

现代日本公司法

XIANDAI RIBEN GONGSIFA

末永敏和 著
金洪玉 译

图书馆

29

人民法院出版社
PUBLISHING HOUSE OF PEOPLE'S COURT

现代日本公司法

末永敏和 著

金洪玉 译

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

现代日本公司法/(日)末永敏和著 金洪玉译. —北京:人民法院出版社,2000

ISBN 7-80161-051-2

I. 现… II. ①末… ②金… III. 公司法-日本
IV. D931.322.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 68583 号

现代日本公司法

末永敏和 著

金洪玉 译

人民法院出版社

(北京东交民巷 27 号 100745)

北京人卫印刷厂印刷

850×1168毫米 1/32 10.75印张 270千字

2000年9月第1版 2000年9月第1次印刷

印数:1—3000册

ISBN 7-80161-051-2/D·051

定价:16.00元

作者简介

末永敏和 (Suenaga. Tosikazu) 1947年7月24日出生

学历

- 1971年3月 京都大学法律系毕业
- 1973年3月 京都大学大学院法学研究科硕士课程毕业
- 1975年3月 京都大学大学院法学研究科博士课程修了法学博士 (LLD)

工作经历

香川大学经济学系助手、讲师、副教授
冈山大学法律系助教授、教授
现任大阪大学大学院法学研究科教授
Professor of Commercial Law, Osaka University Graduate School of Law
大阪大学法律系教授 (兼任大阪律师考试审考委员 (商法))

研究领域 公司法、证券交易法

研究课题 股东大会论、企业的社会责任论、企业治理结构

主要著作 (均为单独著作、此外还有 100 余篇论文)

- 《公司高级职员的说明义务》 成文堂、1986年
- 《股东大会的法理论》 日本评论社、1991年
- 《公司法演习》 日本评论社、1997年
- 《公司法—基础和展开》 中央经济社、1999年
- 《公司治理结构和公司法—日本型经营的法律变革》 中央经济社、2000年

前 言

本书简洁说明了现代日本公司法。叙述的水准是针对大学生及司法考试报考者，所以，与此书相比，在日本还有许多更加详细的教科书。但是，也许在中文版中该书属于最为详细的译本。日本的公司法主要是在商法中予以规定的。在公司法实施的100多年以来，频频加以修改，特别是近年，几乎每年都有修改。本书言及了最新2000年修改的公司分割问题。

本书不仅对中国的公司法研究者具有参考价值，而且，还希望律师等司法关系者、公司的法务担当者、大学生等广大人士来参考。中国正努力协调社会主义市场经济，而公司却是市场经济中重要的中坚力量。公司本来是典型的资本主义经济企业形态，我关注着公司及对此加以规制的公司法，在中国如何发展。而且，也希望对中国公司法的发展多少能做出一点贡献。

我于十多年前开始指导中国留学生以来，逐渐对中国法产生兴趣。三年前，我在国家法官学院及华东政法学院讲了公司法。去年，在北京工商大学、北京大学及华东政法大学讲了公司法。期间结识了许多中国各界人士。其中有：全国人大常务委员会法制工作委员会副主任卞耀武先生，北京大学教授杨紫煊先生，清华大学法学院院长王保树先生，华东政法大学顾功耘先生，北京工商大学李仁玉教授。此外，还有我指导的学生宋倚、大连海事大学客座教授（辽宁省沈阳市副市长），张红、日本冈山大学教授（北京大学客座教授），刘弓强、北京工商大学讲师，徐慧、大阪

大学大学院生等。

另外，本书的出版，得到中国著名的商法学者徐学鹿先生的大力支持。在我指导下的大阪大学大学院生金洪玉抽出大量宝贵时间一手将本书译成中文，在此，谨向两位表示诚挚的感谢。同时，亦得到人民法院出版社领导及胡玉莹编辑给予的大力支持与协助，在此一并表示衷心的感谢。

大阪大学教授 未永敏和

2000年6月21日

目 录

第一章 公司法总论	(1)
第一节 公司的经济机能及法律规制	(1)
一、公司的经济机能.....	(1)
二、公司的法律规制.....	(3)
1. 法律规制的必要性	(3)
2. 公司的法源 (存在形式)	(3)
第二节 公司的社团性	(4)
一、社团性.....	(4)
二、商法第 52 条社团的意义	(5)
三、一人公司和社团性.....	(5)
第三节 公司的营利性	(7)
第四节 公司的法人性	(8)
一、法人的机能.....	(8)
二、权利能力的限制.....	(9)
三、公司的捐赠行为.....	(11)
1. 政治捐款	(11)
2. 政治捐款以外的捐赠	(14)
四、法人格否认的法理.....	(14)
1. 意义	(14)
2. 探讨	(16)
3. 法人格否认的效果	(18)
第五节 公司的类型及现状	(18)
一、公司的类型.....	(18)

二、企业的现状和法律制度的偏离·····	(20)
第六节 公司的分类·····	(21)
一、大公司、中型公司、小公司·····	(21)
二、母公司和子公司·····	(21)
三、人的公司和物的公司·····	(22)
四、公开型公司和封闭型公司·····	(23)
五、一般法上的公司和特别法上的公司·····	(23)
第二章 股份公司·····	(24)
第一节 概述·····	(24)
一、股份公司的概念及资本·····	(24)
1. 股份公司的概念 ·····	(24)
2. 资本的三原则 ·····	(26)
3. 资本和股份的关系 ·····	(27)
二、股份公司的经济机能·····	(28)
三、股份公司法规制的特色·····	(29)
四、股份公司法的历史·····	(30)
1. 欧洲各国股份公司法的成立和变迁 ·····	(30)
2. 日本股份公司法的成立和发展 ·····	(31)
第二节 设立·····	(34)
一、股份公司的设立程序·····	(34)
1. 准则设立原则 ·····	(34)
2. 股份公司设立程序的特色 ·····	(34)
3. 设立的现状 ·····	(35)
4. 发起人合伙及设立中的公司 ·····	(36)
5. 股份公司设立两种方法 ·····	(37)
二、设立的具体程序·····	(38)
1. 发起人 ·····	(38)

2. 制定章程	(39)
3. 发行股份事项的决定	(44)
4. 发起人的股份认购	(45)
5. 发起设立	(45)
6. 募集设立	(48)
7. 设立登记	(51)
三、设立时的责任.....	(54)
1. 发起人及董事的担保责任	(54)
2. 财产价格填补的责任	(55)
3. 赔偿损失的责任	(55)
4. 公司未成立时发起人的责任	(56)
5. 疑似发起人的责任	(57)
四、设立的无效.....	(57)
1. 概述	(57)
2. 设立的无效原因	(58)
3. 设立无效之诉	(58)
4. 判决的效果	(58)
5. 公司不存在之诉	(59)
第三节 股份和股东.....	(59)
一、概述.....	(59)
1. 股份	(59)
2. 股东	(66)
3. 股东平等的原则	(66)
二、股东的权利义务.....	(68)
1. 各种股东的不同权利	(68)
2. 以股东的权利区分的股份种类	(70)
3. 股东的义务	(73)

4. 禁止利用股东权行使提供利益	(73)
三、股票和股东名册	(76)
1. 股票	(76)
2. 股东名册	(79)
四、股东资格的取得	(81)
1. 概述	(81)
2. 股份的转让	(81)
五、股东资格的丧失	(95)
1. 概述	(95)
2. 股份收购请求权	(95)
3. 股份的消除	(95)
4. 依照特例法消除股份	(97)
六、在股份上设定质权	(98)
七、散股	(99)
1. 概述	(99)
2. 散股名册	(100)
3. 散股股东的权利	(100)
4. 散股的转让	(101)
5. 散股的收购请求	(101)
6. 散股股东成为股东	(101)
八、单位股制度	(102)
1. 概述	(102)
2. 一单位的股份数	(102)
3. 单位未满股股东的权利	(103)
4. 单位未满股份的转让	(103)
5. 单位未满股份的收购请求	(104)
6. 单位股份的合并	(104)

第四节 股东大会	(104)
一、股东大会的机关	(104)
1. 机关的分化	(104)
2. 机关之间的关系	(105)
二、股东大会的意义和权限	(107)
1. 概述	(107)
2. 权限	(108)
三、股东大会的召集	(109)
1. 召集者	(109)
2. 召集时间召集地	(111)
3. 召集程序	(112)
4. 延期和续会	(112)
四、股东的提案权	(112)
五、表决权	(114)
1. 一股一表决权的原则及例外	(114)
2. 表决权的不统一行使	(115)
3. 表决权的代理行使	(116)
4. 书面投票	(118)
六、议事及决议	(120)
1. 议事	(120)
2. 董事等的说明义务	(120)
3. 股东大会议事录	(122)
4. 股东大会检查人的选任	(122)
5. 表决方法	(122)
七、股东大会多数表决的弊端及修正	(126)
1. 概述	(126)
2. 股份收购请求权	(126)

八、股东大会决议的瑕疵	(127)
1. 概述	(127)
2. 决议的取消	(127)
3. 决议的无效	(131)
4. 决议的不存在	(133)
5. 三种诉讼的关系	(133)
第五节 董事会及代表董事	(134)
一、业务执行机关的构成原理	(134)
二、董事	(135)
1. 董事的资格	(135)
2. 董事的选任、解任	(135)
三、董事会	(137)
1. 董事会的权限	(137)
2. 监督权限	(138)
3. 董事会的召集和运营	(138)
4. 特别利害关系	(139)
5. 召集程序的瑕疵及决议的效力	(140)
四、代表董事	(141)
1. 意义、选任、终任	(141)
2. 董事会与代表董事的关系	(142)
3. 代表董事的权限	(142)
4. 未经董事会决议代表董事行使的权利之效力	(143)
五、表见代表董事	(144)
1. 表见代表董事	(144)
2. 共同代表	(145)
六、董事的义务	(146)

1. 董事的注意义务和忠实义务	(146)
2. 董事的竞业回避义务	(147)
3. 董事和公司之间的交易	(148)
七、董事的报酬	(150)
1. 决定程序	(150)
2. 报酬的范围	(151)
3. 自社股购买权	(152)
4. 董事的报酬请求权	(152)
八、董事对公司的责任及股东的监督	(153)
1. 董事对公司的责任	(153)
2. 股东对业务执行的监督	(157)
九、董事对第三者的责任	(160)
1. 意义	(160)
2. 董事的监督义务	(161)
3. 登记簿上的董事之责任	(162)
4. 辞职后未注销登记的辞职董事和商法 第 266 条之 3	(162)
第六节 监察制度	(163)
一、概述	(163)
二、监事	(164)
1. 监事的意义	(164)
2. 地位	(165)
3. 职务及权限	(168)
4. 监事与公司的关系	(171)
5. 监事的责任	(172)
6. 大公司的特例刑法	(172)
7. 小公司的特例刑法	(174)

三、会计监察人	(174)
1. 会计监察人的地位	(174)
2. 会计监察人的职务与权限	(176)
3. 会计监察人的责任	(177)
四、检查人	(178)
第七节 公司的计算	(179)
一、企业会计法的概要	(179)
二、决算程序	(180)
三、计算文件及附属明细表的方式	(182)
1. 概述	(182)
2. 资产负债表	(182)
3. 损益计算表	(184)
4. 营业报告书	(185)
5. 盈余处分案和损失处理案	(186)
6. 附属明细表	(186)
四、计算文件的内容	(187)
1. 股份公司的资产评估	(187)
2. 递延资产	(189)
3. 专用基金	(190)
五、资本金、公积金	(191)
1. 概述	(191)
2. 资本金	(191)
3. 公积金	(192)
4. 公积金及盈余记入资本	(192)
六、盈余和建设股息的分配	(193)
1. 盈余分配	(193)
2. 中间分配	(196)

3. 建设股息的分配	(196)
七、股东的会计监察权	(197)
1. 概述	(197)
2. 账簿阅览权	(197)
3. 选任检查人的请求权	(199)
4. 计算文件等阅览、誉写权	(200)
第八节 新股发行	(200)
一、企业的资金的筹集	(200)
二、新股发行	(201)
1. 授权资本制度	(201)
2. 新股发行的意义	(202)
3. 新股发行的决定	(202)
4. 新股认购权	(205)
5. 新股的有利发行	(206)
6. 新股发行的程序	(207)
7. 董事的资本充实责任	(210)
8. 对不公正新股发行的措施	(211)
9. 新股发行的无效	(213)
第九节 公司债	(216)
一、概述	(216)
1. 公司债的意义	(216)
2. 公司债与股票	(217)
3. 公司债的种类	(218)
二、公司债的发行程序	(218)
1. 发行的决定	(218)
2. 发行方法	(219)
3. 其他程序	(220)

三、公司债发行的限制	(221)
四、公司债的管理	(221)
1. 公司债管理公司	(221)
2. 公司债债权人会议	(224)
3. 公司债发行公司债时的义务	(225)
五、公司债的流通	(227)
六、特殊的公司债	(228)
1. 附担保的公司债	(228)
2. 转换公司债	(229)
3. 附新股认购权的公司债	(230)
第十节 公司基础的变更	(232)
一、章程的变更	(232)
1. 意义	(232)
2. 章程变更的程序	(233)
3. 公司发行股份总数之变更	(233)
4. 变更股金额	(234)
5. 股份转让的限制	(234)
二、资本的减少	(235)
1. 意义及目的	(235)
2. 资本减少的方法	(235)
3. 减少资本的程序	(237)
4. 减少资本的无效	(238)
三、合并	(239)
1. 合并的意义	(239)
2. 合并的程序	(241)
3. 合并的效果	(246)
4. 合并的无效	(247)

5. 合并以外的企业结合	(249)
6. 最近的商法修改	(251)
四、股份交换、股份转移	(252)
1. 概述	(252)
2. 效果	(252)
3. 形成全资母子公司关系的程序	(253)
五、公司分割	(254)
1. 意义及形态	(254)
2. 公司分割的程序	(255)
3. 公司分割的效果及其无效	(259)
4. 母子公司和企业结合的开示	(260)
六、组织变更	(261)
1. 概述	(261)
2. 组织变更的程序	(262)
3. 组织变更的无效	(263)
第十一节 公司的重建、更生	(264)
一、概述	(264)
二、整理	(265)
1. 概述	(265)
2. 整理程序	(266)
三、更生	(267)
1. 概述	(267)
2. 公司更生程序	(267)
第十二节 解散和清算	(270)
一、概述	(270)
二、解散	(271)
1. 解散事由	(271)