

高等院校法学专业民商法系列教材 (2)

张民安 主编

# 公 司 法

主 编 张民安 蔡元庆

副主编 王红一 豆景俊

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

张民安 豆景俊

蔡元庆 王红一

中山大学出版社

·广州·

版权所有 翻印必究

**图书在版编目(CIP)数据**

公司法/张民安,蔡元庆主编;王红一,豆景俊副主编. —广州:中山大学出版社,2003.8  
(高等院校法学专业民商法系列教材(2)/张民安主编)

ISBN 7-306-02104-4

I. 公… II. ①张… ②蔡… ③王… ④豆… III. 公司法-中国-高等学校-教材  
IV. D922.291.91

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 061923 号

策划:蔡浩然 责任编辑:浩然 封面设计:方楚涓 责任校对:陈敏霞 责任技编:黄少伟

中山大学出版社出版发行

(地址:广州市新港西路 135 号 邮编:510275

电话:020-8411998、84037215)

广东新华发行集团股份有限公司经销

广东南海系列印刷公司印刷

(地址:广东省佛山市市东下路 6 号 邮编:528200)

787 毫米×960 毫米 16 开本 28.125 印张 550 千字

2003 年 8 月第 1 版 2003 年 8 月第 1 次印刷

印数:1—5000 册 定价:45.80 元

如发现因印装质量问题影响阅读,请与承印厂联系调换

## 内 容 提 要

公司法作为现代商事法的重要组成部分，一直受到两大法系国家的高度重视。

本书共分16章，从公司与公司法概论、公司的设立和设立的各种法律后果、公司的治理结构、公司组织结构的变更以及各种具体形式的公司等方面，对公司法作了全面的系统的阐述。

本书既适合高等院校法专业的学生作教材，也适合法官、律师等司法工作者使用，对渴望了解公司法的广大群众也具有参考价值。

## 作者简介

**张民安**，男，1965年12月29日生，湖北黄冈市人。1987年毕业于湖北黄冈师范学院英语系，之后在湖北黄冈从事高中英语教学工作；1991年9月考入吉林大学研究生院，师从李忠芳教授，攻读民商法专业硕士学位，1994年7月获法学硕士学位。1994年7月进入中山大学法学院任教，现为中山大学法学院副教授，民商法专业硕士研究生指导教师。1999年9月考入中国社会科学院研究生院，师从梁慧星教授，攻读民商法专业博士学位，2002年7月获得法学博士学位。自1995年起，先后在《民商法论丛》、《商事法论集》、《法制与社会发展》、《中外法学》、《法学评论》、《法律科学》、《现代法学》等法学核心期刊以及《中山大学学报》、《吉林大学社会科学学报》和《南京大学学报》等中国中文核心期刊上发表学术论文近50篇，其中绝大多数论文被国内权威学者所引用并被重要刊物所转载；2000年11月在法律出版社出版专著《现代英美董事法律地位研究》；2002年3月至8月在中山大学出版社主编出版了《高等院校法学专业民商法系列教材（1）》，包括《民法总论》、《民法物权》、《民法债权》、《婚姻家庭法》、《知识产权法》、《商事法学》以及《民商法规汇编》；2002年11月在中国政法大学出版社中青年法学文库中出版专著《过错侵权责任制度研究》；2003年1月在北京大学出版社出版专著《公司法上的利益平衡》；2003年4月在法律出版社出版专著《现代法国侵权责任制度研究》。

**蔡元庆**，男，1969年9月生，山东青岛市人。1991年毕业于山东大学经济学院，获经济学学士学位。1993年赴日本留学，先后就读于日本熊本大学和日本广岛大学，分别师从植村启治郎教授（已故）和片木晴彦教授，专攻民商法，1997年3月获得法学硕士学位；同年4月考入日本广岛大学研究生院社会科学研究科，攻读法学博士课程，2000年3月获得法学博士学位。自2000年4月起，在日本广岛大学法学部担当客座研究员，2001年4月开始在深圳大学法学院任教。现为深圳大学法学院法律系副主任、民商法教研室主任，主要从事民商法的教学和科研工作。先后在日本广岛大学的《法学论丛》和中国的《现代法学》、《法学》以及《政治与法律》等法学类核心期刊上发表论文十余篇。

**王红一**，女，1967年9月生，湖北襄樊人。1989年毕业于中南政法学院法律系，之后在湖北省社会科学院法学研究所工作。1992年9月考入北京大学法律系攻读民商法专业硕士学位，1995年7月获得法学硕士学位。1995年7月进入中山大学法学院任教，现为中山大学法学院副教授，经济法专业硕士研究生指导教师。1998年考入北京

大学法学院攻读民商法学博士学位，2001年6月获得博士学位。自1998年起，先后在《中外法学》、《学术研究》、《中山大学学报》、《暨南大学学报》等核心刊物发表论文十余篇，其中部分论文被人大复印资料转载；2001年6月在北京大学出版社出版专著《公司法功能与结构法社会学分析——公司立法问题研究》。

**豆景俊**，男，1966年生，河北永年人。1994年毕业于南京大学法学院，获法学硕士学位。现为广东商学院法学院副教授。主要著作有：《市场经济法概论》（合著），《经济法通论》（合著），《商事法学》（副主编），《保险法》（主编），公开发表了《中国证券管理体制的法律思考》、《构建我国个人破产制度的法律思考》以及《有限责任原则的法律研究》等学述论文数篇。

# 目 录

总序	( I )
序	( IV )

## 第一编 公司与公司法概论

第一章 公司概论	( 1 )
第一节 公司的意义	( 1 )
一、公司的界定	( 1 )
二、公司存在的理由	( 2 )
三、公司与合伙组织的关系	( 4 )
第二节 公司的种类	( 8 )
一、民事公司与商事公司	( 8 )
二、人合公司、资合公司和混合公司	( 10 )
三、公司的其他分类	( 12 )
第三节 公司的性质	( 14 )
一、导论	( 14 )
二、公司拟制理论	( 14 )
三、公司契约理论	( 16 )
第二章 公司法概论	( 21 )
第一节 公司法的性质	( 21 )
一、公司法的意义	( 21 )
二、公司法的性质	( 21 )
三、公司法的任意性	( 22 )
第二节 公司法的历史	( 24 )
一、早期的商事组织形式	( 24 )
二、英美法系国家公司法的历史	( 25 )
三、法国公司法的历史	( 30 )
四、我国公司法的历史	( 34 )
第三节 当代公司法的统一化趋势	( 36 )
一、英美法系国家公司法的统一化趋势	( 36 )

二、大陆法系国家公司法的统一化趋势 .....	(37)
三、两大法系国家公司法的统一化趋势 .....	(39)
第四节 公司法的利益平衡作用 .....	(40)
一、导论 .....	(40)
二、公司所承担的社会责任 .....	(41)
三、公司法所调整的各种关系 .....	(48)

## 第二编 公司设立制度

第三章 公司设立的条件和程序 .....	(50)
第一节 公司设立概论 .....	(50)
一、公司设立的界定 .....	(50)
二、公司设立的制定法根据 .....	(51)
三、公司设立的各种条件和程序 .....	(51)
第二节 公司发起人 .....	(52)
一、公司发起人的界定 .....	(52)
二、公司发起人对公司承担的受托义务 .....	(53)
三、公司发起人承担的制定法上的责任和义务 .....	(55)
第三节 公司设立的实质性条件 (一) .....	(57)
一、公司股东的同意 .....	(57)
二、公司股东的缔约能力 .....	(59)
三、公司的标的 .....	(62)
四、公司的合法原因 .....	(62)
第四节 公司设立的实质性条件 (二) .....	(63)
一、公司股东的非单一性要件 .....	(63)
二、公司股东对公司经营结果的分担与分享 .....	(65)
三、具有设立公司的主观意图 .....	(66)
四、公司股东的出资达到法定最低资本限额 .....	(68)
第五节 公司的设立程序 .....	(69)
一、公司股东的出资 .....	(69)
二、公司章程的制定 .....	(75)
三、公司章程的公开 .....	(78)
第六节 公司设立前契约的效力 .....	(80)
一、公司设立前的契约行为 .....	(80)

---

二、法国公司法对公司设立前契约效力的规定 .....	(81)
三、英美公司法对公司设立前契约效力的规定 .....	(81)
四、公司就其设立中的行为承担法律责任的根据 .....	(82)
五、我国公司法应当采取的理论 .....	(84)
<b>第七节 公司瑕疵设立的法律效力 .....</b>	<b>(85)</b>
一、公司设立瑕疵的界定 .....	(85)
二、公司设立证书的公信力 .....	(85)
三、瑕疵设立公司的强制性解散制度 .....	(86)
四、公司设立程序合法化理论 .....	(87)
<b>第四章 公司设立的法律后果：公司的法人格 .....</b>	<b>(88)</b>
<b>第一节 公司人格独立理论概述 .....</b>	<b>(88)</b>
一、公司人格独立理论的界定 .....	(88)
二、公司人格独立理论的产生与发展 .....	(88)
三、公司人格独立理论的意义 .....	(91)
<b>第二节 公司人格独立的具体表现：公司的生命 .....</b>	<b>(92)</b>
一、公司名称 .....	(92)
二、公司的目的 .....	(94)
三、公司的住所 .....	(96)
四、公司的国籍 .....	(97)
五、公司的持续期限 .....	(98)
<b>第三节 公司人格独立的具体表现：公司的权力 .....</b>	<b>(99)</b>
一、公司权力的种类 .....	(99)
二、公司章程所规定的权力 .....	(100)
三、公司制定法所规定的权力 .....	(101)
<b>第四节 公司人格独立的其他具体表现 .....</b>	<b>(103)</b>
一、公司股东的有限责任 .....	(103)
二、公司法人财产所有权 .....	(105)
三、公司的侵权责任能力 .....	(108)
四、公司的犯罪责任 .....	(110)
五、公司的诉讼主体资格 .....	(111)
<b>第五节 公司法上的越权行为原则 .....</b>	<b>(112)</b>
一、越权行为原则的历史 .....	(112)
二、越权行为原则的功能 .....	(113)
三、越权行为原则的衰败 .....	(113)

四、越权行为原则与我国公司法	(115)
第六节 公司人格的否认理论	(116)
一、公司人格否认的意义	(116)
二、公司人格否认的理论基础	(118)
三、公司人格否认理论的适用要件	(119)
四、公司人格否认的具体实施	(123)
五、公司人格否认理论与我国公司法的完善	(126)
第五章 公司设立的法律后果：公司的资本	(129)
第一节 公司资本的界定	(129)
第二节 公司的资本主义	(130)
一、公司资本主义的种类	(130)
二、公司资本授权主义的优越性	(132)
三、我国公司法所应规定的资本主义	(134)
第三节 公司资本维持原则	(136)
一、公司资本维持原则的意义	(136)
二、公司股份资本认购之限制	(136)
三、公司股份折价发行之禁止	(137)
四、公司对自己股份购买之禁止	(138)
五、其他法律手段	(139)
第四节 公司的股份资本	(139)
一、公司股份的界定	(139)
二、公司股份的种类	(140)
三、公司股份的发行	(143)
第五节 公司的债务资本	(145)
一、公司债务资本的界定	(145)
二、公司债的性质	(145)
三、公司债的种类	(146)
四、公司债与公司股份的异同	(147)
第六章 公司设立的法律后果：公司义务的强制性承担	(149)
第一节 公司对财务会计的适当记录与保留	(149)
一、公司财务会计制度的意义	(149)
二、公司保留财务会计账薄的义务	(151)
三、公司没有适当保留财务会计报告时的责任	(152)
第二节 公司年度财务会计报告的提交	(153)

---

一、公司财务报告的制作义务	(153)
二、公司年度财务会计报告提交的义务	(154)
三、年度财务会计报告的内容与形式	(158)
第三节 公司董事重大利益的公开披露	(162)
一、公司董事自我交易的公开披露	(162)
二、公司董事对股票或债券的利害关系的公开披露	(163)
三、公司董事特定事项的注册登记	(166)
第四节 公司其他重大信息的强制性公开	(167)
一、导论	(167)
二、公司发行证券的信息公开	(167)
三、公司信息的持续性公开披露	(169)

### 第三编 公司法的治理结构

第七章 公司股东与股东会	(173)
第一节 公司股东概述	(173)
一、公司股东的概念	(173)
二、股东资格的取得与丧失	(174)
三、公司股东资格的限制	(175)
第二节 股东的权利	(176)
一、股东权概述	(176)
二、公司股东的表决权	(180)
三、股东的知情权	(184)
四、诉讼提起权	(186)
五、公司持异议股东所享有的股份价值的评估权	(188)
六、公司股东所享有的其他权利	(193)
第三节 股东的派生诉讼提起权	(195)
一、提起派生诉讼的权利主体	(195)
二、提起派生诉讼的前提条件	(197)
三、派生诉讼的程序	(198)
四、派生诉讼股东的权利和责任	(199)
五、法庭在派生诉讼中的作用	(200)
第四节 股东权的法律保护	(201)
一、股东权保护的意	(201)

二、股东平等的原则·····	(201)
三、股东权保护的内容和方法·····	(202)
四、中小股东的权利及其法律保护·····	(203)
第五节 公司股东的义务和责任·····	(206)
一、股东义务概述·····	(206)
二、股东的出资义务·····	(206)
三、股东的诚信义务·····	(208)
四、发起人股东的义务·····	(211)
五、股东的其他义务·····	(211)
第六节 公司股东会·····	(211)
一、公司股东会的意义·····	(211)
二、股东会的职权·····	(213)
三、股东会会议的种类·····	(213)
四、公司股东会会议的召集程序·····	(215)
五、股东会会议的运作·····	(218)
六、股东会的决议·····	(220)
七、股东大会决议瑕疵的救济·····	(222)
第八章 公司董事与董事会·····	(226)
第一节 公司董事概述·····	(226)
一、公司董事的界定·····	(226)
二、公司董事的特征·····	(227)
三、公司董事的种类·····	(228)
四、公司董事的身份·····	(230)
五、公司董事的人数及任期·····	(234)
第二节 公司董事的选任与解任·····	(235)
一、公司董事的任职资格·····	(235)
二、公司董事的选任方式·····	(238)
三、公司董事的解任·····	(241)
第三节 公司董事的权力及权利·····	(243)
一、公司董事权力的产生原因·····	(243)
二、公司董事权力的内容·····	(245)
三、公司董事行使权力时应遵循的原则·····	(246)
四、公司董事的权利·····	(247)
第四节 公司董事的义务·····	(247)

---

一、注意义务	(248)
二、忠实义务	(251)
三、注意义务和忠实义务的关系	(255)
第五节 公司董事的责任	(256)
一、公司董事对公司的责任	(257)
二、公司董事对作为第三人的股东的责任	(258)
三、对公司董事责任的追究	(259)
四、公司董事责任的救济	(260)
第六节 公司董事会	(264)
一、公司董事会的概念与特征	(264)
二、公司董事会的权限	(265)
三、公司董事会会议	(267)
四、大公司董事会的发展趋势	(271)
第九章 公司法所规定的其他利益关系主体	(277)
第一节 公司的高级职员	(277)
一、公司高级职员的法律地位	(277)
二、公司高级职员的权力来源	(278)
三、公司高级职员的权力范围及其限制	(280)
四、公司高级职员的民事义务	(281)
五、我国公司法所规定的公司经理	(281)
第二节 公司监事与监事会	(283)
一、导论	(283)
二、监事会的组成	(284)
三、监事会的职权	(287)
四、监事的权利、义务和责任	(290)
五、监事会独立性的确保和监督职权的强化	(291)
第三节 公司债权人	(292)
一、公司债权人的法律地位	(292)
二、现代公司法为公司债权人提供的一般保护	(293)
三、公司董事对公司债权人承担的侵权法上的注意义务	(295)
四、董事对公司债权人承担的一般民事义务	(299)
五、董事对公司债权人承担的一般民事义务的理论根据	(301)
第四节 公司其他类型的利害关系人	(304)
一、公司雇员	(304)

二、销售商·····	(305)
三、客户·····	(305)
四、周边居民·····	(306)

## 第四编 公司组织结构的变更

<b>第十章 公司组织结构变更的种类</b> ·····	(307)
<b>第一节 公司组织章程变更概述</b> ·····	(307)
<b>第二节 公司组织章程的变更</b> ·····	(308)
一、公司组织章程变更的意义·····	(308)
二、公司组织章程变更的程序·····	(308)
三、公司组织章程修改的效力·····	(311)
<b>第三节 股东类型化权利的变更</b> ·····	(312)
一、股东类型化权利的概念·····	(312)
二、如何确定类型化权利是否变更·····	(312)
三、变更股东类型化权利的程序·····	(313)
<b>第四节 公司资本的减少</b> ·····	(314)
一、公司资本减少的意义·····	(314)
二、公司减少资本的程序·····	(315)
三、减资的生效与无效·····	(316)
<b>第五节 公司的重组</b> ·····	(317)
一、公司重组的概念·····	(317)
二、通过合并所为的重组·····	(318)
三、通过整理计划所为的重组·····	(321)
<b>第六节 公司的转换</b> ·····	(324)
一、公司转换概述·····	(324)
二、有限公司转换为股份公司·····	(325)
三、股份公司转换为有限公司·····	(326)
<b>第十一章 公司的收购</b> ·····	(328)
<b>第一节 公司收购概述</b> ·····	(328)
一、公司收购的界定·····	(328)
二、公司收购的种类·····	(329)
三、公司收购产生的原因·····	(330)
<b>第二节 公司收购的法律调整</b> ·····	(331)

---

一、公司收购法律调整概述	(331)
二、英国城市法典对公司收购的法律调整	(331)
三、美国有关法律对公司收购的法律调整	(332)
四、我国证券法对公司收购的法律调整	(333)
第三节 公司收购方面的主要法律规则	(333)
一、公司收购信息的强制性公开	(333)
二、目标公司股东的法律保护规则	(336)
三、目标公司董事会的行为规则	(337)
第四节 公司收购策略与反收购策略	(339)
一、公司收购与反收购策略概论	(339)
二、公司收购要约人的进攻策略	(339)
三、目标公司的防御策略	(341)
第十二章 公司的解散、破产与清算	(345)
第一节 公司的解散	(345)
一、公司解散的意义	(345)
二、公司解散的种类	(345)
三、公司解散的法律后果	(352)
第二节 公司的破产	(354)
一、公司破产的基本功能	(354)
二、公司破产原因	(355)
三、公司破产的程序	(355)
第三节 公司的清算	(358)
一、概述	(358)
二、清算人	(359)
三、清算中对债权人的保护	(363)
四、清算中对董事责任的追究	(364)
五、公司财产的分派	(365)
六、清算结束	(366)
<b>第五编 各种形式的公司</b>	
第十三章 有限责任公司	(368)
第一节 有限责任公司概述	(368)
一、有限责任公司的概念	(368)

二、有限责任公司的特征·····	(369)
第二节 有限责任公司的优点与缺点·····	(374)
一、导论·····	(374)
二、有限责任公司的优点·····	(374)
三、有限责任公司的缺点·····	(376)
第三节 国有独资公司·····	(377)
一、国有独资公司的概念和特征·····	(377)
二、国有独资公司的设立·····	(378)
三、国有独资公司的组织机构·····	(379)
第十四章 股份有限公司·····	(381)
第一节 股份有限公司概述·····	(381)
一、股份有限公司的概念·····	(381)
二、股份有限公司的特征·····	(381)
三、股份有限公司与有限责任公司的比较·····	(384)
四、股份有限公司的利弊·····	(387)
第二节 上市公司·····	(389)
一、上市公司的概念和特征·····	(389)
二、上市公司的条件·····	(389)
三、申请股票上市的程序·····	(390)
四、证券上市的暂停和终止·····	(390)
第三节 公司股票和债券的发行·····	(391)
一、公司股票的发行·····	(391)
二、公司债券的发行·····	(395)
第十五章 关联公司·····	(398)
第一节 关联公司的法律界定·····	(398)
一、关联公司的概念·····	(398)
二、关联公司的特征·····	(399)
三、关联公司的利弊·····	(403)
第二节 关联公司的表现形态·····	(404)
一、关联公司与母子公司·····	(404)
二、关联公司与控股公司·····	(405)
三、关联公司与公司集团·····	(406)
四、关联公司与跨国公司·····	(408)
第三节 关联公司之间债务责任的法律规制·····	(409)

---

一、关联公司对现行法律的挑战·····	(409)
二、对关联公司中从属公司债权人利益的保护·····	(409)
三、对从属公司及其少数股东利益的法律保护·····	(412)
四、相互投资公司中少数股东和债权人的保护·····	(414)
<b>第十六章 外国公司分支机构·····</b>	<b>(418)</b>
<b>第一节 外国公司分支机构的法律地位·····</b>	<b>(418)</b>
一、外国公司的概念和特征·····	(418)
二、外国公司的判定标准·····	(418)
三、外国公司分支机构的法律地位·····	(419)
<b>第二节 外国公司分支机构的设立·····</b>	<b>(420)</b>
一、外国公司分支机构的设立人·····	(420)
二、外国公司在中国设立分支机构的条件·····	(420)
三、外国公司在中国境内设立分支机构的程序·····	(421)
<b>第三节 外国公司分支机构的撤销和清算·····</b>	<b>(422)</b>
一、外国公司分支机构的撤销·····	(422)
二、外国公司分支机构的清算·····	(422)
<b>主要参考文献·····</b>	<b>(423)</b>

## 总 序

2002年3月至8月,《高等院校法学专业民商法系列教材(1)》已经由中山大学出版社出版。该系列教材包括《民法总论》、《民法物权》、《民法债权》、《婚姻家庭法》、《知识产权法》、《商事法学》以及《民商法法规汇编》。由于该系列教材内容新颖、知识丰富、语言生动、结构紧凑,极大地提升了我国民商法学的理论水平,反映了当代民商法的国际性、现代性和统一性的发展趋势。因此,在该系列教材出版以后,广东省和全国许多高校纷纷选用该系列教材,使该系列教材很快在全国同类教材中脱颖而出,成为广受欢迎的民商法教材。鉴于该系列教材的良好反映,许多学者要求继续组织广东高等院校法学专业的教师编写民商法方面的系列教材。为此,在中山大学出版社领导的直接支持和关心下,我们决定继续编写《高等院校法学专业民商法系列教材(2)》。

在高等院校民商法学教材俯拾即是的今天,我们组织编写这样一套民商法系列教材是否是在简单地重复已有的成果,做低级的、毫无意义的劳务工作?这是我们在组织编写这一套系列教材时所应当回答的问题。我们认为,表面上看,中国法学教材尤其是民商法学的教材多种多样,可供我们的学生选择的范围是十分广泛的,我们似乎没有必要再去编写这样的一套教材。然而,如果我们仔细研究就会发现,此种说法是不正确的。我们认为,虽然我国民商法方面的教材多种多样,但是,大多数教材的内容过于陈旧、观点过于老化,没有反映当代民商法的最新成就;我们应当编写一套完全能够反映当代民商法发展潮流的民商法教科书。正是基于此种考虑,我们在编写《高等院校法学专业民商法系列教材(1)》以后,决定继续编写能够反映当代民商法最新发展潮流的民商法教科书,供广东省和全国高等院校法学专业的学生选用。

下面就该套民商法系列教材作出简短的说明:

其一,关于《高等院校法学专业民商法系列教材(2)》的具体内容。《高等院校法学专业民商法系列教材(2)》一共九本,内容包括:《商法总则》、《合同法》、《公司法》、《证券法》、《票据法》、《保险法》、《海商法》、