

生活中的法律

主 编：陈永生
副主编：范智展 姜登峰
张 剑 孔德昌

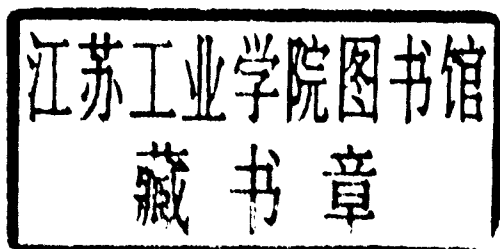
企业法人疑难百问



中国工人出版社

企业法人疑难百问

主 编 陈永生
副主编 范智展 姜登峰
张 剑 孔德昌



中国工人出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

企业法人疑难百问/陈永生主编. — 北京: 中国工人出版社, 2002.3

ISBN 7-5008-2686-9

I. 企… II. 陈… III. 企业管理-经济法-中国-问答 IV. D922.290.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 091220 号

出版发行: 中国工人出版社
(北京鼓楼外大街)

电 话: (010) 62005042 62005032

印 刷: 北京泽明印刷有限责任公司

经 销: 新华书店北京发行所

版 次: 2002 年 4 月第 1 版
2002 年 4 月第 1 次印刷

开 本: 850×1168 毫米 1/32

字 数: 390 千字

印 张: 16.625

印 数: 1~5000 册

定 价: 30.00 元

前 言

市场经济是法制经济。企业法人作为经济活动的主体，在其营运过程中难免碰到方方面面的法律问题，但是，有些问题由于各种原因并没有得到及时妥善地解决。在诸多原因中，有相当一部分是由于企业法人自身的问题，如法律观念不强、法律知识欠缺；而新的法律法规不断出台，普法力度又不够。以上问题的存在，严重影响了企业法人有效运用法律手段维护自身的合法权益，一些企业因而蒙受巨大的损失。为了满足广大企业、法人代表、经营管理人员及其他有关人员学习相关法律知识的需要，我们编写了这本《企业法人疑难百问》。本书采用问答体，以举案说法的形式解答读者在企业经营过程中经常遇到的法律问题，同时，结合具体案件中的细节，介绍与之相关的法律知识和操作方法。

本书的特点在于：

1. 针对性强 本书的作者主要是法学专业的博士研究生、硕士研究生，不少人曾是法官、检察官、律师，有的曾是企业的经营管理人员。本书所选案例大多直接来源于他们经办的案件，所以，贴近现实，针对性强。

2. 适用性强 在律师解答部分，主要告诉读者：一个事件是怎样发生的，问题的关键在哪里，法律对此有哪些规定；我们应该怎么做和不应该怎么做；如果打官司，胜诉，将得到什么样的补偿，败诉，将受到怎样的惩罚，或者应给对方以什

么样的赔偿，等等。在解答问题时，不是单纯地引用法律条文，而是注意剖析法理，辨明是非，使读者能够举一反三、触类旁通，因而具有较强的适用性。

3. **可读性强** 本书以口语化的语言向读者宣传法律，没有什么深奥的专业法律用语。它不是采用说教的方式，而是结合案件实际情况娓娓道来，避免了一般法律宣传丛书的法律术语较多、概念抽象难以理解等弊病。

4. **系统性强** 企业法人在经营过程中会遇到方方面面的法律问题，其中既涉及到民法、刑法等实体法，又涉及到刑事诉讼法、民事诉讼法和行政诉讼法等程序法。限于篇幅，我们不可能将上述实体法、程序法的每一法律条文加以介绍，但我们力争做到重点突出、典型实用。全书分为10个部分、200个专题，合在一起构成一个完整的体系，通读之后，使读者对企业经常遇到的法律问题有一个比较全面的了解。这是从法律体系上所表现出来的系统性。

系统性的另外一个表现是，将企业法人本身视为一个系统，如在本书第一部分着重以企业法人的典型——公司为对象，从其组织机构的设立、变更和终止等方面，结合案例作了比较系统的介绍。此外，从企业法人系统与其外部环境相互关系上，包括企业法人与消费者及其他自然人、企业法人之间以及企业法人与工商、税务、环卫、城建等行政主管部门相互关系等方面进行了比较全面的介绍。这也是系统性的一种表现。

本书由编辑提出选题，主编、副主编制定编著体系，安排作者分别撰稿，主编统一修改、补充、定稿，最后由编辑加工润饰而成。

撰稿分工如下：

主 编：陈永生

副主编：范智展 姜登峰 张剑 孔德昌

撰稿人：范智展 第 1—37 题，第 101—117、185—200 题

高荣林 第 38、39、45—55 题

赵 洋 第 40—44 题

姜登峰 第 56、71、72、81、88、89、97—100 题

尚春旺 第 57—64、77—80 题

李红润 第 65—70、73—76 题

彭艳崇 第 82—87、90—96 题

胡杰荣 第 118—130 题

王晓垂 第 131—143 题

张 剑 第 144—156 题

孔德昌 第 157—169 题

杨永亮 第 170—184 题

编 者

目 录

前 言	(1)
-----------	-----

第一部分 企业法人与企业组织	(1)
----------------------	-----

1. 设立有限责任公司应符合哪些条件?	(1)
2. 个人能否投资开公司?	(5)
3. 法律对外商在中国设立投资公司有何规定?	(8)
4. 企业法人设立过程中所产生的法律后果由谁承担?	(11)
5. 公司的注册资本可以减少吗?	(13)
6. 为什么该公司股东会的增资决议无效? 我国法 律对公司增资有哪些具体规定?	(16)
7. 企业法定代表人不合格, 其本人不同意更换, 该怎么办?	(19)
8. 在何种情况下, 我可以要求股份有限公司发起 人返还我所缴纳的股金?	(22)
9. 法律对公司名称的保护有何规定?	(25)
10. 企业的经营范围是如何核定的?	(27)

-
11. 如何依法取得企业法人资格、领取“企业法人营业执照”? (30)
 12. 董事会决议是如何形成和生效的? (34)
 13. 董事职务能由股东大会随意解除吗? (37)
 14. 董事不履行法定义务怎么办? (40)
 15. 董事长因履行职务导致债权人利益受损, 应承担法律责任吗? (43)
 16. 我公司是否具备债券发行资格? (45)
 17. 股东大会有权对监事会的职工代表作出免职决议吗? (48)
 18. 法律对上市公司发行新股有哪些规定? (50)
 19. 这些股票的转让和抵押行为是否有效? (54)
 20. 如何办理公司合并手续? (58)
 21. 法律对企业兼并过程中的会计处理问题有哪些规定? (61)
 22. 企业分立如何进行? (66)
 23. 企业法人在何种情况下可被宣告破产? (69)
 24. 企业法人如何申请破产? (72)
 25. 企业法人破产, 其财产应当如何分配? (75)
 26. 公司的解散和清算应当如何进行? (77)
 27. 债权人会议的决议是如何形成和生效的? (82)
 28. 公司所欠债务能让股东偿还吗? (85)
 29. 分公司资不抵债, 总公司应承担赔偿责任吗? (87)
 30. 股权能否用来清偿债务? (90)
 31. 子公司能否承担母公司的债务? (92)
 32. 公司的实有资产低于注册资本时, 应如何承担赔偿责任? (94)

33. 我公司可以要求法院取消该公司的设立来清 偿债务吗?	(97)
34. 总公司能否以下属分公司经理的任命违反公 司章程为由, 拒绝承担分公司的债务?	(99)
35. 投资娱乐业应注意哪些问题?	(102)
36. 中小企业如何得到担保公司的担保?	(105)
37. 企业法人怎样聘请法律顾问?	(107)
 第二部分 企业法人 与 合同	 (114)
38. 没有签字盖章的合同是否成立?	(114)
39. 无权代理人签订的合同是否都没有法律效力?	(116)
40. 我们的损失由谁赔偿?	(119)
41. 同兴商场尚未付清上月货款, 我厂因此拒不 发出本月货物, 是否构成违约?	(121)
42. 对方很有可能无力支付货款, 我方还要继续 按原合同发货吗?	(124)
43. 中通公司低价出售汽车后将无力还债, 我们 该怎么办?	(128)
44. 我公司能直接要求大华工业公司向我们支付 200 万元吗?	(130)
45. 债权人下落不明, 我公司向谁履行债务?	(134)
46. 对方违约, 我方能否解除合同?	(136)
47. 买卖合同成立后, 买方何时取得货物所有权?	(138)
48. 答应赠与他人财产可以反悔吗?	(141)
49. 出租的房屋出售后, 原出租合同是否继续有效?	(143)

50. 融资租赁合同中,租赁物质量有问题,谁承担责任? (146)
51. 我方完成定作任务后,他方不支付价款怎么办? (148)
52. 货运公司未把货物安全运输到站,是否该负赔偿责任? (150)
53. 保管合同的成立需具备哪些条件? (153)
54. 未经我方同意,他方擅自委托他人是否有效? (155)
55. 中间人隐瞒真情,该不该承担责任? (157)
56. 某公司向我公司借款 30 万元而产生的利息,是否受到法律的保护? (160)

第三部分 企业法人与知识产权 (163)

57. 没有发表的作品是否受到《著作权法》的保护? (163)
58. 美术作品原件转让后,著作权归谁所有? (165)
59. 受单位委托完成的作品是不是职务作品,谁享有著作权? (167)
60. 在外国获得批准的专利是否在中国可以获得同样的批准? 若可以,条件和程序是什么? (169)
61. 利用业余时间完成的发明是否属于职务作品? 做一些辅助工作的人是不是共同发明人? (171)
62. 已获得批准的专利是否可以宣告无效,其程序如何? (173)
63. 专利获得批准后,压下不用是否违法? (175)

64. 一项发明, 不申请专利和申请专利各有什么利弊?	(177)
65. 我厂发现某商场销售伪造我厂的商品, 应如何处理?	(179)
66. 利用别人的专利发明研制出的新产品能否取得专利权?	(182)
67. 我公司欲向外国厂商转让专利技术, 需要经过哪些法律程序?	(184)
68. 被许可人未经我厂允许将专利技术透露给别人, 我厂应向谁索赔?	(187)
69. 我公司的生产行为侵犯了甲公司的专利权吗?	(190)
70. 我厂应如何评估商标的价值?	(193)
71. 我国法律对驰名商标的认定和保护有何规定?	(196)
72. 向国外申请商标注册的途径有哪些?	(198)
73. 外国企业如何在中国申请商标注册?	(202)
74. 我公司应如何维护自己的商标权益?	(205)
75. 许可其他企业使用我公司的商标应办理哪些手续?	(207)
76. 许可甲厂使用我厂注册商标后, 我厂是否有权监督甲厂的产品质量?	(210)
77. 使用与我公司注册商标相似的商标是否属于侵权行为?	(212)
78. 外国商标在我国是否受到法律保护?	(214)
79. 重新启用原注册商标, 侵犯他人注册商标权吗?	(217)

80. 模仿我厂注册商标而获得的商标注册是否有效? 我厂如何才能保护自己的合法权益? (219)
81. 商业秘密如何界定? 侵犯商业秘密的行为有哪些? (221)

第四部分 企业法人与市场秩序 (225)

82. 利用广告诋毁我厂商誉, 我厂该如何应对? (225)
83. 企业如何进行有奖销售? (227)
84. 购买音箱时必须同时购买耳机等商品的规定合法吗? (231)
85. 大地建筑公司与招标人串通而中标, 其中标有效吗? (233)
86. 对于天马金店以低于成本价格销售纯金饰品的行为, 我商场如何应对? (236)
87. 自来水公司要求我公司使用其指定的产品, 我公司有权拒绝吗? (239)
88. 只要自己生产的产品质量合格就算尽了产品质量义务了吗? (241)
89. 我企业生产的绿色食品符合我企业标准, 为什么还会被市标准计量局罚款? (244)
90. 冰柜质量问题造成的损害, 我经销部应先行赔偿吗? (248)
91. 经营者店堂告示的自我免责条款有效吗? (251)
92. 航空公司无故取消航班, 旅客可以索赔吗? (254)
93. 经营者对消费者实施欺诈行为, 应承担哪些民事责任? (256)
94. 使用与我厂产品相同的装潢是不正当竞争吗? ... (259)
95. 经营者对“三包”商品承担哪些法律责任? (262)

96. 展销会中出现的侵犯消费者权益行为, 应由
举办者还是参展者承担责任? (265)
97. 作为经营者, 出租汽车公司对职工在履行职
务过程中实施的犯罪行为负有哪些义务? (267)
98. 市消费者协会非法牟利, 致使我公司产品销
量大幅下滑, 是否应承担民事责任? (270)
99. 因证券公司审查不严导致我的股票被盗卖,
我可以要求其承担赔偿责任吗? (273)
100. 利用内幕信息买卖公司股票, 该如何处理? ... (275)

第五部分 企业法人税收和票据 (280)

101. 企业法人纳税时应注意哪些问题? (280)
102. 一般纳税人销售货物必须使用增值税专用
发票, 如果发生退货或让价, 账务该如
何处理? (285)
103. 企业法人使用增值税专用发票时应注意哪
些问题? (287)
104. 我公司收取过磅费, 究竟该缴增值税还是
营业税? (289)
105. 我厂将闲置的仓库无偿地提供给某公司使
用, 为什么还要为此缴纳营业税? (291)
106. 企业所得税应如何计算? (294)
107. 企业如何申报缴纳房产税? (297)
108. 我公司出口退税计算错在何处? (299)
109. 我厂与职工签订了承包经营合同, 由此而
产生的税该怎么交? (302)
110. 房地产公司销售房产后应如何缴税? (306)

111. 县国税局错误同意抵扣税款而导致我公司
蒙受损失, 应承担赔偿责任吗? (309)
112. 我可以自主选择税务代理人吗? (312)
113. 税务机关对我公司采取的税收保全措施合
法吗? (315)
114. 将不该抵扣的进项税额抵扣了, 算不算偷税?
..... (317)
115. 这种行为是抗税还是税务争议? (320)
116. 我公司不慎将汇票丢失, 有哪些救济措施?
..... (322)
117. 因产品质量发生纠纷, 要求银行暂停支付
我公司已申请签发的银行承兑汇票, 为
何被拒绝? (326)
- 第六部分 企业法人与劳动用工** (329)
118. 签订劳动合同时, 我用人单位可以向劳动
者收取抵押金吗? (329)
119. 存在档案关系就存在劳动关系吗? (332)
120. 与劳动者有约定, 用人单位就可以不为其
办理社会保险吗? (334)
121. 职工想在合同期内多挣些钱而自愿加班,
超过法定时限, 公司也违法吗? (336)
122. 职工拒绝加班, 公司为什么不能将其辞退? (338)
123. 法律对企业延长工作时间有何规定? (341)
124. 职工多次违反劳动纪律, 我公司能否解除
劳动合同? (344)
125. 职工非因工负伤, 我公司能否解除劳动合同?
..... (347)

126. 劳动者在试用期内染病, 企业能解除劳动合同吗?	(349)
127. 职工不能胜任工作, 我公司解除劳动合同, 应支付经济补偿金吗?	(351)
128. 企业连年亏损, 解除部分职工劳动合同是否合法?	(353)
129. 企业如何运用保密条款来防止因劳动者单方解除劳动合同而造成损失?	(356)
130. 企业如何运用违约金来减少因劳动者随意解除劳动合同而导致的损失?	(358)
 第七部分 企业法人侵权责任	(362)
131. 商场有权对顾客进行人身搜查吗?	(362)
132. 某公司冒用我公司的名称, 应承担什么责任?	(365)
133. 艺术照被某广告公司员工捡到, 并用于其制作的广告上, 我可以起诉该广告公司吗?	(367)
134. 某销售公司误用我家电话, 致使我家终无宁日, 该公司应负责任吗?	(370)
135. 我厂生产的豆酱中有蝙蝠一只, 致使食用人张某精神大受刺激, 我厂应该承担赔偿 responsibility 吗?	(373)
136. 技术人员将企业产品保密配方外泄他人, 是否构成侵权?	(376)
137. 某公司擅自复制我公司设计的软件, 是否构成对我公司著作权的侵犯?	(379)

138. 市工商局工作人员利用职权报复, 致使我
公司蒙受损失, 该找谁赔偿? (382)
139. 产品说明书有缺陷, 消费者使用后有不良
反应, 我厂应负什么责任? (385)
140. 我电力公司并无过错, 为什么还要承担赔
偿责任? (387)
141. 大雨导致我厂污水外泄造成污染, 我厂应
对此承担责任吗? (391)
142. 在施工路面设置的警示标志被风刮倒, 我
公司要对他人所受的伤害承担责任吗? (395)
143. 搬家公司职工在搬运时不慎将客户的冰箱
摔坏, 公司应负何种责任? (398)

第八部分 企业法人 with 行政管理和行政诉讼 (402)

144. 企业抵制有关部门的乱罚款, 有法律依据吗?
..... (402)
145. 工商局以我公司假冒商标为由, 当场要求
我们缴纳 1 万元罚款, 这合法吗? (404)
146. 环保局责令我厂停业整顿, 我们可以要求
听证吗? (406)
147. 执法人员罚款不开收据, 怎么办? (407)
148. 我单位对行政机关的罚款不服, 应当怎么办? ... (409)
149. 我们认为县政府的规定不合理, 可以提起
行政复议吗? (411)
150. 行政机关乱收费、乱摊派, 我们可以要求
国家赔偿吗? (412)
151. 我厂认为城建局的拆迁通知不合理, 可以
向法院起诉吗? (414)

152. 法院能以未经行政复议为由不受理我们的
起诉吗? (416)
153. 提起行政诉讼后, 能否要求停止执行行政
机关的行政决定? (417)
154. 什么是行政诉讼中的“举证责任倒置”? (419)
155. 在行政诉讼中, 我们可以和行政机关达成
调解协议吗? (420)
156. 县政府的决定是否合法? 我们该怎么办? (422)

第九部分 企业法人与民事诉讼和仲裁 (425)

157. 政府欠企业货款, 企业可以向法院起诉吗? (425)
158. 我们与外地企业发生纠纷, 可以在本地法
院起诉这家企业吗? (427)
159. 主审法官是对方当事人的亲戚, 我们应当
怎么办? (428)
160. 欠我们公司钱的企业解散了, 我们的钱还
要得回来吗? (430)
161. 企业在法院打官司必须请律师吗? (432)
162. 只有口头协议, 没有书面合同, 也可以起
诉吗? (433)
163. 当事人可以用邮寄的方式向法院递交诉讼
文书吗? (435)
164. 被告在案件审理期间转移财产, 我们应该
怎么办? (436)
165. 法院工作人员向我们单位送达起诉状时,
单位领导没有签收, 他们把起诉状放下
就走了, 请问, 这样做合法吗? (438)