



最高人民法院商事审判指导丛书

公司案件 审判指导



最高人民法院民事审判第二庭 编

奚晓明 主编

宋晓明 刘竹梅 付金联 张小林 副主编

审判专论 指导案例 审判政策与精神 公报案例 司法解释



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



最高人民法院商事审判指导丛书

公司案件 审判指导

最高人民法院民事审判第二庭 编

奚晓明 主编

宋晓明 刘竹梅 付金联 张小林 副主编



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

公司案件审判指导 / 最高人民法院民事审判第二庭
编. —北京:法律出版社,2014.7

(最高人民法院商事审判指导丛书)

ISBN 978 - 7 - 5118 - 6413 - 0

I. ①公… II. ①最… III. ①公司法—审判—案例—
中国 IV. ①D922.291.915

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 098456 号

公司案件审判指导

奚晓明 主编

最高人民法院民事审判第二庭 编

策划编辑 韦钦平 万颖

责任编辑 万颖

装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

版本 2014 年 7 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京嘉恒彩色印刷有限责任公司

印张 41.5 字数 791 千

印次 2014 年 7 月第 1 次印刷

编辑统筹 大众出版社

经销 新华书店

责任印制 沙磊

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 6413 - 0

定价:98.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编 委 会

主 编 奚晓明

副 主 编 宋晓明 刘竹梅 付金联 张小林

编委会成员 (按姓氏笔画排序)

万 颖 王东敏 王宪森 王 涛 王富博

王慧君 韦钦平 孙亚菲 刘 敏 邢艳萍

朱海波 李 伟 杜 军 杨征宇 汪国献

张 颖 苏 蓓 郁 琳 宫邦友 郝晋琪

原 爽 高燕竹 夏旭日 梅 芳 雷继平

出版说明

让审理者裁判,由裁判者负责,是司法规律的客观要求。新一轮的司法改革对法官的综合素质、司法能力、专业水平、司法实践经验都提出了更高的要求。商事审判纠纷由于主体的多元和法律关系的复杂,导致疑难、新型问题层出不穷,案件审理难度日益加大,给法律职业人员办案造成诸多困惑。为此,最高人民法院民二庭,在吸纳最高人民法院和地方各级法院的审判经验和研究成果的基础上,结合商事审判基本理论和最高人民法院的公报案例、指导案例,依据最新的法律、法规、司法解释与政策,分门别类,全面系统地总结了商事审判实践中的裁判理念和法律适用问题,编辑出版了本套《最高人民法院商事审判指导丛书》。丛书力求涵盖商事审判领域常见的疑难、新型问题以及应对策略,突出实用性,重在指导性,体现权威性,使读者能全面理解和把握每一问题的具体处理方法和依据,为读者办理相关法律事务提供参考与借鉴。丛书包括公司、合同、金融、保险、担保、企业改制破产与重整、商事审判程序问题7个分册。具体特点如下:

1. 简明精准的问题提炼

丛书所涉问题均为司法实践中出现的疑难、新型问题,经反复归纳和筛选,剔除陈旧过时的,摒弃理论性过强而实践中缺乏参考价值的,精简拖沓冗长的,加入最新观点和依据,最终凝炼汇总而成。

2. 系统深入的权威解答

丛书在每一标题之下分审判专论、指导案例、公报案例、请示与答复、司法解释、审判政策与精神等10个栏目对所涉问题进行解答,力求系统而深入地分析每个疑难问题,使之得到最全面的解答。其中,审判专论囊括了权威学者、立法者、法官对该问题的观点,最高人民法院权威专家对某些重要法律文件的理解与适用;案例均为真实案例;请示与答复、司法解释以及司法文件均为最高人民法院发布的重要法律文件;审判政策与精神主要是领导讲话、答记者问等,具有极强的参考性。

3. 丰富典型的案例指导

丛书选用了指导案例、公报案例及最高人民法院民二庭终审的案例。指导案

例、公报案例具有权威性和指导性;案例指导多数有民二庭主审法官撰写的评析意见,极具实用性与参考性。编写中尽量保持了案例的完整性,个别案例的适当简化并未影响案件事实的分析认定与法律适用的解读。

4. 重点时新的法律依据

丛书涉及的法律、法规、司法解释、司法文件及地方意见均为现行有效的文本,并且囊括了商事领域最新出台的法律规范。需要特别说明的是,为忠实于案件原貌,丛书中案例适用的法律均为案件发生当时有效的法律文本。

丛书的出版凝聚了编者的智慧和心血,但鉴于编者水平和精力的有限以及商事审判领域内容的庞杂,错漏、不足之处在所难免,敬请读者批评指正,我们将在丛书的修订再版中予以完善。

编者

2014年7月20日

缩 略 语

全 称

最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(一)》

最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(二)》

最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定(三)》

最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释(一)》

简 称

《公司法解释(一)》

《公司法解释(二)》

《公司法解释(三)》

《合同法解释(一)》

目 录

第一章 总 论	1
第一节 公司实际控制人	1
001. 公司实际控制人的界定	1
002. 公司实际控制人案件的基本情况和特点	2
003. 公司实际控制人的判断标准	4
004. 通过追溯股权关系, 框定公司的实际控制人	5
005. 审查董事会成员的构成, 确认控制人的实际控制能力	8
第二节 公司代表人	9
006. 公司代表人或其他人员越权对外担保的, 若相对人系善意担保有效, 否则效力待定	9
007. 公司代表权和代理权的区分	12
008. 公司意志代表权归属判断	13
009. “人章争夺” 情况下公司诉讼代表人的确定	16
010. 工商登记与股东会选任的不同法定代表人同时存在的, 公司代表权以股东会决议为准	18
011. 不同利益股东或高管分别持不同的公章时, 认定的关键是审查公章的授权有效性	19
012. 无人代表公司意志情况下公司诉讼代表人的确定	20
013. 实践中对公司意志代表权的处理差异及注意点	21
014. 公司董事需取得公司明确授权才具有公司代表权	22
015. 公司董事会并不当然具有公司代表权	22
016. 法定代表人行使代表权并非必须依托印鉴	24
017. 法定代表人与公司印鉴持有人的关系	25
018. 公司与法定代表人发生诉讼, 公司代表权可由监事会或股东会委派代表行使	25
019. 公司解散后清算组为公司代表人	26
020. 公司代表人变更未登记不具有对抗善意第三人的效力	27

2 公司案件审判指导

第三节 公司担保	28
021. 公司为股东或实际控制人提供担保,必须经股东会或股东大会决议	28
022. 公司对外担保的合同效力认定	30
【公报案例】中建材集团进出口公司诉北京大地恒通经贸有限公司等进出口代理合同纠纷案	34
023. 一人公司可为其股东提供担保	44
第四节 公司法人人格否认	44
024. 公司法人人格否认的适用条件	44
025. 公司法人人格否认的认定	47
【公报案例】美国矿产金属有限公司与厦门联合发展(集团)有限公司债务纠纷案	48
026. 公司法人人格否认制度下,股东对公司债务承担共同的连带责任	54
027. 公司法人人格否认的证明责任	55
028. 一人公司适用法人人格否认制度时有关举证责任分配的特殊规定	55
029. 法官应对法人人格否认制度谨慎适用	56
第五节 外观主义	56
030. 外观主义原则	56
031. 外观主义原则不适用于内部关系	59
032. 外观主义不适用于非善意第三人	60
033. 外观主义不适合被冒名的名义权利人	62
034. 外观主义限定于就相关标的从事交易的第三人	64
035. 外观主义原则不适用于非交易第三人	65
036. 公司诉讼中应区分内部关系和外部关系的效力	66
第六节 其他	66
037. 公司自治与司法介入	66
038. 资本多数决原则与少数股东权利保护	70
【案例指导】资本多数决与中小股东保护:救济选择与司法适用	71
039. 关于股份转让合同的履行期限跨越新旧公司法,适用新公司法认定合同效力	87
040. 判断企业法人资格存续与否,应当以工商行政管理机关是否注销其法人资格为标准	90
【案例指导】重庆台华房地产开发有限公司与重庆晨光实业发展(集团)有限责任公司等房屋搬迁纠纷案	90
041. 法人内设部门因不具备法人资格,没有独立的法人财产,其设立不	

以是否有财产投入为前提	97
【公报案例】李显志诉长春建工集团界定产权、返还财产纠纷案	97
042. 分公司不具有企业法人资格,其民事责任由公司承担	108
【公报案例】泛华工程有限公司西南公司与中国人寿保险(集团)公司商品房预售合同纠纷案	108
第二章 公司设立和出资	116
第一节 发起和设立	116
043. 发起人的界定及公司设立阶段发起人订立合同的责任承担	116
044. 公司未成立实质为合伙体解散	120
045. “设立中公司”不具有法人资格	120
046. 设立中公司和成立后公司为承继关系	120
047. 企业设立登记行为的性质	121
048. 企业设立登记行为在民事诉讼中的效力	124
049. 虚假登记的民事责任	127
050. 先公司交易行为的责任	128
051. 发起人在设立公司过程中给第三人造成损害的,应承担赔偿责任	130
052. 公司设立无效和瑕疵补正制度维持了公司法人格的存续	131
053. 公司设立协议与公司章程的关系及制定章程的程序	133
第二节 出 资	134
054. 出资及出资方式	134
055. 债权出资	135
056. 设定担保的财产出资	136
057. 非货币出资应依法评估作价并办理权属变更手续,否则认定未依法全面履行出资义务	136
058. 非货币财产出资未办理过户等手续的法律后果及瑕疵弥补	139
059. 无权处分人以无权处分财产出资适用善意取得制度	140
060. 违法犯罪所得出资应采取拍卖或者变卖的方式处置其股权	141
061. 土地使用权剩余年限的出资问题	142
062. 公司可通过章程规定或股东会决议将未履行出资义务的股东除名	147
063. 督促股东依法全面履行出资义务的制度设计	148
064. 股东履行了出资义务且无侵害公司财产行为,无需对公司债务承担补充清偿责任	152

【案例指导】邢佩国、大庆市银兴化工有限公司、大庆市太福化工集团有限公司与中国信达资产管理股份有限公司黑龙江省分公司借款合同纠纷上诉案	152
065. 抽逃出资的认定及责任承担	160
【案例指导】一 中国信达资产管理公司深圳办事处与大鹏创业投资有限责任公司、湖南湘能股份有限公司等借款合同纠纷上诉案	161
【案例指导】二 源润控股集团股份有限公司与上海浦东发展银行股份有限公司天津分行等借款合同纠纷案	178
066. 有限公司股东出资比例与持股比例不一致的约定需经全体股东一致同意方可生效	185
【案例指导】深圳市启迪信息技术有限公司与郑州国华投资有限公司、开封市豫信企业管理咨询有限公司、珠海科美教育投资有限公司股权确认纠纷案	185
067. 名义股东与实际出资人投资收益归属争议的处理	199
068. 实际出资人请求公司变更股东须经公司其他股东半数以上同意	200
069. 企业主管单位变更后,新主管单位应在原主管部门出资不实的范围内对被主管企业的债务承担补充民事责任	200
070. 虚假出资股东的民事责任	207
071. 瑕疵股权转让中的民事责任承担	208
【案例指导】安达新世纪·巨鹰投资发展有限公司与北京首都国际投资管理有限责任公司等股东确权赔偿纠纷上诉案	208
072. 公司对股东逾期未缴的后续出资仅享有普通债权,受偿时不具有优先性	219
第三节 隐名出资	221
073. 处理隐名出资问题的基本原则	221
074. 确认实际出资人股东资格应具备的条件	225
【案例指导】兴泰公司诉华源公司股权纠纷案	225
075. 法人股隐名持有与股权转让	230
【公报案例】申银万国证券股份有限公司诉上海国宏置业有限公司财产权属纠纷案	230
076. 有限责任公司中隐名股东资格确认	241
077. 实际出资人要求显名“须经公司其他股东半数以上同意”的要件如何把握	242

078. 隐名出资在执行程序中可能造成的利益冲突	243
079. 隐名出资股东资格认定生效判决的溯及力问题	245
080. 实际出资人与名义出资人的股权转让纠纷处理	246
【公报案例】张建中诉杨照春股权确认纠纷案	246
081. 隐名出资人将其出资收取投资回报的权利转让给第三人的协议属于债权转让协议	249
第三章 股东资格和股东权利	251
第一节 股东资格	251
082. 公司负有向股东签发出资证明书、将股东名称记载于股东名册并办理登记的义务	251
083. “代持”法人股确权等相关问题	252
084. 股东资格确认的标准	257
085. 股权取得的时间点	259
086. 确认股东资格的证据	260
087. 股权能否继承由公司章程确定	261
088. 股权转让合同效力不受未办理工商变更登记影响,应确认受让人为公司股东	263
089. 被盗用名义者不应确认为公司股东	264
090. 职工持股会与职工的股权确认判断标准	264
第二节 股东权利	266
091. 股东表决权排除	266
092. 股东表决权排除适用的一般情形	267
093. 关联关系与表决权排除的适用	267
094. 股东表决权排除的适用机制	269
095. 我国股东表决权排除制度的构造与完善	270
096. 股东代表诉讼的前置程序	271
【案例指导】第三人侵害时有限公司股东代表诉讼的前置程序及法院对调解协议的审查	272
097. 股东代表诉讼的管辖	279
098. 股东代表诉讼的诉讼费用担保和补偿	280
099. 股东代表诉讼中的调解	280
【案例指导】第三人侵害时有限公司股东代表诉讼的前置程序及法院对调解协	

议的审查	280
100. 股东代表诉讼中胜诉利益应归属于公司	282
101. 股东知情权的行使主体资格	282
102. 股份合作制企业股东知情权救济参照适用公司法的规定	283
103. 股东知情权	284
104. 股东知情权的范围	284
105. 股东知情权内容的层级性表现	286
106. 股东知情权行使的“正当性目的”限制	286
107. 股东查阅原始凭证的条件及聘请他人查阅的要求	288
108. 股东对原始会计凭证的查阅权及其方式	288
【公报案例】李淑君、吴湘、孙杰、王国兴诉江苏佳德置业发展有限公司股东知情权纠纷案	289
109. 股东盈余分配请求权	297
第四章 股权转让	298
110. 股权转让纠纷的类型	298
111. 未经其他股东过半数同意或侵害其他股东优先购买权的股权转让的合同效力	299
112. 股权转让合同不因转让人瑕疵出资而无效,受让人可被确认为股东	300
113. 名义股东无权处分名下股权的,及股权转让后未变更登记的,原股东将股权再次转让的,适用善意取得制度	301
【案例指导】股权转让中的善意取得	303
114. 股权转让纠纷中并存债务承担的认定及各债务人的责任承担依据	311
【案例指导】中实投资有限责任公司、杭州欣融金属材料有限公司与北京隆瑞投资发展有限公司等股权转让纠纷申请再审案	311
115. 以真实意思签订的股权转让协议有效,未经审批致股权转让合同不能继续履行的应解除合同	319
【案例指导】邯郸丛台酒业股份有限公司与中国广顺房地产开发唐山有限公司等股权转让合同纠纷案	319
116. 债务人低价处分股权,受益人为恶意的,债权人有权行使撤销权	332
【案例指导】国家开发银行与沈阳高压开关有限责任公司等借款合同、撤销权	

纠纷案	332
117. 国有法人股的转让	348
【案例指导】中国华融资产管理公司贵阳办事处与贵州钢绳(集团)有限责任公司等股权置换纠纷案	348
118. 企业国有产权转让应在依法设立的产权交易机构中公开进行,可以采取拍卖、招投标、协议转让等方式	357
【公报案例】巴菲特投资有限公司诉上海自来水投资建设有限公司股权转让纠纷案	357
119. 股权转让公司法律、行政法规规定应当办理批准、登记等手续生效的,依照其规定	363
【公报案例】广州市仙源房地产股份有限公司与广东中大中鑫投资策划有限公司等股权转让纠纷案	363
120. 公司章程限制股权转让条款经登记后可对抗第三人	379
121. 公司章程限制股权转让条款违反强制性规定或违反股权自由转让原则的,无效	380
122. 公司瑕疵决议被判决无效、撤销或不存在后对股权转让的影响	380
123. 显名股东将其名下的股权转让、质押,或者显名股东的债权人要求执行显名股东的股权等行为,合法有效	381
124. 股东优先购买权	382
125. 股东部分行使优先购买权:以不妨害股权转让,保证股权顺利转让为限制	382
126. 未经其他股东同意向外转让股权的效力认定	384
127. 矿山及房地产公司股权转让合同的性质及效力认定	385
【案例指导】青海汇吉实业集团有限责任公司、周卫军与杜红亚、李占云等股权转让纠纷案	386
128. 因双方当事人的过错导致股权转让协议终止履行,应由双方共同承担民事责任	399
【公报案例】北京新奥特公司诉华融公司股权转让合同纠纷案	399
129. 协议双方在发起人股份禁售期内,将股权委托给未来的股权受让方行使,并不能免除转让股份的发起人的法律责任	406
【公报案例】张桂平诉王华股权转让合同纠纷案	406
130. 夫或妻一方转让共同所有的公司股权的行为,属于对夫妻共同财产作出重要处理,应当由夫妻双方协商一致	418

【公报案例】彭丽静与梁喜平、王保山、河北金海岸房地产开发有限公司股权转让侵权纠纷案	418
---	-----

第五章 公司决议	431
-----------------	------------

131. 股东会决议对各股东均有约束力,如无非法情形,股东应遵守和执行股东会决议	431
--	-----

【公报案例】钱碧芳、华宁公司与祝长春、华宇公司、祝明安及汪贤琛股东权纠纷案	431
---------------------------------------	-----

132. 股东会没有明确标准、幅度的情况下处罚股东的决议无效	451
--------------------------------	-----

【公报案例】南京安盛财务顾问有限公司诉祝鹏股东会决议罚款纠纷案	451
---------------------------------	-----

133. 经股东会决议,股东才有权请求公司支付利润	457
---------------------------	-----

134. 公司决议撤销之诉的除斥期间	457
--------------------	-----

135. 因内容违法导致公司决议实质瑕疵的法律后果是决议自始无效,程序瑕疵不必然导致公司决议无效	458
--	-----

136. 公司决议不成立	462
--------------	-----

137. 法院对公司决议撤销纠纷的司法审查范围	465
-------------------------	-----

【指导案例】10号 李建军诉上海佳动力环保科技有限公司公司决议撤销纠纷案	465
--------------------------------------	-----

138. 公司会议决议可撤销	466
----------------	-----

139. 撤销权人资格	467
-------------	-----

140. 撤销权行使的方式与期间	468
------------------	-----

141. 公司决议撤销之诉中,基于承继、股权转让而取得股东资格的继受股东应具有原告资格	469
---	-----

142. 公司决议撤销的法律后果	470
------------------	-----

143. 公司决议瑕疵治愈	472
---------------	-----

144. 公司决议无效之诉中原告的范围	474
---------------------	-----

145. 实际控制公司的股东虚构的公司股东会议及其决议无效	474
-------------------------------	-----

【公报案例】张艳娟诉江苏万华工贸发展有限公司、万华、吴亮亮、毛建伟股东权纠纷案	474
---	-----

第六章 公司经营	483
-----------------	------------

146. 营业	483
---------	-----

147. 营业转让	484
-----------	-----

148. 商业特许经营	488
149. 商业特许经营的对外违约责任应适用表见代理理论	489
150. 商业特许经营的对外侵权责任应适用代负责任理论	492
151. 公司利润分配	494
【案例指导】深圳市朗钜实业集团有限公司与甘肃天昱置业有限公司股东出资 及公司盈余分配纠纷案	495
152. 在资产评估公司已有相应股东会决议的情况下, 股东退股时要求分 配已计提 5 年以上结存的职业风险基金可予支持	507
【公报案例】上海大成资产评估有限公司诉楼建华等其他与公司有关的纠纷案	507
153. 公司有在每一会计年度编制财务会计报告的义务	515
154. 股权分置改革中股改方案的合法性判断及流通股股东利益保护	515
【案例指导】兰州神骏物流有限公司与兰州民百(集团)股份有限公司侵权纠纷 上诉案	515
第七章 公司法中的侵权责任	527
155. 建立公司领域侵权责任制度的必要性	527
156. 董事及高级管理人员责任	529
157. 监事违反受信义务的民事责任	532
158. 股东的民事责任	532
159. 清算人责任	534
160. 公司领域侵权责任构成的特殊性	534
161. 公司董事、高管的关联人与本公司交易适用《公司法》第 21 条关联 交易的规定	537
162. 公司董事、监事、高管、控股股东、实际控制人侵犯公司或股东利益 的认定及责任承担	539
第八章 公司合并、分立和增资、减资	541
163. 分立企业对企业债务的承担有约定依约定, 无约定的, 分立后企业 对企业债务承担连带债务	541
【案例指导】中国长城资产管理公司沈阳办事处与锦州南山粮食储备库等金融 借款合同纠纷案	541
164. 公司合并不同于公司兼并	547
165. 公司合并中债权人利益之保护	548

166. 公司分立中债权人利益之保护	549
167. 公司合并及分立时应履行通知债权人的程序	550
168. 确认新增资本股权的实质要件	551
169. 公司新增资本时, 股东有权优先按照实缴的出资比例认缴出资	552
【公报案例】绵阳市红日实业有限公司、蒋洋诉绵阳高新区科创实业有限公司 股东会决议效力及公司增资纠纷案	552
170. 设定质权的股权因公司增资扩股缩减的, 质权人应以缩减后股权份 额享有优先受偿的权利	565
【案例指导】深圳市汇润投资有限公司与隆鑫控股有限公司欠款担保合同纠纷案	565
第九章 公司解散和清算	578
171. 公司解散条件应结合《公司法》及其司法解释予以判定	578
【指导案例】8号 林方清诉常熟市凯莱实业有限公司、戴小明公司解散纠纷案	578
172. 公司清算的分类和特征	581
173. 处理公司清算案件应当遵循的原则	582
174. 公司自行清算时对有争议债权的债权人未予通知, 不宜简单认定为 虚假清算	583
175. 强制清算的申请与受理	584
176. 公司强制清算听证内容的确定以及听证意义的把握	590
177. 强制清算纠纷中法院不予受理的几种情况	591
178. 强制清算申请的撤回	592
179. 清算筹备阶段强制清算清算组成员的选任、报酬及清算组的议事机 制	593
180. 清算筹备阶段债权的申报、审核与确认	595
181. 清算进行阶段清算组怠于向债务人行使债权时非清算组成员的股 东有权提起股东代表诉讼	597
182. 公司清算案件与公司的其他诉讼、执行案件的协调	598
183. 清算完成阶段法院对清算方案的审查确认	599
184. 强制清算案件中法院对清算方案主要审查的内容	600
185. 强制清算程序的终结	600
186. 公司强制清算案件的案号统一为“清”字号, 按照案件进行阶段区 分为“清(预)”字和“清(算)”字	601
187. 强制清算案件的法律文书的适用	602