

创新创业丛书
Innovation Series

创业法律108问

108 FAQs ON LAW FOR ENTREPRENEURS
来自创业者的真实法律咨询



上海科学技术文献出版社

杨春宝 著

《创业法律108问》从实务出发，以真实的法律咨询讲解创业者普遍关心的法律问题，是创业者和经理人身边的法律顾问。

——著名公司法专家、华东政法学院院长助理、博导 顾功耘教授

《创业法律108问》解答创业过程中常见法律问题，并辅以短文和真实的案例，帮助广大读者从不同角度寻找解决问题的思路，实用性很强，相信会对广大创业者有所帮助。

——上海市律师协会会长、国浩律师集团事务所首席执行合伙人 吕红兵律师

杨春宝律师撰写的几份法律意见书，历经十年，至今仍是我们所年轻律师的示范文本。他扎实的法律功底、严谨的办案作风以及复旦优秀学子的经历使他赢得了同事们的尊重。

——上海市律师协会理事、上海市中建律师事务所主任 丁晓文律师

风险投资商主要依赖创业队伍和创业之初的架构，而我国创业投资事业尚处于发展初期，企业运作尚不规范，《创业法律108问》可以帮助创业企业规范运作，实现创业者和风险投资商共赢。

——上海浦东创业投资有限公司 陈峰副总裁

创业者的法律教育和知识传播尤为重要。法律作为创业中不可或缺的知识技能，这方面的缺失，创业将如同带病起飞的航行般可怕。

——亚洲企业孵化器协会 王荣主席

建议上架：创业 法律

ISBN978-7-5439-3335-4/D.006



9 787543 933354 >

定价：25.00元

责任编辑 ◇ 刘 予

装帧设计 ◇ 徐令书 李翠莲

科技创业丛书
Innovation Series

创业法律108问

108 FAQs ON LAW FOR ENTREPRENEURS
来自创业者的真实法律咨询

杨春宝 著

上海科学技术文献出版社

图书在版编目(CIP)数据

创业法律108问/杨春宝著. —上海:

上海科学技术文献出版社, 2007. 9

ISBN 978-7-5439-3335-4

I. 创... II. 杨... III. 法律—中国—问答 IV. D920.5

中国版本图书馆CIP数据核字(2007)第121688号

创业法律108问——来自创业者的真实法律咨询

著 者	杨春宝
责任编辑	刘 予 周洪兵
装帧设计	徐令书 李翠莲
出版发行	上海科学技术文献出版社(上海市武康路2号 邮编 200031)
经 销	全国新华书店
印 刷	上海建工印刷厂
开 本	890mm × 1240mm 1/32
印 张	8.5
字 数	180千
版 次	2007年9月第1版
印 次	2007年9月第1次
书 号	ISBN 978-7-5439-3335-4/D·006
定 价	25.00元

版权所有 侵权必究

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题, 请与承印厂联系调换。

购书热线: 021-62275548



序 言

范伟军

我知道，春宝邀我作序更多是友谊和督促学习的缘故。就对法律的认识认知而言，我从头到尾都属于一个俨然的法盲。

虽然跟学法律的人颇有交往的缘分，我却骨子里常常忽略对法律及相关程序的理解、重视和领会。

于是，2005年秋冬时节我必须面对一起诉讼，命运企图让我为以前对法律的忽略松懈交上一笔不菲的学费。我以为的朋友“证据确凿”地向我索还无中生有的“借款”，我很无辜地成为了被告。这笔学费最终会出现什么结果我不想预言，但这个过程却不折不扣地吻合了“痛快”的感觉。我从来就把生活中的灾难看成是上天对自己的眷顾，我从来都把自己的每一点进步贴上某个灾难、某次失败、某回过错的标签。

世上的事都有因果缘由。一位律师对我说，一般人在法律面前以真理为准绳且自信满满，稍懂一点皮毛的以事实为依据保持自尊。其实，到法庭体验几次后才知，证据才是法官判决的真正依据、准绳和标准。我说，这不对吧，有些歹毒的人会凭空制造或诱使对方出具许多证据的，结果法律不是“无奈”支持邪恶了吗？律师朋友笑我是最能说会写的法盲。试问，法官如果不凭证据，那凭什么呢？邪恶的人哭起来会更真诚，眼泪鼻涕横流；喊冤起来会更逼真，声嘶力竭命悬一瞬；“恶人先告状”的俗语早已道破天机了。惟有证据才可能公平，至于如何对待处理证据，对我们而言，都得从头学起，引起百般的重视，

贯彻到我们的举止言行。

通过快餐式“普法”教育，让我基本放弃了对法律的研读了解欲望。一是因为太深太难；二是我等之辈对法律条文及其相关解释等毫无兴趣；三是眼前手中要干的感兴趣的事已忙乱不堪；四是……

而残酷的事实却是：法律是人人都绕不过去的槛，人人都应知晓的理。尤其对我们这些识几个字又不安份还想干点事业的人而言。只是问题、官司或冤案，也像世间许多可遇不可求的东西一样，你无法预估什么时候会光顾，什么时候会遇到。或者，什么时候它会来找你，把你死缠烂打得一塌糊涂，毫不惋惜地毁掉你的一切。

细读完春宝《创业法律108问》，忍不住对文气十足的春宝顿生几分敬意。这样的归纳、整理和一一回答，要具备怎样的爱心、责任感和对枯燥法律条文的研读、理解。尤其对我们创业者而言，有一本这样系统、细致的一“问”一“答”，简直就是如同我们生活中的快餐、方便面般不可或缺。

脑子里于是想象，这样一本简明实惠的法律手册，是每位创业者、生意人都应该人手一册备好的，闲暇时翻翻看看，有问题时找找答案。我们本不该有事没事就无须钻进浩瀚的法律海洋，企图在某一瞬间、时刻为自己找到真正正确的答案或方法，那是专业人士遨游的地方。我们这些市场里搏击折腾的人，既然连生活都常常被折腾得颠三倒四，有这样一本薄薄的《创业法律108问》伴随，可谓“外婆的贴身小棉袄”般可心温暖珍贵。

2007年7月于上海

前言

创业离不开法律 创业者创业的过程就是参与市场竞争的过程，参与市场竞争就必须遵守游戏规则。很多市场游戏规则已经被国家机关确认为法律、法规、规章和司法解释，这些规则涉及创业者市场主体（企业）的确立、治理与终止以及创业者相互之间的权利义务关系，涉及企业财产权（包括知识产权及其他无形财产权）的行使及冲突，涉及企业与员工的关系，涉及企业运营的各个层面。这些规则构成了复杂、庞大的经济法律体系。

创业者如何获取法律知识 对于创业者而言，获取法律知识和寻求法律帮助的最常见方式就是聘请常年法律顾问，通过借用外脑，为自己的事业保驾护航。然而，仅仅聘请常年法律顾问并不能满足很多创业者不间断的法律需求，很多创业者、特别是知识型的创业者开始通过书籍与互联网络获取法律知识，以求在事业发展过程中不致陷入被动。然而，正如法律体系之繁杂，法律图书也浩如烟海，冗长的法律条文、艰深的法律理论让很多创业者望而却步。而坊间实用性的法律图书也为数不多。

真实的法律咨询，身边的法律顾问 这是一本讲述创业过程中常见问题及解决思路的书。本书以创业者的投资权益为主线，从创业伊始、公司治理、股东股权、知识产权、经营管理、改制重组和退出终止等方面，精选真实的法律咨询以讲解创业者普遍关心的法律问题，同时辅以延伸阅读短文和真实的案例，帮助广

大读者从不同角度寻找解决问题的思路。笔者自2000年3月创办《法律桥》网站 (<http://www.law-bridge.net>) 以来, 解答了网友以各种方式提交的有关创业和公司投资方面的法律咨询2 800余件, 本书精选了其中具有代表性的法律咨询108件, 并根据现行有效的法律重新进行解答。解答力求言简意赅, 并提供法律依据, 对于纠纷类咨询在提供解决方案的思路的同时, 尽可能提供防范的思路。因为本书所选法律咨询全部来自于创业者真实发生的故事, 所以这些咨询在体系上缺少严密性, 成为本书的一个缺失, 但笔者并不想杜撰虚假的咨询以弥补这一缺失。

持续的沟通与交流 虽然本书所选法律咨询均是来自活生生的故事, 但是生活的丰富多彩百倍于此, 因此, 笔者建议读者不要简单地将本书所选咨询作为解决问题的依据, 而只应作为一个参考或者一条思路。具体的问题还需具体地分析, 欢迎读者与笔者就此进行沟通。此外, 尽管笔者力求根据自己10多年的执业经验对每个法律咨询均作出认真的解答, 但是毕竟每一个人的知识和经验都是有限的, 法律界对于有些问题也有不同的看法, 因此, 有些解答可能有失偏颇, 甚至是错误的, 欢迎指正。沟通与交流渠道: 法律桥论坛: <http://www.law-bridge.net/bbs/>; 电子邮箱: chambers@law-bridge.net。





杨春宝，七〇代人。复旦大学法学士（1992），悉尼科技大学法学硕士（2000），华东政法学院法律硕士（2001）。

2001年创建上海和华利盛律师事务所。

始终关注创业法律研究以及创业环境建设、创业最新动态等，为数十家创业企业提供创业指导、知识产权保护以及常年法律顾问服务，积累了丰富的、全面的法律服务经验。创办个人专业网站——法律桥 (<http://www.law-bridge.net>)，为广大创业者提供免费法律咨询。



 创新创业丛书
Innovation Series

顺应中国创新创业领域远大前景和巨大成长空间，“创新创业丛书”立足中国创新创业运动、面向世界创新创业潮流，及时、权威、准确策划编辑、翻译出版相关书籍，力求形成理论研究平台；成为中国创新创业历史的记录者、研究者、参与者、传播者；成为中国创业者、创业企业的精神园地、学习园地；成为中国经济自主创业、强盛发展的见证人。

策 划	创新创业丛书编辑部
咨询电话	021-62275548
传 真	021-62999992
邮 编	200060
E-mail	xbz805@86kjcy.cn
网 址	www.86kjcy.cn
地 址	上海江宁路1376号新闻报大楼319室

目 录

序 前言

一 创业伊始

1	夫妻能不能共同投资开公司	2
2	如何选择投资方式	3
3	有限责任公司的性质怎么界定	4
4	中国立法承认有限合伙形式吗	5
5	关于企业、公司的几个问题	7
6	我们是设立有限责任公司还是合伙企业更合适呢	9
7	名为公司实为合伙，股东是否负无限连带责任	10
8	个人独资企业和个体工商户有什么区别	12
9	是个体户还是合伙企业	13
10	关于成立合伙企业的咨询	14
11	如何以分公司形式创业	16
12	如何以创意与公司合作	17
13	没有资金如何合作办公司	18
14	能否贷款注册公司	19
15	注册公司后可以向公司借款吗	20
16	能否开办全权代理客户购买彩票的公司	22
17	我的公司可以叫投资公司吗	23

18	我可以在内地注册香港公司吗	24
----	---------------------	----

延伸阅读

延伸阅读一	创业应了解哪些法律	26
延伸阅读二	新公司法对于创业的促进	29
延伸阅读三	上海非公经济 38 条解读	32
延伸阅读四	如何选择创业地点和产业	34
延伸阅读五	如何选择企业形式	35
延伸阅读六	承包分公司也能创业	36
延伸阅读七	创业者如何出资创立公司	41
延伸阅读八	善用创新基金, 为创业增加动力 ...	45
延伸阅读九	如何申请开业贷款担保	47
延伸阅读十	电子商务网站建设中的法律问题 ...	49

相关案例

相关案例一	公司成立前能否抽回出资	54
相关案例二	股东出资义务应以章程为准	55

二 公司治理

19	法人、法人代表和法定代表人有什么区别	58
20	不参与公司管理的法定代表人承担什么责任	59
21	老板拿我的身份证注册了一家公司, 我要承担什么责任	60
22	非中国籍人士能否担任内资企业法定代表人或总经理 ...	61
23	外籍人士可否担任内资公司董事	62
24	能否同时担任两个公司的法定代表人	62

25	我的丈夫要做法人代表需要哪些条件	64
26	如何免除董事长以及总经理的职务	65
27	小公司的治理结构	67
28	公司向外借款需要多少股东同意才有效	68
29	董事长不召开股东会怎么办	69
30	股东会的召开形式	71
31	董事会有权解释公司章程吗	72
32	股东会决议是否有效	73
33	大股东可以决定是否分红吗	74
34	变更公司形式是什么概念	75

延伸阅读

延伸阅读十一	执行董事私藏了公章	77
--------	-----------------	----

相关案例

相关案例三	公司少数股东权利的保护	82
相关案例四	公司董事、经理的竞业禁止义务 ...	83
相关案例五	临时股东大会的决议是否合法有效 .	85

三 股东股权

35	关于《公司法》的几点咨询	88
36	个人是否可以进行股权投资	90
37	自然人出资设立公司有无限制	91
38	公司董事能否与公司共同投资设立公司	93
39	自然人与公司如何共同投资	94

40	公司注册完成后小股东应获得什么样的凭证	96
41	股东超投部份可否作为债权投入	97
42	公司股东资本金投入大于注册资本能否全部追回	98
43	股东破产对公司会产生什么影响	99
44	股东优先认购新股的权利能否剥夺	100
45	管理股等干股的效力	102
46	可以约定公司的利润分配比例吗	103
47	公司股东可以拿工资和奖金吗	104
48	股东是否可以在公司法规定之外作出一些特别约定	105
49	可以约定技术和管理在项目组中的分配比例吗	107
50	入股技术在增资时能否折股	107
51	我国发行的股份是否都是“记名股”	109
52	赠送的股份是否受法律保护	110
53	股权继承问题	111
54	持有多少股份可控股	112
55	一个股东不增资的后果是什么	113
56	增资计算股份时应如何处理应收应付款	115
57	有限责任公司如何增加股东	116
58	如何合法处理注销股东的股权及收益	117
59	董事、监事在任期内可否转让股权	118
60	公司可以接受本公司的股票作为抵押物的标的吗 ...	119
61	公司是否应为其股东的债务承担责任	120
62	公司收购离职员工股权的规定是否合法	121
63	公司有权退还基本股收回股东证吗	122
64	股东必须转让股权吗	123

65	债权人的权利为什么优于股东	124
66	职工持股会是什么性质	125

延伸阅读

延伸阅读十二	如何处理股东权益纠纷	128
延伸阅读十三	如何行使公司股权优先购买权	132
延伸阅读十四	公司能否限制股权转让	134
延伸阅读十五	创业企业如何建立长期激励机制 ..	137

相关案例

相关案例六	抽回出资后是否仍享有股东权益 ..	141
相关案例七	股东抽逃出资后转让出资是否承担抽逃 出资责任	142

四 知识产权

67	如何进行软件著作权登记,如何获得侵犯著作权的证据	146
68	计算机软件的版权如何在国外取得保护	147
69	商标侵权如何计算赔偿额	148
70	将许可使用的已打开销路的商标产品改名为另一商标是 否侵权	150
71	随便打个牌子是否合法	151
72	如何正确处理商标与商号的关系	152
73	名企业的商标与小企业的字号的冲突怎么办	153
74	一名称注册了商标后,其它公司能否注册为公司名 ..	154
75	商标标记 TM 与 R 是什么关系	155

PAGE 6

延伸阅读

- 延伸阅读二十 从一则案例看合同的履行管理 194
- 延伸阅读二十一 如何投资文化产业 197
- 延伸阅读二十二 创业企业如何与资本共舞 200
- 延伸阅读二十三 创业企业如何境外投资 203
- 延伸阅读二十四 创业企业如何在境外上市 206

相关案例

- 相关案例十 承包经营者享有自主经营权 210

六 改制重组

- 89 公司改制应采用何种形式 214
- 90 股东可否受让其他股东全部股份 215
- 91 一个内资公司能否完全收购另一个内资公司 216
- 92 可否以公司全部资产与外商合资 217
- 93 我的内资企业股份能否转让给香港籍人士 218
- 94 私营企业股权能否转让给港人 220
- 95 股权转让何时生效 221
- 96 未经其他股东同意, 股权转让是否有效 222
- 97 未履行的股权转让协议能否撤回 223
- 98 股权转让后还能参与未分配利润的分配吗 224
- 99 已经转让股权的股东能否查阅转让前公司的财务报表 228
- 100 公司转让后原隐藏的债务由谁负责 230
- 101 民营企业与国有企业如何联营 231
- 102 吸收合并后的合同如何履行 232