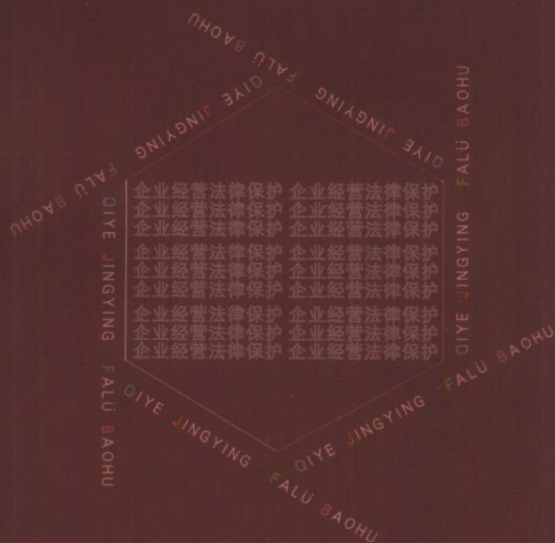


企业经营者必读

企业经营 法律保护

王明珠 主编



浙江人民出版社

企业经营 法律保护

王明珠 主编

江苏工业学院图书馆
藏书章

浙江人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

企业经营法律保护/王明珠主编. - 杭州:浙江人民出版社,2001.10

ISBN 7-213-02133-8

I.企… II.王… 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(2000)第 54266 号

企业经营法律保护

王明珠 主编

- ^^ 出版发行 浙江人民出版社
^^ (杭州体育场路 347 号)
^^ 责任编辑 丁睿娟
^^ 封面设计 王义钢
^^ 责任校对 李育智 戴文英
^^ 经 销 浙江省新华书店
^^ 激光照排 杭州天一图文制作有限公司
^^ 印 刷 杭州大众美术印刷厂
^^ (杭州电厂路谢村)
^^ 开 本 850×1168 1/32
^^ 印 张 14.625
^^ 字 数 34 万
^^ 插 页 2
^^ 印 数 1-6000
^^ 版 次 2001 年 10 月第 1 版
^^ 2001 年 10 月第 1 次印刷
^^ 书 号 ISBN 7-213-02133-8/D·315
^^ 定 价 24.00 元
^^ 如发现印装质量问题,影响阅读,请与印刷厂联系调换。

前 言

21 世纪是中国经济全面融入全球经济体系、与国际接轨的世纪。在新的世纪,中国的市场经济体制将进一步发展与完善,与此相应的,经济领域的法律体系也将更加严密和健全。所以,增强经营管理的法律保护意识,知法懂法既是法治建设的需要,也是每一个企业经营管理者们的必修课。

古往今来,经济与法律互动,共同推动社会进步已为历史所证实。中国已将依法治国、建设社会主义法治国家作为基本治国方略。另外,从企业角度来看,现代企业有三个立足点,一是科技创新,二是法律保护,三是理财之道。因此,要在激烈的市场竞争中取胜,企业经营管理者必须掌握丰富的法律知识,深入研究和灵活运用经营管理法律,善于采取有效策略用法律保护自身权益,提高企业经济效益,将有关经营管理法律保护理念与策略融于企业经营战略与经营管理之中。

为满足企业经营管理者研究和利用法律保护策略,我们组织法律界及企业界专家学者专门从企业内控角度编著了此书,以为企业经营管理法律保护实践尽微薄之力。在此书编写中,作者以国内外一系列企业经营管理法律法规的分析研究为基础,结合我国企业经营管理特点,提出了企业经营管理法律保护的具体实施策略,同时进行中外企业经营管理法律规范比较,以

2 企业经营法律保护

供借鉴和企业跨国经营之应用。

本书由王明珠任主编,孟丽君、王颖、苏丽娜、盛洪昌、李世芬任副主编。各章撰稿人分别是:王明珠(第一章、第十四章部分);孟丽君(第二章、第七章、第十三章部分);王颖(第五章);孙立东、拱宪军(第六章);李世芬(第四章部分);盛洪昌(第三章、第十一章部分);苏丽娜(第九章、第十章);温秀英(第十四章第二节);李成慧(第四章部分、第十五章);万文丽、高雅萍、孙玉姐(十三章部分);詹从才、贾玉洁(十一章部分);徐晶(第十二章);程志刚(第八章)。

由于本书是首次从企业内控角度来讨论和探索经营管理法律保护系统,又因为我国经济改革是个庞大的系统工程,其相关企业经营管理的法律法规尚处于不断建立和完善之中,加之作者水平所限,书中难免存在许多不足之处,敬请读者指正。

编著者

2001 年 11 月

《企业经营法律保护》编委会

主 编	王明珠			
常 务				
副主编	孟丽君	王 颖		
副主编	苏丽娜	盛洪昌	李世芬	
撰稿人	孟丽君	王 颖	李世芬	苏丽娜
	盛洪昌	万文丽	温秀英	高雅萍
	王明珠	王继业	李成慧	孙玉姐
	孙立东	拱宪军	徐 晶	程志刚
	詹从才	贾玉洁		

目 录

第一章 企业经营者必须知法懂法·····	(1)
第一节 企业经营管理法律保护的内涵及体系·····	(2)
第二节 企业经营管理法律保护一般策略·····	(6)
第二章 企业设立的法律保护·····	(12)
第一节 企业设立的一般理论·····	(12)
第二节 企业设立的法律保护·····	(42)
第三节 中外企业设立法律规范比较·····	(46)
第三章 筹措资金的法律保护·····	(53)
第一节 证券筹资的法律保护·····	(53)
第二节 向金融机构借款的法律保护·····	(72)
第三节 引进外资的法律保护·····	(82)
第四节 中外企业筹资法律规范比较·····	(97)
第四章 交易及担保的法律保护·····	(104)
第一节 交易事项的法律保护·····	(104)
第二节 企业担保的法律保护·····	(123)
第三节 中外交易事项及担保法律规范比较·····	(143)

2 企业经营法律保护

第五章 国有资产的法律保护	(145)
第一节 国有资产的法律保护	(145)
第二节 中外国有资产保护法律规范比较	(157)
第六章 企业债的法律保护	(166)
第一节 企业债的一般理论	(166)
第二节 企业债的法律保护	(171)
第七章 企业知识产权的法律保护	(192)
第一节 企业商标权的法律保护	(193)
第二节 企业专利权的法律保护	(204)
第三节 企业专有技术的法律保护	(218)
第四节 中外企业专有技术法律规范比较	(226)
第八章 企业产品定价、计量的法律保护	(228)
第一节 企业产品定价的法律保护	(228)
第二节 企业产品计量的法律保护	(242)
第九章 企业税后收益分配的法律保护	(251)
第一节 企业收益分配一般理论	(251)
第二节 企业税后收益分配的法律保护	(255)
第三节 中外企业收益分配法律规范比较	(257)
第十章 企业纳税的法律保护	(259)
第一节 企业纳税一般理论	(259)
第二节 企业纳税的法律保护	(276)

第三节	中外企业税法比较·····	(283)
第十一章	企业跨国经营的法律保护·····	(296)
第一节	企业跨国经营的一般理论·····	(296)
第二节	企业跨国经营的法律保护·····	(308)
第三节	中外跨国经营法律规范比较·····	(323)
第十二章	企业营销的法律保护·····	(328)
第一节	企业营销的一般理论·····	(328)
第二节	企业营销的法律保护·····	(340)
第三节	中外企业营销法律规范比较·····	(350)
第十三章	企业破产与重组的法律保护·····	(357)
第一节	企业破产与重组的一般理论·····	(358)
第二节	企业破产与重组的法律保护·····	(367)
第三节	中外企业破产与重组法律规范比较·····	(374)
第十四章	企业会计行为的法律保护·····	(380)
第一节	企业会计行为的一般理论·····	(381)
第二节	企业会计行为的法律保护·····	(391)
第三节	中外企业会计行为法律规范比较·····	(423)
第十五章	企业经济仲裁与诉讼·····	(431)
第一节	企业经济仲裁·····	(431)
第二节	企业经济诉讼·····	(447)

第一章

企业经营者必须知法懂法

进入 21 世纪,人类面临知识经济的冲击和挑战。随着经济全球一体化的迅速推进,市场竞争将日趋加剧,国民经济管理及调控的法治化特点将愈加明显。在企业经济运行中,国家将更多地采取法律干预手段,规范企业经营行为,建立社会主义市场经济秩序,从而使得企业经营管理法律体系更加完善。从深层次看,企业经济运行中的国家法律干预与企业自主经营、实现企业目标存在一种良性互动的和谐关系,它们相互作用,共同推进市场经济的健康发展。企业经营者必须充分认识这一点,在企业经营管理过程中,自觉用经营管理法律规范其行为,同时善于利用法律,采取法律保护策略保护自身合法权益,使其在市场竞争中永处不败之地。

第一节 企业经营管理法律保护的内涵及体系

一、企业经营管理法律保护内涵

在市场经济条件下,无论何种形式的企业,其基本经营目标都是一致的。从法律视角来看企业,则企业不仅是出资者谋求利润及企业价值最大化的载体,而且是实现社会福利的主体。即企业的行为要符合及尊重社会公众的利益。目前,许多国家在立法上都在强化企业社会责任意识,一方面颁布引导和强制企业履行社会责任的法律,另一方面也在有关法律中增设保护企业利益的条款。近年来,我国立法界也十分重视这一问题。这对建立和完善市场经济制度,保护企业利益,为企业创造公平竞争的市场环境并保证企业经营目标的实现无疑具有不可忽视的作用。

所谓企业经营管理法律保护,即在经营管理过程中,企业经营者结合企业各项经营管理活动,认真研究国家颁布的有关经营管理法律,利用合法手段,在法律允许的范围内,采取恰当手段和方式通过实施正当的经营策划及财务策略,正确运用法律,以减少经营风险及经营负担、保护自身权益、实现较高经济效益和可持续发展的法律保护行为。这里所讲的经营管理法律保护与不顾及法律非法经营具有本质的区别。若企业为谋取某种利益而违背法律法规,其结果可能失去更大利益,造成不可挽回的种种损失。明智的企业家决不为之。

在企业经营管理中,法律保护可贯穿于整个经营管理过程中。如在企业经营战略及经营目标制定中涉及法律问题;在企业

经营决策控制中涉及法律问题;在企业管理组织中涉及法律问题;在企业作业管理中涉及法律问题;在企业经营、财务及信息管理中还是涉及法律问题。企业经营管理者必须深刻领会有关企业经营法律,研究法律保护策略并有效加以运用。

自古以来,“善用法者国家大治,不善用法者国家衰亡”,用法之道即治国之道,企业家经营企业不亦如此?

二、企业经营管理法律保护体系的构成

(一) 企业经营管理法律保护体系的构成

自建国以来,特别是十一届三中全会以来,我国颁布了大量的法律、法规调整企业关系,逐步形成了我国目前的企业经营管理法律保护体系。该体系的特点是:以单行法规为基本形式,以企业所有制形式为立法的基本出发点,原则规定与实施细则相结合的立法方法。我国企业经营管理法律保护体系的构成框架如下:

1. 规范并保护企业主体资格的法律。

企业是市场最普遍、最主要、最活跃的主体。规范企业主体资格法律的内容包括两个部分,一是从事商品生产和经营活动的企业参与市场活动必须具有一定的法律形式;二是企业根据自身条件和特点建立相应的管理体制,形成内部管理关系,尽管这种管理关系是企业主体在内部管理事务中形成的,但应依法进行规范。

企业主体资格法,依我国具体情况,以现有企业形态为出发点,主要包括下列法律、法规:《公司法》、《合伙企业法》、《个人独资企业法》、《全民所有制工业企业法》、《城镇集体企业条例》、《乡村集体企业条例》、《中外合资经营企业法》、《中外合作经营企业法》、《外资企业法》。

4 企业经营法律保护

2. 规范并保护企业主体行为的法律。

企业主体行为是复杂多样的。在市场经济条件下,企业获得了完全独立的人格,能够行使权利、承担义务,在生产、流通、销售等活动中形成协作与交易关系,这些行为应有统一的规则,而不论主体的具体形态如何。规范企业行为法是针对企业具体行为或授予权利或规定应承担的义务。

规范并保护企业行为的法律主要有:《合同法》、《证券法》、《专利法》、《商标法》。

3. 规范并保护企业竞争的法律。

市场应该是统一、开放、多层次、公平有效的,只有这样,市场机制才能真正发挥作用,市场经济才能名副其实。促进、规范、保护企业竞争的法律主要有:《反不正当竞争法》、《产品质量法》、《消费者权益保护法》、《广告法》、《计量法》。

4. 企业社会保障方面的法律。

实行社会主义市场经济必须建立多层次的社会保障体系。在市场经济条件下,劳动者遇到风险时的基本生活不由国家一包到底,而应采取其他保障措施,可是市场自身无法解决这个问题,因此,需要国家出面进行干预,进行强制实施,以实现互济互助、社会化管理和合理利用劳动力资源、维护社会稳定、促进经济发展。这部分法律主要有:《企业破产法》、《劳动法》、《保险法》、《民事诉讼法》。

5. 关于市场宏观调控法律。

实行社会主义市场经济,必须建立以间接手段为主的宏观调控体系。市场调解是基础层次的调解,具有自发性、滞后性和一定的盲目性,在经济运行中存在着“市场失灵”,这就需要国家的自觉调解、高层次的调解,也即国家宏观调控。宏观调控关系由法律来调整,有助于发挥宏观的长处,弥补市场调解的缺陷,

防止或消除经济中的总量失衡和结构失衡,更好地把国家、集体、企业利益结合起来。

宏观调控法主要包括:《银行法》、《价格法》、《税法》、《财政法》、《会计法》。

6. 仲裁与诉讼。

企业作为独立的经营主体,在经济活动中难免会与其他企业、组织、政府机关等产生经济纠纷、行政争议。法律赋予企业申诉仲裁权利、提起诉讼权利。企业应以法定程序行使该项权利。这方面的法律主要有:《民事诉讼法》、《行政诉讼法》、《刑事诉讼法》、《仲裁法》等。

(二) 国外企业经营管理法律保护体系简析

各国的企业法体系在某种程度上都存在着差异,这与各国企业法体系的形成及各国法律传统有密切的关系。从目前来看,世界上大概存在着几种企业法体系。

1. 以商法典为企业基本法,以单行法规为补充。

德国和法国是这种体系的典型代表。这主要是由德、法两国的法律传统决定的。法国是最早制定商法典的国家,而德国是商法典最完备的国家。长期以来,1900年生效的德国商法典仍然起着重要作用。除法典外,德、法两国为适应不断发展的社会经济的要求,又陆续制定了一些单行法规作为补充。

2. 商法典与单行法规并重。

日本是执行这种体系的代表。直到第二次世界大战结束,日本一直受德国法律思想的影响,因此,一直被视为大陆法系的成员。为了控制和管理经济,日本很早就重视对商法典的制定。第二次世界大战后,日本作为战败国被美国占领,从而接受了英美法的影响。加之战后为了恢复经济,防止垄断和不正当竞争,日本政府鼓励中小企业发展,因此在法典之外,又制定了许多单行

法规。

3. 单行成文法规与判例法并行。

这是英美法系国家采用的形式。法律传统使英、美成为判例法国家,判例是法院处理案件的依据。但是,随着公司的出现,特别是公司迅速发展的势头和它在社会经济生活中所起的重要作用,使得英美法系国家的政府一反历史传统,开创了用成文法规来约束和调整商事组织间发生的各种法律关系的先例。

第二节 企业经营管理法律保护一般策略

现代企业在激烈的市场竞争中能否取胜,不仅取决于其经营实力,也有赖于领导者的智慧和谋略。市场经济是法制经济,在我国的市场经济法律体系逐渐健全的今天,企业的经营管理者必须研究、掌握并能合理运用各项法律和政策,在法律允许的范围内经营,运用法律保护自身权益。

在企业经营管理法律及政策体系中,既有大量的刚性法律政策,也有一些优惠政策和法律规定,如何真正用好、用活、用足之,值得企业经营管理人员认真研究和重视。在企业现实经营管理工作,有的企业因对有关法律、法规及政策不了解或没吃透而不能运用或者运用不当,丢失利益或因违反法律、法规受到处罚。有的企业在遇到经济纠纷问题时,因对法律、法规研究不深,丧失解决问题的最好时机,造成企业经济利益的损失等。可见,企业领导者及经营管理人员有必要认真研究有关企业经营管理法律、法规及政策,以及相关的法律保护策略。在企业经营管理中,可以运用的法律保护策略一般包括:法律规避策略、法律利用策略和其他策略等。这里就法律保护策略应用原理及应用技

巧概述如下：

一、法律规避策略

法律规避策略，即企业利用合法的手段在法律、法规许可的范围内采取一定的形式、方法或手段，通过正常的经营策划和财务活动的安排达到规避义务、减轻负担、从中受益目的的策略。

这里所及的法律规避与违法、违规有着本质的区别。法律规避是法律规避主体在遵守法律、法规的前提下百般努力，以增大自身收益，减轻自身负担，保护自身权益。如：当国家对某种材料或燃料课以重税时，企业对产品结构和生产工艺加以改造，使用替代材料和燃料，以减轻税负；或在产品生产及促销策略选择上利用税法在一定时期的相对稳定性和规范对象一般性等特点，合理避税。而在破产清算前，企业采取各种手段将其财产分割、转移，减少破产财产，逃避应偿债务，则属违法行为。

应该指出，法律规避与违法行为有时可以相互转化，法律规避策略的实施有时在法律约束的临界点上，企业经营管理人员在运用这一策略时必须深刻领会法律、法规的精神实质，研究法律的地域性和时效性，制定法律规避策略，并认真分析企业经营活动及法律规避策略实施是否触犯法律、法规，其所产生的后果对本企业、本部门及所在行业和国家的影响，以减少可能出现的风险。

在企业经营管理中，企业设立、资金筹措、资产及债务管理、营销及交易、担保、定价及计量、纳税及收益分配、知识产权管理、破产及重组、会计信息提供及报告等活动涉及《公司法》、《证券法》、《合同法》、《反不正当竞争法》、《产品质量法》、《消费者权益保护法》、《商标法》、《专利法》、《税法》、《企业破产法》、《会计法》、《审计法》等多项法律法规，在其管理及决策中均可根据实

际情况,采取合理可行的法律规避策略,保护企业利益,增加企业收益。

二、法律利用策略

法律利用策略,即企业在经营决策、计划、组织及管理全过程中,充分、合理、有效地利用国家颁布的各项法律、法规,最大限度地保护企业各项权益不受侵犯,减少经营风险,提高经济效益的策略。

有关企业经营管理的一系列法律、法规,一方面具有约束企业经营管理行为的作用,同时又具有保护企业各项权益的作用。任何企业均可运用法律利用策略有效利用相关法律保护自身权益不受侵犯。

现代企业尤其是大中型企业,经济活动内容复杂,与外界发生各种各样的经济关系,在企业的供应、生产、销售、技术改造、技术创新、基本建设、联营、技术引进和跨国经营等经济活动中,涉及到的法律问题非常多,企业要在市场竞争中取胜,经营管理者必须深入研究并有效利用有关经营管理法律、法规,正确处理各种经济关系,及时解决与外界发生的经济纠纷和争端,以维护企业的合法权益。

法律利用策略在企业经营管理法律保护中应用广泛:

企业在设立和改造重组过程中,要遵守和利用《公司法》等法律,保护自身权益。

企业在筹资和融资活动中,要遵守和利用《商业银行法》、《证券法》等法律,保护经济利益不受损失。

企业在购销过程中,须签订有效经济合同,以此作为法律保护的依据,利用《合同法》等法律,保护企业经济利益不受损失。

在企业技术创新活动中,取得技术创新成果后应及时采取