



最新公司法律实务与操作指南精品丛书

ZUI XIN GONG SI FA LU SHI WU  
YU CAO ZUO ZHI AN JING PIN CHONG SHU

1

# 公司设立法务 操作全程指引

张春光 李真 编著



GONG SI SHE LI FA WU CAO ZUO QUAN CHENG ZHI YIN



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA



附赠最新公司  
法律法规光盘  
价值38元  
CD-ROM

D922. 291. 914/40D

2007



最新公司法律实务与操作指南精品丛书

ZUI XIN GONG SI FA LU SHI WU  
YU CAO ZUO ZHI AN ZHANG YIN CHONG SHU

1

# 公司设立法务 操作全程指引

张春光 李真 编著



法律出版社  
LAW PRESS · CHINA

## 图书在版编目(CIP)数据

公司设立法务操作全程指引/张春光,李真编著. —北京:法律出版社,2007. 6  
(最新公司法律实务与操作指南精品丛书)  
ISBN 978 - 7 - 5036 - 7424 - 2

I. 公… II. ①张…②李… III. 公司法—基本知识—中国 IV. D922. 291. 914

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 075646 号

©法律出版社·中国

责任编辑/林红 马珊珊

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/法律应用出版社

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/787×960毫米 1/16

印张/26.75 字数/373千

版本/2007年7月第1版

印次/2007年7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 - 7424 - 2

定价:55.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

# 导 读

本书为“最新公司法律实务与操作指南精品丛书”的《公司设立法务操作全程指引》分册,重点在于针对有限责任公司和股份有限公司设立程序中的实务问题进行了详尽的阐释和解答,分别解析了有限责任公司和股份有限公司的设立条件,具体的设立程序中,按照法定的时间顺序要求,针对发起程序、章程的制定程序、设立前置审批程序、公司名称的预先核准程序、出资和验资程序,申请设立登记程序等环节,对我国法律关于公司设立的实质要件和程序要求进行了完备的介绍,对于发起股东在公司设立程序中可能面对的风险及其预防,进行了详细的论述。

## 本书优势

1. 注重实务性与操作性。
2. 按照法律专业人士处理业务的习惯,精心安排体例结构。
3. 注重全面性与及时性。
4. 附送最新公司法律法规光盘。

## 本书关注点

1. 实务操作流程,包括:有限责任公司设立程序流程;前置审批(行政许可)的具体流程;设立有限责任公司的出资、验资流程;有限责任公司设立登记程序流程;申请公司名称预先核准的具体流程;发起设立股份有限公司的基本流程;募集设立股份有限公司的基本流程等。

2. 典型案例评析,包括:有限责任公司设立条件方面的案例,如资本不实的

公司债务,由股东承担无限连带清偿责任;公司成立后不得抽回出资;有限责任公司股东之间转让出资不需要股东会决议等;公司的投资总额、出资比例是由发起人协议还是由章程最终确定;发起人协议与公司章程的关系;股份有限公司发起人未及时履行出资而向公司承担补缴出资的责任案例;股份有限公司设立失败时全体发起人对于设立费用承担连带赔偿责任案例;募集设立股份有限公司公开募股失败的案例;章程的内容和效力风险预防案例;商标权与公司名称发生冲突时的处理案例;利用拟设立公司的名称向银行非法贷款转为出资;对工商局作出的名称预先核准决定不服提起行政诉讼案例;抽逃出资案例;出资不到位的责任承担;出具虚假验资证明需要负法律责任的案例;工商部门是否需要对错误核准登记进行赔偿案例;依据虚假资料作出的核准登记应当被撤销申请材料欠缺导致公司登记部门不予核准登记等关于有限公司和股份公司设立实务的典型案列。

3. 法律风险防范,包括:有限公司设立过程中发起人面临的风险及预防,如公司职工持股会问题,隐名投资人(隐名股东)问题,在有限责任公司设立过程中,发起人责任承担问题等;有限责任公司章程制定的风险预防,如内容和效力问题;名称预先核准成功后的风险预防,如利用拟设立公司的名称向银行非法贷款转为出资;出资、验资程序中风险预防问题,如没有按期足额缴纳出资的风险责任、虚假验资的责任承担等;股份有限公司发起人在设立过程中的法律风险与防范,如未及时履行出资而向公司承担补缴出资的责任、股份有限公司设立失败时全体发起人对于设立费用承担连带赔偿责任、对认购人的股款返还责任;股份有限公司章程制定中的法律风险及其防范;股份有限公司招股说明书编制过程中的法律风险;股份有限公司申请公开发行股票时的法律风险预防;股份有限公司召开创立大会的法律风险预防等。

4. 法律法规链接,包括:《中华人民共和国公司法》、《中华人民共和国证券法》、《中华人民共和国公司登记管理条例》、《中华人民共和国企业法人登记管理条例》、《关于企业登记管理若干问题的执行意见》、《企业名称登记管理实施办法》、《企业名称登记管理规定》、《股票发行与交易管理暂行条例》、《证券发行与承销管理办法》、《国务院对确需保留的行政审批项目设定行政许可的决定》等我国现行法上关于公司设立的重要法律法规。

## 本书读者对象

1. 处理公司相关业务的律师、法官等法律专业人士。
2. 公司企业管理人员、法律顾问与法务人员。
3. 研究公司法律实务的专家学者以及公司法专业研究生。

## 作者的话

公司设立关乎公司法律人格的获得和营业活动的开始,影响到公司设立人投资目的的实现和投资事业的发展,是公司实务中的重大问题之一。在法律层面上,有一整套完善的法律规则规范着公司设立行为,但具体到公司设立实务,存在很多实践上的问题将直接导致公司是否能够设立以及设立人的权益是否能够得到完备保护等法律风险:如果公司设立没有清晰的法律指导的话,在设立过程中就可能产生各种程序瑕疵和法律实质要件的欠缺,这些瑕疵的影响小则耽搁公司设立的时间,浪费转瞬即逝的商业机会,大则可能导致公司设立无效等问题。而反观当前法律图书市场,读者很难找到一本专门对公司设立法律问题进行系统整理和介绍的书籍。鉴于此,我们急读者之所急,精心编写此书,力图为公司设立提供全面、准确的法律指导。

本书在内容上系统全面,既包括公司设立的法律要件、程序介绍和设立中的风险及其预防,还在每节内容介绍之后穿插相关案例评析,使得读者在阅读过程中既能透彻地理解法律问题,又能在个案中体会公司设立的操作方法及应该注意的问题。在形式上,本书力求深入浅出,既解析法理,又保持一定的可读性,通过案例解析加上法律法规链接,同时还辅以图表等形象生动的表达方式,力图对公司法上关于公司设立的原理、实体要件和程序规范进行全面、准确和深入的讨论。

本书适合作为从事公司设立业务的律师、公司法律顾问等法律专业人士的业务指导资料,同时,想设立公司从而开展业务的企业家、创业者也能通过阅读此书达到了解公司设立程序、方法和要点的效果。另外,对公司设立法律问题有学习和研究兴趣的学生及其他人群亦可将本书当作参考资料之用。

# 最新公司法律实务与操作指南精品丛书

## 总 序

2005年10月27日第十届全国人大常委会第十八次会议审议通过的新《中华人民共和国公司法》，在理论和制度上都进行了大刀阔斧的改革和创新，自2006年1月1日新公司法施行以来，我国社会相关行业都在践行着这部意义重大的法律，也分享着其带来的社会成果。从这一年多公司法实施的实际效果来看，新公司法释放的能量是巨大的：取消投资限制推动了我国公司设立、并购的快速、大幅增加；对注册资本的调整极大地节约了社会资源，为公司成长提供了宽松环境；无形资产出资比例大幅度提高，更加符合国际高科技企业的发展潮流，等等。当然，由此也产生了许多新的问题，值得学术界和实务界人士的进一步总结和思考，尤其是经过一年多的实践，出现了许多生动、新型的案例，对公司法的实施、公司法理论的发展和立法的完善提出了进一步的任务和挑战。

为了更好地适用新公司法，法律出版社决定结合公司法领域出现的新特点、新问题，邀请实务界和理论界的专家，对以往陆续出版的公司法律实务书籍进行整合，重新规划，统一设计，推出“最新公司法律实务与操作指南精品丛书”。欣闻此事，我很高兴。法律出版社的这一举措，既是对我国公司法律实务多年来的经验的集中总结，也是对新法实施效果的及时反馈。丛书的作者，都具有硕士、博士学位，是公司法、经济法领域的专业人士，他们既有丰富的实践经验，也为此进行了精心的资料整合和深入探讨，提出了颇具价值的实务措施和操作指引。这对法官、律师以及公司法务人员提高

业务能力,准确地适用公司法的规定,应对各种复杂的现实问题,必将发挥重要的作用。

我相信并希望法律出版社能够继续关注公司法律实务领域的发展动态,不断充实本套丛书内容,使之成为公司法律实务界人士的常备用书。

赵旭东  
2007年6月



# 最新公司法律实务与操作指南精品丛书

## 出版说明

### 为什么要出版本套丛书?

随着我国公司法律制度的不断完善,一方面法律工作者参与公司决策和管理的范围和层次都在不断扩张;另一方面我国法制化进程的加速发展对法律专业人士的工作也提出了更高的要求 and 标准。因此,不断提高业务能力、随时汲取业务知识、勇于探索业务难点才能不断拓展业务范围,从而体现法律工作的意义和价值。

法律出版社致力于法律专业人士实务丛书的开发和出版,全力为法律专业人士提供最专业的服务,出版了一系列的法律实务类书籍,尤其在公司法律实务方面,近年来不断推出了近百种相关书籍,受到广大读者的普遍认可和好评,在相关领域积累了丰富的出版经验和作者资源。

为了更好地为公司法领域的专业人士提供更好的服务,我们在全国内对近百名律师、公司法务人员和管理人员、法官等相关人士进行了读者调查,调查内容包括该领域专业人士对需要了解的公司法律实务相关知识的重点、难点集中方向,具体办理案件和管理工作中的必备素材,阅读习惯和 workflows 等。根据此次调查和多年来的销售情况,我们选取了公司法律实务领域中读者最需要的相关选题,采取方便读者阅读和实际使用的方式安排体例,尽量涵盖读者所需的一切工作素材,邀请了实务界和理论界最著名的法律专业人士组成作者团队,联手打造了本套丛书。

本套丛书整合了法律出版社在公司法律实务指导书籍方面的出版经验

和资源并在此基础上根据最新法律规定全面予以更新升级,希望能够为广大读者提供最全面、最及时、最专业的实务指导。

### **如何更好地使用本套丛书?**

本套丛书各分册的体例统一按照实务工作的流程编排,因此前后存在一定的逻辑顺序,在使用过程中,请读者按照顺序阅读,以便能够更好地帮助您理解相关的知识和掌握技能。

当然,您如果只想了解某一工作程序中的关键问题,例如股份有限公司设立中发起人筹备会议的注意事项,您可以直接根据目录指引找到本部分,便可以了解到这一工作的具体流程、可能存在的法律风险、相关案例链接与点评以及需要使用的法律文书范本。在阅读书籍的过程中,您可以同时参照本书附送的光盘,其中包括我国现行的公司法相关法律法规,以更好地帮助您理解和适用法律。

### **编者的话**

法律出版社与本书编写团队有着紧密的合作关系,本书作者将根据我国公司法律法规的立法动态和实务工作方法的改进方向,及时更新本书的内容,从而保证本套丛书的权威性和实用性。法律的精髓在于应用,希望本套丛书能够为您的实务工作提供必备的和有益的指导。

# 目 录

## CONTENTS

第一编  
有限责任公  
司的设立——  
实务与操作  
1

### 导读 1

## 第一章 有限责任公司设立的一般理论 3

### 第一节 有限责任公司概述 3

#### 一、有限责任公司的概念 3

#### 二、有限责任公司的特征 3

##### 1. 有限责任公司的资合性和人合性 3

| 案例链接一 | 资本不实的公司债务,由股东承担无限连带  
清偿责任 4

| 案例链接二 | 公司成立后不得抽回出资 4

##### 2. 有限责任公司具有封闭性 5

| 案例链接 | 有限责任公司股东之间转让出资不需要股东  
会决议 6

##### 3. 有限责任公司设立程序简单、组织机构设置灵活 6

##### 4. 有限责任公司股东人数一般具有法定限制,股东参 加管理 6

#### 三、我国《公司法》确立的有限责任公司类型 7

| 案例链接 | 两个自然人共同设立有限责任公司,双方关于  
其中一人退股的协议是否有效 7

### 第二节 有限责任公司的设立原则和设立方式 9

一、有限责任公司的设立原则	9
二、有限责任公司的设立方式	10
第三节 有限责任公司的设立条件	11
一、股东要素	11
案例链接   股东要素达不到有限责任公司的设立条件	12
二、最低出资要素	13
三、章程要素	13
四、公司名称、组织机构要素	14
五、公司住所要素	14
案例链接   出资达不到有限责任公司的设立条件	16
第四节 有限责任公司设立的基本流程	17
一、发起人发起并签订设立协议(发起人协议)	17
二、草拟章程	18
案例链接   投资总额、出资比例由发起人协议还是由章程 最终确定	18
三、申请名称预先核准	19
四、前置审批程序	20
五、出资、验资程序	20
六、申请设立登记	20
第二章 有限责任公司设立的发起程序	22
第一节 发起人的资格和人数要求	22
一、设立有限责任公司的发起人的资格	22
二、对发起人资格的限制	23
案例链接   限制行为能力人不能作为发起人	23
第二节 对设立有限责任公司的可行性评估	24
文书范本   创建有限责任公司的可行性报告	25
第三节 制定发起人协议	27
文书范本   有限责任公司发起人协议	28

#### 第四节 有限公司设立过程中发起人面临的风险及预防 34

##### 一、公司职工持股会问题 34

| 案例链接 | 设立过程当中的风险预防之职工持股会 35

##### 二、隐名投资人(隐名股东)问题 36

| 案例链接 | 设立过程当中的风险预防之隐名股东 38

##### 三、在有限责任公司设立过程中,发起人以自己名义为拟设立公司的利益实施的民事行为以及以拟设立公司的名义实施民事行为,其后果由谁承担 39

##### 1. 发起人以自己的名义为设立公司所为的民事行为 40

| 案例链接 | 发起人以自己名义设立公司行为的责任承担 40

##### 2. 发起人以拟设立公司的名义实施设立行为 41

| 案例链接 | 发起人以拟设立公司名义实施行为的责任承担 42

##### 3. 发起人以拟设立公司的名义实施与设立公司无关的行为,其效果应如何认定 43

| 案例链接 | 为设立公司所签订的合同相应责任的承担 43

#### 第五节 一人有限责任公司设立中的特殊问题 45

##### 一、设立一人有限责任公司需要注意的《公司法》上的问题 45

##### 二、设立一人有限责任公司需要注意的税收问题 45

##### 三、设立一人有限责任公司需要注意的程序问题 45

### 第三章 有限责任公司章程的制定程序与要点 47

#### 第一节 章程制定前的准备工作 47

##### 一、了解章程的记载事项 47

##### 二、对有限责任公司章程中的机构设置部分由股东加以协商 48

### 三、公司设立协议与公司章程之间关系的实务处理 48

| 案例链接 | 发起人协议与公司章程的关系 50

## 第二节 有限责任公司章程的制定 50

一、要体现全体股东的意志 51

二、对于公司法规定的绝对必要记载事项要全面、真实地加以记载 51

三、参照工商局的范本,结合公司的自身情况制定有限责任公司的章程

| 文书范本一 | 有限责任公司章程 52

| 文书范本二 | 一人有限公司章程范本 58

| 文书范本三 | 有限责任公司章程 62

| 文书范本四 | 有限责任公司章程(深圳市工商局提供的有限责任公司章程范本) 67

## 第三节 有限责任公司章程制定的风险防范 77

一、有限责任公司章程可以自主规定的内容 78

二、有限责任公司章程在公司法的范围内作出选择性规定 78

三、有限责任公司章程在公司法规定之外作出补充规定 79

四、有限责任公司章程可以作出与公司法不同的规定 81

| 案例链接 | 章程的内容和效力问题 83

## 第四章 公司设立的前置审批程序 85

第一节 公司设立需要进行前置审批的项目 85

第二节 审批(行政许可)的具体流程 107

## 第五章 公司名称的预先核准程序 110

第一节 公司名称与名称预先核准的主管机关 110

一、我国法律法规和部门规章对名称的基本要

求	111
二、公司名称的构成	112
案例链接   商标权与公司名称权发生冲突时的处理	114
三、设立公司分支机构的特殊规定	116
四、公司名称预先核准的主管机关	116
五、工商行政管理部门对公司名称预先核准的管辖权 划分	117
第二节 申请公司名称预先核准的具体程序	119
一、公司名称预先核准的申请人	119
二、公司名称预先核准的申请方式	119
三、公司名称预先核准的申请受理程序	120
附：申请公司名称预先核准的相关文件	121
文书范本一   企业名称预先核准申请书	121
文书范本二   指定代表或共同委托代理人的证明	122
四、受理、审查、核准程序	122
五、公司名称预先核准申请成功的效力	125
案例链接   对工商局作出的名称预先核准决定不服提起 行政诉讼	125
第三节 名称预先核准成功后的风险预防	127
案例链接   利用拟设立公司的名称向银行非法贷款转为 出资	127
<b>第六章 出资、验资程序</b>	<b>129</b>
第一节 出资、验资程序	129
一、出资、验资程序的背景知识	129
二、出资、验资程序	133
案例链接   抽逃出资案例	137
三、出资形式的实务问题：土地使用权作为出资时的 权利转移及风险责任承担	138

| 文书范本 | 验资报告 140

## 第二节 出资、验资程序中风险及责任问题 143

### 一、没有按期足额缴纳出资的风险责任 143

| 案例链接一 | 出资不到位的责任承担 147

| 案例链接二 | 出资不到位的出资违约责任 148

### 二、有限责任公司股东未按期足额缴纳出资,要求其补足出资时如何计算诉讼时效期间? 149

### 三、虚假验资的责任承担 151

| 案例链接一 | 出具虚假验资证明需要负法律责任 152

| 案例链接二 | 虚假验资的法律责任 153

## 第七章 有限责任公司的设立登记程序 155

### 第一节 设立登记的主管机关和登记事项 155

#### 一、公司设立登记的主管机关 155

| 案例链接 | 工商部门是否需要对错误核准登记进行赔偿 156

#### 二、公司设立登记的登记事项 158

### 第二节 有限责任公司设立登记的程序 161

#### 一、提出申请 161

| 案例链接 | 依据虚假资料作出的核准登记应当被撤销 168

| 文书范本一 | 公司设立登记申请书 169

| 文书范本二 | 指定代表或者共同委托代理人的证明 171

#### 二、受理、审查、核准程序 172

| 案例链接 | 申请材料欠缺导致公司登记部门不予核准登记 173

| 文书范本 | 有限责任公司出资证明书 176

#### 三、分公司的设立登记 178

| 文书范本一 | 分公司设立登记申请书 179

| 文书范本二 | 指定代表或者共同委托代理人的证明 180



第二编  
股份有限公司的设立——  
实务与操作  
183

第一章 股份有限公司的设立方式与设立程序	185
第一节 股份有限公司的一般理论	185
一、股份有限公司的确定	185
二、股份有限公司的优劣势比较	186
第二节 股份有限公司的设立方式	190
一、发起设立方式	190
二、募集设立方式	192
第三节 发起设立股份有限公司的基本流程	196
一、发起人筹备会议	196
二、申请名称预先核准	198
三、制定章程	198
四、申请行业审批	199
五、发行人认购公司的全部股份	199
六、认股人缴纳出资并由验资机关验资	200
七、选举董事会和监事会	200
八、申请设立登记	200
九、公告	200
第四节 募集设立股份有限公司的基本流程	201
一、发起人筹备会议	201
二、申请名称预先核准	201
三、制定章程	202
四、申请行业审批涉及特定行业的,向审批机关申请审批	202
五、申请行业审批发起人认购公司股份	202
六、向发起人之外的其他主体募集股份	202
七、缴纳出资并验资	202
八、召开创立大会	202
九、申请设立登记	203