

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12020051300388

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

有限合伙法律制度研究

Research on the Institution of Limited Partnership

王 翔

指导教师姓名: 夏雅丽 教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2008 年 4 月

论文答辩时间: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2008 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（），在_____年解密后适用本授权书。

2、不保密（）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：_____ 日期：_____年____月____日

导师签名：_____ 日期：_____年____月____日

内 容 摘 要

有限合伙是我国合伙企业法修正中新增的一大亮点，标志着起源于欧洲中世纪的有限合伙制度在我国的正式确立。本文以我国现行立法为基础，参照两大法系的立法与理论，重点分析了有限合伙作为一种企业形态的比较优势和相对劣势，阐述了有限合伙制度如何配置自身与合伙人、普通合伙人与有限合伙人、自身与第三人的权利义务，并从动态和静态两个角度，选取了有限合伙企业运行中设立解散制度和有限合伙人保护两项制度，对我国有限合伙具体制度中存在的问题展开论述，同时提出自己粗浅的改善意见。

全文分为引言、正文和结语三个部分。其中正文部分分为三章。

第一章从有限合伙的起源和演变谈起，分析了有限合伙制度发展变迁的原因。指明了承担不同责任的两类合伙人是有限合伙的核心内涵，并将英美法系的有限合伙与大陆法系的两合公司、隐名合伙进行了比较。

第二章论述了有限合伙的制度优势和劣势，并从宏观方面对我国有限合伙制度缺陷提出了改善意见；探讨了有限合伙的目标和权利义务分配的制度设计。

第三章提出我国有限合伙在设立条件、设立登记和设立后果方面存在立法缺陷，有限合伙解散制度在解散权的行使、解散条件的设置和解散种类方面规定不足。同时认为，我国立法对有限合伙人保护的不够周全，应当完善有限合伙人的身份识别制度，并通过细化有限合伙人法定权利、增进普通合伙人信义义务和改善有限合伙人诉讼权利等方式，加强对有限合伙人的法律保护。

关键词：有限合伙；制度优劣；问题与对策

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

Limited partnership is a shining point in amending Partnership Enterprise Law of the People's Republic of China, which means that the legal system of limited partnership originated from Europe in the Middle Age is founded in China. Based on Chinese legal system and referred to legislation and theory of The Two Law System, this paper analyzes the comparative superiorities and inferiorities of limited partnership as a kind of enterprise, expands on how rights and obligations are distributed between limited partnership and partners, general partners and limited partners, limited partnership and the third part. Meanwhile, from a motion and a static point of view, the author picks two specific law institutions, which are the creation and dissociation of limited partnership and the protection of limited partners, to discuss the problems existed in China's law system, and presents some swallow advice.

There are three parts in this paper: introduction, text and conclusion. As for the text, it consists of three chapters.

Chapter one analyzes the reasons for the development of limited partnership firstly, beginning with its origin and development. Secondly points out that the meat of limited partnership is that two kinds of partners, general partners and limited partners, who take different liabilities. Finally compares limited partnership in the Common Law System with joint liability company and dormant partnership in the Civil Law System.

Chapter two expounds comparative superiorities and inferiorities of limited partnership as one of enterprises, and gives some advice about improving limited partnership in China from a macroscopic aspect. After that, goal designs and distributions of internal and external rights and obligation of limited partnership institution are mentioned.

Chapter three says that China's legal system exists legislative defects in conditions, registration and outcome of setting up a limited partnership, as well as in the dissolution institution, such as, how to dissolve a limited partnership, what kinds of dissolutive conditions should be given, and weather the judicial dissolution should

ABSTRACT

be provided. Meanwhile, it is not enough for China to protect limited partners, who should get more legal protection by perfecting the institution of limited partner status recognition, fragmenting legal rights of limited partners, including litigious rights, and emphasizing fiduciary duties of general partners.

Keywords: limited partnership; superiority and inferiority;
problem and settlement

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言	1
第一章 有限合伙制度概述	2
第一节 有限合伙制度的起源、演变和含义	2
一、有限合伙制度的起源与演变	2
二、有限合伙制度变迁的原因分析	3
三、我国有限合伙的含义	4
第二节 有限合伙制度及相关立法比较	4
一、英美法系的有限合伙制度	4
二、大陆法系相关制度比较研究	5
第二章 有限合伙制度优劣和制度设计探讨	11
第一节 有限合伙制度的优劣分析	11
一、有限合伙制度优势分析	11
二、有限合伙制度劣势分析	15
第二节 有限合伙制度的制度设计	20
一、有限合伙制度的目标设计	20
二、有限合伙内外权利义务配置	20
第三章 我国有限合伙法律制度的问题及对策	26
第一节 我国有限合伙设立终止制度的立法不足及对策	26
一、有限合伙企业的设立	26
二、有限合伙企业的设立制度的立法不足及对策	28
三、有限合伙企业解散制度的不足及完善	31
第二节 完善我国有限合伙人的保护制度	34
一、完善我国有限合伙人的身份识别制度	34
二、加强我国有限合伙人的法律保护	38
结 语	43
参考文献	44

厦门大学博硕士学位论文摘要库

CONTENTS

Prefect	1
Chapter 1 General Theories of Limited Partnership	2
Subchapter 1 Origin, Development and Definition of Limited Partnership	2
Section 1 Origin and Development of Limited Partnership	2
Section 2 Analysis of Reasons for Development of Limited Partnership	3
Section 3 Definition of Limited Partnership in China	4
Subchapter 2 Comparison between Limited Partnership and relative legislations	4
Section 1 Limited Partnership in the Common Law System	4
Section 2 Comparison of Limited Partnership with resemble institutions in the Civil Law System	5
Chapter 2 Discussion on Comparative Superiority and Inferiority and institution design of Limited Partnership	11
Subchapter 1 Analysis of Comparative Superiorities and Inferiorities of Limited Partnership	11
Section 1 Analysis of Comparative Superiorities of Limited Partnership	11
Section 2 Analysis of Comparative Inferiorities of Limited Partnership	15
Subchapter 2 Discussion on institution design of Limited Partnership	20
Section 1 The Goal Design of Limited Partnership	20
Section 2 Distributions of Internal and External Rights and Obligation in Limited Partnership	20
Chapter 3 Problems and Settlements in Institution of Limited Partnership in China	26
Subchapter 1 Legislative Defects and Settlements of the Creation and Dissolution of Limited Partnership in China	26
Section 1 The Creation of Limited Partnership	26
Section 2 Legislative Defects and Settlements of the Creation	

CONTENTS

of Limited Partnership	28
Section 3 Legislative Defects and Settlements of the Dissolution of Limited Partnership	31
Subchapter 2 Perfecting the institution of Legal Protections to Limited Partners in China	34
Section 1 Perfecting the institution of limited partner status recognition	34
Section 2 Reinforcing Legal Protections to Limited Partners	38
Conclusion	43
Bibliography	44

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

2006年4月，全国人大财政经济委员会向全国人大常委会提交了合伙企业法（修订草案）。经过常委会会议三次审议，2006年8月27日，十届全国人大常委会第23次会议审议通过了《中华人民共和国合伙企业法（修订案）》，并于2007年6月1日起施行。

新合伙企业法为了适应风险投资行业的发展，为市场主体提供更多的企业组织形式，增加了有限合伙制度，并设专章对有限合伙企业合伙人的权利义务、合伙人的人数、公示等进行了特别规定。这无疑对我国经济的发展有促进作用，具有划时代的进步意义。但是，由于我国有限合伙企业立法刚刚起步，立法经验和实践经验都比较缺乏，加之未建立健全的社会信用体系，其它配套制度未加完善，现有的法律规定难免有不周之处。本文拟从有限合伙制度优劣性比较和具体法律制度规定评析两个角度对我国合伙企业法中有限合伙制度加以研究，并提出自己粗浅的意见。限于篇幅，在谈论我国有限合伙具体制度时，结合笔者个人兴趣，本文选取了有限合伙企业动态运作中设立解散制度和有限合伙人静态保护制度作为切入点。

第一章 有限合伙制度概述

第一节 有限合伙制度的起源、演变和含义

一、有限合伙制度的起源与演变

一般认为，欧洲中世纪兴起的康孟达（commenda）契约是有限合伙制度的萌芽。“康曼达起初是中世纪一种最普通的商事合同之一，意为一个商人待在家中，将自己的货物、货币交付给另一个去海外从事交易的人，从事航行的合伙人通常获得四分之一的利润，而冒资金风险的合伙人则获得其余四分之三的利润。这种经营方式虽然好像是不公平的，但在十二、十三世纪，生命是廉价的，资金非常短缺。”¹ 随着贸易的迅猛发展，在意大利、英格兰和欧洲的其他地方，这种合同逐渐演变为一种新型的商业经营方式——康孟达。“康孟达包含两类主体：commendatores 和 commendatarii。前者是资本丰厚的资本所有者，他向商业投资，并不对投资以外的债务承担任何责任，也不参加经营；后者往往是投资的管理者，从事经营，并以个人财产对经营所欠债务承担无限连带责任。这个时候的有限合伙处于自由发展的时期，是当事人的意思而不是法律最终决定有限合伙的存废。因此，这个时期的有限合伙具有很多的原始性。对有限合伙进行法律规范乃是 19 世纪以后的事情。”²

随着时间推移，康曼达由最初只适用于航行和海上贸易逐渐发展到陆上贸易。大约 15 世纪时，这种经营方式开始向两个方向发展，一个是资本所有人对外不公开，对第三人不负任何责任；另一个是资本所有人与经营人使用共同商号，经营人对第三人负无限责任，资本所有人负有限责任。³前者后来发展成为隐名合伙，即仅由企业经营人对外承担权利义务，投资人则不显名，其仅与经营者保持一种内部契约关系，基本上属于一种民法上的合同关系而非企业形态。后者发展的结果形成了两合公司，它是大陆法系中的一种公司形态。在两合公司中一部分股东负有限责任，而另一部分股东负无限责任，即出资者与经营者均显名，与

1 [美]哈罗德·伯尔曼.法律与革命——西方法律传统的形成 [M].贺卫方,高鸿钧,张志铭,夏勇译,北京:中国大百科全书出版社,1993.429.

2 马强.有限合伙研究 [A].徐学鹿.商法研究(第二辑) [C].北京:人民法院出版社,2000.600—602.

3 罗玉珍,主编.民事主体论[M].北京:中国政法大学出版社,1992.147.

经营者一同构成一个组织，共同对外承担权利义务。后来法、德、日及我国台湾地区陆续将这两项制度分别归入了民商法典或公司法之中。“1807年的法国商法典明确规定了两合公司。后来又通过路易斯安那州和佛罗里达州的法国探险者及殖民地者带入美国，演变成了有限合伙制度。”⁴美国19世纪初，各州仿效法国立法开始规定了有限合伙，1822年美国第一部有限合伙法在纽约诞生，并在1916年，统一州法全国委员会通过了有限合伙法。而“英国于1907年引进了当时在德法两国流行的两合公司制度，制定了《英国有限合伙法》，该法至今仍在发挥效力”⁵。

由此可见，有限合伙和两合公司这两种企业组织形式具有同源性，二者均由一人以上承担无限责任和一人以上承担有限责任的出资人组成，但英美法系多使用“有限合伙”的称谓，而两合公司则是大陆法系的称谓。

二、有限合伙制度变迁的原因分析

“康孟达适应地中海沿岸经济迅猛发展的需要，同时又不违背教会法禁止放贷取息的法律……因为按照当时的法令，如果出借资金伴有自身的风险，出借人将不被视为放高利贷而受惩罚。”⁶可见，经济的发展和法律的规避是引发有限合伙雏形产生的直接动因。

有限合伙的产生发展和社会上其它企业形式的状况有关，并与其它企业形式的变化密切联系。“20世纪30年代中期，股份有限公司的法律制度设计已经不能满足社会上对于小型的、私人的灵活企业形式的需求。于是有限责任公司应运而生。有限责任公司的产生对有限合伙造成了冲击。但是个人所得税法和企业税法的规定使有限合伙对消极投资人具有更大的吸引力。”⁷

除了税收上的优势，有限合伙制度确立了有限合伙人明确的有限责任，明确的合伙期限和明确的解散退出机制，有利于合伙人的事先预期。这些也是投资人选择有限合伙的重要原因。也就是说，和其他企业形式相比，有限合伙本身的优

4 DENIS ,CLIFFORD& PALPH, WARNER. The Partersip.p142.转引自马强.有限合伙研究 [A].徐学鹿.商法研究(第二辑) [C].北京: 人民法院出版社, 2000.603.

5 田土城.隐名合伙与有限合伙比较研究——兼论其同时设立的必要性和合理性[J].郑州大学学报, 2002, (6): 73.

6 高程德,主编.现代公司法理论[M].北京: 北京大学出版社, 2000. 205.

7 SHNEIDER,B.GORDON. A Historical View of Limited Partnership Roll-Ups: Causes, Abuses, and Protective Strategies [J]. Denver University Law Review. 1995.408.

势是其存在和发展的基础。

总之，经济的发展，利润的驱动促使人们不断探索新的企业形式，实践活动的需要是致使有限合伙产生、发展的最强动力。法律作为经济的反映，应当及时回应现实的需要，设计出特性明显、权义明确、形式多样、功能互补的企业形态，以满足人们不同的需要。这是有限合伙的产生和变迁的历史给予我们的启示。

三、我国有限合伙的含义

我国《合伙企业法》第2条第3款规定，有限合伙企业由普通合伙人和有限合伙人组成，普通合伙人对合伙企业债务承担无限连带责任，有限合伙人以其认缴的出资额为限对合伙企业债务承担责任。可见，我国的有限合伙企业符合有限合伙的传统特征，由承担不同责任的两类合伙人构成。而有限合伙中的“有限”主要强调有限合伙人对合伙企业债务承担的有限性——仅以有限合伙人认缴的出资额而非其全部财产为限，并非指合伙企业本身对外承担有限责任。从这个角度而言，有限合伙中的“有限”与我国有限责任公司中的“有限”十分相似。

第二节 有限合伙制度及相关立法比较

一、英美法系的有限合伙制度

（一）英国的有限合伙制度

1907年以前，英国法院不承认有限合伙这种合伙形式，直到1907年英国颁布了《有限合伙法》，这种合伙形式才正式得到确认。其中有限合伙人是指不参加合伙业务经营管理，只对自己出资部分负有限责任的合伙人，其对合伙企业的债务仅以出资额为限，负有限责任。

《有限合伙法》的制定是为了解决合伙中存在的投资者地位模糊的问题。为了改变英国1890年合伙法中对于合伙企业的债权人和合伙区分不清的状况，1907年，在公司法修改委员会的大力倡导下，英国终于引进了当时在法国等地盛行的两合公司制度，制定了《英国有限合伙法》，并一直施行至今。⁸

1907年的《有限合伙法》共17条，其中3条已废除。该法的主要特色是，

⁸ ELSPETH, DEARDS.LIMITED PARTNERSHIPS: LIMITED REFORMS. J. B. L. 2003, SEP, 435—448.转引自王群.有限合伙法律制度研究(硕士学位论文)[D].济南:山东大学,2005.7—8.

为了巩固有限合伙的基础，特别强调注册登记的作用，而且特别强调贸易部门对有限合伙的管制，比如制定有专门的注册登记统一格式，包括设立时的注册格式和变更登记格式。英国的有限合伙人不受竞业禁止义务的限制，其名称不得列入商号，有限合伙人的死亡、破产也不影响有限合伙企业的存在；而对于法人是否能成为合伙人，法律似乎并未明显体现。⁹英国的有限合伙立法也仅是对有限合伙特殊情况的特殊规定，在《有限合伙法》没有特别规定的情况下，适用 1890 年《合伙法》和有关合伙的普通法、衡平法规则。¹⁰

（二）美国的有限合伙制度

美国是世界上有限合伙法制订得最完备也最灵活的国家。由于美国实行联邦制，对有限合伙法分为州立法和联邦立法。“美国最早的州有限合伙立法出现在纽约（1822 年）、康内狄克州（1822 年）和宾西法尼亚州（1836 年）。”¹¹1916 年美国统一州法全国委员会制订了《统一有限合伙法》，70 年代已经被全国各州采用。1916 年法在 1976 年、1985 年和 2001 年进行过三次修订。1916 年法律制定时，其设想的适用对象是只有少数有限合伙人，简单的融资安排，只在本地经营的有限合伙，而 1976 年的修订是对有限合伙大型化、复杂化、跨州经营发展现实的积极应对，其预设的规制对象发生了较大的变化。1985 年的统一有限合伙法是受到加州与特拉华州有限合伙法的启示而修订的。现在，大多数州采用了 1985 年的法或 1976 年的法，或已经根据 1985 年法对本州的有限合伙法作出修正。¹²2001 年，美国统一州法委员会在《统一有限合伙法》中新增了有限责任有限合伙的规定。

二、大陆法系相关制度比较研究

大陆法系各国和地区不存在有限合伙制度，与之相近的对两合公司、隐名合伙的规定，但各地规定又并不完全相同。本文以法国、德国和日本立法为例，对两合公司、隐名合伙和有限合伙进行比较。

9 江敏超.论建立我国特色的有限合伙制度（硕士学位论文）[D].上海：华东政法大学，2004.9.

10 陈忠诚.主编.法律英语阅读（商法）[M].北京：法律出版社，2003.63.

11 宋永新.美国非公司型企业法[M].北京：社会科学文献出版社，2000.111.

12 BROMBER & RIBISTEIN. On Limited Partnership,1998.转引自宋永新.美国非公司型企业法.同上注，第 116 页。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库