

21世纪法学创新系列教材

总主编 韩德培 马克昌



主编 雷兴虎

商法学

人民法院出版社
中国人民公安大学出版社

全国高等教育法学专业核心课程教材

商 法 学

Commercial Law

主 编 雷兴虎

副主编 孙积禄 刘黎明 颜志强

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

雷兴虎 郭雷生 颜志强

柯昌辉 孙积禄 刘黎明

人 民 法 院 出 版 社
中国人民公安大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

商法学/雷兴虎主编. —北京: 人民法院出版社, 2003.7

(21 世纪法学创新系列教材/韩德培, 马克昌主编)

ISBN 7-80161-530-1

I. 商… II. 雷… III. 商法-法的理论-中国-高等学校-教材
IV. D923.991

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 064375 号

商法学

主编 雷兴虎

责任编辑 辛秋玲 王立中

出版发行 人民法院出版社 中国人民公安大学出版社

地 址 北京市朝阳区安慧北里 (亚运村) 安园甲 9 号 (100101)

电 话 (010) 65290562 (责任编辑) 65290516 (出版部)

65290558 65290559 (发行部)

网 址 www.courtpress.com

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市印刷厂

经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16

字 数 688 千字

印 张 36.5

版 次 2003 年 8 月第 1 版 2003 年 8 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80161-530-1/D·530

定 价 52.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)



21世纪法学创新系列教材

总主编 韩德培 马克昌

《21 世纪法学创新系列教材》编委会

主 任	韩德培			
副 主 任	马克昌	陈光中		
编 委	(按姓氏笔画排序)			
	马克昌	王卫权	王全兴	方世荣
	田平安	齐文远	刘茂林	刘隆亨
	李 龙	李希慧	吴汉东	陈光中
	肖永平	余劲松	余能斌	宋英辉
	张晓秦	张 强	辛秋玲	周佩荣
	萧伯符	曹新明	强 力	曾令良
	覃有土	程信和	詹卫东	雷兴虎
	漆多俊	蔡守秋	廖益新	
执行编委	王全兴	辛秋玲	詹卫东	
总 策 划	詹卫东	王全兴		

总 序

20 世纪 80 年代以来,随着我国改革开放和中国特色社会主义事业的不断发展,特别是民主与法制建设、法学教育和研究的日益进步,经过广大老、中、青法学工作者的共同努力,法学教材建设亦不断得到完善,为培育成千上万应用型、复合型、创新型、高素质的法律人才做出了贡献,建立了彪炳史册的功勋。

跨入 21 世纪,我国进入了全面建设小康社会的伟大时期,依法治国方略正在全面贯彻实施,特别是我国加入世界贸易组织后,带来了许多新的法律问题,需要我们认真加以研究。法学教育与研究必须适应新的形势,与时俱进,开拓创新。正是基于这种认识,我们根据教育部高等教育司编写的《全国高等学校法学专业核心课程教学基本要求》和 21 世纪中国民主法制建设与法学教育、研究的实际需要,组织全国法学界和实际部门的著名教授、专家合力编写了这套《21 世纪法学创新系列教材》。

本套教材之所以名为“创新教材”,是因为我们力图在现有同类教材的基础上,从内容到体例诸方面都有所创新。在内容上,注重知识性、理论性和实践性的统一,特别注意吸收国内外法学教育与研究的最新成果,同时考虑到司法考试对教学、教材的导向影响。在体例上,每本教材的每一章均由本章重点难点提示、导言、正文、疑难案件(典型事例)分析、争议问题、理论前沿问题探讨、关键词、思考题等构成。每本书后附有主要参考文献目录和索引。这样安排体例的目的是为了使读者对每一章的重点难点、主要内容以及相关知识有一个比较全面的了解和把握,并能根据教材所提供的线索进行深入的思考和研究。当然,这只是我们的一种尝试,是否可行,是否有效,尚待实践的检验、读者的评判。

我们希望本系列教材能对广大读者、广大师生以及司法考试人员的学习与研究提供更有效的帮助。同时希望各位专家、各位读者提出批评、建议,以便再版时予以修订。

是为序。

韩德培 马光昌

2002 年岁末于武昌珞珈山

内 容 简 介

本书面向 21 世纪的法学教育，紧跟国内外商事立法的发展趋势，吸收国内外商法研究的最新成果，坚持理论联系实际的基本原则，采用历史考察、实证分析、归纳演绎、纵横比较等研究方法，借鉴国家司法考试的有益经验，注重内容和形式的创新，努力做到科学性、系统性和实践性的有机统一。全书阐述了商法的基本概念、基本理论和基本制度，共分六编二十九章，每章正文前有重点、难点提示，正文后有关键词和思考题。第一编总论之后附有理论前沿问题研究提示，第二编公司法、第三编证券法、第四编票据法、第五编保险法和第六编破产法之后则分别附有疑难案例分析提示和理论前沿问题研究提示。

Introduction

This book is geared to the legal education in the 21st Century, which reflects and absorbs the alteration of commercial legislation and the latest research results of commercial law at China and abroad. The basic principle of integration theory with practice is employed. A lot of research methods, such as historical examination, positivism analysis, induction & deduction and comparison etc. , are adopted. The useful experience of the State Judicial Examination is used for reference. It makes innovations in form and contents scientifically, systematically and practically. This book explains the concept, the basic theory and the basic system of commercial law. It is composed of 6 parts and 29 chapters. There are the key and difficult points before the body of each chapter. Key terms and questions for thinking & reviewing are arranged after the body of each chapter. The forward position theories are attached to part I: introduction. From Part II to Part VI are Company Law, Securities Law, Commercial Instrument Law, Insurance Law and Bankruptcy Law respectively. The clue to puzzling and difficult case study and that to forward position theories are put at the end of each of these 5 parts.

作者简介

雷兴虎 中南财经政法大学法学院副院长，法学教授，硕士研究生导师，中国商法学研究会常务理事。代表性著作有：《商法学教程》（主编）、《公司法新论》（主编）和《股份有限公司法律问题研究》（独著）；代表性论文有：《商法的独立与独立的商法》、《略论我国商法的基本原则》和《论公司的介入权》。

郭雷生 中南财经政法大学法学院经济法系讲师。代表性著作有：《公司法新论》。代表性论文有：《论票据上付款人的地位》。

颜志强 中南财经政法大学法学院经济法系副教授。代表性著作有：《证券法概论》（合著）、《经济审判方略》（合著）。代表性论文有：《浅论我国证券法的不足之处》、《论（公司法）对凸现现代企业制度的意义》、《美国竞争法沿革探》。

柯昌辉 中南财经政法大学法学院经济法系讲师。代表性著作有：《最新金融法通论》（分编主编）、《商法学教程》（副主编）；代表性论文有：《论票据行为的独立性》、《论票据流通中的善意受让》。

孙积禄 外交学院法律系副教授，硕士研究生导师。代表性著作有：《保险法论》（主编）、《保险法原理》（合著）。代表性论文有：《论保险利益》、《论保险法的基本原则》。

刘黎明 中南财经政法大学法学院副教授，硕士研究生导师。代表性著作有：《商法学教程》（副主编）、《中国房地产法》（合著）；代表性论文有：《论破产原因》、《破产法利益制衡机制论——兼论职工利益保护》、《论破产能力》。

Introduction of the Authors

Lei Xinghu Associate Dean of the Law School of Zhongnan University of Economics and Law, Professor of Law, Graduate Adviser, Executive Director of China Commercial Law Society, whose major books include *Commercial Law* (chief compiler), *New Viewpoint on Company Law* (chief compiler) and *Study of Legal Issues on Stock Company Limited* (sole compiler) and whose major theses are *Independence of Commercial Law and Independent Commercial Law*, *Basic Principles of Chinese Commercial Law* and *On the Company's Right to Intervene*.

Guo leisheng Lecturer of Economic Law of Department, Law School. Zhongnan University of Economy and Law. whose major books include *New Viewpoint on Company Law* and whose major treatises include *On The position of payer on the instruments*.

Yan Zhiqiang Associate Professor of Economic Law Department, Law School, Zhongnan University of Economy and Law, whose major books include *General Introduction to Securities Law*, and *the Strategies of Economic Adjudication* and whose major treatises include *Insufficiency of Chinese Securities Law*, *the Significance of Company Law About Modern Business Management* and *the History of Competition Law in Us*.

Ke Changhui Lecturer of Economic Law Department, Law School of Zhongnan University of Economics and Law, whose major books include *General Introduction to the Latest Financial Law*, and *Commercial Law Course-book*, and whose major theses include *the Independence of Bill Act* and *On Good Faith Acquisition of Bills in Circulation*.

Sun Jilu Graduate of Postgraduate Class, Associate Professor of Law Department, Foreign Affairs College, Graduate Adviser, whose major books include *Insurance Law* and whose major theses include *On Insurable Interests* and *On the Basic Principles of Insurance Law*.

Liu Liming Associate Professor of the Law School of Zhongnan University of Economics and Law, Graduate Adviser, whose main books include *Commercial Law Course-book* and *Chinese Real Estate Law* and whose major theses include *Causes of Bankruptcy* and *on the Interest Balancing Mechanism in the Bankruptcy Law-Also on the Protection of the Interests of Workers*.

目 录

第一编 总 论

第一章 商法概述	(1)
第一节 商法的界定	(1)
第二节 商法的历史与现状	(7)
第三节 商法的地位	(14)
第四节 商法的基本原则	(18)
第二章 商事主体	(25)
第一节 商事主体的法律界定	(25)
第二节 个人独资企业	(30)
第三节 合伙企业	(34)
第四节 公司	(38)
第三章 商事行为	(43)
第一节 商事行为的法律界定	(43)
第二节 商事行为的构成与分类	(46)
第三节 商事代理行为	(50)
第四章 商事监管	(56)
第一节 商事登记体制	(56)
第二节 商会	(57)
第三节 商事账簿	(61)
商法总论理论前沿问题研究提示	(69)

第二编 公 司 法

第五章 公司法概述	(73)
第一节 公司法的概念和特征	(73)
第二节 公司法的基本原则	(76)
第三节 公司的人格制度	(83)
第四节 公司的资本制度	(90)

第六章 有限责任公司	(95)
第一节 有限责任公司的法律界定	(95)
第二节 有限责任公司的设立	(97)
第三节 有限责任公司的股东	(103)
第四节 有限责任公司的资本	(104)
第五节 有限责任公司的组织机构	(106)
第六节 国有独资公司	(118)
第七章 股份有限公司	(121)
第一节 股份有限公司的法律界定	(121)
第二节 股份有限公司的设立	(125)
第三节 股份有限公司的股东	(133)
第四节 股份有限公司的资本	(140)
第五节 股份有限公司的组织机构	(148)
第六节 股份有限公司的股份	(169)
第八章 外国公司的分支机构	(176)
第一节 外国公司分支机构的法律界定	(176)
第二节 外国公司分支机构的设立	(178)
第三节 外国公司分支机构的权利与义务	(180)
公司法疑难案例分析提示	(182)
公司法理论前沿问题研究提示	(186)

第三编 证 券 法

第九章 证券法概述	(193)
第一节 证券法的概念和特征	(193)
第二节 证券法的基本原则	(196)
第十章 证券的发行与交易	(201)
第一节 证券的发行	(201)
第二节 证券的上市	(211)
第三节 证券的交易	(214)
第十一章 上市公司收购	(220)
第一节 上市公司收购的法律界定	(220)
第二节 上市公司收购的方式	(224)
第三节 上市公司收购的程序	(227)
第十二章 证券组织机构	(232)

第一节 证券交易所	(232)
第二节 证券公司	(237)
第三节 证券登记结算机构	(242)
第四节 证券交易服务机构	(246)
第十三章 证券业的监管	(253)
第一节 证券业协会的自律监管	(253)
第二节 证券业主管机关的监管	(257)
证券法疑难案例分析提示	(265)
证券法理论前沿问题研究提示	(268)

第四编 票 据 法

第十四章 票据与票据法	(271)
第一节 票据概述	(271)
第二节 票据法概述	(280)
第十五章 票据上的法律关系	(287)
第一节 一般介绍	(287)
第二节 票据关系	(288)
第三节 非票据关系	(290)
第十六章 票据行为	(295)
第一节 票据行为概述	(295)
第二节 票据行为的构成要件	(297)
第三节 票据行为的效力	(301)
第十七章 票据权利	(304)
第一节 票据权利概述	(304)
第二节 票据权利的取得	(306)
第三节 票据权利的行使与保全	(307)
第四节 票据权利的保护	(308)
第五节 票据权利的消灭	(310)
第十八章 汇票	(313)
第一节 汇票概述	(313)
第二节 汇票的出票	(316)
第三节 背书	(320)
第四节 承兑	(333)
第五节 保证	(338)

第六节 付款	(346)
第七节 追索权	(353)
第十九章 本票与支票	(364)
第一节 本票	(364)
第二节 支票	(368)
票据法疑难案例分析提示	(376)
票据法理论前沿问题研究提示	(380)

第五编 保 险 法

第二十章 保险与保险法	(387)
第一节 保险概述	(387)
第二节 保险法概述	(393)
第三节 保险法的原则	(395)
第四节 保险制度与立法	(400)
第二十一章 保险合同基本理论	(404)
第一节 保险合同的概念与特征	(404)
第二节 保险合同的当事人	(408)
第三节 保险合同的订立	(411)
第四节 保险合同的效力和解释原则	(416)
第五节 保险合同的履行	(421)
第六节 再保险合同	(427)
第二十二章 财产保险合同	(431)
第一节 财产保险合同概述	(431)
第二节 财产保险的补偿原则	(433)
第三节 财产保险合同	(436)
第四节 责任、信用及保证保险合同	(438)
第二十三章 人身保险合同	(440)
第一节 人身保险合同概述	(440)
第二节 人身保险合同中的常见条款	(441)
第三节 人寿保险合同	(443)
第四节 意外伤害保险与健康保险合同	(445)
第二十四章 保险业法	(448)
第一节 保险公司的组织形式	(448)
第二节 保险公司的设立	(449)

第三节	保险公司的业务范围与偿付能力·····	(450)
第四节	保险经营规则·····	(451)
第五节	保险代理人和经纪人·····	(454)
第六节	保险业的监督管理·····	(456)
保险法疑难案例分析提示·····		(459)
保险法理论前沿问题研究提示·····		(462)

第六编 破 产 法

第二十五章	破产法概述 ·····	(465)
第一节	破产的概念与性质·····	(465)
第二节	破产法的概念与立法准则·····	(470)
第三节	破产法的产生及其发展·····	(475)
第四节	我国破产法的由来及其完善·····	(485)
第二十六章	破产实体法 ·····	(489)
第一节	破产能力·····	(489)
第二节	破产原因(界限)·····	(496)
第三节	破产财产(财团)·····	(502)
第四节	破产债权·····	(504)
第五节	破产关系(过程)中的其他财产权·····	(508)
第二十七章	破产程序法 ·····	(512)
第一节	破产程序的开始·····	(512)
第二节	破产机关·····	(518)
第三节	破产宣告与破产终结·····	(524)
第二十八章	和解法 ·····	(530)
第一节	绪论·····	(530)
第二节	和解法律制度概述·····	(532)
第三节	和解的程序·····	(534)
第四节	我国现行破产法上和解制度的缺陷·····	(537)
第二十九章	重整法 ·····	(539)
第一节	绪论·····	(539)
第二节	重整法律制度概述·····	(541)
第三节	重整制度的适用范围·····	(543)
第四节	重整程序的开始·····	(544)
第五节	重整计划·····	(546)

第六节 重整计划的废止与终结·····	(547)
破产法疑难案例分析提示·····	(549)
破产法理论前沿问题研究提示·····	(553)
参考文献·····	(559)
后记·····	(560)