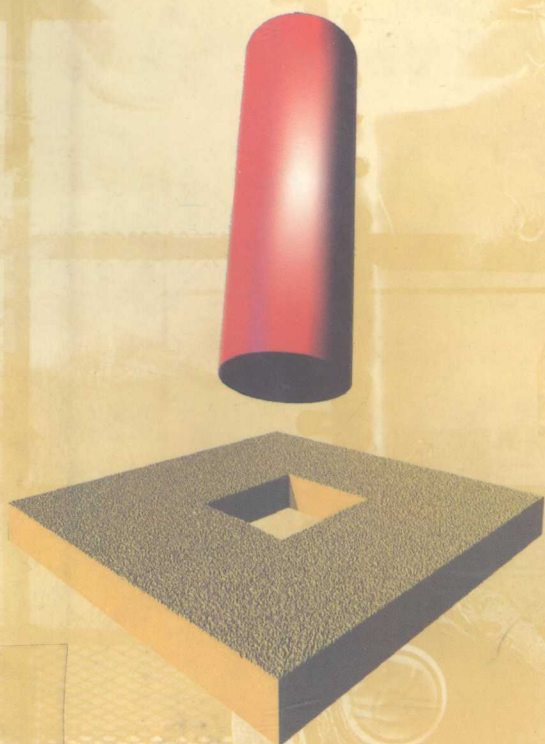


A SURVEY OF CORPORATION LAW

公司法通论

周友苏 著



四川人民出版社

《公司法通论》力图站在前人肩上，看得更远，想得更深，论得更透。作者牢牢把握公司理论和实践中的问题，在全面而辩证地梳理现有学术文献的基础上，完成了烙有鲜明个人色彩的理论体系之建构。全书分为三个部分：总论、分论、别论。

总论系对公司法基本理论的法哲学、法史学观照，为全书的展开奠定坚实的基础。在这一部分中，作者不仅讨论了许多历久而弥新的“老”问题，更关注“与时俱进”的新课题，欲使公司法学术之树长青。分论则针对不同的公司形式从实务角度进行了深入细致的研究，成为该书的主要构成部分。作者力求具体论述视野宽泛，内容精细，分析缜密，逻辑严谨，易于操作。别论部分就与公司密切关联的若干热点问题所作的探讨，其重要性不仅在于使理论体系趋于“完美”，更在于回应了现实的叩问和需要。

本书三个部分前后照应，逻辑连贯，浑然一体，洋洋90余万字，“可谓公司法的宏篇巨著”，适合不同层次的人士阅读和收藏。

ISBN 7-220-06116-1



9 787220 061165 >

ISBN 7-220-06116-1/F • 671

定价：80.00元

D922.291.91
19

**A SURVEY
OF
CORPORATION LAW**

公司法通论

周友苏 著

四川人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

公司法通论/周友苏著. —成都:四川人民出版社,
2002

ISBN 7-220-06116-1

I. 公... II. 周... III. 公司法-法的理论-中国
IV. D922.291.911

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 072890 号

GONGSIFATONGLUN

公司法通论

周友苏 著

特约编辑
责任编辑
封面设计
技术设计

叶 勇
袁久勇 张 鹏 王 茜
邱云松
古 蓉

出版发行
网 址

四川人民出版社(成都盐道街3号)
<http://www.booksss.com>
E-mail: scrmcbsf@mail.sc.cninfo.net

防盗版举报电话

(028)86679239

印 刷
开 本
印 张
插 页
字 数
版 次
印 次
印 数
书 号
定 价

四川省教育学院印刷厂
730mm×988mm 1/16
63.125
4
966 千
2002 年第 1 版
2002 年第 1 次印刷
1-8000 册
ISBN 7-220-06116-1/F·671
80.00 元

■ 著作权所有·违者必究
本书若出现印装质量问题,请与工厂联系调换

《公司法通论》内容简介

第一编 总 论

本编是对公司、公司法基本理论进行的研究。全编共四章。

第一章 公司基本问题研究。本章通过对公司的特征、公司与相关概念的辨析、公司历史源流考察、主要西方国家公司发展现状、我国公司发展的历史与现实的论述，有力地说明了公司是现代企业制度的典型组织形式，也必将成为我国企业的主导模式。

第二章 公司法基本问题研究。本章通过对公司与公司法的关系、公司法的特点的分析，论证了“公司完全是一种法律的创造物”的观点。公司的发展与法律制度密不可分，正是由于法律制度的进步，赋予了公司以普遍适用的规范性质，公司才能从经济现象跃升到企业资本组织形式的层次，从而对社会经济的发展和进步产生巨大的推动作用。本章通过对主要西方国家公司法的介绍，对我国台湾地区和香港地区公司法律制度的研究，对我国现行公司法的述评，可以使读者从比较中深入把握我国公司法的实质和特点。

第三章 公司功能及其法律评析。本章对公司的集资功能、企业法人化功能、企业管理现代化功能和明确产权功能做了深入浅出的剖析。公司功能历经百年历史的检验，依然契合着当今时代和经济实践的需要。设计本章的目的并不仅在于对公司功能作一种意识形态般的关照，而是为现实经济生活中存在的各式各样公司提供一种参照，俾望所有的公司在拥有了多年的公司之“形”后，能早日具有公司之“神”。

第四章 公司法总则的相关问题研究。本章选取了公司股权性质、公司人格否认和公司转投资三个引人关注的重要问题。公司股

权性质是一个历久弥新的问题,作者以面向现实的态度,得出了股权不是债权亦不是物权,股权就是股权的结论。公司人格否认是近年公司法学研究的一大焦点问题,本章对公司人格否认在我国司法实践中的应用提出了针对性的建议。公司转投资是公司法总则涉及的一个问题,本章对此作了前瞻性的研究,包括对转投资限额的理解、转投资的利弊以及现行《公司法》关于转投资规定的缺陷与完善。

第二编 分 论

本编是对不同公司形式所作的实务性研究,全编共六章。

第五章 股份有限公司实务研究。本章共 15 节,囊括了股份有限公司的设立、资本、股份与股票、股份的发行、股份的转让、公司债券、公司章程、股东和股东大会、董事会、经理、监事会、财务、会计、合并与分立、解散、清算与破产的有关理论和实务问题。其中有创新价值的内容主要包括:设立中公司的性质、设立责任和设立无效、股份转让的特殊形式(股份回购、上市公司收购、股份置换、股份质押、法院强制执行股权、股份拍卖等)、上市公司国有股流通和未上市股份有限公司的股份流通、可转换公司债券、公司章程违法的救济、《公司法》关于公司章程规定之不足、股东大会决议瑕疵的救济、股东大会制度和股东权保护需要完善的内容、董事会的专门委员会、董事会秘书、《公司法》关于经理规定的不足、监事会制度设计的理论分析、我国监事会制度的不足与完善、违法分配股利的后果及其《公司法》相关规定的不足、公司合并中股东利益和债权人利益的保护、反垄断规制、《公司法》在合并分立上的立法不足、公司解散的撤销、公司重整、清算中公司的法律地位、公司注销时如何对债权人进行救济等。

第六章 上市公司若干法律问题研究。上市公司在我国股份有限公司中占有非常重要的地位。本章选择了当前最引人注目的法人治理结构、认股期权制度、独立董事制度、中小股东利益保护、股东代表诉讼制度等极富理论价值和实践意义的课题展开研究。

在上市公司法人治理结构的研究中,作者没有落入人云亦云的窠臼,而是结合了“中国特色”与“本土资源”,对这一问题做了

颇有新意的探索,体现出一些独到的思考成果。

上市公司认股期权制度近年颇为流行,是建立上市公司良性激励与约束机制的重要尝试。作者对此热点问题在冷静思考的基础上,指出认股期权制度既有其利,也有其弊,并结合认股期权制度在我国的试行情况及其实施障碍分析,对如何推进这一制度作了认真的现实探索。

独立董事制度产生于实行单层制公司结构的国家。我国在双层制的公司结构基础上引入这一制度,必然出现两种不同制度的协调的问题。作者通过仔细论证后提出,我国建立独立董事制度的意义,绝不仅仅是为了加强和完善公司监督机制,而在于改善上市公司的法人治理结构,提高上市公司质量,推进证券市场规范化发展。独立董事加盟于上市公司,有利于提高公司管理决策水平,从而提高公司效率,完善公司制度建设。

上市公司中小股东利益的保护与股东代表诉讼是互为表里的一套制度系统,目的在于确保在“股份多数决”的公司世界中,弱小资本不受或少受强力资本的恶意欺凌,本章作了一些有益的探索。

第七章 有限责任公司实务研究。为了避免与股份有限公司一章的内容重复,本章选取有限责任公司一些特有的问题展开研究。作者在分析股份有限公司和有限责任公司属性时认为,股份有限公司的“资合”属性更多地显示出它作为一个组织的特征,而有限责任公司的“人合”属性则更多地显示出它接近于合同的特征。与此相对应,《公司法》关于股份有限公司的规范,基本上属于强制性规范,而关于有限责任公司的规范,很多都属于任意性规范。在“有限公司设立的若干问题”一节中,着重讨论了设立人与股东人数、股东出资、设立程序等具有很强现实针对性的问题,其中涉及的关于完善我国《公司法》出资规定、虚假出资责任、设立协议的性质等内容,均有不少创新观点。在“有限公司存续中的若干问题”一节中,对股东转让出资,公司董事、经理、监事的义务及其责任,董事、经理越权代表公司,公司僵局及其法律救济,公司变更形式,“一人公司”与国有独资公司相关性的探讨,体现出作者对此认识的深度。

第八章 外商投资公司实务研究。本章界定的外商投资公司包括了中外合资公司和外商独资有限责任公司,其中,中外合资公司

又包括了有限责任公司和股份有限公司两种形式。本章以中外合资公司为重点,讨论了中外合资有限责任公司设立条件和设立程序、出资制度、合营合同、中外合资股份有限公司及其他中外合资公司的设立、组织机构、土地使用、股权转让、审计、财务与会计、解散清算等特殊问题,并对外商独资有限责任公司有关问题也作了探讨,最后讨论了外商投资企业法律与《公司法》并轨和进一步完善外商投资企业法律的有关问题。

第九章 外国公司的分支机构研究。本章涉及对外国公司分支机构法律特征、法律地位的分析;外国公司分支机构与其他外商投资经济组织的比较;外国公司分支机构的设立、监督管理、清算等实务问题。

第十章 公司法上法律责任研究。公司法上法律责任包括民事责任、行政责任和刑事责任。针对公司实践中涉及民事责任的案件日益增多且相关研究较为薄弱的现状,本章对民事责任研究给予了较多的关注,不仅分列出公司法上民事责任的种类,而且对民事责任的诉讼实现机制和《公司法》关于民事责任规定的不足与完善的问题作了相应的探讨。对行政责任的研究着重讨论了行政责任的实现机关和实现程序,并指出了现行《公司法》在此上的不足与完善的方向。就公司法上刑事责任问题,作者结合《刑法》有关规定,较为详细地讨论了16种涉及公司的犯罪行为。

第三编 别 论

本编是公司法关联问题的研究,选择的内容均为当前公司实践中的热点问题。

第十一章 关联企业问题研究。本章梳理了近年来学界和实务界对关联企业的众多似是而非的定义,运用语言哲学和诠释学方法对关联企业下了一个相对准确的定义;更重要的在于,作者通过对关联企业现实构造的研究,从几个不同的视角对关联企业的法律规制进行了全新的阐述。

第十二章 企业集团问题研究。本章对企业集团传统的定义和研究方法提出批评,重新对企业集团的含义、源流、构造、功能、法律规制等进行了详细的论述。

第十三章 股份合作制问题研究。本章在对股份合作制企业与集体所有制企业、合作制企业、公司不同法律关系辨析的基础上，论述了股份合作制企业的产权关系、领导体制及法律规制。

序

以加入世界贸易组织为契机，我国融入全球经济一体化的进程大大加快了。在此背景下，企业的经营、发展离不开世界范围的大市场。企业之间的竞争将不可能仅局限于一国范围之内，而应进入全球的范围。显然，公司法的发展、变革也必须着眼于全球竞争的影响。因此，更深入地研究公司法，加快我国公司法的改革步伐，已成为非常紧迫的任务。基于此，周友苏的大作《公司法通论》的问世是很有意义的。

《公司法通论》是作者多年辛勤耕耘，积极开拓，潜心研究的科研成果，是既有理论深度又紧密联系我国公司实践的一部研究公司法的力作。该书的特色是：

一、体例新颖。作者从“通论”的角度出发，构建了包括总论、分论、别论等在内的相互结合的结构，并以对公司法基本理论的研究为基础，针对不同公司形式的实践进行分析，继而围绕与公司密切关联的若干热点问题进行了探讨。三个部分前后照应，逻辑连贯，浑然一体。

二、内容全面。作者全方位地展开对公司法的研究，既有对公司与公司法基本问题的讨论，又有对公司功能的法律分析；既有对公司法总则相关问题研究，又有对股份有限公司、有限责任公司、外商投资公司、外国公司的分支机构、关联企业等实务问题的探讨，该书几乎囊括了对公司法领域中从宏观到微观、从理论到实务等各类问题的全面系统的论述。

三、注重理论创新。学术的生命力在于理论创新，作者始终注意将研究已有成果和理论创新紧密结合起来，并为此作出了积极的努力。书中关于公司源流的考察、中西公司和公司法现状的评析、

海峡两岸公司法比较、公司功能、公司领导体制、股权性质、公司人格否认、公司转投资、公司法人治理结构、认股期权、独立董事、中小股东利益保护、股东代表诉讼、股东出资、股东转让出资、公司负责人的义务和责任等重大问题的研究，均不乏其独到的见解。

四、资料翔实。读者阅读本书可以发现，其注释多达 400 余处，足见其文献资料十分丰富。它不仅为提升本书的质量奠定了坚实的基础，也为读者带来了广泛、有益的信息。

《公司法通论》洋洋 90 余万言，可谓公司法的宏篇巨著。当然，该书不在于文字多，而在于它对理论问题分析的深刻性和对实践价值目标的追求。我认为，作者奉献给读者面前的这部著作是有许多新意的，是有启发性的。因此，在本书问世之际，愿以寥寥数语作此序。

王保树

目 录

GONG SI FA TONG LUN

序	王保树 (1)
第一编 总 论	
第一章 公司基本问题研究	(3)
第一节 公司导论	(3)
一、公司概况	(3)
二、公司的特征	(6)
三、公司与相关概念辨析	(15)
第二节 公司历史源流考察	(20)
一、公司的雏形期	(20)
二、公司的成型期	(24)
三、公司的定型期	(28)
第三节 主要西方国家公司发展现状	(33)
一、公司法律制度逐渐趋于统一化	(33)
二、公司法律制度臻于完善	(35)
三、股份结构呈现多样化和复杂化	(37)
四、股份有限公司与证券市场的联系	(38)
五、股份有限公司的权力向经营者	(39)
六、有限责任公司有了新的发展	(40)
第四节 我国公司发展的历史与现实	(42)
一、旧中国的公司	(42)
二、建国初期的公司	(44)
三、改革开放时期的公司	(49)

第二章 公司法基本问题研究	(53)
第一节 公司法概论	(53)
一、公司与公司法的关系	(53)
二、公司法的特点	(54)
第二节 主要西方国家公司法简介	(57)
一、英国公司法律制度	(57)
二、美国公司法律制度	(60)
三、德国公司法律制度	(63)
四、法国公司法律制度	(65)
五、日本公司法律制度	(67)
第三节 我国公司法述评	(70)
一、我国公司法的地位和作用	(70)
二、我国公司立法进程回顾	(70)
三、我国公司法颁行的意义	(73)
四、我国公司法的特点	(74)
五、我国公司法律体系	(76)
六、公司法与证券法的协调	(78)
第四节 我国台湾和香港地区的公司法律制度	(81)
一、台湾和香港公司法律制度的历史演变	(81)
二、台湾和香港的公司类型	(82)
三、台湾和香港公司法的特点	(83)
第五节 海峡两岸公司法比较	(85)
一、关于公司法条文	(85)
二、关于公司的形式	(86)
三、关于公司的法律地位	(87)
四、关于公司设立	(88)
五、关于公司的资本	(90)
六、关于公司的组织机构	(92)
七、关于公司的财务会计	(94)
八、关于法律责任	(95)
第三章 公司功能及其法律评析	(97)
第一节 集资功能及其法律评析	(97)

一、公司的筹资	(98)
二、公司的积累	(101)
三、公司购并	(104)
第二节 企业法人化功能及其法律评析	(106)
一、公司与企业法人制度	(106)
二、企业法人财产权关系及其性质	(109)
三、企业法人制度的意义和作用	(113)
第三节 企业管理现代化功能及其法律评析	(117)
一、管理性劳动的专业化	(118)
二、利益制衡的规范化	(123)
第四节 明确产权功能及其法律评析	(127)
第四章 公司法总则的相关问题研究	(131)
第一节 公司股权性质研究	(131)
一、股权的基本涵义及研究股权性质的意义	(131)
二、关于股权性质的几种主要观点	(132)
三、对股权性质的几点思考	(143)
第二节 公司人格否认问题研究	(146)
一、公司人格否认的含义	(146)
二、公司人格否认的法理基础	(148)
三、公司人格否认的具体适用	(151)
四、公司人格否认在我国的实践	(155)
第三节 公司转投资研究	(159)
一、公司转投资的含义	(159)
二、公司转投资需要探讨的几个问题	(162)
三、公司转投资的利弊评析及其规制	(165)
四、《公司法》关于转投资规定的立法缺陷	(167)

第二编 分 论

第五章 股份有限公司实务研究	(171)
第一节 股份有限公司概述	(171)
第二节 股份有限公司的设立	(173)

(89)	一、设立概述	(173)
(101)	二、设立登记制度的演变	(174)
(101)	三、设立条件	(176)
(101)	四、发起人	(178)
(101)	五、设立方式	(181)
(101)	六、设立中公司的性质	(191)
(111)	七、设立责任	(193)
(111)	八、公司设立无效	(196)
(118)	第三节 股份有限公司的资本	(198)
(123)	一、资本的基本含义	(198)
(123)	二、国外公司法上与资本相关的概念辨析	(200)
	三、资本的形成方式	(201)
(131)	四、资本三原则	(203)
(131)	五、资本的增加和减少	(206)
(131)	第四节 股份与股票	(208)
(131)	一、股份的含义和法律性质	(208)
(141)	二、股份的种类	(210)
(141)	三、股票	(219)
(141)	第五节 股份的发行	(222)
(141)	一、股份发行的方式	(223)
(151)	二、股票发行审核制度	(225)
(151)	三、核准制下股票发行的法规体系	(228)
(151)	四、股票发行条件	(228)
(151)	五、股票发行的程序	(232)
(151)	第六节 股份的转让	(235)
(161)	一、股份转让的一般问题	(235)
(161)	二、股份转让的几种特殊形式	(241)
	三、我国股份有限公司股份转让的有关 问题思考	(252)
	第七节 公司债券	(257)
(171)	一、公司债券概述	(257)
(171)	二、公司债的种类	(259)
(171)	三、公司债券的发行	(261)

(303)	四、公司债券的转让	(265)
(300)	五、公司债券的偿还和利息支付	(266)
(303)	六、公司债券的担保	(266)
(304)	七、公司债券的上市与退市	(267)
(303)	八、可转换公司债券	(268)
(300)	第八节 股份有限公司章程	(282)
(400)	一、股份有限公司章程概述	(282)
(403)	二、公司章程的内容	(286)
(400)	三、公司章程的制订与修改	(291)
(404)	四、公司章程违法的救济	(295)
(407)	五、我国《公司法》关于公司章程规定	
(410)	之不足	(296)
(411)	第九节 股东和股东大会	(298)
(431)	一、股东	(298)
(434)	二、股东大会	(304)
(434)	三、我国股东大会制度和股东权保护需要	
(434)	完善的内容	(337)
(434)	第十节 董事会	(341)
(434)	一、董事	(342)
(434)	二、董事会	(362)
	三、董事长	(372)
(434)	四、董事会的专门委员会	(375)
(434)	五、董事会秘书	(377)
(434)	第十一节 经理	(379)
(434)	一、经理的法律地位	(379)
(434)	二、经理的聘任	(382)
	三、经理的任期	(383)
(434)	四、经理的职权	(384)
(434)	五、经理的义务	(384)
(434)	六、经理工作细则	(385)
(434)	七、经理的报酬	(387)
(434)	八、经理的责任	(389)
(434)	九、《公司法》关于经理规定的不足	(389)

第十二节 监事会	(390)
一、监事会的法律地位	(390)
二、监事会制度设计的理论分析	(392)
三、监事	(394)
四、监事会的组成	(398)
五、监事会的职权	(399)
六、监事会会议	(400)
七、我国监事会制度的不足与完善	(403)
第十三节 财务、会计	(406)
一、调整财务会计的法律法规	(407)
二、财务、会计管理的内容与任务	(407)
三、财务会计报告	(410)
四、公积金制度	(417)
五、公益金制度	(421)
六、公司利润的分配	(422)
七、股份公司的审计	(428)
第十四节 合并与分立	(428)
一、公司合并的一般原理及其实务	(429)
二、公司合并涉及的有关法律问题探讨	(436)
三、公司分立一般原理及其实务	(443)
四、我国《公司法》在合并分立上的立法不足	(448)
第十五节 解散、破产与清算	(448)
一、公司的解散	(448)
二、公司的破产	(456)
三、公司的清算	(463)
第六章 上市公司若干法律问题研究	(476)
第一节 上市公司基本法律问题论析	(476)
一、上市公司的法律特征	(476)
二、上市公司的效应分析	(479)
三、公司上市的条件及程序	(482)
第二节 上市公司法人治理结构研究	(484)