

主编 周开年

企业的法律 环境

AI WAI QI YE GUAN LI FANG

LUE CONG SHU



● 海外企业管理方略丛书

● 湖北人民出版社

企业的法律环境

鄂新登字 01 号

· 海外企业管理方略丛书 ·

企业的法律环境

◎李 会 著

出 版 者 湖北人民出版社 [武汉市解放大道新育村 63 号]
邮 政 编 码 430022 发 行 科 电 话 (027)5829493

印 刷 者 湖北省新华印刷厂 开 本 787×1092 毫米 1/32
发 行 者 湖北人民出版社 印 张 8.125
1994 年 8 月第 1 版 1994 年 8 月第 1 次印刷 插 页 2
印 数 1—5 120 册 字 数 160 千字

ISBN 7-216-01522-3/F·224 定 价, 7.60 元

本书如因印制质量不合格,可以由印刷厂调换

海外企业管理方略丛书

总 序

市场经济是竞争的经济,经济竞争就是从自然界加倍疯狂地搬到社会中的“达尔文式”的企业生存斗争,它使适者生存壮大,不适者衰落淘汰。中国正在进行的前无古人的市场经济取向改革工程,已经逐渐将企业塑造为自主经营、自负盈亏的经济实体。市场经济中的优胜劣汰法则,即将来临的“复关”所引进的国际经济竞争,给即将进入 21 世纪的中国企业经营管理人员提出了如何使企业保生存、求发展这一庄严的历史任务。

企业有如一支乐队,企业的管理人员就是这支乐队的指挥。成功的经营宛如企业这支乐队所奏出的美丽乐章,不言而喻,指挥得法显然是演奏成功的一个极为关键的因素。西方人早就认为,生产至少有四个要素:土地、劳动、资本和管理,管理作为一个新的生产要素,其地位随着时间的推移日趋上升。毫无疑问,企业是生存下去还是死亡,是停滞不前还是发展壮大,管理在其中扮演着十分重要的角色。而透视我国企业管理的现状,人们总有一种

油然而生的落后陈旧感。人们常哀叹企业效率不高,究其原因,自然多种多样,不胜枚举,既有体制方面的束缚,又有技术落后的阻碍,但是,管理技巧的贫乏无疑难辞其咎。中国的发展呼唤着市场经济,而市场经济的高效运作呼唤着进行管理创新的企业家。

管理创新是企业家的本质,有效管理是企业管理人员应当追求的目标。按照西方学者的界定,“企业家”(Entrepreneur)是一个具有特定涵义的概念,是指那些能够实现管理创新的企业经营管理人员,创新是指企业组织、经营方向、经营策略等的新突破。企业要在激烈的国际国内竞争中保生存、求发展,就必须向管理要效率,实现创新的企业管理,创新管理可以称之为企业在竞争中致胜的软件。

现代著名的经济学大师、英国的凯恩斯先生曾颇富哲理地写道:“狂人执政,自以为得自天启,而其狂想之来,实际上总是得自以前某个拙劣的学者。”狂人是如此,智者也不例外。无论是古今,还是中外,那些硕果累累、名声赫赫的企业家,无一不是在某些经营管理思想和方法的指导下从事企业经营管理的。要在现代市场经济竞争中致胜,单凭自身经验来进行经营管理是远远不够的,自身的经验有其局限性,而且经验的累积常常要付出惊人的“试错费用”,要千淘万淘才始得金。因而,智者不仅要自身的经验和教训中学习,还要善于借鉴和利用他人和国外的经验,尽量缩减探索时间,减少试错费用。所以,

吸收国外企业成功的经营管理经验,采集其中可资借鉴的精华,对于经营管理水平普遍亟待提高的中国企业经营管理人而言,无疑将会产生无法估量的“他山之石”的效应。正是基于此理,在湖北人民出版社各位领导的倡导和大力支持下,我们特编写本套丛书。

丛书在选题上根据我国目前的实际情况,既上演了企业管理技巧等传统节日,又增添了企业经营的法律环境、政府应当如何管理企业等新的节目。在内容安排上,丛书侧重于结合我国企业的实际需要,有针对性系统地介绍国外企业经营管理的方略、经验和理论,注重实务性和可操作性。在写作手法上,力求行文生动、简明扼要、深入浅出,融趣味性和知识性于一体,以求丛书具有雅俗共赏的格调。必须指出的,刘鼎华社长和青年读物编辑室的董玮主任、陈中琼和陈冬新两位女士,在丛书的编写过程中付出了大量的心血,其悉心指导保证了丛书的质量。

“海阔凭鱼跃,天高任鸟飞”。未来的经济竞争是管理创新的竞争,中国市场经济呼唤着企业家的问世,也给企业家提供了广阔而前景光明的活动舞台。不难预料,21世纪的中国将是企业家施展雄图伟略、创造惊天动地奇迹的天地。我们衷心希望华夏大地能涌现一批世界级的企业家!

周开年

1993年11月10日于武汉大学枫园博士楼

目 录

1. 导言：你可以游刃有余

- 1. 1 从庖丁解牛谈起..... (3)
 - 1. 2 企业的法律环境扫描..... (5)
 - 1. 2. 1 法律的谱系 (5)
 - 1. 2. 2 企业的法律环境扫描 (9)
 - 1. 3 本书的目的和内容安排 (11)
 - 1. 3. 1 为谁作嫁..... (11)
 - 1. 3. 2 一点说明..... (12)
 - 1. 3. 3 法林揽圣..... (12)
-

2. 市场秩序的建立——合同法的妙用

2. 1	从君子协定到契约精神	(15)
2. 1. 1	君子协定往往使君子成为小人	(15)
2. 1. 2	契约精神常常使小人成为君子	(15)
2. 2	合同法常识和处理合同的技巧	(16)
2. 2. 1	中国的合同法	(16)
2. 2. 2	构成合同的基本要素	(18)
2. 2. 3	合同的履行、违约的处理与不可抗力	(28)
2. 2. 4	合同的让与	(36)
2. 2. 5	合同的消灭	(38)
2. 3	合同的一般结构形式和合同示例	(45)
2. 3. 1	合同的一般结构形式	(45)
2. 3. 2	合同示例	(48)

3. 企业的法律基础

——神圣的财产法及其他

3. 1	财产制度的起源和演变	(101)
3. 1. 1	谈判模型	(101)

3. 1. 2	财产制度的起源：一个理想实验	(102)
3. 1. 3	“搭便车者”和私有产权的局限性	(104)
3. 2	企业的组织形式	(106)
3. 2. 1	企业的实质	(106)
3. 2. 2	企业的组织形式	(106)
3. 3	市场经济中的国有企业	(142)
3. 3. 1	无可奈何花落去，市场经济悄然来	(142)
3. 3. 2	叫喊搞活何时了，问题知多少？	(143)
3. 3. 3	别无选择：舍鱼而求熊掌	(144)

4. 何必事事躬亲

——代理制度的兴起和代理法

4. 1	代理制度的兴起	(149)
4. 1. 1	从偶尔的代理行为到职业掮客的出現	(149)
4. 1. 2	代理行为的规范：代理法	(150)

4. 2	代理合同	(155)
4. 2. 1	代理人的义务	(155)
4. 2. 2	委托人的义务	(156)
4. 2. 3	本人及代理人与第三者的关系	(157)
4. 3	特别责任代理	(159)
4. 4	中国的外贸代理制	(161)
4. 4. 1	中国现行的外贸代理制	(161)
4. 4. 2	我国外贸代理制的弊端和可供选择的改革措施	(162)

5. 害你没商量——漫话侵权法

5. 1	侵权行为的构成与侵权法的基本原则	(165)
5. 1. 1	侵权行为的构成	(165)
5. 1. 2	侵权法的基本原则	(167)
5. 2	日益重要的产品责任法	(169)
5. 2. 1	现代产品责任法的演变	(169)
5. 2. 2	美国的产品责任法	(170)

6. 不是货币的流通证券

——票据和票据法

6. 1	票据及其法理	(177)
6. 1. 1	票据的起源和作用	(177)
6. 1. 2	票据的法理	(178)
6. 2	汇票的使用程序	(181)
6. 2. 1	汇票的出票	(181)
6. 2. 2	汇票的背书	(186)
6. 2. 3	汇票的提示	(189)
6. 2. 4	汇票的承兑	(190)
6. 2. 5	汇票的保证	(192)
6. 2. 6	汇票的付款	(193)
6. 2. 7	汇票的拒付	(194)
6. 2. 8	汇票的追索权	(194)
6. 2. 9	汇票上的伪造签名	(195)
6. 3	本票与支票	(199)
6. 3. 1	本票	(199)
6. 3. 2	支票	(199)

7. 纠纷的解决——诉讼程序法

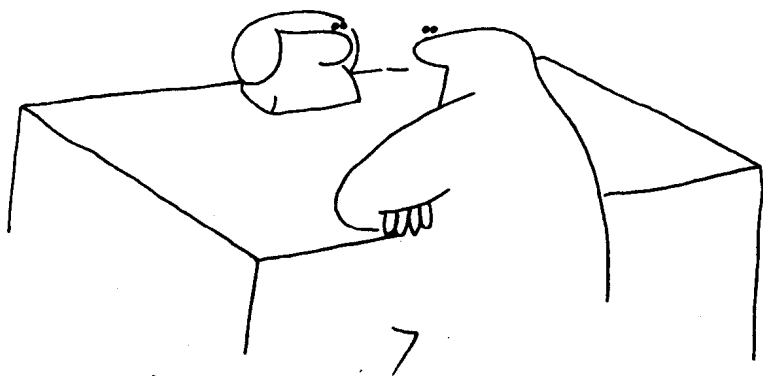
- 7. 1 可供选择的解决纠纷的途径..... (203)
 - 7. 1. 1 协商：和为贵 (203)
 - 7. 1. 2 调解：给对方一个台阶，也给你一个台阶 (204)
 - 7. 1. 3 仲裁：求诸权威 (205)
 - 7. 1. 4 诉讼：最后的选择 (211)
- 7. 2 解决纠纷的策略..... (212)
 - 7. 2. 1 为什么提起诉讼 (212)
 - 7. 2. 2 强硬还是温和：讨价还价的策略 (214)

8. 费厄泼赖——反托拉斯法

- 8. 1 反托拉斯法概述..... (221)
 - 8. 1. 1 反托拉斯法简史 (221)
 - 8. 1. 2 减少违法行为的方法 (225)

8. 2	横向的价格关系	(227)
8. 2. 1	固定价格的几种基本方法	(227)
8. 2. 2	固定价格的形成	(229)
8. 2. 3	隐含的串通	(230)
8. 3	合并	(232)
8. 3. 1	合并：扩大企业的途径	(232)
8. 3. 2	横向合并	(234)
8. 3. 3	纵向合并	(235)
8. 3. 4	混合合并	(236)
8. 4	纵向的企业间关系	(238)
8. 4. 1	零售价格的维持	(238)
8. 4. 2	搭售	(240)
8. 4. 3	独家经营	(241)
8. 4. 4	独占地区	(243)
8. 5	价格歧视	(244)
8. 5. 1	掠夺性竞争	(244)
8. 5. 2	对第二线竞争的损害	(245)

导言：你可以游刃有余



1. 1 从庖丁解牛谈起

在西方市场经济国家，没有庞大的行政机构，各种经济关系和经济活动主要是通过一系列法律来规范的。由于法律文本浩如烟海，各种法律文本之间的关系又错综复杂，因此，



公司的问题堆积如山，最麻烦的是负债累累明天就要关门了

了解并熟悉企业的法律环境，对于企业的各种经济活动是十分重要的，也是十分困难的。面对复杂的法律环境和激烈的市场竞争，在美国，许多企业是今天开业，明天就关门，企业的平均寿命仅为6年。不过，在美国，靠白手起家，在几年之内成为亿万富翁的也大有人在。例如，美籍华人王安博士，从六百美元开业，几年之内即具有上亿美元资产，20年后，企业资产达30多亿美元，不过，他的公司就在他去世后不到两年就破产了；当然，像洛克菲勒家族那样的常青树也不少。

为什么不同企业的命运如此不同呢？让我们从庖丁解牛的故事谈起。请看下文：

庖丁为文惠君解牛，手之所触，肩之所倚，足之所履，膝之所对，砉然响然，奏刀騞然，莫不中音。合于桑林之舞，乃中经首之会。

文惠君曰：“嘻，善哉！技盖至此乎？”

庖丁释刀对曰：“臣之所好者道也，进乎技矣。始臣之解牛之时，所见无非全牛者。三年之后，未尝见全牛也。方今之时，臣以神遇而不以目视，官知止而神欲往。依乎天理，批大郤，导大窾，因其固然。技经肯綮之未尝，而况大軱乎！良庖岁更刀，割也；族庖月更刀，折也。今臣之刀十九年矣，所解数千牛矣，而刀刃若新发于硎。彼节者有闲，而刀刃者无厚；以无厚入有闲，恢恢乎其于游刃必有余地矣，是以十九年而刀刃若新发于硎。虽然，每至于族，吾见其难为，怵然为戒，视为止，行为迟。动刀甚微，謦然已解，如土委地。提刀而立，为之