

美国法律文库

THE AMERICAN LAW LIBRARY

斯蒂芬·加奇 著

Stephen Judge

商 法

Business Law

(第二版)

屈广清 陈小云 译

THE AMERICAN
LAW LIBRARY

中 国 政 法 大 学 出 版 社

美国法律文库

THE AMERICAN LAW LIBRARY

商 法

Business Law

第二版

斯蒂芬·加奇 著

Stephen Judge

屈广清 陈小云 译

中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

商法/(美)斯蒂芬著;屈广清等译. - 北京:中国政法大学出版社,2004.3
(美国法律文库)
ISBN 7-5620-2567-3

I. 商... II. ①斯...②屈... III. 商法-研究-美国
IV. D971.239.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 033526 号

* * * * *

书 名 商法(第二版)
出 版 人 李传敢
经 销 全国各地新华书店
出版发行 中国政法大学出版社
承 印 北京博诚印刷厂
开 本 880 × 1230 1/32
印 张 24.375
字 数 625 千字
印 数 0 001—5 000
版 本 2004 年 7 月第 1 版 2004 年 7 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-5620-2567-3/D·2527
定 价 49.00 元
社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088
电 话 (010)62229563(发行部) 62229278(总编室) 62229803(邮购部)
电子信箱 zf5620@263.net
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名:中国政法大学出版社)

声 明 1. 版权所有,侵权必究。

2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

出版说明

“美国法律文库”系根据中华人民共和国主席江泽民在1997年10月访美期间与美国总统克林顿达成的“中美元首法治计划”(Presidential Rule of Law Initiative),由美国新闻署策划主办、中国政法大学出版社翻译出版的一大型法律图书翻译项目。“文库”所选书目均以能够体现美国法律教育的基本模式以及法学理论研究的最高水平为标准,计划书目约上百种,既包括经典法学教科书,也包括经典法学专著。他山之石,可以攻玉,相信“文库”的出版不仅有助于促进中美文化交流,亦将为建立和完善中国的法治体系提供重要的理论借鉴。

美国法律文库编委会

2001年3月

第二版序言

本书适用于商法专业及其他相关专业的大学生，同时也适用于商业团体之使用。

由于不存在所谓的商法——仅有一个涵盖与商业活动相关的法律各个特定方面的标题，所以，要想对商法书籍的范围作出一个准确的界定几乎是不可能的。并且，商业活动由于几乎涉及“任何贸易、专业或者职业”（1890年《合伙法》第45条）而无法准确定义，因此，为了界定商法的范围，就人为限定了商业活动的范围。

本书所涉及的法律将引起诸如银行家、保险业者、股票经纪人或者债务代理人等专家的极大兴趣，但本书不包括支配有关特定行业专门文献的特别法律。本书主要涉及货物或者服务的提供以及从事上述商业活动的组织。

本书首先介绍了法律渊源的背景以及法律争议的解决方式，包括仲裁和替代纠纷解决方式（ADR）。在讨论商业组织的不同形式以及商业资产（包括作为借贷保证而使用的资产）的性质之前，本书对法律责任作出了界定和解释，并且特别提及了合同法和侵权法的有关内容。其后，本书对商事代理合同、商事雇佣合同以及货物和服务的买卖和供应合同进行了阐述。

由于消费者保护是干预企业合并、垄断和一般的限制性商业活

2 序言

动的理由，因此，本书随后讨论了消费信贷和支付方式的有关内容，并专编论述了消费者保护的问题，包括竞争法的内容。这一部分的内容是从英国法和欧洲共同体法的角度来进行论述的。最后，本书对有关自然人和法人破产的法律进行了阐述。

斯蒂芬·加奇

／ 简 目 ／

1 第二版序言

第一编 英国法律制度概要

3 1 法律制度概要

3 1.1 英国法的分类

3 1.2 法律人格

5 1.3 英国法的渊源

12 1.4 成文法的解释

18 1.5 欧洲共同体法

26 1.6 欧洲人权法公约

30 2 民事争议的解决

30 2.1 专门法庭

30 2.2 民事法院

34 2.3 高等法院的诉讼程序

37 2.4 郡法院的诉讼程序

40 2.5 民事判决的强制执行

42 2.6 仲裁

61 2.7 替代性纠纷解决方式 (ADR)

第二编 债法导论

69	3 合同法
70	3.1 合同要素
70	3.2 一致的要约和承诺
74	3.3 承诺
76	3.4 投标
76	3.5 例外情形
77	3.6 对价
83	3.7 设立法律关系的意图
84	3.8 附属合同/封锁协议
85	3.9 使合同失效的因素
85	3.10 普通法规定的有关合同生效的错误
89	3.11 衡平法规定的有关合同生效的错误
89	3.12 虚假陈述
94	3.13 胁迫、不正当影响和不合良心的交易
97	3.14 公共政策和违法行为
104	3.15 缺乏形式的合同
106	3.16 缔约能力
109	3.17 合同的条款
110	3.18 法院默示的条款
110	3.19 法律默示的条款
111	3.20 条件条款和保证条款的条款分类
113	3.21 除外条款和免责条款
117	3.22 不完全或不确定的协议

118	3.23	合同的解除
118	3.24	履行
119	3.25	协议终止合同
121	3.26	以接受违约来终止合同
122	3.27	随后的不可能性导致合同终止：合同履行落空
127	4	侵权法
127	4.1	侵权责任的重要性
129	4.2	侵权责任的确立
130	4.3	对侵权的一般抗辩
132	4.4	侵权中的原告和被告
134	4.5	一个以上侵权行为人的责任
134	4.6	责任的终止
135	4.7	过失
145	4.8	过失行为的抗辩
147	4.9	占有人责任
151	4.10	妨害
156	4.11	<i>Rylands v. Fletcher</i> 一案中确立的规则
163	5	合同和侵权的司法救济
165	5.1	损害赔偿金
167	5.2	间接损失和意外损失
168	5.3	合同的间接损失
169	5.4	减轻损失
169	5.5	共同过失
170	5.6	非补偿性损害赔偿金
171	5.7	侵权中的补偿性损害赔偿金

4 简 目

172	5.8 侵权中的间接损失
174	5.9 介入原因
175	5.10 扣减损失
176	5.11 共同过失
177	5.12 纯经济损失
178	5.13 侵权中的非补偿性损害赔偿金
178	5.14 合同中的衡平法救济方式
182	5.15 恢复原状的救济

第三编 商事组织

187	6 法律制度概要
187	6.1 英国商事组织
188	6.2 个体经营者
188	6.3 合伙
189	6.4 注册公司
191	6.5 公司形式的转化
192	6.6 公司集团：控股公司和子公司
192	6.7 合伙和公司的一般区别
206	7 合伙法
206	7.1 合伙的性质
211	7.2 合伙的成立
214	7.3 非法合伙
214	7.4 合伙和与之进行交易的人之间的关系
215	7.5 合伙人实际权力和通常权力的区别
217	7.6 对债务及合同义务的责任
217	7.7 侵权及其他违法行为的责任

219	7.8	自认：准合伙人的责任
220	7.9	退伙及入伙的合伙人责任
221	7.10	合伙人之间的关系
222	7.11	合伙财产
223	7.12	合伙人之间的内部权利
225	7.13	合伙人的责任
228	7.14	合伙的解散
230	7.15	合伙解散的后果
231	7.16	合伙解散时对财产的处分
232	7.17	解散时的财产使用
232	7.18	关于企业解散以后清算完成之前获得的利润
233	7.19	合伙协议的解除
233	7.20	无偿还能力的合伙的解散
234	7.21	英格兰和威尔士的有限责任合伙
236	8	注册公司
236	8.1	注册公司的组成
243	8.2	公司章程细则
246	8.3	公司章程大纲和公司章程细则的法律效力
247	8.4	公司发起人
249	8.5	公众公司签订的临时合同
250	8.6	越权合同和对公司以外人员的保护
251	8.7	未被授权签订的合同及对公司以外人员的 保护
254	8.8	公司的股份资本
262	8.9	红利的支付
263	8.10	公司获得自己股份的经济资助

6 目 录

267	8.11 公司在自己股份上设定的抵押
267	8.12 股份和股东
273	8.13 成为公司成员
273	8.14 停止成为公司成员
273	8.15 股票的转让
275	8.16 股份证书下的禁止反言
276	8.17 成员的登记
276	8.18 重大持股人的登记
277	8.19 公司董事
284	8.20 董事的义务
294	8.21 董事义务的法定执行
299	8.22 免责
300	8.23 公司秘书
301	8.24 董事民事义务的强制执行

第四编 经营资产、借贷和担保

315	9 经营资产
315	9.1 经营资产的性质和分类
317	9.2 英国法上的不动产概述
319	9.3 对他人财产所享有的权利
319	9.4 1925 年改革
321	9.5 已登记和未登记的财产转让事务
322	9.6 不动产权以及土地权益的分类：未登记土地 和已登记土地
324	9.7 占有动产
324	9.8 诉取动产

326	9.9	知识产权
352	9.10	产品设计保护
357	9.11	半导体晶片设计保护
359	10	借贷担保
359	10.1	担保的性质
360	10.2	土地抵押
363	10.3	抵押权人的优先权及对抵押权人的保护
365	10.4	对抵押人的保护
367	10.5	对抵押权人的救济
371	10.6	记名股票抵押
373	10.7	其他证券
374	10.8	人寿保险单抵押
377	10.9	货物担保
378	10.10	注册公司设立的担保
379	10.11	公司财产担保
382	10.12	担保的登记
387	10.13	浮动担保的不利之处
388	10.14	担保权利人对公司权力机关和高级职员的责任
389	10.15	保证和赔偿保证
398	10.16	所有权保留条款涉及的财产
401	10.17	留置权

第五编 商业合同

407	11	代理法
407	11.1	代理的定义

408	11.2	代理人的种类
408	11.3	代理人的代理权
413	11.4	代理人的权利和义务
417	11.5	代理人对本人享有的权利
419	11.6	代理人对第三人的责任
421	11.7	代理的终止
423	11.8	代理商
427	12	雇佣合同
427	12.1	劳务合同与服务合同
430	12.2	替代责任
432	12.3	雇佣的持续性
433	12.4	雇佣合同的订立
468	12.5	限制贸易条款
468	12.6	固定期限和履行合同
472	13	货物买卖合同和供货合同
472	13.1	货物买卖合同
473	13.2	合同的形式
473	13.3	货物买卖合同中的默示条款
482	13.4	对违反条件的放弃
483	13.5	1979年《货物买卖法》默示排除的条款
484	13.6	对其他货物转让合同的类似保护
484	13.7	所有权转移和风险转移
493	13.8	非所有人对货物的买卖
499	13.9	合同的履行
502	13.10	未获得价款的卖方对货物的权利
505	13.11	违约诉讼

- 506 13.12 供货合同
- 511 13.13 根据分期付款买卖协议和附条件买卖协议
供应的货物
- 511 13.14 服务、货物和设施方面的歧视

第六编 支付方式

- 517 14 消费者信贷协议
- 518 14.1 1974 年《消费者信贷法》调整的协议
- 520 14.2 取得执照与开展业务
- 522 14.3 协议的内容和形式
- 522 14.4 解约
- 523 14.5 交易人作为债权人的代理人
- 524 14.6 债权人对供应商违约的责任
- 524 14.7 滥用信用工具
- 525 14.8 债务人的提前或延误还款
- 525 14.9 违约及未违约通知
- 526 14.10 高利贷交易
- 526 14.11 债务人死亡
- 526 14.12 分期付款买卖及其他分期付款买卖
- 532 14.13 对机动车辆私人购买者的保护
- 532 14.14 附条件买卖协议和信贷买卖协议
- 534 15 汇票、支票、信用卡、信用卡和借记卡
- 534 15.1 债务结算中的汇票和支票
- 534 15.2 汇票和支票的对比
- 535 15.3 汇票的基本要件
- 538 15.4 当事人的行为能力和授权

540	15.5 汇票的承兑
541	15.6 汇票的付款
542	15.7 空白票据
543	15.8 汇票或支票的流通
544	15.9 票据的对价
545	15.10 票据持有人
547	15.11 汇票或支票的等同现金 (cash equivalence)
548	15.12 汇票或支票责任的解除
550	15.13 银行与客户的关系
551	15.14 银行对客户承担的义务
557	15.15 客户对银行承担的义务
558	15.16 对银行的保护: 付款银行和托收银行
559	15.17 对付款银行的保护
560	15.18 对托收银行的保护
563	15.19 类似票据和银行汇票
563	15.20 作为正当持票人的托收银行
565	15.21 电子资金转让 (EFT)

第七编 消费者保护

571	16 消费者保护
571	16.1 商品说明
572	16.2 虚假商品说明
575	16.3 对服务、住房和设施的虚假陈述
577	16.4 抗辩
582	16.5 对价格的虚假或误导性说明
585	16.6 产品责任

585	16.7	1979 年《货物买卖法》
585	16.8	侵权行为责任：过失
586	16.9	1987 年《消费者保护法》第一编
589	16.10	1987 年《消费者保护法》第二编
594	16.11	从担保合同
595	16.12	主动提供商品和服务的合同
595	16.13	可撤销商品和服务协议
596	16.14	消费者合同中的不公平条款 (unfair terms)
601	17	竞争法
601	17.1	《竞争法》的宗旨
601	17.2	英国竞争法及欧洲共同体竞争法
602	17.3	1973 年《公平贸易法》
602	17.4	向消费者保护咨询委员会报告 (CAPC)
602	17.5	对不良商人的控制
603	17.6	非官方行业规则
603	17.7	垄断
605	17.8	兼并
606	17.9	阻碍、限制或扭曲竞争的协定等
609	17.10	滥用优势地位
611	17.11	对第 1 章及第 2 章禁止的调查及执行
612	17.12	欧洲共同体竞争法基础
613	17.13	对共同体范围内违反的认定
614	17.14	对国家范围内违反的认定
615	17.15	规则的域外适用
616	17.16	违反第 85 条第 1 款的限制性作法
622	17.17	滥用优势地位：第 86 条