



王东敏 著

WANG DONGMIN

公司法

人民法院出版社

审判实务与疑难问题 案例解析



Case Analyses
in Trial Practice and Issues of
Corporation Law

提炼 81 个公司法实践中的疑难问题
精选 48 个典型案例进行剖析

深度结合最高人民法院公司法司法解释的内容

公司法

审判实务与疑难问题

案例解析

王东敏 著



Case Analyses
in Trial Practice and Issues of
Corporation Law

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

公司法审判实务与疑难问题案例解析/王东敏著.

—北京: 人民法院出版社, 2017. 8

ISBN 978 - 7 - 5109 - 1875 - 9

I. ①公… II. ①王… III. ①公司法—案例—中国
IV. ①D922. 291. 915

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 201197 号

公司法审判实务与疑难问题案例解析

王东敏 著

责任编辑 韦钦平

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)

电 话 (010) 67550583 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

客 服 QQ 2092078039

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定彩虹印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787 × 1092 毫米 1/16

字 数 539 千字

印 张 35.5

版 次 2017 年 8 月第 1 版 2017 年 8 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 5109 - 1875 - 9

定 价 98.00 元

版权所有 侵权必究

作者简介

About The Author



王东敏，最高人民法院高级法官。1985年中国政法大学本科毕业，1988年中国政法大学研究生毕业并获得民事诉讼法学硕士学位，1998年-1999年在美国杜克大学法学院作访问学者。1988年进入最高人民法院工作，在国家法官学院先后任讲师、《法律适用》编辑部副编审，现为最高人民法院二级高级法官、民二庭审判长。

个人独著出版的书籍：《破产案件审判实务》、《新破产法疑难解读与实务操作》。与他人合著出版书籍：《最高人民法院关于公司法司法解释（一）、（二）理解与适用》《民事诉讼法新制度讲义》《中国民事诉讼法教程》《新民事诉讼法条文释义》《各类案件证据的实用》《民事诉讼法实施问题研究》《法学基础理论教程》《中华人民共和国常用法律疑难条文释义》《中国司法制度教程》《企业改制司法解释条文精释及案例解析》《告诉申诉概论》等。

在国内法学期刊发表《公司资本制度的修改对几类民商事案件的影响》《关联公司交易与债权人及股东利益的司法保护》《风险投资的司法保护与对赌协议的效力》《新修订的公司法与审判实务有关的问题》《股东名册与公司登记机关的登记对股权确认的意义》《企业破产法解读》等，有关公司法、破产法、民事诉讼法等法律适用方面论文若干篇。

摄影 周嘉林

前 言

从2000年开始,我陆续审理了大量的涉及适用公司法律的民商事案件。与其他类型民商事案件相比较,引起该类纠纷的特殊原因主要有两个:一个是法律规范不健全。我国1993年才制订《公司法》,确立了有限责任公司和股份有限公司的营利企业法人形态,该法在1999年、2004年作过修正,2005年进行修订,2013年进行修正,此期间又配套出台了一些法律、法规、司法解释等,但这些法律制度的构建,相对于我国市场经济迅猛发展的态势,仍然存在缺位的问题。另一个是参与公司实践的主体规则意识和责任意识不强。公司的股东、董事、监事、高级管理人员等缺乏公司治理经验,在公司内部,不重视法律对公司组织和行为的规制,导致公司治理不顺畅,出现各种矛盾和纠纷;在公司外部,缺乏应有的责任感,对公司债权人等利益保护不足,由此引发他人对公司的诉讼。

在审理此类民商事案件时,每每遇到疑难问题,我都有努力平衡各方利益、公正处理好纠纷的愿望,这促使我研究发生纠纷的症结,思考解决问题的方法。

本书写作的内容,是我在日常工作中不断学习所获得的积累,汇集了曾经发表过的论文、在学术研讨会中的发言、授课时的讲课稿及未曾发表过的文章等。在过去的很多年中,当处理个案遇到疑难问题时,我会广泛收集各方面意见、观点、各国法律制度的规制内容和方法等,经过缜密思考,对有共性的问题归纳总结,利用调研、讲课、起草司法解释并论证的机会,与法官、律师、专家、学者及企业家们

交流、探讨。这样逐年的点滴汇聚，形成了现在发表的 81 个疑难问题解析。书中涉及内容琐碎，不成体系，皆因从实务出发，触及的是案件中的多发问题。书中各个问题的解决方案，大部分是与同行们探讨过的，在此感谢与我共同切磋和论证的朋友们。不积跬步，无以至千里，不积小流，无以成江海，愿我们孜孜不倦的共同努力，能够平息纷争，减少疑惑。

书中文字为个人倾向性观点，难免疏漏，且属于学术探讨的范围，不代表任何职务的或者官方的意见，所引用的案例系根据各级人民法院生效判决实录案情改编。案件情节的改动对处理结果影响很大，故敬请各方人士不要简单套用。

写作是一个艰难的过程。回望经过的岁月，对应法官无法回避的案件数量激增的局面，既要处理现实的纠纷，审判一个个案件，又要挤出时间思考破解难题的方法，那些曾经走入的瓶颈、迷茫的探索、各路观点的交锋、锲而不舍的钻研、持之以恒的磨砺、许许多多烧脑的长夜，在今天看来都是非常值得的付出，借用泰戈尔的诗语：你的负担将变成礼物，你受的苦将照亮你的路……。

感谢陪伴我的家人给予的鼓励和支持，工作之余还在敲打键盘，占用了本应属于家人共度的时光。能够将多年累积的文字出版成书，权作是对自己的承诺和家庭温暖的回复，甚有梅花香郁，苦尽甘来的滋味。

王东敏

2017 年 7 月于北京东交民巷 27 号

凡 例

一、法律法规、规章和规范性文件名称中的“中华人民共和国”省略，例如《中华人民共和国公司法》，简称《公司法》。

二、全文引用法律条文时，一个条文的各个款、项之间不分段、不分行。

三、对于本书当中以下出现较多的司法解释、司法文件及其他文件，使用缩略语：

1. 《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（一）》，简称《公司法若干问题的规定（一）》；

2. 《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（二）》，简称《公司法若干问题的规定（二）》；

3. 《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（三）》，简称《公司法若干问题的规定（三）》；

4. 《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）》，简称《公司法若干问题的规定（四）》；

5. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》，简称《民事诉讼法司法解释》；

6. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（一）》，简称《合同法若干问题的解释（一）》；

7. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（二）》，简称《合同法若干问题的解释（二）》；

8. 《最高人民法院关于审理买卖合同纠纷案件适用法律问题的解释》，简称《买卖合同司法解释》；

9. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国担保法〉若干问题的解释》，简称《担保法若干问题的解释》。

第一章 公司设立中的民事责任

1. 设立中公司是否为民事主体,其何时存在与消灭 (3)
【案例评析】
设立中的公司是否应当承担民事责任..... (6)
2. 如何确定发起人的范围 (9)
【案例评析】
公司设立中聘用的人员是否应当承担公司债务责任 (11)
3. 公司设立阶段发起人之间存在什么样的民事法律关系 (13)
【案例评析】
公司是否应当履行原始股东签订的《入股协议》,
接收股东投资..... (17)
4. 在公司设立中,发起人是否可以转让投资权益 (20)
【案例评析】
在公司设立阶段转让了投资权益,在公司成立后是否可以
主张获得股权..... (25)
5. 发起人违反其签订的投资协议、发起人协议等,是否应当
承担违约责任 (27)
【案例评析】
公司成立后,在公司章程未作出新规定的情形下,是否可以主张
发起人或者原始股东继续履行公司设立阶段签订的投资协议..... (29)

6. 在公司设立阶段发起人或者投资人是否可以主张退回投资 (32)

【案例评析】

公司设立阶段, 投资人是否可以请求解除投资协议, 返还投资款 (35)

7. 发起人承载的设立中公司权利、义务及民事责任有哪些 (38)

【案例评析】

公司设立失败, 发起人是否可以承继设立中公司获得的权利 (40)

8. 公司成立后是否当然承继设立中公司的权利、义务及责任 (42)

【案例评析】

发起人完成设立公司任务后, 合同权利义务由成立的公司承继,

发起人对设立过程中的民事行为是否不再承担法律后果 (49)

9. 公司设立失败后的民事权利、义务及责任由谁承担 (51)

【案例评析】

公司设立失败, 发起人是否应当分担为设立公司发生的财产损失 (53)

10. 设立公司协议在公司成立后对股东是否有约束力 (55)

【案例评析】

公司设立时的《投资协议》与公司章程规定的股东应缴纳的出资数额

不一致的, 应当以哪一个文件为标准确定股东的出资义务 (58)

第二章 出资部分的民事权利义务及责任

11. 把握《公司法》关于公司注册资本金制度的规定,
需要注意哪几个要点 (65)

【案例评析】

公司成立后将出资款项从公司账户划走并记账为借款, 但长期没有

向公司归还欠款, 也没有还款计划, 是否可以认定为抽逃出资 (71)

12. 关于注册资本制度, 《公司法》修改后新旧法律应怎样
衔接适用 (73)

【案例评析】

对《公司法》施行前设立的公司, 是否可以依据《公司法》

及司法解释的规定认定股东的出资责任	(75)
13. 因企业改制设立的公司, 在公司注册资本和股权形成上 有何特点	(77)
14. 设立公司时, 哪些财产可以用来出资	(79)
【案例评析】	
技术使用权及专利申请中的技术是否可以用于向公司出资	(85)
15. 公司设立时, 全体股东是否可以全部以非货币财产出资	(88)
16. 公司设立时, 股东如何向公司缴纳认缴的出资	(89)
【案例评析】	
没有签署获得股权的必要法律文件, 是否可以主张获得公司股权 并请求确认具有公司股东身份	(91)
17. 股东以不享有处分权的财产向公司出资, 财产权利人主张 权利的, 应如何处理	(92)
18. 股东以犯罪行为所得财产向公司出资的, 应如何处理	(96)
19. 股东以已经设立了抵押或质押的财产或权利向公司出资的, 应如何处理	(98)
20. 股东以划拨国有土地使用权向公司出资的, 应如何处理	(102)
【案例评析】	
国有划拨土地使用权是否可以用于出资	(105)
21. 股东以尚未办理过户手续的土地使用权或者房屋向公司出资, 应如何处理	(107)
【案例评析】	
以暂时不能办理产权过户手续的房产出资并在公司章程中明确记载的, 该出资股东是否应当承担未足额出资的民事责任	(110)
22. 股东以未办理过户手续的汽车、工程车辆等向公司出资, 是否可以认定其履行了出资义务	(112)
【案例评析】	
公司设立时以工程车辆等出资, 车辆及购置发票均已交付给公司,	

- 股东选定中介机构对资产价值进行了评估，公司成立后是否可以该中介机构不具备评估资质而否定股东的出资 (113)
23. 股权是否可以用于出资，需要办理哪些手续 (115)
24. 债权是否可以用于出资，债权出资应当符合哪些条件 (120)
- 【案例评析】**
- 债权人与债务人签订债转股意向书并开始履行，是否可以请求解除该意向书 (121)
25. 股东以非货币财产出资，未评估或者评估不实的，针对股东的补缴出资义务，谁有请求权 (124)
26. 股东出资未足额，谁有可能承担民事责任 (127)
- 【案例评析】**
- 因未履行出资义务而受到股东权利行使限制的股权被转让后，受让该股权的股东是否应当承继该限制 (130)

第三章 股东资格的确认

27. 民事主体取得公司股权的标准是什么，哪些情形下可以获得股权 (137)
- 【案例评析（一）】**
- 股权受让人对股东的历次变更是否具有更高的注意义务 (141)
- 【案例评析（二）】**
- 因企业改制而获得公司股权的股东，是否受企业改制时公司内部关于股权登记的特殊规定的约束 (144)
28. 在有限责任公司成立时获得公司股权应当具备哪些基本要件 (146)
- 【案例评析】**
- 出资人协议与公司章程载明的公司注册资本金及股东均不同，依据哪个文件确认公司股东 (150)
29. 有限责任公司隐名股东主张显名或者转让股权，如何办理

相关手续	(152)
------------	---------

【案例评析】

伪造签名的《股权转让协议》、《股东会决议》，是否为未成立的 合同和决议	(155)
--	---------

30. 有限责任公司股东未履行缴纳出资义务，公司或者公司其他 股东是否可以请求对其除名	(156)
--	---------

【案例评析】

对继受取得股权的股东，股东会是否可以未履行出资义务和股东 投资款为由决议解除股东资格	(157)
---	---------

31. 股东名册与公司登记机关的登记对股权确认有何意义	(161)
-----------------------------------	---------

【案例评析】

股权转让协议生效后，在未支付股权转让款和办理股权变更登记的 情形下，受让方死亡的，股权转让合同是否可以继续履行	(169)
--	---------

第四章 股东权益（知情权和异议股份收购请求权）

32. 股东权益有哪些，是否具有可诉性	(175)
---------------------------	---------

33. 股东可以查阅哪些公司文件及档案材料	(179)
-----------------------------	---------

【案例评析】

公司被吊销营业执照并开始清算的，是否可以拒绝股东查阅 财务会计资料	(183)
--	---------

34. 股东查阅公司会计账簿的正当目的和不正当目的是指 哪些情形	(185)
---	---------

【案例评析】

股东又投资设立与本公司经营项目基本相同的公司，其在本公司 行使知情权的范围受到限制是否合理	(187)
--	---------

35. 什么是异议股东股份收购请求权，股东请求公司收购其股份的 条件是什么	(189)
--	---------

【案例评析】

不符合《公司法》第七十四条规定的回购股份情形的，是否可以请求公司回购股份 (194)

第五章 股权转让

36. 《公司法》对有限责任公司股东转让股权有哪些限制性规定 (199)

【案例评析】

股权转让协议安排了股权受让人的可选择性，该选择权利由谁行使，受让方指定的股权受让人被公司其他股东拒绝的，其是否可以主张放弃股权转让协议的履行 (205)

37. 有限责任公司半数以上股东不同意对外转让股权，是否可以与转让股东协商安排受让拟转让的股权 (207)

38. 有限责任公司股东主张行使优先购买权时，是否需要主张转让股东对外签订的股权转让合同无效或者撤销该合同 (212)

【案例评析】

有限责任公司股东行使优先购买权，是否可以与转让股东协商重新确定股权转让条件 (216)

39. 有限责任公司股东起诉主张行使优先购买权时，应当证明哪些主要案件事实 (219)

【案例评析】

有限责任公司股东对外转让股权，公司其他股东过半数不同意的，不同意的股东购买该转让的股权时，是否可以与转让股东重新协商确定转让条件 (223)

40. 有限责任公司股权对外转让的法律事实发生以后，如何保护行使优先购买权的股东、股权受让方、股权转让方的权益，需权衡考量哪些关键因素 (227)

【案例评析】

有限责任公司股东向股东以外的他人转让股权时未依法履行通知义务，

股权受让方、目标公司是否可以据此主张撤销股权转让协议或者

请求认定股权转让协议无效 (231)

41. 如何看待《公司法》第七十一条第三款规定的同等条件 (234)

【案例评析】

有限责任公司其他股东不同意股东对外转让股权或者主张

行使优先购买权的，对股东与股东以外的他人签订的股权

转让合同效力是否发生影响 (236)

42. 有限责任公司股东对外转让股权，公司其他股东主张购买的，
转让股东是否可以放弃转让 (242)

43. 在拍卖有限责任公司股权时，如何保障公司其他股东的
优先购买权 (245)

44. 有限责任公司章程对股权转让可以做哪些特殊规定 (247)

【案例评析】

股权转让未告知目标公司的，目标公司通知登记股东行使

股东权利，是否存在过错 (251)

45. 《公司法》对股份有限公司股权转让有哪些限制性规定 (253)

46. 限制转让的股权是否可以质押 (256)

47. 股东向公司认缴的出资未完全缴纳的，股权转让后由谁向
公司承担缴纳责任 (257)

48. 股权转让合同违反《公司法》或者公司章程规定的，
合同是否应当无效 (260)

【案例评析】

股份有限公司发起人股东在公司成立一年内签订协议转让股权，约定

在满足法律规定的办理过户期限时再办理股权变更登记手续，

该约定是否导致合同无效 (264)

49. 转让国有股权需要履行哪些手续，未履行相关手续的，股权

转让合同效力是否受到影响 (267)

【案例评析】

同一国有资产监督管理机构下属的国有企业之间进行的以股抵债

交易, 是否还需要特别的审批程序 (274)

50. 哪些因素影响显名股东签订的股权转让协议的效力 (276)

【案例评析】

股权受让方对隐名股东的实际存在不知情的, 是否影响已经

履行的股权转让合同 (280)

51. 受让股权后发现目标公司存在出资不到位、抽逃出资的情形时,
股权受让方如何获得救济 (282)

52. 股权转让的预约合同如何认定及纠纷如何处理 (287)

53. 如何认定对赌协议的效力 (291)

【案例评析】

对赌协议中约定的目标公司的净利润、某项产品生产利润、公司

上市及股权激励等内容, 是否构成合同无效的因素 (298)

第六章 公司章程、股东会决议、董事会决议

54. 在公司内部行使权力的机关有哪些, 其间权力是
如何分配的 (305)

55. 公司内部有普遍效力的文件有哪些, 各文件规定内容相互
矛盾时如何处理 (310)

【案例评析】

董事会决议是否可以取消股东资格 (312)

56. 公司股东会或者股东大会、董事会决议的效力范围 (315)

57. 取消股东会或者股东大会、董事会决议的路径有哪些 (319)

【案例评析】

在董事长拖延安排召开股东会的情形下, 股东联合公司多数董事

召集并主持股东会, 在程序上是否违反《公司法》规定 (321)

58. 提起股东会或者股东大会、董事会决议不成立、无效及可撤销之诉, 是否有时间限制	(324)
59. 谁有权提起股东会或者股东大会、董事会决议无效或者撤销之诉	(326)
60. 提起股东会或者股东大会、董事会决议撤销之诉的原告, 需要提交哪些证据证明其股东身份	(327)
61. 股东会或者股东大会、董事会决议无效或者撤销之诉案件, 当事人诉讼地位如何确定	(329)
62. 股东以未收到开会通知为由, 起诉请求认定股东会或者股东大会决议无效或者请求撤销决议的案件, 法院应如何处理 ...	(330)
【案例评析】	
未通知股东开会, 伪造股东会决议中的股东签名, 是否构成股东会决议无效的因素	(333)
63. 股东起诉认定公司会议机关决议无效或者请求撤销决议的, 公司是否可以股东在会议结束后已经认可或者执行了决议内容进行抗辩	(336)
64. 股东会或者股东大会、董事会决议被取消后, 依据决议履行的事项是否会受到影响	(338)
65. 《公司法》涉及公司担保问题有哪些规定, 对公司与他人签订的担保合同效力有何影响	(340)
【案例评析】	
公司为股东提供担保, 是否可以法定代表人未经授权、公司未召开股东会决议为由, 主张担保合同无效	(348)

第七章 董事及高管责任

66. 董事与公司、公司股东、公司职工及公司以外的第三人的关系	(355)
67. 公司董事有哪些基本义务	(359)

68. 董事违反义务应承担怎样的责任或者法律后果 (362)

【案例评析】

有限责任公司董事、高级管理人员离任后是否具有竞业禁止义务 ... (367)

69. 董事承担公司民事责任需要具备哪些基本因素 (369)

【案例评析】

关联交易所得利益不能归入公司时，是否可以认定相关

董事的侵权责任 (372)

第八章 关联公司与关联交易

70. 什么是关联公司，为什么要依法规制关联公司 (377)

【案例评析】

关联公司之间拖欠的债务，是否可以主张人格混同导致债权

债务关系同归一人而债务消灭 (381)

71. 关联公司对债权人共同承担民事责任的认定标准有哪些 (383)

【案例评析】

控股股东利用在公司的控制地位使自己受益，侵害了公司其他

股东的合法权益，对其他股东的损失是否负有赔偿责任 (390)

72. 关联公司制度对中小股东（或者外部股东）利益设置了
哪些保护 (393)

73. 关联公司制度中对被控制公司利益的保护有哪些安排 (397)

第九章 股东代表诉讼

74. 什么是股东代表诉讼制度 (401)

【案例评析】

被股东会会议决议除名的股东，是否可以提起股东代表诉讼 (405)

75. 股东代表诉讼的诉因是什么 (407)

76. 如何确定股东代表诉讼的原告资格 (410)