

6

民商事典型疑难问题 适用指导与参考

公司企业纠纷卷

主编 / 黄俊亚

- ◎ 疑难问题汇总
- ◎ 典型案例参考
- ◎ 办案依据集成

中国检察出版社

6

民商事典型疑难问题 适用指导与参考

公司企业纠纷卷

主编 / 黄俊亚

- ◎ 疑难问题汇总
- ◎ 典型案例参考
- ◎ 办案依据集成

中国检察出版社

图书在版编目(CIP)数据

民商事典型疑难问题适用指导与参考. 公司企业纠纷卷/黄俊亚主编.

—北京: 中国检察出版社, 2013. 2

ISBN 978 - 7 - 5102 - 0754 - 9

I. ①民… II. ①黄… III. ①公司 - 经济纠纷 - 民事诉讼 - 审判 - 中国 IV. ①D925.118.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 255929 号

民商事典型疑难问题适用指导与参考 公司企业纠纷卷

主 编/黄俊亚

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷东街 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

电 话: (010)68630385(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市燕山印刷有限公司

开 本: 720 mm × 960 mm 16 开

印 张: 44.75 印张

字 数: 821 千字

版 次: 2013 年 2 月第一版 2013 年 2 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 0754 - 9

定 价: 98.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

出版说明

近十余年来，在合同、侵权、婚姻家庭、金融等民商事领域的司法实践中，出现了很多新情况、新问题，其中不乏具有典型性、疑难性的法律适用问题，针对这些问题，急需进行归纳总结，并得出具有参考和借鉴价值的处理和认定思路。基于上述现实需求，我们倾力组织法学专家、资深法官、检察官及律师等编撰并推出《民商事典型疑难问题适用指导与参考丛书》。

本丛书分为婚姻家庭继承纠纷卷、物权纠纷卷、合同纠纷卷、知识产权与竞争纠纷卷、劳动争议与人事争议卷、公司企业纠纷卷、金融纠纷卷、侵权纠纷卷、土地房地产与建设工程纠纷卷共九卷。各卷紧密结合各地司法实践，归纳提炼出百余个司法典型疑难问题并作出精准解析，同时附以具有权威性的指导、参考案例对同类案件的案情、诉辩情况、裁判结果、裁判理由等核心要素加以介绍，以帮助读者寻求破解疑难问题的办案思路、标准和尺度。各卷还提供了各类型纠纷全面、准确的办案依据。《民商事典型疑难问题适用指导与参考丛书》所提炼的问题凸显典型性、疑难性，解答思路具有很强的指导、参考和专业性，参考案例具有真实性、权威性，办案依据提供了便捷查询的通道，特别适合公检法人员、律师等法律专业人士使用。

受时间和能力所限，丛书在编撰过程中难免出现不足或错漏，敬请读者批评指正，以便我们在再版时予以修订。

编 者

2013 年 1 月

目 录

第一章 与企业有关的纠纷

一、企业出资人权益确认纠纷 (1)

1. 第三人与个人独资企业的业主签订合资协议, 是否可以因此对该个人独资企业享有所有者权益? (1)
2. 隐名出资人的股东资格如何认定? (3)

办案依据集成 (9)

二、侵害企业出资人权益纠纷 (13)

3. 企业的法定代表人为企业筹资的行为能否视为对企业的出资? (13)
4. 一方以另一方的资金设立合伙企业, 但未将另一方登记为合伙人, 且双方对出资份额、盈余分配、责任分担等内容均无约定, 该方能否以另一方是隐名合伙人为由拒绝还款? (17)

办案依据集成 (25)

三、企业公司制改造合同纠纷 (27)

5. 企业改制与一般的资产出售有何区别? (27)
6. 当事人为了达到产权转让的目的而贿赂有决定权的国家机关工作人员, 所签订的国有资产转让合同是否有效? (27)

办案依据集成 (42)

四、企业股份合作制改造合同纠纷 (43)

7. 企业进行股份合作制改造后, 职工由于辞职、退休等原因离开公司的, 是否可以要求公司退还认缴的股款? (43)

 办案依据集成	(45)
--	------

五、企业债权转股权合同纠纷	(47)
---------------------	------

8. 如何确定国家中央级“拨改贷”、“基本建设经营性基金”等债务转为国家对企业的出资及行使出资人职能的主体? (47)

 办案依据集成	(53)
--	------

六、企业分立合同纠纷	(56)
------------------	------

9. 企业分立后,一方的股东认为资产和债权债务的分配不均需要调整的,能否以自己的名义对另一方的股东提起诉讼? (56)

 办案依据集成	(61)
--	------

七、企业租赁经营合同纠纷	(63)
--------------------	------

10. 国有企业的主管部门能否作为出租人签订企业租赁经营合同? ... (63)

 办案依据集成	(68)
--	------

八、企业出售合同纠纷	(72)
------------------	------

11. 国有企业出售时,未依照有关行政规章的规定办理审批手续,也未事先征求企业职工代表大会的意见,所签订的企业出售合同是否有效? (72)

 办案依据集成	(83)
--	------

九、挂靠经营合同纠纷	(85)
------------------	------

12. 被挂靠人违反挂靠协议约定致使挂靠人经营中断的,是否应当承担损害赔偿责任? (85)

13. 双方约定的挂靠期限届满,一方明确表示不再续签挂靠合同,但未能办理有关手续的,挂靠方是否需要继续向对方缴纳挂靠费用? (88)

 办案依据集成	(93)
--	------

十、企业兼并合同纠纷	(97)
------------------	------

14. 承债式兼并完成后,被兼并方能否保留独立的法人资格? (97)

 办案依据集成	(102)
--	-------

十一、联营合同纠纷	(104)
-----------------	-------

15. 如何认定企业之间的联营合同?	(104)
--------------------------	-------

16. 联营合同中关于企业之间借款的条款是否有效?	(104)
---------------------------------	-------

17. 联营企业从原来的非法人企业变更为法人后, 联营各方关于对外负债承担连带责任的约定是否仍然有效?	(111)
---	-------

18. 如何确定作为第三方的银行对联营资金的监管义务?	(116)
-----------------------------------	-------

 办案依据集成	(127)
--	-------

十二、企业承包经营合同纠纷	(131)
---------------------	-------

19. 从合同中未约定争议解决方式, 是否适用主合同中约定的争议解决方式?	(131)
---	-------

20. 当事人为了实现合作目的, 同时签订了多个合同, 但仅在其中一个合同中约定了仲裁条款的, 对于因为未约定仲裁条款的合同产生纠纷, 人民法院是否有管辖权?	(133)
---	-------

21. 当事人在合同中约定管辖地后, 又在其他地点签订补充协议的, 如何确定合同纠纷的管辖地?	(145)
---	-------

22. 承包人与第三人共同经营承包企业的, 第三人是否应当向原发包人承担承包责任?	(148)
---	-------

23. 行政机关的行政行为是否属于不可抗力?	(149)
------------------------------	-------

24. 企业改制后, 未列入改制后企业的应收款项的财产如何追缴? 国有资产监管部门是否是适格的原告?	(153)
--	-------

25. 发包人将违章建筑提供给承包人经营的成本合同的效力如何认定?	(160)
---	-------

26. 违章建筑被拆迁后, 发包人是否应该向承包人承担违约责任?	(160)
--	-------

 办案依据集成	(164)
--	-------

十三、中外合资经营企业合同纠纷····· (178)

27. 当事人在履行中外合资经营企业合同过程中达成对原合营合同进行修改的补充协议, 且该补充协议未经原审批机关批准, 如何认定补充协议的效力? ····· (178)

办案依据集成 ····· (202)

第二章 与公司有关的纠纷

一、股东资格确认纠纷····· (205)

28. 公司股东的形式特征和实质特征的法律效力如何认定? ····· (205)
29. 隐名出资人的股东资格如何认定? ····· (208)
30. 如何认定隐名股东的身份? ····· (214)
31. 外籍人士根据与中国公民签订的隐名投资协议进行的投资是否有效? ····· (217)
32. 外商投资企业的股东身份及其出资额应当如何确定? ····· (222)
33. 如果公司和隐名出资人对出资事实没有争议, 有关登记手续应当如何办理? ····· (222)
34. 职工持股会与职工之间是什么关系? ····· (226)
35. 会员以职工持股会为被告起诉的, 职工持股会在诉讼中的性质和地位是什么? ····· (228)
36. 法定代表人的意思表示与公司股东会决议之间的冲突如何解决? ····· (234)
37. 股东资格的认定标准是什么? ····· (234)

办案依据集成 ····· (238)

二、股东名册记载纠纷····· (240)

38. 国有企业经过公司制改造变为有限责任公司后, 是否会影
响其作为其他公司股东的持股关系? ····· (240)

 办案依据集成	(244)
--	-------

三、股东出资纠纷	(245)
----------------	-------

39. 作为出资投入的房产, 如果房产所有权证上记载的面积与约定投入的面积不相符, 出资人的出资是否实际到位? (245)
40. 出资人投入房地产, 如果被投资人已经取得了土地使用权, 但土地使用证的类型为划拨用地, 则出资人的出资是否实际到位? (245)
41. 股东的出资存在瑕疵, 公司起诉要求股东补齐出资时, 能否要求股东赔偿公司的可得利益损失? (245)
42. 如何认定股东抽逃出资行为? 股东抽逃出资的举证责任如何分配? (249)
43. 夫或妻一方代理对方所为的处置重大资产或承担巨额债务的行为是否当然有效? (253)

 办案依据集成	(261)
--	-------

四、股东知情权纠纷	(264)
-----------------	-------

44. 享有股东知情权的前提是什么? (264)
45. 如何认定外商投资企业股东的资格? (264)
46. 法律要求必须在公司专职执业的股东从公司离职后, 是否立即失去股东身份? (270)
47. 如何界定股东正当地行使知情权? (273)
48. 应如何认定股东查阅公司会计账簿目的的正当性? (276)
49. 公司在法律规定的期限内尚未对股东查阅公司会计账簿的请求作出书面答复, 股东即向法院提起诉讼, 是否违反了法律规定的前置程序? (279)
50. 如果股东与公司的诉讼相对人关系密切, 公司能否以怀疑股东为诉讼相对人收集对公司不利的证据为由, 主张股东查阅账簿具有不正当目的? (279)

51. 股东在起诉后、判决作出前丧失股东资格的, 能否继续主张丧失股东资格之前的知情权? (289)



办案依据集成 (295)

五、请求公司收购股份纠纷 (296)

52. 公司“转让主要财产”的情形应该如何认定? (296)



办案依据集成 (302)

六、股权转让纠纷 (303)

53. 企业产权转让中通过产权交易所向不特定主体公开发布的挂牌信息公告的法律性质是什么? (303)
54. 股权转让未经工商登记能否对抗善意第三人? (305)
55. 未履行出资义务的股东转让其股权的法律效力如何认定? ... (308)
56. 股份公司发起人在限售期内与他人签订的远期股权转让协议是否有效? (311)
57. 假冒其他股东签名与自己签订的《股权转让协议》是否有效? (323)
58. 假冒其他股东签名, 并在股东会上形式通过的股东会决议是否有效? (324)
59. 夫妻一方处置夫妻共同所有的重大财产, 对夫妻另一方是否有约束力? (326)
60. 如果股权转让合同中既约定了合同生效的程序, 又约定了实际履行后生效的条款, 则两个条款之间有什么关系? (327)
61. 股份公司的章程能否对公司股份的转让作出限制性规定? ... (340)
62. 公司将其在子公司的股份转让给第三人的, 公司股东能否以自己的名义直接对公司提起诉讼? (344)
63. 公司的股东在向公司外部的第三人转让公司股份时, 是否应当积极向对方披露其知晓的公司经营情况? 如果未能披露信息, 对股权转让的效力有何影响? (346)

64. 公司股东向第三人转让公司的全部利益及法定资质时，如果未告知资质证书已经逾期且无法更正的事实，是否构成实质违约？ (354)
65. 提前收回出资条款与保底条款有何区别？股权转让合同是否因订有提前收回出资条款而无效？ (361)
66. 如果股权的转让按照法律规定需要办理审批手续，股份转让合同是否因未办理审批手续而无效？ (361)
67. 中外合作企业的一方出资人向其他人转让出资，转让合同在经有关机关批准前的效力如何认定？ (361)
68. 外商投资企业的投资方未在法定期限内实际投资资金，能否将该外商投资企业转让给第三人？ (378)
69. 股权转让合同中未明确约定股权转让的对价，且当事人不能达成补充协议的，是否导致股权转让合同不成立？ (383)
70. 股权收购与资产收购的区别何在？ (388)
71. 有限责任公司的董事会能否违反股东会决议将公司股份转让给第三人？ (395)
72. 公司采取欺诈手段将其持有的其他公司的股权转让给第三人，是否应当向第三人承担法律责任？ (400)
73. 股权转让双方完成股权变更登记手续后，能否以受让方未支付价款、实为代转让方持股为由对抗第三人？ (407)
74. 无权处分人擅自处分他人股权的，受让人能否以善意为由取得该股权？ (414)
75. 国有法人股的转让应当在什么交易场所，采取什么交易方式进行？ (421)
76. 在法院主持的诉讼调解程序中，由有限责任公司全体股东召开股东会会议，就股权转让、公司债权债务及资产处置达成的股东会决议，能否作为各方股权交易的依据？ (428)
-  办案依据集成 (451)

七、公司决议纠纷 (452)

77. 出资不到位的股东在行使股东权利时是否应受到限制? (452)
78. 若公司不设股东会,且在章程中规定公司的一切重大事项均由董事会以特定多数决定,则公司的出资人是否可以召集全体出资人会议更换董事会成员? (457)
79. 部分股东在其他股东未出席股东会的情况下,伪造其签名作出的股东决议是否无效? (466)
80. 绝对控股股东利用控制公司的便利,未经实际召开股东会而根据个人意志作出的股东会决议是否有效? (469)
81. 公司法定代表人超越权限对外提供的担保是否有效? (475)
82. 银行在与保证人签订担保合同时,对保证人提交的董事会决议或者股东会决议应当如何履行审查义务? (475)



办案依据集成 (484)

八、公司盈余分配纠纷 (485)

83. 人民法院可以根据股东的申请对公司的盈余分配问题作出判决吗? (485)
84. 股东分取红利权的实现条件是什么? (487)
85. 股东能否向公司的其他股东(如控股股东)主张公司盈余分配权? (487)



办案依据集成 (493)

九、损害股东利益责任纠纷 (494)

86. 如何确定股东行使股东会召集权的权利范围? (494)
87. 如何确定司法介入公司内部管理事务的限度? (494)
88. 非上市股份公司在审议公司合并事项时,如果在公告通知各股东后,仅有关联股东出席股东大会,则该关联股东作出的关于合并事项的决议是否有效? (498)



办案依据集成 (502)

十、损害公司利益责任纠纷	(503)
89. 现行《中华人民共和国公司法》第152条与第153条有什么区别?	(503)
90. 公司的高级管理人员经公司盖章确认后, 设立与本公司相竞争的其他公司是否违反对公司的忠实义务? 在经本公司法定代表人同意后, 公司高级管理人员利用所设立的公司与本公司进行交易的行为是否有效?	(507)
91. 公司高级管理人员在企业改制过程中, 违反国有资产评估管理办法的规定, 未履行审批和评估手续而将重大国有财产转让给第三人的交易是否无效?	(514)
92. 公司监事会根据股东的请求对侵害公司利益的董事、高级管理人员等提起诉讼时, 是以公司的名义还是以公司监事会的名义?	(528)
93. 公司高级管理人员未执行董事会决议, 从而给公司造成损害时, 公司能否以自己的名义对该高级管理人员提起诉讼?	(531)
94. 公司被工商行政管理机关吊销营业执照后, 如果未成立清算组对公司清算, 公司的股东能否以自己的名义直接对侵害公司利益的其他股东提起诉讼?	(536)
95. 股东对侵害公司利益的行为提起代表诉讼后, 如果各方当事人在诉讼过程中自愿达成调解协议, 法院能否以调解的方式结案?	(540)
 办案依据集成	(549)
十一、股东损害公司债权人利益责任纠纷	(550)
96. 数个关联公司的人、财、物相互混同的, 是否应当对债权人承担连带清偿责任?	(550)
97. 公司在设立过程中存在瑕疵, 是否应当否定公司的独立人格而判令股东对公司债务承担连带责任?	(563)
98. 法人人格否定制度的适用应当具有什么条件?	(570)

 办案依据集成	(583)
十二、公司关联交易损害责任纠纷	(584)
99. 公司的法定代表人未经股东会决议为公司股东或者实际控制人提供担保的行为是否有效? 如果担保合同无效, 公司应当对债权人承担什么责任?	(584)
 办案依据集成	(589)
十三、公司合并纠纷	(590)
100. 公司的吸收合并与资产转让有何区别?	(590)
 办案依据集成	(595)
十四、公司增资纠纷	(596)
101. 公司股东大会在部分股东反对的情况下, 以多数表决的方式通过由第三人认购公司新增股本的决议是否有效?	(596)
102. 股东行使优先认购权的合理期限应当如何确定?	(596)
 办案依据集成	(610)
十五、公司解散纠纷	(611)
103. 股东依照《中华人民共和国公司法》第 183 条的规定提起公司解散之诉应当符合什么条件?	(611)
104. 在公司解散之诉中, 公司陷入僵局的标准是什么?	(614)
105. 对公司进行司法判决解散的法律要件是什么?	(617)
106. 公司股东被公司免职后, 能否以无法参与公司的经营管理为由提起公司解散之诉?	(630)
107. 提起公司解散之诉的股东在诉讼过程中由于公司增资, 持有的股权降至 10% 以下, 已经提起的解散之诉是否应继续审理?	(638)
 办案依据集成	(641)

十六、申请公司清算 (643)

108. 公司因吸收合并而解散时, 是否必须对公司进行清算? (643)

109. 公司解散后逾期不清算的, 公司股东是否可以申请人民法院对公司进行强制清算? (645)

110. 关联公司合并破产清算的适用条件是什么? (648)

111. 公司被吊销营业执照后, 能否不通过清算程序而将公司财产转让给第三人? (650)

办案依据集成 (657)

十七、清算责任纠纷 (659)

112. 公司清算完毕后, 公司的股东是否应当对公司存续期间的债务承担清偿义务? (659)

113. 公司被吊销营业执照后未依法组织清算而擅自处分公司财产的, 公司股东对公司债权人是否应当承担赔偿责任? (669)

114. 集体企业性质的公司解散后而未进行清算的情况下, 债务如何承担? (672)

115. 公司解散后, 清算义务人未在法定期限内组织清算组对公司债权债务进行清算, 其赔偿责任的范围如何确定? (676)

116. 清算义务人如果怠于履行清算义务, 应对公司债权人承担什么法律责任? (678)

117. 在清算过程中, 清算义务人违反债权清算顺序分配公司资产, 是否应当承担赔偿责任? (680)

118. 清算义务人以虚假的清算报告骗取公司登记机关办理法人注销登记的, 是否应当对债权人承担赔偿责任? (683)

办案依据集成 (687)

第三章 与破产有关的纠纷

119. 双方约定以债务人的动产抵债但未实际转移动产占有的，
债务人破产后，债权人能否行使破产取回权？ (690)



- 办案依据集成 (695)

第一章 与企业有关的纠纷

一、企业出资人权益确认纠纷

1. 第三人与个人独资企业的业主签订合资协议，是否可以因此对该个人独资企业享有所有者权益？

个人独资企业并非有限责任公司，故第三人向个人独资企业主张其基于有限责任公司的股东身份而享有的股权缺乏法律依据。

典型疑难案件参考

林其坤与上海幽默公众电脑屋企业出资人权益确认纠纷上诉案〔〔2008〕沪二中民三（商）终字第732号〕

基本案情

上海幽默公众电脑屋（以下简称电脑屋）于2002年7月17日注册成立，投资人为肖宝康，企业类型为个人独资企业。2005年4月1日，林其坤与电脑屋投资人肖宝康签订《协议书》一份，约定双方共同承租上海市嘉定区曹安路1685号好乐广场三楼用于经营网吧，共同投入资金130万元（本文币种均为人民币），其中林其坤投资占82.5%，肖宝康投资占17.5%，经营期限为2005年4月1日至2012年3月31日，双方资金到位后按比例享有网吧的所有财产。现林其坤认为肖宝康退租、转让电脑设备以及要将电脑屋转让给他人的行为侵害了林其坤的合法权益，故向上海市嘉定区人民法院提起诉讼，请求确认林其坤对电脑屋享有82.5%的股权。

一审裁判结果

上海市嘉定区人民法院经过审理，作出〔2008〕嘉民二（商）初字第965号民事判决，驳回林其坤要求确认其享有上海幽默公众电脑屋82.5%股权的诉讼请