

JINGLIREN
SHIYONG FALV XIAOBAIKE



经理人 实用法律小百科

刘辉 常桦 崔电博 高定局 · 主编

 法律出版社
LAW PRESS · CHINA



JINGLIREN
SHIYONG FALV XIAOBAIKE

经理人 实用法律小百科

主 编：刘 辉 常 桦 崔电博 高定局

执行主编：朱现领 张万成 刘学永 陈书照 王 炜



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

经理人实用法律小百科 / 刘辉等主编. —北京:
法律出版社, 2012. 6

ISBN 978 - 7 - 5118 - 3536 - 9

I. ①经… II. ①刘… III. ①法律—基本知识—中国
IV. ①D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 101399 号

经理人实用法律小百科

刘辉 常桦 崔电博 高定局 主编

编辑统筹 法律应用出版分社

责任编辑 聂颖

装帧设计 李瞻

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 固安华明印制厂

责任印制 陶松

开本 720 毫米 × 960 毫米 1/16

印张 32.25

字数 442 千

版本 2012 年 10 月第 1 版

印次 2012 年 10 月第 1 次印刷

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 - 3536 - 9

定价:78.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

主编简介



刘 辉

全国律师巡讲团总召集人，中国法律文书学研究会理事，中国人民大学律师学院兼职教授，北京市律师协会交通管理与运输法律专业委员会副秘书长，北京市律师事务所管理讲师团讲师，北京市海淀区律师协会行业发展委员会秘书长，北京燕园律师事务所主任。出版有《走向合伙人之路：赢得客户的50项修炼》、《不懂法律就当不好经理》、《案例解说：道路交通事故责任认定与赔偿标准》等。擅长处理大规模侵权、重大经济犯罪辩护、资本运作与公司并购业务。

邮箱：liuhui@vip.163.com 手机：18611168365



常 桦

企业管理咨询专家和知名策划人，中国国际经济科技法律人才学会理事，北京博雅正典文化发展中心总经理。长期致力于企业管理、咨询、培训和策划工作。出版有《企业的力量》、《基业常青》、《从一无所有到百万富翁》和《哈佛模式管理全集》等。



崔电博

北京金台律师事务所合伙人、诉讼仲裁部主任，北京市律师协会侵权法专业委员会委员。擅长处理公司并购、税务筹划和反垄断法律业务。民政部紧急救援促进中心、珠海格力罗西尼表业有限公司、天王电子（深圳）有限公司和依波精品（深圳）有限公司等多家公司常年法律顾问。



高定局

北京汉威律师事务所主任，北京市汉威知识产权代理有限公司董事长，北京市律师协会军事法律事务专业委员会委员，北京市朝阳区律师协会理事、会员事务委员会主任，北京三门峡商会执行会长。擅长处理公司业务和刑事业务，《今日说法》“5·12”系列案第一辩护人，“中国彩票第一案”代理人。

执行主编简介



朱现领

北京泽达律师事务所主任，北京市律师协会产品质量与安全法律专业委员会副秘书长，北京市律师协会“律所质量控制管理体系”课题组成员，中国法学会会员，第二届全国律师电视辩论大赛优秀辩手。出版有《中国律师办案全程实录：交通事故索赔》、《法庭亮剑：大律师获奖辩护词暨经典刑案评析》等。



张万成

北京冠衡律师事务所资深律师，法学硕士，北京市律师协会刑事诉讼法专业委员会委员，北京市石景山区人民政府法律顾问。在企业法律风险管理、政府法律顾问、工程建设与房地产等领域具有丰富的办案经验。



刘学永

北京中淇律师事务所合伙人，北京市劳动争议调解员，北京市律师协会公益律师，北京市劳动和社会保障法学会会员。在企业法律风险管理、知识产权保护、合同纠纷和侵权索赔等领域具有丰富的办案经验。



陈书照

江苏江豪律师事务所资深律师，南京大学毕业。从事法律工作十余年，在刑事辩护、知识产权保护、合同纠纷、交通事故和离婚析产等领域具有丰富的办案经验。



王 炜

淄博卓智投资咨询有限公司董事长，担任国内多家企业运营总监。在企业管理、营销策划和高端培训等领域具有丰富的经验，对中国传统文化具有较深的造诣。

序 言

武绍智*

《经理人实用法律小百科》的作者找到我,希望我写篇序,我是乐意为之的,因为让经理人具备一定的法律知识,正是我长期以来的愿望。从事律师工作 20 多年,已看到太多的经理人身陷囹圄,虽然我能为他们提供一些法律救济,虽然经理人“出事”能增加我的收入,可是我们同时都为此付出了太多的代价,而有些代价则完全没有必要,大可避免。如何避免?这就需要经理人具备一定的法律知识与法律风险防范意识了。

本书涵盖企业设立、公司治理、劳动保险、公司财税、融资投资、合同事务、交易秩序、知识产权、犯罪刑罚、民事权益、破产重整和诉讼、仲裁与公证等领域,按照经理人对公司事务的认识,从公司的日常运营出发来编排全书,摒弃传统的、生硬的专业做法,采纳新鲜的、轻松的通俗做法,使经理人一目了然、轻松应对。

我们知道,一家公司从生到死,从艰难到顺利,从展翅到腾飞,都跟法律事务紧紧关联,无论雇用员工、销售产品、引进投资、海外并购、股权变更、破产重整都兼具商业事务和法律事务的两种特征。

现在很多企业都设立了法务部门或聘请了常年法律顾问,但是,认为公司法律问题只归法务部门处理的思想早已落伍,经理人作为经营、管理第一线,最容易因为对法律的陌生,不知不觉埋下纠纷的隐患。

近年来,经理人陷入法律困境的案例层出不穷,其中仅以合同诈骗罪获刑的

* 武绍智,北京市邦道律师事务所主任,绿狗 SIRI 网联合创始人,中国中小企业协会律师团团长,中国中小企业金融服务战略合作联盟特约金融顾问。擅长经济犯罪辩护、合同纠纷、股权纠纷、企业并购、破产改制、房产建筑合同纠纷等诉讼及非诉讼案件。因擅长重大经济案件及经济犯罪辩护,被媒体誉为“中国经济犯罪辩护第一人”。

就有以下曾经赫赫有名的人物:如《福布斯》内地年轻首富周益明——无期徒刑;沈阳欧亚实业有限公司董事长杨斌——有期徒刑 18 年;北京赛可赛思公司的实际控制人国洪起——有期徒刑 15 年……我曾经代理了轰动一时的海南企业家赵玉南合同诈骗案,法院认为赵玉南以隐瞒真相的方式骗取投资银行担保,后利用担保共计借款人民币 7700 万元。由于以赵玉南为法定代表人的珠江建设集团公司拒不还款,并转移资产,致使投资银行因承担担保责任而遭受巨大经济损失,故该案被定性为合同诈骗,且数额特别巨大。至此,赵玉南成为一名曾经红极一时的落马企业家。目前我作为赵玉南的辩护律师仍在不懈努力,正在向最高人民法院申请再审。

作为中国中小企业协会律师团团长,我认为,之所以有诸多企业卷入法律纠纷,其原因之一是由于被动的法律意识,已不能适应经过十几年发展的市场经济环境的要求。据统计,在发达国家,企业年平均支出的法律服务费用已达企业收入的 1% ~ 5%,与之形成鲜明对比的则是大多数中国企业对法律服务工作的认可度极低而导致的投入严重不足,防御能力较弱,随之造成因法律事务而遭受损失的风险较高。

同时,大多数经理人对自身身边可能存在的法律风险并不知悉,对各种法律风险没有足够的认识与防范,直到发生问题的前一天,对即将发生的法律危机仍浑然不知。一旦危机爆发,经理人立即陷入忙乱与恐慌之中,企业也随之陷入瘫痪甚至破产边缘。

众所周知,现代社会是法治社会,法律被用来调整、规范社会生活的方方面面。作为社会中最活跃一分子的企业家和经理人,如果没有相应的法律意识和法律知识,则很容易在复杂多样的经营活动中违反法律规定,造成难以挽回的后果。在发达国家的商学院,法律是重要的必修课之一,这样的课程设置,既培养了职业经理人的法律风险管理意识,减少了企业处理不必要危机的概率,同时避免了社会资源的消耗。而我国在这些方面仍有较大的差距。

为使企业规避风险,以便经理人踏踏实实做事,能预知风险的所在并进而设法避免其发生,则是重中之重。所以对企业而言,完善的法律风险防范预警机制必不可少。随着我国经济的不断发展和法律的不断完善,我们的经理人理应尽

快转变观念,提高意识,在工作中防微杜渐、未雨绸缪。总之,要使我们的法律意识完成一个从被动到主动的提升。

什么是主动的法律意识?具体而言就是一个现代企业,不但有必要在出现诸纠纷情况下寻求得到法律服务,经理人也应当建立健全周期性的法律风险评估系统。

经理人通过审查企业的组织结构、股权结构、财务状况和对外重大合同等项目分别进行调查和评估,发现其中可能存在的潜在法律风险和潜在的诉讼。通过评估报告把风险披露出来,引起管理层的注意,进而在律师的帮助下,采取适当的措施,以避免风险的现实化。我认为,以下几个方面应当成为经理人日常法律风险评估的重要方向和主要内容:

一、对内

1. 产权结构法律风险防控
2. 治理结构法律风险防控
3. 企业高管刑事责任法律风险防控
4. 内部管理制度法律风险防控
5. 财务重大法律风险防控
6. 知识产权法律风险防控
7. 劳动法律风险防控

二、对外

1. 合同管理体系法律风险防控
2. 对外重大投资、融资法律风险防控

若经理人手里有这样一本书,并能认真阅读,我相信一定会具备主动的法律意识与建立起法律风险管理系统。我衷心希望中国的经理人能够居安思危、未雨绸缪,真正形成主动规避风险的机制和具备一定的法律素养,这样才能为企业的发展壮大提供坚实的保障。

是为序。

2012年5月于北京

前 言

法律是企业可持续发展的源泉和动力,是企业品牌的“守护神”,是企业规范运作的“看门狗”,是教企业如何建章立制、创造价值,从而避免身陷法律泥淖、四处被动挨打。所以,企业家、职业经理人和公司法务应当具备最基本的法律素养、法律意识,用法律去制定企业规章、规则,而不是无视规则甚至破坏规则。杰克·韦尔奇认为:“其实并不是通用电气的业务使我担心,而是什么人做了从法律上看非常愚蠢的事,给公司的声誉带来污点,并使公司毁于一旦。”吕良彪认为:“任何商业的、非商业的风险,最终都将戴着法律面具出现。”

当然,企业家、职业经理人和公司法务拥有法律思维,并不意味着要生搬硬套法律条文,也不用他们亲自去处理法律纠纷。只要树立法治精神,了解法律规定,就能在纷繁芜杂的经营活动中分辨是非曲直,远离商业陷阱,积极稳健地维护企业的利益,为企业品牌战略和可持续发展打下坚实的基础。

在企业运营过程中,可能涉及企业设立、公司治理、劳动保险、公司财税、融资投资、合同事务、交易秩序、知识产权、犯罪刑罚、民事权益、破产重整和诉讼、仲裁与公证等方面的内容。而本书将这些知识点一网打尽,编排新颖、专业权威、易于理解、可操作性强,是企业家、职业经理人和公司法务有效处理企业法律纠纷、规避运营风险的工具书、枕边书。

“律师是上帝送给经理人最好的礼物”,企业家、职业经理人和公司法务不要等到企业“病入膏肓”时才想起法律的重要性,才想起要聘请律师。本书虽然不是企业家、职业经理人和公司法务的贴身法律顾问,但她是经理人的贴心法律卫士,她虽然不能为企业“包治百病”,但是她会告诉您——什么该做,什么不该做;为什么做,为什么不做;该怎么做,不该怎么做。

目 录

第一章 企业基本知识	1
企业分类	3
企业设立的条件	6
企业变更的形式	7
企业终止的原因	8
处理企业终止债权债务的基本原则	8
处理企业终止债权债务的例外情况	8
法人	9
非企业法人	10
企业法人	10
企业法人的法定代表人	10
全民所有制工业企业	12
全民所有制工业企业的经营权	12
全民所有制工业企业的经营责任	14
集体所有制企业	15
城镇集体企业享有的权利	15
城镇集体企业应当履行的义务	16
私营企业的法律特征	16
私营企业的形式	16
私营企业法	17
私营企业的设立	17
私营企业的管理	18

私营企业的登记	18
私营企业的权利	19
私营企业的义务	19
个人独资企业	20
个人独资企业的设立条件	20
个人独资企业的设立程序	20
个人独资企业投资人的条件	21
个人独资企业投资人的权利	21
个人独资企业投资人的义务	22
个人独资企业的事务管理方式	23
违反个人独资企业法应承担的法律责任	23
合伙企业	24
设立合伙企业的条件	25
合伙协议	25
合伙企业的设立登记程序	25
合伙企业财产	26
合伙企业财产的管理与使用	27
合伙企业财产的分割、转让及出资	27
合伙事务执行	28
经营管理人员的聘任	28
合伙企业的利润分配、亏损分担	28
入伙	28
退伙	28
合伙企业的解散	29
合伙企业的清算	30
中小企业	31
中小企业发展专项资金	31
中小企业发展基金的组成	32

中小企业发展基金的使用	32
对中小企业的创业扶持	33
对中小企业金融支持	33
公司的种类	34
有限责任公司	37
设立有限责任公司的条件	37
有限责任公司的设立登记	38
有限责任公司的设立责任	39
有限责任公司对资本的要求	40
有限责任公司股东的权利	40
有限责任公司股东的义务	41
有限责任公司的股东会	41
有限责任公司的董事会	41
有限责任公司的经理	42
有限责任公司的监事会	42
一人有限责任公司	42
国有独资公司	42
股份有限公司	43
股份有限公司的设立条件	44
股份有限公司的设立程序	45
股份有限公司的股东大会	46
股份有限公司的董事会	47
股份有限公司的监事会	47
股份有限公司的经理	48
股份有限公司的股东	48
股份有限公司的股份	49
股份有限公司招股说明书的内容	49
创立大会的职权	49

对公司董事、监事及经理的任职要求	50
公司债券	51
公司债券的分类	51
公司债券募集办法	52
公司的公积金	52
第二章 公司治理	53
公司治理	55
公司治理模式	55
公司章程	55
有限责任公司的章程	56
股份有限公司的章程	56
公司章程的基本特征	56
公司章程在公司治理中的作用	57
公司章程的修改	58
公司章程的修改程序	58
公司僵局	59
并购	59
并购的实质	60
并购的动因	60
并购的类型	60
横向并购	61
纵向并购	61
混合并购	61
并购的一般程序	61
反向收购	62
善意收购	62
恶意收购	62

毒丸计划	62
白衣骑士	63
绿色邮件	63
焦土政策	63
对赌协议	64
定向增发	64
股权质押	64
第三章 劳动保障	65
用人单位的权利	67
用人单位的义务	67
劳动者的权利	67
劳动者的义务	68
劳动合同	68
劳动合同应具备的条款	68
劳动合同无效或者部分无效的情形	69
劳动合同的变更	69
劳动合同的终止	69
劳动合同的续订和解除	70
企业单方面解除劳动合同的条件	70
劳动者可领取经济补偿金的情形	72
劳动争议的范围	73
劳动争议的处理	73
处理劳动争议应遵循的原则	75
当事人申请调解的组织	75
当事人申请仲裁员回避的条件	76
劳动争议仲裁委员会处理劳动争议的程序	76
用人单位申请撤销仲裁裁决的情形	77

工资	78
工资支付	78
企业支付劳动者工资的特别要求	79
最低工资标准	80
特殊人员的工资支付	81
用人单位对女职工实行特殊劳动保护的规定	81
《劳动法》对工作时间的规定	83
实行不定时工作制工资的计发方式	84
实行计件工作的工作时间计算	85
违反《劳动法》的民事责任	85
违反《劳动法》的行政责任	86
违反《劳动法》的刑事责任	86
工伤认定	86
社会保险基金	87
五险一金	87
“五险一金”的缴纳比例	88
养老保险	89
疾病保险	90
失业保险	90
生育保险	90
工伤保险	90
工伤保险遵循的原则	91
从工伤保险基金中支付的费用	91
经办机构的职责	92
雇员从事雇佣活动中遭受人身损害的赔偿责任	92
企业补充养老保险	93
失业保险	94
失业保险的主要特点	94

领取失业保险金的条件	95
领取失业保险金的期限	95
办理失业登记的相关规定	95
停止领取失业保险金的情形	96
失业保险基金的构成	96
生育保险	96
生育医疗费用	97
可以享受生育津贴的情形	97
第四章 公司财税	99
银行	101
银行结算账户	101
存款人	101
基本存款账户	101
专用存款账户	102
临时存款账户	103
个人银行结算账户	103
存款人可以在异地开立银行结算账户的情形	103
存款人开立基本存款账户向银行出具的证明文件	104
存款人开立专用存款账户向银行出具的证明文件	105
商业银行	105
商业银行可以经营的业务	105
设立商业银行的条件	106
银行贷款利率	107
信贷监督	107
利率	107
违反信贷管理法规的责任	108
结算	109

结算的管理体制	109
转账结算方式	110
委托收款结算	110
汇总结算	110
银行本票	111
支票	111
信用卡销户	112
信用额度	112
信用卡诈骗行为	113
企业可以使用现金的范围	114
国家对企业库存现金限额的规定	115
国家对单位坐支现金的规定	115
单位收取现金应存入银行的时间	115
对提取大额现金的规定	115
票据的特点	116
票据的种类	116
票据的作用	117
汇票	117
汇票的种类	118
汇票的流通过程	118
对国内汇票使用的规定	120
本票的一般内容	121
本票的当事人	121
本票的种类	121
中国目前关于银行本票使用的规定	122
支票的形式要件及主要当事人	122
支票的种类	122
支票的出票人和持票人权利义务的特点	123