



大律师办案实录 ②

*Procedures and
practice skills on equity
transfer disputes*



公司股权转让纠纷 诉讼流程与办案技巧

公丕国 智艳军 著

法律出版社

大律师办案实录

*Procedures and
practice skills on equity
transfer disputes*



公司股权转让纠纷 诉讼流程与办案技巧

公丕国 智艳军 著

图书在版编目(CIP)数据

公司股权转让纠纷诉讼流程与办案技巧 / 公丕国,
智艳军著. —北京:法律出版社,2015.6

(大律师办案实录 / 田文昌主编)

ISBN 978 - 7 - 5118 - 8068 - 0

I. ①公… II. ①公…②智… III. ①股份有限公司
—股权转让—经济纠纷—诉讼程序—研究—中国 IV.
①D925.218.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 132713 号

公司股权转让纠纷诉讼流程与办案技巧

公丕国 著
智艳军

责任编辑 王 扬
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

开本 710 毫米×1000 毫米 1/16

版本 2015 年 7 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

责任校对 郭艳萍

印刷 三河市龙大印装有限公司

印张 16.75 字数 238 千

印次 2015 年 7 月第 1 次印刷

编辑统筹 独立项目策划部

经销 新华书店

责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.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、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 8068 - 0

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

京都律所成立20周年 丛书编辑委员会

主 编：田文昌

委 员：曹树昌 朱勇辉 白冬飏 蔡景丽 郭 庆
公丕国 韩嘉毅 韩 良 金 杰 刘 铭
孟 冰 秦庆芳 瞿丽红 王九川 王卿芸
吴立伟 肖树伟 杨大民 杨照东 张振祖
钟延红 邹佳铭

序

了解律师的人都知道,要做好这门行业,需要不断地学习和总结。从执业需要来讲,学习是不得已的事,比如手头上正在办理的业务,遇到相关的法律修改,或有新的判例出现,必须要拿来学习一番,否则就可能出错,无法向委托人交代。有时,律师还要参加相应的法律知识或技能培训甚至去攻读学位。

但就总结来说,却不是每位律师都愿意去做的。这里说的总结,是指用心思考自己的执业得失,做些研究,并能整理成系统的文字。一方面,这样的总结费时又费力,很难产生立竿见影的效益,导致不少律师不愿在这上面花费时间;另一方面,这样的总结的确需要掌握一些基本的研究方法,也需要有较好的文字表达能力。

从我和一些同仁创办律师所开始,我们就要求全体律师重视业务学习和总结。在京都律师所内部,我们坚持进行内部自我培训,鼓励撰写论文、著作,同时也经常举办专题研讨会或请人来作讲座。在招聘方面,也强调多引进既有实务操作能力、也有研究能力的专家型律师。所以,这些年来,京都所律师的学习研究能力持续得到提升。这对律师所业务的发展也起到不小的推动作用,不少客户把京都所称为“学院派”律师事务所。

在律师个人研究蔚然成风之际,京都也开始进行团队式的“总结”工作,即由律师所组织制定系列业务专题研究计划。这样既可以加强学术资源的整合,也能提高研究的效率。这一批“诉讼流程与技巧”丛书,正是业务专题研究的部分成果。

就诉讼业务研究来看,探讨实体方面的著作不少,但系统总结诉讼流程与技巧的专著少见,而以律师角度分专题解析诉讼实务的丛书,似乎还没有见过。这是本丛书的一个特点。在这些书中,作者先对诉讼的基本操作规

范进行介绍,然后集中对一些重点问题进行讲解,给出律师应对的实务技巧,力求做到深入浅出,接地气,这可以说是丛书的又一个特色。

这套丛书可以给初做律师者以指引,也可供老律师学习交流,也能给其他法律工作者以参考。当然,在实务操作技巧方面,本丛书的讲解也是一家之言,有经验的律师会有自己的心得,其他律师事务所也可能会有自己的特色,希望能就此进行交流,共同提高。

当前,律师业务的范围越来越广,专业分工更为细化,法律服务市场对律师的专业化水准的要求在不断提高。所以我认为,律师不要一味说大话,应在业务总结研究上多下功夫。通过这样的理论提升,再来指导自己的技能,在每一项业务中以自己过硬的业务实力来发挥作用。这样做的律师多了,这样能充分发挥律师作用的案件多了,法治就会得到更多的体现。希望有更多的律师重视学习,不断总结。

今年,适逢京都律师事务所成立二十周年,我们推出一批个人专著和这套丛书,我想这些是对京都所最有价值的礼物。今后,京都人还会把这批丛书继续做下去,并展开其他研究工作,为律师业务发展做出贡献,为法治建设尽绵薄之力。

我愿与每一位京都人共勉。

田文昌

2015年6月8日

前 言

公司作为市场中最主要的主体,其治理结构是否规范,运作是否健康有序,股权的转让机制是否科学,直接关系到我国的市场经济秩序,进而反作用于市场经济体制的建设。

公司法被称为市场的基石,是现代市场经济的重要法律。我国公司法强化公司自治,重视股东权益,对公司纠纷的可诉性作了规定。但是,该法对于诉讼的救济依据和救济体系仍然非常原则和滞后。实践中,包括公司股权转让在内的公司设立、市场运营过程中,存在大量违法违规的行为,形成大量且案件种类繁多的纠纷。利益主体多元,法律关系极其复杂,规定的原则性与纠纷的复杂性形成了显而易见的矛盾。面对这一矛盾,在疑难复杂的公司诉讼中,律师作为接触纠纷的第一序位专业人士,只能结合零散的司法实践成果和学者的理论研究来分析和解决纠纷。公司诉讼的难度不言而喻。

公司股份已经成为市场经济财富的重要组成部分,法律的表现形式即为股权。公司股权的归属流转,是公司稳定持续经营的根本形式,并不导致公司正常经营的中断。然而,近些年,股权转让纠纷已逐步成为公司诉讼的主要类型之一,纠纷的大量出现面对过于原则性的法律规定再遭遇司法实践中的不统一,致使公司股权转让诉讼的司法实践不尽如人意。也正因为如此,我们关注着最新的研究成果,关注着司法实践中出现的典型案例和难题,结合我们本身的实践经验和诉讼技巧,最终形成了此书。

本书共分为两个部分:上篇介绍了公司股权转让的诉讼流程,通过对股权转让诉讼的法定程序及律师参与诉讼流程的详细介绍,能够让读者对整个诉讼程序有清晰的了解;通过对各个流程中诉讼技巧的介绍,以使读者能够对股权转让诉讼的共性技巧产生直接的感性冲击和系统的思考沉淀。下

篇介绍了公司股权转让诉讼的几种类型,已基本覆盖了目前司法实践中出现的诉讼类型。介绍的各个类型以诉讼技巧为最终视角展开写作。基于诉讼技巧对诉讼实体问题的依附性,鉴于目前法律规定过于原则,理论依据还很薄弱以及司法实践相对混乱的情况,在技巧分析之前,我们也介绍和论述了一些股权转让的实体问题,这也是公司股权转让现状的写照。

诉讼具有对抗性。公司股权转让诉讼是一门实践性科学,从公司法理论与公司法实践的关系角度来讲,理论源于实践又指导于实践,而运用理论从而参与实践的主体必然是包括律师在内的司法实践者。北京市京都律师事务所律师在公司诉讼领域内长期进行研究和分析,承办了大量疑难复杂的案件,积累了丰富的办案经验,对于一些疑难性案件的法律应用问题也提出了自己的意见和观点。我们深知,在公司股权转让诉讼中,如何运用理论融入诉讼程序且在对抗之中取胜,是律师存在的意义和获取职业成就感的源动力。《孙子兵法》是對抗科学的经典,其博大的精髓源于对抗又高于对抗,诉讼同样如此,希望读者能在本书中捕获共鸣。同理,任何实践性科学,任何实践性技术都是每个人个体的感悟,因个体感悟格局所限,就造就了感悟的局限性。因此,我们在此声明,本书的观点仅仅是我们个人的观点,其中的偏颇和错误在所难免。希望读者抱着一种批评的态度去看待本书,我们也诚恳地希望读者对本书提出宝贵的意见。

作者

2015年4月

目 录

上篇 公司股权转让诉讼流程

本篇参考案例	3
【李柱股权转让纠纷诉讼系列案】	3
一、案情介绍	3
二、司法机关作出的文书(仅列举李柱与钟光的诉讼)	5
三、诉讼流程示意图	7
四、司法机关及诉讼双方各自的意见	7
第一章 股权转让诉讼概述	19
第一节 股权转让概述	19
一、股权转让的界定	19
二、股权转让的基本规则	21
第二节 股权转让诉讼概述	22
一、股权转让诉讼的司法现状	22
二、股权转让诉讼宏观思考的特殊性	24
第二章 收案工作	27
第一节 律师收案前的准备工作	27
一、约谈当事人前要熟悉相关法律规定	27
二、约谈当事人	29

三、与当事人洽谈	30
四、律师的初步意见	33
第二节 律师收案	33
一、当事人签署接案笔录或者温馨提示	33
二、律师事务所与当事人签约	35
第三章 诉前准备	37
第一节 诉讼宏观方面	37
一、准确确定当事人的诉讼目的	37
二、了解对方干扰该诉讼目的实现的案外因素	38
三、评估我方是否也有可以利用的案外因素	39
四、预估诉讼对方及对方关联方可能采取的任何措施	39
五、评估我方可以采取的措施及措施之间的配合模式	40
六、诉讼的宏观策略	40
第二节 诉讼微观方面	41
一、准备完善的微观诉讼策略后再次听取当事人的意见	41
二、诉讼材料方面	42
三、选择主管与管辖	44
四、诉前保全	47
五、证据的梳理与准备	47
六、撰写起诉状	48
第四章 起诉立案	50
第一节 立案法官对当事人的资格审查	51
一、对原告的主体资格材料审查	51
二、对被告的主体材料审查	53
三、对委托律师代理手续的审查	55
第二节 立案法官对起诉的实体审查	55
一、案由确定	55
二、法律关系的初步审查	56
三、基本证据材料审查	57

第五章 开庭前准备	58
第一节 答辩期限内的工作	59
一、是否提交答辩状的问题	59
二、被告可以提出管辖权异议	60
三、准备答辩观点和答辩状	60
第二节 举证期限内的工作	61
一、关于调查取证的问题	61
二、再一次论证法律依据和诉讼请求	66
三、草拟代理提纲	67
第三节 临近开庭的准备工作	68
一、对出庭当事人的庭前辅导	69
二、对出庭证人的庭前了解	69
三、最后一次脑海里“演习”庭审	70
第六章 一审庭审程序	71
第一节 一审庭审概述	71
第二节 法庭准备	72
一、开庭前的准备	72
二、正式开庭法庭调查之前的准备	72
第三节 庭审事实调查	73
第四节 举证与质证	75
一、举证与质证概述	75
二、关于庭审举证质证阶段股权转让诉讼共性的诉讼技巧	77
第五节 法庭辩论	78
第七章 上诉期间内的工作	80
第一节 与当事人沟通上诉事宜	80
第二节 撰写上诉状	81
第三节 启动二审程序	82
第八章 二审开庭前的准备	83
第一节 案件事实清晰明了化	83

第二节	案件证据扎实充分化	84
第三节	适用法律依据优势化	85
第四节	结果寻求合理公平化	85
第九章	二审庭审程序	87
第一节	二审庭审概述	87
第二节	二审庭审事实调查	87
第三节	庭审谈话	90
第四节	庭审调解	91
第十章	再审程序	92
第一节	再审程序概述	92
第二节	再审案件的启动之路	93
一、	关于当事人申请再审——“穿草鞋的”从“前门”进	93
二、	关于人民法院依职权主动再审——穿“皮鞋的”从“后门”进	94
三、	关于人民检察院抗诉再审——穿“布鞋的”从“侧门”进	94
第三节	再审案件的申请	95
一、	再审案件的管辖	95
二、	再审案件的申请期间	96
三、	申请再审的材料规范	96
四、	当事人申请再审的法定事由	97
第四节	再审案件的审查	99
一、	审查申请再审的法定事由	99
二、	再审审查的程序性规定	100
第五节	再审案件的审理	101
一、	再审审理的程序规定	102
二、	再审审理和再审审查的关系	103
第六节	检察院抗诉	104
一、	当事人向检察院申请抗诉的条件	104
二、	检察院依职权抗诉或再审检察建议	105
第七节	法院再审程序职能分工与办理模式	105

第十一章 执行程序	113
第一节 执行程序的启动	113
一、申请执行的基础依据	114
二、申请执行的时间要求	114
三、申请执行的相关文书	115
第二节 执行程序的进行	117
一、一般执行程序的进行	117
二、对股权的执行	119
三、以转让股权为执行标的的执行	120
第三节 执行程序的结束	121
第四节 执行救济	122
一、当事人、利害关系人的执行异议程序	122
二、案外人的执行异议程序	123
三、执行回转及国家赔偿问题	124
四、当事人申请提级执行程序	124

下篇 公司股权转让诉讼技巧

第十二章 公司股权转让诉讼技巧概述	131
第一节 掌握遵循商事审判的特点	131
第二节 诉讼技巧对诉讼实体问题的依附性	136
第十三章 一般股权转让合同案件诉讼技巧	138
第一节 股权转让合同从形式上审查	139
第二节 股权转让合同从公司法角度进行审查	139
一、股权转让合同签订主体是否符合法律规定	140
二、股权转让合同所转让的股权是否属于法律禁止或限制转让	141
三、股东之间股权转让方式是否符合法律规定	142
四、股权对外转让合同中的转让方式是否符合法律规定	143
五、股权转让合同签订后是否进行了相关变更行为	145

第三节 股权转让合同从合同法角度进行审查	146
一、是否支付了股权转让款	146
二、是否进行了实际的股权转让行为	146
三、股权转让款的支付是否存在前置条件	147
四、股权转让行为的履行是否存在前置条件	147
第四节 股权转让合同从民事诉讼法角度进行审查	151
第五节 一般股权转让合同纠纷案件的诉讼技巧	152
第十四章 股权转让其他常见案件诉讼技巧	154
第一节 继承、分割股份方式股权转让案件诉讼技巧	154
一、继承方式股权转让诉讼的实体问题	154
二、分割股份方式股权转让诉讼的相关实体问题	158
三、继承、分割股份方式股权转让案件特有的诉讼技巧	160
第二节 出资瑕疵股东股权转让合同诉讼技巧	161
一、出资瑕疵股东股权转让诉讼的实体问题	161
二、出资瑕疵股东股权转让案件的诉讼技巧	163
第三节 显名股东股权转让合同诉讼技巧	164
第四节 公司章程限制股权转让的股权转让合同诉讼技巧	165
第十五章 特殊性质企业股权转让合同案件诉讼技巧	167
第一节 不同类型的企业关于股权转让的规定	167
一、中外合作经营企业、中外合资经营企业等外资企业股权转让的 相关规定	167
二、国有产权股权转让的相关规定	169
三、商业银行股权转让的相关规定	171
四、一般合伙企业、律师事务所、会计师事务所、审计师事务所股份转让的 相关规定	172
第二节 特殊性质企业股权转让合同案件的诉讼技巧	173
一、首先要确定股权的性质	174
二、全面收集法律规定	174
三、在诉前和诉讼中分析案件的形成原因及合理的解决机制	174
四、此类诉讼案件中合同的效力问题一定是重中之重	175

第十六章 涉土地股权转让合同案件诉讼技巧	176
第一节 以股权转让方式实现土地转让的现状	176
第二节 涉土地股权转让合同案件的现行法律规定	177
第三节 涉土地股权转让合同案件的司法现状	181
一、认定股权转让合同效力的司法判例	181
二、有关涉土地股权转让合同效力的各方观点	182
三、因涉土地股权转让合同引发的刑事犯罪	185
第四节 该类案件的诉讼技巧	188
一、刻意跳出该类案件法律适用混乱的局面	188
二、诉讼结果转化与被转化的特有现象	189
第十七章 异议股东行使股份购买请求权案件诉讼技巧	190
第一节 我国股份购买请求权的相关情况介绍	190
一、关于有限责任公司法律规定及司法实践	190
二、关于股份有限公司法律规定及司法实践	193
第二节 异议股东行使股份购买请求权案件的诉讼技巧	195
一、应当秉承公正中立的态度来思考和处理案件	195
二、有意将异议股东行使股份购买请求权案件在诉前促成普通 股权转让合同	195
三、高度注意异议股东行使股份购买请求权案件的事实依据因素、 时间因素和中介机构参与因素	196
附录	197
附一 民事诉讼一审普通程序庭审程序	199
附二 《民事诉讼法》“审判监督程序”部分	204
附三 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》 “审判监督程序”若干问题的解释	207
附四 律师办理民事诉讼案件规范	217
后记	248

上篇 公司股权转让诉讼流程

本篇参考案例

第一章 股权转让诉讼概述

第二章 收案工作

第三章 诉前准备

第四章 起诉立案

第五章 开庭前准备

第六章 一审庭审程序

第七章 上诉期间内的工作

第八章 二审开庭前的准备

第九章 二审庭审程序

第十章 再审程序

第十一章 执行程序

