

 法律实务与案例评析丛书

公司法

实务与案例评析

根据国务院最新行政法规和中国证监会、
国家工商行政管理总局最新行政规章编撰

编委会主任/江 平 主持/中国行为法学会
主编/余圣勇 周 刚

- 设立中的公司的法律地位如何?
- 如何起草有限责任公司章程?
- 金融机构为公司出具不实或者虚假验资报告资金证明如何承担民事责任?
- 股份有限公司的发起人有哪些责任?
- 有限责任公司股东转让出资应注意什么问题?
- 公司董事越权行为效力如何判定?
- 国有企业改建为公司的程序是怎样的?
- 清算主体未履行清算职责应承担什么责任?

中国工商出版社

法律实务与案例评析丛书

编委会主任 江 平

主持 中国行为法学会

公司法实务与案例评析

——根据国务院最新行政法规和中国
证监会、国家工商行政管理总局
最新行政规章编撰

主 编 余圣勇 周 刚

中国工商出版社

丛书策划 王景明 张文锐

责任编辑 张文锐 吴长清

装帧设计 欣然

图书在版编目(CIP)数据

公司法实务与案例评析/法律实务与案例评析丛书/余圣勇、周刚主编. —北京:中国工商出版社, 2002. 10

ISBN 7-80012-736-2

I. 公… II. ①余…②周… III. 公司法—案例—分析—中国
IV. D922.291.915

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 069921 号

法律实务与案例评析丛书

书名/公司法实务与案例评析

主编/余圣勇 周刚

出版·发行/中国工商出版社

印刷/北京翌新工商印制公司

开本/890×1240 毫米 1/32 印张/15.1875 字数/407 千

版本/2002 年 10 月第 1 版 2002 年 10 月第 1 次印刷

印数/01-10000 册

社址/北京市丰台区花乡育芳园东里 23 号(100070)

电话/(010)63730074, 63748686

出版声明/版权所有, 侵权必究

书号: ISBN 7-80012-736-2/D·168

定价: 29.00 元

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

序

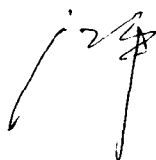
我们从“法律虚无主义”的时代走出来，对民主与法制的向往与追求、对历史与现实的反思与考量，直接催生了一部部法律，也使法律意识逐渐在广大人民群众中植根。现如今，我国立法工作已驶入快车道，民法典立法已经启动，行政程序法、行政许可法等行政法律也纳入立法规划，为适应加入WTO后的需要，许多法律的修改已列入议事日程。可以预见，在不久的将来，具有中国特色的社会主义法律体系必将最终形成。

随着立法的逐渐完善，“无法可依”的时代会渐渐离去，执法的问题会越来越成为“依法治国”的主要矛盾。制定和颁布一部好的法律固然重要，而真正有效地、全面准确地实施业已生效的法律，更属要端！为使众多的法律为人们所知悉、理解，成为个人、企业和国家机关的行为规范，法制宣传任重而道远。

我一向认为，中国法学不仅要有“阳春白雪”，而且还需要“下里巴人”。创造性的法学研究对中国法学的成长无疑是至关重要的，但实用法学同样不可或缺，因为法学本质上是一门实用科学，法律的每一个规范都来源于社会生活并服务于社会。中国工商出版社向以繁荣法学研究、服务法律实践为己任，在不断推出理论新著的基础上，以罕见的勇气和远见，约请全国人民代表大会常务委员会、最高人民法院、最高人民检察院、中国政法大学、中国人民大学、北京大学、清华大学等单位的专家、学者共同编撰了这套《法律实务与案例评析丛书》，将法律从庙堂之上、从象牙塔之顶搬下来，形成

一种“大众法学”，形成一种“活生生的法学”、“有血有肉的法学”、“栩栩如生的法学”。本套丛书卷帙浩繁，凡百余册，涵摄社会生活中常用的近百部法律、行政法规。

本套丛书中各册均包括法律实务与案例评析两大部分，以最新的法律、行政法规、行政规章、司法解释、行政解释以及我国参加的国际公约（如 WTO 相关协定）为基础，用平实的语言对该部门法在司法实务、行政执法实务的主要问题作了介绍，并精选典型案例，从案情与审判、法律问题、问题解说的角度作了评析。本套丛书除了关注实务，具有很强的针对性和可操作性之外，对有关疑难问题也作了相当的理论探讨，其中不乏灼见。我确信，本套丛书的出版，对于促进国家机关依法行使职权，提高司法、行政执法工作者的理论素养和实务水平，增强个人、企业依法维护自身合法权益的自觉性，都会有所裨益。

 2002年8月

目 录

公司组织和行为的法律适用

核心提示	(1)
□ 什么是现代企业制度?	(1)
□ 什么是公司?	(2)
□ 我国《公司法》适用于哪些公司?	(3)
□ 有限责任公司和股份有限公司的法律地位如何?	(3)
□ 什么是有限责任公司?	(5)
□ 什么是股份有限公司?	(6)
□ 外商投资的有限责任公司如何适用法律?	(7)
□ 什么是股权?	(8)
□ 什么是公司法人财产权?	(9)
□ 公司是否享有经营自主权?	(10)
□ 公司职工如何组建工会?	(11)
□ 什么是公司的民主管理?	(12)

公司的设立

核心提示	(14)
------------	------

设立公司的基本问题

- 我国对公司的设立采取什么原则? (14)
- 哪些公司的设立需要事先审批? (15)
- 选定公司名称应注意什么问题? (20)
- 如何确定公司的住所? (22)
- 公司住所有何法律意义? (22)
- 什么是公司章程? 公司章程有何效力? (23)
- 公司的经营范围如何确定? (24)
- 设立中的公司的法律地位如何? (25)

有限责任公司的设立

- 设立有限责任公司应当具备哪些条件? (27)
- 法律对有限责任公司的股东人数有何要求? (29)
- 有限责任公司章程应当包括哪些内容? (29)
- 如何起草有限责任公司章程? (32)
- 什么是公司资本制? (41)
- 我国公司资本制的主要特色是什么? (42)
- 设立有限责任公司, 其注册资本必须达到什么最低限额? (44)
- 有限责任公司股东以货币出资时应注意什么问题? (45)
- 有限责任公司股东以实物出资时应注意什么问题? (45)
- 有限责任公司股东以工业产权和非专利技术出资时应注意什么问题? (46)
- 有限责任公司股东以土地使用权出资应满足哪些条件? (47)
- 违反土地使用权出资义务产生什么后果? (48)

□ 如何签订出资协议书?	(50)
□ 什么是验资? 哪些部门有权从事验资业务?	(52)
□ 注册会计师对出资者的出资应当采用什么方法 验证?	(53)
□ 什么是验资报告? 在什么情况下应出具验资报 告?	(54)
□ 公司登记机关是否应当对法定验资机构出具的 验资报告的真实性承担审查责任?	(55)
□ 金融机构为公司出具不实或者虚假验资报告资 金证明如何承担民事责任?	(56)
□ 注册会计师提供虚假验资报告应如何承担法律 责任?	(56)
□ 注册会计师出具虚假验资报告如何承担民事责 任?	(57)
□ 注册资金投入未达到最低限额的有限责任公司 应如何承担对外产生的合同债务?	(61)
□ 有限责任公司股东应如何履行其出资义务?	(62)
□ 虚报注册资本应承担什么责任?	(62)
□ 什么是虚假出资? 虚假出资应当承担什么责任?	(64)
□ 什么是抽逃出资? 抽逃出资应当承担什么责任?	(65)
□ 有限责任公司成立后, 股东非货币出资的实际 价额显著低于公司章程所定价额的, 应如何处 理?	(67)
□ 有限责任公司股东违反出资义务, 有哪些救济 方式?	(68)
□ 什么是股东出资证明书? 出资证明书有什么作 用?	(69)

- 有限责任公司应如何办理设立登记? (70)
- 公司登记机关在公司登记中的违法行为应当如何承担责任? (72)
- 公司登记机关的上级部门在公司登记活动中的违法行为, 应当如何承担责任? (73)
- 假冒有限责任公司或者股份有限公司的, 应当如何承担责任? (73)
- 公司逾期开业、停业、不依法办理变更登记的, 应当如何承担责任? (74)
- 公司违反规定, 应当承担民事赔偿责任和缴纳罚款、罚金的, 其财产不足以支付时, 应当先承担什么责任? (75)
- 什么是有限责任公司的股东名册? 股东名册有什么作用? (76)
- 有限责任公司股东发生变更时应如何处理? (76)

股份有限公司的设立

- 设立股份有限公司应当具备哪些条件? (77)
- 制作虚假的招股说明书、认股书、公司债券募集办法发行股票或者公司债券的, 应当承担什么责任? (79)
- 擅自发行股票、公司债券行为应承担什么责任? (80)
- 股份有限公司的设立有哪几种方法? (81)
- 股份有限公司的发起人应达到什么要求? (82)
- 如何签订发起人协议书? (83)
- 股份有限公司的发起人有何义务? (85)
- 设立股份有限公司应经过哪些部门的审批? (86)
- 主管部门违法批准设立公司申请或股份发行申

请的, 应当承担什么责任?	(87)
□ 股份有限公司的注册资本是发起人认缴的资本 还是实收股本?	(88)
□ 股份有限公司的注册资本必须达到什么最低限 额?	(89)
□ 股份有限公司的章程应当包括哪些内容?	(89)
□ 如何起草股份有限公司章程?	(93)
□ 股份有限公司章程有何效力?	(104)
□ 股份有限公司发起人有哪几种出资方式?	(106)
□ 股份有限公司发起设立的程序是怎样的?	(108)
□ 以募集设立方式设立股份有限公司的, 发起人 认购股份应达到什么要求?	(109)
□ 向社会公开募集股份, 应如何向国务院证券管 理部门递交募集申请?	(109)
□ 股份有限公司在境外上市外资股应满足什么条 件?	(111)
□ 股份有限公司在境外上市外资股的发行审核程 序是怎样的?	(113)
□ 股份有限公司的募股申请应如何审批?	(114)
□ 证券管理部门违法批准募股、股票上市、债券 发行的, 应当承担什么责任?	(114)
□ 依照《公司法》履行审批职责的有关主管部门, 对符合法定条件的申请, 不予批准的, 或者公 司登记机关对符合法定条件的申请, 不予登记 的, 当事人应当如何处理?	(115)
□ 股份有限公司的招股说明书应包括哪些内容?	(116)
□ 募集股份公告的作用是什么? 如何制作认股书?	(118)

- 什么是股票承销? (120)
- 发起人向社会公开募集股份, 如何收取股款?
..... (121)
- 公开募集股份的股款缴足后, 如何验资? (122)
- 承担资产评估、验资或者验证的机构提供虚假
证明文件的, 应当承担什么责任? (123)
- 承担资产评估、验资或者验证的机构出具证明
文件重大失实的, 应承担什么责任? (124)
- 股份有限公司创立大会应在何时召开? (125)
- 股份有限公司创立大会可以行使哪些职权? (125)
- 股份有限公司发起人、认股人在什么情形下可
以抽回股本? (126)
- 股份有限公司应在何时办理设立登记, 应提交
哪些文件? (127)
- 股份有限公司的设立登记申请如何审批? (127)
- 公司的设立登记有什么效力? (129)
- 股份有限公司的发起人有哪些责任? (129)
- 有限责任公司变更为股份有限公司, 应当达到
什么条件? 按什么程序办理? (131)
- 有限责任公司变更为股份有限公司的资产有何
要求? 其增资募股应依何规定办理? (132)
- 有限责任公司依法变更为股份有限公司的, 原
有限责任公司的债权、债务如何处理? (134)

公司的组织机构

- 核心提示..... (135)

股东、董事、经理、监事

- 什么是股东? (135)
- 股东的法律地位如何? (136)
- 有限责任公司的股东有何权利和义务? (137)
- 有限责任公司股东是否有权查阅股东会会议记
录和公司财会报告? (138)
- 什么是股东的分派红利权? (139)
- 有限责任公司新增资本时, 股东是否可以优先
认缴出资? (139)
- 股东在公司登记后, 是否可以抽回出资? (140)
- 少数股东在股东大会中的权利如何行使与保护?
..... (140)
- 股份有限公司股民受欺诈而买受股票, 应如何
获赔? (143)
- 因虚假陈述引发的民事侵权纠纷案件人民法院
应否受理? (145)
- 有限责任公司股东转让出资应注意什么问题?
..... (146)
- 有限责任公司股东转让出资后应履行什么手续?
..... (146)
- 有限责任公司股东转让股权, 是否要在办理批
准、登记等手续后才能生效? (147)
- 有限责任公司股东转让股权, 未办理工商和
(或) 股东名册变更登记手续, 对当事人的权
益有何影响? (148)
- 股份有限公司股东的查阅权、建议权和质询权
包括哪些内容? (150)
- 股份有限公司股东大会、董事会的决议违反法

- 律、行政法规，侵犯股东合法权益的，应如何处理？ (151)
- 哪些人员不能担任公司的董事、经理、监事？ (152)
- 国家公务员是否可以兼任公司的董事、监事、经理？ (153)
- 董事、监事、经理的忠实义务包括哪些内容？ (154)
- 董事、经理不得损害公司资产的义务包括哪些内容？ (154)
- 公司董事越权行为效力如何判定？ (156)
- 董事、经理的竞业禁止义务包括哪些内容？ (159)
- 董事、经理违反竞业禁止义务产生什么法律后果？ (160)
- 董事、经理违反竞业禁止义务，由谁代表公司对董事、经理提起诉讼？ (161)
- 董事、监事、经理的保密义务包括哪些内容？ (162)
- 有限责任公司董事、监事、经理执行公司职务时违反法律、行政法规或者公司章程的规定，给公司造成损害的，应当如何承担赔偿责任？ (162)
- 股份有限公司董事在什么情况下对董事会决议所致损失承担赔偿责任？什么情况下不承担赔偿责任？ (163)
- 公司董事、监事、经理利用职权收受贿赂、其他非法收入或者侵占公司财产的，应当承担什么责任？ (163)
- 董事、经理挪用公司资金行为的，应当承担什

么责任?	(165)
□ 公司董事、经理以公司财产为他人提供担保的, 应当承担什么责任?	(166)
□ 董事、经理非法经营同类营业的, 应当承担什 么责任?	(166)
□ 什么是股东代表诉讼?	(167)
□ 股东对不适当履行职务的董事或股东提起停止 不当行为并赔偿损失之诉应当满足哪些条件?	(168)
□ 股东对公司侵犯其自益权之诉应如何处理?	(169)
□ 对股东请求解散公司之诉, 应如何处理?	(170)

转投资、分公司与子公司

□ 公司向其他有限责任公司、股份有限公司投资 有何限制?	(172)
□ 什么是分公司? 分公司有何法律地位?	(174)
□ 什么是子公司? 子公司有何法律地位?	(175)
□ 有限责任公司如何申请设立分公司?	(176)
□ 股份有限公司如何设立分公司?	(177)

有限责任公司的组织机构

□ 有限责任公司股东会如何组成? 其法律地位如 何?	(178)
□ 有限责任公司股东会有何职权?	(178)
□ 有限责任公司股东会的议事方式和表决程序是 怎样的?	(181)
□ 有限责任公司应如何修改公司章程?	(182)
□ 有限责任公司股东如何行使表决权?	(182)
□ 有限责任公司股东会的首次会议如何召开?	(183)

- 有限责任公司股东会的会议制度包括哪些内容？
..... (183)
- 有限责任公司召开股东会会议应在什么时候通知股东？ (184)
- 有限责任公司股东会的会议记录有何作用？ (185)
- 有限责任公司董事会如何组成？ (185)
- 有限责任公司董事会有何职权？ (186)
- 有限责任公司董事的任期有多长？ (189)
- 有限责任公司董事会会议如何召集？由谁主持？
..... (190)
- 有限责任公司董事会会议的议事方式和表决程序是怎样的？ (191)
- 有限责任公司在什么情况下可以不设董事会，只设执行董事？ (192)
- 有限责任公司的经理如何产生？ (192)
- 有限责任公司经理有哪些职权？ (193)
- 有限责任公司监事会如何组成？ (195)
- 有限责任公司监事任期有多长？ (196)
- 有限责任公司监事会有何职权？ (196)

股份有限公司的组织机构

- 股份有限公司的股东大会如何组成？其法律地位如何？ (198)
- 股份有限公司股东大会有哪些职权？ (198)
- 股份有限公司股东大会年会与临时股东大会在什么情况下召开？ (200)
- 上市公司股东大会的召开有何特别规定？ (201)
- 股份有限公司股东大会会议如何召集？ (208)
- 股份有限公司股东如何行使表决权？ (209)

□ 股份有限公司股东如何委托代理人出席股东大会并行使表决权？	(209)
□ 股份有限公司修改公司章程如何决议？	(210)
□ 股份有限公司股东大会会议记录如何制作？	(210)
□ 股份有限公司股东大会决议效力如何判断？	(211)
□ 股份有限公司董事会有何职权？	(215)
□ 股份有限公司董事会由哪些人组成？	(217)
□ 股份有限公司的法定代表人是谁？	(218)
□ 股份有限公司董事长和副董事长有何职权？	(218)
□ 股份有限公司董事的任期有多长？	(219)
□ 股份有限公司董事会如何召集？	(219)
□ 股份有限公司董事会的议事规则是怎样的？	(220)
□ 什么是独立董事？	(220)
□ 独立董事应当具备哪些任职条件？	(221)
□ 独立董事的提名、选举和更换应如何进行？	(222)
□ 独立董事有哪些特别的职权？	(223)
□ 独立董事如何对上市公司重大事项发表独立意见？	(224)
□ 上市公司应当为独立董事提供哪些必要的条件？	(224)
□ 股份有限公司董事是否可以委托他人出席董事会会议？	(225)
□ 股份有限公司董事会会议应如何制作会议记录？	(226)
□ 股份有限公司经理的法律地位如何？	(226)
□ 股份有限公司经理有何职权？	(226)
□ 股份有限公司董事会是否可以授权董事长行使部分职权？	(228)
□ 股份有限公司监事会如何组成？	(228)

- 股份有限公司监事的任期有多长? (229)
- 股份有限公司监事会有哪些职权? (230)
- 股份有限公司监事会的议事方式和表决程序是
怎样的? (231)
- 股份有限公司国有股权管理工作的职能划分是
怎样的? (231)
- 办理股份有限公司国有股权管理审核批复事宜
需报送哪些材料? (232)
- 股份有限公司国有股股东如何行使股权? (234)
- 上市公司国有股质押应注意哪些问题? (236)
- 上市公司国有股被人民法院冻结、拍卖时应如
何处理? (238)

国有独资公司与国有企业改制

- 核心提示..... (240)

国有独资公司

- 什么是国有独资公司? (240)
- 哪些公司可以采取国有独资公司的形式? (241)
- 什么是国有控股公司? (242)
- 国有独资公司的公司章程如何制定和批准? (242)
- 国有独资公司股东权如何行使? (243)
- 国有独资公司监事会由哪些人员组成? (244)
- 国有独资公司监事会有哪些职权? (244)
- 国有独资公司的董事会有何特别规定? (246)
- 国有独资公司的经理有何特别规定? (247)
- 国有独资公司高层职员兼职有何规定? (247)
- 国有独资公司的资产转让应履行什么手续? (248)