第二章商事主体

Vintage style

Cute

Add your text here and write down your opninon thank you add your text here

一、商事主体概述

- （一）商事主体的概念和特征
- 商事主体，又称为“商人”，是指具有商法上的资格，参加商事活动，享有权利并承担义务的组织和个人。
- 商事主体具有以下特征：
- 1、商事主体必须是商法上规定的人。
- 2、商事主体必须具有商事能力。商事能力包括商事权利能力和商事行为能力。商事主体本质上是法律拟制的主体，它具有与一般民事主体不同的特殊权利能力和行为能力，即特定营业范围内的商事能力或商法上的资格。商事主体资格的取得一般通过商业登记。
- 3、商事主体必须是参加商事活动者。即商事主体必须以营利性活动为其职业或营业。
- 4、商事主体必须是以自己的名义缔结商事法律关系并享有权利、承担义务者。

一、商事主体概述

- （二）种类
- 1、商法人 。商法人又称为“营利性法人”，“企业法人”，是指基于营利性营业目的而设立的，具有特定的商事能力和资格，依法独立享有权利承担义务，并以其经营资产独立承担责任的社团法人。其特征：
- 具有独立的财产和财产权。
- 具有统一的组织机构。
- 独立承担财产责任。
- 具有独立的人格。

- 2、商个人
- 商个人，又称为商自然人，是指按照法定程序取得了特定的商事能力，独立从事营业性商行为，依法承担商法上权利和义务的个人或自然人。商个人不仅包括事实意义上的个体商人，而且包括“个人之商号”（即个人单独投资经营之商业）其特征：
- 具有特定的商事能力。
- 独立从事营业性商行为。
- 依法享有商事权利承担商事义务。《个人独资企业法》规定：投资人对企业的债务承担无限责任。明确以家庭共有财产作为个人出资的，应当依法以家庭共有财产对企业债务承担无限责任。

- 3、商合伙。是指数个合伙人为实现营利性营业目的而共同出资、共同经营、共享利润、共担责任所形成的集合体。合伙曾视为一种合同关系。随着各国赋予合伙以独立的诉讼法能力、权利能力和商业名称权，合伙已成为独立于自然人、法人以外的第三类民事主体或商事主体。有的国家甚至赋予合伙体以法人资格。
- 两人以上组成。
- 以营利为目的。
- 共同出资、共同经营。
- 共享利润、共担责任。

二、商事登记

- （一）商事登记的概念和特征
- 商事登记，又称为商业登记，是指商业当事人为设立、变更或终止商事主体资格，依照法律规定的内容和程序向主管机关提出登记申请，而由主管机关予以核准并登记注册的法律行为。其特征：
- 1、商事登记是设立、变更或终止商事主体资格的法律行为。其目的和意义在于创设、变更或终止商主体资格或能力。
- 2、商事登记是要式法律行为。这一行为须依法定程序向法定的登记主管机关履行，其登记注册的事项和内容也由法律特别规定，属于强行法的内容。
- 3、商业登记本质上是一公法行为。国外往往将商业登记制度纳入商事统制法的范畴。在我国，商事登记属于“依申请”的行政行为，它由行政相对人的申请登记行为和行政主管机关的审核登记注册行为组成。

二、商事登记

- （二）商事登记的范围
- 即哪些商事主体应登记或可以不登记。
- 我国现行法律法规规定，企业法人、联营企业、企业法人的分支机构、外国企业在我国境内设立的办事机构等，均应进行登记。包括：1、开业登记，又称为设立登记；2、变更登记；3、注销登记。

二、商事登记

- （三）商事登记的事项
- 企业法人登记注册的主要事项：企业法人名称、住所、经营场所、法定代表人、经济性质、经营范围、经营方式、注册资金、从业人数、经营期限、分支机构。公司的登记事项包括：名称、住所、法定代表人、注册资本、企业类型、经营范围、营业期限、有限责任公司股东或者股份有限公司发起人的姓名或者名称。合伙企业的登记事项应当包括：合伙企业的名称、经营场所、经营范围、经营方式和合伙人的姓名及住所、出资额及出资方式。

二、商事登记

- （四）商事登记效力的概念
  指商事主体经注册登记后取得何种法律地位以及已登记的事项和未登记的事项对第三人的效力。
- 商事登记效力的形成：
- 1、创设、变更或终止商事主体资格。
- 2、就登记事项对抗不知情的善意第三人。
- 3、未经商事登记，不得对抗不知情的善意第三人。
- 4、商事登记事项的请求权。如证明书发给请求权；登记簿及附属件抄阅请求权。
- 总之，商事登记发生创设法律关系的效力、免责效力和公示效力。

二、商事登记

- （五）商事登记的作用和意义
- 1、体现了国家对商主体法律地位的确认，有利于保护商主体的合法权益。
- 2、便于规范商事行为，有利于保护家国家利益、社会公共利益和第三人的利益。
- 3、是国家对商事主体实行监督和管理的基础。
- 4、是国家对经济实施宏观调控的基础。

三、商号

- **（一）商号概述**
- 商号的概念
- 又称为商业名称、企业名称、厂商名称、字号，是指商事主体从事商事营业所使用的名称。在英文中常见的词有：“Business Name”、“Trade Name”、“Commercial Name”等，美国法中对于合伙组织的字号则多用“Firm-Name”。目前在我国，商号、字号只是企业名称的组成部分，如“同仁堂药店”中的“同仁堂”。

三、商号

- （一）商号概述
- 商号是区别于其他商事主体的标志。商号在商事流转和竞争中，具有重要的意义。
- 商号是商事组织取得独立主体资格的条件之一。
- 商号具有一定的价值。具有可转让性。
- 规范商号是对商事主体实现有效监督管理的一种重要手段。

三、商号

- （二）商号的选定
- 不论各国在商业名称的选用上采用商业名称真实主义还是自由主义，都强调避免商业名称为他人所误解及商业名称混同。
- 凡是采取商业名称真实主义的国家，选定的商业名称必须与经营者的名称或与营业内容相一致，凡不符合的，均不予承认，而且无法予以转让或继承。法国、瑞士及拉美的许多国家采用此种立法。德国基本上采纳此原则。采用商业名称真实主义的国家，对于非法人的商事主体的商业名称的选定更为严格，要求商事主体的商业名称与营业主的姓名以及营业种类必须相符。
- 商事主体选用何种名称作为商业名称，原则上法律不作限制。商业名称与营业主的姓名及其营业种类是否相同，法律不予过问。英美法国家往往采用此种主义。日本与中国的台湾地区立法虽属大陆法系国家，也采商业名称自由主义。

三、商号

- （二）我国的有关规定
- 1、企业名称应当由以下部分依次组成：字号（或者商号，下同）、行业或者经营特点、组织形式。企业应当根据其主营业务，依照国家行业分类标准划分的类别，在企业名称中标明所属行业或者经营特点。企业名称中标明的行业或经营特点，应当具体反映企业生产、经营、服务的范围、方式或特点，不得单独使用“发展”、“开发”等字词；使用“实业”字词的，应有所属三个以上的生产、科技型企业。企业应当根据其组织结构或者责任形式，在企业名称中标明组织形式。所标明的组织形式必须明确易懂。企业名称应当冠以企业所在地省（包括自治区、直辖市，下同）或者市（包括州，下同）或者县（包括市辖区，下同）行政区划名称。经国家工商行政管理局核准，下列企业的企业名称可以不冠以企业所在地行政区划名称：
- （1）在企业名称中使用“中国”、“中华”或者冠以“国际”字词的：全国性公司；国务院或其授权的机关批准的大型进出口企业；国务院或其授权的机关批准的大型企业集团；国家工商行政管理局规定的其他企业。
- （2）历史悠久、字号驰名的企业。历史悠久、字号驰名的企业，是指具有三十年以上生产经营的历史，字号在省或全国范围内广为人知的。
- （3）外商投资企业。

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：https://d.book118.com/115230132100011132