



公司法务高级管理丛书

6

总编 王正志

孙红新 田美玉 等◎编著

公司法务高级管理丛书

*Gongsi
Falu Jiufen Guanli*



解决公司各种法律困境

提供有效预防公司法律风险的策略与方法

融法律于公司管理全过程

通过法律专业人士对公司运营细节的把握，堵塞法律漏洞，实现公司规范管理



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



公司法务高级管理丛书
GONGSI FAWU GAOJI GUANLI CONGSHU

● 总编 王正志

⑥

公司法律纠纷管理

■
孙红新 田美玉 等◎编著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

Gongsi **Falu Jiufen** Guanli

图书在版编目(CIP)数据

公司法律纠纷管理/孙红新,田美玉等编著. —北京:
法律出版社,2007.9
(公司法务高级管理丛书)
ISBN 978-7-5036-7678-9

I. 公… II. ①孙…②田… III. 公司法—研究—中国
IV. D922.291.914

中国版本图书馆CIP数据核字(2007)第136444号

©法律出版社·中国

责任编辑/林红

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律应用出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶松

开本/787×1092毫米 1/16

印张/17.5 字数/270千

版本/2007年11月第1版

印次/2007年11月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978-7-5036-7678-9

定价:38.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



公司法务高级管理丛书
GONGSI FAWU GAOJI GUNLI CONGSHU

编委会

总编：王正志

副总编：

李和平 刘 瑛 邵 男 孙红新
王辉才 王 瑜 张亚梅 欧阳光

编辑委员会（按姓氏拼音排序）：

郭 晶 戢 磊 刘 韬 刘 瑛
欧阳光 商家泉 孙红新 田美玉
汪桂林 王 怀 王晓丰 王 瑜
王正志 吴 帆 温宇洋 于学英
张杨清 朱怡研

出版前言

The Law Press Preface

“其实并不是 GE 的业务使我担心，而是有什么人做了从法律上看非常愚蠢的事而给公司的声誉带来污点，并使公司毁于一旦。”

杰克·韦尔奇

当前公司法律服务市场上存在一种极不正常的需求现象，即许多公司重诉讼而轻预防。这些公司常常会在诉讼临门时不惜一切代价试图胜诉。实践证明，诉讼是公司解决危机与风险的最后选择，也是一种善后处理方式。胜诉需要坚实的证据基础和先在的许多严密管理制度和法律程序的保障，而出现问题的公司在此方面常处于劣势。因此当公司诉讼缠身企图寻求律师帮助时，也往往回天乏术。

事实上，公司的核心能力并非取决于其诉讼能力，而是通过一系列的管理能力提升和避免由于工作中的疏忽而引起的争议和诉讼，从而以较小的成本支出达到化解不特定法律风险的目的。这才是企业应当采取的上策，当然，这需要企业在管理能力、人员素质上都有较大的提高。

公司作为一种组织体，从筹建到成立之后的运营时刻都处于动态之中，其所从事的决策或交易之间往往具有一定的关联性，因此法律风险的发生或法律问题的出现常常是全局运作因果链条中的一环。在这种现状下，解决公司各种法律困境、有效预防风险，最好也最实用的手段就是融法律于公司运营的全过程，通过法律专业人士对公司运营细节的把握，堵塞法律漏洞，实现规范管理。

本套丛书旨在告诉读者，在公司运营过程中，法务人员扮演着至关重要的角色。法律专业人士将以其熟练的法律知识、富于实效的法律技能，为公司经营者提供优质的法律咨询并通过为公司量身设计、制作规范的管理制度，来防控法律风险，实现公司对经济利益的追求。这也是成熟市场经济国家商事交易中律师价值的最大体现。

简而言之,公司法务工作主要分为以下两方面:

- 通过跟踪公司运营的全过程,以法律的手段与方法管理公司;
- 针对具体法律问题提供解决策略。

针对上述法务工作的重点,通过与经验丰富的公司法律专业人士研究与探讨,本套丛书最终圈定在公司实务领域发生概率最大,与公司运营切身利益直接相关的合同、劳动人事、知识产权、债权债务、投资、税收、法律纠纷及法律风险八个专题展开创作。

本套丛书总体上采用深入浅出的写作手法,在阐述法律规定及原理的同时,更注重对具体法务管理流程及操作实践的展示,具有很强的实务性。

公司业务对于所有法律从业者而言,几乎占据法律服务市场的半壁江山,因此,如何以完备的法律知识为公司提供优质服务,恐怕是所有法律执业者孜孜以求之事。从这个意义上看,本套丛书立足于公司法律管理经验及方法、策略的实务创作方式,或许能够唤起公司法律人士的共鸣。希望读者通过阅读本套丛书,能够在公司法务管理方法、技能、流程与经验上有所提升,并最终形成自己一套行之有效的法务管理经验,来为公司提供法律帮助。

最后要说的是,本套丛书虽以公司法务(包括内聘与外聘)、律师等作为主要读者,但非律师的公司管理者、经营者或其他商业人士亦可以从中获益。通过本套丛书,在理解法律管理重要性的同时,商业人士可以与法律精英合作打造完美公司的管理范例,并对法律人士提供的服务作出合理评定。

序

Preface

随着市场经济的逐步完善,公司作为核心经济主体的地位日益彰显。经济学定律表明,利益越大,风险越大。在竞争日益激烈与市场环境变化莫测的背景下,公司既可能面临丰厚的经济回报,也蕴涵着更多风险。公司风险主要有自然风险、商业风险和法律风险。前两种风险分别是以不可抗力和市场因素为特征,具有不可预期性。而法律风险是以势必承担法律责任为特征的,具有可预期性和可控性。因此,面对生动、纷繁复杂、非规则化的法律实践,公司经营者必须树立一种全新的法律管理理念,以法律专业人士对其经营管理的全过程进行指导,使其在实现经营目标并获得可持续发展的利润空间的同时,达到最大限度化解公司法律风险的目的。

公司聘请专业法律人士为其出谋划策需要注意把握两个关键点,即法律专业能力+介入时机。其重要性可从我国古代一则故事中得到启示:

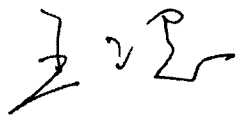
魏文王问名医扁鹊:“你们家兄弟三人,都精于医术,到底哪一位最好?”扁鹊答:“长兄最好,中兄次之,我最差。”文王再问:“那为什么你最出名?”扁鹊答:“长兄治病,是治病于病情发作之前。由于一般人不知道他事先能铲除病因,所以他的名气无法传出去。中兄治病,是治病于病情初起时。一般人以为他只能治轻微的小病,所以他的名气只及本乡里。而我是治病于病情严重之时。一般人都看到我在经脉上穿针管放血、在皮肤上敷药等大手术,所以以为我的医术高明,名气因此响遍全国。”

该则故事说明一个道理,医生看病在时机的选择上,事后控制不如事中控制,事中控制不如事前控制。由此推之,公司法务工作亦是如此。有远见的公司领导者或投资人在成立公司初期或公司筹建过程就应该意识到法律对公司的价值并在恰当时机将最适合的人选纳入公司这一组织体内部,以达到从源头上防范公司法律风险的目的。毫无疑问,公司长远发展与规范经营需要扁鹊式长兄式的法律人士为

其出谋划策,公司应该避免犯上述故事中普通人的错误认识。

基于上述目的,笔者根据多年从事公司法律实务的经验,通过对业内公司领域法律专家、律师、公司内部法务人员(in house lawyer)以及公司管理者等的调查,总结公司法务工作的操作思路、运作流程以及行之有效的管理手段,针对目前公司运营过程中多发性的法律问题,汇集成合同、法律风险、债权债务、劳动人事、法律纠纷、投资、知识产权以及税收等八个专题,从法律的角度进行了全方位的梳理与规范。相信这些管理经验及策略能够给那些行走在公司法律服务旅程中的律师、法务人员、管理者提供一些处理实际问题的思路和方法。

本书主要由具有丰富法律实务经验的专业人士著就。写作过程实非坦途,个中艰辛,如人饮水,冷暖自知。但所幸本套丛书的作者团队,能够在繁忙的工作中自始至终维持创作热情。在本套丛书即将付梓之际,谨向所有参与本套丛书的作者、高博隆华律师事务所、飞科艾普知识产权公司的同仁以及法律出版社的林红编辑道声感谢!

A handwritten signature in black ink, appearing to read '王逸志' (Wang Yizhi), located at the bottom right of the page.

自序

The Author's Preface

随着市场经济的多样化发展,公司作为市场主体所面临的法律纠纷越来越趋向复杂化、多样化。而实践的需求也使法律纠纷管理的研究和探讨不断被提上日程。

本书从实务出发,以公司法律纠纷管理的对象为分析目标,结合实务中发生的大量典型案例,在展示和总结现有公司常见法律纠纷的基础上,为公司法律纠纷的解决作出相应方法与策略性的提示。

虽然本书未能穷尽所有公司法律纠纷,但通过全书的阐释,将法律纠纷管理问题围绕着纠纷的解决作出了从抽象到具体,从全局到部分的探讨,为公司法律纠纷管理的实务操作及理论研究构筑了基础平台。

法律纠纷管理的目的在于对法律纠纷中解决要素作出合理的安排,但这项工作的重中之重是抓住纠纷的要点,学会分析问题、把握问题进而解决问题。因此,本书主要从公司内部法律纠纷和外部法律纠纷两个角度在综合理论的基础上以实例的方式,展示了公司法律纠纷的解决之道,为公司法律纠纷的管理提供了实务案例参考及解决方式参照。

另外,公司法律纠纷的管理并不等同于个案的解决,必须从战略上进行统筹规划,方能在纠纷解决中进退自如。故此,本书还从战略角度对法律纠纷管理中的基本要素做了归纳介绍,以便为公司法律纠纷管理人员提供实务研究的模式。片面之处虽然在所难免,但相信也会为读者提供一点解决问题的思路。

本书主要由北京市高博隆律师事务所及飞科艾普知识产权代理有限公司编辑部共同完成,具体写作人员及分工为:王正志和孙红新(第1章、第5章第一节、第6章、第7章),田美玉和李杰(第2章、第3章)、商家泉(第4章)、李瑞华(第5章第二节)。另外,本书的完成同时也得益于林红编辑和范文祥先生的大力协助,在此深表感谢。

孙红新



Contents 目 录

出版前言/1

序/1

自序/1

第一编 解读公司法律纠纷管理/1

第1章 快速通道：公司法律纠纷基本知识/3

第一节 公司法律纠纷管理对象/3

一、界定公司法律纠纷管理对象/3

二、公司法律纠纷的成因/4

第二节 公司法律纠纷管理之道/8

一、公司法律纠纷管理的价值/8

二、法律纠纷解决典型方案/11

第二编 公司内部法律纠纷管理/19

第2章 劳动人事法律纠纷管理/21

第一节 订立劳动合同法律纠纷/21

一、订立劳动合同时发生法律纠纷的类型/22

二、订立劳动合同时发生法律纠纷解决

之道/22

第二节 履行劳动合同的争议/25

一、履行劳动合同中法律纠纷的类型/25

二、履行劳动合同中法律纠纷解决之道/26

第三节 终止劳动关系的争议/32

一、终止劳动关系引发法律纠纷的类型/33

二、终止劳动关系引发法律纠纷解决之道/34

第四节 劳动合同解除后的纠纷/53

一、劳动合同解除后法律纠纷的类型/53

二、劳动合同解除后法律纠纷解决之道/54

第3章 公司股权法律纠纷管理/61

第一节 股东出资法律纠纷/62

一、股东出资瑕疵的类型/62

二、股东出资法律纠纷解决之道/63

第二节 股东股权转让法律纠纷/79

一、公司股权转让法律纠纷的类型/79

二、股权转让法律纠纷解决之道/80

第三节 公司侵犯股东权益的法律纠纷/92

一、公司侵犯股东权益的类型/92

二、公司侵犯股东权益法律纠纷解决之道/93

第四节 公司僵局诉讼/101

一、公司僵局法律纠纷的类型/102

二、公司僵局法律纠纷解决之道/103

第4章 公司高级管理人员责任法律纠纷/109

第一节 公司董事责任与纠纷管理/109

一、董事责任的含义/109

二、公司董事责任纠纷类型/110

三、董事责任形态/115

四、公司董事责任纠纷解决之道/118

第二节 公司经理责任与纠纷管理/120

一、公司经理责任纠纷类型/120

二、公司经理责任纠纷解决之道/121

第三节 公司监事责任与纠纷管理/123

一、公司监事责任纠纷类型/123

二、公司监事责任纠纷解决之道/125

第三编 公司外部法律纠纷管理/127

第5章 公司与公司之间法律纠纷管理/129

第一节 公司间合同法律纠纷管理/129

一、公司间合同法律纠纷的类型/129

二、公司间合同法律纠纷解决之道/130

第二节 公司间知识产权侵权纠纷解决之道/168

一、商标侵权纠纷及解决之道/168

二、著作权侵权纠纷及解决之道/173

三、商业秘密侵权纠纷及解决之道/179

四、专利侵权纠纷及解决之道/183

第6章 公司与行政机关法律纠纷管理/190

第一节 走进公司与政府之间法律纠纷/190

一、公司与政府间法律纠纷现状/190

二、公司与政府间法律纠纷类型/192

第二节 公司与政府间法律纠纷解决之道/193

一、可诉性法律纠纷解决之道/193

二、不可诉性行政纠纷解决之道/235

第四编 综合战略篇/241

第7章 公司法律纠纷之解决战略/243

第一节 初识公司法律纠纷解决之制度战略/244

一、公司法律纠纷解决制度战略的作用/244

二、公司法律纠纷解决制度战略的构建/245

第二节 公司法律纠纷解决之人力战
略/248

一、人员选择战略/248

二、人员培训战略/251

第三节 公司法律纠纷解决之途径战
略/252

一、通用解决途径/252

二、解决途径的战略安排/262

第四节 公司法律纠纷解决之成本战
略/266

一、把握法律纠纷成本/266

二、优化法律纠纷成本/268



第一编

解读公司法律纠纷管理



第 1 章

快速通道:公司法律纠纷基本知识

第一节 公司法律纠纷管理对象

一、界定公司法律纠纷管理对象

俗语道,工欲善其事,必先利其器。按照通说观点公司法律纠纷管理对象为公司法律纠纷。因此,作为公司管理者或法务人员,只有确切理解公司法律纠纷的含义及基本知识,才能对症下药,采取相应的防范与化解法律纠纷的策略,尽可能从源头上减少法律纠纷产生的途径,以便最大限度地化解公司经营风险。这样才能在竞争的态势下,既赢得公司发展机遇,又拓宽公司法务管理的视野。

从现状上看,法律专业人士、公司管理者等主体对公司法律纠纷存在不同的理解。一种观念认为,公司法律纠纷是指公司发起人与参与主体之间发生的,以公司法上的权利与义务为内容的纠纷。这种类型的纠纷从经济意义上,表现为一类公司参与主体不适当地扩展自身利益范围从而对其他利益参与主体造成侵害;从法律角度看,往往同时存在权利滥用和权利受侵害的现象。^①

另一种观念认为,对公司法律纠纷应做更广义的理解,即只要是

^① 谢文哲:“公司法上的纠纷与公司法上的诉”,载中国知网。

公司成立、运营至终止的过程中发生的所有以公司为对象的法律纠纷,统称为公司法律纠纷。这种理解可以囊括所有基于公司这一特定主体而引发的纠纷。

笔者在本书中所称的公司法律纠纷,其概念应做广义的理解,既包括第一种观点所称的公司内部法律纠纷,也包括公司外部法律纠纷(即公司与公司以外的自然人、法人或其他组织之间的纠纷),这样才能真正概括出公司法律纠纷的全貌。

二、公司法律纠纷的成因

公司法律纠纷产生后,不仅会困扰公司的正常运营,一旦处理不当,还可能引发更大的公司运营风险。而在法律纠纷的处理过程中,由于对法律纠纷成因的认知对纠纷的解决起着重要作用,因此,要做好法律纠纷管理工作必须先掌握法律纠纷的成因。结合实务中大量的公司案例以及处理公司内部事务的经验,笔者根据公司法律纠纷产生的根源,将公司法律纠纷分为公司内部法律纠纷和公司外部法律纠纷。为便于给公司管理者、经营者、法务人员以及公司法律专业人士提供运作的思路与防范的策略,笔者以下将分别从内外两个角度分析其成因。

(一)公司内部法律纠纷的成因

公司内部法律纠纷,是指因公司内部法律关系引发的纠纷,既包括公司发起人(股东)与公司、大股东与小股东以及管理人员与股东等因多重利益冲突而导致的法律纠纷,又包括公司员工与公司之间的法律纠纷,总公司与分公司之间的法律纠纷。

这种法律纠纷与因外部关系引发的纠纷不同之处在于,这种纠纷是因公司团体内部的制度、建构、投资、运营等方面的分配或组织失调,损害了某个机构、股东、员工、公司整体的利益等内部法律关系导致的法律纠纷。如劳务纠纷、股权纠纷、高级管理人员责任纠纷就属于常见的内部法律纠纷。

基于多年的实务经验,笔者以为这种纠纷发生的症结主要有以下几点: