

私营公司 法律顾问

解决纠纷、自我保护法律知识现用现查

THE INDIVIDUAL
COMPANY
COUNSELOR



中国档案出版社

私营公司法律顾问

杨帆 编著

中国档案出版社

责任编辑:李珂

封面设计:北京中子画艺术设计

图书在版编目(CIP)数据

私营公司法律顾问/杨帆编著. - 北京:中国档案出版社,
2002.8

ISBN 7-80166-230-X

I. 私… II. 杨… III. 私营企业-企业法-中国-问答
IV. D922.291.915

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 056757 号

SIYING GONGSI FALU GUWEN

出版/中国档案出版社(北京市西城区丰盛胡同 21 号)

发行/中国档案出版社

印刷/北京师范大学印刷厂

规格/850×1168 1/32 印张/16 字数 350 千字

版次/2002 年 8 月第 1 版 2002 年 8 月第 1 次印刷

印数/3000 册

定价/28.00 元



前 言

前
言

据统计,我国的私营公司的数量 2002 年已首次超过国营企业的数量。私营公司的发展和壮大,标志着在我国现行的经济生活中,私营公司正在发挥着前所未有的巨大影响力,它的迅速崛起,不仅带动了社会经济的高速发展,而且正在逐渐影响到我们生活的各个方面。当然,作为没有国家和集体背景的民营经济成份,私营公司在发展中,也遭遇到这样或那样的问题,这其中尤以法律纠纷最为常见,而如何合理合法地运用法律手段解决企业发展中的困扰,维护私营公司的正当权益与合法地位,是许多私营公司业主最为紧迫的问题。为了帮助广大私营企业主了解、掌握必要的法律知识和手段,有效地运用法律武器,我们编写了这本《私营公司法律顾问》一书,相信对广大私营公司工作人员会有所帮助。

毫无疑问,私营公司的发展走过了一条漫长而曲折的道路。早期的私营企业主凭藉机敏睿智的经商天赋和渴望追求财富的开拓冒险精神,不甘平庸寂寞,藐视陈腐的世俗和浅陋的偏见,毅然投身商海,几经挫折,碰壁和失败,其中的甘苦和沉浮,激励他们以“草莽英雄”的无畏气概,风风火火闯世界,堂堂正正做商人。如果说,早期的私营公司经营者的成功靠的是他们与众不同的勇气和魄力的话,那么,今天的私营企业主则在经营运作过程中融入了更多的理性和思考,他们已经意识到在一个健全的法制社会中,作为一个企业家,必须学法、知法、懂法、用法,以严谨和科学的态度去经营管理,以法制的思想和意识去约束管

理员工。为此,我们以私营公司的创建、注册、用人、管理、广告发布、产品质量、市场营销、纳税理财、债权纠纷、商贸信贷、法律服务、私有财产保护等过程与环节为主线,围绕着私营企业主所必须运用的法律常识及基本权利,从私营公司管理者的角度出发,对私营公司经营中三百余个常见的法律问题进行了深入浅出的详细解答,其中既有发生在人们身边的生动事例,又有见诸于报端影视的典型案件;既有私营公司领导所关心的普遍性问题,又有不为人们所察觉但却十分重要的个性化问题。本书语言通俗易懂,答案权威而准确,是一部专为私营公司经营编写法律工具书,无疑将会受到广大读者的喜爱和欢迎。

总之,《私营公司法律顾问》一书的出版,不啻是为私企老总们开设了一堂生动而系统的法律常识课,也可以作为私企经营者打官司、解难题的法律指南。值得指出的是,本书由多位从事法律事务多年,具有丰富为私营公司提供法律服务的著名律师担纲编写,极具法律权威性和准确性。书中对私营公司所涉及的法律问题,做出全面、透彻、详尽的分析和解释,并采用问答的方式,针对目前私营公司经常遇到的法律问题,引用法律、法规的条款,逐一进行阐释,并结合实际案例,做出分析解答。它不仅是私企老总案头必备法律指南工具书,而且还是从事私企工作各行各业人士,学习了解私企法律问题的具有参考价值的工具书。

目 录

目

录

第一章 如何注册登记私营公司

第一节 私营公司的类型	1
私营公司的概念	1
私营公司的种类	2
个人独资企业	3
股份有限公司	4
有限责任公司	5
第二节 有关私营公司的法律法规	6
从事私营公司有哪些规定	6
有限责任公司章程的有关内容	7
股份有限公司章程如何制定	8
制定公司章程的范围	9
《公司法》对公司的有关限制	12
第三节 公司登记管辖、注册条件	13
公司登记注册需注意的问题	13
私营公司申请登记程序	14
私营公司开业登记的必备条件	15
私营企业登记的特殊规定	16
私营公司设立的必备条件	20



第四节 公司注册种类、程序	22
公司申请开业登记条件	22
私营公司注册种类	25
私营公司注册程序	27
私营公司开业登记注册的提交文件	29

第二章 怎样制定私营公司制度

第一节 有关《公司法》	37
我国第一部《公司法》何时颁布	37
《公司法》的五个基本特点	38
如何区分公司与其他企业	40
公司经理人的法律地位	43
法律对公司董事、监事的要求	43
如何贯彻调整股东权益的原则	44
私营公司规章制度的制定	46
第二节 私营公司财产的处置	47
公司分立如何处置财产	47
发起人可用怎样的财产出资	47
董事能否自营与公司相同的业务	48
第三节 公司资本的变化	49
公司资本减少、增加如何处置	49
独资企业投资人家庭财产的关系	50

第三章 法人资格有哪些条件

第一节 法人	59
什么是法人	59
法定代表人	60

第二节 企业法人	60
什么是企业法人	60
企业法人的法定代表人	61
企业法定代表人应具备什么条件	61
哪些人不能做企业的法定代表人	62
第三节 法人的法定义务	63
公司董事和经理的法定义务	63
企业法人的登记管理	65
经理违反公司法应当追究的法律责任	72

第四章 产品质量的检查监督

第一节 产品质量的检查	81
何为产品质量检验制度	81
产品致害责任的认定	82
免除产品致害责任的情形	82
第二节 违反《产品质量法》的责任	83
合同中质量约定不明确怎么办	83
对妨碍监管人员工作的处罚	83
生产销售不符合国家标准商品的法律责任	85
第三节 产品质量纠纷应承担的责任	86
哪些产品质量违法行为应当承担刑事责任	86
当事人不服行政处罚的可以提起诉讼吗	88
第四节 提高质量与打假的关系	89
当事人对行政处罚不服怎么办	89
打假有何新举措	90

第五章 销售服务与消费争议

第一节 经营者的责任和义务	93
---------------------	----

经营者有哪些义务	93
经营者怎样接受监督	94
经营者对商品和服务的定价依据	95
经营者是否有义务出具购货发票	95
第二节 经营者应承担的责任	96
经营者在什么情况下应承担民事责任	96
经营者在什么情况下应承担行政责任	97
经营者在什么情况下应负刑事责任	99
经营者承担民事责任的具体方式	99
第三节 经营者对消费者的赔偿	100
在展销会上购物受损向谁索赔	100
在承租柜台上购物受损向谁索赔	101
用他人执照违法经营造成损害如何赔偿	101
第四节 消费争议与解决途径	102
保护消费者的法律有哪些	102
消费者权益保护法的适用范围	103
消费者权益受侵害由谁承担赔偿责任	104
消费争议有哪些解决途径	105
侵害消费者合法权益应承担哪些民事责任	106
超市遗失顾客寄存的手提包怎么办	108
为他人管理事务可以索取费用吗	109
违反邮购约定应承担什么责任	110

第六章 怎样签订各类合同

第一节 《合同法》的基本原则	113
我国《合同法》修订时间及方法	113
新《合同法》的基本原则有哪些	114



合同的主要内容是什么	116	
订立合同的步骤	117	
合同条款如何确定	117	
合同何时成立和生效	118	
抗辩权的分类及概念	122	
什么样的合同无效? 什么样的合同可以撤销	123	目
当事人应如何履行合同	124	
因不可抗力不能履行合同怎么办	125	
什么是撤销权? 经理人如何行使撤销权	127	录
什么是代位权? 经理人如何行使代位权	128	
《合同法》对违约责任如何规定	129	
第二节 怎样签订租赁合同	129	
什么是财产租赁合同	129	
财产租赁合同的内容有哪些	130	
财产租赁合同公证	131	
申请办理租赁合同公证	131	
办理租赁合同公证应注意的问题	132	
第三节 签订经济合同	133	
经济合同的特征是什么	133	
经济合同的种类有哪些	135	
经济合同的条款有哪些	137	
订立经济合同的基本要领	140	
签订经济合同	140	
履行经济合同	142	
经济合同的履行原则	143	
违反经济合同的责任	144	
第四节 签订承包合同	146	
建设工程承包合同	146	



加工承揽合同·····	147
货物运输合同·····	148
联营合同·····	149
帮助建厂合同·····	149
购销合同·····	149
供用电合同·····	150
仓储保管合同·····	151
财产保险合同·····	152
借款合同·····	153
科技协作合同·····	153

第七章 如何解决合同纠纷

第一节 合同纠纷的种类·····	155
部分或全部无效经济合同·····	155
履行无效的经济合同·····	156
非法签订的无效经济合同·····	157
代订的无效经济合同·····	157
违反社会公益的无效经济合同·····	157
第二节 代理合同纠纷的解决·····	158
经济合同纠纷的处理方式·····	158
处理主管部门代订合同引起的纠纷·····	160
处理无权代理引起的合同纠纷·····	160
处理转托代理引起的合同纠纷·····	161
因挂靠关系引起的代理纠纷·····	161
借用合同专用章引起的纠纷·····	161
第三节 其他合同纠纷的解决·····	162
处理担保争议涉及的合同纠纷·····	162
处理合同性质不清产生的纠纷·····	163



处理误解合同履行标的的纠纷·····	164
处理合同数量笔误引起的纠纷·····	164
处理缺少标的条款引起的纠纷·····	165
处理质量分歧引起的纠纷·····	166
处理标的价款引起的纠纷·····	167
处理经济合同履行引起的纠纷·····	168
第四节 合同违约应负的赔偿责任·····	169
一方违约可以终止合同吗·····	169
不按合同规定终止合同应负赔偿责任·····	169
按合同规定终止合同不负赔偿责任·····	169
一方不按合同履行应付对方违约金吗·····	170
承揽合同没达到质量标准是否承担责任·····	171
能否将承包的建设工程转包·····	171
定金可以超过主合同标的额的 20% 吗·····	172
合同未经公证是否有效·····	173

第八章 劳动纠纷与仲裁

第一节 劳动工资的发放·····	187
如何支付劳动者工资·····	187
什么情况可代扣劳动者工资·····	188
给用人单位造成损失可以扣工资吗·····	189
公司效益不佳可以不发工资吗·····	189
第二节 工伤裁定与解决办法·····	190
职工在哪些情况下应认定为工伤·····	190
职工在哪些情况下不应认定为工伤·····	192
职工因工死亡应享有哪些待遇·····	193
职工因公外出意外失踪是否认定为工伤·····	193
职工因公外出意外失踪待遇如何·····	194

关于劳动合同中的“工伤自理”	194
第三节 职工劳动待遇的有关规定	195
医疗保险制度统筹缴费比例如何确定	195
如何保证生产安全和职工健康	196
失业保险待遇包括哪些内容	197
劳动者享受的失业保险金作何用途	198
第四节 劳动纠纷与仲裁	199
每周工作 6 天算不算加班	199
每日工作 10 小时,每周工作 5 天行不行	200
公司解除劳动合同的情况有哪些	201
公司解除无过错方的劳动合同对吗	202
当事人被逮捕后解除劳动合同行吗	203
被依法追究刑事责任可以解除劳动合同吗	203
怎样理解劳动合同的终止	204
公司能否向劳动者收取定金、保证金和身份证	205
私营公司的劳动争议有哪些	206
私营公司发生劳动争议应怎样处理	207
怎样处理解除劳动合同引起的争议	208
怎样处理因终止合同要求补偿的争议	208
劳动仲裁裁决书生效后必须执行吗	209
在规定时间内无法结案可以中止审理吗	210
公司要求富余人员辞职是否合法	210
劳动争议怎样申请仲裁	212
劳动争议仲裁处理程序有哪些	213

第九章 依法有序参与市场竞争

第一节 不正当竞争的几种行为	219
不正当竞争的表现	219



从事交易可以假冒他人商标吗·····	221
仿冒他人公司名称是违法行为·····	222
仿冒知名商品名称、包装、装潢的行为·····	223
第二节 侵犯商业秘密的表现形式·····	225
哪些属于侵犯商业秘密行为·····	225
侵犯商业秘密的行为的处罚·····	227
第三节 商业活动中的几种不正当竞争·····	227
什么是压价排挤竞争对手行为·····	227
串通投标扰乱竞争·····	228
餐饮、修理业不正当价格行为·····	230
什么是不正当贱卖行为·····	230
第四节 不正当竞争应承担的法律责任·····	231
业主应抵制同行不正当竞争行为·····	231
虚假宣传行为应承担什么法律责任·····	232
公司怎样对商业贿赂追究法律责任·····	234
违反《反不正当竞争法》应承担的责任·····	235

第十章 商业广告监督与管理

第一节 广告审批程序·····	237
广告审批应遵循的程序·····	237
怎样申请设立广告分公司·····	238
如何申请跨省临时广告经营·····	239
第二节 广告的监督·····	240
广告中不应出现的侵权行为·····	240
广告经营和发布者应尽的义务·····	242
关于户外广告的有关规定·····	244
怎样签订广告合同·····	246

第三节 对虚假广告的管理	249
对利用广告做虚假宣传的有关规定	249
对广告客户出具虚假证明的有何规定	251
对使用非法广告经营许可证的处罚	251
第四节 利用广告违法应承担的责任	251
《广告法》对药品和医疗器械广告有何要求	251
《广告法》对烟草、食品、酒类广告的要求	253
发布虚假广告应承担的民事责任	254
发布虚假广告应承担的法律责任	256

第十一章 保护知识产权

第一节 商标注册权应注意的问题	259
刊物名称可否作为商标注册	259
能否将他人注册商标当字号	261
对类似商品和近似商标该如何认证	262
商标权的终止是指什么	262
第二节 商标权的转让	264
公司之间的商标转让	264
商标转让合同的签订	265
商标转让注册应履行的申请手续	269
商标转让协议的有效性	272
第三节 利用商标侵权的几种形式	273
非同种商品使用他人商标侵权	273
销售他人废次商标标识是否侵权	274
销售假冒注册商标商品如何处罚	275
改变注册商标外观造成的侵权	276
违反商标转让合同构成侵权行为	277



第四节 依法保护知识产权	279
谁能享有申请注册商标的优先权	279
软件公司如何保护合法权益	280
专利纠纷案件如何确定被告	281
擅自使用他人商标标识导致的行政处罚	281

第十二章 工商税务的管理

目

第一节 申报纳税	285
纳税申报的程序	285
私营公司的几种主要税种	286
财产税	288
印花税	289
契 税	291
第二节 企业所得税的有关内容	291
企业所得税	291
企业所得税应纳税额	292
企业所得税的课税对象	294
企业所得税的减、免税规定	294
企业所得税纳税地址	294
企业所得税征收方式	294
企业所得税纳税人	295
企业所得税税率	295
企业所得税会计处理方法规定	295
第三节 其他几种税的缴纳方式	299
经营房地产如何缴纳营业税	299
工程分包或转包怎样确定营业额	299
个人承包经营怎样缴纳个人所得税	300

录

承包、承租经营如何交税	301
怎样计算生产、经营所得应纳税额	301
个体工商户怎样缴纳生产经营所得税	301
从事种植、养殖、饲养业如何交纳个人所得税	302
第四节 偷税和避税	302
什么是偷税	302
什么是抗税	303
骗税行为的处罚	303
纳税人的欠税行为处罚	304
避税的积极意义	304
避税的消极意义	306
公司避税与反避税的特点	307
转移定价避税法	307
存货计价避税法	308
折旧计算避税法	309
费用分摊避税法	309
技术改造时机选择避税法	310
筹资避税法	310
租赁避税法	311

第十三章 债务纠纷的处理

第一节 债的担保	317
导致债发生的情况	317
什么是保证	318
什么是抵押	319
什么是定金	320
什么是留置权	321
什么是违约金	322