

经济法博士精品文库

李昌麒 卢代富 主编

公司自治及其限度研究

Study on Corporate Autonomy and Its Limit

王怀勇 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

经济法博士精品文库

李昌麒 卢代富 主编

公司自治及其限度研究

Study on Corporate Autonomy and Its Limit

王怀勇 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

公司自治及其限度研究 / 王怀勇著. —北京: 法律出版社, 2011. 8

(经济法博士精品文库)

ISBN 978-7-5118-2469-1

I. ①公… II. ①王… III. ①公司法—研究—中国
IV. ①D922.291.914

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 176146 号

©法律出版社·中国

责任编辑/侯 鹏

装帧设计/凌点工作室

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京九州迅驰传媒文化有限公司

责任印制/张宇东

开本/A5

印张/8.75 字数/235 千

版本/2011 年 9 月第 1 版

印次/2011 年 9 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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-2469-1

定价:22.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

《经济法博士精品文库》

出版说明

兴起于 20 世纪 80 年代初期的中国经济法学,经过二十余年的发展,已经取得了令人瞩目的成就。时至今日,不仅经济法的学科地位已为学术界所广泛认同,而且经济法作为一个独立的法律部门也得到了人们的普遍接受。然而,不可否认的是,作为一门新兴的、发展中的年轻学科,经济法学的许多领域还有待进一步开拓,许多问题还有待进一步研究。可以说,无论是经济法学宏观体系的构建,还是经济法学微观理论的深化,皆有赖于学者们继续大胆创新和勤奋耕耘。

西南政法大学经济法学科自 20 世纪 80 年代成立时起,就一直紧紧跟踪经济法学科的发展,并在经济法理论研究方面作了长期不懈的努力。经过全体教师的共同奋斗,学科在学科建设和学术研究方面取得了较为丰硕的成果,在法学界享有一定的声誉。自 1996 年获得博士学位授权资格后,学科点又于 2002 年和 2007 年被评为国家级高等学校重点学科点。但是,经济法学科的发展任重而道远,要实现经济法学科发展的宏伟目标,我们尚需不断进取。同时,我们也只有与全国经济法学科界的同仁们一道共同努力,以更加丰硕的教学和科研成果,回应新的世纪、新的时代对经济法学科发展的要求,才不愧于国家对经济法学科建设所寄予的厚望。

博士作为高层次的专门人才,向来是学科建设的生力军。为了充分发挥经济法博士在经济法学科发展中的重要作用,亦为经济法博士展示其成果提供畅通的途径,我们决定编辑出版这套《经济法博士精品文库》。《文库》将每年出版 2~3 部,面向全国征集稿件。凡经济法

自为西政经济法学子,见错就改吧!

专业博士论文以及选题方向属于经济法领域的其他专业的博士论文,均属于征稿范围。应征稿件经《文库》编辑委员会审订后,择优推荐给出版社,一经采用,即由学科点按有关规定资助出版。

热忱欢迎有志于经济法学学科建设的博士们踊跃赐稿!

西南政法大学经济法学科点
《经济法博士精品文库》编辑委员会
2002年7月

序

公司自治及其限度是公司法理论中的一个基本问题。从某种程度上讲,公司自其产生之日起,就一直在自治与限制之间徘徊行走。也许,正是因为秩序并非是一种从外部强加给社会的压力,而是一种从内部建立起来的平衡,因此,任何公司自治及其限度规则体系的正当性,在很大程度上都是为了克服公司自治失灵的现象,以增强公司自治的可接受性,最终使公司当事各方的权益都能平等地放置于法律保护之下。由于我国市场经济体制仍处于建立和完善之中,亟须公司在现代化意义上的健康、有序和稳定发展,因此,在当前,克服公司权利短缺就成了社会呼吁和法律建制的主旋律。其中,扩张公司自治的范围,保护股东权利,减少国家干预也就成了近几年来中国公司相关立法与制度实践的重要内容。在这个背景下,本书作者不固守于那种仅以传统的公司法范畴来研究公司自治的逻辑理路,而选择了以经济法为视角,以期为中国公司自治的确证与实现提供另一种分析进路。

公司自治是市民社会与市场经济的需要和体现,也是现代公司法的重要基础。由于现代公司的经济活动并不仅仅是一种单纯的营利活动,往往也会涉及具有社会整体性的内容,所以,公司自治及其限度的理论研究既要从公司内部的运行机制去观察,也要把它置放于社会整体利益的框架下去认知,从而实现公司自治与社会整体利益的协调发展。这表明,为维系公司制度本身的生命力,保持公司自治正当性的长期评价,公司自治必须要有一定的限度,即在现代法治的框架下,只有公司遵法、守信、自律,才能充分享有自主自立自为的权利,才能最终实现其利益最大化的宗旨。为了寻求上述问题的解决,最近几年理论界

倾注了很大精力,并取得了丰硕成果,但将公司放置于社会体系之中去探讨公司自治及其限度问题,却显得相对薄弱与不足。在这种研究现状下,王怀勇博士的《公司自治及其限度研究》为我们认识这一问题提供了一个新的视角,无疑具有重要的理论价值和实践意义。

在我看来,本书的创新之处主要表现在以下几个方面:

第一,本书超越部门法学的研究范式,运用了多学科理论框架与话语系统,对公司自治及其限度进行了理论分析与实证考察。我向来主张,在当今自然科学与哲学社会科学各个学科之间以及法学各个学科之间存在互相渗透和互相融合的情况下,我们必须运用多学科知识从多维度去认知和研究法律问题。应当说,作者在本书的写作过程中,比较好地使用了这一方法。我注意到,在本书中,作者综合运用法经济学、法社会学和法伦理学的分析方法,比较好地阐释与论证了公司自治及其限度存在的合理性与正当性,为公司自治及其限度的理论研究寻找到了更有说服力和更具认同感的支撑点。

第二,我理解本书作者之所以要研究公司自治的某种限度,并不是为了排斥公司自治,而是为了更好地实现公司自治。因此,作者用很大的篇幅对公司自治的内涵作了应然性与实然性的剖析,全面与系统地梳理了公司自治的意蕴,在此基础上,对公司自治的主体与行为进行了语境化的解读。本书指出,现代意义上的公司自治应当是在市场经济条件下,公司作为市场主体,在依法进行理性决策、参与经济交往和管理公司事务的过程中,不受公司意志之外因素的非法干预的一种状态。在此基础上,本书对公司自治的行为主体与运行方式进行了论证与分析,解读了现代公司自治的实现路径。

第三,本书对公司自治应当保持一个什么样的限度,从内外两个层面进行了反思与评判。在此,作者将公司自治与异质利益族群、公司文化、国家干预、社会责任和行业协会等问题直接联系起来进行了思考,从而给出了不同于以往的诠释。本书认为,公司自治主要涉及两个领域:一是公司内部权力与利益的分配关系;二是公司与外部的良性互动关系。就公司内部关系而言,公司自治及其限度旨在调整公司之上的大小股东之间、股东与债权人之间、股东与经营者之间的合作与矛盾关

系,以便为自治权利的行使提供适宜的场所;就公司外部关系而言,公司自治及其限度旨在规范公司的经济行为与社会行为,以便形成国家、社会 and 公司的分工、合作的良性互动关系。在我看来,作者关于这方面的论述可以从根本上解决公司自治权的限度问题。

第四,任何国家公司的运行,都不可能是一个模式,它必须符合本国的实际,因此,本书结合中国的具体实践,对中国公司自治限度的理论基础与制度实践予以了揭示、解释与前瞻。基于对中国现实的经济问题的回应以及理论研究必须服务于实践的逻辑需求,本书在对中国公司自治及其限度的理念认知进行考察之后,一方面指出应当摒弃以往的只强调限度而轻视自治的观念,在肯定公司自治的本位价值的前提下,强调限度的存在只是为了更好地实现公司自治,对公司自治的某种限定,并不意味着对公司经营决策自由化的否定,而是在实现社会整体利益均衡发展的前提下充分发挥公司作为市场主体这一形式的能动性;与此同时,本书又提出了对中国公司自治进行某种限定也是必要的,是符合公司自治运行的内在要求的,以此为前提,本书对中国公司自治运行的理论基础与制度实践进行了深入分析,并对未来我国公司法的现代化取向作出了展望。

总的看来,本书对公司自治及其限度的研究,主要是为了揭示制约公司自治的各种内外部因素的合理性与正当性,以期为公司自治权的实现提供知识补给与制度服务。其间,既有对中国公司现行实践的描述,又有一定的前沿性思考,这是我迄今看到的较为系统和最具自己见解的对公司自治及其限度研究的佳作,可以为我国公司制度的进一步创新提供一种启迪。当然,本书作为第一次尝试从公司治理结构、公司文化、国家干预、社会责任和行业协会等多个层面来探讨中国公司运行机理的学术专著,不免会打上中国经济转型时期特殊国情的烙印,从而使本书的不少论述具有探索性与可论争性,如公司自治的法理蕴涵,公司文化对公司自治的限制等。因此,希望作者能够在后续的研究中对这些问题予以持续关注。

现在呈现在读者面前的《公司自治及其限度研究》,是作者在对其博士论文不断修改、充实与完善的基础上完成的。我作为怀勇的导师,

一方面对他那种在求知过程中不拘泥于已有的思维定势,敢于独立思考的治学态度表示鼓励;另一方面,对本书的面世,也感到由衷的欣慰。相信本书的出版,有助于推进我国公司法理论的创新。在我看来,本书可以为党政部门、理论研究者以及公司企业员工提供一个改善公司运行的新的认知视角,是为序。

李昌麒

2011年5月15日于重庆

内容摘要

公司自治及其限度是公司制度研究中重大而又不可回避的议题。事实上,这一经典议题所涉及的绝非如一般人观念中属于单纯的公司自治观与国家干预观的博弈思维,而是具有十分复杂的理论渊源与知识背景。然而,在国外学者既往关于公司自治及其限度的理论研讨中,直接的文献资料并不多见,特别是针对公司自治限度的多维考察,规范分析尚显不足。至于国内,由于公司自治真正进入学术界的研究视野才只是近年来的事,因此,关于公司自治及其限度的研究,已有的成果还仅仅局限在公司自治与国家干预的范畴而少有突破。相关理论研究的缺失,直接影响了我国公司制度的结构性改造,也造成了我国公司自治实践与法律实施背离与脱节的无奈现实。同时,也正是由于对公司自治及其限度的理论认知不足,2005年10月27日《中华人民共和国公司法》的修订,虽然在学者的共同努力下,较大幅度地弘扬了现代公司法的基本精神,但是,其对公司自治这一根本性问题仍然没有给予终局性的合理应答。因此,为了有效弥补公司自治及其限度理论研究的缺憾,也为了能够给中国公司自治的实现乃至现代企业制度的推进在指导思想与具体制度设计等方面提供有效的智力支持,本书将从公司法现代化的现实背景出发,用全新的视野、思路、理论、方法与技术手段,在比较分析的基础上对公司自治及其限度进行深入的探索与思考。

本书是站在充分肯定与支持公司自治的立场上,主要运用多学科的分析方法、比较研究的方法、逻辑分析的方法以及实证分析的方法,对公司自治及其限度所涉及的诸多相关问题进行探讨,并力图就中国公司自治及其限度的理论研究与制度实践的现状进行揭示、解释与前

瞻。全书共分六章。从逻辑上说,大致可以分为三部分:第一部分(第一、二章)是基础篇,主要是对公司自治的思想渊源给予阐释,在此基础上,尝试从理论基础这个层面论证公司自治及其限度的合理性与正当性;第二部分(第三、四、五章)是本论篇,主要是对公司自治及其限度的具体理论进行探讨,即从公司自治的基本内涵、主体权限、运行方式、自治限度等方面进行理论研究与比较分析;第三部分(第六章)是实证篇,主要是结合中国公司法制建设的具体实际,对我国公司自治及其限度的理论研究与制度完善予以前瞻。

各章具体内容分述如下:

第一章——“公司自治的思想溯源”试图解读“公司自治的生成与发展”这一命题。首先,是对公司自治生成逻辑的介述。本书认为,公司自治与私法自治具有一脉相承、不可分割的渊源关系,公司自治实质上就是私法自治在公司制度领域的具体表现。为此,本章对公司自治的生成逻辑进行了历史的回顾与理论的解答。其次,是对公司自治理论逻辑的分析。本章通过对“公司契约理论”的介述与深究,从公司本质的层面解读了公司自治的理论立场与逻辑前提。

第二章——“公司自治的理论基础”考究的是“公司自治及其限度的正当性基础”这一问题。公司能够实现意思自治是其私法主体自由权利的延伸,但是公司自治并不表示其自由的实现可以不受任何的限制与约束。公司自治的自由与摆脱约束的自由是两回事。诚然,任何一种学术理论的研究与诠释都不可能仅仅根据某个单一的、绝对的因素或原因去加以论证,因此,从多学科的角度出发,或许会获得更强的说服力与认同感。基于此认知,本章从伦理学基础、法哲学基础、社会学基础等多个层面对公司自治及其限度存在的合理性与正当性进行了阐释与论证。

第三章——“公司自治的法制机理”分析的是公司自治的基本内涵、行为主体及其运行方式。鉴于“公司自治”是一个争议颇大的概念,其内涵与外延在不同学者的心中大相径庭。因此,本章就公司自治的法制机理进行了初步探讨。首先,是对公司自治基本内涵的揭示。本章指出:现代意义上的公司自治应当是:在市场经济条件下,公司作

为市场主体,依法进行理性决策、参与经济交往和管理公司事务,不受公司意志之外因素的非法干预。公司自治主要涉及两个领域:公司内部权力与利益的分配关系;公司与外部的良性互动关系。在此基础上,从公司设立、公司章程、公司经营、公司解散等几个方面对公司自治的具体形式予以了分析。其次,是对公司自治主体权限的考察与审视。本章认为,现代公司自治的行为主体逐渐趋向于以董事会为中心、股东会为辅助的公司自治模式,在此基础上,本章对董事会与股东会的权限划分进行了分析性的评价。最后,是对公司自治运行方式的论证与分析。通过比较研究的方法,本章借由对公司自治的两大行为主体的运作机制研究,解读了现代公司自治透过何种方式得以实现。

第四章——“公司自治的内生限度”探讨的是“公司自治内部的限制性力量”这一问题。由于公司本质上是一个自利性组织,主张公司自治并不代表放任公司自治,而是强调公司自治必须具有一定的限度。本章主要对公司自治的内生限度进行探讨,着重从公司内部利益主体的协调(包括董事信义义务的建构、控股股东滥权行为的规制以及股东有限责任与债权人利益保护)、公司文化的介入与影响两个方面展开论述:一是公司自治的正当性评价依赖于公司内部利益的妥协与平衡,没有公司内部利益主体协调这一内生限度,将摧毁公司当事方共存共荣的联系基础,极大减损公司自治的价值。因此,公司自治内生限度的设定,其目的旨在实现公司内部各方利益主体之间的良性互动,提升公司整体的经济效益。二是公司文化作为公司运行的潜在干预性力量,是企业哲学、企业精神和企业行为方式的内在统一,也是公司自治的限度要因。本章认为,公司自治通过约束公司内外部的关系,为公司文化的发展与巩固提供前提基础,并借助具体的制度措施,实现公司长久的营运与发展。但同时,公司文化一旦形成,便会通过规范公司成员的行为模式,为公司自治的合理性与正当性奠定理论根基,并借助抽象的指导思想,提升公司交易的效率。

第五章——“公司自治的外发限度”讨论的是“公司自治外部的限制性力量”这一问题。本章认为,公司作为社会经济活动中最基本的主体元素和主导力量,其经济活动往往并不仅仅是单纯的营利活动,也

会涉及具有社会整体利益的活动。正是基于公司在社会经济活动中的重大影响,对其行为与自由进行限制时也应当将其放置于整个社会的范围来加以规范与约束,从而在实现公司自治的同时也能够实现社会整体利益的均衡发展。具体而言,本章分别从公司自治与国家、社会、行业协会三个方面具体论述了公司自治外发限度的理论。首先,现代各国总是自觉不自觉地运用多种手段对公司运行实施间接或者直接的干预;无论国家经济干预的具体方略是否是专门针对公司而提出,它们对公司自治都会产生或多或少的影响。因此,本章从经济法的视域界定了国家干预权的基本内涵,并从立法、行政与司法三个环节对国家干预公司自治进行了具体论述与阐明。其次,考虑到公司在过去几百年时间里已发展成为社会中的一类基本分子,难免受到来自于社会的各种影响与约束,因此,本章基于“公司社会责任是公司自觉的一项道德义务”的认知,对公司社会责任的理论渊源、公司社会责任的正当性评价以及公司社会责任对公司自治的限制性影响进行了论证。最后,鉴于公司自治还受制于行业协会的干预与影响,因此,本章对行业协会的基本理论、行业协会的优点与缺陷以及行业协会对公司自治的限制进行了分析。

第六章——“公司自治的理论研究与制度完善之前瞻”是专门针对我国公司自治及其限度观念与制度的一些思考。本章基于对中国经济现实的回应以及理论服务实践的逻辑需要,首先,对中国公司自治及其限度的理念认知进行了考察,指出我们应当摒弃原有的强调限度而轻视自治的观念,肯定公司自治的本位价值,强调限度的存在只是为了公司能够更好的自治,其目的不在于一味地限制公司经营决策自由化的实现,而是为了在实现社会整体利益均衡发展的前提下充分发挥公司这种市场主体形式的能动性。其次,本章对中国公司自治运行的理论研究与制度实践进行了深入分析,并对未来我国公司法的现代化作出了展望。

关键词:公司自治;限度;利益冲突;国家干预;行业协会

Abstract

Corporate autonomy and its limit is an indispensable part of corporate governance research; it is also a logical conclusion of the theoretical research of corporate autonomy. In fact, it is not merely a question of state intervention and corporate autonomy; it has its complex theoretical background. However, the existing theoretical research from overseas academia on corporate autonomy and its limit has been focused on relations between shareholders and the corporation while multi – perspective study and analysis on this topic is insufficient. And this topic did not even come to the academic domain in China until recently; achievements in this field have been limited to the realm between state intervention and corporate autonomy while breakthroughs are rare. The lack of theoretical research has a direct impact on the structural reform of domestic corporate governance; it also results in the embarrassing fact that our corporate autonomy practices are decoupled from law enforcement. Meanwhile, because of insufficient understanding of this topic, the Corporate Act of 2005 failed to thoroughly address the problem despite the fact that this act reflects modern corporate legislation's values. Thus, in order to fill the blank of theoretical research and provide academic support for realization of corporate autonomy in China, this dissertation aims at studying this issue from the perspective of economic law.

This dissertation's standpoint is to support corporate autonomy; it covers a number of issues related to corporate autonomy through multi –

disciplinary, comparative, logical and empirical analyses; it also tries to disclose the reality of corporate autonomy in China before it goes further to provide explanation and forecasting. There are six chapters which are grouped into three parts in this dissertation. The first part (chapter 1 & 2) is the basics, which gives explanation to idea resource of corporate autonomy and demonstrates theoretically the reasonableness and necessity of corporate autonomy. The second part is the main part (chapter 3, 4, 5), which covers theoretical studies, i. e. analyzing the limit of corporate autonomy both internally and externally. The third part (chapter 6) is empirical analysis, which combines China's specific situations with academic studies, and gives forecasting for academic research and systematic improvement in China.

The following is a more detailed description of each chapter's content.

Chapter One — Idea resource of corporate autonomy aims at explaining the existence and development of corporate autonomy. Firstly, this chapter makes a brief introduction of the generate logic of corporate autonomy. There is an inseparable and sustainable connection between corporate autonomy and prinzip der Privatautonomie, and in essence, corporate autonomy is a reflection of prinzip der Privatautonomie in corporate system. Secondly, this chapter makes an analysis of theory logic of corporate autonomy. Through the introduction and exploration of the Contractual Theory of the Corporation, this chapter explains the theory standpoint and logic basis of corporate autonomy from the aspect of corporate nature.

Chapter Two — Theoretical basis of corporate autonomy aims at exploring the existing reason of corporate autonomy and its limit. It is a reflection of right of freedom in corporate system that corporation could decide anything on the basis of prinzip der Privatautonomie. But it is not said that there is no limit or regulation when corporation is realizing its freedom. As a matter of fact, we could not study or explain any theoretical research only by a single and absolute factor or reason. So, only start from

multi – disciplinary method, can we get more persuasive conclusion. On the basis of this definition, this chapter examines and studies the reasonable and necessary existing of limit of corporate autonomy from ethic base, legal base and social base.

Chapter Three —Legal construction of corporate autonomy aims at the legal definition, behavioral principal and operation of corporate autonomy. Because corporate autonomy is a quite arguable concept, different scholars has very different explanations for its intension and extension. In order to provide a starting point for the study of corporate autonomy, this part covers basic theory of legal construction of corporate autonomy. This chapter firstly tries to reveal the basic content of modern corporate autonomy, and points out: corporate autonomy is a corporation as a market principal's rights of self – decision – making, self – operation, self – governance. And these rights cover two major areas; internal distribution of power and interest and the interaction with external parties. Based on this definition, this chapter analyzes specifics from several aspects of a corporation, including corporate charter, operation and dissolution. Then this chapter examines the behavioral principal of corporate autonomy and concludes that the modern pattern of corporate autonomy is centered on board, combined with shareholders' meeting. Finally, this chapter studies the path to acquire corporate autonomy, i. e. how to realize autonomy from the perspective of corporate board and shareholders' meeting.

Chapter Four —the interior limits of corporate autonomy aim at studying the interior regulation from corporate autonomy. Although corporation is a self – interest body in nature, we don't indulge corporate autonomy without limits during emphasizing corporate autonomy. In fact, there are some limits in corporate autonomy. This chapter mainly examines the interior limits of corporate autonomy, especially studies from the harmony of the interest's body in corporate and the reflection of corporate culture. The harmony of the interests bodies in corporate covers the

construction of the fiduciary obligation of the boards, the regulation of the major shareholders and the protection of the creditor. In completely, this chapter aims at two aspects. One is that the reasonable estimation of corporate autonomy depends on the harmony of interior interests of corporation. Without the harmony of interior interests of corporation, the relation basis of the development between the participators of corporate will be destroyed; it also will destroy the value of corporate autonomy, and could not supply the everlasting power for corporate autonomy. In accordance with this reason, the definition of the limit of corporate autonomy, aims at the realization of the reasonable development between the interior interests body of corporate and the enhancement of economic progress of corporate. The other is that as a potential interfering power of corporate governance, the corporate culture is the interior consolidation of the philosophy of corporation, the spirits of corporation and the behavior of corporation. This chapter points out that the corporate culture relates with corporate autonomy tightly and closely. Through regulating the interior and exterior relation of corporation, corporate autonomy supplies the precondition basis for the corporate culture, and with the concrete system measures, it could realize the everlasting development of corporation. At the same time, after the corporate culture comes into being, corporate could regulate the behavior model of participators of corporation, in order to construct the reasonable and legal base of corporate autonomy, and with the abstract guiding ideas, it could advance the efficiency of dealings of corporation.

Chapter Five — the exterior limits of corporate autonomy aims at studying the exterior regulating from corporate autonomy. This chapter points out: corporation is the basic body and power in the social and economic activities. The economic activities are not only aiming at interests, but also cover some social sphere. It is the important reflection of corporation in social and economic activities that we should regulate and limit the behaviors of corporation under the background of the whole society.