

THE PANDECT OF REDUCING LEGAL RISKS

ON CORPORATION

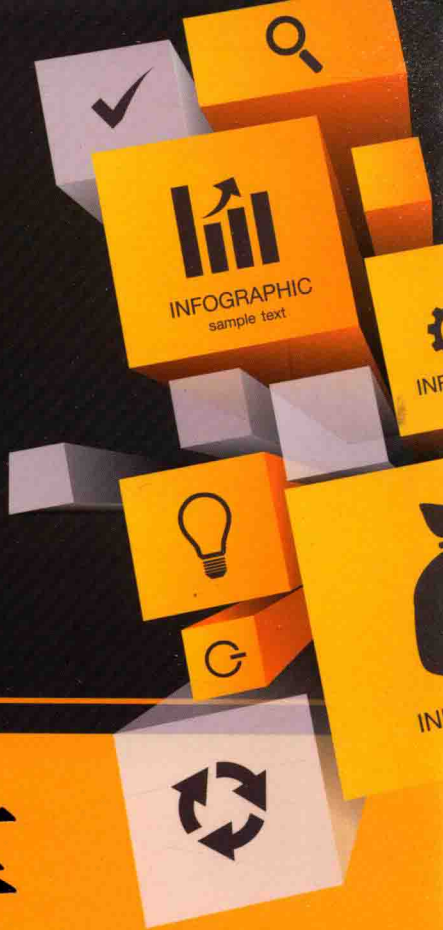
企业法律 风险防范全书

知识详解 · 风险提示 · 典型案例 · 法律规定

张思星 主编



法律出版社 LAW PRESS · CHINA



THE
PANDECT OF
REDUCING
LEGAL RISKS
ON CORPORATION

企业法律 风险防范全书

张思星 主编



法律出版社 LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

企业法律风险防范全书:知识详解·风险提示·典型案例·法律规定 / 张思星主编. —北京:法律出版社, 2017.1

ISBN 978 - 7 - 5197 - 0552 - 7

I. ①企… II. ①张… III. ①企业法—研究—中国
IV. ①D922.291.914

中国版本图书馆CIP数据核字(2017)第017156号

企业法律风险防范全书

知识详解·风险提示·典型案例·法律规定
张思星 主编

编辑统筹 法律应用·大众读物出版第二分社
策划编辑 冯雨春 冯佳欣
责任编辑 冯佳欣
装帧设计 马帅

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京嘉恒彩色印刷有限责任公司

责任印制 吕亚莉

开本 710毫米×1000毫米 1/16

印张 23.25

字数 380千

版本 2017年3月第1版

印次 2017年3月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

网址/www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司销售电话:

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85330678

重庆分公司/023-67453036

上海分公司/021-62071010/1636

深圳分公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5197-0552-7

定价:68.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

推 荐 序

企业经营与法律法规之间有着很密切的关系,而一些企业和企业家往往只重视销售、业绩、规模等经济效益,忽略了企业可能存在的法律风险,而这些风险有可能会对企业的发展造成很大的负面影响。同时,经营者也常常会忽视法律专业人士在企业中的重要性,待危害后果产生后,往往又不知所措,盲目地乱投医。这些都可能会影响到企业的发展,甚至是生死存亡。大体来说,企业的法律风险主要体现在以下三个方面:

第一,对外合作:中国人习惯于口头交流,往往沟通得很顺畅,在具体合作约定时往往会碍于情面,相关协议不够具体;也可能在法律条款方面考虑欠缺,对于责任义务的划分不够明晰;还可能缺少法律专业人士的参与和把关,待问题出现后,难以迅速有效地解决。

第二,内部管理:很多企业当中都存在重人治轻法治的现象,相关的规定、政策、发展方向都是由经营者一时的态度而定,缺少一种完善的制度和体系。对于员工管理方面模棱两可、用工制度也不够严谨,容易在思维界定上产生分歧,也为员工与企业诉诸法律埋下了隐患。而且,法律往往都会倾向于保护员工。

第三,违法代价:中国是一个注重人际关系的社会环境,在经营当中也不可避免。在这种大背景下,一些经营者为了公司利益,不顾法律的约束,用不当方式达到目的,这也是极其危险的,应该要清楚地认识到法律的界限在哪里?同时,经营者容易忽视了违法行为的后果,对于可能要承担的代价也缺乏考虑。

企业做大的过程就是风险放大的过程,企业家不懂法律就如无知一般。随着经营规模的增大,法律风险必将涉及更多方面。同样一切问题的终极解决都

将归属到法律依据上。本书作者一直活跃在法律服务的一线,因此本书注重实用性和案例破解。从不同角度全面地阐述了企业经营与法律的关系、分析了企业可能涉及的风险,又对危害结果提出了预防和管控措施。另外,作者萃取了比较典型的真实案例,能起到很好的参考和借鉴作用。

最关键的是,作为专业的工具书,本书的作用是提示企业和管理者用法律的思维来经营,在日臻完善的法律社会背景下,重视法律培训、法律保障的作用,可以起到防病治病的功效,助力企业无忧发展。

特别推荐此书成为企业家的书柜必备书!

史永翔

北大汇丰商学院访问教授

YTT 商学院创建人

序

随着李克强总理推进“大众创新、万众创业”的国家战略之后,在全国范围内掀起了一股创业新风潮,各类公司犹如雨后春笋般遍地开花。

常言道“君子以思患而豫防之”。大意是:君子总是想着可能发生的祸害或纠纷,而预先作出防范。公司经营亦是如此,商场如战场,只有做好事先的风险防范,才能在日益激烈的竞争中处于不败之地。

为了帮助创业者或已经拥有自己公司的各位读者能够更好地经营自己的公司,作者特意从公司、企业创立之初直到最终解散与破产的全过程进行风险防控与讲解。本书内容全面,语言通俗易懂,从最浅显的什么是公司、公司有哪些类型到最终的清算与终结,深入浅出的结合典型案例和相关法律规定编纂成书,希望能够为企业经营者提供些许帮助。

本书名为《企业法律风险防范全书》,作者意在能全方位为企业经营者提供更多、更广的一站式法律服务,意在能够引起和强化企业经营者的风险防范意识,但事无巨细,企业经营中的各环节均可单独出书立作。比如:公司上市、新三板、股权众筹、股权激励中的风险控制尚不在本书内容之中。

最后,作者援引李克强总理视察中关村创业大街时说的一句话“你们都在创业,但是不要忽略法律风险,要是你们没有请律师,出现法律问题可不要赖我没告诉你!律师还能教你们怎么利用资本市场快速发展”。

张思星

2017年2月于北京

目 录

第一章 公司设立中的法律风险防范	1
第一节 公司类型的选择	1
一、公司的法律意义	1
二、公司的类型	1
三、有限责任公司与股份有限公司的区别	2
第二节 公司章程的制定	4
一、法定公司章程的内容	4
二、股东可以自由约定的事项	5
第三节 注册资本认缴制	10
一、股东的出资方式	11
二、未履行出资义务或未全面履行出资义务的法律风险	13
三、经典案例	15
第四节 股权比例分配	16
一、股权比例分配误区	16
二、经典案例	17
第五节 政策调控与公司注册	19
一、政策调控	19
二、公司注册流程	20
第二章 公司的内部治理	23
第一节 公章与法定代表人	23
一、使用公章的法律风险防范	23

二、公司的代表——法定代表人	25
三、经典案例	28
第二节 股东权利与义务	31
一、股东身份的取得	31
二、股东的权利	32
三、禁止股东权利滥用	34
四、股东的义务	35
五、经典案例	36
第三节 股东会与董事会、监事会	41
一、股东会	41
二、董事会	43
三、监事会	45
第四节 董事、监事、高级管理人员的忠实与勤勉义务	47
一、董事、监事、高级管理人员的资格	47
二、董事、监事、高管人员的义务	47
三、董事、监事、高管人员的禁止行为	48
四、董事、监事、高管人员对股东会、监事会的义务	48
五、董事、监事、高管人员的损害赔偿责任	48
六、经典案例	49
第五节 小股东的权利如何保护	50
一、公司章程制定阶段	50
二、股东享有的诉权	51
三、经典案例	53

第三章 企业运营中的内部风险防控

第一节 公司内部人事管理	57
一、公司在聘用劳动者时应注意的问题	57
二、劳动合同应如何制作和订立	59
三、大学生实习	61
第二节 劳动用工制度	62
一、公司如何制定合法有效的规章制度	62

二、企业什么时候可以给劳动者调岗	63
三、劳务派遣	64
四、非全日制用工	66
第三节 劳动报酬与假期	67
一、劳动报酬的标准与分配	67
二、工作与假期	67
第四节 工伤制度	69
一、工伤保险基金	69
二、工伤的认定	70
三、劳动能力鉴定	71
四、工伤保险待遇	72
五、特殊规定	74
第五节 竞业限制与商业秘密	75
一、保密义务和竞业限制	75
二、竞业限制的范围和期限	76
三、竞业限制的约定不明及终止	76
第六节 离职解聘的劳动风险	77
一、协议解聘	77
二、企业单方面解聘	77
三、劳动者辞职	79
四、哪些情况企业不得解除劳动合同	80
五、法律责任	80
第七节 劳动仲裁与诉讼	82
一、劳动仲裁	82
二、劳动争议的诉讼	84

第四章 企业运营中的外部法律风险防范

第一节 合同签订应注意事项	87
一、明确合同双方的签约资格	87

二、合同形式	89
三、合同的签订	89
四、合同内容	91
五、格式条款	93
六、缔约过失与保密义务	94
七、经典案例	95
第二节 企业借贷与担保	98
一、企业借贷	98
二、企业担保	100
第三节 企业投融资的法律风险	107
一、企业投资中的法律风险	107
二、企业融资的法律风险	109
第四节 合同履行的法律风险	109
一、合同约定不明	109
二、抗辩权——合理的拒绝履行	110
三、履行的特殊情况	112
四、债权人的特殊权利	113
五、合同的解除	114
六、合同的撤销	116
七、经典案例	117
第五节 违约救济	119
一、什么是违约责任	119
二、何时需要承担违约责任	119
三、如何承担违约责任	120
四、特殊规定	122
五、经典案例	124

第五章 企业财务法律风险防范 **127**

第一节 企业虚假注册的风险与治理	127
一、虚假注册的表现	127

二、企业虚假注册的风险	128
三、企业虚假注册的治理	131
第二节 成本费用相关风险与防范	131
一、企业关于成本费用的不法行为	132
二、虚假成本费用的风险	135
三、虚假成本费用的治理	137
第三节 收入业务相关风险与防范	138
一、收入业务常见问题	138
二、收入业务相关风险	141
三、收入业务风险防范	142
第四节 违规使用现金的风险	144
一、我国关于现金使用的法律规定	144
二、违规使用现金的表现	145
三、现金管理的风险	146
四、现金管理风险防范	149
第五节 违规开具发票的法律风险	151
一、违规开具发票的行为	152
二、违规开具发票的法律责任	153
三、违规开具发票的其他法律风险	154
四、违规开具发票的治理	155
第六节 会计账簿管理的法律风险	156
一、会计账簿管理的常见问题	156
二、会计账簿管理不当的法律风险	157
三、会计账簿管理风险防范	158
第六章 企业税务法律风险防范	160
第一节 企业税务管理法律风险	160
一、哪些企业需要缴纳企业所得税	160
二、企业的哪些收入需要缴纳税款	161
三、及时进行税务登记	163

四、账簿、凭证管理	164
五、谨慎面对发票管理	165
六、合法进行纳税申报	166
第二节 企业优惠政策法律风险	167
一、税收优惠的概念	167
二、税收优惠的分类	168
第三节 企业各税筹划中的法律风险	172
一、增值税筹划	173
二、营业税筹划	179
三、营业税改征增值税改革	183
第四节 企业特殊经营的税务筹划法律风险	208
一、企业并购重组税务筹划中的法律风险	208
二、进出口税务筹划中的法律风险	210
第五节 税款征收中的法律风险	211
一、税款征收程序中的法律风险	211
二、税务检查中的法律风险	215
三、税务机关不当税收保障措施的法律风险	217
第六节 税收争议解决的法律风险	218
一、什么是税收争议	218
二、税收争议解决的原则	218
三、税收争议的解决方法	218
第七节 税务刑事法律风险法规汇总	224
一、逃税罪	224
二、逃避追缴欠税罪	226
三、骗取出口退税罪	227
四、虚开增值税专用发票、用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪	228
五、虚开发票罪	230
六、伪造、出售伪造的增值税专用发票罪	231
七、非法出售增值税专用发票罪	232
八、非法购买增值税专用发票、购买伪造的增值税专用发票罪	232
九、其他税务犯罪	233

第七章 企业刑事风险防控	235
第一节 企业刑事风险概述	235
一、管理有风险,决策须谨慎	235
二、用人有风险,制度须完善	237
三、合作有风险,签约须核实	237
第二节 贷款诈骗罪	238
一、什么是贷款诈骗罪	238
二、贷款诈骗罪的犯罪构成	238
三、贷款诈骗罪的处罚	240
四、贷款诈骗罪相关司法解释	241
五、企业如何防范贷款诈骗罪的发生	243
六、经典案例	243
第三节 集资诈骗罪	246
一、什么是集资诈骗罪	246
二、集资诈骗罪的犯罪构成	246
三、集资诈骗罪的处罚	247
四、集资诈骗罪相关司法解释	248
五、企业如何防范集资诈骗罪	251
六、经典案例	252
第四节 非法吸收公众存款罪	258
一、什么是非法吸收公众存款罪	258
二、非法吸收公众存款罪的犯罪构成	258
三、非法吸收公众存款罪的处罚	259
四、非法吸收公众存款罪相关司法解释	260
五、企业如何防范非法吸收公众存款罪	263
六、经典案例	264
第五节 非法经营罪	267
一、什么是非法经营罪	267
二、非法经营罪的种类	268

三、非法经营罪的犯罪构成	269
四、非法经营罪的处罚	270
五、非法经营罪相关司法解释	271
六、企业应如何防范非法经营罪	275
七、经典案例	276
第六节 虚开增值税专用发票罪	280
一、什么是虚开增值税专用发票罪	280
二、虚开增值税专用发票罪的犯罪构成	280
三、虚开增值税专用发票罪的处罚	281
四、虚开增值税专用发票罪相关司法解释	283
五、企业如何防范虚开增值税专用发票罪	284
六、经典案例	285
第七节 单位行贿罪	288
一、什么是单位行贿罪	288
二、单位行贿罪的犯罪构成	289
三、单位行贿罪的处罚	290
四、单位行贿罪相关司法解释	290
五、企业应如何防范单位行贿罪	293
六、经典案例	294
第八节 单位受贿罪	297
一、什么是单位受贿罪	297
二、单位受贿罪的犯罪构成	297
三、单位受贿罪的处罚	298
四、单位受贿罪相关司法解释	298
五、国有企业应如何防范单位受贿罪	300
六、经典案例	301
第九节 职务侵占罪	304
一、什么是职务侵占罪	304
二、职务侵占罪的犯罪构成	305
三、职务侵占罪的处罚	306

四、职务侵占罪相关司法解释	307
五、企业如何防范职务侵占罪	308
六、经典案例	309
第十节 挪用资金罪	312
一、什么是挪用资金罪	312
二、挪用资金罪的种类	312
三、挪用资金罪的犯罪构成	313
四、挪用资金罪的处罚	314
五、挪用资金罪相关司法解释	315
六、企业应如何防范挪用资金罪	316
七、经典案例	316
第十一节 非国家工作人员受贿罪	320
一、什么是非国家工作人员受贿罪	320
二、非国家工作人员受贿罪的犯罪构成	320
三、非国家工作人员受贿罪的处罚	321
四、非国家工作人员受贿罪司法解释	321
五、企业如何防范非国家工作人员受贿罪	323
六、经典案例	324
第十二节 合同诈骗罪	329
一、什么是合同诈骗罪	329
二、合同诈骗罪的犯罪构成	329
三、合同诈骗罪的处罚	330
四、合同诈骗罪相关司法解释	332
五、企业如何防范合同诈骗罪	334
六、经典案例	335

第八章 企业解散与破产

第一节 企业解散	339
一、企业解散的分类	339

二、企业解散的流程	341
三、相关法律责任	345
第二节 企业破产	346
一、破产的原因	346
二、破产的申请	346
三、破产的相关概念	347
四、债务人债务的偿还	350
五、债权人会议	353
六、担保物权的优先受偿	354
七、破产的和解	355
八、破产程序的终结	355

第一章 公司设立中的法律风险防范

第一节 公司类型的选择

一、公司的法律意义

公司是依法设立的,有独立的法人财产,以营利为目的的企业法人,企业法人是公司的法律地位。企业泛指一切从事生产、流通或者服务性活动以谋取经济利益的经济组织。法人是指具有民事权利能力和民事行为能力,依法独立享有权利和承担义务的组织。公司需要具备依法成立、有必要的财产或者经费、能够独立承担法律责任、有自己的名称和组织机构以及场所这些条件。公司以其全部财产对公司的债务承担责任,而公司的股东以其出资或认购的股份为限对公司债务承担有限责任。

二、公司的类型

根据我国《公司法》第2条的规定,我国公司的主要类型有两种:有限责任公司和股份有限公司。有限责任公司,是指由一定人数的股东组成的、股东只以其出资额为限对公司承担责任、公司以其全部资产对公司的债务承担责任的公司。《公司法》中规定的一人有限公司是有限责任公司的特殊类型,是指只有一个自然人股东或者一个法人股东的有限责任公司。除法律有特别规定外,一人有限公司适用有限责任公司的规定。股份有限公司,是指由一定人数以上的股东组成、公司全部资本分为等额股份、股东以其所认购股份为限对公司承担责任、公司以其全部资产对公司债务承担责任的公司。