

图书在版编目(CIP)数据

公司法功能与结构法社会学分析——公司立法问题研究/王红一著. —北京:北京大学出版社,2002.6

ISBN 7-301-05718-0

I. 公… II. 王… III. 公司法-研究-中国

书 名: 公司法功能与结构法社会学分析——公司立法问题研究

著作责任者: 王红一

责任编辑: 孙战营

标准书号: ISBN 7-301-05718-0/D·0620

出版者: 北京大学出版社

地址: 北京市海淀区中关村北京大学校内 100871

网 址: <http://cbs.pku.edu.cn>

电 话: 出版部 62754962 发行部 62754140 编辑部 62753121

电子信箱: zpup@pup.pku.edu.cn

排版者: 兴盛达打字服务社 62549189

印刷者:

发行者: 北京大学出版社

经销者: 新华书店

890毫米×1240毫米 A5开本 9.375印张 270千字

2002年6月第1版 2002年6月第1次印刷

定 价: 17.00元

序

王红一博士的《公司法功能与结构法社会学分析——公司立法问题研究》一书深入分析和研究了公司立法的基本理论问题和重大实际问题,如公司法的理念、价值、范畴、功能、规范结构和完善我国公司立法的思路等。公司法内容广泛,涉及的问题纷芜繁杂,而作者所建立的理论模型和分析框架,以公司与政府的关系以及公司经济结构与法律架构的关系为两大主线,提纲挈领,几乎将公司法的所有内容涵盖其中,且脉络清晰,逻辑严密。但作者的意旨并非是对公司法进行一般意义上的理论建构,而是以此为基础,将公司放置于社会体系之中来探讨公司法背后的诸种因素,将视野投向了我国改革开放中最为棘手的公司制度建设问题,结合我国的体制和国情,分析和探讨了公司法功能与结构的建构问题以及公司立法的任务,提出了独到的理论见解和可行的立法建议。该论题具有重大的理论意义和实践意义。

公司的发展对于市场经济的意义自不待言,其关键是建立有效的公司制度,公司立法是一个重要的手段。从公司制度的发展来看,其日益强盛并经久不衰,说明公司具有一定的特质和存在发展的环境,公司法的理念、价值、功能以及规范结构具有一般性,并在不断发展。但另一方面,由于公司在不同国家和不同时期的情况有别,特别是政府职能和市场经济结构有一定的差异,公司发展和公司制度完善的道路不可能完全一致,公司法的环境和所应解决的问题也不相同,即使需要相同功能的公司法,其具体规范的结构安排也需要有一定的差异。因此,尽管各国都有公司法,并且其法律条文和立法体例可能极其相似,但实际效果可能会大相径庭,在不同体制的国家尤其如此。我国的公司法实践也说明了这个问题。因此,作者采取法社会学的分析方法,其立足点是可取的,分析、解决问题的思路是符合实际的,也很有说服力。

对于公司制度的研究,目前理论界在公司的各项具体制度研究方面取得了一定成果,出版和发表了一些著作、论文,但目前不同学科领域以及法学不同门类对公司制度问题的研究呈零散、分割状态,而且从整体上系统探讨公司制度和公司法,并对公司立法问题进行专门论述的学术专著目前是一个空白。王红一博士的著作填补了这一学术空白,并在公司法理论和立法理论方面均有突破,其研究的视角和方法也令人耳目一新。

规范的公司制度是我国社会主义市场经济体制的重要组成部分和微观基础,我国公司制度的建立和发展实质上是社会主义市场经济体制建设和发展的一个缩影。由于公司在社会经济中的涉及面广,对社会经济生活的方方面面影响很深,公司立法也较为集中和突出地反映了我国社会主义市场经济法律体系建设中立法的一些基本理论和实践问题,如立法系统性的要求和立法与政府、经济结构关系等方面的问题,作者的研究不仅可以直接为我国的公司立法实践提供理论参考,对于我国社会主义市场经济法律体系的总体建设和发展也有借鉴意义。

王红一博士的这部专著是以她的博士论文为基础的。虽然她的博士论文在答辩时被各位专家一致推荐为优秀论文,但在形成此专著时,又作了进一步的修改,并增加了大量的新内容。实践在不断变化,认识在不断提高,公司法的研究也在不断地深入。我衷心地希望王红一博士在学术研究中取得更大的成就。

2002年5月18日于北京蓝旗营

内 容 提 要

为系统地考察公司法的功能与结构,本书建立了一个法律社会学意义上的理论模型。公司作为政治、经济与法律系统的统一体,是政府、经济和法律等系统相互作用,共同发展的产物。公司制度由正式和非正式的规则(或约束)所组成,公司法构成公司制度系统的一般性的正式规则的框架。公司法与政府角色、经济结构等要素密切相关,公司立法是其中的重要因素。公司法的形成和发展,一方面是政府与公司关系规范化的产物,政府与企业关系状况决定了一国公司立法的品性;另一方面是经济与法律相结合的产物,法律与经济体制是否匹配对于一国公司立法的合理性具有重要影响。

从公司与公司法的发展看,现代公司法建立在公法和私法体系完善的基础上,规范的公司建立在公司法律形式与公司实质相统一的基础上,其基本要素包括规范的政府、完善的市场结构和合理有效的公司法规范。

从公司法的合理性要求出发,公司法的功能和结构具体体现在两个方面:从政府与公司的关系角度看,公司法的功能是既规范政府对公司的干预,又规范公司的组织和行为,并协调公司自治与政府调节的关系,公司法的结构主要体现为公法和私法规范,或强制性规范与任意性、授权性规范之间的关系;从法律与经济的关系角度看,公司法既要体现经济发展对公司结构的要求,认可公司规律,又要体现一定的政府意志以引导和促进公司发展。公司法是一种组织企业的技术,一种企业的“支撑框架”,公司法的结构主要体现为在公司形式、公司之间关系以及公司治理结构等法律架构下对公司关系人的责、权、利关系的法律规范所作的具体设置。因此,公司立法所要解决的基本问题是规范和协调公司自治与政府调节,并使公司法架构与经济结构相匹配,公司法的合理性和有效性取决于这些问题的解决。

在此基础上,本书对我国转轨体制下公司制度建设及相关立法问题进行总结分析,并认为,我国目前公司制度的状况,如公司缺乏自治、公司治理结构失效等问题是由我国现阶段政府和经济体制的状况决定的,公司立法的不完善是其中的一个重要原因。因此,我国必须在政治与经济体制改革的同时,将完善公司立法作为建立健全社会主义市场经济法律体系的一部分来进行。作为政府推进改革建立现代企业制度的手段,我国公司立法应当着力于保障公司自治,并建立适合我国转轨经济结构需要的公司法人治理结构。

除第一章“导论”和第五章“结束语”外,本书主干分为三个部分:

一、第二章“公司之‘体用’与公司立法”。主要探寻公司的本质与现象、内容与形式、功能与结构(本书使用“体用”一词来涵盖这些内容)、公司“体用”演变和发展中的影响因素以及公司立法在公司“体用”形成和调适中的作用与局限性。旨在通过分析公司立法与公司“体用”的关系,探讨我国建立公司制度中公司立法的目标、功能和局限性。

二、第三章“公司立法:公司自治与政府调节”。主要从公司立法作为政府调节经济手段的角度,比较和分析不同政府角色和不同市场经济模式下政府与公司关系的变化,以及与此过程相伴随的公司立法“私法公法化”的发展与公司法规范结构的变化,探讨现代市场经济条件下公司法中政府与企业关系的合理定位、公司自治与政府调节中的问题及对公司立法政策的影响、公司法的价值与功能以及为实现一定价值和功能的公司法的规范结构。在此基础上,针对我国政府角色和经济发展要求,分析现实中公司自治和政府调节存在的问题和现行公司立法之不足,借鉴其他现代市场经济体制国家相关经验,对我国公司立法的价值取向、立法政策以及公司法规范结构提出意见。

三、第四章“公司立法:公司经济结构与公司法架构”。主要从立法的合理性要求出发,探讨了公司经济结构与法律架构的对应关系,对公司法的形式结构和实体规范结构进行了研究。对公司法形式结构的研究主要对若干代表性国家的公司法体例及公司类型的立法进行比较分析,特别是对“一人公司”和“关联公司”等公司立法发展的

前沿问题进行了探讨,分析可能影响公司法形式结构的经济因素。对公司法实体规范的研究主要涉及公司法所确立的公司内部权力结构,通过比较和分析不同市场经济模式下公司法人治理结构中公司治理的经济目标、逻辑结构和公司权力具体安排上的差异以及趋同发展的经济原因,提出公司立法在建立公司法人治理结构中的目标、逻辑、结构和具体安排。在此基础上,分析我国公司法的形式结构和实体规范结构,探讨建立适合我国国情的公司法架构的途径。

ABSTRACT

Sociology Analysis of the Function and Structure of Company Law: Study on the Problems of Legislation about Company Law

To make a systematic study of the function and structure of company law, this book sets up a theory model in the sense of Sociology of law as follows. Company is the entity integrated by the interaction and interdependent systems of government, economy, and law, consisting of formal and informal constraints, and company law is the general formal constraints therein. Company law is closely related to some important factors, such as the role of government, economic structure, the legislation about company, and so on. On the one hand, the formation and development of the characters of company law was, is and will be shaped by the relationship of government and enterprises, on the other hand, the rationality of company law depends on its mating with economic system.

In the sight of the evolution process of company and legislation therewith, modern company law is based on the developed public and private law system, and normal companies on the legal companies confirming to the practical ones, affected by the basic factors as regulated government, perfect structure of market economy, and effective company law.

To fulfill the requirement of rationality, the function and structure of company law have to embody two aspects. Firstly, in the aspect of government-enterprises relationship, the function of company law is regulating and coordinating both governmental ad-

ministration and the organization and behavior of companies, thus the structure of company law is the setting of public regulations (coercing regulations) and private regulations (granting and willful regulations). Secondly, in the aspect of relationship of law and economy, company law should embody the developing requirement of company structure, and either the governmental aim to lead and advance the development of company. Company law is a kind of skill in organizing company, and legal framework putting up company, through the setting of rights, obligations, and privileges, under the legal frameworks of company types, relationship among companies, and corporate governance. Therefore, the main mission of legislation about company is to regulate and coordinate the company autonomy and governmental regulation, and match the law framework with the economic structure, to obtain the rationality and effectiveness of company law.

On the basis of the analysis thereinbefore, the book sums up and analyses the present situation and problems of the company system and legislation thereof in Chinese trans-orbit economic system, and puts forward some suggestions. The book holds that the present situation of company system in China, such as independence and invalid of corporate governance, is decided by the situation of government, economic and legal systems, *inter alias*, the irrational legislation about company. Therefore, with the reform of political and economic system, our company law should be reformed to fit in with the needs of developing the system of Socialism market economic system. The legislation about company in China, the impotent means for government to advance reform and set up modern enterprises system, should emphasize guarantee autonomy of company, and establish corporate governance needed by our trans-orbit economy.

Besides of Chapter1 "introduction" and Chapter5 "conclu-

sion", the main body of this book includes three parts as follows:

In Chapter2 "the Onto of company and legislation", the book explore the nature and phenomenon, content and form, function and structure (all encompassed within the word "Onto"), the working factors on the development of the Onto of company, and the function and limitation of the legislation about company on founding and coordinating the Onto of company. The aim of this part is try to find the target, function, and limitation of the legislation about company in China through analyses the relationship between the legislation about and the Onto of company.

In Chapter3 "legislation about company: company autonomy and governmental regulation", in the sight of that legislation is the method of governmental regulation, the book compare and analyses the development of relationship between government and company under the different role of government and model of market economy, the publication of private law, and the change of the structure of company regulations at the same time, explore the rational relationship of government and enterprises, the influence of problems in company autonomy and governmental regulation on legislating policy about company, the value and function of company, and the structure of company regulations. On the basis of the preceding analysis and subject to the problems of and the needs by our current situation, the book puts forward some suggestions about the value, legislating policies, and the structure of company regulations.

In Chapter4 "legislation about company: the economic and law structure of company", starting from the rationality of legislation, the book study the corresponding relationship between economic and law structure of company, and the structure of company types and substantive regulations. The study of the structure of company types mainly concerns the comparative analyses of forms and law structure of company in some representative nations, especially

several forward legislating problems, such as One-man Company and affiliated companies, and the potent economic factors therein. The study of the substantive regulations mainly concerns the inner structure of company powers, the comparative analysis of the aim, logic, the setting of powers under different corporate governance in different market model, and the economic factors in the unification process therein. Based on the preceding studies, the book explores the approach to set up the structure of company fitting in with the situation of our country.

CONTENTS

1. Introduction	(1)
1.1 The Cause, Significance and Plan of the Thesis	(1)
1.1.1 The Cause and Significance of the Thesis	(1)
1.1.2 Approach and Structure of the Thesis	(5)
1.2 The Model and Method	(8)
1.3 Explanations of Basic Concept and Materials of Legislation Concerned	(13)
1.3.1 Explanations of Basic Concept	(13)
1.3.2 Materials of Legislation Concerned	(20)
2. The Onto of Company and Legislation about Company	(22)
2.1 The Onto of Company	(23)
2.1.1 The Nature and Setup of Company	(23)
2.1.2 The Function of Company	(40)
2.2 Influence of Legislation on the Onto of Company	(46)
2.2.1 The Nature and Function of Legislation about Company	(46)
2.2.2 Influence of Legislation on the Onto of Company	(49)
2.3 The Onto of Company and Legislation about Company in China	(51)
2.3.1 Development of the Onto of Chinese Company	(51)
2.3.2 Problems of the Onto of Chinese Company and Legislation about Company	(55)

2. 3. 3	The Aim of the Onto of Chinese Company	(57)
2. 3. 4	The Aim of the Legislation about Company in China	(61)
2. 4	Conclusion	(63)
3.	Legislation about Company: Corporation Autonomy and Governmental Regulation	(67)
3. 1	The Ideal and Regulations of Company Law: Between the Freedom and Safety	(69)
3. 1. 1	The function of Company Law: Regulating the Relation between Company and Government	(69)
3. 1. 2	The Nature of Company Law: Merge of Public Law and Private Law	(74)
3. 1. 3	The Ideal and Regulations Structure of Company Law	(81)
3. 2	Company Autonomy and Legislation about Company	(85)
3. 2. 1	Principle of Private Autonomy and Development Thereof	(86)
3. 2. 2	The Meaning of Company Autonomy and Development Thereof	(89)
3. 2. 3	Problems of Company Autonomy and Legislation Policy about Company	(98)
3. 3	Governmental Regulation and Legislation about Company	(106)
3. 3. 1	The Meaning of Governmental Regulation	(107)
3. 3. 2	The Proper Cause of Government Regulating Company	(109)

1 导 论

1.1 研究的缘起、意义、内容与结构

1.1.1 研究的缘起和意义

经济增长是促进经济发展的基本手段,经济发展是人类社会繁荣和发展的主要体现。^① 美国经济史学家诺斯和托马斯在考察了公元 800 年到 1700 年西方国家的经济史后指出:“有效率的经济组织是经济增长的关键”^②。随着生产方式的发展和生产规模的扩大,人类赖以从事经济活动的组织形式——企业——不断进化和演化,组织结构和经营方式日益多样、复杂以适应经济发展需求,公司是适应市场经济发展要求而产生的典型的现代企业组织形式。在现代市场经济体制国家中,公司已成为占绝对统治地位的企业组织形式,在政治、经济、文化和社会生活中扮演着非常重要的角色。据统计,美国有注册企业 2100 万家,其中,股份公司的数量虽然只占企业总数的 15%,但股份公司的资产却占全国企业总资产的 85%,销售额占销售总额的 88%,职工工资占全国职工工资总额的 70%。^③ 德国的股

① 一般认为,经济增长指一国或一地区在一定时期内产品与劳务产出的增加,经济发展意味着随着产出的增长而出现的经济、社会和政治结构的变化,这些变化包括投入结构、产出结构、产业比重、分配状况、消费模式、社会福利、文教卫生、群众参与等在内的变化。因此,经济增长本身不是目的,只是促进经济发展的手段,而经济发展体现出社会各方面的发展与进步。参见谭崇台主编:《发展经济学》,上海人民出版社 1989 年版,第 10 页。

② [美]道格拉斯·诺斯、罗伯特·托马斯著:《西方世界的兴起》(中译本),华夏出版社 1988 年版,第 1 页。

③ 美国商务部普查局:《国情摘要》,华盛顿 1994 年版,第 41 页。

股份公司虽然仅 2500 家,但其拥有的资本却占社会总资本的 70%。^①此外,商业企业的规模越大,就越有可能采取公司组织形式。1991 年 6 月,日本资本金在 10 亿日元以上的 4195 家大企业中,股份公司和有限公司占 99.7%。^②从 19 世纪末至 20 世纪末,西方世界先后发生了五次企业兼并浪潮,巨型跨国公司的产生和发展不仅影响了本国经济结构,也刺激了经济的全球化,并对发展中国家经济形成了巨大冲击。正在向市场经济迈进的国家纷纷引入公司这一企业组织形式,不仅将之作为促进本国经济发展、增强国际竞争力的最重要的工具,同时也将之作为建立市场经济体制的微观基础。我国在改革开放过程中一直将国有企业改革作为经济体制改革的中心环节,将建立现代企业制度作为企业改革的目标和实现市场经济体制最重要的一项内容,而实行公司制是建立现代企业制度的有益尝试。我国股份制独立核算工业企业的数目从 1993 年的 2579 万家发展到 1997 年的 12522 万家,到 1999 年底,仅全国国有及规模以上非国有工业企业中,股份有限公司数目已达到 4480 万家,总计资产达 9190.91 亿元。^③

公司之所以被各国普遍看重并广泛采用,缘于公司在经济方面所显示出来的巨大效率。公司的效率不仅体现在与其他微观经济组织的比较优势方面,也同时体现在对宏观经济增长的影响上。企业的效率问题历来是经济学界研究的领域和课题。企业的效率取决于企业获取资源的能力以及利用资源的能力,而公司在此方面与其他企业形式相比有得天独厚的优势:公司(特别是股份有限公司)可以筹集大规模的社会闲散资金,可以通过内部相互制衡的机构设置使得决策民主科学、经营合理、达到较高的投入与产出效率。公司的效率等总体状况又对宏观经济产生巨大影响。然而,将公司理论上的功能优势变为现实的效率,必须借助公司制度的作用。经济学家认

① [德]赫爾穆特·馬林著:《德国的社会市场经济》,德国南德出版社 1993 年版,第 51 页。

② [日]松井武男著:《战后日本经济的成长》,岩波书店 1993 年版,第 63 页。

③ 参见《中国统计年鉴》(1994—2000 年)。