



普通高等教育“十五”国家级规划教材
面向21世纪课程教材
全国高等学校法学专业必修课、选修课系列教材

公司法

(第二版)

赵旭东 主编



高等教育出版社



普通高等教育“十五”国家级规划教材
面向 21 世纪 课 程 教 材
全国高等学校法学专业必修课、选修课系列教材

公 司 法 学

(第二版)

主 编 赵旭东

撰稿人 (以姓氏拼音为序)

甘培忠 刘智慧

时建中 王 涌

赵旭东



高 等 教 育 出 版 社

内容提要

本书是普通高等教育“十五”国家级教材,面向 21 世纪课程教材,也是公司法教学的最新教材。本书在总结和比较研究现有教材的基础和坚持教材的通说性和规范性的前提下,内容和体系都有突出的发展和创新。

在内容上,力求突出其先进性,对现有教材进行更新,吸收和反映了公司法领域的最新成果。在体系结构上进行创新,使其更具学理性和接近课堂教学的实际情况和需要。为强化其理论性和实务性,在各章或节专设“理论探讨”和“实务研究”栏目介绍理论热点和常见的实践问题;还特设了“导语”、“参考文献”、“思考练习题”部分,加强了教材应有的导学、助学功能。本书丰富、先进的内容和体系,适合于高校本科生和研究生教学的需要。

图书在版编目(CIP)数据

公司法学/赵旭东主编. —2 版. —北京:高等教育出版社,2006.5

ISBN 7-04-018625-X

I. 公... II. 赵... III. 公司法-法的理论-中国-高等学校-教材 IV. D922.291.911

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 043265 号

策划编辑 吴勇 责任编辑 李江泓 封面设计 杨立新
版式设计 王莹 责任校对 殷然 责任印制 尤静

出版发行 高等教育出版社
社 址 北京市西城区德外大街 4 号
邮政编码 100011
总 机 010-58581000
经 销 蓝色畅想图书发行有限公司
印 刷 化学工业出版社印刷厂

购书热线 010-58581118
免费咨询 800-810-0598
网 址 <http://www.hep.edu.cn>
<http://www.hep.com.cn>
网上订购 <http://www.landrac.com>
<http://www.landrac.com.cn>
畅想教育 <http://www.widedu.com>

开 本 787×960 1/16
印 张 35
字 数 650 000

版 次 2003 年 8 月第 1 版
2006 年 5 月第 2 版
印 次 2006 年 5 月第 1 次印刷
定 价 39.00 元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换。

版权所有 侵权必究

物料号 18625-00

郑重声明

高等教育出版社依法对本书享有专有出版权。任何未经许可的复制、销售行为均违反《中华人民共和国著作权法》，其行为人将承担相应的民事责任和行政责任，构成犯罪的，将被依法追究刑事责任。为了维护市场秩序，保护读者的合法权益，避免读者误用盗版书造成不良后果，我社将配合行政执法部门和司法机关对违法犯罪的单位和个人给予严厉打击。社会各界人士如发现上述侵权行为，希望及时举报，本社将奖励举报有功人员。

反盗版举报电话：(010) 58581897/58581896/58581879

传 真：(010) 82086060

E - mail: dd@hep.com.cn

通信地址：北京市西城区德外大街4号

高等教育出版社打击盗版办公室

邮 编：100011

购书请拨打电话：(010)58581118

作者简介

- 赵旭东** 中国政法大学教授、法学博士、博士生和博士后导师。现任中国政法大学民商经济法学院副院长,兼任商法研究所所长,中国法学会商法学研究会副会长。1999年被评为北京市优秀中青年法学家,2002年被评为第三届全国杰出中青年法学家。2005年,入选教育部新世纪优秀人才支持计划。同年,担任国家社科基金重大课题首席专家。公司法修改过程中,担任公司法起草专家小组成员。主要致力于民商法、尤其是法人制度、公司法、证券法、合同法方面的研究。著有《企业法律形态论》、《法人制度论》、《民商法实务研究》等学术著作。在《中国社会科学》、《法学研究》、《中国法学》等刊物上发表多篇学术论文。
- 甘培忠** 北京大学法学院教授、博士生导师。著有《企业与公司法学》、《中国经济审判》、《企业法新论》、《经济法学》、《中国经济法律百科全书》等。1999年被评为北京市优秀中青年法学家。
- 时建中** 中国政法大学教授、法学博士、博士生导师。中国科学技术法学会理事、中国法学会经济法学研究会理事、副秘书长、北京市法学会理事。著有《可转换公司债法论》、《经济法概论》、《合同法教程》等。
- 王涌** 中国政法大学教授、法学博士。现任中国政法大学民商经济法学院商法研究所副所长。著有《一人公司导论》、《现代公司法人人格的本质与结构》、《私权的分析与建构》等。
- 刘智慧** 中国政法大学副教授,法学博士。现任中国政法大学民商经济法学院民法研究所副所长。著有《占有的法律性质研究》、《不正当竞争的法律问题研究》、《隐名合伙制度研究》、《国有股权研究》(专著)、《普通法的历史基础》(译)等。

编写说明

本书是普通高等教育“十五”国家级规划教材、面向 21 世纪课程教材,也是公司法教学的最新教材。本书在总结和比较研究现有教材的基础上,在坚持教材的通说性和规范性的前提下,内容和体系都有明显的发展和创

新。在内容上,本书突出其先进性,对现有教材进行更新,吸收和反映了公司法领域的最新成果。在体系结构上,本书进行创新,使其更具学理性和接近课堂教学的实际情况和需要。为强化其理论性和实务性,本书在各章或节专设“理论探讨”和“实务研究”栏目介绍理论热点和常见的实践问题。为加强教材应有的导学、助学功能,本书还特设了“导语”、“参考文献”、“思考练习题”部分。

本书自 2003 年 8 月出版以来,不仅为全国高校所广泛采用,也为社会上的法律教学所使用,并受到普遍的好评。本教材 2003 年版的编写依据的是我国 1993 年颁布的《公司法》,2005 年第十届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议修订通过了新的《中华人民共和国公司法》。本次公司法修订内容广泛,改动幅度大,涉及条款多,据粗略统计,其增、删、改条文总数达 224 条之多,其中新增条文 41 条,删除条文 46 条,修改条文 137 条,没有任何改动的条文仅占原公司法条文总数不到 10%。同时,这种大修大改不只是表面上条文和文字的简单改动,而是广泛的实质上的制度和规则的突破和创新,是许多重要制度和规则的重新设计。

新公司法颁行后,公司法学的重要任务就是全面总结和评价本次公司法修改的成果,借鉴各国公司立法和理论发展的最新发展,

对其中的某些重大问题进行深入的探讨和分析,对某些法律原理和学说作出新的阐释和说明,进一步丰富、完善和发展具有时代特征、符合中国现实需要的公司法理论。现有的各种公司法的教材和读物也都需要根据新公司法进行全面的修订和更新。值此时机,我们以新公司法的内容和结构为基础,对本教材进行了全面的修订和补充,其中包括增加了“公司法人人格否认制度”、“一人公司”、“股东代表诉讼”等专节或专题内容。同时,也根据近年来公司法理论和实务的最新发展对每章后的“本章理论探讨”和“本章实务研究”的专题内容作了较多的更新和补充,特别是补充了“公司纠纷的司法救济与公司法的可诉性”、“一人公司的财务监督问题”、“章程的公示效力与第三人的审查义务”、“股权转让的合同行为与权利的实际转移”等最新的理论和实务问题。

本书发展和创新的内容和体系及其最新的修订,将使其更能适应新公司法颁布后高校本科生和研究生教学的实际需要。

本书由赵旭东教授任主编,各章撰写分工如下:

赵旭东 第一、二、六、七章及第九章和第十三章之“理论探讨”
与“实务研究”部分

刘智慧 第三、八、十四章

时建中 第四、十、十一章

王 涌 第五、十二章

甘培忠 第九、十三章

编 者

2006年1月

目 录

第一章 公司与公司法	1
第一节 公司概况	2
一、公司的概念	2
二、公司的特征	3
三、公司法人人格否认制度	8
【本节理论探讨】	14
• 关于公司财产权的性质	14
【本节实务研究】	16
• 关于强制执行公司财产用于股东债务清偿	16
第二节 公司与其他企业法律形态	17
一、企业法律形态概述	17
二、公司与独资企业	20
三、公司与合伙企业	22
【本节理论探讨】	25
• 独资企业与个体工商户的关系	25
• 合伙是否应作为第三民事主体	25
• 合伙企业的财产	27
【本节实务研究】	28
• 独资企业、合伙企业能否以自己的名义起诉和应诉	28
第三节 公司的沿革和作用	29
一、公司的沿革	29

二、公司的作用	39
第四节 公司法概述	42
一、公司法的概念和性质	42
二、公司法的特点	44
三、公司法的基本原则和立法目标	46
四、公司法在法律体系中的地位	53
【本节理论探讨】	56
• 公司法究竟属公法还是属私法,是属商法还是属经济法	56
• 如何界定公司法的强制性和任意性	57
• 公司纠纷的司法救济与公司法的可诉性	58
【本节实务研究】	59
• 公司可否以章程改变公司法规定的股东会和董事会的 职权	59
第五节 公司法的形式	61
一、统一公司法	61
二、单行公司法或特种公司法	61
三、商法典	62
四、民法典	62
五、特别法律、法令	62
六、其他单行法中有关公司的规定	63
【本章参考文献】	63
【本章思考练习题】	64
第二章 公司的类型	67
第一节 公司的分类	68
一、无限公司、有限公司、股份有限公司与两合公司	68
二、封闭式公司与开放式公司	70
三、人合公司、资合公司与人合兼资合公司	70
四、国营公司、公营公司与民营公司	71
五、母公司与子公司	72
六、关联公司与公司集团	73
七、本公司与分公司	75
八、本国公司、外国公司与跨国公司	75
【本节理论探讨】	77

• 美国公司类型与大陆法国家公司类型的比较	77
• 关联企业与企业集团的法律地位与法律调整	78
• “次级债权”理论	79
【本节实务研究】	80
• 分公司能否以自己名义签约和作为诉讼主体	80
• 企业集团的下属企业对集团的债务是否承担责任	81
第二节 有限责任公司	81
一、有限责任公司的概念和特征	81
二、有限责任公司的评价和适用	83
第三节 股份有限公司	84
一、股份有限公司的概念和特征	84
二、股份有限公司的评价和地位	86
第四节 一人公司	88
一、一人公司的概念和特征	88
二、对一人公司的承认	89
三、一人公司的特别法律规则	90
【本节理论探讨】	92
• 一人公司的财务监督问题	92
【本节实务研究】	93
• 因股权转让而形成一人公司的法律适用	93
第五节 国有独资公司	94
一、国有独资公司的概念和特征	94
二、国有独资公司的适用和评价	95
【本节理论探讨】	96
• 国有独资公司是否应当与一人公司并存	96
第六节 上市公司	97
一、上市公司的概念和特征	97
二、公司上市的目的和作用	98
三、公司上市的条件	99
四、公司上市的程序	100
第七节 外商投资企业(公司)	100
一、外商投资企业的概念和特征	100
二、外商投资企业的法定类型	101

三、外商投资企业的法律性质	102
四、外商投资企业的法律适用	104
【本节理论探讨】	104
• 外商投资企业法与公司法的冲突与融合	104
【本章参考文献】	106
【本章思考练习题】	106
第三章 公司的设立	109
第一节 公司设立概述	110
一、公司设立的概念和特征	110
二、公司设立的原则	112
三、公司设立的方式	115
【本节理论探讨】	118
• 公司发起人的法律地位	118
• 公司设立行为的性质	118
【本节实务研究】	119
• 发起人在公司成立前所为的与设立无关的行为是否有效	119
第二节 公司的设立登记	120
一、公司登记概述	120
二、公司设立登记	123
三、公司设立登记的程序	124
四、公司设立登记的法律效力	126
五、分公司的设立登记	127
【本节实务研究】	128
• 公司设立登记的法律效力	128
第三节 公司设立的效力	129
一、公司设立完成	129
二、公司设立失败	131
三、公司设立无效	132
【本节理论探讨】	134
• 设立中公司的法律性质	134
【本节实务研究】	135

• 公司设立瑕疵制度	135
• 设立中公司的起止时间	137
第四节 公司设立的条件	137
一、有限责任公司设立的条件	138
二、股份有限公司设立的条件	140
【本节实务研究】	143
• 我国公司职工持股会的法律地位	143
第五节 公司设立的程序	144
一、有限责任公司的设立程序	145
二、股份有限公司的设立程序	147
三、一人公司与国有独资公司的设立程序	154
【本节理论探讨】	154
• 认股人认股行为的法律性质	154
第六节 公司的名称和住所	155
一、公司的名称	155
二、公司的住所	162
【本节理论探讨】	164
• 公司名称权的法律性质	164
【本章参考文献】	166
【本章思考练习题】	166
第四章 公司章程	169
第一节 公司章程概述	170
一、公司章程的概念	170
二、公司章程的性质	170
三、公司章程的特征	172
【本节理论探讨】	174
• 章程的公示效力与第三人的审查义务	174
【本节实务研究】	176
• 追究股东出资义务是依设立协议还是依章程	176
第二节 公司章程的制定和修改	177
一、公司章程的制定	177
二、公司章程的内容	179

三、公司章程的修改	181
【本节理论探讨】	182
• 公司法与公司章程在公司治理中的协调	182
第三节 公司章程的效力	184
一、公司章程的时间效力	184
二、公司章程的对人效力	185
【本节实务研究】	189
• 章程范本、章程指引与章程制定的自主性与个性的关系	189
【本章参考文献】	189
【本章思考练习题】	190
第五章 公司的能力	191
第一节 公司的权利能力	192
一、公司权利能力的概念和意义	192
二、公司权利能力的开始和终止	192
三、公司权利能力范围的限制	192
【本节理论探讨】	199
• 权利能力与法律人格的差异	199
【本节实务研究】	200
• 公司对外投资或担保时, 相对人应否审查董事会 或股东(大)会决议	200
第二节 公司的行为能力	201
一、公司行为能力的概念和特点	201
二、公司的法定代表人	202
三、董事长的代表行为及其构成要件分析	203
四、代表行为和非代表行为的不同的法律后果	205
五、公司意思表示的外在推定形式	205
六、公司在对外活动中的代理	206
【本节理论探讨】	206
• 法定代表人变更的生效要件和对抗要件	206
【本节实务研究】	207
• 法定代表人代表公司从事非法活动时代表行为的效力	207

• 法定代表人代表公司的赠与行为是否有效	207
第三节 公司的侵权行为能力	208
一、公司侵权行为能力的概念	208
二、公司侵权行为的构成要件	209
三、公司侵权行为的法律责任	211
【本章参考文献】	212
【本章思考练习题】	212
第六章 公司资本制度	215
第一节 公司资本概述	216
一、公司资本的概念和特点	216
二、公司资本的不同含义和形式	217
三、公司资本与相关概念的比较	218
四、公司资本的法律意义	220
【本节理论探讨】	221
• 关于资本信用与资产信用	221
• 注册资本与投资总额的关系	223
第二节 公司资本原则与资本形成制度	224
一、公司资本原则	224
二、公司资本形成制度	228
【本节理论探讨】	232
• 我国法定资本制的改革	232
【本节实务研究】	233
• 职工股份期权计划与股份预留	233
第三节 最低资本额制度	234
一、最低资本额制度的意义	234
二、最低资本额的立法例	234
三、我国的最低资本额制度	235
四、最低资本额制度的评价与改革	236
【本节实务研究】	238
• 注册资本不实的民事责任	238
第四节 公司资本募集与股份发行	239
一、公司资本的募集	239

二、股份发行分类	241
三、股份发行原则	244
四、股份公开发行条件	245
五、股份发行程序	248
【本节理论探讨】	249
• 股份私募发行的意义和法律规制	249
第五节 增加资本与减少资本	251
一、增加资本	251
二、减少资本	253
【本节理论探讨】	255
• 公司增资中的股东利益冲突与保护	255
【本章参考文献】	256
【本章思考练习题】	257
第七章 股东出资制度	259
第一节 股东出资概述	260
一、股东出资与公司资本	260
二、股东出资与有限责任	260
三、股东出资与股权	260
四、股东出资义务	261
五、股东出资责任	262
【本节理论探讨】	266
• 股东出资责任的性质	266
【本节实务研究】	267
• 追究股东出资不实的责任是否受诉讼时效限制	267
• 违反出资义务时股东的权利、责任与法律地位	268
• 违反出资义务的救济方式	270
第二节 股东出资的形式	271
一、股东出资形式的法定性	271
二、法定股东出资形式的要件	271
三、公司法列举的股东出资形式	272
四、其他股东出资形式	277
【本节理论探讨】	279

• 劳务出资的法律问题	279
• 信用出资与挂靠企业的产权认定	280
【本节实务研究】	282
• 债转股及其适用	282
• 工业产权出资是以专有权出资还是以使用权出资	282
• 已经设定抵押的财产可否出资	283
第三节 股东出资的法定要求	285
一、出资的价值评估	285
二、出资的比例结构	286
三、出资的履行	287
四、出资的验资	289
【本节实务研究】	290
• 土地使用权出资履行不当的法律效果	290
【本章参考文献】	291
【本章思考练习题】	291
第八章 股东与股权	295
第一节 股东	296
一、股东的含义和构成	296
二、股东资格的取得、限制与丧失	297
三、股东的法律地位	299
四、股东的权利与义务	301
五、股东代表诉讼	309
【本节实务研究】	313
• 隐名投资与名义持股的合法性与股权确认	313
• 如何认定股东要求查阅公司会计账簿时的目的是否正当	314
第二节 股权	315
一、股权的分类	315
二、股权的法律性质	317
三、股权法律关系	320
四、股权的委托行使	321
五、股权的救济	322
【本节理论探讨】	325

• 股权的法律性质	325
• 股权转让的合同行为与权利的实际移转	326
【本节实务研究】	327
• 被冻结的股权是否享有股东大会的召集权、投票权、 新股认购权	327
• 有限责任公司股权转让能否适用善意取得制度	327
• 股东代表诉讼的诉后利益与有关责任的承担	329
第三节 有限责任公司股东的股权	330
一、股权与出资的概念	330
二、出资证明书	331
三、股东名册	333
四、股权的转让	334
【本节理论探讨】	337
• 股东对转让的股权是否可以部分行使优先购买权	337
【本节实务研究】	338
• 股东优先购买权中“同等条件”的确定标准	338
• 夫妻家庭财产分割及股权赠与对其他股东的优先购买权 问题	339
• 法院依法强制执行原股东的财产而发生的股权转让问题	340
• 股权的强制拍卖程序中股东优先购买权的保护	341
第四节 股份有限公司股东的股份	342
一、股份的概念和特征	342
二、股份的表现形式	343
三、股东名册	344
四、股份的分类	344
五、股份的转让	349
六、记名股票被盗、遗失或者灭失的处理	354
【本节理论探讨】	354
• 股权分置改革及其法律问题	354
• 股权证明文件相互冲突时的效力认定	356
• 股份转让是否可以由公司章程给予限制	357
【本章参考文献】	358