

法官
释法
系列

公司法

适用与审判实务

第二版

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

公司法

适用与审判实务

第二版

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, 2012. 1

(法律适用与审判实务丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 3297 - 9

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

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 237703 号

策划编辑 冯雨春

责任编辑 张婧

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/710 × 1000 毫米 16

版次/2012 年 2 月第 1 版

印张/34 字数/521 千

2012 年 2 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 3297 - 9

定价·86.00 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: 66017726

传真: 66070041

编辑部电话: 66070046

邮购部电话: 66033288

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? /2	
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/5	
三、股东权利	7
· 案例释评	
2. 公司股东享有哪些权利? /8	
四、公司登记	10
五、公司名称	11
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? /13	
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有何区别? /15	
8. 制定公司章程需注意哪些问题? /16	
· 案例释评	
3. 股份有限公司以公司章程对股份转让所作的限制性规定是否有效? /16	
九、经营范围	19
· 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? /20	
· 案例释评	
4. 违反国家特许经营的规定, 委托协议被认定无效。/21	
十、法定代表人	22
· 实务难题	
10. 如何确定公司法定代表人行为的法律后果? /23	
十一、分公司与子公司	23
· 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? /25	
十二、公司的转投资	25
十三、公司转投资及对外担保	26
· 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如何? /28	
13. 涉及公司担保的债权人应当尽到何种注意义务? /28	
14. 新、旧公司法对公司对外担保的差异何在? /29	
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? /30	
· 案例释评	
5. 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 /30	
十四、股东禁止行为	31
· 实务难题	

16. 公司法人人格否认制度的构成要件/32	
17. 公司法人人格否认之诉中原告、被告的确定/33	
18. 公司人格否认是一种对公司法人人格的个案否定/33	
· 案例释评	
6. 什么是公司人格混同? /33	
7. 隐名股东确认其股东地位应受何种限制? /40	
8. 公司恶意逃避债务的股东承担连带责任/42	
十五、关联交易	43
· 实务难题	
19. 法院对关联交易进行实质性审查的标准/44	
20. 关联交易主体的范围/44	
十六、公司决议的无效或被撤销	44
· 实务难题	
21. 实际控制公司的股东虚构公司股东会议及其会议决议, 承担怎 样的法律后果? /47	
22. 被告的确认/48	
23. 异议股东的权利行使/48	
24. 瑕疵决议补救措施的缺失/48	
25. 司法救济手段的不完善/48	
· 案例释评	
9. 未经依法召开股东会议并作出会议决议, 而是由实际控制公司 的股东虚构公司股东会议及其会议决议的, 其他股东申请确认 虚构的股东会议及其会议决议无效的, 人民法院应否支持? 其 提出的期限是多久? /49	
10. 公司决议被撤销原因的具体认定/50	
11. 股东会决议内容合法被认定为有效/51	
12. 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/51	

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	53
· 实务难题	

26. 公司住所的确认/54

二、股东人数 54**· 实务难题**

27. 有限责任公司与发起设立的股份有限公司的立法衔接/55

28. 有限责任公司未成立时发起人对设立公司行为产生的费用和债务如何承担? /55

· 案例释评

13. 超过法定人数的“隐名股东”难获股东身份/56

三、公司章程内容 57**· 实务难题**

29. 有限责任公司章程违法的救济/59

· 案例释评

14. 公司实际出资人因未载于公司章程被否认股东身份/59

四、注册资本 60**· 实务难题**

30. 只认缴却未出资的投资人的权利和义务/61

· 案例释评

15. 股东未按期缴足出资被处罚/62

五、出资方式 62**· 实务难题**

31. 出资的非货币资产未经评估作价引起诉讼时的处理/64

32. 以划拨土地使用权或设定权利负担的土地使用权出资行为的处理/64

33. 股权出资的条件/64

34. 不同规定之间冲突的处理/65

· 案例释评

16. 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/65

六、股东出资义务 66**· 实务难题**

35. 股东未尽出资义务时承担的责任是一次性责任, 还是重复责任? /69

36. 股东在未尽出资义务民事责任中的抗辩限制/69
37. 股东资格解除规则的适用/69
38. 股东以房屋、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/69
39. 瑕疵出资举证责任的负担/70
40. 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/70

· 案例释评

17. 瑕疵出资的股东将股权转让，补充责任应由出让人还是受让人承担？/70
18. 公司急于履行要求股东足额出资的职责，未尽出资义务的股东转让股权时，受让人不知道未尽出资事由的，对补足出资不承担连带责任/73
19. 股东履行出资义务的认定/74

七、验资证明 75

· 实务难题

41. 对股东出资进行验资的合理性/75

八、设立登记 76

· 实务难题

42. 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/78
43. 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/78

九、出资不足的补充 78

· 实务难题

44. 股东虚假出资与抽逃出资的认定与法律责任的承担/80
45. 非货币财产出资在实践中存在哪些问题？法律和司法解释是如何规范的？/80
46. 使股东履行出资义务的方式包括哪些？/81
47. 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？/81
48. 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？/81
49. 关于瑕疵出资的股东资格认定问题/82

· 案例释评

20. 请求股东补缴出资的权利主体如何确定? /82

十、出资证明书 83

十一、股东名册 85

· 实务难题

50. 关于股东资格的认定标准/88
 51. 关于股权的性质及股权转让的生效标准/91
 52. 如何处理股权归属确认之诉? /92
 53. 名义股东对其名下股权处分效力的规定/92

· 案例释评

21. 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。/93
 22. 股东以股东名册的记载主张权利的应获支持。/94

十二、股东查阅权 95

· 实务难题

54. 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? /97
 55. 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? /97
 56. 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? /98
 57. 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? /98
 58. 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? /98
 59. 存在出资瑕疵的股东是否可对公司行使知情权? /98
 60. 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? /99
 61. 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? /99

· 案例释评

23. 股东要求查询公司财务会计账簿的正当性如何认定? /99
24. 丧失股东身份的原公司股东能否主张知情权? /100
25. 仍具有股东身份的离职职工能否主张知情权? /100
26. 股东知情权的行使范围应如何确定? /101
27. 股东是否有权查阅公司会计凭证? /101
28. 公司章程无限制性规定, 瑕疵出资股东能否行使知情权? /102
29. 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? /102

十三、股东分红权与优先认购权 103

· 实务难题

62. 中外合作经营企业的一方转让其本身所持有的其他公司的股份时, 该合作经营企业的另一方是否享有优先购买权? /104

· 案例释评

30. 公司新增资本时, 股东超出合理期间行使优先认缴权的主张能否得到支持? /104
31. 出让股东对已出让的股权能否主张增资扩股的权利? /113
32. 出让股东对股权转让之前公司应分配利润能否主张权利? /114

十四、股东不得抽逃出资 114

· 实务难题

63. 股东抽逃全部出资的法律后果/115

· 案例释评

33. 公司成立后, 股东要求返还出资的, 法院应否支持? /115

第二节 组织机构

十五、股东会组成、地位及职权 116

· 实务难题

64. 股东可否委托他人在决定文件上签字、盖章? /118

· 案例释评

34. 部分股东未经股东会决议擅自解散公司被判赔偿/118

十六、定期会议和临时会议 119

· 实务难题

65. 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? /120

66. 股东对临时股东会召集权发生争议, 是否可以提起诉讼? /120

十七、股东会会议的召集与主持 120

十八、股东会会议的通知与记录 121

· 案例释评

35. 股东会会议召集和主持程序违法下的效力认定/121

十九、股东的表决权 123

· 实务难题

67. 公司法第 43 条规定的股东表决权是否包括人数决? /124

· 案例释评

36. 公司章程对股东行使表决权作特别规定获支持/124

二十、股东会会议的议事方式和表决程序 125

· 实务难题

68. 公司法第 44 条规定的表决权是否包括人数决? /125

69. 违反公司法第 44 条第 2 款规定的决议是否无效? /126

· 案例释评

37. 经合法程序形成的股东会决议获支持/126

二十一、董事会的组成 127

· 实务难题

70. 国有独资公司的董事人数是否有限制? /129

71. 董事是否一定要具备股东身份? /129

72. 有限责任公司设立执行董事后是否还能再设董事会? /129

73. 董事会中职工代表的人数或所占比例是否有强制性规定? /129

74. 公司高级管理人员能否作为职工董事? /129

· 案例释评

38. 县政府操纵企业董事长选举被判违法/130

二十二、董事任期 131

· 实务难题

75. 股东会是否有权无理由解除董事的职务? /132

76. 中外合资经营企业董事的最长任期是四年还是三年? /133

二十三、董事会职权 133

· 实务难题

77. 国有独资公司的董事会会有哪些职权? /135	
· 案例释评	
39. 公司章程关于“董事会有权增补董事”的约定是否有效? /136	
二十四、董事会会议的召集与主持	137
二十五、董事会会议的议事方式和表决程序	138
· 实务难题	
78. 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? /139	
· 案例释评	
40. 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? /140	
二十六、经理的设立与职权	140
二十七、执行董事	142
二十八、监事会的设立与组成	143
二十九、监事的任期	145
· 案例释评	
41. 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? /145	
三十、监事会或监事的职权 (一)	146
· 实务难题	
79. 监事能否作为公司的诉讼代表人? /147	
· 案例释评	
42. 监事监督权的范围有哪些? /148	
43. 公司监事要求检查公司财务资料获支持/148	
三十一、监事会或监事的职权 (二)	150
三十二、监事会的会议制度	151
三十三、监事行使职责所需费用的承担	152
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	153
· 实务难题	

80. 一人公司有哪些分类? /156	
81. 我国《公司法》确认的一人公司包含一人股份有限公司吗? /157	
82. 一人公司与个人独资企业有何异同? /157	
83. 一人公司与外商独资企业有何异同? /157	
· 案例释评	
44. 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/158	
45. 高某某诉林某某、胡某某股权转让合同效力纠纷案/159	
46. 朱某某诉唐某某、陆某某、蒋某某股权转让合同效力纠纷案/160	
三十五、一人公司的注册资本	161
· 实务难题	
84. 一人公司注册资本与复数公司有何不同? /162	
85. 公司资本与资产有何联系与区别? /162	
· 案例释评	
47. 一人公司股东未履行出资义务应当承担赔偿责任/162	
三十六、一人公司的登记注意事项	163
三十七、一人公司的章程	164
· 实务难题	
86. 国有独资公司的章程制定者与一人公司有何不同? /165	
三十八、一人公司的股东决议	165
三十九、一人公司的财会报告	166
四十、一人公司的债务承担	167
· 实务难题	
87. 在法人人格否认法律的适用上, 一人公司与复数公司有何区 别? /171	
· 案例释评	
48. 德国最高法院对一人公司法人人格否认案/171	
49. 日本最高法院首例适用法人人格否认法理案/171	
50. 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/172	

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	172
----------------------	-----

· 实务难题	
88. 国有独资公司的基本特征是什么? /174	
89. 国有独资公司与国有企业的区别何在? /174	
90. 国有独资公司和普通的有限责任公司的区别何在? /175	
四十二、国有独资公司的章程	175
· 实务难题	
91. 公司章程对国有独资公司具有哪些效力? /176	
四十三、国有独资公司股东权的行使	177
· 案例释评	
51. 企业国有产权转让进行场外交易, 其效力如何认定? /178	
四十四、国有独资公司的董事会	183
四十五、国有独资公司的经理	185
四十六、国有独资公司高层职员的兼职禁止	186
· 案例释评	
52. 国有独资企业法定代表人在外兼职身份被否认/186	
四十七、国有独资公司的监事会	187

第三章 有限责任公司的股权转让

一、股权转让	189
· 实务难题	
92. 如何理解和把握“同等条件”? /192	
93. 如何理解公司章程对股权转让所作规定的效力? /192	
94. 如何理解公司股东就部分股权主张优先购买权的效力? /192	
95. 合作者一方转让其权利、义务, 转让合同成立但未报批, 合同效力如何认定? /193	
· 案例释评	
53. 实际出资人与名义出资人之间的股权转让纠纷如何处理? /193	
54. 未经其他股东同意对外转让股权被认定无效/195	
55. 离婚协议擅自处分公司股份被判无效/195	
二、强制执行的股权转让	196
· 实务难题	

96. 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? /197

三、股权转让的变更记载 198

· 实务难题

97. 股权转让后尚未向公司登记机关办理变更登记, 对请求认定处分股权行为无效的处理。/198

四、异议股东股权收购请求权 199

· 实务难题

98. 异议股东请求公司收购其股权的合理价格如何确定? /200
99. 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? /201

· 案例释评

56. 持股职工因脱离公司而将所持公司股份退还给公司, 该退股行为是否有效? /201
57. 股东以不同意延长公司经营期限为由要求退股获支持/202

五、股东资格的继承 203

· 实务难题

100. 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? /204

· 案例释评

58. 有限责任公司的自然人股东死亡, 公司章程没有限制性规定, 股权继承和收益分割如何处理? /204
59. 妻子据丈夫遗嘱继承其股东资格/206

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 207

· 实务难题

101. 违反股份有限公司设立条件的法律后果/208
102. 如何认定发起人的合同责任? /208

二、股份有限公司设立方式	209
· 实务难题	
103. 设立股份有限公司的具体内容和步骤/210	
三、发起人的限制	210
四、发起人的义务	211
· 实务难题	
104. 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/211	
105. 发起人为设立公司而以自己名义对外订立合同，合同相对人向谁主张权利？/212	
106. 发起人以设立中公司名义对外订立合同，合同相对人向谁主张权利？/213	
五、注册资本	213
· 实务难题	
107. 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/214	
六、公司章程	215
· 实务难题	
108. 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？/215	
七、发起设立的程序	216
· 实务难题	
109. 对分期缴纳出资制度的理解/217	
110. 董事会向登记机关申请设立报送材料的范围/217	
八、募集设立的发起人认购股份	218
· 实务难题	
111. 发起人认购股份最低限额的立法考量/218	
九、募集股份的公告和认股书	219
· 实务难题	
112. 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/219	
十、招股说明书	220

· 实务难题	
113. 招股说明书内容记载的规范性要求/220	
十一、股票承销	222
· 实务难题	
114. 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？/223	
115. 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？/223	
十二、代收股款	224
十三、验资及创立大会的召开	225
十四、创立大会的职权	226
· 实务难题	
116. 创立大会与股东大会有何区别？/227	
十五、股本的抽回	228
· 案例释评	
60. 司法实践中如何认定股份有限公司股东抽回股本？/228	
十六、申请设立登记	230
十七、出资不足的补充	231
· 实务难题	
117. 如何确定股东非货币出资的实际价额“显著低于”公司章程约定的价额？/232	
118. 其他发起人承担连带责任后，是否可以取得相应股权？/232	
十八、发起人的责任	232
· 实务难题	
119. 公司不能成立时，发起人对认股人如何承担责任？/233	
120. 认股人是否可要求发起人赔偿实际损失？/234	
十九、公司性质的变更	234
· 实务难题	
121. 有限责任公司变更为股份公司，如何折合实收股本总额？/235	
二十、股东的查阅、建议和质询权	235
· 实务难题	