

专家以案释法

ZHUANJIAYIANSHIFA

商事法卷



SHANGSHIFAJUAN

主审 张文楚 主编 孙光焰

湖北科学技术出版社

剖析典型案例 阐释法律要义

点评法律适用 法治社会必备

总序：保尔是保尔，以自己的名义作序



专家以案释法

ZHUANJIAYIANSHIFA

商事法卷

SHANGSHIFAJUANSANGSHIFAJUAN

主审 张文楚 主编 孙光焰

湖北科学技术出版社

图书在版编目(CIP)数据

专家以案释法·商事法卷/孙光焰等主编

—武汉:湖北科学技术出版社 2001.6

ISBN 7-5352-2540-3

I. 专…

II. 孙…

III. 商事法-案例-法律解释-中国

IV. D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 76904 号

专家以案释法·商事法卷

© 孙光焰 主编

策 划:刘 虹

封面设计:戴 旻

责任编辑:谭学军

出版发行:湖北科学技术出版社

电话:86782508

地 址:武汉市武昌黄鹂路 75 号

邮编:430077

印 刷:武汉市恒吉印刷厂印刷

邮编:430077

850mm×1168mm 32 开 15.25 印张

380 千字

2001 年 6 月第 1 版

2001 年 6 月第 1 次印刷

印数:0 001-5 000

定价:23.00 元

ISBN7-5352-2540-3/D·25

本书如有印装质量问题 可找承印厂更换



剖析典型案例

阐释法律要义

点评法律适用

法治社会必备



专家以案释法

ZHUANJIYIANSHIFA

商事法卷

SHANGSHIFAJUANSHANGSHIFAJUAN



专家以案释法

ZHUANJIYIANSHIFA

商事法卷

SHANGSHIFAJUANSHANGSHIFAJUAN

ISBN 7-5352-2540-3



9 787535 225405

ISBN 7-5352-2540-3

D·25 定价:23.00 元

主 审 张文楚

主 编 孙光焰

副主编 李 凯 文 杰 聂 毅 黄建华

撰稿人 (按姓氏笔画排序)

文 杰 许多奇 孙光焰 李 凯

余 萍 杨卫东 郭 坤 聂 毅

黄建华

前 言

第九届全国人民代表大会第二次会议于1999年3月15日通过宪法修正案，明确将“实行依法治国，建设社会主义法治国家”写入宪法。“依法治国”从而成为我国的基本治国方略。这是我国社会主义法制建设史上的一个重大里程碑。改革开放以来，全国人民代表大会及其常务委员会颁布了一系列重大的法律法规，国务院及其各部委也制定了一系列条例和规章。在本届人大的任期内，我国社会主义市场经济法律体系将基本形成。然徒法不足行，立法只是法制建设的第一步，最关键的还在于法的实施。提高公民的法律意识，增强公民的守法观念及鼓励公民拿起法律武器捍卫自己的神圣权利，是法制建设中最重要的一环。

有鉴于此，我们组织一些法学专家、学者，编写了这套《专家以案释法》丛书。本套丛书是一部综合性的法律专业丛书，共包括刑事法卷、民事法卷、商事法卷和行政法卷。分别选取各法律部门中最基本的、同时也是与公民基本权利联系最为紧密的以及公民日常生活中经常遇到的一些法律法规，通过案例分析的形式，来帮助广大公民准确理解法律和全面掌握法律。参加本套丛书编写的人员都具有法学博士或硕士学位，有的是高等法律院校著名的专家教授，有的是来自实际工作部门、具有丰富办案经验的业务骨干。他们中的一些人曾直接参与了一些法律法规的制定和修改工作，对立法原意把握准确。有些案例则直接来自一些编者的业务实践。

本丛书的编写，并不意味着编者对所涉及的法学理论和审判实践有什么新的理解和建树，而只是想以此作为解决理论联系实



际、帮助人们如何运用法律来解决法律问题的一种途径或方法。编者的出发点有三：实际部门工作者通过相关案例和评析，可以加深对具体案件的理解；教学、科研工作者通过具体案件，可以加深对相关理论的理解；其他读者通过案例及其中的释法，可以加深对法律法规的适用和法学理论的认识，从而提高公民的法律意识和法律水平。故本丛书采用了“一问一案一析”的编写体例，所选案例力求典型、全面，所作评析力求通俗易懂，做到既能准确阐释法律法规的真谛，又能做到深入浅出、说理透彻、生动形象，给人留下深刻的印象，真正做到理论与实践的有机结合。故本丛书既可以作为司法实践部门工作人员审理案件的必要参考资料，又可作为高等院校法学教学的案例参考书，也可作为广大公民的普法读物。

本丛书以现行法律为依据，选取判案实例。这些案例与国外具有法律效力、属于法律渊源之一的判例不同，它只是近年来实际工作部门公开审判的案件，为了保证读者正确使用，编者在编写过程中对原案件作了必要的技术性处理。在本丛书的编写过程中，部分内容在许可的情况下还参考了其他有关的法律书籍，借鉴了其中的一些精华，在此表示感谢。由于时间仓促，编者学识有限，书中不当之处，敬请广大读者批评指正。

编者

2001年4月



目 录

《公司法》

1. 外商投资企业是否应当适用《公司法》 (3)
2. 他们创办的公司应以何种类型为宜 (4)
3. 香港某公司是否拥有日用公司的股权 (5)
4. 木材公司经营重油是否超越经营范围 (7)
5. H 有限责任公司章程为何无效 (12)
6. 公司章程是否有对抗第三人的效力 (13)
7. 股东是遵守公司章程还是遵守设立协议 (15)
8. 《公司法》对公司转投资作了哪些限制规定 (17)
9. 分公司的责任由谁承担 (18)
10. 母公司能否作为债权人参与子公司破产财产的分配 (19)
11. 设立有限责任公司须具备哪些条件 (20)
12. 夫妻两人能否成立有限责任公司 (22)
13. 设立有限责任公司, 自然人股东超过 50 人怎么办 (22)
14. 股东能否以劳务和信用出资 (23)
15. 红星化工有限责任公司能否取得公司登记 (24)
16. 股东能否以银行贷款出资设立有限责任公司 (25)
17. 公司未履行登记手续是否成立 (26)
18. 股东应承担出资不实的填补责任 (28)
19. 在公司成立前能否向出资人签发出资证明书 (29)
20. 不同意公司合并的股东, 是否当然退股 (30)



21. 董事会作出的捐款决定是否超越职权范围 (31)
22. 公司的注册资本能否减少 (33)
23. 哪些自然人不得担任公司的董事、监事和经理 ... (34)
24. 董事、经理能否以公司资产为本公司的股东或者
其他个人债务提供担保 (35)
25. 公司对其经理人员的越权行为是否应当承担责任 (37)
26. 董事负有竞业禁止义务 (41)
27. 公司董事、经理能否与本公司订立合同或进行
交易 (42)
28. 《公司法》对国有独资公司的组织机构有何特别
规定 (43)
29. 美国柯达公司为什么会与两家出资额各为 1 元
人民币的中国公司合作而设立柯达(中国)股份有
限公司 (44)
30. 国有企业改组为股份有限公司时公司法有何特别
规定 (45)
31. 国有企业股份制改造必须严格依照法律规定
进行 (46)
32. 该发起人的募股申请能否得到批准 (48)
33. 公司怎样才能取得向社会公众发行股票的权利 (49)
34. 创立大会的决议是否有效 (50)
35. 发起人、认股人为何能够抽回投资 (51)
36. 公司不能成立时, 发起人应对由设立行为产生
的债务承担哪些责任 (53)
37. 设立中公司的损失由谁来承担 (54)
38. 临时股东大会的决议是否合法有效 (56)
39. 某商业(集团)股份有限公司发行股份存在哪些
问题 (57)



40. 如何召集股东大会会议	(59)
41. 股份有限公司擅自发行新股将受何种处罚	(60)
42. 股票的转让、抵押有哪些限制	(62)
43. 公司内部职工认购的股权证能否自由转让	(65)
44. 股份有限公司申请其股票上市交易须具备哪些 条件	(67)
45. 上市公司必须依法定期真实公开其财务状况和经营 状况	(69)
46. 哪些公司可以发行公司债券	(70)
47. 股份有限公司能否强行将公司债券转换为公司股 票	(71)
48. 记名公司债券应如何转让	(74)
49. 公司应如何提取、使用法定公积金	(74)
50. 公司应如何提取、使用法定公益金	(76)
51. 公司拖欠本公司工会经费应如何处理	(77)
52. 公司的股东会就公司的合并事宜作出的决议有无 法律根据	(79)
53. 公司合并时各方的债权、债务应如何处置	(81)
54. 公司分立后的债务如何承担	(82)
55. 该公司解散清算是否合法	(84)
56. 清算组成员因故意或者重大过失给公司或者债权 人造成损失的, 应否承担赔偿责任	(85)
57. 外国公司分支机构的法律责任如何承担	(88)

《个人独资企业法》

58. 为什么仅投资1元人民币就可申请设立个人独资 企业	(93)
59. 未领取营业执照前以个人独资企业名义从事经营	



- 活动的, 应受何种处罚 (93)
60. 个人独资企业的债务如何清偿 (94)
61. 企业试办期满后, 重新办理营业执照, 是开业登记
还是变更登记 (95)

《私营企业暂行条例》

62. 私营企业应依法设立和经营 (103)
63. 私营企业对其债务是否都应负无限责任 (105)
64. 私营企业在生产经营活动中享有哪些权利 (107)
65. 企业法人无注册资金, 开办单位是否应负连带
责任 (108)
66. 既然当靠山怎能不认账, 被挂靠单位应依法被追究
责任 (110)
67. 为他人结算提供账号应否承担责任 (111)

《合伙企业法》

68. 合伙企业的设立必须符合法律规定 (115)
69. 这份协议是不是合伙协议 (116)
70. 合伙企业存续期间合伙人不得请求分割合伙企业的
财产 (117)
71. 合伙出资份额能否转让? 转让合伙出资份额后责任
如何承担 (118)
72. 合伙企业事务应如何执行 (121)
73. 合伙人违反竞业禁止义务应当赔偿损失 (122)
74. 合伙人个人的债权人能否代位行使该合伙人在该
合伙企业中的权利 (123)
75. 合伙企业的合伙人如何退伙 (125)
76. 继承人能否继承被继承人在合伙企业中的



权利	(127)
77. 订立书面合伙协议是不是合伙关系成立的必备要件	(128)
78. 合伙型联营的债务如何承担	(129)

《中外合资经营企业法》

79. 设立外商投资有限责任公司与设立一般有限责任公司的要求有何不同	(135)
80. 中外合资经营企业合营各方的争议由哪些机构进行仲裁	(136)
81. 合资企业各方出资纠纷该如何处理	(137)
82. 中外合资经营企业外方出资的限制	(139)
83. 法律、法规对合营企业的出资有何特别规定	(140)
84. 合营企业的总经理为何被解职	(143)
85. 合营企业中合营各方的争议如何解决	(145)
86. 该销售条款存在什么问题	(147)
87. 合营企业的清算委员会如何产生	(148)
88. 合营企业与合作企业有何不同	(150)
89. 外商投入了合作合同约定的第一批资金后, 其他各批都未按期投入, 该如何处理	(152)
90. 该合作企业的出资担保为何无效	(154)
91. 该外资企业的设立申请能否获取批准	(156)
92. 该外资企业的清算行为因何无效	(158)



《破产法》

93. 保证人在代替被保证人清偿债务前可否作为债权人参加破产财产分配	(163)
94. 破产企业的哪些行为无效	(164)

95. 进入破产程序后, 尚未宣告破产前的财产能否适用
财产保全措施; 总厂进入破产程序后, 分厂是否必
须也进入破产程序 (165)

《合同法》

96. 企业与职工之间的劳动争议纠纷可否适用
《合同法》 (171)
97. 任何人都不得强迫他人签定或修改合同 (171)
98. 如此“生子协议”签不得 (172)
99. 合同一经依法成立, 不得擅自变更或者解除 ... (173)
100. 对要约内容的修改应及时 (174)
101. 加益公章的空白合同意味着什么 (175)
102. 电报往来能否形成合同 (176)
103. 对要约内容进行非实质性变更的承诺是否
有效 (177)
104. 没有书面形式的合同是否具有效力 (178)
105. 口头约定是否可以成立合同 (179)
106. 按对方信函要求发货, 对方可否拒收 (181)
107. 要约有效期应如何计算 (182)
108. 要约应当如何撤回 (184)
109. 什么是要约邀请 (185)
110. 订立合同的意思表示发出后可不可以撤销 (186)
111. 与要约内容不一致的“承诺”应如何处理 ... (188)
112. 要约应当在规定的期限内做出 (189)
113. 承诺到达要约人时是否意味着合同成立 (190)
114. 合同未加盖单位公章是否成立 (191)
115. 超过承诺期限的承诺为新要约 (192)
116. 因特殊原因导致承诺迟延到达应如何处理 (194)



117. 哪些条款是对要约内容的实质性变更	(195)
118. 对方可否变更要约的非实质性内容	(196)
119. 对一方当事人的反要约, 另一方有权拒绝	(197)
120. 一方已履行主要义务, 另一方接受的合同 有效	(199)
121. 双方对格式条款的理解发生争议怎么办	(200)
122. 一方利用合同损害他方利益, 他方可否要求其承 担损害赔偿赔偿责任	(201)
123. 不管合同成立与否都不得不正当使用对方商业 秘密	(202)
124. 房屋买卖合同须经过办理批准、登记等手续才 生效	(203)
125. 限制民事行为能力人签定的合同应如何 处理	(204)
126. 无权代理人签定的合同该如何处理	(205)
127. 什么是表见代理	(206)
128. 违反法律、行政法规的合同自始无效	(208)
129. 该合同是胁迫手段订立的合同还是无权代理 合同	(209)
130. 哪些免责条款无效	(211)
131. 发包方故意压价包死工程款, 应如何处理 ...	(212)
132. 商场购物所获奖券过期兑奖有效吗	(216)
133. 合同无效不影响其中解决争议方法条款的 效力	(217)
134. 当事人恶意串通取得的财产应如何处理	(218)
135. 原材料大幅度调价是否可以更改原合同	(219)
136. 第三人帮助履行债务效力如何	(221)
137. 什么是同时履行抗辩	(222)



138. 不要抗辩权如何行使 (223)
139. 一方经营状况严重恶化, 另一方可以中止合同吗 (224)
140. 履行合同时找不到债权人该怎么办 (225)
141. 债务人提前履行义务怎么办 (225)
142. 什么情况下可以行使代位权 (226)
143. 代位权如何行使 (227)
144. 债权人在什么情况下可以撤销债务人的赠与行为 (228)
145. 什么是恶意串通 (229)
146. 撤销权应如何行使 (230)
147. 承办人或法定代表人的变动是否影响合同的履行 (231)
148. 变更合同应当协商一致 (232)
149. 变更合同内容约定不明确如何处理 (234)
150. 合同中的哪些权利不能转让 (235)
151. 专属于债权人的权利不随主权利转移 (235)
152. 债务人私下转让合伙债务是否有效 (236)
153. 债务人分立后应如何承当债务 (237)
154. 什么情况下可以单方解除合同 (238)
155. 什么是预期违约 (241)
156. 默示毁约如何认定 (242)
157. 对方迟延履行合同该怎么办 (244)
158. 当事人不能随意终止合同 (245)
159. 哪些债务可以抵销 (246)
160. 不适于提存的物品应如何处置 (247)
161. 违约方交付违约金后还要继续履行合同吗 (248)
162. 履行合同义务不当也要负赔偿责任 (249)



163. 当事人可否以支付违约金为由拒绝履行合同 义务	(250)
164. 合同中同时约定了违约金与定金应如何处 理	(252)
165. 发生不可抗力可否变更或者解除合同	(253)
166. 发生不可抗力时双方的权利义务如何	(254)
167. 一方违约时, 另一方应及时采取措施防止损失 扩大	(255)
168. 第三人过错致使一方违约由谁承担责任	(257)
169. 合同纠纷如何适用解释规则	(258)
170. 涉外合同的解除应合法	(259)
171. 损失赔偿额应如何计算	(260)
172. 中断供电不通知造成损失是否应当赔偿	(262)
173. 《合同法》实施以前的合同纠纷能否适用 《合同法》	(264)
174. 哪些原因可以导致涉外合同无效	(266)
175. 标的物部分缺损可否撤销合同	(267)
176. 订立、履行合同应遵守公平原则	(268)
177. 分期付款合同在什么情况下可以解除	(269)
178. “买一送一”出了问题也要赔	(270)
179. 自然人之间的借款合同何时生效	(271)
180. 寄存贵重物品未声明而丢失能否获得赔偿	(271)
181. 出租车绕道行驶, 旅客可否拒付车费	(272)
182. 货物短损应由谁承担责任	(273)
183. 知假买假者, 能否要求加倍赔偿	(274)
184. 银行以假纪念币吸储, 存款人能否要求双倍返 还纪念币款	(276)
185. 为揽业务送红包应如何处理	(278)

