

Zuixin Gongsifa Lijie Yu Shiyong

新公司法及相关规定实务丛书 (4)

最新公司法 理解与适用

江平 李国光 主编

我国公司法修改专家小组重要成员和最高立法机关的专家
参加公司法修改、司法解释起草工作的最高法院资深法官
参加公司法修改、行政解释起草工作的中央部委民商法专家
致力于公司法研究和参与公司法修改讨论的著名院校学者

共同撰写

人民法院出版社

*Zuixin Gongsifa
Lijie Yu Shiyong*

新公司法及相关规定实务丛书 (2)

**最新公司法
理解与适用**

主 编 江 平 李国光
副主编 高圣平 李明良
王春丽 郭文婧

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

最新公司法理解与适用/江平, 李国光主编. -北京:
人民法院出版社, 2005.12

(新公司法及相关规定实务丛书)

ISBN 7-80217-152-0

I. 最… II. ①江…②李… III. ①公司法-法律
解释-中国②公司法-法律适用-中国

IV. D922.291.915

中国版本图书馆CIP数据核字 (2005) 第131086号

最新公司法理解与适用

主编 江平 李国光

责任编辑 于新年 黄博
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷27号 (100745)
电 话 (010) 85250579 (责任编辑)
85250516 (出版部) 85250558 85250559 (发行部)
网 址 www.courtpress.com
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 694 千字
印 张 24.875
版 次 2006年1月第1版 2006年1月第1次印刷
书 号 ISBN 7-80217-152-0
定 价 54.00 元

版权所有 侵权必究

前 言

第十届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议于2005年10月27日通过了《中华人民共和国公司法》(修订)。新公司法根据我国社会和经济发展的最新要求,借鉴各国公司法改革的最新成果,对现实中的许多重要问题进行深入的分析 and 论证,修改或取消了脱离现实需要的原有规定,进一步完善了行之有效的制度和规则。

新公司法的变革和创新之处主要在于以下几个方面:

第一,在资本制度上,体现了从片面强调资本信用到兼顾资本信用和资产信用的立法理念的调整,降低了公司设立的门槛,放松了对公司的过度管制,大幅度地降低了公司设立的最低注册资本数额,放宽了股东出资方式的限制,允许出资的分期缴纳、取消了公司转投资的限制,扩大了公司回购自己股份的情形。

第二,在公司法人治理结构方面,完善了股东会和董事会制度,充实了股东会、董事会召集和议事程序的规定;增加了监事会的职权,完善了监事会会议制度,强化了监事会作用;增加了上市公司设立独立董事的规定;对公司董事和高级管理人员对公司的忠实和勤勉义务以及违反义务的责任,作出了更为明确具体的规定。

第三,进一步明确了公司享有法人财产权、股东享有股权的基本产权结构和产权关系;允许公司在董事长、执行董事和经理之间任意确定一人为法定代表人;确立了有限公司股权变动时以股东名册记载为生效要件、以变更登记为对抗要件的股权认定标准;进一步强化了对劳动者利益的保护和职工对公司管理的参与,规定了1/3的职工监事的最低比例和职工董事的自愿设置;利用公司法与证券法两

部法律同时修改的难得机遇，科学地划分了两者的合理分工，消除了原有的立法冲突和交叉。

第四，最为突出的修改则是对一人公司和法人人格否认制度的完全承认和采纳，当公司股东滥用公司法人独立地位和股东有限责任，逃避债务，严重损害公司债权人利益时，该股东即丧失依法享有的仅以其对公司的出资为限对公司承担有限责任的权利，而应对公司的全部债务承担连带责任。

新公司法公布后，正确理解和全面落实该法的新内容，继续对该部法律有关的法律制度进行全面梳理和认真研究，积极研究探讨相关法律制度的立、改、废问题，继续关注该部法律的实施情况，为相关制度的进一步完善积累经验等等，就成为相关司法机关和行政执法机关的共同任务。有鉴于此，我社组织全国人大常委会、最高人民法院、最高人民检察院、公安部、财政部、中国人民银行、国有资产监督管理委员会、国家工商总局、中国银监会、中国保监会、中国政法大学、中国人民大学、北京大学、清华大学、北京师范大学、对外经济贸易大学等部门和单位的专家和学者共同撰写了这套《最新公司法及相关规定实务丛书》。

本套丛书作者既有我国公司法修改专家小组重要成员和最高立法机关的专家，又有参与公司法修改、司法解释、行政解释起草工作的最高人民法院资深法官和中央部委有关专家，还有致力于公司法研究和参加公司法修改讨论的院校学者等。他们在具体编撰工作中依据立法原意，结合实践中的疑难问题，根据不同领域特点、不同专业要求对新公司法的具体制度（尤其是本次修订新增设的制度）与适用，从不同视角、不同层面做了全面系统和深入细致的诠释与解读。我们相信本套丛书的出版对新公司法的宣传学习和贯彻实施将起到积极的独特的作用。

人民法院出版社

2006年1月

目 录

第一章 公司与公司法律制度

- 一、公司的特征和分类····· (5)
 - (一) 什么是公司····· (5)
 - (二) 公司与企业的异同····· (8)
 - (三) 公司的分类····· (10)
- 二、公司法律制度····· (13)
 - (一) 什么是《公司法》····· (13)
 - (二) 我国《公司法》的立法宗旨····· (14)
 - (三) 我国《公司法》的主要内容····· (15)

第二章 有限责任公司的设立

- 一、有限责任公司的设立条件····· (21)
 - (一) 股东必须符合法定的人数····· (22)
 - (二) 股东出资达到法定资本最低限额····· (22)
 - (三) 股东共同制定公司章程····· (23)
 - (四) 有公司名称, 建立符合有限责任公司要求的
 组织机构····· (24)
 - (五) 有公司住所····· (25)

| | |
|-------------------------|------|
| 二、有限责任公司章程的制定 | (26) |
| (一) 有限责任公司章程的内容 | (26) |
| (二) 有限责任公司章程示例 | (31) |
| (三) 制定公司章程应注意的问题 | (44) |
| 三、股东出资 | (46) |
| (一) 股东出资的方式 | (46) |
| (二) 非货币财产出资的评估作价 | (50) |
| (三) 股东出资的缴纳和出资证明书 | (60) |
| 四、有限责任公司的设立登记 | (67) |
| (一) 设立登记的申请 | (68) |
| (二) 公司登记——公司之成立 | (70) |

第三章 股份有限公司的设立

| | |
|-----------------------------|-------|
| 一、股份有限公司设立的条件和程序 | (78) |
| (一) 股份有限公司的设立条件 | (79) |
| (二) 股份有限公司设立程序 | (82) |
| 二、发起人的确定 | (83) |
| (一) 发起人的作用 | (83) |
| (二) 发起人的条件和资格 | (85) |
| (三) 发起人的权利、义务、责任 | (88) |
| (四) 发起人的法律地位 | (89) |
| (五) 发起人协议 | (90) |
| 三、股份有限公司的发起设立过程 | (91) |
| (一) 发起人订立公司章程 | (92) |
| (二) 发起人办理设立公司申请手续 | (105) |
| (三) 发起人认购股份与缴纳股款 | (107) |
| (四) 发起人选举公司的董事会和监事会成员 | (109) |
| (五) 申请设立登记 | (109) |

| | |
|----------------------|-------|
| (六) 公告..... | (110) |
| 四、股份有限公司的募集设立过程..... | (111) |
| (一) 发起人订立公司章程..... | (111) |
| (二) 发起人认购股份..... | (112) |
| (三) 发起人公开募集股份..... | (113) |
| (四) 发起人催缴股款..... | (118) |
| (五) 举行创立大会..... | (120) |
| (六) 申请设立登记..... | (125) |
| (七) 公告..... | (134) |

第四章 公司的组织机构

第一节 公司机关

| | |
|------------------------|-------|
| 一、公司机关的意思和行为..... | (135) |
| 二、公司机关的种类..... | (137) |
| 三、公司机关组织和运作应遵循的原则..... | (139) |
| 四、公司机关的一般问题..... | (142) |
| (一) 公司机关的产生..... | (142) |
| (二) 公司机关的人数和成员资格..... | (143) |
| (三) 公司机关的职权..... | (143) |

第二节 有限责任公司的组织机构

| | |
|----------------------|-------|
| 一、有限责任公司组织机构的特征..... | (150) |
| 二、股东会..... | (151) |
| (一) 股东会地位和权限..... | (151) |
| (二) 股东会的形式..... | (152) |
| (三) 股东会的召集..... | (153) |

| | |
|--------------------|-------|
| (四) 股东会的表决权····· | (153) |
| (五) 表决权的代理行使····· | (154) |
| (六) 决议方法····· | (154) |
| 三、董事会····· | (155) |
| (一) 董事会的组成····· | (155) |
| (二) 董事会会议的召开····· | (156) |
| (三) 董事会的职权····· | (157) |
| 四、经理····· | (158) |
| (一) 经理的性质····· | (158) |
| (二) 经理的职权····· | (158) |
| 五、监事会····· | (159) |
| (一) 监事会的性质及组成····· | (159) |
| (二) 监事会的职权····· | (159) |

第三节 股份有限公司的组织机构

| | |
|----------------------|-------|
| 一、股东大会····· | (166) |
| (一) 股东大会的组成····· | (166) |
| (二) 股东大会的地位····· | (167) |
| (三) 股东大会的职权····· | (168) |
| (四) 股东大会会议····· | (170) |
| (五) 股份有限公司股东表决权····· | (176) |
| (六) 股份有限公司累积投票制····· | (178) |
| 二、董事会、经理····· | (179) |
| (一) 董事会的组成····· | (179) |
| (二) 董事任期····· | (180) |
| (三) 董事会职权····· | (180) |
| (四) 董事会会议····· | (182) |
| (五) 经理····· | (185) |

| | |
|------------------------|-------|
| 三、监事会 | (186) |
| (一) 监事会的组成 | (186) |
| (二) 股份有限公司监事的任期 | (188) |
| (三) 监事会职权以及监事会行使职权费用承担 | (188) |
| (四) 监事会会议 | (188) |
| 四、上市公司组织机构的特别规定 | (189) |
| (一) 股东大会决议事项 | (190) |
| (二) 上市公司独立董事 | (191) |
| (三) 上市公司董事会秘书 | (192) |
| (四) 上市公司董事表决权的限制 | (194) |

第四节 公司董事、监事、 高级管理人员的资格和义务

| | |
|---|-------|
| 一、公司董事、监事、高级管理人员的资格 | (198) |
| (一) 公司董事、监事、高级管理人员任职资格的限制 | (198) |
| (二) 违反或出现法定限制规定的后果、处理程序 | (200) |
| 二、董事、监事、高级管理人员的忠实义务和勤勉义务 | (200) |
| (一) 忠实义务和勤勉义务概述 | (200) |
| (二) 董事、高级管理人员违反忠实义务的情形 | (201) |
| (三) 董事、监事、高级管理人员的损害赔偿责任 | (203) |
| (四) 董事、监事、高级管理人员列席股东会或者股东大会会议的义务 | (204) |
| 三、股东代表诉讼和股东直接诉讼 | (205) |
| (一) 股东对“董事、监事、高级管理人员执行公司职务”违反规定给公司造成损害的救济途径 | (205) |

- (二) 股东对他人给公司造成损害的救济途径····· (207)
- (三) 股东直接诉讼····· (208)

第五章 有限责任公司的股权转让

- 一、有限责任公司股权转让的基本法律问题····· (211)
 - (一) 有关概念的法律界定····· (211)
 - (二) 股权转让的分类····· (214)
 - (三) 股权转让的条件····· (214)
- 二、股东会对股权转让的表决权····· (216)
- 三、股东优先购买权的行使与适用问题····· (219)
 - (一) 有限责任公司股东优先购买权的性质····· (219)
 - (二) 股东优先购买权的法理依据····· (220)
 - (三) 优先购买权的部分行使问题····· (221)
 - (四) 优先购买权的行使程序····· (223)
 - (五) 股东优先购买权的效力及法律保护····· (226)
- 四、有限责任公司股权转让的成立与生效问题····· (229)
 - (一) 股权转让合同生效的时间····· (229)
 - (二) 股东名册变更与股权转让效力之间的关系····· (233)
 - (三) 工商变更登记对股权转让效力的影响····· (235)
- 五、弱势股东在股权转让中的权利保护问题····· (237)
 - (一) 弱势股东在股权转让中的地位····· (237)
 - (二) 股权转让的特殊救济——退股····· (238)
 - (三) 我国《公司法》关于股东退出公司规定的理解与适用····· (240)
- 六、人民法院依法强制转让股东股权的特别规定····· (242)
 - (一) 通知义务····· (242)
 - (二) 其他股东在同等条件下有优先购买权····· (243)
 - (三) 转让后的手续····· (243)

- 七、股权的法定转让····· (245)
 - (一) 自然人股东的合法继承人可以继承其股东资格····· (245)
 - (二) 公司章程可以作出除外规定····· (245)

第六章 股份有限公司股份发行和转让

第一节 股份有限公司的股份发行

- 一、发行股票的目的与发行人范围····· (249)
 - (一) 发行股票的目的····· (349)
 - (二) 发行人的范围····· (251)
- 二、发行股票应当具备的实质性条件····· (251)
 - (一) 设立股份有限公司公开发行股票法定条件····· (251)
 - (二) 公开发行新股的法定条件····· (253)
 - (三) 股票发行的技巧····· (254)
- 三、股票公开发行的操作程序····· (259)
 - (一) 保荐机构保荐····· (259)
 - (二) 向国务院证券监督管理机构申请核准····· (262)
 - (三) 股票发行的审核····· (267)
 - (四) 承销发行股票前的准备事项····· (274)
 - (五) 股票正式公开销售的过程及方法····· (282)
- 四、发行股票主要书面材料的内容及其制作····· (287)
 - (一) 招股说明书····· (287)
 - (二) 承销协议····· (288)

第二节 股份有限公司股份的转让

- 一、股份有限公司股份转让概述····· (297)
- 二、股票柜台转让(交易)实务····· (301)
 - (一) 柜台交易及其特点····· (301)
 - (二) 股票柜台交易的场所····· (302)
 - (三) 股票柜台买卖的基本做法····· (303)
- 三、股票场内交易应具备的条件和申请程序····· (305)
 - (一) 股票上市交易应当具备的条件····· (306)
 - (二) 申请股票上市前应做的准备工作····· (308)
 - (三) 股票上市交易前的申请、审核程序····· (309)
 - (四) 股票获准上市交易后公司的信息披露义务····· (312)

第七章 公司债券

- 一、公司债券概述····· (316)
 - (一) 公司债····· (316)
 - (二) 公司债券····· (326)
 - (三) 公司债券的发行、转让与消灭····· (331)
 - (四) 发行公司债券的意义····· (333)
- 二、公司债券的发行····· (335)
 - (一) 债券市场概说····· (335)
 - (二) 发行公司债券的条件、限制与禁止····· (338)
 - (三) 发行公司债券的方式····· (342)
 - (四) 发行公司债券的程序····· (344)
- 三、公司债券的转让····· (351)
 - (一) 债券交易市场····· (352)
 - (二) 公司债券的上市交易····· (354)

| | |
|---------------------|-------|
| (三) 债券交易程序····· | (359) |
| 四、公司债的消灭····· | (363) |
| (一) 公司债的一般消灭原因····· | (363) |
| (二) 公司债的特殊消灭原因····· | (365) |
| (三) 公司债券的灭失····· | (366) |

第八章 一人有限责任公司与国有独资公司

第一节 一人有限责任公司

| | |
|----------------------------|-------|
| 一、一人公司制度概述····· | (370) |
| (一) 一人公司的涵义····· | (370) |
| (二) 一人公司的种类····· | (371) |
| (三) 一人公司的产生与发展····· | (371) |
| (四) 一人公司的性质····· | (372) |
| (五) 一人公司与独资企业的比较····· | (374) |
| (六) 我国一人公司立法的必要性····· | (375) |
| 二、一人公司设立和组织机构的特别规定····· | (376) |
| (一) 一人有限责任公司的注册资本····· | (376) |
| (二) 自然人设立一人有限责任公司的限制····· | (377) |
| (三) 一人公司出资人的公示····· | (378) |
| (四) 一人有限责任公司章程的制定····· | (378) |
| (五) 一人公司的股东权····· | (379) |
| (六) 一人公司的财务会计制度····· | (380) |
| 三、一人公司股东责任形式——有限责任····· | (381) |
| (一) 有限责任制度概述····· | (381) |
| (二) 有限责任制度本身的利与弊····· | (383) |
| (三) 公司债权人的风险与股东有限责任原则····· | (386) |
| (四) 为一人公司股东设定有限责任的理由····· | (387) |

| | |
|----------------------------------|-------|
| (五) 一人公司股东有限责任的获得条件····· | (388) |
| 四、公司法人人格否认法理与一人公司····· | (389) |
| (一) 一人公司股东与公司独立人格····· | (389) |
| (二) 公司法人人格否认法理····· | (390) |
| (三) 一人公司法人人格否认法理适用要件····· | (392) |
| (四) 公司法人人格否认法理的适用场合····· | (393) |
| (五) 一人公司适用法人人格否认法理的两种结果 ····· | (394) |
| (六) 对一人公司适用法人人格否认法理的理解····· | (395) |

第二节 国有独资公司

| | |
|--------------------------|-------|
| 一、什么是国有独资公司····· | (398) |
| 二、国有独资公司的设立····· | (399) |
| 三、国有独资公司的组织机构····· | (399) |
| (一) 国有资产监督管理机构的特殊地位····· | (399) |
| (二) 董事会、经理····· | (400) |
| 四、国有独资公司的资产····· | (400) |

第九章 公司的财务、会计

| | |
|-----------------------|-------|
| 一、公司资产的核算与管理····· | (404) |
| (一) 公司流动资产的核算与管理····· | (408) |
| (二) 公司长期投资的核算与管理····· | (414) |
| (三) 公司固定资产的核算和管理····· | (418) |
| (四) 公司无形资产的核算与管理····· | (425) |
| (五) 公司其他资产的核算与管理····· | (427) |
| (六) 公司资产减值的核算与管理····· | (428) |
| 二、公司负债的核算与管理····· | (432) |

| | |
|------------------------------------|-------|
| (一) 公司流动负债的核算与管理····· | (433) |
| (二) 公司长期负债的核算与管理····· | (434) |
| 三、公司所有者权益的核算与管理····· | (439) |
| 四、公司成本与费用的核算与管理····· | (441) |
| (一) 成本与费用的管理····· | (442) |
| (二) 成本与费用的核算····· | (454) |
| 五、公司收入和利润的核算与管理····· | (456) |
| (一) 公司收入的管理····· | (456) |
| (二) 公司利润的管理····· | (461) |
| (三) 公司收入的核算····· | (471) |
| (四) 公司利润及其分配的核算····· | (476) |
| 六、公司财务报告及其分析与评价····· | (481) |
| (一) 公司财务报告体系概述····· | (481) |
| (二) 资产负债表····· | (487) |
| (三) 利润表及利润分配表····· | (492) |
| (四) 现金流量表····· | (496) |
| (五) 财务情况说明书····· | (490) |
| (六) 会计报表附注和其他财务报告····· | (502) |
| (七) 公司财务报告分析与评价····· | (519) |
| 七、公司税后利润分配顺序····· | (541) |
| (一) 弥补亏损····· | (541) |
| (二) 提取法定公积金····· | (542) |
| (三) 按照公司章程的规定支付特别股中的优先股 股利····· | (542) |
| (四) 提取任意公积金····· | (543) |
| (五) 支付普通股股利····· | (543) |

第十章 公司合并、分立、增资、减资

| | |
|-----------------|-------|
| 一、公司组织变更概述 | (545) |
| (一) 公司组织变更的效应 | (545) |
| (二) 公司组织变更的方式 | (547) |
| 二、公司合并 | (547) |
| (一) 公司合并的概念与特点 | (547) |
| (二) 公司合并的形式 | (547) |
| (三) 公司合并的原因 | (548) |
| (四) 公司合并协议 | (551) |
| (五) 公司合并的程序 | (552) |
| (六) 公司合并的效力 | (556) |
| (七) 公司合并与垄断 | (559) |
| (八) 公司合并决策实务 | (560) |
| 三、公司分立 | (565) |
| (一) 公司分立的 | (565) |
| (二) 公司分立的形式 | (565) |
| (三) 公司分立的原因 | (569) |
| (四) 公司分立协议 | (571) |
| (五) 公司分立的程序 | (573) |
| (六) 公司分立的法律效力 | (575) |
| (七) 公司分立的重大财务事项 | (576) |
| 四、公司转型 | (578) |
| (一) 公司转型的概念与特点 | (578) |
| (二) 公司转型的方式 | (579) |
| (三) 公司转型的条件和要求 | (581) |
| (四) 公司转型的程序 | (583) |
| (五) 公司转型的法律后果 | (585) |