

The Application and
Adjudication Practice of
Company law



公司法

适用与审判实务

上海市高级人民法院组织编写

主 编◎ 张海棠

副主编◎ 邹碧华 俞秋玮

解决公司法律难题的智慧锦囊 防范企业法律风险的制胜策略

企业家 的第一堂法律课 新经理人 日常管理案头手册 法律实务人员 的实操宝典

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

公司法

适用与审判实务

上海市高级人民法院组织编写

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

公司法适用与审判实务/张海棠主编. —北京: 中国法制出版社, 2009. 7

(法律适用与审判实务丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 1348 - 0

I. 公… II. 张… III. ①公司法 - 法律适用 - 中国
②公司法 - 审判 - 研究 - 中国 IV. D922. 291. 91

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 115479 号

策划编辑 冯雨春

封面设计 蒋怡

公司法适用与审判实务

GONGSIFA SHIYONG YU SHENPAN SHIWU

主编/张海棠

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/640×960 毫米 16

版次/2009 年 11 月第 1 版

印张/32.5 字数/475 千

2009 年 11 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 1348 - 0

定价: 59.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 66033393

传真: 66070041

编辑部电话: 66010405

邮购部电话: 66033288

出版说明

任何一条法律,都体现在法律规定的行为上。不仅要关注规则本身,更要关注如何适用。“徒法不足以自行”,法律必须被适用,而有适用就必有解释,只有通过解释才能将抽象的法律条文适用到具体的案件上。为了使司法实务界和广大读者正确理解法律,准确地适用法律,我们组织编写了这套“法律适用与审判实务”丛书,该丛书有以下特点:

一、内容全面

本书以法律规定为主线,以法律施行以来的司法实践和理论研究为基础,结合法律、法规和审判实践中经常适用的规章、司法解释来阐述具体条款内涵,有利于读者准确地理解和适用。

二、体例科学

每部书原则上以所涉及的主要法律为主线,在每一具体法律条文下统一分为条文精解、实务难题、案例释评、相关规定四个部分,突出了层次性、逻辑性、实用性和指导性。

三、实用性强

本书的最大亮点就是在解读法律的同时,对现实中的司法困惑予以了理性的关注,撷取各专门法律的司法实践中存在较大争议的热点、疑点、难点问题,从制定法的解释适用入手,广泛吸收各领域的最新研究成果,并结合我国现行法律、国情和审判实践中的成功经验,为司法实务提供比较可行的解决方案。

四、案例典型

该丛书的案例大都是来自《最高人民法院公报》、《中国法院网》、《中国审判案例要览》、《审判参考》等有关网站和各级法院所裁判的真实案例,具有典型性、代表性和真实性,并与审判实务难题的论述紧密结合,相辅相成。

“法律适用与审判实务”丛书的作者均来自司法工作第一线,是一批既具有深厚的法学理论基础、又具有丰富实践经验的法官。该丛书是将理论与实践高度结合的成果,是对审判实践经验的理性反思与总结。既能为司法实践提供帮助,又对法学研究具有重要的参考价值。

目 录

第一章 总 则

一、公司法调整的公司种类	1
· 实务难题	
1. 我国公司法适用的公司类型范围为何仅限于依照本法 在中国境内设立的公司? /2	
2. 我国公司法适用的公司类型范围为什么仅限于有限责 任公司和股份有限公司? /3	
3. 本法为什么没有明确规制国有企业、集体企业、外资 投资企业等企业, 如何理解公司法与有关法律法规的 关系? /3	
二、法人财产权及股东责任	4
· 实务难题	
4. 新旧公司法对公司法人财产权的规定有何不同? /5	
· 案例释评	
1. 股东滥用权利下的公司人格认定/6	
三、股东权利	8
四、公司登记	9
五、公司名称	10
六、公司性质变更	11
· 实务难题	
5. 有限责任公司如何变更为股份有限公司? /12	
6. 股份有限公司如何变更为有限责任公司? /12	
七、公司住所	13
八、公司章程	14

· 实务难题

7. 公司章程与公司设立协议的区别/15

8. 制定公司章程需注意的问题/16

九、经营范围 17

· 实务难题

9. 如何认定公司超越经营范围从事经营活动的效力? /18

· 案例释评

2. 违反国家特许经营的规定, 委托协议被认定无效。/19

十、法定代表人 20

· 实务难题

10. 如何确定公司法定代表人行为的法律后果? /21

十一、分公司与子公司 21

· 实务难题

11. 分公司可否作为民事诉讼主体参加诉讼, 如准其参加诉讼, 谁享有实体上权利和义务? /23

十二、公司的转投资 24

十三、公司转投资及对外担保 25

· 实务难题

12. 违反本条规定, 签订的对外投资或担保合同的效力问题? /27

13. 涉及公司担保的债权人应当尽到何种注意义务? /27

14. 新、旧公司法对公司对外担保的差异何在? /27

15. 公司在票据上进行背书或书写保证的行为是否属于《公司法》第16条所指的担保, 是否需要形成决议? /28

· 案例释评

3. 未经股东会或股东大会决议为公司股东提供担保被认定无效 /29

十四、股东禁止行为 30

· 实务难题

16. 公司法人人格否认制度的构成要件/31

17. 公司法人人格否认之诉中原告、被告的确定/32

18. 公司人格否认是一种对公司法人人格的个案否定/32	
· 案例释评	
4. 公司恶意逃避债务的股东承担连带责任 /33	
十五、关联交易	34
· 实务难题	
19. 法院对关联交易进行实质性审查的标准/35	
20. 本条对关联交易主体范围规定过窄/35	
十六、公司决议的无效或被撤销	35
· 实务难题	
21. 被告的确认/39	
22. 异议股东的权利行使/39	
23. 瑕疵决议补救措施的缺失/39	
24. 司法救济手段的不完善/39	
· 案例释评	
5. 公司决议被撤销原因的具体认定/40	
6. 股东会决议内容合法被认定为有效/41	
7. 股东以股东会决议不合法为由直接要求工商局变更登记遭驳回/42	

第二章 有限责任公司的设立和组织机构

第一节 设 立

一、有限公司的设立条件	43
· 实务难题	
25. 公司住所的确认/44	
二、股东人数	44
· 实务难题	
26. 有限责任公司与发起设立的股份有限公司的立法衔接/45	
· 案例释评	
8. 超过法定人数的“隐名股东”难获股东身份/46	
三、公司章程内容	47
· 实务难题	
27. 有限责任公司章程违法的救济/49	

· 案例释评

9. 公司实际出资人因未载于公司章程被否认股东身份/49

四、注册资本 50

· 实务难题

28. 只认缴却未出资的投资人的权利和义务/51

· 案例释评

10. 股东未按期缴足出资被处罚/52

五、出资方式 53

· 实务难题

29. 出资标的物所应具备的基本条件/54

· 案例释评

11. 出资协议约定以技术出资，但该技术未履行评估作价手续，且出资人未被登记为公司股东，不能确认其为公司股东/54

六、股东出资义务 55

· 实务难题

30. 以房屋、车辆、船舶、土地使用权等作价出资，但未办理法定权属变更登记手续的效力认定/56
31. 瑕疵出资举证责任的负担/57
32. 有限责任公司的股东出资不足的，在公司设立后，有权请求该股东补足出资的主体是公司，而非其他股东/57
33. 有限责任公司的股东投资不到位下转让股权的法律后果/58
34. 股东除名制度/58

· 案例释评

12. 股东履行出资义务的认定/58

七、验资证明 59

· 实务难题

35. 对股东出资进行验资的合理性/59

八、设立登记 60

· 实务难题

36. 我国现行公司立法未对公司设立登记瑕疵的民事责任作出规定/62
37. 当事人申请公司设立登记, 必须提交由验资机构出具的验资证明的合理性/62

九、出资不足的补充 63

· 实务难题

38. 股东虚假出资与抽逃出资的认定与法律责任的承担/64
39. 对以现金方式出资的有限责任公司股东出资不到位的, 其他股东是否承担资本充实责任? /65
40. 法院以公司股东出资不实为由追加其为被执行人, 公司股东另行起诉, 请求确认其已履行出资义务如何审理? /65
41. 关于抽逃出资的股东的责任问题/65
42. 关于瑕疵出资的股东资格认定问题/66

· 案例释评

13. 请求股东补缴出资的权利主体如何确定? /66

十、出资证明书 67

十一、股东名册 69

· 实务难题

43. 关于股东资格的认定标准/71
44. 关于股权的性质及股权转让的生效标准/74

· 案例释评

14. 股权转让合同签订并已实际履行, 但股东变更情况未经工商登记, 不影响股权转让合同的效力/76
15. 股东以股东名册的记载主张权利的应获支持/77

十二、股东查阅权 78

· 实务难题

45. 公司股东退出公司后, 又以公司在其股东资格存续期间, 对其隐瞒真实经营状况为由, 诉请对公司行使知情权的, 法院应否支持? /80
46. 公司被依法注销后, 原公司股东以公司其他股东、原法定代表人或高级管理人员为被告主张知情权

的诉讼法院应如何处理? /81

47. 公司股东以公司其他股东或公司董事、监事或高级管理人员为被告, 提起知情权诉讼法院应如何处理? /81
48. 在新公司法生效之前提起的有限责任公司股东知情权诉讼, 应如何确定权利范围? /81
49. 有限责任公司股东请求对公司账簿行使查阅权是否应受一定持股比例的限制? /81
50. 存在出资瑕疵的股东是否可对公司行使知情权? /82
51. 公司监事能否以其知情权受到侵害为由对公司提起知情权诉讼? /82
52. 股东对公司提起知情权纠纷诉讼, 将会计师事务所列为第三人或申请会计师事务所作为第三人参加诉讼应如何处理? /82

· 案例释评

16. 股东要求查询公司财务会计账簿的正当性如何认定? /83
17. 丧失股东身份的原公司股东能否主张知情权? /83
18. 仍具有股东身份的离职职工能否主张知情权? /84
19. 股东知情权的行使范围应如何确定? /84
20. 股东是否有权查阅公司会计凭证? /85
21. 公司章程无限制性规定, 瑕疵出资股东能否行使知情权? /85
22. 股东查阅会计账簿有不正当目的, 公司是否可以拒绝提供查阅? /86

十三、股东分红权与优先认购权 87

· 案例释评

23. 出让股东对已出让的股权能否主张增资扩股的权利? /88
24. 出让股东对股权转让之前公司应分配利润能否主张权利? /88

十四、股东不得抽逃出资 89

· 案例释评

25. 公司成立后, 股东要求返还出资的, 法院应否支持? /90

第二节 组织机构

十五、股东会组成、地位及职权 91

· 实务难题

53. 股东可否委托他人在决定文件上签字、盖章? /92

· 案例释评

26. 部分股东未经股东会决议擅自解散公司被判赔偿/93

十六、定期会议和临时会议 94

· 实务难题

54. 具有临时股东会召集权的主体, 如代表十分之一以上表决权的股东和三分之一以上的董事同时提议召开临时会议, 会议如何召开? /94

55. 股东对临时股东会召集权发生争议, 是否可以提起诉讼? /94

十七、股东会会议的召集与主持 95

十八、股东会会议的通知与记录 95

· 案例释评

27. 股东会会议召集和主持程序违法下的效力认定/96

十九、股东的表决权 98

· 实务难题

56. 公司法第43条规定的股东表决权是否包括人数决? /99

· 案例释评

28. 公司章程对股东行使表决权作特别规定获支持/100

二十、股东会会议的议事方式和表决程序 100

· 实务难题

57. 公司法第44条规定的表决权是否包括人数决? /101
58. 违反公司法第44条第2款规定的决议是否无效? /101

· 案例释评

29. 经合法程序形成的股东会决议获支持/101

二十一、董事会的组成	102
· 实务难题	
59. 国有独资公司的董事人数是否有限制? /104	
60. 董事是否一定要具备股东身份? /104	
61. 有限责任公司设立执行董事后是否还能再设董 事会? /105	
62. 董事会中职工代表的人数或所占比例是否有强 制性规定? /105	
63. 公司高级管理人员能否作为职工董事? /105	
· 案例释评	
30. 县政府操纵企业董事长选举被判违法/105	
二十二、董事任期	107
· 实务难题	
64. 股东会是否有权无理由解除董事的职务? /108	
65. 中外合资经营企业董事的最长任期是四年还是 三年? /109	
二十三、董事会职权	109
· 实务难题	
66. 国有独资公司的董事会会有哪些职权? /112	
· 案例释评	
31. 公司章程关于“董事会有权增补董事”的约定 是否有效? /112	
二十四、董事会会议的召集与主持	113
二十五、董事会会议的议事方式和表决程序	114
· 实务难题	
67. 新公司法删除了董事会会议通知期限的内容, 如何把握通知的合理期限? /116	
· 案例释评	
32. 违背公司章程规定的董事会召开形式所作出的 董事会决议效力如何? /116	
二十六、经理的设立与职权	117
二十七、执行董事	119

二十八、监事会的设立与组成	120
二十九、监事的任期	122
· 案例释评	
33. 监事在任期届满后, 新监事就任前能否起诉公 司要求履行监督权? /123	
三十、监事会或监事的职权 (一)	124
· 实务难题	
68. 监事能否作为公司的诉讼代表人? /125	
· 案例释评	
34. 监事监督权的范围有哪些? /125	
35. 公司监事要求检查公司财务资料获支持/126	
三十一、监事会或监事的职权 (二)	127
三十二、监事会的会议制度	128
三十三、监事行使职责所需费用的承担	130
第三节 一人有限责任公司的特别规定	
三十四、一人公司的概念	131
· 实务难题	
69. 一人公司有哪些分类? /135	
70. 我国《公司法》确认的一人公司包含一人股份 有限公司吗? /135	
71. 一人公司与个人独资企业有何异同? /135	
72. 一人公司与外商独资企业有何异同? /136	
· 案例释评	
36. 上海华原房地产开发经营公司诉上海沈记餐饮 经营管理有限公司股权转让纠纷案/136	
37. 高某某诉林某某、胡某某股权转让合同效力纠 纷案/138	
38. 朱某某诉唐某某、陆某某、蒋某某股权转让合 同效力纠纷案/139	
三十五、一人公司的注册资本	140

· 实务难题

73. 一人公司注册资本与复数公司有何不同? /141

74. 公司资本与资产有何联系与区别? /141

· 案例释评

39. 一人公司股东未履行出资义务应当承担赔偿责任/142

三十六、一人公司的登记注意事项 142

三十七、一人公司的章程 144

· 实务难题

75. 国有独资公司的章程制定者与一人公司有何不同? /144

三十八、一人公司的股东决议 145

三十九、一人公司的财会报告 146

四十、一人公司的债务承担 147

· 实务难题

76. 在法人人格否认法理的适用上, 一人公司与复数公司有何区别? /151

· 案例释评

40. 德国最高法院对一人公司法人人格否认案/151

41. 日本最高法院首例适用法人人格否认法理案/152

42. 原告江西某建设集团公司诉被告景德镇市某水务公司及被告某某建设工程施工合同纠纷案/152

第四节 国有独资公司的特别规定

四十一、对国有独资公司的界定 153

· 实务难题

77. 国有独资公司的基本特征是什么? /154

78. 国有独资公司与国有企业的区别何在? /155

79. 国有独资公司和普通的有限责任公司的区别何在? /155

四十二、国有独资公司的章程 156

· 实务难题

80. 公司章程对国有独资公司具有哪些效力? /157

四十三、国有独资公司股东权的行使 158

四十四、国有独资公司的董事会 159

四十五、国有独资公司的经理 161

四十六、国有独资公司高层职员兼职禁止 162

· 案例释评

43. 国有独资企业法定代表人在外兼职身份被否认/162

四十七、国有独资公司的监事会 163

第三章 有限责任公司的股权转让**一、股权转让 165****· 实务难题**

81. 如何理解和把握“同等条件”? /168

82. 如何理解公司章程对股权转让所作规定的效力? /168

83. 如何理解公司股东就部分股权主张优先购买权的效力? /169

· 案例释评

44. 未经其他股东同意对外转让股权被认定无效/169

45. 离婚协议擅自处分公司股份被判无效/170

二、强制执行的股权转让 171**· 实务难题**

84. 有限责任公司的其他股东如何在股权司法拍卖程序中行使其优先购买权? /172

三、股权转让的变更记载 172**四、异议股东股权收购请求权 173****· 实务难题**

85. 异议股东请求公司收购其股权的合理价格如何确定? /175

86. 法院在审理异议股东请求公司收购股权之诉时的注意事项有哪些? /175

· 案例释评

46. 股东以不同意延长公司经营期限为由要求退股获支持/176

五、股东资格的继承 177

· 实务难题

87. 有限责任公司自然人股东死亡后有多多个合法继承人时,其股东资格继承问题如何解决?继承后使股东人数超过50人的有限责任公司可否存续?/178

· 案例释评

47. 妻子据丈夫遗嘱继承其股东资格/178

第四章 股份有限公司的设立和组织机构

第一节 设 立

一、股份有限公司的设立条件 180

· 实务难题

88. 违反股份有限公司设立条件的法律后果/181

二、股份有限公司设立方式 182

· 实务难题

89. 设立股份有限公司的具体内容和步骤/182

三、发起人的限制 183

四、发起人的义务 184

· 实务难题

90. 股份有限公司发起人在设立中的职责及其发起人协议的性质和效力/184

五、注册资本 185

· 实务难题

91. 关于特定行业的股份有限公司注册资本最低限额的特殊规定/186

六、公司章程 187

· 实务难题

92. 股份有限公司章程中必须记载、相对记载、任意记

载事项如何甄别? /187

七、发起设立的程序	188
· 实务难题	
93. 对分期缴纳出资制度的理解/189	
94. 董事会向登记机关申请设立报送材料的范围/189	
八、募集设立的发起人认购股份	190
· 实务难题	
95. 发起人认购股份最低限额的立法考量/190	
九、募集股份的公告和认股书	191
· 实务难题	
96. 制作和公告招股说明书、制作认股书、填写认股书的规范性要求/191	
十、招股说明书	192
· 实务难题	
97. 招股说明书内容记载的规范性要求/192	
十一、股票承销	194
· 实务难题	
98. 发起人向社会公开募集股份未经依法设立的证券公司承销的,其效力如何认定? /195	
99. 购买非法出售未上市公事股权(股票)的投资人权益应如何救济? /196	
十二、代收股款	197
十三、验资及创立大会的召开	198
十四、创立大会的职权	199
· 实务难题	
100. 创立大会与股东大会有何区别? /200	
十五、股本的抽回	201
· 案例释评	
48. 司法实践中如何认定股份有限公司股东抽回股本? /201	
十六、申请设立登记	203