

公司、经理人和老板必备的工具书  
GONGSIJINGLIRENHELAOBANBIBEIDEGONGJUSHU

# 老板法律手册

梁恩来 主编

LAO BAN FA LV SHOU CE



公文包里的法律顾问

gong wen bao li de Fa lv gu wen

中国纺织出版社

D92-62  
L396.1

理人和老板必备的  
IRENHE LAOBANBIBEIDE

# 老板法律手册

梁恩来 主编

LAO BAN FA LV SHOU CE

公文包里的法律顾问

gong wen bao li de fa lv gu wen

 中国纺织出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

老板法律手册/梁恩来主编. —北京: 中国纺织出版社,  
2005.2

ISBN 7-5064-3293-5/D·0018

I. 老… II. 梁… III. 法律—中国—手册 IV. D92-62  
中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 139069 号

---

选题策划: 梅朝荣 责任编辑: 梅朝荣 责任印制: 初全贵  
副主编: 王继华 肖丽艳  
编委会: 杨昌宇 樊龙虎 林 杨 宋相涛 王 放 蔡 晶  
王 斌 张海青 杨 琴 黄敬海 马福存 刘桂芬

---

中国纺织出版社出版发行

地址: 北京东直门南大街6号 邮政编码: 100027

电话: 010-64160816 传真: 010-64168226

http: //www. c-textilep. com

E-mail: faxing @ c-textilep. com

河北三河市新科印刷厂印刷 各地新华书店经销

2005年2月第1版第1次印刷

开本: 880×1230 1/32 印张: 12.875

字数: 280千字 定价: 26.00元

---

凡购本书, 如有缺页、倒页、脱页, 由本社市场营销部调换

# 前 言

中国加入世界贸易组织以后，有中国特色的市场经济正式与全球经济融为一体。这对于中国企业来说，机会与挑战并存，微笑与眼泪同在。因为，市场经济本身就是一种优胜劣汰的资源配置手段，它的运作有一套规范的、科学的游戏规则。谁触犯了这些规则，谁可能被判出局。无论你的企业管理如何有效率，市场份额有多大，都有可能败在这些规则之下；只有运用法律手段，使企业合理利用这些规则，才能从这些规则中获利。

然而不可忽视的是：在我国企业中，由于在经营、管理一线冲锋陷阵的多是非法律专业人士，由于法律观念还不是很强，不懂法，不会用法的现象普遍存在。有法不依，违法经营的现象也时有发生，这将会严重制约企业的发展壮大。

本书正是基于维护企业合法权益，解决企业经营诸阶段的法律疑难问题的初衷而编撰。本书与市场上其他同类书籍相比有如下特点：

## （一）为公司高管、经理人和老板量身定制

本书为了帮助非法律专业人士解决日常工作、生活可能遇到的实际法律问题，采用简洁明了的体例形式，按照非法律专业人士的实际需要对内容进行分类，又从这些法律中择取易被忽视的、攸关企业发展的条文进行论述，具有高度的概括性和凝练性。同时，在每篇法律知识后都附有相关案例以加深读者的理解。本书案例是从与非法律专业人士最贴近、最相关的，能够为

非法律专业人士提供帮助和借鉴的多个案例中，精挑细选而汇成的。

## （二）自助式的法律工具集

本书从非法律专业人士经营、管理的角度出发，为非法律专业人士梳理出我国法律的基本体系和框架，并对非法律专业人士最应了解的法律知识分别做了提示和摘要，堪称非法律专业人士的法律行为指南。它不仅是基本法律常识的现用现查手册，还指引你在遇到各种法律问题时，该如何做进一步的探讨和解决，因而它应是你案头必备的法律工具书之一。

## （三）权威性的解读

本书在每一案例的后面配有专家说法，专家说法专栏详细、丰富，通过专家最为详细的解释和评论，为读者对相关法规的理解提供权威性的解读。来自不同专家的声音更为您的发展提供了法律上的帮助，解除了您的后顾之忧。

## （四）资料新颖，紧跟形势需要

本书的编写站在时代前沿，书中所选法律条文都是最近几年所颁布和修正的，有助于读者及时了解最新法律动向，有效地保护自己的权益。其中的案例也都是精选近几年的最新案例，从这些案例中我们可以吸收和借鉴其中的经验教训，前车之覆，后车之鉴。

## （五）浅显易懂，通俗生动

本书以通俗的语言介绍了基本的法律常识，使读者轻松获得运用法律武器保护公司业绩的技巧。本书编写分为三块：法规提要、实例精解、专家说法。本书在编写的时候有的是从反面来阐述案例的，有的是从正面进行分析探讨。

## （六）大量信息的集纳

本书信息量极大，法律条文的选择具有一定的概括性。本书从多部法律中选取其中与企业的发展息息相关的法律，诸如合同法、公司法、合伙法等。从基本的法律知识储备，到法律实务；从开业、经营时的法律问题及处理技巧，到聘请法律顾问这样的细节问题。所涉及的知识，基本上覆盖了读者所需要的各类法律知识。

## （七）可读性强，是老板们免费的法律顾问

本书在编写的过程中还注重了可读性。本书编写的初衷就是为读者的发展提供法律借鉴，所选法律条文大都精短，并把枯燥的法律条文与鲜活的案例结合起来，因此书中所选案例也都是发生在我们身边的真人真事，有的还为我们所熟知，读时感到有血有肉、丰富多彩；读后醍醐灌顶、意味隽永。

## （八）即时的交流与互动

为增强企业各类人员对法律知识读本的学习效果，本书特设计了交流互动栏目，聘请相关律师事务所和法律专业人士为读者

答疑，互动信箱为：

梁恩来 liangenglai@yahoo.com

仝东林 tongdonglin@sina.com

梅朝荣 meichaorong@163.com

希望通过对本书的学习，企业领导者结合自己的实际，更充分自信的拿起法律武器维护好自己的合法权益，为企业的发展保驾护航。

编 者

2005 年 1 月

## 序 一

在西方发达国家，企业和经理人都非常重视法律的作用，他们深知企业经营管理必须在法律的框架下运作，现代市场经济就是法制经济。而我国目前状况尚不尽如人意，但由于传统积习和专业壁垒的缘故，许多企业领导法律观念淡薄，以致经营管理出现不必要的麻烦，甚至因此付出了巨大的代价。

本书立足企业经营的实际情况，从业务流程角度全方位解析企业经营管理法律法规的全部要点和关键，对企业常见的法律问题作了浅显易懂的阐释。本书着重分析和论述法律策略，其目的是要让读者掌握如何有效防范和系统回避企业经营中可能出现的法律风险的手段和机制。

法律，作为一种规则是企业无法回避的，必须充分认识和适应，而作为策略，则应当认真研究和总结。所谓策略就是方法、技巧、手段、计谋、战术等，就是让自己达到目的或不让竞争对手达到目的的手段和方法。政治家需要策略、军事家需要策略，同样法律工作也需要策略。法律专业人士是市场经济的中介组织成员，自然最需要也最善于发现和运用策略，各级企业管理者和经营者同样需要法律策略和解决方案，不论是诉讼还是非诉讼，不管是收购还是反收购，都必须懂得运用策略，这样才能更游刃有余的驾驭企业，发挥更广阔的社会作用。

本书从企业常见纠纷出发，将解决法律纠纷所应掌握的法律知识加以分析、比较、概括，并以典型案例加以深化论述，使每一位读者都能顺利地掌握纠纷的关键所在，从而为正确解决纠纷

提供有力的帮助。法律是高深的，也是大众的。这套书最大的特色就是深入浅出地将各种纠纷相关问题的前前后后、方方面面讲解得一目了然，既娓娓道来，又层层递进。本书结合的大量真实的案例，通过争议双方的交锋、法官判决意见要点提示，给你强烈的现场感，让你能在真实的场景中感悟法律知识点，法律技巧的实际运用。特别是针对典型案例，将怎样对待以及如何解决相关纠纷表述得清楚到位，相信这套法律指南能够给经营者、管理者、执行者等各类非法律专业人士带来相当大的便利，并能够提升经理人个人的法律意识和法务能力。

本书是非法律专业经理人学法、知法、用法的良师益友。

美澳国际投资有限公司法律专员 路扬

## 序 二

经过 20 多年的高速发展，中国各类别、性质的企业已经完成了以填补市场空白、迅速扩张为主要内容的“量的积累阶段”，开始进入以企业全面发展为核心任务的“质的提高阶段”。在市场经济逐步完善、中国经济越来越多地融入全球经济之中、新型工业化战略积极推进等大的经济背景下，所有企业都面临着发展的机遇和挑战。市场经济是法制经济，它有它的游戏规则，只有符合它的规则，才能参与到竞争的舞台上。只有那些熟悉游戏规则的人才能游刃有余地参与竞争，才能赢得发展的空间，这应该是本书编写的初衷。

美国学者波特在《竞争战略》一书中所说：“竞争战略毫无例外地都不能忽视得到社会承认的对竞争行为制定的游戏规则。”法律，正是企业在市场竞争中所必须遵循的一种基本规则。现代企业的生存与发展面临着激烈的竞争环境。要在激烈的竞争环境中保持优势，企业便需要不仅具备经济实力、讲究经营谋略等，而且又要能够严守秩序，遵循规则。违反规则者，无论是多么有实力的企业，都将受到惩罚，甚至会被淘汰出局，从而失去参与竞争的资格。

不管是企业欲以何种经营方式寻求新的利润增长点，在中国这个法律制度还不完善的市场里，无疑会遇到许多陷阱或预想不到的问题。一个企业存在法律风险并不可怕，可怕的是企业对潜在的法律风险不自知。在企业不断发展壮大的今天，更需要良好的法制环境和熟悉法律的干练的管理者和执行者。鉴于竞争

的压力和市场的需要，企业各类非法律专业人士必须懂得法律，才能拿起法律的武器为企业的发展保驾护航，才能用自己的力量为本企业的发展开拓一片空间。而企业只有维护好自己的合法权益，营造出公平、公正法制环境，才能够理直气壮地挺直腰杆干事业。

随着中国加入 WTO，在新的形势下中国的企业必须不断加强自身的法律意识，以努力提高在国际市场竞争的能力。本书的编写正好为各类企业人士提供一个高明的法律顾问，它汇集和总结了企业在发展中所遇到的实际问题和真实案例，为企业在制定决策时提供法律上的依据和借鉴，使企业驾驭着自己的航船在波谲云诡的市场经济的海浪中游刃有余。

本书的编写力求语言简练、朴素，简而不繁，各个层次的读者在读后都应该有一些收获。本书作者长期致力于企业经营法律纠纷的办案和研究，对企业权益保护、企业规范经营提出了极具针对性的指导意见和建议，对于企业法律风险防范的研究也很有建树。相信本书将为您的企业发展助一臂之力，成为您开展各种商务活动的一份重要参考资料。

北京市金天伦律师事务所首席律师 全东林

# 目 录

## 上篇 非法律专业人士要懂的基本法律概念

|                             |        |
|-----------------------------|--------|
| <b>第一章 关于经济法</b> .....      | ( 2 )  |
| 1. 什么是经济法? .....            | ( 2 )  |
| 2. 经济法与民法的区别 .....          | ( 6 )  |
| 【实例精解】 股权置换纠纷案 .....        | ( 7 )  |
| 【专家说法】 .....                | ( 8 )  |
| <b>第二章 《商标法》</b> .....      | ( 9 )  |
| 1. 什么是商标和商标权、商标法? .....     | ( 9 )  |
| 【法规提要】 .....                | ( 9 )  |
| 【实例精解】 注册商标的专用权案 .....      | ( 11 ) |
| 【专家说法】 .....                | ( 12 ) |
| 2. 我国商标注册的条件主要是什么? .....    | ( 13 ) |
| 【法规提要】 .....                | ( 13 ) |
| 【实例精解】 “美国光学” 申请商标注册案 ..... | ( 15 ) |
| 【专家说法】 .....                | ( 16 ) |
| 3. 什么是冒充注册商标? .....         | ( 17 ) |
| 【法规提要】 .....                | ( 17 ) |
| 【实例精解】 Q 公司冒充注册商标案 .....    | ( 17 ) |
| 【专家说法】 .....                | ( 18 ) |

|                                |      |
|--------------------------------|------|
| 4. 怎么认定驰名商标? .....             | (19) |
| 【法规提要】 .....                   | (19) |
| 【实例精解】“B”商标的侵权案 .....          | (21) |
| 【专家说法】 .....                   | (22) |
| 5. 商标注册的程序 .....               | (23) |
| 【法规提要】 .....                   | (23) |
| 【实例精解】“W”商标的申请注册 .....         | (27) |
| 【专家说法】 .....                   | (27) |
| 第三章 《专利法》 .....                | (30) |
| 1. 专利包括哪些内容? .....             | (30) |
| 【法规提要】 .....                   | (31) |
| 【实例精解】是专利还是科学发现? .....         | (31) |
| 【专家说法】 .....                   | (33) |
| 【法规提要】 .....                   | (34) |
| 【实例精解】“XT 插板”的实用新型专利权纠纷案 ..... | (35) |
| 【专家说法】 .....                   | (35) |
| 【法规提要】 .....                   | (38) |
| 【实例精解】外观设计专利侵害案 .....          | (39) |
| 【专家说法】 .....                   | (40) |
| 2. 应该由谁提出专利申请? .....           | (40) |
| 【法规提要】 .....                   | (40) |
| 【实例精解】专利申请权纠纷案 .....           | (42) |
| 【专家说法】 .....                   | (43) |
| 3. 怎么判断新颖性呢? .....             | (45) |
| 【法规提要】 .....                   | (45) |

|                               |      |
|-------------------------------|------|
| 【实例精解】A型联合作业设备实用新型专利申请案 ..... | (46) |
| 【专家说法】 .....                  | (48) |
| 4. 申请专利的程序 .....              | (50) |
| 【法规提要】 .....                  | (50) |
| 【实例精解】L产品的外观设计专利申请 .....      | (59) |
| 【专家说法】 .....                  | (61) |
| <b>第四章 《反不正当竞争法》</b> .....    | (66) |
| 1. 什么是不正当竞争行为? .....          | (66) |
| 【法规提要】 .....                  | (66) |
| 【实例精解】“吉瑞”商标的不正当竞争纠纷案 .....   | (69) |
| 【专家说法】 .....                  | (73) |
| 2. 受到不正当竞争行为侵害时, 应该怎么办? ..... | (73) |
| 【法规提要】 .....                  | (73) |
| 【实例精解】商标专用权侵害案 .....          | (76) |
| 【专家说法】 .....                  | (79) |
| <b>第五章 《合同法》</b> .....        | (80) |
| 1. 合同与合同法 .....               | (80) |
| 【法规提要】 .....                  | (80) |
| 【实例精解】益物权抵押合同纠纷案 .....        | (81) |
| 【专家说法】 .....                  | (83) |
| 2. 合同的订立 .....                | (85) |
| 【法规提要】 .....                  | (85) |
| 【实例精解】口头合同引起的纠纷 .....         | (90) |
| 【专家说法】 .....                  | (91) |

|                             |       |
|-----------------------------|-------|
| 3. 合同的效力 .....              | (92)  |
| 【法规提要】 .....                | (92)  |
| 【实例精解】一份从签订之日起即为无效的合同 ..... | (95)  |
| 【专家说法】 .....                | (97)  |
| <b>第六章 《劳动法》</b> .....      | (101) |
| 1. 劳动合同 .....               | (101) |
| 【法规提要】 .....                | (101) |
| 【实例精解】他该不该享有工伤待遇? .....     | (107) |
| 【专家说法】 .....                | (110) |
| 2. 劳动争议 .....               | (112) |
| 【法规提要】 .....                | (112) |
| 【实例精解】工伤保险待遇争议案 .....       | (120) |
| 【专家说法】 .....                | (123) |

## 中篇 公司开张时要注意的法律问题

|                          |       |
|--------------------------|-------|
| <b>第一章 了解《企业法》</b> ..... | (126) |
| 【法规提要】 .....             | (126) |
| 【实例精解】吃里爬外，法律不容 .....    | (128) |
| 【专家说法】 .....             | (130) |
| <b>第二章 了解《公司法》</b> ..... | (134) |
| 【法规提要】 .....             | (136) |
| 【实例精解】股东利益怎能侵害? .....    | (139) |
| 【专家说法】 .....             | (140) |
| <b>第三章 法人的种类</b> .....   | (145) |

|                                       |              |
|---------------------------------------|--------------|
| 【法规提要】 .....                          | (145)        |
| 【实例精解】 主管单位是否对所属企业债务承担<br>民事责任? ..... | (146)        |
| 【专家说法】 .....                          | (147)        |
| <b>第四章 法人代表和法定代表人不是一回事 .....</b>      | <b>(148)</b> |
| 1. 法人特征 .....                         | (149)        |
| 2. 法人的分类 .....                        | (150)        |
| 【法规提要】 .....                          | (151)        |
| 【实例精解】 法定代表人变了, 合同仍有效 .....           | (152)        |
| 【专家说法】 .....                          | (152)        |
| <b>第五章 合伙企业要注意什么? .....</b>           | <b>(154)</b> |
| 1. 哪些人可以成为合伙人? .....                  | (154)        |
| 【法规提要】 .....                          | (154)        |
| 【实例精解】 如此合伙 .....                     | (155)        |
| 【专家说法】 .....                          | (155)        |
| 2. 合伙协议 .....                         | (156)        |
| 【法规提要】 .....                          | (156)        |
| 【实例精解】 合伙纠纷案 .....                    | (158)        |
| 【专家说法】 .....                          | (163)        |
| 3. 合伙人的出资 .....                       | (164)        |
| 【法规提要】 .....                          | (164)        |
| 【实例精解】 合伙企业的出资方式 .....                | (164)        |
| 【专家说法】 .....                          | (165)        |
| 4. 合伙企业的财产 .....                      | (165)        |
| 【法规提要】 .....                          | (165)        |

- 【实例精解】 合伙企业的份额这样转让对不对? ..... (167)
- 【专家说法】 ..... (167)
5. 合伙企业的事务执行 ..... (169)
- 【法规提要】 ..... (169)
- 【实例精解】 合伙事务执行方式的选择 ..... (171)
- 【专家说法】 ..... (171)
6. 债权人可以找已经退伙的合伙人承担债务吗? ..... (172)
- 【法规提要】 ..... (172)
- 【实例精解】 合伙期间的债务纠纷案 ..... (173)
- 【专家说法】 ..... (174)
7. 债权人可以直接执行合伙人在合伙企业中的财产以清偿其个人债务吗? ..... (176)
- 【法规提要】 ..... (176)
- 【实例精解】 债权人能否代为行使该合伙人在合伙企业中的权利? ..... (176)
- 【专家说法】 ..... (177)
8. 合伙人被强制除名可以到法院起诉吗? ..... (178)
- 【法规提要】 ..... (178)
- 【实例精解】 这样除名合不合法? ..... (178)
- 【专家说法】 ..... (179)
9. 解散和清算 ..... (180)
- 【法规提要】 ..... (180)
- 【实例精解】 借款是个人债务还是合伙企业债务? ..... (182)
- 【专家说法】 ..... (182)