



四B578

中国法律最新应用与例解丛书

商事法律最新应用与例解

曾宪伟 主编



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

① 923.995/
2

中国法律最新应用与例解丛书

商事法律最新应用与例解

曾宪伟 ①主编



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

商事法律最新应用与例解/曾宪伟主编. —北京: 北京大学出版社, 2004. 11
(中国法律最新应用与例题丛书)

ISBN 7-301-07804-8

I. 商… II. 曾… III. 商法-中国 IV. D923.99

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 090583 号

书 名: 商事法律最新应用与例解

著作责任者: 曾宪伟 主编

责任编辑: 孙战营

标准书号: ISBN 7-301-07804-8/D·0964

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区中关村 北京大学校内 100871

网 址: <http://cbs.pku.edu.cn> 电子信箱: pl@pup.pku.edu.cn

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

排版者: 北京高新特打字服务社 51736661

印刷者: 三河新世纪印务有限公司

经销者: 新华书店

650 毫米×980 毫米 16 开本 29.25 印张 583 千字

2004 年 11 月第 1 版 2004 年 11 月第 1 次印刷

定 价: 46.00 元

未经许可, 不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有, 翻版必究

编写说明

从 2000 年到现在,为推进依法治国基本方略的实现,我国在建设中国特色社会主义法律体系方面又前进了一大步。在民事法律方面,国家不仅制定了新的《中华人民共和国婚姻法》及其司法解释(一)、(二),同时还出台了《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》、《最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》等一大批重要的司法解释;在商事法律方面,国家不仅新修订了《中华人民共和国保险法》,出台了《最高人民法院关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释》,而且对股票和证券市场的运营和规范也颁布了很多重要的法律规定;在刑事法律方面,除了最高人民法院的一系列重要司法解释外,全国人大还出台了三个大的刑法修正案;在行政法律方面,国家除颁布了一批重要的行政实体法外,还出台了全社会普遍关注的《最高人民法院关于行政诉讼证据若干问题的规定》等一大批重要的司法解释。

鉴于上述原因,为了更好地指导广大法律工作者和公民准确理解和适用现行法律,我们组织权威专家、学者编写了这套《国家法律最新应用与例解丛书》。

本书试图达到以下四个特点:

一、新颖性

本书涵盖了各法律部门最新的法律法规、司法解释和典型案例,体现了各法律部门最新的立法精神和法律实施目的。

二、可读性

本书以各法律部门的主要法律为基础,以典型问题为主线,对主线内容采用解答和应用特别提示的形式予以解析,一问一答,层次分明,重点突出,通俗易懂。

三、解惑性

本书将问题设计重点主要集中在各法律部门中理解起来有较大难度,容易产生歧义的法律条文上,集中在有新的法律规定或司法解释的法律条文上,解析深入透彻,抓住立法的精髓与灵魂,突破实践中的疑难和困惑。

四、实用性

本书在精确解答法律问题的基础上,精选了近百个近年来在全国司法实践中涌现出的有一定影响的典型案例,以案说法,以案解法,具有较强的参考性和高度的实用性。

编 者

2004年9月

目 录

第一部分 基本法律阐释

(一)《中华人民共和国公司法》

第一章 总则	(3)
1. 什么是公司? 公司具有哪些特征?	(3)
2. 《公司法》调整的对象主要有哪些?	(5)
3. 公司和合伙企业存在哪些区别?	(7)
4. 法律、法规对公司名称是如何规定的?	(8)
5. 什么是公司章程? 其法律效力如何?	(11)
6. 《公司法》对公司转投资有哪些限制?	(13)
7. 我国《公司法》所确立的资本制度是什么?	(14)
第二章 有限责任公司的设立和组织机构	(17)
8. 公司的设立审批与登记有何区别?	(17)
9. 我国公司设立登记有什么法律效力?	(18)
10. 不同种类的公司登记应向登记机关提交哪些文件?	(20)
11. 在有限责任公司中, 法律怎样保障职工参与民主管理?	(21)
12. 有限责任公司与股份有限公司设立原则有什么不同?	(22)
13. 有限责任公司与股份有限公司的公司组织机构 有什么不同?	(23)
14. 公司设立应达到的法定最低资本限额是多少?	(24)
15. 有限责任公司章程的记载事项有哪些?	(25)
16. 有限责任公司的股东应当如何转让出资?	(25)
17. 有限责任公司股东转让出资的程序是什么?	(27)
18. 有限责任公司减资的条件和程序是什么?	(28)

19. 取得有限责任公司股东资格的方式有哪些?	(30)
20. 有限责任公司股东的权利和义务有哪些?	(31)
21. 有限责任公司股东会决议怎样形成?	(32)
22. 有限责任公司股东会有哪些职权?	(33)
23. 哪些人不能担任公司的董事?	(34)
24. 哪些有限责任公司可以不设董事会和监事会?	(35)
25. 有限责任公司的经理拥有哪些职权?	(36)
26. 执行董事有哪些职权?	(37)
27. 国有独资公司有哪些特征?	(38)
28. 国有独资公司的董事会与一般有限责任公司的董事会 有何区别?	(39)
29. 国有独资公司的监事会怎样行使职权?	(41)
第三章 股份有限公司的设立和组织机构	(43)
30. 股份有限公司有什么特征?	(43)
31. 股份有限公司发起人的民事责任是什么?	(44)
32. 股份有限公司发起人的出资方式有哪些?	(45)
33. 记名股票可以向哪三种对象发行?	(47)
34. 股份有限公司的股东股份与有限责任公司股东出资 有何区别?	(48)
35. 股份有限公司的哪些股份不能自由转让?	(49)
36. 在什么情况下, 公司可以收购自身股份?	(50)
37. 股东大会的职权包括哪些?	(51)
38. 在哪些情况下, 股份有限公司应该召开临时股东大会?	(52)
39. 董事会怎样作出合法有效的决议?	(53)
40. 哪些人不能担任独立董事?	(55)
41. 独立董事的提名、选举和更换程序是什么?	(55)
42. 上市公司的独立董事应当如何履行职权?	(57)
第四章 股份有限公司的股份发行和转让	(59)
43. 股份发行的种类及条件是什么?	(59)
44. 股份有限公司发行新股的程序是什么?	(61)
45. 什么是证券交易场所? 股份有限公司股东转让其股份 是否一定要在证券交易所进行?	(62)

46. 股票发行和转让有哪些原则?	(63)
47. 公司上市的条件和程序是什么?	(64)
48. 上市公司信息披露的种类及各自要披露的事项是什么?	(66)
49. 在上市公司信息披露中,法律对披露信息的质量 要求是什么?	(68)
50. 什么是内幕交易?	(69)
51. 暂停上市和终止上市的条件各是什么?	(71)
52. 什么是关联企业?	(72)
53. 关联交易有哪些特点?	(73)
54. 对于上市公司的关联交易,法律规定应该披露的事项 及要素有哪些?	(75)

第五章 公司债券

55. 什么是公司债券,其法律特征有哪些?	(76)
56. 公司债券与股票有哪些区别?	(77)
57. 公司债券的发行条件有哪些?	(78)
58. 发行公司债券的程序是怎样的?	(79)
59. 我国法律规定的公司债券有哪几种?	(80)
60. 什么是可转换公司债券,它有哪些特征?	(81)
61. 可转换公司债券的基本要素包括哪几方面?	(81)
62. 哪些公司可以发行可转换公司债?	(83)
63. 我国法律对公司债券的转让的概念、方式和效力是 怎样规定的?	(85)
64. 公司债券能否上市交易,需要具备哪些条件?	(86)
65. 公司债券上市交易的暂停和终止情况有哪些?	(87)
66. 在我国保护公司债券持有人权益的途径有哪些?	(87)
67. 在发行债券的公司发生合并、分立、组织形式变更或解散时, 我国《公司法》对公司债券持有人提供的保护措施有哪些? ...	(88)
68. 在公司债券的发行公司破产时,我国法律对公司债券 持有人的保护措施有哪些?	(90)

第六章 公司财务、会计

69. 什么是公司财务、会计制度?	(92)
70. 《公司法》规定的公司财务会计报告项目包括哪些?	(92)

71. 公司财务会计报告如何进行公告公示?	(94)
72. 公司税后利润分配的原则和顺序是什么?	(95)
73. 我国《公司法》对公积金制度是怎样规定的?	(96)
74. 《公司法》对公益金制度是怎样规定的?	(97)
第七章 公司合并、分立	(98)
75. 如何区别公司的合并、收购及公司兼并?	(98)
76. 我国《公司法》对公司合并的程序是怎样规定的?	(99)
77. 公司合并的法律后果是什么?	(101)
78. 什么是公司的分立,我国公司分立的方式有哪些?	(102)
79. 公司分立的程序是什么?	(103)
80. 公司分立会产生哪些法律后果?	(104)
81. 什么是公司的变更?	(105)
82. 公司增加注册资本的条件和程序是什么?	(107)
83. 公司减少注册资本应该遵守的法定程序是什么?	(107)
第八章 公司破产、解散和清算	(110)
84. 什么是破产,我国法律对公司破产是怎样规定的?	(110)
85. 引起公司破产的条件和程序是怎样规定的?	(110)
86. 什么是公司解散,其特征是什么?	(112)
87. 公司解散的原因和种类有哪些?	(112)
88. 公司任意解散的条件是什么?	(113)
89. 公司强制解散的条件是什么?	(113)
90. 公司解散的程序是什么?	(114)
91. 什么是公司的清算,公司清算的意义何在?	(116)
92. 在我国,公司清算有几种类型?	(116)
93. 清算组的构成及职责是怎样规定的?	(117)
94. 破产清算组的职责有哪些?	(118)
95. 公司清算的具体程序是怎样规定的?	(119)
第九章 外国公司的分支机构	(121)
96. 什么是外国公司?	(121)
97. 什么是外国公司分支机构? 它与一般公司的分支机构 有什么不同之处?	(122)
98. 我国《公司法》对外国公司的法律地位是怎样规定的?	(123)

99. 我国法律对外国公司分支机构设立的条件是怎样规定的?	(124)
100. 在我国设立外国公司分支机构的法律程序是怎样的?	(125)
101. 我国法律对外国公司分支机构的法律责任是怎样规定的?	(126)
102. 什么是外国公司分支机构的撤销?	(127)
103. 什么是外国公司分支机构的清算?	(128)
第十章 法律责任	(129)
104. 违反公司资本的有关制度, 公司及其发起人等应当承担哪些法律责任?	(129)
105. 在违法以公司财产为股东或其他个人提供担保时, 公司以及公司董事、经理应当承担哪些法律责任?	(131)
106. 在中介组织为公司的出资提供虚假证明文件时, 其应该承担哪些法律责任?	(132)
107. 公司的董事、经理非法经营同类营业应当承担什么样的法律责任?	(133)
108. 违法擅自发行股票、债券的公司及其负责人应当担当什么责任?	(134)
109. 清算组在公司清算中有违法行为时, 应承担什么法律责任?	(135)
110. 发起人或股东虚假出资, 应承担哪些法律责任?	(136)
111. 公司不依照《公司法》规定提取法定公积金、法定公益金, 应当承担怎样的法律责任?	(138)

(二)《中华人民共和国保险法》

第一章 总则	(140)
1. 什么是保险? 它包括哪些险种?	(140)
2. 保险活动当事人从事保险活动, 需要遵守哪些原则?	(141)
3. 什么是保险专营原则? 违反此原则, 将会导致什么法律后果?	(144)
第二章 保险合同	(147)

第一节 一般规定	(147)
4. 在什么情况下,保险合同成立?它应该包括哪些条款?	(147)
5. 如何理解投保人对保险标的的保险利益?	(149)
6. 保险合同订立过程中,投保人和保险人负有哪些义务? 违反这些义务,将承担哪些法律责任?	(150)
7. 保险合同成立后,投保人能否解除合同?	(152)
8. 保险合同成立后,投保人和保险人应该履行哪些手续才能对 保险合同进行变更?	(153)
9. 保险事故发生后,被保险人或者受益人应该如何 进行索赔?	(154)
10. 保险事故发生后,保险人应该如何进行理赔?	(156)
11. 什么是再保险?在哪些情况下,保险人必须进行再保险? 再保险接受人应当具备哪些法定条件?	(158)
12. 在进行再保险时,再保险分出人和接受人,各享有哪些权利, 应该承担哪些义务?	(159)
13. 对保险合同条款有争议时,应该如何解释?	(160)
第二节 财产保险合同	(162)
14. 什么是财产保险合同?它包括哪些种类?	(162)
15. 为维护保险标的安全,保险合同当事人享有哪些权利, 负有哪些义务?	(164)
16. 什么是重复保险?在重复保险的情况下,保险事故发生后, 各保险人应该如何承担赔偿责任?	(165)
17. 保险事故发生后,对保险合同应该如何处理?	(166)
18. 因第三人行为而造成保险事故的,保险人如何行使其 代位权?	(167)
19. 什么是责任保险?	(168)
20. 哪些情况属于机动车辆保险的承保范围?投保人、被保险人 各负有哪些义务?	(169)
第三节 人身保险合同	(172)
21. 什么是人身保险合同?哪些人可以作为人身保险合同的 受益人?	(172)
22. 投保人投保以第三人死亡为给付保险金条件的合同, 该合同的效力如何?	(174)

23. 人身保险合同中,保险费应该如何支付?在什么情况下,人身保险合同效力中止?合同效力中止的,将会导致哪些法律后果? (176)
24. 人身保险产品包括哪些种类? (177)
25. 投保人、受益人故意造成被保险人死亡、伤残或疾病的,应当如何处理?因第三者行为而发生保险事故的,保险人能否向第三者追偿? (179)

第三章 保险公司..... (181)

26. 保险公司设立,需要具备哪些条件? (181)
27. 如何设立保险公司?在设立过程中,设立人需要向保监会提交哪些申请文件? (183)
28. 哪些人属于保险公司的高级管理人员?他们任职的资格和条件是什么? (187)
29. 在什么情况下,保险公司可以解散?保险公司解散的,应当向保监会提供哪些材料? (190)
30. 保险公司解散、被撤销或被依法宣告破产的,清算组应如何组成?清算组负有哪些职责? (191)
31. 什么是外资保险公司?设立外资保险公司,需要具备哪些条件,履行哪些手续? (193)

第四章 保险经营规则..... (197)

32. 《保险法》对保险公司的业务范围是如何界定的? (197)
33. 保险公司应当提取哪些准备金?提取时,应当依照哪些原则进行? (199)
34. 保险公司应该依照什么原则和方式运用其资金? (201)
35. 在保险业务活动中,保险公司及其工作人员不得从事哪些行为?违法从事这些行为的,将承担什么样的法律责任? ... (203)

第五章 保险业的监督管理..... (206)

36. 哪些险种的保险条款和保险费率,应当报保监会备案或者审批? (206)
37. 保监会如何对保险公司进行监督管理? (208)
38. 在什么情况下,保监会可以对保险公司进行整顿? (210)
39. 在什么情况下,保监会对保险公司实行接管? (211)

第六章 保险代理人和保险经纪人	(213)
40. 什么是保险代理人? 保险代理人从事保险代理业务, 应该具有什么资格?	(213)
41. 保险代理人在什么权限范围内从事保险代理业务?	(215)
42. 什么是保险代理机构? 设立保险代理机构, 应当具备哪些 条件?	(217)
43. 什么是保险经纪人? 个人能否成为保险经纪人? 保险经纪人 的任职条件是什么?	(219)
44. 保险代理人、保险经纪人在办理保险业务时, 不得为哪些 行为?	(220)

第二部分 典型案例例证

案例 1 中国农业银行云南省分行营业部诉深圳国际信托公司等证券 回购争议案	(225)
案例 2 晓星香港有限公司诉中国船务代理公司防城港公司等提单 侵权纠纷上诉争议案	(232)
案例 3 巴拿马浮山航运公司诉中国人民保险公司青岛市分公司船舶 保险合同纠纷争议案	(241)
案例 4 沛时投资公司诉天津市金属工具公司中外合资合同纠纷 上诉争议案	(249)
案例 5 爱特福公司诉北京地坛医院等不正当竞争纠纷上诉案	(256)
案例 6 谢民视诉张瑞昌等股权纠纷争议案	(263)
案例 7 资阳市第二建筑工程公司诉资阳市房地产开发建设有限 公司等建设工程招投标争议案	(270)
案例 8 避风塘公司诉德荣唐公司不正当竞争纠纷案	(273)
案例 9 中国人寿保险公司昆明市东川支公司与马丹红人身保险 合同争议案	(280)
案例 10 广东国际信托投资公司破产争议案	(283)
案例 11 天海公司诉粤东公司船舶租用侵权纠纷争议案	(289)
案例 12 彭州市西郊植物提制厂与四川省土地开发总公司彭州公司 土地使用权转让合同争议案	(299)
案例 13 韩国 SEKWANG 船务公司申请设立海事赔偿责任限制	

基金争议案	(303)
案例 14 顾然地诉巨星物业排除妨碍、赔偿损失纠纷争议案	(308)

第三部分 重点法规精选

最高人民法院关于在审理经济纠纷案件中发现经济犯罪问题后 移送有关部门,是否退还预收的案件受理费的批复	(319)
最高人民法院关于乡政府与其他单位签订的联营协议效力 问题的批复	(320)
最高人民法院关于保险金能否作为被保险人遗产的批复	(321)
最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国企业破产法(试行)》 若干问题的意见	(322)
最高人民法院关于对破产案件的债务人未被执行的财产均应中止 执行问题的批复	(329)
最高人民法院关于银行、信用社扣划预付货款收贷应否退还问题的 批复	(330)
最高人民法院关于企业开办的其他企业被撤销或者歇业后民事责任 承担问题的批复	(331)
最高人民法院关于海事法院拍卖被扣押船舶清偿债务的规定	(332)
最高人民法院关于国营企业购买私房已经使用多年何时补办批准 手续方可承认买卖关系有效的复函	(335)
最高人民法院关于在经济审判工作中严格执行《中华人民共和国 民事诉讼法》的若干规定	(336)
最高人民法院关于审理船舶碰撞和触碰案件财产损害赔偿的规定	(339)
最高人民法院关于审理房地产管理法施行前房地产开发经营案件 若干问题的解答	(343)
最高人民法院关于金融机构为行政机关批准开办的公司提供注册 资金验资报告不实应当承担民事责任问题的批复	(348)
最高人民法院关于如何确定委托贷款协议纠纷诉讼主体 资格的批复	(349)
最高人民法院关于如何确定证券回购合同履行地问题的批复	(350)
最高人民法院关于对企业借款合同借款方逾期不归还借款的应如何 处理问题的批复	(351)

最高人民法院关于信用卡透支利息可否计算复利问题的批复·····	(352)
最高人民法院关于在破产程序中当事人或人民检察院对人民法院 作出的债权人优先受偿的裁定申请再审或抗诉应如何处理 问题的批复·····	(353)
最高人民法院关于实行社会保险的企业破产后各种社会保险统筹 费用应缴纳至何时问题的批复·····	(354)
最高人民法院关于对注册资金投入未达到法规规定最低限额的 企业法人签订的经济合同效力如何确认问题的批复·····	(355)
最高人民法院关于当前人民法院审理企业破产案件应当注意的 几个问题的通知·····	(356)
最高人民法院关于承运人就海上货物运输向托运人、收货人或 提单持有人要求赔偿的请求权时效期间的批复·····	(358)
最高人民法院关于产业工会、基层工会是否具备社团法人资格和 工会经费集中户可否冻结划拨问题的批复·····	(359)
最高人民法院关于人民法院能否对信用证开证保证金采取冻结和 扣划措施问题的规定·····	(360)
最高人民法院关于验资单位对多个案件债权人损失应如何承担 责任的批复·····	(361)
最高人民法院关于审理中外合资经营合同纠纷案件如何清算合资 企业问题的批复·····	(362)
最高人民法院关于冻结、划拨证券或期货交易所证券登记结算机构、 证券经营或期货经纪机构清算账户资金等问题的通知·····	(363)
最高人民法院关于会计师事务所为企业出具虚假验资证明应如何 承担责任问题的批复·····	(365)
最高人民法院关于民事经济审判方式改革问题的若干规定·····	(366)
最高人民法院关于能否将国有土地使用权折价抵偿给抵押权人 问题的批复·····	(370)
最高人民法院关于依据何种标准计算电话费滞纳金问题的批复·····	(371)
当前经济审判工作应当注意的几个问题·····	(372)
最高人民法院关于在审理和执行民事、经济纠纷案件时不得查封、 冻结和扣划社会保险基金的通知·····	(378)
最高人民法院关于执行《封闭贷款管理暂行办法》和《外经贸企业 封闭贷款管理暂行办法》中应注意的几个问题的通知·····	(379)

最高人民法院关于审理票据纠纷案件若干问题的规定·····	(380)
最高人民法院关于企业被人民法院依法宣告破产后,在破产程序终结前 经人民法院允许从事经营活动所签合同是否有效问题的批复·····	(388)
最高人民法院关于审理军队、武警部队、政法机关移交、撤销企业和 与党政机关脱钩企业相关纠纷案件若干问题的规定·····	(389)
最高人民法院关于审理涉及金融资产管理公司收购、管理、处置国有 银行不良贷款形成的资产的案件适用法律若干问题的规定·····	(391)
最高人民法院关于如何确定沿海、内河货物运输赔偿请求权时效 期间问题的批复·····	(393)
最高人民法院关于会计师事务所、审计事务所脱钩改制前民事责任 承担问题的通知·····	(394)
最高人民法院关于海事法院受理案件范围的若干规定·····	(395)
最高人民法院关于冻结、拍卖上市公司国有股和社会法人股若干 问题的规定·····	(398)
最高人民法院关于人民法院在审理企业破产和改制案件中切实防止 债务人逃废债务的紧急通知·····	(401)
最高人民法院关于国有金融资产管理公司处置国有商业银行不良 资产案件交纳诉讼费用的通知·····	(404)
最高人民法院关于金融机构为企业出具不实或者虚假验资报告、 资金证明如何承担民事责任问题的通知·····	(405)
最高人民法院关于企业离退休人员的养老保险统筹金应当列入破产 财产分配方案问题的批复·····	(406)
最高人民法院关于产品侵权案件的受害人能否以产品的商标所有人为 被告提起民事诉讼的批复·····	(407)
最高人民法院关于审理企业破产案件若干问题的规定·····	(408)
最高人民法院关于审理与企业改制相关的民事纠纷案件若干 问题的规定·····	(421)
最高人民法院关于审理证券市场因虚假陈述引发的民事赔偿 案件的若干规定·····	(425)
最高人民法院关于审理城市信用社清理整顿期间相关民事案件 有关问题的通知·····	(431)
最高人民法院关于人民法院在审理企业破产案件中适用最高 人民法院《关于审理企业破产案件若干问题的规定》的通知·····	(432)

最高人民法院关于调整大连、武汉、北海海事法院管辖区域和 案件范围的通知·····	(433)
最高人民法院关于破产企业国有划拨土地使用权应否列入破产 财产等问题的批复·····	(434)
最高人民法院关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律 若干问题的解释·····	(435)
最高人民法院关于审理期货纠纷案件若干问题的规定·····	(439)
最高人民法院关于在民事审判工作中适用《中华人民共和国 工会法》若干问题的解释·····	(446)
最高人民法院关于人民法院审理事业单位人事争议案件若干 问题的规定·····	(448)
最高人民法院关于可否将航道养护费的缴付请求列入船舶优先权 问题的批复·····	(449)