

根据民法总则和公司法司法解释四修订



最高人民法院 指导性案例裁判规则 理解与适用 公司卷

第三版·下册

江必新 何东宁 等著

The Understanding and Application of Judging Rules in
Guidance Cases of the Supreme People's Court
Volume of Corporation Law

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE



最高人民法院 指导性案例裁判规则 理解与适用

公司卷

第三版·下册

江必新 何东宁 李延忱
杨心忠 张小洁 曾 丽

著

图书在版编目 (CIP) 数据

最高人民法院指导性案例裁判规则理解与适用·公司卷:
全2册 / 江必新等著. —3版. —北京: 中国法制出版社,
2018.9

ISBN 978-7-5093-9610-0

I. ①最… II. ①江… III. ①最高法院-审判-案例-
中国②最高法院-公司-经济纠纷-民事诉讼-审判-
案例-中国 IV. ①D925.05②D925.118.25

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 158337 号

策划编辑: 李小草 (lixiaocao2008@sina.cn)

责任编辑: 韩璐玮 (hanluwei666@163.com)

封面设计: 蒋云羽

最高人民法院指导性案例裁判规则理解与适用·公司卷 (第三版) (上下册)

ZUIGAO RENMIN FAYUAN ZHIDAOXING ANLI CAIPAN GUIZE LIJIE YU SHIYONG ·
GONGSIJUAN (DISANBAN) (SHANGXIACE)

著者 / 江必新、何东宁等

经销 / 新华书店

印刷 / 三河市紫恒印装有限公司

开本 / 730 毫米 × 1030 毫米 16 开

版次 / 2018 年 9 月第 3 版

印张 / 50.5 字数 / 832 千

2018 年 9 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-9610-0

定价: 139.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfs.com>

市场营销部电话: 66033393

传真: 66031119

编辑部电话: 66070084

邮购部电话: 66033288

(如有印装质量问题,请与本社印务部联系调换。电话:010-66032926)

总 目 录

上 册

第一章 设立中的公司

规则 1 公司筹备处可以对外签订民事合同,并具有诉讼主体资格 / 1

第二章 公司分支机构的主体资格与责任

规则 2 企业设立分支机构或内部职能部门,并不因未申报登记而免除民事责任 / 18

规则 3 公司分支机构于法人变更中是否被注销,不影响公司承担其分支机构的民事责任 / 41

规则 4 企业法人的分支机构依法设立、具有一定的运营资金和行为能力,属于民事诉讼法规定的其他组织,具有诉讼主体资格 / 57

第三章 揭开公司面纱

规则 5 关联公司在借款关系中存在借款人身份混同的事实,两者之间构成了共同债务人关系,应共同承担偿还该笔贷款的法律责任 / 64

规则 6 多个公司法人表面上虽然彼此独立,但实质上构成人格混同,损害债权人合法权益的,应承担连带清偿责任 / 81

第四章 股东出资的认定

- 规则 7 企业的投资人(股东)注资不足或没有注资时,在注资不足的范围内承担民事责任或承担全部民事责任 / 109
- 规则 8 夫妻双方以各自所有的财产作为注册资本登记注册公司,未进行财产分割的,应当认定为以共同共有财产出资设立公司 / 132
- 规则 9 股东以动产实物出资但未实际交付的,应认定其没有履行出资义务,出资没有实际到位 / 153

第五章 股东权利

- 规则 10 公司董事、高级管理人员或控股股东等人员实际掌控公司,违反法律、行政法规或者公司章程的规定,导致公司利益或股东利益受到损害,其他股东有权向人民法院提起诉讼 / 179
- 规则 11 公司股东主张其与公司之间存在债权债务关系且公司予以认可,但公司其他股东有异议,如不足以证明该债权债务关系存在的,人民法院不予支持 / 198

第六章 公司行为的效力

- 规则 12 法人股确权应当遵循商事外观主义原则,第三人有权信赖登记事项的真实性 / 211
- 规则 13 在公司内部意思形成过程存在瑕疵的情况下,只要对外的表示行为不存在无效的情形,公司就应受其表示行为的制约 / 228
- 规则 14 同一人兼任多个企业的法定代表人,其不同私章分别代表不同的企业法人,属内部区别,对外无法律约束力 / 250

第七章 股东会、董事会决议

- 规则 15 实际控制公司的股东虚构公司股东会议及其会议决议的,不能代替股东会决议的效力,其他股东申请确认无效的,人民法院应当支持 / 267

- 规则 16 诉讼调解程序中有限责任公司全体股东参加所形成的《股东会决议》，对各股东均有约束力；股东又就《股东会决议》涉及的问题提起新的诉讼时，如不属于依法应予支持的情形，则应当判令当事人各自遵守和执行股东会决议 / 294
- 规则 17 股份公司股东大会决议被确认无效前，该决议的效力不因股东是否认可而受到影响，不因是否已实际履行受到影响 / 329
- 规则 18 董事会决议虽然未标明为“授权委托书”，但其内容已体现出授权委托的意思表示，应当认定公司已作出委托代理行为 / 355

下 册

第八章 公司担保

- 规则 19 公司为他人提供保证担保，后以担保行为作出前董事会决议违反公司章程应当无效为由，主张公司对外担保无效的，违反民事诉讼中的禁止反言规则，不予支持 / 373
- 规则 20 《公司法》第 16 条并非效力性强制性规定，公司违反该法第 16 条的规定与他人订立担保合同的，不能简单认定担保合同无效 / 390

第九章 隐名股东

- 规则 21 有限责任公司的实际出资人与名义出资人订立合同，约定由实际出资人出资并享有投资权益，以名义出资人为名义股东，该合同如无《合同法》第 52 条规定的情形，应当认定为有效，实际出资人有权依约主张确认投资权益归属 / 421
- 规则 22 双方当事人就公司法人股转让签订协议，协议中确定了转让对价以及所有权的转移的，不属于股权的代持或挂靠 / 437

第十章 股权转让

规则 23 股份有限公司的发起人在禁售期内预先签订的股权转让合同应当认定有效。当事人之间形成事实上的股份或股权的托管协议,只在双方当事人之间内部有效,对第三人并不具有法律约束力 / 456

第十一章 股权转让优先权的保护

规则 24 有限公司股权转让双方均明知其他股东在同等条件下享有优先购买权并不放弃,却仍签订股权转让协议。因其他股东实际行使优先权的行为,导致股权转让协议终止履行,系双方共同过错所致,一方当事人由此所产生的损失,由双方共同承担 / 475

规则 25 有限公司股权转让方未告知优先权人或征得优先权人同意的,股权转让协议依然具有确定的法律效力 / 502

规则 26 中外合作合同履行中发生的股权转让纠纷,在具备法定条件的情况下,可根据当事人的诉请先行判决办理股权转让报批手续 / 516

第十二章 股权转让的审批

规则 27 外商投资企业收购合同中部分股权转让行为已经有关部门批准,并经工商变更登记的,应为有效,剩余股权转让因未经批准而无效 / 532

规则 28 中外合资经营企业股权变更必须报经有关主管部门审批,并应根据主管部门审批的结果确定股东的身份。当事人认为股权变更不当并要求变更审批结果的,应通过行政诉讼解决 / 547

规则 29 当事人在履行合营企业协议或合同中达成的补充协议,对于已获批准的合营企业协议不构成实质性变更的,仅以补充协议未经审批机关审批为由主张协议内容无效的,人民法院不予支持 / 566

规则 30 中外合作企业股权转让合同成立后未报审批机关批准的,合同应为未生效,而非无效;人民法院可以判决相对人自行办理有关手续或判决义务人履行报请审批机关批准的义务 / 595

第十三章 产权变动与清算

- 规则 31 产权交易竞拍中举牌申请人知晓变更情况并参加交易,在交易结束之后,又请求确认该信息变更无效的,人民法院不予支持 / 618
- 规则 32 公司法定代表人在组织公司清算过程中,未考虑其工伤等级鉴定后的待遇给付问题,从而给工伤职工的利益造成重大损害的,应当依法承担赔偿责任 / 634

第十四章 合 伙

- 规则 33 合伙人故意不将企业的个人独资企业性质据实变更为合伙企业的行为,不应成为各合伙人不承担法律责任的理由 / 647
- 规则 34 合作开发合同既不属于个人合伙,也没有成立合伙企业,不应当适用《民法通则》或《合伙企业法》有关个人合伙和普通合伙人承担连带责任的规定 / 665

第十五章 企业挂靠

- 规则 35 被挂靠单位在管理上投入了人力、物力,但这不是投资,不能据此取得对挂靠单位的直接经营管理权 / 696

第十六章 资产评估机构的法律责任

- 规则 36 金融机构是否应当承担出具虚假资金证明的赔偿责任,应以债权人的损失是否基于对金融机构虚假资金证明的合理信赖或者使用所造成为要件 / 708

目 录

Contents

下 册

第八章 公司担保

规则 19 公司为他人提供保证担保,后以担保行为作出前董事会决议违反公司章程应当无效为由,主张公司对外担保无效的,违反民事诉讼中的禁止反言规则,不予支持 / 373

【规则理解】

一、我国公司法有关公司对外担保的法律规定历史沿革与解读 / 373

(一)1993 年《公司法》第 60 条第 3 款规定的解读 / 373

(二)现行《公司法》关于公司对外担保相关规定的解读 / 375

二、公司对外担保的内部决议瑕疵与对外担保效力问题的利益衡量 / 375

三、对禁止反言原则的理解 / 378

(一)禁止反言概念的内涵 / 378

(二)禁止反言与诚实信用原则 / 379

【拓展适用】

一、公司合并分立程序中对债权人利益的保护 / 380

二、公司减少注册资本时对债权人的保护 / 381

(一)2014 年《公司法》对减少注册资本规定的变化 / 381

(二)认缴登记制对公司减少注册资本的理解及对债权人保护的影
响 / 381

三、公司破产、解散清算程序对于债权人利益的保护 / 383

【典型案例】中国进出口银行与光彩事业投资集团有限公司、四通集团公司借款担保合同纠纷案 / 385

规则 20 《公司法》第 16 条并非效力性强制性规定,公司违反该法第 16 条的规定与他人订立担保合同的,不能简单认定担保合同无效 / 390

【规则理解】

一、公司担保的内涵及性质 / 391

(一)公司担保的内涵 / 391

(二)公司担保的性质 / 392

二、我国公司担保制度的规范属性 / 393

(一)对我国《公司法》第 16 条规定的公司担保制度的不同理解 / 393

(二)我国《公司法》第 16 条的规范属性 / 395

三、法定代表人越权担保的法律效力认定 / 400

【拓展适用】

一、关于公司章程的性质 / 402

二、关于章程就对外担保“沉默”时公司担保能力的判断 / 404

三、关于公司章程对对外担保效力的影响 / 405

四、关于公司“违规”担保合同效力认定 / 408

(一)公司“违规”担保的情形及实质 / 408

(二)公司“违规”担保合同效力认定的把握 / 410

【典型案例】中建材集团进出口公司诉北京大地恒通经贸有限公司、北京天元盛唐投资有限公司、天宝盛世科技发展(北京)有限公司、江苏银大科技有限公司、四川宜宾俄欧工程发展有限公司进出口代理合同纠纷案 / 411

第九章 隐名股东

规则 21 有限责任公司的实际出资人与名义出资人订立合同,约定由实际出资人出资并享有投资权益,以名义出资人为名义股东,该合同如无《合同法》第 52 条规定的情形,应当认定为有效,实际出资人有权依约主张确认投资权益归属 / 421

【规则理解】

一、隐名股东内涵及其法律特征 / 421

(一)隐名股东的内涵 / 421

(二) 隐名股东的法律特征 / 422

二、隐名股东的法律地位与法律责任 / 423

(一) 隐名股东的法律地位 / 423

(二) 隐名股东的法律责任 / 424

(三) 隐名股东的权利实现及其限制条件 / 425

(四) 隐名股东与名义股东之间协议无效的处理 / 426

【拓展适用】

一、隐名股东股东资格的确认 / 427

(一) 大陆法系下的隐名股东 / 427

(二) 我国理论界关于隐名股东股东资格的争议 / 428

(三) 我国实务界关于隐名股东资格问题的解决路径 / 429

二、隐名股东权利保护 / 431

三、隐名股东与“干股”股东、冒名股东等相关概念辨析 / 433

【典型案例】张建中诉杨照春股权确认纠纷案 / 434

规则 22 双方当事人就公司法人股转让签订协议,协议中确定了转让对价以及所有权的转移的,不属于股权的代持或挂靠 / 437

【规则理解】

一、股权代持的概念、股权代持现象的产生原因 / 438

二、股权代持的法律性质及认定 / 438

三、股权代持的法律效力 / 438

(一) 实际出资人与名义股东之间的合同关系 / 439

(二) 实际出资人、名义股东与公司之间的法律关系 / 439

(三) 实际出资人、名义股东与公司外部第三人之间的法律关系 / 441

【拓展适用】

一、具有股权代持表象的特殊情形及纠纷处理 / 442

(一) 股权转让合同签订后股权变更登记前的代持 / 442

(二) 登记股东系被冒名登记情形下纠纷的处理 / 443

二、股东资格的确认之诉 / 445

(一) 诉讼的性质及诉讼当事人的确定 / 445

(二) 认定股东资格的条件 / 445

(三) 司法实践中确认股东资格的相关证据 / 447

三、公司债权人对认缴出资期限未至股东主张出资的请求 / 448

【典型案例】申银万国证券股份有限公司诉上海国宏置业有限公司财产权属纠纷案 / 449

第十章 股权转让

规则 23 股份有限公司的发起人在禁售期内预先签订的股权转让合同应当认定有效。当事人之间形成事实上的股份或股权的托管协议,只在双方当事人之间内部有效,对第三人并不具有法律约束力 / 456

【规则理解】

一、股份有限公司发起人概述 / 456

(一)发起人的法律内涵 / 456

(二)发起人设立公司的限制 / 457

(三)发起人的法律地位 / 458

(四)发起人的权利、义务与责任 / 458

二、发起人股份转让的限制 / 459

【拓展适用】

一、股份有限公司股份自由转让原则的限制 / 461

(一)特定主体转让股份的限制 / 462

(二)转让场所的限制 / 464

(三)转让期限的限制 / 464

(四)对公司收购自身股份的限制 / 464

二、公司法中的强制性规范与任意性规范 / 464

【典型案例】张桂平诉王华股权转让合同纠纷案 / 466

第十一章 股权转让优先权的保护

规则 24 有限公司股权转让双方均明知其他股东在同等条件下享有优先购买权并不放弃,却仍签订股权转让协议。因其他股东实际行使优先权的行为,导致股权转让协议终止履行,系双方共同过错所致,一方当事人由此所产生的损失,由双方共同承担 / 475

【规则理解】

一、股权转让中的股东优先购买权 / 476

(一)公司法关于股权转让中的股东优先购买权的立法沿革及解读 / 476

(二)股权转让中的股东优先购买权的权利性质 / 477

二、股东行使优先购买权对原股权转让协议效力的影响 / 477

(一)关于损害优先购买权情形的问题 / 478

(二)关于出让股东与第三人签订的股权转让合同效力的问题 / 479

(三)关于对优先购买权如何救济的问题 / 479

三、股权转让协议终止履行的损失分担 / 480

(一)损失的范围 / 480

(二)责任的认定以及损失的分担 / 481

【拓展适用】

一、优先购买权的种类、效力 / 482

(一)优先购买权的种类 / 482

(二)优先购买权的效力 / 482

(三)有限责任公司股东的优先购买权与房屋承租人的优先购买权的区别 / 483

二、优先购买权中的“同等条件” / 484

三、优先购买权能否被“部分行使” / 486

四、优先购买权中的期限 / 487

(一)优先购买权行使期间的约定 / 488

(二)优先购买权行使期间起算点的确定 / 489

五、行使优先购买权时权利冲突的解决 / 489

(一)优先购买权人与第三人利益冲突的解决 / 489

(二)主张优先购买权的权利人之间权利冲突的解决 / 491

(三)拍卖与优先购买权 / 493

【典型案例】北京新奥特集团有限公司与中国华融资产管理公司股权转让合同纠纷案 / 495

规则 25 有限公司股权转让方未告知优先权人 or 征得优先权人同意的,股权转让协议依然具有确定的法律效力 / 502

【规则理解】

一、股东优先购买权的内涵界定 / 502

二、转让股东与非股东第三人股权转让合同效力的认定 / 505

(一) 股东优先购买权行使时转让股东与非股东第三人股权转让合同效力 / 505

(二) 股东优先购买权受侵犯时转让股东与非股东第三人股权转让合同效力 / 506

【拓展适用】

一、股权转让中优先购买权“同等条件”的确定 / 508

二、公司章程对股权转让予以限制的效力 / 510

三、股东优先购买权部分行使的效力 / 511

四、法院强制执行股权与优先购买权的行使 / 513

五、股东招标转让股权与优先购买权 / 515

六、归一型股东优先购买权的行使 / 515

【典型案例】北京新奥特公司诉华融公司股权转让合同纠纷案 / 516

规则 26 中外合作合同履行中发生的股权转让纠纷,在具备法定条件的情况下,可根据当事人的诉请先行判决办理股权转让报批手续 / 516

【规则理解】

一、股权转让合同的成立与生效 / 517

二、股权转让的程序 / 518

三、中外合作经营企业股权转让的特殊规定 / 520

四、先行判决制度的适用 / 520

【拓展适用】

一、侵害优先购买权的股权转让合同的效力 / 521

二、判断股权转让优先购买权中“同等条件”的方法 / 523

(一) 立法目的 / 523

(二) 商事交易习惯 / 524

(三) 转让股东与第三人之间是否有影响交易条件设置的特殊原因 / 524

(四) 转让股东和第三人之间约定的其他交易条件的金钱替代对价的确定 / 525

三、未缴出资而转让股权的出资义务主体的确定 / 526

【典型案例】谢民视诉张瑞昌、金刚公司股权纠纷案 / 527

第十二章 股权转让的审批

规则 27 外商投资企业收购合同中部分股权转让行为已经有关部门批准,并经工商变更登记的,应为有效,剩余股权转让因未经批准而无效 / 532

【规则理解】

一、外商投资企业股权转让的审批制 / 532

(一) 涉外股权转让纠纷的特殊性 / 533

(二) 涉外股权转让的审批制 / 533

二、未经审批机构批准的外商投资企业股权转让协议的效力认定 / 534

【拓展适用】

一、报批义务的性质与效力 / 535

二、外商投资企业股权转让违反报批义务的司法救济 / 538

三、未经审批的股权转让合同纠纷的处理规则 / 539

【典型案例】 大安实业有限责任公司诉海天水产公司、海康达生物技术开发公司、宝通建业有限公司企业收购合同纠纷案 / 541

规则 28 中外合资经营企业股权变更必须报经有关主管部门审批,并应根据主管部门审批的结果确定股东的身份。当事人认为股权变更不当并要求变更审批结果的,应通过行政诉讼解决 / 547

【规则理解】

一、中外合资经营企业法关于合营企业设立、变更以及终止的有关规定 / 548

(一) 中外合资经营企业的设立 / 548

(二) 中外合资经营企业的变更 / 548

(三) 中外合资经营企业的终止 / 549

二、中外合资经营企业法有关“批准”条款规定的法律性质 / 550

【拓展适用】

一、强制性规范存在的法域 / 552

二、强制性规定的规范位阶 / 553

(一) 法律和行政法规 / 553

(二) 部门规章与地方性法规 / 553

(三) 司法解释 / 554

【典型案例】绿谷(国际)投资与管理有限公司与绿谷投资有限公司以及上海鑫达实业总公司、郝晓荧股权纠纷案 / 556

规则 29 当事人在履行合营企业协议或合同中达成的补充协议,对于已获批准的合营企业协议不构成实质性变更的,仅以补充协议未经审批机关审批为由主张协议内容无效的,人民法院不予支持 / 566

【规则理解】

一、补充协议内涵界定 / 566

二、重大或实质性变更的认定 / 567

三、未经审批的补充协议效力的认定规则 / 570

【拓展适用】

一、准确区分补充协议与“黑白”合同 / 571

二、人民法院对合同效力的审查 / 573

【典型案例】香港锦程投资有限公司与山西省心血管疾病医院、第三人山西寰能科贸有限公司中外合资经营企业合同纠纷案 / 574

规则 30 中外合作企业股权转让合同成立后未报审批机关批准的,合同应为未生效,而非无效;人民法院可以判决相对人自行办理有关手续或判决义务人履行报请审批机关批准的义务 / 595

【规则理解】

一、未生效合同与无效合同的区别 / 595

(一) 法律意义不同 / 596

(二) 法定情形不同 / 596

(三) 决定因素不同 / 596

(四) 效力性质不同 / 596

(五) 处理方式不同 / 596

(六) 结案方式不同 / 596

二、外商投资企业未经审批机构批准的股权转让合同的效力 / 597

三、外商投资企业股权转让合同未生效的法律后果 / 598

【拓展适用】

一、股权变动时间的判断 / 599

二、公司内部登记和外部登记不一致情形下有关纠纷的处理 / 602

（一）公司股权转让未经登记情形处理的讨论 / 602

（二）公司股权转让未经登记再转让情形处理的讨论 / 602

【典型案例】广州市仙源房地产股份有限公司与广东中大中鑫投资策划有限公司、广州远兴房产有限公司、中国投资集团国际理财有限公司股权转让纠纷案 / 603

第十三章 产权变动与清算

规则 31 产权交易竞拍中举牌申请人知晓变更情况并参加交易,在交易结束之后,又请求确认该信息变更无效的,人民法院不予支持 / 618

【规则理解】

一、要约邀请与要约的概念及特征 / 618

二、要约邀请与要约的区分 / 619

（一）两者理论上的区别 / 619

（二）两者区分的标准 / 619

三、要约邀请与要约的效力 / 620

（一）要约的效力 / 620

（二）要约邀请的效力 / 621

（三）公开竞价交易信息披露后信息变更产生的效力影响 / 622

【拓展适用】

一、要约的撤回和撤销 / 622

（一）要约的撤回 / 622

（二）要约的撤销 / 623

二、承诺构成要件的法律分析 / 625

（一）超期承诺的效力 / 625

（二）承诺内容与要约内容相一致的理解 / 625

【典型案例】周益民诉上海联合产权交易所、华融国际信托有限责任公司股权转让纠纷案 / 627