

企业经营中的 **法律安全** 研判及对策

企业管理人员及其法律顾问必读书

● 吕景胜 著



290.4



中国经济出版社
www.economyph.com

D922.290.4
L93C

企业经营中的 法律安全研判及对策

——企业管理人员及其法律顾问必读书

吕景胜 著

中国经济出版社

图书在版编目(CIP)数据

企业经营中的法律安全研判及对策/吕景胜著. - 北京:中国经济出版社, 2003.1

ISBN 7-5017-5706-2

I. 企… II. 吕… III. 企业法 - 基本知识 - 中国
IV. D922.291.91

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 061697 号

责任编辑:毛增余(010-68319287;maozengyu@sohu.com)

企业经营中的法律安全研判及对策

——企业管理人员及其法律顾问必读书

作 者 吕景胜 著
出 版 中国经济出版社
地 址 北京市百万庄北街 3 号
邮 编 100037
印 刷 北京银祥印刷厂
发 行 新华书店总经销
开 本 850×1168 1/32
印 张 10
字 数 188 千字
版 次 2003 年 1 月第 1 版 2003 年 1 月第 1 次印刷
印 数 5000 册
书 号 ISBN 7-5017-5706-2/F·4577
定 价 19.80 元

前 言

我们提出“企业经营中的法律安全”这一概念，是针对企业在经营和交易中常常因疏于法律常识而导致企业陷于高风险的法律隐患这种现象的。这种法律上的安全隐患会给企业经营带来致命损害和惨痛教训。企业经营中常见的法律上的安全隐患有：投资前不作法律可行性论证，合同诈骗，应收账款拖欠，债务纠纷，盲目担保，轻率抵押，不能识别保险单和票据真伪，疏于防范信用证风险，不注意保护企业商标、专利、商业秘密等工业产权，劳动纠纷中败诉，不正当竞争中败诉等等。

任何企业为立足于市场首先要考虑的是如何创造利润，但在考虑和追求利润的同时，企业管理人员也不应忘记在目前交易环境、信用环境、法制环境有待完善的市场经济条件下，防范交易风险，追求交易安全对企业经营管理有着举足轻重的意义。否则，上述法律安全隐患给企业造成的经济纠纷、债务拖欠会给企业经营带来

釜底抽薪的致命一击，一笔债务、一场官司断送一个蒸蒸日上的企业也并不是危言耸听。

本书独特的定位在于，作者在多年 MBA 教学实践、律师实务、企业法律顾问咨询的基础上，深感企业疏于法律常识给经营带来的巨大损失，针对企业经营管理的需求，为提高企业经营管理防范交易风险，提高交易效益，掌握交易规则，规范经营，作者选取组合了与企业经营密切相关的法律问题，结合企业管理实践，总结以往企业经营中存在的诸多法律误区和盲点给企业造成重大损失的惨痛教训，重点阐述了与企业经营有关的实用的经济法（商法）规则、法律程序和法学知识。

本书的特点在于，不搞不切实际抽象的学术演绎、学理分析，而是紧密结合企业管理实践，结合案例，以案释法，突出实务，总结教训。可以说这是一本专为企业经营管理人员所写的借前车之鉴以警示后人的实用经济法（商法）专著。作者衷心希望本书对企业防范经营风险，提高交易效益有所裨益。

吕景胜

2002 年 12 月 21 日

于中国人民大学商学院

目 录

第一章 公司法

第一节 公司形式及法律责任	(1)
一、公司形式	(1)
二、法律责任	(3)
第二节 企业投资法律安全研判应牢记的要点	(5)
一、注意出资财产评估的真实性、合法性	(5)
二、论证出资财产的法律可行性	(6)
三、企业开办企业的债务承担	(9)
四、假注资引来真债务	(10)
五、兼并、收购别人要弄清债务黑洞	(11)
六、公司不能向无限责任实体投资	(12)

第二章 合同法总论

第一节 合同法概述	(14)
一、订立合同的法律准备	(14)

二、完善合同条款	(20)
第二节 合同订立与履行	(23)
一、代理权	(23)
二、行使质量异议权不可擅自处分货物	(25)
三、合同抗辩	(25)
四、货物风险转移	(26)
五、合同变更可作为诈骗手段	(27)
六、合同管理	(29)
七、实施全程信用风险控制	(36)
 第三章 合同法分论	
第一节 租赁合同	(40)
一、财产租赁合同的基本概念	(40)
二、租赁合同双方当事人的权利义务	(41)
三、订立财产租赁合同法律安全研判 应牢记的要点	(43)
四、租赁合同的履行	(45)
第二节 承揽合同	(48)
一、承揽合同的基本概念	(48)
二、承揽合同双方当事人的权利义务	(49)
三、订立加工承揽合同法律安全研判应牢记的 要点	(55)

第三节 建筑工程承包合同	(56)
一、建设工程承包合同的基本概念	(56)
二、建设工程合同双方当事人的权利义务	(58)
三、订立工程承包合同法律安全研判的要点	(60)

第四章 担保法

第一节 保证	(68)
一、保证及保证合同	(68)
二、寻找可靠的保证人	(71)
三、两种保证责任	(73)
四、保证人有过错仍承担部分保证责任	(75)
五、防串通骗保	(76)
六、对外担保应集体决策	(76)
第二节 抵押	(77)
一、抵押及抵押权	(77)
二、抵押的效力	(80)
三、抵押登记	(82)
四、抵押权与租赁权冲突	(84)
五、流质契约违法及抵押权的实现	(85)
六、抵押物、质物的保管义务	(86)
七、抵押物、质物变现的风险	(86)
八、最高额抵押	(87)

第三节 质押	(88)
一、动产质押	(88)
二、权利质押	(90)
三、质押中质物应转移占有	(91)
四、股票出质	(91)
五、质物不可轻易返还	(92)
六、质押与抵押竞合	(93)
七、质押与留置竞合	(95)
八、动产出质的善意取得	(97)
第五章 商标法	
第一节 商标及商标法概述	(101)
一、商标的概念、分类及价值	(101)
二、商标权法律特征	(104)
第二节 商标注册	(106)
一、注册原则	(106)
二、商标注册程序	(107)
第三节 商标合同	(110)
一、商标转让合同	(110)
二、商标使用许可合同	(114)
第四节 企业商标保护与管理中的法律安全的 研判与对策	(119)

一、商标占位防抢注及续展	(120)
二、装潢不要冲淡商标	(121)
三、商标入股应约定使用	(122)
四、国际贸易论证商标合法性	(123)
五、商标管理与保护的基础	(124)

第六章 专利法

第一节 专利法概述	(126)
一、专利及专利权	(126)
二、专利的客体	(127)
三、专利的主体	(131)
四、专利的实施	(132)
第二节 专利的授予	(134)
一、授予专利的条件	(134)
二、专利的申请	(138)
第三节 专利合同	(142)
一、专利申请权转让合同	(142)
二、专利权转让合同	(145)
三、专利实施许可合同	(147)
第四节 企业专利保护与管理中的法律安全	
的研判与对策	(151)
一、加强职务技术成果保护	(152)

二、确保新颖性	(152)
三、专利的提出	(154)
四、开发新产品应作专利检索	(155)
五、技术引进中的专利问题	(157)
六、防止专利转让和许可中的欺诈	(158)

第七章 房地产法

第一节 房地产权属登记	(160)
一、土地产权登记	(160)
二、房屋产权登记	(162)
三、房地产权属证书	(163)
第二节 房地产转让	(165)
一、房地产转让程序	(166)
二、房地产转让合同	(167)
三、房地产买卖法律安全研判应牢记的要点	(168)
第三节 房地产租赁	(173)
一、房地产租赁主体的权利义务	(174)
二、房屋租赁合同法律安全研判应牢记的要点	(176)
第四节 房地产抵押	(179)
一、房地产抵押合同	(179)
二、房地产抵押法律安全研判应牢记的要点	(180)
第五节 土地使用权出让合同	(184)

一、土地使用权出让的含义	(184)
二、土地使用权出让的方式	(185)
三、土地使用权出让的程序	(187)
四、土地使用权出让的审批权限	(190)
五、土地使用权出让合同法律安全研判应牢记的 要点	(191)
第六节 土地使用权转让合同	(192)
一、土地使用权转让合同的概念及法律特征	(192)
二、土地使用权转让合同成立条件	(197)
三、土地使用权转让合同存在的法律安全问题 及对策	(200)
 第八章 票据法	
第一节 票据权利的转让方式	(206)
一、票据权利转移的性质	(206)
二、票据权利转移的方式	(208)
第二节 票据背书	(212)
一、票据背书禁止的概念	(212)
二、背书人或出票人对票据背书的限制	(215)
第三节 票据抗辩	(219)
一、对抗不特定债权人抗辩的法定事由	(219)
二、对特定债权人抗辩的法定事由	(222)

三、票据抗辩的限制	(224)
-----------------	-------

第四节 企业使用票据结算法律安全研判

应牢记的要点	(226)
一、应对票据的外在形式进行审查	(227)
二、应对持票人或转让人作适当的实质性审查	(227)
三、要审查背书是否连续，是否禁止背书	(229)
四、要审查该票据是否已被公示催告	(230)

第九章 保险法

第一节 保险合同	(232)
----------------	-------

一、保险合同的概念	(232)
二、保险合同条款	(234)
三、保险合同的成立与生效	(237)

第二节 企业财产投保法律安全研判应牢记的

要点	(241)
一、如实告之义务	(241)
二、迟交保费遭拒赔	(242)
三、危险增加的通知义务	(244)
四、转让投保财产要经保方同意	(245)
五、加强管理，避免除外责任	(245)
六、多投保并不多获赔	(246)
七、为职工投保人身险应合法有效	(247)

八、识别保单真伪，谨防骗保	(248)
---------------------	-------

第十章 劳动法

第一节 订立劳动合同时的合同条款违法	(251)
第二节 履行劳动合同时企业违约	(254)
第三节 解除劳动合同时企业应避免的法律 安全隐患	(258)

第十一章 反不正当竞争法

第一节 不正当竞争行为	(263)
一、不正当竞争行为的概念	(264)
二、不正当竞争行为的构成	(265)
第二节 商业诽谤	(267)
一、捏造虚伪事实	(268)
二、对比性广告	(272)
第三节 企业商业秘密保护	(274)
一、商业秘密的概念	(274)
二、国际潮流引领竞争情报战	(275)
三、技术先进窃密无所不能	(276)
四、电脑窃密，家贼难防	(277)
五、乔装打扮得来全不费功夫	(277)
六、敏感场所：商秘争夺主战场	(279)

七、管理不严，自泄商业秘密	(280)
八、保护商业秘密对策	(281)

第十二章 信用证法律问题

第一节 信用证概念及法律程序	(285)
一、信用证概念	(285)
二、信用证法律程序	(287)
第二节 信用证风险、欺诈及防范	(290)
一、确保单证一致，单单一致	(290)
二、谨防信用证“软条款”	(294)
三、防外商借信用证修改诈骗	(297)

第一章 公 司 法

第一节 公司形式及法律责任

一、公司形式

目前活跃于我国市场经济中的企业组织形式条件多样，有国有企业、集体企业、个人私有企业、个体工商户、农村个人经营承包户、合伙组织、联营组织、企业集团、外商独资企业、中外合资企业、中外合作企业等。按照企业承担法律责任的形式可将企业分为两类：

法人型，如国有公司，集体所有制企业，一般公司、外资公司等。法人是具有民事权利能力和行为能力，依法独立享有民事权利和承担民事义务的组织。这种组织有自己独立的财产，以自己的名义对外从事经营，有自己的经营目的和范围、组织结构及对外议事机关如公司中的“三会”（股东会、董事会、监事会），有自己独立的财产、经营场所，并依法注册登记而产生。

非法人型，是指不具有法人特征的经营单位和组织，如个体工商户、公民自然人、合伙组织、联营、个人独资企业等。非法人无论在资产规模、注册的严格程度、机构的健全、管理的规范方面都不能与法人相比。

在法人型经济组织中，最常见的是有限责任公司和股份有限公司。有限责任公司和股份有限公司相同的方面是，它们都是作为一种典型的公司型态，投资人（股东）以出资额为最高偿债限额对公司承担有限责任，公司对债权人以公司有限资产承担最高限额的债务责任。它们的不同的法律特征表现在：

1. 注册资金规模不同，授予法人资格的门槛不同。有限责任公司注册资金的法定最低限额分别限制为 10 万元（服务业），30 万元（商业零售），50 万元（生产型），股份有限公司注册资本最低限额为 1000 万元。

2. 股东人数不同。有限责任公司为 2~50 个股东，股份有限公司应当有 5 人以上为发起人。

3. 股东联系的紧密程度不同。有限责任公司股东联系紧密，具有“人合”特点，股份转让要经一半以上股东同意；股份有限公司股东人数多，联系松散，股份转让更自由，具有“资合”特点，股东“用脚投票”，抛出股票即完成股份转让。

4. 所有权与经营权的分离程度不同。有限责任公司所有权与经营权分离程度低，有的不设股东会，股东会与董事会