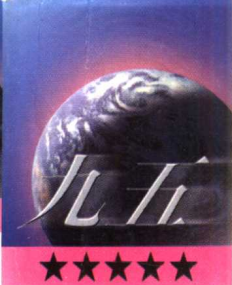


普通高等教育“九五”国家级重点教材



商法学

SHANG FA XUE

徐学鹿 主编
范健 副主编

中国财政经济出版社 ■ ■

普通高等教育“九五”国家级重点教材

商 法 学

徐学鹿 主 编

范 健 副主编

中国财政经济出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

商法学/徐学鹿主编. —北京: 中国财政经济出版社, 1998.9

ISBN 7-5005-3936-3

I. 商… II. 徐… III. 商法-高等学校-教材 IV. D912.291

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (98) 第 22558 号

中国财政经济出版社出版

URL: <http://www.cfeph.com>

e-mail: cfeph@drc.go.cn.net

(版权所有 翻印必究)

社址: 北京东城大佛寺东街 8 号 邮政编码: 100010

发行处电话: 64033095 财经书店电话: 64033436

北京财经印刷厂印刷 各地新华书店经销

850×1168 毫米 32 开 20.125 印张 479 000 字

1998 年 10 月第 1 版 1998 年 10 月北京第 1 次印刷

印数: 1—3 055 定价: 29.50 元

ISBN 7-5005-3936-3/D·0030

(图书出现印装问题, 本社负责调换)

作者简介

江 伟 中国人民大学法学院教授、博士研究生导师、院学位委员会委员，海南大学法学院兼职教授，全国人大财经委员会破产法起草小组顾问，中国法学会诉讼法研究会副总干事，中国公证员协会理事，《法学杂志》、《法学家》编委。编著有：《中国民事诉讼法教程》、《民事诉讼法学》、《中国民事诉讼法研究综述》、《民事诉讼法专论》等。

金 涛 大连海事大学法学教授、国际商法研究生导师，律师，大连仲裁委员会国际商事仲裁员。主要著作有：《经济法实用教程》（统稿）、《经济合同法新论》（主编）、《国际经济法大辞典》（副主编）、《海商法大辞典》（分科主编）等，译著有韩国《海商法》、《涉外私法》，发表多篇学术论文。

范 健 南京大学法学院院长、教授、硕士研究生导师，中德经济法研究所中方所长，国家教委高校法学学科教学指导委员会委员，中国法学会理事，1996年2月获中国法学会评出的全国杰出青年法学家称号。主要科研成果有：专著《德国商法》、《反倾销法研究》，二人合著《关贸总协定规则与适用惯例》、《公司法论》，主编《中国经济法》等多部，发表学术论文百余篇，其中《商法探源》、《二十世纪世界商法之进展》等论文，被美国和德国杂志转摘。

徐学鹿 北京商学院商法研究所所长，内贸部高校学科建设指导委员会委员，教授、律师、商法硕士研究生导师，河北经贸大学兼职教授。主要著作有：《商法概论》、《商法》、《改革开放中的商法理论与实践》、《商法教程》等专著，主编、参编著作逾千万字。在《中国法学》、《法学研究》、《法学杂志》、《法制与社会发展》、《法学与实践》等期刊发表学术论文逾百万字。多项作品获奖。原内贸部部级优秀专家、享受国务院特殊津贴专家。1997年10月被英国剑桥国际传记中心授予“96/97年度国际杰出人物”称号，并获剑桥“20世纪卓越成就奖”。

程信和 中山大学法律学系教授、经济法硕士研究生导师、法学研究所所长、校学术委员会及学位委员会委员，律师、仲裁员。著作有：《经济法新论》、主编《企业法制通论》、《合同法制通论》等，发表《公法、私法与经济法》、《论比较经济法在中国的创立和应用》等学术论文数十篇。

漆多俊 武汉大学台港澳法律研究所所长、法学院教授、经济法博士研究生导师，湖北省人民政府参事。主要著作有：《经济法基础理论》、《国民经济的法律调整》、《中国公司法教程》、《企业破产制度》；主编《中国经济组织法》、《企业走向市场法律保障》、《票据法原理》、《中国税法通览》、《经济合同法原理与实务研究》、《中国公司法原理与实务研究》等；发表多篇学术论文。多部论著获奖。

王治宇 北京商学院法律系副教授、硕士研究生导师、商法教研室主任。曾赴芬兰拉朋兰塔商学院进修。著作有：《新编公司法》（两人合编），在《中国经济法百科全书》、《最新精编中国

公司法实务全书》担任编委，参编《商法教程》、《新编经济法》等，总字数约 30 万字。并在《法学杂志》等期刊发表学术论文多篇。

江合宁 兰州商学院经济法系系主任，法学副教授。主要著作有：《经济法学》、《现代公司法》（第二主编）、《中外经济法案例精选》等，发表学术论文十多篇。

赵威 中国政法大学国际经济法系副教授、法学博士。主要著作有：《票据权利研究》、《中外合作开发煤炭资源的法律问题》，主编《国际商事合同法理论与实务》、《国际融资法理论与实务》、《国际票据法理论与实务》、《国际会计法理论与实务》、《国际代理法理论与实务》、《国际仲裁法理论与实务》等，总计约 200 万字。

赵新华 吉林大学法学院经济法学系系主任、副教授、硕士研究生导师。曾以高级访问学者、客座教授，赴日本关西学院大学、札幌学院大学访问研究。主要学术著作有：《票据法》、《中国商法概论》（合著）、《经济法学》（主编）、《经济法概论》（合著）；发表《论票据保证》、《论日本民商法的体系》、《日本票据法略论》、《市场经济与中国商法的生成》（日文）、《论违反公司法犯罪》等学术论文多篇。

阮赞林 杭州商学院法律系系副主任、副教授，浙江省商法研究会副会长。主要著作有：《票据法学》并主编《经济法学》、《国际经济法》等五本著作，发表《中外汇票背书制度的比较研究》、《经销权抵押转让的几个法律问题探讨》等学术论文多篇。

王亦平 北京商学院法律系商法教研室讲师，北京大学法学硕士。主持或参加《公司法词典》、《西方企业规范集成》、《公司百科全书》、《对外经济贸易实用法律文本全书》编写，分别担任副主编或编委。著述百余万字。先后在《中外法学》、《法学杂志》、《经济改革》、《中国投资管理》等期刊，发表《论我国现代企业制度及其法律模式》、《公有制与现代公司制度对接的法律思考》、《企业破产若干法律问题的研究》等学术论文多篇，《我国房地产关系中的几个法律问题》入选1996年社会科学成果文集。

吕来明 北京商学院法律系商法教研室讲师，中国政法大学法学硕士。发表论文、专著、合著等共计百余万字，代表作有《法人制度论》（合著，国家社科基金科研项目）、《地产法新论》（中宣部第五届“五个一工程”图书类获奖作品）、《从归属到利用——兼论所有权理论结构的更新》（《法学研究》百期优秀论文评选入选作品）等。

魏国君 大连海事大学交通运输管理学院讲师，律师。北京大学法学学士。主要参与《国际经济法大辞典》、《海商法大辞典》等的撰稿。

王景琦 中国人民大学法学院博士研究生，编著有《知识产权的侵害赔偿》、《证据调查》（合著）、《欧美民事诉讼程序》（英文）等。

前 言

商法作为法律，在我国它是崭新的立法领域，受到了立法部门的高度重视；商法作为法学，在我国它是崭新的研究领域，吸引着越来越多人士的学习和研究。《商法学》在世纪之交出版，我们怀着激动的心情，希望它在培育现代法律人才，普及和传播现代商法，尽快建立我国社会主义市场经济法律体系，实现科教兴国和可持续发展战略等方面，能发挥应有的作用。

《商法学》立足中国，但不局限于中国。社会转型时期的中国商法，需要创新，需要研究商法在现代市场经济中的地位、商法的科学体系、商法发展的规律性，这就有必要借鉴符合市场经济客观规律的、科学的国外先进的商法制度，力求尽快实现中国商法的现代化。但是，《商法学》在适当介绍现代市场经济国家商法原理时，目标是放在探索中国的商法，不是简单地照搬外国商法，而是着眼于中国国情，力求“洋为中用”，以期推动有中国特色的社会主义现代商法体系的及早建立。《美国统一商法典》是美国现代化的象征。我国也应有标志我国现代化的、人类历史上未曾有过的我国的《商法典》。因为，21世纪是商法的时代。

中国几千年的法制史和法律思想史，就是一部从排斥商法到承认商法的历史。为了使这种“承认”理论化、体系化、科学化、法律化，让更多的人理解和掌握商法，转化成建立我国社会主义市场经济法律体系的物质力量，主观上我们尽了自己的努

力。但由于我们自身法律理念不可能不受时间、空间和水平的局限，不可避免会或多或少残留非现代商法的理念、观点，这只能有待将来加以修正。同时，也可能存在其他方面的缺点、错误，敬请读者批评指正。

改革开放初期我们才开始涉足商法，1986年出版了《商法概论》，后经根本性修改，于1991年出版了《商法》，以及后来又出版了《商法教程》。为了提高教材质量，《商法学》立项后，我们邀请了中国人民大学、武汉大学、南京大学、吉林大学法学院、中国政法大学、中山大学、大连海事大学以及兰州、杭州商学院等十所全国著名院校的法学教授、专家，共同完成了这一教材。该教材立足本科，兼顾其他层次，可用作法学专业、经济、管理等非专业的本科及其他层次教学的教材，也可作为从事立法、司法、法律服务、行政、经济、企业管理界人士自修商法的用书。

《商法学》在出版中，得到了中国人民大学、中国政法大学、武汉大学、南京大学、吉林大学、中山大学、大连海事大学、兰州商学院、杭州商学院、国内贸易部教育司的大力支持，特别是北京商学院的领导及其教务处等有关职能部门的领导、专家、工作人员，他们从北商法学专业的发展定向，到教材的申报、立项、编写等，从各方面给予了关怀和支持；在审定中，江平教授提出了具体的、极为宝贵的意见，在此一并致谢！

《商法学》主编在统稿中，为了使教材的全部内容保持一致，对有关章节作了内容或文字修改。各章作者的分工是：

徐学鹿：第一章、第二章、第三章、第六章、第八章、第九章；

江合宁：第四章；

吕来明：第五章；

程信和：第七章；
漆多俊：第十章；
赵 威：第十一章；
王亦平：第十二章；
阮赞林：第十三章；
赵新华：第十四章；
范 健：第十五章；
金 涛、魏国君：第十六章；
王治宇：第十七章；
江 伟、王景琦：第十八章。

北京商学院商法研究所有关教师及商法理论与实务方向的硕士研究生：曹慧、傅琳、孙喜来、关军、严巧敏、迟平、伍红等，参加了有关问题的研究、讨论和资料收集工作。田少波、王辉、徐霞、罗钧，以及商法本科专业滕飞等参加了有关组织工作。

徐学鹿

于北京商学院商法研究所

1997年11月

ab

目 录

第一编 商法总论

第一章 商法概述	(3)
第一节 商法的概念和特征	(3)
第二节 商法的调整对象	(10)
第三节 商法与其他部门法的关系	(14)
思考题	(32)
作 业	(32)
第二章 商法的产生和发展	(33)
第一节 商法产生发展概述	(33)
第二节 大陆法系及原苏联、东欧的商法	(36)
第三节 英美法系国家的商法	(48)
第四节 我国的商法	(59)
思考题	(62)
作 业	(62)

第二编 商 主 体

第三章 商主体概述	(65)
第一节 商主体的概念和分类	(65)

第二节	商人的组织形式	(72)
第三节	商法人	(81)
思考题		(86)
作 业		(86)
第四章	公 司	(87)
第一节	公司及公司法概述	(87)
第二节	公司通则	(100)
第三节	股份有限公司	(121)
第四节	有限责任公司	(132)
第五节	证券	(137)
思考题		(145)
作 业		(145)
第五章	独资及合伙企业	(146)
第一节	独资企业	(146)
第二节	合伙企业	(153)
思考题		(167)
作 业		(168)
第六章	代理商	(170)
第一节	代理商概述	(170)
第二节	代理商的分类	(177)
第三节	代理关系	(183)
思考题		(189)
作 业		(189)
第七章	破 产	(190)
第一节	破产及破产法概述	(190)
第二节	破产界限	(196)
第三节	破产程序的开始	(198)

第四节	破产案件中的当事人、主持人及其权利义务	(201)
第五节	破产拯救	(204)
第六节	破产清算	(208)
第七节	破产责任	(215)
第八节	对破产企业职工的善后措施	(216)
思考题		(219)
作 业		(219)

第三编 商 行 为

第八章	商行为概述	(223)
第一节	商行为的概念和特征	(223)
第二节	商行为的分类	(233)
思考题		(239)
作 业		(239)
第九章	商事合同	(240)
第一节	商事合同概述	(240)
第二节	《国际商事合同通则》	(245)
第三节	买卖	(269)
第四节	买卖合同	(275)
思考题		(295)
作 业		(295)
第十章	期 货	(297)
第一节	期货与期货法概述	(297)
第二节	期货交易主体	(304)
第三节	期货合约	(312)
第四节	期货交易主体的权利和义务	(315)

第五节 期货市场的监督管理.....	(320)
思考题.....	(322)
作 业.....	(323)
第十一章 融资租赁.....	(325)
第一节 融资租赁及融资租赁法概述.....	(325)
第二节 融资租赁的形式.....	(337)
第三节 融资租赁合同.....	(341)
思考题.....	(354)
作 业.....	(354)
第十二章 信 托.....	(355)
第一节 信托与信托法概述.....	(355)
第二节 信托的演化及制度功能.....	(369)
第三节 信托的成立与生效.....	(382)
思考题.....	(385)
作 业.....	(385)
第十三章 担 保.....	(387)
第一节 担保与担保法概述.....	(387)
第二节 保证.....	(394)
第三节 抵押权.....	(401)
第四节 质权.....	(407)
第五节 留置权.....	(414)
第六节 定金.....	(418)
思考题.....	(420)
作 业.....	(420)
第十四章 票 据.....	(422)
第一节 票据概述.....	(422)
第二节 票据通则.....	(430)

第三节	汇票	(444)
第四节	本票	(460)
第五节	支票	(464)
思考题		(469)
作业		(469)
第十五章	保 险	(470)
第一节	保险与保险法	(470)
第二节	保险合同	(479)
第三节	保险公司	(500)
第四节	保险业的监督管理	(506)
第五节	保险代理人与保险经纪人	(509)
第六节	海上保险合同	(512)
思考题		(519)
作业		(519)
第十六章	海 商	(521)
第一节	海商及海商法概述	(521)
第二节	船舶与船员	(525)
第三节	海上货物运输合同	(534)
第四节	海上旅客运输合同	(550)
第五节	海上拖航合同	(554)
第六节	船舶租用合同	(556)
第七节	船舶碰撞	(560)
第八节	海难救助	(565)
第九节	共同海损	(567)
思考题		(572)
作业		(572)

第四编 商事权利救济

第十七章 商事法律责任·····	(577)
第一节 商事法律责任概述·····	(577)
第二节 商事违约责任与商事侵权责任·····	(586)
第三节 商事犯罪·····	(592)
思考题·····	(597)
作 业·····	(597)
第十八章 商事仲裁与诉讼·····	(598)
第一节 商事仲裁·····	(598)
第二节 商事诉讼·····	(610)
第三节 商事仲裁与诉讼的关系·····	(622)
思考题·····	(626)
作 业·····	(626)
附：学生学习参考书目·····	(627)

第一编

商法总论