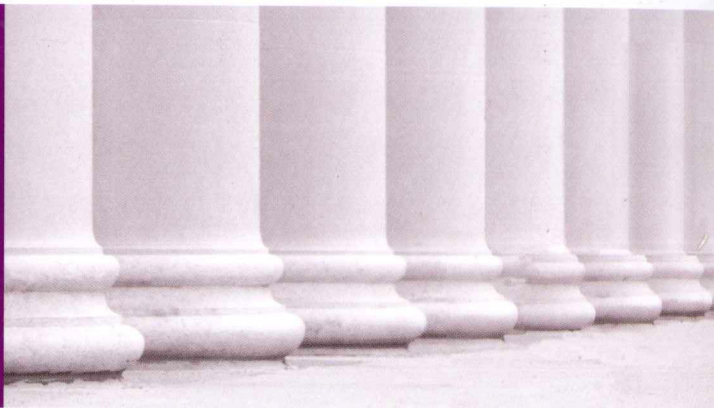


Company
Law



公 司

法律规范集成 典型案例与疑难精解

收录法律文件全面实用
选取司法案例真实典型
讲解疑难问题权威专业

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

Company
Law

公 司

法 律 规 范 集 成
典 型 案 例 与 疑 难 精 解

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

公司法律规范集成典型案例与疑难精解 / 法规应用
研究中心编. —北京: 中国法制出版社, 2012. 6
ISBN 978 - 7 - 5093 - 3682 - 3

I. ①公… II. ①法… III. ①公司法 - 案例 - 中国②
公司法 - 法律解释 - 中国 IV. ①D922. 291. 915

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 072953 号

责任编辑: 张 婧 (Z_ Janet@ 163. com)

封面设计: 蒋 怡

公司法律规范集成、典型案例与疑难精解

GONGSI FALU GUIFAN JICHENG、DIANXING ANLI YU YINAN JINGJIE

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2012 年 6 月第 1 版

印张/22.75 字数/1074 千

2012 年 6 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 3682 - 3

定价: 60.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66070046

市场营销部电话: 66017726

邮购部电话: 66033288

出版说明

应法律实务所需,为帮助广大读者精准查找法律依据,准确理解并适用法律规范,我社出版了“法律规范集成、典型案例与疑难精解”系列丛书。《公司法律规范集成、典型案例与疑难精解》作为丛书的第五分册,具有以下特色:

第一,收录法律文件全面、实用。本书根据司法实务的需要,分为综合、设立与登记、公司治理、公司融资、公司解散、清算、破产、公司财务、会计与税收、公司人力资源管理、纠纷处理程序等八项专题,对法律规范文件进行编排。在每个专题部分中,按照法律效力层级收录了现行有效、最新实用的法律、行政法规、部门规章、司法解释、请示答复,便于读者进行查阅。此外,本书以脚注的方式解释法律条文之间的适用关系及相关难点,便于读者对重点法条进行理解。

第二,选取司法案例真实、典型。本书秉承“以案说法,深入浅出”的宗旨,精心选取《中华人民共和国最高人民法院公报》、最高人民法院、地方高级人民法院裁判中与公司相关的指导性案例。在“典型案例”中,提供精确的裁判文书来源,便于读者查阅裁判文书原文;高度提炼裁判主旨,浓缩大量实践案例的精华,提高读者阅读案例的效率。

第三,讲解疑难问题权威、专业。结合司法实践,精心挑选与公司相关的实务难题,并参考最高权威部门的解释、高端专业人士的经验进行详细解答。理论阐述与实务应用相结合,具有较强的指导性和参考性,方便司法工作人员理解法律规范并灵活运用。

目 录

一 综 合

● 法律规范集成

● 法律

中华人民共和国公司法 1
(2005 年 10 月 27 日)

中华人民共和国个人独资企业法 61
(1999 年 8 月 30 日)

中华人民共和国外资企业法 64
(2000 年 10 月 31 日)

中华人民共和国中外合作经营企业
法 66
(2000 年 10 月 31 日)

中华人民共和国中外合资经营企业
法 69
(2001 年 3 月 15 日)

中华人民共和国合伙企业法 70
(2006 年 8 月 27 日)

● 部门规章及文件

外商投资创业投资企业管理规定 79
(2003 年 1 月 30 日)

创业投资企业管理暂行办法 85
(2005 年 11 月 15 日)

● 司法解释及文件

最高人民法院关于适用《中华人民
共和国公司法》若干问题的规定
(一) 88

(2006 年 4 月 28 日)

最高人民法院关于适用《中华人民
共和国公司法》若干问题的规定
(二) 89

(2008 年 5 月 12 日)

最高人民法院关于适用《中华人民
共和国公司法》若干问题的规定
(三) 92

(2011 年 1 月 27 日)

● 请示答复

最高人民法院关于金融机构为行政
机关批准开办的公司提供注册资
金验资报告不实应当承担提责任问
题的批复 95
(1996 年 3 月 27 日)

最高人民法院关于会计师事务所为
企业出具虚假验资证明应如何承
担责任问题的批复 95
(1998 年 6 月 19 日)

国家工商行政管理总局对国有独资
公司及其子公司设立登记有关问
题的答复 96
(2001 年 5 月 23 日)

最高人民法院关于对帮助他人设立
注册资金虚假的公司应当如何承
担民事责任的请示的答复 96
(2001 年 9 月 13 日)

最高人民法院执行工作办公室关于
攀枝花市国债服务部与重庆市涪
陵财政国债服务部证券回购纠纷

执行请示案的复函	96
(2003年6月9日)	
最高人民法院执行工作办公室关于 股东因公司设立后的增资瑕疵应 否对公司债权人承担责任问题的 复函	97
(2003年12月11日)	
● 典型案例	
张桂平诉王华股权转让合同纠纷案	97
● 疑难精解	
1. 有限责任公司如何变更为股份有 限公司?	106
2. 股份有限公司如何变更为有限责 任公司?	106
3. 个人股权转让如何确定股权转让 价格?	106
4. 如何认定公司超越经营范围从事 经营活动的效力?	107
5. 公司分支机构在法人变更中注销, 是否影响公司承担分支机构的民 事责任?	107
6. 商业银行分支机构在总行授权范 围内处置辖区内资产, 民事责任 由谁承担?	107
7. 如何确定公司法定代表人行为的 法律后果?	107
8. 分公司可否作为民事诉讼主体参 加诉讼, 如准其参加诉讼, 谁享 有实体上权利和义务?	108
9. 公司法人人格否认制度的构成要 件	108
10. 公司股东退出公司后, 又以公司 在其股东资格存续期间, 对其隐 瞒真实经营状况为由, 诉请对公 司行使知情权的, 法院应否支 持?	109
11. 有限责任公司股东请求对公司账	

簿行使查阅权是否应受一定持股 比例的限制?	109
12. 存在出资瑕疵的股东是否可对公 司行使知情权?	109
13. 股东可否委托他人在决定文件上 签字、盖章?	109
14. 公司法第43条规定的股东表决 权是否包括人数决?	109
15. 董事是否一定要具备股东身份? ...	110
16. 董事会中职工代表的人数或所占 比例是否有强制性规定?	110
17. 隐名股东确认其股东地位应受何 种限制?	110
18. 公司章程与公司设立协议有何区 别?	110
19. 制定公司章程需注意哪些问题? ...	111
20. 如何认定公司超越经营范围从事 经营活动的效力?	111
21. 涉及公司担保的债权人应当尽到 何种注意义务?	112

二 设立与登记

● 法律规范集成

(一) 股权投资

● 部门规章及文件

国家工商行政管理局关于协助人民 法院执行冻结或强制转让股权问 题的答复	113
(1999年5月27日)	
信托公司私人股权投资信托业务操 作指引	114
(2008年6月25日)	
股权出资登记管理办法	116
(2009年1月14日)	
国家税务总局关于加强股权转让所 得征收个人所得税管理的通知	117

(2009年6月12日)

国家税务总局关于加强非居民企业 股权转让所得企业所得税管理的 通知	118
(2009年12月10日)	

(二) 境外投资

1. 项目核准、备案

●部门规章及文件

境外投资项目核准暂行管理办法	120
(2004年10月9日)	
关于境外投资项目备案证明的通知	122
(2007年5月30日)	
关于完善境外投资项目有关问 题的通知	123
(2009年6月8日)	
大陆企业赴台湾地区投资管理办法	124
(2010年11月9日)	

2. 企业设立

●部门规章及文件

境外投资开办企业核准工作细则	125
(2005年10月17日)	
关于调整境外投资核准有关事项的 通知	127
(2007年12月9日)	
境外投资管理办法	127
(2009年3月16日)	

3. 外汇、外债管理

●部门规章及文件

境内机构对外担保管理办法	130
(1996年9月25日)	
境内机构对外担保管理办法实施细 则	132
(1997年12月11日)	
境内机构境外直接投资外汇管理规 定	138
(2009年7月13日)	
国家外汇管理局关于境内机构对外 担保管理问题的通知	140

(2010年7月30日)

(三) 公司登记

●行政法规及文件

中华人民共和国企业法人登记管理 条例	144
(1988年6月3日)	

国务院办公厅关于公司名称冠以 “中国”等字样问题的通知	148
(1995年5月29日)	

中华人民共和国公司登记管理条例	148
(2005年12月18日)	

●部门规章及文件

企业名称登记管理规定	157
(1991年7月22日)	

中国人民银行、国家工商行政管理 局关于企业名称中含有“中银” 等字样问题的通知	160
(1999年1月19日)	

企业法人法定代表人登记管理规定	160
(1999年6月23日)	

个人独资企业登记管理办法	161
(2000年1月13日)	

中华人民共和国企业法人登记管理 条例施行细则	165
(2000年12月1日)	

外商投资企业授权登记管理办法	172
(2002年12月10日)	

企业登记程序规定	174
(2004年6月10日)	

企业经营范围登记管理规定	177
(2004年6月14日)	

公司注册资本登记管理规定	178
(2005年12月27日)	

企业年度检验办法	180
(2006年2月24日)	

中华人民共和国合伙企业登记管理 办法	183
(2007年5月9日)	

企业名称登记管理实施办法	186
(2004年6月14日)	

● 请示答复

国家工商行政管理局关于《企业名称登记管理规定》有关问题的答复	190
(2001年1月19日)	

● 典型案例

1. 巴菲特投资有限公司诉上海自来水投资建设股份有限公司股权转让纠纷案	191
2. 广州市仙源房地产股份有限公司与广东中大中鑫投资策划有限公司、广州远兴房产有限公司、中国投资集团国际理财有限公司股权转让纠纷案	195
3. 中国长城资产管理公司乌鲁木齐办事处与新疆华电工贸有限责任公司、新疆华电红雁池发电有限责任公司、新疆华电苇湖梁发电有限责任公司等借款合同纠纷案	206
4. 陕西省渭南市人民检察院诉渭南市尤湖塔园有限责任公司、惠庆祥、陈创、冯振达非法吸收公众存款，惠庆祥挪用资金案	213

● 疑难精解

1. 股东出资的方式有哪些?	218
2. 股东出资应当履行怎样的程序? ...	218
3. 股东出资有瑕疵，有何法律后果? ...	219
4. 如果股东出资不实，会产生什么法律后果?	219
5. 其他股东对违反出资义务的股东有何请求权?	219
6. 公司对违反出资义务的股东有何种请求权?	219
7. 如何认定发起人的合同责任?	220

8. 发起人为设立公司而以自己名义对外订立合同，合同相对人向谁主张权利?	220
9. 发起人以设立中公司名义对外订立合同，合同相对人向谁主张权利?	220
10. 合作者一方转让其权利、义务，转让合同成立但未报批，合同效力如何认定?	221
11. 股权转让后尚未向公司登记机关变更登记，对请求认定处分股权行为无效的处理	221
12. 有限责任公司未成立时发起人对设立公司行为产生的费用和债务如何承担?	221
13. 发起人因设立公司而发生的职务侵权行为如何承担责任?	221
14. 股东未尽出资义务时承担的责任是一次性责任，还是重复责任?	222
15. 股东以房屋、车辆、船舶、土地使用权等作价出资，但未办理法定权属变更登记手续的效力认定	222
16. 中外合作经营企业的一方转让其本身所持有的其他公司的股份时，该合作经营企业的另一方是否享有优先购买权?	222
17. 股份有限公司章程中必须记载、相对记载、任意记载事项如何甄别?	222
18. 公司监事能否以其知情权受到侵害为由对公司提起知情权诉讼?	223
19. 法人股隐名持有的情况下，如何确定财产权的归属?	223
20. 股份有限公司以公司章程对股份转让所作的限制性规定是否有效?	223

21. 瑕疵出资的股东将股权转让, 补充责任应由出让人还是受让人承担? 223

三 公司治理

● 法律规范集成

● 法律

- 中华人民共和国证券投资基金法 224
(2003 年 10 月 28 日)

● 部门规章及文件

- 关于在上市公司建立独立董事制度的指导意见 234
(2001 年 8 月 16 日)

- 上市公司治理准则 236
(2002 年 1 月 7 日)

- 上市公司股东大会规则 242
(2006 年 3 月 16 日)

- 上市公司信息披露管理办法 247
(2007 年 1 月 30 日)

- 上市公司董事、监事和高级管理人员所持本公司股份及其变动管理规则 254
(2007 年 4 月 5 日)

- 企业内部控制基本规范 256
(2008 年 5 月 22 日)

- 上市公司章程指引 261
(2008 年 10 月 9 日)

- 中国证券监督管理委员会关于上市公司以集中竞价交易方式回购股份的补充规定 279
(2008 年 10 月 9 日)

- 关于破产重整上市公司重大资产重组股份发行定价的补充规定 280
(2008 年 11 月 12 日)

- 上市公司重大资产重组管理办法 280
(2011 年 8 月 1 日)

- 上市公司收购管理办法 288

(2012 年 2 月 14 日)

● 司法解释及文件

- 最高人民法院关于冻结、拍卖上市公司国有股和社会法人股若干问题的规定 303
(2001 年 9 月 21 日)

● 典型案例

1. 兰州神骏物流有限公司与兰州民百(集团)股份有限公司侵权纠纷案 305
2. 绵阳市红日实业有限公司、蒋洋诉绵阳高新区科创实业有限公司股东会决议效力及公司增资纠纷案 308
3. 张建新诉杨照春股权确认纠纷案 316

● 疑难精解

1. 股东大会在股东未参加的情况下做出转让该股东股份的决议, 该决议是否有效? 319
2. 股东(大)会的召集必须遵守何种程序? 319
3. 股东不认可股东大会的决议, 股东大会决议的效力是否受到影响? 319
4. 董事会会议决议的效力形态及股东诉讼? 319
5. 公司董事会决议虽未标明“授权委托书”, 但其内容体现了授权委托的意思表示, 该行为如何认定? 320
6. 什么情况下股东可以提起代表诉讼? 320
7. 实际控制公司的股东虚构公司股东会议及其会议决议, 承担怎样的法律后果? 320
8. 实务中, 股东(发起人)抽逃出资的一般表现形式有哪些? 321
9. 实务中, 哪些行为容易被误认为

- 股东(发起人)抽逃出资的行为? 321
10. 审判实践中,抽逃出资的法律认定 321
11. 有限责任公司的自然人股东死亡,公司章程没有限制性规定,股权继承和收益分割如何处理? 322
12. 持股职工因脱离公司而将所持公司股份退还给公司,该退股行为是否有效? 322

四 公司融资

● 法律规范集成

(一) 股权融资

● 法律

- 中华人民共和国信托法 323
(2001年4月28日)

● 部门规章及文件

- 外国企业或者个人在中国境内设立
合伙企业管理办法 328
(2009年11月25日)

(二) 债权融资

1. 银行贷款

● 法律

- 中华人民共和国担保法 329
(1995年6月30日)
- 中华人民共和国合同法 336
(1999年3月15日)
- 中华人民共和国商业银行法 362
(2003年12月27日)
- 中华人民共和国物权法 370
(2007年3月16日)

● 行政法规及文件

- 国务院关于调整固定资产投资项目
资本金比例的通知 385

(2009年5月25日)

● 部门规章及文件

- 贷款通则 386

(1996年6月28日)

2. 民间借贷

● 部门规章及文件

- 关于小额贷款公司试点的指导意见 ... 394

(2008年5月4日)

● 司法解释及文件

- 最高人民法院关于人民法院审理借
贷案件的若干意见 396

(1991年8月13日)

最高人民法院关于对企业借款合同

借款方逾期不归还款的应如何

处理的批复 397

(1996年9月23日)

3. 境外借贷

● 部门规章及文件

- 境内机构对外担保管理办法 398

(1996年9月25日)

境内机构借用国际商业贷款管理办

法 400

(1997年9月24日)

境内机构对外担保管理办法实施细

则 404

(1997年12月11日)

- 外债管理暂行办法 409

(2003年1月8日)

中国证券监督管理委员会、国务院国

有资产监督管理委员会关于规范上

市公司与关联方资金往来及上市公

司对外担保若干问题的通知 411

(2003年8月28日)

中国证券监督管理委员会、中国银

行业监督管理委员会关于规范上

市公司对外担保行为的通知 413

(2005年12月23日)

● 司法解释及文件

- 最高人民法院关于审理金融资产管

理公司利用外资处置不良债权案件涉及对外担保合同效力问题的通知	415	处与四川泰来装饰工程有限公司、四川泰来房屋开发有限公司、四川泰来娱乐有限责任公司借款担保合同纠纷案	463
(2010年7月1日)			
4. 发行债券		2. 申银万国证券股份有限公司诉上海国宏置业有限公司财产权属纠纷案	472
● 法律		3. 陈丽华等23名投资人诉大庆联谊公司、申银证券公司虚假陈述侵权赔偿纠纷案	480
中华人民共和国证券法	416	4. 陈伟诉广东省机场管理集团公司、广州白云国际机场股份有限公司、上海证券交易所所侵权纠纷案	488
(2005年10月27日)			
● 行政法规及文件		● 疑难精解	
企业债券管理条例	438	1. 适用股权并购的前提条件有哪些? ...	496
(1993年8月2日)		2. 公司发出增资扩股的通知并接受认股股金, 增资扩股合同是否成立? ...	496
● 部门规章及文件		3. 信托制私募股权基金成功募集的程序有哪些?	496
公司债券发行试点办法	440	4. 私募股权基金的投资中, 法律尽职调查包括哪些内容?	497
(2007年8月14日)		5. 股权回购所涉及的主要法律问题 ...	498
中央企业债券发行管理暂行办法	443	6. 有限合伙人的“避风港”条款有哪些?	498
(2008年4月3日)			
上市公司股东发行可交换公司债券试行规定	444		
(2008年10月17日)			
关于规范上市公司国有股东发行可交换公司债券及国有控股上市公司发行证券有关事项的通知	446		
(2009年6月24日)			
证券发行与承销管理办法	448		
(2010年10月11日)			
5. 融资租赁			
● 法律			
中华人民共和国合同法(节录)	454		
(1999年3月15日)			
外商投资租赁业管理办法	455		
(2005年2月3日)			
金融租赁公司管理办法	457		
(2007年1月23日)			
● 司法解释及文件			
最高人民法院关于审理融资租赁合同纠纷案件若干问题的规定	461		
(1996年5月27日)			
● 典型案例			
1. 中国信达资产管理公司成都办事			

五 公司解散、清算、破产

● 法律规范集成

● 法律

中华人民共和国企业破产法	500
(2006年8月27日)	

● 司法解释及文件

最高人民法院关于审理企业破产案件指定管理人的规定	512
(2007年4月12日)	
最高人民法院关于审理企业破产案件确定管理人报酬的规定	516

(2007年4月12日)

最高人民法院关于适用《中华人民共和国企业破产法》若干问题的规定(一)	518
--	-----

(2011年9月9日)

● 请示答复

最高人民法院关于上海啤酒厂破产案中转让“天鹅”注册商标问题的答复	519
--	-----

(1997年3月11日)

最高人民法院关于破产企业国有划拨土地使用权应否列入破产财产等问题的批复	519
---	-----

(2003年4月16日)

最高人民法院关于如何理解《最高人民法院关于破产法司法解释》第六十八条的请示的答复	520
--	-----

(2004年12月22日)

● 典型案例

广东国际信托公司破产案	520
-------------------	-----

● 疑难精解

1. 破产企业职工一次性安置费标准如何掌握?	524
2. 企业分立后新设立的企业对分立前的债务如何分担?	524
3. 在企业未成立清算组织的情况下,法定代表人可否行使职权?	525
4. 中外合作企业财产未清算前,投资款可否返还?	525
5. 公司陷入僵局应具备哪些要件?	525
6. 公司解散后,股东是否可以申请法院指定清算组进行清算?	525
7. 私募股权基金如何应对企业解散清算?	525

六 公司财务、会计与税收

● 法律规范集成

● 法律

中华人民共和国会计法	527
(1999年10月31日)	

中华人民共和国企业所得税法	532
(2007年3月16日)	

● 行政法规及文件

中华人民共和国企业所得税法实施条例	538
-------------------------	-----

(2007年12月6日)

中华人民共和国增值税暂行条例	551
(2008年11月10日)	

中华人民共和国消费税暂行条例	554
(2008年11月10日)	

中华人民共和国营业税暂行条例	558
(2008年11月10日)	

企业财务会计报告条例	560
(2000年6月21日)	

● 司法解释及文件

最高人民法院关于审理涉及会计师事务所在审计业务活动中民事侵权赔偿案件的若干规定	564
---	-----

(2007年6月11日)

● 部门规章及文件

企业会计准则——基本准则	566
(2006年2月15日)	

关于《公司法》施行后有关企业财务处理问题的通知	569
(2006年3月15日)	

国家税务总局关于完善税务登记管理若干问题的通知	570
(2006年3月16日)	

企业财务通则	572
(2006年12月4日)	

● 疑难精解

1. 生产性外商投资企业税收优惠有哪些? 579
2. 如何理解“创业投资企业采取股权投资方式投资于未上市中小高新技术企业2年以上(含2年),凡符合下列条件的,可按其对中小高新技术企业投资额的70%抵扣该创业投资企业的应纳税所得额”? 580

七 公司人力资源管理

● 法律规范集成

● 法律

- 中华人民共和国劳动合同法 581
(2007年6月29日)
- 中华人民共和国劳动法 592
(2009年8月27日)

● 行政法规及文件

- 失业保险条例 599
(1999年1月22日)
- 中华人民共和国劳动合同法实施条例 602
(2008年9月18日)
- 工伤保险条例 605
(2010年12月20日)

● 司法解释及文件

- 最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释 613
(2001年4月16日)
- 最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释
(二) 615
(2006年8月14日)
- 最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释

- (三) 616
(2010年9月13日)

● 部门规章及文件

- 违反和解除劳动合同的经济补偿办法 618
(1994年12月3日)
- 违反《劳动法》有关劳动合同规定的赔偿办法 619
(1995年5月10日)
- 劳动部关于贯彻执行《中华人民共和国劳动法》若干问题的意见 620
(1995年8月4日)

● 典型案例

1. 孙立兴诉天津园区劳动局工伤认定行政纠纷案 628
2. 宜昌市无线电厂诉卢玲等四人终止劳动合同纠纷案 632

● 疑难精解

1. 加班工资的计算基数是什么? 635
2. 试用期限解除劳动合同,用人单位应当注意哪些问题? 636
3. 如何理解“加班”、“加点”? 636
4. 个人兼职和退休人员再任职取得收入如何计算征收个人所得税? 636
5. 企业在实施股份制和股份合作制改造过程中,劳动合同如何履行? 636
6. 用人单位发生合并或者分立后劳动合同如何履行? 637

八 纠纷处理程序

● 法律规范集成

● 法律

- 中华人民共和国民事诉讼法(节录) 638
(2007年10月28日)

●司法解释及文件

最高人民法院关于验资单位对多个
案件债权人损失应如何承担责任的
批复 654
(1997年12月31日)

最高人民法院印发《关于贯彻执行
〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干
问题的意见(试行)》的通知
(节选) 654
(1998年4月2日)

最高人民法院关于会计师事务所为
企业出具虚假验资证明应如何承
担责任问题的批复 654
(1998年6月26日)

最高人民法院关于民事诉讼证据的
若干规定 655
(2001年12月21日)

最高人民法院关于金融机构为企业
出具不实或者虚假验资报告资金
证明如何承担民事责任问题的通
知 662
(2002年2月9日)

最高人民法院关于审理与企业改制
相关的民事纠纷案件若干问题的
规定 662
(2003年1月3日)

最高人民法院关于适用《关于民事
诉讼证据的若干规定》中有关举
证时限规定的通知 665
(2008年12月11日)

●请示答复

最高人民法院对《商务部关于请确
认〈关于审理与企业改制相关的
民事纠纷案件若干问题的规定〉
是否适用于外商投资的函》的复
函 666
(2003年10月20日)

最高人民法院执行工作办公室关于
上市公司发起人股份质押合同及

红利抵债协议效力问题请示案的
复函 666
(2004年4月15日)

最高人民法院关于广州市迪泰通讯
有限公司、海南经济特区产权交
易中心、海南证华非上市公司股
权登记服务有限公司、翟希亚与
因特模式信息技术(深圳)有限
公司、INTERMOST CORPORATION
股权转让合同纠纷管辖权异议案
中仲裁条款效力问题的请示的答
复 667
(2008年11月18日)

●典型案例

1. 张艳娟诉江苏万华工贸发展有限
公司、万华、吴亮亮、毛建伟股
东权纠纷案 673

2. 中国银行股份有限公司汕头分行
与广东发展银行股份有限公司韶
关分行、第三人珠海经济特区安
然实业(集团)公司代位权纠纷
案 679

3. 香港锦程投资有限公司与山西省
心血管病医院、第三人山西襄
能科贸有限公司中外合资经营企
业合同纠纷案 688

4. 中国农业银行哈尔滨市太平支行
与哈尔滨松花江奶牛有限责任公
司、哈尔滨工大集团股份有限公司、
哈尔滨中隆会计师事务所有限
公司借款合同纠纷案 704

●疑难精解

1. 分公司可否作为民事诉讼主体参
加诉讼,如准其参加诉讼,谁享
有实体上权利和义务? 709

2. 董事违反勤勉义务的判断标准及
证明责任如何分配? 709

3. 出资的非货币资产未经评估作价引起诉讼时的处理	709	将会计师事务所列为第三人或申请会计师事务所作为第三人参加诉讼应如何处理?	710
4. 法院以公司股东出资不实为由追加其为被执行人, 公司股东另行起诉, 请求确认其已履行出资义务如何审理?	709	9. 股东对临时股东会召集权发生争议, 是否可以提起诉讼?	711
5. 公司股东以公司其他股东或公司董事、监事或高级管理人员为被告, 提起知情权诉讼法院应如何处理?	710	10. 监事能否作为公司的诉讼代表人?	711
6. 在新公司法生效之前提起的有限责任公司股东知情权诉讼, 应如何确定权利范围?	710	11. 法院在审理异议股东请求公司收购股权之诉时的注意事项有哪些?	711
7. 公司监事能否以其知情权受到侵害为由对公司提起知情权诉讼?	710	12. 公司股东请求人民法院解散公司的案件应如何确立诉讼当事人?	711
8. 股东对公司提起知情权纠纷诉讼,		13. 验资机构虚假验资应如何承担民事赔偿责任?	712

一、综合

法律规范集成

○ 法律

中华人民共和国公司法

- 1993年12月29日第八届全国人民代表大会常务委
员会第五次会议通过
- 根据1999年12月25日第九届全国人民代表大会
常务委
员会第十三次会议《关于修改〈中
华人民共和国公司法〉的决定》第一次修正
- 根据2004年8月28日第十届全国人民代表大
会常务委
员会第十一次会议《关于修改〈中
华人民共和国公司法〉的决定》第二次修正
- 2005年10月27日第十届全国人民代表大
会常务委
员会第十八次会议修订通过
- 2005年10月27日中华人民共和国主席令
第42号公布
- 自2006年1月1日起施行

目 录

- 第一章 总 则
- 第二章 有限责任公司的设立和组织机构
 - 第一节 设 立
 - 第二节 组织机构
 - 第三节 一人有限责任公司的特别规定

- 第四节 国有独资公司的特别规定
- 第三章 有限责任公司的股权转让
- 第四章 股份有限公司的设立和组织机构
 - 第一节 设 立
 - 第二节 股东大会
 - 第三节 董事会、经理
 - 第四节 监 事 会
 - 第五节 上市公司组织机构的特别规定
- 第五章 股份有限公司的股份发行和转让
 - 第一节 股份发行
 - 第二节 股份转让
- 第六章 公司董事、监事、高级管理人员
的资格和义务
- 第七章 公司债券
- 第八章 公司财务、会计
- 第九章 公司合并、分立、增资、减资
- 第十章 公司解散和清算
- 第十一章 外国公司的分支机构
- 第十二章 法律责任
- 第十三章 附 则

第一章 总 则

第一条① 为了规范公司的组织和行为，保护公司、股东和债权人的合法权益，维护社会经济秩序，促进社会主义市场经济的发展，制定本法。

第二条② 本法所称公司是指依照本法在中国境内设立的有限责任公司和股份有限公司。

① 修改后的条文删除了“为了适应建立现代企业制度的需要”和“根据宪法”等文字，这样做的原因在于原公司法承担着服务于国有企业改革为现代企业的阶段性使命，而随着国有企业现代企业制度的建立，公司法在修订时也删除了相关内容。

② 我国法律针对国有企业、集体企业、外资投资企业分别制定了《全民所有制工业企业法》、《乡村集体所有制企业条例》、《城镇集体所有制企业条例》、《中外合资经营企业法》、《中外合作经营企业法》和《外资企业法》，《公司法》与这些法律的关系需要进一步厘清。

第三条① 公司是企业法人,有独立的法人财产,享有法人财产权。公司以其全部财产对公司的债务承担责任。

有限责任公司的股东以其认缴的出资额

为限对公司承担责任;股份有限公司的股东以其认购的股份为限对公司承担责任。

第四条② 公司股东依法享有资产收益、参与重大决策和选择管理者等权利。

(接上页注②)

(1)公司法与国有企业法。《全民所有制工业企业法》实际上起着国有企业法的作用。但是,随着国有企业的改建,不论是国有控股公司还是国有独资公司,都必须适用公司法,不再适用《全民所有制工业企业法》。而对于不改建的国有企业,则仍适用《全民所有制工业企业法》。

(2)公司法与相关集体企业法。相关集体企业法包括《乡村集体所有制企业条例》和《城镇集体所有制企业条例》,这两个条例分别适用于乡村集体企业和城镇集体企业。在实践中,划定公司法与这两个集体企业条例的适用范围,也是同国有企业一样,即凡改建为有限责任公司与股份有限公司的,均适用公司法的有关规定,否则就适用这两个集体企业条例。

(3)公司法与《中外合资经营企业法》、《中外合作经营企业法》和《外资企业法》(总称为外商投资企业法)。原公司法第18条规定,外商投资的有限责任公司适用本法,有关中外合资经营企业、中外合作经营企业和外资企业的法律另有规定的,适用其规定。这一规定表明只有外商投资的有限责任公司适用公司法。而新公司法第218条规定,外商投资的有限责任公司和股份有限公司适用本法;有关外商投资的法律另有规定的,适用其规定。这一规定的变化表明,适用公司法的外商投资企业从有限责任公司扩大为有限责任公司和股份有限公司。这在处理和外商投资法律的关系中,确立了公司法为一般法,外商投资法律为特别法的原则。

① 公司的股东对公司债务承担有限责任

该款是公司股东有限责任基本原则的规定。根据该款规定,有限责任公司的股东仅以其出资为限对公司债务承担责任;股份有限公司股东则仅以其认购的股份为限对公司债务承担责任。这样,就有效地在公司债务与公司股东个人财产之间划出一条明确的界限。在有限责任原则下,便于企业集合资金,为投资者共担投资风险并将风险控制在自己可以承受范围内提供了有效的法律机制,促进了市场经济的发展。股东的有限责任是公司这一企业形态的突出特征,是公司区别于其他形态企业(如个人独资企业、合伙企业等)的关键。股东的有限责任是公司法上的一个重大原则,应当说,这也是我国公司制度的一块重要基石。这一原则也成为现代市场经济高速发展的一个重要制度因素。

② 修改后的本条关于股东基本权利的内容没有变化,但新法删去了“按投入公司的资本额享有”的规定,原因在于新法更多地赋予了公司自治的权利,例如新法第35条即规定有限责任公司全体股东可能约定不按照出资比例分取红利。同样,本条也删除了关于公司的经营目的、内部管理制度的规定。因这些事项属于公司的自治范畴,应由公司章程或者公司自己决定,不宜作出强制性的规定。

需要注意的是,新公司法扩大了股东的具体权利:首先,公司法增加了关于股份有限公司可实行累积投票制的规定(《公司法》第106条)。即股东大会选举董事或监事时,每一股份拥有与应选董事或监事人数相同的表决权,从而股东在选举由股东代表出任的董事和监事时,可以把自己拥有的表决权集中使用于候选董事或监事中的一人或多人,保障中小股东有可能选举体现自己利益的董事或监事。其次,公司法补充了股东诉讼的有关规定(《公司法》第150-152条),在董事等高级管理人员在执行职务违反法律、行政法规、公司章程的规定,给公司造成损失的,股东可以请求监事会或不设监事会的有限责任公司的监事提起诉讼,如果监事给公司造成损失,则股东可以请求董事会或执行董事提起诉讼。该规定增加了股东权利维护的方式和有效性。第三,公司法规定有限责任公司的中小股东在特定条件下可以退出公司(《公司法》第75条)。在三种法定情况下,对股东会决议投反对票的股东可以要求公司以合理的价格收购其股权从而退出公司。此规定可以保护权益受到损害的有限责任公司的中小股东摆脱大股东长期控制公司的局面,合法实现自己的权益。第四,公司法规定特殊情况下股东可以申请法院解散公司(《公司法》第183条)。如果公司经营管理工作发生严重困难,继续存续会使股东利益受到重大损失,通过其他途径不能解决的,持有公司全部股东表决权10%以上的股东,可以请求人民法院解散公司,避免因出现公司僵局而使中小股东的利益受到更多损害。

(转下页注)