



SHUI NENG QIAO DONG

QI YE QUAN LI DE TIAN PING

谁能
撬动

企业维权经典个案

HUI NENG QIAO DONG QI YE QUAN LI DE TIAN PING

企业权利 的 天平

亦穆 马力珍 主编

中华工商联合出版社

谁能撬动企业 权利的天平

——企业维权经典个案

主 编： 亦 穆 马力珍

副主编： 魏晓明 李新华

编 委： 马建飞 马晓春 李雪芹

中华工商联合出版社

责任编辑:付德华 郝 鸣

封面设计:周 源

图书在版编目(CIP)数据

谁能撬动企业权利的天平:企业维权经典个案/亦穆,
马力珍主编. - 北京:中华工商联合出版社,2003.6

ISBN 7-80100-995-9

I. 谁… II. ①亦… ②马… III. 企业法 - 案例
- 分析 - 中国 IV. D922.291.915

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 051476 号

中华工商联合出版社出版、发行

北京东城区东直门外新中街 11 号

邮编:100027 电话:64153909

北京振兴华印刷厂印刷

新华书店总经销

880 × 1230 毫米 1/32 印张:9.875 190 千字

2003 年 7 月第 1 版 2003 年 7 月第 1 次印刷

印数:1 - 8000 册

ISBN 7-80100-995-9/F·387

定 价:18.00 元

前言

企业的发展，从个人的独资，到几个人的合伙，再发展到今天公司类型。应该承认，今天的企业已经比原来的企业先进了很多，但是，从中我们已然可以看到以前的某些影子。与其他的社会组织相比，企业有着显著特征：第一，企业是以营利为目的的经济组织，营利性是其永恒的追求。企业的建立得源于人们对于经济利益的不懈追求。但是对于经济利益的追求并不妨害企业内部人员之间的人事关系，即它具有的人合性。直到今天，这样的色彩已经淡漠了许多，但是换一种思路来看，内部的人事关系对于企业也是十分必要的；第二，企业的目的乃是不断地甚至永久性地获得利润，因此它所从事的活动具有持续性与长久性，凭此企业可以在社会获得相应的信用，以便从事市场交易；第三，企业的建立乃是基于人们之间的物质与精神付出，但是，一旦将这些付出，原所有人则丧失了对此的所有，而由企业代为行使，同样，在一般的社会关系中，企业乃是独立于其所有权人而参加市场活动的，因此它具有一定的独立性。

企业几乎是伴随着人类征服世界的脚步发展起来的，因此它具有悠久的历史。但我国的企业发展相对较晚，虽然在封建社会的后期就已出现简单的雏形，但是限于当时社会生产力的状况，这样的情形并未发展起来。随后，不断经历着战争的洗礼，在贫弱的旧中国，企业的发展愈加成为一种可望而不可及的事情。尽管在

上个世纪二三十年代曾经出现过一股民族产业的热潮，但最终却在外压内欺的现实中夭折。

新中国的建立为企业的发展奠定了基础，然而真正的发展是在改革开放以后。改革开放必然成为企业发展的一次重要机会，国有企业的垄断地位被打破，个体、私营、合伙等多种企业形式相继建立。事实上，中国正在逐步实现着这样的腾飞。

但是现实的问题仍然是存在的，由于我国市场化体系比较薄弱，因此即使是各种各样的企业，在产权结构、资信能力等方面还与国际成熟企业有不小的差距，而传统的观念与体制使我们的企业陷入一种“似马非马”的尴尬，就拿被很多人誉为中国经济新生力量的民营企业来说，其在产权结构上的家族气质这一顽疾足以让人抱憾不已。

中国加入世贸组织使很多人对中国企业的发展抱有更大的期望与信心，这种乐观是值得理解的。毕竟中国在这个问题上吃的亏太多，反倾销等问题几乎让许多以出口为生的中国企业窒息，入世可以使我们有一个比较平等的竞争机会。而随着中国反倾销号角的奏响，更加为这样的乐观增加了乐观的理由。

但是，重要的问题在于，入世既是让世界接受我们的过程，同时也是我们适应世界和需要我们不断学习的过程，在此过程所有的风险与损失也许仅仅是我们应交的学费而已。而我们习得的就是要建立能够跟上世界的贸易规则与秩序，实行法治经济，在法律框架上行事。企业发展过程中，法制观念淡薄的弱点，使我们即使已经制定了调整市场关系与企业关系的法律规范，但这对

于整个市场经济的发展仍然是不够的。反映在企业缺乏对自身权益的关注，导致有权不使、不知道怎么使或违法行使上。

当然，我们无法申明企业权利的一枝一叶。本书的主旨，仅是为了像众多的有心人一样不厌其烦地向那些立志于企业不断健康发展的人们阐述一种权利观念和意识，以期最终有益于对企业权利的保护。

目 录

目

录

前 言

卷一 公司企业

股东的权利

10

法理概说

10

股东权

10

个案法理解析

12

丙的股东权怎样保护?

12

股东有权选举董事会成员吗?

14

股东诉权如何行使?

15

股东大会的权利

17

法理概说

17

有限责任公司的股东会	18
股份有限公司的股东大会	18
个案法理解析	20
股东会可以撤换董事长与监事吗?	20
董事甲某的报酬由谁决定?	22
股东会决议在什么情况下有效?	23
董事会的权利	24
法理概说	24
有限责任公司的董事会	24
股份有限公司的董事会	26
个案法理解析	27
董事长越权贷款由谁负责?	27
董事长不召开董事会怎么办?	28
董事会怎样通过决议?	29
监事会的权利	31
法理概说	31
有限责任公司的监事会	31
股份有限公司的监事会	32
个案法理解析	33
不设置监事会的害处	33
监事行使职权应受保护	34
经理、董事、监事的权利	36
法理概说	36

经理的职权 36

经理、董事、监事任职资格限制 37

个案法理解析 38

董事长和总经理的职权如何划分? 38

董事长不能从事与本公司竞争的活动 40

董事、经理不能泄露公司秘密 41

公司股份的发行权、转让权 43

法理概说 43

股份发行 43

股份转让 45

个案法理解析 47

股份发行需依一定的原则 47

记名股票怎样转让? 49

公司不能买卖自己的股票 50

股票丧失后该怎么办? 51

公司债券的发行权、转让权 53

法理概说 53

公司债券的发行 53

公司债券的转让 57

可转换债券 57

个案法理解析 58

不具备条件不能发行公司债券 58

朱某能否取得所有权? 61

目

录

谁能撬动企业权利的天平

可转换债券发行需依法进行 62

上市权 64

法理概说 64

上市公司 64

公司上市 64

个案法理解析 66

三年内有违法行为不准上市 66

公司连续三年亏损,股票暂停上市 67

财产自益权 68

法理概说 68

个案法理解析 70

公益金、公积金的提取应依法进行 70

公司变更权 72

法理概说 72

公司合并与分立 73

公司减少资本与增加资本 74

个案法理解析 76

该合并协议有效吗? 76

分立后责任怎样承担? 78

注册资本能否减少? 79

工业产权 80

法理概说 80

专利权 81

商标权 85

个案法理解析 90

先注册,先受益 90

商标注册申请应注意什么? 91

职务发明还是个人发明? 93

专利未经允许不得再转让 94

反不正当竞争权 95

法理概说 95

个案法理解析 99

广告宣传应该真实 99

有奖销售,奖在何方? 100

买一送一,谁受益? 101

政府权力的界限 102

目

录

5

卷二 合伙企业

入伙权、退伙权 109

法理概说 109

入伙 110

退伙 110

个案法理解析 112

退伙后还需承担合伙债务吗? 112

私自退伙应承担赔偿责任 115

合伙份额转让权、优先权 116

法理概说 116

合伙人出资份额转让 116

其他合伙人的优先权 118

个案法理解析 118

转让合伙份额后责任如何承担? 118

财产共有权 120

法理概说 120

合伙企业的财产权 121

合伙人财产权的限制 122

个案法理解析 123

目 录 合伙人擅自处分合伙企业财产,合伙企业是否应承担责任? 123

第三人要求强制执行合伙财产可以执行吗? 124

合伙事务管理权 126

法理概说 126

执行合伙人 126

各合伙人的企业管理权 127

个案法理解析 128

梁某诉其他合伙人侵权有理吗? 128

合伙人不得违反竞业禁止义务 130

卷三 个人独资企业

申请设立权 136

法理概说 136

投资人 136

个人独资企业的设立 137

个案法理解析 139

独资企业不得以公司命名 139

一元钱可以办公司吗? 140

财产权 142

法理概说 142

个案法理解析 144

个人独资企业应承担无限责任 144

事务管理权 146

法理概说 146

个人独资企业的事务管理 146

个人独资企业管理的内涵 147

个案法理解析 147

个人独资企业合法权利不容侵犯 147

卷四 全民所有制工业企业

全民所有制工业企业的权利 154

法理概说 154

个案法理解析 158

企业经营权应受保护 158

贪污罪还是经营同类营业罪? 160

厂长负责制该怎样执行? 162

卷五 外商投资企业

设立权 169

法理概说 169

中外合资经营企业的设立 169

中外合作经营企业的设立 172

外资企业的设立 174

个案法理解析 176

该设立外资企业行为为何不被批准? 176

中方为外方出资担保有效吗? 178

资本权 180

法理概说 180

合资企业的资本 181

中外合作企业的资本 183

外资企业的资本 184

个案法理解析 186

一方转让出资怎么办? 186

外方虚假出资须谨防 187

经营管理权 190

法理概说 190

中外合资经营企业的经营管理 190

合作企业的经营管理 193

外资企业的经营管理 194

个案法理解析 197

合营企业开除员工合法吗? 197

外方总经理是否有权解雇中方副总经理? 199

仲裁机关的处理是否得当? 201

附 录 204

《中华人民共和国公司法》 204

《中华人民共和国合伙企业法》 257

《中华人民共和国个人独资企业法》 272

《中华人民共和国中外合资经营企业法》 281

《中华人民共和国中外合作经营企业法》 286

《中华人民共和国外资企业法》 292

参考文献 296

卷 一

公司企业

在现代社会，公司作为一种较为完善的企业组织形式，在整个经济生活中占据着优势地位。但是，即便是怎样的制度安排形式，允许讨论的声音仍是不可或缺的，那怕是点点滴滴的灵光一现都可以启迪我们尘封的心扉。

