国合伙企业法律人格的选择

|                                     |            |
|-------------------------------------|------------|
| ——一种必要性和障碍因素的分析思路 .....             | 任尔昕 田国平 42 |
| 一、我国合伙企业法律人格定位的两种代表性观点及其评析 .....    | 43         |
| 二、合伙企业成为“第三民商事主体”或者成为法人的必要性分析 ..... | 45         |
| 三、合伙企业成为“第三民商事主体”或者法人的障碍性因素分析 ..... | 49         |
| 四、结论——我们应当选择哪一种观点 .....             | 51         |

## 论我国合伙类型的立法选择 .....

吕来明 向红芳 陈 峰 53

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| 一、合伙关系存在方式的类型选择:契约型合伙与组织型合伙 .....  | 53 |
| 二、合伙目的的类型选择:营利性合伙组织与非营利性合伙组织 ..... | 55 |
| 三、合伙人主体范围的类型选择:法人合伙与自然人合伙 .....    | 57 |
| 四、合伙人责任形态的类型选择:普通合伙与有限合伙 .....     | 59 |

## “特殊普通合伙”研究 .....

朱 莉 61

|                           |    |
|---------------------------|----|
| 一、有限责任合伙概述 .....          | 61 |
| 二、有限责任合伙的法律地位 .....       | 63 |
| 三、我国新《合伙企业法》的相关规定分析 ..... | 64 |
| 四、完善我国特殊普通合伙制度的几点建议 ..... | 65 |

## 有限责任合伙制度的利弊分析

|                               |            |
|-------------------------------|------------|
| ——以美国有限责任合伙立法考察为主 .....       | 朱慈蕴 侬天娇 68 |
| 一、有限责任合伙制度的演进及我国对该制度的讨论 ..... | 68         |
| 二、有限责任合伙制度的核心就是责任重新配置 .....   | 70         |
| 三、推行有限责任合伙制度之问题分析与修正措施 .....  | 74         |
| 四、结论 .....                    | 76         |

## 论有限合伙人身份识别法律制度 .....

李有星 78

|                          |    |
|--------------------------|----|
| 一、有限合伙人身份普通识别形态 .....    | 78 |
| 二、有限合伙人身份特别识别 .....      | 81 |
| 三、我国有限合伙人身份识别的立法完善 ..... | 83 |

## 合伙规则的经济学分析 .....

李胜兰 冯 曦 87

|                      |    |
|----------------------|----|
| 一、合伙的价值及基本法律问题 ..... | 88 |
|----------------------|----|

|                                                |                    |
|------------------------------------------------|--------------------|
| 二、合伙债务承担规则 .....                               | 90                 |
| 三、合伙纠纷的解决规则:重点讨论事实合伙 .....                     | 94                 |
| 四、结语 .....                                     | 96                 |
| <b>后《合伙企业法》时代的有限责任公司法 .....</b>                | <b>张 辉 99</b>      |
| 一、问题的提出 .....                                  | 99                 |
| 二、《合伙企业法》对有限责任公司法的冲击 .....                     | 101                |
| 三、有限责任公司法的回应 .....                             | 105                |
| <b>有限合伙法律制度研究 .....</b>                        | <b>张民安 王迎春 108</b> |
| 一、有限合伙组织的优越性 .....                             | 108                |
| 二、有限合伙组织的设立 .....                              | 112                |
| 三、有限合伙组织的内部法律关系 .....                          | 116                |
| 四、有限合伙组织的外部关系 .....                            | 119                |
| 五、有限合伙组织合伙人份额的转移 .....                         | 120                |
| <b>有限合伙制度中有限合伙人有限责任的逻辑基础 .....</b>             | <b>冷传莉 吴月冠 122</b> |
| 一、对有限责任的概念的认识 .....                            | 122                |
| 二、有限合伙制度中规定有限合伙人有限责任的相关因素 .....                | 124                |
| 三、有限合伙人有限责任的基础性因素(逻辑起点)为有限合伙企业财<br>产的独立性 ..... | 125                |
| 四、有限合伙人承担有限责任逻辑分析基础上的一点启示 .....                | 128                |
| <b>论我国有限合伙制度之现代化构建 .....</b>                   | <b>官欣荣 130</b>     |
| 一、如何认真对待有限合伙:概念及地位的把握 .....                    | 130                |
| 二、我国对有限合伙的本土探索:曲折中启示何在 .....                   | 133                |
| 三、有限合伙制度构造的若干分析与建议:体现了现代化水准吗 .....             | 134                |
| 四、结语 .....                                     | 138                |
| <b>《合伙企业法》的定位与功能探讨 .....</b>                   | <b>周贤日 139</b>     |
| 一、《合伙企业法》的基本定位是为合伙提供基本法律规则 .....               | 139                |
| 二、合伙企业的定位、功能和财产性质、责任形式、诉讼主体问题 .....            | 144                |
| <b>合伙人退伙的有关问题探讨 .....</b>                      | <b>罗登亮 148</b>     |
| 一、退伙的本质 .....                                  | 148                |
| 二、我国的合伙人退伙制度 .....                             | 150                |
| 三、审判实践中几个退伙问题的探讨 .....                         | 152                |



|                                              |      |     |
|----------------------------------------------|------|-----|
| <b>论公司的普通合伙人资格</b> .....                     | 林懿欣  | 156 |
| 一、引言 .....                                   |      | 156 |
| 二、反对的理由:藉股东和债权人之名 .....                      |      | 157 |
| 三、支持的声音:捍卫公司之独立人格 .....                      |      | 159 |
| 四、理性的选择:筑建于制度完备之上 .....                      |      | 161 |
| 五、结论 .....                                   |      | 163 |
| <b>我国有限合伙企业法律地位确立引起的思考</b> .....             | 胡卫萍  | 164 |
| 一、有限合伙企业法律地位的确立是有限合伙制度法律优势属性使然 .....         |      | 164 |
| 二、有限合伙企业法律地位的确立是市场经济立法活动发展的必然选择 .....        |      | 167 |
| 三、有限合伙企业法律地位确立后更应关注其后续性立法活动 .....            |      | 169 |
| <b>有限责任合伙制度中对债权人的特别保护措施</b> .....            | 胡改蓉  | 172 |
| 一、问题的提出 .....                                |      | 172 |
| 二、有限责任合伙的财产管理 .....                          |      | 173 |
| 三、替代性赔偿资源的构建 .....                           |      | 179 |
| 四、结束语 .....                                  |      | 183 |
| <b>浅议我国新《合伙企业法》的新理念与新课题</b> .....            | 胡鸿高  | 184 |
| 一、新《合伙企业法》体现的法制新理念 .....                     |      | 184 |
| 二、新《合伙企业法》反映的需要深入研究的新课题 .....                |      | 187 |
| <b>合伙企业破产诸问题探析</b> .....                     | 段  威 | 190 |
| 一、合伙企业的破产能力 .....                            |      | 190 |
| 二、合伙企业的破产原因 .....                            |      | 192 |
| 三、合伙企业的破产财产 .....                            |      | 194 |
| 四、合伙人破产问题 .....                              |      | 195 |
| 五、结语 .....                                   |      | 197 |
| <b>论合伙企业破产分配的法律规范机制</b>                      |      |     |
| ——以法人成为普通合伙人情形为中心 .....                      | 黄丽娟  | 198 |
| 一、合伙企业破产分配机制的前提性分析——以法人作为普通合伙人<br>为视点 .....  |      | 199 |
| 二、法人未破产分配情形下合伙企业债权人对非破产合伙人清偿请求<br>权的阻却 ..... |      | 201 |
| 三、法人进入破产分配情形下合伙企业破产分配的法规机制分                  |      |     |

|                                                 |                    |
|-------------------------------------------------|--------------------|
| 析——以双重优先权原则为中心 .....                            | 202                |
| 四、结语 .....                                      | 205                |
| <b>论合伙的主体层次 .....</b>                           | <b>董翠香 祖良军 206</b> |
| 一、民事合伙和商事合伙的划分——合伙主体性的起始 .....                  | 207                |
| 二、商事合伙主体的不同层次分析 .....                           | 208                |
| 三、合伙主体之分层次研究对完善我国立法的意义 .....                    | 212                |
| <b>有限合伙制度的法律问题探讨 .....</b>                      | <b>滕 腾 张 帆 214</b> |
| 一、引言 .....                                      | 214                |
| 二、有限合伙的概念及与其他相关概念的辨析 .....                      | 215                |
| 三、国外有限合伙制度的发展历程及其作为创业投资的主要方式获得<br>成功的原因分析 ..... | 216                |
| 四、我国有限合伙制度的立法现状、面临的问题及其原因分析 .....               | 218                |
| 五、完善有限合伙制度的立法建议及对策 .....                        | 221                |
| 六、小结 .....                                      | 222                |
| <b>日本有限合伙发展的新动向</b>                             |                    |
| ——以日本合同公司法律性质的探析为视角 .....                       | 薛夷风 223            |
| 一、日本版 LLC——合同公司的概述 .....                        | 224                |
| 二、合同公司的法律特征 .....                               | 225                |
| 三、关于合同公司与有限责任事业合伙的异同点 .....                     | 227                |
| 四、日本合同公司的立法经验对我们的启示 .....                       | 227                |
| <b>合作社法律制度研究</b>                                |                    |
| <b>借鉴台湾地区“合作社法”,推进大陆合作社立法 .....</b>             | <b>马跃进 233</b>     |
| 一、台湾地区“合作社法”简介 .....                            | 233                |
| 二、推动大陆合作社立法 .....                               | 236                |
| <b>农村集体经济组织的合作社法人制度改革探析 .....</b>               | <b>于海涌 苏燕玲 241</b> |
| 一、现行农村集体经济组织的主要缺陷 .....                         | 241                |
| 二、重组农村集体经济组织的基本思路 .....                         | 243                |
| 三、新型农村集体经济组织的治理结构 .....                         | 245                |
| 四、结语 .....                                      | 247                |
| <b>德国合作社法律制度研究 .....</b>                        | <b>王东光 248</b>     |

|                                 |         |
|---------------------------------|---------|
| 一、德国合作社的起源与发展 .....             | 248     |
| 二、德国合作社法 .....                  | 249     |
| 三、合作社法律与欧盟法的融合 .....            | 253     |
| 四、结语 .....                      | 258     |
| <b>合作社的法律特征探析</b> .....         | 石旭雯 259 |
| 一、合作社的模型——研究对象的选定 .....         | 259     |
| 二、合作社的法律地位——营利性的社团法人 .....      | 263     |
| 三、合作社的内部权利结构 .....              | 265     |
| <b>我国农村合作经济组织立法问题探讨</b> .....   | 刘宏渭 269 |
| 一、我国农民专业合作经济组织的发展特点 .....       | 270     |
| 二、我国农民专业合作组织存在的主要问题 .....       | 271     |
| 三、对我国农村合作经济组织立法的建议 .....        | 272     |
| <b>合作社产权制度探析</b> .....          | 刘丽萍 277 |
| 一、合作社资金的来源 .....                | 277     |
| 二、合作社财产所有权的性质 .....             | 279     |
| 三、与合作社财产所有权相关的其他制度 .....        | 282     |
| 四、合理的产权制度安排 .....               | 284     |
| <b>合作社基础法律问题探析</b> .....        | 冯兴俊 287 |
| 一、合作社的法律性质 .....                | 287     |
| 二、合作社的所有权 .....                 | 290     |
| 三、合作社的责任形式 .....                | 292     |
| <b>合作社的法律概念</b>                 |         |
| ——兼评《中华人民共和国农民专业合作社法(草案)》 ..... | 朱晓娟 295 |
| 一、各国或地区合作社概念的比较分析 .....         | 296     |
| 二、合作社应具备的法律要义 .....             | 298     |
| 三、对我国《农民专业合作社法(草案)》的评价与建议 ..... | 301     |
| <b>合作社的法律地位及其财产权</b> .....      | 陈彦晶 303 |
| 一、合作社的法人属性 .....                | 304     |
| 二、合作社的责任形态 .....                | 306     |
| 三、合作社的财产归属 .....                | 308     |
| 四、小结 .....                      | 310     |

|                               |     |     |
|-------------------------------|-----|-----|
| 我国合作社立法中的若干问题研究 .....         | 陈荣文 | 311 |
| 一、合作社的国际性定义与我国合作社法的调整范围 ..... |     | 311 |
| 二、合作社的法律地位 .....              |     | 313 |
| 三、合作社法中的政府角色 .....            |     | 314 |
| 四、合作社法的一般内容 .....             |     | 315 |
| 五、国际合作社运动的走向与我国合作社立法 .....    |     | 317 |
| 合作社治理结构的法律分析 .....            | 豆景俊 | 319 |
| 一、合作社治理原则 .....               |     | 319 |
| 二、合作社治理结构的基本特征:与公司的比较 .....   |     | 321 |
| 三、合作社治理结构的运作 .....            |     | 323 |
| 四、合作社治理结构的发展趋势及若干建议 .....     |     | 325 |
| 合作社与其他经济社团组织法律制度之异质性考察 .....  | 郑曙光 | 328 |
| 各国合作社立法模式比较及对中国立法的借鉴 .....    | 郭 丹 | 336 |
| 一、引言 .....                    |     | 336 |
| 二、各国合作社立法模式的比较 .....          |     | 337 |
| 三、借鉴与思考——我国合作社立法的模式选择 .....   |     | 340 |
| 制定我国合作社立法的构想 .....            | 郭富青 | 343 |
| 一、我国合作社立法的必要性 .....           |     | 343 |
| 二、我国合作社立法的法理基础与立法指导思想 .....   |     | 344 |
| 三、我国合作社法的性质与立法的体例 .....       |     | 346 |
| 四、关于我国合作社法基本构造的设想 .....       |     | 347 |
| 合作社与相关民商事主体比较分析 .....         | 胡鹏翔 | 351 |
| 一、什么是合作社 .....                |     | 351 |
| 二、合作社与股份有限公司的比较 .....         |     | 354 |
| 三、合作社与股份合作公司的比较 .....         |     | 356 |
| 四、合作社与行业协会的比较 .....           |     | 357 |
| 五、结论 .....                    |     | 358 |
| 合作社制度的和谐理念探析 .....            | 席晓娟 | 360 |
| 一、合作社制度的历史发展与中国现行合作社制度 .....  |     | 360 |
| 二、合作社制度的和谐性分析 .....           |     | 361 |
| 三、以和谐理念为指导,构建我国合作社法律制度 .....  |     | 364 |

|                                |                    |
|--------------------------------|--------------------|
| 四、结语 .....                     | 367                |
| <b>农业合作社的法律分析 .....</b>        | <b>彭真明 文 杰 368</b> |
| 一、农业合作社的法律地位 .....             | 368                |
| 二、社员的资格 .....                  | 371                |
| 三、农业合作社财产的所有权归属 .....          | 372                |
| 四、农业合作社的利润分配 .....             | 373                |
| 五、社员对农业合作社债务的责任 .....          | 374                |
| <b>论合作社的主体地位 .....</b>         | <b>董惠江 376</b>     |
| 一、我国法律关于合作社主体地位的现行规定及其评析 ..... | 377                |
| 二、比较法上的考察 .....                | 380                |
| 三、结论 .....                     | 383                |
| <b>农民合作经济法律问题初探 .....</b>      | <b>魏国君 385</b>     |
| 一、农民合作经济的立法模式和称谓选择 .....       | 385                |
| 二、农民合作社的概念 .....               | 387                |
| 三、农民合作社的法律地位 .....             | 390                |
| 四、农民合作社法的法律性质 .....            | 392                |

## 公司法律制度研究

### 我国国有企业改制重组过程中的制度创新

|                              |         |
|------------------------------|---------|
| ——信托机制在 ESOP 中的法律问题研究 .....  | 王 月 397 |
| 一、我国 ESOP 制度构建过程中面临的困境 ..... | 398     |
| 二、信托机制在 ESOP 中的应用 .....      | 399     |
| 三、信托机制应用中应注意的法律问题 .....      | 401     |

|                               |                    |
|-------------------------------|--------------------|
| <b>公司分立中少数股东权利救济之探讨 .....</b> | <b>刘 文 张照涓 403</b> |
| 一、背景性交待 .....                 | 403                |
| 二、途径之一:司法外救济 .....            | 404                |
| 三、途径之二:司法内救济 .....            | 407                |
| 四、结语 .....                    | 411                |

|                         |                |
|-------------------------|----------------|
| <b>台湾地区公司重整程序 .....</b> | <b>刘迎霜 412</b> |
| 一、公司重整的申请 .....         | 413            |
| 二、公司重整的裁定 .....         | 414            |

|                                            |             |
|--------------------------------------------|-------------|
| 三、公司重整程序的结束 .....                          | 417         |
| <b>中国证券公司收购期货公司的政策分析</b>                   |             |
| ——以参与金融期货业务为视角 .....                       | 田 田 419     |
| 一、券商收购期货公司的背景 .....                        | 420         |
| 二、券商收购与期货公司重组的政策设计与实施 .....                | 423         |
| 三、金融期货政策预案的初步解析 .....                      | 427         |
| <b>金融控股公司的设立模式研究</b> .....                 | 李祝用 鲍为民 431 |
| 一、“非金融企业基础平台”模式 .....                      | 432         |
| 二、“单一金融企业基础平台”模式 .....                     | 433         |
| 三、“多个金融企业基础平台”模式 .....                     | 438         |
| <b>对我国金融控股公司监管的法律思考</b> .....              | 江合宁 程素芝 441 |
| 一、对金融控股公司的法律界定 .....                       | 441         |
| 二、我国金融控股公司面临的主要问题 .....                    | 443         |
| 三、对我国金融控股公司监管的法律思考 .....                   | 445         |
| <b>我国新《公司法》中出资形式制度的再探讨</b> .....           | 郝 磊 449     |
| 一、出资形式制度的创新及其意义 .....                      | 449         |
| 二、《公司登记管理条例》与新《公司法》中出资形式制度的冲突与<br>协调 ..... | 451         |
| 三、我国出资形式制度的具体适用问题 .....                    | 452         |
| <b>商法学研究动态与综述</b>                          |             |
| (2005. 04—2006. 07) .....                  | 马建兵 任尔昕 458 |
| 一、商法总论 .....                               | 458         |
| 二、公司法 .....                                | 462         |
| 三、证券法 .....                                | 472         |
| 四、票据法 .....                                | 476         |
| 五、保险法 .....                                | 478         |
| 六、合伙法 .....                                | 480         |
| 七、合作社法 .....                               | 481         |
| 八、信托法 .....                                | 482         |
| 九、破产法 .....                                | 483         |
| 十、海商法 .....                                | 484         |

# 合伙法律制度研究





# 合伙企业团体能力的思考大纲

王保树\*

## 一、问题的提出

合伙企业作为商人的一种形式,属于商事组织的构成部分,这已形成人们的共识,无须再进行讨论。但是,如何认识合伙企业的主体地位,特别是如何认识合伙企业的团体能力,还是需要进一步探讨的。

《民法通则》颁布初期,许多人曾对民事合伙的主体性,尤其是它的能力,提出了质疑。但是,1993年9月2日修订了《经济合同法》,该法第2条将“其他经济组织”列入合同主体范围。从此,对于具有组织形式的民事合伙的主体性及其能力的质疑解除了。1997年2月23日颁布了《合伙企业法》,合伙企业作为一种企业形态被立法肯定下来。在此情况下,合伙企业的力量是否不完全相同于民事合伙,对于它的能力是否应有更新的理解,引起了人们的重视。

同时,合伙企业和公司都是商人的一种形式,他们都以自己的名义从事商事活动。其间的商事能力有无差别?如果有差别,其差别的意义何在?

对于上述问题的研究均涉及对合伙企业团体能力的认识。无疑,对其认真探讨是有必要的。

## 二、合伙企业与非法人组织、民事合伙的比较:寻求讨论问题的入径

20世纪80年代以来,我国有一系列法律对合伙组织做出了规定,其司法解释

---

\* 王保树,清华大学法学院教授、博士生导师,中国法学会商法学研究会会长。