

21世纪高等学校法学专业应用型系列教材

总主编 王肃元



商 法 学

主 编 / 王肃元



兰州大学出版社

21 / 世 / 纪 / 高 / 等 / 学 / 校 / 法 / 学 / 专 / 业 / 应 / 用 / 型 / 系 / 列 / 教 / 材



商 法 学

主 编 王肃元

副主编 刘为民

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

王肃元 刘为民 王 月

杨 旭 石旭雯



兰州大学出版社

21 世纪高等学校法学专业应用型系列教材

编辑委员会

主任 王肃元

副主任 孙秋杰 陶炳海

委员 李玉基 刘志坚 江合宁 任尔昕 魏克强
姚文振 王汝发 杨 平 刘建青 陈光义
陈 农 李重阳 焦盛荣 李爱伶

总主编简介

王肃元，男，1955年11月生，甘肃天水人，法学硕士。甘肃政法学院院长、教授、硕士生导师，甘肃省“555”创新人才工程第一层次人才，甘肃省重点学科民商法学学科带头人，享受国务院特殊津贴。兼任甘肃省人大常委会立法顾问，兰州市人大常委会立法顾问，全国政法院校经济法研究会会长，西北高教管理研究会副理事长，甘肃省法学会副会长等职。出版《市场机制与政府干预》、《公司法基本制度概论》等学术著作、教材13部，发表论文90多篇，其中有多篇论文发表在《中国法学》、《法学家》、《政法论坛》、《现代法学》等国家级权威刊物和核心刊物上。主持国家哲学社会科学规划项目“西北少数民族地区政府行为与公民权利保障研究”、全国教育科学“十五”规划项目“当代中国农村教育发展研究”等国家级、省部级科研项目12项。多年来，在高等教育管理及民商法学、经济法学等领域研究成果卓著，多次获省部级各类科研奖项，并荣获全国五一劳动奖章。

ISBN 7-311-02743-8



9 787311 027438 >

ISBN 7-311-02743-8/D·195 定价: 46.00元

此为试读, 需要完整PDF请访问: www.ertongbook.com

总序

当时光的车轮匆匆驶入 21 世纪的时候,我们有理由相信,中国,这个有着悠久历史和厚重传统文明的古老国度,也已开步迈向了法治现代化的道路,并昭示出光明的前景。改革开放以来,经济多元化和政治民主化的发展迫切需要法治的推动、保障和引导,社会的进步、权利意识的觉醒呼唤一个法治时代的来临。在历史动力的促动之下,立法被提上了国家生活的重要日程,一个以宪法为核心的颇具规模的中国特色社会主义法律体系逐步形成并趋于完善。行政执法正在逐步实现规范化、程序化和法制化,政府依法行政、依法管理的水平有了明显提高。以刑事诉讼、民事诉讼和行政诉讼为核心的三大诉讼体系渐趋完备,司法体制改革借助经济体制改革和政治民主化进程的推进而得以推进。“依法治国、建设社会主义法治国家”终于历史性地进入国家生活和社会生活之中,成为上个世纪最后若干年里中国最重大的进步之一。可以说,中国的法治建设在经历了曲折的发展道路之后,终于可以以一个崭新的面貌终结一个世纪,并迎来新世纪的曙光。

应当明了,法治现代化的进步,不仅取决于政府与社会的鼎力推动,而且有赖于法学教育的繁荣。我国的法学教育经过三十年的迅速发展,已经建立了一个多形式、多层次、多规格的法学教育体系,形成了比较完整、科学和稳定的法学学科分类布局;理论法学、应用法学门类齐全,一些法学子学科、法学边缘学科也渐次成型,法学学科体系在不断调整中日益完善和成熟。法学教育的规模迅速扩大,法学教育水平不断提高。统计资料显示,截至 2005 年底,我国有法学本科专业的高等院校已达 559 所(这一数字尚不包括独立院校及各类法学专科学校),法学专业在校本科生和研究生达 30 万人,其中本科生为 20 多万人,法律硕士专业学位研究生 2 万多人,法学硕士研究生 6 万多人,法学博士研究生 6000 多人。法学教育的勃兴,为我国社会主义法治建设奠定了良好的基础。正如中国法学教育研究会会长曾宪义教授所说,法学教育的飞速发展,反映了我国民主与法治的进步,说明社会对法律人才的迫切需求。

社会科学史反复向我们证实:法学是治国之学,是强国之学,是正义之学,是权利之学。在现代法治社会,法学教育注定将承载时代赋予

的神圣使命。在过去的30年中,中国法学教育走过的历程足资我们自豪,展望21世纪,随着国家的发展、社会的进步,法学教育将面临着更大的挑战。目前,法学界关于中国法学教育未来走向最有价值的讨论,莫过于法学教育的目标与理念的革新。概而言之,法学教育如何创新?法学教育的定位应当是素质教育、职业教育,抑或是精英教育?苏力教授指出,现在我国的法学教育应当侧重于学生能力的培养,而不仅仅是知识的传授。在我们看来,学术教育和职业训练是现代法学教育两个不可或缺的组成部分,一方面,法学已发展成为一门学科体系庞大、理论成果丰富的社会科学,其专业化、复杂化的程度决定了法律学术教育的必要;另一方面,法学又是一门实践性很强的学科,法学教育绝不仅只是单纯的知识传授和学术培养,而且是一种职业训练。因此,未来的法学教育不仅要教授给学生法律的知识、理论和制度,教授相关的人文科学知识、培养学生深厚的人文精神,而且还要教授给学生必备的法律职业素质和技能,包括追求公平、正义,崇尚法治的理想和信念,认同职业伦理、恪守职业道德的自律精神,以及运用法律概念、原理和规则发现法律事实和法律问题,并运用法律职业者独有的批判性和创造性法律思维方式分析法律关系,处理法律问题的技术和能力。

基于此种认识,甘肃政法学院与兰州大学出版社经过研究协商,决定以甘肃政法学院为主,组织甘肃政法学院、兰州大学、兰州商学院等院校骨干师资力量,出版这套“21世纪高等学校法学专业应用型系列教材”。本套教材包括国家教育部所确定的法学专业核心课程教材,也包括法学各领域、各新兴学科教材,共20本。参与编写本套教材的教师,以甘肃政法学院的学科带头人及中青年学术骨干为主。教材内容侧重“应用性”,同时充分注意了实践性与理论性的合理结合,力争使教材内容能够站在21世纪的学术理论与实践的前沿,反映各学科成熟的理论。对我们来说,这是一次尝试。

应该感谢我们所处的这个时代,正是对于社会进步的渴望,对于法治的崇尚和追求,才有了中国法学教育事业的迅速发展。甘肃政法学院正是伴随着我国法治建设和法学教育的步伐而成长起来的一所年轻的法律院校,她始建于1956年,前身为甘肃省政法干部学校,1984年经教育部批准改建为普通高等学校,开始专科教育,1989年开始本科教育,2005年开始硕士研究生教育。她见证了共和国三十年法治建设的历程。虽然,她地处祖国经济欠发达的西北,环境艰苦,无交通、信息之便,开展法学高等教育尤为步履艰难,目前尚不能与国内著名的法学院校并肩,然而,她毕竟在发展壮大,在向“立足甘肃、面向全国、西部一流”的目标迈进。我们可以自豪地说,这一方水土也许贫瘠,但这里活跃着一支默默奉献的耕耘者队伍,他们热爱法学教育事业,愿意在艰苦的条件下为我国法学教育事业尽绵薄之力——只有他们,才是我们事业发展不竭的力量源泉,才是我们未来的希望。

我愿意借此机会,向参与本系列教材编写的各位撰稿人,以及为本系列教材的付梓出版提供各项便利的兰州大学出版社表达我的感谢,向为我国法学教育事业奉献青春和智慧的西部法律学人表达由衷的敬意。让我们共同期待21世纪我国的法学教育和法治建设取得更多、更丰厚的收获。

最后,谨以本系列教材作为庆祝甘肃政法学院建院五十周年的贺礼!

王肃元 谨识
二〇〇六年元月九日

编写说明

基于为系统学习商法课程的大学本科生以及广大自学法律的读者提供一本入门教材或参考书的目的,本书注重编写体例的规范性,便于学生对《商法学》课程基本知识的系统掌握。

本书共分七编三十七章,编写分工如下:

王肃元:第一编第一章、第二章、第三章;第三编第一章~第十一章

刘为民:第一编第四章、第五章、第六章;第五编

王月:第二编;第四编

杨旭:第三编第十二章~第十五章

石旭雯:第六编;第七编

全书由王肃元、刘为民统稿。

由于编者水平所限,书中谬误之处在所难免,恳请读者和专家指正。



第一编 商法总论

第一章 商法概述/3

第一节 商法的概念及特征/3

第二节 商法的产生与发展/9

第三节 商法的基本原则与体系/17

第四节 商法的定位/22

思考题/25

第二章 商主体/26

第一节 商主体概述/26

第二节 商主体的分类/29

第三节 个体工商户和农村承包经营户/32

思考题/35

第三章 商事行为/36

第一节 商事行为概述/36

第二节 商事行为的范围和种类/38

第三节 几种具体的商事行为/40

思考题/42

第四章 商事登记/43

第一节 商事登记概述/43

第二节 商事登记的范围和主管机关/46

第三节 商事登记的种类和登记事项/47

第四节 商事登记的程序和效力/49

第五节 商事登记的监管/53

思考题/55

第五章 商业名称/56

- 第一节 商业名称概述/56
- 第二节 商业名称的取得/57
- 第三节 商业名称权及其利用/62
- 第四节 商业名称的保护/65
- 思考题/68

第六章 商事账簿/69

- 第一节 商事账簿概述/69
- 第二节 商事账簿的种类/70
- 第三节 商事账簿编制的一般规则/72
- 第四节 商事账簿的审计/74
- 思考题/75

第二编 个人独资企业法与合伙企业法

第七章 个人独资企业法律制度/79

- 第一节 个人独资企业概述/79
- 第二节 个人独资企业的设立、运营管理与终止/82
- 第三节 个人独资企业的权利和义务/86
- 思考题/89

第八章 合伙企业法律制度/90

- 第一节 合伙企业概述/90
- 第二节 合伙企业的设立和解散清算/94
- 第三节 合伙企业的内部关系/99
- 第四节 合伙企业的外部关系/105
- 第五节 合伙企业的变更/108
- 思考题/111

第三编 公司法

第九章 公司与公司法概述/115

- 第一节 公司的概念与法律特征/115
- 第二节 公司的种类/120
- 第三节 公司与其他企业形态之比较/126
- 第四节 公司法的概念、特征和基本原则/129
- 思考题/136

第十章 有限责任公司/137

- 第一节 有限责任公司概述/137
- 第二节 有限责任公司的设立/139
- 第三节 有限责任公司的股东/141
- 第四节 有限责任公司的股东出资及出资转让/144
- 第五节 有限责任公司的组织机构/145
- 第六节 个人有限责任公司与国有独资公司/155
- 思考题/159

第十一章 股份有限公司/160

- 第一节 股份有限公司概述/160
- 第二节 股份有限公司的设立/163
- 第三节 股份有限公司的股东/168
- 第四节 股份有限公司的组织机构/174
- 第五节 上市公司/181
- 第六节 股份有限公司的股份与股票/185
- 思考题/188

第十二章 公司债券/189

- 第一节 公司债与债券概述/189
- 第二节 公司债券的发行/194
- 第三节 公司债券的转让和上市/196
- 思考题/197

第十三章 公司的财务与会计/198

- 第一节 公司的财务与会计制度概述/198
- 第二节 公司财务会计报告/200
- 第三节 公司的公积金/204
- 第四节 公司的股利分配/205
- 思考题/207

第十四章 公司的合并、分立和公司组织变更/208

- 第一节 公司的合并/208
- 第二节 公司的分立/211
- 第三节 公司的组织变更/212
- 思考题/214

第十五章 公司的解散与清算/215

- 第一节 公司的解散/215
- 第二节 公司的清算/208
- 思考题/223

第四编 证券法

第十六章 证券总论/227

第一节 证券和证券市场/227

第二节 证券法基本问题/233

思考题/237

第十七章 证券市场的主体/238

第一节 证券公司/238

第二节 证券交易所/244

第三节 证券登记结算机构/246

思考题/248

第十八章 证券发行法律制度/249

第一节 证券发行概述/249

第二节 股票发行制度/252

第三节 公司债券发行制度/254

思考题/256

第十九章 证券交易法律制度/257

第一节 证券交易概述/257

第二节 证券上市/260

第三节 持续性信息披露/263

第四节 上市公司收购/265

第五节 证券交易中的禁止行为/270

思考题/275

第二十章 证券监管制度/276

第一节 我国证券监督管理的基本制度/276

第二节 证券业协会/278

思考题/279

第五编 票据法

第二十一章 票据与票据法概述/283

第一节 票据概述/283

第二节 票据法概述/285

思考题/287

第二十二章 票据法律关系/288

- 第一节 票据关系/288
- 第二节 票据法上的非票据关系/289
- 第三节 票据基础关系/290
- 思考题/291

第二十三章 票据行为/292

- 第一节 票据行为概述/292
- 第二节 票据行为的构成/293
- 第三节 票据行为的瑕疵/295
- 思考题/300

第二十四章 票据权利和票据义务/301

- 第一节 票据权利和票据义务概述/301
- 第二节 票据权利的取得/302
- 第三节 票据权利的行使/303
- 第四节 票据权利的消灭/304
- 第五节 票据抗辩/305
- 思考题/307

第二十五章 票据丧失及补救措施/308

- 第一节 票据丧失概述/308
- 第二节 票据丧失的补救措施/308
- 思考题/310

第二十六章 票据权利的创设/311

- 第一节 票据权利的创设概述/311
- 第二节 出票的方式/312
- 第三节 空白票据的签发/315
- 思考题/316

第二十七章 票据权利的转移/317

- 第一节 票据权利的转移概述/317
- 第二节 背书的方式/319
- 第三节 背书的效力/320
- 思考题/322

第十八章 票据权利的保障/323

- 第一节 承兑/323
- 第二节 票据保证/325
- 思考题/327

第二十九章 票据权利的实现/328

第一节 付款/328

第二节 追索权/331

思考题/334

第六编 保险法

第三十章 保险法概述/337

第一节 保险的概念和法律特征/337

第二节 保险法的概念和调整对象/340

第三节 保险法历史沿革/341

第四节 保险法的基本原则/343

思考题/346

第三十一章 保险合同/347

第一节 保险合同的的概念、法律特征和分类/347

第二节 保险合同的主体/350

第三节 保险合同的订立/351

第四节 保险合同的内容/352

第五节 保险合同的履行/354

第六节 保险合同的变更、解除和终止/356

思考题/358

第三十二章 财产保险/359

第一节 财产保险概述/359

第二节 财产保险的索赔和理赔/362

第三节 财产损失保险/365

第四节 责任保险/370

第五节 保证保险、信用保险/375

思考题/378

第三十三章 人身保险/379

第一节 人身保险的基本内容/379

第二节 人身保险的常见条款/382

第三节 几种主要的人身保险/383

思考题/387

第三十四章 保险业/388

第一节 保险公司/388

第二节 保险经营规则/393

- 第三节 保险业的监督管理/396
- 第四节 保险代理人和保险经纪人/399
- 思考题/401

第七编 破产法

第三十五章 破产法概述/405

- 第一节 破产和破产法/405
- 第二节 破产立法的历史沿革/407
- 思考题/412

第三十六章 破产程序法/413

- 第一节 破产申请与受理/413
- 第二节 债权人会议/423
- 第三节 破产和解与整顿/424
- 第四节 破产宣告和破产清算/427
- 思考题/432

第三十七章 破产法的实体规范/433

- 第一节 破产财产/433
- 第二节 破产债权/435
- 第三节 取回权、别除权、抵销权、追回权/438
- 第四节 破产财产的变价和分配/442
- 思考题/445

第一编



◆ 商法总论

