



普通高等教育“十五”国家级规划教材  
面向 21 世纪 课 程 教 材

# 公司法

赵旭东 主编



高等教育出版社  
HIGHER EDUCATION PRESS

普通高等教育“十五”国家级规划教材  
面向 21 世纪 课程教材

# 公 司 法 学

主 编 赵旭东

撰稿人 (以姓氏拼音为序)

甘培忠 刘智慧 时建中

王 涌 赵旭东



高等教育出版社  
HIGHER EDUCATION PRESS

## 内容提要

本书是普通高等教育“十五”国家级规划教材之一,是公司法教学的最新教材。

本书在总结和比较研究现有教材的基础上,在坚持教材的通说性和规范性的前提下,内容和体系都有突出的发展和创新。在内容上,本书突出其先进性,对现有教材进行更新,吸收和反映了公司法研究领域的最新成果。在体系结构上,本书进行创新,使其更具学理性和接近课堂教学的实际情况和需要。为强化理论性和实务性,本书在一些章节专设“本节理论探讨”和“本节实务研究”栏目,介绍理论热点和常见的实践问题。为加强教材应有的引导和帮助学习功能,本书还特设了“导语”、“本章参考文献”、“本章思考练习题”部分。

本书不仅适合于高校本科生和研究生学习的需要,同时也适合于自学者作为参考书。

## 图书在版编目(CIP)数据

公司法学/赵旭东主编. —北京:高等教育出版社,  
2003.8

ISBN 7-04-013120-X

I. 公... II. 赵... III. 公司法—法的理论—  
高等学校—教材 IV. D912.290.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 052485 号

---

出版发行	高等教育出版社	购书热线	010-64054588
社 址	北京市西城区德外大街 4 号	免费咨询	800-810-0598
邮政编码	100011	网 址	<a href="http://www.hep.edu.cn">http://www.hep.edu.cn</a>
总 机	010-82028899		<a href="http://www.hep.com.cn">http://www.hep.com.cn</a>

经 销 新华书店北京发行所  
印 刷 化学工业出版社印刷厂

开 本	787×960 1/16	版 次	2003 年 8 月第 1 版
印 张	31.75	印 次	2003 年 8 月第 1 次印刷
字 数	550 000	定 价	39.20 元

---

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换。

**版权所有 侵权必究**

# 作者简介

**赵旭东** 中国政法大学教授、法学博士、博士生导师。现任中国政法大学民商经济法学院副院长,兼任商法研究所所长,中国法学会商法学研究会副会长。1999年被评为北京市优秀中青年法学家,2002年被评为第三届全国杰出中青年法学家。

主要致力于民商法、尤其是法人制度、公司法、证券法、合同法方面的研究。著有《企业法律形态论》、《法人制度论》、《民商法实务研究》等学术著作。在《中国社会科学》、《法学研究》、《中国法学》等刊物上发表有多篇学术论文。

**甘培忠** 北京大学法学院教授。著有《企业与公司法学》、《中国经济审判》、《企业法新论》、《经济法学》、《中国经济法律百科全书》等。1999年被评为北京市优秀中青年法学家。

**刘智慧** 中国政法大学副教授、法学博士。现任中国政法大学民商经济法学院民法研究所副所长。著有《占有的法律性质研究》、《不正当竞争的法律问题研究》、《隐名合伙制度研究》、《国有股权研究》(专著)、《普通法的历史基础》(译著)等。

**时建中** 中国政法大学民商经济法学院副教授、法学博士。现任中国科学技术法学会理事、中国法学会经济法学研究会理事、副秘书长、北京市法学会理事。著有《可转换公司债法论》、《经济法概论》、《合同法教程》等。

**王涌** 中国政法大学副教授、法学博士。现任中国政法大学民商经济法学院商法研究所副所长、中国法学会商法学研究会副秘书长。著有《一人公司导论》、《现代公司法人人格的本质与结构》、《私权的分析与建构》等。

# 编写说明

本书是普通高等教育“十五”国家级规划教材,同时又是教育部“高等教育面向 21 世纪教学内容和课程体系改革计划”的研究成果,是面向 21 世纪课程教材,是公司法教学的最新教材。在总结和比较研究现有教材的基础上,在坚持教材的通说性和规范性的前提下,本书在内容和体系结构上都有明显的发展和创新。

在内容上,本书突出其先进性,对现有教材进行更新,吸收和反映了公司法领域研究的最新成果。在体系结构上,本书进行创新,使其更具学理性和接近课堂教学的实际情况和需要。为强化其理论性和实务性,本书在相关章节专设“理论探讨”和“实务研究”栏目,介绍理论热点和常见的实践问题。本书还特设了“导语”、“本章参考文献”、“本章思考练习题”部分,加强了教材应有的导学、助学功能。

本书发展和创新的内容和体系,使其更适合于高校本科生和研究生教学的实际需要。

本书由赵旭东教授任主编,各章撰写分工如下:

赵旭东:第一章、第二章、第六章、第七章及第十章和第十三章之“理论探讨”与“实务研究”部分

刘智慧:第三章、第八章、第十四章

时建中:第四章、第十章、第十一章

王涌:第五章、第十二章

甘培忠:第九章、第十三章

编者

2003年5月

法律逻辑学教程	(张大松 蒋新苗)
商事仲裁法学	(谢石松)★
公司法学	(赵旭东)★
环境与资源法学	(蔡守秋)★
网络法学	(张 楚)
金融法	(强 力)
财政税收法	(刘敛文)★
保险法	(覃有土)
国际环境法	(王 曦)★
竞争法学	(种明钊)
合同法学	(陈小君)★
劳动法学	(王全兴)★
学生常用法律法规司法解释选编	(选编组)
警察法学概论	(陈晋胜)
房地产法学	(高富平 黄武双)
注：标★ 普通高等教育“十五”国家级规划教材	

策划编辑	吴 勇
责任编辑	李江泓
封面设计	杨立新
版式设计	史新薇
责任校对	康晓燕
责任印制	孔 源

## 郑重声明

高等教育出版社依法对本书享有专有出版权。任何未经许可的复制、销售行为均违反《中华人民共和国著作权法》，其行为人将承担相应的民事责任和行政责任，构成犯罪的，将被依法追究刑事责任。为了维护市场秩序，保护读者的合法权益，避免读者误用盗版书造成不良后果，我社将配合行政执法部门和司法机关对违法犯罪的单位和个人给予严厉打击。社会各界人士如发现上述侵权行为，希望及时举报，本社将奖励举报有功人员。

**反盗版举报电话：**(010) 58581897/58581698/58581879/58581877

**传 真：**(010) 82086060

**E - mail：**dd@hep.com.cn 或 chenrong@hep.com.cn

**通信地址：**北京市西城区德外大街4号

高等教育出版社法律事务部

**邮 编：**100011

**购书请拨打电话：**(010)64014089 64054601 64054588



# 目 录

第一章 公司与公司法概述 .....	1
第一节 公司的概念和特征 .....	2
一、公司的概念 .....	2
二、公司的特征 .....	3
【本节理论探讨】 .....	8
• 关于公司财产权的性质 .....	8
• 关于公司法人人格否认法理 .....	9
• 公司的社团性与一人公司 .....	10
【本节实务研究】 .....	11
• 关于强制执行公司财产用于股东债务清偿 .....	11
第二节 公司与其他企业法律形态 .....	12
一、企业法律形态概述 .....	12
二、公司与独资企业 .....	15
三、公司与合伙企业 .....	17
【本节理论探讨】 .....	19
• 独资企业与个体工商户的关系 .....	19
• 合伙是否应作为第三民事主体 .....	20
• 合伙企业的财产 .....	21
【本节实务研究】 .....	22
• 独资企业、合伙企业能否以自己的名义起诉和应诉 .....	22
第三节 公司的沿革和作用 .....	23
一、公司的沿革 .....	23

二、公司的作用 .....	33
第四节 公司法的性质和地位 .....	35
一、公司法的性质 .....	35
二、公司法的特点 .....	37
三、公司法的作用 .....	39
四、公司法在法律体系中的地位 .....	40
【本节理论探讨】 .....	44
• 公司法究竟属公法还是私法、属商法还是经济法 .....	44
• 如何界定公司法的强制性和任意性 .....	45
【本节实务研究】 .....	46
• 公司可否以章程改变公司法规定的股东会和董 会的职权 .....	46
第五节 公司法的形式 .....	47
一、统一公司法 .....	47
二、单行公司法和特种公司法 .....	48
三、商法典 .....	48
四、民法典 .....	49
五、特别法律、法令 .....	49
六、其他单行法中有关公司的规定 .....	49
【本章参考文献】 .....	50
【本章思考练习题】 .....	50
第二章 公司的类型 .....	53
第一节 公司的分类 .....	54
一、无限公司、有限公司、股份有限公司与两合公司 .....	54
二、封闭式公司与开放式公司 .....	56
三、人合公司、资合公司与人合兼资合公司 .....	56
四、国营公司、公营公司与民营企业 .....	57
五、母公司与子公司 .....	58
六、关联公司与企业集团 .....	59
七、本公司与分公司 .....	59
八、本国公司、外国公司与跨国公司 .....	60
【本节理论探讨】 .....	61
• 无限公司与合伙的区别 .....	61

• 无限公司与两合公司的取舍 .....	62
• 美国公司类型与大陆法国家公司类型的比较 .....	63
• 企业集团的性质与法律地位 .....	64
【本节实务研究】 .....	65
• 能否执行子公司财产清偿母公司债务 .....	65
• 分公司能否以自己名义签约和作为诉讼主体 .....	66
• 企业集团的下属企业对集团的债务是否承担责任 .....	66
第二节 有限责任公司 .....	67
一、有限责任公司的概念和特征 .....	67
二、有限责任公司的评价和适用 .....	69
第三节 股份有限公司 .....	69
一、股份有限公司的概念和特征 .....	69
二、股份有限公司的评价和地位 .....	71
第四节 国有独资公司 .....	74
一、国有独资公司的概念和特征 .....	74
二、国有独资公司的适用和评价 .....	75
【本节理论探讨】 .....	76
• 国有独资公司的合理性和适用范围 .....	76
第五节 上市公司 .....	77
一、上市公司的概念和特征 .....	77
二、公司上市的目的和作用 .....	78
三、公司上市的条件 .....	79
四、公司上市的程序 .....	80
第六节 外商投资企业(公司) .....	81
一、外商投资企业的概念和特征 .....	81
二、外商投资企业的法定类型 .....	82
三、外商投资企业的法律性质 .....	83
四、外商投资企业的法律适用 .....	84
【本节理论探讨】 .....	85
• 外商投资企业法与公司法的冲突与适用 .....	85
• 外商投资企业法的改革 .....	86
【本章参考文献】 .....	87
【本章思考练习题】 .....	87

第三章 公司的设立 .....	90
第一节 公司设立概述 .....	91
一、公司设立的概念 .....	91
二、公司设立的原则 .....	93
三、公司设立的方式 .....	96
【本节理论探讨】 .....	99
• 公司设立行为的性质 .....	99
【本节实务研究】 .....	100
• 发起人在公司成立前所为的与设立无关的行为 是否有效 .....	100
第二节 公司的设立登记 .....	101
一、公司登记概述 .....	101
二、公司设立登记的意义 .....	103
三、公司设立登记的程序 .....	105
四、公司设立登记的法律效力 .....	106
五、分公司的设立登记 .....	107
【本节实务研究】 .....	108
• 公司设立登记的法律效力 .....	108
第三节 公司设立的效力 .....	109
一、公司设立完成 .....	109
二、公司设立失败 .....	111
三、公司设立无效 .....	111
【本节理论探讨】 .....	113
• 设立中公司的法律地位 .....	113
【本节实务研究】 .....	115
• 公司设立瑕疵的民事法律后果 .....	115
第四节 公司设立的条件 .....	116
一、有限责任公司设立的条件 .....	117
二、股份有限公司设立的条件 .....	120
【本节实务研究】 .....	123
• 有限责任公司职工持股的股东人数 .....	123
第五节 公司设立的程序 .....	124
一、有限责任公司的设立程序 .....	124
二、股份有限公司的设立程序 .....	127

三、国有企业改组为有限责任公司 .....	133
四、国有企业改组为股份有限公司 .....	133
【本节理论探讨】 .....	135
• 认股人认股行为的法律性质 .....	135
第六节 公司的名称和住所 .....	136
一、公司的名称 .....	136
二、公司的住所 .....	143
【本节理论探讨】 .....	145
• 公司名称权的法律性质 .....	145
【本节实务研究】 .....	146
• 公司名称权的排他性的适用 .....	146
【本章参考文献】 .....	147
【本章思考练习题】 .....	148
第四章 公司章程 .....	151
第一节 公司章程的概念和特征 .....	151
一、公司章程的概念 .....	151
二、公司章程的性质 .....	152
三、公司章程的主要法律特征 .....	153
【本节实务研究】 .....	156
• 追究股东出资义务是依设立协议还是依章程 .....	156
第二节 公司章程的制定和修改 .....	157
一、公司章程的制定 .....	157
二、公司章程的内容 .....	159
三、公司章程的修改 .....	162
【本节理论探讨】 .....	163
• 公司法与公司章程在公司治理中的协调 .....	163
【本节实务研究】 .....	164
• 有限责任公司章程制定中的几个问题 .....	164
第三节 公司章程的效力 .....	166
一、公司章程的时间效力 .....	166
二、公司章程的对人效力 .....	167
【本节实务研究】 .....	170
• 大港与爱使“章程之争”的法律问题 .....	170
【本章参考文献】 .....	172

【本章思考练习题】 .....	172
<b>第五章 公司的能力</b> .....	174
<b>第一节 公司的权利能力</b> .....	175
一、公司权利能力概念的含义与功能 .....	175
二、公司权利能力的开始与终止 .....	175
三、公司权利能力范围的限制 .....	175
【本节理论探讨】 .....	180
• 权利能力与法律人格之差异 .....	180
【本节实务研究】 .....	182
• 公司违反转投资限制的投资行为的法律效力 .....	182
• 公司的担保行为的效力 .....	182
• 公司违反担保限制的法律后果 .....	184
<b>第二节 公司的行为能力</b> .....	185
一、公司行为能力的概念和特点 .....	185
二、公司的法定代表人 .....	185
三、董事长的代表行为及其构成要件分析 .....	186
四、代表行为和非代表行为的不同的法律后果 .....	188
五、公司意思表示的外在推定形式 .....	188
六、公司对外活动中的代理 .....	189
【本节实务研究】 .....	189
• 董事长代表公司从事非法活动时代表行为的效力 .....	189
• 董事长代表公司的赠与行为是否有效 .....	190
<b>第三节 公司的侵权行为能力</b> .....	190
一、公司侵权行为能力的概念 .....	190
二、公司侵权行为的构成要件 .....	191
三、公司侵权行为的法律责任 .....	193
【本节实务研究】 .....	193
• 董事对公司的侵权行为的连带责任 .....	193
【本章参考文献】 .....	194
【本章思考练习题】 .....	194
<b>第六章 公司资本制度</b> .....	196
<b>第一节 公司资本的概念和意义</b> .....	197
一、公司资本的概念 .....	197

二、公司资本的不同含义和形式 .....	198
三、公司资本与相关概念 .....	200
四、公司资本的法律意义 .....	201
【本节理论探讨】 .....	202
• 关于资本信用与资产信用 .....	202
• 注册资本与投资总额的关系 .....	204
第二节 公司资本原则与资本形成制度 .....	205
一、公司资本原则 .....	205
二、公司资本形成制度 .....	208
【本节理论探讨】 .....	212
• 我国法定资本制的改革 .....	212
• 外商投资公司的资本原则 .....	213
【本节实务研究】 .....	214
• 职工股份期权计划中的预留股份 .....	214
第三节 最低资本额制度 .....	215
一、最低资本额制度的意义 .....	215
二、各国最低资本额立法情况 .....	215
三、中国最低资本额制度 .....	216
四、最低资本额制度评价 .....	217
【本节实务研究】 .....	218
• 注册资本不实的民事责任 .....	218
第四节 公司资本募集与股份发行 .....	219
一、公司资本的募集 .....	219
二、股份发行分类 .....	221
三、股份发行原则 .....	224
四、股份公开发行的条件 .....	225
五、股份发程序 .....	227
第五节 增加资本与减少资本 .....	230
一、增加资本 .....	230
二、减少资本 .....	233
【本节理论探讨】 .....	234
• 公司增资中的股东利益冲突与保护 .....	234
【本章参考文献】 .....	235
【本章思考练习题】 .....	236

<b>第七章 股东出资制度</b> .....	238
<b>第一节 股东出资的法律意义</b> .....	239
<b>一、股东出资与公司资本</b> .....	239
<b>二、股东出资与有限责任</b> .....	239
<b>三、股东出资与股权</b> .....	239
<b>四、股东出资义务</b> .....	240
<b>五、股东出资责任</b> .....	241
【本节理论探讨】 .....	243
• 股东出资责任的性质 .....	243
【本节实务研究】 .....	245
• 违反出资义务时股东的权利、责任与法律地位 .....	245
• 违反出资义务的救济方式 .....	246
<b>第二节 股东出资的形式</b> .....	247
<b>一、股东出资形式的法定性</b> .....	247
<b>二、法定股东出资形式的条件</b> .....	247
<b>三、股东出资的法定形式</b> .....	248
<b>四、其他出资形式问题</b> .....	252
【本节理论探讨】 .....	255
• 劳务出资的法律问题 .....	255
• 信用出资的障碍与挂靠企业的产权认定 .....	256
【本节实务研究】 .....	257
• 债转股及其适用 .....	257
• 工业产权出资是以专有权出资还是以使用权出资 .....	258
<b>第三节 股东出资的法定要求</b> .....	259
<b>一、出资的价值评估</b> .....	259
<b>二、出资的比例结构</b> .....	260
<b>三、出资的履行原则和履行方式</b> .....	261
<b>四、出资的验资</b> .....	264
【本节实务研究】 .....	264
• 土地使用权出资履行不当的法律后果 .....	264
• 验资的民事责任 .....	265
【本章参考文献】 .....	267
【本章思考练习题】 .....	267



第八章 股东与股权 .....	271
第一节 股东 .....	272
一、股东的概念 .....	272
二、股东资格的取得与丧失 .....	273
三、股东的法律地位 .....	275
四、股东的权利与义务 .....	277
【本节实务研究】 .....	280
• 隐名投资情形下的股东资格认定 .....	280
第二节 股权 .....	281
一、股权的类型 .....	281
二、股权的法律性质 .....	283
三、股权法律关系 .....	286
四、股权的行使 .....	287
五、股权的救济 .....	289
【本节理论探讨】 .....	292
• 股权的法律性质 .....	292
【本节实务研究】 .....	293
• 股东派生诉讼中原告资格的确定 .....	293
第三节 有限责任公司股东的出资 .....	294
一、出资的概念 .....	294
二、出资证明书 .....	295
三、股东名册 .....	297
四、出资的转让 .....	297
【本节理论探讨】 .....	300
• 股东之间相互转让出资是否应该受到限制 .....	300
• 股东对转让的出资是否可以部分行使优先购买权 .....	301
【本节实务研究】 .....	302
• 股东优先购买权中“同等条件”的确定标准 .....	302
• 有限责任公司中股权转让的生效要件 .....	303
• 股东向非股东转让出资时其本人有无表决权 .....	304
• 股东死亡时其出资是否具有可继承性 .....	305
• 法院依法强制执行原股东的财产而发生的出资 转让问题 .....	306
第四节 股份有限公司股东的股份 .....	307