

实务精解与百案评析

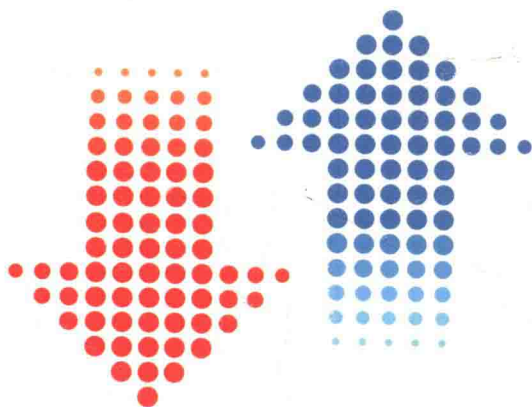
知己知彼，百战不殆；阅读百案，如经百战。

ANALYSIS OF COMPANY MERGER
AND 100 CASES PRACTICE

公司并购

法律实务精解与百案评析

根据公司法司法解释四内容最新修订



唐青林 吴婷芳 ◎ 编著

法律的生命不在于逻辑，而在于经验
案例正是实践经验的重要体现

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

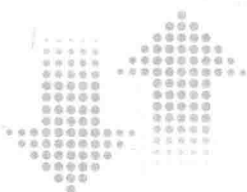
实务精解与百案评析

ANALYSIS OF COMPANY MERGER
AND 100 CASES PRACTICE

公司并购

法律实务精解与百案评析

| 根据公司法司法解释四内容最新修订 |



唐青林 吴婷芳 ◎ 编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

公司并购法律实务精解与百案评析 / 唐青林, 吴婷芳
编著. —2 版. —北京: 中国法制出版社, 2017. 7

ISBN 978 - 7 - 5093 - 8661 - 3

I. ①公… II. ①唐… ②吴… III. ①公司 - 企业兼
并 - 经济纠纷 - 案例 - 中国 IV. ①D922. 291. 925

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 142488 号

策划编辑 赵 宏 (health-happy@163.com)

责任编辑 赵 宏 张海洋

封面设计 杨泽江

公司并购法律实务精解与百案评析

GONGSI BINGGOU FALÜ SHIWU JINGJIE YU BAIAN PINGXI

编著/唐青林 吴婷芳

经销/新华书店

印刷/北京海纳百川印刷有限公司

开本/710 毫米×1000 毫米 16 开

版次/2017 年 10 月第 2 版

印张/32 字数/520 千

2017 年 10 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 8661 - 3

定价: 98.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码 100031

值班电话: 66026508

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

市场营销部电话: 66033393

编辑部电话: 66010405

邮购部电话: 66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010-66032926)

再版前言

本书第一版出版后，我国法律法规和司法解释有了新的发展变化，例如 2014 修订了《公司法》；2016 年国务院根据 2014 年《公司法》对《公司登记管理条例》进行了修改，修改内容较多；2016 年 12 月 5 日最高人民法院审判委员会通过《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（四）》，自 2017 年 9 月 1 日起施行，对公司决议效力、股东知情权、利润分配权、优先购买权和股东代表诉讼问题作出规定。本次再版根据上述立法和司法解释的情况对本书的内容相应作了调整。

繁忙的日常工作中进行书稿写作、再版修订，是一件需要细心和耐心的工作。从本书策划之日到今天的再版几年间，本人一直深耕公司法领域的法律实务，逐渐在公司股东权益保护、公司控制权等领域取得了令自己满意的小成绩。而作者吴婷芳也已经在这个炎热的夏天从中国人民大学法学院毕业，顺利获得博士学位后进入最高人民法院司法案例研究院工作。本书两位作者分别在不同的角度，看到国家立法和司法实践的逐渐进步和完善，深为欣慰！

北京市安理律师事务所杨巍根据《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（四）》对本书进行了认真细致的审读，并提出若干有价值的修订建议，在此致谢！

唐青林

2017 年 9 月 6 日于美国硅谷 cupertino

初版前言

不身经百战，怎能百战不殆？无法亲身经历百战，可以通过研究百案来模拟身经百战。本书试图通过解剖 100 个公司并购纠纷案件，让您迅速“身经百战”，成为精通公司并购纠纷处理的法律专家。

自从公司作为一种经济实体产生以来，公司之间的并购与重组就从未间断过。随着市场发育程度的不断提高，各种制度的不断完善，掀起了一次又一次的企业并购浪潮。笔者从事公司并购业务多年，在以往的工作经历中，总是注重公司并购中文件的写作，注重并购过程中的尽职调查和并购框架协议、并购合同的起草，也注重法律风险的控制。但是由于没有太多涉及公司并购案件的诉讼经验，因此有时候感觉不知道风险主要存在于何处、如何掌控公司并购的法律风险。很多从事公司并购的专业律师，也普遍认为“我们是非诉讼律师，我们从来不去法院打官司”并以此为豪。但是近年来笔者逐渐认为，如果不能仔细分析公司并购过程中存在的法律风险，尤其是通过实际案例发现和分析公司并购过程中发生的法律风险，就无法切实地起草一份尽可能降低和控制法律风险的并购合同，无法在尽职调查中嗅觉敏锐地辨识风险，在撰写并购框架合同和并购合同时根据这些“前车之鉴”去规避法律风险，降低并购完成后并购各方发生法律诉讼的风险。

本书系对 100 个实际发生的公司并购案例进行分析，都是涉及具体问题的分析及解决。例如，以犯罪所得的财产出资，出资是否到位？股东资格如何确认？股东采用股权出资是否合法？隐名股东身份的认定？挂名股东的认定及其法律责任？夫妻二人共同设立公司，夫或妻名下的股份是否属于夫妻共同共有财产，一方未经另一方同意，转让婚后所得股权是否有效？侵犯优先购买权的股权转让协议的效力如何？股份有限公司章程限制股份转让的规定是否无效？中外合作企业股权转让未经审批，股权转让协议是无效还是未生效？外商当事人签订两份股权转让合同的，以哪份合同为准？中外合资经营企业股权转让是否须经董事会一致通过？境外投资者作为股权受让方参与签订的境内公司股权转让合同，未经审批合同是否有效？未经合伙企业全体合伙人授权，签订财产份额转让协议的效力如何？没有代理权代理其

他股东签订股权转让协议的效力如何？瑕疵出资股权转让合同的效力如何认定？股权转让合同欺诈行为如何认定？股权转让一方公司注册登记地在国外，管辖法院如何确定？如何确定涉港股权转让案件的法律适用？等等。

本书针对100个实际的公司并购案例进行分析，解决的都是具体的问题，因此本书不以理论深厚为特长，而是以务实为特点，以解决一线并购律师在实务中遇到的具体问题为目标，因此本书适合从事公司并购业务实务工作的相关法律界人士参考。

本书不足之处，欢迎读者不吝批评指正！

唐青林 吴婷芳

2013年8月7日

目 录

Contents

第一章 股权确认纠纷案例

导 言	1
1. 职工通过职工持股会对公司出资，能否直接确认为公司的股东	3
——叶某与北京 TCD 水务建设有限公司股东资格确认纠纷上诉案	
2. 以“股金”形式向某某公司交纳投资款，但未工商登记，属股权还是债权	6
——郑某 1 与衢州市某某农资有限公司股东资格确认纠纷上诉案	
3. 投资款收据中的投资对象与落款盖章的主体不一致的，如何确定投资对象？	9
——桂东县 XK 电业有限公司与黄某股东资格确认纠纷上诉案	
4. 以犯罪所得财产出资的股东资格的确认	13
——上海 PL 房地产开发有限公司诉马某股东资格确认纠纷案	
5. 一股二卖，股权归属于先买者还是登记者	18
——安徽 YL 机电有限责任公司与郑某 1 股权转让纠纷上诉案	
6. 无处分权人向善意第三人转让他人股权，第三人能否取得股权	24
——崔某、俞某与被上诉人无锡市 RY 置业有限公司、燕某 1、黄某、杜某、李某（以下简称燕某 1 等四人）及孙某、王某、蒋某、尤某、忻某（以下简称孙某等五人）股权转让合同纠纷案	
7. 股东采用股权出资是否合法	29
——昆明市 WYJ 联合服务公司诉云南 XP 航空有限责任公司股东资格确认纠纷案	

8. 股东的技术须履行哪些手续后才转为技术股权 34
——李某与伍某 1 技术股权转让合同纠纷上诉案
9. 股东资格何时取得，股权转让合同生效时还是变更登记后 38
——三门峡 XY 物贸有限公司与河南浉池 ZM 铝电实业有限公司等股
权转让纠纷上诉案
10. 隐名股东身份的认定 42
——王某与嘉善 CT 环保科技有限公司股权转让纠纷上诉案
11. 有限责任公司股东没有实际出资能否确认为挂名股东 48
——王某等与北京 HYSS 葡萄酒有限公司等股权转让纠纷上诉案
12. 有限责任公司非货币出资的确认 53
——田某、肖某与郑某 1、俞某 1 等股东出资纠纷案

第二章 股权转让主体要件纠纷案例

- 导 言 63
13. 一人有限责任公司的重大决定可以由董事独立作出，还是应由股东以特
定的形式作出 64
——CH 有限公司 (SUCCESS HOPE LIMITED) 诉 LH 房地产公司
(DRAGON LAKE PROPERTY CORP.) 等股权转让纠纷案
14. 挂名股东的认定及其法律责任 70
——胡某与沈某股权转让纠纷再审案
15. 国资委能否代替其投资公司请求支付股权转让款 74
——江阴 CJ 投资集团有限公司与芜湖市国有资产监督管理委员会股
权转让纠纷上诉案
16. 隐名股东股权转让适用公司法关于股权转让的规定还是适用债权转让的
规定 79
——李某与江某股权转让合同纠纷上诉案
17. 法人股东转让股权是否应经其股东会决议通过 83
——马某与深圳市 SC 投资发展有限公司股权转让合同纠纷上诉案
18. 夫妻二人共同设立公司，夫或妻名下的股份是否属于夫妻共同共有财产？
夫妻股权转让中的表见代理 87

——彭某与梁某、王某山、河北 JHA 房地产开发有限公司股权转让
侵权纠纷案

19. 公司股东起诉解散公司的条件 92
——安徽 HY 医药股份有限公司公司解散纠纷案
20. 夫妻一方未经另一方同意，转让婚后所得股权是否有效 97
——汪某等与陈某确认股权转让协议无效纠纷上诉案
21. 隐名股东与公司股东签订退股协议书，是否视为股权转让 102
——杨某与区某等股权转让纠纷上诉案

第三章 公司股权转让效力纠纷案例

- 导 言 108
22. 有限责任公司股东向股东以外的人转让股权，未经其他股东过半数同意，
效力如何 109
——程某与李某股权转让纠纷上诉案
23. 有限责任公司股东的优先购买权 115
——陈某与上海 HP 置业有限公司股权转让合同纠纷上诉案
24. 企业变更资产产权时经批准可以转让采矿权，未办理批准手续的效力
..... 119
——梁某与张某股权转让纠纷上诉案
25. 股东优先购买权是否适用于股东内部互相转让股权的情形 124
——罗某与黄某等股权转让合同纠纷上诉案
26. 侵犯优先购买权的股权转让协议的效力 128
——高某、巢某与曹某、杨某等股权转让纠纷申请再审案
27. 法律是否允许有限责任公司回购发起人股东股份 132
——叶某诉沛县 ST 房地产开发有限公司股权转让案
28. 优先购买权股东请求行使优先购买权，是否导致股权转让协议履行不能
..... 138
——镇江 HJ 房地产开发有限公司诉仪征 HX 房地产开发公司和袁某
股权转让案
29. 股份有限公司章程限制股份转让的规定是否有效 143

——常州 BHDL 股份有限公司诉常州市 XH 信息咨询有限公司等股权转让纠纷案

第四章 外商投资企业股权转让效力纠纷案例

- 导 言 148
30. 外资企业 = 外商投资企业？外国投资者并购境内企业设立外商投资企业
未经审批机关批准，股权转让合同的效力 150
——北京 ZQL 贸易有限公司与 JS 投资国际有限公司股权转让合同纠纷
上诉案
31. 中外合资经营企业股权转让应办理审批手续，未办理审批手续的股权转
让协议的效力 156
——黄某诉绍兴 ZXSC 发展有限公司等股权转让合同纠纷案
32. 中外合作经营企业股权转让未经审批，股权转让协议是无效还是未生效
..... 160
——广州市 XY 房地产股份有限公司与广东 ZDZX 投资策划有限公
司、广州 YX 房产有限公司、中国投资集团国际理财有限公司股
权转让纠纷案
33. 股权转让合同及其附属合同的关系？中外合资经营企业股权转让合同未
经审批导致无效的法律后果 168
——海南省 QH 丝绸厂与海南 ZC 实业贸易总公司等股权转让合同纠
纷案
34. 外资企业股权转让合同约定支付转让款后才办理报批手续，受让方不支
付，转让方可否解除合同 173
——蔡某镜与蔡某荣股权转让纠纷上诉案
35. 境外投资者未向外资企业投入资金，其转让股权行为的效力 178
——GY（集团）公司转让并无实际出资的股权请求受让人新疆 HJ
有限责任公司、香港 YG 集团有限公司支付股权转让金案
36. 外商当事人签订两份股权转让合同的，是否以经过审批的合同为准 182
——高某与陈某股权转让纠纷上诉案
37. 外资企业股权转让未报审批，是相对人自己报批、解除合同还是承担缔

约过失责任	186
——何某诉陈某等股权转让纠纷案	
38. 外资企业股权转让合同审批的实质	190
——RM 道路建设有限公司与 TMS 建材（中国）有限公司股权转让 纠纷上诉案	
39. 中外合资经营企业变更股权转让协议是否须经审批才生效	194
——陕西 JQL 药业有限公司与珠海国家高新区 JD 科技发展有限公司 股权转让、受让合同纠纷上诉案	
40. 中外合资经营企业股权转让是否须经董事会一致通过	198
——上海 WX 实业有限公司与日本 JT 纸工业株式会社股权转让合同 纠纷上诉案	
41. 外商投资企业股权转让协议未经行政机关批准，股权转让协议的效力	202
——武汉 BD 投资有限公司与香港 CH 实业有限公司等股权转让纠纷 案	
42. 补充协议对股权转让约定内容作部分变更，是否以补充协议为准	207
——周某与林某股权转让侵权纠纷上诉案	
43. 中外合资经营企业股权转让协议中的报批义务	211
——德清县 HC 园艺制品有限公司与浙江 HQ 自动化设备有限公司等 股权转让纠纷上诉案	
44. 未经审批的外商投资企业股权转让协议的效力	216
——谢某等与李某股权转让纠纷上诉案	
45. 中外合资经营企业股东对外转让股权时，侵犯其他股东优先购买权的股 权转让协议的效力	221
——SM 控股有限公司诉青岛 DYBH 商店等股权转让纠纷案	
46. 中外合资经营企业对外转让股权必须经审批机构审批，未经审批的合同 效力	227
——WK 发展有限公司与天津 YT 生物科技开发有限公司股权转让合 同纠纷上诉案	
47. 境外投资者作为股权受让方参与签订的境内公司股权转让合同，未经审 批合同是否有效	231
——晏某与丁某股权转让纠纷上诉案	

48. 中外合资经营企业股权转让合同经批准后生效 236
——新加坡 JB 发展有限公司与香港 JY 地产代理有限公司等单位股
权转让纠纷案

第五章 特殊企业股权转让效力纠纷案例

- 导 言 241
49. 未经合伙企业全体合伙人授权, 签订财产份额转让协议的效力 242
——吴某与云龙县功果村 MGC 金矿股权转让纠纷上诉案
50. 企业国有产权转让未办理审批并进入产权交易机构交易, 转让的效力如何
..... 246
——BFT 投资有限公司诉上海 ZLS 投资建设有限公司股权转让纠纷
案
51. 未经资产评估转让国有股权是否有效 252
——重庆市 JS 投资公司等与中国长江三峡工程开发总公司等股权转
让纠纷案
52. 股份合作制企业的权力机关是职工股东大会, 向非在职职工转让股权的
协议的效力 258
——陈某诉江苏江阴市 SYXS 有限公司履行股权转让合同案

第六章 股权转让中登记的效力纠纷案例

- 导 言 264
53. 抵押担保合同与抵押权生效的要件 265
——上海 SS 城市发展投资有限公司与大理凤凰 HJ 开发有限公司股
权转让纠纷上诉案
54. 股权转让合同生效后公司内部股东登记和外部工商登记的不同效力 268
——上海 WM 公司诉黄某等股权转让协议签订后未办理股东变更工
商登记要求返还转让款案
55. 未办理工商变更登记是否影响股权转让协议的效力 273
——青岛 GH 建筑安装有限公司与谭某股东出资纠纷上诉案

56. 股权变更登记是否影响股权转让协议的效力 278
——余某与上海 SSJJ 管理有限公司等股权转让合同纠纷上诉案

第七章 股权转让其他影响效力因素纠纷案例

- 导 言 283
57. 非依法发行的证券能否买卖 285
——北京 ZBTD 电信技术有限公司等与李某等股权转让合同纠纷上诉案
58. 股权转让合同的标的能否是目标公司的资产 290
——念某与杨某等股权转让纠纷上诉案
59. 影响股权转让合同效力的要素 293
——上海 TD 创业投资股份有限公司与 HS 集团有限公司股权转让纠纷上诉案
60. 附生效条件的合同效力不因非生效条件内容的履行而产生变化，而依据生效条件是否成就确定 298
——陕西贸易发展有限公司与陕西 HA 企业集团有限责任公司股权转让协议纠纷上诉案
61. 合同条款显失公平的认定条件 302
——清源 CS 焦化厂、刘某与梁某股权转让协议纠纷案
62. 没有代理权代理其他股东签订股权转让协议的效力 306
——舒某与李某股权转让纠纷上诉案
63. 附生效条件的股权转让合同的效力 310
——王某与马某股权转让合同纠纷上诉案
64. 股权转让协议“先决条件”的性质与协议效力的确定 315
——中国 XBGJ 控股公司与高某股权转让纠纷上诉案
65. 瑕疵出资股权转让合同效力的认定 320
——张某与苏某股权转让纠纷上诉案
66. 股权已设定质押，股权转让时能否以此否定股权转让协议的效力 325
——张某与朱某股权转让纠纷上诉案
67. 发起人在股票禁售期内签订合同约定在禁售期后转让股票是否有效 330

——张某诉王某股权转让合同纠纷案

68. 恶意串通, 损害第三人权益的股权转让合同的效力 336

——杨某与和某股权转让纠纷上诉案

69. 经授权办理的股权转让协议是否有效 340

——沈某等与薛某股权转让纠纷上诉案

第八章 股权转让合同履行纠纷案例

导 言 346

70. 不安抗辩权与先履行抗辩权的适用条件和行使主体的不同 347

——北京 SLJY 房地产开发有限公司等与郑某等股权转让合同纠纷上
诉案

71. 当事人约定违约金过高是否可以请求以实际损失为基础适当减少 352

——陈某与朱某股权转让合同纠纷上诉案

72. 股权转让合同价款不明不影响转让合同的效力, 当事人能否补充约定
..... 356

——程某与邱某股权转让纠纷上诉案

73. 股权转让协议中权利义务的确定及其履行 361

——GD 电子股份有限公司等与孙某股权转让合同纠纷上诉案

74. 合同约定的某日期之前履行是否包括该日期当天履行?
..... 365

——魏某与李某股权转让纠纷上诉案

75. 股权转让协议履行过程中, 一方当事人单方终止合同是否违约 370

——ZS 股份有限公司与湖南 HD 汽车机电销售公司股权转让纠纷案

76. 合同履行中先履行抗辩权的成立要件 376

——朱某与赵某股权转让纠纷上诉案

77. 不安抗辩权行使的条件 381

——肖某与中国 JA 信用担保有限公司股权转让合同纠纷上诉案

78. 股权转让中, 先履行抗辩权的行使条件 387

——上海 YY 实业有限公司与台州 HT 房地产开发有限公司等股权转
让侵权纠纷上诉案

79. 签订无偿股权转让协议, 当事人是否有权要求支付对价 392
——HN 公司等诉祝某春、HY 公司、祝某安股权转让纠纷上诉案

第九章 股权转让合同的变更、撤销、解除纠纷案例

- 导 言 398
80. 合同欺诈与动机误解的区别以及两者的撤销权 399
——广东 HH 实业集团有限公司与北京 RZ 中医药科技发展中心一般股权转让侵权纠纷案
81. 合同中约定仲裁条款的约束力 404
——澳门 NG (集团) 有限公司与香港 DJ 发展有限公司股权转让纠纷案
82. 合同法定解除权以及能否解除部分合同条款 408
——董某与朱某、李某股权转让合同纠纷上诉案
83. 股权变更 ≠ 股权变更登记; 无催告情形下合同解除权的消灭 412
——北京 BLD 投资管理有限责任公司与上海 PZW 投资有限公司等股权转让纠纷上诉案
84. 合同变更和承担违约责任违反的合同义务不同; 变更权适用除斥期间还是诉讼时效 418
——北京 HYJD 房地产开发有限公司等与北京 CX 建设集团有限责任公司等股权转让合同纠纷上诉案
85. 合同变更、合同转让、合同更新还是两个独立的合同 423
——黄某与杨某等股权转让合同纠纷上诉案
86. 股权转让意向协议履行不适当导致协议目的落空造成根本违约的责任 428
——上海 WG 投资 (集团) 有限公司等与上海 BA 医学科技有限公司股权转让合同纠纷上诉案
87. 股权转让合同欺诈行为的认定 433
——张某诉王某股权转让合同纠纷案
88. 约定解除权的行使条件 442
——QH 铝型材厂诉 TR 县国有资产管理局股权转让合同案

第十章 管辖纠纷案例

导 言	448
89. 合同争议案件管辖权的确定	450
——曹某与汪某股权转让合同纠纷管辖权争议纠纷再审案	
90. 第三人能否提起合同无效的确认之诉，确认之诉是否适用诉讼时效	453
——郭某与泉州 JDLD 机械有限公司等股权转让合同纠纷上诉案	
91. 涉诉金额对级别管辖的影响	457
——成都市 RX 食品饮料有限公司等与四川 XD 建设投资开发有限责 任公司等股权转让合同纠纷案	
92. 股权转让一方公司注册登记地在国外，管辖法院如何确定	460
——XY 有限公司与金华市 JX 基础产业发展有限公司股权转让合同 纠纷管辖权异议案	
93. 对行政确认行为不服能否提起民事诉讼	464
——河南省 ZY 不动产总公司与海南 HT 国际信托投资公司股权转让 合同价款纠纷案	
94. 涉港案件内地法院确定管辖的基本原则	467
——HH 物业投资管理有限公司等与 HM（集团）有限公司股权转让 协议纠纷管辖权异议案	
95. 判断级别管辖的标准，以起诉前为准还是起诉后为准	471
——山西 JN 电力开发有限公司与山西 HSJ 保龄球娱乐有限公司股权 转让合同欠款纠纷上诉案	
96. 非排他性管辖是否构成约定管辖法院的唯一管辖	476
——王某、BS 发展有限公司等与野村集富果 DR 投资基金等股权转 让合同侵权纠纷案	
97. 合伙人企业出资份额转让协议一方当事人迟延履行合同主要义务构成违 约，另一方当事人解除协议的法律效力	479
——田某与高某等股权转让纠纷上诉案	
98. 合同同时约定争议解决办法为仲裁和诉讼的效力	484
——FAST 公司等与朱某股权转让纠纷上诉案	

99. 股权转让协议管辖能否违反专属管辖和级别管辖 488
——香港 GY 投资有限公司与 CX 置业有限公司股权转让、商品房买卖合同
纠纷上诉案
100. 如何确定涉港股权转让案件的法律适用 491
——黄某明、林某、黄某峥诉王某、李某股权转让和合作投资纠纷
抗诉案